

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 13 Ιανουαρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 6.12.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1751/7.12.2022 προδικαστική προσφυγή της ένωσης οικονομικών φορέων με την επωνυμία «... ΙΚΕ» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ..., ... αρ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στην ..., ... και ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης με αριθμό .../.../-...-2022 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκε το από2022 πρακτικό αποσφράγισης και ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης για το διακριτό Τμήμα 2 της υπό ανάθεση σύμβασης, κατά το μέρος που με την άνω απόφαση αποφασίστηκε η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας ένωσης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ 39/2017, με κωδικό ... ηλεκτρονικό παράβολο ποσού 2.887,50€, όπως αυτό υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία χωρίς Φ.Π.Α. του τμήματος της σύμβασης για το οποίο ασκείται η προσφυγή, δηλαδή εν προκειμένω του Τμήματος 2 εκτιμώμενης άνευ Φ.Π.Α. αξίας 577.500,00€.

2. Επειδή δυνάμει της με αριθμό .../.../-...-2022 διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε διεθνής ανοικτός ηλεκτρονικός

διαγωνισμός άνω των ορίων για την ανάδειξη αναδόχου παροχής υπηρεσιών διαμονής των δικαιούχων στέγασης φοιτητών των ... , &στις πόλεις της ..., του ..., της και της, για το χρονικό διάστημα από 01.09.2022 έως 31.08.2023. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται έως του ποσού των 6.516.510,00€ συμπεριλαμβανομένου έως 24% ΦΠΑ (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: € 5.255.250,00, ΦΠΑ έως: € 1.261.260,000). Στον προϋπολογισμό περιλαμβάνεται και η δαπάνη για το φόρο διαμονής έως του ποσού των 375.375,00€. Οι υπηρεσίες της σύμβασης διαιρούνται σε δύο διακριτά τμήματα και περιλαμβάνουν συνοπτικά: ΤΜΗΜΑ 1: ..., προϋπολογισμού 5.800.410,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, και ΤΜΗΜΑ 2: ..., προϋπολογισμού 716.100,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%. Προσφορές υποβάλλονται για ένα μόνο ή και για τα δύο τμήματα, αλλά για το σύνολο των ζητούμενων υπηρεσιών κάθε τμήματος. Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής. Η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη προς δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις .../.../2022, το δε πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις .../.../2022 με μοναδικό ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό

3. Επειδή σύμφωνα με τη διακήρυξη ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η .../.../2022 και ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού η .../.../2022. Στον διαγωνισμό, για το Τμήμα 2 αυτού, προσφορά υπέβαλαν δύο (2) οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα ένωση και ο οικονομικός φορέας «... Α.Ε.». Με την υπ' αριθ. .../.../... ... 2022 απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το Πρακτικό Νο1 της Επιτροπής του διαγωνισμού και αποφασίστηκε η αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής και της προσφοράς της προσφεύγουσας και η απόρριψη της προσφοράς του έτερου συμμετέχοντος οικονομικού φορέα. Ακολούθως, με την υπ' αριθ. .../.../... ... 2022 απόφαση του Δ.Σ. επικυρώθηκε το Πρακτικό αποσφράγισης, ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης τεχνικής προσφοράς (για το Τμήμα 2) και αποφασίστηκε η αποδοχή της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας, η οποία βαθμολογήθηκε με 100 βαθμούς και η πρόκρισή της στο επόμενο

