

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 1η Οκτωβρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Μαργαρίτα Κανάβα Πρόεδρος, Απόστολος Σιαπέρας-Εισηγητής, Ειρήνη Αψοκάρδου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 23.8.2019 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 1065/26.8.2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «» και το διακριτικό τίτλο «» (εφεξής «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στο –, επί της οδού, αριθμός (τ.κ.), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του-, (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «» (εφεξής «παρεμβαίνουσα») που εδρεύει στο -, οδός, αριθμός, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται: α) την ακύρωση της με αριθμό 121/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής (εφεξής «προσβαλλόμενη») κατά το μέρος που κατακυρώθηκαν οι υποομάδες Α1 και Α2 στους οικονομικούς φορείς «», «» αντίστοιχα, και οι ομάδες Β και Ε στους οικονομικούς φορείς «» και «.....» αντίστοιχα, β) να αποκλεισθούν οι προσφορές των εταιρειών «», «» και «» και γ) να ορισθεί η προσφεύγουσα προσωρινή μειοδότης για τις υποομάδες και ομάδες Α1, Α2, Β και Ε.

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που αφορά την αποδοχή των δικαιολογητικών της για την κατακύρωση αυτήν της ομάδας ΣΤ2 της

σύμβασης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Απόστολο Σιαπέρα
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 4.568 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, την από 23/8/2019 πληρωμή στην Τράπεζα και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη των υποομάδων και ομάδων της σύμβασης, Α1, Α2, Β και Ε για τις οποίες ασκείται η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, συνολικής προϋπολογιζόμενης αξίας 913.426,30 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%.

2. Επειδή με την υπ' αριθμόν διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοιχτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αντικείμενο την προμήθεια τροφίμων, διάρκειας δύο ετών με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά μόνο βάσει τιμής, προϋπολογισθείσας συνολικά δαπάνης 1.504.842,54 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Η σύμβαση υποδιαιρείται σε οκτώ (8) ομάδες – υποομάδες και κάθε συμμετέχων στο διαγωνισμό μπορεί να υποβάλλει προσφορά για μία ή περισσότερες ομάδες - υποομάδες των υπό προμήθεια ειδών, υπό την προϋπόθεση ότι στην προσφορά του θα περιλαμβάνεται το σύνολο των ειδών κάθε ομάδας-υποομάδας.

3.Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης απεστάλη στην ΕΕΕΕ προς δημοσίευση στις 8.4.2019 και καταχωρήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ με ΑΔΑΜ καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ

Αριθμός απόφασης: 1166/2019

4.Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 23.8.2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπόψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 20.8.2019, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα 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 Π.Δ. 39/2017.

6.Επειδή στις 28.8.2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς όλους τους συμμετέχοντες, συμπεριλαμβανομένης της παρεμβαίνουσας, ήτοι σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

7.Επειδή με την με αριθμό 1454/2019 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

8.Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις 2/9/2019 υπέβαλε στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου το με αρ. πρωτ. 32790/29.8.2019 έγγραφό της με τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.

9.Επειδή η παρεμβαίνουσα στις 10.9.2019 κατέθεσε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού την από 10.9.2019 με αρ. ΑΕΠΠ ΠΑΡ. 935/2019 παρέμβασή της, η οποία, ωστόσο, δοθέντος ότι η παρεμβαίνουσα έλαβε

γνώση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στις 28.8.2019, υποβλήθηκε εκπροθέσμως, ήτοι μετά την εκπνοή της δεκαήμερης αποκλειστικής προθεσμίας, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017. Ως εκ τούτου, η παρέμβαση θα πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

10. Επειδή, η προσφεύγουσα στις 3.9.2019 απέστειλε στην ΑΕΠΠ μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού το από 3.9.2019 Υπόμνημά της επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής. Το δε Υπόμνημα κατατέθηκε εμπροθέσμως σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, όπως αυτό προστέθηκε με το ν. 4605/2019 (ΦΕΚ 52/Α/1-4-2019), δοθέντος ότι η διάσκεψη για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής ορίσθηκε την 1η.10.2019 και, για τον λόγο αυτό, λαμβάνεται υπόψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο.

11. Επειδή, η προσφεύγουσα αιτείται, πλην της ακύρωσης της προσβαλλόμενης, να αποκλεισθούν οι προσφορές των εταιρειών «.....», «.....» και «.....» και να ορισθεί η ίδια προσωρινή μειοδότης για τις υποομάδες και ομάδες Α1, Α2, Β και Ε. Ωστόσο, η ΑΕΠΠ επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνει ολικώς ή μερικώς την προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνει την παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣτΕ 54/2018). Συνεπώς, τα ως άνω αιτήματα απαραδέκτως προβάλλονται ενώπιον της ΑΕΠΠ.

12. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6ου 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.

Αριθμός απόφασης: 1166/2019

13. Επειδή, στην εν θέματι διαγωνιστική διαδικασία συμμετείχε, μεταξύ άλλων οικονομικών φορέων, η προσφεύγουσα, η οποία υπέβαλε προσφορά για τις υποομάδες-ομάδες Α1, Α2, Β, Δ, και Ε.

Σύμφωνα με τις υπ' αριθμόν 96/2019 και 106/2019 αποφάσεις της οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, η κατά σειρά μειοδοσίας κατάταξη των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων με παραδεκτές τεχνικές και οικονομικές προσφορές διαμορφώθηκε ως εξής για τις παρακάτω ομάδες:

ΥΠΟΟΜΑΔΑ Α1	
1.	«
2.	«
3.	«
4.	«
5.	«
6.	ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΥΣΑ
ΥΠΟΟΜΑΔΑ Α2	
1.	«
2.	«
3.	«
4.	«
5.	«.....»
6.	ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΥΣΑ
ΟΜΑΔΑ Β	
1.	«
2.	«
3.	«
4.	«
5.	«
6.	ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΥΣΑ

ΟΜΑΔΑ Ε	
1.	«
2.	«» - ΠΑΡΕΜΒΑΙΝΟΥΣΑ
3.	ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΥΣΑ

Με την προσβαλλόμενη, δε, απόφαση και ειδικότερα αναφορικά με τις υποομάδες-ομάδες Α1, Α2, Β και Ε, για τις οποίες ασκείται η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, αφού αξιολογήθηκαν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης των ανωτέρω οικονομικών φορέων που μειοδότησαν, κατακυρώθηκαν σε αυτούς οι αντίστοιχες υποομάδες-ομάδες της σύμβασης. Περαιτέρω, αναφορικά με την ομάδα ΣΤ-2, στην οποία δεν συμμετείχε η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος και της κατακυρώθηκε η σύμβαση.

14. Επειδή, με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης για τους εξής λόγους:

«Δυνάμει της Υπ' Αριθμού Πρωί. Διακήρυξη του - προκηρύχθηκε η διενέργεια ΑΝΟΙΚΤΟΥ ΔΗΜΟΣΙΟΥ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΑΝΩ ΤΩΝ ΟΡΙΩΝ ΜΕ ΤΙΤΛΟ: «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ-, ΓΙΑ ΧΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΣΤΗΜΑ ΔΥΟ (2) ΕΤΩΝ» συνολικής δαπάνης 1.310.394,30€ άνευ ΦΠΑ με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, αποκλειστικά βάση της τιμής ανά ομάδα - υποομάδα ειδών.

Η εταιρεία μας συμμετείχε νομίμως στη διαδικασία του ανωτέρω διαγωνισμού, διαθέτοντας όλα, τόσο τα τυπικά όσο και τα ουσιαστικά, προσόντα και έχοντας υποβάλλει προς τούτο, νόμιμα και εμπρόθεσμα, ήτοι την 10-05-2019, σχετική προσφορά, η οποία έλαβε αριθμό συστήματος 134308, αποκλειστικά και μόνο για τις ομάδες - υποομάδες Α1, Α2, Β, Δ και Ε.

Αριθμός απόφασης: 1166/2019

Στο συγκεκριμένο διαγωνισμό συμμετείχαν συνολικά δέκα (10) διαγωνιζόμενοι, εκ των οποίων σύμφωνα με το με αριθμό πρωτοκόλλου 21403/06-06-2019 ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ ΔΙΕΞΑΓΩΓΗΣ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ και με το με αριθμό πρωτοκόλλου 23120/19-06-2019 ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ τα οποία επικυρώθηκαν με την με αριθμό 96/2019 (αρ. πρωτ. 24159/25-06-2019) ΑΠΟΦΑΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ οι πέντε (5) διαγωνιζόμενοι υπέβαλαν πλήρως όλα τα δικαιολογητικά που απαιτούνταν για την αποδοχή της προσφοράς τους στα στάδια των α) δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνική προσφορά και β) οικονομική προσφορά και για τις ομάδες - υποομάδες που συμμετείχε η κάθε εταιρία, οι τρεις (3) διαγωνιζόμενοι απορρίφθηκαν εξ' ολοκλήρου από το επόμενο στάδιο για τους λόγους που αναφέρονται εκεί, ενώ η εταιρία μας και η εταιρία απορρίφθηκαν από το επόμενο στάδιο μόνο για την υποομάδα Α2.

Με την ως άνω ΑΠΟΦΑΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ορίστηκαν ως προσωρινοί ανάδοχοι οι κάτωθι εταιρίες (αναφέρουμε μόνο τις ομάδες που έχουμε συμμετέχει και μας αφορούν):

ΥΠΟΟΜΑΔΑ Α1: - Α/Α ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ:

ΥΠΟΟΜΑΔΑ Α2: - Α/Α ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ:

ΟΜΑΔΑ Β: - Α/Α ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ:

ΟΜΑΔΑ Δ: - Α/Α ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ:

ΟΜΑΔΑ Ε: - Α/Α ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ:

Στη συνέχεια, μετά από προδικαστική προσφυγή της εταιρίας μας, και πριν αυτή εκδικαστεί με την με αριθμό 106/2019 (αρ. πρωτ. 27201/12-07-2019) ΑΠΟΦΑΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ η οποία εμπεριέχει και γνωμοδότηση της επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού αποφασίστηκε η αναμόρφωση - τροποποίηση της υπ' αριθμό 96/2019 (αρ. πρωτ. 24159/25-06-2019) ΑΠΟΦΑΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ως προς την αποδοχή της προσφοράς της εταιρίας μας για την Υποομάδα Α2 για τους λόγους που

αναφέρονται εκεί, χωρίς να επηρεάζεται η σειρά κατάταξης ως προς τους προσωρινούς μειοδότες.

