

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 4 Μαρτίου 2022, υπό την Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατόπιν της με αριθμ. 205/2022 Πράξης.

Για να εξετάσει την από 28.1.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 173/28-1-2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «....» (*εφεξής η «προσφεύγουσα»*), που εδρεύει στ.. ... (...), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Δήμου ..., ΟΤΑ α΄ βαθμού (*εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»*), που εδρεύει στ.. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «....» (*εφεξής η «παρεμβαίνουσα»*), που εδρεύει στ.. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της, *κοινοποιηθείσας την 19-1-2022 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ*, υπ' αριθμ. 8/2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής (απόσπασμα εκ του πρακτικού 22/2022 της συνεδρίασης της 18-1-2022), καθ' ο μέρος ενέκρινε το υπ' αριθμ. 281/10-1-2022 Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού περί εξέτασης δικαιολογητικών κατακύρωσης και αποφασίστηκε η κατακύρωση των αποτελεσμάτων της Ομάδας Α΄ (επισκευή και συντήρηση Μηχανημάτων Έργου και Αγροτικών Μηχανημάτων) στην παρεμβαίνουσα εταιρεία. Επίσης, η προσφεύγουσα αιτείται όπως απορριφθεί η προσφορά της παρεμβαίνουσας και κατακυρωθεί η Ομάδα Α΄ της υπό ανάθεση σύμβασης στην ίδια, που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά.

Με την παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της προσφυγής και την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: 447/2022

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 28-1-2022 ηλεκτρονική απόδειξη πληρωμής της τράπεζας Πειραιώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), ποσού 600,00 ευρώ, το οποίο υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία, άνευ Φ.Π.Α., του τμήματος της σύμβασης για το οποίο ασκείται η προσφυγή, ήτοι €32.258,06 (Ομάδα Α΄).

2. Επειδή δυνάμει της με αριθμ. πρωτ. ... Διακήρυξης, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ηλεκτρονικό ανοιχτό διαγωνισμό για την ανάθεση της υπηρεσίας «ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΚΑΙ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΤΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ...», συνολικής εκτιμώμενης αξίας άνευ ΦΠΑ 96.774,19€ (ή 120.000,00€ συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος Φ.Π.Α.), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής. Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε ένα (1) έτος από την υπογραφή της, ενώ το αντικείμενο της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης, είναι η επισκευή και η συντήρηση των οχημάτων του Δήμου ..., όπως το φυσικό και οικονομικό αντικείμενο αυτής λεπτομερώς περιγράφεται στην Τεχνική Περιγραφή και στον Προϋπολογισμό της με αριθμ. ... Μελέτης. Η σύμβαση υποδιαιρείται στα ακόλουθα τέσσερα (4) τμήματα: **Ομάδα Α΄** - Επισκευή και συντήρηση Μηχανημάτων Έργου (Μ/Ε) και Αγροτικών Μηχανημάτων εκτιμώμενης αξίας 32.258,06€, πλέον ΦΠΑ 7.741,94, **Ομάδα Β΄** - Επισκευή και συντήρηση Φορητών, Λεωφορείων και Επιβατικών, εκτιμώμενης αξίας 32.258,06€, πλέον ΦΠΑ 7.741,94, **Ομάδα Γ΄** - Επισκευή και Συντήρηση Ηλεκτρολογικών-Ηλεκτρονικών Συστημάτων Οχημάτων και Μηχανημάτων εκτιμώμενης αξίας 8.064,52€, πλέον ΦΠΑ 1.935,48 και **Ομάδα Δ΄** - Επισκευή, συντήρηση και αντικατάσταση ελαστικών (Βουλκανιζατέρ) εκτιμώμενης αξίας 24.193,55€, πλέον ΦΠΑ 5.806,4. Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης, προσφορές υποβάλλονται για μία ή περισσότερες ομάδες, και σε κάθε περίπτωση για το σύνολο των υπηρεσιών της ομάδας ή των ομάδων, στην/στις οποίες συμμετέχει ο διαγωνιζόμενος.

Αριθμός απόφασης: 447/2022

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 16-11-2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ...

4. Επειδή, σύμφωνα με τη Διακήρυξη, καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 3-12-2021 και ώρα 15:00 και ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών η 7-12-2021 και ώρα 09:00πμ. Στον διεξαχθέντα διαγωνισμό και για την Ομάδα Α' αυτού, που αφορά την επισκευή και συντήρηση Μηχανημάτων Έργου (Μ/Ε) και Αγροτικών Μηχανημάτων, συμμετείχαν και υπέβαλαν προσφορά δύο (2) οικονομικοί φορείς και δη η προσφεύγουσα (με α/α προσφοράς συστήματος ...) και η παρεμβαίνουσα (με α/α προσφοράς συστήματος ...). Με την υπ' αριθμ. 271/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής (απόσπασμα εκ του πρακτικού 26/2021 της συνεδρίασης της 10^{ης}-12-2021), εγκρίθηκε το υπ' αριθμ. 14426/8-12-2021 Πρακτικό της Επιτροπής του Διαγωνισμού περί εξέτασης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών, καθώς και το υπ' αριθμ. 14458/9-12-2021 Πρακτικό περί αξιολόγησης οικονομικών προσφορών και αποφασίστηκε η αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής, των τεχνικών και οικονομικών προσφορών αμφοτέρων των συμμετεχουσών εταιρειών, η κατάταξη αυτών σε σειρά μειοδοσίας, σύμφωνα με το κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης και η ανάδειξη της παρεμβαίνουσας ως προσωρινής αναδόχου για την Ομάδα Α' της υπό ανάθεση σύμβασης. Σε συνέχεια των ανωτέρω, η παρεμβαίνουσα κλήθηκε με την υπ' αριθμ. πρωτ ... ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω ΕΣΗΔΗΣ στις 13-12-2021, όπως υποβάλει εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της πρόσκλησης τα προβλεπόμενα από το άρθρο 2.2.9.2 της διακήρυξης δικαιολογητικά κατακύρωσης. Η Επιτροπή του Διαγωνισμού με το υπ' αριθμ. 281/10.1.2022 Πρακτικό της προέβη στην αποσφράγιση και αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας και εισηγήθηκε την αποδοχή αυτών και την κατακύρωση των αποτελεσμάτων της Ομάδας Α' της υπό ανάθεση σύμβασης στην παρεμβαίνουσα. Με την ήδη προσβαλλόμενη με την παρούσα προσφυγή και με αριθμ. 8/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, εγκρίθηκε το άνω Πρακτικό και αποφασίστηκε ό,τι και η Επιτροπή εισηγούνταν σ' αυτό, ήτοι η αποδοχή των

Αριθμός απόφασης: 447/2022

δικαιολογητικών κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας και η κατακύρωση στην τελευταία της Ομάδας Α΄ της υπό ανάθεση σύμβασης. Κατά της άνω εκτελεστής κατακυρωτικής απόφασης της αναθέτουσας αρχής στρέφεται η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της, αιτούμενη την ακύρωσή της για τους ειδικώς αναφερόμενους σε αυτήν λόγους.

5. Επειδή ο διαγωνισμός ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας της αναθέτουσας αρχής και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, η δε ΑΕΠΠ ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

6. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 19-1-2022 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 28-1-2022, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση, ενώ, επίσης, ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και είναι ψηφιακώς υπογεγραμμένη.

