

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 16 Δεκεμβρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα, Εισηγήτρια και Ειρήνη Αψοκάρδου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 8.11.2019 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1373/11.11.2019 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...Ε.Π.Ε.» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στο ..., επί της οδού ..., αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ...Πανεπιστημίου ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της από 22.10.2019 απόφασης της Συγκλήτου (Θέμα 54^ο) περί έγκρισης του υπ' αριθμόν 4 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού για το Τμήμα 3 του διαγωνισμού (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ Ε.Π.Ε.» (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), που εδρεύει στην ..., επί της οδού ..., αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση με την οποία απορρίπτεται η προσφορά του.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαργαρίτα Κανάβα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής του προσφεύγοντος έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 8.11.2019 πληρωμή στην ΕΘΝΙΚΗ ΤΡΑΠΕΖΑ και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη για το Τμήμα 3 της σύμβασης σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 31.161,29 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή με την υπ' αριθμό ... Διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αντικείμενο «Προμήθεια Αναλώσιμων Οδοντιατρικών Υλικών», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, συνολικού προϋπολογισμού 200.000,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Ο διαγωνισμός υποδιαιρείται σε τέσσερα Τμήματα, οι δε προσφορές μπορούν να υποβληθούν για ένα ή περισσότερα ή και για το σύνολο των τμημάτων

3. Επειδή η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 16.07.2019 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το δε πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 16.7.2019 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 8.11.2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

στις 30.10.2019, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα 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 ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή ο προσφεύγων έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, καθώς έχει συμμετάσχει στον διαγωνισμό, έχει ανακηρυχθεί προσωρινός ανάδοχος και, επομένως, εύλογα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που απορρίπτει την προσφορά του.

7. Επειδή στις 12.11.2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στον έτερο συμμετέχοντα στη διαγωνιστική διαδικασία, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή με την υπ' αριθμόν 1736/2019 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.

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε στις 21.11.2019 στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού μέσω της «επικοινωνίας» τις απόψεις της επί της προδικαστικής προσφυγής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα αυθημερόν.

10. Επειδή ο παρεμβαίνων κατέθεσε στις 22.11.2019, ήτοι εμπροθέσμως, στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού την παρέμβασή του, ο οποίος θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του κρίθηκε αποδεκτή και, κατόπιν της απορρίψεως του προσφεύγοντος, αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος και, ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης, ως προς την αποδοχή της προσφοράς του.

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} 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.

12. Επειδή στον εν θέματι διαγωνισμό για το Τμήμα 3 συμμετείχαν τρεις οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων, οι οποίοι υπέβαλαν τις με αριθμό συστήματος 148278 και 146786 προσφορές αντίστοιχα. Με την από 2.09.2019 απόφαση της Συγκλήτου εγκρίθηκε το υπ' αριθμόν 2/30.08.2019 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού περί αποσφράγισης και αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών και ανακηρύχθηκε ο προσφεύγων προσωρινός ανάδοχος, ο δε παρεμβαίνων δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας. Κατόπιν δε αποστολής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής, η οποία αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ την 19.09.2019 περί υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης εντός προθεσμίας δέκα ημερών, ο προσφεύγων/προσωρινός ανάδοχος ανήρτησε την 1.10.2019 μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού τα σχετικά έγγραφα. Με το υπ' αριθμόν 4/4.10.2019 Πρακτικό η Επιτροπή Διαγωνισμού διαπίστωσε την εκπρόθεσμη υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσφεύγοντος και εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς του και την ανακήρυξη του παρεμβαίνοντος ως προσωρινού αναδόχου. Με την προσβαλλόμενη απόφαση η αναθέτουσα αρχή ενέκρινε το εν λόγω Πρακτικό.

13. Επειδή ο προσφεύγων υποστηρίζει με την προσφυγή του ότι: «[...] *I. Μη εμπρόθεσμη υποβολή Αποδεικτικών λόγω Ανωτέρας Βίας*
Δυνάμει του άρθρου 1.4 της υπ' αριθμ. ... Διακήρυξης εν αναφορά στο θεσμικό πλαίσιο που διέπει τον υπό κρίση Διαγωνισμό, η διαδικασία ανάθεσης και εκτέλεσης της εν λόγω σύμβασης διέπεται μεταξύ άλλων από τις διατάξεις του ν. 2690/1999 «Κύρωση Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις» και ιδίως των άρθρων 7 και 13 έως 15. Σύμφωνα, δε, με το άρθρο 10 παράγραφος 6 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας ορίζεται ότι: «Υπέρβαση των προθεσμιών συγχωρείται σε περίπτωση ανώτερης βίας,

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

καθώς και όταν ο ενδιαφερόμενος επικαλείται τη συνδρομή γεγονότων γνωστών στην υπηρεσία».

Κατά γενική αρχή του δικαίου, ανωτέρα βία, συνεπαγόμενη την αναστολή των προβλεπομένων από το νόμο ανατρεπτικών προθεσμιών, για όσο χρόνο αυτή διαρκεί, συνιστά κάθε γεγονός απρόβλεπτο, το οποίο στη συγκεκριμένη περίπτωση δεν μπορούσε να αποτραπεί ούτε με άκρα σύνεση και επιμέλεια, συνεπεία του οποίου ο ενδιαφερόμενος τελεί σε πραγματική αδυναμία να επιμεληθεί των υποθέσεων του είτε αυτοπροσώπως, είτε δια τρίτου προσώπου.

Η γενική αρχή της ανώτερης βίας, ως αόριστη νομική έννοια, απηχούσα κατ' ουσία τον κανόνα Βυζαντινορωμαϊκού δικαίου «τοις αδυνάτοις ουδείς υποχρεούται» ΣτΕ 2097/79, Ολομ. - Τμ. Β' 350/1990) και ευρίσκουσα καταρχάς έρεισμα στο άρθρο 255 του Α.Κ., απέκτησε στο πεδίο της διοικητικής διαδικασίας την τυπική ισχύ νόμου, με την ρητή πρόβλεψη στην παρ.6 του άρθρου 10 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (Κ.Δ.Δ/σίας), που κυρώθηκε με το Ν.2690/1999, ότι: «υπέρβαση των προθεσμιών συγχωρείται σε περίπτωση ανώτερης βίας». Οι διατάξεις, δε, του Κ.Δ.Δ/σίας εφαρμόζονται χωρίς διάκριση, σύμφωνα με το άρθρο 1 αυτού, στο δημόσιο, στους οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης και στα άλλα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου. Εφαρμόζονται, επομένως, κατ' αρχήν οι διατάξεις του Κ.Δ.Δ/σίας και στο πεδίο των συμβάσεων. Εξάλλου, η ανώτερα βία είναι έννοια νομική και συνίσταται σε κάθε γεγονός που είναι απρόβλεπτο και ξένο προς το διοικούμενο, το οποίο ήταν αδύνατο να αποτραπεί από αυτόν ή τον πληρεξούσιό του, ακόμη κι αν επιδείκνυε άκρα επιμέλεια, συνεπεία, δε, του γεγονότος αυτού παρακωλύθηκε απολύτως να προβεί στην οφειλόμενη ενέργεια εντός της οριζόμενης προθεσμίας. Περαιτέρω η συνδρομή λόγου ανωτέρας βίας στο πρόσωπο εκείνου που αφορά, συνιστά, κατά το μέρος που τούτο είναι εφικτό, λόγο άρσεως του συνόλου των δυσμενών συνεπειών, οι οποίες προκαλούνται από τη μη εκπλήρωση ή μη έγκαιρη εκπλήρωση εκ μέρους του, των υποχρεώσεων, οι οποίες επιβάλλονται σε αυτόν από συγκεκριμένες διατάξεις νόμου, ούτως ώστε να μην παραβιάζεται η

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

κατοχυρωμένη από το άρθρο 4 παρ. 1 του Συντάγματος αρχή της ισότητας και να διασφαλίζεται η με ίσους όρους ανάπτυξη της προσωπικότητας εκείνου στο πρόσωπο του οποίου συνέτρεξε λόγος ανωτέρας βίας (ΣτΕ 367/2001, 334/2000, 2997/1999, 5431/1996).

Εν προκειμένω, σύμφωνα με το άρθρο 3.2 της υπ' αρ. ...Διακήρυξης, 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 (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής 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 που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2 της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παρ.2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παρ. 2.2.4-2.2.8 αυτής.

Πράγματι, εν προκειμένω, απεστάλη στις 19-09-2019 μέσω του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ στην νόμιμη εκπρόσωπο της προσφεύγουσας εταιρείας σχετικό μήνυμα για την υποβολή εντός δέκα (10) ημερών των αποδεικτικών μέσων του άρθρου 2.2.9.2 της διακήρυξης, σύμφωνα με τις διατυπώσεις του άρθρου 3.2 της Διακήρυξης. Στο σημείο αυτό λεκτέα τυγχάνουν τα ακόλουθα: δυνάμει των διατάξεων των άρθρων 241 - 246 του Αστικού Κώδικα, όπου παραπέμπει το άρθρο 10 παρ. 7 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, για τον υπολογισμό των προθεσμιών, η έναρξη της ανωτέρω προθεσμίας εκκινεί από την επομένη της κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, δεδομένου, δε, ότι στην προκειμένη περίπτωση το δεκαήμερο συμπληρώνετο, την 29η-9-2019, ημέρα Κυριακή, η οποία λογίζεται ως αργία, η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών είναι η αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα, ήτοι η 30η-9-2019, ημέρα Δευτέρα, ώστε η νόμιμη εκπρόσωπος της εταιρείας προέβη στην υποβολή των απαιτούμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης, καθ' υπέρβαση της προθεσμίας κατά μια (1) και μόνη ημέρα, ήτοι την 1-10-2019. Η εν λόγω

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

υπέρβαση -κατά μια (1) και μόνον ημέρα- της προβλεπόμενης προθεσμίας υποβολής των απαιτούμενων αποδεικτικών μέσων του άρθρου 2.2.9.2 οφείλεται αποκλειστικούς -και μόνον- σε ανυπαίτια αδυναμία της νομίμου εκπροσώπου μας, μοναδικής υπεύθυνης και αρμόδιας, αλλά και αποκλειστικώς μόνης δυναμένης να υλοποιήσει την υποβολή των ζητούμενων δικαιολογητικών από την έδρα μας στο Γουδί και μέσω του συγκεκριμένου ηλεκτρονικού υπολογιστή της εγκατάστασής μας, όπου και μόνον αυτά τηρούνταν, η οποία ως προανεφέρθη ασθένησε αιφνιδίως και βαρέως την 28η Σεπτεμβρίου, διαγνωσθείσα από το Γενικό Νοσοκομείο Ελευσίνας «ΘΡΙΑΣΙΟ», με οξεία ιογενή βρογχοπνευμονία, ένεκα της οποίας και κατ' αυστηρή υπόδειξη των θεραπόντων ιατρών της παρέμεινε κλινήρης τουλάχιστον επί τριήμερο, απολύτως μη δυνάμενη να αυτοεξυτηρητήσει ακόμη και τις άκρως αναγκαίες προσωπικές της ανάγκες, και μόνο μετά πάροδο αυτού, ακόμη ασθενής και αδύναμη ούσα και σε πείσμα των αυστηρών υποδείξεων των ιατρών, ημπόρεσε να σταθεί στα πόδια της και να μετακινηθεί, το πρώτον, από την οικεία της στην έδρα μας, προκειμένου να προβεί στην υποβολή των απαιτούμενων αποδεικτικών μέσων του άρθρου 2.2.9.2, από τον εκεί ευρισκόμενο ηλεκτρονικό υπολογιστή, όπου και μόνο τηρούνταν.

