

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 15 Δεκεμβρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Γεώργιος Κουκούτσης, Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή – Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει:

α) την από 7-11-2021 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 2096/8-11-2021 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία: «....», που εδρεύει στ... ..., ..., εφεξής «ο α' προσφεύγων», όπως νόμιμα εκπροσωπείται β) την από 8-11-2021 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 2097/9-11-2021 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία: «...», που εδρεύει στ.. ... (στροφή ...), οδός ... και ..., εφεξής «ο β' προσφεύγων», όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της «...» και κατά της με αριθ. ... απόφασης της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκαν τα πρακτικά αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών του διαγωνισμού, κατά το σκέλος αυτής με το οποίο ο οικονομικός φορέας «....» αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού στα είδη της παρ. 6 του Παραρτήματος Α της προσβαλλομένης για την παραγωγή και παράδοση 6 προϊόντων, ως ακολούθως: 1. Α.8 Λευκό Αρτίδιο, τυρί τύπου γκούντα, ζαμπόν, λοιπά 2. Α.8 Λευκό Αρτίδιο, τυρί τύπου γκούντα, καπνιστή γαλοπούλα, λοιπά, 3. Α.8 Λευκό Αρτίδιο, τυρί τύπου γκούντα, σαλάμι αέρος, λοιπά, 4. Α.8 Κρουασάν, Καπνιστή γαλοπούλα, τυρί τύπου γκούντα, λοιπά 5. Β-4 κρουασάν με γέμιση πραλίνα, 6. Β-4 κρουασάν με γέμιση μαρμελάδα στην περιοχή Α, εφεξής «η προσβαλλομένη».

Κατά του παρεμβαίνοντος σε αμφότερες τις ως άνω προσφυγές οικονομικού φορέα με την επωνυμία: «....» και διακριτικό τίτλο «...», που

εδρεύει στο ..., ... περιοχή ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται, εφεξής «ο παρεμβαίνων».

Με την προδικαστική προσφυγή του ο α' προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλομένη κατά το ως άνω σκέλος.

Με την προδικαστική προσφυγή του ο β' προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλομένη κατά το ως άνω σκέλος.

Με την παρέμβασή του κατά της α' προσφυγής ο παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της εν λόγω προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης κατά το ως άνω σκέλος.

Με την παρέμβασή του κατά της β' προσφυγής ο παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της εν λόγω προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης κατά το ως άνω σκέλος.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την με αρ. πρωτ. ... διακήρυξη προκήρυξε δημόσιο ηλεκτρονικό διαγωνισμό (ΑΔ: ...), με προσφυγή σε ανοιχτή διαδικασία του άρθρου 27 του Ν.4412/16 και κριτήριο ανάθεσης, την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, που προσδιορίζεται αποκλειστικά βάσει της τιμής. Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια ειδών κυλικείου, τα οποία διατίθενται προς πώληση στα κυλικεία - ...των Μονάδων και Υπηρεσιών του ... ή αγοράζονται με σκοπό τη βελτίωση του συσσιτίου, για κάλυψη των αναγκών των ... Μονάδων και Υπηρεσιών των Φρουρών ... (περιλαμβάνει τις Μονάδες που εδρεύουν στον ..., στ... ... και τ...), ... και ..., [εξαιρουμένων, των ... Εκμεταλλεύσεων (... και ...), των 1ου και 2ου ... και το κυλικείο του ...]. Η ενδεικτική, συνολική ετήσια προϋπολογισθείσα αξία, ανέρχεται περίπου στο ποσό των εκατόν σαράντα ενός χιλιάδων τριακοσίων ευρώ (141.300,00 €) χωρίς ΦΠΑ (13%) και στις εκατόν πενήντα εννέα χιλιάδες εξακόσια εβδομήντα τριών ευρώ (159.673,00€)

με ΦΠΑ (13%), επιδεχόμενης αυξομείωσης. Εκτιμώμενος προϋπολογισμός (για 18 μήνες) 212.000,00 € χωρίς ΦΠΑ (13%) και 239.560,00 € με ΦΠΑ (13%). Τα προς προμήθεια προϊόντα φέρουν κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) του Παραρτήματος «Β» της παρούσας. Η τελική ποσότητα προμήθειας δε δύναται να υπολογισθεί με ακρίβεια, καθόσον εξαρτάται από λόγους μη δυνάμενους να προβλεφθούν μελλοντικά, όπως η δύναμη προσωπικού, οι ανάγκες της ... Υπηρεσίας, κλπ. Η παρούσα προμήθεια είναι διαιρετή κατά κατηγορία, προϊόν και περιοχή, δεν αποτελεί ειδικό εξοπλιστικό πρόγραμμα και υπόκειται στις νόμιμες κρατήσεις, οι οποίες βαρύνουν τον ανάδοχο προμηθευτή. Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε 12 μήνες με δικαίωμα παράτασης για ένα (1) επιπλέον εξάμηνο (18 μήνες σύνολο).

2. Επειδή, για την άσκηση της α' ως άνω προσφυγής καταβλήθηκε 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, συνολικού ποσού 1.060,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την πληρωμή στην Τράπεζα), το ως άνω ποσό υπολογίστηκε με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης χωρίς ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένου και του δικαιώματος προαίρεσης. Πλην, όμως, ως παγίως γίνεται δεκτό από την ΑΕΠΠ, το δικαίωμα προαίρεσης, ως μελλοντικό κι αβέβαιο, δεν λαμβάνεται υπόψη για τον υπολογισμό του ποσού του παραβόλου κι, επιπλέον, στη προκειμένη περίπτωση δεν προκύπτει από τη διακήρυξη η αξία των επιμέρους τμημάτων της σύμβασης (ανά κατηγορία, προϊόν και περιοχή) στο πλαίσιο των οποίων ασκείται η προσφυγή, αφού δεν συμπεριλαμβάνεται σε αυτήν συγκεκριμένος προϋπολογισμός για τα είδη 1. Α.8 Λευκό Αρτίδιο, τυρί τύπου γκούντα, ζαμπόν, λοιπά 2. Α.8 Λευκό Αρτίδιο, τυρί τύπου γκούντα, καπνιστή γαλοπούλα, λοιπά, 3. Α.8 Λευκό Αρτίδιο, τυρί τύπου γκούντα, σαλάμι αέρος, λοιπά, 4. Α.8 Κρουασάν, Καπνιστή γαλοπούλα, τυρί τύπου γκούντα, λοιπά, 5. κρουασάν με γέμιση πραλίνα, 6. κρουασάν με γέμιση μαρμελάδα της περιοχής Α ενώ, ρητώς προβλέπεται στη διακήρυξη ότι «[...] η τελική ποσότητα προμήθειας δε δύναται να υπολογισθεί με ακρίβεια, καθόσον εξαρτάται από λόγους μη δυνάμενους να προβλεφθούν μελλοντικά, όπως η δύναμη προσωπικού, οι ανάγκες της ... Υπηρεσίας, κλπ. [...]». Συνεπώς εν προκειμένω αρκούσε να καταβληθεί το κατώτερο ποσό

νομίμου παραβόλου, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 363 παρ. 1γ και 2 του Ν.4412/2016. Συνεπώς, εκ του καταβληθέντος ποσού των 1.060 ευρώ ποσό 460, 00 ευρώ (1.060-600) θα πρέπει να επιστραφεί ως αχρεωστήτως καταβληθέν στον α' προσφεύγοντα ανεξαρτήτως της έκβασης της υπό κρίση προσφυγής.

Περαιτέρω, για την άσκηση της β' ως άνω προσφυγής καταβλήθηκε 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, συνολικού ποσού 707,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την πληρωμή στην Τράπεζα), που υπολογίστηκε βάσει της εκτιμώμενης αξίας χωρίς ΦΠΑ της σύμβασης. Πλην, όμως, επειδή εν προκειμένω, ως, ήδη, αναφέρθηκε, δεν προκύπτει από τη διακήρυξη η αξία των επιμέρους τμημάτων της σύμβασης (ανά κατηγορία, προϊόν και περιοχή) στο πλαίσιο των οποίων ασκείται η προσφυγή, αφού δεν συμπεριλαμβάνεται σε αυτήν συγκεκριμένος προϋπολογισμός για τα είδη 1. Α.8 Λευκό Αρτίδιο, τυρί τύπου γκούντα, ζαμπόν, λοιπά 2. Α.8 Λευκό Αρτίδιο, τυρί τύπου γκούντα, καπνιστή γαλοπούλα, λοιπά, 3. Α.8 Λευκό Αρτίδιο, τυρί τύπου γκούντα, σαλάμι αέρος, λοιπά, 4. Α.8 Κρουασάν, Καπνιστή γαλοπούλα, τυρί τύπου γκούντα, λοιπά, 5. κρουασάν με γέμιση πραλίνα, 6. κρουασάν με γέμιση μαρμελάδα της περιοχής Α ενώ, ρητώς προβλέπεται ότι *«[...] η τελική ποσότητα προμήθειας δε δύναται να υπολογισθεί με ακρίβεια, καθόσον εξαρτάται από λόγους μη δυνάμενους να προβλεφθούν μελλοντικά, όπως η δύναμη προσωπικού, οι ανάγκες της ... Υπηρεσίας, κλπ. [...]»*, αρκούσε να καταβληθεί το κατώτερο ποσό νομίμου παραβόλου, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 363 παρ. 1γ και 2 του Ν.4412/2016. Συνεπώς, εκ του καταβληθέντος ποσού των 707 ευρώ ποσό 107, 00 ευρώ (707-600) θα πρέπει να επιστραφεί ως αχρεωστήτως καταβληθέν στον β' προσφεύγοντα ανεξαρτήτως της έκβασης της υπό κρίση προσφυγής

3. Επειδή, η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 24-08-2021 με ΑΔΑΜ ... και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), όπου έλαβε συστημικό αριθ.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ενόψει του αντικείμενου 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 α' προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 7-11-2021 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 27-10-2021 β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα 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.

Περαιτέρω, η υπό εξέταση β' προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 8-11-2021 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 27-10-2021 β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα 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, στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία για τα είδη 1. Α.8 Λευκό Αρτίδιο, τυρί τύπου γκούντα, ζαμπόν, λοιπά 2. Α.8 Λευκό Αρτίδιο, τυρί τύπου γκούντα, καπνιστή γαλοπούλα, λοιπά, 3. Α.8 Λευκό Αρτίδιο, τυρί τύπου γκούντα, σαλάμι αέρος, λοιπά, 4. Α.8 Κρουασάν, Καπνιστή γαλοπούλα, τυρί τύπου γκούντα, λοιπά, 5. κρουασάν με γέμιση πραλίνα, 6. κρουασάν με γέμιση μαρμελάδα της περιοχής Α συμμετείχαν τρεις οικονομικοί φορείς, ήτοι ο α' προσφεύγων, ο β' προσφεύγων και ο παρεμβαίνων. Ο α' προσφεύγων, ο οποίος κατατάχθηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας για τα είδη Α.8 Λευκό Αρτίδιο, τυρί τύπου γκούντα, σαλάμι αέρος, λοιπά, Α.8 Κρουασάν, Καπνιστή γαλοπούλα, τυρί τύπου γκούντα, λοιπά, Β.4 κρουασάν με γέμιση μαρμελάδα, με έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση προσφυγή κατά της

προσβαλλομένης στο πλαίσιο των ως άνω ειδών, αφού συμμετείχε νόμιμα στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία για τα παραπάνω είδη κι επικαλείται ζημία του ερειδόμενη στην παράνομη αποδοχή της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου και ήδη παρεμβαίνοντος και όφελος από την ανάδειξη του ίδιου ως προσωρινού αναδόχου. Πλην, όμως, χωρίς έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση προσφυγή στο πλαίσιο των ειδών Α.8 Λευκό Αρτίδιο, τυρί τύπου γκούντα, ζαμπόν, λοιπά Α.8 Λευκό Αρτίδιο, τυρί τύπου γκούντα, καπνιστή γαλοπούλα, λοιπά, Β.4 κρουασάν με γέμιση πραλίνα, αφού για αυτά τα είδη κατατάχθηκε τρίτος σε σειρά μειοδοσίας μετά τον β' προσφεύγοντα κι, επομένως, δεν έχει άμεσο έννομο συμφέρον στην άσκηση της προσφυγής αφού, ακόμη κι αν γινόταν δεκτή η προσφυγή του στο πλαίσιο αυτών των ειδών, δεν βελτιώνεται η σειρά κατάταξής του, πολύ περισσότερο που δεν έχει ασκήσει προσφυγή κατά της προσφοράς του δεύτερου μειοδότη.

