

**Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 18 Απριλίου 2019, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος, Νικόλαος Σαββίδης – Εισηγητής – δυνάμει της με αρ. 465/2019 Πράξης της Προέδρου του Κλιμακίου και Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή, Μέλη.

Για να εξετάσει τη με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 375/27-03-2019 προδικαστική προσφυγή της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» που εδρεύει στο ....., νόμιμα εκπροσωπούμενης (εφεξής «προσφεύγουσα» ή «προσφεύγων» ή «.....»).

Κατά του ....., που εδρεύει στην ....., επί της οδού ....., αρ. .... (εφεξής «Αναθέτουσα Αρχή» ή «Δήμος» ή «ΑΑ»), στο πλαίσιο ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού που διενεργεί ο Δήμος με α/α ΕΣΗΔΗΣ .....για την ανάδειξη αναδόχου εκτέλεσης του έργου, με τίτλο «Αντιπλημμυρικά έργα τ.κ. ....» (Διακήρυξη με ΑΔΑΜ .....), προϋπολογισμού 1.209.677,42€, χωρίς ΦΠΑ (εφεξής «διαγωνισμός») και κατά της με αριθμό 23/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου (εφεξής «προσβαλλόμενη απόφαση» ή «προσβαλλόμενη πράξη»), κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας, αποφάσισε την κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της στο διαγωνισμό και ανέδειξε νέο προσωρινό ανάδοχο της σύμβασης τον οικονομικό φορέα, ο οποίος υπέβαλε την αμέσως επόμενη μετά την προσφεύγουσα πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής, κατά τον

## **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

πίνακα συμμετεχόντων στο διαγωνισμό κατά σειρά μειοδοσίας, για τους λόγους που αναφέρονται στην εν λόγω Προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (345 παρ. 1 ν. 4412/2016, 6 παρ.1 ν. 4412/2016) και του αντικειμένου της (έργο), δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, υπάγεται όμως στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και πιο συγκεκριμένα του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (ημερομηνία δημοσίευσης της Προκήρυξης της σχετικής σύμβασης στο ΚΗΜΔΗΣ η 3<sup>η</sup> Οκτωβρίου 2018), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την περ. γ' της παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, όπως η παράγραφος αυτή αντικαταστάθηκε εντέλει από την παρ. 4 του άρθρου 43 του ν.4487/2017 (Φ.Ε.Κ. Α'116/9-8-2017), η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προδικαστική προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

2. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής προκύπτει πως καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό .....), ποσού 6.048,39€, σύμφωνα με την παρ. 1 των άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

3. Επειδή, κατά τα λοιπά, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί τύποις παραδεκτώως, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 362 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 και Παράρτημα Ι του π.δ. 39/2017, δοθέντος ότι έχει γίνει χρήση του προβλεπόμενου τυποποιημένου εντύπου, και εμπροθέσμως, κατά τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 περ. α του ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α του π.δ. 39/2017, αφού από την εκτύπωση

### **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

μηνυμάτων συζητήσεων online του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προκύπτει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα την 15<sup>η</sup> Μαρτίου 2019, ενώ η προσφυγή αναρτήθηκε ηλεκτρονικά την 26<sup>η</sup> του ίδιου μήνα, την επομένη εργάσιμη μέρα της ..... 2019, κατά την οποία έληγε η δεκαήμερη προθεσμία για την κατάθεσή της, η οποία όμως ήταν αργία. Συνακόλουθα, η υπό εξέταση προσφυγή πρέπει να εξεταστεί κατ' ουσίαν.

4. Επειδή, ο ..... με τη με αριθμό πρωτοκόλλου ..... Διακήρυξή του, η οποία καταχωρίστηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων την 03-10-2018, προκήρυξε ηλεκτρονικό διαγωνισμό με ανοικτή διαδικασία για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την εκτέλεση του έργου «Αντιπλημμυρικά έργα τ.κ. ....», με συνολική εκτιμώμενη αξία 1.209.677,42€, χωρίς ΦΠΑ και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Στο διαγωνισμό, με α/α ΕΣΗΔΗΣ ....., ως την 26<sup>η</sup> 10-2018, καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, δώδεκα (12) οικονομικοί φορείς υπέβαλαν προσφορά, που με την υπ' αριθ. 178/2018 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου κρίθηκαν όλες παραδεκτές, περαιτέρω δε μειοδότης και προσωρινός ανάδοχος της σύμβασης αναδείχθηκε η εταιρεία ....., η οποία υπέβαλε την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά (χαμηλότερη τιμή), με μέσο ποσοστό έκπτωσης εξήντα ένα και εξήντα οκτώ εκατοστά επί τις εκατό (61,68 %). Την 19<sup>η</sup> Δεκεμβρίου 2018 η προσωρινή ανάδοχος κλήθηκε να υποβάλει δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία υπέβαλε την 28-12-2018. Κατά τον έλεγχο τους, η επιτροπή του διαγωνισμού διαπίστωσε πως σε αυτά υπήρχαν ελλείψεις, οπότε και σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 4.2 εδάφιο (ε) της διακήρυξης την 31-01-2019 η προσωρινή ανάδοχος κλήθηκε να υποβάλλει συμπληρωματικά δικαιολογητικά εντός προθεσμίας πέντε (5) ημερών. Συγκεκριμένα, με μήνυμα μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, η προσωρινή ανάδοχος κλήθηκε να προσκομίσει τα ακόλουθα δικαιολογητικά:

1. Ισχύουσα φορολογική ενημερότητά της κατά την ημέρα του διαγωνισμού,

### **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

δηλ. την 26-10-2018, βάσει του ΤΕΥΔ. 2. Ισχύουσα ασφαλιστική ενημερότητα της εταιρείας, βάσει του ΤΕΥΔ. 3. Ισχύουσα ασφαλιστική ενημερότητα κατά την ημέρα του διαγωνισμού, δηλ. την 26-10-2018, βάσει του ΤΕΥΔ, για τα στελέχη της εταιρείας σας: .....; .....; .....4. Ισχύουσα ασφαλιστική ενημερότητα τόσο κατά την ημέρα του διαγωνισμού, δηλ. την 26-10-2018, βάσει του ΤΕΥΔ, όσο και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, δηλ. την 28-12-2018, για τα υπό εκτέλεση έργα (άρθρο. 23.3.β της διακήρυξης). 5. Να προσκομισθεί αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας, σύμφωνα με το άρθρο 23.3.στ.α. της διακήρυξης. Κατά τον έλεγχο των συμπληρωματικών στοιχείων που, μετά ταύτα, την 01-02-2019 εμπρόθεσμα ανήρτησε η προσωρινή ανάδοχος, η επιτροπή του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι δεν είχε υποβληθεί ασφαλιστική ενημερότητα, που να καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις της για τα τρία υπό εκτέλεση έργα των φορέων ..... ΚΑΙ ..... και παρά τους αντίθετους ισχυρισμούς της προσωρινής αναδόχου, θεωρώντας ότι η αρμοδιότητα κατάταξης των έργων σε οικοδομοτεχνικά ή μη τεχνικά έργα ανήκει αποκλειστικά στο Υποκατάστημα ΙΚΑ εκτέλεσης του έργου (υποκαταστήματα ΙΚΑ ..... και .....), κατόπιν τηλεφωνικής επικοινωνίας με τα οποία η επιτροπή του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι τα προαναφερόμενα έργα της ..... έχουν απογραφεί ως οικοδομοτεχνικά έργα με ποσοστά εργατικής δαπάνης (Α159/20-12-2018 Απόφαση Διευθυντή Υποκ/τος Ι.Κ.Α. ....), με την αιτιολογία ότι η μη υποβολή ασφαλιστικής ενημερότητας συνιστά λόγο αποκλεισμού από την διαδικασία σύμφωνα με την παρ. β του άρθρου 2 3.3 «Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22 Α.», της Διακήρυξης, με τη με αριθμό 23 απόφασή της η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου αποφάσισε την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας, την κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της στο διαγωνισμό και ανέδειξε νέο προσωρινό ανάδοχο της σύμβασης την εταιρεία με την επωνυμία «.....», με δ.τ. «.....», τον οικονομικό φορέα, δηλαδή, ο οποίος υπέβαλε την αμέσως επόμενη μετά την ..... πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής, κατά τον πίνακα

### **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

συμμετεχόντων στο διαγωνισμό κατά σειρά μειοδοσίας. Κατά της τελευταίας αυτής απόφασης του Δήμου άσκησε ο προσφεύγων την υπό εξέταση προδικαστική του προσφυγή.

5. Επειδή, η προσφεύγουσα, με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, προβάλλει ότι με την προσβαλλόμενη πράξη μη νόμιμα απορρίφθηκε η προσφορά της, με την αιτιολογία ότι δεν υπέβαλε ασφαλιστική ενημερότητα, που να καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις της για τα τρία υπό εκτέλεση έργα των φορέων ..... ΚΑΙ ..... Συγκεκριμένα, ισχυρίζεται ότι από τα στοιχεία του διαγωνισμού και τη με αριθ. πρωτ. 2456/22.3. 2019 Βεβαίωση του ΕΦΚΑ/Υποκατάστημα .....), την οποία επισύναψε στην προσφυγή της, προκύπτει ότι ήταν ασφαλιστικά ενήμερη τόσο στις 17.9.2018, όσο και στις 13.12.2018, ημερομηνίες κατά τις οποίες εκδόθηκαν ηλεκτρονικά οι ασφαλιστικές ενημερότητες. Περαιτέρω, υποστηρίζει ότι, σύμφωνα με την Εγκύκλιο 97/2011 του ΙΚΑ (σελ. 3), την οποία επισύναψε στην προσφυγή της, προκειμένου να εκδοθεί ηλεκτρονικά η ασφαλιστική ενημερότητα που προσκόμισε, το σύστημα ελέγχει τόσο την εταιρεία, όσο και τα ΑΜΟΕ των έργων που αυτή έχει και, αν υπάρχει πρόβλημα, μπλοκάρει την διαδικασία. Κατά συνέπεια, προ της έκδοσης της ενημερότητας που προσκόμισε προηγήθηκε (θετικός) έλεγχος της ασφαλιστικής ενημερότητας των έργων που εκτελούσε, μεταξύ των οποίων των επίμαχων τριών έργων της ..... («.....», «.....» και «.....»).

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, με τη με αριθμό πρωτοκόλλου 6983/03-04-2019 έκθεση απόψεών της, αναφέρεται στην αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας, όπως αυτή ενσωματώνεται στο πρακτικό ΙΙ της επιτροπής του διαγωνισμού, που εγκρίθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση της οικονομικής επιτροπής του Δήμου και προσθέτει τα εξής: «Ακόμη και αν η εταιρεία ήταν ασφαλιστική ενήμερη κατά τον χρόνο που όφειλε να καταθέσει τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με

## **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

την αρχή της τυπικότητας που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, έπρεπε να αποδείξει τούτο εντός των προβλεπομένων προθεσμιών με την προσκομιδή των σχετικών βεβαιώσεων. Από την στιγμή που δεν έπραξε τούτο κατά τον χρόνο που όφειλε δεν δύναται εκ των υστέρων να συμπληρώσει την έλλειψη αυτή, ισχυριζόμενη ότι διέθετε κατά τον χρόνο της διακήρυξης ασφαλιστική ενημερότητα.»

7. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού, που συνιστά το κανονιστικό του πλαίσιο, προβλέπει, στο άρθρο 22.Α. με τίτλο «Λόγοι αποκλεισμού», ότι: «Κάθε προσφέρων αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (αν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (αν πρόκειται περί ένωσης οικονομικών φορέων) ένας από τους λόγους των παρακάτω περιπτώσεων: ... 22.Α.2 Όταν ο προσφέρων 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/και η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. ... 22.Α.6. Η αναθέτουσα αρχή αποκλείει οικονομικό φορέα σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, όταν αποδεικνύεται ότι αυτός βρίσκεται λόγω πράξεων ή παραλείψεων αυτού είτε πριν είτε κατά τη διαδικασία, σε μία από τις περιπτώσεις των προηγούμενων παραγράφων. ...», στο άρθρο 22.Γ. με τίτλο «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια», ότι: «Ισχύει η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια που ορίζεται στο άρθρο 100 του Ν.3669/2008 ανά κατηγορία και τάξη ΜΕΕΠ αντίστοιχη με την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης. Ειδικά οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ΜΕΕΠ, δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008, όπως ισχύει»,

### **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

στο άρθρο 23. 2 με τίτλο «Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα)», ότι: «Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ) και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας ...», στο άρθρο 23.3 με τίτλο «Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22 Α.», ότι: «Ο προσωρινός ανάδοχος, κατόπιν σχετικής ηλεκτρονικής πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή, υποβάλλει τα ακόλουθα δικαιολογητικά, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 4.2 της παρούσας: Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22Α ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: ... (β) για την παράγραφο Α.2 του άρθρου 22: πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, περί του ότι έχουν εκπληρωθεί οι υποχρεώσεις του οικονομικού φορέα, όσον αφορά στην καταβολή φόρων (φορολογική ενημερότητα) και στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα) σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία του κράτους εγκατάστασης ή την ελληνική νομοθεσία αντίστοιχα. Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα τα σχετικά δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι ... - ασφαλιστική ενημερότητα που εκδίδεται από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα. Η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα α) ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας, β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και γ) για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ – ΤΣΜΕΔΕ. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας (ΤΣΜΕΔΕ για τους ασφαλισμένους – μέλη του ΤΕΕ, ΙΚΑ για το λοιπό προσωπικό Δεν αποτελούν απόδειξη ενημερότητας της προσφέρουσας εταιρίας, αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας των φυσικών προσώπων που στελεχώνουν το