Ωστε, η κριθείσα δια της προσβαλλόμενης απόφασης ως εκπρόθεσμη από μέρους μας υποβολή των προβλεπόμενων στο άρθρο 3.2 της Διακήρυξης δικαιολογητικών δεν οφείλεται παρά -και μόνον- στην πραγματική και ανυπαίτια αδυναμία μετακίνησης και υλοποίησης της υποβολής αυτής υπό της νόμιμης εκπροσώπου της εδώ προσφεύγουσας, λόγω εγκυψάσης αιφνιδίας και βαρείας επιδείνωσης της υγείας της, την οποία ουδόλως μπορούσε να προβλέψει, και η οποία την καθήλωσε στο κρεβάτι, ανήμπορη να προβεί στην παραμικρή δέουσα ενέργεια, έως του χρόνου που πράγματι σηκώθηκε, μετακινήθηκε στην έδρα μας, και προέβη στην τελική υποβολή αυτών, συνισταμένης ως εκ των ανωτέρω όλων κλασσικής περίπτωσης ανωτέρας βίας, η οποία συγχωρεί την υπέρβαση των προθεσμιών δυνάμει του άρθρου 10 παρ.6 Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας αλλά και ευθέως θεμελιώνει λόγο άρσεως των δυσμενών συνεπειών που προκλήθηκαν από τη μη έγκαιρη

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

εκπλήρωση εκ μέρους μας των υποχρεώσεων που προέβλεπε το άρθρο 3.2 της Διακήρυξης.

II. Ήδη προϋποβολή των αποδεικτικών μέσων του άρθρου 2.2.9.2

Στο άρθρο 1.4 της υπ' αριθμ. ... Διακήρυξης, σύμφωνα με τους όρους της οποίας διενεργείται ο υπό κρίση Διαγωνισμός, ρητώς αναφέρεται ότι οι διατάξεις του Ν. 4412/2109 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών», όπως αυτός ισχύει σήμερα, συγκαταλέγονται στις διατάξεις που συνθέτουν το νομικό πλαίσιο που διέπει την ανάθεση και την εκτέλεση της συγκεκριμένης σύμβασης. Σύμφωνα, δε, με το άρθρο 79 του Ν. 4412/2019, ορίζεται ότι: «Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων; οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α '75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84». Ειδικότερα, στην παράγραφο 6 του ίδιου άρθρου του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικά σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5 οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

έχει αναθέσει τη σύμβαση ή συνάψει τη συμφωνία-πλαίσιο, διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά».

Εν προκειμένω, η προσφεύγουσα εταιρεία είχα εξ υπαρχής συνυποβάλλει μεταξύ άλλων απαραίτητων για την έγκριση της συμμετοχής μου στο διαγωνισμό εγγράφων και το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.) ως όφειλα εντός της νόμιμης προθεσμίας, ήτοι την 17-8-2019. Δυνάμει του άρθρου 2.2.9.1 της Διακήρυξης το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.) προσκομίζεται προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς δεν εμπίπτουν σε μια από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 της Διακήρυξης, οι οποίες αποτελούν λόγο αποκλεισμού από τον Διαγωνισμό, και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7. Κατόπιν της υποβολής των ανωτέρω δικαιολογητικών, δυνάμει των Πρακτικών 1 και 2, τα οποία ενέκρινε η Σύγκλητος με την από 2-09-2019 υπ' αριθμ. πρωτ. 1920000137/3-9-21019 απόφασή της, έγινε αποδεκτή η προσφορά μου και ανεδείχθην προσωρινός ανάδοχος, ώστε προκύπτει ότι ουδείς λόγος συνέτρεχε αποκλεισμού, όπως αυτοί ορίζονται στο άρθρο 2.2.3 της Διακήρυξης. Μάλιστα, δε, η προσφεύγουσα πληρούσα όλα τα κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7, ήτοι καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας, οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και στήριξη στην ικανότητα τρίτων, άλλωστε τα ανωτέρω ευχερώς αποδεικνύονται από το υποβληθέν εμπροθέσμιους και δια της παρούσης μας επικαλούμενο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), ως αυτό προβλέπεται από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016.

Προσέτι, δε, στο Πρακτικού 1 (υπ' αρ. πρωτ. Δ.Ο.Γ. 2019019418/30-8-19) της αρμόδιας Επιτροπής, το οποίο ενεκρίθη στο σύνολό του από τη Σύγκλητο δια της από 2-09-2019 υπ' αριθμ. πρωτ. 1920000137/3-9-21019 απόφασης, αναφέρεται ρητώς ότι όσον αφορά στα δικαιολογητικά ...ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ» περιλάμβανε άπαντα τα προβλεπόμενα στα άρθρα 2.2.2 και 2.2.9 της Διακήρυξης. ενώ όσον αφορά στις ελάχιστες

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

προϋποθέσεις συμμετοχής η προσφορά της προσφεύγουσας εταιρείας καλύπτει τις ελάχιστες απαιτήσεις και περιλαμβάνει όλα τα προβλεπόμενα στα άρθρα 2.2.4. έως 2.2.7. της διακήρυξης, με αποτέλεσμα η επιτροπή να κάνει ομόφωνα αποδεκτή την προσφορά μας. Ενώ, από τον διενεργηθέντα έλεγχο επί των προσκομισθέντων από την εταιρεία δειγμάτων όλων των προσφερόμενων ειδών -κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 2.2.9.2 της Διακήρυξης- στο πλαίσιο αξιολόγησης του τεχνικού μέρους της προσφοράς μου για το Τμήμα 3 διαπιστώθηκε ότι τα δείγματα είναι απολύτως σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές όπως αυτές αναγράφονται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - Αντικείμενο - Τεχνικές Προδιαγραφές της διακήρυξης.

Εκ των ως άνω εκτεθέντων, καθίσταται προφανές ότι ουχί μόνο πληρούσα όλα τα κριτήρια και τις ελάχιστες προϋποθέσεις συμμετοχής μου στο διαγωνισμό, αλλά κυρίως ότι είχα προσκομίσει ήδη σε προγενέστερο στάδιο, ήτοι από την 17-8-2019, άπαντα τα απαραίτητα δικαιολογητικά και αποδεικτικά μέσα, συμπεριλαμβανομένου και των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2 της Διακήρυξης, και τα οποία επανυπέβαλα κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 3.2 της Διακήρυξης, - δυστυχώς, κατά τα γενόμενα δεκτά δια της προσβαλλομένης, εκπροθέσμως κατά μια (1) και μόνη ημέρα, απολύτως και αναντιρρήτως ένεκα ανωτέρας βίας. Ενόψει των προρρηθέντων σε συνδυασμό με το άρθρο 79 παρ. 6 του Ν.4412/2016 όπου προβλέπεται ρητώς ότι: «Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση ή συνάψει τη συμφωνία-πλαίσιο, διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά» ευθέως συνάγεται ότι ουδείς λόγος συνέτρεχε αποκλεισμού μου από τη διαγωνιστική διαδικασία καθώς τα αποδεικτικά μέσα της παραγράφου 2.2.9.2. τα οποία δυνάμει του άρθρου 3.2. της Διακήρυξης συνιστούν δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου και οφείλει κάθε προσωρινός ανάδοχος να προσκομίσει εντός δεκαήμερης προθεσμίας από την πρόσκληση που θα λάβει από την Αναθέτουσα Αρχή, τα είχε ήδη από την 17-8-2019 στη διάθεσή της η Αναθέτουσα Αρχή, και άπαντα είναι ακόμα εν ισχύ. Άλλωστε, αντίστοιχη πρόβλεψη με αυτή του άρθρου 79 παρ. 6 του Ν.

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

4412/2106 υπάρχει και στο σώμα της υπ' αριθμ. ... Διακήρυξης, και ειδικότερα στο τελευταίο εδάφιο της παραγράφου 2.2.9.2. Α, όπου ρητώς αναφέρεται ότι: «Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά όταν η Αναθέτουσα Αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν».

Επειδή κατά παράβαση νόμου, προφανή και κατάφωρη παραβίαση θεμελιωδών αρχών της ημεδαπής έννομης τάξης, όλως καταχρηστικώς και καθ' υπέρβαση των άκρων ορίων της διακριτικής ευχέρειας η Σύγκλητος του Ε.Κ.Π.Α. εξέδωσε την προσβαλλομένη δια της παρούσης απόφαση, δυνάμει της οποίας απέρριψε με άκρως τυπολατρική θεώρηση την υπ' αριθμ. 148278 προσφορά μας ανερχόμενης στο ποσό των 21.405,50 ευρώ για το Τμήμα 3 της επίμαχης σύμβασης, με μόνο λόγο την κατά μια (1) και μόνον- ημέρα υπέρβαση της ταχθείσης -δια της προς ημάς προσκλήσεως- προθεσμίας προς υποβολή των προβλεπόμενων στο άρθρο 3.2 της Διακήρυξης δικαιολογητικών, και καταστρατηγούσα κάθε έννοια και μέτρο ισότητας και αναλογικότητας προέκρινε ως πλέον οικονομικά συμφέρουσα προσφορά, αυτή της αμέσως επόμενης συμμετέχουσας εταιρείας «...ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΪΝΗΣ», ακριβότερη (!!) από την ιδική μας κατά ποσό εγγύς των δέκα χιλιάδων (10.000) ευρώ ».

14. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ισχυρίζεται ότι: «[...] α) Σύμφωνα με το άρθρο 3.2. της διακήρυξης «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, και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της ανωτέρω προθεσμίας 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».

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

Στην προκειμένη περίπτωση η εταιρεία «... ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ» δεν αιτήθηκε παράταση υποβολής των αποδεικτικών μέσων εντός της προθεσμίας, και σύμφωνα με τον Ν. 4412/2016 άρθρο 103 παρ. 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».

β) Κατά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των δικαιολογητικών διαπιστώθηκε ότι εκτός της εκπρόθεσμης υποβολής τους όπως αναφέρεται στο υπ' αριθ. 4 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης, αναρτήθηκαν δικαιολογητικά μέσω του συστήματος «Επικοινωνία» στο ΕΣΗΔΗΣ και όχι στην Κεντρική Πλατφόρμα που αποτελεί απαραίτητη προϋπόθεση για την διεξαγωγή της ηλεκτρονικής αποσφράγισης (οδηγίες για την αποστολή δικαιολογητικών Μειοδότη δίνονται στην παράγραφο 2.11 σελ. 42 στο έντυπο του ΕΣΗΔΗΣ – ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ έκδοση 01.10).

Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2 της διακήρυξης και πιο συγκεκριμένα «.....Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά, όταν η Αναθέτουσα Αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν.....» και το οποίο επικαλείται η προσφεύγουσα εταιρεία δηλώνοντας ότι τα είχε προϋποβάλει σε προγενέστερο στάδιο, δεν ισχύει στην περίπτωση των υπεύθυνων δηλώσεων που επί ποινή αποκλεισμού απαιτούνται και οι οποίες θα πρέπει να έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών. Κατά συνέπεια ο λόγος της προσφυγής της εταιρείας

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

«...ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ» κατά της με ΑΔΑ: ... απόφασης της Πανεπιστημιακής Συγκλήτου που αφορά την έγκριση του πρακτικού 4, είναι αβάσιμος».

15. Επειδή ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται τα ακόλουθα : «[...] Ι. ΑΝΤΙΚΡΟΥΣΗ ΤΟΥ ΙΣΧΥΡΙΣΜΟΥ ΠΕΡΙ ΜΗ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΩΝ ΛΟΓΩ ΑΝΩΤΕΡΑΣ ΒΙΑΣ.

Σύμφωνα με το άρθρο 10 του Ν 2690/1999 ΚΩΔΙΚΑΣ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ «1. Οι προθεσμίες για την υποβολή αίτησης, αναφοράς, δήλωσης ή άλλου εγγράφου του ενδιαφερομένου, καθώς και για οποιαδήποτε άλλη ενέργειά του είναι αποκλειστικές, εκτός αν χαρακτηρίζονται ενδεικτικές από τις διατάξεις που τις προβλέπουν. 2. Ο ενδιαφερόμενος μπορεί, μέσα στην προβλεπόμενη προθεσμία, να υποβάλει την αίτησή του ή άλλο έγγραφο με μηχανικό μέσο εφόσον το μέσο τούτο αφήνει αποτύπωμα που καθιστά αναμφίβολη την αναγνώριση του μηχανήματος αποστολής και παραλαβής, καθώς και της ημερομηνίας και ώρας αποστολής και παραλαβής. Στη συνέχεια όμως οφείλει να υποβάλει, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 3 και 11, το αργότερο μέσα σε πέντε (5) ημέρες από τη λήξη της προθεσμίας, έγγραφο, που φέρει την ιδιόχειρη υπογραφή του και έχει όμοιο περιεχόμενο με αυτό το οποίο παρέλαβε, με το μηχανικό μέσο, η υπηρεσία...6. Υπέρβαση των προθεσμιών συγχωρείται σε -περίπτωση ανώτερης βίας, καθώς και όταν ο ενδιαφερόμενος επικαλείται τη συνδρομή γεγονότων γνωστών στην υπηρεσία.»

Η έννοια της ανώτερης βίας συνιστά αόριστη νομική έννοια, η εξειδίκευση της οποίας, με βάση τα διδάγματα της κοινής πείρας, επαφίεται στον εφαρμοστή του δικαίου. Κατά την κρατούσα δε υποκειμενική θεωρία, ανωτέρα βία συντρέχει, όταν, είτε εξ εξωτερικών, είτε εξ εσωτερικών λόγων (αναγομένων, δηλαδή, στο πρόσωπο αυτού τούτου του διαδίκου), απροβλέπτων και αναπότρεπτων στην κρινόμενη περίπτωση, ακόμη και δια της λήψεως μέτρων εξαιρετικής επιμέλειας και συνέσεως, δεν μπόρεσε αυτός ν' ασκήσει τα δικαιώματά του ή να εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του εντός των τεταγμένων προθεσμιών (Α.Ε.Δ. 11/83). Η ύπαρξη έστω και ελαφράς αμελείας αποκλείει

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

την ανωτέρα βία (ΑΠ 1839/84). Μεταξύ άλλων, έχει χαρακτηριστεί, κατ' επανάληψιν, ως ανωτέρα βία η αιφνίδια βαρεία ασθένεια του πληρεξουσίου δικηγόρου, όπως, επίσης, του διαδίκου ή του νομίμου αντιπροσώπου του, όταν η επίμαχη πράξη έπρεπε να επιχειρηθεί υπ' αυτών αυτοπροσώπως (Σ.τ.Ε. 5431/96, 1010/84, 503/83, 2438, 2440/79 κ.α.).

Πότε η ασθένεια θα χαρακτηριστεί ως αιφνίδια ή μη εξαρτάται από τη δυνατότητα προβλέψεως της προσεχούς παρεμποδίσεως της δυνατότητος λήψεως των αναγκαίων προληπτικών μέτρων, όπως το να προκαλέσει ο δικηγόρος, την αντικατάστασίν του δι' άλλου δικηγόρου (Μπέη, Πολιτική Δικονομία, γενικαί αρχαί και κατ' άρθρον ερμηνεία, τόμος IB, σελ. 786).

Προς τούτο δε θα εκτιμηθούν οι προσωπικές συνθήκες υπό τις οποίες βρέθηκε ο ως άνω ασθενής και τούτο διότι κατά την κρατούσα, από απόψεως συγκριτικού δικαίου, στο χώρο του αστικού δικονομικού δικαίου θεωρία έχει γίνει δεκτό ότι κατά τον εννοιολογικό προσδιορισμό της ανωτέρας βίας μέτρο κρίσεως δεν αποτελεί η συνήθης συμπεριφορά του μέσου ανθρώπου, αλλά το παραπάνω κριτήριο, στα πλαίσια του οποίου ο εφαρμοστής του δικαίου θα πρέπει να λάβει υπ' όψιν του τον βαθμό μορφώσεως, την πείρα, την ευσυνειδησία και την ευαισθησία έναντι ψυχικών κλονισμών και διαταραχών του παρεμποδισθέντος (Κ. Μπέη, Πολιτική Δικονομία, γενικαί αρχαί και κατ' άρθρον ερμηνεία, τόμος IB, σελ. 784).

Τα ίδια δε ως άνω κριτήρια θα εφαρμοστούν *mutatis mutandis* για τη διαπίστωση της συνδρομής της έννοιας της ανωτέρας βίας και στο χώρο του διοικητικού δικονομικού δικαίου και τούτο αφού μεταξύ των δύο προαναφερόμενων δικαιοκτικών δικονομικών κλάδων δεν υφίστανται διαφορές ως προς τη φύση των υπ' αυτών επιδιωκόμενων να εξισορροπηθούν αντιθέτων δημοσίων συμφερόντων (απονομή ουσιαστικής δικαιοσύνης, αφ' ενός και ασφάλεια και βεβαιότητα της διαδικασίας, αφ' ετέρου).

Εξ αυτού δε προκύπτει ότι δεν είναι εύκολο να χαραχθούν γενικές κατευθυντήριες γραμμές, πότε συντρέχει ανωτέρα βία, δοθέντος ότι βαρύτητα έχουν, όπως προαναφέρθηκε, οι προσωπικές συνθήκες στις οποίες βρέθηκε κάθε φορά ο ασθενής, του δικαιοπλαστικού, επομένως, έργου του εφαρμοστή

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

του δικαίου επιτελουμένου, εν προκειμένω, μετά της μεγίστης δυνατής διακριτικής ευχέρειας.

Ευχερώς δε εκ των ως άνω συνάγεται ότι η περιπτώσιολογία της νομολογίας έχει σχετική αξία και δεν μπορεί ν' αποτελέσει προηγούμενο για την παρόμοια αξιολόγηση των ίδιων περιστατικών στο μέλλον, αφού η ανωτέρα βία δεν συνίσταται τόσο στο συμβάν καθ' εαυτό, όσο στις συνθήκες, υπό τις οποίες διατελούσε ο ασθενής, όταν αυτό έλαβε χώρα (Stein - Jonas - Pohle παρ. 233 II1 σελ. 904).

Έτσι, όλως ενδεικτικώς αναφέρονται κατωτέρω ορισμένα περιστατικά, τα οποία δεν υπήχθησαν υπό της έννοια της ανωτέρας βίας (Σ.τ.Ε. 379/80, οξύ έμφραγμα του μυοκαρδίου, συνεπεία του οποίου ο διάδικος εισήχθη στο νοσοκομείο, διότι εκ της ιατρικής βεβαιώσεως δεν προέκυπτε ότι αυτός τελούσε συνεχώς και αδιαλείπτως σε κατάσταση απολύτου αδυναμίας προς επιμέλειαν των ιδίων αυτού υποθέσεων - 2120/2001, παροξυντική κοιλιακή ταχυκαρδία).

Με δεδομένη, τέλος, την κατά τα άνω δυσχέρεια του έργου του εφαρμοστού του δικαίου περί την εξειδίκευση της αορίστου νομικής έννοιας της ανωτέρας βίας, θα πρέπει να γίνεται επίκληση υπό του έχοντος το σχετικό βάρος διαδίκου των εξής, αντικειμενικού και υποκειμενικού χαρακτήρος, στοιχείων: α) ότι η επίμαχη κρίση ήταν εντονότερη σε σύγκριση με προηγούμενες (αντικειμενικό στοιχείο), β) πράγμα που δημιούργησε στον εν λόγω ασθενή,» ενόψει των προσωπικών γνωρισμάτων του χαρακτήρος του (υποκειμενικό στοιχείο), τέτοια ψυχική ταραχή, η οποία δεν επέτρεψε σ' αυτόν να ενεργήσει τα δέοντα προς αποτροπήν των επελθόντων σε βάρος των υπ' αυτού εκπροσωπούμενων διαδίκων δυσμενών δικονομικών αποτελεσμάτων.

Διαφορετικά, σε περίπτωση, δηλαδή, κατά την οποία δεν γίνεται επίκληση της διαφορετικότητας του επεισοδίου εν σχέσει με προηγούμενα, δεν θεμελιώνεται η έννοια της ανωτέρας βίας, αφού το γεγονός της ανακάμψεως του ασθενούς εκ προηγούμενων κρίσεων, μειώνει εκ των πραγμάτων, κατά τα διδάγματα της κοινής πείρας, το αίσθημα κινδύνου, παρέχοντας σ' αυτόν τη δυνατότητα,

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

τουλάχιστον, να ειδοποιήσει τρίτα πρόσωπα, προκειμένου αυτοί να επιμεληθούν των υποχρεώσεων του.

Σε αντίθετη περίπτωση, αυτός βαρύνεται τουλάχιστον με ελαφρά αμέλεια, η οποία, όπως προαναφέρθηκε, αποκλείει την έννοια της ανωτέρας βίας. Τέλος, μετά τα ως άνω αναλυτικώς εκτεθέντα ως προς το ουσιαστικό σκέλος του περί την έννοια της ανωτέρας βίας προβλήματος, αναφορικώς με το δικονομικό σκέλος αυτής, βάρος, κατ' αρχήν, επικλήσεως των προαναφερομένων στοιχείων φέρει ο ωφελούμενος εκ της εκ μέρους του δικαστηρίου υιοθέτησεως του σχετικού λόγου διάδικος, ήτοι ο υποστάς βλάβην εκ της συνεπεία της συνδρομής αυτής (της ανωτέρας βίας) παρεμποδίσεώς του να προβεί στην εκτέλεση των απαιτήτων προς αποδοχήν των αιτημάτων του δικονομικών ενεργειών.

