

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 13-1-2021 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου - Πρόεδρος, Σταυρούλα Κουρή - Εισηγήτρια, Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 4-12-2020 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού ΕΣΗΔΗΣ) προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1811/4-12-2020 της εταιρίας με την επωνυμία « *** », νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής με την επωνυμία «ΔΗΜΟΣ *** », νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σταυρούλα Κουρή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η με αρ. 258/2020 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά της κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης για την ανάθεση της σύμβασης έργου « *** », ως και κάθε άλλη συναφής προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη της αναθέτουσας αρχής.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ***), ποσού 1.260,00€.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης του και του χρόνου αποστολής δημοσίευσής του εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π. και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 25-11-2020, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, η δε εξεταζόμενη προσφυγή ασκήθηκε στις 4-12-2020.

5. Επειδή, το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας στοιχειοθετείται στο γεγονός ότι υπέβαλε προσφορά στο συγκεκριμένο διαγωνισμό και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος, προσδοκεί δε με την εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή να αναδειχθεί αυτή και οριστική ανάδοχος του έργου.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τη με ΑΔΑΜ *** 2020-08-07 διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάθεση της σύμβασης έργου « *** », προϋπολογισθείσας αξίας ποσού 251.612,90€ πλέον του αναλογούντος ΦΠΑ και διάρκειας 9 μηνών. Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό αριθμό *** . Κριτήριο ανάθεσης ορίσθηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίσθηκε στις 4-9-2020. Το έργο αφορά στην αποκατάσταση τμήματος της οδού που οδηγεί από τον Οικισμό « *** » στους οικισμούς *** του Δήμου *** *** . Οι εργασίες που θα πραγματοποιηθούν είναι χωματουργικές εργασίες, οδοστρωσία, ασφατικά, σήμανση, τοποθέτηση μονόπλευρων χαλύβδινων στηθαίων ασφαλείας και διαγράμμιση. Με την υπ' αριθ. 191/2020 (ΑΔΑ: ***) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου *** *** εγκρίθηκε το από 8.9.2020 Πρακτικό Ι της Επιτροπής του Διαγωνισμού και η προσφεύγουσα ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος του έργου. Κατόπιν της από 8.10.2020 πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής, η προσφεύγουσα υπέβαλε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ηλεκτρονικά στο ΕΣΗΔΗΣ στις 13.10.2020 και σε έντυπη μορφή στις 14.10.2020 (αρ. πρωτ. εισ. 12179/14.10.2020 Δήμου *** ***). Κατά το Πρακτικό ΙΙ της Επιτροπής του Διαγωνισμού, η τελευταία διεξήγαγε έλεγχο των ανωτέρω δικαιολογητικών που υποβλήθηκαν ηλεκτρονικά και σε έντυπη μορφή και διαπίστωσε ότι η δεν προσκόμισε την υπεύθυνη δήλωση περί μη εκδόσεως σε βάρος της απόφασης αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016, η οποία, κατά την κρίση της

Επιτροπής Διαγωνισμού, αποτελεί την απόδειξη της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού της περίπτωσης του άρθρου 22.Α.9 της διακήρυξης, όπως ορίζεται στο εδάφιο 23.3.(στ).(δ) αυτής και εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου « *** », να κινηθεί η διαδικασία για την κατάπτωση της με αριθμό e-84729 εγγυητικής επιστολής συμμετοχής που εκδόθηκε από το ΤΜΕΔΕ ποσού 5.030,00 €, του προσωρινού αναδόχου, ως και την κατακύρωση της σύμβασης στον προσφέροντα με την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής, τηρούμενης της διαδικασίας που προβλέπεται στο άρθρο 4.2 της διακήρυξης, ήτοι να προσκληθεί ο οικονομικός φορέας « *** » με μέση ποσοστιαία έκπτωση 32,76 % (αρ. Ηλεκτρονικής Προσφοράς 164641), να υποβάλει τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Ακολούθως, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου *** *** ομόφωνα αποφάσισε την απόρριψη της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου « *** », την κίνηση της διαδικασίας για την κατάπτωση της με αριθμό e-84729 εγγυητικής επιστολής συμμετοχής που εκδόθηκε από το ΤΜΕΔΕ ποσού 5.030,00 €, του προσωρινού αναδόχου και την κατακύρωση της σύμβασης στον προσφέροντα με την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής, τηρούμενης της διαδικασίας που προβλέπεται στο άρθρο 4.2 της διακήρυξης, ήτοι να προσκληθεί ο οικονομικός φορέας « *** » με μέση ποσοστιαία έκπτωση 32,76 % (αρ. Ηλεκτρονικής Προσφοράς 164641), να υποβάλει τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης.

