

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

4ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 17 Ιανουαρίου 2022 με την εξής σύνθεση:
Γεώργιος Κουκούτσης, Πρόεδρος – Εισηγητής, Μαργαρίτα Κανάβα και
Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 10.12.2021 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό
Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών
(ΑΕΠΠ) 2293/13.12.2021 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την
επωνυμία «ΑΙΓΑΙΟΥ SOLUTIONS ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΚΑΙΝΟΤΟΜΙΚΩΝ
ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ ΚΑΙ ΝΕΩΝ ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ, που
εδρεύει στο Ηράκλειο Κρήτης, οδός Μιλάτου 14 (εφεξής «ο προσφεύγων»),
όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά της Εφορείας Αρχαιοτήτων Λέσβου (εφεξής «η αναθέτουσα
αρχή»), όπως νομίμως εκπροσωπείται και κατά της με αριθμό
584970/2.12.2021 απόφασης (και του ενσωματωθέντος σ' αυτή με αριθ.πρωτ.
569010/24.11.2021 Πρακτικού Αξιολόγησης Αποδεικτικών Μέσων
Κατακύρωσης), με την οποία κατακυρώθηκε στην ένωση οικονομικών
φορέων "TALENT – MAINSYS" ο υπό κρίση διαγωνισμός.

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα Ένωση εταιρειών
«TALENT – MAINSYS» (εφεξής «ο παρεμβαίνων»), αποτελούμενης από
τους οικονομικούς φορείς α) «TALENT ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ
ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ», που εδρεύει στην Αθήνα, Πλατεία Καρύτση 4, νομίμως
εκπροσωπούμενης, και β) «Mainsys Τεχνολογική-Πληροφορική Ομόρρυθμη
εταιρεία-Ιδιωτική Επιχείρηση παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας», που εδρεύει
στο Καματερό Αττικής, οδός Αϊδινίου 18, όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται να
ακυρωθεί η με αριθμό 584970/2021 προσβαλλόμενη απόφαση της
αναθέτουσας αρχής με την οποία κατακυρώθηκε η ένδικη προμήθεια στον

Αριθμός απόφασης: 178/2022

παρεμβαίνοντα και το με αριθ. πρωτ. 569010/24.11.2021 ενσωματωθέν στην προσβαλλόμενη πρακτικό περί αξιολόγησης αποδεικτικών μέσων κατακύρωσης του ως άνω διαγωνισμού και να απορριφθεί η προσφορά του παρεμβαίνοντος.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής κατά το μέρος που στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς του παρεμβαίνοντα και της κατακύρωσης του διαγωνισμού σε αυτόν.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή Γεώργιο Κουκούτση

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, έχει καταβληθεί παράβολο ποσού 1.155,00 ευρώ, το οποίο υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ήτοι 231.000 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 443780271952 0208 0097, την από 10/12/2021 πληρωμή στην Εθνική Τράπεζα και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών).

2. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθ. 02/2020 διακήρυξη προκήρυξε Διεθνή Δημόσιο Ανοιχτό Διαγωνισμό για την υλοποίηση του Υποέργου 2 «Ηλεκτρονική Πληροφόρηση» της πράξης με τίτλο «Τρισδιάστατη Προβολή Κάστρου Μύρινας», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά επί τη βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, με προϋπολογισμό 231.000 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. Επειδή η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 21/10/2020 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το δε πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 26/10/2020 με ΑΔΑΜ 20PROC007537573, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό 100551,1.

Αριθμός απόφασης: 178/2022

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 10/12/2021 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 2/12/2021, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παράρτηματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή στις 13/12/2021 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, προς όλους τους ενδιαφερόμενους σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

7. Επειδή με την υπ' αριθ. 3137/2021 Πράξη του Προέδρου του 4^{ου} Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

8. Επειδή ο παρεμβαίνων κατέθεσε στις 23/12/2021, ήτοι εμπροθέσμως, μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, την με αριθ. ΓΑΚ ΠΑΡ. 7774/2021 παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς έχει κριθεί αποδεκτή η προσφορά του και έχει ανακηρυχθεί οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού και ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης, ως προς την αποδοχή της προσφοράς του.

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή δεν έχει αποστείλει απόψεις επί της προσφυγής.

Αριθμός απόφασης: 178/2022

10. Επειδή ο παρεμβαίνων υπέβαλε, μέσω της επικοινωνίας του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού, υπόμνημαστις 12/1/2022, ήτοι εκπροθέσμως, το οποίο δεν λαμβάνεται υπόψιν από το Κλιμάκιο.

