

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)**

**7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε την 26<sup>η</sup> Αυγούστου 2020 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Σειραδάκης-Πρόεδρος, Χρυσάνθη Ζαράρη – Εισηγήτρια και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου Πρόεδρος, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 17.07.2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/939/20.07.2020 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «Π. ... - Π. ... Ο.Ε.» με διακριτικό τίτλο «... Ο.Ε.» (εφεξής προσφεύγων), που εδρεύει στην ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Δήμου ... (εφεξής αναθέτουσα αρχή), νομίμως εκπροσωπούμενης και

Του οικονομικού φορέα με την επωνυμία **Δ. ... ΚΑΙ ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΕΕ** που εδρεύει στην Καλαμάτα, επί της οδού Δημοφώντος αρ. 19<sup>Α</sup> (εφεξής παρεμβαίνων), νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 68/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., και κάθε άλλη συναφής πράξη και παράλειψη της αναθέτουσας αρχής, ρητή ή σιωπηρή, μεταγενέστερη ή προγενέστερη και να απορριφθεί η προσφορά της εταιρείας «Δ. ... ΚΑΙ ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΕΕ» ως μη νόμιμη.

Ο παρεμβαίνων αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017 e-παράβολο, ύψους 924,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., αποδεικτικό πληρωμής της ΕΘΝΙΚΗΣ ΤΡΑΠΕΖΑΣ της 17.07.2020, εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών του e- παραβόλου με αναφορά «αυτόματη δέσμευση»).

2. Επειδή, με την με αριθμό 9750/27.09.2019 Διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ηλεκτρονικό δημόσιο μειοδοτικό διαγωνισμό για την «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΑΠΟΔΥΤΗΡΙΩΝ ΣΤΟ ΔΗΜΟΤΙΚΟ ΓΗΠΕΔΟ ΤΗΣ Τ.Κ. ...», εκτιμώμενης αξίας 229.000,00 Ευρώ (με Φ.Π.Α. 24 % ).

3. Επειδή, το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 27.09.2019 (ΑΔΑΜ ...) καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. όπου έλαβε αριθμό συστήματος : ....

4. Επειδή, ο επίμαχος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή, βάσει των διατάξεων του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 και των κατ' εξουσιοδότηση τους εκδοθεισών κανονιστικών διαταγμάτων, έχει ασκηθεί: α) εμπρόθεσμα, δοθέντος ότι ο προσφεύγων, έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης Απόφασης της αναθέτουσας αρχής, στις 07.07.2020, ημερομηνία κατά την οποία η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προσβαλλόμενη στους ενδιαφερομένους δια της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ, β) με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) είναι νομίμως υπογεγραμμένη.

6. Επειδή, ο προσφεύγων ως προσφέρων στην υπό στοιχείο 2, της παρούσας, διαγωνιστική διαδικασία, θεμελιώνει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης

## **Αριθμός απόφασης: 1031/2020**

απόφασης της αναθέτουσας αρχής, ως προς το μέρος που αφορά στην εκ μέρους του επικαλούμενη μη νόμιμη αποδοχή της προσφοράς του συνυποψηφίου αυτού και εν προκειμένω στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή του στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, δοθέντος ότι και η δική του προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχθηκε 2<sup>ος</sup> στη σειρά μειοδοσίας. Αναφορικά με το αίτημα απόρριψης της προσφοράς του ήδη παρεμβαίνοντος προβάλλεται απαραδέκτως καθόσον εκφεύγει του πεδίου αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ βάση του άρθρου 367 του ν. 4412/2016 και τούτο διότι, στην περίπτωση αποδοχής προδικαστικής προσφυγής η ΑΕΠΠ ακυρώνει την πράξη ή την παράλειψη.

7. Επειδή, στις 21.07.2020, η αναθέτουσα αρχή προέβη στην κοινοποίηση της προσφυγής σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο.

