

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2° ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 20 Απριλίου 2021, με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης Πρόεδρος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης και Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την Προδικαστική Προσφυγή του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 549/16.03.2021 της εταιρείας με την επωνυμία «...», όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του Πανεπιστημίου ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθ. πρωτ. ... απόφασης (αριθ. ...συνεδρίασης) του Πρυτανικού Συμβουλίου του Πανεπιστημίου ... (εφεξής «η προσβαλλόμενη απόφαση»), η οποία ελήφθη στα πλαίσια του διαγωνισμού της υπ' αριθ. πρωτ. ...και με αριθ. ...Διακήρυξης για την ανάθεση της σύμβασης για την «Προμήθεια και Εγκατάσταση κεντρικών κλιματιστικών μονάδων και μηχανημάτων διαιρούμενου τύπου σε χώρους του Πανεπιστημίου ...», κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στην Προσφυγή της.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά το Νόμο και αποφάσισε τα εξής

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και το άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού 600,00 ευρώ και με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου ...,

Αριθμός απόφασης: 845 / 2021

δοθέντος ότι η συνολική προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης ανέρχεται σε ποσό, προ ΦΠΑ, 96.100,00 ευρώ και το καταβληθέν ποσό παραβόλου συνιστά το κατώτερο προς καταβολή οριζόμενο, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, σε περίπτωση που το αναλογικό ποσοστό (0,5%) επί της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεσης σύμβασης, υπολείπεται του πιο πάνω καταβληθέντος ποσού, ως εν προκειμένω.

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. πρωτ. ...και με αριθ. ...Διακήρυξη του Πανεπιστημίου ... προκηρύχθηκε ανοικτός, δημόσιος, διαγωνισμός, άνω των ορίων, με τη χρήση ηλεκτρονικών μέσων και με αντικείμενο την ανάθεση της σύμβασης «Προμήθειας και Εγκατάστασης κεντρικών κλιματιστικών μονάδων και μηχανημάτων διαιρούμενου τύπου σε χώρους του Πανεπιστημίου ...», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, ανά τμήμα (ομάδα), συνολικού (και για τα τρία τμήματα (ομάδες) του διαγωνισμού) προϋπολογισμού με ΦΠΑ (24%) 119.164,00 ευρώ. Η εν λόγω Προκήρυξη απεστάλη για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 03.12.2020, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 09.12.2020 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου και έλαβε συστημικό αριθμό με α/α Στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία, και για όλα τα τμήματα (ομάδες) 1, 2 και 3 του διαγωνισμού, συμμετείχαν συνολικά έξι (6) οικονομικοί φορείς, μεταξύ άλλων, η εταιρεία «...», και ήδη προσφεύγουσα, καθώς και οι εταιρείες «...-...», «...», «...», «...-...». Με την προσβαλλόμενη απόφαση - κατ' έγκριση του από 22.01.2021 και 05.02.2021 1ου Πρακτικού Αποσφράγισης και Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικών Προσφορών και του από 19.02.2021 2ου Πρακτικού Σταδίου Αποσφράγισης και Αξιολόγησης των Οικονομικών Προσφορών της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του Διαγωνισμού - απερρίφθη η προσφορά της προσφεύγουσας εταιρείας «...» με την αιτιολογία ότι «[...] για την κάλυψη της απαίτησης 2.2.6 Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα, συνάπτει συμφωνητικό δάνειας εμπειρίας με τον κ.

Αριθμός απόφασης: 845 / 2021

..., το οποίο δεν φέρει την ψηφιακή υπογραφή του κου ...παρά μόνο θεώρηση γνησίου της υπογραφής, ομοίως και το ΕΕΕΣ που έχει υποβάλλει. Κατόπιν της απόφασης ΔΕφΠατρών ΑΝ 7/2018 του Διοικητικού Εφετείου Πατρών που έκρινε ότι σε ηλεκτρονικούς διαγωνισμούς μέσω ΕΣΗΔΗΣ το ΕΕΕΣ του τρίτου φορέα που δανείζει εμπειρία σε διαγωνιζόμενο πρέπει να είναι ψηφιακά υπογεγραμμένο και δεν αρκεί η βεβαίωση γνησίου της υπογραφής, η προσφορά κρίνεται ομόφωνα μη αποδεκτή», ενώ έγιναν αποδεκτές οι προσφορές των εταιρειών «...-...», «...», «...» και «...-...» και εξ αυτών ανεδείχθησαν ως προσωρινές ανάδοχοι η εταιρεία «...-...» για την Ομάδα 1 «Προμήθεια και εγκατάσταση κλιματιστικών μονάδων τύπου καναλάτο, για τους χώρους του υπολογιστικού κέντρου (ΚΥΠΕΣ) και των αιθουσών διδασκαλίας ΗΛ6, ΗΛ7 & ΗΛ8 του Τμήματος Ηλεκτρολόγων Μηχανικών και Τεχνολογίας Υπολογιστών», η εταιρεία «...» για την Ομάδα 2 «Προμήθεια και εγκατάσταση κλιματιστικών μηχανημάτων ψύξης/θέρμανσης δαπέδου, τύπου ντουλάπας, για τις ανάγκες χώρων του Πανεπιστημίου ...» και η εταιρεία «...» για την Ομάδα 3 «Προμήθεια και εγκατάσταση κλιματιστικών μηχανημάτων διαιρούμενου τύπου, για τις ανάγκες των τμημάτων του Πανεπιστημίου ... (στις εγκαταστάσεις σε ..., ..., ..., ...)». Κατά της απόφασης αυτής στρέφεται η προσφεύγουσα κατά το μέρος που έκρινε μη αποδεκτή την προσφορά της και κατά το μέρος που έκανε αποδεκτές τις προσφορές των εταιρειών με την επωνυμία «...-...», «...», «...», «...-...» και εξ αυτών ανέδειξε τις εταιρείες «...-...», «...», «...» ως προσωρινές αναδόχους του διαγωνισμού, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της.