Επειδή κατά την ειδική γνώμη του Μέλους Μ. Κανάβα, δοθέντος ότι αφενός μεν κατ' άρθρον 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 η προθεσμία υποβολής υπομνήματος εκκινεί από την κοινοποίηση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, αφετέρου δε, εν προκειμένω, ως έχει εκτεθεί υπό σκέψη 9, η αναθέτουσα αρχή δεν έχει αποστείλει απόψεις επί της προσφυγής, προδήλως το από 12.01.2022 υπόμνημα του παρεμβαίνοντος δεν δύναται να θεωρηθεί ότι υποβλήθηκε εκπροθέσμως.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 4^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

12. Επειδή στον υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος τέσσερις οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων, οι οποίοι υπέβαλαν τις με αριθ. συστήματος 199046 και 197571 προσφορές τους αντίστοιχα. Σύμφωνα με τουτ' αριθ. 518229/27.10.2021 πρακτικό αποσφράγισης και αξιολόγησης οικονομικών προσφορών ο παρεμβαίνων ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος (με βαθμό 100) και ο προσφεύγων κατετάγη δεύτερος (με βαθμό 99,13). Το ως άνω πρακτικό εγκρίθηκε με την με αρ. πρωτ.520351/29.10.2021 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, με την οποία κλήθηκε ο παρεμβαίνων να προσκομίσει τα αποδεικτικά μέσα για την κατακύρωση και σύναψη σύμβασης. Με το με αριθμό πρωτ. 569010/24.11.2021 πρακτικό κρίθηκαν τα εν λόγω αποδεικτικά μέσα πλήρη και με την με αριθμό 584970/2.12.2021 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατακυρώθηκε η ένδικη προμήθεια στον παρεμβαίνοντα.

13. Επειδή ο προσφεύγων, ως προσφέρων του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχτηκε δεύτερος, βάσει της βαθμολογίας του, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στο διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο

Αριθμός απόφασης: 178/2022

όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

14. Επειδή το άρθρο 79 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων, πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α' 75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής, τα οποία έχουν καθορισθεί σύμφωνα με τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής, 76, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου και 77, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, και γ) τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και τα κριτήρια που έχουν καθορισθεί σύμφωνα με το άρθρο 84, περί περιορισμού του αριθμού των πληρούντων τα κριτήρια επιλογής υποψηφίων που καλούνται να συμμετάσχουν στη διαδικασία ανάθεσης σύμβασης. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ίδιες πληροφορίες για τους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούνται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. ... Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, σύμφωνα με την παρ. 4, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης. Οι οικονομικοί φορείς μπορούν να

Αριθμός απόφασης: 178/2022

χρησιμοποιήσουν εκ νέου ΕΕΕΣ, το οποίο έχει ήδη χρησιμοποιηθεί σε προηγούμενη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, εφόσον επιβεβαιώνουν ότι οι πληροφορίες του εγγράφου εξακολουθούν να είναι αληθείς. [...] 6. Κατά παρέκκλιση της παρ. 3, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Κατά παρέκκλιση της παρ. 3, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση ή συνάψει τη συμφωνία πλαίσιο, διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά. Για τον σκοπό του πρώτου εδαφίου, η Γενική Διεύθυνση Ψηφιακής Διακυβέρνησης της Γενικής Γραμματείας Ψηφιακής Διακυβέρνησης και Απλούστευσης Διαδικασιών του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης και οι αρμόδιοι φορείς τήρησης των βάσεων δεδομένων διασφαλίζουν ότι οι βάσεις δεδομένων, οι οποίες περιέχουν σχετικές πληροφορίες για τους οικονομικούς φορείς και μπορούν να χρησιμοποιούνται από τις αναθέτουσες αρχές, μπορούν επίσης να χρησιμοποιούνται υπό τις ίδιους όρους από τις αναθέτουσες αρχές άλλων κρατών μελών. 7. Η Γενική Διεύθυνση Ψηφιακής Διακυβέρνησης της Γενικής Γραμματείας Ψηφιακής Διακυβέρνησης και Απλούστευσης Διαδικασιών του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης, διαθέτει και ενημερώνει στο e-Certis πλήρη κατάλογο των βάσεων δεδομένων, οι οποίες περιλαμβάνουν σχετικές πληροφορίες για τους οικονομικούς φορείς και μπορούν να χρησιμοποιούνται από τις αναθέτουσες αρχές άλλων κρατών μελών. ...».

15. Επειδή το άρθρο 80 «Αποδεικτικά μέσα» του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παρ. 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α' ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 περί λόγων αποκλεισμού, και 74 περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα

Αριθμός απόφασης: 178/2022

75 και 76.Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82 περί προτύπων διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης. Όσον αφορά στο άρθρο 78 περί στήριξης στις ικανότητες άλλων φορέων, οι οικονομικοί φορείς μπορούν να στηρίζονται σε οποιοδήποτε κατάλληλο μέσο προκειμένου να αποδείξουν στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχουν τους αναγκαίους πόρους στη διάθεσή τους.2. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73:α) ...,β) για τις παρ. 2 και 4 περ. β' του άρθρου 73, πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους μέλους ή χώρας.Αν το κράτος μέλος ή η εν λόγω χώρα δεν εκδίδει τέτοιου είδους έγγραφο ή πιστοποιητικό ή όπου το έγγραφο ή το πιστοποιητικό αυτό δεν καλύπτει όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παρ. 1, στις περ. α' και β' της παρ. 2 και στην περ. β' της παρ. 4 του άρθρου 73, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας.Οι αρμόδιες δημόσιες αρχές παρέχουν, όπου κρίνεται αναγκαίο, επίσημη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι δεν εκδίδονται τα έγγραφα ή τα πιστοποιητικά της παρούσας ή ότι τα έγγραφα αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παρ. 1, στις περ. α' και β' της παρ. 2 και στην περ. β' της παρ. 4 του άρθρου 73. ...12. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο:α) τα δικαιολογητικά που αφορούν στην παρ. 1 του άρθρου 73 και την περ. β' της παρ. 4 του άρθρου 73 εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους,β) τα δικαιολογητικά που αφορούν στην παρ. 2 του άρθρου 73, εφόσον είναι εν ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί σύμφωνα με όσα ορίζονται στην περ. α',...».

16. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι:

«3.2. Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου – Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου

Αριθμός απόφασης: 178/2022

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 2.2.9.2. 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 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, και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλει εντός της προθεσμίας της παρ. 5.3.1 του παρόντος, αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί την χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για την χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. 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 εδ.αφ. 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 Α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης, είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii)

Αριθμός απόφασης: 178/2022

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 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας [...]

2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού

Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους: 2.2.3.1. ... 2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) όταν ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και β) όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης».

2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα

Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ' του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8. της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (παράγραφοι 2.2.5 και 2.2.8). Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν φορέα στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται, εφόσον ο τελευταίος δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των παραγράφων 2.2.3.1, 2.2.3.2 και 2.2.3.4. Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν

Αριθμός απόφασης: 178/2022

και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ). Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν. Επισημαίνεται ότι γίνονται αποδεκτές: • οι ένορκες βεβαιώσεις που αναφέρονται στην παρούσα Διακήρυξη, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, • οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών. Σημειώνεται ότι δεν απαιτείται θεώρηση του γνησίου της υπογραφής τους.

Β. 1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: α) για την παράγραφο 2.2.3.1 απόσπασμα του σχετικού μητρώου, όπως του ποινικού μητρώου ή, ελλείψει αυτού, ισοδύναμο έγγραφο που εκδίδεται από αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή του κράτους-μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας, από το οποίο προκύπτει ότι πληρούνται αυτές οι προϋποθέσεις, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Η υποχρέωση προσκόμισης του ως άνω αποσπάσματος αφορά και στα μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή στα πρόσωπα που έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην ως άνω παράγραφο 2.2.3.1,

β) για τις παραγράφους 2.2.3.2 και 2.2.3.4 περίπτωση β πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του».

Αριθμός απόφασης: 178/2022

Περαιτέρω στην υποσημείωση 103 της σελίδας 23 της διακήρυξης, που τίθεται ως επεξήγηση στον όρο «2.2.3.2.», ήτοι στην απόδειξη της μη αθέτησης υποχρεώσεων καταβολής φόρων και εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, αναφέρονται τα εξής: «Λαμβανομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκτήουν εγκαίρως πιστοποιητικά, τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι. Τα εν λόγω πιστοποιητικά υποβάλλονται μαζί με τα υπόλοιπα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 22 από τον προσωρινό ανάδοχο, μέσω του υποσυστήματος, στον φάκελο «δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου».

Τέλος, στην υποσημείωση 105 στη σελίδα 23 της διακήρυξης, που τίθεται ως διευκρίνιση στο τέλος της περ. β' αναφέρονται τα εξής: «Πρβλ. παρ. 12 του άρθρου 80 του ν. 4412/2016, όπως αυτή προστέθηκε με το άρθρο 43 παρ. 7 περ. α' υποπερίπτωση αδ' του ν. 4605/2019».

17. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

Αριθμός απόφασης: 178/2022

18. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, *SC EnterpriseFocusedSolutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC EnterpriseFocusedSolutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27). Περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *SiacConstructionLtd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

19. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣτΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, ΣτΕ 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β' Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

20. Επειδή, οι προσφέροντες πρέπει να τυγχάνουν ίσης μεταχείρισεως, τόσο κατά τον χρόνο που ετοιμάζουν τις προσφορές τους, όσο και κατά τον χρόνο που αυτές αποτιμώνται από την αναθέτουσα αρχή (βλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, σκέψη 54 • ΔΕΕ, Απόφαση της 18.11.1999, Υπόθεση C-275/98, *UnitronScandinavia A/S*, σκέψη 31 • ΔΕΕ, Απόφαση της 7.12.2000, Υπόθεση C-324/98, *Telaustria VerlagsGmbH*, σκέψη 61 • ΔΕΕ, Αποφάσεις της 27.11.2001, Υποθέσεις C-285/99 και C286/99, *ImpresaLombardiniSpA*, σκέψη 37 • ΔΕΕ, Απόφαση της 19.06.2003, Υπόθεση C-315/01, *GAT*, σκέψη 73 • ΔΕΕ, Απόφαση της 18.06.2002, Υπόθεση C-92/00, *StadtWien*, σκέψη 45 • ΔΕΕ, Απόφαση της 16.12.2008, Υπόθεση C213/07, *Μηχανική*, σκέψη 45 • ΔΕΕ, Απόφαση της

Αριθμός απόφασης: 178/2022

12.03.2015, C-538/13, eVigilo, σκέψη 33 • ΔΕΕ, Απόφαση της 06.11.2014, Υπόθεση C 42/13, Cartieradell' Adda, σκέψη 44 • ΔΕΕ: Απόφαση της 24.05.2016, Υπόθεση C-396/14, MT Højgaard A/S, Züblin A/S, σκέψη 37 κλπ.

