

**Η**

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

**8ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 11 Οκτωβρίου 2018 με την εξής σύνθεση:  
Χρήστος Σώκος Πρόεδρος και Εισηγητής, Ιωάννης Κίτσος, Ιωάννα Θεμελή,  
Μέλη.

Για να εξετάσει την από 06.09.2018 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης  
(Γ.Α.Κ.) – Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)  
901/10.09.2018 Προδικαστική Προσφυγή της προσφεύγουσας με την  
επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της «...» [εφεξής αναθέτουσα αρχή].

Με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται την  
χορήγηση αναστολής εκτέλεσης της διαγωνιστικής διαδικασίας που  
διενεργείται δυνάμει της υπ' αριθμ. ... Διακήρυξης Σύμβασης, με αντικείμενο  
την «Προμήθεια ειδών βρεφικών τροφών, ελαιολάδου, ειδών κρεοπωλείου,  
ειδών παντοπωλείου και βασικής υλικής συνδρομής για το επιχειρησιακό  
πρόγραμμα (Ε.Π.) επισιτιστικής και βασικής υλικής δομής (ΤΕΒΑ) στην ...»  
και την λήψη προσωρινών μέτρων κατά την έννοια του άρθρου 366 παρ.1 του  
Ν.4412/2016 και του άρθρου 15 παρ.1 του ΠΔ 39/2017, χωρίς ωστόσο να  
περιλαμβάνεται στο κείμενο της υπό κρίση προσφυγής σαφές και  
συγκεκριμένο αίτημα για την προδικαστική προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης Προδικαστικής Προσφυγής  
προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί αντίστοιχα, το

## **Αριθμός απόφασης: 908/2018**

ηλεκτρονικό παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου με κωδικό ..., ποσού ευρώ οκτακοσίων εξήντα και είκοσι δύο λεπτών (€860,22), σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64).

2. Επειδή, η αιτούσα άσκησε την Προδικαστική Προσφυγή της κάνοντας χρήση του τυποποιημένου εντύπου της ΑΕΠΠ, όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

3. Επειδή η ΑΕΠΠ είναι καθ' ύλην αρμόδια βάσει της προϋπολογιζόμενης αξίας ποσού €172.042,88 (πλέον ΦΠΑ) σύμφωνα με την Διακήρυξη του Διαγωνισμού, όπως ορίζεται στα άρθρα 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017 και 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

4. Επειδή, η Προδικαστική Προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, μέσω ανάρτησής της στο ΕΣΗΔΗΣ στις 07.09.2018, καθόσον κατατέθηκε εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Π.Δ. 39/2017, ήτοι εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στην προσφεύγουσα, η οποία έγινε μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ την 28.08.2018.

5. Επειδή η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στις 18.09.2018 στην Α.Ε.Π.Π. τις υπ' αριθμ. πρωτ. 1104203/18.09.2018 Απόψεις της επί της κρινόμενης Προδικαστικής Προσφυγής, σύμφωνα με τις οποίες θεωρεί αβάσιμους τους ισχυρισμούς της αιτούσας.

6. Επειδή, η αιτούσα, στρεφόμενη κατά της επίμαχης Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας ..., ασκεί την Προδικαστική Προσφυγή με άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον (ΣΤΕ (Γ' Τμήμα) 328/2011, ΕΑ 213/2011, (Δ' Τμήμα, 7μελής) 2166/2003, (Ε' Τμήμα) 414/2002, Ολομ. 280/1996), καθώς, συμμετείχε στον επίμαχο Διαγωνισμό και πλέον μετά την έκδοση της ως άνω Απόφασης με την οποία δεν αξιολογήθηκε

η οικονομική προσφορά της, υφίσταται βλάβη όπως απαιτείται από τις διατάξεις των άρθρων 360 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 Π.Δ. 39/2017.