στάδιο της αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών. Με την .../.../... 2022 απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το Πρακτικό ελέγχου οικονομικής προσφοράς για το Τμήμα 2 και αναδείχθηκε η προσφεύγουσα προσωρινή ανάδοχος του επίμαχου Τμήματος 2 του διαγωνισμού. Κατόπιν τούτου, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αρ. πρωτ. .../.../... 2022 έγγραφό της, κοινοποιηθέν δια της «Επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις .../.../2022, κάλεσε την προσφεύγουσα ένωση να υποβάλλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την άνω πρόσκληση τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Η προσφεύγουσα, κατόπιν υποβολής αιτήματος παράτασης της άνω προθεσμίας, το οποίο εγκρίθηκε με την .../.../...-2022 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, υπέβαλε στις .../.../2022 προσηκόντως και εμπροθέσμως στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Τέλος, με την .../.../... 2022 απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το Πρακτικό αποσφράγισης και ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης και αποφασίστηκε η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας, καθώς κρίθηκε ότι δεν προσκόμισε τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης σε έντυπη μορφή καθώς και διότι υπέβαλε υπεύθυνη δήλωση περί βεβαίωσης της ακρίβειας των εγγράφων άνευ ψηφιακής υπογραφής. Ειδικότερα, στο επικυρωθέν από ... 2022 Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού διαλαμβάνονται επί λέξει τα ακόλουθα: «....Ακολούθως, η Επιτροπή, αφού έλαβε υπόψη τα οριζόμενα στην Διακήρυξη του Διαγωνισμού και ιδίως το άρθρο 3.2. αυτής, διαπίστωσε ότι δεν έχουν προσκομιστεί σε έντυπη μορφή και σε κλειστό φάκελο, τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Ειδικότερα, διαπιστώθηκε ότι προσκομίστηκε μόνο υπεύθυνη δήλωση περί βεβαίωσης της ακρίβειας όλων των ιδιωτικών προσκομιζόμενων εγγράφων, η οποία δεν φέρει ψηφιακή υπογραφή, γεγονός που επισύρει την απόρριψη της προσφοράς της εφόσον αποδεικνύεται ότι ο προσωρινός ανάδοχος δεν διαθέτει προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή, όπως απαιτείται από το κανονιστικό πλαίσιο της Διακήρυξης. Συνεπώς, σύμφωνα με τον όρο 3.2 της Διακήρυξης, η προσφορά της προσωρινής αναδόχου πρέπει να απορριφθεί εφόσον δεν υποβλήθηκαν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή νομίμως επικυρωμένα αντίγραφα των

δικαιολογητικών κατακύρωσης....Για τους λόγους αυτούς, εισηγείται ομόφωνα την απόρριψη της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου για την ανάθεση του Τμήματος 2 της σύμβασης...». Κατά της τελευταίας αυτής απόφασης της αναθέτουσας αρχής, με την οποία κατ' επικύρωση του οικείου Πρακτικού της Επιτροπής του διαγωνισμού αποφασίζεται η απόρριψη της προσφοράς της, στρέφεται η προσφεύγουσα και ζητά την ακύρωσή της για τους λόγους που αναπτύσσονται στην υπό εξέταση προσφυγή.

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας του, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, αφού η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις .../.../2022 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις .../.../2022, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση, ενώ επίσης ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και είναι ψηφιακά υπογεγραμμένη. Επιπλέον, η προσφυγή ασκείται με προφανές έννομο συμφέρον, καθώς με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκαν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και αποκλείστηκε η προσφορά της προσφεύγουσας.

6. Επειδή, με την .../2022 Πράξη της Προέδρου του 6ου Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλλει τις απόψεις της επί της προσφυγής.

7. Επειδή η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στην ΕΑΔΗΣΥ και στην προσφεύγουσα στις .../.../2022 τις με αρ. πρωτ. .../.../15.12.2022 απόψεις της, με τις οποίες, κατόπιν σύντομου ιστορικού, ζητά την απόρριψη της προσφυγής, εμμένοντας στη διατυπωθείσα κρίση της Επιτροπής του διαγωνισμού περί μη πληρότητας των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης της προσφεύγουσας. Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή με τις

απόψεις της, επικαλούμενη τα κρίσιμα άρθρα της διακήρυξης, επάγεται ότι ορθώς δεν έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της προσφεύγουσας διότι α) προσκόμισε υπεύθυνη δήλωση βεβαίωσης της ακρίβειας των υποβληθέντων ιδιωτικών εγγράφων, η οποία όμως δεν είναι ψηφιακώς υπογεγραμμένη και β) δεν προσκόμισε σε έντυπη μορφή τα, ηλεκτρονικώς υποβληθέντα, δικαιολογητικά κατακύρωσης, δηλαδή τα αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων τα οποία δεν έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο, ή δεν φέρουν νόμιμη θεώρηση.

