

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

7^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 31 Αυγούστου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Ζαράρη, Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή - Εισηγήτρια και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 23.07.2021 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/26.07.2021 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα «.....», (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στη, οδός αρ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της με αριθμ. απόφασης της (εφεξής «η προσβαλλομένη»), με την οποία εγκρίθηκε το ... πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού και έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του οικονομικού φορέα «.....» στο τμήμα ... του διαγωνισμού και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», εφεξής «ο παρεμβαίνων», που εδρεύει στο ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή του στην οποία σώρευσε και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το ως άνω σκέλος.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της ασκηθείσας προδικαστικής προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί 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, συνολικού ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο

Αριθμός Απόφασης: 1503/2021

με κωδικό ..., την από 23.07.2021 πληρωμή στη Τράπεζα EUROBANK και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης) που υπολογίζεται βάσει της εκτιμώμενης αξίας χωρίς ΦΠΑ του τμήματος 9 της σύμβασης, στο πλαίσιο του οποίου ασκείται η υπό κρίση προσφυγή ποσού 78.405,00 ευρώ.

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε με την υπ' αριθ./... διακήρυξη δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την επιλογή προμηθευτή/ών για την «.....» για τα έτη 2021-2022 με δυνατότητα παράτασης έξι (6) μηνών. Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται σε εννέα τμήματα. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 2.298.653,78 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 1.853.753,05 € ΦΠΑ : 444.900,73 €). Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε είκοσι τέσσερις (24) μήνες από την ημερομηνία υπογραφής της, μπορεί δε να παραταθεί για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών, ή και μέχρι την ανακήρυξη νέου μειοδότη και πάντως όχι πέραν του εξαμήνου, ύστερα από κοινή συμφωνία των συμβαλλομένων μερών, στο μέτρο που δε θα υπάρξει κατά το χρόνο αυτό υπέρβαση της προϋπολογισθείσας δαπάνης κατ' είδος δαπάνης. Κατά την παράταση ισχύουν οι όροι της αρχικής σύμβασης. Η σύμβαση κάθε φορέα παύει να ισχύει με την ολοκλήρωση των διαδικασιών του επόμενου διαγωνισμού προμήθειας καυσίμων – λιπαντικών. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στην υπ' αρ. .../2020 μελέτη του Τμήματος Προμηθειών, Διαχείρισης Υλικών & Αποθεμάτων για την προμήθεια, της παρούσας διακήρυξης. Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή) στις τιμές προϋπολογισμού της 19/2020 μελέτης του Τμήματος Προμηθειών, Διαχείρισης Υλικών & Αποθεμάτων όπως αυτή προκύπτει: Για την ανάδειξη προμηθευτή για την προμήθεια λιπαντικών (ΤΜΗΜΑ 9 – ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ) του η συμφερότερη από οικονομικής άποψης προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής (ήτοι, το μικρότερο προσφερόμενο τίμημα στο σύνολο των προς προμήθεια ειδών) του τιμολογίου της μελέτης, στο σύνολο της προμήθειας των λιπαντικών.

Αριθμός Απόφασης: 1503/2021

3. Επειδή, το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων την με ΑΔΑΜ:, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή 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 23.07.2021 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 13.07.2021, 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 με έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση προσφυγή κατά της αποδοχής της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» στο τμήμα 9 του διαγωνισμού καθώς συμμετέχει στο διαγωνισμό και επικαλείται ζημία του ερειδόμενη στην παράνομη αποδοχή της ανωτέρω προσφοράς του και όφελος από την ανάθεση στον ίδιο της υπό κρίση σύμβασης.

7. Επειδή στις 27.07.2021 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς τους έτερους συμμετέχοντες στη διαγωνιστική διαδικασία σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή με την υπ' αριθμ. 1985/2021 Πράξη της Προέδρου του 7^{ου} Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις από 6-08-2021 απόψεις της επί της προσφυγής.

Αριθμός Απόφασης: 1503/2021

10. Επειδή, στις 6-08-2021 ο παρεμβαίνων άσκησε την παρέμβασή του νομίμως κι εμπροθέσμως, ήτοι εντός δεκαημέρου από την κοινοποίηση σε αυτόν της ασκηθείσας προσφυγής και με έννομο συμφέρον καθώς τα έννομα συμφέροντα του παρεμβαίνοντος θίγονται σε περίπτωση ευδοκίμησης της προσφυγής.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 7^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 και 15 του Π.Δ/τος 39/2017.

