



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ΑΤΤΙΚΗΣ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ**

Δ/ση: Λ. Συγγρού 15 – 17

Τ.Κ.: 117 43 Αθήνα

Τηλ.: 213 20 63 776

213 20 63 538

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Συνεδρίαση 40^η

Απόφαση υπ' αριθ. 1887/2017

Στην Αθήνα, σήμερα στις **18-07-2017**, ημέρα **Τρίτη** και ώρα **10.00π.μ.**, στο Κατάστημα της Περιφέρειας Αττικής, συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η **Οικονομική Επιτροπή**, ύστερα από την υπ' αριθ. πρωτ. οικ. **147578** πρόσκληση του Προέδρου της που κοινοποιήθηκε νόμιμα στα μέλη της, στις **13-07-2017**.

Θέμα 2^ο

Λήψη απόφασης επί της από 20-2-2017 ένστασης της Α.Ε. με την επωνυμία «ΜΠΕΡΤΟΔΟΥΛΟΣ ΑΤΕ» κατά της υπ. αριθμ. 195/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής αναφορικά με το έργο: Αποκατάσταση Κρηπιδωμάτων σε όλο το Λιμένα της Ν. Ύδρας.

Παρόντες:

Ο Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, κος Καραμάνος Χρήστος και

Τα τακτικά μέλη της Οικονομικής Επιτροπής κ.κ.:

- Μπαλάφας Γεώργιος
- Βρύνα Φωτεινή

Το αναπληρωματικό μέλος κα:

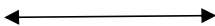
- Νερούτσου Μαρία
- Τσούπρα Ιωάννα
- Λεβέντη Αγγελική
- Μεταξά Ειρήνη
- Χριστάκη Μαρία
- Μεθυμάκη Άννα

Απόντες:

Τα τακτικά μέλη της Οικονομικής Επιτροπής κ.κ.:

- Στεργίου Ιωάννα
- Αλεξίου Αθανάσιος
- Δημάκος Δημήτρης
- Σαπουνά Αγγελική
- Τζίβα Αιμιλία
- Καραμπέλας Κωνσταντίνος
- Μπαλού Αλεξάνδρα
- Αδαμοπούλου Αικατερίνη

Χρέη Γραμματέα της Οικονομικής Επιτροπής εκτελεί η υπάλληλος της Περιφέρειας κα Γεωργία Κονταρά.



Αφού διαπιστώθηκε απαρτία, ο πρόεδρος της Επιτροπής κ. Καραμάνος, ενημερώνει τα μέλη της Οικονομικής Επιτροπής για την από 01-03-2017 γνωμοδότηση της επιτροπής διαγωνισμού του έργου «**ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΚΡΗΠΙΔΩΜΑΤΩΝ ΣΕ ΟΛΟ ΤΟΝ ΛΙΜΕΝΑ ΤΗΣ Ν. ΥΔΡΑΣ**» επί της ενστάσεως του διαγωνιζομένου «ΜΠΕΡΤΟΔΟΥΛΟΣ Α.Τ.Ε.» στην οποία αναφέρονται τα κάτωθι:

Η Επιτροπή Διαγωνισμού λαμβάνοντας υπόψη τα τεύχη του διαγωνισμού του ανωτέρω έργου, τα άρθρα του Ν. 4412/2016 όπως αυτός ισχύει, καθώς και τις κατευθυντήριες οδηγίες του Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., εξέτασε την παραπάνω ένσταση κατ' ουσία, αφού σύμφωνα με το άρθρο 127 του Ν. 4412/16 η εξεταζόμενη ένσταση της «ΜΠΕΡΤΟΔΟΥΛΟΣ Α.Τ.Ε.» κατατέθηκε εμπρόθεσμα και

συνοδεύεται με το προβλεπόμενο παράβολο των 600 € για έργα κάτω του ορίου.

ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΠΟΥ ΕΠΙΚΑΛΟΥΝΤΑΙ ΟΙ ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΝΤΕΣ (Συνοπτικά)

Η προσφεύγουσα με την ένσταση που κατέθεσε ισχυρίζεται ότι δεν ήταν υποχρεωτική η συμπλήρωση της (β) παραγράφου στο μέρος VI: Τελικές δηλώσεις της ΤΕΥΔ.

