

**Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

**Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 22.10.2018, με την εξής σύνθεση:  
Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Γερασιμούλα – Μαρία  
Δρακονταειδή και Αργυρώ Τσουλούφα, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής – ορισμού προσωρινών  
μέτρων, το οποίο σωρεύεται στην από 12.10.2018 (ημερομηνία καταχώρησης  
στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική  
Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης  
Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1047/12.10.2018 και χρέωσης στο 2<sup>ο</sup>  
Κλιμάκιο στις 12.10.2018, του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «  
.....», που κατοικοεδρεύει στο ....., επί της ....., αρ. ....

Κατά της υπ' αριθ. 128/2018 (Από το πρακτικό 35/02.10.2018 της  
συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής του .....) απόφασης της  
Οικονομικής Επιτροπής του ..... (ΑΔΑ: .....) η οποία  
εκδόθηκε κατ' αποδοχήν του Πρακτικού αποσφράγισης και αξιολόγησης  
προσφορών ανοικτού διαγωνισμού μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ για την επιλογή  
αναδόχου κατασκευής του έργου «Αντιπλημμυρική Προστασία Οικισμών  
Δήμου και ΔΕ ..... & ..... (Αποχέτευση Όμβριων .....))»  
με ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό συνολικού προϋπολογισμού  
245.000,00€» (Αρ. Μελ: .....) και τον ορισμό του προσωρινού αναδόχου.

Της Παρεμβαίνουσας εταιρείας, με την επωνυμία «  
.....», που εδρεύει στη ....., επί της οδού  
....., αρ. ...., όπως νομίμως εκπροσωπείται και η οποία  
κατέθεσε την από 19.10.2018 (ημερομηνία καταχώρησης στο διαδικτυακό  
τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Παρέμβαση.

## **Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

Με την Προδικαστική Προσφυγή του ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που κάνει δεκτή (και) την υποβληθείσα προσφορά και εντέλει προβαίνει στην έγκριση της ανάδειξης ως προσωρινού αναδόχου της υπόψη σύμβασης της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας με την επωνυμία « .....» και το διακριτικό τίτλο « .....», με προσφερθείσα μέση ποσοστιαία έκπτωση 55,04%, ως μη πληρούσα τις τεθείσες από τη Διακήρυξη τεχνικές προδιαγραφές και λοιπούς όρους αυτής, αφού - ως ο προσφεύγων ισχυρίζεται- παραβιάζεται το οικείο νομοθετικό πλαίσιο δημοσίων συμβάσεων, για τους αναφερόμενους στην υπό εξέταση Προσφυγή του λόγους.

Με την Παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα αναφέρει ότι νομίμως έγινε αποδεκτή η προσφορά της και ως εκ τούτου αιτείται την απόρριψη της υπό κρίση Προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης ως άνω απόφασης, με την οποία ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος.

Ετέρωθεν, η προσφεύγουσα αιτείται την αναστολή προόδου της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας, σωρεύοντας στη προσφυγή της σχετικό αίτημα περί αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων της προόδου της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας της υπόψη σύμβασης, μέχρι την έκδοση απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της παρούσας προδικαστικής προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. .... διακήρυξη του ..... προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου «Αντιπλημμυρική Προστασία Οικισμών .....ΔΕ ..... & ..... (Αποχέτευση Όμβριων .....)» συνολικού προϋπολογισμού 245.000,00€» (Αρ. Μελ: .....) με κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων

## **Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 07.08.2018 με ΑΔΑΜ ..... και στις 14.08.2018, σε ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ, με ΑΔΑΜ: ..... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 08.08.2018, όπου έλαβε συστημικό αριθμό α/α ..... Αντικείμενο της υπόψη σύμβασης είναι η αντιπλημμυρική προστασία των οικισμών του ..... και των ΔΕ ..... & .....(Αποχέτευση Όμβριων .....), ενώ οι προβλεπόμενες εργασίες για την κατασκευή των πλαστικών αγωγών ακαθάρτων δομημένου τοιχώματος, είναι συνοπτικά οι εξής: - Η προμήθεια των σωλήνων και των ειδικών τεμαχίων και οι κάθε είδους δοκιμές στο εργοστάσιο πριν την παραλαβή. - Όλες οι φορτοεκφορτώσεις και μεταφορές των σωλήνων και ειδικών τεμαχίων από το εργοστάσιο κατασκευής στην θέση συγκέντρωσης και από εκεί στη θέση τοποθέτησης. - Η τοποθέτηση και η σύνδεση των σωλήνων και ειδικών τεμαχίων μέσα στο όρυγμα. - Η διαδικασία επίχωσης του σκάμματος του αγωγού. - Οι κάθε είδους δοκιμασίες παραλαβής των κατασκευασμένων αγωγών. Ο εκτιμώμενος προϋπολογισμός δημοπράτησης του έργου ανέρχεται σε 245.000,00€ και αναλύεται σε: Δαπάνη Εργασιών 145.443,50€, Γενικά έξοδα και Όφελος εργολάβου (Γ.Ε.+Ο.Ε.) 26.179,83€, Απρόβλεπτα (ποσοστού 15% επί της δαπάνης εργασιών και του κονδυλίου Γ.Ε.+Ο.Ε.) 25.743,50€, που αναλώνονται σύμφωνα με τους όρους του άρθρου 156 παρ. 3 περ. α' του Ν. 4412/2016. Στο ανωτέρω ποσό προβλέπεται αναθεώρηση στις τιμές ποσού 213,81€ σύμφωνα με το άρθρο 153 του Ν. 4412/2016. (ΦΠΑ 24% 47.419,36€) ενώ ρήτρα πρόσθετης καταβολής (πριμ) δεν προβλέπεται.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό .....), ποσού 987,91€, το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α., ήτοι εν προκειμένω, εκτιμώμενης αξίας χωρίς Φ.Π.Α. ύψους 197.580,64€ (245.000,00€ - 47.419,36€).

### **Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

3. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (έργο), της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 197.580,64€ χωρίς Φ.Π.Α., σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ (07.08.2018), σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 376 και 379 - όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν - του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 10.10.2018, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 12.10.2018, ήτοι εντός της ως άνω προβλεπόμενης εκ του νόμου προθεσμίας.

6. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ, μπορεί, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος ή αυτεπαγγέλτως και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, να εκδώσει πράξη αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και να ορίσει τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 367 για την έκδοση απόφασής της. 2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, στα οποία συμπεριλαμβάνονται μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. 3. Η ΑΕΠΠ μπορεί να αποφασίσει να μη χορηγηθούν τα

### **Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

*προσωρινά μέτρα της προηγούμενης παραγράφου αν κρίνει ότι, ύστερα από στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη ...». Ομοίως, δε, ορίζεται και στις διατάξεις του άρθρου 15 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64/04.05.2017).*

7. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν. 4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού, αναφέρεται ότι: *«Δίδεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάξει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας».*

8. Επειδή, οίκοθεν προκύπτει ότι η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Ετέρωθεν, δεν θα πρέπει και η ίδια η απόφαση να δημιουργεί τέτοιες καταστάσεις, οδηγώντας σε πλήρη ικανοποίηση του ασφαλιστέου δικαιώματος, αφού η ισχύς της είναι προσωρινή και δεν θα πρέπει να επηρεάζει κατά τούτο την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των αμφισβητούμενων δικαιωμάτων των προσφευγόντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

9. Επειδή, τα ανωτέρω, άλλωστε, στοιχούν, κατά τα παγίως νομολογιακώς γενόμενα δεκτά και υπό το πρίσμα του προϊσχύσαντος νομοθετικού πλαισίου (Ν. 3886/2010), που δεν διαφοροποιείται εν προκειμένω από το ισχύον πλαίσιο του Ν. 4412/2016, αναφορικά με το σύστημα παροχής προσωρινής έννομης προστασίας, κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης δημοσίων συμβάσεων, το οποίο αποσκοπεί στην προστασία όσων ενδιαφέρονται να τους ανατεθούν δημόσιες συμβάσεις,

### **Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

έναντι της βλάβης την οποία υφίστανται ή ενδέχεται να υποστούν από την πιθανολογούμενη εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, παράβασης διατάξεων του ενωσιακού ή εθνικού δικαίου.