3. Επειδή, ο υπό κρίση διαγωνισμός, ενόψει του ανωτέρω αντικειμένου του (προμήθεια), της συνολικής, χωρίς ΦΠΑ, εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, που αποτελεί μη κεντρική κυβερνητική αρχή και ανήκει στη Γενική Κυβέρνηση (Υποτομέας Κεντρικής Κυβέρνησης) και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας με τη δημοσίευση της Προκήρυξης στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ., σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016, υπάγεται στο Βιβλίο Ι

Αριθμός απόφασης: 845 / 2021

(άρθρο 3 - 221) του Ν. 4412/2016, καθώς και στις οικείες διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π..

4. Επειδή, με πρόδηλο έννομο συμφέρον, η προσφεύγουσα ασκεί την υπό κρίση Προσφυγή της, σύμφωνα με τα άρθρα 360 και 367 του Ν. 4412/2016 και τα άρθρα 3 και 18 του Π.Δ. 39/2017, αφού υφίσταται ζημία από την προσβαλλόμενη απόφαση, δοθέντος ότι συμμετείχε στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία και μη νομίμως - ως ισχυρίζεται - δεν έγινε αποδεκτή η προσφορά της κατά το στάδιο ελέγχου και αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών και απεκλείσθη από τη συνέχεια του διαγωνισμού, ενώ εσφαλμένως - ως διατείνεται - έγιναν αποδεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι τεχνικές προσφορές των συνδιαγωνιζόμενων εταιρειών «...-...», «...», «...», «...-...», επιδιώκοντας, σε περίπτωση ευδοκίμησης της υπό εξέταση προδικαστικής Προσφυγής της αναφορικά με την εσφαλμένη απόρριψη της προσφοράς της, να της ανατεθεί η υπόψη σύμβαση. Περαιτέρω, έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου για την άσκηση της παρούσας Προσφυγής, κατ' άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017, ενώ αυτή έχει κατατεθεί και εμπροθέσμως, σύμφωνα με την παρ. 1 (α) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (α) του Π.Δ. 39/2017. Κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή είναι τυπικά παραδεκτή και θα πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

5. Επειδή, παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 365 του Ν. 4412/2016, ως έχει τροποποιηθεί και ισχύει με το άρθρο 43 παρ. 42 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52), η αναθέτουσα αρχή, με το από 19.03.2021 έγγραφο απόψεων της εκφράζει τις απόψεις της επί της εν λόγω Προσφυγής, αιτούμενη – κατ' ορθή επισκόπηση του περιεχομένου του ως άνω εγγράφου της - την απόρριψη αυτής αναφορικά με την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας και τη διατήρηση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος αυτό, ενώ αναφορικά με τη αποδοχή των εταιρειών «...-...», «...», «...» και «...-...» συνομολογεί κάποιους από τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας.

Αριθμός απόφασης: 845 / 2021

Περαιτέρω δε, παραδεκτώς και εμπροθέσμως - σύμφωνα με τις προρρηθείσες διατάξεις - και η προσφεύγουσα υπέβαλε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 15.04.2021 το Υπόμνημά της προ πέντε (5) ημερών από την ημερομηνία εξέτασης της παρούσας, αιτούμενη ό,τι και στην Προσφυγή της.

6. Επειδή, η Διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του υπόψη διαγωνισμού και δεσμεύει, συνεπώς, τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και όλους όσους συμμετέχουν σε αυτόν ανεπιφύλακτα (ΣτΕ ΕΑ 632/2010, ΣτΕ 4231/2000 7μ), ορίζει: «1.4 «Θεσμικό πλαίσιο» «Η ανάθεση και εκτέλεση της σύμβασης διέπεται από την κείμενη νομοθεσία και τις κατ' εξουσιοδότηση αυτής εκδοθείσες κανονιστικές πράξεις, όπως ισχύουν και ιδίως: [...] 20. της με αρ. 56902/215 (Β' 1924/2.6.2017) Απόφασης του Υπουργού Οικονομίας και Ανάπτυξης «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)» ... 2.2.8 «Στήριξη στην ικανότητα τρίτων» «Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. [...]» ... 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 της παραγράφου 2.2.4 – 2.2.8 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), το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες

Αριθμός απόφασης: 845 / 2021

οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1 του εν λόγω Κανονισμού. Επισημαίνεται ότι για ειδικά θέματα συμπλήρωσης του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να λαμβάνουν υπόψη τους την ΚΑΤΕΥΘΥΝΤΗΡΙΑ ΟΔΗΓΙΑ 23 (Απόφαση 3/24-01-2018 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων). Το ΕΕΕΣ μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Σε όλες τις περιπτώσεις, όπου περισσότερα από ένα φυσικά πρόσωπα είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου ενός οικονομικού φορέα ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό, υποβάλλεται ένα Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο είναι δυνατό να φέρει μόνο την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα ως προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3.1 της παρούσας για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησης του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης. [...] Δεδομένου ότι η στήριξη παρέχεται προκειμένου να ανταποκριθεί ο οικονομικός φορέας στα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται στο Μέρος IV συμπληρώνονται επιπρόσθετα και οι πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με το Μέρος IV και το Μέρος V του ΕΕΕΣ για κάθε έναν από τους φορείς, στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται. Το σύνολο των ΕΕΕΣ των τρίτων, στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, συνυποβάλλονται από τον προσφέροντα οικονομικό φορέα εντός του φακέλου (φυσικού ή/και ηλεκτρονικού) «Δικαιολογητικά/Συμμετοχής». Το/α χωριστό/ά ΕΕΕΣ θα πρέπει να είναι δεόντως συμπληρωμένο/α και υπογεγραμμένο/α από το νόμιμο εκπρόσωπο του φορέα στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, σύμφωνα με τα οριζόμενα ανωτέρω.

