

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 7 Νοεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος-Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 28/9/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1472/29-9-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «Μ**** Γ**** - ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΚΑΤΑΣΚΕΥΩΝ, ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΟΣ ΚΑΙ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ» που εδρεύει στη ****, οδός ****, και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «**** ΑΕ (****)» που εδρεύει στην ****, οδός ****, και εκπροσωπείται νόμιμα, με την ιδιότητά της ως αναθέτοντος φορέα του διαγωνισμού για την «ΑΝΑΔΕΙΞΗ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΣΥΜΦΩΝΙΩΝ ΜΕ ΠΕΛΑΤΕΣ **** ΓΙΑ ΤΙΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΚΕΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΕΣ ΣΤΗ ΓΕΩΓΡΑΦΙΚΗ ΠΕΡΙΟΧΗ ΤΩΝ ΝΟΜΩΝ ****, ****, **** & **** ΔΙΑΡΚΕΙΑΣ ΕΞΙ (6) ΜΗΝΩΝ».

-Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «Ο**** (Ο****) ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΚΑΙΝΟΤΟΜΩΝ ΠΡΟΪΟΝΤΩΝ ΚΑΙ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ - ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ - ΑΕΡΟΠΟΡΙΚΩΝ ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ - ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ - ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ» και τον διακριτικό τίτλο «Ο**** Τ**** SYSTEMS & Β**** Σ**** S.A.» που εδρεύει στο ****, ****, και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση: α) της απόφασης του ΔΣ του αναθέτοντος φορέα που λήφθηκε κατά τη συνεδρίαση με αριθμό ****/31-8-2023 με θέμα 13ο, με την οποία εγκρίθηκε το συμπροσβαλλόμενο πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού με ημερομηνία ***/***/2023 για τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και η οποία

Αριθμός απόφασης: 1725/2023

κοινοποιήθηκε με το έγγραφο της Γραμματέως του ΔΣ με αριθμό πρωτ. ****/****/****/1-9-2023 και β) της απόφασης του ίδιου οργάνου που λήφθηκε κατά τη συνεδρίαση με αριθμό ****/13-7-2023 με θέμα 7ο, με την οποία εγκρίθηκαν τα συμπροσβαλλόμενα πρακτικά ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών και η οποία κοινοποιήθηκε με το έγγραφο της Γραμματέως του ΔΣ με αριθμό πρωτ. ****/****/****/14.07.2023, κατά το μέρος τους που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας και της κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 4.050,00 ευρώ σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 810.000,00 ευρώ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ****).
2. Με τη Διακήρυξη του αναθέτοντα φορέα με αριθμό **** ο αναθέτων φορέας προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αντικείμενο την «ΑΝΑΔΕΙΞΗ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΣΥΜΦΩΝΙΩΝ ΜΕ ΠΕΛΑΤΕΣ ****ΓΙΑ ΤΙΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΚΕΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΕΣ ΣΤΗ ΓΕΩΓΡΑΦΙΚΗ ΠΕΡΙΟΧΗ ΤΩΝ ΝΟΜΩΝ ****, ****, **** & **** ΔΙΑΡΚΕΙΑΣ ΕΞΙ (6) ΜΗΝΩΝ» εκτιμώμενης αξίας 810.000,00 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ. Προκήρυξης της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις **/**/2023. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις **/**/2023 (ΑΔΑΜ: ****) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α ****. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας οικονομικής προσφοράς με βάση την τιμή και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, η 3η/3/2023 και, κατόπιν παράτασης, η 8η/5/2023.
3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα και η Μ*** Υ*** Τ***ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ, η οποία αποκλείστηκε λόγω μη προσκόμισης πρωτότυπης εγγύησης συμμετοχής. Με τη δεύτερη προσβαλλόμενη απόφαση του αναθέτοντα φορέα επικυρώθηκαν τα πρακτικά

της Επιτροπής Παραλαβής σχετικά με τον έλεγχο των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς και οικονομικής προσφοράς, έγιναν δεκτές οι προσφορές της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η παρεμβαίνουσα, ως μειοδότρια. Με την πρώτη προσβαλλόμενη απόφαση επικυρώθηκε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού για τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα. Οι προσβαλλόμενες κοινοποιήθηκαν στους διαγωνιζόμενους μέσω του ΕΣΗΔΗΣ στις 18/9/2023.

4. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (παροχή υπηρεσιών), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης του αναθέτοντος φορέα, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο.

5. Η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα που συμμετέχει παραδεκτά στον διαγωνισμό ασκεί την προδικαστική προσφυγή με έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγους απόρριψης της προσφοράς της αναδόχου.

6. Ο αναθέτων φορέας κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στον θιγόμενο οικονομικό φορέα στις 29/9/2023 και υπέβαλε στις 11/10/2023, νόμιμα και εμπρόθεσμα, απόψεις επ' αυτής. Κατόπιν αυτού, η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα, η οποία κατέθεσε παρέμβαση στις 9/10/2023, υπέβαλαν νόμιμα και εμπρόθεσμα συμπληρωματικά υπομνήματα στις 16/10/2023. Το υπόμνημα της προσφεύγουσας που υποβλήθηκε στις 7/11/2023 δεν λαμβάνεται υπόψη, διότι κατατέθηκε μετά την πάροδο της αποκλειστικής πενθήμερης προθεσμίας του άρθρου 365 παρ. 1 περ. γ' ν. 4412/2016.

7. Η Διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα τον αναθέτοντα φορέα και τους διαγωνιζόμενους (βλ. ενδεικτικά αποφάσεις ΣτΕ 3629/20, 1217/2018, 2434/2017, 1086/15, 4901/14, 2551/2013, 5022/12, 2635/2009, Ε.Α. ΣτΕ 15/2021, 241/2020, 352/2016 και Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224,

78/2007, 19/2005 κ.ά.) ορίζει στις κρίσιμες για την επίλυση της διαφοράς διατάξεις τα εξής: «1.3.1 Αντικείμενο της Σύμβασης. Αντικείμενο της σύμβασης είναι το έργο παροχής υπηρεσιών υποστήριξης συμφωνιών με πελάτες ****για τις Υπηρεσιακές Λειτουργίες στη γεωγραφική περιοχή των Νομών ***, ***, *** και *** για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών, των παραγωγικών ταχυδρομικών λειτουργιών που αφορούν στη διαχείριση ταχυδρομικών αντικειμένων και στη λειτουργία των θυρίδων συναλλαγής, εκτός καθολικής υπηρεσίας, του οποίου οι όροι διαχείρισης και το αντίστοιχο τμήμα αποτελούν αντικείμενο της παρούσας διαδικασίας με σκοπό την ταχύτητα, την ασφάλεια και την ποιότητα των προς παροχή υπηρεσιών. ... 2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού. Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) 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: ... 2.2.3.2 Στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) όταν ο 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 ... 2.2.3.4 Αποκλείεται από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, οικονομικός φορέας σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: ... (β) εάν τελεί υπό πτώχευση ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης ή 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 εάν βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση προκύπτουσα από παρόμοια διαδικασία, προβλεπόμενη σε εθνικές διατάξεις νόμου. Ο Αναθέτων Φορέας μπορεί να μην αποκλείει έναν οικονομικό φορέα ο οποίος βρίσκεται σε μία εκ των καταστάσεων που αναφέρονται στην περίπτωση αυτή, υπό την προϋπόθεση ότι αποδεικνύει ότι ο εν λόγω φορέας είναι σε θέση να εκτελέσει τη σύμβαση, λαμβάνοντας υπόψη τις ισχύουσες διατάξεις και τα μέτρα για τη συνέχιση της επιχειρηματικής του λειτουργίας, ... 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι

οικονομικοί φορείς απαιτείται: 2.2.6.1 Να έχουν εκτελέσει επιτυχώς, εντός των τελευταίων τριών (3) ετών (2020-2021-2022) έργα παροχής υπηρεσιών ταχυδρομικού έργου, ως ακολούθως: α) Ένα (1) τουλάχιστον έργο, το οποίο να απαιτούσε την απασχόληση ομάδας έργου αποτελούμενης τουλάχιστον από εκατό (100) άτομα και να είχε συνολική συμβατική αξία (συμπεριλαμβανομένων τυχόν τροποποιήσεων ή/και προαιρέσεων) που έχουν λάβει ήδη χώρα, ύψους κατ' ελάχιστο στο 100% του προϋπολογισμού της σύμβασης μη συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ και των δικαιωμάτων προαίρεσης. Ως ημερομηνία ολοκλήρωσης του έργου νοείται η ημερομηνία της βεβαίωσης/πρωτοκόλλου παραλαβής του έργου, που εκδίδει ο αναθέτων φορέας/αποδέκτης, άλλως η ημερομηνία που προκύπτει από άλλα τεκμηριωτικά έγγραφα (σύμβαση, τιμολόγιο). ... 2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης. Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με: - Πιστοποιητικό ποιότητας ISO 9001:2015 στον τομέα Διαχείρισης Ανθρωπίνων Πόρων το οποίο να έχει εκδοθεί από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης. - Πιστοποιητικό ποιότητας περί Υγείας και Ασφάλειας στην Εργασία ISO 45001:2018 στον τομέα Διαχείρισης Ανθρωπίνων Πόρων το οποίο να έχει εκδοθεί από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης. - Πιστοποιητικό ποιότητας Επιχειρησιακής Συνέχειας (Business Continuity Management Systems) ISO 22301:2012 στον τομέα Διαχείρισης Ανθρωπίνων Πόρων το οποίο να έχει εκδοθεί από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης. - Πιστοποιητικό περί Συστήματος Περιβαλλοντικής Διαχείρισης ISO 14001:2004 το οποίο έχει εκδοθεί από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης. - Πιστοποιητικό περί Διαχείρισης της Ασφάλειας Πληροφοριών ISO 27001:2013 το οποίο έχει εκδοθεί από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης. - Πιστοποιητικό περί Διαχείρισης της Οδικής Ασφάλειας ISO 39001:2012 το οποίο έχει εκδοθεί από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης. Ο αναθέτων φορέας αναγνωρίζει ισοδύναμα πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από φορείς διαπιστευμένους από ισοδύναμους Οργανισμούς διαπίστευσης, εδρεύοντες και σε άλλα κράτη - μέλη. Επίσης, κάνει δεκτά άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν είχε τη δυνατότητα να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, υπό την

προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα προτεινόμενα μέτρα διασφάλισης ποιότητας πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας. ... 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών

Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα VI, το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1.... 2.2.9.2. ... B.2 Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα δικαιολογητικά που αναφέρονται παρακάτω: Αν το αρμόδιο για την έκδοση των ανωτέρω κράτος-μέλος ή χώρα δεν εκδίδει τέτοιου είδους έγγραφα ή πιστοποιητικά ή όπου το έγγραφο ή τα πιστοποιητικά αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 2.2.3.1 και 2.2.3.2 περ. α' και β', καθώς και στην περ. β' της παραγράφου 2.2.3.4, τα έγγραφα ή τα πιστοποιητικά μπορεί να αντικαθίστανται 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. Οι αρμόδιες δημόσιες αρχές παρέχουν, όπου κρίνεται αναγκαίο, επίσημη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι δεν εκδίδονται τα έγγραφα ή τα πιστοποιητικά της παρούσας παραγράφου ή ότι τα έγγραφα αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 2.2.3.1 και 2.2.3.2 περ. α' και β', καθώς και στην περ. β' της παραγράφου 2.2.3.4. Οι επίσημες δηλώσεις καθίστανται διαθέσιμες μέσω του επιγραμμικού αποθετηρίου πιστοποιητικών (e-Certis) του άρθρου 81 του ν. 4412/2016. ... β) για την παράγραφο 2.2.3.2 πιστοποιητικό που εκδίδεται

από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν την υποβολή του. Ιδίως οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα προσκομίζουν: i) Για την απόδειξη της εκπλήρωσης των φορολογικών υποχρεώσεων της παραγράφου 2.2.3.2 περίπτωση α' αποδεικτικό ενημερότητας εκδιδόμενο από την Α.Α.Δ.Ε.. ii) Για την απόδειξη της εκπλήρωσης των υποχρεώσεων προς τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης της παραγράφου 2.2.3.2 περίπτωση α' πιστοποιητικό εκδιδόμενο από τον e-ΕΦΚΑ. Οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να προσκομίσουν επιπλέον υπεύθυνη δήλωση αναφορικά με τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης (στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα αφορά Οργανισμούς κύριας και επικουρικής ασφάλισης) στους οποίους οφείλει να καταβάλει εισφορές. ... γ) για την παράγραφο 2.2.3.4 περίπτωση β' πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Ιδίως οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα προσκομίζουν: i) Ενιαίο Πιστοποιητικό Δικαστικής Φερεγγυότητας από το αρμόδιο Πρωτοδικείο, από το οποίο προκύπτει ότι δεν τελούν υπό πτώχευση, πτωχευτικό συμβιβασμό ή υπό αναγκαστική διαχείριση ή δικαστική εκκαθάριση ή ότι δεν έχουν υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης. Για τις ΙΚΕ προσκομίζεται επιπλέον και πιστοποιητικό του Γ.Ε.Μ.Η. περί μη έκδοσης απόφασης λύσης ή κατάθεσης αίτησης λύσης του νομικού προσώπου, ενώ για τις ΕΠΕ προσκομίζεται επιπλέον πιστοποιητικό μεταβολών. ... Β.12. Επισημαίνεται ότι γίνονται αποδεκτές: οι ένορκες βεβαιώσεις που αναφέρονται στην παρούσα Διακήρυξη, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών. ... 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών. Ο αναθέτων φορέας με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: ... iα) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης, εφόσον αυτές δεν θεραπευτούν από τον προσφέροντα με την υποβολή ή τη συμπλήρωσή τους, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα με τα

άρθρα 102 και 103 του ν.4412/2016 ... 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης – Δικαιολογητικά. ... Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, ο αναθέτων φορέας καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα ή να παράσχει διευκρινήσεις, με την έννοια του άρθρου 310 του ν. 4412/2016, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν».

8. Με τον **πρώτο λόγο** της προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση των προσβαλλόμενων αποφάσεων του αναθέτοντα φορέα κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας και της κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού, παρά το γεγονός ότι η τελευταία δεν πληροί το προσόν συμμετοχής του άρθρου 2.2.7 της Διακήρυξης σχετικά με τη συμμόρφωση με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι κατά τον χρόνο έκδοσης των προσκομισθέντων πιστοποιητικών ISO της παρεμβαίνουσας, η διαπίστευση του οργανισμού πιστοποίησης A *** C *** στο ΕΣΥΔ δεν κάλυπτε το πεδίο με αριθμό 35 «Άλλες υπηρεσίες, εκτός από εμπόριο, ξενοδοχεία, εστιατόρια, μεταφορές, κτηματομεσιτικές, χρηματοοικονομικά, πληροφορική, εκπαίδευση και υπηρεσίες υγείας και κοινωνικής μέριμνας», το οποίο υποστηρίζει την έκδοση πιστοποιητικού ISO με πεδίο εφαρμογής τη διαχείριση ανθρώπινων πόρων που απαιτούσε η Διακήρυξη και για το οποίο αξιολογήθηκε η παρεμβαίνουσα από τον παραπάνω οργανισμό. Σε κάθε περίπτωση, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, τα προσκομισθέντα πιστοποιητικά ISO δεν πληρούν τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, διότι η διαπίστευση του οργανισμού πιστοποίησης είχε λήξει κατά τον χρόνο έκδοσης της προσβαλλόμενης απόφασης κατακύρωσης.

