

Η

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

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε την 18 Μαρτίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος, Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Εισηγητής (στη θέση της κλυομένης Αγγελικής Πουλοπούλου) και Μιχαήλ Σειραδάκης, σε αναπλήρωση της Αγγελικής Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 8-2-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 300/8-2-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της από 29-1-2021 κοινοποιηθείσας, με αρ. 39/2021 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας (θέμα 39ο), καθ' ο μέρος απέρριψε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του και συνεπεία τούτου, όρισε την κατάπτωση της εγγυητικής συμμετοχής του, ως και την κατακύρωση σε άλλον ανάδοχο, όσον αφορά τα τμήματα-δρομολόγια 2.7 και 2.8, αθροιστικής επιμέρους εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 78.120,00 ευρώ, στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημοσίας σύμβασης μέσω ΕΦΑΡΜΟΓΗΣ ΔΥΝΑΜΙΚΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΓΟΡΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΝΑΘΕΣΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ΜΑΘΗΤΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΧΟΛΕΙΩΝ ΧΩΡΙΚΗΣ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ Π.Ε. ... ΓΙΑ ΤΑ ΣΧΟΛΙΚΑ ΕΤΗ 2019-2020 ΚΑΙ 2020-2021, αθροιστικής εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας συμπ/νων προαιρέσεων 7.000.000,00 ευρώ, που προκηρύχθηκε με τη με αρ. πρωτ. ... διακήρυξη, η οποία απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 12-7-2019 και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ ...την 15-7-2019 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ... και ποσού 600,00 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας λόγω χρόνου αποστολής προς δημοσίευση και εκτιμώμενης αξίας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, εμπροθέσμως την 8-2-2021 ασκείται εκ του αποκλεισθέντος προσωρινού αναδόχου των δρομολογίων 2.7-2.8, προσφυγή κατά της από 29-1-2021 εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίου δικαιολογητικών κατακύρωσης, καθ' ο μέρος απεκλείσθη ο ίδιος από τα ως άνω δρομολόγια με την ακόλουθη αιτιολογία «γ) Στον φάκελο “Δικαιολογητικά Κατακύρωσης” που υποβλήθηκε από τον προσωρινό ανάδοχο κ ... δεν είχε κατατεθεί εμπρόθεσμα το απόσπασμα του ποινικού μητρώου που προβλέπονταν στο άρθρο 4 του Παραρτήματος Γ (Δικαιολογητικό 1) της Διακήρυξης ούτε είχε υποβληθεί εντός της προθεσμίας του άρθρου 4 της Διακήρυξης αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης - όπως προβλέπεται από το άρθρο 5 του παραρτήματος Γ της Διακήρυξης - για την παράταση της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών. Ο προσωρινός ανάδοχος προσκόμισε εμπρόθεσμα έγγραφο/αίτηση με το οποίο είχε αιτηθεί την έκδοση του αποσπάσματος του ποινικού μητρώου χωρίς ωστόσο να έχει αιτηθεί την ανωτέρω παράταση της προθεσμίας υποβολής. Το ανωτέρω πιστοποιητικό κατατέθηκε σε φυσικό φάκελο σε μεταγενέστερο χρόνο, εκτός της αρχικής προθεσμίας των 10 ημερών που είχε ορισθεί αρχικά με το με Α.Π 121879/7481/15-10-2020, έγγραφο της αναθέτουσας αρχής ενώ δεν υποβλήθηκε ποτέ ηλεκτρονικά μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.. Επιπλέον ο κ. ... δεν κατέθεσε Πιστοποιητικό περί μη πτώχευσης (δικαιολογητικό 2 του άρθρου 4, Παρ. Γ της Διακήρυξης), παρά μόνο την αίτηση προς το αρμόδιο πρωτοδικείο και υπεύθυνη δήλωση ότι δεσμεύεται να το καταθέσει , όταν εκδοθεί. Συμπεράσματα: ...Για την νήσο ...: ... Την κήρυξη ως έκπτωτων των προσωρινών αναδόχων κ ... και κ ... και την κατάπτωση υπέρ της αναθέτουσας