21. Επειδή, μια Προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής, είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, ΔΕΕ, Απόφαση της 29.03.2012, Υπόθεση C599/10, SAG ELV Slovensko κ.λπ., σκέψη 36 • ΔΕΕ, Απόφαση της 10.10.2013, Υπόθεση C-336/12, Manova, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 29.03.2012, Υπόθεση C-599/10, SAG ELV Slovensko κ.λπ., σκέψη 40 • ΔΕΕ, Απόφαση της 10.10.2013, Υπόθεση C-336/12, Manova, σκέψη 36), οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση κάποιας ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι Προσφοράς και στην υποβολή μη υποβληθέντος δικαιολογητικού (βλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 11.05.2017, Υπόθεση C-131/2016, ArchusandGama ΔΕΕ, Απόφαση της 29.03.2012, Υπόθεση C-599/10, SAG ELV Slovensko κ.λπ., σκέψη 40 • ΔΕΕ, Απόφαση της 10.10.2013, Manova, Υπόθεση C-336/12, σκέψη 36). Άλλωστε, η διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής αφορά, κατ' αρχήν, νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά και όχι υποβληθέντα, μη νόμιμα κατά περιεχόμενο, δικαιολογητικά, καθόσον τυχόν μεταγενέστερη συμπλήρωση, των κρίσιμων μη νόμιμων δικαιολογητικών από τον οικονομικό φορέα, θα ισοδυναμούσε με ανεπίτρεπτη αντικατάστασή τους.

22. Επειδή ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι: «Η άνω ένωση δεν υπέβαλε πιστοποιητικό φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που να καλύπτει την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς όπως απαιτείται ανωτέρω βάσει της προαναφερθείσας διάταξης της διακήρυξης που είναι επί ποινή αποκλεισμού. Συγκεκριμένα η άνω Ένωση δεν υπέβαλε φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα για τους εξωτερικούς συνεργάτες της: • Γιαννούλης Δημήτρης • Τρίγκας Βασίλης (Έχει έδρα στην Κύπρο – έχει υποβάλλει μόνο μία μηδενική δήλωση φορολογίας εισοδήματος) • Φινφίνη Μαρία • Χατζησαββίδου Δέσποινα • Ψημμένου Αικατερίνη • Γαβρίλης Δημήτρης που να καλύπτει την ημερομηνία υποβολής των προσφορών, ήτοι την 30.11.2020, όπως ρητά προβλέπεται από τη διακήρυξη. Τα ανωτέρω πρόσωπα εξωτερικοί συνεργάτες της προσωρινής αναδόχου παρέχουν

Αριθμός απόφασης: 178/2022

στήριξη σ' αυτήν για την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, ως εκ τούτου όφειλε να προσκομίσει γι' αυτούς τα αποδεικτικά μέσα που ορίζονται στην διακήρυξη, ότι «δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση...» όπως απόσπασμα ποινικού μητρώου, φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα, πιστοποιητικά πρωτοδικείου κοκ (ενδεικτικά ΑΕΠΠ 404/2020). Συνεπώς έσφαλε η επιτροπή διαγωνισμού κρίνοντας ότι είναι πλήρη τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου, ενώ κατ' ορθή κρίση θα έπρεπε να είχε απορρίψει την προσφορά του προσωρινού αναδόχου, λόγω μη προσκομιδής των άνω απαιτούμενων της διακήρυξης. [...]Επειδή, από τα παραπάνω βάσει των όρων της διακήρυξης, ρητώς και χωρίς αμφισημία συνάγεται ότι ο προσωρινός ανάδοχος για την απόδειξη μη συνδρομής στο πρόσωπο του προβλεπόμενου στο άρθρο 2.2.3.2 β) της διακήρυξης λόγου αποκλεισμού, δηλαδή ότι δεν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, οφείλει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης να προσκομίσει πιστοποιητικά που εκδίδονται από την αρμόδια αρχή (πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας και βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας). Αν δεν προσκομίσει τα παραπάνω δικαιολογητικά, τότε η αναθέτουσα αρχή έχει δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του».

23. Επειδή ο παρεμβαίνων υποστηρίζει ότι: «Η ένωση εταιρειών μας προσκόμισε στο φάκελο των αποδεικτικών μέσων ασφαλιστικές και φορολογικές ενημερότητες των μελών της ομάδας εργασίας οι οποίες άπασες ήταν σύμφωνα με το αρ. 80 εν ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής τους. Συγκεκριμένα, προσκομίσαμε τις από 14.10.21, 07.11.21, 02.11.21, 06.10.21, 27.09.21 ασφαλιστικές και από 07.10.21, 04.11.21, 02.11.21, 06.10.21 και 22.09.21 φορολογικές ενημερότητες για τους κ.κ. Γαβρίλη, Φινφίνη, Χατζησαββίδου, Τρίγκα, Ψημμένου και Γιαννούλη... 2. Σε κάθε περίπτωση, ήδη με τα υποβληθέντα για τους εξωτερικούς συνεργάτες μας ΕΕΕΣ, τα οποία επέχουν θέση υπεύθυνης του νόμου δήλωσης, έχει δοθεί η άδεια στην αναθέτουσα αρχή να λάβει τα σχετικά πιστοποιητικά απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν και συνεπώς κατά τα οριζόμενα στο αρ. 2.2.9.2 Α. της διακήρυξης σύμφωνα με τα οποία «Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να

Αριθμός απόφασης: 178/2022

υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ)», δεν υποχρεούμεθα να υποβάλλουμε ασφαλιστικές/φορολογικές ενημερότητες που να καλύπτουν τον χρόνο υποβολής της προσφοράς».