7. Επειδή, με τη συγκεκριμένη προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα εταιρία βάλλει κατά της ανωτέρω απόφασης, προβάλλοντας τα εξής: Η προσφεύγουσα, επικαλούμενη το άρθρο 74 και την παρ. 6 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, την Κατευθυντήρια Οδηγία υπ' αριθ. 18 (Απόφαση 183/2016) της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, σύμφωνα με την οποία (σελ 43): *«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», την Κατευθυντήρια Οδηγία υπ' αριθ. 20 (απόφαση 42/30-5-2017) της ίδιας Αρχής, όπου στην υποσημείωση 109 (σελ. 34) αναφέρεται: «Σημειωτέον ότι, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στην παρ. 6 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, οι προσφέροντες δεν υποχρεούνται να προσκομίζουν 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 πρέπει να εμπεριέχεται στο Έ.Ε.Ε.Σ. ή στο Τ.Ε.Υ.Δ. ...» και (σελ. 37 της ίδιας Κατευθυντήριας Οδηγίας) «ε) Για τη μη επιβολή, σε βάρος του οικονομικού φορέα, διοικητικού αποκλεισμού από δημόσιες συμβάσεις κατά το άρθρο 74 του ν. 4412/2016: Τα σχετικά αποδεικτικά μέσα καθορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. Ενδεικτικά θα μπορούσε να γίνει δεκτή η προσκόμιση υπεύθυνης δήλωσης του οικονομικού φορέα ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους - μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας εγκατάστασής του ότι δεν έχει εκδοθεί σε βάρος του απόφαση αποκλεισμού σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016. Και τούτο, μέχρι να λειτουργήσει η Εθνική Βάση Δεδομένων Δημοσίων Συμβάσεων στην οποία θα τηρείται κατάλογος των αποκλεισθέντων οικονομικών φορέων (πρβ. αρ. 74 παρ. 6 του ν. 4412/2016)» προβάλλει ότι η Εθνική Βάση Δεδομένων Δημοσίων Συμβάσεων ήδη λειτουργεί από 1.6.2018 στο διαδικτυακό ιστότοπο <https://ppp.eaadhsy.gr/index.php/el/>. και σύμφωνα τη σχετική ανακοίνωση της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων: «Η Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων ανακοινώνει την, από 1-6-2018, επίσημη λειτουργία της νέας διαδικτυακής πύλης της Εθνικής Βάσης Δεδομένων. Η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., σύμφωνα με τον ιδρυτικό της Νόμο ν. 4013/2011 (άρθρο 2 παρ. 2 περίπτωση ι), το ν. 4412/2016 (άρθρο 74 παρ 6, άρθρα 340 και 342), καθώς και την Εθνική Στρατηγική για τις Δημόσιες Συμβάσεις 2016-2020, ολοκλήρωσε το σχεδιάσμά και την υλοποίηση της διαδικτυακής πύλης "www.eaadhsy.gr" προκειμένου να λειτουργήσει η Εθνική Βάση Δεδομένων

Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Β.Δ.ΔΗ.ΣΥ). Η Ε.Α.Δ.ΔΗ.ΣΥ παρέχει ελεύθερη και απεριορίστη πρόσβαση σε όλες τις κεντρικές αρχές αγορών, τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς, τους οικονομικούς φορείς, τις επιχειρήσεις αλλά και κάθε ενδιαφερόμενο σχετικά με τις δημόσιες συμβάσεις στην Ελλάδα και την υπόλοιπη Ευρώπη. Συγκεκριμένα στη νέα διαδικτυακή πύλη, επί του παρόντος, παρέχεται η πρόσβαση σε: Α) Στοιχεία Δημοσίων Συμβάσεων - Στατιστικές Απεικονίσεις των ετών 2016, 2017 και 2018 (Α' τρίμηνο) Β) Μητρώο Αναθετουσών Αρχών και Χωριστών Επιχειρησιακών Μονάδων Γ) Κατάλογο Αποκλεισθέντων Οικονομικών Φορέων (απαιτείται διαβαθμισμένη πρόσβαση) Δ) Νομοθεσία - Ενωσιακό και Εθνικό Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων». Επίσης, η προσφεύγουσα επικαλείται α) την παρ. 22.Α.9. του άρθρου 22 της Διακήρυξης (σελ. 26) κατά το οποίο «Οικονομικός φορέας που του έχει επιβληθεί, με την κοινή υπουργική απόφαση του άρθρου 74 του ν. 4412/2016, η ποινή του αποκλεισμού αποκλείεται αυτοδίκαια και από την παρούσα διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης», β) την παρ. 23.3 της Διακήρυξης με τίτλο «Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22 Α» κατά την υποπαράγραφο (στ) εδάφιο (δ) με τίτλο «Δικαιολογητικά της παρ. Α.5 του Άρθρου 22» κατά την οποία «Για την περίπτωση του άρθρου 22.Α.9. της παρούσας διακήρυξης, υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν έχει εκδοθεί σε βάρος του απόφαση αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016» (σελ. 31 της Διακήρυξης), ως και γ) την παρ. 23.2 της ίδιας Διακήρυξης (σελ. 28) όπου ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι «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 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ)». Για τη συμμετοχή της στο διαγωνισμό η προσφεύγουσα υπέβαλε στην αναθέτουσα αρχή το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης που προβλέπεται στο άρθρο 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016. Ο νόμιμος εκπρόσωπός της, Χαράλαμπος Τσέλος, συμπεριέλαβε στο ΤΕΥΔ και