ΑΠΟΦΕΙΣ ΤΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΕΠΙ ΤΩΝ ΛΟΓΩΝ ΤΗΣ ΑΣΚΗΘΕΙΣΑΣ ΕΝΣΤΑΣΗΣ

Η Διακήρυξη για τη δημοπράτηση του έργου του θέματος συντάχθηκε κατά τους νόμιμους τύπους και σύμφωνα με την Ελληνική νομοθεσία, εγκρίθηκε δε με την υπ' αρ. 2968/2016 (ΑΔΑ: 6Ζ2Ψ7Λ7-ΨΣΕ) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας Αττικής, οι συμμετέχοντες σύμφωνα με το άρθρο 10 δια της υποβολής προσφοράς στον διαγωνισμό τεκμαίρεται ότι ο διαγωνιζόμενος έχουν πλήρη γνώση αυτής της διακήρυξης και των λοιπών τευχών δημοπράτησης και γνωρίζουν πλήρως τις συνθήκες εκτέλεσης του έργου. Επιπλέον η ολοκλήρωση της διαδικασίας επιλογής αναδόχου θα διεξαχθεί με αυστηρή τήρηση των νόμιμων διαδικασιών.

Η επιτροπή κατά την αξιολόγηση του φακέλου των δικαιολογητικών της ενιστάμενης εταιρίας διαπίστωσε ότι, αυτή δεν είχε συμπληρώσει στο μέρος VI: Τελικές δηλώσεις της ΤΕΥΔ, το πεδίο (β) δηλαδή το κείμενο στο οποίο αναφέρεται στην ΤΕΥΔ ως ακολούθως : “Ο κάτωθι υπογεγραμμένος δίδω επισήμως τη συγκατάθεσή μου στ... [προσδιορισμός της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντα φορέα, όπως καθορίζεται στο μέρος I, ενότητα Α], προκειμένου να αποκτήσει πρόσβαση σε δικαιολογητικά των πληροφοριών τις οποίες έχω υποβάλλει στ... [να προσδιοριστεί το αντίστοιχο μέρος/ενότητα/σημείο] του παρόντος Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης για τους σκοπούς τ... [προσδιορισμός της διαδικασίας προμήθειας: (συνοπτική περιγραφή, παραπομπή στη δημοσίευση στον εθνικό τύπο, έντυπο και ηλεκτρονικό, αριθμός αναφοράς)].” το οποίο κατά την κρίση της θα έπρεπε να προσκομισθεί και αυτό συμπληρωμένο από τον διαγωνιζόμενο. Η ανωτέρω υποχρέωση επιβάλλεται από το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) [του άρθρου 79 παρ. 4 ν. 4412/2016 (Α 147)] όπου ρητώς αναφέρεται στην πρώτη σελίδα αυτού ότι :

“ΟΛΕΣ ΟΙ ΥΠΟΛΟΙΠΕΣ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΕΣ ΣΕ ΚΑΘΕ ΕΝΟΤΗΤΑ ΤΟΥ ΤΕΥΔ ΘΑ ΠΡΕΠΕΙ ΝΑ ΣΥΜΠΛΗΡΩΘΟΥΝ ΑΠΟ ΤΟΝ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΦΟΡΕΑ.”

Η υποβολή της ΤΕΥΔ είναι υποχρεωτική για δημόσιες συμβάσεις και διαγωνισμούς μελετών του Βιβλίου Ι του Ν. 4412/2016, όπως είναι το έργο του θέματος, η έναρξη της διαδικασίας σύναψης των οποίων, σύμφωνα με το άρθρο 120, λαμβάνει χώρα 20 ημέρες μετά τη θέση σε ισχύ της παρούσας απόφασης δηλαδή μετά την έκδοση στο ΦΕΚ Β 3698/16-11-2016 της 158/2016 Απόφασης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων με θέμα «Έγκριση του "Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης" (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 του Ν. 4412/2016 (Α' 147), για διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης, της οποίας η συνολική προϋπολογισθείσα αξία είναι κατώτερη από τα όρια των περιπτώσεων (α), (β) και (γ) του άρθρου 5 και των περιπτ. (α) και (β) του άρθρου 235 του Ν. 4412/2016.