## **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

πτυχίο της εταιρίας ως εταίροι. Οι αλλοδαποί προσφέροντες (φυσικά και νομικά πρόσωπα), που δεν υποβάλουν τα άνω αποδεικτικά, υποβάλλουν υπεύθυνη δήλωση περί του ότι δεν απασχολούν προσωπικό, για το οποίο υπάρχει υποχρέωση ασφάλισης σε ημεδαπούς ασφαλιστικούς οργανισμούς. Αν απασχολούν τέτοιο προσωπικό, πρέπει να υποβάλλουν σχετικό αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας. ...», στο άρθρο 23.5. με τίτλο «Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22.Γ», ότι: «Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: ... Ειδικά, για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων: • με την υποβολή ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει ή • με την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονωμένος ανάδοχος είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν ενημέρωση πτυχίου κατά τις κείμενες διατάξεις ...», στο άρθρο 23.9. με τίτλο «Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων», ότι: «...(β) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.ΕΠ. εφόσον υποβάλλουν «Ενημέρωση Πτυχίου» εν ισχύ, απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών: - απόσπασμα ποινικού μητρώου του άρθρου 23.3.(α) της παρούσας για τον Πρόεδρο και Διευθύνοντα Σύμβουλο εργοληπτικής επιχείρησης. Για τα λοιπά μέλη του Δ.Σ της εταιρείας, θα πρέπει να υποβληθεί αυτοτελώς απόσπασμα ποινικού μητρώου, καθόσον τα πρόσωπα αυτά δεν καλύπτονται από την Ενημέρωση Πτυχίου. - φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα του άρθρου 23.3.(β) της παρούσας. ... Σε περίπτωση που κάποιο από τα ανωτέρω δικαιολογητικά έχει λήξει, προσκομίζεται το σχετικό δικαιολογητικό εν ισχύ. Εφόσον στην Ενημέρωση Πτυχίου δεν αναφέρεται ρητά ότι τα στελέχη του πτυχίου του προσφέροντα είναι ασφαλιστικώς ενήμερα στο ΕΤΑΑ- ΤΣΜΕΔΕ, ο προσφέρων προσκομίζει επιπλέον της Ενημερότητας Πτυχίου, ασφαλιστική ενημερότητα για τα στελέχη αυτά.» και



### **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

στο άρθρο 4.2 με τίτλο «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/ Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης», ότι: «α) Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί, στο πλαίσιο της σχετικής ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης και μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει εντός προθεσμίας δεκαπέντε (15) ημερών, τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης ... γ) Αν δεν υποβληθούν τα ως άνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα υποβάλει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν μέσω της λειτουργικότητας της “Επικοινωνίας” του υποσυστήματος. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την ως άνω προθεσμία, εφόσον αιτιολογείται αυτό επαρκώς και κατ’ ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες ... δ) Αν κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι: i) τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), είναι ψευδή ή ανακριβή ή ii) αν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, ή ii) αν από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της παρούσας, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας. ...».

8. Επειδή, από τους προπαρατεθέντες όρους της διακήρυξης συνάγεται ότι ο προσωρινός ανάδοχος, εφόσον είναι εγγεγραμμένος στο Μ.Ε.Ε.Π., προκειμένου να αποδείξει ότι δεν υπερβαίνει τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων και ότι δεν συντρέχει στο πρόσωπό του ο προβλεπόμενος στο άρθρο 22.Α.2 της διακήρυξης λόγος

### **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

αποκλεισμού, δηλαδή ότι δεν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, απαιτείται, αλλά και αρκεί να υποβάλει «ενημερότητα πτυχίου» σε ισχύ. Στην περίπτωση αυτή δεν υποβάλει υπεύθυνη δήλωση, συνοδευόμενη από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων, επιπλέον απαλλάσσεται της υποχρέωσης να υποβάλει υπεύθυνη δήλωση ή άλλο έγγραφο σχετικά ασφαλιστική ενημερότητα εκδοθείσας από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα, η οποία να καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του, μεταξύ άλλων και για τα έργα που εκτελεί. Ειδικώς για τα έργα που περιλαμβάνονται στην ενημερότητα πτυχίου και ο χρόνος ισχύος της ενημερότητάς τους έχει λήξει ο προσφεύγων απαιτείται επιπλέον της ενημερότητας πτυχίου σε ισχύ να υποβάλει και ασφαλιστική ενημερότητα για τα έργα αυτά. Επειδή, τέλος, τόσο η πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, όπως η μη υπέρβαση του ορίου ανεκτελέστου, όσο και η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού στο πρόσωπο προσφέροντος πρέπει να αποδεικνύεται τόσο κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης όσο και κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς, τόσο η ενημερότητα πτυχίου του εγγεγραμμένου στο Μ.Ε.Ε.Π. διαγωνιζόμενου όσο και η αναφερόμενη σε αυτήν ασφαλιστική ενημερότητα των έργων που εκτελεί θα πρέπει να είναι σε ισχύ και κατά τους δύο χρόνους. Στην περίπτωση, κατά την οποία, είτε δεν είχε προσκομίσει καθόλου ενημερότητα πτυχίου, είτε αυτή δεν είναι σε ισχύ, είτε η ασφαλιστική ενημερότητα των έργων που αναφέρονται στην ενημερότητα πτυχίου ότι ο διαγωνιζόμενος εκτελεί δεν είναι σε ισχύ, είτε κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς είτε κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να του τα ζητήσει συμπληρωματικά και εφόσον δεν τα προσκόμιζε πλήρως εμπροθέσμως η αναθέτουσα αρχή θα έπρεπε να απορρίψει την προσφορά του. Αντίθετα, για έργα που ο προσωρινός ανάδοχος εκτελεί είτε κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς είτε κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, αλλά δεν περιλαμβάνονται για οποιονδήποτε λόγο στην ενημερότητα πτυχίου του, η διακήρυξη δεν περιλαμβάνει διάταξη, στην οποία με ρητή και σαφή διατύπωση να προβλέπει ούτε ότι οφείλει

