

**Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**6<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 13 Ιανουαρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Ειρήνη Αψοκάρδου Μέλη.

Για να εξετάσει την από 5.12.2019 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1493/6.12.2019 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «... ΟΕ» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στις ..., επί της οδού ..., αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Δήμου ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμόν 787/26.11.2019 απόφασης περί έγκρισης του υπ' αριθμόν 226064/19.11.2019 Πρακτικού ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού και κατακύρωσης των αποτελεσμάτων αυτού (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατά του πρώτου παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...ΟΕ» (εφεξής ο «πρώτος παρεμβαίνων»), που εδρεύει στο ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα και

Κατά του δεύτερου παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...ΕΕ» (εφεξής ο «δεύτερος παρεμβαίνων»), που εδρεύει στην ..., επί των οδών ...αριθμ. ...και ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που απορρίπτεται η προσφορά του και να αποκλειστούν οι προσφορές του πρώτου και δεύτερου παρεμβαίνοντος.

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

Με τις παρεμβάσεις τους οι παρεμβαίνοντες επιδιώκουν την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαργαρίτα Κανάβα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής του προσφεύγοντος έχει καταβληθεί παράβολο ποσού 1.100,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 6.12.2019 πληρωμή στην ΤΡΑΠΕΖΑ ΠΕΙΡΑΙΩΣ και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο υπερβαίνει κατά 151,43 ευρώ το απαιτούμενο από τις διατάξεις των άρθρων 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, καθώς αυτό υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της εκτιμώμενης αξίας των τμημάτων της σύμβασης για τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή. Επομένως, επί του ποσού των 189.714,55 ευρώ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) που αποτελεί την εκτιμώμενη αξία των τμημάτων της σύμβασης για τα οποία ασκείται η προσφυγή, ήτοι για τα είδη με α/α 3-9, 11-13, 15, 17-20, 23, 25, 27, 30, 32, 33, 40-46, 48-65, 68-83, 85-88, 91-95, 97-125, 132-137, 139-154, 156-166, 168-179, 206, 209-210, 212-213, 216-221, 223-224, 226-232, 235-244, το νόμιμο παράβολο ανέρχεται σε 948,57 ευρώ. Συνεπώς, το ανωτέρω παράβολο, κατά το υπερβάλλον μέρος του (151,43 ευρώ) πρέπει να επιστραφεί στον προσφεύγοντα, ανεξάρτητα με την έκβαση της προσφυγής του.

2. Επειδή με την υπ' αριθμόν ...Διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αντικείμενο «Προμήθεια φαρμάκων, φαρμακευτικού υλικού και φαρμακευτικών ειδών για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών του Δήμου ...και των νομικών προσώπων του για δύο έτη», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, προϋπολογισμού 247.095,18 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Η σύμβαση υποδιαιρείται σε διακόσια σαράντα

### **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

τέσσερα τμήματα (είδη), ενώ προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα τμήματα (είδη).

3. Επειδή η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 18.06.2019 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το δε το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 20.6.2019 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ....

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει 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.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 5.12.2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 27.11.2019, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την αναθέτουσα αυθημερόν 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.

6. Επειδή ο προσφεύγων έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, καθώς έχει συμμετάσχει στον διαγωνισμό, έχει αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος για τα τμήματα 6, 7, 15, 18, 19, 20, 41, 45, 50, 51, 53, 54, 55, 58, 59, 60, 68, 71, 76, 78, 79, 80, 81, 82, 85, 91, 92, 93, 95, 97, 100, 102, 103, 111, 112, 114, 115, 117, 123, 140, 141, 145, 146, 163, 164, 173, 174, 212, 213, 223, 224 και, επομένως, εύλογα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που δεν κατακυρώνεται η σύμβαση σε αυτόν για τα ως άνω τμήματα. Σύμφωνα, δε, με τα προσφάτως κριθέντα (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 408/2018) η διαπλαστική ενέργεια της

### **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

ακυρωτικής απόφασης της ΑΕΠΠ αποτελεί μία από τις κύριες συνέπειες αυτής και επενεργεί *erga omnes* σε αναδραμόντα χρόνο και, ως εκ του διαπλαστικού της χαρακτήρα, ενεργεί υπέρ και κατά πάντων. Η ακυρωθείσα πράξη θεωρείται ως μηδέποτε εκδοθείσα και κατ' αυτόν τον τρόπο επαναφέρεται αυτοδικαίως η πραγματική και νομική κατάσταση που υπήρχε πριν από την έκδοσή της. Με τη διαπλαστική απόφαση συντελείται η μεταβολή μιας έννομης σχέσης, δημιουργείται μια νέα νομική κατάσταση, το, δε, γεγονός της συντελεσθείσας αυτής νομικής μεταβολής πρέπει, κατά νομοθετική βούληση, να αναγνωρισθεί ως γεγονός αναμφισβήτητο. Το αναγνωριστικό-διαγνωστικό αυτό πόρισμα της ακυρωτικής απόφασης ανευρίσκεται στις αιτιολογίες της απόφασης και μάλιστα αποτελεί «προδικαστικό ζήτημα» του κυρίου ζητήματος, που είναι η ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης. Ως εκ τούτου, με βάση τα κριθέντα στην απόφαση ΕΑ ΣτΕ 408/2018 σε περίπτωση, που με απόφαση της ΑΕΠΠ ακυρωθεί η απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος, χωρεί η μετ' εννόμου συμφέροντος προβολή εκ μέρους του προσφεύγοντος και νόμιμη εξέταση εκ μέρους της ΑΕΠΠ των λόγων που βάλλουν κατά της συμμετοχής του έτερου συμμετέχοντος, χωρίς να απαιτείται να εκδοθεί νέα απόφαση της αναθέτουσας αρχής σε συμμόρφωση προς την απόφαση αυτή.

Ωστόσο, σχετικά με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος περί απόρριψης των προσφορών των παρεμβαινόντων οι οποίες κρίθηκαν αποδεκτές με την προσβαλλόμενη απόφαση, αναφορικά αφενός μεν για τα τμήματα του διαγωνισμού στα οποία συμμετείχε ο προσφεύγων και κατατάχθηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας μετά τους παρεμβαίνοντες, τον πρώτο ή τον δεύτερο κατά περίπτωση, ήτοι για τα τμήματα 3, 4, 5, 8, 9, 11, 12, 13, 17, 23, 25, 27, 30, 32, 33, 34, 40, 42, 43, 44, 46, 48, 49, 52, 56, 61, 62, 63, 64, 65, 69, 70, 72, 73, 74, 75, 77, 83, 86, 87, 94, 98, 99, 101, 104, 105, 106, 109, 113, 116, 121, 122, 125, 132, 139, 144, 147, 152, 153, 154, 157, 158, 162, 165, 166, 170, 171, 177, 178, 179, 209, 210, 211, 219, 220, 235 και 240 αφετέρου δε για τα τμήματα για τα οποία αναδείχτηκε τρίτος σε σειρά μειοδοσίας μετά τους παρεμβαίνοντες ήτοι για τα τμήματα 108, 110, 119, 143,

### **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

150, 156, 159, 161, 172, 175, 232, 237 και 243 κατά τα μέχρι προσφάτως κριθέντα από τη νομολογία, διαγωνιζόμενος ο οποίος νομίμως αποκλείεται - λαμβάνοντας υπόψη και τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα - από διαγωνισμό δεν έχει, καταρχήν, έννομο συμφέρον να αμφισβητήσει τη νομιμότητα της συμμετοχής άλλου διαγωνιζόμενου, καθόσον με τον αποκλεισμό του καθίσταται, ως προς το διαγωνισμό αυτό, τρίτος (βλ. Ε.Α. ΣΤΕ 301/2011, 748/2010, 1317/2009, ΣΤΕ 2817/2008, 1450/2007 και 666/2006). Κατ' εξαίρεση, όμως, και προς διασφάλιση της αρχής του ενιαίου μέτρου κρίσης, η οποία αποτελεί ειδικότερη έκφραση των αρχών της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας που διέπουν το δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων, με έννομο συμφέρον προβάλλει ισχυρισμούς αναφερόμενους αποκλειστικώς στην αποδοχή της συμμετοχής άλλου διαγωνιζόμενου, παρά τη συνδρομή λόγου αποκλεισμού ίδιου με εκείνον που απετέλεσε την αιτιολογία αποκλεισμού του (πρβλ. Ε.Α. ΣΤΕ 174/2016, 44/2014, 106/2013, 380/2012, 671/2011, 1156, 329/2010, 246/2009 274/2012 και) (πρβλ. Φ. Αρναούτογλου, *Η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων του ν. 3886/2010*, 2η έκδοση, Νομική Βιβλιοθήκη, 2013, παρ. 141 σελ. 100 και παρ. 368 σελ. 230).