12. Επειδή, στο «τμήμα 9 – Λιπαντικά» προσφορές κατέθεσαν ο προσφεύγων, ο παρεμβαίνων και ο οικονομικός φορέας «...». Σύμφωνα με το 2ο Πρακτικό Αξιολόγησης Δικαιολογητικών-Τεχνικής προσφοράς για το «τμήμα 9 – Λιπαντικά», αποκλείστηκε η προσφορά της εταιρείας «...» λόγω ελλείψεων στα δικαιολογητικά-τεχνική προσφορά του και προτάθηκε η αποδοχή των προσφορών του προσφεύγοντος και του παρεμβαίνοντος, ο οποίος τελευταίος ανακηρύχθηκε και προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού στο εν λόγω τμήμα.

13. Επειδή, με την προσφυγή του ο προσφεύγων ισχυρίζεται : «[...]Εν προκειμένω, ο εν λόγω οικονομικός φορέας «...» κατέθεσε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσής του την από 22-04-2021 Υπεύθυνη Δήλωσή του με το κάτωθι περιεχόμενο (ΣΧΕΤ. 1):

«Με ατομική μου ευθύνη και γνωρίζοντας τις κυρώσεις, που προβλέπονται από τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 22 του Ν. 1599/1986, δηλώνω ότι ως εξουσιοδοτημένος εκπρόσωπος της εταιρείας ...:

- *οι οργανισμοί κοινωνικής ασφάλισης στους οποίους η επιχείρηση οφείλει να καταβάλλει εισφορές τόσο για τα μέλη της, όσο και για το προσωπικό που απασχολεί, είναι ο ΕΦΚΑ,*

- *δεν υφίστανται νομικοί περιορισμοί λειτουργίας της επιχείρησης,*

- *δεν συντρέχουν στο πρόσωπο του οικονομικού φορέα οι οριζόμενοι στην παράγραφο 2.2.3.4 λόγοι αποκλεισμού,*

- *δεν έχει εκδοθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα απόφαση αποκλεισμού σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016, όπως ορίζεται στην παράγραφο 2.2.3.9,*

Αριθμός Απόφασης: 1503/2021

- εξακολουθούν να ισχύουν κατά την υποβολή τους τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης,

- αποδέχομαι πλήρως και συμμορφώνομαι με τις αναγραφόμενες στη Μελέτη Τεχνικές Προδιαγραφές για τα λιπαντικά,

- κατά την υποβολή και κατακύρωση είναι φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερη η εταιρεία και τα μέλη της, διαθέτω επικαιροποιημένα αποσπάσματα ποινικού μητρώου, πιστοποιητικό αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής Αρχής και βεβαίωση εγγραφής στο Εμπορικό Επιμελητήριο».

Σ' αυτήν δεν δηλώνεται τίποτα σχετικά με τη μη έκδοση δικαστικής ή διοικητικής απόφασης με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεων του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, όπως ρητά απαιτούσε το άρθρο ... παρ. Β1 περ. β της Διακήρυξης.

Ωστόσο, ο εν λόγω οικονομικός φορέας δεν έχει καταθέσει ούτε άλλη Υπεύθυνη Δήλωση με το ειδικότερο περιεχόμενο του άρθρου ... «Αποδεικτικά μέσα» παρ. Β1. περ. β' που απαιτεί η οικεία Διακήρυξη, στην οποία δηλαδή να δηλώνει υπεύθυνα ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεων του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Η ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση με το ειδικότερο περιεχόμενο που απαιτεί η Διακήρυξη στο άρθρο ... παρ. Β1. περ. β', δεν δύναται να υποκατασταθεί από το περιεχόμενο της υποβληθείσας από 22-04-2021 Υπεύθυνης Δήλωσής του.