### **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

επιπλέον να υποβάλει υπεύθυνα δήλωση συνοδευόμενη από πίνακα που να περιέχει το ανεκτέλεστο υπόλοιπό τους, ούτε και ασφαλιστική ενημερότητα για τα έργα αυτά, όπως αντίθετα, ρητώς προβλέπει για την περίπτωση που η ενημερότητα πτυχίου δεν αναφέρει ρητά ότι τα στελέχη του πτυχίου του προσφέροντα είναι ασφαλιστικώς ενήμερα στο ΕΤΑΑ – ΤΣΜΕΔΕ. Εφόσον, δε, υποβάλλονταν, ως μη απαιτούμενα έγγραφα, δε θα έπρεπε να ληφθούν υπόψη. Ούτε, εξάλλου, για την διακρίβωση της μη αθέτησης των υποχρεώσεων διαγωνιζόμενου όσον αφορά στην καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, προβλέπει η διακήρυξη ότι θα μπορούσε η αναθέτουσα αρχή να ζητήσει ασφαλιστική ενημερότητα, στην οποία να δηλώνονται τα έργα που ο διαγωνιζόμενος εκτελεί και δεν περιλαμβάνονται στην ενημερότητα πτυχίου. Συνακόλουθα, θα ήταν μη νόμιμος ο αποκλεισμός του προσωρινού αναδόχου, επειδή δεν αποδείχθηκε ότι δεν συντρέχει ο οικείος λόγος αποκλεισμού (αρ. 22Α.2 της διακήρυξης) για έργα που δεν αναφέρονται ρητά στην ενημερότητα πτυχίου ότι ο προσωρινός ανάδοχος εκτελεί, με την αιτιολογία ότι δεν προσκόμισε ασφαλιστική ενημερότητα αυτών. Και τούτο, διότι ενόψει των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος ... υποβάλει τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό (πρβλ .Ε.Α. ΣΤΕ 19/2011, ΣΤΕ 1329/2008).

9. Επειδή, εξάλλου, η ΥΑ Δ15//2013 (ΥΑ Δ15/οικ/15658 ΦΕΚ Β 2300 2013) με τίτλο «Τροπ. ΥΑ 2005 «Έκδοση Ενημερότητας Πτυχίου και Βεβαιώσεων ανεκτέλεστου υπολοίπου έργων», που ισχύει και στην οποία παραπέμπει το άρθρο 7.1 σε συνδυασμό με το άρθρο 7.4 της διακήρυξης προβλέπει στο άρθρο 1 με τίτλο Έννοια Ενημερότητας πτυχίου – Χρόνος ισχύος, ότι: «1. Σε κάθε εργοληπτική επιχείρηση, η οποία είναι εγγεγραμμένη στις τάξεις 3η έως και 7η του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) χορηγείται έγγραφο με τίτλο «Ενημερότητα Πτυχίου» (εφεξής Ε.Π.),

### **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

το οποίο προσκομίζεται στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων έργων και υποκαθιστά τα δικαιολογητικά του άρθρου 2 της παρούσας, τα οποία δεν υποβάλλονται κατά τη δημοπρασία. Η υποκατάσταση των επιμέρους δικαιολογητικών από την Ε.Π. χωρεί και στις περιπτώσεις που από τη Διακήρυξη συγκεκριμένου έργου εσφαλμένα δεν προβλέπεται η προσκόμιση Ε.Π. Δεν υποκαθίστανται από την Ε.Π. και για αυτό, εφόσον ζητούνται από τη Διακήρυξη, πρέπει να προσκομίζονται ιδιαίτερος στις διαδικασίες ανάθεσης, δικαιολογητικά που δεν απαιτούνται για την έκδοση της. 2. Η Ε.Π. εκδίδεται από τη Διεύθυνση Μητρώων και Τεχνικών Επαγγελματιών (Δ15) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Έργων (εφεξής Γ.Γ.Δ.Ε.) του Υπουργείου Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων (εφεξής «υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ.»). 3.α. Για την έκδοση ή την ανανέωση Ε.Π. υποβάλλεται σχετική αίτηση στην Υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., η οποία συνοδεύεται από το σύνολο των δικαιολογητικών του άρθρου 2 της παρούσας. Η εν λόγω υπηρεσία, εφόσον υποβληθεί πλήρης αίτηση, οφείλει να εκδώσει την Ε.Π. εντός είκοσι (20) ημερών. ... γ. Όσα δικαιολογητικά δεν αναγράφουν χρόνο λήξης ισχύος, εκτός των βεβαιώσεων ανεκτέλεστου υπολοίπου δημοσίων έργων, πρέπει να έχουν εκδοθεί εντός των τελευταίων τριάντα (30) ημερών πριν την υποβολή της αίτησης, άλλως η υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. ζητεί την υποβολή νέων. Όσα δικαιολογητικά αναγράφουν χρόνο λήξης ισχύος, πρέπει κατά την ημερομηνία έκδοσης της Ε.Π. να είναι σε ισχύ, άλλως η υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. ζητεί την υποβολή νέων. Ο χρόνος λήξης της ισχύος των δικαιολογητικών αυτών αναγράφεται στην Ε.Π. δ. Εφόσον ο αναγραφόμενος στα αποδεικτικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας χρόνος ισχύος τους έχει λήξει κατά τη διάρκεια ισχύος της Ε.Π., οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό υποβάλλουν, πλέον της Ε.Π., υπεύθυνη δήλωση ότι είναι φορολογικά ή / και ασφαλιστικά ενήμεροι και εφόσον αναδειχθούν ανάδοχοι προσκομίζουν τα σχετικά δικαιολογητικά και υφίστανται έλεγχο σύμφωνα με τις παρ. 2 και 3 του άρθρου 1 του Ν.3263/2004 (Α` 179), όπως κωδικοποιήθηκαν με τις παρ. 2 και 3 του άρθρου 26 της Κωδικοποίησης της Νομοθεσίας Κατασκευής Δημοσίων Έργων που κυρώθηκε με το Ν.