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις με αρ. πρωτ. 6139/30.07.2020 απόψεις της, κατόπιν σχετικής κλήσης της ΑΕΠΠ.

9. Επειδή στις 25.07.2020, ο παρεμβαίνων εμπροθέσμως κατέθεσε στο διαδικτυακό τόπο διενέργειας του διαγωνισμού την ασκηθείσα παρέμβαση του, ο οποίος με προφανές έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης με την οποία αποφασίσθηκε η κατακύρωση σε αυτόν της σύμβασης.

10. Επειδή σε συνέχεια των ανωτέρω παραδεκτών ασκείται η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή και υποβάλλεται ενώπιον του 7<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, κατόπιν της με αρ. 1138/20.07.2020 Πράξης του Προέδρου του.

11. Επειδή με την προσβαλλόμενη με αρ. 68/2020 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, εγκρίθηκε το υπ' αριθ.2 Πρακτικό της αρμόδιας Επιτροπής Διενέργειας της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας, που αφορά στον έλεγχο δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου και αποφασίσθηκε κατακύρωση του ανοικτού διαγωνισμού, του έργου «Κατασκευή αποδυτηρίων στο Δημοτικό Γήπεδο της Τ.Κ. ...», με Α.Μ. 3/2019 π/σμού δαπάνης 229.000,00 €, στον οικονομικό φορέα: "Δ. ... ΚΑΙ ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ Ε.Ε. ", με μέσο ποσοστό έκπτωσης 41,69 %, Α.Φ.Μ. .../ Δ.Ο.Υ.

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

Καλαμάτας, αντί του ποσού των 107.855,60 € προ Φ.Π.Α. 24. «Μετά την ολοκλήρωση του ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υπέβαλλε νομίμως και εμπροθέσμως ο οικονομικός φορέας «Δ. ... ΚΑΙ ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΕΕ\ η Επιτροπή Διαγωνισμού, διαπιστώνει ότι πληρούνται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 και εισηγείται την κατακύρωση της σύμβασης (σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016) στον οικονομικό φορέα «Δ. ... ΚΑΙ ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΕΕ', ο οποίος προσέφερε μέσο ποσοστό έκπτωσης 41.69 %».

12. Επειδή, **ο προσφεύγων** καταρχήν παραθέτει το ιστορικό της οικείας διαγωνιστικής διαδικασίας, αλλά και πάγια νομολογία περί της αρχής της τυπικότητας διατάξεων της διακήρυξης (άρθρο 23.2, 23.3-23.8), θεμελιώνει το έννομο συμφέρον του και ισχυρίζεται ότι « *Ενόψει των ανωτέρω ρυθμίσεων, στο παρόν διαγωνιστικό στάδιο η ανταγωνίστρια δήλωσε ανακριβώς στο υποβληθέν ΤΕΥΔ ότι έχει εκπληρώσει όλες τις υποχρεώσεις της όσον αφορά την πληρωμή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, αφού στην πραγματικότητα το μέλος της Κωνσταντίνος Ε. ... είχε παραβεί τις υποχρεώσεις του έναντι του ΤΣΜΕΔΕ και για τον λόγο αυτό είχε προβεί σε διακανονισμό των οφειλών του (υπό σημείο Β.1). Ακόμη, όφειλε η ανταγωνίστρια να προσκομίσει εκτύπωση από την ηλεκτρονική πλατφόρμα της ΑΑΔΕ σχετικά με τη μη αναστολή των επιχειρηματικών του δραστηριοτήτων που να καλύπτει το χρόνο υποβολής της προσφοράς της (υπό σημείο Β.2). Επίσης, όφειλε να προσκομίσει πιστοποιητικά με ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, από τα οποία θα προκύπτει ότι τα στελέχη της δεν έχουν τελέσει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα (υπό σημείο Β.3). Τέλος, η ανταγωνίστρια όφειλε να υποβάλει σε επικυρωμένο αντίγραφο το υπ' αριθμ. 788/2019 πιστοποιητικό της ΕΕΤΕΜ, αλλά και να προσκομίσει νόμιμα επικυρωμένο το συγκεκριμένο έγγραφο που επικαλείται σε φυσικό φάκελο (υπό σημείο Β.4).* Ωστόσο, στην επίδικη περίπτωση, η προσωρινή μειοδότηρια είτε δεν προσκόμισε καθόλου ορισμένα εκ των απαραίτητων δικαιολογητικών κατακύρωσης είτε από τα δικαιολογητικά που προσκόμισε δεν προκύπτει ότι φέρει τις κρίσιμες ιδιότητες στο πλαίσιο της παρούσας διαγωνιστικής διαδικασίας κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή κατά το χρόνο κλήσης για προσκόμιση δικαιολογητικών

