

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 30 Μαΐου 2022.

Για να εξετάσει την από 26.04.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 606/27.04.2022 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στ... ..., οδός ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται να γίνει δεκτή η προσφυγή της στο σύνολό της και να ακυρωθεί η υπ' αρ. 16842/15-4-2022 απόφαση του Συντονιστή της αναθέτουσας αρχής (εφεξής η «προσβαλλομένη») κατά το μέρος που αποφασίστηκε η κήρυξή της ως έκπτωτης της σύναψης της σύμβασης για το Τμήμα 8:

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής, έχει καταβληθεί το παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία του τμήματος της σύμβασης σχετικά με το οποίο ασκείται η προδικαστική προσφυγή χωρίς ΦΠΑ, ήτοι για το Τμήμα 8 (...) ποσού 14.280,00 €.

2. Επειδή η προσβαλλομένη εκδόθηκε στο πλαίσιο της υπ' αρ. ... (Α.Π. ...) Διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής για την «Παροχή υπηρεσιών

Αριθμός Απόφασης: 826/2022

καθαριότητας οργανικών μονάδων της ... από 01.04.2022 έως και 31.03.2023», με συνολική εκτιμώμενη αξία σύμβασης 66.840,00 € χωρίς ΦΠΑ, η οποία απαρτίζεται από 11 Τμήματα, με κριτήριο ανάθεσης για κάθε Τμήμα την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, που αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 14.02.2022 και έλαβε ΑΔΑΜ ..., στο δε ΕΣΗΔΗΣ έλαβε συστημικό α/α ...

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που η ... ασκεί ως αναθέτουσα αρχή και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρο 345, παρ. 1, όπως ισχύει, η δε ΑΕΠΠ και ήδη ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 26.04.2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπόψη ότι η προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στις 15.04.2022 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, ήτοι την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα μετά την προθεσμία κατ' άρ. 361, παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και άρ. 4, παρ. 1 του π.δ. 39/2017 β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ και ήδη ΕΑΔΗΣΥ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρ. 361, παρ. 1 και 362, παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και στα άρ. 4, παρ. 1, εδ. α' και 8, παρ. 2 του π.δ. 39/2017. Ασκείται δε μετ' εννόμου συμφέροντος διότι είχε κατακυρωθεί στην προσφεύγουσα το Τμήμα 8 ... (Λοιπές Υπηρεσίες ... στην ...) του διαγωνισμού, με τη δε προσβαλλομένη αποφασίστηκε η κήρυξη αυτής ως έκπτωτης και η απόρριψη της προσφοράς της για το εν λόγω Τμήμα.

5. Επειδή στις 28.04.2022 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την υπό κρίση προσφυγή προς τους ενδιαφερόμενους μέσω της λειτουργικότητας

Αριθμός Απόφασης: 826/2022

«επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με το άρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του Ν. 4412/2016 και το άρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

6. Επειδή με την υπ' αρ. 891/2022 Πράξη του Μονομελούς Κλιμακίου ορίσθηκε ημερομηνία εξέτασης, κλήθηκε δε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και επί του αιτήματος αναστολής- χορήγησης προσωρινών μέτρων.

7. Επειδή στις 05.05.2022 εξεδόθη η υπ' αρ. Α315/2022 απόφαση της ΑΕΠΠ και ήδη ΕΑΔΗΣΥ η οποία απέρριψε το αίτημα αναστολής- παροχής προσωρινής προστασίας.

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στις 06.05.2022 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ τις υπ' αρ. πρωτ. 20126/06.05.2022 απόψεις της προς τους ενδιαφερόμενους.

9. Επειδή με την προσβαλλομένη με θέμα *«Κήρυξη Αναδόχου ... ως έκπτωτου από τη σύναψη της σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας του ΤΜΗΜΑΤΟΣ 8: ... της υπ' αρ. ... Διακήρυξης (ΑΔΑΜ:.../) Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας»* αποφασίστηκε *«Α. Κηρύσσουμε την ανάδοχο εταιρεία «...» ως έκπτωτη της σύναψης της σύμβασης για το ΤΜΗΜΑ 8: ... και απορρίπτουμε την προσφορά της για το εν λόγω ΤΜΗΜΑ, λόγω μη υποβολής των προβλεπόμενων στην διακήρυξη του διαγωνισμού δικαιολογητικών σύναψης της σύμβασης που αναφέρονται στο σημείο 6 του προοιμίου της παρούσης (βλ. Άρθρα 2.2.9.2, 2.4.6 και 3.3 της διακήρυξης). Β. Προσκαλούμε τον οικονομικό φορέα «...», ως δεύτερο τη τάξει μειοδότη του ΤΜΗΜΑΤΟΣ 8- ..., να υποβάλλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών, από τη λήψη της παρούσας, τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παραγράφου 2.2.9.2. ή σε έντυπη μορφή και σε κλειστό φάκελο τα λοιπά έγγραφα της παραγράφου 2.4.2.5. της Διακήρυξης (βλ. Άρθρο 3.2 της Διακήρυξης)».*

10. Επειδή με τον μόνο λόγο της προσφυγής η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι, δυνάμει της από 30-3-2022 πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής μέσω ΕΣΗΔΗΣ προς αυτήν η πρώτη αιτήθηκε την προσκόμιση των κάτωθι δικαιολογητικών τα οποία προβλέπονταν στην διακήρυξη: Το αντίγραφο του ασφαλιστηρίου συμβολαίου αστικής ευθύνης, την απόδειξη