10. Επειδή, παρέπεται ότι προϋποθέσεις που πρέπει να πληρούνται για την ικανοποίηση του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων αποτελούν α) ως προς το παραδεκτό του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, το προδήλως παραδεκτό της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, β) ως προς το βάσιμο του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, η πιθανολόγηση παραβίασης κανόνα του ενωσιακού ή εθνικού δικαίου για τις δημόσιες συμβάσεις και την ανάγκη λήψης προσωρινών μέτρων για την άρση δυσμενών από την παράβαση αυτή αποτελεσμάτων ή για την αποτροπή της ζημίας των συμφερόντων του αιτούντος (βλ. Ράικο, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, 2014, σελ. 766 επομ.), γ) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης, θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του- τεκμαιρόμενη από την ιδιότητα του αιτούντος ως διαγωνιζομένου ή προτιθέμενου βάσει αντικειμένου δραστηριότητας και ρητής δήλωσής του να διαγωνισθεί και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

11. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπ' αριθ. 128/2018 (Από το πρακτικό 35/02.10.2018 της συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής του ..... ) απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του ..... (ΑΔΑ: ..... ) η οποία εκδόθηκε κατ' αποδοχήν του Πρακτικού αποσφράγισης και αξιολόγησης προσφορών ανοικτού διαγωνισμού μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου «Αντιπλημμυρική Προστασία Οικισμών ..... ΔΕ ..... & ..... (Αποχέτευση Όμβριων ..... )» με ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό συνολικού προϋπολογισμού 245.000,00€» (Αρ. Μελ: ..... ) και τον ορισμό του προσωρινού αναδόχου, με την οποία έγινε αποδεκτή η προσφορά της

### **Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας εταιρείας, με την επωνυμία « .....» η οποία και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα στοιχειοθετεί το έννομο συμφέρον της στο γεγονός ότι έχει υποβάλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της και εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, ισχυριζόμενη ότι έχει υποστεί ζημία από την προσβαλλόμενη πράξη κατά το μέρος που έγινε αποδεκτή η τεχνική προσφορά της ως άνω έτερης συμμετέχουσας εταιρείας, ως μη πληρούσα τους τιθέμενους από την οικεία Διακήρυξη όρους, αφού, ως ισχυρίζεται, παραβιάζεται η νομοθεσία περί δημοσίων συμβάσεων, σωρεύοντας παράλληλα στην Προσφυγή της αίτημα αναστολής – ορισμού κατάλληλων μέτρων έως ότου κριθεί αυτή.

12. Επειδή, ο προσφεύγων βάλλει κατά της προσφοράς της έτερης συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας εταιρείας, υποστηρίζοντας ότι στη προσφορά της το κατατεθέν από αυτή ΤΕΥΔ φέρει ημερομηνία σύνταξης και ψηφιακής υπογραφής του την 06.09.2018 η οποία δεν συμπίπτει με την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς που είναι η 07.09.2018, όπερ, κατά τον προσφεύγοντα είναι σε αντίθεση με τα αναφερθέντα στο άρθρο 23.2 της διακήρυξης που ορίζουν ότι: *«Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ) και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας»* αλλά και τη πάγια νομολογία για την υπεύθυνη δήλωση όπως εξάλλου είναι και το ΤΕΥΔ –επικαιροποιημένη υπεύθυνη δήλωση- που μπορεί να αφορά μόνο σε παρόντα ή παρελθόντα γεγονότα, όχι όμως μέλλοντα. Ως εκ τούτου ισχυρίζεται ο προσφεύγων ότι το κατατεθέν από την έτερη συμμετέχουσα εταιρεία και αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχο πάσχει και κατά συνέπεια η προσφορά της έπρεπε να απορριφθεί από την αναθέτουσα αρχή.

13. Επειδή, με το υπ' αριθ. πρωτ.10126/19.10.2018 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή εκφράζει τις απόψεις της επί της εν λόγω Προσφυγής.

### **Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

14. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ. 1 του Ν. 4412/2016: «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».

15. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, οι όροι της διακήρυξης δεσμεύουν τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους, καθόσον η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο διενέργειας του διαγωνισμού. Εφόσον, λοιπόν, προσδιορίζονται επακριβώς στην διακήρυξη τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και ο τρόπος υποβολής, κατά την κατάθεση της προσφοράς, των δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων, ενόψει αυτών, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα απαιτούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία κατά τον τρόπο και τη διαδικασία που η διακήρυξη επιβάλλει για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό (Ε.Α. ΣΤΕ 19/2011, ΣΤΕ 1329/2008).

16. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η ψηφιακή υπογραφή του υποβληθέντος εγγράφου Τ.Ε.Υ.Δ. της εταιρείας « .....» τέθηκε σε ημεροχρονολογία (06.09.2018) προγενέστερη του χρόνου υποβολής της προσφοράς (07.09.2018) και συνεπώς με αυτό βεβαιώνονται σε συγκεκριμένο χρόνο γεγονότα και καταστάσεις τα οποία είναι κατά το νόμο κρίσιμο να συντρέχουν στο μέλλοντα χρόνο υποβολής της προσφοράς της (07.09.2018) στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., με αποτέλεσμα το अपαράδεκτο της υποβληθείσας δήλωσης/ ΤΕΥΔ και κατ' ακολουθίαν και της προσφοράς της.

## **Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

17. Επειδή, στο άρθρο 7 «Εφαρμοστέα Νομοθεσία» της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Για τη δημοπράτηση του έργου, την εκτέλεση της σύμβασης και την κατασκευή του, εφαρμόζονται οι διατάξεις των παρακάτω νομοθετημάτων, όπως ισχύουν: [...] του Ν. 4250/2014 «Διοικητικές Απλουστεύσεις - Καταργήσεις, Συγχωνεύσεις Νομικών Προσώπων και Υπηρεσιών του Δημοσίου Τομέα-Τροποποίηση Διατάξεων του Π.Δ. 318/1992 (Α'161) και λοιπές ρυθμίσεις» (Α' 74 ) και ειδικότερα το άρθρο 1 αυτού».

18. Επειδή, στο άρθρο 23 «Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής» της Διακήρυξης ορίζεται ότι «23.1 Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016, το οποίο αποτελεί 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 του άρθρου 22 Α της παρούσας, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 22 Β-Ε της παρούσας ... 23.2 Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα) Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α εως δ) και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας».

19. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 79 του Ν. 4412/2016 «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής», με το οποίο ενσωματώθηκε στην ελληνική έννομη τάξη το άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ)» «1. ... 2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων «πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328», οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986 (Α' 75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς

## **Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

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 αποκλειστούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α` 30). Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων. 3. ... 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. Μέχρι την έκδοση του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986/»

20. Επειδή, με την υπ` αριθμ 158/2016 (ΦΕΚ Β` 3698/16.11.2016) απόφαση της ..... (.....) εγκρίθηκε το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.) του άρθρου 79 παρ. 4 του Ν. 4412/2016 (Α` 147), για διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης κάτω των ορίων των οδηγιών. Επιπροσθέτως, με την Κατευθυντήρια Οδηγία υπ` αριθ. 15 της ..... διευκρινίσθηκαν οι οδηγίες συμπλήρωσης για το Τ.Ε.Υ.Δ. του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016.

21. Επειδή, κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων, το Ε.Ε.Ε.Σ. 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 άνω των ορίων, προκειμένου οι συμμετέχοντες στις ως άνω διαγωνιστικές διαδικασίες, κατά το χρόνο υποβολής των αιτήσεων συμμετοχής ή των προσφορών τους να δηλώνουν

### **Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

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, ώστε να θεμελιώσουν κατ' αρχήν το δικαίωμα συμμετοχής τους στο διαγωνισμό (βλ. Α.Ε.Π.Π 136/2017), ενώ τα αυτά ισχύουν και στην περίπτωση του Τ.Ε.Υ.Δ. αναφορικά με διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων του Βιβλίου Ι του Ν.4412/2016 κάτω των ορίων.

22. Επειδή, σύμφωνα με παλαιότερη πάγια νομολογία τόσο του Σ.Τ.Ε όσο και των Διοικητικών Δικαστηρίων, η ημερομηνία σύνταξης της υπεύθυνης δήλωσης, η οποία προσκομίζεται στους δημόσιους διαγωνισμούς ως δικαιολογητικό περί μη πλήρωσης των λόγων αποκλεισμού και πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής στο πρόσωπο των διαγωνιζομένων, πρέπει να συμπίπτει με την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, ούτως ώστε να καλύπτει κατά τη ρητή απαίτηση του νόμου και την ημερομηνία αυτή, δεδομένου ότι η υπεύθυνη δήλωση μπορεί να αφορά αποκλειστικώς και μόνον γεγονότα παρόντα ή παρελθόντα, όχι όμως μέλλοντα (Ε.Α. ΣΤΕ 273/2012, 163/2010, 967/2009, 685/2009, 1062/2009, 380/2009, 1211/2008, 1337/2008, 1377/2008, 938/2007, ΔΕφΑθ 476/2014).