Σε περίπτωση δε που ο ως άνω διάδικος δεν ανταποκριθεί στο βάρος του αυτό, μη θέτοντας υπ' όψιν του δικαστηρίου όλα τα, σύμφωνα με την ως άνω εξειδίκευση της αορίστου νομικής έννοιας της ανωτέρας βίας, στοιχεία, το ασκηθέν υπ' αυτού ένδικο βοήθημα ή μέσο απορρίπτεται ως νόμω αβάσιμο. Τον αυτό δε κίνδυνο (απορρίψεως του ενδίκου βοηθήματος ή μέσου) διατρέχει ο φέρων το ως άνω βάρος διάδικος, σε περίπτωση κατά την οποία, μετά την ανταπόκριση του στο βάρος αυτό, δεν ανταποκριθεί, περαιτέρω και στο βάρος αποδείξεως των στοιχειοθετούντων την έννοια της ανωτέρας βίας περιστατικών. Μόνο που στην τελευταία περίπτωση, λόγος απορρίψεως του ενδίκου βοηθήματος ή μέσου δεν θα είναι, όπως στην πρώτη, η έλλειψη νομικής βασιμότητάς του, αλλά ουσιαστικής τοιαύτης, ταύτης (της ελλείψεως) προερχομένης, είτε εκ της παντάπασις μη προσκομίσεως αποδεικτικών στοιχείων, είτε εκ της διατηρήσεως αμφιβολιών στο δικαστήριο και μετά την προσκόμιση αποδεικτικών στοιχείων κατά τους περί αντικειμενικού βάρους αποδείξεως κανόνες. (ΔΕΦ ΑΘ 2542/2005, ΑΔΙΚΗ 2007/357, ΛΟΓΙΣΤΗΣ 2007/1251). Εν προκειμένω, η προσφεύγουσα εταιρεία προκειμένου να θεμελιώσει λόγο ανωτέρας βίας, στα πλαίσια του άρθρου 10 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, επικαλείται νομολογία, η οποία εμπεριέχει περιπτωσιολογία άκρως διαφορετική από τους λόγους ασθένειας της νομίμου

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

εκπροσώπου της εταιρείας, όπως αυτοί προκύπτουν από την συνημμένη από 29-9-2019 Ιατρική βεβαίωση Νοσηλείας του Γενικού Νοσοκομείου Ελευσίνας «ΘΡΙΑΣΙΟ» (ενδεικτικά ΣΤΕ 367/2001 — λόγος ανωτέρας βίας αποτέλεσε η εγχείριση εγκεφάλου της αιτούσας για την αφαίρεση αποστήματος).

Όπως προκύπτει από τα ανωτέρω αναφερόμενα, επί παραδείγματος χάριν, οξύ έμφραγμα του μυοκαρδίου, συνεπεία του οποίου ο διάδικος εισήχθη στο νοσοκομείο, κρίθηκε από το Συμβούλιο της Επικράτειας ότι δεν αποτελεί λόγο ανωτέρας βίας. Μάλιστα, από την υπ' αριθμ. 300/2007 Γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, κρίθηκε ότι δεν αποτελεί λόγο ανωτέρας βίας σοβαρότατο περιστατικό υγείας το οποίο ήταν σχετικό με την όραση του αιτούντος (αιμορραγικό επεισόδιο δεξιού οφθαλμού με άμεσες επιπλοκές στην όραση) και για το οποίο υποβλήθηκε σε διαδοχικές συνεδρίες (επεμβάσεις - φωτοπηξίας) laser. Εν κατακλείδι, έχει κριθεί παγίως ότι δεν θεωρείται ότι συνιστά ανώτερη βία η απλή ασθένεια (ΣΤΕ 9/2006, 150/1976, 1677/1976).

Από μία εξέταση των πραγματικών περιστατικών, προκύπτουν τα εξής:

Α) Η νόμιμη εκπρόσωπος της εταιρείας προσήλθε στο Γενικό Νοσοκομείο Ελευσίνας «ΘΡΙΑΣΙΟ» στις 29-9-2019, ότε και διαγνώσθηκε με οξεία ιογενή βρογχοπνευμονία, και την ίδια μέρα αποχώρησε με εντολή να παραμείνει κλινήρης για χρονικό διάστημα επτά (7) ημερών. Επομένως, η περίπτωση της δεν χαρακτηρίστηκε κρίσιμη ώστε να αιτιολογεί την εισαγωγή και την παραμονή της στο Νοσοκομείο.

Β) Από την ως άνω ιατρική βεβαίωση δεν προκύπτει ότι η παθολογική κατάσταση της νομίμου εκπροσώπου της προσφεύγουσας μπορεί να χαρακτηριστεί τέτοια ώστε να επηρεάσει την διανοητική λειτουργία αυτής, η οποία να οδηγήσει στο να μην μπορεί να λειτουργήσει απρόσκοπτα κατά την ηλεκτρονική ανάρτηση των αιτούμενων δικαιολογητικών στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ.

Γ) Η προθεσμία για την ηλεκτρονική υποβολή των αιτούμενων δικαιολογητικών, με βάση και την από 19-9-2019 κοινοποίηση του αιτήματος της αναθέτουσας αρχής, έληγε τα μεσάνυχτα της 30ης Σεπτεμβρίου 2019, γεγονός που έδινε την χρονική δυνατότητα στην νόμιμη εκπρόσωπο να

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

αναθέσει σε έτερο πρόσωπο την διενέργεια ηλεκτρονικής ανάρτησης του ψηφιακού αρχείου με τα αιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης του διαγωνισμού, πράγμα το οποίο δεν έπραξε.

Δ) Η καθιέρωση χρήσης της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ κατά την διενέργεια διαγωνισμών, προκειμένου οι συμμετέχοντες να κοινοποιούν αρχεία στις αρμόδιες αρχές, δίνει την δυνατότητα σε οποιονδήποτε έχει πρόσβαση σε ηλεκτρονικό υπολογιστή, από οποιοδήποτε σημείο της Επικράτειας ή του εξωτερικού, να συμμορφωθεί με τις προϋποθέσεις που θέτει η διακήρυξη του εκάστοτε διαγωνισμού. Η κεντρική ιδέα του νομοθέτη πίσω από την θέσπιση αυτής της διαδικασίας αφορούσε κυρίως την αποτροπή διαβλητότητας των διενεργηθέντων διαγωνισμών, καθώς και την δυνατότητα μη αμφισβήτησης της εμπρόθεσμης προσκόμισης δικαιολογητικών και εγγράφων, όπως στην περίπτωση μας.

Σε κάθε περίπτωση, παραπέμπουμε την Αρχή Σας, στο με αριθμ. πρωτ. 2019026875/21-11- 2019 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής με θέμα «Παροχή στοιχείων σχετικά με την με Γενικό Αριθμ. Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1373/2019 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας «... ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ. Αφού εξαντλεί το ιστορικό της υπόθεσης, κάνει ευθεία αναφορά στην απόρριψη του προταθέντος λόγου ανωτέρας βίας εκθέτοντας τα κάτωθι:

«(α) Σύμφωνα με το άρθρο 3.2. της διακήρυξης «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, και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της ανωτέρω προθεσμίας 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»

Στην προκειμένη περίπτωση η εταιρεία «...ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ» δεν αιτήθηκε παράταση υποβολής των αποδεικτικών μέσων εντός

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

της προθεσμίας, και σύμφωνα με τον Ν. 4412/2016 άρθρο 103 παρ. 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 κατοχύρωση 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».

Επί της παρούσας άποψης, επικαλούμαστε την προσκομισθείσα από την προσφεύγουσα από 29-9-2019 ιατρική βεβαίωση, από την οποία προκύπτει ότι, ακόμα και αν συνέτρεχαν λόγοι ανωτέρας βίας στο πρόσωπο της νομίμου εκπροσώπου, θα μπορούσε η προσφεύγουσα εμπρόθεσμα να αιτηθεί ηλεκτρονικά παράταση της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, καθώς η προθεσμία για την υποβολή τους έληγε στις 30-9-2019, πράγμα το οποίο δεν έπραξε ποτέ, σύμφωνα και με το ανωτέρω έγγραφο της αναθέτουσας αρχής. Επομένως, και εξ αυτού του λόγου, πρέπει η προσφυγή της να απορριφθεί αφ' ενός ως αόριστη και αφετέρου ως νόμω αβάσιμη.

III. ΑΝΤΙΚΡΟΥΣΗ ΤΟΥ ΙΣΧΥΡΙΣΜΟΥ ΠΕΡΙ ΠΡΟΫΠΟΒΟΛΗΣ ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΩΝ ΜΕΣΩΝ ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 2.2.9.2.

Για να μην κουράζουμε επιπλέον την Αρχή Σας, Σας παραπέμπουμε στο με αριθμ. πρωτ. 2019026875/21-11-2019 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής με θέμα «Παροχή στοιχείων σχετικά με την με Γενικό Αριθμ. Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1373/2019 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας «... ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ, η οποία είναι η καθ' ύλην αρμόδια να μας διαφωτίσει σχετικά με την κατά γράμμα τήρηση των προϋποθέσεων που θέτει η διακήρυξη του διαγωνισμού.

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

Α. Προς απόκρουση του ισχυρισμού της προσφεύγουσας, η αναθέτουσα αρχή αναφέρει αυτολεξεί τα εξής: «Κατά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των δικαιολογητικών διαπιστώθηκε ότι εκτός της εκπρόθεσμης υποβολής τους όπως αναφέρεται στο υπ' αριθ. 4 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης, αναρτήθηκαν δικαιολογητικά μέσω του συστήματος «Επικοινωνία» στο ΕΣΗΔΗΣ και όχι στην Κεντρική Πλατφόρμα που αποτελεί απαραίτητη προϋπόθεση για την διεξαγωγή της ηλεκτρονικής αποσφράγισης (οδηγίες για την αποστολή δικαιολογητικών Μειοδότη δίνονται στην παράγραφο 2.11 σελ. 42 στο έντυπο του ΕΣΗΔΗΣ — ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ έκδοση 01.10)».

Εν προκειμένω, προκύπτει ότι, εκτός από το εκπρόθεσμο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, η προσφεύγουσα προέβη σε διαδικαστικό απαράδεκτο, καίτοι είχε λάβει γνώση της διαδικασίας, μέσω εντύπου του ΕΣΗΔΕΕ. Με λίγα λόγια, η ηλεκτρονική ανάρτηση του συνόλου των δικαιολογητικών κατακύρωση πάσχει εμφανώς, καθώς ακολουθήθηκε διαφορετική διεργασία από αυτήν που προβλέπεται, γεγονός που δεν απορεί να θεραπευθεί μεταγενέστερα ούτε με την προσκόμιση του φυσικού φακέλου, για τον λόγο ότι θα αντίκειται στην αργή της ίσης μεταχείρισης των συμμετεχόντων στον διαγωνισμό.

Επομένως, και μόνο εξ αυτού του λόγου, η υπό κρίση προσφυγή πάσχει διαδικαστικού απαράδεκτου και θα πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της.

Β. Επιπλέον, η αναθέτουσα αρχή στο ανωτέρω έγγραφό της επισημαίνει τα εξής: «Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2 της διακήρυξης και πιο συγκεκριμένα «Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά, όταν η Αναθέτουσα Αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν» και το οποίο επικαλείται η προσφεύγουσα εταιρεία, δηλώνοντας ότι τα είχε προϋποβάλει σε προγενέστερο στάδιο, δεν ισχύει στην περίπτωση των υπεύθυνων δηλώσεων που επί ποινή αποκλεισμού απαιτούνται και οι οποίες θα πρέπει να έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών».