9. Ο αναθέτων φορέας και η παρεμβαίνουσα αντιτάσσουν στα παραπάνω ότι τα υποβληθέντα πιστοποιητικά ISO της παρεμβαίνουσας είχαν εκδοθεί στις 9/3/2023 με διάρκεια ισχύος έως τις 8/3/2025 και, επομένως, βρίσκονταν σε ισχύ κατά τα δύο κρίσιμα χρονικά σημεία ελέγχου της συνδρομής των προϋποθέσεων συμμετοχής στον διαγωνισμό, ήτοι κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς (8/5/2023) και κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών

κατακύρωσης (27/7/2023), και πληρούσαν τις προϋποθέσεις της Διακήρυξης. Περαιτέρω, η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι, σε κάθε περίπτωση, ακόμη και εάν τα προσκομισθέντα πιστοποιητικά δεν κάλυπταν πλήρως όλους τους όρους της Διακήρυξης, η ίδια δεν ευθύνεται για αυτό, αφού απευθύνθηκε για την πιστοποίησή της σε διαπιστευμένο φορέα στο ΕΣΥΔ. Εξάλλου, κατά τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας, η συμμόρφωσή της προς τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη πρότυπα αποδεικνύεται και με άλλα μέσα, αφού διαθέτει αντίστοιχα πιστοποιητικά ISO και από τον παγκοσμίως αναγνωρισμένο οργανισμό πιστοποίησης G***.

10. Από το προπαρατεθέν άρθρο 2.2.7 της Διακήρυξης προκύπτει ότι οι οικονομικοί φορείς όφειλαν, για την παραδεκτή συμμετοχή τους στον διαγωνισμό, να συμμορφώνονται με τα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 9001, 45001, 22301, 14001, 27001 και 39001, με πεδίο εφαρμογής την διαχείριση ανθρώπινων πόρων, καθώς επίσης και ότι η συμμόρφωσή τους έπρεπε πιστοποιείται από διαπιστευμένο οργανισμό πιστοποίησης, χωρίς να καθορίζεται ρητά ο φορέας διαπίστευσης.

11. Το άρθρο 2 του Κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 765/2008 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 9ης Ιουλίου 2008, για τον καθορισμό των απαιτήσεων διαπίστευσης και εποπτείας της αγοράς όσον αφορά την εμπορία των προϊόντων και για την κατάργηση του κανονισμού (ΕΟΚ) αριθ. 339/93 του Συμβουλίου περιέχει, μεταξύ άλλων, τους εξής ορισμούς: «*διαπίστευση*: βεβαίωση από εθνικό οργανισμό διαπίστευσης ότι ένας οργανισμός αξιολόγησης της συμμόρφωσης πληροί τις απαιτήσεις που έχουν τεθεί με εναρμονισμένα πρότυπα και, όπου είναι εφαρμοστέο, τις τυχόν πρόσθετες απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων αυτών που καθορίζονται στα αντίστοιχα τομεακά συστήματα, για να εκτελεί μια συγκεκριμένη δραστηριότητα αξιολόγησης της συμμόρφωσης... *‘αξιολόγηση της συμμόρφωσης*’: η διαδικασία με την οποία αποδεικνύεται κατά πόσον πληρούνται οι ειδικές απαιτήσεις που αφορούν προϊόν, διαδικασία, υπηρεσία, σύστημα, πρόσωπο ή φορέα ...*‘οργανισμός αξιολόγησης της συμμόρφωσης*’: οργανισμός ο οποίος πραγματοποιεί δραστηριότητες αξιολόγησης της συμμόρφωσης, συμπεριλαμβανομένων βαθμονομήσεων, δοκιμών, πιστοποίησης και επιθεώρησης».

12. Περαιτέρω, το άρθρο 5 ορίζει σχετικά με τη διαδικασία διαπίστευσης τα εξής: «1. Οι εθνικοί οργανισμοί διαπίστευσης, όταν τους ζητηθεί από οργανισμό αξιολόγησης της συμμόρφωσης, αξιολογούν κατά πόσον ο οργανισμός αξιολόγησης της συμμόρφωσης διαθέτει την τεχνική επάρκεια που απαιτείται για την υλοποίηση μιας συγκεκριμένης δραστηριότητας αξιολόγησης της συμμόρφωσης και, σε θετική περίπτωση, οι εθνικοί οργανισμοί διαπίστευσης εκδίδουν πιστοποιητικό διαπίστευσης προς το σκοπό αυτό.

2. Εάν ένα κράτος μέλος αποφασίσει να μη χρησιμοποιήσει διαπίστευση, παρέχει στην Επιτροπή και στα άλλα κράτη μέλη όλα τα αναγκαία έγγραφα στοιχεία για την επαλήθευση της επάρκειας των οργανισμών αξιολόγησης της συμμόρφωσης τους οποίους επιλέγει για την υλοποίηση της σχετικής κοινοτικής νομοθεσίας εναρμόνισης.

3. Ο εθνικός οργανισμός διαπίστευσης εποπτεύει τους οργανισμούς αξιολόγησης της συμμόρφωσης για τους οποίους έχει εκδώσει πιστοποιητικό διαπίστευσης.

4. Όταν ο εθνικός οργανισμός διαπίστευσης διαπιστώσει ότι ένας οργανισμός αξιολόγησης της συμμόρφωσης, ο οποίος έλαβε πιστοποιητικό διαπίστευσης, δεν διαθέτει πλέον την τεχνική επάρκεια για να πραγματοποιήσει μια συγκεκριμένη δραστηριότητα αξιολόγησης της συμμόρφωσης ή έχει διαπράξει σοβαρή παράβαση των υποχρεώσεών του, ο εθνικός οργανισμός διαπίστευσης λαμβάνει όλα τα κατάλληλα μέτρα, μέσα σε εύλογο χρονικό πλαίσιο, για τον περιορισμό, την αναστολή ή την ανάκληση του πιστοποιητικού διαπίστευσής του».

13. Εξάλλου, το άρθρο 2 ν. 4468/2017 ορίζει σχετικά με τις αρμοδιότητες του ΕΣΥΔ τα εξής: «1. Στο Ε.ΣΥ.Δ. ανατίθεται η υλοποίηση, η εφαρμογή και η διαχείριση του Εθνικού Συστήματος Διαπίστευσης... 3. Το Ε.ΣΥ.Δ. χορηγεί πιστοποιητικά διαπίστευσης σε φορείς πιστοποίησης, σε φορείς επιθεώρησης και ελέγχου, σε περιβαλλοντικούς επαληθευτές και σε εργαστήρια δοκιμών και εργαστήρια μετρολογίας, που έχουν την έδρα τους ή υποκαταστήματά τους στην Ελλάδα ή στην αλλοδαπή. Επίσης, αποφασίζει για την απόρριψη, την ανάκληση ή την αναστολή της διαπίστευσης των ανωτέρω φορέων. ...».

14. Στο έγγραφο του Προέδρου του ΕΣΥΔ με αριθμό ΕΣΥΔ ΔΔ/03/03/21-07-2023 και με τίτλο «Έντυπο Ενημέρωσης» που βρίσκεται αναρτημένο στην ιστοσελίδα του ΕΣΥΔ αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«1.2 Ως διαπίστευση εννοείται η διαδικασία εκείνη κατά την οποία το Ε.ΣΥ.Δ. εξετάζει και βεβαιώνει επίσημα, με τη χορήγηση Πιστοποιητικού Διαπίστευσης, ότι ένας φορέας, ο οποίος, για παράδειγμα, μπορεί να είναι ένα εργαστήριο ή ένας φορέας πιστοποίησης ή ελέγχου, έχει την ικανότητα να προσφέρει συγκεκριμένες υπηρεσίες, οι οποίες προσδιορίζονται σε ιδιαίτερο έγγραφο που συνοδεύει το Πιστοποιητικό Διαπίστευσης, το Επίσημο Πεδίο Εφαρμογής της Διαπίστευσης (ΕΠΕΔ) ...

