

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 18 Ιουλίου 2019, με την εξής σύνθεση:  
Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή –Εισηγήτρια  
και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει α) την με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) -Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.) 802/01.07.2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», η οποία εδρεύει στην ..... αριθ. .... και β) την με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) -Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.) 745/20-06-2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στην ....., οδός ..... αριθ. ...., οι οποίες συνεξετάζονται λόγω συνάφειας. Οι εν λόγω προσφυγές ασκήθηκαν στο πλαίσιο διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με την με αριθ.: ...../2019-04-01 (α/α στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ....) διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής «Δήμος Σπάρτης», με την οποία προκηρύχθηκε ανοικτός δημόσιος, ηλεκτρονικός διαγωνισμός με χρήση της πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, με σφραγισμένες προσφορές, με κριτήριο τη χαμηλότερη τιμή ανά είδος, με αντικείμενο την «Προμήθεια λαμπτήρων και ηλεκτρολογικού υλικού .....». Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 114.400,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%. Αμφότερες οι ανωτέρω προσφυγές ασκούνται κατά της με αριθ. 103/11.6.2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του ....., με την οποία εγκρίθηκε το από 10.5.2019 1ο πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού Διαγωνισμού και αξιολόγησης προσφορών, κατά το σκέλος αυτής με το οποίο κρίθηκε τεχνικά μη αποδεκτή η προσφορά έκαστης των ανωτέρω εταιρειών.

## **Αριθμός απόφασης: 808, 809 / 2019**

Με τις ανωτέρω Προδικαστικές Προσφυγές τους αμφότερες οι προσφεύγουσες επιδιώκουν την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω υπό στοιχείο α' προσφυγής καταβλήθηκε το παράβολο για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)», ποσού 600,00€ (με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου .....), που αποτελεί το κατώτερο ποσό νομίμου παραβόλου κι έχει υπολογιστεί δυνάμει της εκτιμώμενης αξίας των τμημάτων της σύμβασης (είδη με α/α 1,2, 3,4), στο πλαίσιο των οποίων ασκείται η υπό κρίση προσφυγή. Επίσης, η υπό στοιχείο β' προσφεύγουσα κατέβαλε το παράβολο για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)», ποσού 600,00€ (με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου .....), που αποτελεί το κατώτερο ποσό νομίμου παραβόλου κι έχει υπολογιστεί δυνάμει της εκτιμώμενης αξίας των τμημάτων της σύμβασης (είδη με α/α 3,4), στο πλαίσιο των οποίων ασκείται η υπό κρίση προσφυγή.

2. Επειδή, αμφότερες οι υπό κρίση Προσφυγές ασκήθηκαν με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, περιέχουν δε τα κατά Νόμον ουσιώδη στοιχεία και συνεπώς παραδεκτως άγονται προς εξέταση ενώπιον της ΑΕΠΠ.

3. Επειδή, η ανωτέρω προσφυγή υπό στοιχεία α' έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 α' του Π.Δ. 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 α' του Ν.4412/2016, δεδομένου ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 18-06-2019 μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Η δε προσφεύγουσα άσκησε την υπό κρίση προσφυγή στις 28-06-2019, ήτοι

### **Αριθμός απόφασης: 808, 809 / 2019**

επομένως εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την γνώση της προσβαλλομένης. Επίσης, η ανωτέρω προσφυγή υπό στοιχεία β' έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 α' του Π.Δ. 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 α' του Ν.4412/2016, δεδομένου ότι η προσβαλλομένη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 18-06-2019 μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Η δε προσφεύγουσα άσκησε την υπό κρίση προσφυγή στις 20-06-2019, ήτοι επομένως εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την γνώση της προσβαλλομένης.

4. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκούνται οι εν λόγω Προσφυγές είναι καθ' ύλην αρμόδια για την εξέταση τους, βάσει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν.4412/2016, η οποία ανέρχεται σε ποσό 92.258,06€ πλέον Φ.Π.Α. 24%. Επιπροσθέτως, παραδεκτώς ασκούνται ενώπιον της ΑΕΠΠ βάσει του αντικειμένου της (προμήθεια), της ημερομηνίας δημοσίευσης (01-04-2019) στο ΚΗΜΔΗΣ ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π. κατ' αρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του από το άρθρο 43 παρ. 4 του Ν.4487/2017 (ΦΕΚ Α' 116).

5. Επειδή, με τις ανωτέρω προσφυγές τους αμφότερες οι προσφεύγουσες ισχυρίζονται ότι παρανόμως και πλημμελώς αιτιολογημένα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την τεχνική προσφορά τους με την αιτιολογία ότι τα τεχνικά εγχειρίδια με τα χαρακτηριστικά των προσφερομένων ειδών κατατέθηκαν ως απλά φωτοαντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων, συνοδευόμενα από την υπεύθυνη δήλωση που προβλέπει το άρθρο 92 του Ν. 4412/2016, αντί επικυρωθέντων, ενώ, κατά τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής, θα έπρεπε να υποβληθούν με τη μορφή που καθορίζει το άρθρο 1, παρ. 2 του Ν.4250/2014 (επικύρωση από δικηγόρο).

## **Αριθμός απόφασης: 808, 809 / 2019**

6. Επειδή, αμφότερες οι προσφεύγουσες έχουν έννομο συμφέρον στην άσκηση της υπό κρίση προσφυγής καθώς συμμετέχουν στον υπό κρίση διαγωνισμό κι έκαστη από αυτές επιδιώκει ν' αναδειχθεί η ίδια ανάδοχος της προμήθειας σε περίπτωση που γίνει δεκτή η προσφυγή της.

7. Επειδή, επί της ανωτέρω υπό στοιχείο α' προσφυγής η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ της με αριθ.πρωτ.13786/05-07-2019 απόψεις της. Επίσης, επί της ανωτέρω υπό στοιχείο β' προσφυγής απέστειλε τις με αριθ. πρωτ. 12755/26-06-2019 απόψεις της. Οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής και στις δύο περιπτώσεις είναι ταυτόσημες κατά περιεχόμενο.

8. Επειδή, με την υπ' αριθ. .... διακήρυξη διαγωνισμού, η οποία δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 01-04-2019 (..... 2019-04-010, ο Δήμος Σπάρτης προκήρυξε δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας με τίτλο: «Προμήθεια λαμπτήρων και ηλεκτρολογικού υλικού .....». Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 29-04-2019, η οποία παρατάθηκε κατά μία ημέρα, ήτοι για την 30<sup>η</sup>-04-2019, κατόπιν σχετικής απόφασης της αναθέτουσας αρχής. Σύμφωνα με το άρθρο 1.5. της διακήρυξης ημερομηνία κατάθεσης των εντύπων δικαιολογητικών των συμμετεχόντων φορέων ορίστηκε η 06-05-2019. Η ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ήταν η 10<sup>η</sup>-05-2019.

9. Επειδή, με την προσβαλλόμενη 103/11.6.2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του ..... εγκρίθηκε το από 10.5.2019 1ο πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού Διαγωνισμού και αξιολόγησης προσφορών για την επιλογή αναδόχου για την υλοποίηση της προμήθειας με τίτλο «Προμήθεια λαμπτήρων και ηλεκτρολογικού υλικού .....», απορρίφθηκαν, μεταξύ άλλων, οι προσφορές των ανωτέρω προσφευγουσών εταιρειών.