Εφόσον ο τρίτος φορέας είναι φυσικό πρόσωπο, το χωριστό ΕΕΕΣ υπογράφεται μόνο από αυτόν.» ... 2.4.2 «Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών» «2.4.2.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερόμενους ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη, στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στον ν. 4412/2016, ιδίως άρθρα 36 και 37 και την Υπουργική Απόφαση αριθμ. 56902/215 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)». Για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν 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 και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και τις διατάξεις της Υ.Α. 56902/215 “Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ)” (ΦΕΚ Β 1924/02.06.2017) και να εγγραφούν στο ηλεκτρονικό σύστημα (ΕΣΗΔΗΣ- Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr) ακολουθώντας την διαδικασία εγγραφής του άρθρου 5 της ίδιας Υ.Α. [...]» ... 2.4.3 «Περιεχόμενα Φακέλου “Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά”» «2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και στο άρθρο 2.2.9.1 της παρούσας. [...] 2.4.3.2 Η Τεχνική Προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Τεχνικές Προδιαγραφές” του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι της παρούσας, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το

κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. [...] ... 2.4.6 «Λόγοι απόρριψης προσφορών» «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), [...]».

7. Επειδή, στο άρθρο 79^Α του ν. 4412/2016 περί δημοσίων συμβάσεων ορίζονται τα εξής: «1. Κατά την υποβολή του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του άρθρου 79, είναι δυνατή, με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα η προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 73 για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. 2. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου, νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησής του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης. ...». Ως «οικονομικός φορέας» σύμφωνα με το άρθρο 2 «Ορισμοί – Εξουσιοδοτική διάταξη» περ. 11 του ίδιου Νόμου νοείται «κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο ή δημόσιος φορέας ή ένωση αυτών των προσώπων ή φορέων, συμπεριλαμβανομένων των προσωρινών συμπράξεων επιχειρήσεων, που προσφέρει στην αγορά εκτέλεση εργασιών ή/και έργου, προμήθεια προϊόντων ή παροχή υπηρεσιών. Στην έννοια αυτή περιλαμβάνεται και ο όρος «εργοληπτική επιχείρηση» του Τίτλου 1 του Κεφαλαίου II του Μέρους Β` του παρόντος Βιβλίου,» και ως «προσφέρων» «ο οικονομικός φορέας που έχει υποβάλει προσφορά,».

Αριθμός απόφασης: 845 / 2021

8. Επειδή, η με αρ. 23 Κατευθυντήρια Οδηγία της ΕΑΑΔΗΣΥ με αριθμ. πρωτ. ...(ΑΔΑ : ...), την οποία οφείλουν, σύμφωνα με τον όρο 2.2.9.1 της Διακήρυξης (βλ. σκέψη 7 της παρούσας), να λαμβάνουν υπόψη οι οικονομικοί φορείς για θέματα συμπλήρωσης του ΕΕΕΣ, αναφέρει μεταξύ άλλων ως προς το ζήτημα της ψηφιακής υπογραφής του ΕΕΕΣ και ΤΕΥΔ ότι «2.3.1. ... στις περιπτώσεις έλλειψης υπογραφής/ών στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ δεν είναι δυνατή η προσφυγή στην, κατά τα ανωτέρω, δυνατότητα συμπλήρωσης, καθώς η έλλειψη υπογραφής του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ή η μη νόμιμη/ έγκυρη υπογραφή του ισοδυναμεί με την μη νόμιμη/ έγκυρη υποβολή του, η, δε, ως άνω δυνατότητα παροχής διευκρινίσεων ή/και συμπλήρωσης αφορά μόνο σε ήδη υποβληθέντα έγγραφα/δικαιολογητικά (πρβλ. άρθρο 102 παρ. 2 τελευταίο εδάφιο Ν. 4412/2016)».

9. Επειδή, η μνημονευόμενη στον όρο 1.4 της Διακήρυξης ΥΑ 56902/215/2-6-2017 με θέμα «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων», στο άρθρο 15 «Υποβολή Προσφορών –Αιτήσεις συμμετοχής» στην παρ. 1.2.1. ορίζει ότι: «Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπό) φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» υποβάλλονται από αυτόν (εννοεί τον χρήστη –οικονομικό φορέα) σε μορφή αρχείου PortableDocumentFormat (PDF) και εφόσον έχουν συνταχθεί / παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής», όπου, στην παράγραφο 3 του άρθρου 8 «Επικοινωνία και εκκίνηση εγγράφων», το οποίο είναι εφαρμοστέο στην υπό εξέταση περίπτωση, προβλέπεται 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

Αριθμός απόφασης: 845 / 2021

εμπίστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/EK (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει) και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και τις διατάξεις της παρούσας».

