

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 24.09.2019, με την εξής σύνθεση:  
Μαρία Μανδράκη, Πρόεδρος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει, την από 16.08.2019 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1041/19.08.2019 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στην ....., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά του Δήμου ....., που εδρεύει στη ....., οδός ....., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας «.....» και με το δ.τ. «.....», που εδρεύει στην ....., νομίμως εκπροσωπούμενης, η οποία κατέθεσε την από 30.08.2019 Παρέμβασή της.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της υπ' αριθ. 152/2019 απόφασης (εφεξής «η προσβαλλόμενη») της ανωτέρω αναθέτουσας αρχής, που αφορά στη διακήρυξη υπ' αριθ. ....για την ανάθεση της σύμβασης «.....». Ετέρωθεν, η προσφεύγουσα αιτείται όπως ανασταλεί η περαιτέρω πρόοδος της ανωτέρω διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της παρούσας Προσφυγής, αίτημα το οποίο απορρίφθηκε με την υπ' αριθ. Α404/2019 απόφαση της Α.Ε.Π.Π.

Η εξέταση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

## **Αριθμός απόφασης: 1180 / 2019**

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 (ΦΕΚ Α' 147) και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού 600,00€ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό .....).

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. ....Προκήρυξη του Δήμου .... προκηρύχθηκε η διενέργεια ανοικτού, ηλεκτρονικού, δημόσιου, διαγωνισμού, για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης «.....», προϋπολογισμού 82.432,00€ πλέον Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει μόνο τιμής, η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 28.06.2019 με ΑΔΑΜ ..... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α .....

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια), της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, που αποτελεί μη κεντρική κυβερνητική αρχή και ανήκει στον υποτομέα ΟΤΑ, της ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του (άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016) και του χρόνου δημοσίευσης της Προκήρυξης στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. (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). Περαιτέρω, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 (γ) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (γ) του Π.Δ. 39/2017, έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τύπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 08.08.2019 και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 16.08.2019, ήτοι εντός της νόμιμης προθεσμίας.

## **Αριθμός απόφασης: 1180 / 2019**

4. Επειδή, στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία συμμετείχε η προσφεύγουσα, υποβάλλοντας εμπρόθεσμα και νομότυπα την προσφορά της, καθώς και οι εταιρείες «.....» και «.....». Με την προσβαλλόμενη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του ....., υπ' αριθ. 152/2019, εγκρίθηκε το από 29.07.2019 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού, σύμφωνα με το οποίο έγιναν αποδεκτές οι προσφορές όλων των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων και αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού η εταιρεία «.....», η οποία υπέβαλε την χαμηλότερη προσφορά και κατακυρώθηκε σε αυτή το αποτέλεσμα του εν λόγω διαγωνισμού, δεύτερη κατετάγη η εταιρεία «.....» και τρίτη η προσφεύγουσα.

5. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και με προφανές έννομο συμφέρον, άμεσο, προσωπικό και ενεστώς, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με τα άρθρα 360 και 367 του Ν. 4412/2016 και τα άρθρα 3 και 18 του Π.Δ. 39/2017, αφού συμμετείχε στον υπό κρίση διαγωνισμό, υποβάλλοντας την προσφορά της, η οποία κρίθηκε ως τεχνικά αποδεκτή, επιδιώκοντας την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που οι προσφορές των δύο άλλων συμμετεχουσών εταιρειών κρίθηκαν αποδεκτές, κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης, ως ισχυρίζεται και αναδείχθηκε η εταιρεία «.....» - και ήδη παρεμβαίνουσα - προσωρινή ανάδοχος, ενώ η εταιρεία «.....» κατετάγη δεύτερη στον σχετικό πίνακα μειοδοσίας. Ετέρωθεν, 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 εταιρεία «.....», δοθέντος ότι κατετάγη πρώτη στη σειρά μειοδοσίας και αναδείχθηκε αυτή προσωρινή ανάδοχος, ενώ η Παρέμβασή της αυτή ασκείται εμπροθέσμως, αφού η υπό κρίση Προσφυγή κοινοποιήθηκε στις παρεμβαίνουσες στις 20.08.2019 και η Παρέμβαση ασκήθηκε στις 30.08.2019, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις. Κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση Προσφυγή και η ασκηθείσα επ' αυτής Παρέμβαση, είναι τυπικά παραδεκτές και θα πρέπει να εξεταστούν στην ουσία τους.