23. Επειδή, με το άρθρο 3 «Απλούστευση διαδικασιών προμηθειών Δημοσίου» του Ν. 4250/2014 (ΦΕΚ Α 74/26.3.2014) «Διοικητικές Απλουστεύσεις - Καταργήσεις, Συγχωνεύσεις Νομικών Προσώπων και Υπηρεσιών του Δημοσίου Τομέα - Τροποποίηση Διατάξεων του π.δ. 318/1992 (Α 161) και λοιπές ρυθμίσεις» - ως η Διακήρυξη αναφέρει ως εφαρμοστέα νομοθεσία - ορίζεται ότι «Η περίπτωση 1β του άρθρου 6 του π.δ. 118/2007 (Α 150) «Κανονισμός Προμηθειών Δημοσίου (ΚΠΔ)», αντικαθίσταται ως εξής: «β. Υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 (Α 75), όπως εκάστοτε ισχύει, στην οποία: 1. Να αναγράφονται τα στοιχεία του διαγωνισμού ή διαδικασίας ανάθεσης στον οποίο συμμετέχουν. 2. Να δηλώνεται ότι, μέχρι και την ημέρα υποβολής της προσφοράς τους, δεν έχουν καταδικασθεί με αμετάκλητη απόφαση για κάποιο αδίκημα από τα

### **Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

αναφερόμενα στην περίπτωση (1) του εδαφίου α της παρ. 2 του παρόντος άρθρου, δεν τελούν σε κάποια από τις αναφερόμενες στην περίπτωση (2) του εδαφίου α της παρ. 2 του παρόντος άρθρου καταστάσεις, είναι φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμεροι ως προς τις υποχρεώσεις τους της περίπτωσης (3) του εδαφίου α της παρ. 2 του παρόντος άρθρου, είναι εγγεγραμμένοι στο οικείο Επιμελητήριο ή ασκούν γεωργικό ή κτηνοτροφικό επάγγελμα, κατά περίπτωση, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση (4) του εδαφίου α της παρ. 2 και στην περίπτωση (3) του εδαφίου β της παρ. 2 του παρόντος, δεν τελούν σε κάποια, από τις αναφερόμενες στην περίπτωση (2) του εδαφίου γ της παρ. 2 του παρόντος άρθρου, κατάσταση. 3. Να αναλαμβάνεται η υποχρέωση για την έγκαιρη και προσήκουσα προσκόμιση των δικαιολογητικών της παρ. 2 του παρόντος άρθρου και σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις του άρθρου 20 του παρόντος. Η ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση φέρει ημερομηνία εντός των τελευταίων τριάντα ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών και δεν απαιτείται βεβαίωση του γνησίου της υπογραφής από αρμόδια διοικητική αρχή ή τα ΚΕΠ, ακόμα και αν άλλως ορίζεται στην εκάστοτε προκήρυξη».

24. Επειδή, στο άρθρο 377 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «1. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου καταργούνται οι διατάξεις: ... (59) του π.δ. 118/2007 (Α` 150)».

25. Επειδή, από τις προπαρατεθείσες σκέψεις προκύπτει η βούληση του νομοθέτη προς απλούστευση των διαδικασιών των προμηθειών του δημοσίου, ως πιλοφορείται άλλωστε και το άρθρο 3 του Ν. 4250/2014, και στο πλαίσιο αυτό εντασσόταν και η δυνατότητα η Υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 να φέρει ημερομηνία εντός των τελευταίων τριάντα ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών και χωρίς να απαιτείται βεβαίωση του γνησίου της υπογραφής από αρμόδια διοικητική αρχή ή τα ΚΕΠ. Εντούτοις, η δυνατότητα αυτή αναφερόταν στην Υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 του π.δ. 118/2007 (Α 150) «Κανονισμός Προμηθειών Δημοσίου

### **Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

(ΚΠΔ)», το οποίο ως προελέχθη έχει καταργηθεί σύμφωνα με το άρθρο 377 του Ν. 4412/2016 από την έναρξη ισχύος αυτού.