10. Επειδή, περαιτέρω, στον Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 23ης Ιουλίου 2014, σχετικά με την ηλεκτρονική ταυτοποίηση και τις υπηρεσίες εμπιστοσύνης για τις ηλεκτρονικές συναλλαγές στην εσωτερική αγορά και την κατάργηση της οδηγίας 1999/93/EK (ΕΕ L 257 της 28.8.2014) ορίζεται στο άρθρο 25 ότι: «2. Η εγκεκριμένη ηλεκτρονική υπογραφή έχει νομική ισχύ ισοδύναμη με την ιδιόχειρη υπογραφή. 3. Εγκεκριμένη ηλεκτρονική υπογραφή βασιζόμενη σε εγκεκριμένο πιστοποιητικό που έχει εκδοθεί σε ένα κράτος μέλος αναγνωρίζεται ως τέτοια σε όλα τα άλλα κράτη μέλη», στο άρθρο 26 ότι: «Μία προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή πληροί τις ακόλουθες απαιτήσεις: α) συνδέεται κατά τρόπο μοναδικό με τον υπογράφοντα β) είναι ικανή να ταυτοποιεί τον υπογράφοντα γ) δημιουργείται με δεδομένα δημιουργίας ηλεκτρονικής υπογραφής τα οποία ο υπογράφων μπορεί, με υψηλό βαθμό εμπιστοσύνης, να χρησιμοποιεί υπό τον αποκλειστικό του έλεγχο, και δ) συνδέεται με τα δεδομένα που έχουν υπογραφεί σε σχέση με αυτήν κατά τρόπο ώστε να μπορεί να ανιχνευθεί οποιαδήποτε επακόλουθη τροποποίηση των εν λόγω δεδομένων» και στο άρθρο 27 ότι: «1. ... 2. Εάν ένα κράτος μέλος απαιτεί προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που βασίζεται σε εγκεκριμένο πιστοποιητικό για τη χρήση μιας επιγραμμικής υπηρεσίας που προσφέρεται από φορέα του δημόσιου τομέα ή για λογαριασμό του, το εν λόγω κράτος μέλος αναγνωρίζει τις προηγμένες ηλεκτρονικές υπογραφές που βασίζονται σε εγκεκριμένο πιστοποιητικό και τις εγκεκριμένες ηλεκτρονικές υπογραφές τουλάχιστον με τους μορφότυπους ή με τις μεθόδους που καθορίζονται στις εκτελεστικές πράξεις που αναφέρονται στην παράγραφο 5».

11. Επειδή, τέλος, κατά το άρθρο 2 του ΠΔ 150/2001 (ΦΕΚ Α' 125) περί προσαρμογής της εθνικής νομοθεσίας προς τις διατάξεις της οδηγίας

Αριθμός απόφασης: 845 / 2021

99/93/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου σχετικά με το κοινοτικό πλαίσιο για ηλεκτρονικές υπογραφές (ΕΕ L 13), "νοούνται ως: 1. "ηλεκτρονική υπογραφή": δεδομένα σε ηλεκτρονική μορφή, τα οποία είναι συνημμένα σε άλλα ηλεκτρονικά δεδομένα ή συσχετίζονται λογικά με αυτά και τα οποία χρησιμεύουν ως μέθοδος απόδειξης της γνησιότητας. 2. "προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή": ή "ψηφιακή υπογραφή": ηλεκτρονική υπογραφή, που πληροί τους εξής όρους: α) συνδέεται μονοσήμαντα με τον υπογράφοντα, β) είναι ικανή να καθορίσει ειδικά και αποκλειστικά την ταυτότητα του υπογράφοντος, γ) δημιουργείται με μέσα τα οποία ο υπογράφων μπορεί να διατηρήσει υπό τον αποκλειστικό του έλεγχο και δ) συνδέεται με τα δεδομένα στα οποία αναφέρεται κατά τρόπο, ώστε να μπορεί να εντοπισθεί οποιαδήποτε μεταγενέστερη αλλοίωση των εν λόγω δεδομένων. 3. "υπογράφων": φυσικό ή νομικό πρόσωπο, που κατέχει διάταξη δημιουργίας υπογραφής και ενεργεί είτε στο δικό του όνομα είτε στο όνομα άλλου φυσικού ή νομικού προσώπου ή φορέα. 4. "δεδομένα δημιουργίας υπογραφής": μονοσήμαντα δεδομένα, όπως κώδικες ή ιδιωτικά κλειδιά κρυπτογραφίας, που χρησιμοποιούνται από τον υπογράφοντα για τη δημιουργία ηλεκτρονικής υπογραφής. 5. "διάταξη δημιουργίας υπογραφής" ... 6. "ασφαλής διάταξη δημιουργίας υπογραφής" ... 7. "δεδομένα επαλήθευσης υπογραφής": δεδομένα, όπως κώδικες, ή δημόσια κλειδιά κρυπτογραφίας, τα οποία χρησιμοποιούνται για την επαλήθευση της ηλεκτρονικής υπογραφής. 8. "διάταξη επαλήθευσης υπογραφής" ... 9. "πιστοποιητικό": ηλεκτρονική βεβαίωση, η οποία συνδέει δεδομένα επαλήθευσης υπογραφής με ένα άτομο και επιβεβαιώνει την ταυτότητά του. 10. "αναγνωρισμένο πιστοποιητικό": πιστοποιητικό που πληροί τους όρους του Παραρτήματος Ι και εκδίδεται από πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης ... 11. "πάροχος υπηρεσιών πιστοποίησης": φυσικό ή νομικό πρόσωπο ή άλλος φορέας, που εκδίδει πιστοποιητικά ή παρέχει άλλες υπηρεσίες, συναφείς με τις ηλεκτρονικές υπογραφές. 12. "προϊόν ηλεκτρονικής υπογραφής" ... 13. "εθελοντική διαπίστευση" ... Στο άρθρο 3 του δ/τος αυτού ορίζονται τα εξής: «1. Η προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που βασίζεται σε αναγνωρισμένο πιστοποιητικό και δημιουργείται από ασφαλή διάταξη δημιουργίας υπογραφής

επέχει θέση ιδιόχειρης υπογραφής τόσο στο ουσιαστικό όσο και στο δικονομικό δίκαιο 2. Η ισχύς της ηλεκτρονικής υπογραφής ή το παραδεκτό της ως αποδεικτικού στοιχείου δεν αποκλείεται από μόνο τον λόγο ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις της προηγούμενης παραγράφου».