αρχής των εγγυήσεων συμμετοχής που είχαν υποβάλλει όπως προβλέπεται στο άρθρο 5 του παραρτήματος Γ της Διακήρυξης. ,,», περαιτέρω δε και συνεπεία του αποκλεισμού του, διετάχθη η κατάπτωση της εγγυητικής συμμετοχής του και κατακυρώθηκαν τα ως άνω δρομολόγια σε άλλον ανάδοχο, ενώ η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 18-2-2021 Απόψεις της. Επομένως, η προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξετασθεί περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, ασχέτως των ισχυρισμών του προσφεύγοντος περί εφαρμογής του άρ. 1 4690/2020 και της δι' αυτού κυρωθείσας ΠΝΠ της 13-4-2020 και δη του ΤΕΣΣΑΡΑΚΟΣΤΟΥ ΠΡΩΤΟΥ ΑΘΡΟΥ παρ. 2 αυτής, οι οποίοι ισχυρισμοί αβασίμως προβάλλονται, αφού αφενός κατά τον χρόνο κλήσης του προς υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι την 19-10-2020, ουδόλως είχαν αναστείλει τη λειτουργία τους οι αρμόδιες δικαστικές αρχές, αφετέρου ούτως ή άλλως, ο ίδιος όπως προκύπτει από τον φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης του, είχε αιτηθεί ενώπιον των αρμοδίων αρχών τόσο την έκδοση αποσπάσματος ποινικού μητρώου, όσο και πιστοποιητικού περί μη πτώχευσης, αναγκαστικής διαχείρισης και συναφών καταστάσεων, ούτως ή άλλως κατ' άρ. 5 ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Γ της ΠΡΟΣΚΛΗΣΗΣ, περί αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης, ορίζεται ότι «Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλει εντός της προθεσμίας του άρθρου 4 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.». Επομένως, ασχέτως της παρ. 2 του ως άνω ΤΕΣΣΑΡΑΚΟΣΤΟΥ ΠΡΩΤΟΥ άρθρου της ανωτέρω ΠΝΠ, ο προσωρινός ανάδοχος είχε τη δυνατότητα να αιτηθεί την παράταση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, υπό τους πρόσθετους σε σχέση με την παραπάνω εξαιρετική διάταξη, όρους πρώτον, της υποβολής της αίτησης παράτασης εντός του διαστήματος υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι κατ' άρ. 4 του ως άνω

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Γ της ΠΡΟΣΚΛΗΣΗΣ και κατά την ίδια την από 19-10-2020 κοινοποιηθείσα πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, εντός 10 ημερών από την κοινοποίηση της τελευταίας, ως και δεύτερον, συνυποβολής μετά του αιτήματος εγγράφων που αποδεικνύουν ότι πάντως ήδη και πριν τη λήξη της προθεσμίας υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, αιτήθηκε την έκδοση των ελλειπόντων δικαιολογητικών. Εν προκειμένω, ο προσφεύγων την 22-10-2010, κατόπιν της από 19-10-2020 κοινοποιηθείσας σε αυτόν κλήσης υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, με την οποία του τάχθηκε δεκαήμερη σχετική προθεσμία, υπέβαλε φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης, στον οποίο συμπεριέλαβε αιτήσεις έκδοσης ποινικού μητρώου και πιστοποιητικού μη πτώχευσης, αναγκαστικής διαχείρισης και λοιπών συναφών καταστάσεων, μαζί με υπεύθυνη δήλωση του στην οποία αναφέρεται ότι «Λόγω των ιδιαίτερων συνθηκών και της αδυναμίας άμεσης εξυπηρέτησης από τις αρμόδιες υπηρεσίες, σας υποβάλλω την αίτηση για έκδοση πιστοποιητικών περί μη πτώχευσης, αναγκαστικής διαχείρισης κλπ και δεσμεύομαι να σας τα προσκομίσω όταν εκδοθούν από τις αρμόδιες αρχές». Επομένως, σε αντίθεση με την ανωτέρω αιτιολογία αποκλεισμού του, εν τέλει όντως υπέβαλε και δη, εντός της ταχθείσας προθεσμίας προς υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, που έληγε την 19-10-2020, αίτημα παράτασης προθεσμίας δικαιολογητικών κατακύρωσης, συμπροσκομίζοντας μετ' αυτής και τις οικείες αιτήσεις του προς έκδοση των σχετικών πιστοποιητικών. Άλλωστε, ουδόλως ο νόμος ή η διακήρυξη ορίζουν συγκεκριμένο τύπο υποβολής τέτοιου αιτήματος παράτασης ούτε χρεία αυτοτελούς υποβολής της, σε σχέση με τα ήδη υπάρχοντα και έτοιμα προς υποβολή δικαιολογητικά κατακύρωσης ούτε απαράδεκτο του αιτήματος δια μόνου του λόγου συνυποβολής του, με εμπρόθεσμο φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης, αφού άλλωστε κατά τη συνυποβολή αυτή δεν έχει εισέτι λήξει η προθεσμία υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και άρα και υποβολής αιτήματος παράτασης σχετικής προθεσμίας. Άλλωστε, από το ανωτέρω λεκτικό της υπεύθυνης δήλωσης του («Λόγω των ιδιαίτερων συνθηκών και της αδυναμίας άμεσης εξυπηρέτησης από τις αρμόδιες υπηρεσίες, σας υποβάλλω ... και δεσμεύομαι να σας τα προσκομίσω όταν