Περαιτέρω, ο β' προσφεύγων, ο οποίος κατατάχθηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας για τα είδη Α.8 Λευκό Αρτίδιο, τυρί τύπου γκούντα, ζαμπόν, λοιπά Α.8 Λευκό Αρτίδιο, τυρί τύπου γκούντα, καπνιστή γαλοπούλα, λοιπά, Β.4 κρουασάν με γέμιση πραλίνα, με έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση προσφυγή στο πλαίσιο αυτών, αφού συμμετείχε νόμιμα στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία για τα παραπάνω είδη και επικαλείται ζημία του ερειδόμενη στην παράνομη αποδοχή της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου και ήδη παρεμβαίνοντος και όφελος από την ανάδειξη του ίδιου ως προσωρινού αναδόχου. Πλην, όμως, χωρίς έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση προσφυγή στο πλαίσιο των ειδών Α.8 Λευκό Αρτίδιο, τυρί τύπου γκούντα, σαλάμι αέρος, λοιπά, Α.8 Κρουασάν, Καπνιστή γαλοπούλα, τυρί τύπου γκούντα, λοιπά, Β.4 κρουασάν με γέμιση μαρμελάδα, αφού για αυτά τα είδη κατατάχθηκε τρίτος σε σειρά μειοδοσίας μετά τον α' προσφεύγοντα κι, επομένως, δεν έχει άμεσο έννομο συμφέρον στην άσκηση σχετικής προσφυγής αφού ακόμη κι αν γίνει δεκτή η προσφυγή στο πλαίσιο αυτών δεν βελτιώνεται η σειρά κατάταξής του, πολύ περισσότερο που δεν έχει ασκήσει προσφυγή κατά της προσφοράς του δεύτερου μειοδότη.

7. Επειδή στις 10-11-2021 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση αμφοτέρων των ως άνω προσφυγών, δια μέσω της

«επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς όλους τους ενδιαφερόμενους σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή με την υπ' αριθμ. 2778/2021 Πράξη της Προέδρου του 7^{ου} Κλιμακίου και την με αριθμ. 3064/2021 Πράξη του Προέδρου του 4^{ου} Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης της α' ως άνω Προσφυγής. Περαιτέρω, με την με την υπ' αριθμ. 2785/2021 Πράξη της Προέδρου του 7ου Κλιμακίου και την με αριθμ. 3065/2021 Πράξη του Προέδρου του 4ου Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης της β' ως άνω Προσφυγής.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ απόψεις επί αμφοτέρων των προσφυγών, τις οποίες στις 22-11-2021 κοινοποίησε στους προσφεύγοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.

10. Επειδή, ο παρεμβαίνων στις 19-11-2021 άσκησε νόμιμα κι εμπρόθεσμα παρέμβαση τόσο κατά της α' όσο και κατά της β' προσφυγής. Τούτο δε έπραξε έχοντας σχετικά έννομο συμφέρον, καθώς τα έννομα συμφέροντά του θίγονται σε περίπτωση ευδοκίμησης τόσο της α' όσο και της β' προσφυγής.

11. Επειδή, στις 24-11-2021 ο β' προσφεύγων υπέβαλε ενώπιον της ΑΕΠΠ υπόμνημά του προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής.

12. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, οι ως άνω προσφυγές νομίμως εισάγονται ενώπιον του 4ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ.

13. Επειδή, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του α' προσφεύγοντος: [...]

Σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 12 , παρ 15 , στοιχ δ' υπο αριθμό (2) της ως άνω διακήρυξης ... επί της οποίας εκδόθηκε η προσβαλλόμενη, ορίζεται ότι “Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο:... δ’ Γίνονται αποδεκτές: (2) Οι Υπεύθυνες Δηλώσεις εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών.”

Σύμφωνα με το άρθρο 26 “Πρόσκληση Υποβολής Δικαιολογητικών - Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου”, παρ 6 “Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπερ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που

υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά εάν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή από τα δικαιολογητικά που προσκομίστηκαν νομίμως και εμπροθέσμως δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού. Σύμφωνα δε με το άρθρο 103, παρ 4 του ν 4412/16 “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. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται.”

Ακόμη σύμφωνα με την παράγραφο 5 του ίδιου άρθρου “αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίστηκαν 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 παρ. 1 και τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής, 76, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου και 77, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, περί χρόνου συνδρομής όρων συμμετοχής και οψιγενώνμεταβολών, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, σύμφωνα με το άρθρο 72, περί εγγυήσεων, 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 αποδείξει ότι: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 και β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, η διαδικασία ματαιώνεται.”

Στην προκειμένη περίπτωση το ως άνω χρονικό σημείο της σύνταξης των υπεύθυνων δηλώσεων του εκπροσώπου της “...” δεν επιτρέπεται (εκ της διακήρυξης) να είναι προγενέστερο της 9η Οκτωβρίου δηλαδή της ημερομηνίας έκδοσης της υπ αριθμ Φ.600.163/58/43166/Σ.5353/09 ΟΚΤ 21/ απόφαση της ... (ΣΧΕΤΙΚΟ 3) με την οποία κληθήκαμε προκειμένου να υποβάλλουμε τα δικαιολογητικά μας οι προσωρινοί ανάδοχοι. Καμία από τις υπεύθυνες δηλώσεις που προσκομίζει ο συμμετέχων οικονομικός φορέας - εταιρία με την επωνυμία “...” δεν έχει συνταχθεί μετά την ως άνω ημερομηνία άρα και μετά την ημερομηνία πρόσκλησης των προσωρινών αναδόχων με την ως άνω, όπως η διακήρυξη ρητά ορίζει ότι πρέπει να έχει συμβεί για να γίνουν δεκτές. Αυτό προκύπτει τόσο από την ημερομηνία που φέρουν οι υπεύθυνες δηλώσεις όσο και από την βέβαιη ημερομηνία που έχει τεθεί την στιγμή της ηλεκτρονικής υπογραφής των υπεύθυνων δηλώσεων που έχει προσκομίσει ο εταίρος αυτής ... και φέρουν την ημερομηνία 13 Σεπτεμβρίου 2021 κατά παράβαση της ρητής διάταξης της διακήρυξης ... που ορίζει ότι για να γίνουν δεκτές θα πρέπει να έχουν ΣΥΝΤΑΧΘΕΙ μετά την πρόσκληση , ήτοι τουλάχιστον μετά την 9η Οκτωβρίου που εκδόθηκε η απόφαση επί της οποίας βασίστηκε η πρόσκληση[...].».

14. Επειδή, σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής: «[...]

Στην σελίδα 9 της εν λόγω προσφυγής της η προσφεύγουσα αναφέρει: «Στην προκειμένη περίπτωση από την συμμετέχουσα με την επωνυμία “...”, στην οποίας τα προσκομισθέντα σχετικά έγγραφα έχετε πρόσβαση, δεν προσκομίζονται οι τρεις υπεύθυνες δηλώσεις που ειδικά, τυπικά και ρητά ορίζει με τις ως άνω διατάξεις της η με αριθμό ... διακήρυξη για την απόδειξη της έλλειψης λόγων αποκλεισμού του συμμετέχοντος φορέα. Βεβαίως την ως άνω τυπική έλλειψη δεν δύναται να θεραπεύσει η προσκομιζόμενη από την ως άνω εταιρία υπεύθυνη δήλωση υπό τον τίτλο αρχείου (pdf) «ΠΕΜΠΤΗ ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΠΕΡΙ ΜΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ ΑΠΟ ΑΡΘΡΟ 74 signed» διότι δεν μπορεί να αντικαταστήσει τις τρεις διαφορετικές και ειδικές υπεύθυνες

δηλώσεις που απαιτούνται ως τυπικό στοιχείο της ουσιαστικής απόδειξης έλλειψης ειδικών λόγων αποκλεισμού. Ακόμη, στην άνω δήλωσή του, υπό τον αριθμό 1 ο εκπρόσωπος της ως άνω εταιρίας δηλώνει υπεύθυνα ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του τα οριζόμενα στο άρθρο 74 παρ 4 του ν 4412/2016. Τα δε οριζόμενα της ως άνω διάταξης όπως ισχύει σήμερα έχουν ως εξής: «4. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Ανάπτυξης και Επενδύσεων, Δικαιοσύνης και Υποδομών και Μεταφορών, ορίζεται η ημερομηνία έναρξης λειτουργίας του μητρώου αποκλεισθέντων και των μητρώων πληροφοριακού χαρακτήρα, καθώς και η έναρξη των υποχρεώσεων ενημέρωσής τους από τις αρμόδιες υπηρεσίες και φορείς. Μέχρι την ημερομηνία έναρξης λειτουργίας του καταλόγου αποκλεισθέντων, οι αναθέτουσες αρχές και οι αναθέτοντες φορείς ζητούν από τον προσωρινό ανάδοχο, μαζί με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, υπεύθυνη δήλωση περί μη επιβολής σε βάρος του της κύρωσης του οριζόντιου αποκλεισμού, σύμφωνα τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας».

α. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, σε κάθε περίπτωση, κατά δέσμια αρμοδιότητα κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των όρων της κανονιστικής πράξης, στο πλαίσιο της αρχής της τυπικότητας, απορρίπτοντας ομοίως, κατά δέσμια αρμοδιότητα, προσφορά που παραβιάζει απαράβατους όρους της διακήρυξης.

β. Επειδή, στο άρθρο 15, παράγραφος 1α(2)(δ) (σελ Α-32) της διακήρυξης, καθορίζεται οι οικονομικοί φορείς να υποβάλουν την 4η Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία να δηλώνεται ότι :«1/ Δεν έχει καταδικαστεί για αδικήματα σχετικά με τις διατάξεις του Αγορανομικού Κώδικα, αναφορικά με την άσκηση της επαγγελματικής του δραστηριότητας. 2/ Δεν έχει αποκλειστεί από τη συμμετοχή στις διαδικασίες δημοσίων συμβάσεων, σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στο άρθρο 73, 74 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 7 της παρούσης Διακήρυξης. 3 / Δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης».

γ. Επειδή, στο άρθρο 12, παράγραφος 4β (σελ. Α-18), της διακήρυξης, καθορίζεται ότι «οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει

αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα έως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν». Επιπρόσθετα, στην υπ. αριθμ. ... απόφαση, η οποία κοινοποιήθηκε σε όλους τους οικονομικούς φορείς επισυναπτόμενη στην ... κατακυρωτική απόφαση, (σύμφωνα με το Α.Π.: 21603 ΕΞ 2021, 29/06/2021 έγγραφο του Υπουργείου ...), γνωστοποιείται ότι «δεν απαιτείται η κατάθεση δικαιολογητικών τα οποία προσκομίσθηκαν κατά την 1η φάση του διαγωνισμού».

δ. Επειδή, η επιτροπή είχε ήδη στη διάθεσή της την από 13-09-2021 Υπεύθυνη Δήλωση «5. ΤΕΤΑΡΤΗ ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ 105-1599 signed», της εταιρείας «...», από την πρώτη φάση του διαγωνισμού, με την οποία δηλώνει τα προαναφερθέντα στην παράγραφο 4β, του παρόντος.

ε. Για τους παραπάνω λόγους, η αναθέτουσα αρχή εκτιμά ότι ορθώς έγινε δεκτή από την επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού και αξιολόγησης των προσφορών η εν λόγω «5. ΤΕΤΑΡΤΗ ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ 105-1599 signed», της εταιρείας «...» με την οποία δηλώνεται ότι δε συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στα άρθρα 73, 74 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 7 της Διακήρυξης και θεωρεί ως αβάσιμο τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας περί του αντιθέτου.

5. Με την από 8 Νοε 21 προσφυγή της (ΓΑΚ/ΑΕΠΠ 2096/8-11-2021), η προσφεύγουσα ισχυρίζεται επακριβώς, στις σελίδες 11 - 12, της εν λόγω προσφυγής: «Στην προκειμένη περίπτωση το ως άνω χρονικό σημείο της σύνταξης των υπεύθυνων δηλώσεων του εκπροσώπου της “...” δεν επιτρέπεται (εκ της διακήρυξης) να είναι προγενέστερο της 9η Οκτωβρίου δηλαδή της ημερομηνίας έκδοσης της υπ αριθμ ... απόφαση της ... (ΣΧΕΤΙΚΟ 3) με την οποία κληθήκαμε προκειμένου να υποβάλλουμε τα δικαιολογητικά μας οι προσωρινοί ανάδοχοι. Καμία από τις υπεύθυνες δηλώσεις που προσκομίζει ο συμμετέχων οικονομικός φορέας - εταιρία με την επωνυμία “...” δεν έχει συνταχθεί μετά την ως άνω ημερομηνία άρα και μετά την ημερομηνία πρόσκλησης των προσωρινών αναδόχων με την ως άνω, όπως η διακήρυξη ρητά ορίζει ότι πρέπει να έχει συμβεί για να γίνουν δεκτές. Αυτό προκύπτει τόσο από την ημερομηνία που φέρουν οι υπεύθυνες δηλώσεις όσο και από την βέβαιη ημερομηνία που έχει τεθεί την στιγμή της ηλεκτρονικής υπογραφής των υπεύθυνων δηλώσεων που έχει προσκομίσει ο εταίρος αυτής ... και

φέρουν την ημερομηνία 13 Σεπτεμβρίου 2021 κατά παράβαση της ρητής διάταξης της διακήρυξης ... που ορίζει ότι για να γίνουν δεκτές θα πρέπει να έχουν ΣΥΝΤΑΧΘΕΙ μετά την πρόσκληση , ήτοι τουλάχιστον μετά την 9η Οκτωβρίου που εκδόθηκε η απόφαση επί της οποίας βασίστηκε η πρόσκληση».

α. Επειδή, στο άρθρο 12, παράγραφος 4β (σελ. Α-18), της διακήρυξης, καθορίζεται ότι «οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα έως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν».

β. Επειδή, η επιτροπή είχε ήδη στη διάθεσή τις από 13-09-2021 Υπεύθυνες Δηλώσεις της εταιρείας «...», από την πρώτη φάση του διαγωνισμού.

