

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 31.7.2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 22.6.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 784/23.6.2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στο, οδός αρ. ... και, όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά της (.....), Γενική Διεύθυνση (.....), και δη κατά της με αριθ. πρωτ. 30/002/000/3643/9.6.2020 απόφασης του Διοικητή της (εφεξής «προσβαλλόμενη πράξη»), με την οποία εγκρίθηκε η ομόφωνη γνωμοδότηση της Επιτροπής Διενέργειας του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την προμήθεια του είδους 1 - συσκευή φθορισμού ακτίνων Χ (XRF), που προκηρύχθηκε διά της με αριθμ. πρωτ. διακήρυξης για την προμήθεια συσκευής φθορισμού ακτίνων Χ (XRF) και αυτόματου πολωσίμετρου της ως άνω αναθέτουσας αρχής, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, όπως αυτή διατυπώθηκε στο από 29.5.2020 πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού, το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της εν λόγω απόφασης και εν προκειμένω έγιναν αποδεκτά τα δικαιολογητικά που υποβλήθηκαν κατά το στάδιο της κατακύρωσης από την συμμετέχουσα εταιρεία με την επωνυμία

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία, που εδρεύει στο, οδός, αρ., όπως νομίμως εκπροσωπείται, η οποία κατέθεσε την από 3.7.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρέμβασή της επί τω τέλει όπως απορριφθεί η υπό κρίση Προσφυγή και διατηρηθεί η προσβαλλόμενη δύναμη της οποίας έγιναν αποδεκτά τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης και ανεδείχθη οριστική ανάδοχος για το τμήμα 1 της επίμαχης υπό ανάθεση σύμβασης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία Μανδράκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ.39/2017, ποσού 695,00€ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό) δοθέντος ότι η Προσφυγή ταύτη ασκείται για το Είδος 1 του διαγωνισμού, εκτιμώμενου προϋπολογισμού 139.000,00€ άνευ ΦΠΑ.

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. Διακήρυξη της, Γενικής Διεύθυνσης, προκηρύχθηκε η διενέργεια δημόσιου, ανοικτού, ηλεκτρονικού διαγωνισμού με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου για την προμήθεια συσκευής φθορισμού ακτίνων Χ (XRF) και αυτόματου πολωσίμετρου, συνολικής εκτιμώμενης αξίας με ΦΠΑ 24% ύψους 199.020,00€ και κριτήριο ανάθεσης τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), η οποία διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 8.11.2019 με ΑΔΑΜ καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) ομοίως στις 8.11.2019 όπου και έλαβε αύξοντα συστημικό αριθμό Η προκείμενη σύμβαση υποδιαιρείται σε δύο τμήματα, ήτοι το Είδος 1: ΦΑΣΜΑΤΟΜΕΤΡΟ ΦΘΟΡΙΣΜΟΥ ΑΚΤΙΝΩΝ Χ (XRF), προϋπολογισθείσας δαπάνης 172.360,00€ με ΦΠΑ 24% και το Είδος 2: ΑΥΤΟΜΑΤΟ ΠΟΛΩΣΙΜΕΤΡΟ ΜΕ ΘΕΡΜΟΣΤΑΤΟΥΜΕΝΗ ΚΥΨΕΛΗ, προϋπολογισθείσας δαπάνης 26.660,00€ με ΦΠΑ 24%, τα τεχνικά χαρακτηριστικά των οποίων περιγράφονται αναλυτικά στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α'

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

της υπόψη διακήρυξης, το οποίο και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος αυτής. Δυνάμει δε της με αρ. πρωτ. 30/002/ 000/3643/9.6.2020 απόφασης του Διοικητή της και κατ' αποδοχήν του από 29.5.2020 πρακτικού της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού έγιναν αποδεκτά τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου που υποβλήθηκαν κατά το στάδιο της κατακύρωσης από την συμμετέχουσα εταιρεία και συνεπώς ανεδείχθη οριστική ανάδοχος της επίμαχης υπό ανάθεση σύμβασης. Η προσφεύγουσα επιδιώκει διά της από 22.6.2020 προσφυγής της την ακύρωση της ανωτέρω απόφασης για τους λόγους και κατά τα ειδικότερα αιτήματα που αναπτύσσονται σε αυτήν.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια), της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, της, που αποτελεί Ανεξάρτητη Αρχή και ανήκει στη Γενική Κυβέρνηση, της ανωτέρω αναφερόμενης προϋπολογισθείσας δαπάνης του υπό κρίση διαγωνισμού (άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016) και του χρόνου αποστολής (5.11.2019) της προκήρυξης προς δημοσίευση στη Ε.Ε.Ε.Ε. (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ.39/2017) από τη προσφεύγουσα. Περαιτέρω, η υπό εξέταση Προσφυγή έχει κατατεθεί 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, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 11.6.2020, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής, η δε προθεσμία έληγε στις 21.6.2020, ημέρα Κυριακή, κατά Νόμον ημέρα εξαιρετέα και συνεπώς παρατάθηκε για την ίδια ώρα της επόμενης εργάσιμης ημέρας (βλ. Α.Ε.Π.Π. 512/2020, 567/2018, 524/2018, 330/2018, 175/2017), ήτοι τη Δευτέρα 22.6.2020, οπότε και ασκήθηκε η υπό κρίση Προσφυγή διά της αναρτήσεως της στον ηλεκτρονικό τόπο του προκείμενου διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ.