7. Επειδή, η προσφεύγουσα θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της για την άσκηση της υπό κρίση προσφυγής στο γεγονός ότι μη νομίμως, κατά τους ισχυρισμούς της, κατακυρώθηκε η δημοπρατούμενη σύμβαση και δη η Ομάδα Α΄ αυτής στην νυν παρεμβαίνουσα, ματαιώνοντας την προσδοκία της ίδιας, εκ του γεγονότος ότι ήταν η αμέσως επόμενη στην σειρά κατάταξης, να αναδειχθεί ανάδοχος της συγκεκριμένης Ομάδας της σύμβασης.

Περαιτέρω, απαραδέκτως αιτείται η προσφεύγουσα να κατακυρωθεί στην ίδια το αποτέλεσμα του διαγωνισμού, καθόσον το εν λόγω αίτημα εκφεύγει της αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ, η οποία, επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνει ολικώς ή μερικώς την προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνει την παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη, καθ'

Αριθμός απόφασης: 447/2022

υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣΤΕ 54/2018 και βλ. ενδεικτικά αποφάσεις του Κλιμακίου ΑΕΠΠ 93-94/2020, 1224/2020)

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή προέβη την **1-2-2022** στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στην έτερη συμμετέχουσα, αναδειχθείσα οριστική ανάδοχο και θιγόμενη από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να ασκήσει ενδεχομένως το προβλεπόμενο δικαίωμα παρέμβασής της.

9. Επειδή η παρεμβαίνουσα υπέβαλε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις **14-2-2022** την υπό ίδια ημερομηνία Παρέμβασή της, η οποία ωστόσο, ως υποβληθείσα μετά την προβλεπόμενη στο άρθρ. 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016 αποκλειστική δεκαήμερη προθεσμία από την άνω κοινοποίηση της προσφυγής (η οποία προθεσμία έληγε την Παρασκευή 11-2-2022), δεν λαμβάνεται υπόψη, ως εκπροθέσμως και συνεπώς απαραδέκτως ασκηθείσα.

10. Επειδή με την υπ' αριθμ. 205/2022 Πράξη Μονομελούς Κλιμακίου ορίστηκε ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

11. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε στις 15-2-2022 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ σε όλους τους συμμετέχοντες το με αριθμ. πρωτ. 1835/15-2-2022 έγγραφο απόψεών της, σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, αιτούμενη παραλλήλως την απόρριψη αυτής. Δέον όπως σημειωθεί ότι δεν προκύπτει εκ του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού και του σχηματισθέντος στην ΑΕΠΠ ηλεκτρονικού φακέλου, κοινοποίηση των άνω απόψεων στην ΑΕΠΠ, σε κάθε δε περίπτωση οι άνω απόψεις οι οποίες πάντως απευθύνονται στην ΑΕΠΠ, κατατέθηκαν μέσω ΕΣΗΔΗΣ στις 15-2-2022, ήτοι εκπροθέσμως και πέραν της αποκλειστικής 15νθήμερης προθεσμίας του άρθρου 365 παρ. 1 περ. β' Ν. 4412/2016 από την κατάθεση της προσφυγής, συνεπώς δεν λαμβάνονται υπόψη.

12. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του παρόντος Μονομελούς Κλιμακίου, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 136 του ν. 4782/2021 (36 Α) και ισχύει, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

Αριθμός απόφασης: 447/2022

13. Επειδή η προσφεύγουσα με τους προβαλλόμενους λόγους της προσφυγής της επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, διότι κατά τους ισχυρισμούς της παρά το νόμο και τη Διακήρυξη κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας και αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος, καίτοι συντρέχουν πλημμέλειες στα υποβληθέντα εκ μέρους της δικαιολογητικά κατακύρωσης, επαγόμενες τον αποκλεισμό της. Ειδικότερα, με τον **πρώτο** λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα παραπονεείται διότι κατά τους ισχυρισμούς της η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί λόγω εκπρόθεσμης υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι λόγω υποβολής αυτών σε χρόνο πέραν της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας του άρθρ. 103 του ν. 4412/2016 από την κοινοποίηση της οικείας πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής. Με τον **δεύτερο** λόγο, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα λόγω εσφαλμένης και ανεπαρκούς απόδειξης της αξιούμενης κατ' άρθρ. 2.2.6 της Διακήρυξης τεχνικής ικανότητας. Περαιτέρω, με τον **τρίτο** λόγο της υπό εξέταση προσφυγής της, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η αναδειχθείσα οριστική ανάδοχος και νυν παρεμβαίνουσα δεν απέδειξε την απαιτούμενη κατ' άρθρο 2.2.5 της Διακήρυξης οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, καθώς κατά τους ισχυρισμούς της δεν προκύπτει ότι έχει υποβάλλει τις απαιτούμενες από τη Διακήρυξη ετήσιες οικονομικές καταστάσεις και τις αντίστοιχες δημοσιεύσεις τους, ώστε να μπορέσει η αναθέτουσα αρχή να διαπιστώσει ότι διαθέτει για τα έτη 2019-2020-2021 ετήσιο κύκλο εργασιών, τουλάχιστον ίσο με το 30% της εκτιμώμενης αξίας (άνευ ΦΠΑ) του τμήματος της σύμβασης, για το οποίο υπέβαλε προσφορά. Με τον **τέταρτο** λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η παρεμβαίνουσα δεν υπέβαλε αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας των ομορρύθμων εταίρων της, ενώ, τέλος, με τον **πέμπτο** λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα αιτιάται ότι το πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα έχει εκδοθεί σε ημερομηνία πέραν των 30 εργασίμων ημερών από την υποβολή του, κατά παράβαση των άρθρων 80 παρ. 12 περ. γ' του ν. 4412/2016 και του οικείου όρου 2.2.9.B.6 της Διακήρυξης.

14. Επειδή στο άρθρο 18 του ν. 4412/20216 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και

Αριθμός απόφασης: 447/2022

χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της 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 [...].».

15. Επειδή στο άρθρο 79 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι:

«1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων, πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο ισοδυναμεί με 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, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν,

β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής, τα οποία έχουν καθορισθεί σύμφωνα με τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής, 76, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου και 77, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών... 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.

3.[...].4.....5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.

Αριθμός απόφασης: 447/2022

Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή,, απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με το παρόν άρθρο, και, κατά περίπτωση, το άρθρο 80, περί αποδεικτικών μέσων. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80, περί αποδεικτικών μέσων και 82, περί προτύπων διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης».

16. Επειδή στο άρθρ. **103** του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι:

«Πέραν των οριζόμενων στις παρ. 3 και 4 του άρθρου 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, και στο άρθρο 93, περί περιεχομένου φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής», ισχύουν και τα ακόλουθα:

1. Μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται σύμφωνα με το άρθρο 11 του ν. 2690/1999 (Α' 74), όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα, ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Αν ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αίτημα προς την αναθέτουσα αρχή για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των

Αριθμός απόφασης: 447/2022

δικαιολογητικών από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα του προηγούμενου εδαφίου και εντός της προθεσμίας της πρόσκλησης της παρ. 1. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και όταν η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή του πρώτου εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 79, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών, διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι εκ προθέσεως απατηλά, ή ότι έχουν υποβληθεί πλαστά αποδεικτικά στοιχεία, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, περί εγγυήσεων, 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.[...] .5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παρ. 1 και τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής, 76, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου και 77, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, περί χρόνου συνδρομής όρων συμμετοχής και οπιγενών μεταβολών, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, σύμφωνα με το άρθρο 72, περί εγγυήσεων, 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

Αριθμός απόφασης: 447/2022

προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 και β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, η διαδικασία ματαιώνεται.....».

