

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

6° ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 13^η Μαρτίου 2020 με την εξής σύνθεση:
Ιωάννα Θεμελή Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Ειρήνη Αψοκάρδου και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 7-2-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 142/10-2-2020 της εταιρείας με την επωνυμία, που εδρεύει στον οδός, αριθμ., νομίμως εκπροσωπούμενης,

Κατά του, που εδρεύει στις, οδός, αριθμ., και εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής η αναθέτουσα αρχή).

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά: i) να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 20/2020 απόφαση της αναθέτουσας αρχής με την οποία αποφασίστηκε η απόρριψη των δικαιολογητικών της κατακύρωσης και η απόρριψη της προσφοράς της για το Τμήμα Β του διαγωνισμού για την *Προμήθεια λαμπτήρων, ηλεκτρολογικού υλικού, φωτιστικών σωμάτων και εορταστικού φωτισμού, για την κάλυψη αναγκών* της αναθέτουσας αρχής, και ii) άλλως να της επιστραφεί η εγγυητική της επιστολής συμμετοχής στον διαγωνισμό, και iii) να της δοθεί *εύλογο χρονικό διάστημα για την προσκόμιση των ελλιπών στοιχείων του φακέλου και την επανεξέταση αυτού.*

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο ελάχιστο παράβολο, επί τη βάσει του προϋπολογισμού του Τμήματος Β της προμήθειας ύψους 40.358 ευρώ, σχετικά με το οποίο έχει ασκηθεί η προσφυγή, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, με την ένδειξη δεσμευμένο, και το από 7-2-2020 αποδεικτικό πληρωμής του στην).

2. Επειδή με την από 3-7-2019 διακήρυξη, υπ' αριθμ. πρωτ. η αναθέτουσα αρχή διακήρυξε, Διεθνή Ανοικτό Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό "Προμήθεια λαμπτήρων, ηλεκτρολογικού υλικού, φωτιστικών σωμάτων και εορταστικού φωτισμού έτους 2019 για τον Δήμο” CPV :,,, με κριτήριο ανάθεσης, την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, για ένα ή περισσότερα από τα τμήματα της συγκεκριμένης προμήθειας του Δήμου, για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας του κάθε τμήματος με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στην παρούσα διακήρυξη και στη σχετική μελέτη. Η προμήθεια έχει προϋπολογισθεί στο ποσό των 96.148,00 χωρίς ΦΠΑ. Ειδικότερα, σύμφωνα με τον όρο 1.3 της διακήρυξης Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα: ΤΜΗΜΑ Α: ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΕΝΟΤΗΤΑ προϋπολογισμού 18.460,00 χωρίς ΦΠΑ ΤΜΗΜΑ Β: ΔΗΜΟΤΙΚΕΣ ΕΝΟΤΗΤΕΣ - - - -προϋπολογισμού 40.358,00 χωρίς ΦΠΑ ΤΜΗΜΑ Γ: ΕΟΡΤΑΣΤΙΚΟΣ ΦΩΤΙΣΜΟΣ προϋπολογισμού 23.230,00 χωρίς ΦΠΑ ΤΜΗΜΑ Δ: ΦΩΤΙΣΤΙΚΑ ΣΩΜΑΤΑ προϋπολογισμού 14.100,00 χωρίς ΦΠΑ Η εκτέλεση της προμήθειας λαμπτήρων, ηλεκτρολογικού υλικού {cpv-...,-..}, για τη δημοτική ενότητα που αποτελεί το Α τμήμα της μελέτης θα διενεργηθεί με απ' ευθείας ανάθεση. Προσφορές υποβάλλονται για ένα (1) ή περισσότερα τμήματα αλλά για τη συνολική προκηρυχθείσα ποσότητα του/των τμημάτων με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στην παρούσα διακήρυξη και στη σχετική μελέτη. Προσφορές που υποβάλλονται για μέρος τμήματος θα απορρίπτονται.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης αναρτήθηκε την 8-7-2019 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ.

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

..... καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε αριθμό συστήματος

4. Επειδή ο διαγωνισμός, ως εκ 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, και επομένως παραδεκτά έχει ασκηθεί η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ.

5. Επειδή στο επίμαχο Τμήμα Β΄ του διαγωνισμού συμμετείχαν η προσφεύγουσα και η εταιρεία με τις προσφορές τους υπ' αριθμ.και αντίστοιχα.

6. Επειδή με την υπ' αριθμ. 201/27-8-2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, εγκρίθηκαν τα Πρακτικά 1 και 2 της Επιτροπής Διαγωνισμών, αποφασίστηκε η αποδοχή των προσφορών της προσφεύγουσας και της για το επίμαχο Τμήμα Β΄ του διαγωνισμού και ανακηρύχθηκε η προσωρινός ανάδοχος.