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

κατακύρωσης είτε τα δικαιολογητικά που υπέβαλε σε έντυπη μορφή παραβίαζαν τους όρους της διακήρυξης. Ειδικότερα:

### **Β.1. ΨΕΥΔΗΣ. ΑΛΛΩΣ ΑΝΑΚΡΙΒΗΣ, ΔΗΛΩΣΗ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΗΝ ΤΗΡΗΣΗ ΤΩΝ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ ΚΑΤΑΒΟΛΗΣ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ ΚΑΤΑ ΤΟ ΧΡΟΝΟ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ**

Όπως γίνεται πλέον παγίως δεκτό (σχετικές ΑΕΠΠ 818/2019, υπ' αριθμ. ΣΥΜ 7/2018 απόφαση ΕΑΑΔΗΣΥ), εφόσον κατά το έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού μειοδότη διαπιστώνεται ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ ήταν ανακριβή, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να επιβάλει την έννομη συνέπεια της απόρριψης της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 103 παρ. 3 του ν. 4412/2016. Ανάλογη ρύθμιση προβλέπεται εξάλλου και στο άρθρο 4.2§δ' της διακήρυξης (σελίδα 7). Περαιτέρω, στο άρθρο 22.Α.2 της διακήρυξης (σελίδα 21) ορίζεται ότι συντρέχει λόγος αποκλεισμού «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». Περαιτέρω, στο άρθρο 23.3 περίπτωση β' της διακήρυξης (σελίδες 26 και 27) προκύπτει η υποχρέωση του προσωρινού μειοδότη να αποδεικνύει την ασφαλιστική ενημερότητα των στελεχών του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ- ΤΣΜΕΔΕ. Από τις ανωτέρω διατάξεις του ν. 4412/2016 και τους όρους της διακήρυξης του επίμαχου έργου προκύπτει ότι με το άρθρο 103§3 του Ν. 4412/2016 και τον όρο 4.2.δ. της διακήρυξης θεσπίζεται αυτοτελής και ξεχωριστός λόγος απόρριψης της προσφοράς λόγω ψευδούς ή ανακριβούς δήλωσης στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ από τον προσωρινό ανάδοχο που σχετίζεται με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ad hoc οι ΔΕφΘεσ 131/2018, ΑΕΠΠ 1174/2019, 818/2019, 690/2019, 549/2019, 1151/2018). Στην εξεταζόμενη περίπτωση, η ανταγωνίστρια προς απόδειξη της ασφαλιστικής της ενημερότητας κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της υπέβαλε μεταξύ άλλων το υπ' αριθμ. πρωτ. 13710/27-08-2019 αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ (πρώην ΕΤΑΑ - ΤΣΜΕΔΕ) (ηλεκτρονικό αρχείο .pdf με τίτλο «ΤΜΕΔΕ ΣΤΕΛΕΧΩΝ ΚΑΤΑ ΤΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ»), το οποίο αφορά στο στέλεχος της, Κωνσταντίνο ... του