Αριθμός Απόφασης: 826/2022

καταβολής των ασφαλίσεων του, τον πίνακα του προσωπικού που θα απασχοληθεί στα Τμήματα 1 και 8, τις συμβάσεις εργασίας του προσωπικού αυτού και τα στοιχεία του/ων επόπτη/ων των παρεχόμενων υπηρεσιών, παράλληλα ωστόσο με την ίδια πρόσκληση η αναθέτουσα αρχή ανέφερε ότι: «Σε συνέχεια της από 24-3-2022 κοινοποίησης της υπ' αριθμ. 12886/24-3-2022 απόφασης κατακύρωσης της σύμβασης για τα ΤΜΗΜΑΤΑ 1 ...και 8 ... στην εταιρεία σας, σας αποστέλλουμε την παρούσα Πρόσκληση προκειμένου να εξετάσετε το συνημμένο Σχέδιο Συμφωνητικού (σε επεξεργάσιμη μορφή word. Επίσης, σας καλούμε να μας υποβάλλετε τα κάτωθι δικαιολογητικά (...). Στο σχέδιο της σύμβασης αναγράφεται ως ημερομηνία υπογραφής την Τρίτη 5-4-2022 δεδομένου ότι η δεκαήμερη προθεσμία τυχόν άσκησης προδικαστικής προσφυγής στην ΑΕΠΠ λήγει την Δευτέρα 4.4.2022. Η ως άνω ημερομηνία υπογραφής είναι βεβαίως συζητήσιμη και μπορεί να οριστεί και μεταγενέστερα (άρθρα 3.3. και 3.4. της διακήρυξης). Ωστόσο, η υπηρεσία μας επείγεται να διασφαλίσει την καθαριότητα στα γραφεία διότι την Πέμπτη 31-3-2022 λήγει η σημερινή σύμβαση παροχής υπηρεσιών καθαριότητας.». Ακόμη, αναφέρει ότι, στο από 14-3-2022 μήνυμα της αναθέτουσας αρχής προς αυτήν μέσω της «Επικοινωνίας» και πάλι του ΕΣΗΔΗΣ αναφέρονταν τα εξής: «Σας ενημερώνουμε ότι έχετε αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος της σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας για τα Τμήματα 1 ... και 8 Ως εκ τούτου και κατ' εφαρμογή του άρθρου 3.2. της διακήρυξης, παρακαλούμε το αργότερο μέχρι την Δευτέρα 28-2-2022 και ώρα 11:00 π.μ. να μας υποβάλλετε σε ηλεκτρονική μορφή τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παραγράφου 2.2.9.2. ή σε έντυπη μορφή και σε κλειστό φάκελο τα λοιπά έγγραφα της παραγράφου 2.4.2.5.». Εν συνεχεία, υποστηρίζει ότι η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα ανωτέρω, ενώ αρχικώς, δυνάμει της ως άνω από 14-3-2022 πρόσκλησης προς αυτήν αιτήθηκε την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, εν συνεχεία δυνάμει της από 30-3-2022 πρόσκλησής της αιτήθηκε όχι μόνο την συμπλήρωση των ελλειπόντων δικαιολογητικών, ως όφειλε δυνάμει του άρθρου 3.2. της εν θέματι διακήρυξης, αλλά ταυτόχρονα, και προ της παρόδου της προθεσμίας άσκησης προδικαστικής προσφυγής κατ' άρθρο 3.3.2. και την οριστικοποίηση της απόφασης κατακύρωσης, της κοινοποίησε την ειδική πρόσκληση για υπογραφή του συμφωνητικού, δηλαδή υποστηρίζει ότι κατά παράβαση ουσιώδους διάταξης της διαδικασίας, και ενώ

Αριθμός Απόφασης: 826/2022

όφειλε να αναμείνει την οριστικοποίηση της απόφασης κατακύρωσης κατ' άρθρο 105 παρ. 3, αντίθετα προέβη στην ταυτόχρονη κοινοποίηση τόσο της πρόσκλησης για υποβολή των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης εκ μέρους της όσο και στην κοινοποίηση της ειδικής πρόσκλησης για υπογραφή του συμφωνητικού, και τούτο παραβλέποντας ότι κατ' άρθρο 105 παρ. 5 του Ν. 4412/2016, «*η σύμβαση θεωρείται συναφθείσα με την κοινοποίηση της πρόσκλησης παρ. 4 στον ανάδοχο.*». Ακόμη, υποστηρίζει ότι ενώ δυνάμει της προσβαλλομένης, η τελευταία ορθώς εξαιτίας της μη προσκόμισης των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης εκ μέρους της απέρριψε καταρχήν την προσφορά της για το Τμήμα 8, ωστόσο υποστηρίζει πως όλως εσφαλμένως και παρανόμως έκρινε ότι καλείτο ταυτόχρονα σε εφαρμογή το άρθρο 105 παρ. 7 του Ν. 4412/2016 ως αυτό μεταφέρεται αυτολεξεί στο άρθρο 3.3. της υπό κρίση διακήρυξης, και τούτο καθόσον ο ανάδοχος κηρύσσεται έκπτωτος στην περίπτωση που δεν προσέλθει να υπογράψει το συμφωνητικό μέσα στην τεθείσα προθεσμία εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αλλά σε κάθε περίπτωση μετά την κοινοποίηση προς αυτόν της ειδικής πρόσκλησης που έπεται της οριστικοποίησης της απόφασης κατακύρωσης. Εν συνεχεία, υποστηρίζει ότι στην περίπτωση που κατ' άρθρο 103 του Ν. 4412/2016, και εν προκειμένω κατ' άρθρο 3.2. της διακήρυξης, ο ανάδοχος δεν προσκομίσει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά ή δεν συμπληρώσει τα ελλείποντα (πρβλ. ΔΕΦΑΘ 376/2021, ΕΑ ΣΤΕ 171/2021) τότε απορρίπτεται η προσφορά του, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, στην περίπτωση που προβλέπεται η προσκόμισή της, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά. Συναφώς, υποστηρίζει ότι ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία (πρβλ. ΣΤΕ 5022/2012), προκειμένου να συμμετάσχει νομίμως στον διαγωνισμό και ότι η παράβαση ουσιαστικών διατάξεων της διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επί μέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του διαγωνισμού. Συνεπώς, με τον μόνο λόγο προσφυγής της, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσβαλλομένη, κατά παράβαση των προβλεπόμενων στα άρθρα 3.2. και