7. Επειδή με την υπ' αριθ. 283/15-11-2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, εγκρίθηκε το Πρακτικό 3 της Επιτροπής Διαγωνισμών και αποφασίστηκε αφ' ενός μεν η απόρριψη των δικαιολογητικών αναδόχου και της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου και η κατάπτωση της εγγυητικής της επιστολής συμμετοχής, και αφ' ετέρου δε η κήρυξη της προσφεύγουσας ως προσωρινής αναδόχου. Η απόφαση κατακύρωσης κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω της λειτουργικότητας *επικοινωνία* του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού (εφεξής *επικοινωνία*), την 19-11-2019. Σε συνέχεια τούτων, σχεδόν ένα μήνα αργότερα και συγκεκριμένα την 13-12-2019 η προσφεύγουσα κλήθηκε με το υπ' αριθμ. πρωτ./13-12-2019 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής, μέσω της *επικοινωνίας*, «..να προσκομίσει (ηλεκτρονική υποβολή), εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της παρούσας, δηλαδή έως 23/12/2019 ημέρα Δευτέρα και ώρα 23:59, επικαιροποιημένα, τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α΄ 74) όλων των δικαιολογητικών που αναφέρονται και περιγράφονται στο άρθρο 2.2.9.2 με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα» της διακήρυξης, που αποτελούν αποδεικτικά πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής και επίσης αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης. Τα

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο, ηλεκτρονικά μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτούς εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους εντός σφραγισμένου φακέλου... » Ως προκύπτει από τα έγγραφα του διαγωνισμού όπως βρίσκονται αναρτημένα στον οικείο ηλεκτρονικό τόπο στο ΕΣΗΔΗΣ, η προσφεύγουσα κατέθεσε την 18-12-2019 μέσω της επικοινωνίας, αίτηση για την παράταση της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης... η οποία λήγει την Δευτέρα 23/12/2019. Σε συνέχεια αυτού, η αναθέτουσα αρχή ανάρτησε την 19-12-2019 μέσω της επικοινωνίας απάντηση επί του αιτήματος παράτασης ως εξής «...Σύμφωνα με τη νομοθεσία και τη διακήρυξη "άρθρο 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου"παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει μετά από αίτημα του προσωρινού αναδόχου 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. Ως εκ τούτου παρακαλώ να μας αποσταλούν άμεσα "τα αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών"». Εν συνεχεία, κατά την καταληκτική ημερομηνία κατάθεσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης ήτοι την 23-12-2019, η προσφεύγουσα κατέθεσε ωρισμένα δικαιολογητικά, τα οποία βρίσκονται αναρτημένα στον ηλεκτρονικό φάκελο της προσφοράς της στον οικείο ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ.

8. Επειδή την 13-1-2020 συνεδρίασε η Επιτροπή του Διαγωνισμού και εξέδωσε το 4^ο Πρακτικό Αποσφράγισης και Ελέγχου Δικαιολογητικών Κατακύρωσης του Προσωρινού Αναδόχου σύμφωνα με το οποίο «... Μετά την εξέταση των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου διαπιστώθηκαν τα παρακάτω: Όσον αφορά το αποδεικτικό μέσο του άρθρου 2.2.9.2.Β.4α "...κατάλογο παραδόσεων (πώλησης) ομοίων ή παρόμοιων ειδών με το αντικείμενο της μελέτη για τα τρία (3) τελευταία έτη με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας, και του δημόσιου ή ιδιωτικού

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

παραλήπτη. Εάν ο παραλήπτης είναι ιδιωτικός φορέας, θα προσκομιστεί βεβαίωση του φορέα και επίσημα παραστατικά (τιμολόγια). Εάν ο παραλήπτης είναι δημόσιος φορέας θα πρέπει να προσκομιστούν αντίγραφα των συναφθεισών συμβάσεων και βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης αυτών” στα προσκομισθέντα δικαιολογητικά κατατέθηκαν οι συμβάσεις που αναγράφονταν στην ΤΕΥΔ (μέρος IV – Γ: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα) χωρίς την προσκόμιση των βεβαιώσεων καλής εκτέλεσης αυτών κατά τη φάση προσκόμισης δικαιολογητικών συμμετοχής στις 22-7-2019. Επιπλέον, προσκομίστηκε κατάλογος δημοσίων συμβάσεων στο στάδιο προσκόμισης δικαιολογητικών κατακύρωσης προσωρινού αναδόχου στις 23-12-2019 με επισυναπτόμενες τις συμβάσεις και τις βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης αυτών. Ο τελευταίος κατάλογος έχει επιπλέον συμβάσεις πέραν αυτές που αναγράφονται στην ΤΕΥΔ και μόνο δύο εξ αυτών συμπίπτουν με τον κατάλογο της ΤΕΥΔ (δηλαδή του Δήμου[α/α 4] και του Δήμου [α/α 6]). Τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά είναι ελλιπή καθώς δεν υπάρχουν οι βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης των συμβάσεων που αναγράφονται στην ΤΕΥΔ (μέρος IV – Γ: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα) δηλαδή των Δήμων (2017), (2018),(2018), (2018), (2018). Μετά τα παραπάνω ο φάκελος των δικαιολογητικών κατακύρωσης προσωρινού αναδόχου του οικονομικού φορέα “” δεν είναι πλήρης. Η επιτροπή, στις 13-01-2020 ολοκλήρωσε τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων. Με βάση τα ανωτέρω και σύμφωνα με την παρ. 3.2 της διακήρυξης του παρόντος διαγωνισμού Ε Ι Σ Η Γ Ο Υ Μ Α Σ Τ Ε 1. Την απόρριψη της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου του οικονομικού φορέα “” για το τμήμα Β: «ΔΗΜΟΤΙΚΕΣ ΕΝΟΤΗΤΕΣ - - - - :ΛΑΜΠΤΗΡΕΣ ΚΑΙ ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΟ ΥΛΙΚΟ», έναντι του ποσού των 18.914,30€ (χωρίς ΦΠΑ 24%) διότι i) δεν υποβλήθηκαν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των απαιτούμενων δικαιολογητικών και ii) 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. Για το τμήμα Β : «ΔΗΜΟΤΙΚΕΣ ΕΝΟΤΗΤΕΣ