Στη συνέχεια, στις 06/08/2019, ενημερωθήκαμε με αυτοματοποιημένο μήνυμα μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ ότι αποσφραγίστηκαν τα δικαιολογητικά μειοδότη όλων των ομάδων / υποομάδων του παραπάνω διαγωνισμού και στις 20/8/2019 μας κοινοποιήθηκε μέσω του συστήματος του ΕΣΗΔΗΣ η 121/2019 (αρ. πρωτ. 31488/13-08-2019) ΑΠΟΦΑΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ της 33/2019 Τακτικής συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής του-, που περιείχε ενσωματωμένο το 3ο ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΓΝΩΜΟΔΟΤΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ με το οποίο κατακυρώθηκαν οι ομάδες / υποομάδες ως εξής (αναφέρουμε μόνο τις ομάδες που έχουμε συμμετέχει και μας αφορούν):

ΥΠΟΟΜΑΔΑ Α1:.....-Α/Α ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ:

ΥΠΟΟΜΑΔΑ Α2:..... - Α/Α ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ:

ΟΜΑΔΑ Β: - Α/Α ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ:

ΟΜΑΔΑ Ε: - Α/Α ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ:

ενώ ως προς την ΟΜΑΔΑ Δ της οποίας προσωρινός ανάδοχος ήταν η εταιρία - Α/Α ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ: η επιτροπή διενέργειας αποφάσισε ότι δεν προσκόμισε το σύνολο των απαιτούμενων δικαιολογητικών και επομένως απορρίπτεται η προσφορά της για την ΟΜΑΔΑ Δ' Είδη Κρεοπωλείου, για την οποία είχε αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος, για τους λόγους που αναφέρονται εκεί και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 103 παρ. 4 του Ν. 4412/2016, ανακηρύσσοντας προσωρινό ανάδοχο για τα είδη της ΟΜΑΔΑΣ Δ' Είδη Κρεοπωλείου, το προσφέροντα με την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, ήτοι την εταιρεία - Α/Α ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ: (Λόγω της απόρριψης της προσφοράς της εταιρίας από την ΟΜΑΔΑ Δ, η προδικαστική προσφυγή μας αφορά όλες τις ομάδες συμμετοχής μας εκτός της ΟΜΑΔΑΣ Δ, ήτοι ΥΠΟΟΜΑΔΑ Α1, ΥΠΟΟΜΑΔΑ Α2, ΟΜΑΔΑ Β, ΟΜΑΔΑ Ε για τις οποίες υπολογίζεται και το κατατεθέν παράβολο).

ΛΟΓΟΙ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ:

Σύμφωνα με τη διακήρυξη αναφέρονται μεταξύ άλλων:

«2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού

Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) προσφέρων 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: 2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις :

α) όταν ο προσφέρων 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 προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης.

Αν ο προσφέρων είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση.

2.2.3.4. Αποκλείεται από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, προσφέρων οικονομικός φορέας σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις:

(α) εάν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18 του ν. 4412/2016,

(β) εάν τελεί υπό πτώχευση ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης ή ειδικής εκκαθάρισης ή τελεί υπό αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή από το δικαστήριο ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία πτωχευτικού συμβιβασμού ή έχει αναστείλει τις επιχειρηματικές του δραστηριότητες ή εάν βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση προκύπτουσα από παρόμοια διαδικασία,

προβλεπόμενη σε εθνικές διατάξεις νόμου, ανάλογα με τη μορφή της εταιρείας.

2.2.3.5. Αποκλείεται, επίσης, προσφέρων οικονομικός φορέας από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης εάν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005, όπως ισχύει (αμιγώς εθνικός λόγος αποκλεισμού) ...»

Για την απόδειξη των λόγων των παραπάνω, στη διακήρυξη αναφέρεται μεταξύ άλλων:

«2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής

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, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1»

2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα

A. 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 και κατά τη σύναψη της σύμβασης σας περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016...

B.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

(στη σελίδα 17 της διακήρυξης; υπάρχει και η υποσημείωση ότι: 1. 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 αποκτήσουν 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 της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του υποσυστήματος.)

Ειδικότερα για τους οικονομικούς φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα, τα πιστοποιητικά ότι δεν τελούν υπό πτώχευση, πτωχευτικό συμβιβασμό ή υπό αναγκαστική διαχείριση ή ότι δεν έχουν υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης, εκδίδονται από το αρμόδιο Πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα. Το πιστοποιητικό ότι το νομικό πρόσωπο δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με δικαστική απόφαση εκδίδεται από το οικείο Πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα, το δε πιστοποιητικό ότι δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με απόφαση των εταίρων εκδίδεται από το Γ.Ε.Μ.Η., σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, ως κάθε φορά ισχύουν. Τα φυσικά πρόσωπα (ατομικές επιχειρήσεις) δεν προσκομίζουν πιστοποιητικό περί μη θέσεως σε εκκαθάριση.

Η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

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 στις παραγράφους 2.2.3.1 και 2.2.3.2 και στην περίπτωση β' της παραγράφου 2.2.3.4, 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 παραγράφου ή ότι τα έγγραφα αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 2.2.3.1 και 2.2.3.2 και στην περίπτωση β' της παραγράφου 2.2.3.4.

Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.4 υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού.

...

δ) για την παράγραφο 2.2.3.5, δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης των μετοχών, εφόσον ο προσωρινός ανάδοχος είναι ανώνυμη εταιρία (Εξαιρούνται της υποχρέωσης αυτής οι εταιρείες που είναι εισηγμένες στο Χρηματιστήριο της χώρας εγκατάστασής τους και υποβαλλουν περί τούτου υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου τους):

Ειδικότερα ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει πιστοποιητικό αρμόδιας αρχής του κράτους της έδρας, από το οποίο να προκύπτει ότι οι μετοχές είναι ονομαστικές, καθώς και αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου (μετοχολόγιο), όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας, το πολύ τριάντα εργάσιμες ημέρες πριν από την ημέρα υποβολής της προσφοράς.

Εάν ο προσωρινός ανάδοχος είναι αλλοδαπή ανώνυμη εταιρία, και εφόσον έχει, κατά το δίκαιο της έδρας της, ονομαστικές μετοχές προσκομίζει πιστοποιητικό αρμόδιας αρχής του κράτους της έδρας, από το οποίο να προκύπτει ότι οι μετοχές είναι ονομαστικές, αναλυτική κατάσταση μετόχων, με

αριθμό των μετοχών του κάθε μετόχου, όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας με ημερομηνία το πολύ 30 εργάσιμες ημέρες πριν την υποβολή της προσφοράς ή κάθε άλλο στοιχείο από το οποίο να προκύπτει η ονομαστικοποίηση μέχρι φυσικού προσώπου των μετοχών, που έχει συντελεστεί τις τελευταίες 30 (τριάντα) εργάσιμες ημέρες πριν την υποβολή της προσφοράς.

«2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών

Η αναθέτουσα αρχή 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 κατακύρωσης) της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατέλειες ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση η διόρθωση η εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν 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 παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.

Πέρα όλων των επί ποινή απόρριψης παραπάνω όρων και του ν. 4412/2016 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει προς την ορθή ενημέρωση όλων

των εμπλεκόμενων πλευρών στις διαγωνιστικές διαδικασίες δημοσίων συμβάσεων (αναθέτουσες αρχές, οικονομικοί φορείς κλπ.) η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ με το με αρ. πρωτοκόλλου 2210/19-04-2019 έγγραφο της με Θέμα: «Διευκρινίσεις ως προς τον χρόνο έκδοσης και ισχύος των δικαιολογητικών που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο (δικαιολογητικών κατακύρωσης), κατόπιν δημοσίευσης του ν. 4605/2019» αναφέρει μεταξύ άλλων:

«B4. Σημειώνεται ότι, σε όλες τις προηγούμενες περιπτώσεις (B1, B2, B3) εξακολουθούν να ισχύουν οι διατάξεις του άρθρου 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με τις οποίες τα δικαιολογητικά κατακύρωσης πρέπει να καταλαμβάνουν και τον χρόνο της υποβολής της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς.

Στο πλαίσιο αυτό: τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας δεν καλύπτουν το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα. Λόγω του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος αυτών των πιστοποιητικών που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι»

Από την επισκόπηση των φακέλων συμμετοχής αλλά και των δικαιολογητικών κατακύρωσης που κατέθεσαν οι παραπάνω προσωρινοί μειοδότες, ήτοι:

ΥΠΟΟΜΑΔΑ Α1: - Α/Α ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ:

ΥΠΟΟΜΑΔΑ Α2: - Α/Α ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ:

ΟΜΑΔΑ Β: - Α/Α ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ:

ΟΜΑΔΑ Ε: - Α/Α ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ:

Αριθμός απόφασης: 1166/2019

διαπιστώσαμε ότι αυτοί είναι ελλιπής και δεν είναι σε θέση να αποδείξουν ότι πληρούνε τα κριτήρια συμμετοχής και κατακύρωσης που αναφέραμε παραπάνω και συγκεκριμένα:

Για την Ομάδα Α1, η εταιρία - Α/Α ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ:, α) δεν έχει καταθέσει ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΟ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗΣ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑΣ που να ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς καθώς επίσης β) δεν έχει καταθέσει Βεβαίωση Ασφαλιστικής Ενημερότητας του ταμείου Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ. που να ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς (για την εταιρία και για τους εργοδότες)

Για την Ομάδα Α2 & Β, η εταιρία - Α/Α ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ:, α) δεν έχει κατατεθεί ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΟ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗΣ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑΣ που να ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, β) δεν έχει καταθέσει Βεβαίωση Ασφαλιστικής Ενημερότητας του ταμείου Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ. που να ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς (για την εταιρία και για τους εργοδότες) και γ) δεν έχει καταθέσει Βεβαίωση Ασφαλιστικής Ενημερότητας του ταμείου ΕΦΚΑ (πρώην ΙΚΑ -ΕΤΑΜ) που να ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς

Για την Ομάδα Ε, η εταιρία, α) με δεδομένο ότι είναι ανώνυμη εταιρία και έχει συμμετέχει στον συγκεκριμένο διαγωνισμό σε ομάδες συνολικού προϋπολογισμού άνω του 1.000.000€, ήτοι 1.242.546,30€, είναι υποχρεωμένη να αποδείξει ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005, όπως ισχύει (αμιγώς εθνικός λόγος αποκλεισμού), δηλαδή όπως ζητάει, επί ποινή απόρριψης, η διακήρυξη: «Ειδικότερα ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει πιστοποιητικό αρμόδιας αρχής του κράτους της έδρας, από το οποίο να προκύπτει ότι οι μετοχές είναι ονομαστικές, καθώς και αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου (μετοχολόγιο), όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας, το πολύ τριάντα εργάσιμες ημέρες πριν από την ημέρα υποβολής της προσφοράς».

Η παραπάνω εταιρία κατέθεσε για την πλήρωση του παραπάνω όρου πιστοποιητικό του, το οποίο αναφέρει στις παρατηρήσεις του αυτολεξεί: «Περαιτέρω της με αρ. πρωτ. 4437/5-7-2019 αίτησης του μετόχου κ. του που παρέστη στη Γ.Σ. της 10/9/2018, σας χορηγούμε συνημμένα Πρακτικό Γ.Σ. της 10/9/2018 της εν λόγω εταιρίας, που καταχωρίστηκε στην Υπηρεσία ΓΕΜΗ του ΕΒΕΠ στις 19/12/2018 με στο οποίο εμφανίζεται και η μετοχική σύνθεση της εταιρίας κατά την ως άνω ημερομηνία.» Φυσικά, από τα παραπάνω λεκτέα είναι απόλυτα σαφές ότι το συγκεκριμένο έγγραφο δεν μπορεί επ' ουδενί να καλύψει την απαίτηση της διακήρυξης η οποία ζητάει επί ποινή απόρριψης αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου (μετοχολόγιο), όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας, το πολύ τριάντα εργάσιμες ημέρες πριν από την ημέρα υποβολής της προσφοράς και όχι τί ίσχυε στο μετοχολόγιο 9 μήνες πριν την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, πράγμα το οποίο δείχνει το κατατεθέν πιστοποιητικό.