26. Επειδή, λαμβανομένου υπόψη ότι με τη χρήση της ψηφιακής υπογραφής (άρθρα 36 και 37 του Ν. 4412/2016 και ΚΥΑ 56902/215/02.06.2017 (ΦΕΚ Β΄ 1924) «*Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ*», η οποία στο άρθρο 8 παρ. 3 ορίζει ότι «*Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν μέσω του Συστήματος τα κατά περίπτωση έγγραφα που έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τους ίδιους υπογεγραμμένα με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό*) παρέλκει πλέον για τους ηλεκτρονικούς διαγωνισμούς η υποχρέωση θεώρησης του γνησίου της υπογραφής που ίσχυε για τις αντίστοιχες υπεύθυνες δηλώσεις και δεν έχει πρακτική εφαρμογή η κατά τη νομολογία απαίτηση οι ως άνω ημερομηνίες να συμπίπτουν και με την ημερομηνία θεώρησης του γνησίου της υπογραφής της υπεύθυνης δήλωσης (στην προϊσχύουσα μορφή της), καθώς μόνον η ψηφιακή υπογραφή αρκεί για να προσδώσει στο έγγραφο του Ε.Ε.Ε.Σ./Τ.Ε.Υ.Δ. βέβαιη χρονολογία.

27. Επειδή, εντούτοις και αναφορικά με το ζήτημα της ημερομηνίας υπογραφής του Τ.Ε.Υ.Δ υφίσταται κενό, αφού ούτε στο νόμο, ούτε στην υπόψη Διακήρυξη, αλλά ούτε και στις Αποφάσεις/ Κατευθυντήριες Οδηγίες της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ περί συμπλήρωσης αυτού (Τ.Ε.Υ.Δ.), ορίζεται κάτι σχετικό με την ημερομηνία της υπογραφής του, ανακύπτει το ζήτημα αν μετά την κατάργηση του Π.Δ. 118/2007 εξακολουθεί να ισχύει η ρύθμιση του άρθρου 3 του Ν. 4250/2014 και συνεπώς αρκεί το Τ.Ε.Υ.Δ. να φέρει ημερομηνία εντός των τελευταίων τριάντα ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών ή θα πρέπει για το ζήτημα αυτό να ισχύει η ρύθμιση της παλαιότερης πάγιας νομολογίας σύμφωνα με την οποία η ημερομηνία σύνταξης της υπεύθυνης δήλωσης, η οποία προσκομίζεται στους δημόσιους διαγωνισμούς ως δικαιολογητικό περί μη πλήρωσης των λόγων αποκλεισμού και πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής στο

### **Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

πρόσωπο των διαγωνιζομένων, πρέπει να συμπίπτει με την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς.

28. Επειδή, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι για την ταυτότητα του νομικού λόγου το έντυπο του Τ.Ε.Υ.Δ. του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 έχει διαδεχθεί κατ' ουσίαν το έντυπο της Υπεύθυνης δήλωσης της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 (Α 75) του π.δ. 118/2007 (Α 150) «Κανονισμός Προμηθειών Δημοσίου (ΚΠΔ)» και συνεπώς η σαφής βούληση του νομοθέτη περί απλούστευσης των διαδικασιών των προμηθειών του δημοσίου θα πρέπει να τυγχάνει εφαρμογής και όσον αφορά το έντυπο του Τ.Ε.Υ.Δ. και κατ' ακολουθίαν η ρύθμιση του άρθρου 3 του Ν. 4250/2014, ήτοι το Τ.Ε.Υ.Δ. να φέρει ημερομηνία εντός των τελευταίων τριάντα ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών, θα πρέπει να εφαρμοσθεί και στην περίπτωση αυτή.

