

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 20.05.2019, με την εξής σύνθεση: Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη, Πρόεδρος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης και Κυριακή Σιδηροπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 10.04.2019 (ημερομηνία καταχώρησης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 440/11-04-2019, της εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στην ..., οδός ..., αρ. ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά του Δήμου ,,,, που εδρεύει στη ... οδός ..., αρ. ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται και για την ακύρωση της υπ' αριθ. 62/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του (εφεξής «η προσβαλλόμενη»).

Η εξέταση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού 2.025,00 € (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...).

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. ... διακήρυξη του ... προκηρύχθηκε η διενέργεια ανοικτού, ηλεκτρονικού, κάτω των ορίων, διαγωνισμού, για την ανάδειξη αναδόχου του έργου «Επισκευή, Συντήρηση σχολικών κτιρίων & αύλειων χώρων του Δήμου ...», προϋπολογισμού 404.838,71€ πλέον Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη

Αριθμός απόφασης: 579 / 2019

προσφορά βάσει τιμής και η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 14.12.2018 με ΑΔΑΜ ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α....

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (έργο), της ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του (άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016) και του χρόνου δημοσίευσης (14.12.2018) της Προκήρυξης στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017).

4. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και με προφανές έννομο συμφέρον, άμεσο, προσωπικό και ενεστώς, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπόψη προσβαλλόμενης πράξης, σύμφωνα με τα άρθρα 360 και 367 του Ν. 4412/2016 και τα άρθρα 3 και 18 του Π.Δ. 39/2017 και η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με την παρ. 1 (γ) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (γ) του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 02.04.2019 και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 10.04.2019. Κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση Προσφυγή είναι τυπικά παραδεκτή και θα πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αριθ. 7490/1027/18.04.2019 έγγραφό της απέστειλε τις απόψεις της επί των λόγων της Προσφυγής, αιτούμενη όπως απορριφθεί αυτή στο σύνολό της ως αβάσιμη και διατηρηθεί η προσβαλλόμενη.

6. Επειδή, με την υπ' αριθ. 21/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το από 29.01.2019 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού με το οποίο αναδείχθηκε προσωρινός μειοδότης η προσφεύγουσα εταιρεία. Με το υπ' αριθ. 3766/ΔΤΥ509 έγγραφό της η

Αριθμός απόφασης: 579 / 2019

αναθέτουσα προσκάλεσε μέσω της επικοινωνίας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. τον προσωρινό μειοδότη να κατατεθεί τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατ' άρθρο 103 του Ν. 4412/16. Στις 08.03.2019 η προσφεύγουσα υπέβαλε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού τα δικαιολογητικά αυτά και στη συνέχεια τα κατέθεσε και σε έντυπη μορφή, ως ορίζεται. Στις 14.03.2019 η Επιτροπή Διαγωνισμού, μετά από έλεγχο των προσκομιζόμενων δικαιολογητικών, ζήτησε από την προσφεύγουσα εταιρεία και προσωρινό ανάδοχο να υποβληθούν συμπληρωματικά δικαιολογητικά, κατ' άρθρο 4.2 γ της διακήρυξης, αφού από τα προσκομισθέντα «1. Δεν αποδεικνύεται για τις περιπτώσεις τις παραγράφους α, γ, δ, ε, στ, ζ, και η του άρθρου 22 Α.4 της διακήρυξης ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οικονομικού φορέα οι οριζόμενοι λόγοι αποκλεισμού. 2. Δεν αποδεικνύεται η γνησιότητα των Υπευθύνων Δηλώσεων που υποβλήθηκαν, αναφορικά με το ανεκτέλεστο και του ορίου ανεκτέλεστο και του αρ. 74 του ν.4412/16». Στις 15.03.2019 η προσφεύγουσα υπέβαλε ηλεκτρονικά μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. τα κάτωθι έγγραφα: 1. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΑΝΕΚΤΕΛΕΣΤΟΥ ... 2. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΑΝΕΚΤΕΛΕΣΤΟΥ ... 3. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΔΕΝ ΣΥΝΤΡΕΧΟΥΝ ΛΟΓΟΙ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ ... 4. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΔΕΝ ΣΥΝΤΡΕΧΟΥΝ ΛΟΓΟΙ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ ... 5. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΠΟΙΝΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ ... 6. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΠΟΙΝΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ ... Στη συνέχεια με την προσβαλλόμενη απόφαση αποφασίστηκε, κατ' άρθρο 103 παρ. 6 του Ν. 4412/2016, η απόρριψη της προφοράς της προσφεύγουσας, κατ' έγκριση του Πρακτικού ελέγχου δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, η κατάπτωση υπέρ της αναθέτουσας της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής και η κατακύρωση της σύμβασης στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, διότι, ως προς τον ανωτέρω πρώτο λόγο απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας, οι προσκομισθείσες Υπεύθυνες Δηλώσεις δεν φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών, αλλά βεβαίωση του γνήσιου της υπογραφής από ΚΕΠ, ενώ ως προς τον δεύτερο λόγο απόρριψης