β) Σύμφωνα με το από 24/7/2019 έγγραφο του -, ζητείται από την εταιρία να προσκομίσει όλα τα δικαιολογητικά κατακύρωσης εντός προθεσμίας 10 ημερών. Η εν λόγω εταιρία προσκόμισε Βεβαίωση Ασφαλιστικής Ενημερότητας του ταμείου T.E.A.Y.E.T. που να ισχύει κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (για την εταιρία και για τους εργοδότες) εκδόσεως 02/07/2019 που αναφέρει ότι ισχύει ένα (1) μήνα από την έκδοση της, πράγμα που σημαίνει ότι δεν καλύπτει την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

Επειδή έχουμε προφανές έννομο συμφέρον καθώς έχουμε συμμετάσχει στο διαγωνισμό και έχουμε υποβάλει αποδεκτή προσφορά το δε έννομο συμφέρον μας αποδεικνύεται, αν και η εταιρία μας σε όλες τις ομάδες / υποομάδες που έχει συμμετέχει και επιδιώκει να της ανατεθεί η σύμβαση είναι πιο χαμηλά στη σειρά κατάταξης μετά τον πρώτο προσωρινό μειοδότη για να ορισθεί αυτή προσωρινή μειοδότης, παρόλα αυτά όλες οι υπόλοιπες

συμμετέχουσες εταιρίες που βρίσκονται πάνω από τη δική μας σε σειρά κατάταξης έχουν ορισθεί προσωρινοί μειοδότες έστω σε μία ομάδα / υποομάδα και έτσι έχουν καταθέσει και εμφανίσει ήδη τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που ζητούνται και είναι ελλιπή (είναι δε προγενέστερης έκδοσης, που δεν μπορούν να εκδοθούν σήμερα και να ισχύουν για προγενέστερο χρόνο), οπότε μετά την απόρριψη του πρώτου προσωρινού μειοδότη όλοι οι υπόλοιποι σε σειρά μειοδοσίας μέχρι την εταιρία μας θα παρουσιάζουν την ίδια έλλειψη δικαιολογητικών μέχρις ότου να φθάσει η κάθε ομάδα / υποομάδα να κατακυρωθεί προσωρινά σε εμάς (επισυνάπτουμε πίνακα με σειρά μειοδοσίας / ομάδα και σε ποιες ομάδες έχει μειοδοτήσει αντίστοιχα η κάθε εταιρία σε σειρά πάνω από την δική μας). Ειδικά, όσον αφορά την προσφορά της εταιρίας η οποία είναι μειοδότης στην ΟΜΑΔΑ ΣΤ2 για την οποία η εταιρία μας δεν έχει καταθέσει προσφορά, αλλά η προσφορά της σε όλες τις ομάδες που έχει συμμετέχει η εταιρία μας είναι πιο πάνω σε σειρά κατάταξης και επειδή έχει εμφανίσει ήδη τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία και είναι ελλιπή (είναι δε προγενέστερης έκδοσης, που δεν μπορούν να εκδοθούν σήμερα και να ισχύουν για προγενέστερο χρόνο) και θα πρέπει να απορριφθεί. Συγκεκριμένα, η εταιρία δεν προσκόμισε Βεβαίωση Ασφαλιστικής Ενημερότητας του ταμείου Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ. που να ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς (για την εταιρία και για τους εργοδότες) αλλά και για την ημερομηνία κατάθεσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης. (Επισυνάπτουμε με την προσφυγή μας το καταστατικό του ταμείου Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ. το οποίο αναφέρει ποιες εταιρίες είναι υποχρεωμένες να ασφαλίζονται στο παραπάνω ταμείο και στο οποίο εμπίπτει και η εταιρία) Κατά δεύτερο λόγο, η εταιρία έχει καταθέσει ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΕΚΠΡΟΣΩΠΗΣΗΣ της υπηρεσίας Γ.Ε.Μ.Η. που δεν έχει εκδοθεί εντός του προβλεπόμενου χρόνου, δηλαδή εκδόσεως 30 ημερών από την ημερομηνία υποβολής και δεν μπορεί να γίνει αποδεκτό για την πλήρωση των κριτηρίων κατακύρωσης.

Αριθμός απόφασης: 1166/2019

ΥΠΟΟΜΑΔΑ Α1		
Α/Α	ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΥΣΑ ΕΤΑΙΡΙΑ	ΟΜΑΔΑ ΠΟΥ ΕΧΕΙ ΜΕΙΟΔΟΤΗΣΕΙ ΚΑΙ ΒΑΛΛΟΥΜΕ ΚΑΤΑ ΑΥΤΗΣ
1.....		A1
2.....		A2,B
3.....		ΑΠΟΡΡΙΦΘΗΚΕ ΗΔΗ, ΛΟΓΩ ΕΛΛΕΙΨΕΩΝ
4.....		ΣΤ2
5.....		Ε
6.....		

ΥΠΟΟΜΑΔΑ Α2		
Α/Α	ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΥΣΑ ΕΤΑΙΡΙΑ	ΟΜΑΔΑ ΠΟΥ ΕΧΕΙ ΜΕΙΟΔΟΤΗΣΕΙ ΚΑΙ ΒΑΛΛΟΥΜΕ ΚΑΤΑ ΑΥΤΗΣ
1.....		A2,B
2.....		ΑΠΟΡΡΙΦΘΗΚΕ ΗΔΗ, ΛΟΓΩ ΕΛΛΕΙΨΕΩΝ
3.....		ΣΤ2
4.....		Ε
5.....		

ΟΜΑΔΑ Β		
Α/Α	ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΥΣΑ ΕΤΑΙΡΙΑ	ΟΜΑΔΑ ΠΟΥ ΕΧΕΙ ΜΕΙΟΔΟΤΗΣΕΙ ΚΑΙ ΒΑΛΛΟΥΜΕ ΚΑΤΑ ΑΥΤΗΣ
1.....		A2,B
2.....		A1
3.....		ΑΠΟΡΡΙΦΘΗΚΕ ΗΔΗ, ΛΟΓΩ ΕΛΛΕΙΨΕΩΝ

Αριθμός απόφασης: 1166/2019

4	ΣΤ2
5	Ε
6	

ΟΜΑΔΑ Ε		
Α/Α	ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΥΣΑ ΕΤΑΙΡΙΑ	ΟΜΑΔΑ ΠΟΥ ΕΧΕΙ ΜΕΙΟΔΟΤΗΣΕΙ ΚΑΙ ΒΑΛΛΟΥΜΕ ΚΑΤΑ ΑΥΤΗΣ
1	Ε
2	ΣΤ2
3	

[...].».

15.Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της αναφέρει αυτολεξεί τα εξής επί των λόγων της προδικαστικής προσφυγής:

«Από την εξέταση της υποβληθείσας προδικαστικής προσφυγής, προκύπτει ότι η προσφεύγουσα στερείται έννομου συμφέροντος καθώς όπως αποδεικνύεται από τον πίνακα κατάταξης προσέφερε το μικρότερο ποσοστό έκπτωσης και επομένως έλαβε την τελευταία θέση στην σειρά κατάταξης για κάθε ομάδα - υποομάδα.

Ο συγκεκριμένος διαγωνισμός χωρίσθηκε σε οκτώ (8) ομάδες - υποομάδες, όπου ο κάθε συμμετέχων είχε δικαίωμα να υποβάλει προσφορά για το σύνολο των ομάδων - υποομάδων ή για μία εξ αυτών και ανάλογα με την υποβληθείσα προσφορά την ανάδειξη διαφορετικών προσωρινών αναδόχων για κάθε ομάδα-υποομάδα.

Με την υπ' αριθ. 96/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, αναδείχθηκαν οι προσωρινοί ανάδοχοι για συγκεκριμένες ομάδες - υποομάδες και σύμφωνα με το άρθρο 103 του Ν. 4412/2016 εκλήθησαν με ειδική πρόσκληση, να υποβάλουν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης για τις συγκεκριμένες ομάδες - υποομάδες.

Από τα ανωτέρω γίνεται απολύτως σαφές, ότι η πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης εστάλη στους προσωρινούς αναδόχους οι οποίοι απέκτησαν την ιδιότητα αυτή για τις συγκεκριμένες ομάδες - υποομάδες.

Οι προσωρινοί ανάδοχοι υπέβαλαν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης για τις ομάδες - υποομάδες που μειοδότησαν και επομένως η πιθανή πλημμέλεια στην υποβολή των δικαιολογητικών αυτών θα είχε συνέπειες ως προς την ιδιότητα του προσωρινού αναδόχου για τις συγκεκριμένες ομάδες - υποομάδες.

Επομένως η πιθανή ακύρωση της προσφοράς του προσωρινού μειοδότη για συγκεκριμένη ομάδα - υποομάδα, σύμφωνα με το άρθρο 103 παρ. 3 και 4 , θα επέβαλε στην αναθέτουσα αρχή την αποστολή πρόσκλησης υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης στον προσφέροντα την αμέσως επόμενη συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, για την συγκεκριμένη ομάδα- υποομάδα.

Σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία, η αποστολή της πρόσκλησης στον προσφέροντα την αμέσως επόμενη συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, αποτελεί ανεξάρτητη διαδικασία με καθορισμό νέων προθεσμιών ως προ την υποβολή και την διάρκεια ισχύος των δικαιολογητικών.

Επομένως το γεγονός ότι κάποιος συμμετέχων πιθανόν να υπέβαλε ελλιπή δικαιολογητικά κατακύρωσης για συγκεκριμένη ομάδα-υποομάδα, σε τίποτα δεν επηρεάζει την δυνατότητα του να υποβάλει, κατόπιν πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής, εκ νέου τα ορθά δικαιολογητικά κατακύρωσης για άλλη ομάδα-υποομάδα εφόσον προσέφερε την αμέσως επόμενη συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά και εφόσον ακυρώθηκε η προσφορά του αρχικώς αναδειχθέντα προσωρινού αναδόχου.

Συμπερασματικά, η άποψη της εταιρείας ότι το σύνολο των προσωρινών αναδόχων έχουν «αποκαλύψει» τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και επομένως πρέπει να αποκλεισθούν από τον διαγωνισμό είναι εσφαλμένη καθώς τα δικαιολογητικά κατακύρωσης υποβλήθηκαν από

τους προσωρινούς αναδόχους για τις συγκεκριμένες ομάδες - υποομάδες και οι ίδιοι συμμετέχοντες έχουν την δυνατότητα να υποβάλλουν δικαιολογητικά κατακύρωσης για τις υπόλοιπες ομάδες - υποομάδες για τις οποίες προσέφεραν την αμέσως επόμενη συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά.