## **Αριθμός απόφασης: 908/2018**

7. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 824/2018 Διακήρυξη που εξέδωσε η Περιφερειακή Ενότητα ... της Περιφέρειας ..., σύμφωνα με τον Ν. 4412/2016 ΒΙΒΛΙΟ Ι (άρθρα 1-221) και με τη χρήση της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, αποσκοπούσε στη διενέργεια ανοιχτού Διαγωνισμού άνω των ορίων (άρθρα 5, 27 και 36 Ν. 4412/2016), συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης €419.995,11 άνευ ΦΠΑ 24% και με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής, για την επιλογή ιδιώτη αναδόχου για την προμήθεια των ειδών που αναφέρονται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α' της Διακήρυξης, ορίζοντας η Διακήρυξη πως οι προσφέροντες οφείλουν να υποβάλλουν ηλεκτρονικά τις προσφορές τους στον αντίστοιχο συστημικό διαγωνισμό και ότι προσφορές γίνονται δεκτές είτε για ένα Τμήμα (είδος), είτε για το σύνολο αυτών (Τμημάτων – Ειδών). Καταληκτική ημερομηνία υποβολής των ηλεκτρονικών Προσφορών ορίστηκε η 12.06.2018.

8. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Περαιτέρω, ενόψει των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας, κάθε διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνο τα αξιούμενα από την Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για την επιχειρηματική συμμετοχή του σε αυτόν, ώστε να μην είναι καταρχήν νόμιμος ο αποκλεισμός διαγωνιζομένου από τη σε εξέλιξη διαδικασία, για τον λόγο ότι δεν προσκόμισε δικαιολογητικά συμμετοχής διαφορετικά ή πρόσθετα από τα ρητώς αξιούμενα (ΣΤΕ 53, 18, 19/2011, 3703/2010, 1329,1616, 1619/2008). Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητείτο πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε

## **Αριθμός απόφασης: 908/2018**

αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

9. Επειδή, επί του σταδίου της ηλεκτρονικής αποσφράγισης των Προσφορών, δυνάμει του από 18.06.2018 Πρακτικού Α΄ που συνέταξε η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού του άρθρου 221 παρ. 1 Ν. 4412/2016 προκύπτει, πως στον συγκεκριμένο Διαγωνισμό συμμετείχαν συνολικά δεκαπέντε (15) εταιρείες, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα. Εν συνεχεία ακολούθησε ο έλεγχος των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς, ο οποίος ολοκληρώθηκε στις 06.07.2018 και έγιναν δεκτές οι προσφορές δεκατριών (13) εταιρειών ενώ απερρίφθησαν οι εξ' ολοκλήρου οι προσφορές της προσφεύγουσας και της εταιρείας «...». Με την απόφαση 2071/2018 εγκρίθηκε το Πρακτικό Α΄. Στη συνέχεια, επί του Β΄ Σταδίου της αποσφράγισης των Οικονομικών Προσφορών η Επιτροπή Διαγωνισμού, με το από 20.07.2018 Πρακτικό Β΄, η Επιτροπή σύγκρινε τις συνολικές τιμές που προσέφεραν οι εταιρείες, κατατάσσοντας, με βάση τον αντίστοιχο Πίνακα, ως προσωρινές αναδόχους την καθεμία μειοδότηρα ανά τμήμα. Με την ίδια ως άνω απόφαση 2071/2018 εγκρίθηκε και το Πρακτικό Β΄, με το οποίο δεν αξιολογήθηκε η οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας.

10. Επειδή, σύμφωνα με το διέπον την επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία νομοθετικό πλαίσιο, ορίζεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016: Α) Άρθρο 18 «*Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων(άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)*»: «*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*». Β) Άρθρο 71 «*Γενικές αρχές (άρθρο 56 παρ. 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)*»: *Οι συμβάσεις ανατίθενται βάσει των κριτηρίων που καθορίζονται στα άρθρα 86 έως 89 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 ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος και στα έγγραφα της σύμβασης, λαμβανομένου υπόψη, κατά*