Αριθμός Απόφασης: 826/2022

3.3. της διακήρυξης, κήρυξε αυτήν έκπτωτη της σύναψης της σύμβασης για το Τμήμα 8, ενώ όφειλε μόνο να απορρίψει την προσφορά της για το εν λόγω Τμήμα λόγω μη υποβολής των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, και ότι η προσβαλλομένη είναι ακυρωτέα κατά το μέρος που κήρυξε έκπτωτη της σύναψης της σύμβασης την προσφεύγουσα. Επί του μόνου λόγου της προσφυγής η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της υποστηρίζει ότι «Αναφορικά με το επίδικο ΤΜΗΜΑ 8, η υπηρεσία μας στις 30.03.2022 βάσει σχετικού άρθρου της διακήρυξης (Άρθρο 3.3), απέστειλε μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του διαγωνισμού σχετικές Προσκλήσεις προς όλους τους Αναδόχους (μεταξύ των οποίων και προς την προσφεύγουσα), προκειμένου να προσκομίσουν τα απαιτούμενα στην Διακήρυξη δικαιολογητικά για την σύναψη των συμβάσεων καθαριότητας, επισυνάπτοντας και τα σχετικά σχέδια συμφωνητικών σε επεξεργάσιμη μορφή word. Σύμφωνα με την από 30.03.2022 Ειδική Πρόσκληση του άρθρου 3.3 της Διακήρυξης, η οποία απεστάλη προς τη προσφεύγουσα εταιρεία: «..... Σε συνέχεια της από 24.03.2022 κοινοποίησης της υπ' αρ. 12886/24.03.2022 απόφασης κατακύρωσης της σύμβασης για τα ΤΜΗΜΑΤΑ 1 ... και 8 ... στην εταιρεία σας, σας αποστέλλουμε την παρούσα Πρόσκληση προκειμένου να εξετάσετε το συνημμένο Σχέδιο Συμφωνητικού (σε επεξεργάσιμη μορφή word). Επίσης, σας καλούμε να μας υποβάλλετε τα κάτωθι δικαιολογητικά, τα οποία προβλέπονται στην Διακήρυξη: - το Αντίγραφο του Ασφαλιστηρίου Συμβολαίου Αστικής Ευθύνης, - την απόδειξη καταβολής των ασφαλίσεων του, - τον Πίνακα του Προσωπικού που θα απασχοληθεί στα ως άνω ΤΜΗΜΑΤΑ, - τις Συμβάσεις Εργασίας του προσωπικού αυτού και - τα στοιχεία του/ων Επόπτη/ων εργασιών. Στο σχέδιο της σύμβασης αναγράφεται ως ημερομηνία υπογραφής την Τρίτη 05.04.2022 δεδομένου ότι η δεκαήμερη προθεσμία τυχόν άσκησης προδικαστικής προσφυγής στην Α.Ε.Π.Π λήγει την Δευτέρα 04.04.2022. Η ως άνω ημερομηνία υπογραφής είναι βεβαίως συζητήσιμη και μπορεί να οριστεί και μεταγενέστερα (άρθρα 3.3 και 3.4 της Διακήρυξης). Ωστόσο, η υπηρεσία μας επείγεται να διασφαλίσει την καθαριότητα στα γραφεία διότι την Πέμπτη 31.03.2022 λήγει η σημερινή σύμβαση παροχής υπηρεσιών καθαριότητας.». Η υπηρεσία μας θεωρεί ότι ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας (σελ. 7) ότι η αναθέτουσα αρχή: «...κατά παράβαση ουσιώδους διάταξης της διαδικασίας, και ενώ όφειλε να αναμείνει την οριστικοποίηση της απόφασης κατακύρωσης

Αριθμός Απόφασης: 826/2022

κατ' άρθρο 105 παρ. 3, αντίθετα προέβη στην ταυτόχρονη κοινοποίηση τόσο της πρόσκλησης για υποβολή των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης εκ μέρους μας όσο και στην κοινοποίηση της ειδικής πρόσκλησης για υπογραφή του συμφωνητικού....» προβάλλεται ανεπικαίρως, διότι η επίμαχη πρόσκληση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα όπως άλλωστε και στους λοιπούς προσωρινούς αναδόχους την 30.03.2022 και άρα, κατά αυτής (της πρόσκλησης) είχε τη δυνατότητα η προσφεύγουσα, στρεφόμενη επικαίρως, να προβάλλει τον ως άνω ισχυρισμό της, ενέργεια, στην οποία, ωστόσο, δεν προέβη. Επιπροσθέτως, ο χρόνος αποστολής της ως άνω Πρόσκλησης δεν επιλέχθηκε κατά παράβαση ουσιώδους διάταξης της διαδικασίας λόγω μη παρέλευσης της δεκαπενθήμερης (15) προθεσμίας του άρθρου 3.3 της Διακήρυξης, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα στην σελίδα 7 της προσφυγής της, αλλά αιτιολογείται από την προσπάθεια της αναθέτουσας αρχής να επισπεύσει τον χρόνο υπογραφής των συμφωνητικών καθαριότητας, δεδομένου ότι οι τότε εκτελούμενες συμβάσεις καθαριότητας έληγαν την 31.03.2022 και θα απαιτείτο ικανό χρονικό διάστημα για την συγκέντρωση των απαιτούμενων δικαιολογητικών από τους προσωρινούς αναδόχους, προκειμένου να υπογραφούν τα νέα συμφωνητικά καθαριότητας. Σε κάθε περίπτωση, τα ως άνω συμφωνητικά θα υπογράφονταν (όπως και συνέβη με τους λοιπούς αναδόχους) μετά την οριστικοποίηση της απόφασης κατακύρωσης ήτοι, μετά την Δευτέρα 04.04.2022, ημερομηνία, κατά την οποία έληγε η δεκαήμερη προθεσμία άσκησης προδικαστικής προσφυγής. Κατόπιν της παρέλευσης της ως άνω προθεσμίας, η υπηρεσία μας βάσει των οριζόμενων στα άρθρα 2.2.9.2. 2.4.6 και 3.3 της διακήρυξης και δεδομένου ότι η προσφεύγουσα δεν επικατέστηκε αντικειμενικούς λόγους ανωτέρας βίας που θα αιτιολογούσαν τη μη έγκαιρη προσκόμιση των ζητηθέντων δικαιολογητικών (τα οποία, σημειωτέον, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού, δεν έχει προσκομίσει μέχρι σήμερα) εξέδωσε την υπ' αρ. 16842/15-04-2022 (ΑΔΑ: ...) απόφαση απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας και κήρυξης της ως έκπτωτης της ανάθεσης της σύμβασης για το ΤΜΗΜΑ 8 του Διαγωνισμού και προσκάλεσε τον δεύτερο στη σειρά κατάταξης μειοδότη «...» να υποβάλλει τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά, προκειμένου να καταστεί δυνατή η κατακύρωση σε εκείνον του ως άνω ΤΜΗΜΑΤΟΣ. Επίσης, η προσφεύγουσα στην τελευταία γραμμή της σελ. 7