Αριθμός απόφασης: 579 / 2019

αναφορικά με το ανεκτέλεστο και το όριο ανεκτέλεστου του αρ. 74 του Ν.4412/16, οι Υπεύθυνες Δηλώσεις που υποβλήθηκαν με τα συμπληρωματικά δικαιολογητικά είναι νέες, αφού η προσφεύγουσα δεν συμπλήρωσε τις αρχικές Υπεύθυνες Δηλώσεις, ενώ και ως προς το περιεχόμενό τους είναι ανακριβείς, αφού δεν συμβαδίζουν τόσο με τις αρχικές υποβληθείσες Υπεύθυνες Δηλώσεις αλλά και με τα σχετικά έγγραφα που υποβλήθηκαν με τα αρχικά δικαιολογητικά, δοθέντος ότι δεν υφίσταται αναφορά στις νέες προσκομισθείσες Υπεύθυνες Δηλώσεις για το ανεκτέλεστο του έργου: «ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ΖΩΝΗΣ 2...» και ούτε έχει υποβληθεί κάποιο έγγραφο σχετικά με την μεταβολή αυτή.

7. Επειδή, το άρθρο 36 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «[...] 2. Το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. οφείλει να συμμορφώνεται με: α) τις απαιτήσεις του Παραρτήματος IV του Προσαρτήματος Α' και β) τους κανόνες του παρόντος άρθρου και των άρθρων 22 και 37. Πέραν των ανωτέρω το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. οφείλει να τηρεί τα οριζόμενα: α) στο ν. 3979/2011(Α' 138) και στην κατ' εξουσιοδότηση αυτού εκδοθείσα νομοθεσία, ιδίως στο Πλαίσιο Παροχής Υπηρεσιών Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (ΠΗΔ)... και β) στο π.δ. 25/2014 (Α' 44). 3. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού και Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων ρυθμίζονται τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν την ανάθεση και εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών σχετικά με: α) τον προσδιορισμό του περιεχομένου, των κανόνων και λεπτομερειών χρήσης των επιμέρους εργαλείων του ΕΣΗΔΗΣ, όπως της διαδικτυακής διαχείρισης αιτημάτων και πληροφοριών, της χρήσης προτύπων και υποδειγμάτων, της ηλεκτρονικής κοινοποίησης, της διαδικασίας ηλεκτρονικής σύναψης των δημόσιων συμβάσεων που συνάπτονται [...] β) τους όρους και τις προϋποθέσεις για την υποβολή, τη γνωστοποίηση, τη διακίνηση εγγράφων μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, τον τύπο και το περιεχόμενό τους, τον προσδιορισμό του χρόνου αποστολής ή παραλαβής και τον υπολογισμό των προθεσμιών, τεκμήρια γνωστοποίησης και απόκτησης πρόσβασης από τον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, καθώς και τον τρόπο και την απόδειξη