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

..... :ΛΑΜΠΤΗΡΕΣ ΚΑΙ ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΟ ΥΛΙΚΟ» δεν υπάρχει άλλος προσωρινός ανάδοχος καθώς δεν έχει υποβληθεί άλλη προσφορά. 2. Την κατάπτωση της με αριθ. εγγυητικής επιστολής του και αξίας 404,00€ της εταιρείας “, υπέρ της αναθέτουσας αρχής».

9. Επειδή σύμφωνα με την ήδη προσβαλλόμενη υπ’ αριθμ. 20/21-1-2020 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, εγκρίθηκε το Πρακτικό 4^ο της Επιτροπής Διαγωνισμών και αποφασίστηκε η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας και η κατάπτωση της εγγυητικής της επιστολής ποσού 404 ευρώ, υπέρ της αναθέτουσας αρχής, διότι «..δεν υποβλήθηκαν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των απαιτούμενων δικαιολογητικών και ii) 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. Για το τμήμα Β : «ΔΗΜΟΤΙΚΕΣ ΕΝΟΤΗΤΕΣ - - - :ΛΑΜΠΤΗΡΕΣ ΚΑΙ ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΟ ΥΛΙΚΟ», δεν υπάρχει άλλος προσωρινός ανάδοχος, καθώς δεν έχει υποβληθεί άλλη προσφορά...» Η προσβαλλόμενη απόφαση με ενσωματωμένο το σχετικό Πρακτικό 4^ο κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω της επικοινωνίας, την 29-1-2020.

10. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα την 7-2-2020, με κατάθεση μέσω της επικοινωνίας, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα 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.

11. Επειδή την 11-2-2020 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στον ήδη προηγουμένως αποκλεισθέντα έτερο οικονομικό φορέα μέσω της επικοινωνίας.

12. Επειδή την 14-2-2020 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ το υπ’ αριθμ. πρωτ. 4704/13-2-2020 έγγραφο με τις απόψεις της επί της προσφυγής και τον φάκελο της υπόθεσης, μέσω της επικοινωνίας, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και το άρθ. 9

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

παρ. 1 του ΠΔ 39/2017, και με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου προς την ΑΕΠΠ.

13. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, και 15 του ΠΔ 39/2017, κατόπιν των με αριθ. 186/2020, 104/2020 και 246/2020 Πράξεων Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου «περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή», και *Τροποποιητικής Πράξης*.

14. Επειδή η προσφεύγουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής κατά το αίτημα ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης και την αποδοχή των δικαιολογητικών της κατακύρωσης, επικαλούμενη άμεση βλάβη από την προσβαλλόμενη πράξη, η οποία, κατά τους ισχυρισμούς της, παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις διαδικασίες ανάθεσης, θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον προς παροχή έννομης προστασίας στη ζημία της από τον φερόμενο παράνομο αποκλεισμό της από τον διαγωνισμό και στο προφανές επιδιωκόμενο όφελος από την αποδοχή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και την συμμετοχή της στην συνέχιση της διαδικασίας, και ίδια την ανακήρυξή της ως οριστικής αναδόχου.

15. Επειδή στο άρθρο 367 του ν.4412/2016 ορίζεται ότι : «1. Η ΑΕΠΠ αποφαίνεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» Επομένως, η προσφεύγουσα απαραδέκτως αιτείται να της επιστραφεί η εγγυητική επιστολή με αριθ. του και, και να της δοθεί εύλογο χρονικό διάστημα για την προσκόμιση των ελλিপών στοιχείων του φακέλου και την επανεξέταση αυτού, καθώς εκφεύγει της κανονιστικής αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ τόσο να τάξει στην αναθέτουσα αρχή όπως επιστρέψει την εγγυητική επιστολή συμμετοχής, ή/και χορηγήσει εύλογο χρονικό διάστημα προς υποβολή και επανεξέταση ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, όσο και να αποφασίσει η ίδια η

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

ΑΕΠΠ τα ως άνω αιτούμενα. Ειδικότερα, παρότι λόγω της φύσης της προδικαστικής προσφυγής που εντάσσεται στο πλαίσιο των ενδικοφανών προσφυγών, θα ήταν δυνατή η κατ' ουσίαν επανεξέταση της υπόθεσης, δηλαδή η νέα έρευνα και η διαφορετική εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών (ΣΤΕ 2971/1989), όμως η ΑΕΠΠ, ειδικά σύμφωνα με τον νόμο ως άνω, διαθέτει μόνο ακυρωτική εξουσία και αρμοδιότητα, σε αντίθεση με τον γενικό κανόνα των προδικαστικών προσφυγών, όπου το αρμόδιο όργανο προς το οποίο ασκείται μπορεί να ακυρώσει εν όλω ή εν μέρει την πράξη ή να την τροποποιήσει για λόγους ουσίας (Επαμεινώνδας Π. Σπηλιωτόπουλος, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Νομική Βιβλιοθήκη, Τόμος 1, 15η Έκδοση 2017, σελ. 229). Έχει δε *ad hoc* κριθεί (ΣΤΕ ΕΑ 54/2018) ότι η ΑΕΠΠ δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη, ούτε να προβεί η ίδια στην οφειλόμενη ενέργεια, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής.