Περαιτέρω, η ύπαρξη του άμεσου εννόμου συμφέροντος εξετάζεται όταν η διοικητική πράξη δεν απευθύνεται ευθέως προς τον αιτούντα δημιουργώντας για αυτόν συγκεκριμένες έννομες συνέπειες, από τον σύνδεσμο που υπάρχει μεταξύ των εννόμων αποτελεσμάτων των επερχομένων από την προσβαλλόμενη διοικητική πράξη και του περιεχομένου μιας συγκεκριμένης νομικής καταστάσεως ή ιδιότητας στην οποία βρίσκεται ή την οποία έχει και επικαλείται ο αιτών (ΣΕ 3353/2013 Ολομ., 2856/1985Ολομ., 2160/2014, 1615/2008, 5041/1997). Κατά πάγια νομολογία, προβάλλονται χωρίς έννομο συμφέρον λόγοι, όταν η αποδοχή τους σε κάθε περίπτωση δεν άγει στην υπέρ του αιτούντος κατακύρωση του αποτελέσματος του ένδικου διαγωνισμού (ΣΤΕ 4307/2011, ΕΑ ΣΤΕ 206/2011, 436/2011 και 324/2006). Ενόψει των ανωτέρω, ως προς είδη με α/α 40, 48, 49, 57, 61, 62, 88, 107, 124, 130, 131, 136, 137, 142, 148, 149, 151, 160, 168, 169, 176, 206, 216, 217, 218, 221, 226, 228, 236, 238, 239, 241, 242 και

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

244 για τα οποία οι παρεμβαίνοντες έχουν υποβάλει προσφορά αλλά όχι ο προσφεύγων, σε περίπτωση ευδοκίμησης της προσφυγής του ως προς την απόρριψη των προσφορών των παρεμβαίνόντων δεν θα ανακηρυχθεί αυτός προσωρινός ανάδοχος. Ως εκ τούτου, ο προσφεύγων στερείται εννόμου συμφέροντος να προσβάλλει την απόφαση περί αποδοχής της προσφοράς των παρεμβαίνόντων ως προς τα ως άνω είδη καθώς, τυχόν βασιμότητά της προσφυγής δεν θα έχει ως αναγκαία συνέπεια την κατακύρωση του αποτελέσματος των εν λόγω τμημάτων του διαγωνισμού στον προσφεύγοντα.

7. Επειδή την 5.12.2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στους συμμετέχοντες στη διαγωνιστική διαδικασία, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή με την υπ' αριθμό 1877/2019 Πράξη της Προέδρου του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή ο πρώτος παρεμβαίνων κατέθεσε στις 9.12.2019, ήτοι εμπροθέσμως, στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού, την με αριθμ. ΑΕΠΠ ΠΑΡ 1294/2019 παρέμβασή του, ο οποίος θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του κρίθηκε αποδεκτή και αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος και, ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης, ως προς την αποδοχή της προσφοράς του.

10. Επειδή ο δεύτερος παρεμβαίνων κατέθεσε στις 17.12.2019 στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού, την με αριθμ. ΑΕΠΠ ΠΑΡ 1351/2019 παρέμβασή του. Ωστόσο, δεδομένου ότι σύμφωνα με τα εκτεθέντα υπό σκέψη 7 η προδικαστική προσφυγή κοινοποιήθηκε σε αυτόν την 5.12.2019, γεγονός το οποίο ο δεύτερος παρεμβαίνων δεν αμφισβητεί καθώς αναφέρει ότι έλαβε γνώση της προσφυγής την 5.12.2019, η εν λόγω παρέμβαση έχει ασκηθεί εκπροθέσμως, ήτοι μετά το πέρας της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας και, ως εκ τούτου, θα πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

11. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις 9.12.2019, απέστειλε τις απόψεις της επί της προδικαστικής προσφυγής στην ΑΕΠΠ, μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου οι οποίες κοινοποιήθηκαν μέσω της «Επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στον προσφεύγοντα στις 24.12.2019.

12. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

13. Επειδή στον εν θέματι διαγωνισμό, συμμετείχαν τέσσερις οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων ο προσφεύγων, ο πρώτος και ο δεύτερος παρεμβαίνων, οι οποίοι υπέβαλαν τις με αριθμό συστήματος 141949, 141762 και 144534 προσφορές τους αντίστοιχα. Σύμφωνα με την υπ' αριθμόν 492/17.09.2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής ο προσφεύγων ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος για τα τμήματα 6, 7, 15, 18, 19, 20, 41, 45, 50, 51, 53, 54, 55, 58, 59, 60, 68, 71, 76, 78, 79, 80, 81, 82, 85, 91, 92, 93, 95, 97, 100, 102, 103, 111, 112, 114, 115, 117, 123, 140, 141, 145, 146, 163, 164, 173, 174, 212, 213, 223, 224, ο πρώτος παρεμβαίνων για τα τμήματα 3, 4, 5, 8, 9, 11, 12, 13, 17, 23, 25, 27, 30, 32, 33, 34, 40, 42, 43, 44, 46, 48, 49, 52, 56, 57, 61, 62, 63, 64, 65, 69, 70, 72, 73, 74, 75, 77, 83, 86, 87, 88, 94, 98, 99, 101, 104, 105, 106, 107, 108, 110, 124, 136, 137, 139, 142, 144, 147, 148, 149, 150, 151, 157, 165, 166, 168, 169, 170, 171, 176, 177, 178, 179, 220, 226, 227, 232, 235, 241, 242, 244 και ο δεύτερος παρεμβαίνων για τα τμήματα 109, 113, 116, 118, 119, 120, 121, 122, 125, 133, 134, 135, 143, 152, 153, 154, 156, 158, 159, 160, 161, 162, 172, 175, 206, 209, 210, 22, 216, 217, 218, 219, 221, 228, 229, 230, 231, 236, 237, 238, 239, 240, και 243. Κατόπιν δε υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης με το με αριθμ. πρωτ. 226064/19.11.2019 Πρακτικό η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε αφενός μεν την απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος και την κατάπτωση της εγγυητικής του επιστολής διότι δεν κατατέθηκε η εκτύπωση από την ηλεκτρονική πλατφόρμα της ΑΑΔΕ της καρτέλας Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης σύμφωνα με τον όρο 2.2.9.2. Β.1.β της διακήρυξης αφετέρου δε την αποδοχή των δικαιολογητικών

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

κατακύρωσης των παρεμβαινόντων. Με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίθηκε το προαναφερθέν Πρακτικό.

14. Επειδή ο προσφεύγων με την υπό εξέταση προσφυγή του υποστηρίζει ότι :« [...]Μέρος 1ο: Σχετικά με το δικαιολογητικό «εκτύπωση καρτέλας "Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης" στο taxisnet

A. Στην παράγραφο 2.2.9.2/B.1.β Αποδεικτικά μέσα της διακήρυξης αναφέρεται: «Ειδικότερα για τους οικονομικούς φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα, τα πιστοποιητικά ότι δεν τελούν υπό πτώχευση, πτωχευτικό συμβιβασμό ή υπό αναγκαστική διαχείριση ή ότι δεν έχουν υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης, εκδίδονται από το αρμόδιο πρωτοδικείου της έδρας του οικονομικού φορέα. Το πιστοποιητικό ότι το νομικό πρόσωπο δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με δικαστική απόφαση εκδίδεται από το αρμόδιο Πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα, το δε πιστοποιητικό ότι δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με απόφαση των εταίρων εκδίδεται από το Γ.Ε.Μ.Η., σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, ως κάθε φορά ισχύουν. Τα φυσικά πρόσωπα (ατομικές επιχειρήσεις) δεν προσκομίζουν πιστοποιητικό περί μη θέσεως σε εκκαθάριση. Η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (σημείωση: με εκτύπωση της καρτέλας "Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης", όπως αυτά εμφανίζονται στο taxisnet)»