8. Επειδή η προσφεύγουσα, επικαλούμενη την αρχή της τυπικότητας, το κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης, και συγκεκριμένα τα άρθρα 3.2 και 2.4.2.5 αυτής, καθώς και νομολογία των Δικαστηρίων και αποφάσεις της ΕΑΔΗΣΥ, προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής μη νομίμως και με εσφαλμένη και πλημμελή αιτιολογία απέρριψε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, ενώ τα τελευταία ήταν πλήρη και καθ' όλα σύμφωνα με τις διατάξεις της διακήρυξης και του νόμου. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι από το συνδυασμό των άρθρων 2.4.5. και 3.2 της διακήρυξης ορθώς δεν προσκόμισε σε έντυπη μορφή τα ιδιωτικά έγγραφα που περιλαμβάνονται στα δικαιολογητικά κατακύρωσης σε απλά, μη επικυρωμένα φωτοαντίγραφα, και τούτο διότι συνυπέβαλε υπεύθυνη δήλωση περί της ακρίβειάς τους, η οποία φέρει εγκεκριμένη ηλεκτρονική σφραγίδα του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης, που γίνεται υποχρεωτικά αποδεκτή από όλους τους φορείς του δημοσίου και του ιδιωτικού τομέα. Επικουρικά προβάλλει ότι, εάν ήθελε κριθεί ότι υφίσταται έλλειψη στα δικαιολογητικά κατακύρωσης και πάλι η αναθέτουσα αρχή είχε υποχρέωση, σύμφωνα με το άρθρο 103 του ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει να την καλέσει προς συμπλήρωση των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης και όχι να απορρίψει την προσφορά της.

9. Επειδή στα κρίσιμα άρθρα της διακήρυξης προβλέπονται τα ακόλουθα: *«2.4.2.5. Ειδικότερα, όσον αφορά τα συνημμένα ηλεκτρονικά αρχεία της προσφοράς, οι Οικονομικοί Φορείς τα καταχωρίζουν στους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Υποσυστήματος, ως εξής: Τα έγγραφα που καταχωρίζονται στην ηλεκτρονική προσφορά, και δεν απαιτείται να προσκομισθούν και σε έντυπη μορφή, γίνονται αποδεκτά κατά περίπτωση, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις διατάξεις: α) είτε των άρθρων 13, 14 και*

