

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 15 Φεβρουαρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος – Εισηγήτρια και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 07.01.2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 32/10.01.2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», που εδρεύει στο ..., οδός ... αρ. ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Κατά του ..., νόμιμα εκπροσωπούμενου.

-Και την Παρέμβαση με ημερομηνία 20.01.2023 του ..., κατοίκου

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί: α. η απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του ... με αριθμό 1060/29.11.2022, κατά το μέρος αυτής με το οποίο επικυρώθηκαν τα Πρακτικά της Επιτροπής του Διαγωνισμού με αριθμό 1 και 2 σχετικά με τα τμήματα «Δημοτική Ενότητα ..., Τοπική κοινότητα ..., Τοπική Κοινότητα ..., Δημοτική Ενότητα ..., ...» και «Δημοτική Ενότητα ..., ..., Τοπική Κοινότητα ... και Τοπική Κοινότητα ...» για τα οποία αναδείχθηκαν προσωρινοί ανάδοχοι οι οικονομικοί φορείς ... και ... και β. η απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του ... με αριθμό 1162/28.12.2022, με την οποία κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του

διαγωνισμού για τα πιο πάνω Τμήματα στους προαναφερόμενους οικονομικούς φορείς.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 3.332,50 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία των Τμημάτων 1 και 2 της σύμβασης, για τα οποία ασκείται η προσφυγή (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

2. Με τη διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, με αριθμό .../2022, προκηρύχθηκε διεθνής ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου για την «...» εκτιμώμενης αξίας 333.250,00 ευρώ για κάθε ένα από τα Τμήματα 1, 2 και 3 αυτής, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας 999.750,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ 24%. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε με τη Διακήρυξη αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 08.09.2022. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 08.08.2022 (ΑΔΑΜ: ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α

3. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που ο ... ασκεί ως αναθέτουσα αρχή και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και μάλιστα του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του

Βιβλίου IV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο αρ. 345 παρ. 1 και στο αρ. 379 παρ. 7 αυτού, όπως ισχύουν, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 07.01.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η δε προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 30.12.2022, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του πδ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

5. Στις 11.01.2023 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, προς όλους τους συμμετέχοντες, σύμφωνα με το αρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του ν. 4412/2016 και το αρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

6. Με την Πράξη με αρ. 79/2023 του Προέδρου του 1^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης, κλήθηκε δε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

7. Η αναθέτουσα αρχή απέστειλε εμπρόθεσμα στις 18.01.2023 διά μέσου του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς όλους τους συμμετέχοντες τις απόψεις της με αριθμό πρωτοκ. 4780/17.01.2023, με τις οποίες ζητά την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής.

8. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε παραδεκτά στις 20.01.2023 την Παρέμβασή της με όμοια ημερομηνία προς αντίκρουση των ισχυρισμών της προσφεύγουσας ζητώντας τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης. Η παραπάνω Παρέμβαση κοινοποιήθηκε προς όλους τους ενδιαφερόμενους στις 23.01.2023.

9. Η προσφεύγουσα κατέθεσε παραδεκτά στις 23.01.2023 Υπόμνημα προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, το οποίο κοινοποιήθηκε σε όλους τους ενδιαφερόμενους στις 24.01.2023.

10. Σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του πδ 39/2017 προβλέπεται ότι: *«Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».*

11. Η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕΛΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα

διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, πάγια γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Άλλωστε, όπως παγίως έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 28, και απόφαση Medipac—Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54).