12. Επειδή, με τον πρώτο λόγο της Προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι παρανόμως απερρίφθη η προσφορά της με την αιτιολογία ότι για την κάλυψη της απαίτησης του όρου 2.2.6 περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, αυτή συνήψε συμφωνητικό δάνειας εμπειρίας με τον κ. ..., το οποίο, όμως, δεν φέρει την ψηφιακή υπογραφή του κου ...παρά μόνο θεώρηση γνησίου της υπογραφής του, ομοίως και το ΕΕΕΣ αυτού που έχει υποβάλλει. Και τούτο διότι, 1. η ψηφιακή υπογραφή εξισώνεται με την ιδιόχειρη εκ μέρους του τρίτου (οικονομικού φορέα), κου ..., επί του ΕΕΕΣ και του συμφωνητικού δάνειας εμπειρίας, η οποία και φέρει θεώρηση γνησίου από Κ.Ε.Π. ή άλλη δημόσια υπηρεσία, 2. υφίσταται ασάφεια στη Διακήρυξη σχετικά με τη μη προβλεπόμενη ρητά υποχρέωσή της να υποβάλλει τα ανωτέρω έγγραφα με ψηφιακή υπογραφή και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς της, 3. ο αποκλεισμός της προσφοράς για το λόγο αυτό συνιστά δυσανάλογη κύρωση και οδηγεί σε μείωση του ανταγωνισμού και 4. η αναθέτουσα αρχή προέβη σε τυπολατρική εφαρμογή των όρων της Διακήρυξης, ενώ η προσφεύγουσα σε καμία περίπτωση δεν παραβίασε την αρχή της τυπικότητας. Από τις προπαρατεθείσες στις αμέσως προηγούμενες σκέψεις 10 και 11 της παρούσας διατάξεις συνάγεται ότι η ψηφιακή υπογραφή που βασίζεται σε αναγνωρισμένο πιστοποιητικό, ήτοι ηλεκτρονική βεβαίωση που εκδίδεται από «πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης» και δημιουργείται από ασφαλή διάταξη δημιουργίας υπογραφής, δηλαδή από διάταξη που διασφαλίζει, αφενός ότι τα δεδομένα δημιουργίας υπογραφής που χρησιμοποιήθηκαν είναι κατ' ουσίαν μοναδικά και απόρρητα και δεν μπορούν με εύλογη βεβαιότητα να αντληθούν από αλλού, ενώ προστατεύονται αποτελεσματικά από το νομίμως υπογράφοντα κατά της χρησιμοποίησής τους από τρίτους και αφετέρου ότι η υπογραφή προστατεύεται από πλαστογραφία με τα μέσα της σύγχρονης

Αριθμός απόφασης: 845 / 2021

τεχνολογίας, επέχει θέση ιδιόχειρης υπογραφής, τόσο κατά το ουσιαστικό όσο και κατά το δικονομικό δίκαιο, ενώ συνιστά μέθοδο απόδειξης της γνησιότητας του ηλεκτρονικού εγγράφου. Επομένως, τα ηλεκτρονικά έγγραφα που φέρουν ασφαλή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή εξομοιώνονται, από πλευράς έννομων συνεπειών, πλήρως, με τα ιδιοχείρως υπογεγραμμένα έγγραφα και αναπτύσσουν αυξημένη αποδεικτική δύναμη (άρθρο 445 ΚΠολΔ) και, εφόσον η γνησιότητα του περιεχομένου τους δεν αμφισβητείται, αποτελούν πλήρη απόδειξη ότι η δήλωση που περιέχουν προέρχεται από τον ψηφιακώς υπογράφοντα. Συνεπώς, έγγραφα που εκδίδονται ηλεκτρονικά, με χρήση προηγμένης ηλεκτρονικής (ψηφιακής) υπογραφής που πληροί τις απαιτήσεις της Οδηγίας 99/93/ΕΚ, θεωρούνται νομίμως υπογεγραμμένα, έχουν δε την ίδια νομική και αποδεικτική ισχύ με τα έγγραφα που φέρουν ιδιόχειρη υπογραφή και έχουν ισχύ πρωτοτύπου με την έκδοσή τους και μόνο, χωρίς να απαιτείται οποιαδήποτε επικύρωσή τους (βλ. ΔεφΘεσ26/2020, Ελ. Συν 1739/2016 Μείζων Σύνοψη), σε διαφορετική περίπτωση για τη γνησιότητά της, όπου απαιτείται, η ιδιόχειρη υπογραφή πρέπει να επικυρώνεται αρμοδίως. Περαιτέρω, από τη συνδυαστική ερμηνεία των όρων της Διακήρυξης (βλ. σκέψη 6) και των προπαρατεθέντων διατάξεων (βλ. σκέψεις 7 έως 11), προκύπτει ότι το ΕΕΕΣ τόσο των προσφερόντων διαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων όσο και των τρίτων, στις ικανότητες των οποίων οι διαγωνιζόμενοι στηρίζονται για την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής της Διακήρυξης, απαιτείται να υπογράφονται ψηφιακά από τους κατά περίπτωση νομίμους εκπροσώπους αυτών αν πρόκειται για νομικά πρόσωπα ή τους ίδιους αν πρόκειται για φυσικά πρόσωπα, διότι μόνον αν είναι υπογεγραμμένα ψηφιακά θεωρούνται νομίμως υπογεγραμμένα, και έχουν την ίδια νομική και αποδεικτική ισχύ με τα έγγραφα που φέρουν ιδιόχειρη υπογραφή και έχουν ισχύ πρωτοτύπου με την έκδοσή τους και μόνο, χωρίς να απαιτείται οποιαδήποτε επικύρωσή τους. Με τον αποκλειστικό, δε, αυτό τρόπο υπογραφής, αναλαμβάνεται, έναντι της αναθέτουσας αρχής, η ευθύνη για την αλήθεια και την ακρίβεια των δηλουμένων και υφίσταται βεβαιότητα ότι η περιεχόμενη στο ΕΕΕΣ δήλωση προέρχεται πράγματι από το πρόσωπο που το υπογράφει. Επομένως, καταρχήν, ΕΕΕΣ