24. Επειδή έχει κριθεί από την ΑΕΠΠ ότι: «ναι μεν το ΕΕΕΣ και άρα και το ΤΕΥΔ κατά το εθνικό δίκαιο, σκοπούν στη διευκόλυνση της υποβολής προσφοράς, πλην όμως ο προσφέρων στον οποίο κρίθηκε ότι θα ανατεθεί σύμβαση, ήτοι ο προσωρινός ανάδοχος θα πρέπει να παράσχει όλα τα αποδεικτικά στοιχεία, την υποβολή των οποίων με την προσφορά, κάλυψε προσωρινά δια του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ και επομένως, το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ να μεν καλύπτουν προσωρινά τους προσφέροντες ως την ανάδειξη προσωρινού αναδόχου, ουδόλως όμως συνιστούν οριστική απόδειξη ως προς την εκ μέρους του τελευταίου πλήρωση των οικείων προϋποθέσεων συμμετοχής κατά τον χρόνο της υποβολής της προσφοράς του, αλλά αυτός βαρύνεται πλέον, ευλόγως λόγω της προσδοκίας ανάθεσης της σύμβασης, με την υποβολή κάθε δικαιολογητικού που όλως προσωρινώς υπεκατέστησε το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ κατά την υποβολή της προσφοράς του και άρα και για την απόδειξη της πλήρωσης των προϋποθέσεων συμμετοχής κατά τον χρόνο της τελευταίας» (ΑΕΠΠ 404/2020).

25.Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο προσφεύγων υπέβαλε την προσφορά του στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 30/11/2020, ήτοι κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, σύμφωνα με τη διακήρυξη, στο δε ΕΕΕΣ που υπέβαλε δήλωσε ότι στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής,δήλωσε δε ως φορείς στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται τους εξής: α) την εταιρεία Α.Μ.Σ: ΣΥΣΤΗΜΑΤΑ ΟΡΓΑΝΩΣΗΣ ΑΡΧΕΙΩΝ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ

Αριθμός απόφασης: 178/2022

ΕΥΘΥΝΗΣ», με διακριτικό τίτλο: «Α.Μ.Σ.»; β) τον Δημήτριο Γαβρίλη, γ) τη Μαρία Φινφίνη, δ) τη Δέσποινα Χατζησαββίδου, ε) τον Βασίλειο Τρίγκα και στ) την Αικατερίνη Ψημμένου, οι οποίοι επίσης υπέβαλαν ΕΕΕΣ, δηλώνοντας άπαντες τα εξής: «Ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να τη λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν; Ναι/Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι [...]

ΜΕΡΟΣ ΙΙΙ: ΛΟΓΟΙ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ

Α:[...]

Β: Λόγοι που σχετίζονται με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης

Καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης:

Καταβολή φόρων

Ο οικονομικός φορέας έχει ανεκπλήρωτες υποχρεώσεις όσον αφορά την καταβολή φόρων, τόσο στη χώρα στην οποία είναι εγκατεστημένος όσο και στο κράτος μέλος της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντα φορέα, εάν είναι άλλο από τη χώρα εγκατάστασης;

Απάντηση: Όχι

Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι

Καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης

Ο οικονομικός φορέας έχει ανεκπλήρωτες υποχρεώσεις όσον αφορά την καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, τόσο στη χώρα στην οποία είναι εγκατεστημένος όσο και στο κράτος μέλος της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντα φορέα, εάν είναι άλλο από τη χώρα εγκατάστασης;

Απάντηση: Όχι

Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι».

Περαιτέρω, από τα στοιχεία του φακέλου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ προκύπτει ότι στις 10/11/2021 υποβλήθηκαν τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου από τον παρεμβαίνοντα, μεταξύ δε αυτών υποβλήθηκαν και τα πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής

Αριθμός απόφασης: 178/2022

ενημερότητας από τους φορείς στους οποίους ο προσωρινός ανάδοχος, δήλωσε στο ΕΕΕΣ, ότι στηρίζεται για την εκτέλεση του αντικειμένου της σύμβασης. Συγκεκριμένα, οι εν λόγω οικονομικοί φορείς υπέβαλαν τα εξής: α) η εταιρεία "AMS", δύο πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας (από 19.11.2020 και από 15.10.2021) και δύο πιστοποιητικά ασφαλιστικής ενημερότητας (από 23.9.2020 και από 21.9.2020), β) ο Δημήτριος Γαβρίλης ένα πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας (από 7.10.2021) και ένα πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας (από 14.10.2021), γ) ο Δημήτριος Γιαννούλης, ένα πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας (από 22.9.2021) και ένα πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας (από 27.9.2021), δ) η Μαρία Φινφίνη, ένα πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας (από 4.11.2021) και ένα πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας (από 7.11.2021), ε) η Δέσποινα Χατζησαββίδου, ένα πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας (από 2.11.2021) και ένα πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας (από 2.11.2021), στ) η Αικατερίνη Ψημμένου, ένα πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας (από 6.10.2021) και ένα πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας (από 6.10.2021), και ζ) ο Βασίλειος Τρίγκας, μία φορολογική δήλωση για τα εισοδήματα έτους 2020 και την με αριθ. Κ.Α. 1151529/26.9.2017 απάντηση των υπηρεσιών κοινωνικών ασφαλίσεων της Λευκωσίας ότι έγινε δεκτή η εγγραφή του ως αυτοτελώς εργαζόμενο πρόσωπο με βάση την περί κοινωνικών ασφαλίσεων νομοθεσία ως τοπογράφος – χαρτογράφος.

