

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 7 Μαΐου 2020 με την εξής σύνθεση: Ευαγγελία Μιχολίτση, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου-Εισηγητής και Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 30.03.2020 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 386/31.03.2020 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «», που εδρεύει στην οδό αρ.,, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του Δήμου (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να γίνει δεκτή η προδικαστική προσφυγή, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, και κάθε, βλαπτική, συναφής πράξη ή παράλειψη και να της επιστραφεί το κατατεθέν παράβολο.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ αριθμ. Διακήρυξη με ΑΔΑΜ και ημερομηνία δημοσίευσης στο ΚΗΜΔΗΣ στις 20/12/2019, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε Ηλεκτρονικό Ανοικτό Διαγωνισμό κάτω των ορίων με σφραγισμένες προσφορές που αφορά τις υπηρεσίες: «Α. Συντήρηση αντλιοστασίων Β. Συντήρηση Η/Μ συντριβανιών και λοιπών αυτοματισμών Γ. Συντήρηση Η/Μ εγκαταστάσεων στην κατασκήνωση Δ. Συντήρηση και επισκευή κλιματιστικών μηχανημάτων» με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής. Ο διαγωνισμός χωρίζεται σε τέσσερα τμήματα: ΤΜΗΜΑ 1. «Συντήρηση

αντλιοστασίων», εκτιμώμενης αξίας 41.614,40€ πλέον ΦΠΑ 24%, ΤΜΗΜΑ 2. «Συντήρηση Η/Μ συντριβανιών και λοιπών αυτοματισμών», εκτιμώμενης αξίας 34.955,60€ πλέον ΦΠΑ 24%, ΤΜΗΜΑ 3. «Συντήρηση εγκαταστάσεων στην κατασκήνωση», εκτιμώμενης αξίας 54.473,20€ πλέον ΦΠΑ 24%, ΤΜΗΜΑ 4. «Συντήρηση και επισκευή κλιματιστικών μηχανημάτων», εκτιμώμενης αξίας 31.000,00€ πλέον ΦΠΑ 24%. Ο διαγωνισμός πραγματοποιήθηκε με τη χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του συστήματος, με συστημικό αριθμό Στο διαγωνισμό υπεβλήθησαν για το Τμήμα 4 “ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΚΛΙΜΑΤΙΣΤΙΚΩΝ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ”, στο οποίο αφορά η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, τρεις (3) εμπρόθεσμες προσφορές και ειδικότερα η προσφορά της εταιρείας «.....», η προσφορά της προσφεύγουσας εταιρείας «» και η προσφορά της εταιρείας «.....». Η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών πραγματοποιήθηκε τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, δηλαδή στις 14/01/2020, σύμφωνα με την παρ. 3.1.1 της υπ’ αριθμ. διακήρυξης. Η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού, που συγκροτήθηκε με την υπ. αριθ. 339/2019 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής μετά τον έλεγχο των Δικαιολογητικών Συμμετοχής -Τεχνικών Προσφορών” συνέταξε το υπ’ αριθμ.1/2020 πρακτικό σύμφωνα με το οποίο γνωμοδότησε για τη συνέχιση στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού για το Τμήμα 4 «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΚΛΙΜΑΤΙΣΤΙΚΩΝ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ», της εταιρείας «.....», της προσφεύγουσας εταιρείας «» και της εταιρείας «». Στις 22/01/2020 η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού, συνεδρίασε για τον έλεγχο των οικονομικών προσφορών και συνέταξε το υπ’ αριθμ. 3/2020 πρακτικό, με το οποίο εισηγείται για την ανάδειξη προσωρινού αναδόχου ως εξής. Για το τμήμα 4 “ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΚΛΙΜΑΤΙΣΤΙΚΩΝ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ” αναδεικνύεται προσωρινός ανάδοχος η εταιρεία «.....». Η Οικονομική Επιτροπή με την υπ. αριθμ. 11/2020 απόφαση, λαμβάνοντας υπόψη της τα ανωτέρω πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού και τους όρους διακήρυξης,

Αριθμός Απόφασης: 605 /2020

αποφάσισε ότι «Εγκρίνει τα υπ. αριθμ. 01/2020 & 3/2020 πρακτικά της επιτροπής διαγωνισμού, και την ανάδειξη των προσωρινών αναδόχων για τα τμήματα του διαγωνισμού και συγκεκριμένα για το τμήμα 4 “Συντήρηση και επισκευή κλιματιστικών μηχανημάτων” και αναδεικνύεται προσωρινός ανάδοχος η εταιρεία «». Στις 6/3/2020 η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού, συνεδρίασε εκ νέου για τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων και συνέταξε το υπ’ αριθμ. 8/2020 πρακτικό το οποίο ενέκρινε η Οικονομική επιτροπή με την υπ. αριθμ. 71/2020 Απόφασή της και αποφάσισε για το Τμήμα 4 τα εξής: «Α. Απορρίπτει την προσφορά της εταιρείας διότι διαπιστώθηκαν ελλείψεις στα δικαιολογητικά που υποβλήθηκαν ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος της λειτουργικότητας ΕΣΗΔΗΣ, αλλά και στον σφραγισμένο φάκελο με αρ.πρωτ. /27-02-2020, όπως είναι η φορολογική και ασφαλιστική ικανότητα της εταιρείας και επιπλέον δεν υπέβαλε αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο να συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί την χορήγηση των ανωτέρω δικαιολογητικών, και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής. Β. Αναδεικνύει προσωρινή ανάδοχο για το τμήμα 4 την εταιρεία με βάση την αμέσως επόμενη από οικονομικής άποψης προσφοράς αντί του ποσού των 25.730,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 24%, η οποία καλύπτει τις προδιαγραφές της μελέτης σύμφωνα με την υπ. αριθμ. 11/2020 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής.»

2. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό, εξοφληθέν δυνάμει του από 30.03.2020 αποδεικτικού εξόφλησης της), ύψους 600,00 €.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προσφυγή, ενόψει του αντικειμένου του διαγωνισμού, της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, καθώς και του χρόνου δημοσίευσης της Διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, εμπίπτει στο πεδίο

εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή έχει κατατεθεί νομίμως και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, το άρθρο 4 παρ. 1 περ. α) και το άρθρο 8 παρ. 3 του Π.Δ. 39/2017, καθώς η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στις 18.03.2020 στην προσφεύγουσα μέσω του συστήματος «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 30.03.2020, δεδομένου ότι 28/03/2020 ήταν εξαιρετέα ημέρα Σάββατο, κοινοποιήθηκε, δε, στην Α.Ε.Π.Π. από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου αυθημερόν.

5. Επειδή, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκήθηκε η προδικαστική προσφυγή, καθώς με την προσβαλλόμενη απόφαση απερρίφθη η προσφορά της προσφεύγουσας. Ωστόσο, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή κατά το μέρος που στρέφεται κατά κάθε βλαπτικής συναφούς πράξης ή παράλειψης είναι παντελώς αόριστη και ανεπίδεκτη εκτίμησης και πρέπει για το λόγο αυτό να απορριφθεί ως απαράδεκτη (βλ. ΙΙ Ελ.Συν. 3220,3200,2822,2800/2009, 526/2011, 602/2013, 5000/2015, 790/2016).

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς «όλους τους συμμετέχοντες» μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017, στις 01.04.2020, ενώ κατά την ίδια ημερομηνία προέβη και σε ανάρτηση της προσφυγής στην κεντρική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού. Πλην όμως ουδεμία παρέμβαση κατετέθη.

7. Επειδή, με το υπ' αριθμ./02.04.2020 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής. Τις ως άνω απόψεις της η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, αφενός στην Α.Ε.Π.Π. στις 03.04.2020 και αφετέρου στην προσφεύγουσα αυθημερόν.

8. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.3 «Λόγοι αποκλεισμού» της διακήρυξης ορίζεται ότι: «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 β) όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Αν ο οικονομικός φορέας είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση. Δεν αποκλείεται ο οικονομικός φορέας, όταν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους. ή/και γ) η Αναθέτουσα Αρχή γνωρίζει ή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι έχουν επιβληθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα, μέσα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς: αα) τρεις (3) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, σύμφωνα με την υπουργική απόφαση 2063/Δ1632/2011 (Β' 266), όπως εκάστοτε ισχύει, ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από τρεις (3) διενεργηθέντες ελέγχους, ή ββ) δύο (2) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που

αφορούν την αδήλωτη εργασία, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από δύο (2) διενεργηθέντες ελέγχους. Οι υπό αα΄ και ββ΄ κυρώσεις πρέπει να έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ. 2.2.3.3. ...». Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9 «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής» της διακήρυξης και ειδικότερα την παρ. 2.2.9.2. «Αποδεικτικά μέσα» αυτού, ορίζεται ότι: «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. ... 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) του άρθρου 79 παρ. 4 ν. 4412/2016. Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν. Επισημαίνεται ότι γίνονται αποδεκτές: • οι ένορκες βεβαιώσεις που αναφέρονται στην παρούσα Διακήρυξη, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, • οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών. Σημειώνεται ότι δεν απαιτείται θεώρηση του γνησίου της υπογραφής τους. Β. 1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν στο στάδιο κατακύρωσης αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: α) για την παράγραφο 2.2.3.1 ..., β) για τις παραγράφους 2.2.3.2⁸⁰ και 2.2.3.3 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. 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 για την αθέτηση των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. ...». Στην υποσημείωση 80, στην οποία παραπέμπει το ως άνω άρθρο της διακήρυξης, ορίζεται ότι: «Λαμβανομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά, τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινό ανάδοχοι. Τα εν λόγω πιστοποιητικά υποβάλλονται μαζί με τα υπόλοιπα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 22 από τον προσωρινό ανάδοχο, μέσω του υποσυστήματος, στον φάκελο «δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου». Επίσης, στο άρθρο 3.2 «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου – Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου» της διακήρυξης ορίζεται ότι «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 τους, κατά τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94). Ειδικά τα αποδεικτικά, τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία πρέπει να έχει συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή. Με την παραλαβή των ως άνω δικαιολογητικών, το σύστημα εκδίδει επιβεβαίωση της παραλαβής τους και αποστέλλει ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα σ' αυτόν στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλει 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 την χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για την χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται 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 παρ. 5 εδαφ. α' του ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν. 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 Τ.Ε.Υ.Δ., 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. Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Τ.Ε.Υ.Δ., ότι πληροί, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του. ...»..