10. Χορήγηση Διαπίστευσης 10.1 Το Εθνικό Συμβούλιο Διαπίστευσης σε συνεδρίαση του εξετάζει την εισήγηση του Εισηγητή Διαπίστευσης και γνωμοδοτεί και εισηγείται στο Διοικητικό Συμβούλιο τη χορήγηση διαπίστευσης. 10.2 Το Διοικητικό Συμβούλιο του Ε.ΣΥ.Δ. αποφασίζει τη χορήγηση διαπίστευσης. 10.3 Η ανωτέρω απόφαση, μαζί με το υπόλοιπο των οικονομικών υποχρεώσεων του αιτούντος καθώς και οι αναλογούσες δαπάνες επιτήρησης και διατήρησης γνωστοποιούνται στον αιτούντα, ο οποίος τις αποδέχεται εγγράφως, αποπληρώνει τις οφειλές του και επιστρέφει υποχρεωτικά κατάλληλα συμπληρωμένο το έντυπο ΔΕΙΠ – Ε1. 10.4 Το Πιστοποιητικό Διαπίστευσης, το οποίο είναι διάρκειας πέντε ετών, καθώς και το Επίσημο Πεδίο Εφαρμογής της Διαπίστευσης, εκδίδονται από το Ε.ΣΥ.Δ., αφού υπογραφούν από τον Διευθύνοντα Σύμβουλο του Ε.ΣΥ.Δ.».

15. Από τον συνδυασμό των προπαρατεθεισών διατάξεων προκύπτει ότι, για τη νόμιμη άσκηση της δραστηριότητας αξιολόγησης της συμμόρφωσης οικονομικών φορέων προς τα εναρμονισμένα πρότυπα, ένας οργανισμός πιστοποίησης πρέπει να διαθέτει διαπίστευση, δηλαδή βεβαίωση του αρμόδιου φορέα διαπίστευσης ότι πληροί τις προϋποθέσεις για να εκτελεί μια συγκεκριμένη δραστηριότητα αξιολόγησης της συμμόρφωσης. Ο προσδιορισμός της συγκεκριμένης δραστηριότητας είναι εγγενές και καθοριστικό στοιχείο της διαπίστευσης. Δηλαδή, μέσω της διαδικασίας διαπίστευσης δεν βεβαιώνεται γενικά η δυνατότητα των οργανισμών αξιολόγησης της συμμόρφωσης να πιστοποιούν τη συμμόρφωση των οικονομικών φορέων προς οποιοδήποτε πρότυπο και για οποιαδήποτε δραστηριότητά τους, αλλά η δυνατότητα των οργανισμών αυτών να ελέγχουν και να βεβαιώνουν τη συμμόρφωση των οικονομικών φορέων σε συγκεκριμένο πεδίο δραστηριότητας με βάση τα πεδία διαπίστευσής τους. Για τον λόγο αυτόν, ο ελληνικός εθνικός φορέας διαπίστευσης ΕΣΥΔ, στη

διαπίστευση του οποίου στηρίζεται η έκδοση των προσκομισθέντων από την παρεμβαίνουσα πιστοποιητικών ISO, ολοκληρώνει τη σχετική διαδικασία με την ταυτόχρονη έκδοση του Πιστοποιητικού Διαπίστευσης και του Επίσημου Πεδίου Εφαρμογής της Διαπίστευσης (ΕΠΕΔ), το οποίο, μάλιστα, αναρτάται στον ιστότοπο του ΕΣΥΔ και είναι ελεύθερα προσβάσιμο για κάθε ενδιαφερόμενο, ικανοποιώντας και την απαίτηση του Κανονισμού 765/2008 για «διαφανή διαπίστευση ... που διασφαλίζει τον αναγκαίο βαθμό εμπιστοσύνης στα πιστοποιητικά συμμόρφωσης». Εφόσον δε η διαπίστευση ολοκληρώνεται με τον παραπάνω τρόπο, δεν νοείται πιστοποίηση της συμμόρφωσης από έναν οργανισμό, πριν του χορηγηθεί το αντίστοιχο πιστοποιητικό διαπίστευσης και το αντίστοιχο ΕΠΕΔ.

16. Στην προκείμενη περίπτωση, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε με τον υποβληθέντα μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης τα παρακάτω πιστοποιητικά ISO του οργανισμού πιστοποίησης A *** C *** LTD που φέρουν το λογότυπο του ΕΣΥΔ, πράγμα που σημαίνει ότι η άσκηση της δραστηριότητας αξιολόγησης βασίζεται σε διαπίστευση στο ΕΣΥΔ. Ειδικότερα, προσκομίστηκαν πιστοποιητικά ISO 9001:2015, 14001:2015, 22301:2019, 27001:2013, 39001:2012, 45001:2018 με διάρκεια ισχύος από την ημερομηνία πιστοποίησης, στις 9/3/2022, έως τις 8/3/2025 και πεδίο εφαρμογής τη διαχείριση ανθρώπινων πόρων.

17. Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται κατ' αρχάς ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης είναι μη νόμιμη, διότι κατά τον χρόνο έκδοσής της είχε λήξει η ισχύς της διαπίστευσης του εκδόντος οργανισμού πιστοποίησης A *** C *** στο ΕΣΥΔ, όπως προκύπτει από τα ΕΠΕΔ του οργανισμού που βρίσκονται αναρτημένα στον ιστότοπο του ΕΣΥΔ και αναφέρουν ως ημερομηνία λήξης την 10η/7/2023. Ο ισχυρισμός αυτός είναι απορριπτέος ως νόμω αβάσιμος, διότι από καμία από τις διατάξεις του εφαρμοστέου εθνικού και ενωσιακού θεσμικού πλαισίου δεν προκύπτει ότι τυχόν λήξη της διαπίστευσης συμπαρασύρει τα εκδοθέντα από τον οργανισμό πιστοποίησης πιστοποιητικά ISO, των οποίων δεν έχει λήξει ακόμα η διάρκεια ισχύος, ενώ ούτε η προσφεύγουσα επικαλείται οποιαδήποτε τέτοια διάταξη.

18. Ενόψει, όμως, όσων έγιναν δεκτά παραπάνω (βλ. σκέψη 15), η προσφεύγουσα βάσιμα ισχυρίζεται ότι πιστοποιητικά που εκδόθηκαν για την

αξιολόγηση συγκεκριμένης δραστηριότητας, χωρίς ο οργανισμός πιστοποίησης να είναι διαπιστευμένος κατά τον χρόνο έκδοσής τους σε πεδίο συναφές με την αξιολογούμενη δραστηριότητα του οικονομικού φορέα, είναι κατ' αρχάς μη νόμιμα και δεν αποδεικνύουν τη συμμόρφωση του οικονομικού φορέα προς τα συγκεκριμένα πρότυπα ποιότητας.

19. Στην προκείμενη περίπτωση, όσον αφορά στο πιστοποιητικό **ISO 45001:2015**, από το αναρτημένο στον ιστότοπο του ΕΣΥΔ ΕΠΕΔ προκύπτει ότι η Α*** C*** είναι διαπιστευμένη για την αξιολόγηση της συμμόρφωσης οικονομικών φορέων με δραστηριότητα στα πεδία κατασκευών κτηρίων και έργων πολιτικού μηχανικού, χονδρικού και λιανικού εμπορίου και ειδών προσωπικής ή οικιακής χρήσης και δραστηριοτήτων αρχιτεκτόνων και μηχανικών και παροχής τεχνικών συμβουλών. Κανένα όμως από τα πεδία αυτά δεν είναι συναφές με το απαιτούμενο από τη Διακήρυξη πεδίο εφαρμογής της διαχείρισης ανθρώπινων πόρων. Εξάλλου, η προσφεύγουσα επικαλείται και προσκομίζει το προηγούμενο ΕΠΕΔ της AXIA CERT, με ισχύ από 15/2/2021 έως 16/6/2022, το οποίο, επίσης, καταλάμβανε τις παραπάνω δραστηριότητες, πλην αυτής των υπηρεσιών αρχιτεκτόνων. Επομένως, από το προσκομισθέν από την παρεμβαίνουσα πιστοποιητικό ISO 45001:2015 της Α*** C*** με αριθμό 220309-3 δεν αποδεικνύεται νόμιμα η συμμόρφωση της παρεμβαίνουσας Ο*** προς το παραπάνω πρότυπο, διότι ο οργανισμός πιστοποίησης δεν ήταν κατά τον χρόνο έκδοσης του πιστοποιητικού (και εξακολουθεί να μην είναι) διαπιστευμένος για την πιστοποίηση της συμμόρφωσης στην αξιολογηθείσα δραστηριότητα της διαχείρισης ανθρώπινων πόρων, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών του αναθέτοντα φορέα και της παρεμβαίνουσας.