17. Επειδή, τέλος, σύμφωνα με το **άρθρο 104** του ν. 4412/2016, ως έχει τροποποιηθεί με το άρθρ. 44 του ν. 4782/2021 και ισχύει και στην προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία, η οποία εκκίνησε την 16-11-2021, ορίζεται ότι «1. Το δικαίωμα συμμετοχής, καθώς και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται: α) κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, με την υποβολή του ΕΕΕΣ, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80 και γ) κατά την εξέταση της υπεύθυνης δήλωσης, σύμφωνα με όσα ορίζονται στην περ. γ' της παρ. 3 του άρθρου 105, περί κατακύρωσης και σύναψης σύμβασης».

18. Επειδή στη Διακήρυξη του διαγωνισμού που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο αυτού, δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (ΕΑ ΣΤΕ 352/2016, 53/2011, ΣΤΕ 3669/2015, 5022/2012), σε σχέση με τα τιθέμενα ζητήματα ορίζονται τα ακόλουθα:

«2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού: Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) 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. Στις ακόλουθες περιπτώσεις: Φορολογικές και Ασφαλιστικές Οφειλές:** α) όταν ο οικονομικός φορέας 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 β) όταν η αναθέτουσα αρχή 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.

2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια: Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν την

Αριθμός απόφασης: 447/2022

απαραίτητη οικονομική επάρκεια για τις τρεις (3) προηγούμενες του έτους διεξαγωγής του διαγωνισμού οικονομικές χρήσεις (συναρτήσει όμως της ημερομηνίας σύστασης του οικονομικού φορέα ή έναρξης των δραστηριοτήτων του). Συγκεκριμένα το ελάχιστο επίπεδο επάρκειας που πρέπει να καλύπτει ο προσφέρων στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση προκειμένου αυτός να κριθεί κατάλληλος, συνίσταται σε μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών για το ανωτέρω διάστημα, ύψους τουλάχιστον ίσου με το 30% της εκτιμώμενης αξίας των κατηγοριών για τις οποίες υποβάλλει προσφορά χωρίς το Φ.Π.Α. Σε περίπτωση ενώσεων, ο μέσος όρος του κύκλου εργασιών υπολογίζεται από το άθροισμα των γινομένων του ως άνω μέσου ετήσιου κύκλου εργασιών κάθε ενός εκ των εταίρων της ένωσης επί το ποσοστό [...]

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα: Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: **α) Κατά τη διάρκεια την τελευταία τριετία να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον μια (1) σύμβαση παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου, ύψους ίσου η μεγαλύτερου με το 30% της ομάδας στην οποία συμμετέχουν χωρίς το Φ.Π.Α.** **β) Να διαθέτουν το απαιτούμενο τεχνικό προσωπικό** **γ) να διαθέτουν τον κατάλληλο τεχνικό εξοπλισμό του συνεργείου καθώς και κινητό συνεργείο για την εξυπηρέτηση των οχημάτων του Δήμου εκτός συνεργείου και σε οποιαδήποτε απόσταση για πλήρη αποκατάσταση των βλαβών. Το συνεργείο θα μπορεί να εξυπηρετήσει τις ανάγκες του Δήμου σε όλο το 24ωρο, σε οποιοδήποτε σημείο και οποιαδήποτε ημέρα της εβδομάδας.** **δ) να διαθέτουν, άδεια λειτουργίας συνεργείου από αρμόδιο φορέα σε ισχύ κατάλληλη για το σύνολο των επισκευών και συντηρήσεων που απαιτούνται ανά ομάδα του προϋπολογισμού για την οποία υποβάλλουν προσφορά [...]**

2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής: Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.7, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς δια του ΕΕΕΣ, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.9.2 και κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης, της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016.

2.2.9.1 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 παρούσης, 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 [...]

2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα – Δικαιολογητικά προσωρινού μειοδότη:

A. Για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3 και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής κατά τις παραγράφους 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά του παρόντος. **Η προσκόμιση των εν λόγω δικαιολογητικών γίνεται κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο.** Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. 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), στο οποίο περιέχονται επίσης οι πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως η ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, η απαραίτητη δήλωση συναίνεσης.

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. Τα δικαιολογητικά του παρόντος υποβάλλονται και γίνονται αποδεκτά σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.2.5 και 3.2 της παρούσας. Τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην

Αριθμός απόφασης: 447/2022

ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα σύμφωνα με την παράγραφο 2.1.4.

B.1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα δικαιολογητικά που αναφέρονται παρακάτω:

β) για την παράγραφο 2.2.3.2 πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Ιδίως οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα προσκομίζουν: **i)** Για την απόδειξη της εκπλήρωσης των φορολογικών υποχρεώσεων της παραγράφου 2.2.3.2 περίπτωση α' αποδεικτικό ενημερότητας εκδιδόμενο από την Α.Α.Δ.Ε. **ii)** Για την απόδειξη της εκπλήρωσης των υποχρεώσεων προς τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης της παραγράφου 2.2.3.2 περίπτωση α' πιστοποιητικό εκδιδόμενο από τον e-ΕΦΚΑ.

iii) Για την παράγραφο 2.2.3.2 περίπτωση α', πλέον των ως άνω πιστοποιητικών, υπεύθυνη δήλωση ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών τους όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης

B.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίγραφα, ή αποσπάσματα ισολογισμών της επιχείρησης, ή E3, ή υπεύθυνη δήλωση ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη εάν δεν είναι αποδεδειγμένα δυνατό να προσκομιστούν τα ανωτέρω, περί του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών τους κατά τα τρία προηγούμενα έτη διεξαγωγής του διαγωνισμού ή για το χρονικό διάστημα λειτουργίας (εφόσον είναι μικρότερο από τρία έτη), προκειμένου να αποδεικνύεται πως έχει την κατάλληλη επάρκεια. Γενικά πρέπει να προσκομιστούν όλα τα φορολογικά έντυπα δηλώσεων για κάθε μορφή εταιρείας, όπως αυτά προβλέπονται από τον Ν.4172/2013, 4308/2014, όπως ισχύουν, δηλαδή θα πρέπει να προσκομίσουν τις ετήσιες οικονομικές καταστάσεις καθώς και τις αντίστοιχες δημοσιεύσεις τους, όπως προβλέπονται από τους Ν.4308/2014 άρθρο 16 & Ν.2190/1920 και όπως προβλέπονται από

