

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 15 Μαΐου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει την από 6.04.2023 με ΓΑΚ 493/7.04.2023 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στην «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. 22496/27.03.2023 απόφασης του Διοικητή ,περί έγκρισης των από 21.02.2023, 2.03.2023 και 10.03.2023 Πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού, σχετικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων (εφεξής η «προσβαλλόμενη»).

Με την προδικαστική προσφυγή του, ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το σκέλος που απορρίπτεται η προσφορά του.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο κατά τα άρθρα 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 1.074,47 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» την από 6.04.2023 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 474,47 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 της σύμβασης και

δεν μπορεί να είναι κατώτερο των 600 ευρώ. Επομένως, επί του ποσού των 49.447,10 ευρώ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) που αποτελεί την εκτιμώμενη αξία των ειδών με α/α 4 (3.300,00€), 7 (3.775,00€), 14 (3.504,00€), 28 (2.100,00€), 29 (123,50€), 36 (1.320,00€), 37 (1.100,00€), 38 (977,40€), 47 (1.875,00€), 51 (800,00€), 52 (2.820,00€), 58 (5.550,00€), 66 (800,00€), 67 (750,00€), 68 (750,00€), 71 (3.740,00€), 72 (6.040,00€), 80 (2.853,90), 84 (300,30€), 88 (1.680,00€), 91 (1.512,00€), 93 (2.160,00€), 94 (476,00€) και 99 (1.140,00€) της σύμβασης για τα οποία ασκείται η προσφυγή το νόμιμο παράβολο ανέρχεται σε 600 ευρώ. Συνεπώς, το ανωτέρω παράβολο, κατά το υπερβάλλον μέρος του (474,47 ευρώ) πρέπει να επιστραφεί στον προσφεύγοντα, ανεξάρτητα με την έκβαση της προσφυγής του.

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. «...» Διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αντικείμενο «...», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας ,από οικονομική άποψη, προσφοράς βάσει τιμής, προϋπολογισθείσας συνολικά δαπάνης 266.469,19€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 27.10.2022 με Α.Δ.Α.Μ. «...» καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό «...». Ο διαγωνισμός υποδιαιρείται σε 121 τμήματα, οι δε προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο ή για μέρος των ειδών, αλλά σε κάθε περίπτωση για το σύνολο της ζητούμενης ποσότητας ανά είδος. Ως εκ τούτου, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή, 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.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 6.04.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 28.03.2023 και εν γένει παραδεκτά.

4. Επειδή, στο υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος οκτώ οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και ο προσφεύγων. Με τη με αριθμ. πρωτ. 104060/20.12.2022 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, ο προσφεύγων ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος για τα είδη με α/α 4, 7, 14, 28, 29, 36, 37, 38, 47, 51, 52, 58, 66, 67, 68, 71, 72, 80, 84 , 88, 91, 93, 94 και 99 του διαγωνισμού. Κατόπιν δε της από 3.02.2023 κλήσης του προσφεύγοντος από την αναθέτουσα αρχή προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης καθώς και της από 21.02.2023 συμπληρωματικής κλήσης του, με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε η προσφορά του προσφεύγοντος με την αιτιολογία ότι δεν προσκόμισε πιστοποιητικό εκπροσώπησης ΓΕΜΗ, το οποίο να έχει εκδοθεί τριάντα εργάσιμες ημέρες πριν την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ως απαιτείται κατά τον όρο 2.2.9.2.B6 της διακήρυξης.

5. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του υπό κρίση διαγωνισμού, θεμελιώνει πρόδηλο έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, κατά το σκέλος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς του.

6. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 " Δημόσιες Συμβάσεις Έργων Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 214/25/ΕΕ) ΦΕΚ Α' 200/24.10.16" ορίζει ότι: « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...] 2. Τα έγγραφα της σύμβασης...περιέχουν ιδίως : [...]...ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...».