20. Όσον αφορά στο πιστοποιητικό **ISO 14001:2015**, από το αναρτημένο στον ιστότοπο του ΕΣΥΔ ΕΠΕΔ, το οποίο αντικατέστησε στις 26/6/2022 το προηγούμενως ισχύον με ημερομηνία 31/3/2021, προκύπτει ότι η Α*** C*** είναι διαπιστευμένη για την αξιολόγηση της συμμόρφωσης οικονομικών φορέων με δραστηριότητα, μεταξύ άλλων, στο πεδίο 78 «Δραστηριότητες απασχόλησης» που αποτελεί υποτομέα του πεδίου 35 «Άλλες υπηρεσίες, εκτός από εμπόριο, ξενοδοχεία, εστιατόρια, μεταφορές, κτηματομεσιτικές, χρηματοοικονομικά, πληροφορική, εκπαίδευση και υπηρεσίες υγείας και κοινωνικής μέριμνας». Όμως, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι ο οργανισμός

πιστοποίησης δεν ήταν διαπιστευμένος σε συναφές πεδίο κατά τον χρόνο έκδοσης του πιστοποιητικού. Για την απόδειξη του ισχυρισμού της επικαλείται και προσκομίζει το προηγούμενο ΕΠΕΔ της AXIA CERT, με ισχύ από 31/3/2021 έως 16/6/2022, το οποίο καταλάμβανε τα πεδία κατασκευών κτηρίων, έργων πολιτικού μηχανικού, εξειδικευμένων κατασκευαστικών δραστηριοτήτων, χονδρικού εμπορίου, εκτός από το εμπόριο μηχανοκίνητων οχημάτων και μοτοσικλετών και δραστηριοτήτων αρχιτεκτόνων και μηχανικών και συναφών δραστηριότητες παροχής τεχνικών συμβουλών, κανένα από τα οποία δεν είναι συναφές με το απαιτούμενο από τη Διακήρυξη πεδίο εφαρμογής της διαχείρισης ανθρώπινων πόρων. Επομένως, από το προσκομισθέν από την παρεμβαίνουσα πιστοποιητικό ISO 45001:2015 της A*** C*** με αριθμό 220309-2 δεν αποδεικνύεται νόμιμα η συμμόρφωση της παρεμβαίνουσας O*** προς το παραπάνω πρότυπο, διότι ο οργανισμός πιστοποίησης δεν ήταν κατά τον χρόνο έκδοσης του πιστοποιητικού διαπιστευμένος για την πιστοποίηση της συμμόρφωσης στην αξιολογηθείσα δραστηριότητα της διαχείρισης ανθρώπινων πόρων, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών του αναθέτοντα φορέα και της παρεμβαίνουσας.

21. Όσον αφορά στο πιστοποιητικό ISO **27001:2013** ο κρινόμενος λόγος είναι απορριπτέος, διότι, όπως βάσιμα υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα, το πρότυπο αυτό έχει ως αποκλειστικό πεδίο εφαρμογής την πιστοποίηση της εφαρμογής από τον οικονομικό φορέα ενός συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας πληροφοριών που συμμορφώνεται με τις απαιτήσεις του προτύπου (βλ. επίσημο ιστότοπο του Παγκόσμιου Οργανισμού Προτυποποίησης <https://www.iso.org/standard/27001>). Σύμφωνα με το ΕΠΕΔ της A*** C*** που βρίσκεται αναρτημένο στον ιστότοπο του ΕΣΥΔ, ο οργανισμός είναι διαπιστευμένος για το αντικείμενο αυτό από 15/1/2021. Επομένως, διέθετε την απαιτούμενη διαπίστευση κατά τον χρόνο έκδοσης του προσκομισθέντος από την παρεμβαίνουσα πιστοποιητικού ISO 27001 με αριθμό 220309-5, απορριπτόμενων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας.

22. Όσον αφορά στο πιστοποιητικό ISO **39001:2012** ο κρινόμενος λόγος είναι απορριπτέος, διότι, σύμφωνα με το ΕΠΕΔ της A*** C*** που βρίσκεται αναρτημένο στον ιστότοπο του ΕΣΥΔ, ο οργανισμός είναι διαπιστευμένος από 15/6/2021 με πεδίο διαπίστευσης, μεταξύ άλλων, αυτό της «χρήσης οδικών μεταφορών των εργαζομένων από και προς την εργασία, ή κατά την διάρκεια

της εργασίας, με δημόσιες μεταφορές ή ιδιωτικά οχήματα ως επιβάτες ή οδηγοί, και ως πεζοί ή ποδηλάτες». Το συγκεκριμένο πεδίο καταλαμβάνει τη δραστηριότητα διαχείρισης ανθρώπινων πόρων που αξιολογήθηκε από την Α*** C***, σύμφωνα με το προσκομισθέν από την παρεμβαίνουσα πιστοποιητικό ISO 39001:2012 με αριθμό 2203909-6, ως προς την εφαρμογή συστήματος διαχείρισης οδικής ασφάλειας, απορριπτόμενων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας.

23. Τέλος, όσον αφορά στα πιστοποιητικά **ISO 9001:2015** και **ISO 22301:2019** οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι απορριπτέοι ως αναπόδεικτοι, διότι, από τα ΕΠΕΔ της Α*** C*** που βρίσκονται αναρτημένα στον ιστότοπο του ΕΣΥΔ προκύπτει ότι ο οργανισμός είναι διαπιστευμένος στο επίμαχο πεδίο διαπίστευσης 35 «Άλλες υπηρεσίες, εκτός από εμπόριο, ξενοδοχεία, εστιατόρια, μεταφορές, κτηματομεσιτικές, χρηματοοικονομικά, πληροφορική, εκπαίδευση και υπηρεσίες υγείας και κοινωνικής μέριμνας» που καλύπτει τη δραστηριότητα διαχείρισης ανθρώπινων πόρων. Εξάλλου η προσφεύγουσα δεν επικαλείται, ούτε προσκομίζει οποιοδήποτε αποδεικτικό μέσο για την τεκμηρίωση του ισχυρισμού της ότι κατά τον χρόνο έκδοσης των επίμαχων πιστοποιητικών η Α*** C*** δεν ήταν πιστοποιημένη σε συναφές πεδίο.

24. Κατόπιν όλων των παραπάνω, ο κρινόμενος πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός, σύμφωνα με την ανάπτυξη που προηγήθηκε, μόνο ως προς τα πιστοποιητικά ISO 45001 και 14001. Η πλημμέλεια όμως αυτή των δικαιολογητικών κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας, δεν καθιστά την προσφορά της απορριπτέα, αλλά υποχρεώνει τον αναθέτοντα φορέα, σύμφωνα με τα άρθρα 3.2 της Διακήρυξης και 103 παρ. 2 ν. 4412/2016, να καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο να συμπληρώσει τα πλημμελή δικαιολογητικά κατακύρωσης. Πριν από αυτή την πρόσκληση του προσωρινού αναδόχου, ο αναθέτων φορέας δεν μπορεί να προβεί στην απόρριψη του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, όπως προκύπτει από τις διατάξεις των άρθρων 2.4.6.ια' της Διακήρυξης και 103 παρ. 4 και 5 του ν. 4412/2016 (πρβλ. ΣτΕ 1800/2022, 1894/2022, ΔΕφΛάρισας 47/2023). Ούτε όμως η ΕΑΔΗΣΥ μπορεί να υποκαταστήσει τον αναθέτοντα φορέα στην άσκηση της παραπάνω αρμοδιότητας εξετάζοντας δικαιολογητικά που δεν έχουν υποβληθεί στον αναθέτοντα φορέα. Επομένως,

οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας ότι διαθέτει πιστοποιητικά ISO άλλου οργανισμού πιστοποίησης απορρίπτονται ως αλυσιτελείς. Για όλους τους παραπάνω λόγους, ο πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτός και η υπόθεση να αναπεμφθεί στον αναθέτοντα φορέα, προκειμένου να ασκήσει την αρμοδιότητά του, σύμφωνα με τα άρθρα 3.2 της Διακήρυξης και 103 ν. 4412/2016.