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

4. Επειδή, η προσφεύγουσα με πρόδηλο έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση Προσφυγή της, αιτούμενη την ακύρωση της ως άνω απόφασης του Διοικητή της, αφού συμμετείχε στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλοντας την προσφορά της για το Είδος 1, η οποία κρίθηκε ως τεχνικά αποδεκτή, ως επίσης αποδεκτή έγινε και η προσφορά της έτερης συμμετέχουσας για το Είδος 1 του διαγωνισμού και ήδη παρεμβαίνουσας εταιρείας Κατά το πρότερο στάδιο της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς του εν λόγω διαγωνισμού και ισχυριζόμενη η προσφεύγουσα ότι η προσφορά της έτερης ως άνω παρεμβαίνουσας εταιρείας δεν πληροί τις προϋποθέσεις του Νόμου και της Διακήρυξης, άσκησε την από 16.3.2020 προσφυγή της, η οποία και απορρίφθηκε δυνάμει της με αριθμ. 512/2020 απόφασης της ΑΕΠΠ. Εν προκειμένω και διά της υπό εξέταση προσφυγής στρέφεται κατά της προσβαλλομένης κατά το μέρος αυτής που έκανε αποδεκτά τα υποβληθέντα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου, κρίνοντας τα ως πλήρη και σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης. Περαιτέρω, εν γένει παραδεκτώς και με πρόδηλο έννομο συμφέρον παρεμβαίνει, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017, η παρεμβαίνουσα εταιρεία,, δοθέντος ότι συμμετείχε στην υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία για το Είδος 1, η προσφορά της κρίθηκε ως τεχνικά αποδεκτή, κηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος της εν λόγω προμήθειας και με την προσβαλλόμενη έγιναν εν συνεχεία αποδεκτά από την αναθέτουσα αρχή τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης της και συνεπώς παραδεκτώς αιτείται όπως απορριφθεί η υπό κρίση Προσφυγή και διατηρηθεί η προσβαλλόμενη κατά το μέρος που αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος της επίμαχης σύμβασης και προσκλήθηκε δυνάμει αυτής προς υπογραφή της εν λόγω σύμβασης. Η Παρέμβαση δε αυτή ασκείται εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η υπό κρίση Προσφυγή κοινοποιήθηκε στην παρεμβαίνουσα μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 23.6.2020 και η Παρέμβασή της ασκήθηκε διά της αναρτήσεως στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

3.7.2020, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις. Κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή και η ασκηθείσα επ' αυτής Παρέμβαση, είναι τυπικά παραδεκτές και θα πρέπει να εξεταστούν στην ουσία τους. Ετέρωθεν, με το υπ' αριθ. πρωτ. 30/002/000/4120/30.6.2020 έγγραφο απόψεών της, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει τις απόψεις της συγκεκριμένα και μόνον επί του αιτήματος αναστολής που είχε σωρεύσει η προσφεύγουσα στην προσφυγή της διατυπώνοντας σε αυτό, συναφώς ότι «η Αναθέτουσα Αρχή θα προχωρήσει τις διαδικασίες εξέλιξης του διαγωνισμού για το είδος 1, αφού τελεσιδικήσει η υπ' αρ. ΓΑΚ-ΑΕΠΠ 784/23-6-2020 προδικαστική προσφυγή». Η προσφεύγουσα υπέβαλε στις 24.7.2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού το Υπόμνημά της, σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 43 περ. 42 του Ν. 4605/2019, ήτοι προ πέντε (5) ημερών από την ημερομηνία εξέτασης της παρούσας (31.7.2020), διατυπώνοντας σε αυτό ότι «Με τις από 30.06.2020 Απόψεις της, η Αναθέτουσα Αρχή διαβίβασε τις απόψεις της μόνον επί του αιτήματος των προσωρινών μέτρων. Αντιθέτως, η Αναθέτουσα Αρχή δεν απέστειλε τις Απόψεις της επί του βασίμου των προβαλλόμενων με την Προσφυγή αιτιάσεων, όπως απαιτείται κατά το ά. 365 παρ. 1 ν. 4412/2016 και όπως έχει κληθεί ρητώς να πράξει και από την Αρχή σας», συνομολογώντας ενόψει των ανωτέρω, ότι δεν διατυπώθηκε εν προκειμένω συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλομένης, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις, από την αναθέτουσα αρχή, ωστόσο σύμφωνα με τις ως άνω διατάξεις «Υπομνήματα επί των απόψεων και της συμπληρωματικής αιτιολογίας της Αναθέτουσας Αρχής κατατίθενται μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ έως πέντε (5) ημέρες πριν από τη συζήτηση της προσφυγής», όπερ σημαίνει ότι Υπομνήματα παραδεκτώς ασκούνται επί της συμπληρωματικής αιτιολογίας της αναθέτουσας αρχής και ουχί, ως εν προκειμένω, όπου δεν απεστάλησαν από την αναθέτουσα αρχή οι απόψεις της επί της προσφυγής. Προσέτι, ο νόμος δίνει τη δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να συνάγει τεκμήριο ομολογίας και δεν ενέχει υποχρέωση προς τούτο, δυνατότητα που συντρέχει άλλωστε και στην