Η εταιρεία μας «... ΟΕ» με ΑΦΜ ..., κατέθεσε τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης, εμπρόθεσμα, τόσο στον ηλεκτρονικό φάκελο «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΜΕΙΟΔΟΤΗ», όσο και στον φυσικό φάκελο στο πρωτόκολλο του δήμου όπως προβλεπόταν από τη διαδικασία. Μετά από τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, η επιτροπή αξιολόγησης διαπίστωσε ότι δεν καταθέσαμε από την ηλεκτρονική πλατφόρμα της ΑΑΔΕ την εκτύπωση της καρτέλας "Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης" στο taxisnet και αυτό αποτέλεσε για την επιτροπή, λόγο αποκλεισμού της εταιρεία μας από τη συνέχεια του διαγωνισμού. Θεωρούμε ότι, το συγκεκριμένο δικαιολογητικό, θα



## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

μπορούσε η επιτροπή αξιολόγησης να μας ζητήσει να το συμπληρώσουμε, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν.4412/2016 (Συμπλήρωση αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών, άρθρο 56 παρ. 3 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ), αφού η μη αναστολή της επιχειρηματικής δραστηριότητας στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο, καλύπτεται και με το παραπάνω από το υπ' αριθ. 909130.1319426/04-10-2019 Γενικό Πιστοποιητικό του ΓΕΜΗ το οποίο καταθέσαμε, καθώς και από τα πιστοποιητικά του πρωτοδικείου με ημερομηνίες έκδοσης 8/10/2019 και 10/10/2019 που επίσης καταθέσαμε. Για τα νομικά πρόσωπα η δήλωση της αναστολής της επιχειρηματικής δραστηριότητας στην αρμόδια ΔΟΥ (και επομένως η εμφάνιση της εταιρείας ως «ΕΝΕΡΓΗ» στην καρτέλα “Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης”) έπεται της δήλωσης στο ΓΕΜΗ, αφού η ίδια η ΔΟΥ ζητάει πρωτίστως την αναστολή της επιχειρηματικής δραστηριότητας στο ΓΕΜΗ. Μάλιστα, ως διαδικασία, δίνεται περιθώριο τριάντα ημερών από την ΔΟΥ, προκειμένου να δηλωθεί η αναστολή της επιχειρηματικής δραστηριότητας σε αυτήν, αφού προηγουμένως έχει δηλωθεί στο ΓΕΜΗ. Δηλαδή, μια εταιρεία μπορεί να έχει κάνει δήλωση αναστολής της επιχειρηματικής της δραστηριότητας στο ΓΕΜΗ και ταυτοχρόνως, επειδή δεν έχει παρέλθει το διάστημα των τριάντα ημερών, να εμφανίζεται ΕΝΕΡΓΗ στην καρτέλα “Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης” της ΔΟΥ με αποτέλεσμα την πιθανή παραπλάνηση της επιτροπής διαγωνισμού!

Στην διακήρυξη, στο άρθρο 2.2.3.4, αναφέρεται : «Αποκλείεται από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, προσφέρων οικονομικός φορέας σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: (α) εάν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18 του ν. 4412/2016, (β) εάν τελεί υπό πτώχευση ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης ή ειδικής εκκαθάρισης ή τελεί υπό αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή από το δικαστήριο ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία πτωχευτικού συμβιβασμού ή έχει αναστείλει τις επιχειρηματικές του δραστηριότητες ή εάν βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση προκύπτουσα από παρόμοια διαδικασία, προβλεπόμενη σε εθνικές διατάξεις νόμου. Η αναθέτουσα αρχή

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

μπορεί να μην αποκλείει έναν οικονομικό φορέα ο οποίος βρίσκεται σε μία εκ των καταστάσεων που αναφέρονται στην περίπτωση αυτή, υπό την προϋπόθεση ότι αποδεικνύει ότι ο εν λόγω φορέας είναι σε θέση να εκτελέσει τη σύμβαση, λαμβάνοντας υπόψη τις ισχύουσες διατάξεις και τα μέτρα για τη συνέχιση της επιχειρηματικής του λειτουργίας (υποσημ 47: Σχετική δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα περιλαμβάνεται στο ΕΕΕΣ (για τις συμβάσεις άνω των ορίων) ή στο Τ.Ε.Υ.Δ. (για τις συμβάσεις κάτω των ορίων), καθώς και τα μέσα απόδειξης του άρθρου 2.2.9.2).

Όπως προκύπτει από τα παραπάνω η επιτροπή διαγωνισμού μπορούσε να αναζητήσει το εν λόγω έγγραφο στην ηλεκτρονική πλατφόρμα της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων, καθώς στο ΕΕΕΣ, παρέχονται όλα τα στοιχεία μας καθώς και η συγκατάθεση μας, όπως ορίζει το ΕΕΕΣ, ώστε να προβεί σε αυτήν σε αυτήν την ενέργεια, και να ωφεληθεί η αναθέτουσα αρχή από την προσφορά μας, που είναι οικονομικότερη των άλλων συμμετεχόντων.

Κατά τη γνώμη μας, στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας είναι φυσικό πρόσωπο, ο μοναδικός τρόπος για να αποδείξει ότι δεν έχει αναστείλει την επιχειρηματική του δραστηριότητα, είναι η κατάθεση του εν λόγω εγγράφου, αφού δεν είναι εγγεγραμμένος στο ΓΕΜΗ. Για αυτό το λόγο και ο συντάξας της διακήρυξης, προκειμένου να εξασφαλίσει και από τα φυσικά πρόσωπα τη μη αναστολή των επιχειρηματικών τους δραστηριοτήτων, απαιτεί το συγκεκριμένο δικαιολογητικό.

Β. Η εταιρεία «...ΟΕ» με ΑΦΜ ...κατέθεσε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της, με τίτλο ηλεκτρονικού αρχείου «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ», εντός του ηλεκτρονικού φακέλου «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΜΕΙΟΔΟΤΗ» στις 10/10/2019. Ωστόσο, το αντίστοιχο έγγραφο για το οποίο αποκλείστηκε η δική μας εταιρεία, δηλαδή η εκτύπωση της καρτέλας "Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης", με ημερομηνία εκτύπωσης 10/10/2019, αφορά την εταιρεία με την επωνυμία «...ΙΚΕ» με ΑΦΜ ..., δηλαδή άλλης εταιρείας από αυτήν που κατέθετε προσφορά για το διαγωνισμό και κατά συνέπεια θα έπρεπε να αποκλειστεί από τη συνέχεια του διαγωνισμού.

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

Μέρος 2ο: Σχετικά με το χρόνο ισχύος των πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας: Σύμφωνα με το άρθρο της διακήρυξης 2.2.9.2 Αποδεικτικά Μέσα, παράγραφος Γ. Ισχύς αποδεικτικών μέσων διευκρινίζεται : (\*) Λόγω του συντόμου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και το χρόνο υποβολής των προσφορών σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 104 παρ. 1 του ν .4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι. Σύμφωνα με το υπ' αριθ. 2210/19-04-2019 έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ (με ΑΔΑ 66ΓΠΟΞΤΒ-Ζ9Κ) με θέμα: «Διευκρινίσεις ως προς το χρόνο έκδοσης και ισχύος των δικαιολογητικών που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο (δικαιολογητικών κατακύρωσης) κατόπιν δημοσίευσης του ν.4605/2016 στην παράγραφο Β4. αναφέρεται: «Σημειώνεται ... στο πλαίσιο αυτό: τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας δεν καλύπτουν το προγενέστερο της έκδοσης τους χρονικό διάστημα. Λόγω του συντόμου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος αυτών των πιστοποιητικών που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 104 παρ.1 του ν.4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι».

Η εταιρεία μας, ως δικαιολογητικά κατακύρωσης, εντός του ηλεκτρονικού φακέλου «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΜΕΙΟΔΟΤΗ» και του φυσικού φακέλου που κατατέθηκε στο πρωτόκολλο του Δήμου ..., κατέθεσε και εκείνα που καλύπτουν το χρόνο υποβολής της προσφοράς μας, τον Ιούλιο 2019, όπως ορίζεται από το άρθρο της διακήρυξης 2.2.9.2 Αποδεικτικά Μέσα , παράγραφος Γ. Ισχύς αποδεικτικών μέσων (πιστοποιητικά ασφαλιστικής – φορολογικής ενημερότητας, πιστοποιητικά ΓΕΜΗ-Πρωτοδικείου κλπ). Δε συνέβη όμως το ίδιο για την εταιρεία ...ΕΕ (ΑΦΜ ...) που δεν κατέθεσε φορολογική ενημερότητα που να καλύπτει και το χρόνο υποβολής της

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

προσφοράς της και κατά συνέπεια θα έπρεπε να αποκλειστεί από τη συνέχεια του διαγωνισμού».

15. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ισχυρίζεται αυτολεξεί ότι: « [...]Μέρος 1 : Σχετικά με το δικαιολογητικό εκτύπωση καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης» στο *taxisnet*

A: Αναφορικά με την επίκληση για το συγκεκριμένο δικαιολογητικό, διαπιστώνεται ότι δεν πληρούνται οι προϋποθέσεις του επιχειρήματος αυτού. Για τους λόγους ότι η κατά το άρθρο 102 Συμπλήρωση-Αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), συμπλήρωση ή διευκρίνιση αφορά σε δικαιολογητικά που έχουν ήδη υποβληθεί. Στην παράγραφο 2.2.9.2./B.1.β «Αποδεικτικά μέσα», ρητά αναφέρεται η προσκόμιση της εκτύπωσης της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης», όπως αυτά εμφανίζονται στο *taxisnet*. Επιπλέον κρίνεται αδύνατη η εκτύπωση του συγκεκριμένου δικαιολογητικού χωρίς την ύπαρξη της ηλεκτρονικής διαδρομής.

B: Αναφορικά με την εταιρεία «... ΟΕ», αφενός δεν είναι υποχρεωτική η υποβολή αυτού κατά το στάδιο «Αξιολόγησης Δικαιολογητικών-Τεχνικών Προσφορών» δεδομένου ότι υποβλήθηκε σε φυσικό αρχείο, (πρακτικό επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Διαγωνισμού από 29/7/2019 το οποίο επικυρώθηκε με την υπ' αριθμ. 492/17-9-2019 απόφαση οικονομικής επιτροπής) θεωρείται ότι εκ παραδρομής δεν υποβλήθηκε.

Μέρος 2 : Σχετικά με το χρόνο ισχύος των πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας

Το αίτημα γίνεται δεκτό ως προς το σκέλος αυτό για την εταιρεία ...ΕΕ»

16. Επειδή ο πρώτος παρεμβαίνων ισχυρίζεται τα κάτωθι: «[...] Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα της παρούσας διακήρυξης (Σχετικό 1) παράγραφο Β1β) «ΔΕΥΤΕΡΗ ΠΑΡΑΓΡΑΦΟΣ... Ειδικότερα για τους οικονομικούς φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα, τα πιστοποιητικά ότι δεν τελούν υπό πτώχευση, πτωχευτικό συμβιβασμό ή υπό αναγκαστική διαχείριση ή ότι δεν έχουν υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης, εκδίδονται από το αρμόδιο πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα. Το

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

πιστοποιητικό ότι το νομικό πρόσωπο δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με δικαστική απόφαση εκδίδεται από το αρμόδιο Πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα, το δε πιστοποιητικό ότι δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με απόφαση των εταίρων εκδίδεται από το Γ.Ε.Μ.Η., σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, ως κάθε φορά ισχύουν. Τα φυσικά πρόσωπα (ατομικές επιχειρήσεις) δεν προσκομίζουν πιστοποιητικό περί μη θέσεως σε εκκαθάριση. Η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων...»

Το φαρμακείο μας κατέθεσε κατά την υποβολή της προσφοράς μας, ορθώς και εν ισχύει τα αποδεικτικά έγγραφα για την απόδειξη της μη αναστολής της επιχειρηματικής δραστηριότητας στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ αλλά και στο πρωτόκολλο του Δήμου ...όπως ορίζεται από την παρούσα διακήρυξης ως εξής :

1. Πιστοποιητικά πρωτοδικείου (τελευταίου μήνα) (Σχετικό 2)
2. Γενικό Πιστοποιητικό από το ΓΕΜΗ (τελευταίου μήνα) (Σχετικό 3)
3. Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης της ΔΟΥ να εμφανίζεται ΕΝΕΡΓΗ (Σχετικό 4)

Σύμφωνα με το άρθρο 3.2. της παρούσας διακήρυξης (Σχετικό 1), το φαρμακείο μας με την επωνυμία «... ΟΕ» με ΑΦΜ ..., καταθέσαμε τα αντίστοιχα δικαιολογητικά κατά το στάδιο του προσωρινού μειοδότη όπως ορίζεται σε αυτό.

Και κατά το στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών προσωρινού μειοδότη κατατέθηκαν τα απαιτούμενα έγγραφα 1,2 (Σχετικό 5 και 6), ορθώς και εν ισχύει. Το έγγραφο 3 Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης της ΔΟΥ να εμφανίζεται ΕΝΕΡΓΗ (Σχετικό 7) προέρχεται από την εταιρεία μας με την επωνυμία «...ΙΚΕ» με ΑΦΜ : .... Η εν λόγω εταιρεία με την επωνυμία «... ΙΚΕ» με ΑΦΜ : ...και η εταιρεία μας με την επωνυμία «...ΟΕ» με ΑΦΜ ...έχουν κοινούς μετόχους σε μεγάλο ποσοστό, καταθέτουμε καταστατικό της εταιρείας (Σχετικό 8). Κατά το στάδιο της κατακύρωσης για το εν λόγω δικαιολογητικό κατατέθηκε

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

εκ παραδρομής το έγγραφο Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης της ΔΟΥ να εμφανίζεται ΕΝΕΡΓΗ (Σχετικό 7) λόγω μεγάλης μας συμμετοχής σε διαγωνισμούς δημοσίου και ιδιωτικού τομέα.

Το φαρμακείο μας με την επωνυμία «... ΟΕ» με ΑΦΜ ..., διαθέτει το ορθό έγγραφο στην ημερομηνία έκδοσης που ορίζεται στην παρ. 3.2 της παρούσας διακήρυξης (Σχετικό 1) και από το νόμο 4412/2016 δηλαδή μετά την ημερομηνία της πρόσκλησης δικαιολογητικών προσωρινού μειοδότη της 3.10.2019 με το Σχετικό με Θέμα: «Πρόσκληση Προϊσταμένης Αρχής (Οικονομική Επιτροπή) για προσκόμιση δικαιολογητικών κατακύρωσης του δημόσιου διεθνούς ανοιχτού διαγωνισμό με αντικείμενο «Προμήθεια φαρμάκων, φαρμακευτικού υλικού και φαρμακευτικών ειδών για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών του Δήμου ...και των νομικών προσώπων του για δύο έτη π.δ. 247.095,18€ με ΦΠΑ, με αριθμ. πρωτ. 16412/02-20-2019 9 (Σχετικό 9) και συγκεκριμένα με ημερομηνία έκδοσης εγγράφου από τη ΔΟΥ 9/10/2019 (Σχετικό 10) μια ημέρα πριν από την υποβολή των δικαιολογητικών προσωρινού μειοδότη από το φαρμακείο μας. Το φαρμακείο μας είναι προσωρινός ανάδοχος με τη χαμηλότερη τιμή, όπως ορίζεται από την απόφαση της οικονομικής επιτροπής με αριθμό 492/17-09-2019 (Σχετικό 11 και 12)».

17. Επειδή η παρ. 1 του άρθρου 18 του Ν. 4412/2016 ορίζει 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 του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. [...]».

18. Επειδή, το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης ....περιέχουν ιδίως : ....., ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων, [...]ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς».

19. Επειδή, το άρθρο 73 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « [...] 4. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης οποιονδήποτε οικονομικό φορέα σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: α) εάν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με κατάλληλα μέσα αθέτηση των ισχυουσών υποχρεώσεων που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18, β) εάν ο οικονομικός φορέας τελεί υπό πτώχευση ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης ή ειδικής εκκαθάρισης ή τελεί υπό αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή από το δικαστήριο ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία πτωχευτικού συμβιβασμού ή έχει αναστείλει τις επιχειρηματικές του δραστηριότητες ή εάν βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση προκύπτουσα από παρόμοια διαδικασία, προβλεπόμενη σε εθνικές διατάξεις νόμου, [...]5. Κατά παρέκκλιση από τα οριζόμενα στην περίπτωση β΄ της παρ. 4, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να μην αποκλείει έναν οικονομικό φορέα, ο οποίος βρίσκεται σε μια εκ των καταστάσεων που αναφέρονται στην παραπάνω περίπτωση, υπό την προϋπόθεση ότι η αναθέτουσα αρχή έχει αποδείξει ότι ο εν λόγω φορέας είναι σε θέση να εκτελέσει τη σύμβαση, λαμβάνοντας υπόψη τις ισχύουσες διατάξεις και τα μέτρα για τη συνέχιση της επιχειρηματικής του λειτουργίας, στην περίπτωση των καταστάσεων της περίπτωσης β΄ της παρ. 4. [...] Σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν οικονομικό φορέα, όταν αποδεικνύεται ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας βρίσκεται λόγω πράξεων ή παραλείψεων αυτού είτε πριν είτε κατά τη διάρκεια της διαδικασίας ανάθεσης, σε μία από τις περιπτώσεις της παρ. 4.».