Σύμφωνα με τα ανωτέρω, από πουθενά δεν προκύπτει ότι η εταιρεία έχει έννομο συμφέρον, καθώς όπως προαναφέρθηκε βρίσκεται τελευταία στην σειρά κατάταξης μην έχοντας έννομο συμφέρον, επομένως θεωρούμε ότι η προσφυγή της πρέπει να απορριφθεί στο σύνολο της.

Ως προς τα λοιπά αναφερόμενα στην προσφυγή της εταιρείας επιθυμούμε να αναφέρουμε τα ακόλουθα:

1) Προσφυγή κατά της συμμετοχής της επιχείρησης του κ:

Στην προσφυγή της η εταιρεία, επικαλείται το άρθρο 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 όπου αναφέρεται ότι το δικαίωμα συμμετοχής κρίνεται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80 και κατά την σύναψη της σύμβασης. Στην προσφυγή της αναφέρει ότι η επιχείρηση του κ. δεν προσκόμισε πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας, βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ. και βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ (πρώην ΙΚΑ-ΤΕΑΜ), τα οποία να ανατρέχουν στον χρόνο υποβολής της προσφοράς.

Άποψη της υπηρεσίας, επί της προσφυγής κατά της συμμετοχής της επιχείρησης του κ.:

Σύμφωνα με το άρθρο 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, οι συμμετέχοντες υποβάλλουν το ΕΕΕΣ ή το ΤΕΥΔ, όπου δηλώνουν ως προκαταρκτική απόδειξη ότι πληρούν τους λόγους αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής τα οποία περιγράφονται στην διακήρυξη.

Εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι καλούνται με ειδική πρόσκληση να υποβάλλουν τα δικαιολογητικά του άρθρου 80, τα οποία θα

πρέπει να έχουν εκδοθεί εντός συγκεκριμένου χρονικού διαστήματος από την υποβολή τους, όπως ειδικότερα προσδιορίσθηκε από τις διατάξεις του Ν. 4605/2019.

Σύμφωνα με τα ανωτέρω, στο άρθρο 2.2.9.2 της διακήρυξης αλλά και στην σχετική πρόσκληση που εστάλη στους προσωρινούς αναδόχους αναφέρονται τα ακόλουθα:

"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 αποκτούν 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 της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του υποσυστήματος".

Η επιχείρηση του κ. υπέβαλε, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης και της σχετικής πρόσκλησης μέσω του συστήματος επικοινωνία, τα ζητούμενα δικαιολογητικά.

Ειδικότερα προσκόμισε:

1. Πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας, με ημερομηνία έκδοσης 18/03/2019 και ισχύ μέχρι 18/05/2019
2. Βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ. με ημερομηνία έκδοσης 07/05/2019 και ισχύ για ένα μήνα
3. Βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας ΕΦΚΑ Τμήμα Μη Μισθωτών με ημερομηνία έκδοσης 18/03/2019 και ισχύ μέχρι 31/08/2019
4. Βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας ΕΦΚΑ (πρώην ΙΚΑ - TEAM) με ημερομηνία έκδοσης 13/05/2019 και ισχύ μέχρι 12/11/2019

Σημειώνεται ότι η προσφορά της επιχείρησης του κ. υποβλήθηκε στις 13/05/2019, επομένως το σύνολο των υποβληθέντων δικαιολογητικών καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς.

Επομένως η επιχείρηση του κ., υπέβαλε το σύνολο των απαιτούμενων δικαιολογητικών, μέσω του συστήματος «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ σύμφωνα με τα οριζόμενα στην διακήρυξη και την σχετική πρόσκληση και επομένως ορθώς έγινε αποδεκτή η προσφορά της.

2) Προσφυγή κατά της συμμετοχής της εταιρείας

Στην προσφυγή της η εταιρεία, επικαλείται το άρθρο 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 όπου αναφέρεται ότι το δικαίωμα συμμετοχής κρίνεται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80 και κατά την σύναψη της σύμβασης.

Στην προσφυγή της αναφέρει ότι η εταιρεία δεν προσκόμισε πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας, βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ., το οποίο να ανατρέχουν στον χρόνο υποβολής της προσφοράς.

Άποψη της υπηρεσίας, επί της προσφυγής κατά της συμμετοχής της εταιρείας: Σύμφωνα με το άρθρο 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, οι συμμετέχοντες υποβάλλουν το ΕΕΕΣ ή το ΤΕΥΔ, όπου δηλώνουν ως προκαταρκτική απόδειξη ότι πλ πληρούν τους λόγους αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής τα οποία περιγράφονται στην διακήρυξη.

Εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι καλούνται με ειδική πρόσκληση να υποβάλλουν τα δικαιολογητικά του άρθρου 80, τα οποία θα πρέπει να έχουν εκδοθεί εντός συγκεκριμένου χρονικού διαστήματος από την υποβολή τους, όπως ειδικότερα προσδιορίσθηκε από τις διατάξεις του Ν. 4605/2019.

Σύμφωνα με τα ανωτέρω, στο άρθρο 2.2.9.2 της διακήρυξης αλλά και στην σχετική πρόσκληση που εστάλη στους προσωρινούς αναδόχους αναφέρονται τα ακόλουθα:

"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

αποκτούν 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 της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του υποσυστήματος”.

Η εταιρεία υπέβαλε, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης και της σχετικής πρόσκλησης μέσω του συστήματος επικοινωνία, τα ζητούμενα δικαιολογητικά. Ειδικότερα προσκόμισε:

1. Πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας, με ημερομηνία έκδοσης 26/03/2019 και ισχύ μέχρι 26/05/2019

2. Βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ. με ημερομηνία έκδοσης 24/04/2019 και ισχύ για ένα μήνα

Σημειώνεται ότι η προσφορά της εταιρείας υποβλήθηκε στις 13/05/2019, επομένως το σύνολο των υποβληθέντων δικαιολογητικών καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς.

Επομένως η εταιρεία, υπέβαλε το σύνολο των απαιτούμενων δικαιολογητικών, μέσω του συστήματος «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ σύμφωνα με τα οριζόμενα στην διακήρυξη και την σχετική πρόσκληση και επομένως ορθώς έγινε αποδεκτή η προσφορά της.

Στο σημείο αυτό, επιθυμούμε να αναφέρουμε ότι τα ανωτέρω δικαιολογητικά δεν αποτελούν δικαιολογητικά κατακύρωσης του άρθρου 80, αλλά ζητούνται από την αναθέτουσα αρχή ως επιβεβαίωση των δηλωθέντων μέσω του ΕΕΕΣ προς επιβεβαίωση των δηλωθέντων σε αυτό.

Άλλωστε και τα επικαιροποιημένα δικαιολογητικά μέχρι τις αλλαγές του Ν. 4605/2019 υποβάλλονταν μέσω του συστήματος «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ ενώ και μετά τις αλλαγές, υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση περί μη ύπαρξης οφισγενών μεταβολών η οποία υποβάλλεται επίσης μέσω του συστήματος «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.

Στην προσφυγή της η εταιρεία, αναφέρει ότι το πιστοποιητικό ονομαστικοποίησης των μετοχών που προσκόμισε η εταιρεία δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης και επιπλέον ότι προσκόμισε βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ταμείου Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ. το οποίο δεν είναι σε ισχύ.

3) Προσφυγή κατά της συμμετοχής της εταιρείας

Αποψη της υπηρεσίας, επί της προσφυγής κατά της συμμετοχής της εταιρείας

Προκειμένου να καλυφθεί, η απαίτηση της παρ. 2.2.3.5 της διακήρυξης σχετικά με την ονομαστικοποίηση των μετοχών, η εταιρεία προσκόμισε πιστοποιητικό του το οποίο εκδόθηκε στις 05/07/2019 από το οποίο προκύπτει η μετοχική σύνθεση της εταιρείας όπως προκύπτει από το βιβλίο μετόχων.

Το πιστοποιητικό εκδόθηκε στις 05/07/2019, εντός τριάντα (30) εργασίμων ημερών από την υποβολή του και σε συνδυασμό με την προσκόμιση πιστοποιητικού ΓΕΜΗ από το οποίο προκύπτει ότι δεν έχει επέλθει μεταβολή στην μετοχική σύνθεση της επιχείρησης, η επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης θεώρησε ότι το ανωτέρω πιστοποιητικό καλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης.

Σημειώνεται ότι το Εμπορικό και Βιομηχανικό Επιμελητήριο Πειραιά εκδίδει το ανωτέρω πιστοποιητικό κατόπιν σχετικού αιτήματος, του οικονομικού φορέα, για τον σκοπό αυτό.

Σχετικά με την βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ταμείου Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ., αυτή εκδόθηκε στις 02/07/2019 και σύμφωνα με την πρόσκληση θα πρέπει να έχει εκδοθεί τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν την υποβολή της, επομένως εφόσον η υποβολή έγινε στις 31/07/2019 γίνεται σαφές ότι η ανωτέρω βεβαίωση υποβλήθηκε εμπρόθεσμα.

Επομένως η εταιρεία, υπέβαλε τα απαιτούμενα δικαιολογητικά σύμφωνα με τα οριζόμενα στην διακήρυξη και την σχετική πρόσκληση και επομένως ορθώς έγινε αποδεκτή η προσφορά της.

Σχετικά με τα αναφερόμενα κατά της συμμετοχής της εταιρείας
.....:

Η εταιρεία, δεν έχει συμμετάσχει για την Υποομάδα Σ.Τ 1 και επομένως δεν έχει έννομο συμφέρον, σε ότι αφορά τον λόγο που επικαλείται σχετικά με την υποχρέωση ασφάλισης στο Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ καθώς η εταιρεία έχει ως κύρια δραστηριότητα τον εφοδιασμό πλοίων δεν υποχρεούται να ασφαλίζει το προσωπικό της στο Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ.

Σχετικά με το πιστοποιητικό εκπροσώπησης του ΓΕΜΗ, αυτό εκδόθηκε στις 27/06/2019 και σύμφωνα με την πρόσκληση θα πρέπει να έχει εκδοθεί τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν την υποβολή του, επομένως εφόσον η υποβολή έγινε στις 01/08/2019 γίνεται σαφές ότι το ανωτέρω πιστοποιητικό υποβλήθηκε εμπρόθεσμα.

Η εταιρεία, υπέβαλε τα απαιτούμενα δικαιολογητικά σύμφωνα με τα οριζόμενα στην διακήρυξη και την σχετική πρόσκληση και επομένως ορθώς έγινε αποδεκτή η προσφορά της.

Επομένως, προκύπτει ότι τόσο για τον γενικό λόγο της έλλειψης έννομου συμφέροντος όσο για τους ειδικότερους λόγους που αναφέρθηκαν ανωτέρω, θεωρούμε ότι η υποβληθείσα προδικαστική προσφυγή της εταιρείας πρέπει να απορριφθεί».