## Αριθμός απόφασης: 908/2018

περίπτωση, του άρθρου 57, β) η προσφορά προέρχεται από προσφέροντα ο οποίος δεν αποκλείεται από τη συμμετοχή δυνάμει των άρθρων 73 και 74 και πληροί τα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75 έως 77, και, κατά περίπτωση, τους κανόνες και τα κριτήρια αμεροληψίας που αναφέρονται στο άρθρο 84. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να μην αναθέσουν τη σύμβαση στον προσφέροντα που υπέβαλε την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά όταν έχουν διαπιστώσει ότι η προσφορά δεν τηρεί τις ισχύουσες υποχρεώσεις, όπως αυτές προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18». Γ) Άρθρο 91 «Λόγοι απόρριψης προσφορών» παρ. 1 όπως τροποποιήθηκε: «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102. δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, αν τέτοια δεν επιτρέπεται ή, αν επιτρέπεται, δεν πληροί τις ελάχιστες απαιτήσεις των εγγράφων της σύμβασης. ε) Η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλει δύο ή περισσότερες προσφορές εκτός αν επιτρέπεται η υποβολή εναλλακτικής προσφοράς. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της περίπτωσης γ της παραγράφου 4 του άρθρου 73, και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων. στ) Προσφορά υπό αίρεση. ζ) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών στις περιπτώσεις α` και β` της παρ. 2 του άρθρου 95. η) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών ή γενικών υπηρεσιών, προσφορά η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, χωρίς αυτό να

## Αριθμός απόφασης: 908/2018

προβλέπεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή, εφόσον στα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται η κατάθεση δειγμάτων, η μη προσήκουσα κατάθεση τους».

11 .Επειδή, σύμφωνα με τη Διακήρυξη που διέπει τον κρίσιμο δημόσιο Διαγωνισμό προμήθειας αποτελώντας το κανονιστικό πλαίσιο αυτού και δεσμεύοντας τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους (ΣΤΕ ΕΑ: 16-17/2011, 348/2010 και 613/2009), οριζόταν στην παρ.1.5. περίπτωση β' (σελ.18) ότι: «Με την παρ. 13 του άρθρου 107 του Ν.4497/2017, προστέθηκε άρθρο 79Α στο Ν.4412/2016 ως εξής: «1.Κατά την υποβολή του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του άρθρου 79, είναι δυνατή, με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα η προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 73 για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. 2. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου, νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησής του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης». Επίσης στην παρ.1.6.Γ' της Διακήρυξης οριζόταν ότι: «Πρόσφατη Υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986, όπως εκάστοτε ισχύει, όπου θα δηλώνεται: - Ότι αποδέχεται ανεπιφύλακτα τους όρους της αρ.824/2018 διακήρυξης και ότι η προσφορά συντάχθηκε σύμφωνα με τους όρους της . - Η υποβαλλόμενη προσφορά καλύπτει το σύνολο της ποσότητας του κάθε είδους. -Τα στοιχεία που αναφέρονται στην προσφορά είναι αληθή και ακριβή. - Ότι παραιτούνται από κάθε δικαίωμα αποζημίωσής τους, για την οποιαδήποτε απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής του διαγωνισμού. - Ο χρόνος παράδοσης των ειδών ελευθέρων και έτοιμων προς χρήση σε χώρους που θα υποδείξει η αναθέτουσα αρχή. - Ότι θα προβεί σε αντικατάσταση των ειδών που τυχόν θα παρουσιάσουν ελαττώματα ή δεν θα πληρούν τις απαιτήσεις της παρούσας διακήρυξης. - Όλα τα υπό προμήθεια προϊόντα είναι Α' ποιότητας, προϊόντα εγκεκριμένων εταιριών