### **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

3669/2008 (Α` 116). ...», στο άρθρο 2 ότι «Για την έκδοση της Ε.Π. οι εργοληπτικές επιχειρήσεις υποβάλλουν σχετική αίτηση, συνοδευόμενη από τα παρακάτω δικαιολογητικά, εκτός από τα δικαιολογητικά που αναζητούνται αυτεπαγγέλτως από την υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ.: ... Β. Αποδεικτικά περί της καταλληλότητας των εργοληπτικών επιχειρήσεων: ... 7.α. Αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας: i. της εταιρείας, ii. των κοινοπραξιών στις οποίες τυχόν συμμετέχει για τα δημόσια έργα που είναι σε εξέλιξη (από την υπογραφή της σύμβασης μέχρι την έκδοση βεβαίωσης περάτωσης, ή την οριστική διακοπή - διάλυση της σύμβασης ή την έκπτωση ή την υποκατάσταση αναδόχου, κατά περίπτωση), όπως αποδεικνύεται από τον πίνακα της προηγούμενης παρ. Β.6, iii. των έργων που είναι σε εξέλιξη (από τον χρόνο έναρξης υποχρέωσης ασφάλισης του προσωπικού που απασχολείται στο έργο, σύμφωνα με την οικεία ασφαλιστική νομοθεσία, μέχρι την έκδοση βεβαίωσης περάτωσης, ή την οριστική διακοπή - διάλυση της σύμβασης ή την έκπτωση ή την υποκατάσταση αναδόχου, κατά περίπτωση) και iv. των στελεχών της που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΤΣΜΕΔΕ. ...», στο άρθρο 3 με τίτλο Μεταβολή - Παύση ισχύος - Ανάκληση Ενημερότητας Πτυχίου, ότι «1. Η Ε.Π. παύει να ισχύει όταν παρέλθει ο χρόνος ισχύος της, όπως ορίζεται κατά την παρ. 3 περίπτ. β` του άρθρου 1 της παρούσας. 2.α. Σε περίπτωση μεταβολής των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου (Δ.Σ.), η εργοληπτική επιχείρηση οφείλει να ενημερώσει γραπτώς, μέσα σε τριάντα (30) ημέρες από την ημερομηνία λήψης της απόφασης υπό του αρμοδίου οργάνου της, την υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. Η υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. εκδίδει, το συντομότερο δυνατό, νέα Ε.Π., τροποποιημένη μόνο ως προς την ανωτέρω μεταβολή. Η εργοληπτική επιχείρηση μέχρι την έκδοση της τροποποιημένης Ε.Π. συμμετέχει στις δημοπρασίες με την εν ισχύ Ε.Π. προσκομίζοντας τα σχετικά δικαιολογητικά. Επιπλέον, σε περίπτωση αλλαγής του Προέδρου ή του Διευθύνοντος Συμβούλου, η εργοληπτική επιχείρηση πρέπει να συμπεριλάβει στη γραπτή ενημέρωση της καθώς και κατά τη συμμετοχή της στις δημοπρασίες και τα δικαιολογητικά του υπό στοιχ. Β.4 του άρθρου 2 της

### **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

παρούσας. β. Αν η εργοληπτική επιχείρηση, παρόλο που έχει υποχρέωση κατά τα ανωτέρω, δεν προβεί σε εμπρόθεσμη ενημέρωση με υπαιτιότητα της και περιέλθουν στην υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. στοιχεία ή πληροφορίες για μεταβολή των μελών του Δ.Σ., η υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. αποστέλλει χωρίς καθυστέρηση γραπτή πρόσκληση στην εργοληπτική επιχείρηση, με την οποία θέτει υπόψη της τις πληροφορίες ή τα στοιχεία και την καλεί να υποβάλει γραπτά τις αντιρρήσεις της, με τα απαραίτητα για την τεκμηρίωση δικαιολογητικά, μέσα σε εύλογη προθεσμία, όχι ανώτερη των δέκα (10) εργάσιμων ημερών. γ. Αν δεν υποβληθούν εμπρόθεσμα αντιρρήσεις ή οι υποβληθείσες δε γίνουν αποδεκτές, η υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., με απόφαση του Προϊσταμένου της, ανακαλεί την Ε.Π. Η ανάκληση ενεργεί από την επομένη της καταληκτικής ημερομηνίας ενημέρωσης για την μεταβολή των προϋποθέσεων έκδοσης της Ε.Π. ... δ. Στην περίπτωση που η εργοληπτική επιχείρηση ενημερώσει εκπρόθεσμα την υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. για μεταβολή των μελών του Δ.Σ., εκδίδεται τροποποιημένη Ε.Π. ως προς τα στοιχεία αυτά. Η εν ισχύ Ε.Π. ανακαλείται σύμφωνα με την παρ. 2.γ. του παρόντος άρθρου για το χρονικό διάστημα από την παρέλευση της καταληκτικής ημερομηνίας ενημέρωσης για την μεταβολή των στοιχείων, μέχρι την ημερομηνία ενημέρωσης της υπηρεσίας τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. από την εργοληπτική επιχείρηση. ... 6. Δεν απαιτείται ενημέρωση και έκδοση νέας Ε.Π. σε περίπτωση αλλαγής, καθόσον χρόνο είναι σε ισχύ η Ε.Π. των προϋποθέσεων των παρ. 5, 6, 7 και 8 του στοιχείου Β. του άρθρου 2 της παρούσας. ...». Επειδή, κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων διαγωνιζόμενος εγγεγραμμένος στο ΜΕΕΠ, ο οποίος κατά τη διάρκεια ισχύος της αρχίζει να εκτελεί είτε μόνος είτε συμμετέχοντας σε Κοινοπραξία έργο, το οποίο δεν περιλαμβάνεται στην ενημερότητα πτυχίου δεν έχει καταρχήν υποχρέωση, ενόσω διαρκεί η ισχύς της, να αιτηθεί τη συμπερίληψη αυτού στο τμήμα των έργων για τα οποία είναι ασφαλιστικά ενήμερος. Συνακόλουθα, δε θα μπορούσε να αποκλειστεί ο προσωρινός ανάδοχος ούτε γιατί στην υποβληθείσα ενημερότητα πτυχίου του δεν περιλαμβάνονται έργα τα οποία

### **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

άρχισε να εκτελεί μετά την έκδοσή της, ακόμη και αν με την ενημερότητα πτυχιούχου δεν αποδεικνύεται ότι είναι ασφαλιστικά ενήμερος για αυτά.

10. Επειδή, τέλος, στη με αριθμό πρωτ. Ε57/38/29-11-2011 Εγκύκλιο του ΙΚΑ με θέμα «Έναρξη εφαρμογής από 10/1/2012 συστήματος on line χορήγησης βεβαιώσεων ασφαλιστικής ενημερότητας», προβλέπεται ότι «...Μέσω των Υποκαταστημάτων/Παραρτημάτων του Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ. θα χορηγούνται βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας σε απογεγραμμένους εργοδότες και αναπόγραφες επιχειρήσεις ή επιτηδευματίες, εργοδότες ιδιωτικών οικοδομικών και δημοσίων οικοδομοτεχνικών έργων ... Τα είδη Ασφαλιστικής Ενημερότητας είναι, για κοινές επιχειρήσεις: - βεβαίωση μη οφειλής - ασφαλιστικής ενημερότητας, - ... - βεβαίωση οφειλής, για οικοδομοτεχνικά έργα : - βεβαίωση για μεταβίβαση κτίσματος, - βεβαίωση για συμμετοχή σε δημοπρασίες, - βεβαίωση για είσπραξη λογαριασμού δημοσίου έργου, ... Ελέγχονται μηχανογραφικά οι ΑΜΕ/ΑΜΟΕ και ο ΑΦΜ του ενδιαφερόμενου, καθώς και οι ΑΜΕ/ΑΜΟΕ (ιδιωτικών οικοδομικών ή ιδιωτικών τεχνικών έργων)/ΑΜΑ, στους οποίους συμμετέχει ο εν λόγω ΑΦΜ είτε ως φυσικό, είτε ως νομικό πρόσωπο, εφόσον ευθύνεται λόγω της ιδιότητάς του και για την περίοδο υπευθυνότητάς του. ... Για βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας για συμμετοχή σε δημοπρασίες, η αίτηση υποβάλλεται στο Υποκατάστημα Παράρτημα Ι.Κ.Α. Ε.Τ.Α.Μ. που είναι απογεγραμμένο το έργο. ... Για δημόσια έργα τα οποία στον προϋπολογισμό μελέτης δεν έχουν οικοδομικές εργασίες και όλες οι εργασίες εκτελούνται από προσωπικό στεγασμένης επιχείρησης, τα οποία δεν απογράφονται από τα αρμόδια τμήματα οικοδομοτεχνικών έργων των Υποκαταστημάτων, εξακολουθούν να ισχύουν οι οδηγίες του Γενικού Εγγράφου Γ99/1/49/21-3-2002. Στις περιπτώσεις αυτές χορηγείται βεβαίωση με την χειρόγραφη διαδικασία και το «Υπηρεσιακό σημείωμα για άλλη χρήση» για τυχόν οφειλές της έδρας του αναδόχου θα λαμβάνεται από το τμήμα εσόδων κοινών επιχειρήσεων του υποκαταστήματος υποβολής της αίτησης, μέσω του συστήματος». Στο με αριθμό Γ99/1/49/21-3-2002 Έγγραφο του ΙΚΑ, εξάλλου, προβλέπεται ότι: « ... 2. Έργα στα οποία δεν εκτελούνται οικοδομικές