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

Επαμεινώνδα, ασφαλισμένο του ΤΣΜΕΔΕ και μέλος του ΤΕΕ. Σε αυτό αναγράφεται ότι «ο ασφαλισμένος ... έχει ρυθμίσει τις ασφαλιστικές εισφορές του ως μη μισθωτός με τις διατάξεις του ν. 4611/2019 και τηρεί τους όρους αυτής». Ανάλογου περιεχομένου, αν και αδιάφορο από νομικής άποψης εν προκειμένω, είναι το υπ' αριθμ. πρωτ. 16441/23-10-2019 αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ (πρώην ΕΤΑΑ - ΤΣΜΕΔΕ) (ηλεκτρονικό αρχείο .pdf με τίτλο «ΤΜΕΔΕ ΣΤΕΛΕΧΩΝ ΚΑΤΑ ΤΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ»), από το οποίο πάντως επιβεβαιώνεται η ύπαρξη ρύθμισης οφειλών προς το ΕΤΑΑ - ΤΣΜΕΔΕ. Επομένως, από το ανωτέρω έγγραφο σαφώς προκύπτει ότι κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του το στέλεχος της ανταγωνίστριας, **Κωνσταντίνος ...**, είχε παραβιάσει τις ασφαλιστικές του υποχρεώσεις, δημιουργώντας βεβαιωμένες οφειλές προς το πρώην ΕΤΑΑ - ΤΣΜΕΔΕ, τις οποίες υπήγαγε σε διακανονισμό/ρύθμιση σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο ν. 4611/2019. Άρα, το στέλεχος της ανταγωνίστριας, επομένως και η ίδια η ανταγωνίστρια, είχε μετά βεβαιότητας παραβιάσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή ασφαλιστικών εισφορών, παρά το γεγονός ότι είχε λάβει επανορθωτικά μέτρα προς τούτο. Ενόψει των ανωτέρω, η ανταγωνίστρια όφειλε να είχε απαντήσει αρνητικά στο υποερώτημα 1 της ερώτησης Β του Μέρους ΙΙΙ του ΤΕΥΔ που υπέβαλε σχετικά με την εκ μέρους του εκπλήρωση των φορολογικών του υποχρεώσεων «1) Ο οικονομικός φορέας έχει εκπληρώσει όλες τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την πληρωμή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, στην Ελλάδα και στη χώρα στην οποία είναι τυχόν εγκατεστημένος;» και θετικά στο υποερώτημα δ της ίδιας ερώτησης «δ) Ο οικονομικός φορέας έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει συμπεριλαμβανομένων κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων, είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους;». Ωστόσο, αυτό δεν συνέβη, με συνέπεια το υποβληθέν από τον ανταγωνιστή ΤΕΥΔ να είναι ψευδές, άλλως ανακριβές. Εξ αυτού του λόγου, η προσφορά του καθίσταται απορριπτή.

### **Β.2. ΠΑΡΑΛΕΙΨΗ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΟΥ ΠΕΡΙ ΜΗ ΑΝΑΣΤΟΛΗΣ ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΤΗΤΑΣ ΚΑΤΑ ΤΟΝ ΧΡΟΝΟ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ**

Στο άρθρο 23.3 περίπτωση γ' της διακήρυξης (σελίδα 27) προβλέπεται ότι «Ειδικά η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

φορέα, για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς, αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων105». Η δε υπ' αριθμ. 105 υποσημείωση της διακήρυξης (σελίδα 40) αναφέρει ότι η υποχρέωση εκπληρώνεται «με εκτύπωση της καρτέλας "Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης", όπως αυτά εμφανίζονται στο *taxisnet*». Περαιτέρω, όπως προεκτέθηκε, στο άρθρο 23.2 της διακήρυξης (σελίδα 25) ορίζεται ότι «το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 4.2ξα έως δ της διακήρυξης και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2ξε της παρούσας». Επομένως, η μη προσκόμιση του συγκεκριμένου δικαιολογητικού συνεπάγεται τον αποκλεισμό του προσωρινού μειοδότη (συναφώς μεταξύ πολλών ΑΕΠΠ 252/2020). Στην εξεταζόμενη περίπτωση, ο ανταγωνιστής δεν εκπλήρωσε την ανωτέρω υποχρέωση και δεν απέδειξε προσηκόντως τη μη αναστολή των επιχειρηματικών του δραστηριοτήτων κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του. Αντιθέτως, υπέβαλε μόνο το πιστοποιητικό με ημερομηνία εκτύπωσης από τον ιστότοπο της ΑΑΔΕ την 12-03-2020 (ηλεκτρονικό αρχείο .pdf με τίτλο «ΜΗ ΑΝΑΣΤΟΛΗ ΕΠΙΧ ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΤΗΤΑΣ»), το οποίο καλύπτει προφανώς μόνο το χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης. Επομένως, τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλε είναι ελλιπή, γεγονός που καθιστά την προσβαλλόμενη απόφαση μη νόμιμη.