γ. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 27, παράγραφο 2 της διακήρυξης (σελ. Α-44), ορίζεται ότι «αν επέλθουν μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες οι προσφέροντες είχαν δηλώσει ότι πληρούν, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσφέρων μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οι προσφέροντες/υποψήφιοι οφείλουν να ενημερώσουν αμελλητί την Υπηρεσία σχετικά και το αργότερο μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών αποδεικτικών εγγράφων νομιμοποίησης» και ουδεμία σχετική προς τούτο δήλωση υποβλήθηκε στην αναθέτουσα αρχή.

δ. Επειδή, με την (δ) σχετική απόφαση προσωρινού αναδόχου, η οποία κοινοποιήθηκε μέσω της εφαρμογής «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού σε όλους τους οικονομικούς φορείς την 27/10/2021, επισυναπτόμενη στην (ε) όμοια απόφαση κατακύρωσης, ενημερώθηκαν οι προσφέροντες με την παράγραφο 3α αυτής ότι δεν απαιτείται η κατάθεση δικαιολογητικών τα οποία προσκομίσθηκαν κατά την 1η φάση του διαγωνισμού.

ε. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 4 της διακήρυξης καθορίζεται : «Ως εκ τούτου τυχόν δυσχέρειες σχετικά με την παραπάνω αποστολή δε θα λαμβάνονται υπόψη από την ... και η ημερομηνία κοινοποίησης της εκάστοτε

απόφασης θεωρείται αποκλειστικά και μόνο η ημερομηνία ανάρτησης της κοινοποίησης στο ΕΣΗΔΗΣ».

στ. Επειδή, σύμφωνα με την αρχή της ίσης μεταχείρισης, με βάση τα διαλαμβανόμενα στα άρθρο 12, παράγραφος 4β (σελ. Α-18) σε συνδυασμό με το με το άρθρο 27, παράγραφος 2 της διακήρυξης (σελ. Α-44), η επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού και αξιολόγησης των προσφορών, έκανε δεκτές τις αντίστοιχες Υπεύθυνες Δηλώσεις της εταιρείας «...», με ημερομηνία υπογραφής την 14-10-2021, η οποία είναι προγενέστερη της κοινοποίησης της υπ.' αριθμ. ..., η οποία πραγματοποιήθηκε ταυτόχρονα σε όλους τους οικονομικούς φορείς, την 27-10-2021, 11:02:28 (χρονοσήμανση ΕΣΗΔΗΣ).

στ. Για όλους τους παραπάνω λόγους, η αναθέτουσα αρχή θεωρεί ως αβάσιμες τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας, ως προς τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της [...]

15. Επειδή, σύμφωνα με τον παρεμβαίνοντα: «[...]Επί του ισχυρισμού της προσφεύγουσας περί μη προσκόμισης δήθεν των υπευθύνων δηλώσεων που απαιτούνται για την απόδειξη περί της ύπαρξης ή όχι των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 7 της Διακήρυξης

Από πλευράς της εταιρίας μας προσκομίστηκαν πέντε (5) υπεύθυνες δηλώσεις στις οποίες δηλώνεται μεταξύ άλλων:

Α) στην με αριθ. 4Π Υπεύθυνη δήλωση δηλώνεται από το νόμιμο εκπρόσωπό μας ότι δεν έχει αποκλειστεί η εταιρία μας με την με επωνυμία «...» από τη συμμετοχή στις διαδικασίες δημοσίων συμβάσεων σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στα άρθρα 73-74 του ν. 4412/2016 και στο άρθρο 7 της Διακήρυξης (άρα δηλώνονται τα απαιτούμενα στην περ. στ παρ. 5 άρθρου 12 Διακήρυξης) Β) στην με αριθ. 5η προσκομιζόμενη από πλευράς μας υπεύθυνη δήλωση δηλώνεται από το νόμιμο εκπρόσωπό μας ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι αναφερόμενοι στο άρθρο 74 παραγ. 4 του ν. 4412/2016 και άρθρου 7 της Διακήρυξης λόγοι αποκλεισμού (άρα δηλώνονται τα απαιτούμενα στην περ. 5 άρθρου 12 Διακήρυξης). Γ) στην με αριθ. 4° προσκομιζόμενη από πλευράς μας υπεύθυνη δήλωση δηλώνεται από το νόμιμο εκπρόσωπό μας ότι όσον αφορά στις φορολογικές και ασφαλιστικές υποχρεώσεις μας δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση αυτών άρα δηλώνονται τα

απαιτούμενα στην (περ. 5 άρθρου 12 Διακήρυξης). Σε κάθε δε περίπτωση οι 5 στον αριθμό προσκομιζόμενες από πλευράς της εταιρίας μας υπεύθυνες δηλώσεις συντάχθηκαν κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 15 της Διακήρυξης και περιλαμβάνουν κατά περιεχόμενο όσα απαιτούνται για την συμμετοχή μας στον ηλεκτρονικό διαγωνισμό. Εξάλλου τα απαιτούμενα προς απόδειξη στοιχεία ήτοι της μη ύπαρξης οποιασδήποτε καταδικαστικής απόφασης (λόγοι αποκλεισμού άρθρου 7 Διακήρυξης) σε βάρος των ομορρύθμων εταίρων της εταιρίας μας αποδεικνύεται επιπλέον από το προσκομιζόμενο ποινικό μητρώο τους. Συνεπώς ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρίας περί μη προσκόμισης υπεύθυνων δηλώσεων εκ μέρους μας με το απαιτούμενο κατά τις περιπτώσεις ε, στ και ζ της παρ. του άρθρου της Διακήρυξης είναι παντελώς αβάσιμος. 3.Επί του ισχυρισμού της προσφεύγουσας περί μη εμπρόθεσμης προσκόμισης δήθεν των υπευθύνων δηλώσεων που απαιτούνται για την απόδειξη περί της ύπαρξης ή όχι των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 7 της Διακήρυξης Από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 73 και 80 του ν. 4412 /2016 προκύπτει ότι οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παρ. 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α', ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 (περί λόγων αποκλεισμού), και 74 (περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής), σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται για τα ανωτέρω ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73: α) για την παρ. 1 του εν λόγω άρθρου, την προσκόμιση αποσπάσματος του σχετικού μητρώου, όπως του ποινικού μητρώου ή, ελλείψει αυτού, ισοδύναμου εγγράφου που εκδίδεται από αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή του κράτους μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο εν λόγω οικονομικός Φορέας, από το οποίο προκύπτει ότι πληρούνται αυτές οι προϋποθέσεις. Η υποχρέωση προσκόμισης του ως άνω αποσπάσματος αφορά και τα πρόσωπα του δεύτερου εδαφίου της παρ. 1 του άρθρου β) για τις παρ. 2 και 4 περ. β' του άρθρου 73, πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους μέλους ή χώρας, δηλαδή πιστοποιητικό ότι

ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία. 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 παρ. 1, στις περ. α' και β' της παρ. 2 και στην περ. β' της παρ. 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. Περαιτέρω κατά το εδάφιο β της παρ. 1 του άρθρου 74 ν 4412/2016 στην Εθνική Βάση Δεδομένων Δημόσιων Συμβάσεων, η οποία τηρείται και επικαιροποιείται από την ΕΑΑΔΗ-ΣΥ, τηρείται μητρώο των αποκλεισθέντων οικονομικών φορέων, στο οποίο καταχωρίζονται όλες οι τελεσίδικες δικαστικές και διοικητικές αποφάσεις που επιβάλλουν την κύρωση του οριζόντιου αποκλεισμού, καθώς και τα στοιχεία και η περίοδος αποκλεισμού των οικονομικών φορέων, με την επιφύλαξη του ν. 4624/2019 (Α' 137). Οι αναθέτουσες αρχές και αναθέτοντες φορείς ανατρέχουν στο μητρώο αποκλεισθέντων φορέων, κατά την αξιολόγηση των προσφορών ή των αιτήσεων συμμετοχής, και μπορούν να αποκλείουν τους οικονομικούς φορείς που περιλαμβάνονται στο μητρώο από τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων που διενεργούν. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82 περί προτύπων διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης. Από τις αναφερόμενες διατάξεις συνάγεται ότι οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν μονον τα πιστοποιητικά και τις βεβαιώσεις των παρ. 2, 4 και 5 του άρθρου 80 του ν4412/2016, ήτοι πιστοποιητικό ποινικού μητρώου περί απόδειξης ανυπαρξίας οποιοσδήποτε (συμπεριλαμβανομένης και σχετικής με την ύπαρξη οφειλών σε δημόσιους φορείς και ασφαλιστικούς) αμετάκλητης καταδικαστικής απόφασης σε βάρος του νομίμου εκπροσώπου του

οικονομικού φορέα εφόσον πρόκειται για νομικό πρόσωπο και πιστοποιητικό δικαστικής φερεγγυότητας σχετικά με την ύπαρξη ή μη απόφασης πτώχευσης, υπαγωγής σε διαδικασία συνδιαλλαγής και θέσεως της περιουσίας σε αναγκαστική διαχείριση. Ενώ σε περίπτωση που 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 παρ. 1, στις περ. α' και β' της παρ. 2 και στην περ. β' της παρ. 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. Εν προκειμένω, εκτός των προσκομιζόμενων υπεύθυνων δηλώσεων, πέντε στον αριθμό, προσκομίστηκαν εκ μέρους της εταιρίας μας, αποσπάσματα ποινικού μητρώου των ομορρύθμων εταίρων μας, πιστοποιητικό δικαστικής φερεγγυότητας τόσο για την ομόρρυθμη εταιρία όσο και για τους ομορρύθμους εταίρους, πιστοποιητικό από το ΓΕΜΗ περί μη καταχώρησης λύσης κι εκκαθάρισης της εταιρίας, καλύπτοντας με τον τρόπο αυτό και σύμφωνα με τις διατάξεις του νόμου 4412/2016 που διέπει τις δημόσιες συμβάσεις, σχεδόν όλες τις περιπτώσεις λόγων αποκλεισμού από τη συμμετοχή σε διαγωνισμό για δημόσιες συμβάσεις. Επιπλέον, όσον αφορά στο λόγο αποκλεισμό του οικονομικού φορέα από τη συμμετοχή του σε δημόσιους διαγωνισμούς οι αναθέτουσες αρχές και αναθέτοντες φορείς ανατρέχουν στο μητρώο αποκλεισθέντων φορέων, κατά την αξιολόγηση των προσφορών ή των αιτήσεων συμμετοχής, και μπορούν να αποκλείουν τους οικονομικούς φορείς που περιλαμβάνονται στο μητρώο από τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων που διενεργούν. Εξάλλου τούτο, σύμφωνα και με την ως άνω διάταξη, αναφέρεται ρητά στο άρθρο 12 παρ. 4 της Διακήρυξης. Συμμορφούμενη επομένως η εταιρίας μας με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης στο άρθρο 12 και του νόμου, προσκόμισε όλα τα απαραίτητα αποδεικτικά στοιχεία, ήτοι νομιμοποιητικά στοιχεία της εταιρίας μας (κωδικοποιημένο καταστατικό, γενικό πιστοποιητικό ΓΕΜΗ, πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης ΓΕΜΗ,

πιστοποιητικό δικαστικής φερεγγυότητας για την ΟΕ και για τους εταίρους, ασφαλιστικές και φορολογικές ενημερότητες, ποινικά μητρώα, άδεια λειτουργίας της εταιρίας μας) καθώς και τις υπεύθυνες δηλώσεις οι οποίες σε κάποιες περιπτώσεις εκ περισσού των ως άνω εγγράφων, πιστοποιούν τα όσα πιστοποιούν τα πιστοποιητικά, πλην της περίπτωσης του αποκλεισμού από τη συμμετοχή μας σε δημόσιους διαγωνισμούς, στοιχείο που εξάλλου μπορούσε να το ελέγξει η ίδια η αναθέτουσα αρχή μέσω του μητρώου αποκλεισθέντων φορέων. Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 26 παρ. 4 της διακήρυξης αλλά και της διάταξης της παρ. 2 του άρθρου 103 ν 4412/2016, σε περίπτωση που διαπιστώνονται ελλείψεις στα προσκομισθέντα από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικά ή μη υποβολή τους, εντός της 10ημερης προθεσμίας που έχει για να τα προσκομίσει, η αναθέτουσα αρχή τον καλεί να τα προσκομίσει και να τα συμπληρώσει. Με δεδομένο επομένως, ότι όλα τα δικαιολογητικά που προσκομίστηκαν από εμένα ως προσωρινό ανάδοχο ήταν τα αναφερόμενα και απαιτούμενα από την με αριθμό ... διακήρυξη και συνεπώς η αναθέτουσα αρχή διαπίστωσε ότι πληρώ τα κριτήρια που καθορίζονται σε αυτήν την Διακήρυξη, αποφάσισε την ανάθεση σε εμένα της παραγωγής και παράδοσης 6 προϊόντων, όπως αυτά αναλυτικά περιγράφονται στον πίνακα 6 του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ της διακήρυξης. Εφόσον διαπίστωνε οποιαδήποτε έλλειψη στα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά μου, όπως αυτό της ημερομηνίας που επικαλείται η προσφεύγουσα των υπεύθυνων δηλώσεων, θα μας καλούσε να το συμπληρώσουμε. Εξάλλου, οι υπεύθυνες δηλώσεις όπως αναφέρονται στο άρθρο 15 της Διακήρυξης όφειλαν να υποβληθούν με τα δικαιολογητικά συμμετοχής και συνεπώς ήταν αδύνατον να φέρουν ημερομηνία μετά τις 09/10 αφού λήξη της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής ήταν η 13η /09/2021 ενώ σύμφωνα και με την από 09/10/2021 πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής στη 2η σελίδα αναγράφεται ότι δεν απαιτείται η κατάθεση των δικαιολογητικών τα οποία προσκομίστηκαν στην 1η φάση ήτοι των δικαιολογητικών συμμετοχής. Σε κάθε περίπτωση η ανυπαρξία των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 7 της Διακήρυξης και των άρθρων 73-75 του ν. 4412/2016 εκτός από τις υπεύθυνες δηλώσεις αποδεικνύονταν και από τα προσκομιζόμενα επιπλέον αποδεικτικά δικαστικής φερεγγυότητας, ποινικά μητρώα και πιστοποιητικά ΓΕΜΗ. Συνεπώς, ο εν λόγω λόγος προσφυγής

πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος, καθώς δεν διαπιστώνεται καμία απόκλιση από τις διατάξεις των άρθρων 92-97, 100, 102-104 ή δεν υποβλήθηκε η προσφορά μας κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης, όπως απαιτεί το άρθρο 26 προκειμένου να απορρίψει την προσφορά η αναθέτουσα αρχή.