28 του ν. 4727/2020 (Α' 184) περί ηλεκτρονικών δημοσίων εγγράφων που φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή ή σφραγίδα και, εφόσον πρόκειται για αλλοδαπά δημόσια ηλεκτρονικά έγγραφα, εάν φέρουν επισημείωση e-Apostille β) είτε των άρθρων 15 και 27 του ν. 4727/2020 (Α' 184) περί ηλεκτρονικών ιδιωτικών εγγράφων που φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή ή σφραγίδα, γ) είτε του άρθρου 11 του ν. 2690/1999 (Α' 45), δ) είτε της παρ. 2 του άρθρου 37 του ν. 4412/2016, περί χρήσης ηλεκτρονικών υπογραφών σε ηλεκτρονικές διαδικασίες δημοσίων συμβάσεων, ε) είτε της παρ. 8 του άρθρου 92 του ν. 4412/2016, περί συνυποβολής υπεύθυνης δήλωσης στην περίπτωση απλής φωτοτυπίας ιδιωτικών εγγράφων. Επιπλέον, δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή τα ΦΕΚ και ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα, εταιρικά ή μη, με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο, δηλαδή έντυπα με αμιγώς τεχνικά χαρακτηριστικά, όπως αριθμούς, αποδόσεις σε διεθνείς μονάδες, μαθηματικούς τύπους και σχέδια. Ειδικότερα, τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του Οικονομικού Φορέα στη διαδικασία καταχωρίζονται από αυτόν σε μορφή ηλεκτρονικών αρχείων με μορφότυπο PDF. Έως την ημέρα και ώρα αποσφράγισης των προσφορών προσκομίζονται με ευθύνη του οικονομικού φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε κλειστό-ούς φάκελο-ους, στον οποίο αναγράφεται ο αποστολέας και ως παραλήπτης η Επιτροπή Διαγωνισμού του παρόντος διαγωνισμού, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς του, τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά ενδεικτικά είναι: α) η πρωτότυπη εγγυητική επιστολή συμμετοχής, πλην των περιπτώσεων που αυτή εκδίδεται ηλεκτρονικά, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη, β) αυτά που δεν υπάγονται στις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999, γ) ιδιωτικά έγγραφα τα οποία δεν έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο ή δεν φέρουν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α της παρ. 2 του άρθρου 11 του ν. 2690/1999 ή δεν συνοδεύονται από υπεύθυνη δήλωση για την ακρίβειά τους, καθώς και δ) τα αλλοδαπά δημόσια έντυπα έγγραφα που φέρουν την επισημείωση της Χάγης (Apostille), ή προξενική θεώρηση και δεν έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο. Σε περίπτωση μη υποβολής ενός ή περισσότερων από τα ως άνω στοιχεία και δικαιολογητικά που υποβάλλονται σε έντυπη μορφή, πλην της πρωτότυπης εγγύησης συμμετοχής, η αναθέτουσα

αρχή δύναται να ζητήσει τη συμπλήρωση και υποβολή τους, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016.

3.2. Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου: Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ 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 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. Ειδικότερα, το σύνολο των στοιχείων και δικαιολογητικών της ως άνω παραγράφου αποστέλλονται από αυτόν σε μορφή ηλεκτρονικών αρχείων με μορφότυπο PDF, σύμφωνα με τα ειδικώς οριζόμενα στην παράγραφο 2.4.2.5 της παρούσας. Εντός της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και το αργότερο έως την τρίτη εργάσιμη ημέρα από την καταληκτική ημερομηνία ηλεκτρονικής υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, προσκομίζονται με ευθύνη του οικονομικού φορέα, στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε κλειστό φάκελο, στον οποίο αναγράφεται ο αποστολέας, τα στοιχεία του Διαγωνισμού και ως παραλήπτης η Επιτροπή Διαγωνισμού, τα στοιχεία και δικαιολογητικά, τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε έντυπη μορφή (ως πρωτότυπα ή ακριβή αντίγραφα), σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις διατάξεις της ως άνω παραγράφου 2.4.2.5. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα ή να παράσχει διευκρινήσεις, με την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν.

Ο προσωρινός ανάδοχος δύναται να υποβάλει αίτημα, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο

ΕΣΗΔΗΣ, προς την αναθέτουσα αρχή, για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα περί αίτησης χορήγησης δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. Στην περίπτωση αυτή η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής αυτών, για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγησή τους από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα αυτή τόσο εντός της αρχικής προθεσμίας για την υποβολή δικαιολογητικών όσο και εντός της προθεσμίας για την προσκόμιση ελλειπόντων ή τη συμπλήρωση ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών, κατά την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, ως ανωτέρω προβλέπεται. Η παρούσα ρύθμιση εφαρμόζεται αναλόγως και όταν η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του πρώτου εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας».

10. Επειδή από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 2.4.2.5 και 3.2 της διακήρυξης προκύπτει ότι ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Τα δικαιολογητικά κατακύρωσης υποβάλλονται μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού σε μορφή ηλεκτρονικών αρχείων με μορφότυπο PDF, σύμφωνα με τα ειδικώς οριζόμενα στην παράγραφο 2.4.2.5 της διακήρυξης. Περαιτέρω, ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει εντός της ίδιας ως άνω προθεσμίας και το αργότερο εντός τριών εργασίμων ημερών από τη λήξη της να προσκομίσει σε έντυπη μορφή και σε κλειστό φάκελο στην αναθέτουσα αρχή τα έγγραφα που προβλέπονται στην διάταξη του άρθρου 2.4.2.5 της διακήρυξης. Στην εν λόγω διάταξη προβλέπεται ότι σε έντυπη μορφή υποβάλλονται τα ιδιωτικά έγγραφα τα οποία δεν έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο ή δεν φέρουν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α της παρ. 2 του άρθρου 11 του ν. 2690/1999 **ή δεν συνοδεύονται από υπεύθυνη δήλωση για την ακρίβειά τους.** Εκ τούτων παρέπεται ότι, εφόσον με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, που υποβάλλονται σε μορφή ηλεκτρονικών αρχείων, συνυποβληθεί Υπεύθυνη Δήλωση του προσωρινού

αναδόχου, για την ακρίβεια των ιδιωτικών εγγράφων δεν απαιτείται τα τελευταία να υποβληθούν και σε έντυπη μορφή.

11. Επειδή περαιτέρω στο άρθρο 2.4.2.5 της διακήρυξης προβλέπεται ρητά ότι τα έγγραφα, που καταχωρίζονται στην ηλεκτρονική προσφορά και δεν απαιτείται να προσκομισθούν και σε έντυπη μορφή, γίνονται αποδεκτά, μεταξύ άλλων, σύμφωνα με όσα προβλέπονται στις διατάξεις των άρθρων 15 και 27 του ν. 4727/2020 περί ιδιωτικών εγγράφων που φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή και σφραγίδα. Στο εν λόγω άρθρο 27 του ν. 4727/2020 με τίτλο «Έκδοση εγγράφων μέσω της Ενιαίας Ψηφιακής Πύλης της Δημόσιας Διοίκησης» ορίζεται ότι: « 1. Κάθε φυσικό πρόσωπο που ενεργεί για τον εαυτό του ατομικά ή ως νόμιμος εκπρόσωπος νομικού προσώπου (χρήστης) δύναται να εκδίδει έγγραφα μέσω της ΕΨΠ. Στην έννοια του χρήστη περιλαμβάνονται και τα φυσικά πρόσωπα που ενεργούν ως δικαστικοί συμπαραστάτες. 2. Για την έκδοση εγγράφων μέσω της ΕΨΠ απαιτείται η προηγούμενη αυθεντικοποίηση του χρήστη, σύμφωνα με όσα ορίζονται στο άρθρο 24. 3. Τα έγγραφα της παρ. 1 φέρουν μοναδικό αναγνωριστικό αριθμό επαλήθευσης και προηγμένη ή εγκεκριμένη ηλεκτρονική σφραγίδα του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης και γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά από όλους τους φορείς του δημόσιου και του ιδιωτικού τομέα, από τα δικαστήρια όλων των βαθμών και τις εισαγγελίες όλης της χώρας, καθώς και από φυσικά ή νομικά πρόσωπα ή νομικές οντότητες: α) Ως ηλεκτρονικά έγγραφα διακινούμενα με χρήση Τεχνολογιών Πληροφορικής και Επικοινωνιών (ΤΠΕ), χωρίς να απαιτείται ηλεκτρονική υπογραφή ή άλλη ηλεκτρονική σφραγίδα και με ισχύ πρωτότυπου εγγράφου. β) Ως έντυπα έγγραφα, εφόσον εκτυπωθούν από τη διαδικτυακή εφαρμογή της ΕΨΠ, χωρίς περαιτέρω διατυπώσεις ή διαδικασία επικύρωσης και με ισχύ αντιγράφου». Επομένως, κατά τη ρητή διάταξη της διακήρυξης τα ιδιωτικά έγγραφα που καταχωρίζονται στην ηλεκτρονική προσφορά μπορούν παραδεκτως να είναι υπογεγραμμένα ηλεκτρονικά μέσω της σχετικής εφαρμογής του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης.