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

περίπτωση της αποστολής ελλιπών στοιχείων από την αναθέτουσα αρχή («Σε περίπτωση μη αποστολής του φακέλου από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με την περίπτωση β΄ της προηγούμενης παραγράφου, η ΑΕΠΠ μπορεί να συνάγει τεκμήριο ομολογίας της αναθέτουσας αρχής για την πραγματική βάση των ισχυρισμών του προσφεύγοντος. Το ίδιο τεκμήριο μπορεί να θεωρηθεί ότι συντρέχει και αν τα στοιχεία τα οποία έχουν αποσταλεί από την αναθέτουσα αρχή είναι, κατά την κρίση της ΑΕΠΠ, ελλιπή και δεν επαρκούν για τον έλεγχο του βασίμου των προβαλλόμενων αιτιάσεων»). Περαιτέρω και η παρεμβαίνουσα εταιρεία καταθέτει στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, την 29.7.2020 Υπόμνημα της όπου αναγράφει «Σε αντίκρουση του από 24.07.2020 ΥΠΟΜΝΗΜΑ – ΑΠΟΨΕΙΣ των «.....», το οποίο ενόψει των ανωτέρω γενόμενων δεκτών, υποβάλλεται απαραδέκτως και παρέλκει η κατ'ουσίαν εξέταση του.

5. Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση, ο Διοικητής της, κατ' έγκριση του από 29.5.2020 Πρακτικού αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης προσωρινού αναδόχου για το είδος 1, σύμφωνα με το οποίο διαπιστώθηκε ότι αυτά είναι πλήρη και σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης. αποφάσισε την κατακύρωση του διαγωνισμού για το είδος 1 στον προμηθευτή, διατυπώνοντας συγκεκριμένα ότι «Η συνολική δαπάνη για την ανωτέρω προμήθεια, θα βαρύνει τις πιστώσεις του Προϋπολογισμού Εξόδων του οικονομικού έτους 2020, Κ.Α.Ε. 7131 και είναι 125.900,00€ πλέον ΦΠΑ 30.216,00€, συνολικά 156.116,00€. [...] Η εταιρεία, θα κληθεί εντός είκοσι (20) ημερών να υπογράψει τη σχετική σύμβαση με το, μετά την εκδίκαση τυχόν προδικαστικών προσφυγών και μετά την έγκριση της εν λόγω σύμβασης από το Διοικητικό Συμβούλιο του (.....).»

6. Επειδή, διά της υπό κρίση προσφυγής της η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλομένης υποστηρίζοντας ότι η δύναμη αυτής κατακύρωση είναι άκυρη, διότι τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης και συγκεκριμένα των υποβληθέντων υπεύθυνων δηλώσεων των όρων 2.2.5.2.B1 (α-δ) και 2.2.5.2 B3 της διακήρυξης κείνται σε απόκλιση από