### **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

εργασίες. Από τη λήψη του παρόντος δεν θα απογράφονται (δεν θα χορηγείται ΑΜΟΕ) έργα Ιδιωτικά ή Δημόσια εάν από τα υποβαλλόμενα στοιχεία (πίνακας - σύμβαση - προϋπολογισμός) διαπιστώνεται ότι σ' αυτά δεν θα εκτελεστούν οικοδομικές εργασίες π.χ. πέργκολες, περιφράξεις χωρίς σκυρόδεμα, γεωτρήσεις κ.λπ. Τα υποβαλλόμενα στοιχεία (αίτηση απογραφής, πίνακας, σύμβαση, προϋπολογισμός κ.λπ) θα τηρούνται σε ειδικό φάκελο, στη ράχη του οποίου θα αναγράφεται ΜΗ ΑΠΟΓΡΑΦΕΝΤΑ ΟΙΚΟΔΟΜΟΤΕΧΝΙΚΑ ΕΡΓΑ. Σε περίπτωση που από επιτόπιο έλεγχο ή διεκπεραίωση καταγγελίας διαπιστωθεί ότι στα ανωτέρω έργα εκτελούνται ή εκτελέστηκαν οικοδομικές εργασίες, θα προβαίνετε σε αυτεπάγγελτο απογραφή και καταλογισμό των οφειλομένων, με βάση τις εκτελεσθείσες εργασίες, ασφαλιστικών εισφορών». Κατά την έννοια των διατάξεων αυτών συνάγεται ότι, εφόσον σε έργα ιδιωτικά ή δημόσια διαπιστώνεται ότι δεν θα εκτελεστούν οικοδομικές εργασίες και όλες οι εργασίες εκτελούνται από προσωπικό στεγασμένης επιχείρησης, τα έργα αυτά δεν απογράφονται, για την εκδοθησόμενη δε ασφαλιστική ενημερότητα θα λαμβάνονται υπόψη οι τυχόν οφειλές της έδρας της επιχείρησης.

11. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, μεταξύ των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υπέβαλε η προσφεύγουσα, μετά την από 19-12-2018 σχετική πρόσκληση της επιτροπής διαγωνισμού, περιλαμβάνονταν, μεταξύ άλλων, α) η με αρ. πρωτ. Δ24/15516/18-12-2018 Βεβαίωση, με ισχύ ως την 14-05-2019, της Διεύθυνσης Μητρώων της Γενικής Γραμματείας Υποδομών του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών, σύμφωνα με την οποία η εταιρεία είναι εγγεγραμμένη στο ΜΕΕΠ από 19-05-2016 με αριθμό μητρώου 18213, β) η με αρ. πρωτ. Δ24/6676/01-06-2018 ενημερότητα πτυχίου, εκδοθείσα από το Τμήμα Μητρώων της Γενικής Γραμματείας Υποδομών του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών που είχε ισχύ μέχρι την 21-05-2019, γ) η από 13-12-2018 ηλεκτρονικά εκδοθείσα βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας με αρ. συστήματος 000/Π/385418/2018 και αρ. πρωτ. 626453, δ) η από 28-12-2018 Υπεύθυνη Δήλωση σχετικά με τη μη υπέρβαση των



### **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

ορίων ανεκτέλεστου που τίθενται στο άρθρο 20 παρ. 4 του Ν. 3669/08 σχετικά με τα στη δήλωση αυτή αναφερόμενα υπό εκτέλεση έργα, ε) πίνακα έργων υπό κατασκευή κατά την 28-12-2018, βάσει εγκεκριμένων λογαριασμών και επιμετρήσεων και στ) τρεις (3) βεβαιώσεις ανεκτέλεστου των στον πιο πίνακα αναφερόμενων έργων, η 1<sup>η</sup> από την ..... και οι άλλες δύο (2) από τη ...../..... Στην πιο πάνω ενημερότητα πτυχίου που διατηρούσε την ισχύ της, τόσο κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς (26-10-2018), όσο και κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης (28-12-2018) βεβαιωνόταν ότι η εταιρεία ..... έχει ανεκτέλεστο υπόλοιπο εργασιών ύψους 30.733,39€, είναι ασφαλιστικά ενήμερη επιχείρηση μέχρι την 21-09-2019, επιπλέον, στο τμήμα της υπό τον τίτλο «ασφαλιστική ενημερότητα έργων» αναγραφόταν ένα (1) έργο, με τίτλο Αποκατάσταση υδραυλικών έργων οδού Ε.Ο. 2 «περιοχή ..... στην Δ.Κ. ...., για το οποίο βεβαιωνόταν ότι η εταιρεία ήταν ασφαλιστικά ενήμερη μέχρι την 10-11-2018. Στη με αρ. συστήματος ..... και αρ. πρωτ. .... ασφαλιστική ενημερότητα, εξάλλου, αναγραφόταν ότι αυτή ισχύει για συμμετοχή σε δημοπρασίες, είχε εκδοθεί όμως την 13-12-2018 και έχει ισχύ μέχρι την 12-06-2019, συνεπώς δεν καταλάμβανε τον χρόνο υποβολής προσφοράς (26-10-2018) είχε ισχύ όμως κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης (28-12-2018). Και τούτο, διότι, όπως γίνεται δεκτό (πρβλ. έγγραφο με αρ. πρωτ. 5035/28-09-2018 της ΕΑΑΔΗΣΥ), τα δικαιολογητικά εκδίδονται, κατά κανόνα, μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης στον προσωρινό ανάδοχο κατά το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 και εντός των προβλεπόμενων σε αυτό προθεσμιών, ώστε να διασφαλίζεται το επίκαιρο των καταστάσεων που βεβαιώνουν. Κατά παρέκκλιση του ανωτέρω κανόνα, όμως, πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί προ της κοινοποίησης της πρόσκλησης, μπορούν να υποβληθούν, στην περίπτωση που εξακολουθούν να ισχύουν κατά τον χρόνο υποβολής τους. Παραδείγματος χάριν, πιστοποιητικά φορολογικής ή ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδόθηκαν δέκα ημέρες προ της πρόσκλησης υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και εξακολουθούν να ισχύουν, μπορούν να υποβληθούν ως δικαιολογητικά