16. Επειδή, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του β' προσφεύγοντα: «[...]Στην κρινόμενη περίπτωση η εταιρία «...», δεν υπέβαλε κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, υπεύθυνη δήλωση ότι δεν έχει εκδοθεί εις βάρος της δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών τους όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, οπότε για τον λόγο αυτό πρέπει να κηρυχθεί η προσφορά της ως απαράδεκτη[...]. Η εταιρία «...» υπέβαλε απαραδέκτως, ως δικαιολογητικό κατακύρωσης, την από 13-9-2021 υπεύθυνη δήλωση του διαχειριστή της εταιρίας στην οποία βεβαιώνει αυτολεξεί: “ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπο του οι οριζόμενοι στο άρθρο 74, παράγραφος 4 του Νόμου 4412/2016 και ότι επίσης δεν συντρέχουν στο πρόσωπο του οι οριζόμενοι στο άρθρο 7 της διακήρυξης (δεν υπάρχει αναφορά της φράσης «λόγοι αποκλεισμού») υπ'αριθμόν ... της ...”. Η ως άνω υπεύθυνη δήλωση κατά παράβαση της αρχής της τυπικότητας, δεν έχει την ακριβή λεκτική διατύπωση των εδαφίων ε', στ' και ζ' της παραγράφου 5 του άρθρου 12 της διακήρυξης, έχει ελλิปές περιεχόμενο και δεν καλύπτει όλες τις απαιτήσεις των ως άνω όρων της διακήρυξης[...]. Επίσης σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης και του Ν. 4412/2016, η κρινόμενη υπεύθυνη δήλωση απαιτείται να υποβληθεί κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και πρέπει να έχει συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών, οπότε έπρεπε να φέρει ημερομηνία σύνταξης μετά τις 11-10-2021 σύμφωνα με την υπ' αριθμ. Φ.600.163/58/43166 Σ.5353/9-10-2021 απόφαση κατακύρωσης της αναθέτουσας αρχής. Για τους ως άνω λόγους η από 13-9-2021 υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωση του διαχειριστή της εταιρίας, ..., είναι μη νόμιμη και ελλιπής και πρέπει να απορριφθεί η προσφορά της εταιρίας «...» ως απαράδεκτη[...].».

17. Επειδή, σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής «Επειδή, η μη αναγραφή της φράσης «λόγοι αποκλεισμού» στην προαναφερθείσα Υπεύθυνη Δήλωση «18 ΠΕΜΠΤΗ ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΠΕΡΙ ΜΗ

ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ ΑΠΟ ΑΡΘΡΟ 74 signed» από πλευράς του οικονομικού φορέα, δεν τροποποιεί το νόημα των αναγραφόμενων, καθώς το άρθρο 7 που επικαλείται στη δήλωση έχει ως τίτλο «Λόγοι Αποκλεισμού Προμηθευτή από τις Προμήθειες των ΕΔ», το οποίο συντάχθηκε σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 73 και 74 του Ν.1441/2016, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει. γ. Επειδή η επιτροπή αξιολόγησης είχε ήδη στη διάθεσή της την Υπεύθυνη Δήλωση «5. ΤΕΤΑΡΤΗ ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ 105-1599 signed» την οποία έκανε δεκτή σύμφωνα με τα αναγραφόμενα στην παράγραφο 3 του παρόντος και στην οποία αναγράφεται από τον εκπρόσωπο της εταιρείας «...» μεταξύ άλλων ότι: «Δεν έχω αποκλειστεί από τη συμμετοχή μου στις διαδικασίες Δημόσιων Συμβάσεων, σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στο άρθρο 73, 74 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 7 της παρούσης διακήρυξης». δ. Επειδή, σύμφωνα με την αρχή της ίσης μεταχείρισης, την οποία η προσφεύγουσα επικαλείται ορθώς στην προσφυγή της, με βάση τα διαλαμβανόμενα στα άρθρο 12, παράγραφος 4β (σελ. Α-18) σε συνδυασμό με το με το άρθρο 27, παράγραφος 2 της διακήρυξης (σελ. Α-44), η αρμόδια επιτροπή έκανε δεκτή την αντίστοιχη Υπεύθυνη Δήλωση «16. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΑΡΘ. 7 SINGED» της εταιρείας «...», με ημερομηνία υπογραφής την 13-10-2021, η οποία είναι προγενέστερη της κοινοποίησης της υπ.' αριθμ. ..., η οποία πραγματοποιείθηκε ταυτόχρονα σε όλους τους οικονομικούς φορείς, την 27-10-2021, 11:02:28 (χρονοσήμανση ΕΣΗΣΗΣ). ε. Για τους παραπάνω λόγους, η αναθέτουσα αρχή εκτιμά ότι ορθώς έγινε δεκτή από την επιτροπή του διαγωνισμού Υπεύθυνη Δήλωση της εταιρείας «...» και θεωρεί ως αβάσιμες τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας, ως προς τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της[...]

18. Επειδή, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του παρεμβαίνοντα: «[...]ΕΠΙ ΤΩΝ ΛΟΓΩΝ ΤΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ

Ι.Επί του ισχυρισμού της προσφεύγουσας περί μη προσκόμισης δήθεν υπεύθυνης δήλωσης σχετικά με την ανυπαρξία σε βάρος της εταιρίας δικαστικής ή διοικητικής τελεσίδικης καταδικαστικής απόφασης με δεσμευτική ισχύ. Από πλευράς της εταιρίας μας προσκομίστηκαν πέντε (5) υπεύθυνες δηλώσεις στις οποίες δηλώνεται μεταξύ άλλων, στην με αριθ. 4η προσκομιζόμενη από πλευράς μας υπεύθυνη δήλωσή από το νόμιμο

εκπρόσωπό μας ότι όσον αφορά στις φορολογικές και ασφαλιστικές υποχρεώσεις μας δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση αυτών (φορολογικών και ασφαλιστικών υποχρεώσεων) κατά τα οριζόμενα στην πεο. ζ παραν. 5 άρθρου 12 Διακήρυξης. Συνεπώς ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας είναι παντελώς αβάσιμος. 2.Επί του ισχυρισμού της προσφεύγουσας περί μη προσκόμισης δήθεν των υπευθύνων δηλώσεων που απαιτούνται για την απόδειξη περί της ύπαρξης ή όχι των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 7 της Διακήρυξης (συγκεκριμένα των απαιτούμενων δηλώσεων βάσει των πεο. ε, στ και Ι αρ.12 παρ. 5 διακήρυξης). Από πλευράς της εταιρίας μας προσκομίστηκαν πέντε (5) υπεύθυνες δηλώσεις στις οποίες δηλώνεται μεταξύ άλλων: Α) στην με αριθ. 4η Υπεύθυνη δήλωση δηλώνεται από το νόμιμο εκπρόσωπό μας ότι δεν έχει αποκλειστεί η εταιρία μας με την με επωνυμία «...» από τη συμμετοχή στις διαδικασίες δημοσίων συμβάσεων σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στα άρθρα 73-74 του ν. 4412/2016 και στο άρθρο 7 της Διακήρυξης (άρα δηλώνονται τα απαιτούμενα στην περ. στ παραγ. 5 άρθρου 12 Διακήρυξης) Β)στην με αριθ. 5η προσκομιζόμενη από πλευράς μας υπεύθυνη δήλωσή δηλώνεται από το νόμιμο εκπρόσωπό μας ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι αναφερόμενοι στο άρθρο 74 παραγ. 4 του ν. 4412/2016 και άρθρου 7 της Διακήρυξης λόγοι αποκλεισμού (άρα δηλώνονται τα απαιτούμενα στην περ. ε παραγ. 5 άρθρου 12 Διακήρυξης) Γ)στην με αριθ. 4° προσκομιζόμενη από πλευράς μας υπεύθυνη δήλωσή δηλώνεται από το νόμιμο εκπρόσωπό μας ότι όσον αφορά στις φορολογικές και ασφαλιστικές υποχρεώσεις μας δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση αυτών άρα δηλώνονται τα απαιτούμενα στην (πεο. ζ παραν. 5 άρθρου 12 Διακήρυξης). Σε κάθε δε περίπτωση οι 5 στον αριθμό προσκομιζόμενες από πλευράς της εταιρίας μας υπεύθυνες δηλώσεις συντάχθηκαν κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 15 της Διακήρυξης και περιλαμβάνουν κατά περιεχόμενα όσα απαιτούνται για την συμμετοχή μας στον ηλεκτρονικό διαγωνισμό. Εξάλλου τα απαιτούμενα προς απόδειξη στοιχεία ήτοι της μη ύπαρξης οποιοσδήποτε καταδικαστικής απόφασης (λόγοι αποκλεισμού άρθρου 7 Διακήρυξης) σε βάρος των ομορρύθμων εταίρων της εταιρίας μας αποδεικνύεται επιπλέον από το προσκομιζόμενο ποινικό μητρώο

τους. Περαιτέρω, από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 73 και 80 του ν. 4412 /2016 προκύπτει ότι οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παρ. 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α', ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 (περί λόγων αποκλεισμού), και 74 (περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής), σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται για τα ανωτέρω ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73: α) για την παρ. 1 του εν λόγω άρθρου, την προσκόμιση αποσπάσματος του σχετικού μητρώου, όπως του ποινικού μητρώου η, ελλείψει αυτού, ισοδύναμου εγγράφου που εκδίδεται από αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή του κράτους μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο εν λόγω οικονομικός φορέας, από το οποίο προκύπτει ότι πληρούνται αυτές οι προϋποθέσεις. Η υποχρέωση προσκόμισης του ως άνω αποσπάσματος αφορά και τα πρόσωπα του δεύτερου εδαφίου της παρ. 1 του άρθρου 73, β) για τις παρ. 2 και 4 περ. β' του άρθρου 73, πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους μέλους ή χώρας, δηλαδή πιστοποιητικό ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία. 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 παρ. 1, στις περ. α' και β' της παρ. 2 και στην περ. β' της παρ. 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. Κατά το εδάφιο β της παρ. 1 του

άρθρου 74 ν 4412/2016 στην Εθνική Βάση Δεδομένων Δημόσιων Συμβάσεων, η οποία τηρείται και επικαιροποιείται από την ΕΑΑΔΗ-ΣΥ, τηρείται μητρώο των αποκλεισθέντων οικονομικών φορέων, στο οποίο καταχωρίζονται όλες οι τελεσίδικες δικαστικές και διοικητικές αποφάσεις που επιβάλλουν την κύρωση του οριζόντιου αποκλεισμού, καθώς και τα στοιχεία και η περίοδος αποκλεισμού των οικονομικών φορέων, με την επιφύλαξη του ν. 4624/2019 (Α' 137). Οι αναθέτουσες αρχές και αναθέτοντες φορείς ανατρέχουν στο μητρώο αποκλεισθέντων φορέων, κατά την αξιολόγηση των προσφορών ή των αιτήσεων συμμετοχής, και μπορούν να αποκλείουν τους οικονομικούς φορείς που περιλαμβάνονται στο μητρώο από τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων που διενεργούν. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82 περί προτύπων διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης. Από τις αναφερόμενες διατάξεις συνάγεται ότι οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν μονον τα πιστοποιητικά και τις βεβαιώσεις των παρ. 2, 4 και 5 του άρθρου 80 του ν 4412/2016, ήτοι πιστοποιητικό ποινικού μητρώου περί απόδειξης ανυπαρξίας οποιοσδήποτε (συμπεριλαμβανομένης και σχετικής με την ύπαρξη οφειλών σε δημόσιους φορείς και ασφαλιστικούς) αμετάκλητης καταδικαστικής απόφασης σε βάρος του νομίμου εκπροσώπου του οικονομικού φορέα εφόσον πρόκειται για νομικό πρόσωπο και πιστοποιητικό δικαστικής φερεγγυότητας σχετικά με την ύπαρξη ή μη απόφασης πτώχευσης, υπαγωγής σε διαδικασία συνδιαλλαγής και θέσεως της περιουσίας σε αναγκαστική διαχείριση. Ενώ σε περίπτωση που 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 παρ. 1, στις περ. α' και β' της παρ. 2 και στην περ. β' της παρ. 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. Εν προκειμένω, εκτός των προσκομιζόμενων υπεύθυνων δηλώσεων, πέντε στον αριθμό,