## Αριθμός απόφασης: 1180 / 2019

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε το από 26.08.2019 Πρακτικό απόψεων επί των λόγων της Προσφυγής της επιτροπής διαγωνισμών και αξιολόγησης της αριθ. 33/2019 Απ.ΟΕ (ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ), με το οποίο κατ' ορθή επισκόπηση τούτου, αιτείται την απόρριψη της Προσφυγής και τη διατήρηση της προσβαλλόμενης απόφασης, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα σε αυτό.

7. Επειδή, στο άρθρο 79 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι «1 [...] 2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων «πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328», οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση 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 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 [...] Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή [...]». Περαιτέρω, στο άρθρο 104 «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής - Οψιγενείς μεταβολές» παρ. 1 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «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 [...]» και ως εκ τούτου η πλήρωση όλων των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά και στα τρία ως άνω αναφερόμενα χρονικά σημεία (βλ. Κατευθυντήρια Οδηγία, Νο 20, ΕΑΑΔΗΣΥ, σελ. 26).

## **Αριθμός απόφασης: 1180 / 2019**

8. Επειδή, ο όρος 2.2.5 «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» της διακήρυξης ορίζει ότι «(ό)σον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς α) να διαθέτουν επαρκές και ειδικευμένο προσωπικό για την πλήρη εξυπηρέτηση των σπιζόμενων μαθητών και υγιές σύμφωνα με επίσημα έγγραφα (πιστοποιητικό υγείας) [...]», ο όρος 2.2.8 «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής» ότι «2.2.8.1 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 των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (Β/3698/16-11-2016) [...], ο όρος 2.2.8.2 «Αποδεικτικά μέσα» ότι «Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.7, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016 [...] Β.3. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίγραφα συμβάσεων ιδίου αντικειμένου των τριών τελευταίων ετών [...], ο όρος 2.4.3 «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» ότι «Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) Το τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8.1. της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΤΕΥΔ το οποίο έχει αναρτηθεί, και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου doc, στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα ΙΙΙ ), β) εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης [...] Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την

## **Αριθμός απόφασης: 1180 / 2019**

*αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις - Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης 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 [...]».*

9. Επειδή, με τον πρώτο λόγο της Προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι σύμφωνα με τη διακήρυξη οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να προσκομίσουν με την προσφορά τους τα πιστοποιητικά υγείας όλου του προσωπικού που πρόκειται να χρησιμοποιηθεί για την εκπλήρωση της εν λόγω σύμβασης και η εταιρεία που ανεδείχθη προσωρινή ανάδοχος, «.....» και ήδη παρεμβαίνουσα, ενώ προσκόμισε τα πιστοποιητικά υγείας όλου του υπόλοιπου προσωπικού της, δεν προσκόμισε αυτό του Υπεύθυνου Διασφάλισης Ποιότητας – Τεχνολόγου Τροφίμων, .....αν και δηλώνει αυτόν στην κατάσταση προσωπικού της και ο οποίος είναι ο υπεύθυνος για τον ποιοτικό έλεγχο των υπό παρασκευή γευμάτων και ο επικεφαλής της παρασκευαστικής διαδικασίας. Από τις προδιαληφθείσες διατάξεις της υπό εξέταση διακήρυξης - και ιδίως τον όρο 2.2.8 αυτής, αλλά και από τις ρυθμίσεις του Ν. 4412/2016 - και ιδίως το άρθρο 79 του Ν. 4412/2016 και την εν γένει φιλοσοφία αυτού περί της διεξαγωγής των διαγωνιστικών διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων με ανοικτό διαγωνισμό, ως η προκείμενη, συνάγεται ότι καθιερώνεται ο κανόνας της προαπόδειξης, ήτοι η αποδεικτική διαδικασία κατά τη διεξαγωγή του διαγωνισμού διαρθρώνεται σε δύο, απολύτως διακριτά και αυτοτελή στάδια, α) σε αυτό της προαπόδειξης και β) σε αυτό της απόδειξης (κατακύρωσης). Τα ανωτέρω επιρρωνύονται από τη γραμματική ερμηνεία του όρου 2.4.3 της υπό κρίση διακήρυξης όπου ορίζεται ότι η κατάθεση υποφακέλου δικαιολογητικών – τεχνικής προσφοράς περιλαμβάνει, α) το Τ.Ε.Υ.Δ. και β) την εγγύηση συμμετοχής. Στην υπό κρίση περίπτωση και σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις της διακήρυξης του διαγωνισμού, οι οικονομικοί φορείς που συμμετείχαν σε αυτόν όφειλαν προς προκαταρκτική απόδειξη, μεταξύ άλλων, της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, να προσκομίζουν κατά την υποβολή της