τις εξής δηλώσεις: «Μέρος VI: Τελικές δηλώσεις - Ο κάτωθι υπογεγραμμένος, δηλώνω επισήμως ότι τα στοιχεία που έχω αναφέρει σύμφωνα με τα μέρη IIV ανωτέρω είναι ακριβή και ορθά και ότι έχω πλήρη επίγνωση των συνεπειών σε περίπτωση σοβαρών ψευδών δηλώσεων. Ο κάτωθι υπογεγραμμένος, δηλώνω επισήμως ότι είμαι σε θέση, κατόπιν αιτήματος και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσω τα πιστοποιητικά και τις λοιπές μορφές αποδεικτικών εγγράφων που αναφέρονται, εκτός εάν α) η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας έχει τη δυνατότητα να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν, β) η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας έχουν ήδη στην κατοχή τους τα σχετικά έγγραφα. Ο κάτωθι υπογεγραμμένος δίδω επισήμως τη συγκατάθεσή μου στον ΔΗΜΟ *** , προκειμένου να αποκτήσει πρόσβαση σε δικαιολογητικά των πληροφοριών τις οποίες έχω υποβάλλει στο παρόν Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης για τους σκοπούς της σύναψης σύμβασης του έργου: « *** ». Αθήνα, 3/9/2020 - [ψηφιακή υπογραφή]». Στο ίδιο έντυπο ο νόμιμος εκπρόσωπος της προσφεύγουσας συμπεριέλαβε, ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, όλες τις δηλώσεις περί μη συνδρομής των λόγων, που σύμφωνα με το νόμο μπορούν να επιφέρουν αποκλεισμό της από διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων. Οπότε, είναι σαφές, κατ' αυτήν, ότι αφενός έχει δηλώσει υπεύθυνα ότι δεν συντρέχει περίπτωση αποκλεισμού της και κατά μείζονα λόγο ότι δεν έχει εκδοθεί ποτέ σε βάρος της απόφαση αποκλεισμού, αφετέρου έχει παράσχει τη ρητή συγκατάθεσή της στην αναθέτουσα αρχή να αποκτήσει πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων και να αντλήσει κάθε πληροφορία, για την οποία δεν υποβάλαμε το αντίστοιχο δικαιολογητικά. Από τις ανωτέρω διατάξεις του νόμου και της διακήρυξης προκύπτει με σαφήνεια, κατά την προσφεύγουσα, ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε να προσφύγει στην Εθνική Βάση Δεδομένων Δημοσίων Συμβάσεων, προκειμένου να λάβει την πληροφορία περί του ότι δεν έχει επιβληθεί ποτέ σε αυτήν αποκλεισμός, κατά το άρθρο 74 του ν. 4412/2016 και την παρ. 22.Α.9 της διακήρυξης. Επίσης προκύπτει, κατά την προσφεύγουσα, ότι αυτή δεν ήταν υποχρεωμένη να υποβάλει την υπεύθυνη δήλωση του εδ. (δ) της υποπαρ. (στ) της παρ. 23.3 της διακήρυξης, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει αμφίδρομα τόσο τους διαγωνιζόμενους όσο και την αναθέτουσα