29. Επειδή, έχει κριθεί συναφώς ότι τυχόν ασάφειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική, κατά την κρίση της Διοίκησης (λόγω της προβαλλόμενης απ' αυτήν ασάφειας), προσφορά τους (ΕΑΣΤΕ 423, 424, 425/2011). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970, ΕφΘεσ 501/1987, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, έκδ. θ', σελ. 776). Σε κάθε, λοιπόν, περίπτωση και εφόσον από τη Διακήρυξη δεν οριζόταν σαφώς ότι το προσκομιζόμενο Τ.Ε.Υ.Δ. θα έπρεπε να φέρει ως ημερομηνία υπογραφής αυτήν της κατάθεσης της προσφοράς, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι δεν δύναται νομίμως να αποκλεισθεί η προσφορά για τον λόγο αυτόν.

### **Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

30. Επειδή, η ως άνω ερμηνεία περί εφαρμογής της ρύθμισης του άρθρου 3 του Ν. 4250/2014, ήτοι το Τ.Ε.Υ.Δ. να φέρει ημερομηνία εντός των τελευταίων τριάντα ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών, στοιχεί τόσο με την αρχή της επιείκειας όσο και με αυτή της εύλογης εμπιστοσύνης του διοικούμενου, αφού οι υπόψη αρχές θα πλήττονταν βάναυσα σε περίπτωση εφαρμογής της αυστηρότερης ερμηνείας που γινόταν δεκτή από την προϊσχύσασα νομολογία, σε κάθε δε περίπτωση η υπόψη ερμηνεία επιβάλλεται για λόγους ασφάλειας δικαίου, αφ' ης στιγμής η υπόψη Διακήρυξη ρητώς αναφέρεται στην εφαρμογή του άρθρου 3 του Ν. 4250/2014.

31. Επειδή, σε κάθε περίπτωση το άρθρο 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης πρέπει να συντρέχουν και κρίνονται σε τρία (3) χρονικά σημεία, ήτοι κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών (κατακύρωση) του άρθρου 80 και κατά τη σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 105 παρ. 3 περ. γ' του Ν. 4412/2016, ενώ η πλήρωση όλων των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά και στα τρία ως άνω αναφερόμενα χρονικά σημεία (βλ. Κατευθυντήρια Οδηγία 20 της ΕΑΑΔΗΣΥ, σελ. 26).

32. Επειδή, στο άρθρο 4.2. «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/Κατακύρωση/Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης» της Διακήρυξης ορίζεται ότι *«α) Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί, στο πλαίσιο της σχετικής ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης ... τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει ... τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης ... Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών, σύμφωνα με τα ανωτέρω υπό β) και γ) αναφερόμενα, προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα έγγραφα*

### **Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

που απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 "Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας", όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4250/2014. δ) Αν κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι: i) τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), είναι ψευδή ή ανακριβή ... ή ii) αν από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της παρούσας 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 βάσει της τιμής τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας».

33. Επειδή, από τα προαναφερόμενα άρθρα 104 του Ν. 4412/2016 και 4.2. της Διακήρυξης (βλ. σκ. 31-32) προκύπτει ότι ο οικονομικός φορέας που θα αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος θα πρέπει να προσκομίσει και σε έντυπη μορφή τα απαραίτητα δικαιολογητικά προς απόδειξη των δηλωθέντων στο Τ.Ε.Υ.Δ. σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι και για το λόγο αυτό εφαρμογής τυγχάνει η ευνοϊκή ερμηνεία αναφορικά με την ημερομηνία υπογραφής του Τ.Ε.Υ.Δ. εντός προθεσμίας 30 ημερών από την υποβολή της προσφοράς. Και τούτο διότι η εφαρμογή της τυπικής / αυστηρής ερμηνείας υπό το πρίσμα της προϊσχύσασας νομολογίας περί τούτου της ημερομηνίας σύνταξης της υπεύθυνης δήλωσης, η οποία προσκομίζεται στους δημόσιους διαγωνισμούς ως δικαιολογητικό περί μη πλήρωσης των λόγων αποκλεισμού και πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής στο πρόσωπο των διαγωνιζομένων, με την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, ουδέν εξυπηρετεί, αφού οι προϋποθέσεις συμμετοχής και τα κριτήρια επιλογής που βεβαιώνονται με το Τ.Ε.Υ.Δ. θα ελεγχθούν και θα πιστοποιηθούν και σε έτερο μεταγενέστερο χρόνο.