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

Εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή, χωρίς να εμβαθύνει περαιτέρω, αναφέρεται στην έλλειψη προσκόμισης όλων των υπεύθυνων δηλώσεων που προβλέπονται στον όρο 2.2.9.2. της διακήρυξης (σελ. 31 της διακήρυξης), οι οποίες γίνονται αποδεκτές εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών. Επομένως, ακόμα και αν υποθέσουμε ότι η αναθέτουσα αρχή είχε λάβει γνώση όλων των προβλεπόμενων από την διακήρυξη δικαιολογητικών σε προγενέστερο χρόνο (πράγμα το οποίο δεν ισχύει), είναι παντελώς αδύνατον να είχε στα χέρια της τις υπεύθυνες δηλώσεις που απαιτούνται σε μεταγενέστερο χρόνο της προσκλήσεως υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης».

16. Επειδή το άρθρο 18 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. [...]».

17. Επειδή το άρθρο 36 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. σε όλα τα στάδια της διαδικασίας σύναψης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος νόμου, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. 2. Το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. οφείλει να συμμορφώνεται με: α) τις απαιτήσεις του Παραρτήματος IV του Προσαρτήματος Α΄ και β) τους κανόνες του παρόντος άρθρου και των άρθρων 22 και 37. Πέραν των ανωτέρω το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. οφείλει να τηρεί τα οριζόμενα: α) στο ν. 3979/2011 (Α΄ 138) και στην κατ' εξουσιοδότηση αυτού εκδοθείσα νομοθεσία, ιδίως στο Πλαίσιο Παροχής Υπηρεσιών Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (ΠΗΔ), το οποίο κυρώθηκε με την ΥΑΠ/Φ.40.4/1/989/2012 απόφαση του Υφυπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (Β΄ 1301) και β) στο π.δ. 25/2014 (Α΄ 44). 3. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού και

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων ρυθμίζονται τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν την ανάθεση και εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών σχετικά με: α) [...] β) τους όρους και τις προϋποθέσεις για την υποβολή, τη γνωστοποίηση, τη διακίνηση εγγράφων μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, τον τύπο και το περιεχόμενό τους, τον προσδιορισμό του χρόνου αποστολής ή παραλαβής και τον υπολογισμό των προθεσμιών, τεκμήρια γνωστοποίησης και απόκτησης πρόσβασης από τον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, καθώς και τον τρόπο και την απόδειξη πρόσβασης σε έγγραφα μέσω του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. και χορήγησης αντιγράφων και [...]5. Με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού ρυθμίζονται, για τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν : α) τη λειτουργία της ηλεκτρονικής πύλης ΕΣΗΔΗΣ, τη δομή και το περιεχόμενό της, [...], β) τον προσδιορισμό του περιεχομένου, των κανόνων και λεπτομερειών χρήσης των επιμέρους εργαλείων του ΕΣΗΔΗΣ, [...], γ) τους όρους και τις προϋποθέσεις για την υποβολή, τη γνωστοποίηση, τη διακίνηση εγγράφων μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, τον τύπο και το περιεχόμενό τους, τον προσδιορισμό του χρόνου αποστολής ή παραλαβής και τον υπολογισμό των προθεσμιών, τεκμήρια γνωστοποίησης και απόκτησης πρόσβασης από τον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, καθώς και τον τρόπο και την απόδειξη πρόσβασης σε έγγραφα μέσω του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. και χορήγησης αντιγράφων [...]».

18. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. [...]2. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως: [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, [...]».

19. Επειδή το άρθρο 79 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 [...] Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. [...]5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή, εξαιρουμένων των συμβάσεων που βασίζονται σε συμφωνίες-πλαίσιο, όταν οι συμβάσεις αυτές συνάπτονται δυνάμει της παρ. 4 του άρθρου 39 ή της περίπτωσης α΄ της παρ. 5 του άρθρου 39, απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79, και κατά περίπτωση το άρθρο 80. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80 και 82. 6. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής».

20. Επειδή το άρθρο 80 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 [...] ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 [...] Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο [...]» 11. Το παρόν άρθρο δεν εφαρμόζεται σε δημόσιες συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία ίση ή κατώτερη των δύο χιλιάδων πεντακοσίων (2.500) ευρώ (χωρίς ΦΠΑ). 12. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο :α) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 1 του άρθρου 73, την περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 73 και την περίπτωση β' της παραγράφου 4 του άρθρου 73 εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, β) τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 73 εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί κατά τα οριζόμενα στην προηγούμενη περίπτωση, γ) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 75, τα αποδεικτικά ισχύουσας εκπροσώπησης σε περίπτωση νομικών προσώπων, και τα πιστοποιητικά αρμόδιας αρχής σχετικά με την ονομαστικοποίηση των μετοχών σε περίπτωση ανωνύμων εταιρειών, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, δ) οι ένορκες βεβαιώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους και ε) οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών [...]».

21. Επειδή το άρθρο 103 του Ν.4412/2016 ορίζει ότι: «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

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

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. [...] 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

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

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».

22. Επειδή το άρθρο 104 του Ν.4412/2016 ορίζει ότι: «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

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.».

23. Επειδή το άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζει 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».

24. Επειδή το άρθρο 360 του ν. 4412/2016 ορίζει 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».

25. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 υποπαρ. Β του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016 (όπως επαναλαμβάνεται και στην παρ. 2 του άρθρου 9 του ΠΔ 39/2017): «[...] Η αναθέτουσα αρχή μπορεί στις απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την προδικαστική προσφυγή πράξης»

26. Επειδή, σύμφωνα με την ΥΑ 56902/215/19.05.2017 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)» (ΦΕΚ 1924/Β/2.6.2017), ορίζεται ότι: «Άρθρο 8 Επικοινωνία και διακίνηση εγγράφων 1. Η διαδικασία

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

επικοινωνίας, ενημέρωσης και διακίνησης εγγράφων πραγματοποιείται μέσω του Συστήματος κατά περίπτωση, με:

- την αποστολή ή κοινοποίηση σχετικών στοιχείων με μηνύματα δια της λειτουργικότητας «Επικοινωνία».
- την ανάρτηση σχετικών στοιχείων από τις αναθέτουσες αρχές/ αναθέτοντες φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Προκηρυγμένου Διαγωνισμού» του εκάστοτε διαγωνισμού
- την υποβολή σχετικών στοιχείων από τους οικονομικούς φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς», ο οποίος περιλαμβάνει τους (υπό)φακέλους: - «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» - «Οικονομική Προσφορά» - «Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου».

2. Τα σχετικά στοιχεία αποστολής, κοινοποίησης, υποβολής ή ανάρτησης που αποτυπώνονται στις αντίστοιχες οθόνες της διεπαφής του χρήστη, και ειδικότερα ο καταγεγραμμένος χρόνος αυτών, αποτελούν απόδειξη επικοινωνίας και διακίνησης εγγράφων μέσω του Συστήματος. [...] 3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν μέσω του Συστήματος τα κατά περίπτωση έγγραφα που έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τους ίδιους υπογεγραμμένα με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό, το οποίο χορηγήθηκε από έναν εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/EK (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει) και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και τις διατάξεις της παρούσας. 4. Οι αναθέτουσες αρχές/ αναθέτοντες φορείς, τα γνωμοδοτικά όργανα και οι εποπτικοί και ελεγκτικοί μηχανισμοί υποβάλλουν και αναρτούν μέσω του συστήματος τα κατά περίπτωση έγγραφα με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014, τα άρθρα 3 και 5 της αριθ. ΥΑΠ/Φ.40.4/3/1031 «Ρυθμίσεις για το Ηλεκτρονικό Δημόσιο Έγγραφο» (ΦΕΚ Β' 1317/2012) και τις διατάξεις της παρούσας

Άρθρο 17 Υποβολή-Αποσφράγιση-Αξιολόγηση Δικαιολογητικών Προσωρινού Αναδόχου Κατακύρωση - Σύναψη Σύμβασης 1. Υποβολή - Αποσφράγιση - Αξιολόγηση Δικαιολογητικών Προσωρινού Αναδόχου 1.1 Μετά την αξιολόγηση

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

των προσφορών η αναθέτουσα αρχή/αναθέτων φορέας ειδοποιεί εγγράφως μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του Συστήματος τον «προσωρινό ανάδοχο» να υποβάλλει εντός της προθεσμίας που καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου. 1.2 Τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά στον χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς» και ειδικότερα στον (υπό)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου». 1.3 Η αποσφράγιση και αξιολόγηση των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου πραγματοποιείται εφαρμοζόμενων αναλόγως των οριζόμενων στο άρθρο 16 της παρούσης. [...]

3. Μέσω του Συστήματος ιδίως: • Πιστοποιημένοι χρήστες του φορέα διενέργειας του διαγωνισμού ειδοποιούν εγγράφως τον «προσωρινό ανάδοχο» να υποβάλλει τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις και τα έγγραφα της σύμβασης δικαιολογητικά και στοιχεία. • Πιστοποιημένοι χρήστες του προσωρινού αναδόχου υποβάλλουν τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου. [...] • Πιστοποιημένοι χρήστες του οικονομικού φορέα δύναται να προσκομίζουν ή συμπληρώνουν τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 2 του άρθρου 103 του ν. 4412/2016. Η υποβολή των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου πραγματοποιείται μέσω της λειτουργικότητας του ηλεκτρονικού χώρου «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς» του Συστήματος. Η προσκόμιση και συμπλήρωση των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 103 καθώς και η υποβολή των επικαιροποιημένων δικαιολογητικών σύμφωνα με την περ. γ της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016 πραγματοποιείται μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του Συστήματος. Με τον ίδιο τρόπο πραγματοποιείται ιδίως, υποβολή των πρακτικών, γνωμοδοτήσεων και εισηγήσεων των γνωμοδοτικών οργάνων, οι ειδοποιήσεις, κοινοποιήσεις και προσκλήσεις των αναθετουσών αρχών/ αναθετόντων φορέων προς τους οικονομικούς φορείς και τον προσωρινό ανάδοχο καθώς και κάθε άλλη επικοινωνία μεταξύ οικονομικών φορέων και αναθετουσών αρχών/ αναθετόντων φορέων.».

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

27. Επειδή το άρθρο 10 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας ορίζει ότι : «1. Οι προθεσμίες για την υποβολή αίτησης, αναφοράς, δήλωσης ή άλλου εγγράφου του ενδιαφερομένου, καθώς και για οποιαδήποτε άλλη ενέργειά του είναι αποκλειστικές, εκτός αν χαρακτηρίζονται ενδεικτικές από τις διατάξεις που τις προβλέπουν. [...] 6. Υπέρβαση των προθεσμιών συγχωρείται σε περίπτωση ανώτερης βίας, καθώς και όταν ο ενδιαφερόμενος επικαλείται τη συνδρομή γεγονότων γνωστών στην υπηρεσία».

28. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι: « [...]»