## **Αριθμός απόφασης: 1180 / 2019**

προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό το Τ.Ε.Υ.Δ., ενώ περαιτέρω και σύμφωνα με τον όρο 2.2.5 της διακήρυξης απαιτείται να διαθέτει «επαρκές και ειδικευμένο προσωπικό για την πλήρη εξυπηρέτηση των σιτιζόμενων μαθητών και υγιές σύμφωνα με επίσημα έγγραφα (πιστοποιητικό υγείας)». Η προσωρινή ανάδοχος εταιρεία «.....» - και ήδη παρεμβαίνουσα - στο οικείο για την εν λόγω επάρκεια πεδίο [B του Μέρους IV] του Τ.Ε.Υ.Δ. που υπέβαλε (σελ. 13 αυτού), δίδει απάντηση «ΝΑΙ» στην ερώτηση εάν «πληροί όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής», προαποδεικτικώς αποδεικνύοντας με τον τρόπο αυτόν την πλήρωση του εν λόγω κριτηρίου, ενώ από καμία διάταξη της διακήρυξης δεν προκύπτει ότι απαιτείτο να προσκομισθεί στο παρόν στάδιο της προαποδεικτικής διαδικασίας άλλο έγγραφο, πλην του Τ.Ε.Υ.Δ. προσηκόντως συμπληρωμένου, που να αποδεικνύει την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής. Και ναι μεν, σύμφωνα με το τον όρο 2.2.8.2 της διακήρυξης – κατ' υιοθέτηση των επιταγών του άρθρου 104 του Ν. 4412/2016 - το δικαίωμα συμμετοχής των παραπάνω φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται, μεταξύ άλλων στον όρο 2.2.5, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016, η διάταξη, όμως, αυτή δεν αναιρεί την προηγούμενη του όρου 2.2.8.1 και άρα για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στο διαγωνισμό αρκεί η υποβολή νόμιμα συμπληρωμένου Τ.Ε.Υ.Δ., ενώ τα σχετικά δικαιολογητικά πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής απαιτούνται να προσκομίζονται στο στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οπότε και θα ελέγχεται αν αυτά υφίστατο και πληρούσαν τα οριζόμενα από τη διακήρυξη κατά τα στον όρο 2.2.8.2 χρονικά σημεία (πρβλ ΣτΕ 2723/18, Δ.Εφ.Αθ. 79/2019). Εφόσον, λοιπόν, η παρεμβαίνουσα εταιρεία και ήδη προσωρινή ανάδοχος συμπλήρωσε το ως άνω κρίσιμο σημείο του Τ.Ε.Υ.Δ. αναγράφοντας «ΝΑΙ» στην οικεία ένδειξη, ήτοι ότι πληροί όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής, νόμιμα το συμπλήρωσε και προαπέδειξε όσα απαιτούνταν, ενώ, περαιτέρω, δεδομένου ότι, όπως προαναφέρθηκε, δεν είχε υποχρέωση να προσκομίσει στο παρόν στάδιο τα απαιτούμενα πιστοποιητικά υγείας του δηλούμενου προσωπικού της κατά την υποβολή της προσφοράς της, νομίμως η αναθέτουσα αρχή