Επίσης, όπως νομολογιακά έχει κριθεί, η Διακήρυξη της δημοπρασίας της οποίας μέρος είναι και η ΤΕΥΔ αποτελεί διοικητική κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τη δημοπρασία και δεσμεύει τόσο τη Διακηρύττουσα Αρχή, όσο και το διαγωνιζόμενο. Περαιτέρω, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας, που διέπει τη συμπλήρωση των εντύπων και τον τρόπο συντάξεως, εν γένει, των προσφορών στα πλαίσια των διαδικασιών διενέργειας των δημοσίων διαγωνισμών και αποσκοπεί στην ύπαρξη διαφάνειας κατά τη διεξαγωγή των διαγωνισμών, στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως των προσφορών και στην ανάγκη ευχερούς συγκρίσεως αυτών μεταξύ τους [ΣτΕ 279/2008], η προσκομιδή στο φάκελο της προσφοράς εκάστου διαγωνιζόμενου των οριζόμενων στη διακήρυξη δικαιολογητικών απαιτείται να πραγματοποιείται με τον τρόπο που αυτή επακριβώς καθορίζει. Περαιτέρω δε, η Αναθέτουσα αρχή απάντησε σε διευκρινίσεις που ζητήθηκαν από μια εκ των διαγωνιζομένων (3Κ ΤΕΧΝΙΚΗ ΑΕ) και διευκρίνισε προς όλους τους διαγωνιζομένους ότι στον διαγωνισμό θα γίνει χρήση της ΤΕΥΔ η οποία απεστάλη και σε ηλεκτρονική μορφή.

Ενόψει τούτων, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων κατά το πνεύμα τόσο της κοινοτικής όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό [ΣτΕ 1329/2008]. Συνεπώς και σε ότι αφορά την συμμετέχουσα εταιρία, τυχόν διαφορετική αντιμετώπιση κατά την αξιολόγηση της προσφοράς της από την Ε.Δ., επί των συγκεκριμένων ελλείψεων του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής οι

οποίες απαιτούνται από το σχετικό άρθρο 24 της διακήρυξης ως επί ποινής αποκλεισμού και προδήλως ζητούνται στο σχετικό έντυπο της ΤΕΥΔ, είναι προφανές ότι όχι μόνο θα υπερέβαινε τα άκρα όρια της διακριτικής της ευχέρειας, αλλά θα συνιστούσε κατάφορη παραβίαση των επί ποινής αποκλεισμού όρων της Διακήρυξης και συνεπώς προκλητική και αδικαιολόγητη εύνοια και μεταχείριση της εν λόγω εταιρείας.

Σε σχέση με τα αναφερόμενα στην ένσταση της εταιρείας στο μέρος Β.1.1, πράγματι το άρθρο 79 (Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)) του Ν.4412/2016 μεταξύ άλλων ορίζει “Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, σύμφωνα με την παρ. 6, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης”.

Επιπλέον στην κατευθυντήρια οδηγία 15 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) αναφέρεται στις Οδηγίες στο μέρος Γ. Δικαιολογητικά “1) Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, το ΤΕΥΔ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης. 2) Στο ΤΕΥΔ προσδιορίζεται η δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών¹⁸ και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά. 3) Η υποχρέωση των αναθετουσών αρχών και των αναθετόντων φορέων να λαμβάνουν τη σχετική τεκμηρίωση απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων η οποία διατίθεται δωρεάν ισχύει επίσης και όταν οι πληροφορίες που ζητούνται αρχικά σχετικά με τα κριτήρια επιλογής περιορίζονται σε μια απάντηση ναι ή όχι¹⁹. Συνεπώς, εφόσον ζητείται τέτοιου είδους ηλεκτρονική τεκμηρίωση, οι οικονομικοί φορείς θα παρέχουν στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα τις απαραίτητες πληροφορίες για τη λήψη της σχετικής τεκμηρίωσης κατά τον έλεγχο των κριτηρίων επιλογής αντί απευθείας στο ΤΕΥΔ. 4) Εάν ένα απόσπασμα από το σχετικό μητρώο, για παράδειγμα ποινικό μητρώο, είναι διαθέσιμο σε ηλεκτρονική μορφή στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα, ο οικονομικός φορέας μπορεί να δηλώνει πού βρίσκονται οι πληροφορίες (δηλαδή, την ονομασία του αποθετηρίου, τη διαδικτυακή διεύθυνση, τα στοιχεία του φακέλου ή του αρχείου κ.λπ.), ούτως ώστε η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας να μπορεί να ανακτήσει τις εν λόγω πληροφορίες. Αναφέροντας αυτές τις πληροφορίες ο οικονομικός φορέας συμφωνεί ότι η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας μπορεί να ανακτήσει τη σχετική τεκμηρίωση βάσει των διατάξεων του ν.2472/1997 (ΦΕΚ 50/Α) σχετικά με την επεξεργασία δεδομένων προσωπικού χαρακτήρα, και ιδίως ειδικών κατηγοριών δεδομένων, όπως σχετικές με παραβάσεις, ποινικές καταδίκες ή μέτρα ασφαλείας.”