Αριθμός απόφασης: 579 / 2019

πρόσβασης σε έγγραφα μέσω του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. και χορήγησης αντιγράφων [...]». Κατ' εξουσιοδότηση της προαναφερόμενης διάταξης του άρθρου 36 του Ν.4412/2016, εκδόθηκε η ΚΥΑ 56902/215/02.06.2017 (ΦΕΚ Β' 1924) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ», η οποία στο άρθρο 8 παρ. 3 ορίζει ότι «Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν μέσω του Συστήματος τα κατά περίπτωση έγγραφα που έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τους ίδιους υπογεγραμμένα με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό, το οποίο χορηγήθηκε από έναν εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/ΕΚ (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει) και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και τις διατάξεις της παρούσας». Περαιτέρω στο άρθρο 15 της ΚΥΑ αυτής ορίζεται ότι «[...] 1.2.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου *Portable Document Format (PDF)* και εφόσον έχουν συνταχθεί/ παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής.... 1.2.2. Ο οικονομικός φορέας συντάσσει την τεχνική και οικονομική του προσφορά συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του Συστήματος και επισυνάπτοντας στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς» και στον κατά περίπτωση (υπο)φάκελο όλα τα στοιχεία της προσφοράς του σε μορφή αρχείου *Portable Document Format (PDF)*. Στην συνέχεια, ο οικονομικός φορέας παράγει από το Σύστημα τα ηλεκτρονικά αρχεία (εκτυπώσεις της Τεχνικής Προσφοράς Προμηθευτή και της Οικονομικής Προσφοράς Προμηθευτή σε μορφή αρχείου *Portable Document Format (PDF)*, τα οποία υπογράφονται με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών

Αριθμός απόφασης: 579 / 2019

σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8 και επισυνάπτονται στους αντίστοιχους (υπο)φακέλους της προσφοράς από τον οικονομικό φορέα». Επέκεινα, στην ΥΑ 117384/ 31.10.2017 (ΦΕΚ Β΄ 3821) «Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν την ανάθεση των Δημοσίων Συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)» ορίζεται στο άρθρο 8 παρ. 3 «[...] 3. Οι Οικονομικοί Φορείς υποβάλλουν μέσω του υποσυστήματος τα κατά περίπτωση έγγραφα που έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τους ίδιους υπογεγραμμένα με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό, το οποίο χορηγήθηκε από έναν εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/ΕΚ (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει) και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και τις διατάξεις της παρούσας».

8. Επειδή στο άρθρο 3 «Ηλεκτρονική υποβολή φακέλου προσφοράς» της διακήρυξης ορίζεται «3.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερομένους ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στο άρθρο 18 της παρούσας διακήρυξης, σε ηλεκτρονικό φάκελο του υποσυστήματος. Για τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν ψηφιακή υπογραφή, χορηγούμενη από πιστοποιημένη αρχή παροχής ψηφιακής υπογραφής και να εγγραφούν στο ηλεκτρονικό σύστημα (ΕΣΗΔΗΣ- Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr) ακολουθώντας τη διαδικασία εγγραφής του άρθρου 5 παρ. 1.2 έως 1.4 της Κοινής Υπουργικής Απόφασης με αρ. 117384/26-10-2017 (3821 Β') «Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν την ανάθεση των Δημοσίων Συμβάσεων έργων, μελετών, και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού Συστήματος

Αριθμός απόφασης: 579 / 2019

*Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) [...] 3.5 Ο χρήστης – οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του υποσυστήματος, όπως περιγράφεται κατωτέρω: α) Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» είναι τα οριζόμενα στο άρθρο 24.2 της παρούσας και υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου *Portable Document Format (PDF)* και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8 της υπ' αρ 117384/26-10-2017 Κ.Υ.Α.».*

9. Επειδή, από τις προδιαληφθείσες διατάξεις προκύπτει ότι, αναφορικά με τους διαγωνισμούς προϋπολογισθείσας αξίας άνω των 60.000 ευρώ, οι οποίοι διενεργούνται υποχρεωτικά ηλεκτρονικά μέσω της πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., και με σκοπό την απρόσκοπτη λειτουργία του συστήματος, όπως και την ορθή ηλεκτρονική διαβίβαση και παραλαβή των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής, απαιτείται οι οικονομικοί φορείς-χρήστες του συστήματος, να διαθέτουν προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή, η οποία χορηγείται υπό τις ειδικότερες προϋποθέσεις του νόμου και εφόσον τα υποβαλλόμενα έγγραφα έχουν συνταχθεί/ παραχθεί από τους ίδιους τους οικονομικούς φορείς φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών κατά τα προαναφερόμενα. Προς τούτο εφαρμόζεται ήδη ο Κανονισμός 910/2014 με τον οποίο καθορίζονται οι απαιτήσεις ασφάλειας για την παροχή υπηρεσιών ηλεκτρονικής ταυτοποίησης και το πλαίσιο εποπτείας των παρόχων τους, η, δε, ψηφιακή υπογραφή εκδίδεται από εγκεκριμένους παρόχους υπηρεσιών πιστοποίησης, οι οποίοι με τη χορήγησή της εγγυώνται για τα στοιχεία του κατόχου της ενώ η ψηφιακή υπογραφή επέχει θέση ιδιόχειρης υπογραφής. Με τη χρήση της προηγμένης ψηφιακής υπογραφής σκοπός είναι να επιτυγχάνεται η ταυτοποίηση του υπογράφοντος, δηλαδή η σύνδεση της ηλεκτρονικής συναλλαγής με το φυσικό πρόσωπο που