25. Με τον **δεύτερο λόγο** της προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη είναι ακυρωτέα κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας παρά το γεγονός ότι η τελευταία δεν δήλωσε στο ΕΕΕΣ της γεγονότα που συνιστούν σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα κατά την έννοια του άρθρου 2.2.3.4.θ' της Διακήρυξης και 73 παρ. 4 περ. θ' ν. 4412/2016, ούτε τα αντίστοιχα επανορθωτικά μέτρα, ενώ και ο αναθέτων φορέας που ήταν σε γνώση των συγκεκριμένων γεγονότων παρέλειψε να καλέσει την παρεμβαίνουσα να διευκρινίσει/συμπληρώσει το ΕΕΕΣ της.

26. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα συνδυάζοντας τη δήλωση της παρεμβαίνουσας στο ΕΕΕΣ της ότι απασχολούσε 211 άτομα το 2020, 174 άτομα το 2021 και 177 άτομα το 2022 με τη βεβαίωση καλής εκτέλεσης δέκα (10) συμβάσεων του έτους 2021 της ΤΑΧΥΜΕΤΑΦΟΡΕΣ ****ΑΕ, οι οποίες απαιτούσαν την απασχόληση εκατό (100) ατόμων έκαστη, καταλήγει στο συμπέρασμα ότι οι επικαλούμενες συμβάσεις εκτελέστηκαν υπεργολαβικά, χωρίς αυτό να έχει δηλωθεί στις αντίστοιχες αναθέτουσες αρχές, κατά παράβαση του άρθρου 287 ν. 4412/2016 και των αντίστοιχων διατάξεων των οικείων Διακηρύξεων. Κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, στις οικείες συμβάσεις που ανέκτησε από το ΚΗΜΔΗΣ δεν γίνεται καμία αναφορά σε υπεργολάβο της Ο*** ΑΕ. Αξιολογώντας τα παραπάνω στοιχεία, η προσφεύγουσα καταλήγει στο εξής συμπέρασμα: *«Για την εκτέλεση των ως άνω σχετικών συμβάσεων της 'Ο*** ΑΕ' με την 'Ταχυμεταφορές ****ΑΕ' που αναφέρονται στον πίνακα 1 της παρούσας κατά το έτος 2021, η 'Ο*** ΑΕ' έπρεπε να είχε για το έτος 2021 τουλάχιστον 1000 εργαζόμενους (10 συμβάσεις x 100 άτομα = 1000 απαιτούμενοι εργαζόμενοι), δεδομένου και του προσωπικού που κατά την κοινή πείρα και λογική απασχολείται στη διοίκηση της εταιρείας και σε άλλες δραστηριότητες της εταιρείας, αριθμός που υπερβαίνει τον αριθμό των 174 εργαζομένων για το έτος 2021, όπως*

δηλώθηκε στο ΕΕΕΣ (σελ. 14) και στις σχετικές ως άνω υπεύθυνες δηλώσεις. Ακόμα και εάν γίνει δεκτό ότι οι 10 συμβάσεις με την 'Ταχυμεταφορές ****ΑΕ' εκτελέστηκαν σε διαφορετικό χρόνο, ήτοι σε 2 χρονικές περιόδους (2 περίοδοι και 5 συμβάσεις ανά περίοδο) και πάλι θα έπρεπε η 'Ο*** ΑΕ' να είχε τουλάχιστον 500 εργαζόμενους, δεδομένου και του προσωπικού που κατά την κοινή πείρα και λογική απασχολείται στη διοίκηση της εταιρείας και σε άλλες δραστηριότητες της εταιρείας, αριθμός που υπερβαίνει τον αριθμό των 174 εργαζομένων για το έτος 2021, όπως δηλώθηκε στο ΕΕΕΣ (σελ. 14) και στις σχετικές ως άνω υπεύθυνες δηλώσεις. Δεδομένων των ανωτέρω και λαμβάνοντας ως αληθή τη δήλωση στο ΕΕΕΣ (σελ. 14) και στις σχετικές ως άνω υπεύθυνες δηλώσεις, ως προς τον αριθμό των εργαζομένων της 'Ο*** ΑΕ' κατά τα έτη 2020, 2021, 2022, ευλόγως συνάγεται ότι εταιρεία 'Ο*** ΑΕ' χρησιμοποίησε για την εκτέλεση των ως άνω συμβάσεων υπεργολάβους, χωρίς αυτό να προβλέπεται στις σχετικές συμβάσεις, ενώ υπήρχε σχετική υποχρέωση βάσει των σχετικών διακηρύξεων. Η ύπαρξη υπεργολαβίας κατά την εκτέλεση των ως άνω συμβάσεων αποδεικνύεται επιπλέον και από α. την υπ' αριθμό 9780/29.07.2022 βεβαίωση καλής εκτέλεσης της 'Ο*** ΑΕ' προς την 'Μ *** ΑΕ', με την οποία βεβαιώνει την υπεργολαβική εκτέλεση του 50% της υπ' αριθμό 2485/2021 σύμβασης της 'Ο*** ΑΕ' με την 'Ταχυμεταφορές ****ΑΕ' με διάθεση 50 ατόμων, και β. την υπ' αριθμό 9779/29.07.2022 βεβαίωση καλής εκτέλεσης της 'Ο*** ΑΕ' προς την 'Μ *** ΑΕ', με την οποία βεβαιώνει την υπεργολαβική εκτέλεση του 50% της υπ' αριθμό 2484/2021 σύμβασης της 'Ο*** ΑΕ' με την 'Ταχυμεταφορές ****ΑΕ' με διάθεση 50 ατόμων. Στις ως άνω συμβάσεις, που επισυνάπτονται στην παρούσα και προσκομίζονται μετ' επικλήσεως, δεν υφίσταται οποιαδήποτε αναφορά σε υπεργολαβία και δη σε υπεργολαβία προς την 'Μ*** ΑΕ'. Των ως άνω βεβαιώσεων καλής εκτέλεσης της 'Ο*** ΑΕ' προς την 'Μ*** ΑΕ' λάβαμε γνώση κατά τη συμμετοχή της εταιρείας μας σε διαγωνισμό της 'Δ *** ΑΕ', όπου και υποβλήθηκαν από την 'Μ*** ΑΕ' και επισυνάπτονται στην παρούσα και προσκομίζονται μετ' επικλήσεως. Επαναλαμβάνουμε και ρητώς δηλώνεται και διευκρινίζεται ότι τα ανωτέρω αναφέρονται βάσει των διαθέσιμων στοιχείων στο ΚΗΜΔΗΣ, των όσων δήλωσε η 'Ο*** ΑΕ' υποβάλλοντας τη σχετική βεβαίωση καλής εκτέλεσης της 'Ταχυμεταφορές ****ΑΕ' και των βεβαιώσεων καλής εκτέλεσης, που προσκόμισε η 'Μ*** ΑΕ'. Εφόσον έχει εμφιλοχωρήσει

κάποιο λάθος κατά ανάκτηση στοιχείων από το ΚΗΜΔΗΣ ή υφίσταται κάποιο άλλο έγγραφο το οποίο δεν έχει έως σήμερα αναρτηθεί στο ΚΗΜΔΗΣ παρακαλούμε για την χορήγηση των σχετικών εγγράφων. 4.2.8. Αθροίζοντας δε τις απαιτήσεις εργαζομένων για την εκτέλεση των συμβάσεων της 'Ο*** ΑΕ' με την 'Ταχυμεταφορές ****ΑΕ' και της 'Ο*** ΑΕ' με την '****ΑΕ' για το έτος 2021, προκύπτει ότι η 'Ο*** ΑΕ' έπρεπε να είχε για το έτος 2021 τουλάχιστον 1596 έως 2096 εργαζόμενους, δεδομένου και του προσωπικού, που κατά την κοινή πείρα και λογική απασχολείται στη διοίκηση της εταιρείας και σε άλλες δραστηριότητες της εταιρείας. Ο ως άνω αριθμός υπερβαίνει τον αριθμό των 174 εργαζομένων για το έτος 2021, που δηλώθηκε στο ΕΕΕΣ (σελ. 14) και στις σχετικές ως άνω υπεύθυνες δηλώσεις».