Επιπλέον δε, στην υποσημείωση Νο 18 αναφέρεται στην ίδια παράγραφο “18. Εάν οι αναθέτουσες αρχές ή οι αναθέτοντες φορείς έχουν δηλώσει ότι η παροχή γενικών πληροφοριών («ναι»/«όχι») σχετικά με την εκπλήρωση των κριτηρίων είναι επαρκής σε πρώτο στάδιο, δεν υφίσταται η εν λόγω υποχρέωση”.

Συμπερασματικά από τα ανωτέρω κατά την γνώμη της Ε.Δ. δεν τεκμαίρεται ότι η συμπλήρωση του μέρους (β) είναι προαιρετική όπως ισχυρίζεται η ενάγουσα, εφόσον μάλιστα δεν προβλέπεται ούτε ζητήθηκε διευκρίνιση επί της υποσημείωσης Νο 18 δηλαδή η αναθέτουσα αρχή ουδέποτε δήλωσε ότι η παροχή γενικών πληροφοριών σχετικά με την εκπλήρωση των κριτηρίων είναι επαρκής σε πρώτο στάδιο ώστε να μην υφίσταται η εν λόγω υποχρέωση, συνεπώς όλες οι υπόλοιπες πληροφορίες σε κάθε ενότητα του ΤΕΥΔ θα πρέπει να συμπληρωθούν από τον οικονομικό φορέα όπως ρητώς αναφέρεται στην πρώτη σελίδα αυτού.

Επιπλέον η κατευθυντήρια οδηγία 15 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ως προς την συμπλήρωση της ΤΕΥΔ ορίζει στην παράγραφο Δ «ΚΥΡΩΣΕΙΣ» ότι: “Δ) Κυρώσεις Οι οικονομικοί φορείς είναι δυνατόν να αποκλείονται από τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης (άρθρο 73 παρ. 4 περιπτ. ζ) και υπόκεινται στις κυρώσεις που προβλέπονται από τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 22 του Ν. 1599/86 (ΦΕΚ 75/Α) σε περιπτώσεις σοβαρών ψευδών δηλώσεων κατά τη συμπλήρωση του ΤΕΥΔ ή, γενικότερα, κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, ή όταν οι οικονομικοί φορείς έχουν αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσουν τα σχετικά

δικαιολογητικά εντός της ταχθείσας, από την αναθέτουσα αρχή ή τον αναθέτοντα φορέα, προθεσμίας»

Ορθώς λοιπόν απορρίφθηκε για την έλλειψη της παροχής ρητής συγκατάθεσης από την ενιστάμενη εταιρεία, η συμμετοχή αυτής στον διαγωνισμό, διότι αυτή απέφυγε να μας παρέχει την ρητή της συγκατάθεση στην πρόσβαση σε δικαιολογητικά, ορισμένα εκ των οποίων αποτελούν προσωπικά δεδομένα, όπως αυτά προσδιορίζονται στον Ν. 2472/1997 και επομένως δεν είμαστε σε θέση να εξακριβώσουμε την απουσία των λόγων αποκλεισμού αυτής.

Η συμπλήρωση του τμήματος της ΤΕΥΔ που παρέλειψε να συμπληρώσει η ενιστάμενη εταιρεία δεν είναι προαιρετικό, αλλά ουσιαστικό για την διενέργεια του διαγωνισμού, τόσο από τον Νόμο 4412/2016 (άρθρο 79) όσο και από την κατευθυντήρια οδηγία 15.