Αριθμός απόφασης: 579 / 2019

υπογράφει, η εγγύηση της γνησιότητας των ψηφιακών δεδομένων και η δέσμευση του υπογράφοντος ως προς την ηλεκτρονική συναλλαγή, δηλαδή ο υπογράφων να μη μπορεί να αρνηθεί την συμβολή του στην εν λόγω συναλλαγή. Επιπλέον, η απρόσκοπτη λειτουργία του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. βασίζεται στη δυνατότητα επαλήθευσης του ακριβούς χρόνου παροχής των υπηρεσιών του συστήματος προς το χρήστη αυτού, όπως με την εξακρίβωση του χρόνου υποβολής της προσφοράς κάθε συμμετέχοντος οικονομικού φορέα στο σύστημα. Γι' αυτό και οι υπηρεσίες χρονοσήμανσης παρέχονται από τρίτους, εθνικούς ή αλλοδαπούς φορείς, πιστοποιημένους από τις αντίστοιχες αρμόδιες αρχές για την παροχή τέτοιων υπηρεσιών και διασυνδεδεμένους με τον εθνικό χρόνο. Στην προκείμενη περίπτωση, οι υποβληθείσες Υπεύθυνες Δηλώσεις, ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΑΝΕΚΤΕΛΕΣΤΟΥ ..., ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΑΝΕΚΤΕΛΕΣΤΟΥ ..., ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΠΟΙΝΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ ... και ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΠΟΙΝΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ ... έχουν συνταχθεί/παραχθεί από την προσφεύγουσα και συνεπώς έπρεπε να φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών κατά τα προαναφερόμενα, υπογραφή που τα εν λόγω έγγραφα δεν φέρουν και συνεπώς νομίμως με την προσβαλλόμενη απόφαση δεν έγιναν αποδεκτά τα εν λόγω δικαιολογητικά και απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας εταιρείας, κατ' άρθρο 91 του Ν. 4412/2016. Κατ' ακολουθίαν, ο πρώτος λόγος της υπό κρίση Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

10. Επειδή, αναφορικά με τον δεύτερο και τρίτο λόγο της Προσφυγής, οι οποίοι στρέφονται κατά της προσβαλλόμενης για το λόγο ότι οι συμπληρωματικά προσκομισθείσες Υπεύθυνες Δηλώσεις της προσφεύγουσας απορρίφθηκαν και για έτερους λόγους, ήτοι ότι αναφορικά με το ανεκτέλεστο και το όριο ανεκτέλεστου του αρ. 74 του Ν.4412/16, οι Υπεύθυνες Δηλώσεις που υποβλήθηκαν με τα συμπληρωματικά δικαιολογητικά είναι νέες, αφού η προσφεύγουσα δεν συμπλήρωσε τις αρχικές Υπεύθυνες Δηλώσεις, ενώ και ως προς το περιεχόμενό τους είναι

Αριθμός απόφασης: 579 / 2019

ανακριβείς, αφού δεν συμβαδίζουν τόσο με τις αρχικές υποβληθείσες Υπεύθυνες Δηλώσεις αλλά και με τα σχετικά έγγραφα που υποβλήθηκαν με τα αρχικά δικαιολογητικά, δοθέντος ότι δεν υφίσταται αναφορά στις νέες προσκομισθείσες Υπεύθυνες Δηλώσεις για το ανεκτέλεστο του έργου: «ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ΖΩΝΗΣ 2 Τ.Κ. ...», θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι αλυσιτελώς προβάλλονται οι λόγοι αυτοί, αφού σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ως προς τον πρώτο λόγο της Προσφυγής, νομίμως οι Υπεύθυνες αυτές Δηλώσεις δεν έγιναν αποδεκτές δοθέντος ότι δεν φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών και συνεπώς νομίμως απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας, κατά τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω.