**Β.3. ΠΑΡΑΛΕΙΨΗ ΑΠΟΔΕΙΞΗΣ ΜΗ ΤΕΛΕΣΗΣ ΠΕΙΘΑΡΧΙΚΟΥ ΠΑΡΑΠΤΩΜΑΤΟΣ ΚΑΤΑ ΤΟ ΧΡΟΝΟ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ**  
Σύμφωνα με το άρθρο 23.3ξε' εδάφιο β' της διακήρυξης (σελίδα 28) «ειδικά για την περίπτωση θ της παραγράφου Α.4 του άρθρου 22, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. υποβάλλονται πιστοποιητικά χορηγούμενα από τα αρμόδια επιμελητήρια και φορείς (ΤΕΕ, ΓΕΩΤΕΕ, ΕΕΤΕΜ) από τα οποία αποδεικνύεται ότι τα πρόσωπα με βεβαίωση του Μ.Ε.Κ. που στελεχώνουν την εργοληπτική επιχείρηση, δεν έχουν διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα». Περαιτέρω, όπως προεκτέθηκε, στο άρθρο 23.2 της διακήρυξης (σελίδα 25) ορίζεται ότι «το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών,

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

σύμφωνα με το άρθρο 4.2ζα έως δ της διακήρυξης και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2ζε της παρούσας». Εν προκειμένω, προς απόδειξη της σχετικής ιδιότητας η ανταγωνίστρια υπέβαλε την υπ' αριθμ. πρωτ. **25234/82146/29-10-2019** βεβαίωση του ΤΕΕ που αφορά στο στέλεχος της, Αικατερίνη ..., το υπ' αριθμ. πρωτ. **B1060A/21-11-2019** πιστοποιητικό του ΓΕΩΤΕΕ που αφορά στο στέλεχος της, Απόστολο Ιωαννίδη του Αθανασίου, το υπ' αριθμ. **788/21-11-2019** πιστοποιητικό της ΕΕΤΕΜ που αφορά στο στέλεχος της, Δημήτριο ... του Ιωάννη, και την υπ' αριθμ. πρωτ. **24919/91533/24-10-2019** βεβαίωση του ΤΕΕ που αφορά στο στέλεχος της, Κωνσταντίνο ... του Επαμεινώνδα (ηλεκτρονικό αρχείο .pdf με τίτλο «ΠΕΙΘΑΡΧΙΚΑ ΜΕΛΩΝ»). **Από την επισκόπηση των ανωτέρω εγγράφων προκύπτει σαφώς ότι αυτά καλύπτουν μόνο το χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και όχι τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της ανταγωνίστριας κατά παράβαση των απαιτήσεων της διακήρυξης. Επομένως, τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλε δεν είναι σύμφωνα με τη διακήρυξη και για τον λόγο αυτό, γεγονός που καθιστά την προσβαλλόμενη απόφαση μη νόμιμη.**