Σε σχέση με την παράγραφο Β.1.2 της ένστασης, ότι ουδέποτε ζητήθηκε από την εταιρεία να διευκρινίσει αν παρέχει την συγκατάθεσή της για αναζήτηση τυχόν δικαιολογητικών της σε οποιοδήποτε αποθετήριο ή την συμπλήρωση στα υποβληθέντα έγγραφα παρά την υποχρέωση ακρόασης της εταιρείας η γνώμη της Ε.Δ. είναι η ακόλουθη:

Σχετικά με το πρώτο τμήμα του ισχυρισμού της ενιστάμενης, ότι ουδέποτε ζητήθηκε από την εταιρεία να διευκρινίσει αν παρέχει την συγκατάθεσή της για αναζήτηση τυχόν δικαιολογητικών της σε οποιοδήποτε αποθετήριο, η εν λόγω απάντηση ενισχύει και δικαιολογεί την απόφαση της Ε.Δ. αφού αυτή η συγκατάθεση ζητείται ρητά στο έντυπο της ΤΕΥΔ στην υποπαράγραφο (β).

Σχετικά με το δεύτερο τμήμα του ισχυρισμού της ενιστάμενης, ότι ουδέποτε ζητήθηκε από την εταιρεία να συμπληρώσει τα υποβληθέντα έγγραφα παρά την υποχρέωση ακρόασης της εταιρείας, η αναθέτουσα αρχή θα μπορούσε σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4412/16 και συγκεκριμένα του άρθρου 102,.... κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Σύμφωνα δε με την παρ. 5 του ίδιου άρθρου η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. Επιπλέον σύμφωνα με την παρ. 3 η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης.

Με την έκδοση του Πρακτικού η επιτροπή διαγωνισμού έκρινε ότι δεν υπήρχε λόγος κλήσης του διαγωνιζόμενου αφού δεν ετίθετο θέμα διευκρινίσεων ή συμπληρώσεων σε έγγραφα ή δικαιολογητικά, λόγω ασαφειών, αλλά για συγκεκριμένη έλλειψη στην Υπεύθυνη Δήλωση που προσκόμισε. Επομένως η αναφορά στο ανωτέρω άρθρο 102 δεν θα μπορούσε να βρίσκει εφαρμογή αφού αφενός η διόρθωση ή συμπλήρωση υπεύθυνης δήλωσης δεν επιτρέπεται εκ του νόμου και αφετέρου δεν περιλαμβάνεται η διόρθωση ή συμπλήρωση υπεύθυνης δήλωσης στο ανωτέρω εδάφιο του νόμου 4412/2016, χωρίς να εισάγει διακρίσεις ή άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. Η εν λόγω επίκληση του ανωτέρω άρθρου είναι παρελκυστική ως προς την συμπλήρωση του σώματος μιας υπεύθυνης δήλωσης και θα οδηγούσε σε μια ατέρμονη διαδικασία ενστάσεων και προσφυγών αν η αναθέτουσα αρχή ή η Ε.Δ. καλούσαν τους οικονομικούς φορείς προς συμπλήρωση των ΤΕΥΔ.

Σε σχέση με την παράγραφο Β.1.3 της ένστασης, ότι το προσβαλλόμενο πρακτικό δεν περιλαμβάνει πλήρη, ειδική και επαρκή αιτιολογία όσον αφορά τον λόγο ακύρωσης της προσφοράς της ενιστάμενης, σύμφωνα και με τα ανωτέρω η αιτιολόγηση της Ε.Δ. ήταν επαρκής και οι προβαλλόμενοι ισχυρισμοί είναι ανίσχυροι.

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγείται την απόρριψη της από 20-2-2017 ένστασης της εταιρίας ΜΠΕΡΤΟΔΟΥΛΟΣ ΑΤΕ κατά της υπ' αριθ. 195/2017 (ΑΔΑ:Ω3ΘΠ7Λ7-ΜΝΡ) απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής για την έγκριση του αποτελέσματος διαγωνισμού του έργου: «**ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΚΡΗΠΙΔΩΜΑΤΩΝ ΣΕ ΟΛΟ ΤΟΝ ΛΙΜΕΝΑ ΤΗΣ Ν. ΥΔΡΑΣ**», προϋπολογισμού: 287.500,00 Ευρώ (με Φ.Π.Α.)