34. Επειδή, από την επισκόπηση των εγγράφων της προσφοράς της « .....» προκύπτει ότι το Τ.Ε.Υ.Δ. που έχει υποβάλει φέρει την

### **Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

ψηφιακή υπογραφή του νομίμου εκπροσώπου του, κ. ...., η οποία υπογραφή, φέρει ημερομηνία 06.09.2018, οπότε και αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο της προσφοράς της εν λόγω συμμετέχουσας εταιρείας στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στο Φάκελο Δικαιολογητικών/ Τεχνικής Προσφοράς, η δε οικονομική προσφορά της ως άνω συμμετέχουσας εταιρείας υποβλήθηκε στις 07.09.2018. Με άλλα λόγια το Τ.Ε.Υ.Δ., καθώς και τα λοιπά έγγραφα (δικαιολογητικά συμμετοχής και εγγυητική επιστολή συμμετοχής) της προσφοράς της υπόψη εταιρείας αναρτήθηκαν στο ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 06.09.2018 κατά την υποβολή της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας αυτής, οπότε και έχουν υπογραφεί ψηφιακά την αυτή ημερομηνία, η δε οικονομική προσφορά της εταιρείας κατατέθηκε στις 07.09.2018, τελευταία ημέρα λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών.

35. Επειδή, τούτων δοθέντων και σύμφωνα με τα ως άνω αναλυτικώς αναφερθέντα (βλ. σκ. 17-34) θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι η προσφορά της εταιρείας « .....» έγινε αποδεκτή και κατέστη αυτή προσωρινή ανάδοχος, αφού το υποβληθέν από αυτή έντυπο του Τ.Ε.Υ.Δ. φέρει ημερομηνία εντός της προθεσμίας των 30 ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών της οικείας σύμβασης.

36. Επειδή, εξάλλου βασική προϋπόθεση που πρέπει να πληρούται για την ικανοποίηση του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων (βλ. σκ. 10) αποτελεί η μη περιέλευση περισσότερων αρνητικών συνεπειών από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων από τα οφέλη, όπως αυτό προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος.

37. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, δεν πληρούται η *ratio* της διάταξης για τη χορήγηση αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων κατά τα προλεχθέντα (βλ. σκ. 8-9), η οποία σκοπεί στην αποτροπή

### **Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού.

38. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 364 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 6 του Π.Δ. 39/2017 η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής και η άσκησή της κωλύουν τη σύναψη της σύμβασης επί ποινής ακυρότητας, η οποία διαπιστώνεται με απόφαση του οικείου σχηματισμού της Α.Ε.Π.Π., εκτός εάν η Α.Ε.Π.Π. κατά τη διαδικασία χορήγησης προσωρινών μέτρων σύμφωνα με το άρθρο 15 του Π.Δ. 39/2017 αποφανθεί διαφορετικά, ήτοι κρίνει ότι δύναται να υπογραφεί η σχετική σύμβαση καίτοι έχει ασκηθεί προδικαστική προσφυγή.

39. Επειδή, η οριστική υπογραφή της σύμβασης δεν δύναται να πραγματοποιηθεί, αφού αντίκειται στο κείμενο νομοθετικό πλαίσιο και σε κάθε περίπτωση θα είναι άκυρη (άρθρα 364 και 368 του Ν. 4412/2106 και άρθρο 6 του Π.Δ. 39/2017), ως προελέχθη στην ανωτέρω σκέψη, σε κάθε περίπτωση, δεν υφίστανται εκείνες οι περιστάσεις, σύμφωνα με τα όσα έχουν γίνει δεκτά έως τώρα, προκειμένου να αρθεί η αυτοδίκαιη απαγόρευση υπογραφής της εν λόγω σύμβασης, η οποία και εξακολουθεί να ισχύει.

40. Επειδή, σε κάθε περίπτωση κατά την κρίση του παρόντος Κλιμακίου δεν υφίστανται εκείνες οι περιστάσεις, σύμφωνα με τα προαναφερόμενα, προκειμένου να χορηγηθεί αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας – ορισμού προσωρινών μέτρων.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει το αίτημα αναστολής του προσφεύγοντος.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 22 Οκτωβρίου 2018 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο αυθημερόν.

**Αριθμός απόφασης: Α 466 / 2018**

**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**ΜΑΡΙΑ ΚΩΝ. ΜΑΝΔΡΑΚΗ**

**ΟΛΓΑ ΘΑΝΟΥ**