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

αυτούς, λόγω τεθείσας επ' αυτών μη έγκυρης ψηφιακής υπογραφής. Εν προκειμένω δε και από τον έλεγχο που διενήργησε η ίδια η προσφεύγουσα, με συνήθη χρήση των εργαλείων του Η/Υ και σύμφωνα προς τις οδηγίες του εντύπου της ΑΠΕΔ επί των δικαιολογητικών κατακύρωσης, τα οποία υποβλήθηκαν από την εταιρεία και εγκρίθηκαν ως προς την πληρότητά τους και τη συμμόρφωσή τους με τους όρους της υπόψη διακήρυξης διά της με αριθμ. πρωτ. 30/002/000/3643- 09.06.2020 απόφασης κατακύρωσης για το είδος 1 του υπ' αριθμ. ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, για την προμήθεια συσκευής φθορισμού ακτίνων Χ (XRF) (στην οποία και ενσωματώνεται ως αναπόσπαστο μέρος αυτής το από 29.5.2020 Πρακτικό Αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης) διαπιστώθηκε ότι η τεθείσα επί των Υπεύθυνων Δηλώσεων ψηφιακή υπογραφή δεν είναι έγκυρη. Ισχυρίζεται ειδικότερα η προσφεύγουσα ότι, κατά το άνοιγμα του αρχείου της Υπεύθυνης δήλωσης περί μη αποκλεισμού σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016 που φέρει μορφή pdf με το πρόγραμμα Acrobat Reader (άλλως και με Foxit Reader) εμφανίζεται στο πλαίσιο "Signature Panel" (πλαίσιο υπογραφής) στο επάνω μέρος του εγγράφου η ένδειξη «At least one signature has problems», σε μετάφραση «Τουλάχιστον μία υπογραφή έχει προβλήματα.». Ακολούθως, εφόσον κανείς κάνει «κλικ» πάνω στην ορατή υπογραφή του υπογεγραμμένου εγγράφου pdf, σύμφωνα με τις ανωτέρω οδηγίες, οδηγείται στο παράθυρο «Signature Validation Status», δηλαδή, «Κατάσταση Επικύρωσης Υπογραφής». Στο σχετικό εικονίδιο αναγράφεται ρητώς «Signature Validity is UNKNOWN», δηλαδή, σε μετάφραση «η ισχύς της υπογραφής είναι ΑΓΝΩΣΤΗ», με την λέξη «άγνωστη» να τίθεται με κεφαλαία γράμματα. Ακόμη, αναγράφεται αφενός «The document has not been modified, since this signature was applied», δηλαδή σε μετάφραση «Το έγγραφο δεν έχει τροποποιηθεί, από τότε που εφαρμόστηκε η υπογραφή» και αφετέρου «the signer's identity is unknown because it has expired or is not yet valid», δηλαδή, σε μετάφραση «η ταυτότητα του υπογράφοντος είναι άγνωστη επειδή έχει λήξει ή δεν είναι ακόμη έγκυρη». Στη συνέχεια, εφόσον επιλεγεί η δυνατότητα «Signature Properties», δηλαδή, σε μετάφραση «ιδιότητες

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

υπογραφής», ανοίγει ένα νέο εικονίδιο, στο οποίο επαναλαμβάνεται η σημείωση «Signature Validity is UNKNOWN», δηλαδή «η ισχύς της υπογραφής είναι ΑΓΝΩΣΤΗ» και από κάτω «Reason: I am the author of this document» σε μετάφραση «Εγώ είμαι ο δημιουργός αυτού του εγγράφου». Ελέγχοντας σε αυτό το ίδιο παράθυρο διαλόγου το περιβάλλον «Validity Summary», δηλαδή, σε μετάφραση «περίληψη επαλήθευσης», εάν το έγγραφο φέρει ενσωματωμένη χρονική σήμανση από αναγνωρισμένο πάροχο ασφαλούς χρονοσήμανσης, αναφέρεται ρητά «Signing time is from the clock of the signer's computer», σε μετάφραση «ο χρόνος υπογραφής προέρχεται από το ρολόι του υπολογιστή του υπογράφοντος» και περαιτέρω «signature was validated as of the signing time: 2020/05/20, 11:12:25, +03'00'», δηλαδή σε μετάφραση «η υπογραφή επικυρώθηκε κατά τον χρόνο υπογραφής: 2020/05/20, 11:12:25, +03'00'» και ξανά «the signer's identity is unknown because it has expired or is not yet valid», δηλαδή, σε μετάφραση «η ταυτότητα του υπογράφοντος είναι άγνωστη επειδή έχει λήξει ή δεν είναι ακόμη έγκυρη». Ο χρήστης στη συνέχεια επιλέγει «Show signer's certificates», δηλαδή, «εμφάνιση πιστοποιητικού υπογράφοντος» και βρίσκεται στο περιβάλλον αναζήτησης «Certificate Viewer», δηλαδή, «πρόγραμμα αναζήτησης πιστοποιητικού». Όπως προκύπτει, το πιστοποιητικό έχει εκδοθεί («issued by») από «Hellenic Public Administration CA» «ΗΠΑΡΑ», σε μετάφραση την «Αρχή Πιστοποίησης του Ελληνικού Δημοσίου», «ΑΠΕΔ». Ωστόσο, λίγο παρακάτω στις ενδείξεις «valid from» και «valid until», σε μετάφραση «έγκυρο από» και «έγκυρο έως» αναγράφονται οι ημεροχρονολογίες 2015/03/13, 03:00:00 +03'00' και 2020/03/12, 02:59:59 +03'00' αντίστοιχα. Τέλος δε, στο ίδιο παράθυρο διαλόγου επισημαίνεται «The selected certificate has errors: Not time valid.», δηλαδή σε μετάφραση «Το επιλεγέν πιστοποιητικό έχει λάθη: μη έγκυρος χρόνος» και ακόμη «The path validation checks were done as of the signing time: 2020/05/20,11:12:25 +03'00'», δηλαδή σε μετάφραση «οι έλεγχοι επαλήθευσης έγιναν κατά τον χρόνο υπογραφής; 2020/05/20,11:12:25 +03'00'»" Οι ως άνω ενδείξεις εμφανίζονται ομοίως και σε όλες τις υπόλοιπες υπεύθυνες δηλώσεις της