20. Επειδή το άρθρο 79 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

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: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των [άρθρων 73 και 74](#) για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, [...] Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά. [...] Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, σύμφωνα με την παρ. 6, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης.[...]

21. Επειδή το άρθρο 80 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο [Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α΄](#), ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα [άρθρα 73 και 74](#) και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα [άρθρα 75 και 76](#). Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο [άρθρο 82](#). Όσον αφορά το [άρθρο 78](#), οι οικονομικοί φορείς μπορούν να στηρίζονται σε οποιοδήποτε κατάλληλο μέσο προκειμένου να αποδείξουν στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχουν τους αναγκαίους πόρους στη διάθεσή τους. 2. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως



## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο [άρθρο 73](#)[...] ,β) για τις [παραγράφους 2 και 4 περίπτωση β΄ του άρθρου 73](#), πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, [...]. Αν το κράτος-μέλος ή η εν λόγω χώρα δεν εκδίδει τέτοιου είδους έγγραφο ή πιστοποιητικό ή όπου το έγγραφο ή το πιστοποιητικό αυτό δεν καλύπτει όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην [παράγραφο 1](#), στις περιπτώσεις α΄ και β΄ της [παραγράφου 2](#) και στην [περίπτωση β΄ της παραγράφου 4](#) του άρθρου 73, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη - μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους - μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας. Οι αρμόδιες δημόσιες αρχές παρέχουν, όπου κρίνεται αναγκαίο, επίσημη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι δεν εκδίδονται τα έγγραφα ή τα πιστοποιητικά της παρούσας παρ. ή ότι τα έγγραφα αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1, στις περιπτώσεις α΄ και β΄ της παραγράφου 2 και στην περίπτωση β΄ της παραγράφου 4 του άρθρου 73. [...]

12. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο:

α) τα δικαιολογητικά που αφορούν την [παράγραφο 1 του άρθρου 73](#), την [περίπτωση γ΄ της παραγράφου 2 του άρθρου 73](#) και την [περίπτωση β΄ της παραγράφου 4 του άρθρου 73](#) εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, β) τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 73 εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί κατά τα οριζόμενα στην προηγούμενη περίπτωση, γ) τα δικαιολογητικά που αφορούν την [παράγραφο 2 του άρθρου 75](#), τα αποδεικτικά ισχύουσας εκπροσώπησης σε περίπτωση νομικών προσώπων, και τα πιστοποιητικά αρμόδιας αρχής σχετικά με την ονομαστικοποίηση των μετοχών σε περίπτωση ανωνύμων εταιρειών, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

ημέρες πριν από την υποβολή τους, δ) οι ένορκες βεβαιώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους και ε) οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών.[...].».

22. Επειδή το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «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.[...].».

23. Επειδή το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή ήσσοнос σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

24. Επειδή το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « 1. Πέραν των οριζόμενων στις [παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79](#) και στο [άρθρο 93](#), 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

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

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

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

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.

5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των [άρθρων 73](#) και [74](#) ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα [άρθρα 75, 76](#) και [77](#), 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.

6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2, και τη διαβίβαση του

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του [άρθρου 105](#). 7. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος».

25. Επειδή το άρθρο 104 του ν. 4412/2016 ορίζει 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 στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

27. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 «Δικαίωμα άσκησης προσφυγής» του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

*ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».*

28. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι:

*« [...]1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης*

*Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια φαρμάκων, φαρμακευτικού υλικού και φαρμακευτικών ειδών για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών του Δήμου ...και των νομικών προσώπων του. Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : 33690000-3 και 33600000-6 Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται σε διακόσια σαράντα τέσσερα (244) τμήματα. Ο Ενδεικτικός Προϋπολογισμός, οι τεχνικές προδιαγραφές καθώς και τα τμήματα (είδη) αναφέρονται αναλυτικά στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II*

*Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα τμήματα (είδη).*

*Η διάρκεια της /των συμβάσης/συμβάσεων ανέρχεται από την ημερομηνία υπογραφής, πρωτοκόλλησης και ανάρτησής της/τους στο ΚΗΜΔΗΣ. σε είκοσι τέσσερις (24) μήνες. Σελίδα 8 ...*

*Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 283.350,47 € συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ (προϋπολογισμός χωρίς Φ.Π.Α. : 243.165,67 €, Φ.Π.Α. : 40.204,79€).*

*Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II της παρούσας διακήρυξης. [...]*

*2.2.3.4. Αποκλείεται από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, προσφέρων οικονομικός φορέας σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: (α) εάν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18 του ν. 4412/201646 , (β) εάν τελεί υπό πτώχευση ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης ή ειδικής εκκαθάρισης ή τελεί υπό αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή από το δικαστήριο ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία πτωχευτικού συμβιβασμού ή έχει αναστείλει τις επιχειρηματικές του δραστηριότητες ή εάν βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση προκύπτουσα από παρόμοια διαδικασία, προβλεπόμενη σε εθνικές*

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

διατάξεις νόμου. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να μην αποκλείει έναν οικονομικό φορέα ο οποίος βρίσκεται σε μία εκ των καταστάσεων που αναφέρονται στην περίπτωση αυτή, υπό την προϋπόθεση ότι αποδεικνύει ότι ο εν λόγω φορέας είναι σε θέση να εκτελέσει τη σύμβαση, λαμβάνοντας υπόψη τις ισχύουσες διατάξεις και τα μέτρα για τη συνέχιση της επιχειρηματικής του λειτουργίας<sup>47</sup> , [...]

(σημ. 47 Σχετική δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα περιλαμβάνεται στο ΕΕΕΣ (για τις συμβάσεις άνω των ορίων) ή στο Τ.Ε.Υ.Δ. (για τις συμβάσεις κάτω των ορίων), καθώς και τα μέσα απόδειξης του άρθρου 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 στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 43 του ν. 4605/2019<sup>60</sup> .[...]

Β. 1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά [...]

Η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων<sup>67</sup> .

(Σημ<sup>67</sup> Με εκτύπωση της καρτέλας “Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης”, όπως αυτά εμφανίζονται στο [taxisnet](#))[...]

Γ. Ισχύς αποδεικτικών μέσων. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: α) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 1 του άρθρου 73 (ποινικό μητρώο), την περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 73 (πιστοποιητικό ΣΕΠΕ) και την περίπτωση β' της παραγράφου 4 του άρθρου 73 (πιστοποιητικά μη εκκαθάρισης, μη πτώχευσης κ.λ.π. ) εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, β) τα λοιπά



## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 73 (φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα) εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί κατά τα οριζόμενα στην προηγούμενη περίπτωση, γ) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 75 (πιστοποιητικό επιμελητηρίου-πιστοποιητικό μητρώου), τα αποδεικτικά ισχύουσας εκπροσώπησης σε περίπτωση νομικών προσώπων, και τα πιστοποιητικά αρμόδιας αρχής σχετικά με την ονομαστικοποίηση των μετοχών σε περίπτωση ανωνύμων εταιριών, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, δ) οι ένορκες βεβαιώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους και ε) υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών (άρθρο 80 παρ. 12 ν.4412/2016, όπως προστέθηκε με το άρθρο 43 παρ. 7 ν. 4605/2019) (\*) Λόγω του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος αυτών των πιστοποιητικών που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής των προσφορών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι.[...]

2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών: Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, [...]