9. Επειδή, η προσφεύγουσα, προβάλλει ότι «Την παρούσα ασκώ ενώπιόν σας κατά της πληττόμενης, όπως επίσης του Π-8 και κάθε, βλαπτικής γι' εμένα, συναφούς πράξης ή παράλειψης, για τους επιόντες νόμιμους και βάσιμους λόγους: α) Συμμετέσχον ως, τα απαιτούμενα προσόντα διαθέτων, οικονομικός φορέας στον παραθέντα διαγωνισμό, στη συνέχεια για συντομία "διαγωνισμό", ειδικότερα στα υπό στοιχεία Α' και Δ' τμήματα της συναπτάας επί του διαγωνισμού σύμβασης, στη συνέχεια για συντομία συστοίχως "τμήμα-Α" και "τμήμα-Δ", τα εκτιμώμενης προ Φ.Π.Α αξίας συστοίχως ευρώ 33.560,00 και 25000.00, υποβαλούσα με χρήση πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. εμπροθέσμως, ήτοι με την σ' αυτήν ένταξή μου των υποφακέλλων "δικαιολογητικά συμμετοχής - τεχνική προσφορά" και "οικονομική προσφορά", την στον διαγωνισμό προσφορά μου, στη συνέχεια για συντομία "προσφορά-", την πλέον άλλων διαλαμβάνουσα την, ενταγμένη στον υποφάκελλό μου "δικαιολογητικά συμμετοχής - τεχνική προσφορά", εγγυητική συμμετοχής μου στον διαγωνισμό επιστολή, στη συνέχεια για συντομία "ε/ε", συγκεκριμένως την έκδοσης του Ταμείου Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (Τ.Μ.Ε.Δ.Ε), λήψης του δήμου, εντολής μου και ποσού ευρώ 1171.20, από τα οποία ευρώ 671.20 και 500.00 για την συμμετοχή μου συστοίχως στα Τμήμα-Α' και Τμήμα-Δ', υπ' αριθμό/7.1.2020 τέτοια. β) Επί των της διεξαγωγής του διαγωνισμού σε πρώτη φάση συντάχθηκαν διαδοχικώς υπό της τούτου επιτροπής, στη συνέχεια

για συντομία "επιτροπής": Το υπ' αριθμό 1/14.1.2020 πρακτικό, στη συνέχεια για συντομία "Π-1", κατά το οποίο στο στάδιο αποσφράγισης και αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών του διαγωνισμού συμμετέσχον επιτυχώς από τους έξι διαγωνισθέντες εγώ και οι υπό τις επωνυμίες "", "", "", στη συνέχεια για συντομία "", και "", στη συνέχεια για συντομία "" εταιρίες. Το υπ' αριθμό 3/22.1.2020 πρακτικό, στη συνέχεια για συντομία "Π-3", συμφώνως προς το οποίο κατά το στάδιο αποσφράγισης και αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών του διαγωνισμού στο μεν Τμήμα-Α' συμμετέσχον εγώ και έτεροι τρεις διαγωνιζόμενοι, από τους οποίους προκρίθηκαν άπαντες, πρώτης κατά σειρά μειοδοσίας καταταγείσας της ΡΟΗ με προσφορά της, διαλαμβάνοντος Φ.Π.Α., ποσού ευρώ 26.633,22, και δεύτερης κατά την ίδια σειρά καταταγείσας εμού με προσφορά μου, διαλαμβάνοντος Φ.Π.Α, ποσού ευρώ 32.875,38, στο δε Τμήμα-Δ' συμμετέσχον εγώ και έτεροι δύο διαγωνιζόμενοι, από τους οποίους προκρίθησαν άπαντες, πρώτης κατά σειρά μειοδοσίας καταταγείσας εμού με προσφορά μου, διαλαμβάνοντος Φ.Π.Α, ποσού ευρώ 24.769, και δεύτερης κατά την ίδια σειρά καταταγείσας της με προσφορά της, διαλαμβάνοντος Φ.Π.Α ποσού ευρώ 25.730.00, έτσι εμού τυχούσας της προς την αναθέτουσα αρχή εισήγησης της επιτροπής αυτής προς ανάδειξή μου ως προσωρινής αναδόχου μόνο του Τμήματος-Δ'. γ) Τα Π-1 και Π-3 εγκρίθησαν υπό της υπ' αριθμό 11/28.1.2020 απόφασης της οικονομικής επιτροπής του δήμου, της αναδείξασας εμένα προσωρινή του διαγωνισμού ως προς το Τμήμα-Δ' ανάδοχο. δ) Την 18.3.2020 μου εγνωστοποιήθη ηλεκτρονικώς υπό του δήμου το Π-8, κατά το οποίο, προσκληθείσα υπό του δήμου προς υποβολή μου των δικαιολογητικών προσωρινής αναδόχου του Τμήματος-Δ', εγώ μεν υπέβαλα εμπροθέσμως "ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος της λειτουργικότητας ΕΣΗΔΗΣ, αλλά και στον σφραγισμένο φάκελο με αρ. πρωτ:/27-02-2020" δικαιολογητικά, όμως με "ελλείψεις", "όπως είναι η φορολογική και ασφαλιστική ικανότητά" μου, "ως εκ τούτου και δεδομένου ότι" δεν υπέβαλα "αίτημα προς" την επιτροπή "για την παράσταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο να αποδεικνύεται ότι" έχω "αιτηθεί την χορήγηση των