### **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

κατακύρωσης, εφόσον υποβληθούν εντός του χρόνου ισχύος τους». Λαμβανομένων υπόψη όσων γίνονται δεκτά στη σκέψη 8 της παρούσας, δοθέντος ότι η πιο πάνω ενημερότητα πτυχίου και η ασφαλιστική ενημερότητα δεν βεβαίωνε ότι η προσφεύγουσα ήταν ως ασφαλιστικά ενήμερη επιχείρηση (ως νομικό πρόσωπο δηλαδή) κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς (26-10-2018), νόμιμα η αναθέτουσα αρχή της ζήτησε να προσκομίσει συμπληρωματικά σχετικό πιστοποιητικό. Το πιστοποιητικό αυτό, άλλωστε, (από 17-09-2018 ηλεκτρονικά εκδοθείσα βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας της προσφεύγουσας με αρ. συστήματος ..... και αρ. πρωτ. ....) υπέβαλε εμπρόθεσμα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 01/02/2019. Αντίθετα, επειδή η ενημερότητα πτυχίου της ήταν σε ισχύ και κατά δύο ως άνω χρόνους, υποβολής προσφοράς (26-10-2018) και υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης (28-12-2018), αυτή και μόνον απαιτείτο και αρκούσε να υποβληθεί για την απόδειξη της μη υπέρβασης του ορίου ανεκτελέστου των υπό εκτέλεση έργων της προσφεύγουσας, η δε από 28-12-2018 σχετική υπεύθυνη δήλωση που υπέβαλε κατά τα άνω η προσφεύγουσα μαζί με τα υπόλοιπα δικαιολογητικά κατακύρωσης, υποβλήθηκε εκ περισσού και δεν έπρεπε να ληφθεί υπόψη. Συνακόλουθα, μη νομίμως ζητήθηκε η προσκόμιση ασφαλιστικής ενημερότητας της προσφεύγουσας για τα έργα που στην ως άνω υπεύθυνη δήλωσή της αναφέρονταν ότι εκτελούνται από αυτήν, διότι για την ασφαλιστική ενημερότητα προσφέροντος για τα έργα που εκτελεί, κατά τους όρους του άρθρου 22<sup>Α</sup>2 β) εφόσον η ενημερότητα πτυχίου του ήταν σε ισχύ, αυτή και μόνον απαιτείτο και αρκούσε να υποβληθεί, κατά την ρητή και αδιάσπικτη διατύπωση του άρθρου 23.9 της διακήρυξης. Για έργα, εξάλλου, που ο προσωρινός ανάδοχος εκτελεί είτε κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς είτε κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, αλλά δεν περιλαμβάνονται για οποιονδήποτε λόγο στην ενημερότητα πτυχίου που προσκομίζει, ούτε επιβάλλεται η υποχρέωση κατά τον χρόνο ισχύος της να ενημερώσει ούτε την εκδούσα της ενημερότητας αρχή, ούτε η διακήρυξη του διαγωνισμού που συνιστά το κανονιστικό του πλαίσιο περιλαμβάνει

### **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

διάταξη, στην οποία με ρητή και σαφή διατύπωση να προβλέπεται ότι αυτός οφείλει, επιπλέον, να υποβάλει υπεύθυνη δήλωση συνοδευόμενη από πίνακα που να περιέχει το ανεκτέλεστο υπόλοιπό τους, ούτε και ασφαλιστική ενημερότητα για τα έργα αυτά, όπως αντίθετα, ρητώς προβλέπει για την περίπτωση που η ενημερότητα πτυχίου δεν αναφέρει ρητά ότι τα στελέχη του πτυχίου του προσφέροντα είναι ασφαλιστικώς ενήμερα στο ΕΤΑΑ – ΤΣΜΕΔΕ. Ούτε, εξάλλου, για την διακρίβωση της μη αθέτησης των υποχρεώσεων διαγωνιζόμενου όσον αφορά στην καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, προβλέπει η διακήρυξη ότι θα μπορούσε η αναθέτουσα αρχή να ζητήσει ασφαλιστική ενημερότητα, στην οποία να δηλώνονται τα έργα που ο διαγωνιζόμενος εκτελεί και δεν περιλαμβάνονται στην ενημερότητα πτυχίου. Συνακόλουθα, για όλους τους πιο πάνω λόγους και ενόψει των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας, επειδή δεν προσκόμισε ασφαλιστική ενημερότητα για έργα που δεν αναφέρονται ρητά στην υποβληθείσα και τελούσα σε ισχύ ενημερότητα πτυχίου ότι ο προσωρινός ανάδοχος εκτελεί, είναι μη νόμιμη.

12. Επειδή, άλλωστε, και υπό την εκδοχή ότι για τα αναφερόμενα στην από 28-12-2018 υπεύθυνη δήλωσή της υπό εκτέλεση έργα, η προσφεύγουσα απαιτείτο με ασφαλιστική ενημερότητα έργου να αποδείξει ότι δεν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις της όσον αφορά στην καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (άρθρο 22<sup>Α</sup>2 της διακήρυξης), αορίστως και αναπόδεικτα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι δεν αρκούσε η ασφαλιστική ενημερότητα του νομικού προσώπου της που προσκόμισε. Και τούτο, διότι δεν επικαλείται ούτε προσκομίζει κανένα έγγραφο από το αρμόδιο υποκατάστημα – παράρτημα του ΙΚΑ ΕΤΑΜ (ήδη ΕΦΚΑ) της ....., του τόπου δηλαδή, όπου εκτελούνται τα δύο από τρία έργα που αναφέρονται στην επίμαχη υπεύθυνη δήλωση της προσφεύγουσας, δηλαδή το έργο με τίτλο «.....», της ..... (πρώην .....), και το έργο με τίτλο «.....», της ....., στο οποίο