16. Επειδή, η προσφεύγουσα με το από 3/9/2019 Υπόμνημά της επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής ισχυρίζεται αυτολεξεί τα εξής:

«1. Η αναθέτουσα αρχή με το έγγραφο απόψεων της ισχυρίζεται ότι όσον αφορά τις ελλείψεις των δικαιολογητικών κατακύρωσης των εταιριών α) και β) που επικαλούμαστε με την προσφυγή μας, η ίδια έχει στα χέρια της τα εν λόγω δικαιολογητικά, γιατί οι συγκεκριμένοι οικονομικοί φορείς τα έχουν αποστείλει στην Αναθέτουσα Αρχή μέσω του υποσυστήματος «ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ», αποκλειστικά και μόνο σε αυτήν. Δίνει μάλιστα και μία δική της ερμηνεία στο ποια είναι τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης και ποια όχι, καθώς επίσης μέσω ποιου συστήματος ή υποσυστήματος θα πρέπει να κατατίθενται κάθε φορά, καταργώντας με την

άποψη της τη διακήρυξη, τους νόμους που διέπουν τις δημόσιες συμβάσεις, αποφάσεις Δικαστηρίων και Αρχών, πληθώρα κατευθυντήριων οδηγιών κ.α., δηλώνοντας ότι: «Στο σημείο αυτό, επιθυμούμε να αναφέρουμε ότι τα ανωτέρω δικαιολογητικά δεν αποτελούν δικαιολογητικά κατακύρωσης του άρθρου 80, αλλά ζητούνται από την αναθέτουσα αρχή ως επιβεβαίωση των δηλωθέντων μέσω του ΕΕΕΣ προς επιβεβαίωση των δηλωθέντων σε αυτό.

Άλλωστε και τα επικαιροποιημένα δικαιολογητικά μέχρι τις αλλαγές του Ν. 4605/2019 υποβάλλονταν μέσω του συστήματος «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ ενώ και μετά τις αλλαγές, υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση περί μη ύπαρξης οφισγενών μεταβολών η οποία υποβάλλεται επίσης μέσω του συστήματος «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.»

Αρχικά, στο θέμα αν τα εν λόγω δικαιολογητικά που επικαλούμαστε (βεβαιώσεις φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών) αποτελούν ή όχι δικαιολογητικά κατακύρωσης και αν είναι απαιτούμενα να κατατεθούν από τον προσωρινό μειοδότη μαζί με όλα τα υπόλοιπα απαιτούμενα δικαιολογητικά, η απάντησή μας βρίσκεται:

α) στο με αρ. πρωτ. 2210/19-04-2019 έγγραφο της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ με τίτλο: «Διευκρινίσεις ως προς τον χρόνο έκδοσης και ισχύος των δικαιολογητικών που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο (δικαιολογητικών κατακύρωσης), κατόπιν δημοσίευσης του ν. 4605/2019» και ειδικότερα την παράγραφο Β4. που αναφέρει: «Β4. Σημειώνεται ότι, σε όλες τις προηγούμενες περιπτώσεις (Β1, Β2, Β3) εξακολουθούν να ισχύουν οι διατάξεις του άρθρου 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με τις οποίες τα δικαιολογητικά κατακύρωσης πρέπει να καταλαμβάνουν και τον χρόνο της υποβολής της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς. Στο πλαίσιο αυτό:

- τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας δεν καλύπτουν το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα. Λόγω

του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος αυτών των πιστοποιητικών που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι,

- το απόσπασμα ποινικού μητρώου και τα λοιπά πιστοποιητικά που εκδίδονται από τις δικαστικές αρχές του άρθρου 80 παρ. 2 του ν. 4412/2016 (πχ. περί μη πτώχευσης, εξυγίανσης, δικαστικής εκκαθάρισης, κλπ), δεδομένου ότι βεβαιώνουν έννομες καταστάσεις μέχρι και το χρόνο έκδοσής τους, δεν είναι απαραίτητο να εκδίδονται και κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών ή των αιτήσεων συμμετοχής. Αντίθετα, αρκεί η προσκόμισή τους από τον προσωρινό ανάδοχο μαζί με τα λοιπά δικαιολογητικά κατακύρωσης δεδομένου ότι τα εν λόγω δικαιολογητικά καλύπτουν όλο το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα. και

β) στην απόφαση 656/2018 της ΑΕΠΠ σκ.35 η οποία αναφέρει: «35. Επειδή, από τη ρητή διατύπωση των ως άνω όρων της διακήρυξης σε συνδυασμό με τις ως άνω διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας, καθίσταται σαφές ότι απαιτείται υποχρεωτικά, και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού, η προσκόμιση σε ηλεκτρονική μορφή και η κατάθεση σε φυσική μορφή αποδεικτικού φορολογικής ενημερότητας, ή εν γένει πιστοποιητικού της αρμόδιας δημόσιας αρχής, εφεξής ΑΦΕ, από το οποίο ρητώς και σαφώς να προκύπτει ότι τόσο κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών όσο και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο προσωρινός ανάδοχος είναι ενήμερος ως προς τις φορολογικές υποχρεώσεις του (άρθ. 19 και 20 της διακήρυξης, σκέψη 31). Ο σαφής και απαράβατος αυτός όρος της διακήρυξης περί προσκόμισης αυτούσιου του ΑΦΕ που να βεβαιώνει την ενημερότητα του διαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα κατά την υποβολή της προσφοράς του και κατά την κατακύρωση είναι νόμιμος και ισχυρός σύμφωνα με τα άρθ. 18, 53, 103 και 104 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 19, 20, 27 και 28). Τούτο, εξάλλου,

ρητώς προβλέπεται και στον φορολογικό νόμο (σκέψεις 29 και 18) ο οποίος απαιτεί ρητά την προσκόμιση αυτούσιου του ΑΦΕ «για τη συμμετοχή σε διαγωνισμούς ανάληψης εκτέλεσης δημοσίων έργων ή προμηθειών», δηλαδή, αποδεικτικού που να καταλαμβάνει χρονικά τη διάρκεια του διαγωνισμού στον οποίο συμμετέχει ο οικονομικός φορέας. Εξάλλου, ούτε στη διακήρυξη ούτε στον νόμο προβλέπεται η υποκατάσταση του ΑΦΕ από οποιοδήποτε άλλο έγγραφο και ιδία από το υποβαλλόμενο προαποδεικτικώς ΕΕΕΣ. Τουναντίον, στην οικεία διακήρυξη τέθηκε σαφής και ρητός όρος περί υποβολής υπεύθυνης δήλωσης στο φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής σχετικά με τη φύλαξη των απαιτούμενων πρωτοτύπων δικαιολογητικών στο αρχείο του υποψηφίου, τα οποία τίθενται στη διάθεση της Αναθέτουσας Αρχής εφόσον ζητηθούν (άρθ. 9 παρ. Γ της διακήρυξης σκέψη 31). Ειδικότερα, δεν προβλέπεται ούτε από τον φορολογικό νόμο που αποτελεί αναγκαστικό δίκαιο, ούτε από την οικεία διακήρυξη ότι το ΕΕΕΣ μπορεί παραδεκτά να υποκαθιστά/αντικαθιστά το ΑΦΕ, ούτε ότι το ΕΕΕΣ αποδεικνύει παραδεκτά την φορολογική ενημερότητα ούτε ότι απαιτείται ΑΦΕ που να βεβαιώνει την φορολογική ενημερότητα μόνο για τον μετέπειτα της υποβολής προσφοράς χρόνο. Ειδικότερα, σύμφωνα με τα ρητά άρθ. 71, 73 και 79 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 21, 22, 23, 24 και 25), το ΕΕΕΣ μπορεί να τεκμηριώνει αλλά μόνο προαποδεικτικά την φορολογική ενημερότητα «για την συμμετοχή στην διαδικασία σύναψης σύμβασης», ως αναφέρεται στον νόμο. Περαιτέρω όμως, η φορολογική ενημερότητα που καταλαμβάνει τον χρόνο της συμμετοχής στην διαδικασία απαιτείται ρητά να τεκμηριωθεί με πλήρη απόδειξη και ειδικά με το προβλεπόμενο κατά νόμο έγγραφο της φορολογικής αρχής πριν από την ανάθεση της σύμβασης σύμφωνα με τα άρθ. 79 παρ. 5 και 80 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 23 και 26). Συνεπώς, οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας ότι το ΑΦΕ δεν απαιτείται να αναφέρεται στην ενημερότητα του προσωρινού αναδόχου κατά πάντα χρόνο συμμετοχής του στην διαγωνιστική διαδικασία, δηλαδή από την υποβολή της προσφοράς του και μετά, αλλά απαιτείται να αναφέρεται μόνο στον χρόνο της υποβολής των

δικαιολογητικών κατακύρωσης, υποκαθιστάμενου για τον προηγούμενο χρόνο από το ΕΕΕΣ είναι αβάσιμοι και απορριπτέοι επειδή προσκρούουν ευθέως στους όρους της διακήρυξης και του νόμου.»

Επιπροσθέτως, επί του ανωτέρω θέματος και επί του ισχυρισμού ότι η Αναθέτουσα Αρχή έχει στα χέρια της τα απαιτούμενα έγγραφα ενώ αυτά δεν έχουν κατατεθεί στο σύστημα μέσω της ορθής διαδικασίας που ακολουθείται για τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και φυσικά δεν έχουν περιέλθει εις γνώσιν όλων, αλλά και ούτε αναφέρονται ως κατατεθειμένα δικαιολογητικά στο ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΤΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΔΙΕΝΕΡΓΕΙΑΣ ΑΠΟΣΦΡΑΓΙΣΗΣ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ, σας επισημαίνουμε ότι για να γίνουν αποδεκτά δικαιολογητικά προσωρινού μειοδότη, να ολοκληρωθεί η διαδικασία ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης από την επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού και να εγκριθούν οι πράξεις της Αναθέτουσας Αρχής, στη διακήρυξη και συγκεκριμένα στο άρθρο 3.2 αλλά και στο νόμο 4412/2016 άρθρο 103 παρ. 7 και συγκεκριμένα για τα δικαιολογητικά κατακύρωσης αναφέρονται μεταξύ άλλων: «όσοι υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος».

Αντιθέτως όλων των παραπάνω αναφερομένων, η Αναθέτουσα Αρχή, σήμερα, μέσω του εγγράφου των απόψεων της, γνωστοποιεί σε εμάς και στην ΑΕΠΠ ότι στο υποσύστημα «ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ» έχουν αποσταλεί αποκλειστικά σε αυτήν (όταν οι οικονομικοί φορείς στέλνουν ένα μήνυμα μέσω του συστήματος επικοινωνία προς την Αναθέτουσα Αρχή, αυτό δεν κοινοποιείται σε κανέναν άλλο), έγγραφα σχετικά με την κατακύρωση των παραπάνω οικονομικών φορέων τα οποία όπως είναι φυσικό δεν έχουν έρθει σε γνώση μας οπότε δεν μπορούμε να ελέγξουμε ούτε για την ορθότητα των ισχυρισμών της, ούτε για την ορθότητα των εγγράφων ούτε για το αν αυτά κατατέθηκαν εμπροθέσμως κ.α., πράγμα το οποίο γνωρίζει γι' αυτό και προσπαθεί να δικαιολογήσει τις ενέργειες της μέσω της δήλωσης της.

2. Όσον αφορά τις απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής περί των λόγων προσφυγής μας για την εταιρία ομολογεί ότι θεώρησε ως ορθά τα εσφαλμένα δικαιολογητικά που κατέθεσε η εν λόγω εταιρία καθώς α) όσον αφορά την ονομαστικοποίηση των μετοχών λέει ότι το πιστοποιητικό που κατατέθηκε εκδόθηκε μεν στις 5/7/2019 (ασχέτως που αναφέρει τη μετοχική σύνθεση 9 μήνες πριν) και επειδή με το ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΓΕΜΗ που κατατέθηκε, δεν προκύπτει ότι έχει γίνει από τότε μέχρι σήμερα κάποια αλλαγή στη μετοχική σύνθεση θεωρήθηκε σωστό. Επί του παραπάνω, σας αναφέρουμε ότι το ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΓΕΜΗ δεν αναφέρει τις αλλαγές της μετοχικής σύνθεσης που τυχόν γίνονται σε μία Α.Ε. αλλά τροποποιήσεις καταστατικού, αλλαγές στη σύνθεση του Δ.Σ. κ.α. και β) όσον αφορά την ασφαλιστική ενημερότητα του Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ., σύμφωνα με τον νόμο θα πρέπει να είναι σε ισχύ κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής της προσφοράς και κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης αντίστοιχα και όχι αυτό που ισχυρίζεται η Αναθέτουσα Αρχή.

3. Όσον αφορά τις απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής περί των λόγων προσφυγής μας για την εταιρία, σαφώς δεν έχουμε συμμετέχει στην ομάδα ΣΤ.2 και δεν βάλουμε με την προσφυγή μας κατά αυτής, αλλά όπως αναφέρουμε στην προσφυγή μας και για την απόδειξη του έννομου συμφέροντος μας και επειδή η προσφορά της εταιρίας τυγχάνει να προηγείται στην κατάταξη για τις ομάδες κατά τις οποίες βάλουμε, και επειδή τυγχάνει επίσης να έχει οριστεί προσωρινή μειοδότης σε μία ομάδα και να έχει προσκομίσει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης όπου εμείς λάβαμε γνώση, με την προσφυγή μας επισημίναμε τις ελλείψεις που εντοπίσαμε και ότι η προσφορά της θα απορριφθεί όταν φτάσει να της κατακυρωθεί κάποια ομάδα πριν κατακυρωθεί στη δική μας εταιρία λόγω ότι οι ελλείψεις αυτές δεν θεραπεύονται σήμερα. Έτσι αποδεικνύουμε πως για όλους τους οικονομικούς φορείς που η προσφορά τους βρίσκεται πάνω από τη δική μας σε κατάταξη υπάρχει λόγος απόρριψης της προσφοράς. Ενδεικτικά πάντως, και ως προς τη διευθέτηση του θέματος,

ο εν λόγω διαγωνισμός δεν αφορά εφοδιασμό πλοίου και από τη στιγμή που η εταιρία ασκεί είτε ως κύρια είτε ως δευτερεύουσα τη δραστηριότητα εμπορίας τροφίμων (λιανικώς ή χονδρικώς), αλλιώς η εταιρία δεν έχει αντικείμενο εργασιών συναφές με το αντικείμενο του διαγωνισμού...., και έχει την έδρα της εντός των ορίων που ορίζει το καταστατικό του ταμείου τότε σύμφωνα με το καταστατικό του ταμείου θα πρέπει να ασφαλιστεί σε αυτό το προσωπικό που απασχολείται στην εν λόγω δραστηριότητα καθώς επίσης και οι εργοδότες.

4. Τέλος, όσον αφορά τα λεκτέα της Αναθέτουσας Αρχής για το αν τυχόν κάποιος οικονομικός φορέας απορριφθεί σε μία ομάδα τότε μπορεί να του δοθεί η ευκαιρία να καταθέσει ξανά τα έγγραφα κατακύρωσης για άλλη ομάδα, σας αναφέρουμε ότι όλοι οι λόγοι που έχουμε επικαλεστεί με την προδικαστική προσφυγή μας αφορούν τη μη απόδειξη πλήρωσης γενικών κριτηρίων που οι οικονομικοί φορείς δήλωσαν με το ΕΕΕΣ τους ότι πληρούν και για το λόγο αυτό οι προσφορές τους αξιολογήθηκαν στο πρώτο στάδιο του διαγωνισμού συνολικά ως αποδεκτές και όχι τεχνικών κριτηρίων που μπορεί ένας οικονομικός φορέας να μη πληροί σε μία ομάδα αλλά να πληροί σε κάποια άλλη. Αν και εφόσον αυτό που ισχυρίζεται η Αναθέτουσα Αρχή γινόταν αποδεκτό, τότε μιλάμε για καθαρά νόθευση του ανταγωνισμού όπου ο κάθε οικονομικός φορέας αφού καταθέσει την προσφορά του και δει και όλες τις οικονομικές προσφορές των ανταγωνιστών του να επιλέγει, αν τον συμφέρει, στη μία περίπτωση να μην αποδεικνύει ότι πληροί τα κριτήρια με τα οποία έγινε αποδεκτή η προσφορά του σε προηγούμενο στάδιο και μετά από λίγες ημέρες σε άλλη πρόσκληση να αποδεικνύει ότι τα πληροί, ειδικά για έγγραφα που θα πρέπει να ήταν εν ισχύ κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς.».

17. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 59 του ν. 4412/2016: «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να αναθέτουν μια σύμβαση υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων και μπορούν να προσδιορίζουν το μέγεθος και το αντικείμενο των τμημάτων αυτών. Εξαιρουμένων των συμβάσεων οι οποίες έχουν διαιρεθεί υποχρεωτικά, σύμφωνα με την παρ. 4, οι αναθέτουσες αρχές

αναφέρουν τους βασικούς λόγους της απόφασής τους να μην διαιρέσουν μία σύμβαση σε τμήματα, στοιχείο που περιλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης ή στην ειδική έκθεση του άρθρου 341.

2. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος, αν οι προσφορές υποβάλλονται για ένα, περισσότερα ή για όλα τα τμήματα.

Οι αναθέτουσες αρχές δύνανται, ακόμη και εάν οι προσφορές είναι δυνατόν να υποβάλλονται για πολλά ή για όλα τα τμήματα, να περιορίζουν τον αριθμό των τμημάτων που μπορούν να ανατεθούν σε έναν προσφέροντα, υπό την προϋπόθεση ότι ο μέγιστος αριθμός των τμημάτων ανά προσφέροντα ορίζεται στην προκήρυξη της σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν στα έγγραφα της σύμβασης τα αντικειμενικά και χωρίς διακρίσεις κριτήρια ή τους κανόνες που προτίθενται να εφαρμόσουν για τον προσδιορισμό των τμημάτων που ανατίθενται, στην περίπτωση που η εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης θα είχε ως αποτέλεσμα την ανάθεση σε έναν προσφέροντα τμημάτων που υπερβαίνουν τον μέγιστο αριθμό.

3. Αν είναι δυνατή η ανάθεση περισσότερων του ενός τμημάτων στον ίδιο προσφέροντα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν συμβάσεις συνδυάζοντας πολλά ή όλα τα τμήματα, στην περίπτωση που έχουν ορίσει στην προκήρυξη της σύμβασης ή στην πρόσκληση για επιβεβαίωση ενδιαφέροντος ότι διατηρούν το δικαίωμα αυτό και αναφέρουν τον τρόπο συνδυασμού των τμημάτων ή ομάδων τμημάτων.

4. Οι ΚΑΑ διαιρούν υποχρεωτικά τις συμβάσεις που αναθέτουν σε χωριστά τμήματα, καθορίζουσες το μέγεθος και το αντικείμενο των τμημάτων αυτών. Στην περίπτωση αυτή, εφαρμόζονται επίσης το πρώτο εδάφιο της παρ. 2 και, κατά περίπτωση, η παράγραφος 3. Παρά τα προβλεπόμενα στο πρώτο εδάφιο της παρούσας παραγράφου, με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού,

επιτρέπεται η ανάθεση συγκεκριμένης σύμβασης από ΚΑΑ μη διαιρούμενης σε χωριστά τμήματα.».

18. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 103 του ν. 4412/2016:

«Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα:

1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας εντός 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 του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης.

2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 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 τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως 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 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται.

4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται.

5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, η

κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και το άρθρο 75 η διαδικασία ματαιώνεται.

6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2, και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105.

7. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος.».

19. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της επίμαχης διακήρυξης:

«1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες λειτουργίας των Δημοτικών Παιδικών Σταθμών, του Κοινωνικού Παντοπωλείου, του Κοινωνικού Συσιπίου, των κυλικείων των παραρτημάτων ΚΑΠΗ, για χρονικό διάστημα δύο (2) ετών, ως αναλυτικά αναφέρεται στην υπ' αριθ. 33.0/2019 μελέτη που έχει συνταχθεί από την Διεύθυνση Τεχνικών Υπηρεσιών του και αναπόσπαστο τμήμα της παρούσας ως ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α'

Αριθμός απόφασης: 1166/2019

Τα υπό προμήθεια είδη ταξινομούνται υπό τα αντίστοιχα CPV σύμφωνα με τον Κανονισμό 213/2008 της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, περί κοινού λεξιλογίου για τις δημόσιες συμβάσεις (Common Procurement Vocabulary) ως αναλυτικά αναφέρονται στην υπ' αριθ. 33.0/2019 της υπηρεσίας.

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στις κάτωθι ομάδες - υποομάδες :

ΟΜΑΔΑ - ΥΠΟΟΜΑΔΑ
ΥΠΟΟΜΑΔΑ Α.1 <i>Είδη Παντοπωλείου -Είδη με Φ.Π.Α. 13%</i>
ΥΠΟΟΜΑΔΑ Α.2 <i>Είδη Παντοπωλείου -Είδη με Φ.Π.Α. 24%</i>
ΟΜΑΔΑ Β' Κατεψυγμένα Είδη
ΟΜΑΔΑ Γ' Είδη Ελαιολάδου
ΟΜΑΔΑ Δ' Είδη Κρεοπωλείου
ΟΜΑΔΑ Ε' <i>Είδη Οπωροπωλείου</i>
ΥΠΟΟΜΑΔΑ ΣΤ.1 <i>Είδη Αρτοποιείου - Ζαχαροπλαστικής Είδη με Φ.Π.Α. 13%</i>
ΥΠΟΟΜΑΔΑ ΣΤ.2 <i>Είδη Αρτοποιείου - Ζαχαροπλαστικής Είδη με Φ.Π.Α. 24%</i>

Κάθε συμμετέχων στο διαγωνισμό μπορεί να υποβάλλει προσφορά για μία ή περισσότερες ομάδες - υποομάδες των υπό προμήθεια ειδών, ως αυτές προσδιορίζονται στην υπ' αριθ. 33.0/2019 μελέτη που συνέταξε η Δ/νση Τεχνικών Υπηρεσιών του, υπό την προϋπόθεση ότι στην προσφορά του θα περιλαμβάνεται το σύνολο των ειδών κάθε ομάδας-υποομάδας. [...]

3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου

Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας, δέκα ημερών (10) 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 2.2.8.2. 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 -2.2.7 αυτής.

Σημείωση: Τα παραπάνω ισχύουν και στην περίπτωση τρίτων στις δυνατότητες των οποίων στηρίζεται ο συμμετέχων οικονομικός φορέας, υπεργολάβων στις δυνατότητες των οποίων στηρίζεται ο συμμετέχων οικονομικός φορέας, καθώς και για τους υπεργολάβους στις δυνατότητες των οποίων δεν στηρίζεται ο συμμετέχων οικονομικός φορέας, ανεξαρτήτως του ποσοστού υπεργολαβίας που προτίθεται να αναθέσει. Αν στις ειδικές διατάξεις που διέπουν την έκδοσή τους, δεν προβλέπεται χρόνος ισχύος των δικαιολογητικών, θεωρούνται έγκυρα εφόσον φέρουν ημερομηνία έκδοσης εντός τριών (3) μηνών που προηγούνται της ημερομηνίας υποβολής των δικαιολογητικών της πρόσκλησης. Οι ένορκες βεβαιώσεις που τυχόν προσκομίζονται για αναπλήρωση δικαιολογητικών, πρέπει επίσης να φέρουν ημερομηνία εντός τριών (3) μηνών που προηγούνται της ημερομηνίας υποβολής των δικαιολογητικών της πρόσκλησης.

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 σύμφωνα, με τα οριζόμενα στο άρθρο 103 του Ν. 4412/2016. Όσοι υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν.

Όσοι υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν.

Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν:

i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης, είναι ψευδή ή ανακριβή, ή

ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή

iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας,

Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης 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 της αναθέτουσας αρχής 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 την Επιτροπή του Διαγωνισμού και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου. Επισημαίνεται ότι, η αρμόδια επιτροπή του διαγωνισμού, με αιτιολογημένη εισήγησή της, μπορεί να προτείνει την κατακύρωση της σύμβασης για ολόκληρη ή μεγαλύτερη ή μικρότερη ποσότητα κατά ποσοστό στα εκατό και ως εξής: Ποσοστό 15% στην περίπτωση της μεγαλύτερης ποσότητας και ποσοστό 50% στην περίπτωση μικρότερης ποσότητας. Για κατακύρωση μέρους της ποσότητας κάτω του καθοριζόμενου ως ανωτέρω ποσοστού, απαιτείται προηγούμενη αποδοχή από τον προσωρινό ανάδοχο

Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών και της εισήγησης της Επιτροπής επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης.».

20. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

21.Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 «Δικαίωμα άσκησης προσφυγής» του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της

νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

22. Επειδή το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι άμεσο, και ατομικό /προσωπικό, με την έννοια ότι πρέπει να αφορά τον ενδιαφερόμενο προσωπικά και όχι ένα γενικό κύκλο προσώπων. Κατά τη θεωρία και νομολογία, το έννομο συμφέρον θα πρέπει να είναι και άμεσο από την άποψη ότι το προβαλλόμενο προσωπικό συμφέρον πρέπει να συνδέεται αιτιωδώς με το πρόσωπο του προσφεύγοντος, χωρίς να παρεμβάλλεται συμφέρον τρίτου, και ενεστώς, δηλαδή να είναι υπαρκτό και όχι μελλοντικό (Π. Δαγτόγλου, *Διοικητικό Δικονομικό Δίκαιο*, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2014). Πρέπει, επομένως, να υπάρχει συρροή των κάτωθι : α) η προσβαλλόμενη πράξη να έχει προκαλέσει βλάβη, υλική ή ηθική και β) να υφίσταται αιτιώδης συνάφεια μεταξύ της προσβαλλόμενης πράξης και της προβαλλόμενης βλάβης (ΣτΕ 7μ. 1898/2016), ήτοι μια ειδική έννομη σχέση του προσφεύγοντα με την προσβαλλόμενη πράξη (Σπ. Βλαχόπουλος, *Όψεις της δικαστικής προστασίας ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας – το παράδειγμα του ν. 2522/1997 για τα δημόσια έργα*, 1998, σελ 199, Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, 2017, σελ. 745 επ.) άλλως να την υφίσταται υπό συγκεκριμένη ιδιότητα ως υποψηφίου στην οικεία διακήρυξη (ΣτΕ 880/2016 7μ. σκ. 13, 1844/2013 7μ. σκ. 15, 2973/1989), άλλως, ως ενδιαφερομένου μεν να συμμετάσχει σ' αυτήν, αλλά αποκλεισμένου δυνάμει ρήτρας της προκηρύξεως (ΣτΕ 4606/2012, 1982-1985, 1987/2011) και δεν αρκεί το γενικό δημόσιο ενδιαφέρον του κάθε πολίτη για την σύνομη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων (ΣτΕ 4391/2011 7μ., 2446/1992 7μ.). Περαιτέρω, δέον είναι το έννομο συμφέρον να είναι και ενεστώς, ήτοι η βλάβη που προκαλείται στον ενδιαφερόμενο να έχει ήδη επέλθει ή να είναι βέβαιο ότι θα επέλθει κατά το χρόνο άσκησης της προσφυγής (ΣτΕ 1442/97 *ΔΔικ* 1997/1136) και να υφίσταται σωρευτικά τόσο κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης, όσο και κατά την άσκηση της

προσφυγής και την εξέταση αυτής (παρ. ενδεικτικά ΣτΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣτΕ Ολομ. 280/96 ΔΔικ 1996/844, ΔΤΕ 416/2002λ 2239/2003, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», ΔιοικΔ, 2010, τ. 4, σελ 846-7).

23. Επειδή η βλάβη, ως βασικό στοιχείο της θεμελίωσης του εννόμου συμφέροντος, πρέπει να προσδιορίζεται ειδικώς (ΣτΕ 1995/2016). Οφείλει, δηλαδή, ο προσφεύγων να επικαλείται τις δυσμενείς μεταβολές που επέρχονται σε βάρος του από την πράξη προς θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος για άσκηση προσφυγής (βλ. ΣτΕ 3905/2004).

24. Επειδή σε κάθε περίπτωση, ανεξαρτήτως προβολής του από την αναθέτουσα αρχή ή τον παρεμβαίνοντα, το έννομο συμφέρον ελέγχεται αυτεπαγγέλτως από την αρμόδια κατά περίπτωση σύνθεση εξέτασης της προσφυγής ως και από τον δικαστή (βλ. ΣτΕ 2080/2016, 5/2006, 3078/2005, 1461/2003, κα). Εξετάζεται, δε, η ύπαρξη του εννόμου συμφέροντος με βάση τους προβαλλόμενους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος και τα στοιχεία του φακέλου που προσκομίστηκαν (ΣτΕ 928/2004) υπό την έννοια ότι δεν δύναται το αρμόδιο όργανο να συμπληρώσει τη θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος του προσφεύγοντος καθόσον το βάρος απόδειξης για την ύπαρξη εννόμου συμφέροντος φέρει ο τελευταίος (ΣτΕ 4524/2009, 3900/2006) και μόνο προαποδεικτικώς (ΣτΕ 1898/2016, 7μελής), ήτοι στην περίπτωση της προσφυγής με την κατάθεσή της εφόσον δεν προβλέπεται από τον Ν. 4412/2016 και το οικείο κανονιστικό πλαίσιο (ΠΔ 39/2017) η συμπλήρωση της προσφυγής με υποβολή υπομνήματος.

25. Επειδή, σε συνέχεια των αναφερόμενων στην ανωτέρω σκέψη, ελέγχεται αυτεπάγγελτα η συνδρομή των ουσιαστικών κριτηρίων του εννόμου συμφέροντος με βάση το κατά πόσο από το έγγραφο της προσφυγής και τα στοιχεία του φακέλου αποδεικνύεται η ύπαρξη του εννόμου συμφέροντος. Δεν αρκεί δηλαδή ο προσφεύγων να επικαλείται την ύπαρξη εννόμου συμφέροντος για άσκηση της προσφυγής αλλά απαιτείται η προσκόμιση και μάλιστα προαποδεικτικώς – ως ισχύει και στην ακυρωτική δίκη- των

απαραίτητων για την απόδειξη αυτού στοιχείων (ΣΤΕ Ολομ. 4570/96, ΔΔικ 1997/673, ΣΤΕ 3664/1998, Βλαδίμηρος Δ. Μωυσίδης, «Κώδικας Διοικητικής Δικονομίας», Κατ' άρθρο ερμηνεία – νομολογία, Εκδόσεις Σάκκουλα ΑΕ, 2017). Υφίσταται, περαιτέρω, στα πλαίσια της μεν ακυρωτικής δίκης προαπόδειξη του εννόμου, γεγονός που δεν καθιστά θεμιτή τη μεταγενέστερη προσαγωγή αποδεικτικών στοιχείων θεμελίωσης του εννόμου συμφέροντος (ΣΤΕ 1393/2003) στη δε διαδικασία εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής το έννομο συμφέρον θα πρέπει να προαποδεικνύεται με την άσκησή της.

26. Επειδή η προαπόδειξη του εννόμου συμφέροντος δεν καθιστά δυσχερή την πρόσβαση του ενδιαφερόμενου στο δικαστήριο ή εν γένει στην προσήκουσα παροχή έννομης προστασίας (άρθρο 20 παρ. 1 του Συντάγματος) ούτε δημιουργεί (Δημήτριος Θ. Πυργάκης, *Το έννομο συμφέρον στη δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017) αντίθεση προς το άρθρο 6 παρ. 1 της ΕΣΔΑ (ΣΤΕ 2980/2013). Μόνη, δε, εξαίρεση στην άνω αναφερθείσα υποχρέωση προαπόδειξης είναι να προκύπτει σαφώς και άνευ ουδεμίας αμφιβολίας από τις ad hoc ειδικές συνθήκες ότι θίγονται τα επαγγελματικά και οικονομικά συμφέροντα του προσφεύγοντος (ΣΤΕ 2521/2004).

27. Επειδή σε κάθε περίπτωση οι προβαλλόμενοι από τον προσφεύγοντα λόγοι ακύρωσης περί παράβασης νόμου, όσο σοβαροί και εάν είναι και όσο κατάφωρη η παράβαση νόμου, δεν μπορούν να θεμελιώσουν έννομο συμφέρον για τον προσφεύγοντα, αφού άλλωστε η εξέτασή τους ανάγεται στο βάσιμο της αιτήσεως και όχι στο παραδεκτό αυτής (Δημήτριος Θ. Πυργάκης, *Το έννομο συμφέρον στη δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017).

28. Επειδή το άρθρο 1 παρ. 1 της Οδηγίας 89/665/ΕΚ επιβάλλει στα κράτη μέλη την υποχρέωση να λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε οι παράνομες αποφάσεις των αναθετουσών αρχών να υπόκεινται στην άσκηση αποτελεσματικών και όσο το δυνατόν ταχύτερων προσφυγών (βλ. ενδεικτικά C-470/99, *Universale-Bau*, Συλλογή 2002, σ. I-11617, σκέψη 74 και της 19ης

Ιουνίου 2003, *Fritsch, Chiari & Partner*, κλπ, C-410/01, Συλλογή 2003, σ. I-6413, σκέψη 30). Ωστόσο η άρνηση αναγνώρισης εννόμου συμφέροντος για άσκηση προσφυγής σε συγκεκριμένες περιπτώσεις προφανώς δεν περιορίζει την πρακτική αποτελεσματικότητα της εν λόγω Οδηγίας αλλά σε πολλές περιπτώσεις συνάδει στην σκοπούμενη επιτάχυνση και συνακόλουθα αποτελεσματικότητα της παροχής έννομης προστασίας.

29. Επειδή στα πλαίσια της δικονομικής Οδηγίας 89/665/EK καθίστανται σαφές ότι τα κράτη μέλη δεν υποχρεούνται να παρέχουν το δικαίωμα ασκήσεως προσφυγής σε οποιοδήποτε πρόσωπο επιδιώκει τη σύναψη δημοσίας συμβάσεως (βλ. ενδεικτικά ΔΕΕ C-240/01, 19.6.03, *W.Hackermuller*, Συλλ. 2003, I-6319, σκέψεις 18-19 και C-230/02, 12.2.04 *Grossmann Air Service*, σκ 26).

30. Επειδή, όπως έχει κριθεί, η προσβαλλόμενη πράξη ακυρώνεται μόνον εάν η ακύρωσή της είναι λυσιτελής για τον αιτούντα, εάν δηλαδή θεραπεύει, τουλάχιστον για τον εφεξής χρόνο, την βλάβη που προκαλεί στα έννομα συμφέροντά του η πράξη (ΣΤΕ 2068/2008, 4022/2006). Ως αλυσιτελής, επομένως, κατ' αναλογία, θεωρείται η προβολή συγκεκριμένου λόγου, η οποία ακόμη και αν γίνει δεκτός δεν πρόκειται να οδηγήσει σε δικαίωση και ικανοποίηση του αιτούντος και επομένως δεν θα έχει καμία ωφέλεια από την αξιολόγηση και αποδοχή του.

31. Επειδή, η προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης περί κατακύρωσης των υποομάδων-ομάδων Α1, Α2, Β και Ε της σύμβασης στους οικονομικούς φορείς «», «», «», «» αντίστοιχα, καθώς τα δικαιολογητικά κατακύρωσής τους παρουσιάζουν πλημμέλειες επί ποινή αποκλεισμού. Περαιτέρω, βάλλει και κατά των δικαιολογητικών κατακύρωσης των οικονομικών φορέων που προηγούνται αυτής σε σειρά κατάταξης και έπονται των μειοδοτών σε έκαστη ομάδα, για το λόγο ότι τα δικαιολογητικά κατακύρωσής τους, τα οποία υπέβαλαν στα πλαίσια κατακύρωσης έτερων υποομάδων-ομάδων της

σύμβασης, επίσης παρουσιάζουν πλημμέλειες επί ποινή αποκλεισμού. Ειδικότερα, δε, ως προς τον οικονομικό φορέα «», τα δικαιολογητικά κατακύρωσής του, που υπέβαλε ως μειοδότης για την ομάδα Δ, απορρίφθηκαν από την ίδια την αναθέτουσα αρχή, η οποία και προχώρησε στη συνέχεια στην κατακύρωση της σύμβασης στον επόμενο κατά σειρά μειοδότη. Επιπλέον, η προσφεύγουσα, έλαβε γνώση των δικαιολογητικών κατακύρωσής της παρεμβαίνουσας, καθώς κατακυρώθηκε στην τελευταία η υποομάδα ΣΤ-2, στην οποία η προσφεύγουσα δεν συμμετείχε.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή αναφέρει στις απόψεις της ότι η προσφεύγουσα, είναι τελευταία σε σειρά κατάταξης στο σύνολο των επίμαχων υποομάδων-ομάδων και ότι, εξάλλου, σε αυτές τις υποομάδες-ομάδες έτεροι οικονομικοί φορείς παρεμβάλλονται στη σειρά κατάταξης μεταξύ αυτής και του μειοδότη, χωρίς, επομένως, να έχουν υποβάλει για τις συγκεκριμένες ομάδες-υποομάδες δικαιολογητικά κατακύρωσης. Ως εκ τούτου, κατά την αναθέτουσα αρχή, η προσφεύγουσα στερείται εννόμου συμφέροντος για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής. Περαιτέρω και, σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή αναφέρει και αναλύει τους λόγους για τους οποίους τα υποβαλλόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης από το σύνολο των οικονομικών φορέων, που κρίθηκαν αποδεκτά με την προσβαλλόμενη, ανταποκρίνονται στις επιταγές της διακήρυξης και του νόμου.

32. Επειδή, από την εξέταση του φακέλου προκύπτει ότι η προσφεύγουσα στις υποομάδες – ομάδες Α1, Α2, Β, και Ε της σύμβασης, για τις οποίες ασκείται η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, κατατάχθηκε τελευταία κατά σειρά μειοδοσίας και η σύμβαση, σε έκαστη από αυτές, κατακυρώθηκε, με την προσβαλλόμενη, στους μειοδότες «», «», «» και «.....» αντίστοιχα. Στο σύνολο, δε, των επίμαχων υποομάδων – ομάδων μεταξύ των μειοδοτών και της προσφεύγουσας παρεμβάλλονται έτεροι οικονομικοί φορείς, όπως αυτοί ειδικότερα αναφέρονται στον παρακάτω πίνακα:

ΥΠΟΟΜΑΔΑ Α1

1.	«
2.	«
3.	«
4.	«
5.	«
6.	ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΥΣΑ
ΥΠΟΟΜΑΔΑ Α2	
1.	«
2.	«
3.	«
4.	«
5.	«
6.	ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΥΣΑ
ΟΜΑΔΑ Β	
1.	«
2.	«
3.	«
4.	«
5.	«
6.	ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΥΣΑ
ΟΜΑΔΑ Ε	
1.	«
2.	«
3.	ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΥΣΑ

33. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή κατά το μέρος που βάλλει κατά της κατακύρωσης της σύμβασης στους ανωτέρω μειοδότες των επίμαχων ομάδων, ασκείται άνευ εννόμου συμφέροντος από την προσφεύγουσα, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή, και τούτο διότι, σύμφωνα με τον όρο 3.2 της διακήρυξης και το άρθρο 103 του ν. 4412/2016, η απόρριψη των δικαιολογητικών κατακύρωσής τους και συνακόλουθα των προσφορών τους

θα είχε ως αποτέλεσμα την κατακύρωση της σύμβασης στον επόμενο κατά σειρά μειοδοσίας οικονομικό φορέα, η, δε, προσφεύγουσα σε καμία από τις επίμαχες ομάδες δεν βρίσκεται στη δεύτερη θέση κατά σειρά μειοδοσίας, και, συνεπώς, δεν προκύπτει οποιαδήποτε ωφέλεια για την προσφεύγουσα από την ακύρωση των προσφορών των μειοδοτών.

Περαιτέρω, η προσφεύγουσα, απαραδέκτως βάλει κατά των δικαιολογητικών κατακύρωσης των οικονομικών φορέων που έπονται του μειοδότη και προηγούνται αυτής σε σειρά μειοδοσίας στο σύνολο των επίμαχων υποομάδων – ομάδων, ενώ αυτοί δεν έχουν υποβάλει δικαιολογητικά κατακύρωσης για τις επίμαχες ομάδες, καθώς σε καμία από αυτές δεν έχουν αναδειχθεί μειοδότες - προσωρινοί ανάδοχοι προκειμένου να κληθούν προς τούτο. Επιπλέον, οι οικείοι ισχυρισμοί της ερείδονται επί της εσφαλμένης προϋπόθεσης ότι εφόσον έχουν υποβάλει δικαιολογητικά κατακύρωσης για έτερες υποομάδες – ομάδες συνάγεται ότι τα αυτά θα υποβάλουν και για τις επίμαχες ομάδες, εφόσον κληθούν προς τούτο κατόπιν απόρριψης των δικαιολογητικών κατακύρωσης των οικονομικών φορέων που προηγούνται στη σειρά μειοδοσίας. Και τούτο διότι σύμφωνα με τον όρο 3.2 της διακήρυξης και το άρθρο 103 του ν. 4412/2016, στην περίπτωση αυτή θα κληθούν να τα υποβάλουν εκ νέου για τη συγκεκριμένη υποομάδα – ομάδα στην οποία αναδείχθηκαν προσωρινοί ανάδοχοι, χωρίς να είναι δυνατή η γνώση κατά το παρόν χρονικό σημείο του περιεχομένου των ενδεχομένως υποβληθέντων στο μέλλον δικαιολογητικών κατακύρωσης. Εξάλλου, δοθέντος ότι σύμφωνα με τον όρο 1.3. της διακήρυξης κάθε συμμετέχων στο διαγωνισμό μπορεί να υποβάλλει προσφορά για μία ή περισσότερες ομάδες - υποομάδες των υπό προμήθεια ειδών, η αξιολόγηση των προσφορών και η κατακύρωση της σύμβασης ενεργείται διακριτά για έκαστη υποομάδα – ομάδα, τα δε κριτήρια επιλογής και οι όροι συμμετοχής, δοθέντος και του διαφορετικού αντικειμένου έκαστης υποομάδας- ομάδας, διαφέρουν.

34. Επειδή, δέον όπως επισημανθεί ότι η υπό εξέταση περίπτωση θα πρέπει να διακριθεί από την μετ' εννόμου συμφέροντος προσβολή των

δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων που προηγούνται στη σειρά κατάταξης του προσφεύγοντος, υπό την προϋπόθεση ότι προσβάλλονται στο σύνολό τους (ΔΕΦΑΘ 711/2013, ΔΕΦΑΘ 873/2012) και τούτο διότι τα δικαιολογητικά κατακύρωσης δεν αποτελούν στοιχεία της αρχικώς υποβληθείσας προσφοράς. Αντίθετα, υποβάλλονται κατά μεταγενέστερο χρόνο και συγκεκριμένα μετά την αξιολόγηση των προσφορών και κατόπιν σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής, και, ως εκ τούτου, δεν είναι εκ των προτέρων γνωστό το περιεχόμενό αυτών για τους συμμετέχοντες που έπονται σε σειρά κατάταξης του προσωρινού αναδόχου, με αποτέλεσμα, ακόμα και αν ήθελε υποτεθεί ότι παρουσιάζουν πλημμέλειες τα δικαιολογητικά κατακύρωσης των υφιστάμενων προσωρινών αναδόχων σε δεδομένη υποομάδα-ομάδα, να μην μπορεί να συναχθεί ότι θα παρουσιάζουν πλημμέλειες τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που ενδεχομένως κληθούν να προσκομίσουν σε έτερη υποομάδα-ομάδα.

35. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

36. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

37. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί ως εκπρόθεσμη.

38. Επειδή ύστερα από την σκέψη 36, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 1 Οκτωβρίου 2019 και εκδόθηκε στις 10 Οκτωβρίου 2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος
ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ Χ. ΚΑΝΑΒΑ**

**Η Γραμματέας
ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ ΓΙΩΤΗ**