16. Επειδή η προσφεύγουσα, με τον μόνο λόγο της προσφυγής, επικαλούμενη το άρθ. 103 του ν. 4412/2016, ισχυρίζεται ότι : «...1.Επειδή στις 13-12-2019 που μας ζητήθηκε ο φάκελος του διαγωνισμού, ήταν οι ημέρες των εορτών των Χριστουγέννων και είχαμε επιφορτιστεί με περισσότερες υποχρεώσεις και το συνεχές εξαντλητικό ωράριο των καταστημάτων και μας ήταν πολύ δύσκολο να ετοιμάσουμε τον φάκελο και με τις τελευταίες εκκρεμότητες ζητήσαμε με αίτηση μας στις 18/12/2019 από την αναθέτουσα αρχή, τον Δήμο, όπως εκπροσωπείται, «την παράταση προθεσμίας υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης» και η οποία δεν μας χορηγήθηκε, γιατί δεν συνοδευόταν με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση δικαιολογητικών. Ως εκ τούτου το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης λειτουργώντας αντιδεοντολογικά και με περίσσεια επιμέλεια για την απόλυτη εφαρμογή του νόμου, μας υποχρέωσε να αποσταλούν άμεσα τα αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι είχαμε αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών. Παρόλες τις δυσκολίες και με φοβερή πίεση συγκεντρώσαμε τις συμβάσεις προμήθειας ηλεκτρολογικού υλικού από προγενέστερες συμμετοχές της εταιρείας μας σε διαγωνισμούς και καταθέσαμε τον φάκελο εμπρόθεσμα στις 23/12/2019 και λόγω της εορτής των Χριστουγέννων έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου/27-12-2019. Βλέπεται για τις υπηρεσίες του Δήμου ήταν ημέρες εορτών και διακοπών ενώ για εμάς ήταν εξαντλητικής εργασίας συν τις επιπλέον εργασίες

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

που μας επέβαλλαν οι άνθρωποι του Δήμου Αν μας είχαν δώσει μερικές ημέρες παράτασης μέχρι το τέλος του έτους κι εμείς θα συλλέγαμε όλα τα απαραίτητα έγγραφα με ηρεμία και θα ήταν μικρότερη η πιθανότητα λάθους. Έτσι κι αλλιώς η αποσφράγιση των φακέλων έγινε στις 10/01/2020 και τότε ελήφθησαν οι αποφάσεις από το όργανο του Στην συνέχεια στις 29 Ιανουαρίου 2020 αναρτήθηκε από τον Δήμο το πρακτικό 1ο του έτους 2020 που συνεδρίασε στις 21/01/2020 και με το οποίο πληροφορηθήκαμε την απόρριψη της εταιρείας μας από τον διαγωνισμό Επειδή δεν υπήρχε δόλος από την πλευρά μας, ούτε πρόθεση εξαπάτησης του αρμόδιου φορέα του Δήμου, διότι οι ελλείψεις θα εντοπιζόντουσαν άμεσα από την επιτροπή ΑΛΛΑ είναι επιβεβαιωμένο ότι υπήρξε μεγάλη πίεση από τους φορείς του Δήμου, με την απόρριψη της αίτησης μας για παράταση συγκέντρωσης όλων των εγγράφων, σε μια περίοδο που όλοι στην επιχείρηση ήμασταν πάρα πολύ κουρασμένοι και η περίπτωση ΑΝΘΡΩΠΙΝΟΥ ΛΑΘΟΥΣ ήταν μαθηματικά βεβαία, αφού διανύαμε την περίοδο των Χριστουγεννιάτικων εορτών... με την τροποποίηση συμπλήρωση του άρθρου 103 του Ν.4412/2016 όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 43 παρ.12 «2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υπεβλήθηκαν 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.» Δηλαδή θα έπρεπε και το αρμόδιο όργανο του Δήμου να μας καλέσει εκ νέου για την προσκόμιση των ελλειπόντων εγγράφων μέσα σε συγκεκριμένη προθεσμία, εφόσον γνώριζαν οι υπάλληλοι, την ιδιαιτερότητα του φόρτου εργασίας και του αποσυντονισμού του κρατικού μηχανισμού λόγω Χριστουγεννιάτικων

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

διακοπών και αφού δεν θα προσκομίζαμε και πάλι τα απαιτούμενα έγγραφα να μας απέρριπταν την προσφορά της εταιρείας μας....»

17. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, επικαλούμενη το άρθ. 103 του ν. 4412/2016, αναφέρει τα ακόλουθα, στις απόψεις της επί της προσφυγής, : «...από τις 19/11/2019 η προσφεύγουσα εταιρία, ενημερώθηκε πως ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος. Επιπρόσθετα υπήρξε και καθυστέρηση δεκατεσσάρων (14) ημερών με ευθύνη της αναθέτουσας αρχής για την αποστολή της πρόσκλησης υποβολής δικαιολογητικών. Η προθεσμία που δίδεται για την υποβολή των δικαιολογητικών που είναι το μέγιστο δέκα (10) ημέρες σύμφωνα με το άρθρο 103 του Ν.4412/2016, δεν εξαρτάται από τη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής αλλά ορίζεται από τη νομοθεσία και στη συγκεκριμένη περίπτωση δόθηκε η μέγιστη προθεσμία των δέκα (10) ημερών. Η τήρηση της νομοθεσίας ή τηρείτε ή δεν τηρείτε και δεν υπάρχει αποδεκτός όρος «περισσή επιμέλεια» εφαρμογής του νόμου. Αντιδεοντολογικά και παράνομα θα ενεργούσαμε, εάν κάναμε αποδεκτό το αίτημα της προσφεύγουσας εταιρίας χωρίς να τηρηθεί η προϋπόθεση του νόμου για την οποία έγκαιρα και εξαντλητικά ενημερώσαμε και εξηγήσαμε και τηλεφωνικά, καθώς η προμήθεια του συγκεκριμένου τμήματος ήταν απολύτως απαραίτητη για τη λειτουργία του δήμου Η καθορισμένη από τη νομοθεσία ηλεκτρονική διαδικασία υποβολής των δικαιολογητικών και η επιπλέον προθεσμία τριών (3) εργάσιμων ημερών για την αποστολή των φυσικών εγγράφων, για μια επιμελή επιχείρηση θα έπρεπε να αποτελεί μία ευχερή συνολικά διαδικασία για την έγκαιρη και ορθή υποβολή των δικαιολογητικών, συνυπολογίζοντας πως η προσφεύγουσα εταιρία, από τις 19/11/2019(πάνω από μήνα) έλαβε γνώση για την επερχόμενη διαδικασία, όταν ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος...»

18. Επειδή στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» του ν. 4412/2016 (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), 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

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης.. »

19. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρωνπροσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως:... ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με ...την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς... κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...»

20. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 71 του ν. 4412/2016 « Οι συμβάσεις ανατίθενται εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει σύμφωνα με τα άρθρα 79 έως και 81, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης... και στα έγγραφα της σύμβασης... β) η προσφορά προέρχεται από προσφέροντα ο οποίος ... πληροί τα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75 έως 77...»

21. Επειδή, στο άρθρο 75 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Κριτήρια επιλογής (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι « 1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν:... γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. ... 4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν ... την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας. Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. ...»

22. Επειδή σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΧΙΙ του ΠΡΟΣΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Α του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «**ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΑ ΜΕΣΑ ΓΙΑ ΤΑ ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΕΠΙΛΟΓΗΣ ... Μέρος ΙΙ: Τεχνική ικανότητα** Αποδεικτικά στοιχεία των

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

τεχνικών ικανοτήτων του οικονομικού φορέα, που αναφέρονται στο άρθρο 75: α) οι ακόλουθοι κατάλογοι: ι) κατάλογος των εργασιών που εκτελέστηκαν την τελευταία πενταετία, κατά μέγιστο όριο, συνοδευόμενος από πιστοποιητικά ορθής εκτέλεσης και ολοκλήρωσης των σημαντικότερων εργασιών.... ιι) κατάλογος των κυριότερων παραδόσεων ή των κυριότερων υπηρεσιών που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία τριετία, κατά μέγιστο όριο, με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη...»

23. Επειδή, στο άρθρο 79 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι « 1. 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: ... β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 ... 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. .. 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, ... 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.»

24. Επειδή, στο άρθρο 103 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Άρθρο 103 Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» ορίζεται ότι «..Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93,

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 ... 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. ...3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται. 4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται. 5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 ...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. ...»

25. Επειδή, στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Άρθρο 104 Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής Οψιγενείς μεταβολές» ορίζεται ότι « 1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105. ...»

26. Επειδή στον όρο 2. ΓΕΝΙΚΟΙ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ της διακήρυξης προβλέπεται ότι «.. 2.2.2 Εγγύηση συμμετοχής 2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής.. 2.2.2.3. Η εγγύηση συμμετοχής καταπίπτει, αν ο προσφέρων ... δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα από την παρούσα δικαιολογητικά.. 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται α) κατά τη διάρκεια

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

2016, 2017 & 201864, να έχουν εκτελέσει συμβάσεις με ίδια ή παρόμοια είδη(συναφείς προμήθειες) ύψους, συνολικά τουλάχιστον ίσες με το 100% του συνολικού προϋπολογισμού του συνόλου των ειδών στα οποία ο υποψήφιος επιθυμεί να συμμετέχει χωρίς το Φ.Π.Α. δηλώνοντας και τις κυριότερες συμβάσεις παροχής υπηρεσιών που έχουν εκτελέσει κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας... 2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών Για συμβάσεις κάτω των ορίων Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: .. β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων .. 2.2.6 .. της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ)... 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 και κατά τη σύναψη της σύμβασης .. Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά που αναφέρονται στο Μέρος ΙΙ του Παραρτήματος ΧΙΙ του Προσαρτήματος Α΄ του ν. 4412/2016, τα οποία αντιστοιχούν, σε κάθε περίπτωση, στα κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας που έχει θέσει η αναθέτουσα αρχή και περιγράφονται στο άρθρο 2.2.6 α) κατάλογο παραδόσεων (πώλησης) ομοίων ή παρόμοιων ειδών με το αντικείμενο της μελέτη για τα τρία (3) τελευταία έτη 2015, 2016, 2017 με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας, και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη. Εάν ο παραλήπτης είναι ιδιωτικός φορέας, θα προσκομιστεί βεβαίωση του φορέα και επίσημα παραστατικά (τιμολόγια). Εάν ο παραλήπτης είναι δημόσιος φορέας θα πρέπει να προσκομιστούν αντίγραφα των συναφθεισών συμβάσεων (κατά τα έτη 2015, 2016, 2017) και βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης αυτών... » Περαιτέρω, στον όρο 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου προβλέπεται ότι « Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

σε αυτόν και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους...Με την παραλαβή των ως άνω δικαιολογητικών, το σύστημα εκδίδει επιβεβαίωση της παραλαβής τους και αποστέλλει ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα σ' αυτόν στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση. Αν μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση και κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει μετά από αίτημα του προσωρινού αναδόχου 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. Ομοίως 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...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: ..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, .. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υποβάλλει αληθή ή ακριβή δήλωση ή δεν προσκομίσει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά ή δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4 -2.2.8 της παρούσας διακήρυξης, η διαδικασία ματαιώνεται. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

του Διαγωνισμού και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου. ..Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών και της εισήγησης της Επιτροπής επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης..»

27. 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, ΣΤΕ Ε.Α. 523/2010), 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, IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000). 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 Construcrction 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 βάση των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

28. Επειδή, είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

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).

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

30. 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.

31. Επειδή, από τη ρητή διατύπωση των όρων της διακήρυξης σε συνδυασμό με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας, και ως βάσιμα αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, είναι σαφές ότι υποχρεωτικά, επί ποινή απόρριψης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αποκλεισμού του προσωρινού αναδόχου από την διαδικασία, και κατάπτωσης της εγγύησης συμμετοχής απαιτούνται σωρευτικά τα κάτωθι, προκειμένου να αποδειχθεί η επαγγελματική και τεχνική επάρκεια του προσωρινού αναδόχου, κατά το υπό εξέταση στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης: ι) Η προσκόμιση σε ηλεκτρονική μορφή και η κατάθεση σε φυσική μορφή *αντιγράφων των συναφθεισών συμβάσεων (κατά τα έτη 2015, 2016, 2017) και βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης αυτών*, και μάλιστα εκείνων των συγκεκριμένων συμβάσεων οι οποίες είχαν δηλωθεί στο ΤΕΥΔ του προσωρινού αναδόχου σε

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

προγενέστερο στάδιο της διαδικασίας (όροι 2.2.6 α), 2.2.9.1 β), 2.2.9.2 Α και Β.4 α) της διακήρυξης σκέψη 26, άρθ. 53, 71, 75, ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ XII του ΠΡΟΣΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Α ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΑ ΜΕΣΑ ΓΙΑ ΤΑ ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΕΠΙΛΟΓΗΣ ... Μέρος II: Τεχνική ικανότητα 79 του ν. 4412/2016 σκέψεις 19-23) και ii) Η προσκόμιση των απαιτούμενων εν προκειμένω ειδικά βεβαιώσεων καλής εκτέλεσης και των πέντε συμβάσεων δημοσίων προμηθειών (σκέψη 8), οφείλεται να είναι εμπρόθεσμη, προσήκουσα και πλήρης και τούτο επίσης επί ποινή αποκλεισμού του προσωρινού αναδόχου από την διαδικασία και κατάπτωσης της εγγύησης συμμετοχής. Ειδικότερα, ρητώς και σαφώς ορίζεται στο άρθ. 3.2 της διακήρυξης, ως άλλως τε και στο άρθ. 103 του ν. 4412/2016 ότι ο προσωρινός ανάδοχος καλείται άπαξ από την αναθέτουσα αρχή όπως εντός 10 ημερών προσκομίσει τα επίμαχα δικαιολογητικά, τα οποία οφείλει να προσκομίσει εντός της ταχθείσας προθεσμίας των 10 ημερών, επί ποινή αποκλεισμού. Μόνον εφόσον ο προσωρινός ανάδοχος αιτηθεί εντός των δέκα αυτών ημερών που του έχουν ταχθεί, την παράταση αυτής ταύτης της προθεσμίας των 10 ημερών, υπό τον επιπρόσθετο όρο ότι μαζί με την αίτησή του παράτασης θα προσκομίσει και αποδεικτικά ότι έχει αιτηθεί την χορήγηση των απαιτούμενων δικαιολογητικών, στην περίπτωση αυτή και μόνον η αναθέτουσα αρχή οφείλει να παρατείνει την αρχική προθεσμία των 10 ημερών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Οι σαφείς και απαράβατοι όροι της διακήρυξης περί προσκόμισης εντός της ταχθείσας προθεσμίας των 10 ημερών - παρατεινόμενης ωστόσο μόνον υπό τις ως άνω ρητές και περιοριστικές προϋποθέσεις- αυτούσιων των βεβαιώσεων καλής εκτέλεσης και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού, και κατάπτωσης της εγγύησης, είναι έγκυροι και δεσμευτικοί υπό την έννοια ότι η αναθέτουσα αρχή αξιολογεί κατά δέσμια αρμοδιότητα την εμπρόθεσμη, προσήκουσα και πλήρη προσκόμιση, άλλως σε διαφορετική περίπτωση απορρίπτεται άνευ ετέρου η προσφορά του προσωρινού αναδόχου.

32. Επειδή εν προκειμένω, η προσφεύγουσα δεν αμφισβητεί την αιτιολογία της προσβαλλόμενης και ίδια δεν αμφισβητεί: i) Ούτε την πραγματική βάση της απόρριψης της προσφοράς της, ότι δηλαδή δεν προσκόμισε τις επίμαχες βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης των συμβάσεων που δήλωσε στο ΤΕΥΔ της και συγκεκριμένα των συμβάσεων των Δήμων

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

.....(2017),(2018),(2018),(2018),
.....(2018 (σκέψη 8, 9), ii) Ούτε ότι προσκλήθηκε προσηκόντως από την αναθέτουσα αρχή όπως προσκομίσει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης εντός της 10ήμερης προθεσμίας που ορίζεται στην διακήρυξη και τον νόμο, iii) Ούτε αμφισβητεί ότι περαιτέρω προσκλήθηκε ειδικά από την αναθέτουσα αρχή όπως προσκομίσει τα νόμιμα απαιτούμενα αποδεικτικά για την παράταση της τεθείσας 10ήμερης προθεσμίας, την οποία είχε ζητήσει εγγράφως (σκέψη 7). Συναφώς, είναι απορριπτέος ως αβάσιμος ο ισχυρισμός της προσφυγής ότι η νόμιμη υποχρεωτική επί ποινή αποκλεισμού προθεσμία των 10 ημερών θα μπορούσε να παραταθεί από την αναθέτουσα αρχή άνευ όρων, προκειμένου να διευκολυνθεί η προσφεύγουσα στη συγκέντρωση των δικαιολογητικών εν μέσω εορτών. Αντίθετα, ως βάσιμα αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, η επίμαχη προθεσμία δεν παρατείνεται, ει μη μόνον υπό συγκεκριμένες ως άνω νόμιμες προϋποθέσεις, την συνδρομή των οποίων ούτε επικαλείται ούτε αποδεικνύει, αλλά αντίθετα ομολογημένα δεν τήρησε η προσφεύγουσα. Ήτοι δεν προκύπτει από τα στοιχεία του διαγωνισμού ως βρίσκονται αναρτημένα στον οικείο ηλεκτρονικό τόπο στο ΕΣΗΔΗΣ, ούτε η προσφεύγουσα επικαλείται: i) Ότι η αιτηθείσα από 18.12.2019 παράταση της επίμαχης προθεσμίας ερείδεται σε νόμιμο προβλεπόμενο λόγο, ήτοι προκειμένου να της χορηγηθούν νομίμως και προσηκόντως αιτηθέντα από τρίτους δικαιολογητικά και δε βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης συμβάσεων, ii) Ούτε ότι κατά τον κρίσιμο εκείνο χρόνο της ταχθείσας προθεσμίας των 10 ημερών προσκόμισε αποδείξεις ότι είχε αιτηθεί αλλά δεν είχε ακόμη λάβει από τις αρμόδιες αρχές τις ελλείπουσες βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης, iii) Ούτε ότι επισύναψε τις εν λόγω αποδείξεις στην αίτησή της παράτασης της προθεσμίας των 10 ημερών. Αντίθετα, η προσφεύγουσα ομολογεί στην προσφυγή ότι λόγω φόρτου άλλων εργασιών της δεν μερίμνησε για την εμπρόθεσμη προσκόμιση των επίμαχων βεβαιώσεων εντός της επί ποινή αποκλεισμού 10ήμερης προθεσμίας. Επιπλέον δεν προκύπτει ούτε ότι μερίμνησε εμπροθέσμως εντός της 10ήμερης προθεσμίας για την υποβολή αιτημάτων προς έκδοση αρμοδίως των ελλειπόντων επίμαχων βεβαιώσεων, ώστε να δικαιούται ανάλογης παράτασης της τεθείσας 10ήμερης προθεσμίας. Η προσφεύγουσα αβασίμως δε επικαλείται ότι δεν συνέτρεξε δόλος από πλευράς της περί την προσκόμιση των επίμαχων βεβαιώσεων,