Αριθμός Απόφασης: 826/2022

παραδέχεται ότι η αναθέτουσα αρχή «...ορθώς εξαιτίας της μη προσκόμισης των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης εκ μέρους μας απέρριψε καταρχήν την προσφορά μας για το Τμήμα 8, ωστόσο όλως εσφαλμένως και παρανόμως έκρινε ότι καλείτο ταυτόχρονα σε εφαρμογή το άρθρο 105 παρ. 7 του ν. 4412/2016 ως αυτό μεταφέρεται αυτολεξεί στο άρθρο 3.3 της υπό κρίση διακήρυξης...». Κατά την άποψη της υπηρεσίας μας, τούτος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας, πέραν του αντιφατικού του χαρακτήρα (αποδέχεται μεν την απόρριψη της προσφοράς της από την αναθέτουσα αρχή, πλην όμως προσβάλλει τη σχετική απόφασή μας κατά το μέρος που αφορά την κήρυξη της ως έκπτωτης) έρχεται σε αντίθεση με το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (βλ. άρθρο 3.3 της διακήρυξης), οι όροι διενέργειας του οποίου δεσμεύουν τόσο την αναθέτουσα όσο και τους συμμετέχοντες να εφαρμόζουν τα οριζόμενα σε αυτό μέχρι την ολοκλήρωση του διαγωνισμού (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 294/2010, 78/2007, 19/2005 κ.α). Ειδικότερα, η υπηρεσία μας θεωρεί ότι από το άρθρο 3.3 της διακήρυξης σαφώς προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή, σε περίπτωση άπρακτης παρέλευσης της τεθείσας προθεσμίας της Ειδικής Πρόσκλησης προς τον ανάδοχο να προσέλθει για να υπογράψει το συμφωνητικό προσκομίζοντας ταυτόχρονα τα απαιτούμενα στο στάδιο αυτό της σύναψης δικαιολογητικά, οφείλει και δεσμεύεται να εφαρμόσει τα αναγραφόμενα στις ακόλουθες διατάξεις του εν λόγω άρθρου, ήτοι: «...Στην περίπτωση που ο ανάδοχος δεν προσέλθει να υπογράψει το ως άνω συμφωνητικό μέσα στην τεθείσα προθεσμία, με την επιφύλαξη αντικειμενικών λόγων ανωτέρας βίας, κηρύσσεται έκπτωτος, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγυητική επιστολή συμμετοχής του και ακολουθείται η ίδια, ως άνω διαδικασία, για τον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσέλθει για την υπογραφή του συμφωνητικού, η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται σύμφωνα με την παράγραφο 3.5 της παρούσας διακήρυξης...».

11. Επειδή, ως προς τον μόνο λόγο της υπό κρίση προσφυγής, σύμφωνα με το άρ. 103 του Ν. 4412/2016 «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών», «1. Μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο

Αριθμός Απόφασης: 826/2022

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. ... 4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης, όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε.», στο δε άρ. 105 «Κατακύρωση - σύναψη σύμβασης» του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «2. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί την απόφαση κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών, σε όλους τους οικονομικούς φορείς που έλαβαν μέρος στη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης, εκτός από τους οριστικώς αποκλεισθέντες και ιδίως, όσους αποκλείστηκαν οριστικά δυνάμει της παρ. 1 του άρθρου 72, με κάθε πρόσφορο τρόπο. Εφόσον, η διαδικασία ανάθεσης διενεργείται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, η κοινοποίηση του προηγούμενου εδαφίου γίνεται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. 3. Η απόφαση κατακύρωσης καθίσταται οριστική, εφόσον συντρέξουν οι ακόλουθες

Αριθμός Απόφασης: 826/2022

προϋποθέσεις: α) η απόφαση κατακύρωσης έχει κοινοποιηθεί, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην παρ. 2, β) σε συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία άνω των ορίων του άρθρου 118, περί απευθείας ανάθεσης, και των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ για τις συμβάσεις ενεργειών τεχνικής βοήθειας του άρθρου 119, παρέλθει άπρακτη η προθεσμία άσκησης προδικαστικής προσφυγής ή σε περίπτωση άσκησης, παρέλθει άπρακτη η προθεσμία άσκησης αίτησης αναστολής κατά της απόφασης της ΑΕΠΠ και σε περίπτωση άσκησης αίτησης αναστολής κατά της απόφασης της ΑΕΠΠ, εκδοθεί απόφαση επί της αίτησης, με την επιφύλαξη της χορήγησης προσωρινής διαταγής, σύμφωνα με όσα ορίζονται στο τελευταίο εδάφιο της παρ. 4 του άρθρου 372, περί δικαστικής προστασίας στο πεδίο που προηγείται της σύναψης της σύμβασης, γ) έχει ολοκληρωθεί επιτυχώς ο προσυμβατικός έλεγχος από το Ελεγκτικό Συνέδριο, σύμφωνα με τα άρθρα 324 έως 327 του ν. 4700/2020 (Α' 127), εφόσον απαιτείται, και δ) ο προσωρινός ανάδοχος έχει υποβάλλει έπειτα από σχετική πρόσκληση, υπεύθυνη δήλωση, που υπογράφεται σύμφωνα με όσα ορίζονται στο άρθρο 79Α, περί υπογραφής Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, στην οποία δηλώνεται ότι, δεν έχουν επέλθει στο πρόσωπό του οφισγενείς μεταβολές κατά την έννοια του άρθρου 104 και μόνον στην περίπτωση του προσυμβατικού ελέγχου ή της άσκησης προδικαστικής προσφυγής κατά της απόφασης κατακύρωσης. 4. Μετά από την οριστικοποίηση της απόφασης κατακύρωσης, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί τον ανάδοχο να προσέλθει για την υπογραφή του συμφωνητικού, θέτοντάς του προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης ειδικής πρόσκλησης. 5. Η σύμβαση θεωρείται συναφθείσα με την κοινοποίηση της πρόσκλησης της παρ. 4 στον ανάδοχο.». Στο άρ. 3.2 «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου» της Διακήρυξης προβλέπεται ότι «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

Αριθμός Απόφασης: 826/2022

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. ... 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. ... Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: ...

ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών, ... Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή του Διαγωνισμού, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών σύμφωνα με όσα ορίζονται ανωτέρω (παράγραφος 3.1.2.1.) και τη διαβίβασή του στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας.». Στο δε άρ. 2.2.9.2 «Αποδεικτικά μέσα» της Διακήρυξης προβλέπεται ότι «Α. 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. ... Β.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίγραφο του Ασφαλιστηρίου Συμβολαίου (σε αυτό η Αναθέτουσα Αρχή μπορεί να αναφέρεται ως «συνασφαλιζόμενος») που αφορά την ασφαλιστική κάλυψη των εγκαταστάσεων, του εξοπλισμού της Αναθέτουσας Αρχής για αστική ευθύνη (γενική αστική ευθύνη έναντι τρίτων, αστική ευθύνη εργοδότη και αστική ευθύνη έναντι τρίτων. Ο Ανάδοχος οφείλει να προσκομίσει το ως άνω έγγραφο κατά την υπογραφή της σύμβασης και να

Αριθμός Απόφασης: 826/2022

διατηρεί σε ισχύ την παραπάνω ασφαλιστική κάλυψη καθ' όλη την διάρκεια ισχύος της σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας. Σε περίπτωση που το ανωτέρω συμβόλαιο λήγει εντός του χρονικού διαστήματος ισχύος της παρούσας σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται να το ανανεώσουν πριν την λήξη της ισχύος του.... B.11. Επισημαίνεται ότι γίνονται αποδεκτές: ...

- οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών...». Σύμφωνα με το άρ. 3.3 «Κατακύρωση - σύναψη σύμβασης» της Διακήρυξης, «...Κατά της απόφασης κατακύρωσης χωρεί προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με την παράγραφο 3.4 της παρούσας. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά της ανωτέρω απόφασης. 3.3.2. Η απόφαση κατακύρωσης καθίσταται οριστική, εφόσον συντρέξουν οι ακόλουθες προϋποθέσεις σωρευτικά: α) κοινοποιηθεί η απόφαση κατακύρωσης σε όλους τους οικονομικούς φορείς που δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά, β) παρέλθει άπρακτη η προθεσμία άσκησης προδικαστικής προσφυγής ή σε περίπτωση άσκησης, παρέλθει άπρακτη η προθεσμία άσκησης αίτησης αναστολής κατά της απόφασης της ΑΕΠΠ και σε περίπτωση άσκησης αίτησης αναστολής κατά της απόφασης της ΑΕΠΠ, εκδοθεί απόφαση επί της αίτησης, με την επιφύλαξη της χορήγησης προσωρινής διαταγής, σύμφωνα με όσα ορίζονται στο τελευταίο εδάφιο της παρ. 4 του άρθρου 372 του ν. 4412/2016, γ) ολοκληρωθεί επιτυχώς ο προσυμβατικός έλεγχος από το Ελεγκτικό Συνέδριο, σύμφωνα με τα άρθρα 324 έως 327 του ν. 4700/2020, εφόσον απαιτείται, και δ) ο προσωρινός ανάδοχος, υποβάλλει, στην περίπτωση που απαιτείται και έπειτα από σχετική πρόσκληση, υπεύθυνη δήλωση, που υπογράφεται σύμφωνα με όσα ορίζονται στο άρθρο 79Α του ν. 4412/2016, στην οποία δηλώνεται ότι, δεν έχουν επέλθει στο πρόσωπό του οψιγενείς μεταβολές κατά την έννοια του άρθρου 104 του ν. 4412/2016 και μόνον στην περίπτωση του προσυμβατικού ελέγχου ή της άσκησης προδικαστικής προσφυγής κατά της απόφασης κατακύρωσης. Η υπεύθυνη δήλωση ελέγχεται από την αναθέτουσα αρχή και μνημονεύεται στο συμφωνητικό. Εφόσον δηλωθούν οψιγενείς μεταβολές, η δήλωση ελέγχεται από την Επιτροπή Διαγωνισμού, η οποία εισηγείται προς το αρμόδιο αποφαινόμενο όργανο. Μετά από την οριστικοποίηση της απόφασης κατακύρωσης η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί τον ανάδοχο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», να προσέλθει