13. Με τον πρώτο λόγο η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της απόρριψης της προσφοράς της και ισχυρίζεται ότι εσφαλμένα κρίθηκε μη αποδεκτή για το λόγο ότι στο ΕΕΕΣ που υπέβαλε θα έπρεπε να δηλώσει ότι είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων, ή να παράσχει πληροφορίες που να δίνουν τη δυνατότητα στην

αναθέτουσα αρχή να λάβει απ' ευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος, κάτι το οποίο δεν έχει γίνει. Μετά τη μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης και των σχετικών όρων της Διακήρυξης, για τον παραπάνω λόγο προσφυγής λεκτέα τα εξής:

14. Η προσφεύγουσα υπέβαλε με την προσφορά της το αρχείο με την ονομασία «espd-response-v2_signed-1.pdf», το οποίο αποτελεί το ΕΕΕΣ για τη συμμετοχή της στον επίμαχο διαγωνισμό. Στο Μέρος II αυτού και στο ερώτημα «Ο ΟΦ είναι εγγεγραμμένος σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής - Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό [π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής];» η προσφεύγουσα έδωσε την απάντηση: «**Ναι**». Στη συνέχεια, στο ερώτημα «Αναφέρετε την ονομασία του καταλόγου ή του πιστοποιητικού και τον σχετικό αριθμό εγγραφής ή πιστοποίησης, κατά περίπτωση» η προσφεύγουσα δήλωσε «Ελληνική Δημοκρατία Υπουργείο Υποδομών Μεταφορών και Δικτύων Γεν. Γραμματεία Υποδομών Γεν. Δ/ση Τεχνικής Υποστήριξης Δ/ση Μητρώων – Τμήμα Μ.Ε.ΕΠ. Βεβαίωση Μ.Ε.ΕΠ. Αριθμός Μ.Ε.ΕΠ.: ... Ημ/νία ισχύος βεβαίωσης : 07/12/2023» και στο ερώτημα «Αναφέρετε τα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η εγγραφή ή η πιστοποίηση και κατά περίπτωση, την κατάταξη στον επίσημο κατάλογο» δήλωσε «Εγγραφή σύμφωνα με την υπ' αριθμ. ... Απόφαση Επιτροπής ΜΕΕΠ & σύμφωνα με τον Ν.3669/2018 & Ν.4412/2016». Επίσης, στο επόμενο ερώτημα «Η εγγραφή ή η πιστοποίηση καλύπτει όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής;» η προσφεύγουσα απάντησε «Ναι» και στο ερώτημα «Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε» απάντησε «Όχι». Στο επόμενο Μέρος III Β' του ΕΕΕΣ της «Λόγοι που σχετίζονται με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης» και στο ερώτημα «Ο οικονομικός φορέας έχει ανεκπλήρωτες υποχρεώσεις όσον αφορά την καταβολή φόρων, τόσο στη χώρα στην οποία είναι εγκατεστημένος όσο και στο κράτος μέλος της

αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντα φορέα, εάν είναι άλλο από τη χώρα εγκατάστασης;» η προσφεύγουσα έδωσε την απάντηση «**Όχι**» και στο αντίστοιχο ερώτημα «Ο οικονομικός φορέας έχει ανεκπλήρωτες υποχρεώσεις όσον αφορά την καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, τόσο στη χώρα στην οποία είναι εγκατεστημένος όσο και στο κράτος μέλος της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντα φορέα, εάν είναι άλλο από τη χώρα εγκατάστασης;» η προσφεύγουσα έδωσε επίσης την απάντηση «**Όχι**».

15. Μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής από την αναθέτουσα αρχή η προσφορά της προσφεύγουσας απορρίφθηκε με την αιτιολογία ότι «Στο έντυπο ΕΕΕΣ δηλώνεται ότι η εταιρεία διαθέτει βεβαίωση ΜΕΕΠ με αριθμό ... και ημερομηνία λήξης 07/12/2023 χωρίς να δηλώνεται η τάξη του ΜΕΕΠ. Από έρευνα της υπηρεσίας στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών διαπιστώθηκε ότι η εταιρεία διαθέτει ΜΕΕΠ τάξης **3ης** . Οι εταιρείες 3ης τάξης και άνω οφείλουν να έχουν ενημερότητα πτυχίου (η οποία ενημερότητα πτυχίου εξασφαλίζει τη δυνατότητα της προσφέρουσας εταιρείας να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων), κάτι το οποίο δεν δηλώνεται από την προσφέρουσα εταιρεία, αλλά και δεν είναι εφικτό να βρεθεί αυτεπάγγελτα από την υπηρεσία, καθώς είναι μια πληροφορία που δεν υπάρχει στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών. Σε περίπτωση που δεν έχει δηλωθεί όπως στη συγκεκριμένη περίπτωση, εάν υπάρχει ενημερότητα πτυχίου, η προσφέρουσα εταιρεία θα έπρεπε να δηλώνει ότι είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που να δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή να λάβει απ' ευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος, κάτι το οποίο δεν έχει γίνει. Το έντυπο λοιπόν ΕΕΕΣ το οποίο κατέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης του προσφέροντα, σε σχέση με την πληρότητα των απαιτήσεων της διακήρυξης, δεν συμπληρώθηκε ορθά, το περιεχόμενο του είναι ελλιπές και δεν μπορεί να