11. Επειδή, ως προς τον δεύτερο και τρίτο λόγο της Προσφυγής, ο όρος 22.Γ «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» της διακήρυξης ορίζει ότι *«Ειδικά οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ΜΕΕΠ, δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008, όπως ισχύει»*. Περαιτέρω, στον όρο 23.5. *«Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22.Γ»* ορίζεται ότι *«Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.ΕΠ: • είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει • είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος XII (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. [...] Ειδικά, για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων: • με την υποβολή ενημερότητας*

Αριθμός απόφασης: 579 / 2019

πτυχίου εν ισχύει ή • με την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονομένος ανάδοχος είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν ενημέρωση πτυχίου κατά τις κείμενες διατάξεις.

12. Επειδή, στην προκείμενη περίπτωση και προς πλήρωση των ανωτέρω όρων της διακήρυξης ζητήθηκε η συμπλήρωση των υποβληθέντων δικαιολογητικών από την προσφεύγουσα, εντούτοις με τις Υπεύθυνες Δηλώσεις που υποβλήθηκαν με τα συμπληρωματικά δικαιολογητικά η προσφεύγουσα δεν συμπλήρωσε τις αρχικές Υπεύθυνες Δηλώσεις, αλλά προέβη σε υποβολή νέων με ανεπίτρεπτη, κατ' άρθρο 102 του Ν. 4412/2016 μεταγενέστερη αντικατάσταση των αρχικών Υπεύθυνων Δηλώσεων, αφού δεν υπεβλήθησαν οι συμπληρωματικές Υπεύθυνες Δηλώσεις ψηφιακά υπογεγραμμένες, αλλά υπεβλήθησαν νέες με ιδιόχειρη υπογραφή. Τα ανωτέρω, επιρρωνύονται και από το γεγονός ότι το περιεχόμενο των δυο (2) Υπεύθυνων Δηλώσεων σχετικά με την πλήρωση των όρων 22.Γ και 23.5α της διακήρυξης, ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΑΝΕΚΤΕΛΕΣΤΟΥ ... και ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΑΝΕΚΤΕΛΕΣΤΟΥ ..., που υποβλήθηκαν με τα συμπληρωματικά δικαιολογητικά δεν συμβαδίζουν τόσο με τις αρχικές Υπεύθυνες Δηλώσεις αλλά και με τα σχετικά έγγραφα που υποβλήθηκαν με τα αρχικά δικαιολογητικά, αφού δεν υφίσταται αναφορά σε αυτές για το ανεκτέλεστο του έργου «ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ΖΩΝΗΣ 2 Τ.Κ. ...», ως η προσφεύγουσα συνομολογεί (σελ. 13 της Προσφυγής). Συνεπώς, νομίμως απερρίφθη η προσφορά της προσφεύγουσας, δοθέντος ότι από τα προσκομιζόμενα έγγραφα δεν πληρούται ο όρος 23.5^α περί υποβολής υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονομένος ανάδοχος είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν ενημέρωση πτυχίου κατά τις

Αριθμός απόφασης: 579 / 2019

κείμενες διατάξεις, αφού από τις υποβληθείσες Υπεύθυνες Δηλώσεις προκύπτει διάσταση αυτών αναφορικά με τα δηλωθέντα έργα ως προς το ανεκτέλεστο υπόλοιπο και τα προσκομιζόμενα προς απόδειξη έγγραφα, ήτοι θα πρέπει να γίνει δεκτός ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι οι υποβληθείσες Υπεύθυνες Δηλώσεις είναι ανακριβείς, κατά τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω, ως προς την πλήρωση του όρου 23.5^α. Κατ' ακολουθίαν, ο δεύτερος και τρίτος λόγος της Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθούν ως αλυσιτελώς προβαλλόμενοι (σκέψη 10), σε κάθε, δε, περίπτωση, ως αβάσιμοι.

13. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη, νόμω και ουσία, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε και το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα να καταπέσει (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 20 Μαΐου 2019 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη και εκδόθηκε στις 30 Μαΐου 2019.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νεκταρία–Πηνελόπη Ταμανίδη

Ευαγγελία Ζαφειράτου