Αριθμός απόφασης: 845 / 2021

που δεν φέρει ψηφιακή υπογραφή δεν καλύπτει τις προρρηθείσες διατάξεις του Νόμου και της Διακήρυξης και για το λόγο αυτό δε μπορεί να ληφθεί υπόψη προς εκπλήρωση από τον προσφέροντα της υποχρέωσής του προς υποβολή ΕΕΕΣ (πρβλ. ΔΕΦΑΘ 136/2018 σκ. 12). Εντούτοις, όπως έχει κριθεί, ακόμη και εάν ήθελε υποτεθεί ότι είναι δυνατόν να δημιουργηθεί ασάφεια ως προς την απαίτηση ψηφιακής υπογραφής η οποία εκτείνεται και στο ΕΕΕΣ που υποβάλλεται κατά τον χρόνο ηλεκτρονικής κατάθεσης της προσφοράς και αφορά σε τρίτους οικονομικούς φορείς, η έλλειψη ψηφιακής υπογραφής του, θεωρείται ότι δεν πλήττει τη νομιμότητα της συμμετοχής τους στη διαγωνιστική διαδικασία, μόνον, όμως, όταν δεν καταλείπεται καμία αμφιβολία για την ταυτότητα και ιδιότητα των δηλούντων και το περιεχόμενο των δηλούμενων πληροφοριών (βλ. ΕΛΣυν VI Τμ. 234, 296/2018, πρβλ. ΔΕΦΠατρών 7/2018), ως τέτοιας νοουμένης και της περίπτωσης που το ΕΕΕΣ φέρει ιδιόχειρη υπογραφή με θεώρηση του γνησίου αυτής του προσώπου που το υπογράφει (πρβλ. και ΑΕΠΠ 701/2021). Ειδικότερα, εφόσον το ΕΕΕΣ του τρίτου οικονομικού φορέα δε φέρει ψηφιακή υπογραφή του κατά το νόμο υποχρεούντος να υπογράψει αυτό, αλλά ιδιόχειρη, το γνήσιο της οποίας (υπογραφής) βεβαιώνεται από Κέντρο Εξυπηρέτησης Πολιτών (Κ.Ε.Π.) ή υπηρεσίες δημοσίου τομέα, όπως προβλέπεται στο άρθρο 11 του Ν. 2690/1999, θεωρείται ότι δεν πλήττεται η νομιμότητα της συμμετοχής οικονομικού φορέα στη διαγωνιστική διαδικασία, δεδομένου ότι δεν καταλείπεται καμία αμφιβολία ούτε για το περιεχόμενο των δηλώσεων και των περιεχόμενων σε αυτές πληροφοριών σχετικά με τον τρίτο οικονομικό φορέα, ούτε για την ταυτότητα και την ιδιότητα των δηλούντων (βλ. ΕΛΣυν VI Τμ. 296/2018 και ΑΕΠΠ 775/2018). Ετέρωθεν και όσον αφορά την υπογραφή του εγγράφου ΕΕΕΣ και λαμβανομένης υπόψη της φύσης αυτού ως υπεύθυνης δήλωσης, ο σκοπός του νομοθέτη αναφορικά με το επιδιωκόμενο αποτέλεσμα θέσπισης της ψηφιακής υπογραφής, επιτυγχάνεται απολύτως με τη νόμιμη θεώρηση του γνησίου της ιδιόχειρης υπογραφής και επομένως στην περίπτωση αυτή θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι προσκομιζόμενο έγγραφο ΕΕΕΣ κατ' αυτόν τον τρόπο τυγχάνει νόμιμο, τυχόν δε, αντίθετη εκδοχή οδηγεί σε μάλλον αφόρητη τυπολατρία και δε συνάδει με τη βούληση του νομοθέτη αφ'

Αριθμός απόφασης: 845 / 2021

ενός μεν για ουσιαστικό έλεγχο των δικαιολογητικών και της διαδικασίας και αφ' ετέρου, όμως, για μη τυπική απόρριψη των προσφορών (πρβλ. ΔΕφΛάρισας 16/2019). Στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τον φάκελο της υπόθεσης, η προσφεύγουσα στο ΕΕΕΣ που υπέβαλε με την προσφορά της, στο Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, στο κεφάλαιο Γ: Πληροφορίες σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες άλλων οντοτήτων, στο ερώτημα «Ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται στο μέρος IV και στα (τυχόν) κριτήρια και κανόνες που καθορίζονται στο μέρος V κατωτέρω;» απάντησε «ΝΑΙ» και δήλωσε την οντότητα «...του ...», ο οποίος (ως τρίτος οικονομικός φορέας) στο υποβληθέν από αυτόν ΕΕΕΣ στο Μέρος III: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα υπό «Τμήματα που συμμετάσχει ο ΟΦ κατά περίπτωση, αναφορά του τμήματος ή των τμημάτων για τα οποία ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να υποβάλει προσφορά.» απάντησε: «Συμμετέχουμε ως παρέχον δάνεια εμπειρία στην εταιρεία “... για όλες τις ομάδες (1,2,3)”» και αντίστοιχα στο συμφωνητικό δάνειας εμπειρίας δηλώνει ότι «[...] αποδέχεται τη συμμετοχή του στη διαγωνιστική διαδικασία ως πάροχος εμπειρίας και δεσμεύεται να στηρίξει τον πρώτο συμβαλλόμενο (α/α 1 ανωτέρω) κατά τη διάρκεια εκτέλεσης του έργου, διαθέτοντάς τους τους αναγκαίους πόρους, βάση της τεχνικής και επαγγελματικής επάρκειας διαθέτοντας Άδεια Εργοδηγού Ψυκτικού καθώς και Πιστοποίηση Κατηγορίας Ι σύμφωνα με το Π.Δ. 1/08-01-2013 το Νόμο 3982/2011, της Οικ. 7667/520/Φ.Γ.9.6.4.(Γ)/2013 Κοινής Απόφασης, εφόσον αυτός κηρυχθεί ανάδοχος. Ενδεικτικά και όχι περιοριστικά, ο δεύτερος συμβαλλόμενος θα αναλάβει τις εργασίες ανάκτησης και τη διακίνηση των ψυκτικών ρευστών, την αποσύνδεση από τα δίκτυα και αποξήλωση των παλαιών, καθώς και της τοποθέτησης των νέων κλιματιστικών μονάδων.». Το ΕΕΕΣ της προσφεύγουσας είναι ψηφιακά υπογεγραμμένο, ενώ το ΕΕΕΣ του ως άνω τρίτου οικονομικού φορέα, στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται για την κάλυψη της απαίτησης του όρου 2.2.6 της Διακήρυξης αναφορικά με την τεχνική και επαγγελματική κανότητα, ήτοι του κ. ..., όπως και το υποβληθέν μεταξύ των συμφωνητικό δάνειας εμπειρίας, δε φέρουν την