διαπιστωθεί εάν πληρούνται οι προϋποθέσεις του άρθρου 2.2.3.2 της διακήρυξης».

16. Στο αρ. 83 του ν. 4412/2016 «Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων και πιστοποίηση από οργανισμούς δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου» ορίζονται τα εξής: «1. Η λειτουργία όλων των επίσημων καταλόγων εγκεκριμένων εργοληπτών, προμηθευτών ή παρόχων υπηρεσιών, συμπεριλαμβανομένων των μελετητών, που προβλέπονται από τις εκάστοτε ισχύουσες εθνικές διατάξεις ή/και η πιστοποίηση από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α', διέπεται από τις διατάξεις του παρόντος άρθρου. Η Αρχή ανακοινώνει στην Επιτροπή και στα λοιπά κράτη - μέλη τη διεύθυνση του οργανισμού πιστοποίησης ή του οργανισμού που είναι υπεύθυνος για τους επίσημους καταλόγους, στον οποίο αποστέλλονται οι αιτήσεις. 2. (...). 3. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους ή διαθέτουν πιστοποιητικό μπορούν, για την εκάστοτε σύμβαση, να προσκομίζουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης. Στα πιστοποιητικά αυτά αναφέρονται τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων έγινε η εγγραφή των εν λόγω οικονομικών φορέων στον επίσημο κατάλογο ή η πιστοποίηση και η κατάταξη στον εν λόγω κατάλογο. 4. Η πιστοποιούμενη εγγραφή στους επίσημους καταλόγους από τους αρμόδιους οργανισμούς ή το πιστοποιητικό, που εκδίδεται από τον οργανισμό πιστοποίησης, συνιστά τεκμήριο καταλληλότητας όσον αφορά τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος ή το πιστοποιητικό. 5. Η εγγραφή και κατάταξη στα Μ.Ε.Ε.Π., Μητρώο Μελετητών και Μητρώο Γραφείων Μελετών, και η κατοχή αντίστοιχου πτυχίου αποτελεί τεκμήριο τεχνικής καταλληλότητας γενικής εμπειρίας».

17. Επίσης, στην Απόφαση του Υπουργού Υποδομών Μεταφορών και Δικτύων με αριθμό Δ15/οικ/15658/04.09.2013 ορίζεται 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.), 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.».

18. Περαιτέρω, η θέσπιση και η υποχρεωτική χρήση του ΕΕΕΣ στον εκάστοτε διαγωνισμό ανάθεσης δημόσιας σύμβασης άνω των ορίων των οδηγιών, εξυπηρετεί, μεταξύ άλλων, το σκοπό παράκαμψης, κατά το στάδιο υποβολής και αξιολόγησης του συνόλου των προσφορών, της ανάγκης προσκόμισης από τους οικονομικούς φορείς σημαντικού αριθμού πιστοποιητικών ή άλλων εγγράφων που σχετίζονται με τα κριτήρια αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής προκειμένου να αποφευχθεί διοικητικός φόρτος τόσο για τις αναθέτουσες αρχές όσο και για τους οικονομικούς φορείς. Ωστόσο, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να είναι σε θέση να αποδείξουν με τα κατάλληλα και απαιτούμενα στη διακήρυξη έγγραφα, όσα δηλώνουν υπευθύνως με το ΕΕΕΣ. Επίσης, το ΕΕΕΣ κατά τα οριζόμενα στο αρ. 79 του ν. 4412/2016 συμπληρώνεται βάσει του Εκτελεστικού Κανονισμού 2016/7 της Ευρωπαϊκής Επιτροπής και τις απαιτήσεις της εκάστοτε διακήρυξης. Από τα οριζόμενα στον ως άνω Εκτελεστικό Κανονισμό ως προς το Μέρος II.Α. προκύπτει ότι εφόσον ο οικονομικός φορέας απαντήσει αρνητικά στο ερώτημα αν είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο και εφόσον η διακήρυξη απαιτεί να αποδεικνύει ότι είναι φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερος για την ανάληψη της υπό ανάθεση σύμβασης, τότε οφείλει να απαντήσει θετικά στο ερώτημα: «Ο οικονομικός φορέας είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να