26. Επειδή εκ των όρων της διακήρυξης συνάγεται ότι μετά την αξιολόγηση των προσφορών η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση (προσωρινό ανάδοχο) και τον καλεί να υποβάλει, εντός προθεσμίας δέκα ημερών από την κοινοποίηση της πρόσκλησης σε αυτόν, όλα τα δικαιολογητικά που προβλέπονται στον όρο 2.2.9.2. της διακήρυξης, προκειμένου να αποδειχθεί ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού του όρου 2.2.3 της διακήρυξης. Από δε τον όρο 2.2.9.2.B1β προβλέπεται ότι για την απόδειξη ότι δεν οφείλονται φόροι και εισφορές κοινωνικής ασφάλισης προσκομίζεται πιστοποιητικό από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους – μέλους ή χώρας, που να είναι σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος που να έχει

Αριθμός απόφασης: 178/2022

εκδοθεί έως 3 μήνες πριν από την υποβολή του. Κατά δε την υποσημείωση 103 στη σελίδα 23 της διακήρυξης, τα πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, που εκδίδονται για το σκοπό αυτό (της απόδειξης ότι δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού για αθέτηση υποχρεώσεων που αφορούν στην καταβολή φόρων και εισφορών κοινωνικής ασφάλισης) πρέπει να καλύπτουν τόσο τον χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου. Περαιτέρω, στον όρο 2.2.9.2 Αορίζεται ότι όταν ο προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση οικονομικών φορέων στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, τότε και οι εν λόγω φορείς υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν -και για τους ίδιους- οι λόγοι αποκλεισμού του όρου 2.2.3, ήτοι μεταξύ άλλων και ο λόγος αποκλεισμού λόγω αθέτησης υποχρεώσεων που αφορούν σε φόρους και εισφορές κοινωνικής ασφάλισης. Δεδομένου ότι ο τρόπος απόδειξης της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού για φόρους και εισφορές προβλέπεται ρητώς και αδιαστίκτως στον όρο 2.2.9.2.B1β., επεξηγείται επικουρικώς δε με τη σχετική σημείωση 102 στη σελίδα 23 της διακήρυξης, δεν καταλείπεται καμία αμφιβολία ότι τα πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας πρέπει, ενόψει και της σύντομης ισχύος τους, να καλύπτουν και την υποβολή της προσφοράς του οικονομικού φορέα και την υποβολή των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου, η δε υποχρέωση αυτή υφίσταται και για τον προσφέροντα οικονομικό φορέα και για τον φορέα στις ικανότητες του οποίου αυτός στηρίζεται για την εκτέλεση του αντικειμένου της σύμβασης. Τα εν λόγω πιστοποιητικά πρέπει να υποβάλλονται μαζί με τα υπόλοιπα αποδεικτικά μέσα από τον προσωρινό ανάδοχο, μέσω του υποσυστήματος στον φάκελο «δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου». Συνεπώς, από τον όρο 3.2. που αναφέρεται στα έγγραφα που πρέπει υποχρεωτικώς να προσκομίζονται στον φάκελο των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου, μέσω της παραπομπής στον όρο 2.2.9.2 που προβλέπει αφενός, υπό Α, την υποχρέωση των φορέων που στηρίζουν τον προσωρινό ανάδοχο σε απόδειξη ότι δεν έχουν αθετήσει τις φορολογικές και κοινωνικοασφαλιστικές υποχρεώσεις τους και αφετέρου, υπό Β, τον τρόπο απόδειξης της μη αθέτησης των φορολογικών και κοινωνικοασφαλιστικών υποχρεώσεων μέσω της προσκόμισης πιστοποιητικών φορολογικής και

Αριθμός απόφασης: 178/2022

ασφαλιστικής ενημερότητας που να καλύπτουν τον χρόνο υποβολής προσφοράς και τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (B1β), συνάγεται σαφώς ότι οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται ο οικονομικός φορέας υποχρεούνται ομοίως στην υποβολή πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας κατά τρόπο που να καλύπτουν τόσο τον χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου. Άλλωστε τυχόν διαφοροποίηση ως προς τους εν λόγω φορείς στις ικανότητες των οποίων θα στηριχθεί ο προσωρινός ανάδοχος, κατά τρόπο που να μην απαιτείται να καλύπτεται από τα προσκομιζόμενα πιστοποιητικά ο χρόνος υποβολής της προσφοράς, πέραν του ό,τι θα αντέβαινε στο σαφές γράμμα της διακήρυξης, θα ήταν και όλως αδικαιολόγητη, καθόσον δεν υφίσταται, εν προκειμένω, βάσιμος λόγος διαφοροποιημένης μεταχείρισης του προσωρινού αναδόχου από τους φορείς στους οποίους θα στηριχθεί για την εκτέλεση του αντικειμένου της σύμβασης.