δικαιολογητικών, η προσφορά" μου "απορρίπτεται, και καταπίπτει υπέρ" του δήμου η ε/ε, η επιτροπή δε γνωμοδοτεί - εισηγείται την ανάθεση της εκτέλεσης του Τμήματος-Δ' στην,," η οποία καλύπτει τις προδιαγραφές της μελέτης σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 11/2020 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής." Επίσης την 18.3.2020 μου εγνωστοποιήθη ηλεκτρονικώς υπό του δήμου η πληττόμενη, η οποία, λάβουσα υπ' όψη της το Π-8, ομοφώνως απεφάνθη: α. Την έγκριση του Π-8. β. Την για το Τμήμα-Δ' απόρριψη της προσφοράς-, "διότι διαπιστώθηκαν ελλείψεις στα δικαιολογητικά που υποβλήθηκαν ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος της λειτουργικότητας ΕΣΗΔΗΣ, αλλά και στον σφραγισμένο φάκελο με αρ. πρωτ./27-02-2020, όπως είναι η φορολογική και ασφαλιστική ικανότητα της εταιρείας", δηλαδή εμού, "και επί πλέον δεν υπέβαλε αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο να συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί την χορήγηση των ανωτέρων δικαιολογητικών, και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής." α. Την ως προσωρινής μειοδότης του Τμήματος-Δ' ανάδειξη της, "η οποία καλύπτει τις προδιαγραφές της μελέτης σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 11/2020 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής" του δήμου. 2. Κατ' ιδία λόγοι της παρούσας. α) Η πληττόμενη, σε τούτο υπό του Π-8 υποστηριζόμενη, στερείται, τούτο δε κατά παραβίαση τόσο της διάταξης του άρθρου 17 Κ.Δ.Δ/σίας, όσο της οικείας πάγιας νομολογικής αρχής, αιτιολογίας, έστω ειδικής, επαρκούς και σαφούς τέτοιας, αφού υπ' αυτής, της μη οπωσδήποτε αναπληρούμενης ή συμπληρούμενης, δεν μνημονεύονται, έστω φαλκιδευόμενης: α. Επακριβώς οι "ελλείψεις" των δικαιολογητικών προσωρινού ανάδοχου Τμήματος-Δ' ηλεκτρονικού και φυσικού φακέλων μου, ειδικότερα η τυχόν μη υποβολή μου συγκεκριμένων δικαιολογητικών, εικότως της περί "φορολογικής και ασφαλιστικής ικανότητας" μου αναφοράς, τουλάχιστο ένεκα ενδεικτικότητας και αποφυγής αναγωγής της ενδεικτικότητας αυτής της ειδικής υφής δικαιολογητικά, μη υποκαθιστώσας, μάλιστα τελείως, την περί "ελλείψεων" παράθεση. Η επιβαλλόμενη υπό των διατάξεων του άρθρου 103 υπό του δήμου, έστω αρμοδίου οργάνου του, τάξη προθεσμίας προς υποβολή μου των τυχόν

απολειπομένων δικαιολογητικών κατακύρωσης του διαγωνισμού, ειδικότερο του Τμήματος-Δ'. α) Η, επιτασσόμενη υπό της διάταξης του άρθρου 79 παρ. 6 του ν. 4412/2016 και του όρου του άρθρου 2.2.9.2.A της διακήρυξης, υπό του δήμου, έστω αρμοδίου οργάνου του, οίκοθεν αναζήτηση των δικαιολογητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ικανότητάς μου. β) Παρανόμως, αντιδιακηρυκτικώς και εσφαλμένως μη υπό του δήμου, έστω της επιτροπής ή εταίρου οργάνου του, λήψη, τούτο δε κατά παραβίαση της διάταξης του άρθρου 79 παρ. 6 του ν. 4412/2016 και των όρων άρθρου 2.2.9.2.A της διακήρυξης, παραβίαση δ' επιρρωνυόμενη υπό των υπ' αριθμούς 15/2016 (κεφάλαιο ΟΔΗΓΙΕΣ, στοιχ. Γ') και 20/2017 (κεφάλαιο 3, στοιχ. Η') κατευθυντηρίων οδηγιών της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., αυτοβούλως, ενώ τέτοια δεσμίως υποχρέωση είχε με βάση την, διαλαμβανόμενη στο, στον υποφάκελό μου "δικαιολογητικά συμμετοχής - τεχνική προσφορά" ενταχθέν, οικείο, ενέχον υπεύθυνη περί φορολογικής και ασφαλιστικής ικανότητας μου δήλωσή μου (μέρος 3, σελ 10), Τ.Ε.Υ.Δ., ειδικότερα στο υπό στοιχεία νι (σελ. 23) μέρος του, περί τούτου επισήμως υπεύθυνη δήλωσή μου, από την εθνική βάση δεδομένων των περί φορολογικής και ασφαλιστικής ικανότητάς μου δικαιολογητικών. γ) Παρανόμως, αντιδιακηρυκτικώς και εσφαλμένως δεν μου ετάχθη, τούτο δε κατά παραβίαση των συνδυασμένων διατάξεων των άρθρων 103 του ν. 4412/2016 και των όρων του άρθρου 3 παρ. 2 της διακήρυξης, υπό του, δεσμίως υποχρεούμενου, δήμου προθεσμία προς προσκομιδή μου των τυχόν ελλειπόντων δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, μετά την λήξη της οποίας συγχωρείτο, βεβαίως επί μη συντέλεσης της εκτεθείσας προσκομιδής μου, η μερικώς κατάπτωση της ε/ε. δ) Παρανόμως, αντιδιακηρυκτικώς και εσφαλμένως καθ' ολοκληρία κατάπτωση, καίτοι αφισταμένων κατά τους διαληφθέντες λόγους των προϋποθέσεων, της ε/ε, μάλιστα και κατά το αφορόν το, αμέτοχο της απόρριψης της για το Τμήμα-Δ' προσφοράς-, Τμήμα-Α' μέρος της, το ποσοτικώς προς ευρώ 671.20 ισχύουμένο, ενώ, αν συνέτρεχαν οι προϋποθέσεις, η κατάπτωση της ε/ε έπρεπε να συρρικνωθεί στο, αφορόν το Τμήμα-Δ, των ευρώ 500.00 μέρος της. ε) Η, έχουσα υφή εκτελεστής πράξης, πληττόμενη, ένεκα των παρατεθέντων λόγων, είναι άκυρη, εμού έχουσας προσωπικό, άμεσο, ενεστώς, ειδικό, επαρκές και