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

εταιρείας, με μοναδική διαφορά τον χρόνο που εμφανίζεται με διαφορά λεπτών σε καθεμία από τις υπεύθυνες δηλώσεις, ως χρόνο υπογραφής τους από το ρολόι του υπολογιστή του υπογράφοντος. Με απλά λόγια, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η μοναδική διαφοροποίηση ως προς τις ψηφιακές υπογραφές των επιμέρους υπεύθυνων δηλώσεων αφορά τον χρόνο (με απόσταση λεπτών), κατά τον οποίον επιχειρήθηκε η θέση της ψηφιακής υπογραφής επί καθεμιάς ξεχωριστής υπεύθυνης δήλωσης από τον υπολογιστή του υπογράφοντος. Από τα ως άνω συνάγεται, κατά την προσφεύγουσα, ότι το χρησιμοποιηθέν για την υπογραφή όλων των ως άνω υπεύθυνων δηλώσεων πιστοποιητικό έχει λήξει από 12.3.2020, δηλαδή δύο μήνες πριν τις 20.5.2020, οπότε και επιχειρήθηκε να τεθεί η ψηφιακή υπογραφή από τον υπολογιστή του υπογράφοντος επί των ως άνω υπεύθυνων δηλώσεων και συνεπώς η τεθείσα ψηφιακή υπογραφή, μη φέρουσα έγκυρο αναγνωρισμένο πιστοποιητικό είναι μη έγκυρη. Περαιτέρω υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι η εν λόγω έλλειψη δεν θα ήταν δυνατόν να συμπληρωθεί/ διευκρινιστεί επιτρεπτά βάσει των διατάξεων του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, συνεπεία δε της ως άνω έλλειψης έγκυρης ψηφιακής υπογραφής κατά παράβαση των όρων της οικείας διακήρυξης και του νόμου, η προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης πάσχει ακυρότητας.

7. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη ορίζεται: «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 (παράγραφος 1.5 της παρούσας), στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο ν. 4412/2016, ιδίως άρθρα 36 και 37 και την Υπουργική Απόφαση με αριθμό 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

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

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. Επισημαίνεται ότι, οι αλλοδαποί οικονομικοί φορείς δεν έχουν την υποχρέωση να υπογράφουν τα δικαιολογητικά που υποβάλλουν με την προσφορά τους, με χρήση προηγμένης ηλεκτρονικής υπογραφής, αλλά μπορεί να τα αυθεντικοποιούν με οποιονδήποτε άλλο πρόσφορο τρόπο, εφόσον στη χώρα προέλευσής τους δεν είναι υποχρεωτική η χρήση προηγμένης ψηφιακής υπογραφής σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων. Στις περιπτώσεις αυτές η αίτηση συμμετοχής συνοδεύεται με υπεύθυνη δήλωση στην οποία δηλώνεται ότι στην χώρα προέλευσης δεν προβλέπεται η χρήση προηγμένης ψηφιακής υπογραφής ή ότι στην χώρα προέλευσης δεν είναι υποχρεωτική η χρήση προηγμένης ψηφιακής υπογραφής για την συμμετοχή σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων. Η υπεύθυνη δήλωση του προηγούμενου εδαφίου φέρει υπογραφή έως και δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. 2.4.2.2. Ο χρόνος υποβολής της προσφοράς και οποιαδήποτε ηλεκτρονική επικοινωνία μέσω του συστήματος βεβαιώνεται αυτόματα από το σύστημα με υπηρεσίες χρονοσήμανσης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 37 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 9 της ως άνω Υπουργικής Απόφασης. Μετά την παρέλευση της καταληκτικής ημερομηνίας και ώρας, δεν υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφοράς στο Σύστημα. Σε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, η αναθέτουσα αρχή θα ρυθμίσει τα της συνέχειας του διαγωνισμού με σχετική ανακοίνωσή της. 2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: (α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» στον οποίο