προσκομίστηκαν εκ μέρους της εταιρίας μας, αποσπάσματα ποινικού μητρώου των ομορρύθμων εταίρων μας, πιστοποιητικό δικαστικής φερεγγυότητας τόσο για την ομορρυθμη εταιρία όσο και για τους ομορρύθμους εταίρους, πιστοποιητικό από το ΓΕΜΗ περί μη καταχώρησης λύσης κι εκκαθάρισης της εταιρίας, καλύπτοντας με τον τρόπο αυτό και σύμφωνα με τις διατάξεις του νόμου 4412/2016 που διέπει τις δημόσιες συμβάσεις, σχεδόν όλες τις περιπτώσεις λόγων αποκλεισμού από τη συμμετοχή σε διαγωνισμό για δημόσιες συμβάσεις. Επιπλέον, όσον αφορά στο λόγο αποκλεισμό του οικονομικού φορέα από τη συμμετοχή του σε δημόσιους διαγωνισμούς οι αναθέτουσες αρχές και αναθέτοντες φορείς ανατρέχουν στο μητρώο αποκλεισθέντων φορέων, κατά την αξιολόγηση των προσφορών ή των αιτήσεων συμμετοχής, και μπορούν να αποκλείουν τους οικονομικούς φορείς που περιλαμβάνονται στο μητρώο από τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων που διενεργούν. Εξάλλου τούτο, σύμφωνα και με την ως άνω διάταξη, αναφέρεται ρητά στο άρθρο 12 παρ. 4 της Διακήρυξης Συμμορφούμενη επομένως η εταιρίας μας με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης στο άρθρο 12 και του νόμου, προσκόμισε όλα τα απαραίτητα αποδεικτικά στοιχεία, ήτοι νομιμοποιητικά στοιχεία της εταιρίας μας (κωδικοποιημένο καταστατικό, γενικό πιστοποιητικό ΓΕΜΗ, πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης ΓΕΜΗ, πιστοποιητικό δικαστικής φερεγγυότητας για την ΟΕ και για τους εταίρους, ασφαλιστικές και φορολογικές ενημερότητες, ποινικά μητρώα, άδεια λειτουργίας της εταιρίας μας) καθώς και τις υπεύθυνες δηλώσεις οι οποίες σε κάποιες περιπτώσεις εκ περισσού των ως άνω εγγράφων, πιστοποιούν τα όσα πιστοποιούν τα πιστοποιητικά, πλην της περίπτωσης του αποκλεισμού από τη συμμετοχή μας σε δημόσιους διαγωνισμούς, στοιχείο που εξάλλου μπορούσε νατό ελέγξει η ίδια η αναθέτουσα αρχή μέσω του μητρώου αποκλεισθέντων φορέων. Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 26 παρ. 4 της διακήρυξης αλλά και της διάταξης της παρ. 2 του άρθρου 103 ν 4412/2016, σε περίπτωση που διαπιστώνονται ελλείψεις στα προσκομισθέντα από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικά ή μη υποβολή τους, εντός της 10ημερης προθεσμίας που έχει για να τα προσκομίσει, η αναθέτουσα αρχή τον καλεί να τα προσκομίσει και να τα συμπληρώσει. Με δεδομένο επομένως, ότι όλα τα δικαιολογητικά που προσκομίστηκαν από εμένα ως προσωρινό ανάδοχο ήταν τα αναφερόμενα και

απαιτούμενα από την με αριθμό ... διακήρυξη και συνεπώς η αναθέτουσα αρχή διαπίστωσε ότι πληρούν τα κριτήρια που καθορίζονται σε αυτήν την Διακήρυξη, αποφάσισε την ανάθεση σε εμένα της παραγωγής και παράδοσης 6 προϊόντων, όπως αυτά αναλυτικά περιγράφονται στον πίνακα 6 του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ της διακήρυξης. Εφόσον διαπίστωνε οποιαδήποτε έλλειψη στα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά μου, όπως αυτό της ημερομηνίας που επικαλείται η προσφεύγουσα των υπεύθυνων δηλώσεων, θα μας καλούσε να το συμπληρώσουμε. Εξάλλου, οι υπεύθυνες δηλώσεις όπως αναφέρονται στο άρθρο 15 της Διακήρυξης όφειλαν να υποβληθούν με τα δικαιολογητικά συμμετοχής και συνεπώς ήταν αδύνατον να φέρουν ημερομηνία μετά τις 09/10 αφού λήξη της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής ήταν η 13η /09/2021 ενώ σύμφωνα και με την από 09/10/2021 πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής στη 2η σελίδα αναγράφεται ότι δεν απαιτείται η κατάθεση των δικαιολογητικών τα οποία προσκομίστηκαν στην 1η φάση ήτοι των δικαιολογητικών συμμετοχής. Σε κάθε περίπτωση η ανυπαρξία των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 7 της Διακήρυξης και των άρθρων 73-75 του ν. 4412/2016 εκτός από τις υπεύθυνες δηλώσεις αποδεικνύονταν και από τα προσκομιζόμενα επιπλέον αποδεικτικά δικαστικής φερεγγυότητας, ποινικά μητρώα και πιστοποιητικά ΓΕΜΗ[...].».

19. Επειδή, σύμφωνα με το υπόμνημα του β' προσφεύγοντος επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής: «Με δεδομένη την πρόβλεψη του άρθρου 12 παρ. 15 περ. δ' της διακήρυξης, ότι οι υπεύθυνες δηλώσεις γίνονται αποδεκτές εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών, θα ήταν αντίθετο στην αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης να γίνουν δεκτές υπεύθυνες δηλώσεις που έχουν γίνει ένα (1) μήνα (13-9-2021) πριν την πρόσκληση για προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης (11-10-2021) και κατά το στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς. Ως εκ τούτου, τόσο η από 13-9-2021 υπεύθυνη δήλωση ότι δεν έχει εκδοθεί σε βάρος τους δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για τη αθέτηση των υποχρεώσεών τους όσον αφορά στη καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης όσο και η από 13-9-2021 υπεύθυνη δήλωση του διαχειριστή της εταιρίας, ..., στην οποία βεβαιώνει ότι

δεν συντρέχουν στο πρόσωπο του οι οριζόμενοι στο άρθρο 74 , παράγραφος 4 του Νόμου 4412/2016 και ότι επίσης δεν συντρέχουν στο πρόσωπο του οι οριζόμενοι στο άρθρο 7 της διακήρυξης υπ'αριθμόν ... της ..., δεν μπορούν να γίνουν δεκτες και τα ως ανω δικαιολογητικά κατακύρωσης κρίνονται ανεπαρκή.

Η δε αναθέτουσα αρχή προσπαθώντας να δικαιολογήσει ανεπιτυχώς την αποδοχή των δικαιολογητικών κατακύρωσης της εταιρίας «...», στο με αριθμ. πρωτ. . έγγραφο απόψεων της (σελ.4) αναφέρει εσφαλμένα ότι σύμφωνα με την αρχή της ίσης μεταχείρισης η επιτροπή του διαγωνισμού εκανε ομοίως δεκτή υπεύθυνη δήλωση της εταιρίας μας με ημερομηνία υπογραφής 13-10-2021, η οποία είναι προγενέστερη της κοινοποίησης της υπ'αριθμ. ... πρόσκλησης, η οποία πραγματοποιήθηκε ταυτόχρονα σε όλους τους οικονομικούς φορείς στις 27-10-2021, το αληθές όμως είναι ότι η ως άνω πρόσκληση κοινοποιήθηκε μέσω ΕΣΗΔΗΣ σε όλους τους οικονομικούς φορείς στις 11-10-2021 13:21:18 (χρονοσήμανση ΕΣΗΔΗΣ) και όχι στις 27-10-2021 σύμφωνα με το συνημμένο έγγραφο που αναρτηθηκε στην «ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ» του εν λόγω διαγωνισμού[...].

20. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 Ν.4412/2016: «αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) : 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. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων. 2. Κατά την εκτέλεση των δημόσιων

συμβάσεων, οι οικονομικοί φορείς τηρούν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α'. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους.[...] 4. Η υποχρέωση της παραγράφου 2: (α) επισημαίνεται στα έγγραφα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 53 και (β) αποτελεί ειδικό όρο της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 130. 5. Η αθέτηση της υποχρέωσης της παραγράφου 2 συνιστά σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα του οικονομικού φορέα κατά την έννοια της περίπτωσης θ' της παραγράφου 4 του άρθρου 73, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στις κείμενες διατάξεις[...].».

21. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 73 Λόγοι αποκλεισμού - Εξουσιοδοτική διάταξη (άρθρο 57 παρ. 1 έως 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ): « 1. Οι αναθέτουσες αρχές αποκλείουν έναν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης όταν αποδεικνύουν, με την επαλήθευση που προβλέπεται στα άρθρα 79 έως 81 ή είναι γνωστό στην αναθέτουσα αρχή με άλλον τρόπο, ότι υπάρχει εις βάρος του αμετάκλητη, καταδικαστική απόφαση για ένα από τα ακόλουθα εγκλήματα: α) συμμετοχή σε εγκληματική οργάνωση, όπως αυτή ορίζεται στο άρθρο 2 της απόφασης - πλαίσιο 2008/841/ ΔΕΥ του Συμβουλίου της 24ης Οκτωβρίου 2008, για την καταπολέμηση του οργανωμένου εγκλήματος (ΕΕ L 300 της 11.11.2008 σ. 42), και τα εγκλήματα του άρθρου 187 του Ποινικού Κώδικα (εγκληματική οργάνωση), β) ενεργητική δωροδοκία, όπως ορίζεται στο άρθρο 3 της σύμβασης περί της καταπολέμησης της δωροδοκίας στην οποία ενέχονται υπάλληλοι των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων ή των κρατών μελών της Ένωσης (ΕΕ C 195 της 25.6.1997, σ. 1) και στην παρ. 1 του άρθρου 2 της απόφασης - πλαίσιο 2003/568/ΔΕΥ του Συμβουλίου της 22ας Ιουλίου 2003, για την καταπολέμηση της δωροδοκίας στον ιδιωτικό τομέα (ΕΕ L 192 της 31.7.2003, σ. 54), καθώς και, όπως ορίζεται στο εθνικό δίκαιο του οικονομικού φορέα, και

τα εγκλήματα των άρθρων 159Α (δωροδοκία πολιτικών προσώπων), 236 (δωροδοκία υπαλλήλου), 237 παρ. 2-4 (δωροδοκία δικαστικών λειτουργών), 237Α παρ. 2 (εμπορία επιρροής - μεσάζοντες), 396 παρ. 2 (δωροδοκία στον ιδιωτικό τομέα) του Ποινικού Κώδικα, γ) απάτη εις βάρος των οικονομικών συμφερόντων της Ένωσης, κατά την έννοια των άρθρων 3 και 4 της Οδηγίας (ΕΕ) 2017/1371 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 5ης Ιουλίου 2017 σχετικά με την καταπολέμηση, μέσω του ποινικού δικαίου, της απάτης εις βάρος των οικονομικών συμφερόντων της Ένωσης (L 198/28.07.2017) και τα εγκλήματα των άρθρων 159Α (δωροδοκία πολιτικών προσώπων), 216 (πλαστογραφία), 236 (δωροδοκία υπαλλήλου), 237 παρ. 2-4 (δωροδοκία δικαστικών λειτουργών), 242 (ψευδής βεβαίωση, νόθευση κ.λπ.), 374 (διακεκριμένη κλοπή), 375 (υπεξαίρεση), 386 (απάτη), 386Α (απάτη με υπολογιστή), 386Β (απάτη σχετική με τις επιχορηγήσεις), 390 (απιστία) του Ποινικού Κώδικα και των άρθρων 155 επ. του Εθνικού Τελωνειακού Κώδικα (ν. 2960/2001, Α` 265), όταν αυτά στρέφονται κατά των οικονομικών συμφερόντων της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή συνδέονται με την προσβολή αυτών των συμφερόντων, καθώς και τα εγκλήματα των άρθρων 23 (διασυνοριακή απάτη σχετικά με τον ΦΠΑ) και 24 (επικουρικές διατάξεις για την ποινική προστασία των οικονομικών συμφερόντων της Ευρωπαϊκής Ένωσης) του ν. 4689/2020 (Α` 103), δ) τρομοκρατικά εγκλήματα ή εγκλήματα συνδεδεμένα με τρομοκρατικές δραστηριότητες, όπως ορίζονται, αντιστοίχως στα άρθρα 3-4 και 5-12 της Οδηγίας (ΕΕ) 2017/541 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 15ης Μαρτίου 2017 για την καταπολέμηση της τρομοκρατίας και την αντικατάσταση της απόφασης - πλαισίου 2002/475/ΔΕΥ του Συμβουλίου και για την τροποποίηση της απόφασης 2005/671/ΔΕΥ του Συμβουλίου (ΕΕ L 88/31.03.2017) ή ηθική αυτουργία ή συνέργεια ή απόπειρα διάπραξης εγκλήματος, όπως ορίζονται στο άρθρο 14 αυτής, και τα εγκλήματα των άρθρων 187Α και 187Β του Ποινικού Κώδικα, καθώς και τα εγκλήματα των άρθρων 32-35 του ν. 4689/2020 (Α` 103), ε) νομιμοποίηση εσόδων από παράνομες δραστηριότητες ή χρηματοδότηση της τρομοκρατίας, όπως αυτές ορίζονται στο άρθρο 1 της Οδηγίας (ΕΕ) 2015/849 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 20ης Μαΐου 2015, σχετικά με την πρόληψη της χρησιμοποίησης του χρηματοπιστωτικού συστήματος για τη