10. Επειδή, σύμφωνα με την προσβαλλόμενη η προσφορά της ανωτέρω, υπό στοιχείο α' προσφεύγουσας, απορρίφθηκε με την κάτωθι

### **Αριθμός απόφασης: 808, 809 / 2019**

αιτιολογία: «Τα τεχνικά εγχειρίδια με τα χαρακτηριστικά των προσφερομένων ειδών (Α/Α: 1,2,3,4) κατατέθηκαν ως απλά φωτοαντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων αντί επικυρωθέντων, ενώ θα έπρεπε να υποβληθούν όπως ορίζει το άρθρο 1, παραγρ. 2 του Ν.4250/2014 (επικύρωση από δικηγόρο). Σχετική και η αριθ. 89/2017 Απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (6ο Κλιμάκιο). Ως συνέπεια των παραπάνω η Επιτροπή δεν κάνει αποδεκτά τα υποβληθέντα φυλλάδια – εγχειρίδια με τα τεχνικά χαρακτηριστικά αδυνατεί ως εκ τούτου να προβεί στην τεχνική αξιολόγηση και απορρίπτει την προσφορά για τα είδη με Α/Α: 1,2,3,4 ΑΠΟΤΕΛΕΣΜΑ: Η ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΑΠΟΡΡΙΠΤΕΤΑΙ ΣΤΟ ΣΥΝΟΛΟ ΤΗΣ». Περαιτέρω, η προσφορά της ανωτέρω υπό στοιχείο β' προσφεύγουσας απορρίφθηκε με όμοια αιτιολογία και συγκεκριμένα: «Τα τεχνικά εγχειρίδια με τα χαρακτηριστικά των προσφερομένων ειδών (Α/Α: 3,4) κατατέθηκαν ως απλά φωτοαντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων αντί επικυρωθέντων, ενώ θα έπρεπε να υποβληθούν με τη μορφή που καθορίζει το άρθρο 1, παραγρ. 2 του Ν.4250/2014 (επικύρωση από δικηγόρο). Σχετική και η αριθ. 89/2017 Απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (6ο Κλιμάκιο) Ως συνέπεια των παραπάνω η Επιτροπή δεν κάνει αποδεκτά τα υποβληθέντα φυλλάδια – εγχειρίδια με τα τεχνικά χαρακτηριστικά, αδυνατεί ως εκ τούτου να προβεί στην αξιολόγηση και απορρίπτει την προσφορά για τα είδη με Α/Α: 3,4 ΑΠΟΤΕΛΕΣΜΑ: Η ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΑΠΟΡΡΙΠΤΕΤΑΙ ΣΤΟ ΣΥΝΟΛΟ ΤΗΣ».

11. Επειδή, σύμφωνα με τον όρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης :«Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο «Τεχνικές Προδιαγραφές-Απαιτήσεις Υλικών», του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό

### **Αριθμός απόφασης: 808, 809 / 2019**

μορφή εργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν.».

12. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 1.4 της διακήρυξης σχετικά με το θεσμικό πλαίσιο που διέπει αυτήν: «Η ανάθεση και εκτέλεση της σύμβασης διέπεται από την κείμενη νομοθεσία και τις κατ' εξουσιοδότηση αυτής εκδοθείσες κανονιστικές πράξεις, όπως ισχύουν και ιδίως: - του ν. 4412/2016 (Α' 147) "Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)».

13. Επειδή, με το άρθρο 43 παρ.8β` του Ν.4605/2019,ΦΕΚ Α 52/01.04.2019 προστέθηκε παράγραφος 8 στο άρθρο 92 του Ν.4412/2016, σύμφωνα με την οποία: «8. Στις περιπτώσεις που με την αίτηση συμμετοχής ή την προσφορά υποβάλλονται ιδιωτικά έγγραφα, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α` 94) είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή έως και δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών.».

Σύμφωνα με το άρθρο 108 του Ν.4605/2019 « Έναρξη ισχύος»: «Η ισχύς του παρόντος νόμου αρχίζει από τη δημοσίευσή του στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του». Εν συνεχεία δε, η τελευταία φράση της εν λόγω παραγράφου αντικαταστάθηκε ως εξής: «(και η οποία φέρει υπογραφή) μετά την έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης» με το άρθρο 56 περ.4 Ν.4609/2019,ΦΕΚ Α 67/03.05.2019.