Περαιτέρω, το ειδικότερο περιεχόμενό της Υπεύθυνης Δήλωσης του άρθρου ... παρ. Β1. περ. β' της Διακήρυξης, δεν καλύπτεται ούτε από την γενική δήλωση του εν λόγω οικονομικού φορέα που εμπεριέχεται στην από 22-04-2021 Υπεύθυνη Δήλωσή του ότι «δεν υφίστανται νομικοί περιορισμοί λειτουργίας της επιχείρησης», καθώς οι τελευταίοι τυγχάνουν εφαρμογής σε περιπτώσεις όπως η πτώχευση, η διαδικασία εξυγίανσης ή ειδικής εκκαθάρισης, η διαδικασία αφερεγγυότητας ή παύσης δραστηριοτήτων, η αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή από το Δικαστήριο, η αναστολή επιχειρηματικών δραστηριοτήτων, ο πτωχευτικός συμβιβασμός ή άλλη ανάλογη κατάσταση λόγω αντίστοιχης διαδικασίας προβλεπόμενης από την ενωσιακή ή την εθνική νομοθεσία. Αποτελεί φυσικά έτερη περίπτωση, μη

Αριθμός Απόφασης: 1503/2021

εντασσόμενη στις ανωτέρω περιπτώσεις, και μη επιφέρουσα νομικό περιορισμό λειτουργίας μιας επιχείρησης η έκδοση ή μη δικαστικής ή διοικητικής απόφασης με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεων του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης.

Ως εκ τούτου, ο οικονομικός φορέας «...» κατέθεσε ελλιπή δικαιολογητικά κατακύρωσης, που ζητούνται επί ποινή αποκλεισμού από τη Διακήρυξη, γεγονός που αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς του κατ' άρθρο ... περ. θ και κατ' άρθρο 3.2 της οικείας Διακήρυξης, όπου ορίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή «απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: ... θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης» και αντιστοίχως ότι «Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας [...]».

14. Επειδή, σύμφωνα με τον παρεμβαίνοντα: [...]Ειδικότερα, στο ΕΕΕΣ, που επέχει θέση επίσημου εντύπου υπεύθυνης δήλωσης, είχαμε δηλώσει υπεύθυνα τα κάτωθι:

B: Λόγοι που σχετίζονται με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης

Καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης:

Καταβολή φόρων

Αριθμός Απόφασης: 1503/2021

Ο οικονομικός φορέας έχει ανεκπλήρωτες υποχρεώσεις όσον αφορά την καταβολή φόρων, τόσο στη χώρα στην οποία είναι εγκατεστημένος όσο και στο κράτος μέλος της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντα φορέα, εάν είναι άλλο από τη χώρα εγκατάστασης;

Απάντηση: Όχι

Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Ναι

Διαδικτυακή Διεύθυνση www.gsis.gr Επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων Αριθ. Πρωτ.: Αρχή ή Φορέας έκδοσης ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ

Καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης

Ο οικονομικός φορέας έχει ανεκπλήρωτες υποχρεώσεις όσον αφορά την καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, τόσο στη χώρα στην οποία είναι εγκατεστημένος όσο και στο κράτος μέλος της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντα φορέα, εάν είναι άλλο από τη χώρα εγκατάστασης;

Απάντηση: Όχι

Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Ναι

Διαδικτυακή Διεύθυνση www.ika.gr Επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων Αριθ. Πρωτ.: ... Αρχή ή Φορέας έκδοσης ΙΔΡΥΜΑ ΚΟΙΝΩΝΙΚΩΝ ΑΣΦΑΛΙΣΕΩΝ

Μετά την ανάδειξή μας ως προσωρινού αναδόχου και κατά την κατακύρωση του διαγωνισμού σε εμάς κληθήκαμε από την αναθέτουσα αρχή να υποβάλουμε τα αποδεικτικά τούτου μέσα και αποδείξαμε την μη συνδρομή των σχετικών λόγων αποκλεισμού, καταθέτοντας τα αντίστοιχα πιστοποιητικά των αρμόδιων αρχών, και συγκεκριμένα:

- την υπ' αρ. πρωτ. βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας κατά το στάδιο της κατακύρωσης,

- την υπ' αρ. πρωτ. ... βεβαίωση φορολογικής ενημερότητας κατά το στάδιο της κατακύρωσης,

- την από 22-04-2021 Υπεύθυνη Δήλωση της εξουσιοδοτημένης εκπροσώπου μας, ..., στην οποία δήλωνε ότι: «Με ατομική μου ευθύνη και γνωρίζοντας τις κυρώσεις, που προβλέπονται από τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 22 του Ν. 1599/1986, δηλώνω ότι ως εξουσιοδοτημένος εκπρόσωπος της εταιρείας ...:

Αριθμός Απόφασης: 1503/2021

- οι οργανισμοί κοινωνικής ασφάλισης στους οποίους η επιχείρηση οφείλει να καταβάλλει εισφορές τόσο για τα μέλη της, όσο και για το προσωπικό που απασχολεί, είναι ο ΕΦΚΑ,
- δεν υφίστανται νομικοί περιορισμοί λειτουργίας της επιχείρησης,
- δεν συντρέχουν στο πρόσωπο του οικονομικού φορέα οι οριζόμενοι στην παράγραφο 2.2.3.4 λόγοι αποκλεισμού,
- δεν έχει εκδοθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα απόφαση αποκλεισμού σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016, όπως ορίζεται στην παράγραφο 2.2.3.9,
- εξακολουθούν να ισχύουν κατά την υποβολή τους τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης,
- αποδέχομαι πλήρως και συμμορφώνομαι με τις αναγραφόμενες στη Μελέτη Τεχνικές Προδιαγραφές για τα λιπαντικά,
- κατά την υποβολή και κατακύρωση είναι φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερη η εταιρεία και τα μέλη της, διαθέτω επικαιροποιημένα αποσπάσματα ποινικού μητρώου, πιστοποιητικό αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής Αρχής και βεβαίωση εγγραφής στο Εμπορικό Επιμελητήριο».

Από τα ως άνω επίσημα έγγραφα αποδεικνυόταν πλήρως η δήλωση που είχαμε υποβάλει μέσω του ΕΕΕΣ και συγκεκριμένα ότι ως οικονομικός φορέας δεν έχουμε αθετήσει τις υποχρεώσεις μας όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και συνεχίζει να είναι φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερος καθόλη την περίοδο, όπως φαίνεται και από τις επιπλέον φορολογικές ενημερότητες που προσκομίζονται με αρ.πρωτ. & Συνεπώς, με την νόμιμη απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3.2. περ. α' στο πρόσωπό μας, δεν υποχρεούμασταν στην υποβολή Υπεύθυνης Δήλωσης σύμφωνα με την παράγραφο Β1 περ. β', η οποία θα έπρεπε να υποβληθεί μόνο σε περίπτωση προηγούμενης αθέτησης των υποχρεώσεών μας προς φορολογικούς και ασφαλιστικούς οργανισμούς (δικαιολογητικό που άλλωστε δύναται να ζητήσει η Αναθέτουσα Αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της Διακήρυξης και το άρθρο 102 του ν.). Εκ τούτου, ο σχετικός λόγος προσφυγής της προσφεύγουσας αποδεικνύεται εξόχως παραπλανητικός, καθώς εάν είχαμε στο παρελθόν αθετήσει τις φορολογικές ή ασφαλιστικές υποχρεώσεις μας και

Αριθμός Απόφασης: 1503/2021

είχαμε καταδικαστεί με τελεσίδικη δικαστική ή διοικητική απόφαση, η έκδοση των αντίστοιχων ενημερωτήτων δεν θα ήταν δυνατή!!!

Ως εκ τούτων, πρέπει να απορριφθεί ο Πρώτος Λόγος Προσφυγής και να επικυρωθεί η προσβαλλομένη απόφαση της Ο.Ε. της αναθέτουσας αρχής.

15.Επειδή, στο άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζεται 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. ...Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων [...]».

16.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασηςπεριέχουν ιδίως : [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [.....]».

17.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 του ν.4412/2016 (με τον τίτλο «λόγοι απόρριψης προσφορών») ότι: «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. ...». [...].

18. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη: «[...]

Άρθρο: 2.1.1 Έγγραφο της σύμβασης

Αριθμός Απόφασης: 1503/2021

Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης, είναι τα ακόλουθα:

1. Η με αρ. 32823/3-11-2020 Διακήρυξη της Σύμβασης, όπως αυτή έχει δημοσιευτεί στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (TED)
2. το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης [ΕΕΕΣ] (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II)
3. Η παρούσα διακήρυξη και τα παραρτήματά της
4. οι συμπληρωματικές πληροφορίες που τυχόν παρέχονται στο πλαίσιο της διαδικασίας, ιδίως σχετικά με τις προδιαγραφές και τα σχετικά δικαιολογητικά
5. Η με αρ. 19/2020 μελέτη της Δ/σης Οικονομικών Υπηρεσιών (Τμήμα Προμηθειών, Διαχείρισης Υλικών & Αποθεμάτων) του Δήμου (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I)
6. Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ III)
7. Υποδείγματα Εγγυητικών Επιστολών (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV)
8. Σχέδιο Σύμβασης (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ V)

Άρθρο 2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού

«Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους:»

2.2.3.1 ...