27. Επειδή στην προκειμένη περίπτωση ο παρεμβαίνων δήλωσε στο ΕΕΕΣ συγκεκριμένους οικονομικούς φορείς επί των οποίων θα στηριχθεί για την εκτέλεση του αντικειμένου της σύμβασης. Κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου, μόνο ο οικονομικός φορέας AMS, προσκόμισε πιστοποιητικά φορολογικής ασφαλιστικής ενημερότητας που καλύπτουν τόσο τον χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Από τους λοιπούς φορείς, στις ικανότητες των οποίων ο παρεμβαίνων δήλωσε ότι θα στηριχθεί οι α) Δημήτριος Γαβρίλης, β) Δημήτριος Γιαννούλης, γ) Μαρία Φινφίνη, δ) Δέσποινα Χατζησαββίδου, ε) Αικατερίνη Ψημμένου υπέβαλαν πιστοποιητικό φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που καλύπτει μόνο τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου, ενώ ο κ. Τρίγκας δεν υπέβαλε κανένα πιστοποιητικό από το οποίο να αποδεικνύεται ότι δεν συντρέχει στο πρόσωπό του ο λόγος αποκλεισμού για αθέτηση υποχρεώσεων που αφορούν σε φόρους και εισφορές κοινωνικής ασφάλισης όχι μόνο κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς αλλά ούτε και κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ως εκ τούτου, και ανεξαρτήτως του ό,τι υφίστατο υποχρέωση για όλους τους φορείς στους οποίους ο προσφεύγων δήλωσε ότι θα στηριχθεί για την εκτέλεση του αντικειμένου της Σύμβασης, να προσκομίσουν πιστοποιητικό φορολογικής και ασφαλιστικής

Αριθμός απόφασης: 178/2022

ενημερότητας τέτοιο που να καλύπτει και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς και τον χρόνο της υποβολής των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου, όπερ θα απαιτούσε την προσκόμιση δύο πιστοποιητικών φορολογικής ενημερότητας και δύο πιστοποιητικών ασφαλιστικής ενημερότητας από τον καθένα - όπως άλλωστε προσκόμισε και η εταιρεία "AMS" - εντούτοις από τα ως άνω πρόσωπα της ομάδας έργου, ουδείς προσκόμισε τα αντίστοιχα πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας προκειμένου να αποδείξει ότι δεν συνέτρεχε κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ο λόγος αποκλεισμού περί φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας. Ανεξαρτήτως δε τούτου, ο κ. Τρίγκας δεν προσκόμισε κανένα πιστοποιητικό από τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη, για να αποδείξει ότι είναι φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερος, ενώ δεν μπορεί να γίνει δεκτό από τα έγγραφα που προσκόμισε ότι αποδείχθηκε το αποδεικτέο γεγονός καθόσον από τη φορολογική δήλωση για τα εισοδήματα του έτους 2020 προδήλως δεν προκύπτει η μη αθέτηση φορολογικών υποχρεώσεων, ούτε κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ούτε κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και αντίστοιχα από το έγγραφο περί εγγραφής του στις υπηρεσίες κοινωνικών ασφαλίσεων της Κύπρου δεν επιβεβαιώνεται ότι κατά τον κρίσιμο χρόνο ήταν ασφαλιστικά ενήμερος. Τα απαιτούμενα πιστοποιητικά ενημερότητας ο παρεμβαίνων δεν προσκόμισε ούτε με το υπόμνημα με το οποίο υποβλήθηκαν πιστοποιητικά δικαστικής φερεγγυότητας για όλα τα πρόσωπα στις ικανότητες των οποίων δήλωσε ότι στηρίζεται ο παρεμβαίνων.

Επειδή κατά την ειδική γνώμη του Μέλους Μ. Κανάβα απαραδέκτως με το υπόμνημα προσκομίζονται οιαδήποτε πιστοποιητικά διότι καταρχάς η ΑΕΠΠ δεν δύναται να υποκαταστήσει την πρωτογενή κρίση της αναθέτουσας αρχής και σε κάθε περίπτωση διότι με το υπόμνημα δεν είναι δυνατή η προσκόμιση αποδεικτικών μέσων που όφειλαν να υποβληθούν με την παρέμβαση προς θεμελίωση των όποιων ισχυρισμών της.

28. Επειδή ενόψει των ανωτέρω δεν είναι, καταρχήν, βάσιμος ο ισχυρισμός ο παρεμβαίνωντος ότι προσκόμισε πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας για τον κ. Τρίγκα στις 2.11.2021, δεδομένου ότι την ημερομηνία αυτή που επικαλείται ο παρεμβαίνων, προσκομίστηκαν μόνονη δήλωση φορολογίας εισοδήματος για τα εισοδήματα του έτους 2020