την πάρει απευθείας, μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος διατίθεται αυτή δωρεάν;», έτσι ώστε να προαποδείξει την μη συνδρομή των σχετικών λόγω αποκλεισμού στο πρόσωπό του. Δηλαδή το Μέρος αυτό του ΕΕΕΣ θέτει το αρχικό ερώτημα αν ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο προβλέποντας τη δυνατότητα απάντησης με «ΝΑΙ» ή «ΟΧΙ». Ανάλογα με την απάντηση που πρέπει να επιλέξει ο οικονομικός φορέας, το ΕΕΕΣ προβλέπει δύο ομάδες ερωτήσεων. Η πρώτη περιλαμβάνει τέσσερις ερωτήσεις (συγκεκριμένα «Αναφέρετε την ονομασία του καταλόγου ή του πιστοποιητικού και τον σχετικό αριθμό εγγραφής ή πιστοποίησης, κατά περίπτωση:», «Εάν το πιστοποιητικό εγγραφής ή η πιστοποίηση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε:», «Αναφέρετε τα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η εγγραφή ή η πιστοποίηση και κατά περίπτωση, την κατάταξη στον επίσημο κατάλογο» και «Η εγγραφή ή η πιστοποίηση καλύπτει όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής;») και απαντάται από τους οικονομικούς φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημο κατάλογο, ενώ η δεύτερη περιλαμβάνει μια μόνο ερώτηση και απαντάται από τους οικονομικούς φορείς που δεν είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημο κατάλογο («Ο οικονομικός φορέας είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να την πάρει απευθείας, μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος διατίθεται αυτή δωρεάν»). Αντιστρόφως, στην περίπτωση κατά την οποία ο συμμετέχων οικονομικός φορέας δώσει θετική απάντηση στο ερώτημα περί της εγγραφής του σε επίσημο κατάλογο, τότε απαλλάσσεται από την υποχρέωση να απαντήσει στο ερώτημα περί της δυνατότητάς του να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων.

19. Μετά τα παραπάνω γίνεται δεκτό ότι στην προκειμένη περίπτωση η

προσφεύγουσα δεν είχε την υποχρέωση να απαντήσει στην ερώτηση περί του ότι είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που να δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή να λάβει απ' ευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος καθώς απάντησε θετικά στο ερώτημα περί της εγγραφής του σε επίσημο κατάλογο και επομένως, εσφαλμένα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά του με την αιτιολογία αυτή. Πέραν των παραπάνω όμως, η προσφορά της προσφεύγουσας είναι σε κάθε περίπτωση αποδεκτή καθώς το ΕΕΕΣ της έχει συμπληρωθεί ορθά, ιδίως γιατί στο Μέρος III αυτού και σε αμφότερες τις ερωτήσεις *«Ο οικονομικός φορέας έχει ανεκπλήρωτες υποχρεώσεις όσον αφορά την καταβολή φόρων, τόσο στη χώρα στην οποία είναι εγκατεστημένος όσο και στο κράτος μέλος της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντα φορέα, εάν είναι άλλο από τη χώρα εγκατάστασης;»* και *«Ο οικονομικός φορέας έχει ανεκπλήρωτες υποχρεώσεις όσον αφορά την καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, τόσο στη χώρα στην οποία είναι εγκατεστημένος όσο και στο κράτος μέλος της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντα φορέα, εάν είναι άλλο από τη χώρα εγκατάστασης;»* έδωσε αρνητική απάντηση. Και αυτό γιατί η προσφεύγουσα δεσμεύθηκε για την προσκόμιση φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας και προαπέδειξε τη μη συνδρομή του λόγου αποκλεισμού του όρου 2.2.3.2 α' της Διακήρυξης με τη δήλωσή του στο ειδικό προς τούτο Μέρος III του ΕΕΕΣ «Λόγοι Αποκλεισμού» και άρα προκύπτει τελικά από την προσφορά του η δέσμευσή του περί του ότι παρίσταται φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερος και ότι είναι σε θέση να αποδείξει αυτό με τα απαιτούμενα έγγραφα (βλ. και ΣτΕ ΕΑ 212/2021 σκ. 10). Κατά συνέπεια, ο υπό κρίση λόγος προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