## Αριθμός απόφασης: 908/2018

ευρείας κατανάλωσης με τις ανάλογες πιστοποιήσεις της Ε.Ε. και σύμφωνα με τους όρους του Κώδικα Τροφίμων & Ποτών (Κ.Τ.Π). Η συσκευασία των υπό προμήθεια τροφίμων θα είναι κατάλληλη για τρόφιμα σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία. Η μεταφορά των προϊόντων πρέπει να πληροί τους όρους του Κ.Τ.Π και τις ισχύουσες υγειονομικές διατάξεις. - Ότι εγγυάται τη διατηρησιμότητα των προϊόντων για το χρόνο ελάχιστης διατηρησιμότητας που αναφέρεται στις επιμέρους Τεχνικές προδιαγραφές τουλάχιστον από την ημερομηνία παραλαβής τους. Δ. Οτιδήποτε άλλο προκύπτει από τις συνημμένες στο Παράρτημα της παρούσας προδιαγραφές του κάθε είδους (Υποχρεώσεις Προμηθευτών). Οι υπεύθυνες δηλώσεις υπογράφονται ηλεκτρονικά από τον προσφέροντα, φέρουν ημερομηνία εντός των τελευταίων 30 ημερολογιακών ημερών (άρθρο 3 του Ν. 4250/14. ΦΕΚ Α/74/26.3.14) προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών (σε περίπτωση που ο προσφέρων είναι νομικό πρόσωπο, οι υπεύθυνες δηλώσεις υποβάλλεται από τον νόμιμο εκπρόσωπό του) και δεν απαιτείται θεώρηση γνησίου υπογραφής. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του προσφέροντος στη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf και προσκομίζονται από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή, πλην των εγγράφων που φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή. Όπου απαιτούνται από τη Δ/ξη αρχεία pdf με ηλεκτρονική υπογραφή του υποψήφιου οικονομικού Φορέα (π.χ ΕΕΕΣ, ΥΠΕΥΘΥΝΕΣ ΔΗΛΩΣΕΙΣ. ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ. ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ κλπ) αυτά θα αναρτώνται μόνα τους δηλαδή ανά ένα ή με οποιονδήποτε άλλο τρόπο εξασφαλίζει την ηλεκτρονική υπογραφή σε κάθε ένα έγγραφο ξεχωριστά (όχι αρχείο εγγράφων όπου η ηλεκτρονική υπογραφή υπάρχει μόνο σε μία σελίδα), επί ποινή αποκλεισμού.» Επίσης στην παράγραφο 1.7 «Απορρίψη Προσφορών» οριζόταν ότι : «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 του Ν.4412/16 όπως ισχύουν ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται

## **Αριθμός απόφασης: 908/2018**

συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102 του Ν.4412/16. γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102 του Ν.4412/16. δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, ε) Η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλει δύο ή περισσότερες προσφορές για το ίδιο Τμήμα-είδος, στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων. στ) Προσφορά υπό αίρεση. ζ) Προσφορά η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής. η) Η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα διακήρυξη».

12. Επειδή η Προδικαστική Προσφυγή στερείται πλήρως και απολύτως σαφούς και συγκεκριμένου αιτήματος για τη χορήγηση προδικαστικής προστασίας από το κρίνον Κλιμάκιο, δεδομένου ότι κατ' αρχήν, προκαλώντας σύγχυση, η αιτούσα έχει παραλείψει ολοκληρωτικά να συμπληρώσει την παρ. 11 κατά την αρίθμηση του υποχρεωτικού τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017, στην οποία πρέπει να αναφέρεται ειδικά το αίτημα της Προσφυγής, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και περαιτέρω, δεν προκύπτει από κανένα σημείο της Προδικαστικής Προσφυγής κάποιο συγκεκριμένο αίτημα της αιτούσας.

13. Επειδή η Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να περιέχει, μεταξύ άλλων, με ποινή απαραδέκτου, ακριβή περιγραφή του αντικειμένου της διαφοράς και σαφώς καθορισμένο αίτημα. Η ακριβής περιγραφή του αντικειμένου της διαφοράς είναι συνυφασμένη με την υποβολή ορισμένου και όχι αόριστου αιτήματος για τη χορήγηση προδικαστικής προστασίας από το κρίνον Κλιμάκιο. Επομένως, όπως προκύπτει από τα ανωτέρω, η Προδικαστική Προσφυγή της αιτούσας, λόγω του ότι δεν περιέχει συγκεκριμένο αίτημα, ώστε να μπορεί να αξιολογηθεί και να κριθεί από τον αρμόδιο σχηματισμό της Α.Ε.Π.Π. το αιτητικό της είναι αόριστο καθιστάμενη έτσι απαράδεκτη (βλ. και ΑΕΠΠ 43/2017, 5/2018).

