

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 07 Οκτωβρίου 2019, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή – Εισηγήτρια και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) -Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.) 1092/03-09-2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στη, οδός αρ..... Η προσφυγή ασκήθηκε στο πλαίσιο διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με την με αριθμ. 2018-11-22 (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ) διακήρυξη ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού της αναθέτουσας αρχής «.....», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή, για το έργο «.....», εκτιμώμενης αξίας 286.720,10 ευρώ, πλέον Φ.Π.Α. 24%. Η ως άνω Προσφυγή στρέφεται κατά της με αριθμ. 334/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του, η οποία περιέχεται στο υπ' αριθ. 35/21-8-2019 πρακτικό συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής. Με την προσβαλλόμενη απόφαση η προσφεύγουσα εταιρεία κηρύχθηκε έκπτωτη του διαγωνισμού και αποφασίσθηκε η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της στον διαγωνισμό.

Με την ανωτέρω προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός απόφασης: 1204 / 2019

1. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω προσφυγής καταβλήθηκε το παράβολο για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)», ποσού 1.433,60 €, με κωδικό παραβόλου, που έχει υπολογιστεί δυνάμει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (προϋπολογισθείσα αξία χωρίς Φ.Π.Α. 286.720,10 Ευρώ X 0,50%).

2. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, περιέχει δε τα κατά Νόμον ουσιώδη στοιχεία και συνεπώς παραδεκτώς άγεται προς εξέταση ενώπιον της ΑΕΠΠ.

3. Επειδή, η ανωτέρω προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 α' του Π.Δ. 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 α' του Ν.4412/2016, δεδομένου ότι η προσβαλλομένη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 23-08-2019 μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Η δε ανωτέρω προσφεύγουσα άσκησε την υπό κρίση προσφυγή στις 02-09-2019, ήτοι επομένως εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την γνώση της προσβαλλομένης.

4. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η εν λόγω Προσφυγή είναι καθ' ύλην αρμόδια για την εξέταση της, βάσει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν.4412/2016, η οποία ανέρχεται σε ποσό 286.720,10 €, πλέον Φ.Π.Α. 24%. Επιπροσθέτως, παραδεκτώς ασκείται ενώπιον της ΑΕΠΠ βάσει του αντικείμενου της διακήρυξης (έργο), της ημερομηνίας δημοσίευσης αυτής στις 22-11-2018 στο ΚΗΜΔΗΣ, ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π. κατ' αρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του από το άρθρο 43 παρ. 4 του Ν.4487/2017 (ΦΕΚ Α' 116).

Αριθμός απόφασης: 1204 / 2019

5. Επειδή με την προσφυγή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι κατ' εσφαλμένη ερμηνεία κι εφαρμογή του Νόμου η προσβαλλόμενη απόφαση επικαλείται ως νόμιμη βάση του αποκλεισμού της το άρθρο 103 παρ. 4 του Ν. 4412/2016 και τούτο διότι η εταιρεία εκπλήρωσε πλήρως την υποχρέωση της να υποβάλει ηλεκτρονικώς και εγγράφως τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου ήδη από 22.1.2019. Περαιτέρω, όλες οι υποχρεώσεις της προσφεύγουσας σχετικά με την υποβολή των δικαιολογητικών, τόσο της κατακύρωσης ως προσωρινής αναδόχου, όσο και τυχόν επικαιροποιημένων ως οριστικής αναδόχου, είχαν εμπροθέσμως και στην εντέλειά τους εκπληρωθεί. Ουδεμία άλλη υποχρέωση περί υποβολής δικαιολογητικών υπείχε η εταιρεία βάσει του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού. Ως εκ τούτου, ο αποκλεισμός της για τη μη εκπλήρωση μίας ανύπαρκτης κατά νόμο και κατά τη διακήρυξη υποχρέωσης είναι απολύτως παράνομος. Επίσης, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 23.2 της διακήρυξης, οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής που προβλέπονται στα άρθρα 21 και 22 αυτής κρίνονται σε τρία ρητώς και περιοριστικώς προβλεπόμενα χρονικά σημεία, και, συγκεκριμένα, κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου (άρθ. 4.2.α - δ της Διακήρυξης) και κατά τη σύναψη της σύμβασης (άρθρ. 4.2 ε της Διακήρυξης), και όχι σε κάθε άλλο ενδιάμεσο χρονικό σημείο τυχόν συμπλήρωσης των δικαιολογητικών και έκδοσης πράξεων της αναθέτουσας αρχής (ad hoc ΔΕφΘεσ 20/2019 & Ε.Α. ΣτΕ 249/2018' πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 17/2018). Ενόψει τούτου, αν ο οριστικός ανάδοχος έχει υποβάλει εμπροθέσμως όλα τα τυχόν επικαιροποιημένα δικαιολογητικά όταν του ζητήθηκαν από την αναθέτουσα αρχή, η προϊσταμένη αρχή δεν δικαιούται να του ζητήσει την εκ νέου υποβολή τους και κατά μείζονα λόγο να τον αποκλείσει λόγω μη εμπρόθεσμης τυχόν υποβολής, διότι τούτο δεν επιτρέπεται από το θεσμικό και κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού. Επιπροσθέτως, η αναθέτουσα αρχή εσφαλμένως υπέλαβε ότι ως προς τη διαδικασία της υποβολής των δικαιολογητικών υπογραφής της σύμβασης του οριστικού αναδόχου εφαρμόζεται η διάταξη περί δεκαπενθήμερης προθεσμίας του άρθρου 4.2.γ' της Διακήρυξης και του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016.

Αριθμός απόφασης: 1204 / 2019

Ωστόσο, τούτο είναι απολύτως εσφαλμένο, διότι η εν λόγω προθεσμία αφορά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου και όχι των τυχόν επικαιροποιημένων δικαιολογητικών του οριστικού αναδόχου, εφόσον απαιτείτο η υποβολή τους. Περαιτέρω και εναλλακτικώς, σε περίπτωση κατά την οποία η αναθέτουσα αρχή ζήτησε εκ νέου, για τρίτη συνεχή φορά, την υποβολή επικαιροποιημένων δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο βάσει του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 και των παρ. 4.2.α-δ της Διακήρυξης, κατά μείζονα λόγο τούτο είναι ανεπίτρεπτο, για την ταυτότητα του προαναφερθέντος νομικού λόγου. Ενόψει τούτου, αν τα υποβληθέντα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου ήταν εν ισχύ κατά την ημέρα της υποβολής τους, αλλά η ισχύς ορισμένων εξ αυτών ενδεχομένως να έληξε στο ενδιάμεσο χρονικό διάστημα που μεσολαβεί μεταξύ της υποβολής τους και της έκδοσης της κατακυρωτικής απόφασης της Προϊσταμένης Αρχής (πράγμα ιδιαίτερως σύνηθες), τότε ούτε ο προσωρινός ανάδοχος υποχρεούται να επικαιροποιήσει και να επανυποβάλει τα δικαιολογητικά αυτά, ούτε, βεβαίως, η αναθέτουσα αρχή νομιμοποιείται να του ζητήσει την υποβολή νέων επικαιροποιημένων δικαιολογητικών και, εφόσον εκείνος δεν τα προσκομίσει εντός της ταχθείσας προθεσμίας, να τον αποκλείσει από τη συνέχεια της διαδικασίας και να προβεί στην κατάπτωση της εγγύησης συμμετοχής του. Αντιθέτως, εφόσον τα υποβληθέντα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου βρίσκονταν σε ισχύ την ημέρα της υποβολής τους, τότε ο προσωρινός ανάδοχος έχει εκπληρώσει στο ακέραιο την προβλεπόμενη στο άρθρο 4.2 της διακήρυξης υποχρέωσή του και η αναθέτουσα αρχή οφείλει άνευ ετέρου να κατακυρώσει σε αυτόν το αποτέλεσμα του διαγωνισμού και να τον ανακηρύξει οριστικό ανάδοχο. Σημειωτέον δε ότι, βάσει του θεσμικού πλαισίου που διέπει τον παρόντα διαγωνισμό, η αναθέτουσα αρχή νομιμοποιείται να απευθύνει νέα πρόσκληση για την υποβολή επικαιροποιημένων δικαιολογητικών μόνο προς τον οριστικό πλέον ανάδοχο και μόνο με την κοινοποίηση προς αυτόν της απόφασης ανακήρυξής του ως οριστικού αναδόχου και την κλήση του προς υπογραφή της σύμβασης (άρθρο 4.2.ε διακήρυξης, σε συνδυασμό με άρθρο 105 Ν.

Αριθμός απόφασης: 1204 / 2019

4412/2016). Επομένως, και υπό την εκδοχή ότι η επίμαχη πρόσκληση εστάλη προς την προσφεύγουσα εταιρεία στο πλαίσιο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου βάσει του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 και των παρ. 4.2.α-δ της Διακήρυξης, είναι και πάλι παράνομη, εφόσον η αναθέτουσα αρχή δεν είχε δικαίωμα να ζητήσει από τον προσωρινό ανάδοχο επικαιροποίηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, εάν αυτά ήσαν εν ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής τους. Τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που η προσφεύγουσα υπέβαλε τόσο την 20.1.2019, όσο και εκ περισσού την 26.4.2019, ήταν όλα εν ισχύ και, ως εκ τούτου, ουδεμία υποχρέωση υπείχε να τα υποβάλει εκ νέου για τρίτη συνεχή φορά. Ακόμη, σύμφωνα με τον νόμο (άρθρ. 105 Ν. 4412/2016) και την παρ. 4.2.ε της Διακήρυξης, ο οριστικός ανάδοχος επανυποβάλλει προς τον σκοπό της υπογραφής της σύμβασης και τα επικαιροποιημένα δικαιολογητικά κατακύρωσης, εφόσον απαιτείται. Τούτο σημαίνει, ότι υποβάλλει μόνον εκείνα τα δικαιολογητικά των οποίων έχει λήξει η ισχύς τους. Εάν δεν έχει λήξει η ισχύς κανενός δικαιολογητικού, δεν υποχρεούται να υποβάλει κανένα. Στην προκείμενη περίπτωση δεν είχε λήξει η ισχύς κανενός δικαιολογητικού από αυτά που η προσφεύγουσα εταιρεία είχε υποβάλει τόσο την 20.1.2019 όσο και την 26.4.2019. Σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, τόσο στην πρόσκλησή της για την υποβολή των δικαιολογητικών, όσο και στην προσβαλλόμενη απόφαση της, να προσδιορίσει συγκεκριμένα τα υποβλητέα και μη υποβληθέντα τελικώς δικαιολογητικά τα οποία έπρεπε να επικαιροποιηθούν, πράγμα που δεν έπραξε. Κατά συνέπεια, αφενός η πρόσκληση είναι αόριστη, αφετέρου η προσβαλλόμενη πράξη είναι ακυρωτέα λόγω μη νόμιμης αιτιολογίας. Σε κάθε περίπτωση, ως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα εταιρεία ουδέποτε έλαβε γνώση του από 21.6.2019 αιτήματος για επανυποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα έχει έννομο συμφέρον στην άσκηση της υπό κρίση προσφυγής καθώς συμμετέχει στον υπό κρίση διαγωνισμό και επιδιώκει ν' αναδειχθεί οριστική ανάδοχος σε περίπτωση που γίνει δεκτή η προσφυγή της.

Αριθμός απόφασης: 1204 / 2019

7. Επειδή, όπως προκύπτει από την προσβαλλομένη απόφαση, στον υπό κρίση διαγωνισμό, που έλαβε χώρα με καταληκτική ημερομηνία την 14η-12-2018 και, όπως προκύπτει από το σχετικό πρακτικό, η Επιτροπή Διαγωνισμού, προχώρησε σύμφωνα με το άρθρο 18 της διακήρυξης, στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών, ακολουθώντας τα εξής στάδια:

α) Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπο)φακέλου “Δικαιολογητικά Συμμετοχής”

β) Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπο)φακέλου “Οικονομική Προσφορά” των κάτωθι οικονομικών φορέων: 1., με αριθμό συμμετοχής 1, 2., με αριθμό συμμετοχής 2, 3., με αριθμό συμμετοχής 3, 4., με αριθμό συμμετοχής 4, 5., με αριθμό συμμετοχής 5, 6., με αριθμό φακέλου 6, 7., με αριθμό φακέλου 7. Εν συνεχεία με την υπ’ αριθμ. 661/2018 απόφασή της η Οικονομική Επιτροπή ενέκρινε το αποτέλεσμα της δημοπρασίας για την εκτέλεση του έργου με τίτλο: «.....» σύμφωνα με το σχετικό πρακτικό με το οποίο η εταιρία, με αριθμό φακέλου 7 προσέφερε μέση έκπτωση $E_m=49,22\%$, βάσει των κριτηρίων ανάθεσης, όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης. Σε συνέχεια της απόφασης αυτής, ο συμμετέχων και ήδη προσφεύγων οικονομικός φορέας κλήθηκε με την με αριθ. Πρωτ. οικ.1441/10-1-2019 έγγραφη πρόσκληση για κατάθεση δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου που υπογράφηκε από την Αναπλ. Προϊσταμένη Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών, όπως ορίζεται στο άρθρο 103 του Ν. 4412/2016, η οποία κοινοποιήθηκε στον προσωρινό ανάδοχο μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού. Ο προσωρινός ανάδοχος κατέθεσε ηλεκτρονικά τα δικαιολογητικά μέσω του συστήματος την 20η-1-2019 και σε έντυπη μορφή με το υπ’αριθμ. 2909/22-1-2019 πρωτόκολλο, δηλαδή εντός τριών ημερών σύμφωνα με το άρθρο 4.2 της διακήρυξης. Κατόπιν των ανωτέρω η Οικονομική Επιτροπή με την αριθ. 71/2019 απόφασή της ενέκρινε το πρακτικό ελέγχου δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου για την εκτέλεση του έργου, σύμφωνα με το οποίο «[...] η επιτροπή διαπίστωσε την πληρότητα και την εγκυρότητά των δικαιολογητικών που υποβλήθηκαν εκ μέρους του. Κατόπιν των ανωτέρω, η επιτροπή κατέληξε ότι η επιχείρηση “.....” με

Αριθμός απόφασης: 1204 / 2019

αριθμό φακέλου 7 (προσωρινός ανάδοχος) πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής για την ανάθεση της σύμβασης[...]. Η ανωτέρω απόφαση εστάλη για έλεγχο νομιμότητας στο Συντονιστή της η οποία και ελέγχθηκε σύμφωνα με το υπ'αριθμ. 10549/14-3-2019 έγγραφο της Στη συνέχεια η Πρόεδρος έθεσε υπόψη την υπ'αριθμ. 32221/1-8-2019 εισήγηση της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών σύμφωνα με την οποία, σε συνέχεια της ανωτέρω διαδικασίας και μετά την από 15-04-2019/ Α.Π. 3522 έγκριση Σχεδίου Σύμβασης της, ύστερα από την από 01-04-2019/ Αρ.Πρωτ 3019 ηλεκτρονική υποβολή φακέλου μέσω με τα απαραίτητα έγγραφα για την εξέταση της διαδικασίας ανάθεσης του έργου, ο -ως αναθέτουσα αρχή- προσκάλεσε στις 16-4-19 όπως προβλέπεται από την παράγραφο 3γ) του άρθρου 105 του Ν.4412/16 μέσω του συστήματος "επικοινωνία ΕΣΗΔΗΣ" τον ανάδοχο μέσα σε διάστημα δέκα (10) ημερών από την ημερομηνία λήψεως της πρόσκλησης, να καταθέσει τα επικαιροποιημένα δικαιολογητικά του άρθρου 80. Ο ανάδοχος εν πρώτοις, κατέθεσε στις 26-4-19 τα δικαιολογητικά που ζητήθηκαν και στην συνέχεια η Επιτροπή διαγωνισμού στις 21-06-19 ζήτησε συμπλήρωση αυτών εντός δεκαπέντε (15) ημερών λόγω της διαπίστωσης ελλείψεων κατά την υποβολή τους. Ο ανάδοχος στην συνέχεια ισχυριζόμενος, ότι δεν εμφανίστηκε η ειδοποίηση της επιτροπής στον υπολογιστή του, ζήτησε εύλογη παράταση και προέβη σε αναρτήσεις δικαιολογητικών στις 11-7-19 και στις 15-7-19 και εγγράφως με την με αρ. πρωτ. 29718/15-7-19 αίτησή του. Η επιτροπή διαγωνισμού έλεγξε τα δικαιολογητικά που υποβλήθηκαν από την ηλεκτρονικά μέσω της επικοινωνίας του συστήματος κατά τις ημερομηνίες που ως άνω περιγράφηκε. Το διάστημα των 15 ημερών , που δόθηκε στις 21-06-19 από την επιτροπή διαγωνισμού, έληγε στις 8-7-2019 και μέχρι τότε η ανάδοχος εταιρεία, δεν είχε υποβάλλει κανένα από τα δικαιολογητικά που ζητήθηκαν. Η ηλεκτρονική υποβολή των συμπληρωματικών δικαιολογητικών από την ανάδοχο εταιρεία πραγματοποιήθηκε μέσω της επικοινωνίας του συστήματος στις 11/07/2019 και 15/07/2019. Επομένως, η επιτροπή διαγωνισμού, θεώρησε την υποβολή

Αριθμός απόφασης: 1204 / 2019

των δικαιολογητικών εκπρόθεσμη και το γνωστοποίησε στην αναθέτουσα αρχή , μέσω του συστήματος “Επικοινωνία”. Εφαρμόζοντας στη συνέχεια την παράγραφο 4 του άρθρου 103 του Ν.4412/16, σύμφωνα με την οποία : “ 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” κι, επειδή θεώρησε ότι η προσωρινή ανάδοχος εταιρεία, προσκόμισε εκπρόθεσμα τα δικαιολογητικά κατακύρωσης σύμφωνα με τα ως άνω εκτεθέντα η υπηρεσία εισηγήθηκε: υπέρ της έκπτωσης της προσωρινής αναδόχου εταιρείας Υπέρ της συνέχισης του διαγωνισμού με την ανάδειξη ως προσωρινού αναδόχου του δεύτερου κατά σειρά μειοδότη σύμφωνα με το από 20-12-18 Α`πρακτικό διενέργειας διαγωνισμού και την με αρ. 661/27-12-18 (ΑΔΑ:.....) Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής Περί έγκρισης Πρακτικού Διενέργειας Δημοπρασίας ηλεκτρονικού διαγωνισμού του έργου του θέματος. Υπέρ της συνέχισης του διαγωνισμού από το στάδιο της πρόσκλησης κατάθεσης δικαιολογητικών συμμετοχής του δεύτερου κατά σειρά μειοδότη εν λόγω έργου, δηλ του ΤΟΥ με αριθμό προσφοράς 104786 και προσφερόμενη μέση έκπτωση 49,08 %, σύμφωνα με την παράγραφο 4 του άρθρο 103 του Ν.4412/16. Υπερ της κατάπτωσης της ηλεκτρονικής εγγυητικής επιστολής συμμετοχής με αριθμό e-..... της 11-12-18 του ΤΜΕΔΕ , ποσού 5.735,0 ευρώ , της

8. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 105 παρ. 3 εδ. γ' του Ν.4412/2016, ως ίσχυε κατά τον χρόνο δημοσίευσης της υπό κρίση

Αριθμός απόφασης: 1204 / 2019

διακήρυξης: «[...]3. Η απόφαση κατακύρωσης δεν παράγει τα έννομα αποτελέσματά της, εφόσον η αναθέτουσα αρχή δεν την κοινοποίησε σε όλους τους προσφέροντες. Τα έννομα αποτελέσματα της απόφασης κατακύρωσης και ιδίως η σύναψη της σύμβασης επέρχονται εφόσον και όταν συντρέξουν σωρευτικά τα εξής:[...] «γ) κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης στον προσωρινό ανάδοχο, εφόσον ο τελευταίος υποβάλει επικαιροποιημένα τα δικαιολογητικά του άρθρου 80 και μόνον στην περίπτωση του προσυμβατικού ελέγχου ή της άσκησης προδικαστικής προσφυγής και ενδίκων μέσων κατά της απόφασης κατακύρωσης, έπειτα από σχετική πρόσκληση.». Σημειώνεται ότι η εν λόγω διάταξη, όπως είχε τροποποιηθεί με το άρθρο 107 παρ.26 Ν.4497/2017, ΦΕΚ Α 171/13.11.2017 και ίσχυε κατά τον χρόνο δημοσίευσης της διακήρυξης, αντικαταστάθηκε με το άρθρο 43 παρ. 13γ` του Ν.4605/2019, ΦΕΚ Α 52/1.4.2019, ως κάτωθι: «[...] γ) κοινοποιηθεί η απόφαση κατακύρωσης στον προσωρινό ανάδοχο, εφόσον ο τελευταίος υποβάλλει, έπειτα από σχετική πρόσκληση, υπεύθυνη δήλωση, που υπογράφεται κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 79Α, στην οποία θα δηλώνεται ότι, δεν έχουν επέλθει στο πρόσωπό του οψιγενείς μεταβολές κατά την έννοια του άρθρου 104 και μόνον στην περίπτωση του προσυμβατικού ελέγχου ή της άσκησης προδικαστικής προσφυγής κατά της απόφασης κατακύρωσης. Η υπεύθυνη δήλωση ελέγχεται από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο, το οποίο συντάσσει πρακτικό που συνοδεύει τη σύμβαση.». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 εδ. ε της διακήρυξης: «[...]ε' Μετά την άπρακτη πάροδο των προθεσμιών, τόσο της άσκησης των προβλεπόμενων βοηθημάτων και μέσων στο στάδιο της προδικαστικής και δικαστικής προστασίας, όσο και των αποφάσεων αναστολών επί αυτών και μετά την ολοκλήρωση του προσυμβατικού ελέγχου από το Ελεγκτικό Συνέδριο, εφόσον απαιτείται, σύμφωνα με τα άρθρα 35 και 36 του ν. 4129/2013, ο προσωρινός ανάδοχος, υποβάλλει, εφόσον απαιτείται, επικαιροποιημένα τα δικαιολογητικά του άρθρου 23.3-23.10 της παρούσας, μετά από σχετική πρόσκληση του αναθέτοντα φορέα, μέσω της λειτουργικότητας της "Επικοινωνίας" του υποσυστήματος, προκειμένου να διαπιστωθεί ότι δεν έχουν εκλείψει οι

Αριθμός απόφασης: 1204 / 2019

προϋποθέσεις συμμετοχής του άρθρου 21, ότι εξακολουθούν να πληρούνται τα κριτήρια επιλογής του άρθρου 22 και ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού του ίδιου άρθρου. Σύμφωνα δε με την υποσημείωση xvii της διακήρυξης: «Επισημαίνεται ότι τα δικαιολογητικά του άρθρου 80 του ν. 4412/2016 υποβάλλονται επικαιροποιημένα από τον προσωρινό ανάδοχο έπειτα από σχετική πρόσκληση του αναθέτοντα φορέα μόνο στην περίπτωση του προ συμβατικού ελέγχου ή της άσκηση της προδικαστικής προποφυγής και ενδίκων μέσων της απόφασης κατακύρωσης (πρβ. άρθρο 105 παρ. 3 πέρ. γ' του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε από την περ. 26 του άρθρου 107 του ν. 4497/2017 (Α'171)).

9. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 104 του Ν.4412/2016 «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής - Οψιγενείς μεταβολές»: «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ.3 του άρθρου 105». Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 23.2 της διακήρυξης, το οποίο, επί της ουσίας, επαναλαμβάνει την ίδια ρύθμιση: «Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ) και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας».

10. Επειδή, με το με αριθμ. Πρωτ. 5035/28-09-2018 διευκρινιστικό έγγραφο της ΕΑΔΗΣΣΥ: «[...]Στις ανωτέρω περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητεί από τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει επικαιροποιημένα τα δικαιολογητικά του άρθρου 80, γίνονται αποδεκτά δικαιολογητικά που φέρουν χρονική διάρκεια ισχύος, όπως η φορολογική και η ασφαλιστική ενημερότητα, και τα οποία είναι σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής τους, έστω και αν έχουν εκδοθεί πριν την πρόσκληση υποβολής των ως άνω επικαιροποιημένων δικαιολογητικών. Ναι, εάν τα δικαιολογητικά φέρουν διάρκεια ισχύος (όπως η

Αριθμός απόφασης: 1204 / 2019

ασφαλιστική και η φορολογική ενημερότητα) και εξακολουθούν να ισχύουν κατά το χρόνο που ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλει τα επικαιροποιημένα δικαιολογητικά στην αναθέτουσα αρχή, καλύπτουν την απαίτηση προσκόμισης «επικαιροποιημένων δικαιολογητικών» και δεν απαιτείται να εκδίδονται εκ νέου (μετά την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης προσκόμισής τους). Αντιθέτως, εάν από την κείμενη νομοθεσία δεν προκύπτει η χρονική διάρκεια ισχύος των δικαιολογητικών του άρθρου 80 του ν. 4412/2016 ή η ισχύς αυτών έχει λήξει ήδη κατά το χρονικό διάστημα που ο προσωρινός ανάδοχος προσκαλείται από την αναθέτουσα αρχή να τα προσκομίσει επικαιροποιημένα, τότε οφείλει να προσκομίζει τα σχετικά δικαιολογητικά επικαιροποιημένα, με ημερομηνία έκδοσης αυτών μετά την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης υποβολής τους.

11. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης, στην υπό κρίση περίπτωση προκύπτει ότι ο προσφεύγων φορέας μετά την από 16-04-2019 πρόσκληση του από την αναθέτουσα αρχή να υποβάλλει επικαιροποιημένα όλα τα δικαιολογητικά του άρθρου 80 του Ν.4412/2016, όπως προβλέπεται στο άρθρο 105 παρ. 3 εδ. γ του Νόμου 4412/2016 και το άρθρο 4.2 εδ. ε της διακήρυξης, υπέβαλλε στην σχετικά ταχθείσα δεκαήμερη προθεσμία και συγκεκριμένα στις 26-04-2019 επικαιροποιημένα τα ζητούμενα δικαιολογητικά εκτός από αυτά που αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στο από 21-06-2019 μήνυμα της προς υποβολή συμπληρωματικών δικαιολογητικών και χορήγηση σχετικής προθεσμίας, σύμφωνα με το οποίο: «κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών που στείλατε, σας ενημερώνουμε αφενός ότι η συγκεκριμένη δημοπρασία δεν υπόκειται στις αλλαγές που επέφερε ο Ν.4605/2019 συνεπώς τα δικαιολογητικά ελέγχονται σύμφωνα με τη διακήρυξη, αφετέρου ότι καλείσθε να τα συμπληρώσετε εντός 15 ημερών σύμφωνα με το άρθρο 103 Ν.4412/2016 με τα εξής: 1) τα πιστοποιητικά που εκδίδονται από το ΓΕΜΗ με ημερομηνία μεταγενέστερη της παρούσας πρόσκλησης συμπλήρωσης 2) τα αντίγραφα ποινικού μητρώου καθώς και τα πιστοποιητικά από το οικείο Πρωτοδικείο με ημερομηνία μεταγενέστερη της παρούσας πρόσκλησης συμπλήρωσης 3) το έγγραφο της ΑΑΔΕ με τα στοιχεία και την

Αριθμός απόφασης: 1204 / 2019

κατάσταση της επιχείρησης με ημερομηνία μεταγενέστερη της παρούσας πρόσκλησης συμπλήρωσης 4) να υποβάλετε εκ νέου επικαιροποιημένες στο χρόνο υποβολής τους, όλες τις Υπεύθυνες Δηλώσεις που είχατε υποβάλει πρωτογενώς. Σημειώνεται ότι οι Υπεύθυνες Δηλώσεις θα πρέπει να υποβάλλονται τόσο ηλεκτρονικά μέσω της πλατφόρμας όσο και σε έντυπη μορφή. Το διάστημα των 15 ημερών χορηγείται λόγω του ότι η έκδοση του αποσπάσματος Ποινικού Μητρώου καθώς και των Πιστοποιητικών από το οικείο Πρωτοδικείο είναι συνήθως μια χρονοβόρα διαδικασία όπως έχει αποδείξει η εμπειρία[...]. Αντί των ανωτέρω, ελλειπόντων, ως διαπιστώθηκε, δικαιολογητικών, ο νυν προσφεύγων φορέας, υπέβαλε την με ημερομηνία 26.4.2019 υπεύθυνη δήλωση, σύμφωνα με την οποία δεν είχαν επέλθει οψιγενείς μεταβολές ως προς τα λοιπά (εννοείται, πλην αυτών που υπέβαλλε επικαιροποιημένα στις 26-04-2019) δικαιολογητικά. Σχετικά με τα ανωτέρω, ο προσφεύγων οικονομικός φορέας αναφέρει στο από 11-07-2019 μήνυμα του προς την αναθέτουσα αρχή: «ΣΑΣ ΥΠΟΒΑΛΛΩ ΤΑ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΠΟΥ ΑΝΑΦΕΡΟΝΤΑΙ ΣΤΗΝ ΑΠΟ 21/6/2019 ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ ΣΑΣ, ΜΕ ΤΗΝ ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΗ, ΟΤΙ ΟΛΑ ΑΥΤΑ ΑΦΟΡΟΥΣΑΝ ΣΤΗΝ ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΣΤΗ ΘΕΣΗ 11 ΤΩΝ ΣΥΝΗΜΜΕΝΩΝ ΠΟΥ ΚΑΤΑΘΕΣΑΜΕ ΣΤΙΣ 26/4/2019 , ΜΕΤΑ ΤΗΝ ΑΠΟ 16/4/2019 ΑΡΧΙΚΗ ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ. ΔΗΛΑΔΗ , ΕΚΤΟΣ ΑΠΟ ΤΑ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΠΟΥ ΚΑΤΑΘΕΣΑΜΕ ΣΤΙΣ 26/4/19 ,ΤΑ ΥΠΟΛΟΙΠΑ ΠΟΥ ΑΦΟΡΟΥΝ ΣΤΑ ΠΟΙΝΙΚΑ ΜΗΤΡΩΑ ΤΩΝ ΜΕΛΩΝ Δ.Σ., ΤΑ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΚΑ ΠΡΩΤΟΔΙΚΕΙΟΥ,ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ ΓΕΜΗ ΚΑΙ ΕΝΤΥΠΟ ΑΑΔΕ, ΚΑΘΩΣ ΚΑΙ ΓΙΑ ΤΙΣ ΥΠΕΥΘΥΝΕΣ ΔΗΛΩΣΕΙΣ ΠΟΥ ΚΑΤΑΤΕΘΗΚΑΝ ΣΤΗΝ 1η ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ ΣΤΙΣ 10/1/19, ΔΕΝ ΕΠΗΛΘΑΝ ΟΨΙΓΕΝΗΣ ΜΕΤΑΒΟΛΕΣ. Εν συνεχεία δε στις 15-07-2019 υπέβαλλε εκ νέου τα ελλείποντα ως άνω δικαιολογητικά.

12. Επειδή, ωστόσο η παρούσα διακήρυξη δεν καταλαμβάνεται από την τροποποίηση που επέφερε ο Νόμος 4605/2019, ΦΕΚ Α 52/1.4.2019 στη διάταξη της παρ. 3 εδ. γ του άρθρου 105 του Ν.4412/2016, σύμφωνα με την οποία, έπειτα από σχετική πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, μεταξύ άλλων και στην περίπτωση προσυμβατικού ελέγχου, υποβάλλεται υπεύθυνη

Αριθμός απόφασης: 1204 / 2019

δήλωση, που υπογράφεται κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 79Α, στην οποία θα δηλώνεται ότι δεν έχουν επέλθει στο πρόσωπό του οψιγενείς μεταβολές κατά την έννοια του άρθρου 104, αλλά, εν προκειμένω, εξακολουθεί να ισχύει και να εφαρμόζεται η διάταξη ως είχε πριν την ως άνω τροποποίηση της κι, επομένως, υπό τις οριζόμενες στο Νόμο προϋποθέσεις που, εδώ συνέτρεχαν, ο προσωρινός ανάδοχος όφειλε να προσκομίσει κατόπιν της σχετικής προσκλήσεως, επικαιροποιημένα, ήτοι με ημερομηνία έκδοσης αυτών μετά την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης υποβολής τους (βλ. και ανωτέρω σκέψη 9) όλα τα δικαιολογητικά του άρθρου 80 του Ν.4412/2016, χωρίς δηλαδή να αρκεί η υπεύθυνη δήλωση,

13. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, χωρίς καμία υπαιτιότητα της αναθέτουσας αρχής, η οποία εκτός της αρχικής προσκλήσεως προς υποβολή των επικαιροποιημένων δικαιολογητικών (16-04-2019) απέστειλε και συμπληρωματική (21-06-2019) εφαρμόζοντας τον Νόμο, ήτοι το άρθρο 105 παρ. 3 εδ. γ' του Ν.4412/2016 και το αντίστοιχο, με ίδιο περιεχόμενο, άρθρο 4.2. εδ. ε' της διακήρυξης, ο ανάδοχος δεν υπέβαλλε επικαιροποιημένα τα δικαιολογητικά κατακύρωσης στο σύνολο τους κι, επομένως δεν αποδείχθηκαν οι προϋποθέσεις συμμετοχής του κατά το άρθρο 104 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 23.2 της διακήρυξης ([...]κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ.3 του άρθρου 105 κι, αντιστοίχως στην περ. 4.2. εδ. ε της διακήρυξης[...]) με αποτέλεσμα την απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντα, την κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής του και την ανάδειξη ως αναδόχου του επόμενου κατά σειρά μειοδότη.

14. Επειδή, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα ότι είναι νόμω αβάσιμος ο αποκλεισμός του στη βάση του άρθρου 103 παρ. 4 του Ν.4412/2016 τυγχάνει αβάσιμος, διότι εν προκειμένω ο τελευταίος εσφαλμένα ισχυρίζεται ότι η επίκληση του σχετικού άρθρου από την αναθέτουσα αρχή αφορά τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου (βλ. άρθρο 103 παρ.2 του Νόμου 4412/2016 και 4.2. εδ. α και γ της διακήρυξης), τα οποία, πράγματι και χωρίς αμφισβήτηση, υπέβαλλε νομίμως κι εμπροθέσμως (βλ. την

Αριθμός απόφασης: 1204 / 2019

προσβαλλόμενη απόφαση), αλλά, αφορά την μη εμπρόθεσμη υποβολή των επικαιροποιημένων δικαιολογητικών κατακύρωσης κατά το άρθρο 105 παρ. 3 εδ. γ' του Νόμου και το άρθρο 4.2 εδ. ε' της διακήρυξης. Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 105 παρ. 3 εδ. γ' του Νόμου στη συγκεκριμένη περίπτωση προκύπτει τόσο από την 16-04-2019 (αρχική) και 21-06-2019 (συμπληρωματική) πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής προς υποβολή των επικαιροποιημένων δικαιολογητικών, όσο και από την ίδια την προσβαλλόμενη.

15. Επειδή, περαιτέρω, η επίκληση του άρθρου 103 από την αναθέτουσα αρχή αφορά αφενός μεν τις προθεσμίες για την υποβολή των επικαιροποιημένων δικαιολογητικών, τις οποίες η αναθέτουσα αρχή εφάρμοσε αναλογικά με όσα ισχύουν για την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι εν προκειμένω προσκάλεσε δυνάμει του άρθρου 105 παρ. 3 εδ. γ τον ανάδοχο να υποβάλλει τα επικαιροποιημένα δικαιολογητικά του άρθρου 80 του Νόμου στην προβλεπόμενη στο άρθρο 103 παρ.2 (βλ. και άρθρο 4.2. εδ. γ' της διακήρυξης) δεκαήμερη προθεσμία και, περαιτέρω, κατόπιν διαπίστωσης των σχετικών ελλείψεων, προσκάλεσε αυτόν στην προβλεπόμενη, επίσης, στο άρθρο 103 παρ.2 συμπληρωματική, δεκαπενθήμερη, κατ'ανώτατο όριο, προθεσμία, την χορήγηση της οποίας μάλιστα ειδικώς αιτιολόγησε με δεδομένο ότι, κατά την εμπειρία της αναθέτουσας αρχής ορισμένα από τα συμπληρωματικώς ζητούμενα δικαιολογητικά, θέλουν χρόνο πέραν του πενθημέρου (βλ. άρθρο 103 του Ν.4412/2016 και 4.2.εδ. γ' της διακήρυξης) για να εκδοθούν. Η αναθέτουσα αρχή εν προκειμένω κατέφυγε στην αναλογική εφαρμογή των συγκεκριμένων διατάξεων σχετικά με τις προβλεπόμενες προθεσμίες αφού ο Νόμος στο άρθρο 105 παρ. 3 εδ. γ' δεν προβλέπει συγκεκριμένες τοιαύτες, συγχρόνως, δε τα δικαιολογητικά του άρθρου 105 παρ. 3 εδ. γ του Ν.4412/2016 ταυτίζονται με αυτά του άρθρου 103 παρ. 2 του Ν.4412/2016 και επανυποβάλλονται επικαιροποιημένα προκειμένου να διαπιστωθεί ότι δεν έχουν εκλείψει οι προβλεπόμενες προϋποθέσεις συμμετοχής, ότι εξακολουθούν να πληρούνται τα σχετικά κριτήρια επιλογής και ότι δεν

Αριθμός απόφασης: 1204 / 2019

συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού του Νόμου (βλ. και το άρθρο 4.2. εδ. ε της διακήρυξης).

16. Επειδή, περαιτέρω, η μη εμπρόθεσμη υποβολή των επικαιροποιημένων δικαιολογητικών του άρθρου 105 παρ. 3 εδ. γ' συνεπάγεται την αδυναμία απόδειξης των προϋποθέσεων συμμετοχής στο διαγωνισμό κατά το άρθρο 104 του Ν.4412/2016 και το αντίστοιχο 23.2 της διακήρυξης, ώστε η αναθέτουσα αρχή, κατ'αναλογία των ισχυόντων επί της μη εμπρόθεσμης υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οφείλει να μην προβεί στην κατακύρωση, να διατάξει την κατάπτωση της εγγυητικής συμμετοχής και να προχωρήσει στην ανάδειξη επόμενου μειοδότη, σύμφωνα με τα σχετικά προβλεπόμενα στο άρθρο 103 παρ. 4 του Νόμου, ως ίσχυε κατά τον κρίσιμο χρόνο και ορθά εφάρμοσε στη συγκεκριμένη περίπτωση η αναθέτουσα αρχή καθώς και στο άρθρο 4.2. δ της διακήρυξης.

17. Επειδή, ακόμη, απορριπτέοι τυγχάνουν και οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντα περί της παρά τω νόμω απαίτησης της αναθέτουσας αρχής να υποβληθούν για πολλοστή φορά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, αφού τόσο η από 16-04-2019, όσο και η από 21-06-2019 προσκλησεις της αφορούσαν την επικαιροποίηση των υποβληθέντων δικαιολογητικών.

18. Επειδή, απορριπτέος, επίσης, τυγχάνει ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι τα ελλείποντα δικαιολογητικά δεν είχαν λήξει κι, επομένως, δεν όφειλε να τα επικαιροποιήσει και τούτο διότι τα συγκεκριμένα δικαιολογητικά δεν είναι από αυτά για τα οποία ο Νόμος προβλέπει συγκεκριμένη ισχύ και εφόσον εξακολουθούν να ισχύουν κατά το χρόνο που ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλει τα επικαιροποιημένα δικαιολογητικά στην αναθέτουσα αρχή, καλύπτουν την απαίτηση προσκόμισης «επικαιροποιημένων δικαιολογητικών» ώστε δεν απαιτείται να εκδίδονται εκ νέου (μετά την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης προσκόμισής τους). Αντιθέτως, σε περιπτώσεις όπως η παρούσα, που από την κείμενη νομοθεσία δεν προκύπτει η χρονική διάρκεια ισχύος των δικαιολογητικών του άρθρου 80 του Ν. 4412/2016 και ο προσωρινός ανάδοχος προσκαλείται από την

Αριθμός απόφασης: 1204 / 2019

αναθέτουσα αρχή να τα προσκομίσει επικαιροποιημένα, τότε οφείλει να προσκομίζει τα σχετικά δικαιολογητικά επικαιροποιημένα, ήτοι με ημερομηνία έκδοσης αυτών μετά την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης υποβολής τους. Άλλωστε, ο προσφεύγων πέραν της γενικής και αόριστης επίκλησης της ισχύος των δικαιολογητικών του ουδόλως επικαλείται και αποδεικνύει τον ισχυρισμό του με την αναφορά του σε ένα έκαστο αυτών και τα όσα σχετικά προβλέπονται στην κείμενη νομοθεσία και την διακήρυξη για τον χρόνο ισχύος καθενός από αυτά χωριστά.

19. Επειδή, περαιτέρω, από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης δεν αποδεικνύεται ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος φορέα ότι το από 21-06-2019 μήνυμα της αναθέτουσας αρχής με το αίτημα αυτής περί συμπλήρωσης των υποβληθέντων στις 26-04-2019 δικαιολογητικών ουδέποτε εμφανίστηκε στον ηλεκτρονικό υπολογιστή της εταιρείας. Αντιθέτως, από την επικοινωνία μέσω του ΕΣΗΔΗΣ προκύπτει ότι το εν λόγω μήνυμα απεστάλη στον προσφεύγοντα στις 21/06/2019 15:41:13 και δεν υπάρχει καμία ειδοποίηση περί μη παραλαβής του σχετικού μηνύματος. Περαιτέρω, ο συνταχθείς από τον ίδιο τον προσφεύγοντα και προσκομισθείς με την προσφυγή του ως συνημμένο 1 πίνακας ληφθείσας αλληλογραφίας με ημερομηνίες από 28-12-2018 έως 15-07-2019 ουδέν αποδεικνύει αφού, αφενός μεν πρόκειται για έγγραφο συνταχθέν από τον ίδιο που δεν αποτελεί καν αποτύπωση της εικόνας του ηλεκτρονικού του ταχυδρομείου με το σύνολο των μηνυμάτων της επίμαχης περιόδου, συμπεριλαμβανομένων τυχόν διαγεγραμμένων κλπ κι, αφετέρου, προκειμένου ο εν λόγω ισχυρισμός να θεωρηθεί πραγματικά αποδεδειγμένος ο προσφεύγων θα έπρεπε να προσκομίσει βεβαίωση του αρμοδίου παρόχου του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού ότι η εν λόγω επικοινωνία δεν εκτελέσθηκε.

20. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η προσφυγή θα πρέπει ν'απορριφθεί.

21. Επειδή, κατόπιν της προηγούμενης σκέψης, θα πρέπει να διαταχθεί η κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Αριθμός απόφασης: 1204 / 2019

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Διατάσσει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου ποσού
1.433,60 €, με κωδικό παραβόλου

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 7 Οκτωβρίου 2019 και
εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 22 Οκτωβρίου 2019.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μαρία Μανδράκη

Τζέιμου Γιάννακα