14. Επειδή, όπως προκύπτει από την αιτιολογική έκθεση του άρθρου 43 του Ν. 4605/2019 «...σε αντιστοιχία με τις προβλέψεις της παραγράφου 7, παρέχεται η δυνατότητα αντικατάστασης της επικύρωσης των ιδιωτικών εγγράφων με υπεύθυνη δήλωση σχετικά με τη βεβαίωση των στοιχείων της προσφοράς, με στόχο τη μείωση του διοικητικού φόρτου, τη διευκόλυνση συμμετοχής, την αποφυγή άσκοπων αποκλεισμών, με απώτερο στόχο την ανάπτυξη του ανταγωνισμού...». Με την εν λόγω διάταξη, ναι μεν

### **Αριθμός απόφασης: 808, 809 / 2019**

εξακολουθεί να βρίσκεται εν ισχύ ο Ν. 4250/2014 που επικαλείται στο σκεπτικό της η προσβαλλόμενη, ωστόσο απλοποιούνται οι διαδικασίες που αφορούν στην υποβολή των ιδιωτικών εγγράφων, αφού επανέρχεται η δυνατότητα που υπήρχε προ του Ν. 4250/2014, δηλαδή η αντικατάσταση της επικύρωσης με την ταυτόχρονη υποβολή υπεύθυνης δήλωσης σχετικά με την εγκυρότητα των στοιχείων. Η πρόβλεψη αυτή είναι σύμφωνη και με το ΔΕΕ υπό το πρίσμα της αποφυγής όρων που επιβαρύνουν αδικαιολόγητα τους οικονομικούς φορείς σε σχέση με ό,τι είναι πραγματικά αναγκαίο «προς αποτροπή της νοθεύσεως του ανταγωνισμού και προς διασφάλιση της τηρήσεως των αρχών της διαφάνειας, της απαγορεύσεως των διακρίσεων καθώς και της ίσης μεταχειρίσεως στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων.», δυνάμει και της αρχής της αναλογικότητας, που αποτελεί γενική αρχή του δικαίου της Ένωσης (ΔΕΕ, υπόθεση C-46/15 της 7ης Ιουλίου 2016, *Ambisig-Ambientee Sistemas de Informação Geográfica SA κατά AICPAssociação de Industriais do Concelho de Pombal*).

14. Επειδή, περαιτέρω, στο θεσμικό πλαίσιο της υπό κρίση διακήρυξης (άρθρο 1.4.) προβλέπεται και η εφαρμογή του Ν. 4250/2014, σύμφωνα με τον οποίο: «άρθρο 1 [...] ομοίως υποβάλλονται και γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά ευκρινή φωτοαντίγραφα από αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων, τα οποία έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο[...]». Επίσης, στο άρθρο 2.4. της διακήρυξης προβλέπεται ότι: «[...]Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείων τύπου .pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής. [...]Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με

### **Αριθμός απόφασης: 808, 809 / 2019**

τον ν. 4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι ενδεικτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων».

16. Επειδή, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης η υπό στοιχείο α' προσφεύγουσα υπέβαλε απλά φωτοαντίγραφα των τεχνικών εγχειριδίων συνοδευόμενα από την από 25-4-2019 υπεύθυνη δήλωση ψηφιακά υπογεγραμμένη από το νόμιμο εκπρόσωπό της κο. .... με την οποία βεβαιώνεται η ακρίβεια των προσκομιζόμενων δικαιολογητικών, αποδεικτικών στοιχείων και άλλων εγγράφων ([...]Έλαβα γνώση της Διακήρυξης και των παραρτημάτων αυτής, το σύνολο των οποίων αποδέχομαι πλήρως και ανεπιφύλακτα, ότι τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά, αποδεικτικά στοιχεία και άλλα έγγραφα στον παρόντα Διαγωνισμό είναι αληθή ως προς το περιεχόμενό τους[...]).