1.4. Θεσμικό πλαίσιο Η ανάθεση και εκτέλεση της σύμβασης διέπεται από την κείμενη νομοθεσία και τις κατ' εξουσιοδότηση αυτής εκδοθείσες κανονιστικές πράξεις, όπως ισχύουν και ιδίως:

α. Τις διατάξεις:

1. Του ν. 4412/2016 (Α' 147) "Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)", όπως ισχύει σήμερα με τις σχετικές τροποποιήσεις αυτού. [...]

11. Του ν. 2690/1999 (Α' 45) "Κύρωση του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις" και ιδίως των άρθρων 7 και 13 έως 15. [...]

24. Της με αρ. 56902/215 (ΦΕΚ 1924/Β/2-6-2017) Απόφασης του Υπουργού Οικονομίας και Ανάπτυξης «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.). [...]

1.5. Προθεσμία Παραλαβής Προσφορών και Διενέργεια Διαγωνισμού

1. Ο διαγωνισμός θα πραγματοποιηθεί με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ), η οποία είναι προσβάσιμη μέσω της διαδικτυακής πύλης <https://www.promitheus.gov.gr> του Συστήματος, ύστερα από προθεσμία τριάντα πέντε (35) ημερών, από την ημερομηνία αποστολής της Διακήρυξης αυτής στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.), που τηρείται στη διαδικτυακή πύλη <https://www.promitheus.gov.gr> και στον ιστοχώρο του Προγράμματος Διαύγεια (<https://diavgeia.gov.gr>).[...]

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

2.1.2. *Επικοινωνία – Πρόσβαση στα έγγραφα της Σύμβασης* Όλες οι επικοινωνίες σε σχέση με τα βασικά στοιχεία της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης, καθώς και όλες οι ανταλλαγές πληροφοριών, ιδίως η ηλεκτρονική υποβολή, εκτελούνται με τη χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), η οποία είναι προσβάσιμη μέσω της Διαδικτυακής πύλης <https://www.promitheus.gov.gr> του ως άνω συστήματος. [...]

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, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα VII, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ περιλαμβάνει τα ακόλουθα μέρη: Μέρος I: Πληροφορίες σχετικά με τη διαδικασία σύναψης σύμβασης και την Αναθέτουσας Αρχή Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα Μέρος III: Κριτήρια αποκλεισμού Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής Μέρος V: Τελικές Δηλώσεις Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται από τις αναθέτουσες αρχές βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή, μέσω της νέας ηλεκτρονικής υπηρεσίας σύνταξης και διαχείρισης ΕΕΕΣ (Promitheus ESPDint) στην ηλεκτρονική διεύθυνση: (<https://espdint.eprocurements.gov.gr/>). [...]

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

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105, παρ. 3, περ. Γ, του ν. 4412/2016. [...]

Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η Αναθέτουσα Αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ). Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η Αναθέτουσα Αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν.

B.1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: [...] α) για την παράγραφο 2.2.3.1 απόσπασμα του σχετικού μητρώου, όπως του ποινικού μητρώου που έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες ή, ελλείψει αυτού, ισοδύναμο έγγραφο που εκδίδεται από αρμόδια δικαστική ή διοικητική Αρχή του κράτους-μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας, από το οποίο προκύπτει ότι πληρούνται αυτές οι προϋποθέσεις. Η υποχρέωση προσκόμισης του ως άνω αποσπάσματος αφορά και στα μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή στα πρόσωπα που έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην ως άνω παράγραφο 2.2.3.1, β) για τις παραγράφους 2.2.3.2 και 2.2.3.3 περίπτωση β' πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια Αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας. Επιπλέον υπεύθυνη δήλωση του προσωρινού αναδόχου αναφορικά με τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης (στην περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα αφορά Οργανισμούς κύριας και επικουρικής ασφάλισης) στους οποίους οφείλει να

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

καταβάλλει εισφορές. 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 του ν. 4412/2016 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. Τα ανωτέρω πιστοποιητικά αυτά πρέπει να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν την υποβολή τους. 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 2.2.3.3, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη - μέλη ή στις χώρες όπου δεν

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

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 2.2.3.3. Οι επίσημες δηλώσεις καθίστανται διαθέσιμες μέσω του επιγραμμικού αποθετηρίου πιστοποιητικών (e-Certis) του άρθρου 81. Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.3 υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα, που θα έχει συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών, ψηφιακά υπογεγραμμένη ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού. γ) Για τις περιπτώσεις του άρθρου 2.2.3.2γ της παρούσας, πιστοποιητικό από τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού της Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν την υποβολή του, από το οποίο να προκύπτουν οι πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής. Επισημαίνεται ότι, σύμφωνα με την παρ. 17 του άρθρου 376 του ν. 4412/2016, ως ισχύει, μέχρι να καταστεί εφικτή η έκδοση του πιστοποιητικού που προβλέπεται στην περίπτωση του άρθρου 2.2.3.2γ της παρούσας υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού φορέα, χωρίς να απαιτείται επίσημη δήλωση του ΣΕΠΕ σχετικά με την έκδοση του πιστοποιητικού. δ) Για την παράγραφο 2.2.3.7 υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού, που θα έχει συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών, ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους - μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

χώρας εγκατάστασής του ότι δεν έχει εκδοθεί σε βάρος του απόφαση αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016, όπως ισχύει.

B.2. Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης που να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν την υποβολή τους. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του αντίστοιχου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, με το οποίο πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και αφετέρου το ειδικό επάγγελμά τους. Στην περίπτωση που χώρα δεν τηρεί τέτοιο μητρώο, 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 της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας ότι δεν τηρείται τέτοιο μητρώο και ότι ασκεί τη δραστηριότητα που απαιτείται για την εκτέλεση του αντικείμενου της υπό ανάθεση σύμβασης. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο.

B.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: α) Σε περίπτωση νομικών προσώπων με τη μορφή Ανωνύμου Εταιρείας (Α.Ε.) ή Εταιρείας Περιορισμένης Ευθύνης (Ε.Π.Ε.): δημοσιευμένους Ισολογισμούς ή αποσπάσματα δημοσιευμένων ισολογισμών των τελευταίων τριών (3) διαχειριστικών χρήσεων ή για όσο χρόνο δραστηριοποιούνται, εφόσον είναι μικρότερος, σε περίπτωση που υποχρεούνται στην έκδοση Ισολογισμών ή υπεύθυνη δήλωση περί του συνολικού ύψους του ετήσιου κύκλου εργασιών των τριών (3) προηγούμενων ετών, σε περίπτωση που δεν υποχρεούνται στην

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

έκδοση Ισολογισμών. Στην περίπτωση κατά την οποία ο ισολογισμός του 2018 δεν έχει δημοσιευθεί, οι Προσφέροντες υποβάλουν, ισοζυγίου μηνός Δεκεμβρίου 2018. Το ισοζύγιο αυτό πρέπει να συνοδεύεται από κατάσταση υπογεγραμμένη από το νόμιμο εκπρόσωπο στην οποία θα εμφανίζεται ο Συνολικός Κύκλος Εργασιών για τη χρήση 2018 και από ποιους λογαριασμούς του ισοζυγίου αποτελείται αυτός (Πρέπει από τα προσκομιζόμενα να προκύπτει με σαφήνεια η κάλυψη των ελαχίστων απαιτήσεων). β) Εάν ο προσφέρων δεν είναι Ανώνυμη Εταιρεία, υποχρεούται να προσκομίσει αντίγραφα, των φορολογικών δηλώσεων ή των εκκαθαριστικών σημειωμάτων ή των εντύπων Ε3 και Ε5 (Έντυπο Ν) εκτυπωμένο από το Taxisnet για το χρονικό διάστημα που αντιστοιχεί στις τρεις (3) χρήσεις ή για όσο διάστημα ασκεί την επιχειρησιακή του δράση εφόσον αυτό είναι μικρότερο. γ) Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο κρίνει η Αναθέτουσα Αρχή, βάσει του άρθρου 80 παρ.4 εδ. β ν.4412/2016.

B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: Κατάλογο των κυριότερων προμηθειών που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία τριετία, κατά μέγιστο όριο, με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη. Οι παραδόσεις αποδεικνύονται, εάν ο αποδέκτης είναι δημόσια αρχή με πιστοποιητικά (βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης) τα οποία έχουν εκδοθεί ή θεωρηθεί 28 από την αρμόδια αρχή. Εάν ο αποδέκτης είναι ιδιωτικός φορέας με τα αντίστοιχα παραστατικά ή εφόσον δεν προβλέπεται η έκδοσή τους ή τέτοια δεν υπάρχουν, υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου του φορέα και εάν τούτο δεν είναι δυνατό, υπεύθυνη δήλωση του αποδέκτη της προμήθειας. Ο Πίνακας προμήθειας πρέπει να συνταχθεί σύμφωνα με το ακόλουθο υπόδειγμα: Α/Α ΑΠΟΔΕΚΤΗΣ ΤΙΤΛΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΣΥΝΤΟΜΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΗΜ/ΜΗΝΙΑ ΕΝΑΡΞΗΣ ΚΑΙ ΛΗΞΗΣ ΥΛΟΠΟΙΗΣΗΣ ΠΡΟΥΠ/ΣΜΟΣ ΠΟΣΟΣΤΟ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ΣΤΗΝ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

B.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 82 ν. 4412/2016:

- Πιστοποιητικό εν ισχύ σύμφωνα με το διεθνές πρότυπο ISO 9001, εκδιδόμενο από ανεξάρτητο οργανισμό και πιστοποιημένο από διαπιστευμένο οργανισμό ή ισοδύναμα πιστοποιητικά από οργανισμούς εδρεύοντες σε άλλα κράτη – μέλη ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, που να πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας.*
- Πιστοποιητικό εν ισχύ σύμφωνα με το διεθνές πρότυπο ISO 14001, εκδιδόμενο από ανεξάρτητο οργανισμό και πιστοποιημένο από διαπιστευμένο οργανισμό ή ισοδύναμα πιστοποιητικά από οργανισμούς εδρεύοντες σε άλλα κράτη – μέλη ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα περιβαλλοντικής διαχείρισης που να πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα αποδεικνύοντας ότι τα συγκεκριμένα μέτρα είναι ισοδύναμα με εκείνα που απαιτούνται βάσει του εφαρμοστέου συστήματος ή του προτύπου περιβαλλοντικής διαχείρισης.*

B.6. Για την απόδειξη της νόμιμης σύστασης και εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο, προσκομίζει τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, συγκρότηση Δ.Σ. σε σώμα, σε περίπτωση Α.Ε. κ.λπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του διαγωνιζομένου). Τα εν λόγω έγγραφα θα πρέπει να έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν την υποβολή τους. Από τα ανωτέρω έγγραφα πρέπει να προκύπτουν η νόμιμη σύστασή του, όλες οι σχετικές τροποποιήσεις των καταστατικών, το/τα πρόσωπο/α που δεσμεύει/ουν νόμιμα την εταιρία κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού (νόμιμος εκπρόσωπος, δικαίωμα υπογραφής κλπ.), τυχόν τρίτοι, στους οποίους έχει χορηγηθεί εξουσία εκπροσώπησης, καθώς και η θητεία του/των ή/και των μελών του οργάνου διοίκησης/ νόμιμου εκπροσώπου. Συγκεκριμένα: Για Ημεδαπά νομικά πρόσωπα με τη μορφή Ανωνύμου Εταιρείας (Α.Ε.) ή Εταιρείας Περιορισμένης Ευθύνης (Ε.Π.Ε.):