σπουδαίο έννομο συμφέρον, αφού από τον παρανόμως, αντιδιακηρυκτικώς και εσφαλμένως αποκλεισμό μου του διαγωνισμού, ειδικότερο του Τμήματος-Δ, υφίσταμαι, προσβαλλόμενων των οικονομικής και επαγγελματικής μου υπόστασης, βαρύτατη περιουσιακή (υλική) και ηθική βλάβη, συνιστάμενη, αφιστάμενων των νομίμων και διακηρυκτικών προϋποθέσεων, τουλάχιστο στην εκτόπισή μου του διαγωνισμού, εντεύθεν στην απώλεια μου του εργολαβικού εκτέλεσής μου του κατά το Τμήμα-Δ' έργου ανταλλάγματος, μάλιστα με, επαγωγική ισόποση προς την αξία της ζημιάς μου, κατάπτωση της ε/ε.».

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της προβάλλει ότι «Α) Με την/17.2.2020 πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης καλέσαμε την προσφεύγουσα προσωρινή ανάδοχο για προσκόμιση των δικαιολογητικών σύμφωνα με όσα ορίζονται στην παράγραφο 3.2 της διακήρυξης. Β) Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, όπως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, στα δικαιολογητικά κατακύρωσης τα οποία υπέβαλε η προσφεύγουσα δεν περιλαμβάνονταν ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα. Επομένως, δεν αμφισβητείται ως προς τα ανωτέρω πραγματικά περιστατικά ότι δεν υπέβαλε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης τόσο φορολογική όσο και ασφαλιστική ενημερότητα που να ισχύουν και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της και τούτο ανεξαρτήτως εάν πράγματι ήταν ασφαλιστικά και φορολογικά ενήμερη. Επειδή η προσφεύγουσα εταιρεία δεν αιτήθηκε παράταση υποβολής των αποδεικτικών μέσων εντός της προθεσμίας, και σύμφωνα με τον Ν. 4412/2016 άρθρο 103 παρ. 4 . Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται αβασίμως ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε να της απευθύνει κλήση προς αποσαφήνιση της ύπαρξης ή μη φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας με νομική βάση το άρθρο 103 Ν. 4412/2016 στο οποίο όμως δεν προβλέπεται υποχρέωση ή ευχέρεια της Αρχής να ζητήσει από τον προσωρινό Ανάδοχο να συμπληρώσει τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά με πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας τα οποία και δεν κατέθεσε. Επειδή στις διαγωνιστικές διαδικασίες την ευθύνη προσκόμισης των δικαιολογητικών φέρει αποκλειστικώς ο συμμετέχων ο οποίος οφείλει να δείχνει

εύλογο ενδιαφέρον για την υπόθεσή του (ΔΕΦΑΘ 53/2010) και όχι η αναθέτουσα αρχή όπως αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα προβάλλοντας εσφαλμένα την διάταξη 79 παρ. 6 του ν.4412/2016. Επειδή οι επίμαχες ελλείψεις επάγονταν απόρριψη του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, νομίμως και με πλήρη αιτιολογία απερρίφθη η προσφορά της αφού δεν απέδειξε ότι έχει εκπληρώσει τις φορολογικές και ασφαλιστικές της υποχρεώσεις σύμφωνα με την παράγραφο 3.2., και 2.2.9.2 της διακήρυξης του διαγωνισμού σε συνδυασμό με την υποσημείωση 80 (σελ. 21 διακήρυξης) που ορίζει ρητά Λαμβανομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά, τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινό ανάδοχοι. Τα εν λόγω πιστοποιητικά υποβάλλονται μαζί με τα υπόλοιπα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 22 από τον προσωρινό ανάδοχο, μέσω του υποσυστήματος, στον φάκελο «δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου».