17. Επειδή, από τα όσα ανωτέρω εκτέθηκαν υπό σκέψεις 12 - 14 προκύπτει ότι η τροποποίηση του άρθρου 92 του Ν. 4412/2016 με την προσθήκη της παραγράφου 8 και η εισαγωγή νέας ρύθμισης επιτάσσει τα ιδιωτικά έγγραφα που συνοδεύουν την προσφορά να γίνονται αποδεκτά είτε υποβάλλονται κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94) είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, καταλαμβάνει δε η ως άνω ρύθμιση την υπό κρίση διακήρυξη, η οποία δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την ίδια ακριβώς ημεροχρονολογία δημοσίευσης του Νόμου στο ΦΕΚ (βλ. σκέψεις 8 και 13). Σε κάθε δε περίπτωση η ανωτέρω ρύθμιση καταλαμβάνει τον χρόνο υποβολής, όπως και τον χρόνο αξιολόγησης των υποβληθεισών προσφορών. Η εφαρμογή της ανωτέρω ρύθμισης δεν αναιρεί την κατά τα λοιπά εφαρμογή του Ν.4250/2014 σε άλλα θέματα που αφορούν την διακήρυξη και για ζητήματα που δεν καταλαμβάνονται από την

### **Αριθμός απόφασης: 808, 809 / 2019**

ανωτέρω τροποποίηση. Συνεπώς, οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής και ιδίως ότι η χρονική σύμπτωση της δημοσίευσης του Νόμου και της διακήρυξης συνεπάγεται ότι οι τροποποιήσεις που αυτός εισήγαγε στον τρόπο υποβολής των ιδιωτικών εγγράφων δεν εφαρμόζονται εν προκειμένω καθώς δεν έχουν αναδρομική ισχύ τυγχάνουν απορριπτέοι. Σημειώνεται ότι η επικαλούμενη από την αναθέτουσα αρχή απόφαση με αριθ. 87/2017 της ΑΕΠΠ και το εκεί σκεπτικό δεν μπορεί να εφαρμοστεί στην υπό κρίση περίπτωση που, αφενός μεν διαφέρει ως προς τα πραγματικά περιστατικά κι, αφετέρου καταλαμβάνεται από άλλο νομοθετικό καθεστώς. Σημειώνεται επιπλέον ότι κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της προσφεύγουσας (25-04-2019-καταληκτική ημερομηνία 30-04-2019) η τελευταία φράση της παραγράφου 8 του άρθρου 92 του Ν.4412/2016, ίσχυε ως εξής: «[...] εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή έως και δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών[...]». Μεταγενέστερα, η εν λόγω φράση διαγράφηκε και αντικαταστάθηκε ως εξής: «[...]και η οποία φέρει υπογραφή μετά την έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης» (άρθρο 56 περ.4 Ν.4609/2019,ΦΕΚ Α 67/03.05.2019). Συνεπώς, η εν λόγω υπεύθυνη δήλωση, τόσο με το καθεστώς που ίσχυε πριν την τροποποίηση που εισήγαγε ο Ν.4609/2015, ο οποίος τυγχάνει εν προκειμένω εφαρμογής, είτε μετά, έχει υποβληθεί νομότυπα και τα τεχνικά εγχειρίδια που υποβλήθηκαν καθ' αυτόν τον τρόπο θα πρέπει να γίνουν δεκτά.