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά. [...] 2.4.2.4. Οι οικονομικοί φορείς συντάσσουν την τεχνική και οικονομική τους προσφορά συμπληρώνοντας τις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος. [...] 2.4.2.5. Ο χρήστης - οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείων τύπου pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής, με την επιφύλαξη των αναφερθέντων στην τελευταία υποπαράγραφο της παραγράφου 2.4.2.1 του παρόντος για τους αλλοδαπούς οικονομικούς φορείς. Από το Σύστημα εκδίδεται ηλεκτρονική απόδειξη υποβολής προσφοράς, η οποία αποστέλλεται στον οικονομικό φορέα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Στις περιπτώσεις που με την προσφορά υποβάλλονται ιδιωτικά έγγραφα, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του Ν. 4250/2014 (Α' 94), είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή μετά την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της παρούσας σύμβασης. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 "Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας", όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4250/2014.

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

[...]. Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά την διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν σε έντυπη μορφή και σε εύλογη προθεσμία όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά και στοιχεία που έχουν υποβάλει ηλεκτρονικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.

[...] 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), 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 που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.5.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής της παραγράφου 2.2.4 αυτής. Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους, κατά τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94). Ειδικά τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία πρέπει να έχει συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή. Με την παραλαβή των ως άνω δικαιολογητικών, το

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

σύστημα εκδίδει επιβεβαίωση της παραλαβής τους και αποστέλλει ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα σ' αυτόν στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλει εντός της παραπάνω προθεσμίας των δέκα ημερών, 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. Το παρόν εφαρμόζεται και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παρ. 5 εδαφ. α' του ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν. 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: I. κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), είναι ψευδή ή ανακριβή, ή II. δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών, ή III. από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 (κριτήριο ποιοτικής επιλογής) της παρούσας. [...] Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή του Διαγωνισμού στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

οριζόμενα στην παράγραφο 2 του άρθρου 103 του ν 4412/2016 και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας. [...] Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών και της εισήγησης της Επιτροπής επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης.»

8. Επειδή, από τους προδιαληφθέντες στην προηγούμενη σκέψη όρους της διακήρυξης προκύπτει εναργώς ότι για την προσήκουσα συμμετοχή στο διαγωνισμό οι συμμετέχοντες 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, 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 ανωτέρω Υ.Ας. Επέκεινα και όσον αφορά στα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και δη για τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση από τον συμμετέχοντα οικονομικό φορέα, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία πρέπει να έχει συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών. Όταν υπογράφονται ωστόσο από τον ίδιο τον συμμετέχοντα θα πρέπει να φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή. Με την παραλαβή δε των ως άνω δικαιολογητικών, το σύστημα εκδίδει επιβεβαίωση της παραλαβής τους και αποστέλλει ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα σ' αυτόν στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση. Ετέρωθεν από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ προκύπτει ότι μετά την από