Αριθμός απόφασης: 447/2022

τους ειδικούς για κάθε νομική μορφή εταιρείας νόμους, έτσι ώστε η αναθέτουσα αρχή να διαπιστώσει ότι διαθέτει μέσο γενικό ετήσιο κύκλο για τα τρία προηγούμενα έτη δημοσίευσης του διαγωνισμού, μεγαλύτερο ή τουλάχιστον ίσο με το 30% της εκτιμώμενης αξίας χωρίς το Φ.Π.Α. για τις κατηγορίες για τις οποίες υπέβαλε προσφορά. Ειδικά για την προηγούμενη του έτους του διαγωνισμού οικονομική χρήση, εφόσον δεν έχει δημοσιευτεί ακόμα ισολογισμός, ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει υπεύθυνη δήλωση περί του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών του έτους αυτού, υπογεγραμμένη από τον νόμιμο εκπρόσωπό του. Εάν η επιχείρηση λειτουργεί ή ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα κατά χρονικό διάστημα μικρότερο της ως άνω καθοριζόμενης τριετίας, υποβάλλει τους ισολογισμούς που έχει συντάξει & δημοσιεύσει κατά το διάστημα αυτό. Σε περίπτωση μη υποχρέωσης έκδοσης ισολογισμών, μπορεί να καταθέσει ισοδύναμα λογιστικά ή άλλα έγγραφα ή επικυρωμένα φωτοαντίγραφα των αντίστοιχων Φορολογικών Δηλώσεων. Στην περίπτωση κατά την οποία η επιχείρηση έχει καταθέσει, σύμφωνα με τα ισχύοντα, στο αρμόδιο ΓΕ.ΜΗ του Επιμελητηρίου τον ισολογισμό του τελευταίου οικονομικού έτους, ο οποίος δεν έχει δημοσιευτεί, αρκεί η προσκόμιση της Ανακοίνωσης του ισολογισμού από το ΓΕ.ΜΗ. η οποία θα συνοδεύεται με τον σχετικό ισολογισμό. Η καταλληλότητα του προσκομιζόμενου από τον οικονομικό φορέα εγγράφου για την απόδειξη της χρηματοοικονομικής του επάρκειας εναπόκειται στην κρίση της Αναθέτουσας Αρχής (άρθρο 80 παρ. 4 εδ. β ν. 4412/2016). Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο. [...]

B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν : 1. Αποδεικτικά μέσα ότι κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας προ δημοσίευσης της παρούσας, ήτοι για τα έτη 2019-2020-2021 έχουν εκτελέσει επιτυχώς τουλάχιστον μία (1) σύμβαση παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου, ανάλογης ποιοτικά με το αντικείμενο της παρούσας σύμβασης, για κάθε Ομάδα του προϋπολογισμού που ο οικονομικός φορέας υποβάλει προσφορά. Οι εργασίες και η εκτέλεση αυτών, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ανάθεσης (επιτυχώς και εμπρόθεσμα) αποδεικνύονται εάν μεν ο αποδέκτης είναι αναθέτουσα αρχή, με πιστοποιητικά

που έχουν εκδοθεί ή θεωρηθεί από την αρμόδια αρχή, εάν δε ο αποδέκτης είναι ιδιωτικός φορέας, με βεβαίωση του αποδέκτη ή εφόσον τούτο δεν είναι δυνατόν, με απλή δήλωση του οικονομικού φορέα που θα συνοδεύεται από θεωρημένο αντίγραφο του τιμολογίου παροχής υπηρεσιών [...]

B.6. Για την απόδειξη της νόμιμης εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο και εγγράφεται υποχρεωτικά ή προαιρετικά, κατά την κείμενη νομοθεσία, και δηλώνει την εκπροσώπηση και τις μεταβολές της σε αρμόδια αρχή (πχ ΓΕΜΗ), προσκομίζει σχετικό πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, το οποίο πρέπει να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του 79, εκτός αν αυτό φέρει συγκεκριμένο χρόνο ισχύος. συμμετοχής τους στην ένωση.

3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου-Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου: Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. 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 - 2.2.8 αυτής. Ειδικότερα, το σύνολο των στοιχείων και δικαιολογητικών της ως άνω παραγράφου αποστέλλονται από αυτόν σε μορφή ηλεκτρονικών αρχείων με μορφότυπο PDF, σύμφωνα με τα ειδικώς οριζόμενα στην παράγραφο 2.4.2.5 της παρούσας. Εντός της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και το αργότερο έως την τρίτη εργάσιμη ημέρα από την καταληκτική ημερομηνία ηλεκτρονικής υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, προσκομίζονται με ευθύνη του οικονομικού φορέα, στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε κλειστό φάκελο, στον οποίο αναγράφεται ο αποστολέας, τα στοιχεία του Διαγωνισμού και ως παραλήπτης η Επιτροπή Διαγωνισμού, τα στοιχεία και δικαιολογητικά, τα οποία απαιτείται

Αριθμός απόφασης: 447/2022

να προσκομισθούν σε έντυπη μορφή (ως πρωτότυπα ή ακριβή αντίγραφα), σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις διατάξεις της ως άνω παραγράφου 2.4.2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα ή να παράσχει διευκρινήσεις, με την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Ο προσωρινός ανάδοχος δύναται να υποβάλει αίτημα, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, προς την αναθέτουσα αρχή, για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα περί αίτησης χορήγησης δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. Στην περίπτωση αυτή η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής αυτών, για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγησή τους από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα αυτή τόσο εντός της αρχικής προθεσμίας για την υποβολή δικαιολογητικών όσο και εντός της προθεσμίας για την προσκόμιση ελλειπόντων ή τη συμπλήρωση ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών, κατά την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, ως ανωτέρω προβλέπεται. Η παρούσα ρύθμιση εφαρμόζεται αναλόγως και όταν η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του πρώτου εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας ...».

19. Επειδή, κατά την άνω έννοια των διατάξεων του Ν. 4412/2016, όπως υιοθετούνται και από το κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη Διακήρυξης, το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων, οι επί ποινή αποκλεισμού τιθέμενοι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, που προβλέπονται στα άρθρα 73 και 75, πρέπει να συντρέχουν, και ως εκ τούτου κρίνονται σωρευτικά, σε 3 χρονικά σημεία, ήτοι **α)** κατά την υποβολή της προσφοράς, **β)** κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και **γ)** κατά τη σύναψη της σύμβασης. Ειδικότερα, κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς, ισχύει ο κανόνας της προκαταρκτικής απόδειξης περί μη συνδρομής των λόγων