αρχή. Και τούτο διότι ειδικά για τις αποφάσεις αποκλεισμού του οικονομικού φορέα από διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων, προβλέπεται στο νόμο (άρθρο 79 παρ. 6 του ν. 4412/2016) ότι αυτές καταχωρούνται στην Εθνική Βάση Δεδομένων Δημοσίων Συμβάσεων, με πλήρη στοιχεία του φορέα και την περίοδο του αποκλεισμού του, στην οποία βάση δεδομένων η αναθέτουσα αρχή διαθέτει εκ του νόμου άμεση και ακώλυτη πρόσβαση, ακόμη και χωρίς τη συναίνεση του φορέα, πολλώ δε μάλλον όταν η συναίνεση αυτή έχει δοθεί δια της σχετικής δηλώσεως στο ΤΕΥΔ. Έτσι, ο Δήμος *** *** όφειλε να προστρέξει στην Εθνική Βάση Δεδομένων Δημοσίων Συμβάσεων και να διαπιστώσει ευχερώς ότι δεν έχει εκδοθεί σε βάρος της προσφεύγουσας καμία απόφαση αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016, η δε προσφεύγουσα δεν παρέλειψε να υποβάλει κανένα δικαιολογητικά από εκείνα που όφειλε σύμφωνα με το νόμο και τη Διακήρυξη. Συνακόλουθα η απόρριψη της προσφοράς της από το διαγωνισμό για το λόγο ότι δεν προσκόμισε την υπεύθυνη δήλωση περί μη εκδόσεως σε βάρος της απόφασης αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016, είναι μη νόμιμη και πρέπει να ακυρωθεί, κατά την προσφεύγουσα. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα επικουρικώς και υπό την εκδοχή ότι η υποβολή της υπεύθυνης δήλωσης του εδ. (δ) της υποπαρ. (στ) της παρ. 23.3 της διακήρυξης ήταν επιβεβλημένη σε κάθε περίπτωση και η παράλειψη υποβολής επιφέρει αποκλεισμό του οικονομικού φορέα από το διαγωνισμό, προκύπτει αντίφαση και ασάφεια του πιο πάνω όρου με τον όρο της παρ. 23.2 της διακήρυξης (σελ. 28), όπου τίθεται ρητώς ότι 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 και μάλιστα η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο ΤΕΥΔ. Έτσι, κατά την προσφεύγουσα, οι πιο πάνω όροι της διακήρυξης, που προφανώς δημιουργούν ασάφεια, δεν μπορούν να ερμηνευθούν, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών, σε βάρος της, αφού αυτή εύλογα θεώρησε ότι, σύμφωνα με την παρ. 23.2 της διακήρυξης και των δηλώσεών της στο ΤΕΥΔ, δεν υποχρεούται να υποβάλει την υπεύθυνη δήλωση του εδ. (δ) της υποπαρ. (στ) της παρ. 23.3 της διακήρυξης.

Αυτό ισχύει ακόμη κι αν υποστηριζόταν ότι δεν εμπεριέχεται ορθή δήλωση συναίνεσης στο ΤΕΥΔ (πράγμα που δεν ισχύει εν προκειμένω, ως υποστηρίζει η προσφεύγουσα), αφού ακόμη και υπό την εκδοχή της μη συμπλήρωσης ή/και μη ορθής συμπλήρωσης ενός ή περισσότερων πεδίων του ΤΕΥΔ, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να καλούν τον οικονομικό φορέα να παράσχει σχετικές διευκρινίσεις ή να συμπληρώσει έγγραφο ή δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 102 του Ν. 4412/2016. Πολλώ δε μάλλον, στις περιπτώσεις που επίκειται αποκλεισμός προσφέροντα ή υποψηφίου από τη διαδικασία, για λόγους ασάφειας των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς, συμπεριλαμβανομένου του ΤΕΥΔ. Έτσι η Αναθέτουσα Αρχή, πριν εκδώσει την προσβαλλόμενη και απορρίψει την προσφορά της προσφεύγουσας, όφειλε, κατ' αυτήν, να εφαρμόσει το νόμο και να προβεί σε κάποια από τις εξής ενέργειες: α) Αν υποτεθεί ότι δεν είχε τη συναίνεση της προσφεύγουσας, δια του ΤΕΥΔ, να αναζητήσει την πληροφορία της ύπαρξης απόφασης αποκλεισμού ή μη της προσφεύγουσας στην Εθνική Βάση Δεδομένων Δημοσίων Συμβάσεων, να καλέσει την προσφεύγουσα να παράσχει τη συναίνεση αυτή. β) Αν έκρινε ότι παρά την ασάφεια της διακήρυξης, η προσφεύγουσα όφειλε σε κάθε περίπτωση να υποβάλει την επίμαχη υπεύθυνη δήλωση, να την καλέσει να την υποβάλει. Συνακόλουθα, η προσφορά της προσφεύγουσας δεν θα μπορούσε νομίμως να απορριφθεί, πριν τουλάχιστον της δοθεί η δυνατότητα να πράξει ανάλογα με τα ανωτέρω, κατόπιν πρόσκλησής της αναθέτουσας αρχής. Επειδή, κατά την προσφεύγουσα, η αναθέτουσα αρχή δεν τήρησε τις πιο πάνω νόμιμες υποχρεώσεις της και εξέδωσε την προσβαλλόμενη, αυτή είναι μη νόμιμη και πρέπει να ακυρωθεί. Εξάλλου, η αναθέτουσα αρχή μη νομίμως, κατά παράβαση των αρχών της χρηστής διοίκησης και της αναλογικότητας, κατά την προσφεύγουσα, δεν ενάσκησε τη διακριτική ευχέρεια που της παρέχεται με το άρθρο 317 παρ. 3 του ν. 4412/2016, κατά το οποίο αν διαπιστωθούν σφάλματα ή παραλείψεις σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης, ο αναθέτων φορέας μπορεί, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, να ακυρώσει μερικά τη διαδικασία ή να αναμορφώσει ανάλογα το αποτέλεσμα της ή να αποφασίσει την επανάληψή της από το σημείο που εμφοιχώρησε το σφάλμα ή η παράλειψη. Δηλαδή, η αναθέτουσα αρχή όφειλε μετά την έκδοση του Πρακτικού ΙΙ της Επιτροπής Διαγωνισμού

και πριν την έκδοση της προσβαλλόμενης να εφαρμόσει το άρθρο 79 παρ. 6 του ν. 4412/2016 και την παρ. 23.2 της διακήρυξης και να αναζητήσει την πληροφορία περί της ουδέποτε επιβολής σε βάρος της εταιρείας μας απόφασης αποκλεισμού στην Εθνική Βάση Δεδομένων Δημοσίων Συμβάσεων της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων. Όμως, κατά την προσφεύγουσα, η αναθέτουσα αρχή δεν έπραξε ως όφειλε και εξέδωσε την προσβαλλόμενη, αυτή είναι μη νόμιμη και πρέπει να ακυρωθεί. Τέλος, η προσφεύγουσα, επικαλούμενη το άρθρο 18 του Ν. 4412/2016, προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση επιφέρει τον αποκλεισμό της για την αποδιδόμενη παράλειψή της να υποβάλει την υπεύθυνη δήλωση του εδ. (δ) της υποπαρ. (στ) της παρ. 23.3 της διακήρυξης, δηλαδή για παράλειψη για την οποία δεν φέρει καμία υπαιτιότητα, σύμφωνα με τα προαναφερόμενα. Η συνέπεια που επέρχεται από την ισχύ της προσβαλλόμενης και τον αποκλεισμό της προσφεύγουσας, πέραν της ζημίας της, είναι και ο περιορισμός του ανταγωνισμού και η ανάδειξη αναδόχου που δεν προσέφερε την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, κατά την απαίτηση της διακήρυξης. Για το λόγο αυτό η προσβαλλόμενη είναι μη νόμιμη και πρέπει να ακυρωθεί, κατά την προσφεύγουσα.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το από υπ' αρ.πρωτ.275/2020 έγγραφο διαβίβασε προς την ΑΕΠΠ τις απόψεις της προς απόρριψη της ανωτέρω προδικαστικής προσφυγής, τις οποίες και κοινοποίησε, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, και στην προσφεύγουσα στις 14-12-2020, προβάλλοντας τα ακόλουθα: «α) Η προδικαστική προσφυγή κατατέθηκε εμπρόθεσμα εντός του χρονικού ορίου των δέκα (10) ημερών που προβλέπεται από τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 4 της διακήρυξης καθώς και από τις διατάξεις του άρθρου 4 του Π.Δ. 39/2017. β) Ο λόγος απόρριψης της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου με την επωνυμία ^{***}, σύμφωνα με το ΠΡΑΚΤΙΚΟ II της επιτροπής διαγωνισμού είναι "...ότι δεν προσκομίστηκε η υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν έχει εκδοθεί σε βάρος του απόφαση αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016, η οποία κατά το εδάφιο 23.3.(στ).(δ) της διακήρυξης είναι η απόδειξη της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού της περίπτωσης του άρθρου 22.Α.9 της διακήρυξης ..."Αν και από τα δικαιολογητικά που προσκόμισε η ^{***} προκύπτει εμμέσως ότι δεν έχει εκδοθεί σε βάρος του ανωτέρω οικονομικού φορέα, απόφαση αποκλεισμού

σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016, εντούτοις δεν προσκομίστηκε η υπεύθυνη δήλωση, ως τυπικό δικαιολογητικό, που προβλέπεται από τη διακήρυξη. Για το λόγο αυτό η Οικονομική Επιτροπή ενέκρινε το ΠΡΑΚΤΙΚΟ II της επιτροπής διαγωνισμού και εξέδωσε την προσβαλλόμενη απόφαση με αριθμό 258/2020, απορρίπτοντας την εν λόγω προσφορά.».

9. Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του Ν.4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι: *«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».*

10. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

11. Επειδή, κατά το άρθρο 74 του ν.4412/2016 ορίζονται τα εξής «1. Αν στο πλαίσιο διαδικασίας σύναψης μιας δημόσιας σύμβασης διαπιστωθεί ότι συντρέχει στο πρόσωπο ενός οικονομικού φορέα ένας από τους λόγους αποκλεισμού των παραγράφων 1, 2γ και 4 του άρθρου 73 κι ο οικονομικός φορέας δεν λάβει τα μέτρα για να αποδείξει την αξιοπιστία του, όπως αυτά ορίζονται στην παράγραφο 7 του άρθρου 73 μπορεί να επιβληθεί εις βάρος του αποκλεισμός από τη συμμετοχή σε εν εξελίξει και μελλοντικές διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων για εύλογο χρονικό διάστημα.....3. Ο αποκλεισμός επιβάλλεται με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού, Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων, αρμόδιου για θέματα καταπολέμησης διαφθοράς, καθώς και Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, που εκδίδεται μετά από αιτιολογημένη εισήγηση της αναθέτουσας αρχής που διαπιστώνει την συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και (α) για τις διαδικασίες που αφορούν σύναψη δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών κατόπιν γνώμης του συλλογικού οργάνου της παρ. 5 του άρθρου 41, και (β) για διαδικασίες που αφορούν σύναψη δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, κατόπιν γνώμης του αρμόδιου Τεχνικού Συμβουλίου της Γενικής Γραμματείας Υποδομών. Πριν από την έκδοση της απόφασης περί αποκλεισμού ορισμένου οικονομικού φορέα, παρέχεται σε αυτόν η δυνατότητα ακροάσεως.....6. Οι αποφάσεις που εκδίδονται βάσει της παρ. 3 γνωστοποιούνται στην Αρχή, στη Γενική Γραμματεία Εμπορίου και Προστασίας του Καταναλωτή του Υπουργείου Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού και στη Γενική Γραμματεία Υποδομών του Υπουργείου Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων. Στην Εθνική Βάση Δεδομένων Δημοσίων Συμβάσεων τηρείται κατάλογος των αποκλεισθέντων οικονομικών φορέων, στον οποίο καταχωρούνται τα στοιχεία και η περίοδος αποκλεισμού εκάστου εξ αυτών, υπό την επιφύλαξη των διατάξεων του ν. 2472/1997 (Α' 50)». Επίσης, στο άρθρο 79 παρ. 5 & 6 του ν.4412/2016 προβλέπεται ότι «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 διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. 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. Για τον σκοπό του πρώτου εδαφίου, η Γενική Δ/νση Μεταρρυθμιστικής Πολιτικής και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης και οι αρμόδιοι φορείς τήρησης των βάσεων δεδομένων, διασφαλίζουν ότι οι βάσεις δεδομένων, οι οποίες περιέχουν σχετικές πληροφορίες για τους οικονομικούς φορείς και μπορούν να χρησιμοποιούνται από τις αναθέτουσες αρχές, μπορούν επίσης να χρησιμοποιούνται υπό τις ίδιους όρους από τις αναθέτουσες αρχές άλλων κρατών-μελών.». Κατά τον όρο 22.A.9 της διακήρυξης ορίζεται ότι «Οικονομικός φορέας που του έχει επιβληθεί, με την κοινή υπουργική απόφαση του άρθρου 74 του ν. 4412/2016, η ποινή του αποκλεισμού αποκλείεται αυτοδίκαια και από την παρούσα διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης.». Επίσης, κατά το άρθρο 23.3 στ της διακήρυξης, με τίτλο 'Δικαιολογητικά της παρ. Α.5 του άρθρου 22' στην περ. δ ορίζεται ότι «Για την περίπτωση του άρθρου 22.A.9. της παρούσας διακήρυξης, υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν έχει εκδοθεί σε βάρος του απόφαση αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016.». Στο άρθρο 23.2 της διακήρυξης, με τίτλο 'Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα)' ορίζεται ότι «.....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 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ).....». Συναφώς το υπόδειγμα ΤΕΥΔ που περιλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης στο Μέρος VI: Τελικές δηλώσεις έχει το εξής περιεχόμενο «Ο κάτωθι υπογεγραμμένος, δηλώνω επισήμως ότι τα στοιχεία που έχω αναφέρει σύμφωνα με τα μέρη I – IV ανωτέρω είναι ακριβή και ορθά και ότι έχω πλήρη επίγνωση των συνεπειών σε περίπτωση σοβαρών ψευδών δηλώσεων. Ο κάτωθι υπογεγραμμένος, δηλώνω επισήμως ότι είμαι σε θέση, κατόπιν αιτήματος και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσω τα πιστοποιητικά και τις λοιπές μορφές αποδεικτικών εγγράφων που αναφέρονται¹, εκτός εάν :

α) η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας έχει τη δυνατότητα να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεά xiviii . β) η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας έχουν ήδη στην κατοχή τους τα σχετικά έγγραφα. Ο κάτωθι υπογεγραμμένος δίδω επισήμως τη συγκατάθεσή μου στ... [προσδιορισμός της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντα φορέα, όπως καθορίζεται στο μέρος I, ενότητα Α], προκειμένου να αποκτήσει πρόσβαση σε δικαιολογητικά των πληροφοριών τις οποίες έχω υποβάλλει στ... [να προσδιοριστεί το αντίστοιχο μέρος/ενότητα/σημείο] του παρόντος Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης για τους σκοπούς τ... [προσδιορισμός της διαδικασίας προμήθειας: (συνοπτική περιγραφή, παραπομπή στη δημοσίευση στον εθνικό τύπο, έντυπο και ηλεκτρονικό, αριθμός αναφοράς)].». Επίσης, στην υποσημείωση xiviii διαλαμβάνεται ότι «Υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας έχει παράσχει τις απαραίτητες πληροφορίες (διαδικτυακή διεύθυνση, αρχή ή φορέα έκδοσης, επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων) που παρέχουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να το πράξει. Όπου

απαιτείται, τα στοιχεία αυτά πρέπει να συνοδεύονται από τη σχετική συγκατάθεση για την εν λόγω πρόσβαση».

12. Επειδή, εν προκειμένω ο νόμιμος εκπρόσωπος της προσφεύγουσας, ^{***}, συμπεριέλαβε στο ΤΕΥΔ και τις εξής δηλώσεις: «Μέρος VI: Τελικές δηλώσεις - Ο κάτωθι υπογεγραμμένος, δηλώνω επισήμως ότι τα στοιχεία που έχω αναφέρει σύμφωνα με τα μέρη IIV ανωτέρω είναι ακριβή και ορθά και ότι έχω πλήρη επίγνωση των συνεπειών σε περίπτωση σοβαρών ψευδών δηλώσεων. Ο κάτωθι υπογεγραμμένος, δηλώνω επισήμως ότι είμαι σε θέση, κατόπιν αιτήματος και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσω τα πιστοποιητικά και τις λοιπές μορφές αποδεικτικών εγγράφων που αναφέρονται, εκτός εάν α) η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας έχει τη δυνατότητα να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν, β) η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας έχουν ήδη στην κατοχή τους τα σχετικά έγγραφα. Ο κάτωθι υπογεγραμμένος δίδω επισήμως τη συγκατάθεσή μου στον ΔΗΜΟ ^{***}, προκειμένου να αποκτήσει πρόσβαση σε δικαιολογητικά των πληροφοριών τις οποίες έχω υποβάλλει στο παρόν Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης ΟΝ ^{***}». Αθήνα, 3/9/2020 - [ψηφιακή υπογραφή]». Στο ίδιο έντυπο ο νόμιμος εκπρόσωπος της προσφεύγουσας συμπεριέλαβε όλες τις δηλώσεις περί μη συνδρομής των λόγων που σύμφωνα με το νόμο μπορούν να επιφέρουν αποκλεισμό της από διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων. Επίσης, στα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλε η προσφεύγουσα στην αναθέτουσα αρχή δεν συμπεριέλαβε την κατ' άρθρο 23.3 στ περ. δ Υπεύθυνη Δήλωση περί μη έκδοσης σε βάρος της απόφασης αποκλεισμού σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016.

13. Επειδή, ο περιλαμβανόμενος στο άρθρο 23 παρ. 23.2. όρος της διακήρυξης, ο οποίος καθιερώνει την απαλλαγή των οικονομικών φορέων από την υποχρέωση υποβολής δικαιολογητικών ή άλλων αποδεικτικών στοιχείων στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων που διατίθεται δωρεάν σε οποιοδήποτε κράτος μέλος, τελεί υπό την προϋπόθεση της γνωστοποίησης στην αναθέτουσα αρχή της δυνατότητας αυτής, μέσω ειδικής δήλωσης που περιέχεται στο Τ.Ε.Υ.Δ. και προσδιορίζει τη βάση δεδομένων στην οποία είναι

δυνατή η αναζήτηση συγκεκριμένων πιστοποιητικών ή πληροφοριών (βλ. σκ. 13 της παρούσας αναφερθείσα υποσημείωση χινiii του Μέρους IV του ΤΕΥΔ). Αυτό, ενόψει της διατύπωσης του προαναφερόμενου όρου και ιδίως της παραπομπής σε σχετική δήλωση που εμπεριέχεται στο Τ.Ε.Υ.Δ., αλλά και του περιεχομένου του τελευταίου (Τ.Ε.Υ.Δ.), στο οποίο επισημαίνεται (Μέρος VI: Τελικές δηλώσεις) ότι η υποχρέωση προσκόμισης αποδεικτικών εγγράφων αίρεται σε περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν, τελεί *«υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας έχει παράσχει τις απαραίτητες πληροφορίες (διαδικτυακή διεύθυνση, αρχή ή φορέα έκδοσης, επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων) που παρέχουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή να το πράξει. ...»*. Έτσι, για τη λήψη πιστοποιητικών - πληροφοριών απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων απαιτείται η γνωστοποίηση στην αναθέτουσα αρχή της δυνατότητας αυτής μέσω ειδικής δήλωσης που να περιέχεται στο ΤΕΥΔ, στην οποία να αναφέρεται η βάση δεδομένων εντός της οποίας είναι δυνατή η εν λόγω αναζήτηση (βλ. και Ν12/2019 Δ.Εφ.Τρίτολης, Ν22/2020 Δ.Εφ.Πατρών και 47/2020 Δ.Εφ.Θεσ/κης). Περαιτέρω, από τις συνδυασμένες διατάξεις των άρθρων 22.Α.9 και 23.3 στ περ. δ της διακήρυξης προκύπτει ότι μεταξύ των δικαιολογητικών κατακύρωσης που ο προσωρινός ανάδοχος υποχρεούται να υποβάλει στην αναθέτουσα αρχή περιλαμβάνονται υπεύθυνη δήλωση περί μη έκδοσης σε βάρος του απόφασης αποκλεισμού σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016. Δεδομένου δε του σκοπού τον οποίο υπηρετεί η προσκόμιση της προαναφερόμενης υπεύθυνης δήλωσης, ο οποίος συνίσταται στην απόδειξη μη συνδρομής του συγκεκριμένου λόγου αποκλεισμού, δεν παρίσταται ως βάσιμος ο προβαλλόμενος από την προσφεύγουσα ισχυρισμός περί μη υποχρέωσής της για υποβολή της επίμαχης υπεύθυνης δήλωσης, λόγω της γενικής πρόβλεψης της δυνατότητας πρόσβασης της αναθέτουσας αρχής σε εθνική βάση δεδομένων η οποία διατίθεται δωρεάν. Τούτο διότι η προσφεύγουσα δεν περιέλαβε στο Τ.Ε.Υ.Δ. που υπέβαλε πληροφορίες που να καθιστούν δυνατή την εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής πρόσβαση σε συγκεκριμένη εθνική βάση δεδομένων προς τεκμηρίωση μέσω της αναζήτησης συγκεκριμένων δικαιολογητικών ή πληροφοριών της μη

Αριθμός απόφασης: 213/2021

συνδρομής λόγου αποκλεισμού και συγκεκριμένα του λόγου αποκλεισμού που αναφέρεται στον όρο 22.Α.9. της διακήρυξης, ούτε, άλλωστε, υπέβαλε για την εν λόγω τεκμηρίωση σχετική υπεύθυνη δήλωση. Εξάλλου, δεν συντρέχει εν προκειμένω η εφαρμογή του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, περί υποχρέωσης αναζήτησης διευκρινήσεων πριν τον αποκλεισμό υποψηφίων από τη διαγωνιστική διαδικασία. Τούτο διότι η αναζήτηση διευκρινήσεων αφορά περιπτώσεις συμπλήρωσης ή διευκρίνησης στοιχείων, τα οποία έχουν νομίμως κατ' αρχήν υποβληθεί (ΕΑ ΣτΕ 671/2011, 1178/2008), ήτοι επουσιώδεις πλημμέλειες και όχι παράλειψη πιστοποιητικών/υπεύθυνων δηλώσεων που απαιτούνται για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό, επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς. Υπό τα δεδομένα αυτά, απορριπτέος κρίνεται ο σχετικός λόγος προσφυγής.

14. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη το ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 360296858951 0202 0075, ποσού 1.260,00€, πρέπει να καταπέσει.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του με κωδικό ηλεκτρονικού *** ηλεκτρονικού παραβόλου, ποσού 1.260,00€.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 13-1-2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 2-2-2021.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΜΙΧΑΗΛ ΟΙΚΟΝΟΜΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΚΑΤΣΑΡΟΥ ΜΑΡΙΑ

ⁱ Πρβλ και άρθρο 1 ν. 4250/2014