20. Με το δεύτερο λόγο η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της μη αποδοχής της προσφοράς της και ισχυρίζεται ότι είναι πλημμελής η αιτιολογία απόρριψής της, σύμφωνα με την οποία :

«1. ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΡΟΣΦΟΡΑ «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΕΝΟΤΗΤΑ ..., ..., ΤΟΠΙΚΗ ΚΟΙΝΟΤΗΤΑ ... ΚΑΙ ΤΟΠΙΚΗ ΚΟΙΝΟΤΗΤΑ ...»: Για το μηχάνημα έργου «φορτωτής τύπου bobcat» δεν δηλώνει ότι έχει Βεβαίωση Τελών χρήσης, αλλά δηλώνει μία πληρωμή με κωδικό RF σε μηχάνημα ... στις 28/7/2022. Αυτό δεν αποδεικνύει ότι είναι για το συγκεκριμένο μηχάνημα ούτε ότι είναι για όλα τα χρόνια λειτουργίας του μηχανήματος, ούτε έχει καταθέσει τα αντίστοιχα έγγραφα ώστε να μπορεί η υπηρεσία να το διαπιστώσει μόνη της (η βεβαίωση καταβολής τελών χρήσης μηχανημάτων έργου θα πρέπει να είναι σε ισχύ και την ημέρα κατάθεσης των προσφορών) Για το ίδιο μηχάνημα δεν δηλώνει εάν το ασφαλιστήριο είναι σε ισχύ, ούτε έχει καταθέσει τα αντίστοιχα έγγραφα ώστε να μπορεί η υπηρεσία να το διαπιστώσει μόνη της. Για το μηχάνημα έργου «εκσκαφέας τύπου JCB» δεν δηλώνει εάν το ασφαλιστήριο είναι σε ισχύ, ούτε έχει καταθέσει τα αντίστοιχα έγγραφα ώστε να μπορεί η υπηρεσία να το διαπιστώσει μόνη της. 5 Για το αυτοκίνητο 10tn δεν δηλώνει εάν το ασφαλιστήριο είναι σε ισχύ, ούτε έχει καταθέσει τα αντίστοιχα έγγραφα ώστε να μπορεί η υπηρεσία να το διαπιστώσει μόνη της. Για το αυτοκίνητο 20tn δεν δηλώνει εάν το ασφαλιστήριο είναι σε ισχύ, ούτε έχει καταθέσει τα αντίστοιχα έγγραφα ώστε να μπορεί η υπηρεσία να το διαπιστώσει μόνη της.

2. ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΡΟΣΦΟΡΑ «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΕΝΟΤΗΤΑ ..., ΤΟΠΙΚΗ ΚΟΙΝΟΤΗΤΑ ..., ΤΟΠΙΚΗ ΚΟΙΝΟΤΗΤΑ ..., ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΕΝΟΤΗΤΑ ..., ...»: Για το μηχάνημα έργου «φορτωτής τύπου bobcat» δεν δηλώνει εάν το ασφαλιστήριο είναι σε ισχύ, ούτε έχει καταθέσει τα αντίστοιχα έγγραφα ώστε να μπορεί η υπηρεσία να το διαπιστώσει μόνη της. Για το μηχάνημα έργου «εκσκαφέας τύπου JCB» δεν δηλώνει εάν το ασφαλιστήριο είναι σε ισχύ, ούτε έχει καταθέσει τα αντίστοιχα έγγραφα ώστε να μπορεί η υπηρεσία να το διαπιστώσει μόνη της. Για το αυτοκίνητο 10tn δεν δηλώνει εάν το

ασφαλιστήριο είναι σε ισχύ, ούτε έχει καταθέσει τα αντίστοιχα έγγραφα ώστε να μπορεί η υπηρεσία να το διαπιστώσει μόνη της. Για το αυτοκίνητο 20tn δεν δηλώνει εάν το ασφαλιστήριο είναι σε ισχύ, ούτε έχει καταθέσει τα αντίστοιχα έγγραφα ώστε να μπορεί η υπηρεσία να το διαπιστώσει μόνη της.

3. ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΡΟΣΦΟΡΑ «ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΕΝΟΤΗΤΑ ..., ..., ... ΚΑΙ ΤΟΠΙΚΗ ΚΟΙΝΟΤΗΤΑ ...»: Για το μηχάνημα έργου «φορτωτής τύπου bobcat» δεν δηλώνει εάν το ασφαλιστήριο είναι σε ισχύ, ούτε έχει καταθέσει τα αντίστοιχα έγγραφα ώστε να μπορεί η υπηρεσία να το διαπιστώσει μόνη της. Για το μηχάνημα έργου «εκσκαφέας τύπου JCB» δεν δηλώνει εάν το ασφαλιστήριο είναι σε ισχύ, ούτε έχει καταθέσει τα αντίστοιχα έγγραφα ώστε να μπορεί η υπηρεσία να το διαπιστώσει μόνη της. Για το μηχάνημα έργου «διαμορφωτήρας - grader» δεν δηλώνει εάν το ασφαλιστήριο είναι σε ισχύ, ούτε έχει καταθέσει τα αντίστοιχα έγγραφα ώστε να μπορεί η υπηρεσία να το διαπιστώσει μόνη της. Για το αυτοκίνητο 10tn δεν δηλώνει εάν το ασφαλιστήριο είναι σε ισχύ, ούτε έχει καταθέσει τα αντίστοιχα έγγραφα ώστε να μπορεί η υπηρεσία να το διαπιστώσει μόνη της. Για το αυτοκίνητο 20tn δεν δηλώνει εάν το ασφαλιστήριο είναι σε ισχύ, ούτε έχει καταθέσει τα αντίστοιχα έγγραφα ώστε να μπορεί η υπηρεσία να το διαπιστώσει μόνη της».

21. Ο όρος 2.2.6 της Διακήρυξης με τίτλο «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» ορίζει ότι οι συμμετέχοντες θα πρέπει «α) να διαθέτουν το απαιτούμενο τεχνικό προσωπικό, οδηγούς και χειριστές μηχανημάτων έργου με την αντίστοιχη άδεια. β) να διαθέτουν τα μηχανήματα έργου (και ΦΙΧ) για τις ομάδες που καταθέτουν προσφορά. ΓΙΑ ΤΑ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΑ-ΟΧΗΜΑΤΑ ΓΙΑ ΤΑ ΟΠΟΙΑ ΘΑ ΚΑΤΑΘΕΣΕΙ ΠΡΟΣΦΟΡΑ, ΘΑ ΠΡΕΠΕΙ ΝΑ ΑΠΟΔΕΙΚΝΥΕΤΑΙ Η ΝΟΜΙΜΗ ΧΡΥΣΗ ΚΑΙ ΚΥΚΛΟΦΟΡΙΑ. Προς απόδειξη των ανωτέρω, θα πρέπει ο οικονομικός φορέας να συμπεριλάβει αναλυτική περιγραφή του προσωπικού και του εξοπλισμού του στο έντυπο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, το οποίο επέχει θέση τεχνικής προσφοράς και θα πρέπει να υποβληθεί επί ποινή αποκλεισμού στο στάδιο υποβολής προσφοράς». Από

την παραπάνω διατύπωση του επίμαχου και εφαρμοστέου όρου δεν προκύπτει ειδικός προσδιορισμός των στοιχείων του προσωπικού και του εξοπλισμού, τα οποία θα πρέπει να καταγραφούν στο έντυπο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας και επιπρόσθετα με τον οικείο όρο θεσπίζεται η υποχρέωση υποβολής στο στάδιο κατάθεσης της προσφοράς μόνο του εντύπου αυτού και όχι η κατάθεση των σχετικών αποδεικτικών εγγράφων, τα οποία σύμφωνα με τον όρο 2.2.9.2 της Διακήρυξης γίνεται από τον προσωρινό ανάδοχο στο στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Μάλιστα, η αναθέτουσα αρχή έχει αναρτήσει προς υποβοήθηση των διαγωνιζόμενων υπόδειγμα του εντύπου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας («5. ΕΝΤΥΠΟ ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΗΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΙΚΑΝΟΤΗΤΑΣ (1).xls») στο πεδίο «Σημειώσεις και Συνημμένα» του διαγωνισμού, στο οποίο περιλαμβάνονται μόνο οι στήλες και τα πεδία προς συμπλήρωση και όχι πιο σαφείς ή ειδικές οδηγίες. Η προσφεύγουσα, σε εφαρμογή των οριζόμενων στον όρο 2.2.6 της Διακήρυξης υπέβαλε με την προσφορά της τα αρχεία «1ο. ΕΝΤΥΠΟ ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΗΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΙΚΑΝΟΤΗΤΑΣ (1)_signed.pdf», «2ο ΕΝΤΥΠΟ ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΗΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΙΚΑΝΟΤΗΤΑΣ (1)_signed.pdf» και «3ο. ΕΝΤΥΠΟ ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΗΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΙΚΑΝΟΤΗΤΑΣ (1)_signed.pdf». Στα όσα δήλωσε η προσφεύγουσα στα παραπάνω έντυπα, η αναθέτουσα αρχή εντόπισε τις προαναφερόμενες πλημμέλειες, οι οποίες στο σύνολό τους κατατείνουν στο γεγονός ότι η προσφεύγουσα δεν κατέθεσε τα απαιτούμενα έγγραφα, ώστε να μπορεί να διαπιστωθεί η επαλήθευση ή μη των δηλωθέντων στοιχείων. Ωστόσο, κατά το βάσιμο ισχυρισμό της προσφεύγουσας η πιο πάνω αιτιολογία δεν είναι νόμιμη και εσφαλμένα αυτή επέσυρε την απόρριψη της προσφοράς της, καθώς κατά τα οριζόμενα στον όρο 2.2.6 οι συμμετέχοντες είχαν την επί ποινή αποκλεισμού υποχρέωση να καταθέσουν με την προσφορά τους το έντυπο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας και όχι τα αποδεικτικά έγγραφα των στοιχείων που καταρχήν δηλώνονται σε αυτό. Άλλωστε, η μη ύπαρξη σαφών οδηγιών σχετικά με τη

συμπλήρωση του παραπάνω εντύπου και η απλή αναφορά στην «*αναλυτική περιγραφή*» του προσωπικού και εξοπλισμού των συμμετεχόντων, την οποία πάντως η προσφεύγουσα έχει συμπεριλάβει, δεν θέτει σαφές πλαίσιο των στοιχείων που θα πρέπει να δηλωθούν και ως εκ τούτου η εκ των υστέρων κρίση της αναθέτουσας αρχής περί ελλείψεων στα δηλωθέντα στοιχεία δεν βρίσκει έρεισμα στη διακήρυξη.

22. Κατόπιν των παραπάνω σκέψεων, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή και να επιστραφεί το κατατεθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

1. Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.
2. Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό.
3. Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 15 Φεβρουαρίου 2023 και εκδόθηκε στις 7 Μαρτίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