Αριθμός απόφασης: 447/2022

αποκλεισμού και περί πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής που τίθενται με τους όρους της Διακήρυξης μέσω της συμπλήρωσης και υποβολής του ΕΕΕΣ, το οποίο συνιστά υπεύθυνη δήλωση που υποβάλλουν οι συμμετέχοντες ως δικαιολογητικό συμμετοχής κατά την υποβολή της προσφοράς τους, και στην οποία δηλώνουν ότι, αντιστοίχως προς τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, δεν εμπίπτουν στις καταστάσεις εκείνες που συνιστούν λόγους αποκλεισμού, όπως και ότι πληρούν τα ανάλογα με τη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικής επιλογής, ως προκαταρκτική απόδειξη της προσωπικής τους κατάστασης, ώστε να θεμελιώσουν κατ' αρχήν το δικαίωμα συμμετοχής τους στο διαγωνισμό. Σε δεύτερο στάδιο, το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων κρίνεται κατά το χρονικό σημείο που η αναθέτουσα αρχή καλεί τον διαγωνιζόμενο που κατ' αρχήν ανέδειξε ως προσωρινό ανάδοχο της σύμβασης να προσκομίσει τα απαιτούμενα κατά τη διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης, προκειμένου εκ των εν λόγω εγγράφων ο διαγωνιζόμενος να αποδείξει στο αυτό στάδιο της διαδικασίας ότι ικανοποιεί πλήρως όλες τις απαιτήσεις που συνδέονται με την κατοχύρωση του δικαιώματος συμμετοχής του στο διαγωνισμό, στοιχεία τα οποία προαποδεικτικά δήλωσε ότι πληροί με τη συμπλήρωση και υποβολή του ΕΕΕΣ. Συνεπώς, ειδικά κατά το στάδιο ελέγχου των προσκομισθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο έλεγχος που διενεργείται έχει διπλό περιεχόμενο, αφενός μεν ελέγχεται η αλήθεια και ακρίβεια των δηλούμενων στο ΕΕΕΣ, ήτοι επαληθεύεται εάν κατ' αληθή και ορθή δήλωση του διαγωνιζομένου, αυτός πληρούσε την εκάστοτε απορρέουσα από το σχετικό δικαιολογητικό απαίτηση κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αφετέρου δε ελέγχεται εάν εκ του περιεχομένου των δικαιολογητικών κατακύρωσης που προσκομίζονται, αποδεικνύεται και κατά το στάδιο της κατακύρωσης (στάδιο στο οποίο τα εν λόγω δικαιολογητικά προσκομίζονται) η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και η πλήρωση των απαιτήσεων των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, όπως αυτά δηλώθηκαν στο ΕΕΕΣ. Περαιτέρω, πρέπει να επισημανθεί ότι κατά το άρθρο 104 του ν.4412/2016, όπως ισχύει κατόπιν της τροποποίησής του με το άρθρο 44 Ν. 4782/2021, ο ανωτέρω έλεγχος συνδρομής των κριτηρίων επιλογής στο πρόσωπο των διαγωνιζομένων κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς βασίζεται αποκλειστικά στις υποβαλλόμενες με το ΕΕΕΣ δηλώσεις των διαγωνιζομένων,

Αριθμός απόφασης: 447/2022

χωρίς να απαιτείται να υποβληθεί οποτεδήποτε το αντίστοιχο αποδεικτικό μέσο με χρόνο ισχύος που να καλύπτει τη συγκεκριμένη χρονική στιγμή. Ωστόσο, αυτονοήτως, ενόψει και της φύσης του ΕΕΕΣ ως ενημερωμένης υπεύθυνης δήλωσης, τα δηλούμενα σε αυτό πρέπει να είναι αληθή και ακριβή, δηλαδή οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να διαθέτουν πράγματι τις προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό που δηλώνουν σε αυτό κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς τους, αποδεικνυομένων των ανωτέρω με τα υποβαλλόμενα από την πλευρά τους δικαιολογητικά κατακύρωσης, ήτοι αποδεικνυομένων ως αληθών δια των δικαιολογητικών κατακύρωσης όσων με το ΕΕΕΣ δηλώνονται εκ μέρους τους.

20. Επειδή, περαιτέρω κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων του άρθρου 103 Ν. 4412/2016 και άρθρου 3.2 της Διακήρυξης, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, κατόπιν ελέγχου των υποβληθέντων κατ' αρχήν από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικών κατακύρωσης, να τον καλέσει να καλύψει, εντός δεκαήμερης προθεσμίας, τυχόν ελλείψεις των εν λόγω δικαιολογητικών - *είτε με την υποβολή αρχικώς μη υποβληθέντος δικαιολογητικού είτε με τη συμπλήρωση αρχικώς μεν υποβληθέντος, αλλά μη πληρούντος τις απαιτήσεις της διακήρυξης δικαιολογητικού* - σε περίπτωση κατά την οποία οι ελλείψεις αυτές επάγονται αποκλεισμό του προσωρινού αναδόχου. Η αρχική, δηλαδή, παράλειψη η πλημμελής υποβολή εκ μέρους του αναδόχου κάποιου από τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, δεν συνεπάγεται αυτομάτως και άνευ ετέρου τον αποκλεισμό του από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, αλλά υποχρεώνει, κατ' αρχήν, την αναθέτουσα αρχή να προβεί στην οφειλόμενη κατά τα άνω κλήση του προσωρινού αναδόχου προς συμπλήρωση του ελλείποντος ή/και ελλιπούς δικαιολογητικού. Μόνον εφόσον έχει προηγηθεί η προσήκουσα κατά τα άνω κλήση του προσωρινού αναδόχου από την αναθέτουσα αρχή και η εξέταση της συμμόρφωσης του οικονομικού φορέα προς αυτήν, μπορεί η αναθέτουσα αρχή να προβεί στην απόρριψη των δικαιολογητικών κατακύρωσης λόγω ελλείψεων που δεν θεραπεύτηκαν κατά την ανωτέρω διαδικασία (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 37/2021, σκ. 19, 29/2019, σκ. 11, ΔΕφΠειρ Ν60/2021, σκ. 13). Περαιτέρω, η ΑΕΠΠ, όταν εξετάζει διαφορά επί κατακυρωτικής απόφασης σχετικά με την πληρότητα και το περιεχόμενο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οφείλει, στην περίπτωση που ακυρώσει την προσβαλλόμενη

Αριθμός απόφασης: 447/2022

λόγω ελλείψεων ή ελαττωμάτων των κατ' αρχήν αποδεχθέντων από την αναθέτουσα αρχή δικαιολογητικών κατακύρωσης, **να αναπέμψει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου αυτή να εκπληρώσει προηγουμένως την ανωτέρω διαδικαστική υποχρέωσή της, ήτοι να καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο προς υποβολή των επίμαχων δικαιολογητικών και να εξετάσει τη συμμόρφωση του οικονομικού φορέα προς την πρόσκληση αυτή** (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 37/2021, σκ. 21, ΔΕφΠειρ Ν60/2021, σκ. 14).

21. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον **πρώτο** λόγο της υπό εξέταση προσφυγής της προβάλλει ότι μη νομίμως έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας, καθότι κατά τους ισχυρισμούς της αυτά υποβλήθηκαν εκπρόθεσμα, ήτοι πέραν της προβλεπόμενης στο άρθρο 103 του ν. 4412/2016 δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της οικείας έγγραφης ειδοποίησης της αναθέτουσας αρχής.