νομιμοποίηση εσόδων από παράνομες δραστηριότητες ή για τη χρηματοδότηση της τρομοκρατίας, την τροποποίηση του κανονισμού (ΕΕ) αριθμ. 648/2012 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, και την κατάργηση της οδηγίας 2005/60/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου και της οδηγίας 2006/70/ΕΚ της Επιτροπής (ΕΕ L 141/05.06.2015) και τα εγκλήματα των άρθρων 2 και 39 του ν. 4557/2018 (Α' 139), στ) παιδική εργασία και άλλες μορφές εμπορίας ανθρώπων, όπως ορίζονται στο άρθρο 2 της Οδηγίας 2011/36/ ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 5ης Απριλίου 2011, για την πρόληψη και την καταπολέμηση της εμπορίας ανθρώπων και για την προστασία των θυμάτων της, καθώς και για την αντικατάσταση της απόφασης - πλαίσιο 2002/629/ΔΕΥ του Συμβουλίου (ΕΕ L 101 της 15.4.2011, σ. 1) και τα εγκλήματα του άρθρου 323Α του Ποινικού κώδικα (εμπορία ανθρώπων). Η υποχρέωση αποκλεισμού οικονομικού φορέα εφαρμόζεται επίσης όταν το πρόσωπο εις βάρος του οποίου εκδόθηκε αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση είναι μέλος του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή έχει εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό. Η υποχρέωση του προηγούμενου εδαφίου αφορά: α) στις περιπτώσεις εταιρειών περιορισμένης ευθύνης (Ε.Π.Ε.), ιδιωτικών κεφαλαιουχικών εταιρειών (Ι.Κ.Ε.) και προσωπικών εταιρειών (Ο.Ε. και Ε.Ε.), τους διαχειριστές, ή β) στις περιπτώσεις ανωνύμων εταιρειών (Α.Ε.), τον διευθύνοντα σύμβουλο, τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου, καθώς και τα πρόσωπα στα οποία με απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου έχει ανατεθεί το σύνολο της διαχείρισης και εκπροσώπησης της εταιρείας, ή γ) στις περιπτώσεις των συνεταιρισμών, τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου, ή δ) στις υπόλοιπες περιπτώσεις νομικών προσώπων, τον κατά περίπτωση νόμιμο εκπρόσωπο. 2. Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η αναθέτουσα αρχή: α) γνωρίζει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή β) μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο

οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. 2Α. Αν ο οικονομικός φορέας της παρ. 2 είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν στις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση. Οι υποχρεώσεις των περ. α' και β' της παρ. 2 θεωρείται ότι δεν έχουν αθετηθεί εφόσον δεν έχουν καταστεί ληξιπρόθεσμες ή εφόσον αυτές έχουν υπαχθεί σε δεσμευτικό διακανονισμό που τηρείται. Στην περίπτωση αυτή, ο οικονομικός φορέας δεν υποχρεούται να απαντήσει καταφατικά στο σχετικό ερώτημα του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του άρθρου 79, ή άλλου αντίστοιχου εντύπου ή δήλωσης, με το οποίο ερωτάται εάν ο οικονομικός φορέας έχει ανεκπλήρωτες υποχρεώσεις όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης ή, κατά περίπτωση, εάν έχει αθετήσει τις παραπάνω υποχρεώσεις του. Οι περ. α' και β' της παρ. 2 παύουν να εφαρμόζονται όταν ο οικονομικός φορέας εκπληρώσει τις ανωτέρω υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους στο μέτρο που τηρεί τους όρους του δεσμευτικού διακανονισμού. 3. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να προβλέπει στα έγγραφα της σύμβασης παρέκκλιση από τον υποχρεωτικό αποκλεισμό που προβλέπεται: α) στις παρ. 1 και 2 κατ' εξαίρεση, για επιτακτικούς λόγους δημόσιου συμφέροντος, όπως δημόσιας υγείας ή προστασίας του περιβάλλοντος ή β) στην παρ. 2, όταν ο αποκλεισμός θα ήταν σαφώς δυσανάλογος, ιδίως όταν μόνο μικρά ποσά των φόρων ή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης δεν έχουν καταβληθεί ή όταν ο οικονομικός φορέας ενημερώθηκε σχετικά με το ακριβές ποσό που οφείλεται λόγω αθέτησης των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης σε χρόνο κατά τον οποίο δεν είχε τη δυνατότητα να λάβει μέτρα, σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 2, πριν από την εκπνοή της προθεσμίας αίτησης συμμετοχής ή σε ανοικτές διαδικασίες της προθεσμίας υποβολής προσφοράς. 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, περί αρχών που εφαρμόζονται στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων, β) εάν ο οικονομικός φορέας τελεί υπό πτώχευση ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία 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 έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης και δεν τηρεί τους όρους αυτής ή εάν βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση που προκύπτει από παρόμοια διαδικασία, προβλεπόμενη σε εθνικές διατάξεις νόμου, γ) εάν, με την επιφύλαξη της παρ. 3β του άρθρου 44 του ν. 3959/2011 (Α` 93), περί ποινικών κυρώσεων και άλλων διοικητικών συνεπειών, η αναθέτουσα αρχή διαθέτει επαρκώς εύλογες ενδείξεις που οδηγούν στο συμπέρασμα ότι ο οικονομικός φορέας συνήψε συμφωνίες με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού, δ) εάν μία κατάσταση σύγκρουσης συμφερόντων κατά την έννοια του άρθρου 24, περί σύγκρουσης συμφερόντων, δεν μπορεί να θεραπευθεί αποτελεσματικά με άλλα, λιγότερο παρεμβατικά, μέσα, ε) εάν μία κατάσταση στρέβλωσης του ανταγωνισμού από την πρότερη συμμετοχή των οικονομικών φορέων κατά την προετοιμασία της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, σύμφωνα με όσα ορίζονται στο άρθρο 48, περί προηγούμενης εμπλοκής υποψηφίων ή προσφερόντων, δεν μπορεί να θεραπευθεί με άλλα, λιγότερο παρεμβατικά, μέσα,

22. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 74 Ν.4412/2016: «Αποκλεισμός οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις - Εξουσιοδοτικές διατάξεις (άρθρο 57 παρ. 7 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» 1. Σε περίπτωση συνδρομής λόγων αποκλεισμού των παρ. 1 και 4 του άρθρου 73, περί λόγων αποκλεισμού, που θέτουν σε αμφιβολία την αξιοπιστία και την ακεραιότητα οικονομικού φορέα, και εφόσον ο οικονομικός φορέας δεν λάβει τα μέτρα για να αποδείξει την αξιοπιστία του, όπως αυτά ορίζονται στην παρ. 7 του άρθρου 73, μπορεί να επιβληθεί εις βάρος του αποκλεισμός από τη συμμετοχή σε μελλοντικές διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων του παρόντος, καθώς και συμβάσεων παραχώρησης για εύλογο χρονικό διάστημα, σύμφωνα με τα

ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο. Πριν από την έκδοση της απόφασης περί οριζόντιου αποκλεισμού παρέχεται στον οικονομικό φορέα η δυνατότητα ακρόασης. Οι όροι και η περίοδος του ως άνω αποκλεισμού καθορίζονται σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας, λαμβάνοντας υπόψη, ιδίως, τη σοβαρότητα του αδικήματος ή παραπτώματος, τον χρόνο που έχει παρέλθει από τη διάπραξή του, τη διάρκειά του, πιθανή υποτροπή, την πρόθεση ή τον βαθμό αμέλειας του εκάστοτε οικονομικού φορέα και τα μέτρα που αυτός λαμβάνει προς αποφυγή διάπραξης παρόμοιων αδικημάτων ή παραπτωμάτων στο μέλλον[...] Μέχρι την ημερομηνία έναρξης λειτουργίας του καταλόγου αποκλεισθέντων, οι αναθέτουσες αρχές και οι αναθέτοντες φορείς ζητούν από τον προσωρινό ανάδοχο, μαζί με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, υπεύθυνη δήλωση περί μη επιβολής σε βάρος του της κύρωσης του οριζόντιου αποκλεισμού, σύμφωνα τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας.»

23. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 80 Ν.4412/2016 «αποδεικτικά μέσα»[...] 12. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο:[...] ε) οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών.

24. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 103: Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών»: Πέραν των οριζόμενων στις παρ. 3 και 4 του άρθρου 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, και στο άρθρο 93, περί περιεχομένου φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής», ισχύουν και τα ακόλουθα: 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. Αν ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αίτημα προς την αναθέτουσα αρχή για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα με τα οποία 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 δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα του προηγούμενου εδαφίου και εντός της προθεσμίας της πρόσκλησης της παρ. 1. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και όταν η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή του πρώτου εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 79, 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 εκ προθέσεως απατηλά, ή ότι έχουν υποβληθεί πλαστά αποδεικτικά στοιχεία, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, περί εγγυήσεων, 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 υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση, η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται. 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. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται

25. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη: Άρθρο 7^ο «Λόγοι Αποκλεισμού Προμηθευτή από τις Προμήθειες των ΕΔ»

1. Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) προσφέρων οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους:

[...] ε. Οι υποχρεώσεις των παραπάνω παραγράφων γ και δ, θεωρείται ότι δεν έχουν αθετηθεί εφόσον δεν έχουν καταστεί ληξιπρόθεσμες ή εφόσον αυτές έχουν υπαχθεί σε δεσμευτικό διακανονισμό που τηρείται. Δεν αποκλείεται ο οικονομικός φορέας, όταν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους στο μέτρο που τηρεί τους όρους του δεσμευτικού κανονισμού.

[...] 6. Οικονομικός φορέας, σε βάρος του οποίου έχει επιβληθεί η κύρωση του οριζόντιου αποκλεισμού σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις και για το χρονικό διάστημα που αυτή ορίζει, αποκλείεται από την παρούσα διαδικασία σύναψης της σύμβασης.

[...] Άρθρο 12^ο «Αποδεικτικά Μέσα» 1. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στα άρθρα 4, 7, 8 καθώς και στο άρθρο 10 περί εγγυήσεων, 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[...]. 5. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 7 του

παρόντος, οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά:[...] β. Για την απόδειξη της εκπλήρωσης των φορολογικών υποχρεώσεων αποδεικτικό ενημερότητας εκδιδόμενο από την Α.Α.Δ.Ε

γ. Για την απόδειξη της εκπλήρωσης των υποχρεώσεων προς τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης, α' πιστοποιητικό εκδιδόμενο από τον e-ΕΦΚΑ.

Διευκρινίζεται ότι λόγω του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά, τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι.

Ειδικά για τις περιπτώσεις των υποπαραγράφων 5 β και γ του παρόντος, πλέον των ως άνω πιστοποιητικών, υπεύθυνη δήλωση ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών τους όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης[...].ε. Για τις λοιπές περιπτώσεις του άρθρου 7, υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι στο άρθρο λόγοι αποκλεισμού .

στ. Για την παράγραφο 6 του άρθρου 7, υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα περί μη επιβολής σε βάρος του της κύρωσης του οριζόντιου αποκλεισμού, σύμφωνα τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας.

ζ. Για τις λοιπές περιπτώσεις του άρθρου 7 παρ. 1 ε υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού.

[...]15.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 (ενδεικτικά αφορούν ποινικά μητρώα, έγγραφα

πρωτοδικείου κλπ) εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους.

β. Τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 73 (ενδεικτικά αφορούν ασφαλιστική, φορολογική ενημερότητα), εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους,

γ. Τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 75 (ενδεικτικά αφορούν έγγραφα επαγγελματικού μητρώου κλπ), 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.

δ. Γίνονται αποδεκτές:

(1) Οι ένορκες βεβαιώσεις, όπου αναφέρονται στην παρούσα Διακήρυξη εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους.

(2) Οι Υπεύθυνες Δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών.

[...]άρθρο 26 «Πρόσκληση Υποβολής Δικαιολογητικών - Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου» [...] 1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η ... 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 παρούσα διακήρυξη, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής.

2. Ειδικότερα, το σύνολο των στοιχείων και δικαιολογητικών της ως άνω παραγράφου αποστέλλονται από αυτόν σε μορφή ηλεκτρονικών αρχείων με μορφότυπο PDF, σύμφωνα με τα ειδικώς οριζόμενα.

3. Εντός της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και το αργότερο έως την τρίτη εργάσιμη ημέρα από την καταληκτική ημερομηνία ηλεκτρονικής υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, προσκομίζονται με ευθύνη του οικονομικού φορέα, στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε κλειστό φάκελο, στον οποίο αναγράφεται ο αποστολέας, τα στοιχεία του Διαγωνισμού και ως παραλήπτης η Επιτροπή Διαγωνισμού, τα στοιχεία και δικαιολογητικά, τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε έντυπη μορφή (ως πρωτότυπα ή ακριβή αντίγραφα), σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του άρθρου 14, παράγραφος 8γ, της παρούσης.

4. 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.