ψηφιακή υπογραφή του κου ..., εντούτοις, όπως αναφέρεται και στην αιτιολογία της προσβαλλομένης, φέρουν την ιδιόχειρη υπογραφή του με θεώρηση γνησίου της από Κ.Ε.Π.. Επομένως, σύμφωνα με τα κριθέντα ανωτέρω, το ΕΕΕΣ του τρίτου, κ. ..., έχει υπογραφεί κατά τρόπο που δεν καταλείπεται καμία αμφιβολία ούτε για το περιεχόμενο των δηλώσεων και των περιεχόμενων σε αυτές πληροφοριών σχετικά με τον τρίτο οικονομικό φορέα, ούτε για την ταυτότητα και την ιδιότητα των δηλούντων και άρα πληρούνται και η *ratio* του Νόμου αναφορικά με την ανάληψη της ευθύνης, έναντι της αναθέτουσας αρχής, για την αλήθεια και την ακρίβεια των δηλουμένων και τη βεβαιότητα ότι η περιεχόμενη στο ΕΕΕΣ δήλωση προέρχεται πράγματι από το πρόσωπο που το υπογράφει. Περαιτέρω, στην υπό κρίση περίπτωση, δε δύναται να υποστηριχθεί βάσιμα ότι αμφισβητείται καθ' οιονδήποτε τρόπο - και ούτε άλλωστε προέβαλε οποιαδήποτε τέτοια σχετική αιτιολογία η αναθέτουσα αρχή - η αληθής πρόθεση του συγκεκριμένου τρίτου οικονομικού φορέα να δεσμευθεί ενώπιον της αναθέτουσας αρχής ότι θα συνδράμει την προσφεύγουσα εταιρεία, ενώ δεν αμφισβητείται η ταυτότητα του υπογράφοντος και δηλούντος ή ότι δεν διασφαλίζεται μέσω του συγκεκριμένου ΕΕΕΣ ομού μετά του συμφωνητικού δάνειας εμπειρίας, η απαραίτητη δέσμευση του τρίτου με την υπογραφή αυτών ιδιοχείρως και τη νόμιμη θεώρηση της υπογραφής αυτής, μηδέ τέθηκε εν αμφιβόλω ότι δεν μπορεί να διαπιστωθεί, περαιτέρω, η επάρκεια της αναληφθείσας εκ μέρους του δέσμευσης. Κατ' ακολουθία, μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας εταιρείας «...» και ο λόγος αυτός της Προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

13. Επειδή, στη Διακήρυξη ορίζονται τα εξής: «2.1.4 «Γλώσσα»
«Τα έγγραφα της σύμβασης έχουν συνταχθεί στην ελληνική γλώσσα [...] Οι προσφορές και τα περιλαμβανόμενα σε αυτές στοιχεία συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Όλα τα αποδεικτικά έγγραφα (δικαιολογητικά) τα οποία υποβάλλονται με την προσφορά συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται υποχρεωτικά από επίσημη μετάφραση τους στην ελληνική γλώσσα. [...] Ειδικά,

τα αλλοδαπά ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα, επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο [...]» ... 2.2.6 «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» «[...] β) να διαθέτουν πιστοποιητικά ελέγχου ποιότητας και καταλληλότητας των προϊόντων (π.χ. CE, ...), εγγύηση κατασκευαστή και οτιδήποτε άλλο αναφέρεται στο Παράρτημα Ι – Μέρος Α της παρούσας»... 2.4.3.2 «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Τεχνικές Προδιαγραφές” του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι της παρούσας, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. [...] Προσφορές που δεν καλύπτουν πλήρως απαράβατους όρους, απορρίπτονται ως απαράδεκτες» [...].», «Παράρτημα Ι» «[...] ΟΜΑΔΑ 1: [...] Χαρακτηριστικά - Πιστοποιητικά Προσφερόμενου Εξοπλισμού [...] Θα φέρουν πιστοποίηση CE. Θα φέρουν πιστοποίηση Το εργοστάσιο κατασκευής θα φέρει πιστοποίηση ISO 9001 & ISO 14001. [...]. ΟΜΑΔΑ 2: [...]θα φέρουν την σήμανση CE [...] ΟΜΑΔΑ 3: [...] πιστοποιημένα κατά ... και θα φέρουν την σήμανση CE. [...]», όπου στον Πίνακα «ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΑΝΑ ΟΜΑΔΑ» της παραγράφου 2. «ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ-ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ» ζητείται Πιστοποίηση ... για τις Ομάδες 1 και 3, CE και ISO 9001 & ISO 14001 για όλες τις ομάδες του διαγωνισμού.

14. Επειδή, το άρθρο 80 «Αποδεικτικά μέσα» του Ν.4412/2016 ορίζει ότι « [...] 10. Τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Στα αλλοδαπά δημόσια έγγραφα και δικαιολογητικά εφαρμόζεται η Συνθήκη της Χάγης της 5.10.1961, που κυρώθηκε με τον. 1497/1984 (Α' 188). «Ειδικά τα αλλοδαπά ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική

Αριθμός απόφασης: 845 / 2021

γλώσσα επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο.». Στα έγγραφα της σύμβασης του άρθρου 53 μπορεί να ορίζεται ότι ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα -εταιρικά ή μη- με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο μπορούν να υποβάλλονται σε άλλη γλώσσα, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική».