22. Επειδή από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα εταιρεία υπέβαλε την προσφορά της στον υπόψη διαγωνισμό στις 3-12-2021 και κατόπιν αναδείξεώς της ως προσωρινής αναδόχου, σε συνέχεια της υπ' αριθμ. πρωτ. ... ηλεκτρονικής πρόσκλησης προς υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, η οποία της κοινοποιήθηκε μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 13.12.2021, υπέβαλε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης στις 24.12.2021, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού. Κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, τα υπόψη δικαιολογητικά κατακύρωσης υπεβλήθησαν εκπροθέσμως, ήτοι πέραν της προβλεπόμενης στο άρθρ. 103 του ν. 4412/2016 δεκαήμερης προθεσμίας (που έληγε στις 23-12-2021), γεγονός που καθιστά απορριπτέα την προσφορά της παρεμβαίνουσας. Ωστόσο, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε στην αρχική σελίδα του διαγωνισμού την 1-2-2022 το με αρ.πρωτ. ... έγγραφό της, απευθυνόμενο στους συμμετέχοντες στον διαγωνισμό, δυνάμει του οποίου **μετέθεσε** την ημερομηνία υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και της διαδικασίας ελέγχου αυτών, λόγω της θέσης εκτός λειτουργίας του υποσυστήματος Προμήθειες και Υπηρεσίες του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ για το χρονικό διάστημα από την Τετάρτη, 15-12-2021 έως και την Πέμπτη, 23-12-2021, πιστοποιούμενης από τα με αριθμ. πρωτ. ... ΕΞ 2021

Αριθμός απόφασης: 447/2022

08.12.2021 και ... έγγραφα της Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπτυξης και Υποστήριξης Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων. Ειδικότερα, δυνάμει των άνω εγγράφων πιστοποιείται η θέση εκτός λειτουργίας του υποσυστήματος ΕΣΗΔΗΣ Προμηθειών και Υπηρεσιών για το κρίσιμο χρονικό διάστημα, ενώ επίσης, δίδονται οδηγίες προς τις αναθέτουσες αρχές όπως μεριμνήσουν για τη συνέχιση των διαγωνισμών, στους οποίους είχε ορισθεί καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ή υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης κατά το άνω χρονικό διάστημα. Συνεπεία τούτων, προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή νομίμως, κατ'άρθρ. 37 του ν. 4412/2016 και αιτιολογημένως, προέβη στην μετάθεση της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, σε χρόνο μετά την επανέναρξη της παραγωγικής λειτουργίας του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ, ήτοι μετά την Πέμπτη, 23-12-2021 και ως εκ τούτου νομίμως και εμπροθέσμως υποβλήθηκαν από την παρεμβαίνουσα τα δικαιολογητικά κατακύρωσης στις 24-12-2021, ήτοι την αμέσως επομένη της επανεκκίνησης λειτουργίας του συστήματος, καθόσον κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής αυτών (23-12-2021) αλλά και για όλο το χρονικό διάστημα από 15-12-2021 έως 23-12-2021, το σύστημα ευρισκόταν πιστοποιημένως εκτός λειτουργίας, γεγονός που καθιστούσε αδύνατη τεχνικώς την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης κατά τον διαγραφόμενο στην Διακήρυξη τρόπο, κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής τους 23-12-2021, αλλά και καθ' όλο το χρονικό διάστημα από την 15-12-2021 έως και 23-12-2021. Κατόπιν των ανωτέρω, ο **πρώτος** λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος, στο μέτρο που προκύπτει εξ εγγράφων και αποδεικνύεται η νόμιμη και εμπρόθεσμη υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης εκ της παρεμβαίνουσας την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα από την θέση σε λειτουργία του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, ενόσω μάλιστα και η ίδια η αναθέτουσα αρχή είχε αιτιολογημένως και νομίμως προβεί δια της προαναφερόμενης αποφάσεώς της, σε μετάθεση της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής τους και ορίσει αυτήν για την επομένη της επανέναρξης λειτουργίας του συστήματος και έως 27-12-2021, λόγω πιστοποιούμενης θέσης εκτός λειτουργίας του υποσυστήματος ΕΣΗΔΗΣ προμηθειών και υπηρεσιών κατά το προαναφερθέν χρονικό διάστημα.

23. Επειδή με τον **δεύτερο** λόγο της υπό εξέταση προσφυγής της, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι κατά παράβαση των άρθρ. 2.2.6 και 2.2.9.2 Β4

Αριθμός απόφασης: 447/2022

της Διακήρυξης κρίθηκαν αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας, καθόσον εκ των υποβληθέντων εγγράφων δεν απέδειξε την αξιούμενη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Ειδικότερα, επάγεται ότι η παρεμβαίνουσα αρκέστηκε στην υποβολή συμβάσεων συγκεκριμένου τύπου που έχει συνάψει εντός της τελευταίας τριετίας με διάφορους φορείς (ενδεικτικά αναφέρει τις υπ' αριθμ...., ..., ... συμβάσεις με ..., ... σύμβαση με Δήμο ..., ..., ... συμβάσεις με Δήμο ... κλπ), χωρίς να αποδεικνύει την επιτυχή εκτέλεση αυτών, καθώς δεν συνοδεύονται από κάποιο πιστοποιητικό ή βεβαίωση της εκάστοτε αναθέτουσας αρχής περί επιτυχούς ολοκλήρωσης αυτών.

24. Επειδή από τα άρθρ. 2.2.5 και 2.2.9.2 Β4 της Διακήρυξης προκύπτει ότι οι προσφέροντες για την πλήρωση της αξιούμενης τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας πρέπει *«Κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον μια (1) σύμβαση παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου, ύψους ίσου η μεγαλύτερου με το 30% της ομάδας στην οποία συμμετέχουν χωρίς το Φ.Π.Α»*. Προς απόδειξη πλήρωσης της άνω τεχνικής ικανότητας, ο προσωρινός ανάδοχος πρέπει κατ' άρθρ. 2.2.9.2 Β4 της Διακήρυξης να προσκομίσει *«Αποδεικτικά μέσα ότι κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας προ δημοσίευσης της παρούσας, ήτοι για τα έτη 2019-2020-2021 έχει εκτελέσει επιτυχώς τουλάχιστον μία (1) σύμβαση παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου, ανάλογης ποιοτικά με το αντικείμενο της παρούσας σύμβασης, για κάθε Ομάδα του προϋπολογισμού, που ο οικονομικός φορέας υποβάλει προσφορά. Οι εργασίες και η εκτέλεση αυτών, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ανάθεσης (επιτυχώς και εμπρόθεσμα) αποδεικνύονται εάν μεν ο αποδέκτης είναι αναθέτουσα αρχή, με πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί ή θεωρηθεί από την αρμόδια αρχή, εάν δε ο αποδέκτης είναι ιδιωτικός φορέας, με βεβαίωση του αποδέκτη ή εφόσον τούτο δεν είναι δυνατόν, με απλή δήλωση του οικονομικού φορέα που θα συνοδεύεται από θεωρημένο αντίγραφο του τιμολογίου παροχής υπηρεσιών»*.

25. Επειδή από την επισκόπηση των ανηρημένων δικαιολογητικών κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας, προκύπτει ότι προς απόδειξη πλήρωσης του όρου 2.2.5 της Διακήρυξης και της εκεί αξιούμενης τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, η παρεμβαίνουσα έχει καταθέσει δέκα (10) συμβάσεις και συμφωνητικά και δη τα ακόλουθα: 1) Το με αρ. πρωτ.