**B.4. ΜΗ ΠΡΟΣΗΚΟΥΣΑ ΑΠΟΔΕΙΞΗ ΤΗΣ ΜΗ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ ΤΟΥ ΛΟΓΟΥ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 22.Α.4 ΠΕΡ. Θ' ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ** Σύμφωνα με το άρθρο 23.3ζε' εδάφιο β' της διακήρυξης (σελίδα 28) «ειδικά για την περίπτωση θ της παραγράφου Α.4 του άρθρου 22, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. υποβάλλονται πιστοποιητικά χορηγούμενα από τα αρμόδια επιμελητήρια και φορείς (ΤΕΕ, ΓΕΩΤΕΕ, ΕΕΤΕΜ) από τα οποία αποδεικνύεται ότι τα πρόσωπα με βεβαίωση του Μ.Ε.Κ. που στελεχώνουν την εργοληπτική επιχείρηση, δεν έχουν διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 24.4 της διακήρυξης (σελίδα 33) «Στην περίπτωση που με την προσφορά υποβάλλονται ιδιωτικά έγγραφα, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του Ν. 4250/2014 (Α' 94) **είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση**, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβεια τους και η οποία φέρει υπογραφή μετά την έναρξη της διαδικασίας συναφής σύμβασης». Ακόμη, σύμφωνα με το άρθρο 4.2ζγ' της διακήρυξης (σελίδα 7) εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική



## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

υποβολή των στοιχείων και δικαιολογητικών, σύμφωνα με τα ανωτέρω υπό β) και γ) του άρθρου 4.2 αναφερόμενα, προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον προσωρινό μειοδότη στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα έγγραφα που απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 «Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας», όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4250/2014. Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο 23.2 της διακήρυξης (σελίδα 26) «Όλα τα αποδεικτικά έγγραφα του άρθρου 23.3 έως 23.10 της παρούσας, υποβάλλονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94). Ειδικά τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους». Ενόψει των ανωτέρω, τα ιδιωτικά έγγραφα υποβάλλονται και γίνονται δεκτά από την αναθέτουσα αρχή, μόνον εφόσον είναι πρωτότυπα ή νομίμως επικυρωμένα. Αυτός ο πολύ συγκεκριμένος τρόπος υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης επιβάλλεται εξάλλου από την αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζόμενων, την αρχή της διαφάνειας και την αρχή της τυπικότητας που διέπει την επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία. Στην εξεταζόμενη περίπτωση, η ανταγωνίστρια προς απόδειξη τη εκ μέρους της μη τέλεσης σοβαρού πειθαρχικού παραπτώματος υπέβαλε το υπ' αριθμ. 788/2019 πιστοποιητικό της ΕΕΤΕΜ, στην οποία είναι μέλος το στέλεχος της, Δημήτριος ...ς του Ιωάννη (ηλεκτρονικό αρχείο .pdf με τίτλο «ΠΕΙΘΑΡΧΙΚΑ ΜΕΛΩΝ»). Ωστόσο, το πιστοποιητικό αυτό δεν είναι νόμιμα επικυρωμένο, καίτοι δεν προέρχεται από δημόσια αρχή, αλλά από σωματείο του αστικού κώδικα. Κατά τούτο, μη νόμιμα έγιναν αποδεκτό από την αναθέτουσα αρχή. Περαιτέρω, η ανταγωνίστρια υπέβαλε στο πρωτόκολλο της αναθέτουσας αρχής σε φυσικό φάκελο τα δικαιολογητικά που υπέβαλε ηλεκτρονικά, όπως προκύπτει από το υπ' αριθμ. 2/2020 πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού. Μεταξύ αυτών υπέβαλε το προαναφερθέν πιστοποιητικό της ΕΕΤΕΜ. Ωστόσο, αυτό το έγγραφο υπεβλήθη σε απλό, ανεπικύρωτο αντίγραφο και κατά τούτο δεν αναπτύσσει έννομα αποτελέσματα. Ενόψει αυτών, τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που κατέθεσε η ανταγωνίστρια είναι μη νόμιμα, γεγονός που καθιστά την προσβαλλόμενη απόφαση εσφαλμένη. Για το λόγο αυτό θα πρέπει να ακυρωθεί.