### **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

#### **3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου**

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 δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής 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 εντός δέκα (10) ημερών, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται σε φυσικό αρχείο κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή και θα πρέπει να έχουν ισχύ κατά την ημερομηνία υποβολής της ηλεκτρονικής προσφοράς, όσο και μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης στον προσωρινό ανάδοχο κατά το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 ώστε να διασφαλίζεται το επίκαιρο των καταστάσεων που βεβαιώνουν, σύμφωνα με το υπ'αριθμ. 5035/28-9-2018 έγγραφο της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων. 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 υποβάλλει εντός της ανωτέρω προθεσμίας 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

## **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

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 (άρθρο 103 παρ. 2 ν. 4412/2016 όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 43 παρ. 12 ν. 4605/2019). 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 Ε.Ε.Ε.Σ., 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 Ε.Ε.Ε.Σ. 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. 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

### **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4 -2.2.8 της παρούσας διακήρυξης, η διαδικασία ματαιώνεται. Όλα τα δικαιολογητικά θα πρέπει να έχουν ισχύ τόσο κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς όσο και μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης στον προσωρινό ανάδοχο κατά το άρθρο 103 του ν.4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 43 ν.4605/2019, ώστε να διασφαλίζεται το επίκαιρο των καταστάσεων που βεβαιώνουν σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 5035/28-09-2018 έγγραφο της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού την Επιτροπή του Διαγωνισμού στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 12 του άρθρου 43 ν.4605/2019 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 [...]».

29. 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 (Ολ ΣΤΕ 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).

30. 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,

### **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

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).

32. 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, *Universale-*

### **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

Bau, 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).

33. 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, ΣΤΕ 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 αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

34. Επειδή σε συνέχεια των ως άνω σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχής της τυπικότητας, είχε κριθεί κατά το προγενέστερο θεσμικό καθεστώς ότι όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Απόφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ, δε, μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού.

35. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (βλ. ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (βλ. ΔΕΕ, απόφαση της 18ης

### **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

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).

36. Επειδή 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 ακυρότητας 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.

37. Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «*με ποινή αποκλεισμού...*», «*με ποινή απαραδέκτου...*», «*οι συμμετέχοντες πρέπει...*» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

38. Επειδή, οι δυνητικοί λόγοι αποκλεισμού αποτελούν στοιχείο κρίσης και επιλογής της αναθέτουσας κατά το στάδιο της κατάρτισης των συμβατικών τευχών, οπότε εφόσον επιλεγούν και συμπεριληφθούν στη διακήρυξη, θεσπίζονται κανόνες υποχρεωτικής εφαρμογής κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής (βλ. Κατευθυντήρια Οδηγία ΕΑΑΔΗΣΥ 20, αριθμ. απόφ. 42/30-5-2017).

39. Επειδή, το ΕΕΕΣ αποτελεί πρότυπο τεύχος με δεσμευτική ισχύ, το οποίο χρησιμοποιείται υποχρεωτικά από τις αναθέτουσες αρχές σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων του Βιβλίου Ι του Ν.4412/2016, προκειμένου οι συμμετέχοντες στις ως άνω διαγωνιστικές διαδικασίες, κατά το χρόνο υποβολής των αιτήσεων συμμετοχής ή των προσφορών τους να δηλώνουν υπεύθυνα ότι, αντιστοίχως προς τις απαιτήσεις της διακήρυξης, δεν εμπίπτουν στις καταστάσεις εκείνες που συνιστούν λόγους αποκλεισμού, όπως και ότι πληρούν τα ανάλογα με τη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικής επιλογής, ως προκαταρκτική απόδειξη της προσωπικής τους κατάστασης,

### **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

ώστε να θεμελιώσουν κατ' αρχήν το δικαίωμα συμμετοχής τους στο διαγωνισμό (βλ. Α.Ε.Π.Π 136/2017).

40. Επειδή έχει κριθεί από τη νομολογία ότι στις δημόσιες συμβάσεις ισχύει ο κανόνας της, κατά στάδια, προβολής των λόγων, ήτοι λόγοι που αφορούν σε προγενέστερο στάδιο δεν μπορούν να προβληθούν σε μεταγενέστερο, αλλά θα πρέπει να προβάλλονται επικαίρως (ΕΑ ΣΤΕ 207/2002, 295/2003, 602/2003, 884/2003, 69/2005, 1032/2005, 245/2011 κ.ά.). Η αρχή αυτή, της επίκαιρης και αυτοτελούς προσβολής των βλαπτικών πράξεων όλων των οργάνων του διαγωνισμού εντάσσεται στους αρνητικούς όρους του εννόμου συμφέροντος, αποκλείοντας τον παρεμπόπτοντα έλεγχο της νομιμότητας των λόγων αυτών με την ευκαιρία της προσβολής των μεταγενέστερων πράξεων ή παραλείψεων της διαγωνιστικής διαδικασίας με την προδικαστική προσφυγή (ΕΑ ΣΤΕ 305/2011, 65/2012). Ειδικότερα, λόγοι που αφορούν τους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού προβάλλονται ανεπικαίρως στο παρόν στάδιο κι επομένως απαραδέκτως (βλ. ΣΤΕ 2770/2013, 5690/1996, 964/1998 Ολομ., 966/1998 Ολομ., 1415/2000 Ολομ., 3602/2005 επταμ., 702/2008, 1794/2008, 1667/2011 Ολομ., 3952/2011, 2137/2012, πρβλ. και ΔΕΚ, απόφαση της 12.2.2002, *Universale-Bau AG*, C-470/99, σκέψεις 65 έως 79, καθώς και απόφαση της 27.2.2003, *Santex SpA*, C-327/00, σκέψεις 32 έως 66).

41. Επειδή η προσέγγιση της προβληματικής της δυνατότητας διόρθωσης, συμπλήρωσης, διευκρίνισης, κλπ. των προσφορών διέπεται από μια περιπτωσιολογική νομολογία του ΔΕΕ, η οποία χαρακτηρίζεται από την προσπάθεια του τελευταίου να ισορροπήσει ανάμεσα στην τήρηση των θεμελιωδών αρχών της ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας, από τη μια μεριά, και της σκοπιμότητας να δοθεί στις αναθέτουσες αρχές η δυνατότητα να πετύχουν, τη βέλτιστη λύση για την ικανοποίηση των δημοσίων αναγκών σε αγαθά και υπηρεσίες, από την άλλη (Δημήτριος Γ. Ράικος, Ευαγγελία Γ. Βλάχου, Ευανθία Κ. Σαββίδη, *Δημόσιες Συμβάσεις Ν. 4412/2016 Ερμηνεία κατ' άρθρο. Σχετικές διατάξεις – Νομολογία*, σελ. 953, Ε. Βλάχου).



### **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

Περαιτέρω, ο διαχωρισμός μεταξύ ουσιώδους και επουσιώδους έλλειψης ως και μεταξύ τυπικού και ουσιώδους σφάλματος θα πρέπει να ερμηνεύεται μέσω του πρίσματος του άρ. 102 παρ. 3 και του άρ. 18 Ν. 4412/2016 και των αρχών που αυτά καθιερώνουν, το πρώτο στην ειδική περίπτωση της συμπλήρωσης και το δεύτερο γενικά επί των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και αμφότερα, με τη σειρά τους, πρέπει να ερμηνεύονται στο πλαίσιο του αποτελεσματικού ανταγωνισμού. Το κριτήριο δε του παραπάνω διαχωρισμού, συνίσταται στο ότι, η επιτρεπτή συμπλήρωση δεν πρέπει να είναι τέτοιας έκτασης ώστε να επιτρέπει τις εναλλακτικές προσφορές, να προσδίδει πλεονέκτημα στον υπέρ ου οικονομικό φορέα έναντι των ανταγωνιστών του εισάγοντας ευμενή υπέρ αυτού διάκριση, να μην επιτρέπει τη μεταβολή των υποβληθεισών προσφορών, να μην του παρέχει εμμέσως ευκαιρία πλήρωσης αποδεικτικής ή ουσιαστικής προϋπόθεσης ή να του παρέχει δυνατότητα για την το πρώτον επίκληση προσόντων, δυνατοτήτων, ικανοτήτων και νομικών και πραγματικών δεδομένων, τα οποία ανεξαρτήτως αν υφίσταντο ή όχι κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αυτός δεν τα επικαλέστηκε καίτοι η διακήρυξη τα απαιτούσε ή για την το πρώτον τήρηση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας που αυτός δεν τήρησε. Αντίστροφα, είναι παραδεκτή η συμπλήρωση και η διόρθωση, όταν από το ίδιο το περιεχόμενο και αντικείμενο του σφάλματος προκύπτει ότι αυτό είναι έλασσον σε σχέση με το αποδεικτικό αντικείμενο της διακήρυξης, σύνηθες και ιδιαίτερα ευχερές να λάβει χώρα κατά τη σύνταξη της προσφοράς και κατά τα διδάγματα της κοινής λογικής και πείρας, ενώ το σφάλμα πρέπει να είναι τέτοιου είδους, ώστε η αναγωγή του σε απλή, εύλογη και συνήθη, άρα και συγγνωστή, παραδρομή θα πρέπει να είναι αντικειμενικά προφανής στην κρίση κάθε ευλόγως σκεπτόμενου τρίτου και δη των οργάνων αξιολόγησης, τα οποία ακριβώς για αυτόν τον λόγο έχουν την ευχέρεια κατά την ακριβώς παραπάνω κρίση τους και συνεπεία αυτής να καλέσουν κατ' άρ. 102 παρ. 1 τον οικονομικό φορέα για διευκρινίσεις. Περαιτέρω, κρίσιμο κριτήριο για την κρίση περί του συγγνωστού, άρα και συμπληρώσιμου/διορθώσιμου ενός σφάλματος/έλλειψης αποτελεί υπό προϋποθέσεις η τυχόν ασάφεια και