7. Επειδή, το άρθρο 80 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « [...]2. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο:[...] γ) τα δικαιολογητικά που αφορούν στην παρ. 2 του άρθρου 75, περί κριτηρίων επιλογής, 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 ημέρες πριν από την υποβολή τους, εκτός εάν στις ειδικές διατάξεις έκδοσης αυτών προβλέπεται συγκεκριμένος χρόνος ισχύος και είναι σε ισχύ κατά την υποβολή τους,[...]

8. Επειδή, το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 όπως τροποποιήθηκε με το ν. 4782/2021 και ισχύει ορίζει ότι : «[...] 1. Μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται σύμφωνα με το άρθρο 11 του ν. 2690/1999 (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, περί λόγων αποκλεισμού, και 74 περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα, ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. [...] 4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλλει 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. [...]».

9. Επειδή, στους κρισίμους για την εξέταση της παρούσας προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «[...] 2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής 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 δια του ΕΕΕΣ, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.9.2 και κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης, της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016. [...] 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα Α. Για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3 και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής κατά τις παραγράφους 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά του παρόντος. Η προσκόμιση των εν λόγω δικαιολογητικών γίνεται κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο.[...] Β.6. Για την απόδειξη της νόμιμης εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο και εγγράφεται υποχρεωτικά ή προαιρετικά, κατά την κείμενη νομοθεσία, και δηλώνει την εκπροσώπηση και τις μεταβολές της σε αρμόδια αρχή (πχ ΓΕΜΗ), προσκομίζει σχετικό πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, το οποίο πρέπει να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του, εκτός αν αυτό φέρει συγκεκριμένο χρόνο ισχύος. Ειδικότερα για τους ημεδαπούς οικονομικούς φορείς προσκομίζονται: i) για την απόδειξη της νόμιμης εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο και υποχρεούται, κατά την κείμενη νομοθεσία, να δηλώνει την εκπροσώπηση και τις μεταβολές της στο ΓΕΜΗ, προσκομίζει σχετικό πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, το οποίο πρέπει να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του. [...]3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, και τον καλεί να

υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα 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. [...] Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν [...] 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 [...] ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών...». Κατά δε 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, 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. 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). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις. Ομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

10. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως απορρίφθηκε η προσφορά του διότι, λόγω της εσφαλμένης αναγραφής του χρονικού προσδιορισμού του χρόνου έκδοσης του αιτούμενου εγγράφου στην από 21.02.2023 κλήση προς υποβολή συμπληρωματικών δικαιολογητικών κατακύρωσης, του δημιουργήθηκε πλάνη ως προς το πραγματικό περιεχόμενο που αναζητούσε η αναθέτουσα αρχή, με αποτέλεσμα να αποστείλει το από 11.11.2022 πιστοποιητικό ΓΕΜΗ περί νόμιμης εκπροσώπησης. Επίσης, κατά τον προσφεύγοντα, η προσβαλλόμενη είναι πλημμελώς αιτιολογημένη, θα έπρεπε δε να τύχει εφαρμογής η δυνατότητα συμπλήρωσης ,κατά το άρθρο 102 του ν. 4412/2016.

11. Επειδή, στον όρο 2.2.9 της διακήρυξης ρητώς προβλέπεται ότι το δικαίωμα συμμετοχής καθώς και οι προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό, όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται σε τρία διακριτά στάδια, ήτοι κατά την υποβολή των προσφορών, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατά τη σύναψη της σύμβασης. Σύμφωνα δε με τον όρο 2.2.9.2.B6 της διακήρυξης, ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να προσκομίσει ως δικαιολογητικό κατακύρωσης προς απόδειξη της νόμιμης εκπροσώπησής του, πιστοποιητικό του ΓΕΜΗ το οποίο πρέπει να έχει εκδοθεί έως τριάντα εργάσιμες ημέρες από την υποβολή του. Επομένως, εκ των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει σαφώς ότι ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να υποβάλει πιστοποιητικά ΓΕΜΗ περί ισχύουσας εκπροσώπησης, τα οποία να έχουν εκδοθεί έως τριάντα εργάσιμες ημέρες από την ημερομηνία υποβολής προσφορών και από την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Επισημαίνεται ότι, σε περίπτωση μη υποβολής από τον προσωρινό ανάδοχο ορισμένων δικαιολογητικών κατακύρωσης, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, σύμφωνα με τον όρο 3.2 της διακήρυξης, να καλέσει εκ νέου τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα έγγραφα και εφόσον, μετά τη συμπληρωματική προς τούτο κλήση, δεν υποβληθούν τα αιτηθέντα δικαιολογητικά, η αναθέτουσα αρχή οφείλει κατά δεσμία αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του προσωρινού αναδόχου.

12. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο προσφεύγων κατά το στάδιο υποβολής των προσφορών προσκόμισε, εκ περισσού, το με αριθμ. πρωτ. «...» πιστοποιητικό ΓΕΜΗ περί ισχύουσας εκπροσώπησης που καλύπτει το χρόνο υποβολής των προσφορών. Κατόπιν δε της ανακήρυξης αυτού ως προσωρινού αναδόχου για πλείστα είδη του διαγωνισμού, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε την από 3.02.2023 κλήση προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, στην οποία ανταποκρίθηκε προσκομίζοντας την 6.02.2023 σχετικά έγγραφα, χωρίς όμως να καταθέσει πιστοποιητικό ΓΕΜΗ ,περί ισχύουσας εκπροσώπησης, που να έχει εκδοθεί έως τριάντα εργάσιμες ημέρες από το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αλλά υπέβαλε εκ νέου το ήδη υποβληθέν με την προσφορά του με αριθμ. πρωτ. «...» προαναφερόμενο πιστοποιητικό , το οποίο προδήλως δεν καλύπτει τη ρητή και σαφή απαίτηση του όρου 2.2.9.2B6 της διακήρυξης ,περί έκδοσής του έως τριάντα εργάσιμες ημέρες πριν την κλήση προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ενόψει της εν λόγω έλλειψης υποβολής του απαιτούμενου δικαιολογητικού κατακύρωσης, η αναθέτουσα αρχή την 21.02.2023 απέστειλε νέα κλήση στον προσφεύγοντα προκειμένου να προσκομίσει *«πιστοποιητικό εκπροσώπησης το οποίο να έχει εκδοθεί τουλάχιστον 30 ημέρες πριν την υποβολή των δικαιολογητικών σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, άρθρο 2.2.9.2B6»*, ο οποίος προσκόμισε και πάλι το με αριθμ. πρωτ. «...» πιστοποιητικό ΓΕΜΗ. Κατόπιν αυτού αβασίμως ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι προσκόμισε το ως άνω έγγραφο διότι του δημιουργήθηκε πλάνη από την εσφαλμένη αναγραφή στην από 21.02.2023 κλήση της αναθέτουσας αρχής περί προσκόμισης πιστοποιητικού που να έχει εκδοθεί τουλάχιστον 30 ημέρες πριν την υποβολή των δικαιολογητικών, καθώς η κλήση προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης αποτελεί απλό ενημερωτικό έγγραφο της αναθέτουσας αρχής και δεν τροποποιεί τους όρους της διακήρυξης, τους οποίους οφείλει να γνωρίζει ο επιμελής και ευλόγως ενημερωμένος υποψήφιος. Εν προκειμένω δε στον 2.2.9.2B6 όρο της διακήρυξης, όπου μάλιστα παραπέμπει η επίμαχη κλήση, προβλέπεται σαφής απαίτηση ως προς το χρόνο έκδοσης του πιστοποιητικού ΓΕΜΗ περί ισχύουσας εκπροσώπησης, την οποία μάλιστα