### **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

υποκατάστημα ΙΚΑ θα έπρεπε να έχουν απογραφεί τα έργα αυτά ως οικοδομοτεχνικά με ορισμένο με απόφαση του Διευθυντή του υποκαταστήματος ποσοστό εργατικής δαπάνης, ούτε επικαλείται τις προϋποθέσεις υπό τις οποίες κατά νόμο ο διευθυντής του υποκαταστήματος ΙΚΑ ....., αν και διευθυντής σε υποκατάστημα ΙΚΑ άλλου τόπου αυτού της εκτέλεσης των επίμαχων έργων μπορούσε να λάβει τη σχετική απόφαση για την απογραφή τους, μολονότι δεν εκτελούνται στον τόπο της αρμοδιότητάς του, ούτε όμως προσκομίζει την επικαλούμενη Α159/20-12-2018 Απόφαση του, προκειμένου να δύναται να αποδειχθεί τόσον η απογραφή με ορισμένο ποσοστό εργατικής δαπάνης και ότι το ποσοστό αυτό δεν είναι μηδενικό για το τρίτο έργο που έφερε τον τίτλο «.....», της ....., που εκτελείται στην ....., αλλά ενδεχομένως και για τα δύο πρώτα έργα, που εκτελούνται κατά τα άνω στη ..... Δοθέντος, ότι, σύμφωνα με όσα γίνονται δεκτά στη σκέψη 10 της παρούσας, δημόσια έργα, τα οποία στον προϋπολογισμό μελέτης δεν έχουν οικοδομικές εργασίες και όλες οι εργασίες εκτελούνται από προσωπικό στεγασμένης επιχείρησης, δεν απογράφονται από τα αρμόδια τμήματα οικοδομοτεχνικών έργων των Υποκαταστημάτων, για την εκδοθησόμενη ασφαλιστική ενημερότητα θα λαμβάνονται υπόψη οι τυχόν οφειλές της έδρας της επιχείρησης, ακόμα και αν τα επίμαχα έργα απεγράφησαν ως οικοδομοτεχνικά την 20-12-2018, η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας γιατί δεν υπέβαλε ασφαλιστική ενημερότητα για τα έργα αυτά έχει αιτιολογία που δεν είναι πλήρης, επαρκής και εμπειριστατωμένη, παραβιάζει δε και την αρχή της αναλογικότητας και συνεπώς είναι μη νόμιμη. Τούτο, δε διότι, και αν ακόμη η επικαλούμενη Απόφαση του διευθυντή του υποκαταστήματος ΙΚΑ ..... κατέταξε ως οικοδομοτεχνικά αφορά και τα τρία έργα, εφόσον εκδόθηκε την 20-12-2018, όπως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, η απογραφή τους ως οικοδομοτεχνικά έλαβε χώρα μετά την υποβολή της προσφοράς της προσφεύγουσας (26-10-2018), κατά συνέπεια και, σύμφωνα με όσα γίνονται δεκτά στη σκέψη 10 της παρούσας, δεν θα μπορούσε να εκδοθεί ασφαλιστική ενημερότητα για τα έργα από το υποκατάστημα του τόπου εκτέλεσής τους

### **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

κατά τον χρόνο αυτό. Επειδή, τέλος, τυχόν υποχρέωση καταβολής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης από εργατοτεχνικό προσωπικό, ένεκα της απόφασης αυτής, θα καθίστατο ληξιπρόθεσμη για την προσφεύγουσα μετά το πέρας του επόμενου μήνα κατά τον οποίο αυτό απασχολήθηκε, εν προκειμένω μετά το πέρας του επομένου του Δεκεμβρίου του 2018 μήνα (πρβλ. Γενικό Έγγραφο ΙΚΑ με αρ. πρωτ. Ε40/535/2015, κατά το οποίο «... ασφαλιστικές εισφορές που πρέπει να καταβληθούν έως την τελευταία ημέρα του επόμενου μήνα της απασχόλησης, για τους εργοδότες Κοινών Επιχειρήσεων – Οικοδ/κων έργων ή την τελευταία ημέρα του μεθεπόμενου μήνα της απασχόλησης για τους εργοδότες του Δημοσίου, με δίμηνη προθεσμία καταβολής ...», κατά συνέπεια θα έπρεπε να αιτιολογείται εάν και με βάση ποιες διατάξεις θα μπορούσε η προσφεύγουσα να λάβει και συνεπώς θα όφειλε να προσκομίσει ασφαλιστική ενημερότητα που να βεβαιώνει ότι δεν έχει αθετήσει τυχόν υποχρεώσεις της καταβολής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης από εργατοτεχνικό προσωπικό για τα έργα αυτά κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης (28-12-2018), δηλαδή πριν ακόμη γεννηθεί η υποχρέωσή της να δηλώσει την απασχόλησή του, από το μήνα Δεκέμβριο, οπότε και ενδέχεται τα έργα αυτά να κατετάγησαν ως οικοδομοτεχνικά, και μετά. Σε κάθε περίπτωση, με τα ως άνω δεδομένα, και υπό την εκδοχή που πάντως μη νομίμως εμμέσως δέχεται η προσβαλλόμενη, η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας με την αιτιολογία ότι δεν προσκόμισε ασφαλιστική ενημερότητα για τα αναφερόμενα στην από 28-12-2018 υπεύθυνη δήλωσή της υπό εκτέλεση έργα είναι μη νόμιμη, ως παραβιάζουσα την αρχή της αναλογικότητας, χωρίς προηγουμένως να έχει ζητηθεί διευκρινιστικά ή συμπληρωματικά να προσκομιστεί βεβαίωση από το αρμόδιο ΙΚΑ ότι μέχρι και την υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης (28-12-2018), μπορούσε ή όχι η προσφεύγουσα να λάβει ασφαλιστική ενημερότητα για το εργατοτεχνικό προσωπικό που τυχόν απασχόλησε στα επίμαχα έργα.

13. Επειδή, κατ' ακολουθία, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, πρέπει να γίνει δεκτή, σύμφωνα με το σκεπτικό.

## **Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**

14. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων, πρέπει να επιστραφεί, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Ακυρώνει τη με αριθμό 23/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του ....., στο πλαίσιο ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού που διενεργεί ο Δήμος με α/α ΕΣΗΔΗΣ .....για την ανάδειξη αναδόχου εκτέλεσης του έργου με τίτλο «Αντιπλημμυρικά έργα τ.κ. ....» (Διακήρυξη με ΑΔΑΜ .....), προϋπολογισμού 1.209.677,42€, κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας, αποφάσισε την κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της στο διαγωνισμό και ανέδειξε νέο προσωρινό ανάδοχο της σύμβασης τον οικονομικό φορέα, ο οποίος υπέβαλε την αμέσως επόμενη μετά την προσφεύγουσα πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής, κατά τον πίνακα συμμετεχόντων στο διαγωνισμό κατά σειρά μειοδοσίας.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου, που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό .....), ποσού 6.048,39€.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 18 Απριλίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο την 8<sup>η</sup> Μαΐου 2019.

**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Μαρία Κων. Μανδράκη**

**Αθηνά Μπουζιούρη**

**Αριθμός απόφασης: 497 / 2019**