14. Επειδή, ανεξάρτητα από την προηγούμενη σκέψη, ακόμα και αν ήθελε υποτεθεί ότι συνάγεται συγκεκριμένο αίτημα της προσφεύγουσας για



## Αριθμός απόφασης: 908/2018

ακύρωση της υπ'αριθμ. 2071/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ..., με την οποία απερρίφθη εξ ολοκλήρου η προσφορά της προσφεύγουσας με την αιτιολογία ότι: «Στις υπεύθυνες δηλώσεις της Τεχνικής Προσφοράς υπογράφουν ως Νόμιμες Εκπρόσωποι της Εταιρείας οι : 1) ... και 2) η ..., οι οποίες δεν προκύπτει από το καταστατικό ότι νομιμοποιούνται, ενώ στο ΕΕΕΠ δηλώνεται ως νόμιμος εκπρόσωπος ο ...»,

η προσφεύγουσα με τον λόγο της προσφυγής της υποστηρίζει ότι: « δυνάμει του υπ'αριθμ. 485 Πρακτικού του ΔΣ της εταιρείας μας, με ημερομηνία 01/06/2018 το ΔΣ χορήγησε ειδική εξουσιοδότηση προς τον ..., προκειμένου να εκπροσωπήσει το νομικό πρόσωπο της εταιρείας μας σε όλα τα στάδια του συγκεκριμένου διαγωνισμού, να υποβάλει προσφορά και να υπογράψει οποιοδήποτε έγγραφο απαιτείται από τις διαδικασίες σε όλα τα στάδια του διαγωνισμού. Γίνεται δε μνεία, ότι το συγκεκριμένο πρακτικό προσκομίζεται στον φάκελό μας. Συνεπώς, ο ... νομιμοποιείτο ως νόμιμος εκπρόσωπος για το σύνολο των σχετιζομένων με τον συγκεκριμένο διαγωνισμό και ορθά ορίστηκε από την εταιρεία μας ως νόμιμος εκπρόσωπος στο ΕΕΕΠ.». Όντως, στην σελίδα 4 του ΕΕΕΠ που κατέθεσε η προσφεύγουσα αναγραφόταν ρητώς ότι ο εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα για τον σκοπό της διαδικασίας σύναψης της επίμαχης σύμβασης ήταν ο .... Επιπροσθέτως, σύμφωνα με την υπ'αριθμ. πρωτ.... Ανακοίνωση καταχώρησης στο Γ.Ε.Μ.Η. των στοιχείων της προσφεύγουσας δεν προκύπτει μεμονωμένη εκπροσώπηση της από την Πρόεδρο του Δ.Σ. ... και την Διευθύνουσα Σύμβουλο ..., όπου η πρώτη εξ αυτών υπέγραψε πέντε (5) υπεύθυνες δηλώσεις του Διαγωνισμού και η δεύτερη εξ αυτών υπέγραψε τις υπόλοιπες επτά (7). Επίσης, όπως συνομολογεί και η προσφεύγουσα, δυνάμει του άρθρου 18 παρ.1 του Ν.2190/1920, η ανώνυμος εταιρεία εκπροσωπείται από το Διοικητικό Συμβούλιο αυτής ενεργούντος συλλογικώς. Επομένως δεν χωρεί μεμονωμένη εκπροσώπηση από μέλος του Δ.Σ. της ανώνυμης εταιρείας χωρίς να έχει παραχωρηθεί προς τούτο συγκεκριμένη εξουσιοδότηση με απόφαση του Δ.Σ. Όσον αφορά στην αιτίαση της προσφεύγουσας για διευκρινήσεις ή συμπληρώσεις στα δικαιολογητικά συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς σύμφωνα με το άρθρο 102 του Ν.4412/2016, ορθώς δεν της δόθηκε η δυνατότητα αυτή καθώς αφορά σε νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά και δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση

**Αριθμός απόφασης: 908/2018**

δικαιολογητικών ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της Διακήρυξης, όπως θα ήταν εν προκειμένω η υποβολή νέου ΕΕΕΣ με περισσότερα ονόματα εκπροσώπησης ή η αντικατάσταση των υπεύθυνων δηλώσεων με υπογραφή του .... Συνεπώς πρέπει να απορριφθεί ο μοναδικός λόγος της προδικαστικής προσφυγής της αιτούσας.

15. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

16. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρα 363 παρ. 5 Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 Κανονισμού).

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος Παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 11 Οκτωβρίου 2018 και εκδόθηκε στις 30 Οκτωβρίου 2018.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Χρήστος Σώκος**

**Αικατερίνη Παπαδοπούλου**