συνομολογεί ο προσφεύγων ότι γνωρίζει εφόσον άλλωστε είχε μεριμνήσει για την έκδοση του σχετικού πιστοποιητικού. Ως εκ τούτου, η από 21.02.2023 κλήση της αναθέτουσας αρχής δεν δύναται παρά να αφορά το συγκεκριμένο ελλείπον δικαιολογητικό κατακύρωσης και όχι έτερο και δη ήδη υποβληθέν. Συνεπώς, ουδεμία ασάφεια προκλήθηκε από τα αναφερόμενα στην από 21.02.2023 κλήση της αναθέτουσας αρχής, πολλώ δε μάλλον καθώς, μέχρι τότε και παρά την από 3.02.2022 αρχική κλήση, ο προσφεύγων δεν είχε υποβάλλει πιστοποιητικό ΓΕΜΗ που να έχει εκδοθεί έως τριάντα εργάσιμες ημέρες από την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αν και όχι μόνον γνώριζε την υποχρέωση περί προσκόμισής του, αλλά μάλιστα ανέμενε, ως ισχυρίζεται, να κληθεί να προσκομίσει το ως άνω ελλείπον δικαιολογητικό. Ενόψει αυτών, ουδεμία υποχρέωση υπείχε η αναθέτουσα αρχή να απαντήσει στο ερώτημα του προσφεύγοντος ως προς το ήδη υποβληθέν με την προσφορά πιστοποιητικό ΓΕΜΗ, καθόσον ο προσφεύγων, ως επιμελής υποψήφιος οφείλει να γνωρίζει ποιά δικαιολογητικά κατακύρωσης απαιτείται να προσκομίσει βάσει των ρητών όρων της διακήρυξης και ιδίως του όρου 2.2.9.2.B6 αυτής που μνημονεύεται και στην από 21.02.2023 κλήση. Σε κάθε περίπτωση, εάν ο προσφεύγων τελούσε πράγματι σε αδυναμία κατανόησης του αυτονόητου περιεχομένου της από 21.02.2023 κλήσης, τότε όφειλε να προσκομίσει το έγγραφο που δεν είχε υποβάλλει μέχρι τότε και το οποίο υποχρεούτο, ήτοι πιστοποιητικό ΓΕΜΗ που να έχει εκδοθεί έως τριάντα εργάσιμες ημέρες πριν την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και όχι να προσκομίσει για τρίτη φορά το ήδη υποβληθέν έγγραφο. Οι δε αιτιάσεις του προσφεύγοντος περί εσφαλμένης ή άλλως πλημμελούς αιτιολογίας της προσβαλλόμενης τυγχάνουν απορριπτέες ως προδήλως αβάσιμες καθόσον αυτή εμπεριέχει πλήρη και επαρκή αναφορά των πραγματικών δεδομένων και των νομικών διατάξεων που ελήφθησαν υπόψιν για τον αποκλεισμό του προσφεύγοντος. Εξάλλου, ενόψει της ισχύουσας εν προκειμένω ειδικής διάταξης του άρθρου 103 του ν. 4412/2016, περί προσκόμισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης και της ρητής πρόβλεψης περί συμπληρωματικής κλήσης σε περίπτωση τυχόν έλλειψης των απαιτούμενων δικαιολογητικών, γεγονός που έλαβε χώρα στην υπό

κρίση περίπτωση από την αναθέτουσα αρχή, δεν δύναται να τύχει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 προκειμένου να θεραπευθεί η σχετική έλλειψη δεδομένου ότι ο προσφεύγων, αν και εκλήθη δύο φορές, δεν προσκόμισε απαιτούμενο δικαιολογητικό κατακύρωσης. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, ορθώς και κατά δεσμία αρμοδιότητα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος και ο μόνος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

13. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της ως αβάσιμη και να καταπέσει υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου από το συνολικώς κατατεθέν παράβολο το ποσό των 600 ευρώ ,κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016, και να επιστραφεί στον προσφεύγοντα το ποσό των 474,47 ευρώ ως αχρεωστήτως καταβληθέν.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή

Ορίζει την κατάπτωση εκ κατατεθέντος παραβόλου υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου του ποσού των εξακοσίων (600) ευρώ και την επιστροφή στον προσφεύγοντα του υπολοίπου ποσού των τετρακοσίων εβδομήντα τεσσάρων ευρώ και σαράντα επτά λεπτών(474,47), κατά το σκεπτικό.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 15 Μαΐου 2023 και εκδόθηκε στις 29 Μαΐου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**