

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Το 2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ Α.Ε.Π.Π. αποτελούμενο από τον Πρόεδρο, Νικόλαο Σαββίδη και τα μέλη Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη – Εισηγήτρια και Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή, δυνάμει της με αρ. 1/2018 Απόφασης της Ολομέλειας Α.Ε.Π.Π., που, μεταξύ άλλων, αποφάσισε την εξέταση και έκδοση Απόφασης επί των μέχρι την 06-09-2018 εκκρεμών Προσφυγών από τις μέχρι την ως άνω ημερομηνία συνθέσεις των Κλιμακίων Α.Ε.Π.Π., συνεδρίασε σήμερα, 18 Σεπτεμβρίου 2018, στην έδρα της Αρχής.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 830/17-08-2018 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», (εφεξής προσφεύγων), νομίμως εκπροσωπούμενου κατά της Αναθέτουσας Αρχής με την επωνυμία «.....» νομίμως εκπροσωπούμενης (εφεξής αναθέτουσα αρχή).

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, κατά ορθή εκτίμηση αυτής, ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση άλλως εξαφάνιση, άλλως ανάκληση, άλλως τροποποίηση 1) της υπ' αριθ. Απόφασης του Συμβουλίου Διεύθυνσης της που ελήφθη κατά την 934/30.07.2018 (θέμα 4ο) συνεδρίασή του, όπως αυτή περιλαμβάνεται στο με Α.Π. 1.1.1/2030/31.07.2018 έγγραφο της Δ/νσης Διοίκησης & Οργάνωσης/ Γραμματεία Συμβουλίου Διεύθυνσης των προς τη Διεύθυνση Προμηθειών των και καταχωρήθηκε την 02.08.2018 [946/02.08.2018] στο βιβλίο που τηρείται στη Διεύθυνση Προμηθειών των....., με την οποία έγιναν αποδεκτά τα από 11.07.2018 και 20.07.2018 Πρακτικά Αξιολόγησης της αρμόδιας Επιτροπής κατά το μέρος ως προς το οποίο με την απόφαση αυτή απορρίφθηκε η προσφορά του προσφεύγοντα με αποτέλεσμα τη μη συμμετοχή του στην περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία, τη μη αξιολόγηση της τεχνικής και οικονομικής του προσφοράς και εν τέλει την αποδοχή της οικονομικής προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας ως μόνης οικονομικής προσφοράς και την ανάδειξη ως προσωρινού αναδόχου του 2018 Ανοικτού

Αριθμός Απόφασης: 816 / 2018

Διαγωνισμού της ως άνω εταιρείας 2) των συμπροσβαλλόμενων από 11.07.2018 και 20.07.2018 Πρακτικών Αξιολόγησης της αρμόδιας Επιτροπής, με τα οποία η επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού εισηγήθηκε τα ανωτέρω καθώς και 3) κάθε άλλης συναφούς, προγενέστερης ή μεταγενέστερης, πράξης ή παράλειψης του Αναθέτοντος Φορέα, επί τω τέλει όπως γίνει αποδεκτή η προσφορά του προσφεύγοντα και να συνεχίσει η διενέργεια του Διαγωνισμού με τη συμμετοχή του και την αποσφράγιση και αξιολόγηση της τεχνικής και οικονομικής του προσφοράς, άλλως, όπως ακυρωθεί/ματαιωθεί η εν θέματι διαγωνιστική διαδικασία, ή/και επαναπροκηρυχθεί, μέσα στα πλαίσια του ανοικτού Διαγωνισμού της ΑΑ, με αριθμό 2018, για την παροχή υπηρεσιών διανομής μονάδων Αττικής, με προϋπολογισμό ευρώ 379.516,13 € πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι ευρώ 470.600,00€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής. Σημειώνεται ότι ο επίδικος διαγωνισμός φέρει συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 59066.

Στην υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της ο προσφεύγων σώρευσε και αίτημα για τη λήψη προσωρινών μέτρων, με το οποίο αιτείτο να ανασταλεί κάθε περαιτέρω πρόοδος του Διαγωνισμού, να διατάξει τον Αναθέτοντα Φορέα ή/και στις αρμόδιες Επιτροπές ή/και Όργανα του Διαγωνισμού την αναστολή κάθε ενέργειας προς συνέχιση του Διαγωνισμού αφενός χωρίς τον προσφεύγοντα, και ιδίως την επιστροφή σε αυτόν της εγγυητικής επιστολής ή/και της προσφοράς του, την κατακύρωση του 2018 Ανοικτού Διαγωνισμού στον προσωρινό ανάδοχο, και σε κάθε περίπτωση σε ανάθεση και σύναψη της σχετικής σύμβασης, ή, σε κάθε περίπτωση, να διατάξει κάθε κατάλληλο μέτρο, μέχρι την ολοκλήρωση κάθε προβλεπόμενου σταδίου παροχής προσωρινής δικαστικής προστασίας σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία, ή σύμφωνα με οποιοδήποτε άλλο νομοθέτημα την αντικαταστήσει, άλλως μέχρις εξαντλήσεως των υπό του Νόμου προβλεπόμενων διαδικασιών και ενδίκων βοηθημάτων και μέσων, ενώπιον των αρμοδίων εθνικών και κοινοτικών οργάνων και Δικαστηρίων, για όλους τους ως άνω αναφερόμενους λόγους και αιτίες. Επί του αιτήματος του εκδόθηκε η με αριθμό Α 384/2018 απόφαση της ΑΕΠΠ.