11. Επειδή, στην παρ. 1 του άρθρου 18 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «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. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. 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». Συναφώς σύμφωνα με το άρθρο 79 παρ. 6. του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, 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/ση 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». Σύμφωνα με το άρθρο 103 του ν. 4412/2016, όπως η παρ.2 αυτού αντικαταστάθηκε με το άρθρο 43 παρ. 12β Ν.4605/2019, ΦΕΚ Α 52/1.4.20191, ορίζεται ότι «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 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο

οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. 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 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».

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

13. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27). 31. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

14. Επειδή, η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να

παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος τους αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, Αριθμός απόφασης: 1460 / 2019 43 UniversaleBau, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

15. Επειδή, η αρχή της τυπικότητας διέπει τη διαδικασία της αναθέσεως δημοσίων συμβάσεων (βλ. ΣτΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ.ά.) και δεν επιτρέπει να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό. Συνεπώς η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να

τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

16. Επειδή, από τις προπαρατεθείσες διατάξεις της διακήρυξης, ερμηνευόμενες ενόψει των διατάξεων του ν. 4412/2016 και του συστήματος ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και κατακύρωσης που θεσπίζεται, συνάγεται ότι κατά το στάδιο της κατακύρωσης υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο, μεταξύ άλλων, πιστοποιητικά ότι είναι φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερος, τόσο κατά το χρόνο της υποβολής της προσφοράς όσο και κατά το χρόνο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Περαιτέρω, το προϊσχύσαν καθεστώς της συμπληρωματικής υποβολής των δικαιολογητικών, ήτοι η παρ. 2 του άρθρου 103 του ν.4412/2016, όπως ίσχυε πριν την τροποποίηση της παρ. 2 του εν λόγω άρθρου με την παρ. 12 του άρθρου 43 του ν.4605/2019, όπως είχε κριθεί (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 29/2019, 204/2019), είχε την έννοια, μεταξύ άλλων, ότι η αναθέτουσα Αρχή υποχρεούταν, κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης που είχαν προσκομισθεί από τον αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο μετά από την οριζόμενη στην παρ. 1 του άρθρου 104 πρόσκλησή της, να καλέσει αυτόν να καλύψει, εντός της σχετικής τασσόμενης προθεσμίας (κυμαινόμενης από πέντε μέχρι είκοσι ημέρες), τυχόν ελλείψεις των εν λόγω δικαιολογητικών, όπως λ.χ. της φορολογικής και της ασφαλιστικής ενημερότητας κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, δεδομένου ότι οι ελλείψεις αυτές επέγονταν απόρριψη του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Τούτο είχε ως συνέπεια ότι, αν η αναθέτουσα Αρχή παρέλειπε να προβεί σε συμπληρωματική κλήση για τις ανωτέρω ενημερότητες που να είχαν εκδοθεί κατά τον ως άνω χρόνο, η μη υποβολή από τον προσωρινό ανάδοχο των εν λόγω μη ζητηθέντων δικαιολογητικών δεν συνεπαγόταν αυτομάτως και άνευ ετέρου τον αποκλεισμό του από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, αλλά υποχρέωνε, κατ' αρχήν, την αναθέτουσα Αρχή να προβεί στην οφειλόμενη, κατά τα ανωτέρω, κλήση του προς συμπλήρωση των ελλειπόντων αυτών δικαιολογητικών. Συνεπώς στην υπό εξέταση περίπτωση παρέπεται με σαφήνεια ότι από τους όρους της διακήρυξης, συνδυαστικά ερμηνευόμενους, λαμβανομένης υπόψη και

της υποσημείωσης 80, προκύπτει ότι απαιτείτο η υποβολή, ως δικαιολογητικών κατακύρωσης, πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας τόσο κατά το χρόνο της υποβολής της προσφοράς όσο και κατά το χρόνο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

17. Επειδή, δέσμια αρμοδιότητα υπάρχει όταν το διοικητικό όργανο, εφόσον διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου πραγματικές ή νομικές προϋποθέσεις για την εφαρμογή τους, είναι υποχρεωμένο να εκδώσει διοικητική πράξη που περιέχει ορισμένη ατομική ρύθμιση, την οποία προκαθορίζουν οι κανόνες αυτοί (βλ. Επαμεινώνδα Π. Σπηλιωτόπουλο, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 15η έκδ., αριθμ. 148, σελ. 138). Στην περίπτωση της δέσμιας αρμοδιότητας, ο κανόνας δικαίου υποδεικνύει στη Διοίκηση κατά τρόπο επιτακτικό τη συμπεριφορά που πρέπει να υιοθετήσει και δεν της αφήνει περιθώρια εκτίμησης (βλ. ΣτΕ 286/2012) περιέχοντας πλήρες και λεπτομερές πραγματικό και τις σαφείς και συγκεκριμένες έννομες συνέπειες που αυτό επιφέρει (βλ. ΣτΕ 4720/2012). Συναφώς στις διαγωνιστικές διαδικασίες την ευθύνη προσκόμισης των δικαιολογητικών φέρει αποκλειστικώς ο συμμετέχων ο οποίος οφείλει να δείχνει εύλογο ενδιαφέρον για την υπόθεσή του (ΔΕφΑθ 53/2010). Από την επισκόπηση του φακέλου προκύπτει ότι η προσφεύγουσα, στα δικαιολογητικά κατακύρωσης τα οποία υπέβαλε δεν περιλαμβάνονταν ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα. Επομένως, δεν αμφισβητείται ως προς τα ανωτέρω πραγματικά περιστατικά ότι δεν υπέβαλε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης τόσο φορολογική όσο και ασφαλιστική ενημερότητα που να ισχύουν και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της και τούτο ανεξαρτήτως εάν πράγματι ήταν ασφαλιστικά και φορολογικά ενήμερη. Επίσης, βάσει του άρθρου 3.2 της διακήρυξης, που αποτυπώνει τη ρύθμιση του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με το Ν.4605/2016, η αναθέτουσα αρχή δεν όφειλε να χορηγήσει προθεσμία προσκόμισης των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης (ΔΕφΘεσ 47/2020), συνεπώς, ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας είναι αβάσιμος. Συνεπώς σε συνέχεια των