Μετά από διαλογική συζήτηση μεταξύ των μελών της
η Οικονομική Επιτροπή

Λαμβάνοντας υπόψη την υπ αρ οικ. 145141/10-7-2017 γνωμοδότηση του Νομικού Γραφείου Περιφερειάρχη & Συλλογικών Οργάνων στην οποία αναφέρονται τα κάτωθι:

Σε απάντηση του από 7-7-2017 ερωτήματός σας σχετικά με το αν συνιστά λόγο αποκλεισμού η μη παροχή συγκατάθεσης με το ΤΕΥΔ εκ μέρους συμμετεχόντων σε διαγωνισμό έργων, εφόσον στο ίδιο έντυπο δεν έχουν δηλωθεί διαδικτυακές βάσεις δεδομένων, η άποψή μας είναι η εξής:

Το ΤΕΥΔ συνίσταται σε Υπεύθυνη Δήλωση των οικονομικών φορέων προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, και αποτελεί προκαταρκτική απόδειξη ότι ο οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 79:

(α) δεν βρίσκεται σε μια από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 λόγω της οποίας αποκλείεται ή μπορεί να αποκλεισθεί από διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης,

(β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77,

(γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και τα κριτήρια που έχουν καθορισθεί σύμφωνα με το άρθρο 84, για τον περιορισμό του αριθμού των πληρούντων τα κριτήρια επιλογής υποψηφίων που θα κληθούν να συμμετάσχουν και

(δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση σύμβασης υπερβαίνει το 1.000.000 € εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005.

Οι προσφορές σε ανοικτές διαδικασίες και οι αιτήσεις συμμετοχής σε κλειστές διαδικασίες, ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση, ανταγωνιστικούς διαλόγους ή συμπράξεις καινοτομίας πρέπει να συνοδεύονται υποχρεωτικά από το ΤΕΥΔ, το οποίο θα έχουν συμπληρώσει οι οικονομικοί φορείς προκειμένου να παράσχουν τις απαιτούμενες πληροφορίες. Ο προσφέρων στον οποίο πρόκειται να ανατεθεί η σύμβαση, θα πρέπει να παρέχει επικαιροποιημένα τα σχετικά πιστοποιητικά και δικαιολογητικά.

Κατά την προετοιμασία των εγγράφων της σύμβασης, για κάθε μία διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, οι αναθέτουσες αρχές και οι αναθέτοντες φορείς πρέπει να δηλώνουν στην προκήρυξη διαγωνισμού, στα έγγραφα της σύμβασης που αναφέρονται στην προκήρυξη διαγωνισμού ή στην πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος, ποιες πληροφορίες θα ζητηθούν από τους οικονομικούς φορείς, συμπεριλαμβανομένης ρητής δήλωσης σχετικά με το αν οι πληροφορίες που ορίζονται στα μέρη II και III πρέπει ή δεν πρέπει να παρέχονται για υπεργολάβους στις ικανότητες των οποίων δεν στηρίζεται ο οικονομικός φορέας.

Οι αναθέτουσες αρχές ή οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να επιλέξουν να περιορίσουν τις απαιτούμενες πληροφορίες σχετικά με τα κριτήρια επιλογής σε μία και μόνο ερώτηση, αν δηλαδή οι οικονομικοί φορείς πληρούν όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής (ναι ή όχι). Ενώ ενδέχεται στη συνέχεια να ζητηθούν περαιτέρω πληροφορίες και/ή τεκμηρίωση.

Η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας μπορεί να ζητεί από κάθε προσφέροντα ή υποψήφιο, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλει όλα ή ορισμένα από τα απαιτούμενα πιστοποιητικά και δικαιολογητικά, όποτε αυτό κριθεί απαραίτητο για να διασφαλιστεί η ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.

Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, το ΤΕΥΔ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης.

Στο ΤΕΥΔ προσδιορίζεται η δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά.

Εάν οι αναθέτουσες αρχές ή οι αναθέτοντες φορείς έχουν δηλώσει ότι η παροχή γενικών πληροφοριών («ναι»/«όχι») σχετικά με την εκπλήρωση των κριτηρίων είναι επαρκής σε πρώτο στάδιο, δεν υφίσταται η εν λόγω υποχρέωση.

Η υποχρέωση των αναθετουσών αρχών και των αναθετόντων φορέων να λαμβάνουν τη σχετική τεκμηρίωση απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων η οποία διατίθεται δωρεάν ισχύει επίσης και όταν οι πληροφορίες που ζητούνται αρχικά σχετικά με τα κριτήρια επιλογής περιορίζονται σε μια απάντηση ναι ή όχι. Συνεπώς, εφόσον ζητείται τέτοιου είδους ηλεκτρονική τεκμηρίωση, οι οικονομικοί φορείς θα παρέχουν στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα τις απαραίτητες πληροφορίες για τη λήψη της σχετικής τεκμηρίωσης κατά τον έλεγχο των κριτηρίων επιλογής αντί απευθείας στο ΤΕΥΔ.