5. Ο προσωρινός ανάδοχος δύναται να υποβάλει αίτημα, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, προς την ..., για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα περί αίτησης χορήγησης δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. Στην περίπτωση αυτή η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής αυτών, για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγησή τους από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα αυτή τόσο εντός της αρχικής προθεσμίας για την υποβολή δικαιολογητικών όσο και εντός της προθεσμίας για την προσκόμιση ελλειπόντων ή τη συμπλήρωση ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών, κατά την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, ως ανωτέρω προβλέπεται. Η παρούσα ρύθμιση εφαρμόζεται αναλόγως και όταν η ... ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του πρώτου εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

6. 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:

α. κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) είναι εκ προθέσεως απατηλά, ή έχουν υποβληθεί πλαστά αποδεικτικά στοιχεία, ή

β. δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών, ή

γ. από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας.

26. 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, ΣτΕ Ε.Α. 523/2010), 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 (ΟΛΣΤΕ 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, IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000). Ως εκ τούτου, προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά (κατά μείζονα δε λόγο, όταν ορίζει) ότι οι εν λόγω απαιτήσεις τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑ ΣτΕ 79/ 2009, πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 26/2007 κ.ά.). Τα παραπάνω προκύπτουν και από την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των

διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών και προσκομιζόμενων δικαιολογητικών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construcrtion 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), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάση των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

27. Επειδή, είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη τήρησης υποχρεώσεων που απορρέουν από τα σχετικά με τη διαδικασία έγγραφα και την ισχύουσα εθνική νομοθεσία εφόσον είναι σαφής (βλ. εξ αντιδιαστολής Απόφαση Pizzo Pizzo, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51).

28. 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, σκ. 25 και C-599/10, SAG ELV Slovenko κλπ, 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, σκ. 27). Τούτο ισχύει κατά μείζονα λόγο σε περίπτωση ενδεχόμενου αποκλεισμού από τη διαδικασία (C27/15, Pizzo Pizzo, ECLI:C:2016:404, σκ. 42).

29. 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, 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 απόρριψης της προσφοράς.

30. Επειδή, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του α' προσφεύγοντος δεν προσκομίσθηκαν από τον παρεμβαίνοντα διακριτά, ως ξεχωριστές υπεύθυνες δηλώσεις, οι τοιαύτες ζητούμενες από το άρθρο 12 παρ. 5 της διακήρυξης. Περαιτέρω δε καμία από τις υπεύθυνες δηλώσεις που έχει προσκομίσει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ο παρεμβαίνων δεν έχει συνταχθεί μετά την ημερομηνία πρόσκλησης αυτού για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης για τα είδη στα οποία αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος κι, επομένως η προσφορά του πρέπει ν'απορριφθεί κατά δεσμία αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής. Παρομοίως, ο β' προσφεύγων ισχυρίζεται ότι ο παρεμβαίνων υπέβαλε απαραδέκτως, ως δικαιολογητικό κατακύρωσης, την από 13-9-2021 υπεύθυνη δήλωση του διαχειριστή της εταιρίας, ..., στην οποία βεβαιώνει αυτολεξεί: "ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπο του οι οριζόμενοι στο άρθρο 74, παράγραφος 4 του Νόμου 4412/2016 και ότι επίσης δεν συντρέχουν στο πρόσωπο του οι οριζόμενοι στο άρθρο 7 της διακήρυξης (δεν υπάρχει αναφορά της φράσης «λόγοι αποκλεισμού») υπ'αριθμόν ... της Ακόμη, κατά τον β' προσφεύγοντα, ουδόλως ο παρεμβαίνων υπέβαλε την προβλεπόμενη στο άρθρο 12 παρ. 5 υπεύθυνη δήλωση ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεων του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Ακόμη, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, οι υπεύθυνες δηλώσεις που ο παρεμβαίνων υπέβαλε στο πλαίσιο του άρθρου 12 παρ. 5 της διακήρυξης έπρεπε να έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, κι, επομένως, έπρεπε να φέρουν ημερομηνία σύνταξης μετά τις 11-10-2021.

31. Επειδή, σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, οι προσκομισθείσες από τον παρεμβαίνοντα υπεύθυνες δηλώσεις φέρουν το ζητούμενο περιεχόμενο. Επίσης, ως η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται, αυτή είχε στη διάθεσή της τις υπεύθυνες δηλώσεις που κατατέθηκαν από τον παρεμβαίνοντα στο προγενέστερο στάδιο των δικαιολογητικών συμμετοχής κι, επομένως ουδόλως όφειλε αυτός να τις επανυποβάλει. Περαιτέρω, δε, ως

ημερομηνία κοινοποίησης της εκάστοτε απόφασης θεωρείται αποκλειστικά και μόνο η ημερομηνία ανάρτησης της κοινοποίησης στο ΕΣΗΔΗΣ. Ακόμη, σύμφωνα με την αρχή της ίσης μεταχείρισης, η επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού και αξιολόγησης των προσφορών, έκανε δεκτές τις αντίστοιχες υπεύθυνες Δηλώσεις του α' προσφεύγοντα με ημερομηνία υπογραφής την 14-10-2021, η οποία είναι προγενέστερη της κοινοποίησης της υπ.' αριθμ. ... η οποία πραγματοποιήθηκε ταυτόχρονα σε όλους τους οικονομικούς φορείς, την 27-10-2021, 11:02:28 (χρονοσήμανση) ΕΣΗΔΗΣ. Το ίδιο ισχύει και για τις υπεύθυνες δηλώσεις του β' προσφεύγοντα, που φέρουν ημερομηνία 13-10-2021.

32. Επειδή, σύμφωνα με τον παρεμβαίνοντα, ο τελευταίος προσκόμισε όλα τα απαραίτητα αποδεικτικά στοιχεία, ήτοι νομιμοποιητικά στοιχεία της εταιρίας (κωδικοποιημένο καταστατικό, γενικό πιστοποιητικό ΓΕΜΗ, πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης ΓΕΜΗ, πιστοποιητικό δικαστικής φερεγγυότητας για την ΟΕ και για τους εταίρους, ασφαλιστικές και φορολογικές ενημερότητες, ποινικά μητρώα, άδεια λειτουργίας της εταιρίας) καθώς και τις υπεύθυνες δηλώσεις οι οποίες σε κάποιες περιπτώσεις εκ περισσού των ως άνω εγγράφων, πιστοποιούν τα όσα πιστοποιούν τα πιστοποιητικά, πλην της περίπτωσης του αποκλεισμού από τη συμμετοχή του σε δημόσιους διαγωνισμούς, στοιχείο που εξάλλου μπορούσε να το ελέγξει η ίδια η αναθέτουσα αρχή μέσω του μητρώου αποκλεισθέντων φορέων. Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 26 παρ. 4 της διακήρυξης αλλά και της διάταξης της παρ. 2 του άρθρου 103 ν 4412/2016, σε περίπτωση που διαπιστώνονται ελλείψεις στα προσκομισθέντα από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικά ή μη υποβολή τους, εντός της 10ημερης προθεσμίας που έχει για να τα προσκομίσει, η αναθέτουσα αρχή τον καλεί να τα προσκομίσει και να τα συμπληρώσει. Εξάλλου, οι υπεύθυνες δηλώσεις όπως αναφέρονται στο άρθρο 12 της Διακήρυξης όφειλαν να υποβληθούν με τα δικαιολογητικά συμμετοχής και συνεπώς ήταν αδύνατον να φέρουν ημερομηνία μετά τις 09/10 αφού λήξη της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής ήταν η 13η /09/2021 ενώ σύμφωνα και με την από 09/10/2021 πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής στη 2η σελίδα αναγράφεται ότι δεν απαιτείται η

κατάθεση των δικαιολογητικών τα οποία προσκομίστηκαν στην 1η φάση ήτοι των δικαιολογητικών συμμετοχής.

33. Επειδή, με το υπόμνημά του ο β' προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η υπεύθυνη δήλωση του με ημερομηνία υπογραφής 13-10-2021, είναι σύμφωνη με τη διακήρυξη καθώς η υπ'αριθμ. ... πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής κοινοποιήθηκε μέσω ΕΣΗΔΗΣ σε όλους τους οικονομικούς φορείς στις 11-10-2021 13:21:18 (χρονοσήμανση ΕΣΗΔΗΣ) και όχι στις 27-10-2021, ως εσφαλμένως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το συνημμένο έγγραφο που αναρτηθηκε στην «ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ» του εν λόγω διαγωνισμού.

34.Επειδή, όπως προκύπτει από τη συνδυασμένη ερμηνεία κι εφαρμογή των άρθρων 12 παρ. 5, 15 και 26 της διακήρυξης, οι συμμετέχοντες οφείλουν, επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς τους, να προσκομίσουν με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, μεταξύ άλλων τέσσερις υπεύθυνες δηλώσεις, με ημερομηνία σύνταξης μετά την κοινοποίηση σε αυτούς της πρόσκλησης προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οι οποίες θα καλύπτουν τα ακόλουθα περιστατικά : 1. για τις περιπτώσεις των υποπαραγράφων 5 β και γ του παρόντος υπεύθυνη δήλωση ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών τους όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, 2. για την παράγραφο 6 του άρθρου 7, υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα περί μη επιβολής σε βάρος του της κύρωσης του οριζόντιου αποκλεισμού, σύμφωνα τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας 3. για τις λοιπές περιπτώσεις του άρθρου 7 παρ. 1 ε υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού 4. για τις λοιπές περιπτώσεις του άρθρου 7, υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι στο άρθρο λόγοι αποκλεισμού.

35. Επειδή, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης, ο παρεμβαίνων υπέβαλε με τα δικαιολογητικά συμμετοχής (α) την από 13-09-2021 υπεύθυνη δήλωση με την οποία δηλώνει ότι: «1. ΔΕΝ ΕΧΩ ΚΑΤΑΔΙΚΑΣΤΕΙ ΓΙΑ ΑΔΙΚΗΜΑΤΑ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΙΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ ΤΟΥ

ΑΓΟΡΑΝΟΜΙΚΟΥ ΚΩΔΙΚΑ ΑΝΑΦΟΡΙΚΑ ΜΕ ΤΗΝ ΑΣΚΗΣΗ ΤΗΣ ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΗΣ ΜΟΥ ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΤΗΤΑΣ.

2. ΔΕΝ ΕΧΩ ΑΠΟΚΛΕΙΣΤΕΙ ΑΠΟ ΤΗΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ ΣΤΙΣ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΕΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ,ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΑ ΚΑΘΟΡΙΖΟΜΕΝΑ ΣΤΟ ΑΡΘΡΟ 73,74 ΤΟΥ Ν.4412/2016 ΚΑΙ ΤΟ ΑΡΘΡΟ 7 ΤΗΣ ΠΑΡΟΥΣΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ.

3. ΔΕΝ ΕΧΕΙ ΕΚΔΟΘΕΙ ΔΙΚΑΣΤΙΚΗ Η ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗ ΑΠΟΦΑΣΗ ΜΕ ΤΕΛΕΣΙΔΙΚΗ ΚΑΙ ΔΕΣΜΕΥΤΙΚΗ ΙΣΧΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΘΕΤΗΣΗ ΤΩΝ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ ΜΟΥ ΟΣΟΝ ΑΦΟΡΑ ΣΤΗΝ ΚΑΤΑΒΟΛΗ ΦΟΡΩΝ Η ΕΙΣΦΟΡΩΝ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ».

(β) την από 13-09-2021 υπεύθυνη δήλωση, με την οποία δηλώνει ότι: «ΔΕΝ ΣΥΝΤΡΕΧΟΥΝ ΣΤΟ ΠΡΟΣΩΠΟ ΜΟΥ ΟΙ ΟΡΙΖΟΜΕΝΟΙ ΣΤΟ ΑΡΘΡΟ 74, ΠΑΡΑΓΡΑΦΟΣ 4 ΤΟΥ ΝΟΜΟΥ 4412/2016

2. ΕΠΙΣΗΣ ΔΕΝ ΣΥΝΤΡΕΧΟΥΝ ΣΤΟ ΠΡΟΣΩΠΟ ΜΟΥ ΟΙ ΟΡΙΖΟΜΕΝΟΙ ΣΤΟ ΑΡΘΡΟ 7 ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΥΠ'ΑΡΙΘΜΟΝ ... ΤΗΣ ... ΤΜΗΜΑ IV.

36. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με μήνυμα που ανάρτησε στις 11-10-2021 στη λειτουργικότητα «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ προς τους συμμετέχοντες κάλεσε τους αναδειχθέντες ως προσωρινούς αναδόχους για τα επιμέρους είδη του διαγωνισμού να υποβάλουν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, πλην, όσων από αυτά έχουν ήδη υποβληθεί στο διαγωνισμό. Ειδικότερα δε η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε προς όλους τους συμμετέχοντες το ακόλουθο μήνυμα: «Σας γνωστοποιούμε ότι η ..., με την υπ. αριθμ. ... απόφασή της, επικύρωσε τα πρακτικά της επιτροπής αποσφράγισης του διαγωνισμού και κατόπιν αυτού καλείσθε να υποβάλετε τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου μέχρι την 21 Οκτ 21, σύμφωνα με το άρθρο 26 της διακήρυξης. Δεν απαιτείται η κατάθεση δικαιολογητικών που έχουν ήδη προσκομισθεί, ούτε η κατάθεση εγγύησης καλής εκτέλεσης στην παρούσα φάση. Τα δικαιολογητικά των οποίων η ισχύς λήγει σε σύντομο χρονικό διάστημα (ενδεικτικά μέχρι την απόφαση κατακύρωσης) να συνοδεύονται από τα έγγραφα με τα οποία ζητήθηκε η ανανέωσή τους. Η προαναφερθείσα απόφαση και το σύνολο των πρακτικών, θα σας κοινοποιηθούν με την απόφαση κατακύρωσης»

37. Επειδή, όπως προκύπτει από τα ανωτέρω, αβασίμως, καταρχήν, ο β' προσφεύγων ισχυρίζεται ότι ο παρεμβαίνων δεν υπέβαλε υπεύθυνη δήλωση σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 12 παρ. 5 ειδικά για τις περιπτώσεις των υποπαραγράφων 5 β και γ του εν λόγω άρθρου, από την οποία, δηλαδή, να προκύπτει ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεων του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Επίσης, παρόλο που το λεκτικό της υπό στοιχείο β' ανωτέρω υπεύθυνης δήλωσης του παρεμβαίνοντος δεν περιλαμβάνει τη φράση «λόγοι αποκλεισμού» ([...]«ΔΕΝ ΣΥΝΤΡΕΧΟΥΝ ΣΤΟ ΠΡΟΣΩΠΟ ΜΟΥ ΟΙ ΟΡΙΖΟΜΕΝΟΙ ΣΤΟ ΑΡΘΡΟ 74, ΠΑΡΑΓΡΑΦΟΣ 4 ΤΟΥ ΝΟΜΟΥ 4412/2016[...]» και, γενικότερα, το λεκτικό αμφότερων των κατατεθεισών υπευθύνων δηλώσεων του παρεμβαίνοντα δεν ταυτίζονται απολύτως με αυτό τη διακήρυξης, παρά ταύτα αποδίδουν το απαιτούμενο νόημα και καλύπτουν τα ζητούμενα στοιχεία, ήτοι ότι, στο πρόσωπο του παρεμβαίνοντος, δεν συντρέχουν οι οριζόμενοι στο άρθρο 7 παρ.1^ε, 7 παρ. 6 και οι λοιποί προβλεπόμενοι στο άρθρο 7 διακήρυξης, λόγοι αποκλεισμού, αφού ρητώς γίνεται παραπομπή στα άρθρα 73, 74 παρ. 4 του Ν.4412/2017 και στο άρθρο 7 της διακήρυξης, που περιέχουν τους ταυτόσημους λόγους αποκλεισμού. Εξάλλου, άνευ σημασίας είναι το γεγονός ότι δεν υποβλήθηκαν ξεχωριστές υπεύθυνες δηλώσεις για κάθε μία από τις περιπτώσεις λόγων αποκλεισμού που προβλέπει η διακήρυξη, αφού ουδόλως απαιτείτο από αυτήν η υποβολή διακριτών υπευθύνων δηλώσεων ούτε και προβλέπεται ότι η υποβολή ακόμα και μίας υπεύθυνης δήλωσης που θα καλύπτει όλες τις περιπτώσεις οδηγεί σε απόρριψη της προσφοράς. Άλλωστε κάτι τέτοιο θα αντέβαινε στον ίδιο το σκοπό που επιδιώκεται με τη υποβολή αυτών των δηλώσεων που δεν είναι άλλος από την απόδειξη της μη ύπαρξης συγκεκριμένων λόγων αποκλεισμού και ο οποίος εξυπηρετείται το ίδιο είτε υποβληθεί μία είτε περισσότερες, διακριτές, υπεύθυνες δηλώσεις, αρκεί να προκύπτει κατά περιεχόμενο το προς απόδειξη γεγονός. Συνεπώς, απορριπτέοι τυγχάνουν οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί αμφότερων των προσφευγόντων.

38. Επειδή, ωστόσο, ως βασίμως ισχυρίζονται αμφότεροι οι προσφεύγοντες, οι εν λόγω υπεύθυνες δηλώσεις φέρουν ημερομηνία

προγενέστερη της 11-10-2021, οπότε η αναθέτουσα αρχή κάλεσε τους αναδειχθέντες ως προσωρινούς αναδόχους να υποβάλλουν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, κι, επομένως, η προσφορά του παρεμβαίνοντος έπρεπε ν' απορριφθεί κατά δεσμία αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής, λόγω παραβίασης ουσιώδους όρου της διακήρυξης.

39. Επειδή, περαιτέρω, αλυσιτελώς προβάλλεται από την αναθέτουσα αρχή ότι ορθώς έκανε δεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντος καθώς οι εν λόγω δηλώσεις βρίσκονταν στη διάθεσή της, ήδη, από το στάδιο των δικαιολογητικών συμμετοχής και ουδόλως όφειλε ο παρεμβαίνων να τις επανυποβάλει. Τούτο δε διότι, ναι μεν σύμφωνα με τη ρητή, ως άνω διευκρίνηση της αναθέτουσας αρχής, η οποία συμπεριλαμβανόταν στην πρόσκλησή της προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οι συμμετέχοντες δεν όφειλαν να επανυποβάλουν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που τυχόν είχαν υποβάλλει σε προγενέστερο στάδιο. Πλην, όμως, οι υπό κρίση υπεύθυνες δηλώσεις δεν συμπεριλαμβάνονται στα εν λόγω δικαιολογητικά και τούτο διότι, ρητώς, σύμφωνα με το άρθρο 80 παρ. 12 Ν.4412/2016 και 12 παρ. 15 της διακήρυξης, που εισάγουν ειδικότερη ρύθμιση, οι υπεύθυνες δηλώσεις του άρθρου 12 που, σύμφωνα με το άρθρο 26, υποβάλλονται με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, γίνονται δεκτές μόνο εφόσον έχουν συνταχθεί σε χρόνο μετά την πρόσκληση προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι μετά την 11-10-2021 και όχι σε προγενέστερο χρόνο. Περαιτέρω, χωρίς έρεισμα στη διακήρυξη προβάλλεται από τον παρεμβαίνοντα ότι οι ως άνω υπεύθυνες δηλώσεις υποβάλλονται εκ περισσού καθώς τα προς απόδειξη με αυτές περιστατικά αποδεικνύονται από άλλα έγγραφα που υπέβαλε νομότυπα στο διαγωνισμό καθώς, η προσκόμιση των εν λόγω υπευθύνων δηλώσεων ζητείται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη προς απόδειξη της μη ύπαρξης των οικείων λόγων αποκλεισμού, συμπληρωματικά προς τα υπόλοιπα αποδεικτικά έγγραφα. Με αυτόν δε τον ισχυρισμό του ο παρεμβαίνων βάλλει απαραδέκτως στο παρόν στάδιο κατά των οικείων όρων της διακήρυξης, ενώ, συμμετείχε ανεπιφύλακτα στον υπό κρίση διαγωνισμό χωρίς επικαίρως ν' αμφισβητήσει αυτούς, με την άσκηση του κατάλληλου ενδίκου βοηθήματος (προδικαστικής προσφυγής). Ακόμη, αβάσιμος τυγχάνει ο ισχυρισμός του παρεμβαίνοντος ότι η αναθέτουσα αρχή,

εφόσον έκρινε τα υποβληθέντα δικαιολογητικά ελλιπή μπορούσε να καλέσει αυτόν να τα συμπληρώσει ή διευκρινίσει κλπ, δυνάμει των οριζόμενων στο άρθρο 103 Ν. 4412/2016 και 26 της διακήρυξης και τούτο διότι πρόκειται για δικαιολογητικό, του οποίου η προσκόμιση τέθηκε επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, το οποίο ουδείς ισχυρίζεται ούτε και αποδεικνύεται ότι ο παρεμβαίνων είχε στη διάθεσή του κατά τον κρίσιμο χρόνο, ήτοι μετά την πρόσκληση προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και έως την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των εν λόγω δικαιολογητικών (βλ. αιτιολογική έκθεση Ν. 4782/2021, άρ. 42). Όστε, στην προκειμένη περίπτωση η ορθή υποβολή του δικαιολογητικού κατόπιν προσκλήσεως της αναθέτουσας αρχής προς συμπλήρωση/ διόρθωση κλπ αυτού θα προϋπόθετε την σύνταξη νέου εγγράφου που όχι μόνο δεν προσκομίστηκε αλλά δεν υφίστατο, τουλάχιστον όχι κατά τρόπο αντικειμενικά εξακριβώσιμο κατά τον κρίσιμο χρόνο, κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και με τρόπο που θα έδινε, κατά παράβαση της αρχής της τυπικότητας, ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στον παρεμβαίνοντα. Περαιτέρω δε απορριπτέοι τυγχάνουν οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής ότι οι προσφορές αμφοτέρων των προσφευγόντων φέρουν όμοια πλημμέλεια. Τούτο δε διότι, καταρχήν, αμφοτέροι οι προσφεύγοντες αναδείχθηκαν μειοδότες σε διαφορετικά είδη σε σχέση με τον παρεμβαίνοντα κι, επομένως, δεν υπέβαλαν στα ίδια τμήματα με τον παρεμβαίνοντα δικαιολογητικά μειοδότη, τα οποία εν προκειμένω εξετάζονται κι, αφετέρου ο α' προσφεύγων υπέβαλε με τα δικαιολογητικά μειοδότη στις 20-10-2021 (α) την από 14-10-2021 υπεύθυνη δήλωση του, σύμφωνα με την οποία *«Δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών μας όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης»* (β) την από 14-10-2021 υπεύθυνη δήλωση του, σύμφωνα με την οποία *«στις λοιπές περιπτώσεις του άρθρου 7 της διακήρυξης δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οικονομικού φορέα ... οι οριζόμενοι στο άρθρο λόγοι αποκλεισμού.»* (γ) την από 14-10-2021 υπεύθυνη δήλωση του, σύμφωνα με την οποία *«σχετικά με την παράγραφο 6 του άρθρου 7 της διακήρυξης δεν έχουν επιβληθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα ... της κύρωσης του οριζόντιου αποκλεισμού, σύμφωνα τις διατάξεις της*

κείμενης νομοθεσίας (δ) την από 14-10-2021 υπεύθυνη δήλωση του, σύμφωνα με την οποία «σχετικά με τις λοιπές περιπτώσεις του άρθρου 7 παρ. 1 της διακήρυξης δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οικονομικού φορέα ... οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού» κι, επομένως, όλες οι υπεύθυνες δηλώσεις του α' προσφεύγοντος αποδεικνύεται ότι συντάχθηκαν μετά την πρόσκληση προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης στις 11-10-2021. Περαιτέρω, αναφορικά με τις υπεύθυνες δηλώσεις που υπέβαλε ο β' προσφεύγων με τα δικαιολογητικά μειοδότη, σημειώνονται τα ακόλουθα: ο β' προσφεύγων προσκόμισε στις 13-10-2021 υπεύθυνη δήλωση σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού του άρθρου 7 παρ. 1 ε, η οποία συντάχθηκε στις 13-10-2021. Η υπεύθυνη δήλωσή του σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού του άρθρου 7 παρ. 6, συντάχθηκε και υποβλήθηκε στις 18-10-2021. Το ίδιο και η υπεύθυνη δήλωσή του για τους λόγους αποκλεισμού του άρθρου 7 της διακήρυξης. Περαιτέρω, η υπεύθυνη δήλωση του β' προσφεύγοντος για το ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεων του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης συντάχθηκε και υποβλήθηκε στις 19-10-2021. Ήτοι, όλες οι προσκομισθείσες υπεύθυνες δηλώσεις του β' προσφεύγοντος συντάχθηκαν σε χρόνο μετά την πρόσκληση προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης (11-10-2021). Συνεπώς, αβάσιμοι τυγχάνουν οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής, ο δε κοινός ανωτέρω λόγος και των δύο προσφυγών πρέπει να γίνει δεκτός.

40. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων των νυν συνεκδικαζόμενων προσφυγών καθώς η ως άνω πλημμέλεια της προσφοράς του παρεμβαίνοντα που προβάλλεται με τους αντίστοιχους λόγους και των δύο προσφυγών αρκεί για την απόρριψη της προσφοράς του και κατ'επέκταση την αποδοχή αμφότερων των προσφυγών.

41. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω πρέπει να γίνουν εν μέρει δεκτές αμφοτέρες οι προσφυγές, ήτοι η α' προσφυγή στο πλαίσιο των ειδών που, σύμφωνα με τα εκτεθέντα υπό σκέψη 6, έγινε δεκτό ότι με έννομο συμφέρον ασκείται η προσφυγή. Αντιστοίχως δε η β' προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή στο πλαίσιο των ειδών που, σύμφωνα με τα εκτεθέντα υπό σκέψη 6, έγινε δεκτό ότι με έννομο συμφέρον ασκείται η προσφυγή. Επίσης, πρέπει ν'

Αριθμός Απόφασης: 6, 7/2022

απορριφθεί η ασκηθείσα παρέμβαση τόσο στο πλαίσιο της α' όσο και της β' προσφυγής.

42. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί το καταβληθέν παράβολο σε αμφοτέρους του προσφεύγοντες.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την α' προσφυγή.

Δέχεται εν μέρει την β' προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το προσβαλλόμενο σκέλος, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Απορρίπτει την ασκηθείσα παρέμβαση για την α' προσφυγή.

Απορρίπτει την ασκηθείσα παρέμβαση για την β' προσφυγή.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου στον α' προσφεύγοντα.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου στον β' προσφεύγοντα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 15-12-2021 και εκδόθηκε στις 3-1-2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΟΥΚΟΥΤΣΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