Αριθμός Απόφασης: 826/2022

για υπογραφή του συμφωνητικού, θέτοντάς του προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδικής πρόσκλησης. Η σύμβαση θεωρείται συναφθείσα με την κοινοποίηση της πρόσκλησης του προηγούμενου εδαφίου στον ανάδοχο. Στην περίπτωση που ο ανάδοχος δεν προσέλθει να υπογράψει το ως άνω συμφωνητικό μέσα στην τεθείσα προθεσμία, με την επιφύλαξη αντικειμενικών λόγων ανωτέρας βίας, κηρύσσεται έκπτωτος, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγυητική επιστολή συμμετοχής του και ακολουθείται η ίδια, ως άνω διαδικασία, για τον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά.». Εν προκειμένω, η προσφεύγουσα με την προσφορά της υπέβαλε, μεταξύ άλλων, την από 26.02.2022 υπεύθυνη δήλωση της Προέδρου και Διευθύνουσας Συμβούλου της όπου αναφερόταν ότι «...δηλώνω ότι εφόσον κηρυχθούμε ανάδοχοι, κατά την υπογραφή της σύμβασης θα προσκομίσουμε εν ισχύ πιστοποιητικό ασφαλιστικής κάλυψης επαγγελματικών κινδύνων (ασφαλιστήριο συμβόλαιο αστικής ευθύνης) από ζημιές που τυχόν προκληθούν από υπαιτιότητάς μας στις εγκαταστάσεις και τον εξοπλισμό της Αναθέτουσας Αρχής για αστική ευθύνη (γενική αστική ευθύνη έναντι τρίτων, αστική ευθύνη εργοδότη), στο Ασφαλιστήριο Συμβόλαιο η Αναθέτουσα Αρχή θα αναφέρεται ως «συνασφαλιζόμενος» και θα διατηρηθεί σε ισχύ η παραπάνω ασφαλιστική κάλυψη καθ' όλη την διάρκεια ισχύος της σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας.» (βλ. αρχείο με τίτλο «44. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΑΣΦΑΛΙΣΤΗΡΙΟΥ ΣΥΜΒΟΛΑΙΟΥ_signed.pdf» εντός του φακέλου «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ-ΤΕΧΝΙΚΗ 2»). Στις 14.03.2022 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ προς την προσφεύγουσα μήνυμα στο οποίο αναφερόταν ότι «Σας ενημερώνουμε ότι έχετε αναδειχθεί Προσωρινός Ανάδοχος της σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας για τα ΤΜΗΜΑΤΑ: 1: ... (Έδρα Αναθέτουσας Αρχής) και 8: ... (Λοιπές υπηρεσίες ... στην ...). Ως εκ τούτου και κατ' εφαρμογή του άρθρου 3.2 της Διακήρυξης, παρακαλούμε το αργότερο μέχρι την Δευτέρα 28/02/2022 και ώρα 11:00 π.μ, να μας υποβάλλετε σε ηλεκτρονική μορφή τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παραγράφου 2.2.9.2. ή σε έντυπη μορφή και σε κλειστό φάκελο τα λοιπά έγγραφα της παραγράφου 2.4.2.5.», η δε προσφεύγουσα στις 18.03.2022 απέστειλε τα σχετικά δικαιολογητικά κατακύρωσης (βλ. αρχεία με τίτλο «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ

Αριθμός Απόφασης: 826/2022

ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ 1.rar», «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ 2.rar», «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ 3.rar») ομοίως μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ προς την αναθέτουσα αρχή. Εν συνεχεία, στις 24.03.2022 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ προς όλους τους συμμετέχοντες την υπ' αρ. πρωτ. 12886/24.03.2022 απόφαση με θέμα «Έγκριση του Νο 2/24-03-2022 Πρακτικού συνεδρίασης της Επιτροπής Διαγωνισμών 2022 για την αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης του Ανοικτού Ηλεκτρονικού Μειοδοτικού Διαγωνισμού για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας οργανικών μονάδων της ... από 01.04.2022 έως και 31.03.2023, σύμφωνα με τους όρους της υπ' αριθ. ... (...) Διακήρυξης με αριθμό συστήματος ...», με την οποία αποφασίστηκε η αποδοχή του υπ' αρ. 2/24.03.2022 Πρακτικού της Επιτροπής Αποσφράγισης και Αξιολόγησης και η έγκριση των αποτελεσμάτων της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης των Προσωρινών Αναδόχων, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα, και η κατακύρωση των Τμημάτων 1 (... Έδρα αναθέτουσας αρχής) και 8 (... Λοιπές υπηρεσίες στην ...) σε αυτήν. Ειδικότερα, σε αυτήν αναφερόταν «Α) Αποδεχόμαστε το υπ' αρ. 2/24.03.2022 Πρακτικό της Επιτροπής Αποσφράγισης και Αξιολόγησης των Διαγωνισμών της ... 2022 και εγκρίνουμε τα αποτελέσματα της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης των Προσωρινών Αναδόχων «...»... του Ανοικτού Ηλεκτρονικού Μειοδοτικού Διαγωνισμού παροχής υπηρεσιών καθαριότητας ΤΩΝ οργανικών μονάδων της ... από 01.04.2022 έως και 31.03.2023, σύμφωνα με τους όρους της υπ' αριθ. ... (...) Διακήρυξης. Β) Κατακυρώνουμε τη Σύμβαση ΤΜΗΜΑΤΩΝ του διαγωνισμού στους κάτωθι προσωρινούς Αναδόχους, οι οποίοι κατέθεσαν πλήρη αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή στο πρόσωπό τους των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της Διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5 και 2.2.6 ομοίως της διακήρυξης ως εξής:

Αριθμός Απόφασης: 826/2022

ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΙ ΦΟΡΕΙΣ	ΤΜΗΜΑ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ	ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ (€) (προ ΦΠΑ)	
		ΜΗΝΙΑΙΩΣ	ΕΤΗΣΙΩΣ
	1: [] (Έδρα Αναθέτουσας Αρχής)	506,72	6.080,65
	8: [] (Λοιπές υπηρεσίες [] στ [])	1.102,15	13.225,80
	ΣΥΝΟΛΑ	1.608,87	19.306,45

...».

Στο δε εγκριθέν Πρακτικό 2/24.03.2022 αναφερόταν, μεταξύ άλλων ότι «Η Επιτροπή διαπίστωσε ότι ο Προσωρινός Ανάδοχος ... στις 18.03.22 (14:03:36 μ.μ.) μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» της ηλεκτρονικής διαδικασίας δημόσιας σύμβασης επισύναψε ηλεκτρονικά τα εξής δικαιολογητικά κατακύρωσης: ... Τις από 26.02.2022, ψηφιακά υπογεγραμμένες, Υπεύθυνες Δηλώσεις του νόμιμου εκπροσώπου της εταιρείας, σύμφωνα με τις οποίες: - πληρούται η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια της παραγράφου 2.2.5 της Διακήρυξης καθόσον η εταιρεία δεσμεύεται να προσκομίσει κατά το στάδιο υπογραφής της σύμβασης αντίγραφο του Ασφαλιστηρίου Συμβολαίου (σε αυτό η Αναθέτουσα Αρχή μπορεί να αναφέρεται ως «συνασφαλιζόμενος») αναφορικά με την ασφαλιστική κάλυψη των εγκαταστάσεων, του εξοπλισμού της Αναθέτουσας Αρχής για αστική ευθύνη (γενική αστική ευθύνη έναντι τρίτων, αστική ευθύνη εργοδότη και αστική ευθύνη έναντι τρίτων). Το ασφαλιστήριο θα παραμείνει σε ισχύ καθ' όλη την διάρκεια ισχύος της σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας,..... Τα ως άνω δικαιολογητικά κατακύρωσης ελέγχθηκαν ως προς τη νομιμότητα και την πληρότητά τους και εγκρίθηκαν ομοφώνως ως νόμιμα και πλήρη. ... ». Εν συνεχεία, στις 30.03.2022 κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή προς την προσφεύγουσα μήνυμα μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, στο οποίο αναφερόταν ότι «Σε συνέχεια της από 24.03.2022 κοινοποίησης της υπ' αρ. 12886/24.03.2022 απόφασης κατακύρωσης της σύμβασης για τα ΤΜΗΜΑΤΑ 1 ... και 8 ... στην εταιρεία σας, σας αποστέλλουμε την παρούσα Πρόσκληση προκειμένου να θεξετάσετε το συνημμένο Σχεδίο Συμφωνητικού (σε επεξεργάσιμη μορφή word). Επίσης, σας καλούμε να μας υποβάλλετε τα κάτωθι δικαιολογητικά, τα οποία προβλέπονται στην Διακήρυξη: - το Αντίγραφο του Ασφαλιστηρίου Συμβολαίου Αστικής Ευθύνης, - την απόδειξη καταβολής των ασφαλίσεων του, - τον Πίνακα του