2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις :

α) όταν ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και

....

2.2.3.6 Ο οικονομικός φορέας αποκλείεται σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας σύναψης της παρούσας σύμβασης, όταν αποδεικνύεται ότι βρίσκεται, λόγω πράξεων παραλείψεών του, είτε πριν είτε κατά τη διαδικασία, σε μία από τις ως άνω περιπτώσεις...2.2.3.7 ... 2.2.3.9 ...

Άρθρο 2.2.9. Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής

Άρθρο 2.2.9.1. Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών
«Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α)

Αριθμός Απόφασης: 1503/2021

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 II, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 141...».

Άρθρο: 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα

«Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016»...

«Β.1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά:»

...

β) για τις παραγράφους 2.2.3.2 και 2.2.3.4 περίπτωση β' πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. 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) στου οποίου οφείλει να καταβάλει εισφορές.

Ειδικά για τις περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.2 α., πέραν του ως άνω πιστοποιητικού, υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ

Αριθμός Απόφασης: 1503/2021

για την αθέτηση των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. 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.»

«B.6. Για την απόδειξη της νόμιμης εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο και υποχρεούται, κατά την κείμενη νομοθεσία, να δηλώνει την εκπροσώπηση και τις μεταβολές της σε αρμόδια αρχή (πχ ΓΕΜΗ), προσκομίζει σχετικό πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, το οποίο πρέπει να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του. Στις λοιπές περιπτώσεις τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, συγκρότηση Δ.Σ. σε σώμα, σε περίπτωση Α.Ε., κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του οικονομικού φορέα), συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου ότι εξακολουθούν να ισχύουν κατά την υποβολή τους. Για την απόδειξη της νόμιμης σύστασης και των μεταβολών του νομικού προσώπου, εφόσον αυτή προκύπτει από πιστοποιητικό αρμόδιας αρχής (πχ γενικό πιστοποιητικό του ΓΕΜΗ), αρκεί η υποβολή αυτού, εφόσον έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του.

Στις λοιπές περιπτώσεις τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα νόμιμης σύστασης και μεταβολών (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του οικονομικού φορέα), συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου ότι εξακολουθούν να ισχύουν κατά την υποβολή τους.»

Άρθρο: 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών

Αριθμός Απόφασης: 1503/2021

«Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών),

2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4.

(Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών),

3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας,

...

θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.»

Άρθρο: 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου – Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου

«Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (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 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 του τους, κατά τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94). Ειδικά τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά

Αριθμός Απόφασης: 1503/2021

έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους...». «Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας»...«Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή του Διαγωνισμού, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα ανωτέρω και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών και της εισήγησης της Επιτροπής επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης».

Άρθρο: 3.3. Κατακύρωση – σύναψη σύμβασης

«Η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί την απόφαση κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών, σε κάθε προσφέροντα, που δεν έχει αποκλειστεί οριστικά, εκτός από τον προσωρινό ανάδοχο, ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος.

Η απόφαση κατακύρωσης δεν παράγει τα έννομα αποτελέσματά της, εφόσον η αναθέτουσα αρχή δεν την κοινοποίησε σε όλους τους προσφέροντες που δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά. Τα έννομα αποτελέσματα της απόφασης κατακύρωσης και ιδίως η σύναψη της σύμβασης επέρχονται εφόσον συντρέξουν σωρευτικά τα εξής:

Αριθμός Απόφασης: 1503/2021

α) παρέλθει άπρακτη η προθεσμία άσκησης προδικαστικής προσφυγής ή σε περίπτωση άσκησης, παρέλθει άπρακτη η προθεσμία άσκησης αίτησης αναστολής κατά της απόφασης της Α.Ε.Π.Π. και σε περίπτωση άσκησης αίτησης αναστολής κατά της απόφασης της Α.Ε.Π.Π., εκδοθεί απόφαση επί της αίτησης, με την επιφύλαξη της χορήγησης προσωρινής διαταγής, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο τελευταίο εδάφιο της παραγράφου 4 του άρθρου 372 του ν.4412/2016,

β) ολοκληρωθεί επιτυχώς ο προσυμβατικός έλεγχος από το Ελεγκτικό Συνέδριο, σύμφωνα με τα άρθρα 35 και 36 του ν. 4129/2013, εφόσον απαιτείται και

γ) κοινοποιηθεί η απόφαση κατακύρωσης στον προσωρινό ανάδοχο, εφόσον ο τελευταίος υποβάλλει, στην περίπτωση που απαιτείται, έπειτα από σχετική πρόσκληση, υπεύθυνη δήλωση, που υπογράφεται κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 79Α, στην οποία θα δηλώνεται ότι, δεν έχουν επέλθει στο πρόσωπό του οψιγενείς μεταβολές κατά την έννοια του άρθρου 104 και μόνον στην περίπτωση του προσυμβατικού ελέγχου ή της άσκησης προδικαστικής προσφυγής κατά της απόφασης κατακύρωσης. Η υπεύθυνη δήλωση ελέγχεται από την αρμόδια Επιτροπή Διαγωνισμού, η οποία συντάσσει πρακτικό που συνοδεύει τη σύμβαση

Η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί τον ανάδοχο να προσέλθει για υπογραφή του συμφωνητικού, θέτοντάς του προθεσμία που δε μπορεί να υπερβαίνει τις είκοσι (20) ημέρες από την κοινοποίηση της σχετικής ειδικής πρόσκλησης. Το συμφωνητικό έχει αποδεικτικό χαρακτήρα.

Στην περίπτωση που ο ανάδοχος δεν προσέλθει να υπογράψει το ως άνω συμφωνητικό μέσα στην τεθείσα προθεσμία, κηρύσσεται έκπτωτος, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγυητική επιστολή συμμετοχής του και ακολουθείται η ίδια, ως άνω διαδικασία, για τον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά.»

19.Επειδή, κατά τα παγίως γινόμενα 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 .../2007,.../2005, .../2003, ΣΤΕ Ε.Α. .../2010), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής,

Αριθμός Απόφασης: 1503/2021

οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟλΣτΕ .../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 ../2007, IV Τμήμα ΕΛΣυν ../2003, ../2002, .../2001, .../2001, .../2000). Ως εκ τούτου, προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά (κατά μείζονα δε λόγο, όταν ορίζει) ότι οι εν λόγω απαιτήσεις τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑ ΣτΕ 79/ 2009, πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 26/2007 κ.ά.). Τα παραπάνω προκύπτουν και από την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών και προσκομιζόμενων δικαιολογητικών 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), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάσει των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

20. Επειδή, είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη τήρησης υποχρεώσεων που απορρέουν από τα σχετικά με τη διαδικασία έγγραφα και την ισχύουσα εθνική νομοθεσία εφόσον είναι σαφής (βλ. εξ αντιδιαστολής Απόφαση Pirro Pizzo, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51).

21. 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, σκ. 25 και C-599/10, SAG ELV Slovenko κλπ, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. C-278/14, SC

Αριθμός Απόφασης: 1503/2021

Enterprise Focused Solutions SRL, σκ. 27). Τούτο ισχύει κατά μείζονα λόγο σε περίπτωση ενδεχόμενου αποκλεισμού από τη διαδικασία (C27/15, Pizzo Pizzo, ECLI:C:2016:404, σκ. 42).

22.Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή απόρριψης της προσφοράς.

23.Επειδή, από τη συνδυασμένη ερμηνεία και εφαρμογή των άρθρων 2.2.3.2.α΄, 2.2.9.2 Β1 περ. β΄, 2.4.6, 3.2 της διακήρυξης προκύπτει με σαφήνεια ότι προς απόδειξη της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3.2.α΄ υποβάλλεται με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, επί ποινή απαραδέκτου της προσφοράς, μεταξύ άλλων, υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεων του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης.

24. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι ο παρεμβαίνων δεν υπέβαλε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης την ανωτέρω ζητούμενη, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση, γεγονός που δεν αρνείται ούτε ο ίδιος, ούτε η αναθέτουσα αρχή. Συνεπώς, η υπό κρίση προσφορά έπρεπε ν'απορριφθεί, ως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων.

25. Επειδή, ο ισχυρισμός του παρεμβαίνοντος και ο ταυτόσημος τοιαύτος ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι, αφενός μεν η μη ύπαρξη του σχετικού λόγου αποκλεισμού δηλώθηκε στο ΕΕΕΣ κι, αφετέρου ότι η υποβολή της υπεύθυνης δήλωσης απαιτείται μόνο στις περιπτώσεις που έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση για την αθέτηση των υποχρεώσεων του προσφέροντος, τυγχάνει απορριπτέος. Και τούτο διότι, σύμφωνα με τη διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, η

Αριθμός Απόφασης: 1503/2021

απόδειξη παρέχεται με συγκεκριμένα αποδεικτικά μέσα που προσκομίζονται με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, ξεχωριστά κι ανεξάρτητα των δηλωθέντων προ-αποδεικτικώς με το ΕΕΕΣ. Περαιτέρω δε η ως άνω ερμηνευτική εκδοχή του οικείου όρου της διακήρυξης, ήτοι ότι η ζητούμενη υπεύθυνη δήλωση προσκομίζεται υπό προϋποθέσεις, προσκρούσει ευθέως στο γράμμα του οικείου όρου της διακήρυξης, ο οποίος είναι απολύτως σαφής και ουδεμία ερμηνεία επιδέχεται, δεσμεύει δε τόσο τους προσφέροντες όσο και την ίδια την αναθέτουσα αρχή που τον έθεσε. Ακόμη, αναφορικά με τον ισχυρισμό του παρεμβαίνοντος ότι, από τα προσκομιζόμενα πιστοποιητικά προκύπτει ότι δεν έχει αθετήσει τις φορολογικές και ασφαλιστικές υποχρεώσεις του, αλυσιτελώς προβάλλεται καθώς, ως ήδη ελέχθη, σύμφωνα με τη διακήρυξη, η υπεύθυνη δήλωση πρέπει να προσκομίζεται σε κάθε περίπτωση, ήτοι ανεξαρτήτως της προηγούμενης αθέτησης ή μη των σχετικών υποχρεώσεων του προσφέροντος κι, αφετέρου διότι εν προκειμένω δεν εξετάζεται η αθέτηση ή μη των φορολογικών/ασφαλιστικών υποχρεώσεων του παρεμβαίνοντος αλλά η υποβολή ή μη του επί ποινή αποκλεισμού ζητούμενου αποδεικτικού μέσου/υπεύθυνης δήλωσης. Τέλος, όσον αφορά τον ισχυρισμό του παρεμβαίνοντος ότι το ελλείπον δικαιολογητικό δύναται να ζητήσει η Αναθέτουσα Αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της Διακήρυξης και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, τυγχάνει απορριπτέος καθώς εν προκειμένω κι, ανεξαρτήτως σε κάθε περίπτωση του γεγονότος ότι η υπό κρίση διακήρυξη δημοσιεύθηκε σε χρόνο προ της τροποποίησης του άρθρου 102 του Ν.4412/2016, η εν λόγω παράλειψη τυγχάνει ουσιώδης, αναγόμενη σε όρο της διακήρυξης που έχει τεθεί με ποινή τον αποκλεισμό της προσφοράς κι, επομένως, δεν είναι δυνατή η εν τοις πρώτοις υποβολή του εν λόγω αποδεικτικού μέσου υπό τους επικαλούμενους από τον παρεμβαίνοντα όρους κατά παράβαση των αρχών της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων.

26.Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση του έτερου λόγου της προσφυγής σε βάρος του παρεμβαίνοντος δοθέντος ότι η προεκτεθείσα πλημμέλεια της προσφοράς του παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψή της και τη συνακόλουθη αποδοχή της προσφυγής (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007).

Αριθμός Απόφασης: 1503/2021

27.Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω πρέπει να γίνει δεκτή η προσφυγή και ν'απορριφθεί η παρέμβαση.

28.Επειδή, κατόπιν της προηγούμενης σκέψης πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέβαλε ο προσφεύγων.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλομένη, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Διατάσσει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου

Κρίθηκε, αποφασίστηκε στις 31-08-2021 και εκδόθηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 20-09-2021.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΧΡΥΣΑΝΘΗ ΖΑΡΑΡΗ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