### **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

ελλειπτικότητα των οικείων όρων της διακήρυξης (βλ και απόφαση με αρ. 253/2017 ΑΕΠΠ, 836/2018, σκ. 61).

42. Επειδή ο προσφεύγων με τον πρώτο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι η Επιτροπή Διαγωνισμού, αφού διαπίστωσε ότι δεν υπέβαλε ως δικαιολογητικό κατακύρωσης για την απόδειξη της μη αναστολής της επιχειρηματική του δραστηριότητας την καρτέλα «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης», εκτυπωμένη από τη σελίδα της ΑΑΔΕ, θα μπορούσε να τον καλέσει να την προσκομίσει κατ' εφαρμογήν του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, διότι ο επίμαχος λόγος αποκλεισμού για τα νομικά πρόσωπα υπερκαλύπτεται από τα υποβληθέντα με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης Πιστοποιητικά ΓΕΜΗ και πρωτοδικείου. Πέραν τούτου, δεδομένου ότι η αναστολή επιχειρηματικής δραστηριότητας δύναται να δηλωθεί στη ΔΟΥ έως τριάντα ημέρες μετά τη σχετική δήλωσή στο ΓΕΜΗ, το επίμαχο δικαιολογητικό μπορεί να οδηγήσει σε εσφαλμένη κρίση περί της μη συνδρομής του επίμαχου λόγου αποκλεισμού εφόσον είναι πιθανόν να μην αποτυπώνει την υφιστάμενη κατάσταση του νομικού προσώπου. Επίσης, η Επιτροπή Διαγωνισμού θα μπορούσε να αναζητήσει τη σχετική καρτέλα με βάση τα στοιχεία και τη συγκατάθεση που παρέχονται στο ΕΕΕΣ του. Σε κάθε περίπτωση η προσκόμιση της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης» απαιτείται μόνον για τα φυσικά πρόσωπα, ως προς τα οποία καθώς δεν είναι εγγεγραμμένα στο ΓΕΜΗ δεν υπάρχει άλλο μέσο απόδειξης της μη αναστολής της επιχειρηματικής δραστηριότητας.

43. Επειδή στον όρο 2.2.3.4 (β) της διακήρυξης προβλέπεται ρητώς ως λόγος αποκλεισμού η αναστολή της επιχειρηματικής δραστηριότητας του διαγωνιζόμενου. Ωστόσο, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να μην αποκλείει έναν οικονομικό φορέα ο οποίος βρίσκεται στην επίμαχη κατάσταση, εφόσον αποδεικνύεται ότι είναι σε θέση να εκτελέσει τη σύμβαση, λαμβάνοντας υπόψη τις ισχύουσες διατάξεις και τα μέτρα για τη συνέχιση της επιχειρηματικής του λειτουργίας. Περαιτέρω, σύμφωνα με τα οριζόμενα στους όρους 2.2.9.1, 2.2.9.2 Β.1 β) και 3.2 της διακήρυξης, η μη συνδρομή της αναστολής επιχειρηματικής δραστηριότητας αφενός μεν προαποδεικνύεται

### **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

κατά το στάδιο υποβολής των προσφορών δια της απάντησης του διαγωνιζόμενου στο σχετικό ερώτημα του ΕΕΕΣ, αφετέρου δε αποδεικνύεται από τον προσωρινό ανάδοχο μέσω της υποβολής ως δικαιολογητικού κατακύρωσης της εκτύπωσης της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης», από την ηλεκτρονική σελίδα της ΑΑΔΕ. Επομένως, εκ των ανωτέρω όρων της διακήρυξης προκύπτει ότι προβλέπεται συγκεκριμένο δικαιολογητικό κατακύρωσης, ήτοι η καρτέλα «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης», για την απόδειξη της μη αναστολής της επιχειρηματικής δραστηριότητας. Θα πρέπει δε να σημειωθεί ότι κατά τον όρο 3.2 της διακήρυξης εφόσον δεν υποβληθούν από τον προσωρινό ανάδοχο τα απαιτούμενα σύμφωνα με τον όρο 2.2.9.2. της διακήρυξης δικαιολογητικά κατακύρωσης εντός δέκα ημερών από την αποστολή της σχετικής πρόσκλησης και ο προσωρινός ανάδοχος δεν έχει αιτηθεί την παράταση της προθεσμίας υποβολής τους, τότε αποκλείεται η προσφορά του και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγυητική επιστολή συμμετοχής του.

44. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου του διαγωνισμού προκύπτει ότι ο προσφεύγων δεν υπέβαλε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης την απαιτούμενη κατά τον όρο 2.2.9.2 Β.1 β) της διακήρυξης εκτύπωση της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης», γεγονός το οποίο δεν αμφισβητεί και ο ίδιος με την προσφυγή του. Ως εκ τούτου, και σύμφωνα με τα εκτεθέντα υπό σκέψεις 29-37, η αναθέτουσα αρχή ορθώς και κατά δέσμια αρμοδιότητα απέρριψε την προσφορά του. Αβασίμως δε ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε να τον καλέσει κατ' εφαρμογήν του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 να προσκομίσει το επίμαχο δικαιολογητικά, καθώς κατά τα αναφερόμενα υπό σκέψη 41, η κλήση προς παροχή διευκρινίσεων ουδόλως μπορεί να οδηγήσει στην υποβολή ελλείποντος δικαιολογητικού και, άρα, την τροποποίηση της προσφοράς του διαγωνιζόμενου.

45. Επειδή, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι η μη αναστολή της επιχειρηματικής δραστηριότητας υπερκαλύπτεται δια των υποβληθέντων με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης πιστοποιητικών ΓΕΜΗ και πρωτοδικείου

### **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

προβάλλεται ανεπιδικαίως και άρα, σύμφωνα με τα εκτεθέντα υπό σκέψη 40, απαραδέκτως, διότι βάλλει κατ' ουσίαν κατά του όρου 2.2.9.2 Β.1 β, ο οποίος προβλέπει ρητώς ότι η μη αναστολή της επιχειρηματικής δραστηριότητας αποδεικνύεται δια της εκτύπωσης της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης», ήτοι τη σχετική πιστοποίηση της ΑΑΔΕ και όχι με έτερα δικαιολογητικά τα οποία προσκομίζονται για την απόδειξη διαφορετικών λόγων αποκλεισμού. Αλυσιτελώς δε προβάλλει ο προσφεύγων ότι το επίμαχο δικαιολογητικό μπορεί να οδηγήσει σε εσφαλμένη κρίση περί της μη συνδρομής της αναστολής της επιχειρηματικής δραστηριότητας διότι το γεγονός αυτό δύναται να δηλωθεί στη ΔΟΥ έως τριάντα ημέρες μετά τη σχετική δήλωσή στο ΓΕΜΗ, καθώς ουδόλως αναιρείται η εκ της διακήρυξης ρητή υποχρέωση προσκόμισης της εκτύπωσης της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης».