Αριθμός Απόφασης: 826/2022

Προσωπικού που θα απασχοληθεί στα ως άνω ΤΜΗΜΑΤΑ, - τις Συμβάσεις Εργασίας του προσωπικού αυτού και - τα στοιχεία του/ων Επόπτη/ων εργασιών. Στο σχέδιο της σύμβασης αναγράφεται ως ημερομηνία υπογραφής την Τρίτη 05.04.2022 δεδομένου ότι η δεκαήμερη προθεσμία τυχόν άσκησης προδικαστικής προσφυγής στην Α.Ε.Π.Π λήγει την Δευτέρα 04.04.2022. Η ως άνω ημερομηνία υπογραφής είναι βεβαίως συζητήσιμη και μπορεί να οριστεί και μεταγενέστερα (άρθρα 3.3 και 3.4 της Διακήρυξης). Ωστόσο, η υπηρεσία μας επείγεται να διασφαλίσει την καθαριότητα στα γραφεία διότι την Πέμπτη 31.03.2022 λήγει η σημερινή σύμβαση παροχής υπηρεσιών καθαριότητας.». Εν συνεχεία, στις 15.04.2022 κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή η προσβαλλομένη προς την προσφεύγουσα και τον οικονομικό φορέα «...», δυνάμει της οποίας αποφασίστηκε η κήρυξη της προσφεύγουσας ως έκπτωτης και η απόρριψη της προσφοράς της, λόγω «μη υποβολής των προβλεπόμενων στην διακήρυξη του διαγωνισμού δικαιολογητικών σύναψης της σύμβασης που αναφέρονται στο σημείο 6 του προοιμίου της παρούσης (βλ. Άρθρα 2.2.9.2, 2.4.6 και 3.3 της διακήρυξης)». Από τα ως άνω συνάγεται ότι η αναθέτουσα αρχή με το από 30.03.2022 μήνυμά της που απέστειλε προς την προσφεύγουσα την κάλεσε αφενός να προσκομίσει δικαιολογητικά κατακύρωσης που η προσφεύγουσα δεν κατέθεσε στις 18.03.2022, σε συνέχεια της από 14.03.2022 σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής, αφετέρου το σχέδιο συμφωνητικού, ώστε να το εξετάσει. Όπως η ίδια η αναθέτουσα αρχή στην προσβαλλομένη αναφέρει, έλαβε υπόψη, μεταξύ άλλων, «6. Την από 30.03.2022 ειδική πρόκληση (Άρθρο 3.3 της Διακήρυξης) που απηύθυνε η Αναθέτουσα Αρχή μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. προς τον Ανάδοχο ... προκειμένου να προσκομίσει: α) Το Αντίγραφο του Ασφαλιστηρίου Αστικής Ευθύνης, β) Την απόδειξη καταβολής των ασφαλίσεων για την ενεργοποίηση του Ασφαλιστηρίου Συμβολαίου, γ) τον Πίνακα του προσωπικού που θα απασχοληθεί στα ΤΜΗΜΑΤΑ 1: ... και 8: ..., δ) τις Συμβάσεις Εργασίας του Προσωπικού και τα στοιχεία του/ων Επόπτη/ων των παρεχόμενων υπηρεσιών. ... 8. Το γεγονός ότι παρήλθε η δεκαπενθήμερη προθεσμία του άρθρου 3.3 της Διακήρυξης δίχως ο Ανάδοχος ... να προσκομίσει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά σύναψης της σύμβασης για το ΤΜΗΜΑ 8: ..., για το οποίο δεν ασκήθηκε προδικαστική προσφυγή». Συνεπώς, επί της ουσίας,

Αριθμός Απόφασης: 826/2022

και κατ' ορθή ερμηνεία αυτής, με την από 30.03.2022 πρόσκλησή της, η αναθέτουσα αρχή αιτήθηκε πρωτίστως την υποβολή ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης από την προσφεύγουσα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρ. 3.2 και όχι στο άρ. 3.3, όπως εσφαλμένα στην προσβαλλομένη αναφέρεται. Επομένως, σε περίπτωση μη προσκόμισης αυτών, εφαρμόζονται τα οριζόμενα στο άρ. 3.2 της Διακήρυξης και όχι στο άρ. 3.3, όπως εσφαλμένα εφαρμόζει η αναθέτουσα αρχή. Ειδικότερα, όπως προεκτέθηκε, σύμφωνα με το άρ. 3.2 της Διακήρυξης, *«Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: ... ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών»*. Συναφώς, λαμβάνοντας υπόψη ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε να εφαρμόσει το άρ. 3.2 και όχι το άρ. 3.3, δθέντος ότι με την από 30.03.2022 πρόσκλησή της που απεστάλη σε χρόνο μεταγενέστερο της έκδοσης της απόφασης κατακύρωσης, καθότι αιτήθηκε δικαιολογητικά κατακύρωσης που δεν είχαν υποβληθεί από την προσφεύγουσα, μη νομίμως με την προσβαλλομένη αποφάσισε την κήρυξη της προσφεύγουσας έκπτωτης και της απόρριψης της προσφοράς της, καθότι, ακριβώς στην αιτιολογία της προσβαλλομένης αναφέρεται επί λέξει ότι τα ως άνω αποφασίστηκαν *«λόγω μη υποβολής των προβλεπόμενων στην διακήρυξη του διαγωνισμού δικαιολογητικών σύναψης της σύμβασης που αναφέρονται στο σημείο 6 του προοιμίου της παρούσης (βλ. Άρθρα 2.2.9.2, 2.4.6 και 3.3 της διακήρυξης)»*. Προς επίρρωση δε του γεγονότος ότι η αναθέτουσα αρχή, ενώ αιτήθηκε την προσκόμιση ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης κατ' άρ. 3.2 *«Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου»*, μετά την έκδοση της σχετικής απόφασης περί έγκρισης και αποδοχής των δικαιολογητικών κατακύρωσης της προσφεύγουσας, εντούτοις εφάρμοσε, ως προς τα έννομα αποτελέσματα, το άρ. 3.3 *«Κατακύρωση - σύναψη σύμβασης»*, επισημαίνεται ότι η ίδια η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει πως *«η προσφεύγουσα δεν επικαλέστηκε αντικειμενικούς λόγους ανωτέρας βίας που θα αιτιολογούσαν τη μη έγκαιρη προσκόμιση των*