Εάν ένα απόσπασμα από το σχετικό μητρώο, για παράδειγμα ποινικό μητρώο, είναι διαθέσιμο σε ηλεκτρονική μορφή στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα, ο οικονομικός φορέας μπορεί να δηλώνει πού βρίσκονται οι πληροφορίες (δηλαδή, την ονομασία του αποθετηρίου, τη διαδικτυακή διεύθυνση, τα στοιχεία του φακέλου ή του αρχείου κ.λπ.), ούτως ώστε η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας να μπορεί να ανακτήσει τις εν λόγω πληροφορίες. Αναφέροντας αυτές τις πληροφορίες οι οικονομικοί φορείς συμφωνεί ότι η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας μπορεί να ανακτήσει τη σχετική τεκμηρίωση βάσει των διατάξεων του ν.2472/1997 σχετικά με την επεξεργασία δεδομένων προσωπικού χαρακτήρα, και ιδίως ειδικών κατηγοριών δεδομένων, όπως σχετικές με παραβάσεις, ποινικές καταδίκες ή μέτρα ασφαλείας.

Οι οικονομικοί φορείς είναι δυνατόν να αποκλείονται από τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης (άρθρο 73 παρ. 4 περιπτ. ζ) και υπόκεινται στις κυρώσεις που προβλέπονται από τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 22 του Ν. 1599/86 (ΦΕΚ 75/Α) σε περιπτώσεις σοβαρών ψευδών δηλώσεων κατά τη συμπλήρωσή του ΤΕΥΔ ή, γενικότερα, κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της

απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, ή όταν οι οικονομικοί φορείς έχουν αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσουν τα σχετικά δικαιολογητικά εντός της ταχθείσας, από την αναθέτουσα αρχή ή τον αναθέτοντα φορέα, προθεσμίας.

Συνεπώς, από τα ανωτέρω προκύπτει ότι σε περιπτώσεις που ορισμένοι προσφέροντες δεν σημειώνουν διαδικτυακές βάσεις δεδομένων για την επαλήθευση των στοιχείων που έχουν δηλώσει, όπως άλλωστε έχουν δικαίωμα (είτε επειδή δεν υπάρχουν τέτοια στοιχεία αναρτημένα σε βάσεις δεδομένων), ερχόμενοι, εν συνεχεία, στο Μέρος VI «Τελικές Δηλώσεις», να μεν υπογράφουν το ΤΕΥΔ, όμως δεν συμπληρώνουν την παράγραφο που λέει ότι δίνουν τη συγκατάθεση τους στην Αναθέτουσα Αρχή για την αναζήτηση πληροφοριών από διαδικτυακές βάσεις δεδομένων που έχουν δηλώσει (αφού δεν έχουν δηλώσει τέτοιες), το γεγονός αυτό δεν αποτελεί λόγο αποκλεισμού συμμετέχοντος από τη συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας.

κατά πλειοψηφία αποφασίζει

κάνει δεκτή την ένσταση της εταιρίας ΜΠΕΡΤΟΔΟΥΛΟΣ ΑΤΕ κατά της υπ' αριθ. 195/2017 (ΑΔΑ:Ω3ΘΠ7Λ7-MNP) απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής για την έγκριση του αποτελέσματος διαγωνισμού του έργου: **«ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΚΡΗΠΙΔΩΜΑΤΩΝ ΣΕ ΟΛΟ ΤΟΝ ΛΙΜΕΝΑ ΤΗΣ Ν. ΥΔΡΑΣ».**

- Το τακτικό μέλος της Ο.Ε. κα Φωτ. Βρύνα και το αναπληρωματικό κα Αν. Μεθυμάκη δηλώνουν λευκό.

Ο Πρόεδρος

Καραμάνος Χρήστος

Τα Μέλη

**Μπαλάφας Γεώργιος
Βρύνα Φωτεινή
Νερούτσου Μαρία
Τσούπρα Ιωάννα
Λεβέντη Αγγελική
Μεταξά Ειρήνη
Χριστάκη Μαρία
Μεθυμάκη Άννα**