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

18.5.2020 με αρ. πρωτ. 30/002/000/3035/2020 πρόσκληση της αναθέτουσας αρχή προς τον αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο και ήδη παρεμβαίνοντα σχετικά με την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο τελευταίος την 20.5.2020 υπέβαλε, ως όφειλε, τα ζητηθέντα από την αναθέτουσα αρχή δικαιολογητικά κατακύρωσης του, ως εμφανίζεται από τον σύνδεσμο «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του προκείμενου διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ. Σύμφωνα με το συνοδευτικό από πλευράς του διαβιβαστικό για την υποβολή των δικαιολογητικών αλλά και από την ενδελεχή επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου που εμπεριέχει τα εν λόγω δικαιολογητικά προκύπτει ότι υπέβαλε τα εξής ηλεκτρονικά αρχεία .pdf με περιεχόμενο αντίστοιχο της ονομασίας τους: 1) Ποινικό μητρώο 2) Φορολογική ενημερότητα πλην κεντρικής κυβέρνησης εκδοθείσα 29/11/2019 3) Φορολογική ενημερότητα πλην κεντρικής κυβέρνησης εκδοθείσα 31/01/2020 4) Φορολογική ενημερότητα πλην κεντρικής κυβέρνησης εκδοθείσα 27/04/2020 5) Φορολογική ενημερότητα κεντρικής κυβέρνησης εκδοθείσα 18/12/2019 6) Φορολογική ενημερότητα κεντρικής κυβέρνησης εκδοθείσα 31/01/2020 7) Φορολογική ενημερότητα κεντρικής κυβέρνησης εκδοθείσα 27/04/2020 8) Ασφαλιστική ΙΚΑ εκδοθείσα 18/10/2019 9) Ασφαλιστική ΙΚΑ εκδοθείσα 14/01/2020 10) Ασφαλιστική ΟΑΕΕ εκδοθείσα 21/10/2019 11) Ασφαλιστική ΟΑΕΕ εκδοθείσα 15/01/2020 12) Ασφαλιστική ΤΜΕΔΕ εκδοθείσα 21/10/2019 13) Ασφαλιστική ΤΜΕΔΕ εκδοθείσα 17/01/2020 14) Υπεύθυνη Δήλωση Ασφαλιστικοί Οργανισμοί 15) Υπεύθυνη Δήλωση δικαστική απόφαση 16-17) Υπεύθυνη Δήλωση για μη χορήγηση πιστοποιητικού της παρ. 2γ, άρθρου 73 του Ν. 4412/2016 από Επιθεώρηση Εργασίας και ΣΕΠΕ 18) Υπεύθυνη Δήλωση απόφασης αποκλεισμού 19) Πιστοποιητικό ΕΒΕΑ εκδοθέν 19/05/2020 20) Πιστοποιητικό ΓΕΜΗ εκδοθέν 19/05/2020 21) Πιστοποιητικό Εκπροσώπησης ΓΕΜΗ εκδοθέν 19/05/2020 22) Τροποποίηση Καταστατικού ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο από ΓΕΜΗ εκδοθέν 19/05/2020 23) Καταστατικό ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο από ΓΕΜΗ εκδοθέν 19/05/2020 24) Υπεύθυνη Δήλωση Νομιμοποιητικά Έγγραφα 25) Υπεύθυνη Δήλωση ακρίβεια εγγράφων. Από την επισκόπηση ειδικά των ηλεκτρονικών αρχείων των

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

Υπευθύνων Δηλώσεων εμφανίζονται τα εξής στοιχεία της ηλεκτρονικής υπογραφής: Digitally signed by DN cn= gn = c=GR o= Hellenic Public Administration Certification Services ou=..... e=.....@..... Reason : I am the author of this document Location: Date : 2-2020-05-20 11:12:+03:00, δηλαδή συνάγονται εν προκειμένω όλα τα απαιτούμενα στοιχεία της ηλεκτρονικής υπογραφής του δηλούντος, ήτοι ονοματεπώνυμο υπογράφοντος, ο εγκεκριμένος πάροχος των υπηρεσιών πιστοποίησης, η Αρχή Πιστοποίησης του Ελληνικού Δημοσίου ταυτοποίηση του υπογράφοντος και η ακριβής ημεροχρονολογία της υπογραφής. Επέκεινα, από τους κανονιστικού περιεχομένου όρους της υπόψη διακήρυξης που αποτυπώνονται στην 7^η σκέψη της παρούσας προκύπτει η υποχρέωση, ως προελέχθη, της ηλεκτρονικής υπογραφής και εν προκειμένω όλα τα ανωτέρω έγγραφα φέρουν την ηλεκτρονική υπογραφή του δηλούντος, ήτοι του νομίμου εκπροσώπου της παρεμβαίνουσας εταιρείας. Βασίμως υποστηρίζει εξάλλου η παρεμβαίνουσα ότι και η ίδια η προσφεύγουσα συνομολογεί ότι υφίσταται ηλεκτρονική υπογραφή από πλευράς της, η ώρα βεβαίωσης της υπογραφής σε έκαστη των ανωτέρω υπευθύνων δηλώσεων επηρεάζεται από την έλλειψη ανανέωσης της, και πάντως δεν ασκεί επιρροή εν προκειμένω, καθόσον το κείμενο και η ταυτοποίηση παραμένουν απολύτως όμοια προς τα ταυτόσημα κατατεθέντα έγγραφα όλων των προηγούμενων σταδίων, της προκαταρκτικής απόδειξης που εμπεριέχει το στάδιο των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς και του ελέγχου της οικονομικής προσφοράς. Εξάλλου σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 104 του Ν. 4412/2016 «Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105», όπερ εν προκειμένω συντρέχει. Επιπροσθέτως δυνάμει της ΠΝΠ 20/2020 (ΠΝΠ ΦΕΚ Α' 68 2020): Κατεπείγοντα μέτρα αντιμετώπισης συνεπειών του κινδύνου διασποράς του κορωνοϊού COVID-19 και το άρθρο 31 αυτής «..1. Τα ηλεκτρονικά έγγραφα