15. Επειδή, αναφορικά με την αποδοχή των προσφορών των εταιρειών «...-...», «...», «...» και «...-...», η προσφεύγουσα διατείνεται ότι έπρεπε να αποκλειστούν διότι υπέβαλαν τα αποδεικτικά πιστοποίησης ISO, CE και ... στην Αγγλική γλώσσα, χωρίς την απαιτούμενη μετάφραση. Από τη γραμματική ερμηνεία των παραπάνω όρων της Διακήρυξης, προκύπτει ότι οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, να προσκομίσουν τα ξενόγλωσσα πιστοποιητικά των τεχνικών προσφορών που αφορούν στα αποδεικτικά πιστοποίησης ISO, CE και ..., κατά τον όρο 2.2.6. της Διακήρυξης σε συνδυασμό με το Παράρτημα Ι αυτής, συνοδευόμενα από επίσημη μετάφρασή τους, σύμφωνα με την ως άνω παρ.10 του άρθρου 80 του Ν.4412/2016. Εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή συνομολογεί με τις απόψεις της ότι ορισμένα έγγραφα δεν είναι μεταφρασμένα χωρίς να τα κατονομάζει μεν, αλλά και χωρίς να εξαιρεί από την παράλειψη αυτή κάποια από τις εταιρείες. Από την επισκόπηση των προσφορών προκύπτει ότι τα αποδεικτικά πιστοποίησης τα οποία έχουν υποβληθεί χωρίς επίσημη μετάφραση είναι για την εταιρεία «...-...» τα: ...No1, έγγραφο ...No2, έγγραφο ...No3, έγγραφο ...No4, XI_1605006827.4693, XI_1605006828.5444, I_1575377611.4226, I_1575377612.3948, έγγραφο MOE30U-48HFN8-RRD0MFGD-48HRFN8-QRD0_1588767639.2239, έγγραφο MOU-55FN1-RD0MFGA-55FN1RD0_1588767640.2245, έγγραφο MOU-55FN8-RD0MTI-55FNXD0_1610040926.3215, έγγραφο Midea ISO_9001 και έγγραφο Midea ISO_14001, για την εταιρεία «...» τα: έγγραφο CE ΚΛΙΜΑΤΙΣΤΙΚΩΝ, έγγραφο ... 9KBTU, έγγραφο ... 12KBTU, έγγραφο ... 18KBTU, έγγραφο ... 24KBTU, έγγραφο ISO 9001, έγγραφο ISO 14001, έγγραφο CE 55KBTU, έγγραφο CE ...,

Αριθμός απόφασης: 845 / 2021

έγγραφο ..., έγγραφο ISO 9001 ..., έγγραφο ISO 14001 ..., έγγραφο CE 48KBTU, έγγραφο ISO 9001... και έγγραφο ISO 14001..., για τον οικονομικό φορέα «...» τα: έγγραφο ISO9001-MIDEA, έγγραφο Midea_ISO_14001, έγγραφο all_Midea_models_Declaration_of_Conformity___20171128_signed, έγγραφο MOU-55FN8-RD0MTI-55FNXD0_1610444987.0467_signed, έγγραφο CE_conformance_statement_MFGA-55FN1RD0_signed, έγγραφο MA-09N8D0-XOMA2-09NXD0-XI_1610444988.3026_signed, έγγραφο MA-12N8D0-XOMA2-12NXD0-XI_1610444989.3959_signed, έγγραφο MA-18N8D0-OMA-18NXD0-I_1610444990.54_signed και έγγραφο MA- 24N8D0-OMA-24NXD0-I_1610444991.6391_signed και για την εταιρεία «...-...» τα: έγγραφο 07.01. all_Midea_models_Declaration_of_Conformity___20171128 (2), έγγραφο 07.02. ISO9001, έγγραφο 07.03. ISO_14001, έγγραφο 07.05. MOU- 55FN8-RD0-MTI-55FNXD0_1610360733.7497, έγγραφο 07.07. MOE30U- 48HFN8-RRD0-MFGD-48HFRFN8-QRD0_1610360847.331, έγγραφο 07.10. MOU- 55FN1-RD0-MFGA-55FN1RD0_1610361101.4838, έγγραφο 07.12. MA- 09N8D0-OMA2-09NXD0-I_1575904237.111, έγγραφο 07.13. MA- 12N8D0-OMA2-12NXD0-I_1575904287.784, έγγραφο 07.14. MA-18N8D0- OMA2-18NXD0-I_1575904324.1394 και έγγραφο 07.15. MA-24N8D0- OMA2-24NXD0-I_1575904342.8247. Μετά ταύτα, μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή έκανε αποδεκτές τις προσφορές των εταιρειών «...-...», «...», «...» και «...-...» και κατά τούτο η προσβαλλόμενη απόφαση πρέπει να ακυρωθεί, καθίσταται δε, αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων της Προσφυγής που αφορούν σε επιπλέον λόγους απόρριψης της προσφοράς της εταιρείας «...».

16. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, πρέπει να γίνει δεκτή η Προσφυγή, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω, το παράβολο δε, που κατέθεσε η προσφεύγουσα, να της επιστραφεί σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: 845 / 2021

Δέχεται την Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. πρωτ. ... απόφαση (αριθ. ...συνεδρίαση) του Πρυτανικού Συμβουλίου του Πανεπιστημίου ... του διαγωνισμού της υπ' αριθ. ...Διακήρυξης για την ανάθεση της σύμβασης για την «Προμήθεια και Εγκατάσταση κεντρικών κλιματιστικών μονάδων και μηχανημάτων διαιρούμενου τύπου σε χώρους του Πανεπιστημίου ...», καθ' ο μέρος απορρίπτει την προσφορά της εταιρείας «...» και κάνει αποδεκτές τις προσφορές των εταιρειών «...-...», «...», «...» και «...-...».

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 20 Απριλίου 2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 10 Μαΐου 2021.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Νικόλαος Σαββίδης

Μιχαήλ Σοφιανός