Αφού άκουσε την εισηγήτρια Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη

Αριθμός Απόφασης: 816 / 2018

και μελέτησε το σύνολο των εγγράφων του φακέλου,

σκέφτηκε κατά νόμο και έκανε ομοφώνως δεκτά τα εξής:

1. Επειδή για την άσκηση της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής ο προσφεύγων κατέβαλε παράβολο συνολικού ποσού 1.897,60 Ευρώ (κωδικός e-Παραβόλου 228992941958 1009 0090), σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 5 ΠΔ 39/2017 (363 παρ. 1 Ν.4412/2016). Το εν λόγω ποσό αντιστοιχεί στο νόμιμο παράβολο δεδομένου ότι η προϋπολογιζόμενη δαπάνη του διαγωνισμού στο πλαίσιο του οποίου προσφεύγει ο προσφεύγων ανέρχεται στο ποσό των 379.516,13 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ. Το εν λόγω ποσό πληρώθηκε σύμφωνα με το προσκομιζόμενο e-παράβολο αυτόματης δέσμευσης ποσού 1.897,60€, το οποίο έχει εκδοθεί για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.), και επιπλέον έχει δεσμευτεί για την ΑΕΠΠ.

2. Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, στις 16-08-2018, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1γ του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 γ του Ν. 4412/2016, δεδομένου ότι η προθεσμία άσκησης αυτής έληγε 10 ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλομένης στην προσφεύγουσα, η οποία πραγματοποιήθηκε στις 06-08-2018, μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. Η εν λόγω προσφυγή αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 16-08-2018 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή η ΑΕΠΠ είναι αρμόδια για την εξέταση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής και λόγω ποσού (345 παρ.1 Ν.4412/2016, 6 παρ.1 Ν.4412/2016).

5. Επειδή με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή της ο προσφεύγων προβάλλει ότι: *«Η προσβαλλομένη απόφαση, καθώς και οι συμπροσβαλλόμενες με αυτήν πράξεις, είναι μη ορθές, εντελώς αυθαίρετες, νόμω ανεπέριστες και παντελώς αναιτιολόγητες, παραβιάζουν το εθνικό και ενωσιακό δίκαιο, την Διακήρυξη και τους*

Αριθμός Απόφασης: 816 / 2018

κανόνες του υγιούς και ελεύθερου ανταγωνισμού, έχουν εκδοθεί κατά παράβαση των αρχών που διέπουν τις δημόσιες συμβάσεις και τις διαγωνιστικές διαδικασίες και κατά συνέπεια είναι προδήλως παράνομες και αβάσιμες και πρέπει να ακυρωθούν, άλλως εξαφανισθούν, άλλως ανακληθούν, άλλως τροποποιηθούν, άλλως μεταρρυθμιστούν για τους εξής παραδεκτούς, νόμιμους και βάσιμους λόγους. Ειδικότερα: Το ΤΕΥΔ που υπέβαλε ο προσφεύγων στην εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία είναι νομίμως, προσηκόντως και ορθώς (χρονικά) υπογεγραμμένο. Το γεγονός ότι το ΤΕΥΔ του προσφεύγοντα είναι προγενέστερα υπογεγραμμένο (31.05.2018) από την υπογραφή της τεχνικής του προσφοράς (01.06.2018) (που υπέβαλε ο προσφεύγων) και δη είναι προγενέστερα υπογεγραμμένο από την υποβολή της προσφοράς του (08.06.2018) στο Σύστημα, στην προκειμένη διαγωνιστική διαδικασία, ουδεμία επιρροή ασκεί το γεγονός αυτό στη νομική ορθότητα και πληρότητα αυτού (ΤΕΥΔ). Από κανένα σημείο της Διακήρυξης, νόμου ή κατευθυντήριας οδηγίας ή διευκρίνισης προκύπτει ότι το ΤΕΥΔ που ένας οικονομικός φορέας υποβάλει σε διαγωνιστική διαδικασία πρέπει να φέρει την ίδια ημερομηνία με την υποβολή της προσφοράς. Συνεπώς, ουδεμία πλημμέλεια στην υπογραφή του ΤΕΥΔ υφίσταται και ουδένος λόγος αποκλεισμού της προσφοράς του προσφεύγοντα υφίσταται λόγω της μη ψηφιακής υπογραφής του ΤΕΥΔ από το νόμιμο εκπρόσωπο της Εταιρείας του την ίδια ημέρα με την υποβολή της προσφοράς του στο Σύστημα. Περαιτέρω, από κανένα σημείο της Διακήρυξης και του νόμου 4412/2016 προκύπτει ότι ο λόγος για τον οποίο απορρίφθηκε η προσφορά του προσφεύγοντα συνιστά λόγο απόρριψης της προσφοράς διαγωνιζομένου οικονομικού φορέως, καθώς οι λόγοι απόρριψης των προσφορών των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων απαριθμούνται περιοριστικά τόσο στο νόμο όσο και στη διακήρυξη και εν προκειμένω, στο άρθρο 2.4.6 της επίδικης Διακήρυξης, ενώ σε κάθε περίπτωση η επίδικη Διακήρυξη περιέχει ασάφεια ως προς το σημείο αυτό».

6. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και με προφανές έννομο συμφέρον, άμεσο, προσωπικό και ενεστώς, ο προσφεύγων στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης πράξης της αναθέτουσας αρχής, με την οποία απορρίφθηκε η τεχνική του προσφορά, αιτούμενος την ακύρωση της, αφού ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι έχει υποβάλλει νομίμως, εμπροθέσμως και προσηκόντως την εν γένει προσφορά του, το ΤΕΥΔ και την τεχνική του προσφορά, ενώ κατά παράβαση της κείμενης νομοθεσίας και της Διακήρυξης αυτή απορρίφθηκε και αποκλείστηκε από το στάδιο αξιολόγησης

Αριθμός Απόφασης: 816 / 2018

των τεχνικών και οικονομικών προσφορών, και επομένως εύλογα προσδοκά να του ανατεθεί η εν λόγω σύμβαση, σε περίπτωση που ευδοκιμήσει η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή.

7. Επειδή, με το υπ' αριθ. πρωτ. 1.2.1/1278/24-08-2018 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή εκφράζει τις απόψεις της επί της εν λόγω Προσφυγής.

8. Επειδή η επίδικη Διακήρυξη, μεταξύ άλλων, ορίζει ότι: «1.5 Προθεσμία υποβολής προσφορών και διενέργεια διαγωνισμού. Η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των ηλεκτρονικών προσφορών είναι η 09.06.2018, ημέρα Σάββατο και ώρα 23:59. Η διαδικασία θα διενεργηθεί με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.), η οποία είναι προσβάσιμη μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, την 11.06.2018 ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:00 π.μ. ... 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών. Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, και 2.2.6 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) (B/3698/16-11-2016), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα II το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΤΕΥΔ καταρτίζεται από τους αναθέτοντες φορείς βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Α της Απόφασης 158/2016 της ΕΑΑΔΗΣΥ και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες της Κατευθυντήριας Οδηγίας 15/2016 (ΑΔΑ: ΩΧΟΓΟΞΤΒ-ΑΚΗ). Το ΤΕΥΔ σε επεξεργάσιμη μορφή είναι αναρτημένο στην ιστοσελίδα της ΕΑΑΔΗΣΥ (www.eaadhsy.gr) και (www.hsppa.gr). Σε όλες τις περιπτώσεις, όπου περισσότερα από ένα φυσικά πρόσωπα είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου ενός οικονομικού φορέα ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό, υποβάλλεται ένα Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), το οποίο υπογράφεται, το οποίο είναι δυνατό να φέρει μόνο την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα ως

Αριθμός Απόφασης: 816 / 2018

προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3.1 της παρούσας για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησης του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης. Στην περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), υποβάλλεται χωριστά από κάθε μέλος της ένωσης. ... 2.4 Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών. 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών. Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης για το σύνολο των υπηρεσιών. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές. Η ένωση οικονομικών φορέων υποβάλλει κοινή προσφορά, η οποία υπογράφεται υποχρεωτικά ηλεκτρονικά είτε από όλους τους οικονομικούς φορείς που αποτελούν την ένωση, είτε από εκπρόσωπό τους νομίμως εξουσιοδοτημένο. Στην προσφορά απαραίτητως πρέπει να προσδιορίζεται η έκταση και το είδος της συμμετοχής του (συμπεριλαμβανομένης της κατανομής αμοιβής μεταξύ τους) κάθε μέλους της ένωσης, καθώς και ο εκπρόσωπος/συντονιστής αυτής. 2.4.2 Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών Ηλεκτρονική υποβολή προσφορών θα γίνεται κατά το χρονικό διάστημα από 05.06.2018 έως και 09.06.2018 και ώρα 23:59. 2.4.2.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερόμενους ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη, στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο ν.4412/2016, ιδίως άρθρα 36 και 37 και την Υπουργική Απόφαση αριθ. 56902/215 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ)». Για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό το οποίο χορηγήθηκε από έναν εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που

Αριθμός Απόφασης: 816 / 2018

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)» και να εγγραφούν στο ηλεκτρονικό σύστημα (ΕΣΗΔΗΣ- Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr) ακολουθώντας την διαδικασία εγγραφής του άρθρου 5 της ίδιας Υ.Α. 2.4.2.2. 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 258 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, ο αναθέτων φορέας θα ρυθμίσει τα της συνέχειας του διαγωνισμού με σχετική ανακοίνωσή του. ... 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 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. Από τον προσφέροντα σημαίνονται με χρήση του σχετικού πεδίου του συστήματος τα στοιχεία εκείνα της προσφοράς του που έχουν εμπιστευτικό χαρακτήρα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 257 του ν. 4412/16. Εφόσον ένας οικονομικός φορέας χαρακτηρίζει πληροφορίες ως εμπιστευτικές, λόγω ύπαρξης τεχνικού ή εμπορικού απορρήτου, στη σχετική δήλωσή του, αναφέρει ρητά όλες τις σχετικές διατάξεις νόμου ή διοικητικές πράξεις που επιβάλλουν την εμπιστευτικότητα της συγκεκριμένης πληροφορίας. Δεν χαρακτηρίζονται ως εμπιστευτικές πληροφορίες σχετικά με τις τιμές μονάδας, τις προσφερόμενες ποσότητες, την οικονομική προσφορά και τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς που χρησιμοποιούνται για την αξιολόγησή της. 2.4.2.4. Οι οικονομικοί φορείς συντάσσουν την τεχνική και οικονομική τους προσφορά συμπληρώνοντας τις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος. Στην συνέχεια το σύστημα παράγει τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία τα οποία υπογράφονται ηλεκτρονικά και υποβάλλονται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική

Αριθμός Απόφασης: 816 / 2018

ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ηλεκτρονικού αρχείου pdf (το οποίο θα υπογραφεί ηλεκτρονικά) πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf. 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. Από το Σύστημα εκδίδεται ηλεκτρονική απόδειξη υποβολής προσφοράς, η οποία αποστέλλεται στον οικονομικό φορέα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στον αναθέτοντα φορέα, (Αιόλου 100 2ος όροφος γραφείο 202), σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν. 4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι ενδεικτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). 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. Ο αναθέτων φορέας 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. ... 2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά». 2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) Το τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.1. της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το

Αριθμός Απόφασης: 816 / 2018

σχετικό πρότυπο ΤΕΥΔ το οποίο έχει αναρτηθεί, και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου doc, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα ΙΙ.), β) εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 302 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης. γ) Παραστατικό εκπροσώπησης, αν οι οικονομικοί φορείς συμμετέχουν με αντιπρόσωπό τους. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν το Τ.Ε.Υ.Δ. για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση. Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής προσκομίζεται σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο) εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή. 2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από τον αναθέτοντα φορέα με το κεφάλαιο Τεχνική Περιγραφή 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 υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν. ... 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Ο αναθέτων φορέας με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας διακήρυξης. γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν

Αριθμός Απόφασης: 816 / 2018

είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016. δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές, στ) η οποία δεν πληροί τις απαιτήσεις που ορίζονται στην Τεχνική Περιγραφή Απαιτήσεων του Παραρτήματος Ι, ζ) η οποία είναι υπό αίρεση, η) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και την τεχνική περιγραφή απαιτήσεων της σύμβασης». 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου-Δικαιολογητικά. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, ο αναθέτων φορέας 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 είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, 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 -2.2.6 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. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή. Με την παραλαβή 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. Αν μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση και κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης, μέσω του Συστήματος, ειδοποίησής του. Ο αναθέτων φορέας μπορεί αιτιολογημένα να παρατείνει την ως άνω προθεσμία κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες. Όσοι υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν. Απορρίπτεται

Αριθμός Απόφασης: 816 / 2018

η προσφορά του προσωρινού ανάδοχου, καταπίπτει υπέρ του αναθέτοντος φορέα 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 Τ.Ε.Υ.Δ., 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 εκπροθέσμως, 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, Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης του αναθέτοντος φορέα για μετ'άβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Τ.Ε.Υ.Δ., ότι πληροί, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ του αναθέτοντος φορέα η εγγύηση συμμετοχής του. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υποβάλλει αληθή ή ακριβή δήλωση ή δεν προσκομίσει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά ή δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4 -2.2.8 της παρούσας διακήρυξης, η διαδικασία ματαιώνεται. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή του Διαγωνισμού και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο του αναθέτοντος φορέα για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών και της εισήγησης της Επιτροπής επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης».

9. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 79 του Ν. 4412/2016 «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής», με το οποίο ενσωματώθηκε στην ελληνική έννομη τάξη το άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ)» «1. ... 2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων

Αριθμός Απόφασης: 816 / 2018

«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 και δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεσης σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α` 30). Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων. 3. ... 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. Μέχρι την έκδοση του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986».

10. Επειδή, με την υπ` αριθ. 158/2016 (ΦΕΚ Β` 3698/16.11.2016) απόφαση της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) εγκρίθηκε το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.) του άρθρου 79 παρ. 4 του Ν. 4412/2016 (Α` 147), για διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης κάτω των ορίων των οδηγιών. Επιπροσθέτως, με την Κατευθυντήρια Οδηγία υπ' αριθ. 15 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. διευκρινίσθηκαν οι οδηγίες συμπλήρωσης για το Τ.Ε.Υ.Δ. του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016.

11. Επειδή, κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων, το Ε.Ε.Ε.Σ. αποτελεί πρότυπο τεύχος με δεσμευτική ισχύ, το οποίο χρησιμοποιείται υποχρεωτικά από τις αναθέτουσες αρχές σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων του Βιβλίου Ι του Ν.4412/2016 άνω των ορίων, προκειμένου οι συμμετέχοντες στις ως άνω διαγωνιστικές διαδικασίες, κατά το χρόνο υποβολής των αιτήσεων συμμετοχής ή των προσφορών τους να δηλώνουν υπεύθυνα ότι, αντιστοίχως προς τις απαιτήσεις της

Αριθμός Απόφασης: 816 / 2018

διακήρυξης, δεν εμπíπτουν στις καταστάσεις εκείνες που συνιστούν λόγους αποκλεισμού, όπως και ότι πληρούν τα ανάλογα με τη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικής επιλογής, ως προκαταρκτική απόδειξη της προσωπικής τους κατάστασης, ώστε να θεμελιώσουν κατ' αρχήν το δικαίωμα συμμετοχής τους στο διαγωνισμό (βλ. Α.Ε.Π.Π 524/2018), ενώ τα αυτά ισχύουν και στην περίπτωση του Τ.Ε.Υ.Δ. αναφορικά με διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων του Βιβλίου Ι του Ν.4412/2016 κών των ορίων.

12. Επειδή, από την επισκόπηση των εγγράφων της προσφοράς του προσφεύγοντα προκύπτει ότι το Τ.Ε.Υ.Δ. που έχει υποβάλει φέρει την ψηφιακή υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου του,, η οποία υπογραφή, φέρει ημερομηνία 31-05-2018, η τεχνική του προσφορά φέρει ομοίως την ψηφιακή υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου του, Πασχαλίδη Ιωάννη, η οποία υπογραφή, φέρει ημερομηνία 01-06-2018, ενώ ο φάκελος Δικαιολογητικά Συμμετοχής/Τεχνική προσφορά αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του επίδικου Διαγωνισμού, στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. την 08-06-2018. Με άλλα λόγια το Τ.Ε.Υ.Δ. και η τεχνική προσφορά του προσφεύγοντα υπογράφηκαν ηλεκτρονικά σε χρόνο προγενέστερο της τελικής υποβολής του φακέλου Δικαιολογητικά Συμμετοχής/Τεχνική προσφορά από τον προσφεύγοντα.

13. Επειδή, έχει κριθεί συναφώς ότι τυχόν ασάφειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική, κατά την κρίση της Διοίκησης (λόγω της προβαλλόμενης απ' αυτήν ασάφειας), προσφορά τους (ΕΑΣΤΕ 423, 424, 425/2011). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, έκδ. θ', σελ. 776).

14. Επειδή και σε κάθε περίπτωση από τη Διακήρυξη, (βλ. σκέψη 8 της παρούσας), επειδή δεν οριζόταν σαφώς ότι το προσκομιζόμενο Τ.Ε.Υ.Δ. και η

Αριθμός Απόφασης: 816 / 2018

τεχνική προσφορά θα έπρεπε να φέρει ως ημερομηνία υπογραφής αυτήν της κατάθεσης της οικονομικής προσφοράς, που στην προκείμενη περίπτωση έλαβαν χώρα στις 31-05-2018 και 01-06-2018 αντίστοιχα, ήτοι οκτώ και επτά ημέρες αντίστοιχα νωρίτερα από την κατάθεση του φακέλου των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς του προσφεύγοντα, που κατατέθηκε στις 08-06-2018, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι δεν δύναται νομίμως να αποκλεισθεί η προσφορά για τον λόγο αυτόν, αφού ως αναφέρθηκε η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα.

15. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή στις απόψεις της βασίζει τον αποκλεισμό του προσφεύγοντα σε παλαιότερη νομολογία του Σ.τ.Ε, σύμφωνα με την οποία η ημερομηνία σύνταξης της υπεύθυνης δήλωσης, η οποία προσκομίζεται στους δημόσιους διαγωνισμούς ως δικαιολογητικό περί μη πλήρωσης των λόγων αποκλεισμού και πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής στο πρόσωπο των διαγωνιζομένων, πρέπει να συμπίπτει με την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, ούτως ώστε να καλύπτει κατά τη ρητή απαίτηση του νόμου και την ημερομηνία αυτή, δεδομένου ότι η υπεύθυνη δήλωση μπορεί να αφορά αποκλειστικώς και μόνον γεγονότα παρόντα ή παρελθόντα, όχι όμως μέλλοντα (Ε.Α. ΣτΕ 273/2012, 163/2010, 967/2009, 685/2009, 1062/2009, 380/2009, 1211/2008, 1337/2008, 1377/2008, 938/2007, ΔΕφΑΘ 476/2014), καθώς και στην Α.Ε.Π.Π. 136/2017.

16. Επειδή λαμβανομένου υπόψη ότι στα άρθρα 36 και 37 του Ν. 4412/2016, καθώς και στην κατ' εξουσιοδότηση αυτών εκδοθείσα ΚΥΑ 56902/215/02.06.2017 (ΦΕΚ Β' 1924) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ», καθιερώνεται η χρήση της ψηφιακής υπογραφής, εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό (άρθρο 8 της υπόψη ΚΥΑ), για τα κατά περίπτωση έγγραφα που έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τους ίδιους τους οικονομικούς φορείς και τα οποία υποβάλλονται μέσω του συστήματος προκύπτει ότι έχει μεταβληθεί ουσιωδώς η εν γένει φιλοσοφία πραγματοποίησης των διαγωνιστικών διαδικασιών των δημοσίων συμβάσεων, μετατρέποντας το προσυμβατικό στάδιο των δημοσίων συμβάσεων σε μια ως επί το πλείστον

Αριθμός Απόφασης: 816 / 2018

ηλεκτρονική διαδικασία που πόρρω απέχει από εκείνη σύμφωνα με την οποία είχε καθιερωθεί η προαναφερόμενη νομολογία.

17. Επειδή και *obiter dictum* αναφέρεται ότι με το άρθρο 3 «Απλούστευση διαδικασιών προμηθειών Δημοσίου» του Ν. 4250/2014 (ΦΕΚ Α 74/26.3.2014) «Διοικητικές Απλουστεύσεις - Καταργήσεις, Συγχωνεύσεις Νομικών Προσώπων και Υπηρεσιών του Δημοσίου Τομέα - Τροποποίηση Διατάξεων του π.δ. 318/1992 (Α 161) και λοιπές ρυθμίσεις» - ως η Διακήρυξη αναφέρει ως εφαρμοστέα νομοθεσία - ορίζεται ότι «*Η περίπτωση 1β του άρθρου 6 του π.δ. 118/2007 (Α 150) «Κανονισμός Προμηθειών Δημοσίου (ΚΠΔ)*», αντικαθίσταται ως εξής: «β. Υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 (Α 75), όπως εκάστοτε ισχύει, στην οποία: 1. Να αναγράφονται τα στοιχεία του διαγωνισμού ή διαδικασίας ανάθεσης στον οποίο συμμετέχουν. 2. Να δηλώνεται ότι, μέχρι και την ημέρα υποβολής της προσφοράς τους, δεν έχουν καταδικασθεί με αμετάκλητη απόφαση για κάποιο αδίκημα από τα αναφερόμενα στην περίπτωση (1) του εδαφίου α της παρ. 2 του παρόντος άρθρου, δεν τελούν σε κάποια από τις αναφερόμενες στην περίπτωση (2) του εδαφίου α της παρ. 2 του παρόντος άρθρου καταστάσεις, είναι φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμεροι ως προς τις υποχρεώσεις τους της περίπτωσης (3) του εδαφίου α της παρ. 2 του παρόντος άρθρου, είναι εγγεγραμμένοι στο οικείο Επιμελητήριο ή ασκούν γεωργικό ή κτηνοτροφικό επάγγελμα, κατά περίπτωση, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση (4) του εδαφίου α της παρ. 2 και στην περίπτωση (3) του εδαφίου β της παρ. 2 του παρόντος, δεν τελούν σε κάποια, από τις αναφερόμενες στην περίπτωση (2) του εδαφίου γ της παρ. 2 του παρόντος άρθρου, κατάσταση. 3. Να αναλαμβάνεται η υποχρέωση για την έγκαιρη και προσήκουσα προσκόμιση των δικαιολογητικών της παρ. 2 του παρόντος άρθρου και σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις του άρθρου 20 του παρόντος. Η ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση φέρει ημερομηνία εντός των τελευταίων τριάντα ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών και δεν απαιτείται βεβαίωση του γνησίου της υπογραφής από αρμόδια διοικητική αρχή ή τα ΚΕΠ, ακόμα και αν άλλως ορίζεται στην εκάστοτε προκήρυξη».

18. Επειδή, εντούτοις, στο άρθρο 377 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «1. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου καταργούνται οι διατάξεις: ... (59) του π.δ. 118/2007 (Α` 150)». Ετέρωθεν, από την διάταξη του άρθρου 3 του Ν. 4250/2014,

Αριθμός Απόφασης: 816 / 2018

προκύπτει η βούληση του νομοθέτη προς απλούστευση των διαδικασιών των προμηθειών του δημοσίου, ως πιλοφορείται άλλωστε και το άρθρο αυτό. Στο πλαίσιο αυτό εντασσόταν και η δυνατότητα η Υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 να φέρει ημερομηνία εντός των τελευταίων τριάντα ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών και χωρίς να απαιτείται βεβαίωση του γνησίου της υπογραφής από αρμόδια διοικητική αρχή ή τα ΚΕΠ. Εντούτοις, η δυνατότητα αυτή αναφερόταν στην Υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 του π.δ. 118/2007 (Α 150) «Κανονισμός Προμηθειών Δημοσίου (ΚΠΔ)», το οποίο, ως προελέχθη, έχει καταργηθεί σύμφωνα με το άρθρο 377 του Ν. 4412/2016 από την έναρξη ισχύος αυτού.

19. Επειδή, από τα ανωτέρω προκύπτει ότι με την καθιέρωση της ψηφιακής υπογραφής στη διαδικασία διεξαγωγής των διαγωνιστικών διαδικασιών των δημοσίων συμβάσεων παρέλκει πλέον για τους ηλεκτρονικούς διαγωνισμούς η υποχρέωση θεώρησης του γνησίου της υπογραφής που ίσχυε για τις αντίστοιχες υπεύθυνες δηλώσεις και δεν έχει πρακτική εφαρμογή η κατά τη νομολογία απαίτηση οι ως άνω ημερομηνίες να συμπίπτουν και με την ημερομηνία θεώρησης του γνησίου της υπογραφής της υπεύθυνης δήλωσης (στην προϊσχύουσα μορφή της), καθώς μόνον η ψηφιακή υπογραφή αρκεί για να προσδώσει στο έγγραφο του Ε.Ε.Ε.Σ./Τ.Ε.Υ.Δ. βέβαιη χρονολογία. Εντούτοις και αναφορικά με το ζήτημα της ημερομηνίας υπογραφής του Τ.Ε.Υ.Δ και αν ακόμα ήθελε θεωρηθεί ότι υφίσταται κενό, αφού ούτε στο νόμο, ούτε στην υπόψη Διακήρυξη, αλλά ούτε και στις Αποφάσεις/ Οδηγίες της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. περί συμπλήρωσης αυτού, του Τ.Ε.Υ.Δ., ορίζεται κάτι σχετικό με την ημερομηνία της υπογραφής του, ανακύπτει το ζήτημα αν μετά την κατάργηση του π.δ. 118/2007 εξακολουθεί να ισχύει η ρύθμιση του άρθρου 3 του Ν. 4250/2014 και συνεπώς αρκεί το Τ.Ε.Υ.Δ. να φέρει ημερομηνία εντός των τελευταίων τριάντα ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών ή θα πρέπει για το ζήτημα αυτό να ισχύει η ρύθμιση της παλαιότερης πάγιας νομολογίας σύμφωνα με την οποία η ημερομηνία σύνταξης της υπεύθυνης δήλωσης, η οποία προσκομίζεται στους δημόσιους διαγωνισμούς ως δικαιολογητικό περί μη πλήρωσης των λόγων αποκλεισμού και πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής στο πρόσωπο των διαγωνιζομένων, πρέπει να συμπίπτει με την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς.

Αριθμός Απόφασης: 816 / 2018

20. Επειδή, και στην περίπτωση αυτή θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι για την ταυτότητα του νομικού λόγου το έντυπο του Τ.Ε.Υ.Δ. του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση με τις συνέπειες του ν. 1599/1986, έχει διαδεχθεί κατ' ουσίαν το έντυπο της Υπεύθυνης δήλωσης της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 (Α 75) του π.δ. 118/2007 (Α 150) «Κανονισμός Προμηθειών Δημοσίου (ΚΠΔ)» και συνεπώς η σαφής βούληση του νομοθέτη περί απλούστευσης των διαδικασιών των προμηθειών του δημοσίου θα πρέπει να τυγχάνει εφαρμογής και όσον αφορά το έντυπο του Τ.Ε.Υ.Δ. και κατ' ακολουθίαν η ρύθμιση του άρθρου 3 του Ν. 4250/2014, ήτοι το Τ.Ε.Υ.Δ. να φέρει ημερομηνία εντός των τελευταίων τριάντα ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών, θα πρέπει να εφαρμοσθεί και στην περίπτωση αυτή.

21. Επειδή, η ως άνω ερμηνεία περί εφαρμογής της ρύθμισης του άρθρου 3 του Ν. 4250/2014, ήτοι το Τ.Ε.Υ.Δ. να φέρει ημερομηνία εντός των τελευταίων τριάντα ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών, στοιχεί τόσο με την αρχή της επιείκειας όσο και με αυτή της εύλογης εμπιστοσύνης του διοικούμενου, αφού οι υπόψη αρχές θα πλήττονταν βάναυσα σε περίπτωση εφαρμογής της αυστηρότερης ερμηνείας που γινόταν δεκτή από την προϊσχύσασα νομολογία, σε κάθε δε περίπτωση η υπόψη ερμηνεία επιβάλλεται για λόγους ασφάλειας δικαίου να δίδεται σε περιπτώσεις ως εν προκειμένω, αφ' ης στιγμής η Διακήρυξη ρητώς αναφέρεται στην εφαρμογή του άρθρου 3 του Ν. 4250/2014, όπως στην υπό κρίση περίπτωση.

22. Επειδή και σε κάθε περίπτωση το άρθρο 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης πρέπει να συντρέχουν και κρίνονται σε τρία (3) χρονικά σημεία, ήτοι κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών (κατακύρωση) του άρθρου 80 και κατά τη σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 105 παρ. 3 περ. γ' του Ν. 4412/2016, ενώ 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: 816 / 2018

23. Επειδή, από τα προαναφερόμενα άρθρο 104 του Ν. 4412/2016 και 3.2. της επίδικης Διακήρυξης προκύπτει ότι ο οικονομικός φορέας που θα αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος θα πρέπει να προσκομίσει και σε έντυπη μορφή τα απαραίτητα δικαιολογητικά προς απόδειξη των δηλωθέντων στο Τ.Ε.Υ.Δ. σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι οι προϋποθέσεις συμμετοχής και τα κριτήρια επιλογής που βεβαιώνονται με το Τ.Ε.Υ.Δ. θα ελεγχθούν και θα πιστοποιηθούν και σε έτερο μεταγενέστερο χρόνο.

24. Επειδή η ΑΕΠΠ έχει κρίνει όμοια με αποφάσεις της (βλ. ενδεικτικά ΑΕΠΠ 524/2018).

25. Επειδή, τούτων δοθέντων θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι παράνομα η Αναθέτουσα Αρχή απέρριψε την τεχνική προσφορά του προσφεύγοντα λόγω προγενέστερης υπογραφής του ΤΕΥΔ από τον χρόνο που υπέβαλλε την προσφορά του.

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

27. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. Απόφαση του Συμβουλίου Διεύθυνσης της που ελήφθη κατά την 934/30.07.2018 (θέμα 4ο) συνεδρίασή του, όπως αυτή περιλαμβάνεται στο με Α.Π. 1.1.1/2030/31.07.2018 έγγραφο της Δ/σης Διοίκησης & Οργάνωσης/ Γραμματεία Συμβουλίου Διεύθυνσης των προς τη Διεύθυνση Προμηθειών των και καταχωρήθηκε την 02.08.2018 [946/02.08.2018] στο βιβλίο που τηρείται στη Διεύθυνση Προμηθειών των, με την οποία έγιναν αποδεκτά τα από 11.07.2018 και 20.07.2018 Πρακτικά Αξιολόγησης της αρμόδιας Επιτροπής του ελεγχόμενου, μέσα στα πλαίσια του ανοικτού Διαγωνισμού της ΑΑ, με αριθμό 2018, για την παροχή υπηρεσιών διανομής μονάδων Αττικής, με προϋπολογισμό ευρώ 379.516,13 € πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι

Αριθμός Απόφασης: 816 / 2018

ευρώ 470.600,00€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής. Σημειώνεται ότι ο επίδικος διαγωνισμός φέρει συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 59066.

Ορίζει την επιστροφή του παράβολου.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 18-09-2018 και καταχωρήθηκε στο Βιβλίο Αποφάσεων της ΑΕΠΠ την 04-10-2018.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

ΟΛΓΑ ΘΑΝΟΥ