27. Περαιτέρω η προσφεύγουσα, λαμβάνοντας υπόψη τη βεβαίωση καλής εκτέλεσης από την παρεμβαίνουσα κατά το έτος 2022 πέντε (5) συμβάσεων των ****ΑΕ που απαιτούσαν εκατό (100) εργαζόμενους έκαστο, συμπεραίνει με αντίστοιχους συλλογισμούς, ότι για την εκτέλεση των παραπάνω συμβάσεων απαιτούνταν τουλάχιστον 400 εργαζόμενοι, πράγμα που σημαίνει ότι αυτές εκτελέστηκαν υπεργολαβικά. Επίσης, για το 2022, λαμβάνοντας υπόψη στοιχεία από το ΚΗΜΔΗΣ, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, για την εκτέλεση από την παρεμβαίνουσα κατά το έτος 2022 τριάντα δύο (32) συμβάσεων των ****που απαιτούσαν 52,90 εργαζόμενους η κάθε μία, θα έπρεπε να απασχοληθούν τουλάχιστον 1692,8 εργαζόμενοι το 2022, πράγμα που σημαίνει ότι και αυτές εκτελέστηκαν υπεργολαβικά.

28. Με βάση τους παραπάνω συλλογισμούς, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι εύλογα συνάγεται ότι ο αναθέτων φορέας έπρεπε τουλάχιστον να ζητήσει διευκρινίσεις από την παρεμβαίνουσα σχετικά με την απάντησή της στο ΕΕΕΣ ότι δεν έχει περιπέσει σε σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα και να την αποκλείσει από τον διαγωνισμό, εφόσον διαπίστωνε τη συνδρομή του οικείου λόγου αποκλεισμού.

29. Στην προκείμενη περίπτωση, ο προβαλλόμενος λόγος είναι απορριπτέος ως αόριστος και ανεπίδεκτος εκτίμησης. Και είναι αόριστος, διότι για το ορισμένο των ισχυρισμών της προσφεύγουσας, δεν αρκεί ότι από τους προβαλλόμενους υπολογισμούς της προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα εκτέλεσε συλλήβδην τις παρατιθέμενες στην προδικαστική προσφυγή συμβάσεις του 2021 και 2022 με υπεργολάβους, αλλά απαιτείται τουλάχιστον ο

προσδιορισμός των συγκεκριμένων συμβάσεων, στις οποίες εκδηλώθηκε η προβαλλόμενη αντισυμβατική συμπεριφορά/αθέτηση συμβατικής υποχρέωσης που – κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας – συνιστά σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα. Εξάλλου, ο ισχυρισμός ότι οι συμβάσεις εκτελέστηκαν υπεργολαβικά σε ποσοστό (συνολικό) 90%, χωρίς αυτό να δηλωθεί στις αντίστοιχες αναθέτουσες αρχές, είναι και αναπόδεικτος, αφού δεν προκύπτει από τα επικαλούμενα έγγραφα - για την πληρότητα των οποίων, άλλωστε, η ίδια η προσφεύγουσα επιφυλλάσσεται - αλλά στηρίζεται σε αυθαίρετους υπολογισμούς της και εναλλακτικά σενάρια εκτέλεσης των επίμαχων συμβάσεων. Κατά συνέπεια, ο δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

30. Με τον **τρίτο λόγο** της προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η παρεμβαίνουσα έπρεπε να αποκλειστεί από τον διαγωνισμό, διότι, για την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας σχετικά με την προηγούμενη εμπειρία, δήλωσε στο ΕΕΕΣ της ότι διαθέτει σχετική εμπειρία από τρεις (3) συμβάσεις με την ΤΑΧΥΜΕΤΑΦΟΡΕΣ ****ΑΕ με αριθμούς ***/2021, ***/2021 και ***/2021, τις οποίες, με βάση τους ισχυρισμούς που προβάλλονται στον δεύτερο λόγο της προδικαστικής προσφυγής, είχε εκτελέσει υπεργολαβικά σε ποσοστό τουλάχιστον 90%, με αποτέλεσμα να μην έχει αποκτήσει τη σχετική εμπειρία. Ενόψει όσων έγιναν δεκτά στην προηγούμενη σκέψη, και ο τρίτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος ως αόριστος, αφού η προσφεύγουσα δεν επικαλείται τι ποσοστό καθεμιάς από τις συμβάσεις ***/2021 και ***/2021 εκτελέστηκε υπεργολαβικά και, άρα, κατά ποιο ποσό υπολείπεται η αποκτηθείσα από την παρεμβαίνουσα εμπειρία και αναπόδεικτος, αφού δεν αποδεικνύεται η υπεργολαβική ανάθεση των παραπάνω συμβάσεων. Ούτε οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι από την υπεργολαβική εκτέλεση των επόμενων κατά σειρά συμβάσεων της Ο*** με τις ΤΑΧΥΜΕΤΑΦΟΡΕΣ ****ΑΕ, με αριθμούς ***/2021 και ***/2021, συνάγεται ότι και οι επίμαχες εκτελέστηκαν υπεργολαβικά τεκμηριώνει τους ισχυρισμούς της. Όσον αφορά στη σύμβαση ***/2021, για την οποία η παρεμβαίνουσα συνομολογεί την υπεργολαβική ανάθεση, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας προβάλλονται αλυσιτελώς. Και τούτο, διότι ακόμη και εάν η σύμβαση αυτή δεν ληφθεί υπόψη, αρκεί αυτοτελώς μία από τις δύο συμβάσεις με αριθμούς ***/2021 ή ***/2021,

εκτιμώμενης αξίας 972.000,00 ευρώ και με απαίτηση εκτέλεσης από 100 άτομα έκαστη, για την πλήρωση της απαίτησης του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης να έχει εκτελεστεί «ένα (1) τουλάχιστον έργο το οποίο να απαιτούσε την απασχόληση ομάδας έργου αποτελούμενης τουλάχιστον από εκατό (100) άτομα και να είχε συνολική συμβατική αξία (συμπεριλαμβανομένων τυχόν τροποποιήσεων ή/και προαιρέσεων) που έχουν λάβει ήδη χώρα, ύψους κατ' ελάχιστο στο 100% του προϋπολογισμού της σύμβασης μη συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ και των δικαιωμάτων προαίρεσης». Κατά συνέπεια, ο τρίτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

31. Με τον **τέταρτο λόγο** της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης είναι μη νόμιμη, διότι κατά τον χρόνο έκδοσής της είχε λήξει η ισχύς των προσκομισθέντων πιστοποιητικών φορολογικής ενημερότητας που κάλυπταν τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

32. Ο λόγος αυτός της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος ως αβάσιμος, διότι δεν βρίσκει έρεισμα στη Διακήρυξη. Και τούτο, διότι, από τον συνδυασμό των προπαρατεθεισών διατάξεων της Διακήρυξης προκύπτει ότι, για την παραδεκτή συμμετοχή τους στον διαγωνισμό, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να εκπληρώνουν τις φορολογικές και κοινωνικοασφαλιστικές τους υποχρεώσεις και να αποδεικνύουν της εκπλήρωσή τους κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς τους, υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και σύναψης της σύμβασης. Έτσι, κατά το στάδιο της κατακύρωσης υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο, μεταξύ άλλων, πιστοποιητικά ότι είναι φορολογικά ενήμερος σε δύο χρόνους, αυτόν της υποβολής της προσφοράς και αυτόν της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (βλ. ΣτΕ 1939/2022). Ο χρόνος έκδοσης της απόφασης κατακύρωσης δεν είναι μεταξύ των χρονικών σημείων κατά τα οποία ελέγχεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και, αντίστοιχα, ένα από τα χρονικά σημεία, κατά τα οποία πρέπει να βρίσκονται σε ισχύ τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά φορολογικής ενημερότητας. Επομένως, εφόσον κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (27/7/2023) βρίσκονταν σε ισχύ τα προσκομισθέντα πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας της παρεμβαίνουσας (φορολογική ενημερότητα με αριθμό πρωτ. ***/31-5-