Αριθμός απόφασης: 447/2022

συμφωνητικό με τη ... ποσού 8.000,00€ πλέον ΦΠΑ περί εκτέλεσης εργασιών μηχανουργείου, διάρκειας έως το τέλος έτους 2020, 2) Το με αρ. πρωτ. ... συμφωνητικό με ... ποσού 3.000,00€ πλέον ΦΠΑ, περί εκτέλεσης εργασιών μηχανουργείου, διάρκειας έως το τέλος έτους 2019, 3) το με αρ. πρωτ. ... συμφωνητικό με ... ποσού 3.500,00€ για εκτέλεση εργασιών μηχανουργείου έως το τέλος έτους 2019, 4) το με αρ. πρωτ. ... συμφωνητικό με ... περί προμήθειας εργαλείων συνεργείων οχημάτων – μηχανημάτων διάρκειας ενός (1) έτους, ποσού 2.211,60€ πλέον ΦΠΑ, 5) Τη με αρ. πρωτ. ... σύμβαση προμήθειας ανταλλακτικών μηχανημάτων και παροχής υπηρεσιών έτους 2018-2019 για τις ανάγκες της ..., 6) Το με αρ. πρωτ. ... συμφωνητικό με το Δήμο ... για την προμήθεια ανταλλακτικών και εργασιών σε οχήματα του Δήμου ..., ποσού 18.513,20€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, 7) Τη με αρ. πρωτ. ... σύμβαση με το Δήμο ... ποσού 1.736,00€ για εργασίες επισκευής και συντήρησης οχημάτων του Δήμου, 8) τη με αρ. πρωτ. ... σύμβαση με το Δήμο ... για συντήρηση και επισκευή οχημάτων και μηχανημάτων έτους 2021, ποσού 10.912,00€ με ΦΠΑ, 9) το με αρ. πρωτ. ... συμφωνητικό με το Δήμο ... ποσού 6.188,83€ με ΦΠΑ για συντήρηση και επισκευή λοιπών μηχανημάτων του Δήμου διάρκειας έως 31-12-2020 και 10) Το με αρ. πρωτ. ... συμφωνητικό με το Δήμο ..., ποσού 5.781,28€ με ΦΠΑ για την συντήρηση του αντλιοστασίου του Δήμου. Από το περιεχόμενο και την συμβατική αξία των άνω συμφωνητικών και συμβάσεων προκύπτει ότι καλύπτεται η αξιούμενη τεχνική ικανότητα τόσο κατά το απαιτούμενο περιεχόμενό της (αφού πρόκειται για συμβάσεις ανάλογου ή ταυτόσημου αντικειμένου με την προκείμενη) όσο και κατά το απαιτούμενο ύψος της – 30% της υπό ανάθεση σύμβασης άνευ ΦΠΑ. Μάλιστα, μόνη της η προσκομισθείσα με αρ. πρωτ. ... σύμβαση με το Δήμο ... αρκεί προς απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του άρθρ. 2.2.5. Ωστόσο, από τα ανηρημένα δικαιολογητικά κατακύρωσης δεν προκύπτει ότι έχει υποβληθεί πιστοποιητικό της εκάστοτε αναθέτουσας αρχής περί της επιτυχούς εκτέλεσης των ανωτέρω επικαλούμενων συμβάσεων, ούτε και κάποιο άλλο έγγραφο που να βεβαιώνει την άρτια και επιτυχή εκτέλεσή τους, κατά τις απαιτήσεις του όρου Β4 του άρθρου 2.2.9.2 της Διακήρυξης. Και ναι μεν, στην προαναφερόμενη με αρ. πρωτ. ... σύμβαση (η οποία, ως προελέχθη αρκεί μόνη της λόγω ύψους και αντικειμένου προς απόδειξη της αξιούμενης τεχνικής ικανότητας)

Αριθμός απόφασης: 447/2022

αντισυμβαλλόμενος είναι ο Δήμος .., ήτοι η ίδια η αναθέτουσα αρχή του προκείμενου διαγωνισμού, οπότε οι οικείες βεβαιώσεις εάν υφίστανται, ευρίσκονται στην κατοχή του, πλην όμως τούτο δεν έχει αποτυπωθεί ούτε βεβαιωθεί στο οικείο Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης περί δικαιολογητικών κατακύρωσης ούτε και στην προσβαλλόμενη απόφαση έγκρισής τους. Εξάλλου, εάν τα δικαιολογητικά που αφορούν την βεβαίωση καλής εκτέλεσης της υπόψη σύμβασης, ευρίσκονται στην κατοχή της αναθέτουσας αρχής, η παρεμβαίνουσα δεν είχε υποχρέωση υποβολής τους (σύμφωνα με το άρθρ. 2.2.9.2 Α της Διακήρυξη κατά το οποίο «*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*»), πλην όμως η πλήρωση του άνω όρου, περί κατοχής της βεβαίωσης επιτυχούς εκτέλεσης της σύμβασης εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, έπρεπε να αναφέρεται ρητώς και αιτιολογημένως στην απόφαση έγκρισης των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης. Κατόπιν των ανωτέρω, ο υπόψη **δεύτερος** λόγος θα πρέπει να γίνει δεκτός ως προς το σκέλος αυτού που έκανε άνευ ετέρου δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας και δη χωρίς προηγούμενη κλήση της προς διευκρίνιση και παραδεκτή συμπλήρωση αναφορικά με την απόδειξη της αξιούμενης τεχνικής ικανότητας (βεβαίωση καλής εκτέλεσης επικαλούμενης σύμβασης προς πλήρωση τεχνικής ικανότητας του άρθρ. 2.2.5) και κατά τούτο πρέπει να αναπεμφθεί στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου να ασκήσει την προβλεπόμενη στα άρθρα 103 Ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης αρμοδιότητά της κατά τα ανωτέρω.

26. Επειδή με τον **τρίτο** λόγο της υπό εξέταση προσφυγής της, η προσφεύγουσα αιτιάζεται ότι τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης πάσχουν και είναι ελλιπή, λόγω μη προσκόμισης από την παρεμβαίνουσα εγγράφων που σχετίζονται με την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 2.2.5 της Διακήρυξης. Ειδικότερα, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η παρεμβαίνουσα δεν έχει υποβάλει ετήσιες οικονομικές καταστάσεις, καθώς και τις αντίστοιχες δημοσιεύσεις τους, ώστε να μπορέσει η αναθέτουσα αρχή να διαπιστώσει ότι διαθέτει μέσο γενικό ετήσιο κύκλο για τα προηγούμενα έτη δημοσίευσης του διαγωνισμού μεγαλύτερο ή τουλάχιστον ίσο με το 30% της εκτιμώμενης αξίας

Αριθμός απόφασης: 447/2022

της σύμβασης και ούτε εξήγησε τον βάσιμο λόγο για τον οποίο δεν ήταν σε θέση να τα προσκομίσει.