18. Επειδή, ομοίως, σε σχέση με όσα έγιναν δεκτά από την αμέσως προηγούμενη σκέψη, από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι και η υπό στοιχείο β' προσφεύγουσα νομίμως και σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης, κατέθεσε τα τεχνικά εγχειρίδια με τα τεχνικά χαρακτηριστικά των προσφερόμενων ειδών για τα προς προμήθεια ήδη με α/α 3, 4 σε απλά φωτοαντίγραφα, συνοδευόμενα με την από 26 Απριλίου 2019 υπεύθυνη δήλωση που υπογράφεται από τον κο ....., νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρείας, στην οποία δηλώνεται ευθέως και με σαφήνεια ότι όλα τα αναγραφόμενα στοιχεία στον φάκελο

### **Αριθμός απόφασης: 808, 809 / 2019**

προσφορά της εταιρείας ταυτίζονται με τα στοιχεία των τεχνικών φυλλαδίων (Prospectus) και πιστοποιητικών της κατασκευάστριας εταιρείας και ότι όλα τα στοιχεία της προσφοράς που έχει υποβάλει στο πλαίσιο του διαγωνισμού είναι ακριβή. Η εν λόγω υπεύθυνη δήλωση υπογράφεται σε χρονικό διάστημα μικρότερο των 10 ημερών από την υποβολή της προσφοράς εκ μέρους της εταιρείας και συνεπώς είναι επίκαιρη, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 92 παρ. 8 του Ν. 4412/2016, όπως ίσχυε κατά το χρόνο δημοσίευσης της διακήρυξης και υποβολής της προσφοράς.

19. Επειδή, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι για τον ίδιο λόγο που απορρίφθηκε η προσφορά της νυν προσφεύγουσας και με την ίδια ακριβώς αιτιολογία, απέρριψε τρεις ακόμη προσφορές, μεταξύ των οποίων είναι και αυτή της ανωτέρω υπό στοιχείο β' προσφεύγουσας και περαιτέρω ότι οι υπόλοιποι συμμετέχοντες υπέβαλαν τα ιδιωτικά έγγραφα, σύμφωνα με όσα ορίζονται στον Ν. 4250/2014, δηλαδή σε φωτοαντίγραφα εγγράφων επικυρωμένων από δικηγόρο, τυγχάνει, ομοίως, απορριπτέος. Τούτο δε διότι αφενός μεν το γεγονός ότι οι λοιποί συμμετέχοντες υπέβαλαν τα δικαιολογητικά τους σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν.4250/2014 είναι εξίσου νόμιμο με την υποβολή τους κατά τον τρόπο που επέλεξαν οι νυν προσφεύγουσας, αφού το άρθρο 92 παρ. 8 του Ν.4412/2016 προβλέπει ως απολύτως νόμιμους και δυνατούς και τους δύο τρόπους (βλ. τη χρήση του διαζευκτικού «είτε [...] είτε») κι, επιπλέον, η επίκληση της αρχής της ίσης μεταχείρισης ελέγχεται στο πλαίσιο τήρησης της νομιμότητας και όχι υπό καθεστώς παραβίασης της κείμενης νομοθεσίας.

20. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω αμφότερες οι προσφυγές θα πρέπει να γίνουν δεκτές.

21. Επειδή, κατόπιν της προηγούμενης σκέψης θα πρέπει να διαταχθεί η επιστροφή των καταβληθέντων παραβόλων στις προσφεύγουσες.

**Για τους λόγους αυτούς**

**Αριθμός απόφασης: 808, 809 / 2019**

Δέχεται τις προσφυγές.

Ακυρώνει την προσβαλλομένη με αριθ. 103/11.6.2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του ....., με την οποία εγκρίθηκε το από 10.5.2019 1ο πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού Διαγωνισμού και αξιολόγησης προσφορών, κατά το σκέλος αυτής με το οποίο κρίθηκε τεχνικά μη αποδεκτή η προσφορά έκαστης των προσφευγουσών εταιρειών, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Διατάσσει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου ποσού 600,00 Ευρώ με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου ....., στην υπό στοιχείο α' προσφεύγουσα και του καταβληθέντος παραβόλου ποσού 600,00 Ευρώ με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου ..... στην υπό στοιχείο β' προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 18 Ιουλίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 25 Ιουλίου 2019.

**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Μαρία Κων. Μανδράκη**

**Ελένη Κασίκα**