2023 με ισχύ έως 31/7/2023 και ασφαλιστική ενημερότητα με αριθμό πρωτ. ***/31-5-2023 με ισχύ έως 21/7/2023), πράγμα που δεν αμφισβητεί η προσφεύγουσα, αβάσιμα προβάλλει η τελευταία ότι η κατακυρωτική απόφαση είναι μη νόμιμη λόγω του ότι η διάρκεια του πιστοποιητικού δεν κάλυπτε και την ημερομηνία έκδοσής της (31/8/2023). Κατά συνέπεια, ο τέταρτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

33. Με τον **πέμπτο λόγο** της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης είναι μη νόμιμη, διότι η παρεμβαίνουσα δεν προσκόμισε τα απαιτούμενα δικαιολογητικά για την απόδειξη της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού του προπαρατεθέντος άρθρου 2.2.3.4.β' της Διακήρυξης (βλ. τη διάταξη στην παράγραφο 7). Με το πρώτο σκέλος του κρινόμενου λόγου της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσκομισθείσα με τον φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης ένορκη βεβαίωση με αριθμό ***/5-5-2023 δεν έχει το απαιτούμενο από τον νόμο περιεχόμενο, διότι δεν αναφέρει τα πιστοποιητικά, τα οποία δεν εκδίδονται από τις αρμόδιες αρχές και προς αναπλήρωση των οποίων προσκομίζεται η ένορκη βεβαίωση.

34. Ο ισχυρισμός αυτός είναι απορριπτέος, διότι δεν βρίσκει έρεισμα, ούτε στον νόμο, ούτε στη Διακήρυξη, το άρθρο 2.2.9.2.B.2 της οποίας προβλέπει ότι τα έγγραφα ή τα πιστοποιητικά που δεν εκδίδονται από τις αρμόδιες αρχές μπορεί να αντικαθίστανται από ένορκη βεβαίωση, χωρίς να απαιτεί να βεβαιώνεται σε αυτήν η αδυναμία έκδοσης του πιστοποιητικού. Εξάλλου, το ίδιο άρθρο προβλέπει ότι, όπου κρίνεται αναγκαίο, οι αρμόδιες δημόσιες αρχές παρέχουν επίσημη δήλωση ότι δεν εκδίδονται τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα ή ότι αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις, μεταξύ άλλων, του άρθρου 2.2.3.4.β' της Διακήρυξης.

35. Στην προκείμενη περίπτωση, η αρμόδια αρχή βεβαιώνει στο σώμα των ενιαίων πιστοποιητικών δικαστικής φερεγγυότητας με αριθμούς πρωτ. ***/2023 και ***/2023, τα οποία προσκόμισε η παρεμβαίνουσα με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, ότι αυτά δεν καλύπτουν την ειδικότερη περίπτωση του άρθρου 2.2.3.4.β' της Διακήρυξης σχετικά με τη μη υπαγωγή σε εκκαθάριση. Το ελλείπον αυτό στοιχείο αναπληρώνεται νόμιμα και σύμφωνα με τη Διακήρυξη από τις αντίστοιχες δηλώσεις του νομίμου εκπροσώπου της παρεμβαίνουσας στην προαναφερθείσα ένορκη βεβαίωση

ότι η εταιρεία δεν έχει υπαχθεί σε διαδικασία ειδικής εκκαθάρισης ή δικαστικής εκκαθάρισης ούτε τελεί σε αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση.

36. Η κρίση αυτή δεν αντιτίθεται στις επικαλούμενες από την προσφεύγουσα δικαστικές αποφάσεις, διότι, πέραν του ότι αυτές δεν ερμηνεύουν τις ισχύουσες διατάξεις του ν. 4412/2016 και των ισχυόντων πρότυπων τευχών διακηρύξεων, με αυτές δεν κρίθηκε ότι στην ένορκη βεβαίωση πρέπει να αναφέρεται η αδυναμία έκδοσης δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές, αλλά ότι αυτή υποκαθιστά δικαιολογητικά που δεν εκδίδονται (ΕΑ ΣΤΕ 910/2009), εφόσον η αδυναμία έκδοσής τους βεβαιώνεται από τις αρμόδιες αρχές, σύμφωνα με τις τότε ισχύουσες διατάξεις του Κανονισμού Προμηθειών Δημοσίου (ΔΕΦΑθ 298/2013, σκ. 8, ΕΛΣυν Κλιμ. Ζ' 283/2010, σκ. VI).

37. Απορριπτέος είναι και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η ένορκη βεβαίωση δεν μπορεί να αναπληρώσει το περιεχόμενο του ενιαίου πιστοποιητικού δικαστικής φερεγγυότητας με αριθμό πρωτ. ***/2023 με ημερομηνία έκδοσης 23/2/2023, επειδή εκδόθηκε στις 5/5/2023. Και τούτο, διότι το άρθρο 2.2.9.2.B.12 της Διακήρυξης δεν θέτει κανέναν άλλο περιορισμό ως προς τον χρόνο έκδοσης των ενόρκων βεβαιώσεων, πλην του ότι αυτές πρέπει να έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν την υποβολή τους, πράγμα που συμβαίνει στην προκείμενη περίπτωση, στην οποία η υποβληθείσα ένορκη βεβαίωση εκδόθηκε στις 5/5/2023 και υποβλήθηκε στις 27/7/2023. Κατά συνέπεια, ο πέμπτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως προς το πρώτο σκέλος του.

38. Με το δεύτερο σκέλος του κρινόμενου λόγου η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η παρεμβαίνουσα δεν προσκόμισε πιστοποιητικό Ειρηνοδικείου για την απόδειξη ότι δεν έχει κατατεθεί αίτηση λύσης της εταιρείας κατά το χρονικό διάστημα από 1/3/2013 έως 31/12/2015, οπότε η εξέταση των αιτήσεων λύσης αποτελούσε αρμοδιότητα του Ειρηνοδικείου, ούτε πιστοποιητικό του Εφετείου Αθηνών αναφορικά με τις διαδικασίες των άρθρων 44, 45, 46, 46α, 46β, 46γ του ν. 1892/1990. Οι ισχυρισμοί αυτοί είναι απορριπτέοι, διότι από τις προπαρατεθείσες διατάξεις των άρθρων 2.2.3.4.β' και 2.2.9.2.B.2 της Διακήρυξης, σε συνδυασμό με το έγγραφο με αριθμό πρωτ. 13535/29-3-2021 του Υπουργείου Δικαιοσύνης με θέμα «Διαδικασία έκδοσης Ενιαίου Πιστοποιητικού Δικαστικής Φερεγγυότητας» (ΑΔΑ: Ω1Α2Ω-41Τ), προκύπτει

ότι για ημεδαπές ανώνυμες εταιρείες, όπως η παρεμβαίνουσα, αρκεί προς απόδειξη της μη συνδρομής του παραπάνω λόγου αποκλεισμού η προσκόμιση με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του ενιαίου πιστοποιητικού δικαστικής φερεγγυότητας, ενώ δεν απαιτείται οποιοδήποτε συμπληρωματικό πιστοποιητικό Ειρηνοδικείου ή Εφετείου, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Όπως δε, περαιτέρω, προκύπτει από το ανωτέρω έγγραφο του Υπουργείου Δικαιοσύνης, η έκδοση των αναφερόμενων από την προσφεύγουσα πιστοποιητικών έχει καταργηθεί, κατόπιν της εισαγωγής του ενιαίου πιστοποιητικού δικαστικής φερεγγυότητας. Προκύπτει δε και εξ αντιδιαστολής από την ρητή πρόβλεψη της Διακήρυξης περί υποβολής πιστοποιητικού Ειρηνοδικείου για το διάστημα ως 31-12-2019 ειδικά για τους συνεταιρισμούς, ότι ουδέν πρόσθετο απαιτείται για τους λοιπούς οικονομικούς φορείς, όπως, η παρεμβαίνουσα που αποτελεί ημεδαπή ανώνυμη εταιρεία. Κατά συνέπεια, ο πέμπτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί και ως προς το δεύτερο σκέλος του.

39. Επειδή, κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί και να διαταχθεί η επιστροφή του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει τις προσβαλλόμενες και αναπέμπει στον αναθέτοντα φορέα, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 7 Νοεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 27 Νοεμβρίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ