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

καθώς ο δόλος δεν συνιστά προβλεπόμενο από τον νόμο στοιχείο για τη παράταση ή μη της 10ήμερης προθεσμίας. Άλλωστε, ως βάσιμα αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, η προσφεύγουσα γνώριζε την κήρυξή της ως προσωρινής αναδόχου (σκέψη 7, 17) και ένα σχεδόν μήνα πριν την εκκίνηση της επίμαχης προθεσμίας, και, επομένως, ευλόγως όφειλε ως ενημερωμένος συμμετέχων, να αναμένει και να προετοιμάζεται για την εν ευθέτω χρόνω πρόσκληση προσκόμισης των επίμαχων βεβαιώσεων που συνιστούν δικαιολογητικά κατακύρωσης. Περαιτέρω, είναι αβάσιμη και απορριπτέα η επίκληση από την προσφεύγουσα του άρθ. 79 του ν. 4412/2016, προκειμένου να βασίσει ισχυρισμό ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε να την προσκαλέσει εκ νέου προκειμένου να υποβάλει τις ελλείπουσες βεβαιώσεις. Και τούτο διότι: α) Η επικαλούμενη διάταξη ούτε αποκλείει, ούτε επιρρωνύει ούτε άλλως πως επηρεάζει την εφαρμογή των άρθ. 3.2 της διακήρυξης και 103 του ν. 4412/2016. Εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή, ως ακριβώς απαιτείται με τα ειδικά εφαρμοστέα κατά το στάδιο της κατακύρωσης άρθ. 3.2 της διακήρυξης και 103 του ν. 4412/2016, κάλεσε την προσφεύγουσα όπως προσκομίσει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά εντός της νόμιμης επί ποινή αποκλεισμού προθεσμίας, και η προσφεύγουσα ομολογουμένως δεν τα προσκόμισε ούτε αιτήθηκε προσηκόντως σχετική παράταση. Όμως, ούτε ο νόμος ούτε η διακήρυξη παραπέμπουν σε εφαρμογή της παρ. 5 του άρθ. 79 του ν. 4412/2016 κατά το παρόν στάδιο, ούτε σε υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής όπως προσκαλέσει εκ νέου τον προσωρινό ανάδοχο όπως προσκομίσει τα -ομολογουμένως- ελλείποντα δικαιολογητικά, ως εσφαλμένα υπολαμβάνει η προσφεύγουσα. Τυχόν αντίθετη εκδοχή θα είχε ως αποτέλεσμα την κατάλυση, εν προκειμένω, του υποχρεωτικά εφαρμοστέου άρθ. 3.2 της διακήρυξης και άρθ. 103 του ν. 4412/2016 με την επίκληση του άρθ. 79 παρ. 5 εδαφ. α' του ν. 4412/2016, το οποίο όμως δεν εφαρμόζεται στην εξεταζόμενη περίπτωση εφ' ης ισχύουν οι ειδικές ως άνω διατάξεις. Σύμφωνα με το εφαρμοστέο όρο 3.2 της διακήρυξης και 103 του ν. 4412/2016, αποκλείεται η περίπτωση δεύτερης πρόσκλησης της προσωρινής αναδόχου προς προσκόμιση των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης. Αλλά αντίθετα, προβλέπεται ο αποκλεισμός της κατά δέσμια αρμοδιότητα, σε περίπτωση υποβολής ελλειπόντων δικαιολογητικών, εφόσον ο προσωρινός ανάδοχος δεν έχει αιτηθεί παράταση

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

της προθεσμίας προσκομίζοντας συγκεκριμένες αποδείξεις, ως, εν προκειμένω, ομολογουμένως δεν προσκόμισε η προσφεύγουσα. Συνεπώς, νόμιμα και παραδεκτά σύμφωνα με τους ως άνω εκτενώς αναφερόμενους όρους της διακήρυξης και του νόμου απορρίφθηκε με την προσβαλλόμενη η προσφορά της προσφεύγουσας, σύμφωνα με τους όρους 2.2.6, 2.2.9.1, 2.2.9.2 Α και Β.4 και 3.2 της διακήρυξης (σκέψη 26), τα άρθ. 18, 53, 71, 75, 103, 104 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 18, 19, 20, 21, 24, 25) και τις αρχές της νομιμότητας της διαφάνειας και ισότητας (σκέψεις 27-30).

33. Επειδή, κατ' ακολουθίαν της σκέψης 32 και εφόσον δεν έσφαλε η προσβαλλόμενη που απέρριψε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της προσφεύγουσας, παρέπεται ότι ορθά και βάσιμα η αναθέτουσα αρχή αποφάσισε κατά δέσμια αρμοδιότητα την κατάπτωση της εγγύησης συμμετοχής ως προβλέπεται ρητά στους όρους 2.2.2.1, 2.2.2.3 και 3.2 ii) της διακήρυξης (σκέψη 26) και το άρθ. 103 του ν. 4412/2016 (σκέψη 24, βλ. και άρθ. 72 παρ. 1 του ν. 4412/2016). Κατ' ακολουθίαν, και ανεξαρτήτως της σκέψης 15, αβασίμως η προσφεύγουσα αιτείται την επιστροφή της εγγύησης, δηλαδή την μη κατάπτωση αυτής, καθώς τούτο προσκρούει ευθέως στους όρους της διακήρυξης και του νόμου οι οποίοι σαφώς και ρητώς προβλέπουν την κατάπτωση της εγγύησης σε περίπτωση που δεν προσκομιστούν εμπροθέσμως τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία, εν προκειμένω, ομολογουμένως δεν προσκομίστηκαν εγκαίρως και μάλιστα χωρίς να συντρέχει νόμιμος λόγος που θα το δικαιολογούσε (εκτενώς σκέψη 32).

34. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

35. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

36. Επειδή ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει καταπέσει (άρθ. 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός Απόφασης : 374 /2020

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 13-3-2020 και εκδόθηκε την 2-4-2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Ιωάννα Θεμελή

Η Γραμματέας

Γεωργία Δούγκα