ανωτέρω, από την επισκόπηση του φακέλου προκύπτει ότι ορθώς κατά δεσμία αρμοδιότητα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας και ο συγκεκριμένος λόγος προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

18. Επειδή, όπως έχει κριθεί (ΔΕφΘεσ 47/2020 σκ. 9) «*Ειδικότερα, ο περιλαμβανόμενος στο άρθρο 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, φαίνεται να 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. 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 αφενός υφίσταται σχετικό πεδίο προς συμπλήρωση με σαφή υπόδειξη αναφοράς των στοιχείων πρόσβασης σε τεκμηρίωση που διατίθεται ηλεκτρονικά (Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, Α. Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, Γενικές πληροφορίες, στοιχ. ε), αφετέρου 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 «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. ...» .*

19. Επειδή, εν συνεχεία της ανωτέρω σκέψης με τον υπό β' λόγο της προσφυγής προβάλλεται ότι η αναθέτουσα όφειλε να αναζητήσει τα δικαιολογητικά που αφορούν την φορολογική και ασφαλιστική του ικανότητα

από την εθνική βάση δεδομένων που έχει δηλώσει στο ΤΕΥΔ του. Ο εν θέματι λόγος κρίνεται ως αβάσιμος, σύμφωνα και με τα ανωτέρω κριθέντα διότι η προσφεύγουσα στο υποβληθέν εκ μέρους της ΤΕΥΔ (σελ. 10 – Μέρος ΙΙΙ, Τμήμα Β υπό 1) δεν έχει δηλώσει ηλεκτρονική διεύθυνση εθνικής βάσης δεδομένων, όπως απαιτείται βάσει του άρθρου 2.2.9.2. Α της διακήρυξης και του άρθρου 79 του Ν.4412/2016, ενώ η ως άνω μη δήλωση δεν καλύπτεται από την συγκατάθεση που δίδει ο διαγωνιζόμενος στο Τμήμα VI (τελικές δηλώσεις του ΤΕΥΔ), όπως αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα). Συνεπώς ο συγκεκριμένος λόγος κρίνεται ως αβάσιμος.

20. Επειδή, ως προς τον λόγο που αφορά την κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής κρίνονται τα κάτωθι. Η προσφεύγουσα παραδεκτώς στρέφεται κατά αυτής ζητώντας την ακύρωση της εφόσον αυτή συνιστά διοικητική κύρωση, επαγόμενη οικονομική βλάβη και επομένως έννομες συνέπειες εις βάρος οικονομικού φορέα, που επιβάλλεται κατ' αυτού στο πλαίσιο διαδικασίας ανάθεσης δημοσίας σύμβασης λόγω της επέλευσης συγκεκριμένων εκ του νόμου και της διακήρυξης προϋποθέσεων (ΣτΕ ΕΑ 608/2007, ΔΕφΠατρ Α7/2018 και Ν29/2016). Επομένως, η απόφαση περί κατάπτωσης εγγυητικής επιστολής συμμετοχής συνιστά εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας, η οποία εκδίδεται επί απορρίψεως της προσφοράς ενός οικονομικού φορέα σε διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης. Τούτο προκύπτει και από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 72, 73, 75, 79, 103 και 104 του Ν. 4412/2016 σύμφωνα με τις οποίες η κατάπτωση της εγγύησης συμμετοχής συνέχεια αναγκαία είτε με αποκλεισμό του οικονομικού φορέα από τη διαγωνιστική διαδικασία λόγω πλημμελειών της προσφοράς του σε σχέση με τους όρους της διακήρυξης, είτε με την εκ μέρους του αποχώρηση από τη διαδικασία (με απόσυρση της προσφοράς του ή με μη προσέλευση προς υπογραφή της σύμβασης), άρα και πάλι τον αποκλεισμό του από αυτήν. Επομένως, η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής διαγωνιζομένου συνιστά πράξη του προσυμβατικού σταδίου, ήτοι της διαγωνιστικής διαδικασίας που προηγείται της σύναψης σύμβασης και ως εκ τούτου εφαρμοστέες τυγχάνουν, πλέον, και υπό το ισχύον δίκαιο οι διατάξεις του Βιβλίου ΙV Ν.