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

που εκδίδονται από νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα, είτε υπογράφονται με την εγκεκριμένη ηλεκτρονική υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου τους, είτε τίθεται σε αυτά η εγκεκριμένη ηλεκτρονική σφραγίδα της περ. 27 του άρθρου 3 του Κανονισμού (ΕΕ) 910/2014, όπου η τελευταία απαιτείται. Στα ως άνω έγγραφα η εγκεκριμένη ηλεκτρονική υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου και η εγκεκριμένη ηλεκτρονική σφραγίδα επέχουν θέση ιδιόχειρης υπογραφής και πρωτότυπης σφραγίδας αντίστοιχα. 2. Στις περιπτώσεις κατά τις οποίες ο νόμος ή τα μέρη ορίζουν ότι απαιτείται η ιδιόχειρη υπογραφή σε κάθε φύλλο ή σελίδα του εγγράφου, αρκεί η θέση της ηλεκτρονικής υπογραφής ή της ηλεκτρονικής σφραγίδας στην αρχή ή στο τέλος του ηλεκτρονικού εγγράφου. 3. Στο τέλος της παρ. 1 του άρθρου 11 του ν. 2690/1999 προστίθεται εδάφιο ως εξής: «Στις περιπτώσεις που ο νόμος απαιτεί βεβαίωση του γνησίου της υπογραφής του ενδιαφερομένου, αρκεί, κατά περίπτωση, η εγκεκριμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή η εγκεκριμένη ηλεκτρονική σφραγίδα του ενδιαφερομένου, εφόσον το έγγραφο διακινείται ηλεκτρονικά.». Άλλοις λόγοις, στην προκείμενη υπόθεση και από τα τεθέντα νομικά και πραγματικά ζητήματα συνάγεται ότι η τεθείσα στα επίμαχα έγγραφα – δικαιολογητικά κατακύρωσης του αναδειχθέντος προσωρινού αναδόχου- ηλεκτρονική υπογραφή συνδέεται μονοσήμαντα με τον υπογράφοντα, τον «ταυτοποιεί», καθόσον συνάγεται εξ αυτής, ειδικά και αποκλειστικά η ταυτότητα του υπογράφοντος, με τις απορρέουσες εκ νόμου συνέπειες, ενόψει δε τούτων αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι τα ανωτέρω υποβληθέντα έγγραφα πάσχουν ακυρότητας συμπαρασύροντας και την προσβαλλομένη απόφαση που τα έκανε αποδεκτά. Και τούτο ειδικότερα διότι σκοπός του νομοθέτη είναι τα ηλεκτρονικά έγγραφα που φέρουν (ασφαλή προηγμένη) ηλεκτρονική υπογραφή να εξομοιώνονται, από πλευράς έννομων συνεπειών, με τα ιδιοχείρως υπογεγραμμένα έγγραφα και να αναπτύσσουν αυξημένη αποδεικτική δύναμη (άρθρο 445 ΚΠολΔ) και, εφόσον η γνησιότητα του περιεχομένου τους δεν αμφισβητείται, ως εν προκειμένω, να αποτελούν πλήρη απόδειξη ότι η δήλωση που περιέχουν προέρχεται από τον ψηφιακώς υπογράφοντα και συνεπώς, καθόσον στην προκείμενη υπόθεση

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

πληρούται και συνομολογείται άλλωστε και από τα μέρη η ικανοποίηση της προϋπόθεσης της γνησιότητας του περιεχομένου των ανωτέρω εγγράφων, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι αυτά φέρουν την υπογραφή του ηλεκτρονικώς υπογράφοντα νομίμως και εγκύρως, εν προκειμένω του νομίμου εκπροσώπου της συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας εταιρείας, ως αποδεικνύεται και από την υπογραφή και όλων των λοιπών υποβληθέντων ηλεκτρονικών εγγράφων των πρότερων σταδίων (ΤΕΥΔ κλπ) και κατά συνέπεια θα πρέπει να θεωρηθούν αυτά νομίμως υπογεγραμμένα. Ενόψει τούτων και απορριπτέου του πρώτου και κύριου λόγου προσφυγής, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση του δεύτερου και τρίτου λόγου, ήτοι της μη δυνατότητας θεραπείας βάσει του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 και της ακυρότητας της προσβαλλομένης αντιστοίχως, αφού, αφενός δεν γίνεται δεκτή η επικληθείσα από την προσφεύγουσα πλημμέλεια που οδηγεί στον αποκλεισμό της εδώ παρεμβαίνουσας, αφετέρου και κατά συνέπεια, ορθώς η αναθέτουσα αρχή αποφάσισε δυνάμει της προσβαλλομένης την αποδοχή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και την ανάδειξη της συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας ως προσωρινή ανάδοχος του είδους 1 της υπό ανάθεση σύμβασης.

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

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου.

Αριθμός απόφασης: 938 / 2020

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 31 Ιουλίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 12 Αυγούστου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Αλεξάνδρα Παπαχρήστου