46. Επειδή, ομοίως ανεπιδικαίως και άρα απαραδέκτως προβάλλεται και ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να αναζητήσει κατά τον όρο 2.2.3.4β της διακήρυξης το σχετικό δικαιολογητικό από τα στοιχεία που παρέχονται στο ΕΕΕΣ του, καθώς εκ των όρων 2.2.9.2 Β.1 β και 3.2 της διακήρυξης προβλέπεται σαφώς η υποχρέωση του προσωρινού αναδόχου να προσκομίσει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και την εκτύπωση της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης» προς απόδειξη της μη συνδρομής της αναστολής της επιχειρηματικής του δραστηριότητας. Πέραν τούτου, ο σχετικός ισχυρισμός ερείδεται και επί εσφαλμένης προϋπόθεσης καθώς η αναφερόμενη στον όρο 2.2.3.4β της διακήρυξης δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να μην αποκλείσει διαγωνιζόμενο με βάση τα στοιχεία που δηλώνονται στο ΕΕΕΣ του αφορά στην περίπτωση όπου εκ των δηλωθέντων στο ΕΕΕΣ προκύπτει ότι συντρέχει κάποιος από τους αναφερόμενους στον όρο 2.2.3.4β λόγος αποκλεισμού για τον συμμετέχοντα αλλά έχουν περιληφθεί στο ΕΕΕΣ στοιχεία που αποδεικνύουν τη δυνατότητά του να εκτελέσει τη σύμβαση, τα οποία πρέπει να αξιολογηθούν από την αναθέτουσα αρχή. Πέραν τούτου, θα πρέπει να επισημανθεί ότι, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο

### **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

προσφεύγων στο Κεφάλαιο Γ του Μέρους III του ΕΕΕΣ που κατέθεσε με την προσφορά του απάντησε αρνητικά στο ερώτημα «έχουν ανασταλεί οι επιχειρηματικές δραστηριότητες του οικονομικού φορέα;» χωρίς όμως εν συνεχεία να απαντήσει θετικά ότι η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά και να παραθέσει τα σχετικά στοιχεία αναφοράς προς αναζήτηση του πιστοποιητικού παρότι στο ΕΕΕΣ περιλαμβάνεται σχετικό πεδίο «(διαδικτυακή διεύθυνση, αρχή ή φορέας έκδοσης επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων)». Ακολούθως, στο «Μέρος VI: Τελικές δηλώσεις» ο προσφεύγων δήλωσε, μεταξύ άλλων και τα κάτωθι: «Ο κάτωθι υπογεγραμμένος, δηλώνω επισήμως ότι είμαι σε θέση, κατόπιν αιτήματος και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσω τα πιστοποιητικά και τις λοιπές μορφές αποδεικτικών εγγράφων που αναφέρονται, εκτός εάν: α) Η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας έχει τη δυνατότητα να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν [υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας έχει παράσχει τις απαραίτητες πληροφορίες (διαδικτυακή διεύθυνση, αρχή ή φορέα έκδοσης, επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων) που παρέχουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να το πράξει] [...] Ο κάτωθι υπογεγραμμένος δίδω επισήμως τη συγκατάθεσή μου στην αναθέτουσα αρχή ή τον αναθέτοντα φορέα, όπως καθορίζεται στο Μέρος I, ενότητα Α, προκειμένου να αποκτήσει πρόσβαση σε δικαιολογητικά των πληροφοριών που έχουν υποβληθεί στο Μέρος III και το Μέρος IV του παρόντος Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης για τους σκοπούς της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, όπως καθορίζεται στο Μέρος I...» Συνεπώς, ακόμη και αν ήθελε θεωρηθεί ότι η αναθέτουσα αρχή εδύνατο να αναζητήσει με ίδια πρωτοβουλία το σχετικό δικαιολογητικό, αν και ουδόλως προκύπτει τέτοια δυνατότητα εκ της διακήρυξης, τα σχετικά στοιχεία ηλεκτρονικής αναζήτησης δεν περιλαμβάνονται στο ΕΕΕΣ του προσφεύγοντος και ο σχετικός ισχυρισμός του προσφεύγοντος πρέπει να απορριφθεί.

47. Επειδή, τέλος ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι η υποβολή της εκτύπωσης της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης» προς απόδειξη

### **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

της μη αναστολής της επιχειρηματικής δραστηριότητας αφορά μόνον τους συμμετέχοντες που είναι φυσικά πρόσωπα και δεν είναι εγγεγραμμένοι στο ΓΕΜΗ προβάλλεται αβασίμως καθώς στον όρο 2.2.9.2 Β1 β της διακήρυξης δεν περιλαμβάνεται διάκριση των οικονομικών φορέων ως προς τους οποίους απαιτείται η προσκόμιση του επίμαχου δικαιολογητικού και άρα η προσκόμισή του επιβάλλεται αδιακρίτως τόσο για τα φυσικά όσο και για τα νομικά πρόσωπα. Σημειωτέον ότι στον όρο 2.2.9.2 της διακήρυξης και αναφορικά με την υποβολή έτερων δικαιολογητικών περιλαμβάνεται διάκριση των διαγωνιζομένων σε φυσικά και νομικά πρόσωπα, γεγονός που καταδεικνύει τη βούληση της αναθέτουσας αρχής να μην προβεί σε διαφοροποίηση της υποχρέωσης υποβολής της εκτύπωσης της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης» για κάθε είδος συμμετέχοντος. Επομένως, εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι ο πρώτος λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

48. Επειδή με τον δεύτερο λόγο προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι πρέπει να απορριφθούν οι προσφορές αφενός μεν του πρώτου παρεμβαίνοντος διότι η υποβληθείσα με τα δικαιολογητικά του κατακύρωσης καρτέλα «Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης» αφορά την εταιρεία με την επωνυμία «...ΙΚΕ» με ΑΦΜ ...και όχι τον πρώτο παρεμβαίνοντα, αφετέρου δε του δεύτερου παρεμβαίνοντος καθώς δεν κατέθεσε φορολογική ενημερότητα που να καλύπτει και το χρόνο υποβολής της προσφοράς της.

49. Επειδή, δεδομένου ότι η προσφορά του προσφεύγοντος έχει ορθώς αποκλειστεί, σύμφωνα και με τα εκτεθέντα υπό σκέψη 6, προκειμένου να στραφεί παραδεκτώς κατά των προσφορών του πρώτου και του δεύτερου παρεμβαίνοντος θα πρέπει να συντρέχει παράβαση του ενιαίου μέτρου κρίσης. Ως δε έχει κριθεί, κρίσιμο είναι γι' αυτό εάν χώρησε διαφορετική εκτίμηση των αυτών πλημμελειών των προσφορών και όχι αν διαφορετικές πλημμέλειες αφορούν στο ίδιο, εν γένει, ζήτημα (ΕΑ ΣτΕ 274/2012). Σε κάθε περίπτωση, ο σχετικός λόγος πρέπει να είναι ο ίδιος και όχι ανάλογος ή παρόμοιος (βλ. ΣτΕ 311, 1132/2009, Φίλης Αρναούτογλου, *Η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων του Ν. 3386/2010*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2013, σελ. 100).

### **Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

50. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση οι αιτιάσεις του προσφεύγοντος περί πλημμελειών των προσφορών των παρεμβαινόντων δεν αφορούν τη μη υποβολή της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης» που επικαλείται η αναθέτουσα αρχή για την απόρριψη της δικής του προσφοράς, αλλά έτερους λόγους από αυτόν και, ως εκ τούτου, ο σχετικός λόγος προσφυγής προβάλλεται απαραδέκτως καθώς δεν αφορά στην ίδια εκτίμηση της αυτής πλημμέλειας, ήτοι σε ενιαία αξιολόγηση των προσφορών.

51. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

52. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί .

53. Επειδή η πρώτη παρέμβαση θα πρέπει να γίνει δεκτή.

54. Επειδή η δεύτερη παρέμβαση θα πρέπει να απορριφθεί ως απαραδέκτως ασκηθείσα.

55.Επειδή, ύστερα από την σκέψη 52, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων ως προς το ποσό των 948,57 ευρώ (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την πρώτη παρέμβαση.

Απορρίπτει τη δεύτερη παρέμβαση ως απαράδεκτη.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου για το ποσό των εννιακοσίων σαράντα οκτώ ευρώ και πενήντα επτά λεπτών (948,57 €).

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 13 Ιανουαρίου 2020 και εκδόθηκε την 24η Ιανουαρίου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**Αριθμός απόφασης: 95 / 2020**

**ΓΕΡΑΣΙΜΟΥΛΑ-ΜΑΡΙΑ  
ΔΡΑΚΟΝΤΑΕΙΔΗ**

**ΒΙΚΤΩΡΙΑ ΠΙΣΜΙΡΗ**