Αριθμός Απόφασης: 826/2022

ζητηθέντων δικαιολογητικών», δηλαδή, ενώ ρητά αναφέρει ότι αιτήθηκε την προσκόμιση μη υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης κατ' άρθ. 3.2 της Διακήρυξης και 103, παρ. 2 του Ν. 4412/2016, ωστόσο υποστηρίζει ότι η προσφεύγουσα δεν επικαλέστηκε αντικειμενικούς λόγους ανωτέρας βίας, οι οποίοι όμως προβλέπονται μόνο στην περίπτωση μη προσέλευσης του αναδόχου να υπογράψει το συμφωνητικό, κατ' άρθ. 3.3.2 παρ. 3 της Διακήρυξης και 105, παρ. 7 του Ν. 4412/2016, στα οποία ρητώς αναφέρεται ότι στην περίπτωση που ο ανάδοχος δεν προσέλθει να υπογράψει συμφωνητικό μέσα στην τεθείσα προθεσμία, με την επιφύλαξη αντικειμενικών λόγων ανωτέρας βίας, κηρύσσεται έκπτωτος. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στη Διακήρυξη, ειδικότερα σύμφωνα με το άρθ. 3.2 αυτής, το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης προηγείται της έκδοσης της απόφασης κατακύρωσης, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα ελέγχου αυτών και της εισήγησης της Επιτροπής, όπως το άρθ. 3.3 της Διακήρυξης ορίζει. Εν συνεχεία δε, αφότου οριστικοποιηθεί η απόφαση κατακύρωσης, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί τον ανάδοχο για υπογραφή του συμφωνητικού. Δηλαδή, η αναζήτηση ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης ή η συμπλήρωση τυχόν ελλείψεων αυτών λαμβάνει χώρα στο στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι σε προγενέστερο της έκδοσης της απόφασης κατακύρωσης χρονικό σημείο, άρα προ και της υπογραφής του συμφωνητικού. Συνεπώς, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να είχε προτάξει την κλήση προς προσκόμιση ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης της έκδοσης της απόφασης κατακύρωσης, καθότι αυτή έπεται του θετικού ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης (βλ. *Ε. Βλάχου*, σε Δ. Ράικο, *Ε. Βλάχου*, *Ε. Σαββίδη*, Δημόσιες Συμβάσεις Ν. 4412/2016 Ερμηνεία κατ' άρθρο Σχετικές διατάξεις – Νομολογία, Τόμος Ι, Εκδόσεις Σάκουλα, Αθήνα-Θεσσαλονίκη, 2018, σελ. 965) και της τυχόν συμπλήρωσης αυτών. Δηλαδή εν προκειμένω, βάσει των προεκτεθέντων, η απόφαση κατακύρωσης εκδόθηκε υπό την αίρεση προσκόμισης των αναφερόμενων δικαιολογητικών στο από 30.03.2022 μήνυμα που εστάλη μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ της αναθέτουσας αρχής προς την προσφεύγουσα, η δε προσβαλλομένη ερείδεται επί της εσφαλμένης προϋπόθεσης ότι η απόφαση κατακύρωσης είναι ισχυρή, ενώ πάσχει, κατά τα ως άνω. Συναφώς, ουδόλως εν προκειμένω η αναθέτουσα αρχή προέβη στην επαλήθευση της συνδρομής

Αριθμός Απόφασης: 826/2022

των απαιτήσεων, όπως στο άρ. 71 του Ν. 4412/2016 προβλέπεται, ώστε να προχωρήσει στην ανάθεση του επίμαχου τμήματος της σύμβασης. Επομένως, μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή εφάρμοσε τις οριζόμενες κατ' άρ. 3.3.2 παρ. 3 της Διακήρυξης και 105, παρ. 7 του Ν. 4412/2016 «κυρώσεις» περί έκπτωσης του αναδόχου, ενώ εφάρμοσε τα άρ. 3.2 της Διακήρυξης και 103, παρ. 2 του Ν. 4412/2016, ήτοι αιτήθηκε την προσκόμιση μη υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, όπου, στα τελευταία, ουδόλως γίνεται αναφορά σε έκπτωση, αλλά σε απόρριψη της προσφοράς και κατάπτωση της εγγύησης συμμετοχής. Σημειώνεται ότι η αναθέτουσα αρχή ουδόλως εμποδίζεται να επαναλάβει τα στάδια όπου εμφιλοχώρησε πλημμελής εφαρμογή του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού. Επομένως, ο μόνος λόγος της υπό κρίση προσφυγής γίνεται δεκτός ως βάσιμος, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής.

12. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

13. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλομένη, κατά το σκεπτικό

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 30 Μαΐου 2022 και εκδόθηκε στις 03.06.2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Το Μέλος

Η Γραμματέας

ΒΙΚΤΩΡΙΑ ΠΙΣΜΙΡΗ

ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