Αριθμός απόφασης: 178/2022

του κ. Τρίγκα και το έγγραφο των κοινωνικών υπηρεσιών της Λευκωσίας και ουδέν άλλο, απ' όπου να προκύπτει η φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα. Ως εκ τούτου, τα εν λόγω έγγραφα προεχόντως δεν αποτελούν απόδειξη ότι δεν συντρέχει ο λόγος αποκλεισμού περί αθέτησης υποχρεώσεων που αφορούν σε φόρους και εισφορές κοινωνικής ασφάλισης. Περαιτέρω, δεν είναι βάσιμος και ο ισχυρισμός του παρεμβαίνοντος ς ότι δεν υφίστατο υποχρέωση προσκόμισης των ως άνω πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, λόγω του ότι η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει απευθείας τα εν λόγω πιστοποιητικά δωρεάν. Και τούτο διότι, όπως ρητώς διατυπώνεται στο ΕΕΕΣ απαιτείται η αναθέτουσα αρχή να έχει τη δυνατότητα να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν, υπό την προϋπόθεση, όμως, ότι ο οικονομικός φορέας έχει παράσχει τις απαραίτητες πληροφορίες (διαδικτυακή διεύθυνση, αρχή ή φορέα έκδοσης, επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων) που παρέχουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή να το πράξει. Δεδομένου δε ότι δεν προκύπτει από την επισκόπηση των ΕΕΕΣ όλων των οικονομικών φορέων, στους οποίους ο παρεμβαίνων δήλωσε ότι στηρίζεται, ότι υπήρξε τέτοια δήλωση και ότι παρασχέθηκαν πληροφορίες (διαδικτυακή διεύθυνση, αρχή ή φορέα έκδοσης, επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων) για να το πράξει αυτό η αναθέτουσα αρχή, τυγχάνει απορριπτέος ο σχετικός ισχυρισμός ως αβάσιμος.

29. Επειδή περαιτέρω ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι ενόψει της υποσημείωσης 105 που παραπέμπει στην παρ. 12 του άρθρου 80 του ν. 4412/2016 που προστέθηκε με τον ν. 4605/2019 πρέπει να γίνει δεκτό ότι τα πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας αρκεί να βρίσκονται σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής τους. Προς επίρρωση του ισχυρισμού του αυτού επικαλείται την κρίση της ΑΕΠΠ στην 488/2020 απόφασή της. Ωστόσο, αλυσιτελώς επικαλείται ο παρεμβαίνων τη συγκεκριμένη απόφαση, ενόψει της αρχής της αυτοτέλειας των διαγωνισμών και δεδομένου ότι σε εκείνη την περίπτωση η Αρχή δέχθηκε την εφαρμογή της παρ. 12 του άρθρου 80 του ν. 4412/2016 και περαιτέρω ότι αρκεί τα πιστοποιητικά να βρίσκονται σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής τους, δεδομένης προεχόντως της έλλειψης ρητής διάταξης στη διακήρυξη που να

Αριθμός απόφασης: 178/2022

προβλέπει τον χρόνο που θα πρέπει να καλύπτουν τα συγκεκριμένα πιστοποιητικά. Στην παρούσα διακήρυξη, ωστόσο, περιλαμβάνεται με σαφήνεια όρος που προσδιορίζει με συγκεκριμένο τρόπο τον χρόνο ισχύος των προσκομιζομένων με τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, σύμφωνα με τα εκτεθέντα ανωτέρω. Τέλος, τυγχάνει αβάσιμος και ο ισχυρισμός του παρεμβαίνοντος ότι αν υπήρχε πλημμέλεια ή έλλειψη στον φάκελο με τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου, η αναθέτουσα αρχή είχε την υποχρέωση να καλέσει τον παρεμβαίνοντα να τα συμπληρώσει ενόψει του τροποποιηθέντος, δυνάμει του ν. 4782/2021, άρθρου 103 του ν. 4412/2016. Και τούτο διότι, ανεξαρτήτως του ζητήματος του αν τυγχάνει εφαρμοστέο το άρθρο 103 υπό την προηγούμενη μορφή που ίσχυε κατά τον χρόνο δημοσίευσης της διακήρυξης και υποβολής των προσφορών ή αν τυγχάνει εφαρμοστέο ως τροποποιήθηκε με τον ν. 4782/2021, η διακήρυξη και εν προκειμένω ο όρος 3.2., που αποτελούντο κρίσιμο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους, δεν προβλέπει τη δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει δικαιολογητικά που δεν υπέβαλε εντός της προθεσμίας των 10 ημερών που προβλέπει ο όρος 3.2. Συγκεκριμένα δε ο όρος αυτός προβλέπει ότι ελλείψεις ως προς τα νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά μπορεί να συμπληρωθούν μόνο κατόπιν υποβολής αιτήματος από τον προσωρινό ανάδοχο – που όμως δεν υποβλήθηκε εν προκειμένω – και όχι με πρωτοβουλία της αναθέτουσας αρχής, η οποία, σύμφωνα με τον όρο αυτό, απορρίπτει την προσφορά, μεταξύ άλλων, εάν από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδείχθηκε ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού που αναφέρονται στη διακήρυξη. Ως εκ τούτου, τυγχάνει απορριπτέος και ο συγκεκριμένος ισχυρισμός του παρεμβαίνοντος ως αβάσιμος.

30. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

31. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

32. Επειδή η παρέμβαση θα πρέπει να απορριφθεί.

Αριθμός απόφασης: 178/2022

33. Επειδή, ύστερα από τα εκτεθέντα στη σκέψη 29, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας.

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του καταβληθέντος παραβόλου ποσού 1155,00 €.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 17 Ιανουαρίου 2022 και εκδόθηκε στις 7 Φεβρουαρίου στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΟΥΚΟΥΤΣΗΣ

Ο Γραμματέας

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ