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

- Πρακτικό απόφασης Δ.Σ. περί εγκρίσεως συμμετοχής στο διαγωνισμό και εξουσιοδότηση σε συγκεκριμένο πρόσωπο να καταθέσει την προσφορά.
- Απόφαση του αρμοδίου για τη διοίκηση νομικού προσώπου, συλλογικού οργάνου σχετικά με την παροχή ειδικής εξουσιοδότησης προς υπογραφή της κατακυρωθείσας υπηρεσίας και επιπλέον της γενικής εκπροσώπησης του εν λόγω νομικού προσώπου. Ειδικότερα: □[...]. • Σε περίπτωση Ε.Π.Ε. i) Το ΦΕΚ σύστασης της εταιρείας, ii) Το καταστατικό της εταιρείας, όπως ισχύει, με όλες τις τυχόν τροποποιήσεις του, καθώς και τα σχετικά ΦΕΚ, iii) Πλήρη σειρά των εγγράφων που τυχόν απαιτούνται, σύμφωνα με το καταστατικό της εταιρείας, για τον ορισμό διαχειριστή και εκπροσώπου αυτής, καθώς και τα σχετικά ΦΕΚ, iv) Πιστοποιητικό από το αρμόδιο Γ.Ε.Μ.Η., όπου θα εμφανίζονται όλες οι καταστατικές τροποποιήσεις. • Σε περίπτωση Ι.Κ.Ε. i) Ιδιωτικό ή συμβολαιογραφικό έγγραφο σύστασης της εταιρείας (καταστατικό), όπως ισχύει σε ακριβές αντίγραφο από το Γ.Ε.Μ.Η., ii) Πλήρη σειρά εγγράφων από όπου θα προκύπτει η ισχύουσα εκπροσώπηση της εταιρείας σε ακριβή αντίγραφα από Γ.Ε.Μ.Η., iii) Πιστοποιητικό από το αρμόδιο Γ.Ε.Μ.Η., όπου θα εμφανίζονται όλες οι καταστατικές τροποποιήσεις. [...]

B.7. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους που προβλέπονται από τις εκάστοτε ισχύουσες εθνικές διατάξεις ή διαθέτουν πιστοποίηση από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, μπορούν να προσκομίζουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο από την αρμόδια Αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης. Στα πιστοποιητικά αυτά αναφέρονται τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων έγινε η εγγραφή των εν λόγω οικονομικών φορέων στον επίσημο κατάλογο ή η πιστοποίηση και η κατάταξη στον εν λόγω κατάλογο. Η πιστοποιούμενη εγγραφή στους επίσημους καταλόγους από τους αρμόδιους οργανισμούς ή το πιστοποιητικό, που εκδίδεται από τον οργανισμό πιστοποίησης, συνιστά τεκμήριο καταλληλότητας όσον αφορά τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος ή το

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

πιστοποιητικό. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών που αναφέρονται στο πιστοποιητικό εγγραφής τους.

Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο:

α) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2.2.3.1., την περίπτωση γ της παρ.2.2.3.2. και την περίπτωση β της παρ.2.2.3.3. εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν την υποβολή τους

β) τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν στην παρ. 2.2.3.2. εφόσον είναι σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί κατά τα οριζόμενα στην προηγούμενη περίπτωση

γ) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2.2.4, τα αποδεικτικά ισχύουσας εκπροσώπησης σε περίπτωση νομικών προσώπων, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους

δ) οι ένορκες βεβαιώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους

ε) οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών[...]

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. 38 (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, [...]

3.2. Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου – Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

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 (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής 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 που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής.

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, και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της ανωτέρω προθεσμίας 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. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά, σύμφωνα με την παρ. 7 του άρθρου 103 του ν. 4412/16, ως ισχύει, λαμβάνουν γνώση, εφόσον το επιθυμούν, των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, υποβάλλοντας αίτημα ψηφιακά υπογεγραμμένο, μέσω του συστήματος «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

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 βάσει τιμής, 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 [...] Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού στο οποίο αναγράφεται τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα ανωτέρω οριζόμενα, 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[...].».

29. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

30. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

31. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

32. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος τους αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002,

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

UniversaleBau, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

33. Επειδή η αρχή της τυπικότητας διέπει τη διαδικασία της αναθέσεως δημοσίων συμβάσεων (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ.ά.) και δεν επιτρέπει να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

34. Επειδή η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητας των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

35. Επειδή δέσμια αρμοδιότητα υπάρχει όταν το διοικητικό όργανο, εφόσον διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου πραγματικές ή νομικές προϋποθέσεις για την εφαρμογή τους, είναι υποχρεωμένο να εκδώσει διοικητική πράξη που περιέχει ορισμένη ατομική ρύθμιση, την οποία προκαθορίζουν οι κανόνες αυτοί (βλ. Επαμεινώνδα Π. Σπηλιωτόπουλο, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 15η έκδ., αριθμ. 148, σελ. 138). Στην περίπτωση της δέσμιας αρμοδιότητας, ο κανόνας δικαίου υποδεικνύει στη Διοίκηση κατά τρόπο επιτακτικό τη συμπεριφορά που πρέπει να υιοθετήσει και δεν της αφήνει περιθώρια εκτίμησης (βλ. ΣΤΕ 286/2012) περιέχοντας πλήρες και λεπτομερές πραγματικό και τις σαφείς και συγκεκριμένες έννομες συνέπειες που αυτό επιφέρει (βλ. ΣΤΕ 4720/2012).

36. Επειδή το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και ελάφρυνσης των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

και ενέχει, προϋποθέτει και ερείδεται επί μιας καταρχήν εμπιστοσύνης ως προς τον προσφέροντα οικονομικό φορέα και όσον αφορά τα εξ αυτού δηλούμενα, τα οποία θα ελεγχθούν επισταμένως κατά το στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης πριν την οριστικοποίηση της ανακήρυξής του ως αναδόχου.

37. Επειδή ως γίνεται παγίως δεκτό στη θεωρία και νομολογία, ανωτέρα βία συνιστά κάθε γεγονός εξαιρετικό και απρόβλεπτο, το οποίο είναι, είτε αντικειμενικό (π.χ σεισμός), είτε υποκειμενικό (π.χ ασθένεια) και το οποίο δεν θα μπορούσε να προληφθεί, όχι μόνον από το μέσο άνθρωπο, αλλά ακόμα και από τον ακραία επιμελή και συνετό, ενώ ως «δικονομική» ανωτέρα βία ορίζεται κάθε τυχαίο περιστατικό που οδηγεί αιτιωδώς στην απώλεια γνήσιας δικονομικής προθεσμίας, χωρίς να υφίσταται για την απώλεια αυτή οιοσδήποτε βαθμός υπαιτιότητας του διαδίκου (ΑΠ Ολομ. 29/1992, 1537 και 1497/2008, 518/2010, 513/2016, ΕφΛαμ 186/2011, ΕφΠειρ 59/2010, ΜονΠρΠατρ 487/1992).

38. Επειδή στις διαγωνιστικές διαδικασίες την ευθύνη προσκόμισης των δικαιολογητικών φέρει αποκλειστικώς ο συμμετέχων ο οποίος οφείλει να δείχνει εύλογο ενδιαφέρον για την υπόθεσή του (ΔΕφΑθ 53/2010). Όπως δε έχει κριθεί, δεν προκύπτει ότι, λόγω της οξείας εμπύρετης τραχειοβρογχίτιδας από την οποία έπασχε ο διαγωνιζόμενος, όπως αναφέρεται στις ιατρικές βεβαιώσεις που προσκομίζονται για πρώτη φορά ενώπιον του Δικαστηρίου, και εξαιτίας της οποίας του συνεστήθη πολυήμερη παραμονή στο σπίτι, αυτός είχε στερηθεί της δυνατότητας να επιμεληθεί της υποβολής των απαιτούμενων εγγράφων για τη συμμετοχή του σε διαγωνισμό είτε αυτοπροσώπως είτε δι' αντιπροσώπου και συνεπώς δεν συντρέχει στο πρόσωπό του λόγος ανωτέρας βίας (ΣτΕ 1755/2000, ΣτΕ1801/1992, ΔΕφΑθ 1318/2007).

39. Επειδή ο προσφεύγων με τον πρώτο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι η εκπρόθεσμη υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης οφείλεται σε γεγονός ανωτέρας βίας, καθώς η νόμιμη εκπρόσωπός του, η οποία ήταν και η μοναδική υπεύθυνη για την προσκόμιση των δικαιολογητικών ασθένησε αιφνιδίως και λόγω της ασθένειας της κατά την

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

καταληκτική ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών τελούσε σε αδυναμία μετακίνησης στην έδρα του προσφεύγοντος προκειμένου να υποβάλει τα έγγραφα που τηρούνταν σε συγκεκριμένο υπολογιστή.

40. Επειδή σύμφωνα με το όρο 3.2 της διακήρυξης ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να υποβάλει τα προβλεπόμενα στον όρο 2.2.9.2 δικαιολογητικά κατακύρωσης εντός προθεσμίας δέκα ημερών από την αποστολή της σχετικής πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή. Η δε μη προσκόμιση των απαιτούμενων εγγράφων εντός της ως άνω καθορισθείσας προθεσμίας αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου κατά τα προβλεπόμενα στον όρο 2.4.6 της διακήρυξης. Περαιτέρω, στον όρο 1.4 της διακήρυξης αναφέρεται ρητώς ότι ο Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας εντάσσεται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού. Στο δε άρθρο 10 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας προβλέπεται δυνατότητα υπέρβασης της προθεσμίας υποβολής εγγράφων από τον διοικούμενο σε περίπτωση συνδρομής γεγονότος ανωτέρας βίας.

41. Επειδή όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου την 19.09.2019 αναρτήθηκε στο ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού μέσω της «επικοινωνίας» από την αναθέτουσα αρχή πρόσκληση προς τον προσφεύγοντα, ο οποίος είχε ανακηρυχθεί προσωρινός ανάδοχος, προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Επομένως, η κατά τον όρο 3.2 της διακήρυξης δεκαήμερη προθεσμία προσκόμισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης έληγε την 30.09.2019, καθώς η 29^η Σεπτεμβρίου ήταν Κυριακή και άρα ημέρα εξαιρετέα, γεγονός που δεν αμφισβητείται ούτε από τον προσφεύγοντα ούτε από την αναθέτουσα αρχή. Εντούτοις, ο προσφεύγων ανήρτησε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού μέσω της «επικοινωνίας» την 1.10.2019, ήτοι μετά το πέρας της τεθείσας σε αυτόν δεκαήμερης προθεσμίας και, άρα, πράγματι τα εν λόγω έγγραφα προσκομίστηκαν εκπροθέσμως.