4412/2016, συμπεριλαμβανομένων των άρθρων 346 και 360 επ. Ν. 4412/2016 περί άσκησης προδικαστικής προσφυγής ενώπιον της ΑΕΠΠ (πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ 608/2007 και 186/2011). Άλλωστε, όπως προκύπτει από τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 παρ.1 του Ν. 4412/2016, το δικαίωμα άσκησης προδικαστικής προσφυγής επιφυλάσσεται όχι μόνο υπέρ όποιου έχει, ήτοι διατηρεί ενεργό δικαίωμα συμμετοχής και επιδίωξης ανάθεσης του συμβατικού αντικειμένου, αλλά και υπέρ όποιου είχε τέτοιο συμφέρον (βλ. και όμοια διατύπωση στο προϊσχύσαν άρθρο 2 Ν. 3886/2010 περί προσωρινής δικαστικής προστασίας, προϋπόθεση για την οποία και υπό τις αυτές προϋποθέσεις ήταν η άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατ' άρθρο 4 του ως άνω νόμου).. Υπό τα δεδομένα ταύτα, παραδεκτώς προσβάλλεται η απόφαση της αναθέτουσας αρχής περί κατάπτωσης της εγγύησης συμμετοχής της προσφεύγουσας με την υπό κρίση προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ (βλ. ΑΕΠΠ 675/2018).

21. Επειδή, εν συνεχεία έχει κριθεί (ΔΕΦΑΘ 209/2018) ότι *«Από τα ανωτέρω εκτεθέντα αυτοτελώς και συνδυαστικά ερμηνευόμενα προκύπτει ότι από τη στιγμή που η υπόψη εταιρεία δεν προέβη στην προσήκουσα υποβολή των δικαιολογητικών μειοδότη απαιτείται η κήρυξη της ως έκπτωτης από την ανάθεση της υπόψη εκτελεστικής σύμβασης καθώς και η μερική κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης της Συμφωνίας Πλαίσιο, που είχε καταθέσει, κατά το μέρος που αφορά στο τρέχον συμβατικό έτος (2018)»*. Κατά συνέπεια στην εν θέματι περίπτωση η αναθέτουσα αρχή κατά τρόπο μη σύνομο προχώρησε σε κατάπτωση ποσού μεγαλύτερου από αυτό που αντιστοιχούσε στην απόρριψη της εν θέματι προσφοράς και συνεχδοχικά την κατάπτωση της εγγυητικής, ενώ όφειλε να την περιορίσει αποκλειστικά στο ποσό που αντιστοιχούσε στο Τμήμα Δ. Συνεπώς, δεδομένου ότι κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας, σύμφωνα με την παράγραφο 3.2, και 2.2.9.2 της διακήρυξης του διαγωνισμού σε συνδυασμό με την υποσημείωση 80 (σελ. 21 διακήρυξης) που ορίζει ρητά ότι *«Λαμβανομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι*

οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά, τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι. Τα εν λόγω πιστοποιητικά υποβάλλονται μαζί με τα υπόλοιπα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 22 από τον προσωρινό ανάδοχο, μέσω του υποσυστήματος, στον φάκελο «δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου» δεδομένης της απόρριψης της προσφοράς στο προκείμενο στάδιο καταπίπτει το αναλογούν ποσό της εγγύησης (βλ. αρ. 2.2.2.3.) η προσβαλλόμενη τυγχάνει ακυρωτέα κατά το μέρος που δι' αυτής αποφασίστηκε η κατάπτωση μεγαλύτερου ποσού από το ποσό των 500 ευρώ που αντιστοιχούσε στο Τμήμα Δ. Συνεπώς παρέπεται ότι η αναθέτουσα αρχή κατά τρόπο μη σύννομο προχώρησε στην κατάπτωση ποσού της εγγυητικής μεγαλύτερου κατά (671,20) εξακόσια εβδομήντα ένα ευρώ και είκοσι λεπτών το οποίο προκύπτει από την αφαίρεση του ποσού των 500 ευρώ που νομίμως κατέπεσε από το συνολικό ποσό των 1.171,20 ευρώ που πράγματι κατέπεσε. Εξάλλου, η δυνατότητα μερικής κατάπτωσης, προβλέπεται ρητώς στο σώμα της εγγυητικής επιστολής βάσει των οικείων προτύπων. Ειδικότερα, εμπεριέχεται η φράση «Το παραπάνω ποσό τηρείται στη διάθεσή σας και θα καταβληθεί ολικά ή μερικά...[...]».

22. Επειδή απαραδέκτως στρέφεται κατά του πρακτικού Π-8 το οποίο ως έχον γνωμοδοτικό χαρακτήρα στερείται εκτελεστότητας (ΕΑ ΣΤΕ 519/2009).

23. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή.

24. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο ύψους 600,00 € που κατέβαλε η προσφεύγουσα.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη μόνο κατά το μέρος του ύψους της κατάπτωσης της εγγυητικής επιστολής ήτοι κατά το υπερβάλλον ποσό των

Αριθμός Απόφασης: 605 /2020

(671,20) εξακόσια εβδομήντα ένα ευρώ και είκοσι λεπτών, σύμφωνα με τα κριθέντα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου με κωδικό, ύψους 600 € στην προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 7 Μαΐου 2020 και εκδόθηκε στις 27 Μαΐου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Ευαγγελία Μιχολίτση

Φωτεινή Μαραντίδου