## **Αριθμός απόφασης: 1180 / 2019**

έκανε αποδεκτή την προσφορά της στα στάδιο αυτό της διαγωνιστικής διαδικασίας. Επιπλέον και κατά τα προρρηθέντα, ο έλεγχος της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής του όρου 2.2.5 της διακήρυξης, ήτοι των απαιτούμενων πιστοποιητικών υγείας του δηλούμενου προσωπικού της προσωρινής αναδόχου εταιρείας, αποτελεί ζήτημα εξεταστέο κατά το στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οπότε και θα πρέπει να ελεγχθεί η πλήρωση του όρου 2.2.5 της διακήρυξης κατά τα τρία χρονικά διαστήματα σύμφωνα με το άρθρο 104 του Ν. 4412/2016 και του όρου 2.2.8.2 της διακήρυξης (πρβλ Δ.Εφ.Αθ. 79/2019). Κατ' ακολουθίαν ο λόγος αυτός της Προσφυγής θα πρέπει να απορριθφεί ως αβάσιμος, νόμω και ουσίας.

10. Επειδή, ο όρος 2.4.3 «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» της διακήρυξης ορίζει ότι «[...] Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) Το τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8.1. της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΤΕΥΔ το οποίο έχει αναρτηθεί, και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου doc, στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα III ) [...].

11. Επειδή, με το δεύτερο λόγο της Προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι το Τ.Ε.Υ.Δ. που υπέβαλε η εταιρεία «.....» είναι ελλιπώς συμπληρωμένο καθόσον στο πεδίο «Ο οικονομικός φορέας είναι πολύ μικρή, μικρή ή μεσαία επιχείρηση;», η εταιρεία δεν απάντησε. Από τη θεώρηση του υποβληθέντος από την εταιρεία «.....» Τ.Ε.Υ.Δ. στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προκύπτει ότι στο Μέρος II «Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα Α Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα» (σελ. 2), δεν έχει απαντηθεί η ερώτηση «Ο οικονομικός φορέας είναι πολύ μικρή, μικρή ή μεσαία επιχείρηση;». Εντούτοις, στην ερώτηση αυτή υφίσταται υποσημείωση (ii), στην οποία αναγράφεται ότι «Βλέπε σύσταση της Επιτροπής, της 6ης Μαΐου 2003, σχετικά με τον ορισμό των πολύ μικρών, των μικρών και των μεσαίων επιχειρήσεων (ΕΕ L 124 της 20.5.2003, σ. 36). Οι



## **Αριθμός απόφασης: 1180 / 2019**

πληροφορίες αυτές απαιτούνται μόνο για στατιστικούς σκοπούς». Κατ' ακολουθίαν θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι εφόσον η απάντηση της πληροφορίας αυτής γίνεται για στατιστικούς και μόνο λόγους ως αναφέρεται και δε σχετίζεται με πλήρωση απαίτησης της προκείμενης διακήρυξης, η μη απάντηση αυτής πρόκειται για ήσσονος σημασία πλημμέλεια, η οποία σε καμία περίπτωση δεν άγει σε αποκλεισμό της προσφοράς του οικονομικού φορέα και για το λόγο αυτό δεν χρήζει συμπλήρωσης κατ' άρθρο 102 του Ν. 4412/2016 και συνεπώς ο υπόψη λόγος της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος.

12. Επειδή, με το δεύτερο μέρος της υπό κρίση Προσφυγής η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσφοράς της εταιρείας «.....», η προσφορά της οποίας κατετάγη δεύτερη στο σχετικό πίνακα μειοδοσίας. Εντούτοις και δεδομένων των κριθέντων ανωτέρω, άνευ εννόμου συμφέροντος και αλυσιτελώς προβάλλονται οι υπόψη ισχυρισμοί της προσφεύγουσας κατά της δεύτερης στον πίνακα μειοδοσίας συμμετέχουσας, αφού νομίμως έγινε αποδεκτή η προσφορά της πρώτης καταταγείσας και μειοδότριας εταιρείας, «.....», η οποία και ανεδείχθη προσωρινή ανάδοχος.

13. Επειδή, τούτων δοθέντων, η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη, νόμω και ουσία, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω και να γίνει δεκτή η Παρέμβαση, το παράβολο, δε, που κατέθεσε η προσφεύγουσα 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 και δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 24 Σεπτεμβρίου 2019 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη και εκδόθηκε στις 14 Οκτωβρίου 2019.

**Αριθμός απόφασης: 1180 / 2019**

**Η Πρόεδρος**

**Μαρία Κων. Μανδράκη**

**Η Γραμματέας**

**Ελένη Κατσίκα**