12. Επειδή κατόπιν των ανωτέρω από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού και στη βάση των προβαλλόμενων ισχυρισμών γίνονται δεκτά τα ακόλουθα: Η προσφεύγουσα ένωση υπέβαλε εμπροθέσμως και προσηκόντως στις 7/11/2022 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης.

Όπως προκύπτει από τον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, μεταξύ των προβλεπόμενων στο άρθρο 2.2.9.2 εγγράφων συνυπέβαλε και Υπεύθυνες Δηλώσεις βεβαίωσης της ακρίβειας των ιδιωτικών εγγράφων που προσκομίζει (πρβλ ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ... ΓΝΗΣΙΟΤΗΤΑ.pdf» καθώς και ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΥΔ ακρίβειας ιδιωτικων εγγραφων.pdf»). Σύμφωνα, λοιπόν, με τις ρητές και σαφείς διατάξεις των προπαρατεθέντων άρθρων 2.4.2.5 και 3.2. της διακήρυξης, η προσφεύγουσα ένωση δεν υπείχε υποχρέωση υποβολής σε έντυπη μορφή των προσκομισθέντων με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ιδιωτικών εγγράφων, αφού συνυποβλήθηκε η κατά τα ανωτέρω Υπεύθυνη Δήλωση. Άρα, η αναθέτουσα αρχή, που απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας επειδή δεν προσκόμισε σε έντυπη μορφή τα ιδιωτικά έγγραφα που περιλαμβάνονται στα δικαιολογητικά κατακύρωσης, εσφαλμένα ερμήνευσε και εφάρμοσε τις ανωτέρω διατάξεις της διακήρυξης και πλημμελώς αιτιολόγησε την κρίση της αυτή και κατέστησε την προσβαλλόμενη απόφασή της ακυρωτέα. Ομοίως εσφαλμένα και συνεπώς ακυρωτέα είναι η κρίση της προσβαλλόμενης απόφασης, ότι η υποβληθείσα Υπεύθυνη Δήλωση περί ακρίβειας των αντιγράφων είναι μη νόμιμη επειδή δεν είναι ηλεκτρονικώς υπογεγραμμένη. Τούτο, διότι αφενός μεν σε κανένα σημείο της διακήρυξης δεν προβλέπεται ότι η Υπεύθυνη Δήλωση, που υποβάλλεται με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, απαιτείται και δη επί ποινή αποκλεισμού να φέρει εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή, που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό (βλ. ΕΑ ΣτΕ 278/2019, ΔΕφ Θεσ/νίκης 315/2020 και *ad hoc* ΑΕΠΠ 40/2021, 1705/2021, ΕΑΔΗΣΥ 1282/2022 σκ. 35), αφετέρου δε οι επίμαχες Υπεύθυνες Δηλώσεις των μελών της προσφεύγουσας ένωσης φέρουν σε κάθε περίπτωση εγκεκριμένη ηλεκτρονική σφραγίδα του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης, η οποία σύμφωνα με το προπαρατεθέν άρθρο 27 του ν. 4727/2020 τις καθιστά ηλεκτρονικά έγγραφα με ισχύ πρωτοτύπου εγγράφου, διακινούμενα ηλεκτρονικά χωρίς να απαιτείται ηλεκτρονική υπογραφή ή άλλη ηλεκτρονική σφραγίδα (πρβλ *ad hoc* ΔΕφΑθηνών 1745/2021). Ενόψει των ανωτέρω, μη νομίμως απορρίφθηκαν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της προσφεύγουσας με την αιτιολογία της έλλειψης προηγμένης ηλεκτρονικής

υπογραφής στις Υπεύθυνες Δηλώσεις της προσφεύγουσας ένωσης που βεβαιώνουν την ακρίβεια των υποβληθέντων ιδιωτικών εγγράφων.

13. Επειδή κατόπιν των ανωτέρω η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής και να επιστραφεί το παράβολο που υπέβαλε η προσφεύγουσα.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την με αριθμό 9988/609/25-11-2022 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 13 Ιανουαρίου 2023 και εκδόθηκε στις 2 Φεβρουαρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