εκδοθούν από τις αρμόδιες αρχές») είναι σαφές και προφανές ότι ζητά να του επιτραπεί να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που ελλείπουν και των οποίων τις αιτήσεις έκδοσης υπέβαλε, όταν αυτά εκδοθούν από τις αρμόδιες αρχές, χωρίς ουδόλως να απαιτείται ειδική πανηγυρική διατύπωση του αιτήματος με συγκεκριμένο λεκτικό, αλλά αρκεί τούτο να προκύπτει με σαφήνεια εξ υποβληθέντος σχετικού εγγράφου του προσωρινού αναδόχου. Άλλωστε, ουδόλως τα ανωτέρω μεταβάλλονται από το γεγονός ότι ο προσφεύγων στην παραπάνω υπεύθυνη δήλωση του, που σαφώς και προδήλως επέχει θέση αιτήσεως παράτασης, δεν ανέφερε κατ' ειδικό τρόπο αίτημα παράτασης και λόγω αιτήματος έκδοσης ποινικού μητρώου (το οποίο όπως ήδη δια της προσβαλλομένης συνομολογείται συνυποβλήθηκε με τον φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης εμπροθέσμως) και τούτο διότι αφενός δεν υφίστατο κάποια σαφής υποχρέωση ειδικής μνείας στην αίτηση παράτασης των συγκεκριμένων δικαιολογητικών για τα οποία αυτή ζητείται, παρά αρκούσε εν γένει να ζητείται τέτοια παράταση, βάσει εξάλλου και των συνυποβληθεισών αιτήσεων έκδοσης για τα ελλείποντα δικαιολογητικά, πολλώ δε μάλλον αφού τέτοια αίτηση έκδοσης είχε υποβληθεί και για το ποινικό μητρώο, αφετέρου στην ως άνω υπεύθυνη δήλωση του, μνημονεύοντας ότι επισυνάπτει «την αίτηση για έκδοση πιστοποιητικών περί μη πτώχευσης, αναγκαστικής διαχείρισης κλπ», καλύπτει («κλπ») και την έκδοση πιστοποιητικού ποινικού μητρώου, χωρίς, όπως προαναφέρθηκε να προκύπτει υποχρέωση του να μνημονεύσει ένα προς ένα και αναλυτικά τα επιμέρους αιτηθέντα δικαιολογητικά και χωρίς να προκύπτει και δη με οιαδήποτε σαφήνεια, ότι εξαίρεσε από το αίτημα παράτασης το ποινικό μητρώο, καίτοι μάλιστα συνυπέβαλε το αίτημα έκδοσης του. Συνεπώς, μη νομίμως η αναθέτουσα αντί να χορηγήσει σχετική παράταση έως την έκδοση των οικείων δικαιολογητικών, απέκλεισε τον προσφεύγοντα, επιφέροντας εις βάρος του και κάθε εντεύθεν έννομη συνέπεια που συνιστά αναγκαίο αποτέλεσμα του αποκλεισμού του, ήτοι την κατάπτωση της εγγυητικής συμμετοχής του για τα σχετικά τμήματα της διαδικασίας και την κατακύρωση αυτών σε άλλον ανάδοχο.

4. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, καθ' ο μέρος απέρριψε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του προσφεύγοντος ως προς τα δρομολόγια 2.7-2.8 της διαδικασίας, διέταξε την κατάπτωση εγγυητικής συμμετοχής αυτού και αποφάσισε την κατακύρωση των ως άνω δρομολογίων σε άλλον ανάδοχο.

1. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί το παράβολο με αρ. ... και ποσού 600,00 ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει τη με αρ. 39/2021 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας (ΘΕΜΑ 39ο), καθ' ο μέρος απέρριψε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του προσφεύγοντος ως προς τα δρομολόγια 2.7-2.8 της διαδικασίας, διέταξε την κατάπτωση εγγυητικής συμμετοχής αυτού και αποφάσισε την κατακύρωση των ως άνω δρομολογίων σε άλλον ανάδοχο.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου με αρ. ... και ποσού 600,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 18-3-2021 και εκδόθηκε στις 29-3-2021.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΞΕΝΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