42. Επειδή ο προσφεύγων το πρώτον με την προσφυγή του επικαλείται τη συνδρομή γεγονότος ανωτέρας βίας προκειμένου να αιτιολογήσει την εκ μέρους του εκπρόθεσμη υποβολή των δικαιολογητικών

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

κατακύρωσης. Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι η νόμιμη εκπρόσωπός του κα Ελμεόγλου Άννα ασθένησε αιφνιδίως την 28.09.2019 και λόγω της ασθένειάς της δεν μπόρεσε παρά μόλις την 1.10.2019 να μεταβεί στην έδρα της εταιρείας για να υποβάλει τα επίμαχα έγγραφα τα οποία τηρούνταν σε συγκεκριμένο υπολογιστή. Προς απόδειξη δε τούτου προσκομίζει το πρώτον με την προσφυγή του τη με αριθμ. πρωτ. 24978 ιατρική βεβαίωση εκδοθείσα την 1.11.2019 από το Γενικό Νοσοκομείο Θριάσιο στην οποία αναφέρεται ότι η κα Ελμεόγλου προσήλθε στο νοσοκομείο την 29.09.2019, η κλινική εικόνα της δείχνει ότι πάσχει από οξεία ιογενή βρογχοπνευμονία και της συνεστήθη να παραμείνει κλινήρης για χρονικό διάστημα επτά ημερών.

43. Επειδή, από την επισκόπηση της προσφοράς του προσφεύγοντος προκύπτει ότι στο υποβληθέν ΕΕΕΣ η κα ... δηλώνεται ως αρμόδια επικοινωνίας και νόμιμη εκπρόσωπός του. Εντούτοις, σύμφωνα και με τα εκτεθέντα υπό σκέψεις 37-38, από την προσκομισθείσα με την προσφυγή ιατρική βεβαίωση ουδόλως προκύπτει ότι η νόμιμη εκπρόσωπος του παρεμβαίνοντος ήταν σε πλήρη αδυναμία κίνησης και τέλεσης οιασδήποτε πράξης/ενέργειας. Συνεπώς, δεν αποδεικνύεται ότι η ασθένεια της νομίμου εκπρόσωπου του προσφεύγοντος είχε ως αποτέλεσμα να ευρίσκεται αυτή από την 29.09.2019 έως την 30.09.2019, ήτοι επί δυο συνεχείς ημέρες σε πλήρη αδυναμία μετάβασης στην έδρα του προσφεύγοντος ώστε να υποβάλει τα σχετικά έγγραφα. Πέραν τούτου, δεδομένης της κατά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού ηλεκτρονικής υποβολής των αιτούμενων εγγράφων στο ΕΣΗΔΗΣ, η τήρησή τους σε συγκεκριμένο υπολογιστή στην έδρα του προσφεύγοντος ουδόλως εμποδίζει την υποβολή τους είτε από έτερο αντιπρόσωπο αυτού είτε από έτερο υπολογιστή προσβάσιμο στη νόμιμη εκπρόσωπο του προσφεύγοντος σε οποιαδήποτε σημείο ευρίσκετο εκείνη κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής τους, δυνατότητες τις οποίες θα μπορούσε να είχε προβλέψει και υλοποιήσει ο προσφεύγων λαμβανομένου υπόψη του ευλόγου ενδιαφέροντος που όφειλε να επιδείξει για την υπόθεσή του. Ο δε ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής και του παρεμβαίνοντος ότι ο προσφεύγων θα μπορούσε να αιτηθεί την παράταση της προθεσμίας

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

υποβολής των δικαιολογητικών κατ' εφαρμογήν της σχετικής πρόβλεψης του όρου 3.2 της διακήρυξης, θα πρέπει να απορριφθεί ως ερειδόμενος επί εσφαλμένης προϋπόθεσης καθώς ο εν λόγω όρος προβλέπει ρητώς τη δυνατότητα του προσωρινού αναδόχου να υποβάλει αίτημα παράτασης της προθεσμίας προσκόμισης των δικαιολογητικών μόνο στην περίπτωση όπου έχει αιτηθεί την χορήγηση τους αλλά αυτά δεν έχουν εκδοθεί από τις αρμόδιες αρχές κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής τους. Επομένως, εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι δεν συνέτρεχε στο πρόσωπο του προσφεύγοντος λόγος ανωτέρας βίας, ορθώς δε κατά δεσμία αρμοδιότητα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά του και ο πρώτος λόγος προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος. Θα πρέπει να σημειωθεί ότι την 1.10.2019 ο προσφεύγων δεν υπέβαλε το σύνολο των απαιτούμενων κατά τον όρο 2.2.9.2 της διακήρυξης δικαιολογητικών κατακύρωσης και άρα ο σχετικός λόγος περί ανωτέρας βίας σε κάθε περίπτωση προβάλλεται αλυσιτέλως.

44. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της προβάλλει πρόσθετο λόγο απόρριψης της προσφοράς του προσφεύγοντος, ήτοι ότι υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης την 1.10.2019 ήταν απαράδεκτη διότι τα έγγραφα αναρτήθηκαν στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού μέσω της «επικοινωνίας» και όχι μέσω της «κεντρικής πλατφόρμας» όπως απαιτείται για τη διεξαγωγή της ηλεκτρονική αποσφράγιση κατά τα αναφερόμενα στο έντυπο του ΕΣΗΔΗΣ-Αξιολόγηση προσφορών έκδοση 01.10. Ωστόσο, ο λόγος αυτός απόρριψης καταρχήν προβάλλεται αλυσιτελώς δεδομένης της, κατά τα ανωτέρω, ύπαρξης αυτοτελούς λόγου απόρριψης της προσφοράς του προσφεύγοντος. Πέραν τούτου, θα πρέπει να σημειωθεί ότι το εν λόγω έντυπο δεν εντάσσεται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού ούτε μνημονεύεται στο σχετικό όρο 1.4 της διακήρυξης. Η δε υπ' αριθμόν 56902/215 (ΦΕΚ 1924/Β/2-6-2017) Απόφαση του Υπουργού Οικονομίας και Ανάπτυξης «*Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων*», που τυγχάνει εφαρμογής στην προκειμένη περίπτωση, ρητώς προβλέπει ότι τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

στον χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς» και ειδικότερα στον (υπό)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου. Κατά συνέπεια, και σύμφωνα με τα εκτεθέντα υπό σκέψεις 29-33, η οποιαδήποτε οδηγία εμπεριέχεται σε έντυπο όπως το αναρτημένο στη σελίδα www.promitheus.gr υπό την κατηγορία Εγχειρίδιο Χρήσης Αξιολόγηση προσφορών έκδοση 01.10 δεν μπορεί να θεμελιώσει νόμιμο λόγο απόρριψης της προσφοράς συμμετέχοντος και ο σχετικός ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

45. Επειδή ο προσφεύγων με το δεύτερο λόγο της προσφυγής του προβάλλει ότι παρανόμως αποκλείστηκε η προσφορά του διότι είχε υποβάλει με την προσφορά του αφενός το ΕΕΕΣ και άπαντα τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του όρου 2.2.9 της διακήρυξης και, συνεπώς, η αναθέτουσα αρχή είχε ήδη στη διάθεσή της τα απαιτούμενα έγγραφα τα οποία είναι ακόμα σε ισχύ.

46. Επειδή στον όρο 3.2 της διακήρυξης προβλέπεται ότι ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να υποβάλει ως δικαιολογητικά κατακύρωσης τα προβλεπόμενα στο όρο 2.2.9.2 της διακήρυξης έγγραφα. Επομένως, και σύμφωνα κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψη 36, το κατά τον όρο 2.2.9.1 υποβαλλόμενο με την προσφορά ΕΕΕΣ δεν συνιστά δικαιολογητικό κατακύρωσης, παρά τα αντιθέτου προβαλλόμενα από τον προσφεύγοντα, αλλά μέσο προαπόδειξης αφενός μεν της μη συνδρομής στο πρόσωπο του συμμετέχοντος λόγων αποκλεισμού αφετέρου της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής.

47. Επειδή στον όρο 2.2.9.2 προβλέπεται ότι το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων κρίνεται και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, επισημαίνεται δε προς επίρρωση του ελέγχου αυτού ότι οι προβλεπόμενες σε αυτόν τον όρο υπεύθυνες δηλώσεις θα πρέπει να έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ειδικότερα, σύμφωνα με τους όρους 2.2.9.2 Β1β) και δ) της διακήρυξης ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να υποβάλει, μεταξύ άλλων, υπεύθυνες δηλώσεις που θα έχουν συνταχθεί μετά την

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

κοινοποίηση της πρόσκλησης υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι λόγοι αποκλεισμού των όρων 2.2.3.3 και 2.2.3.7 της διακήρυξης αντιστοίχως. Επομένως, εκ των ανωτέρω όρων προκύπτει ότι την 20.08.2019 που είχε οριστεί ως ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, ήταν πρακτικώς αδύνατον να υποβληθούν οι απαιτούμενες κατά τον όρο 2.2.9.2 υπεύθυνες δηλώσεις, οι οποίες πρέπει να φέρουν ημερομηνία μετά την πρόσκληση υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και η οποία προφανώς έπεται της ημερομηνίας υποβολής της προσφοράς.

48. Επειδή από την επισκόπηση της προσφοράς του προσφεύγοντος προκύπτει ότι έχει υποβάλει το ΕΕΕΣ και, μολονότι τούτο δεν απαιτείται από τη διακήρυξη, κάποια από τα έγγραφα που προβλέπονται στον όρο 2.2.9.2 της διακήρυξης. Ωστόσο, ως είναι ευνόητο, δεν έχει υποβάλει τις προβλεπόμενες στον όρο 2.2.9.2 της διακήρυξης υπεύθυνες δηλώσεις περί μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του όρου 2.2.3 της διακήρυξης με ημερομηνία μετά την 19.09.2019, ήτοι την ημερομηνία πρόσκλησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, όπως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή και ο παρεμβαίνων. Σημειωτέον ότι οι επίμαχες υπεύθυνες δηλώσεις δεν προσκομίστηκαν από τον προσφεύγοντα ούτε με τα κατά ως αναφερόμενα εκπροθέσμως υποβληθέντα από αυτόν την 1.10.2019 δικαιολογητικά κατακύρωσης. Αλυσιτελώς δε επικαλείται ο προσφεύγων το Πρακτικό 1 της Επιτροπής Διαγωνισμού καθώς σε αυτό αναφέρεται ρητώς ότι ο προσφεύγων έχει υποβάλει τα προβλεπόμενα στους όρους 2.2.2 και 2.2.9 δικαιολογητικά συμμετοχής, ήτοι την εγγύηση συμμετοχής και το ΕΕΕΣ και όχι τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Ως εκ τούτου, και ο δεύτερος λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

49. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

50. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

51. Επειδή η παρέμβαση θα πρέπει να γίνει δεκτή.

Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019

52. Επειδή, ύστερα από τα εκτεθέντα στη σκέψη 50, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου ποσού εξακοσίων ευρώ (600€).

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 16 Δεκεμβρίου 2019 και εκδόθηκε στις 30 Δεκεμβρίου 2019 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

**ΓΕΡΑΣΙΜΟΥΛΑ-ΜΑΡΙΑ
ΔΡΑΚΟΝΤΑΕΙΔΗ**

ΒΙΚΤΩΡΙΑ ΠΙΣΜΙΡΗ