27. Επειδή όπως προκύπτει από τα προπαρατεθέντα άρθρα 2.2.5 και 2.2.9.2B3 για την απόδειξη πλήρωσης της αξιούμενης οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας των τριών προηγούμενων της Διακήρυξης ετών, η οποία συνίσταται σε μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών για το διάστημα 2019-2020-2021, ύψους τουλάχιστον ίσου με το 30% της εκτιμώμενης αξίας των κατηγοριών για τις οποίες υποβάλλεται προσφορά χωρίς το ΦΠΑ, οι προσφέροντες προσκομίζουν αντίγραφα, ή αποσπάσματα ισολογισμών της επιχείρησης, ή E3, ή υπεύθυνη δήλωση ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη εάν δεν είναι αποδεδειγμένα δυνατό να προσκομιστούν τα ανωτέρω, περί του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών τους κατά τα τρία προηγούμενα έτη διεξαγωγής του διαγωνισμού ή για το χρονικό διάστημα λειτουργίας (εφόσον είναι μικρότερο από τρία έτη), προκειμένου να αποδεικνύεται πως έχουν την κατάλληλη επάρκεια. Γενικά, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2.B3 πρέπει να προσκομιστούν όλα τα φορολογικά έντυπα δηλώσεων για κάθε μορφή εταιρείας, όπως αυτά προβλέπονται από τον Ν. 4172/2013, 4308/2014, όπως ισχύουν, δηλαδή θα πρέπει να προσκομίσουν τις ετήσιες οικονομικές καταστάσεις, καθώς και τις αντίστοιχες δημοσιεύσεις τους, όπως προβλέπονται από τους Ν.4308/2014 άρθρο 16 & Ν.2190/1920 και όπως προβλέπονται από τους ειδικούς για κάθε νομική μορφή εταιρείας νόμους, έτσι ώστε η αναθέτουσα αρχή να διαπιστώσει ότι διαθέτει την ως άνω προσδιορισθείσα επάρκεια για τον κρίσιμο χρόνο. Ειδικά για την προηγούμενη του έτους διαγωνισμού οικονομική χρήση, εφόσον δεν έχει δημοσιευτεί ακόμα ισολογισμός, ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει υπεύθυνη δήλωση περί του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών του έτους αυτού, υπογεγραμμένη από τον νόμιμο εκπρόσωπο του. Η καταλληλότητα του προσκομιζόμενου από τον οικονομικό φορέα εγγράφου για την απόδειξη της χρηματοοικονομικής του επάρκειας εναπόκειται στην κρίση της αναθέτουσας αρχής (άρθρο 80 παρ. 4 εδ. 6 ν. 4412/2016).

28. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα ανηρημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στοιχεία και έγγραφα, η προσωρινή ανάδοχος προς απόδειξη πλήρωσης των επίμαχων όρων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας κατέθεσε τα έντυπα E3 της

Αριθμός απόφασης: 447/2022

εταιρείας για τα έτη 2019 και 2020, ενώ για το έτος 2021 κατέθεσε υπεύθυνη δήλωση περί του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών της, από τα οποία προκύπτει ότι διαθέτει μεγαλύτερο κύκλο εργασιών του 30% της εκτιμώμενης αξίας χωρίς το Φ.Π.Α. για την ομάδα Α' που υπέβαλε προσφορά. Ούτως, τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας συνάδουν και είναι σύμφωνα με τις προϋποθέσεις που τάσσει το άρθρο 2.2.9.2.B3 της Διακήρυξης, απορριπτομένων των όσων περί του αντιθέτου ισχυρίζεται η προσφεύγουσα.

29. Επειδή με τον **τέταρτο** λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η παρεμβαίνουσα δεν υπέβαλε αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας των ομορρύθμων εταίρων της, καίτοι είναι πρόσωπα συνυπόχρεα με την ομόρρυθμη εταιρεία και θα πρέπει οι προϋποθέσεις που απαιτούνται για την εταιρεία να πληρούνται σωρευτικά και για τους ομορρύθμους εταίρους. Όπως προκύπτει από τα προπαρατεθέντα άρθρα της Διακήρυξης 2.2.3.2 και 2.2.9.2.B1 (β) ειδικώς οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα *«Για την απόδειξη της εκπλήρωσης των φορολογικών υποχρεώσεων της παραγράφου 2.2.3.2 περίπτωση α' προσκομίζουν αποδεικτικό ενημερότητας εκδιδόμενο από την»*. Όπως, περαιτέρω, προκύπτει από τα ανηρηθέντα στον ηλεκτρονικό τόπο δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας, και δεν αμφισβητείται από την προσφεύγουσα, προς απόδειξη πλήρωσης του όρου 2.2.3.2 υπέβαλε το με αριθμ. πρωτ. ... αποδεικτικό ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο της ΑΑΔΕ, συμφώνως προς τον οικείο όρο της Διακήρυξης. Ουδόλως δε όφειλε ούτε και προβλεπόταν στη Διακήρυξη η υποβολή διακριτής φορολογικής ενημερότητας για τα ομόρρυθμα μέλη της εταιρείας, απορριπτομένων ως αβάσιμων των σχετικών ισχυρισμών της προσφεύγουσας, καθόσον δεν βρίσκουν έρεισμα στις διατάξεις της Διακήρυξης. Κατόπιν των ανωτέρω, ο υπόψη **τέταρτος** λόγος της προσφυγής είναι απορριπτός.

30. Επειδή, τέλος, με τον **πέμπτο** λόγο της υπό εξέταση προσφυγής της, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι το πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης που υπεβλήθη από την προσωρινή ανάδοχο έχει εκδοθεί πέραν των 30 εργάσιμων ημερών από την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης κατά παράβαση του άρθρ. 80 παρ. 12 του ν. 4412/2016 και του άρθρ. 2.2.9.2B6 της Διακήρυξης. Όπως προκύπτει από την επισκόπηση των

Αριθμός απόφασης: 447/2022

ανηρτημένων δικαιολογητικών κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας, η τελευταία υπέβαλε το με ημερομηνία έκδοσης 12.11.2021 Πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης του ΓΕΜΗ που φέρει αριθμ. πρωτ. ... και δεν αμβισβητείται από την προσφεύγουσα. Το υπόψη πιστοποιητικό έχει εκδοθεί εντός του χρονικού πλαισίου των 30 εργασίμων ημερών από την κατάθεσή του, καθώς εκδόθηκε στις 12.11.2021 και κατατέθηκε στις 24.12.2021, απορριπτομένων ως αβάσιμων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας.

31. Επειδή κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή ως προς τον δεύτερο λόγο αυτής και δη κατά το μέρος που η αναθέτουσα αρχή έκανε άνευ ετέρου δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας όσον αφορά τις βεβαιώσεις επιτυχούς εκτέλεσης που απαιτούνται για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του άρθρ. 2.2.5 και άνευ προηγούμενης κλήσης της (σύμφωνα με όσα αναφέρονται υπό σκ. 25), αναπέμπει δεν την υπόθεση **κατά το μέρος αυτό** στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου να ασκήσει την κατά το άρθρ. 103 του ν. 4412/2016 αρμοδιότητά της, ενώ οι λοιποί λόγοι της προσφυγής πρέπει να απορριφθούν κατά το σκεπτικό. Να απορριφθεί η παρέμβαση ως εκπροθέσμως ασκηθείσα. Να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη με αριθμ. 8/2022 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το σκεπτικό της παρούσας (σκ. 25) και να αναπεμφθεί η υπόθεση στην αναθέτουσα προκειμένου να ασκήσει την κατ' άρθρ. 103 του ν. 4412/2016 αρμοδιότητά της.

32. Επειδή ύστερα από την προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί το καταβληθέν από την προσφεύγουσα παράβολο κατ' άρθρ. 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή, κατά το σκεπτικό της παρούσας.

Απορρίπτει την παρέμβαση ως εκπρόθεσμη.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη με αριθ. 8/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, κατά το σκεπτικό της παρούσας και αναπέμπει την υπόθεση στην

Αριθμός απόφασης: 447/2022

αναθέτουσα αρχή κατ' άρθρ. 103 του ν. 4412/2016, προκειμένου να ασκήσει την αρμοδιότητά της.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 4 Μαρτίου 2022 και εκδόθηκε στις 24 Μαρτίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Το Μέλος,

Σωτηρία Σταματοπούλου

Ο Γραμματέας,

Σωκράτης Τσαπαλιάρης