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

Γ. ΥΠΟΧΡΕΩΣΗ ΑΠΟΡΡΙΨΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΤΗΣ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΤΡΙΑΣ ΛΟΓΩ ΤΩΝ ΕΛΛΕΙΨΕΩΝ ΣΤΑ ΥΠΟΒΛΗΘΕΝΤΑ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ Σύμφωνα με το άρθρο 4.2 περίπτωση δ' της διακήρυξης (σελίδα 7) «6) Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δίκαιολογητικών, διαπιστωθεί ότι: i) τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης ( ΕΕΕΣ), είναι ψευδή ή ανακριβή ή ii) αν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, ή iii) 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». Επομένως, η προσφορά της ανταγωνίστριας θα πρέπει να απορριφθεί εξαιτίας των ελλείψεων που υπάρχουν στα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλε. Κατά τούτο, έσφαλε η προσβαλλόμενη και θα πρέπει να ακυρωθεί».

13. Επειδή, στις απόψεις της η αναθέτουσα αρχή, κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού αναγράφει τα κάτωθι: «Κατόπιν των ανωτέρω μέσω της λειτουργικότητας της «επικοινωνίας» η αναθέτουσα αρχή κάλεσε στις **6.3.2020**, την ανωτέρω εταιρία, να υποβάλλει εντός προθεσμίας δεκαπέντε (15) ημερών τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά στοιχεία νομιμοποίησης. Η εταιρία ανταποκρινόμενη άμεσα υπέβαλε στις **13.3.2020** μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ ηλεκτρονικά τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και την ίδια ημέρα υπέβαλε σε σφραγισμένο φάκελο τα αυτά δικαιολογητικά, όπως προβλέπεται στο άρθρο 4.2.γ της διακήρυξης. Μετά τα ανωτέρω η Επιτροπή Διαγωνισμού προέβη στον έλεγχο των δικαιολογητικών που είχε προσκομίσει η εταιρία και συνέταξε το από 2ο πρακτικό δημοπρασίας με το οποίο εισηγήθηκε την αποδοχή των δικαιολογητικών κατακύρωσης της εταιρίας Δ. ... ΚΑΙ ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΕΕ και την ανάδειξή της ως οριστικού αναδόχου. Ακολούθως η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ... με την υπ' αριθμ. 68/2020 απόφασή της ενέκρινε το 2ο πρακτικό

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

της Επιτροπής Διαγωνισμού και κατακύρωσε την εκτέλεση του έργου στην εταιρία Δ. ... ΚΑΙ ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΕΕ και την κοινοποίησε μέσω της λειτουργικότητας της «επικοινωνίας» στις 07/07/2020 σε όλους τους συμμετέχοντες πλην του προσωρινού αναδόχου σύμφωνα με το άρθρο 105 παρ.2 του Ν.4412/2016. 3 Κατά της άνω αποφάσεως η εταιρία «Π. ... – Π. ... ΟΕ» με δ.τ. «... ΟΕ» άσκησε ενώπιον της ΑΕΠΠ την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της με αίτημα την ακύρωσή της. Κατά της άνω προσφυγής ο Δήμος ... έχει να δηλώσει τα εξής:

1. Σχετικά με τον 1ο λόγο της προσφυγής, η Επιτροπή Διαγωνισμού λαμβάνοντας υπόψη το άρθρο 73§2 του Ν. 4412/2016, το άρθρο 22.Α.2 της διακήρυξης, το άρθρο 23.3 της διακήρυξης που εξειδικεύει τα δικαιολογητικά που πρέπει να προσκομίσουν οι διαγωνιζόμενοι και τις ασφαλιστικές ενημερότητες που προσκόμισε η εταιρία Δ. ... ΚΑΙ ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΕΕ έκρινε ορθώς, ότι ο οικονομικός φορέας δεν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Ο διακανονισμός των ασφαλιστικών εισφορών από το στέλεχός της κ. ... αφορά τον ίδιο και όχι διακανονισμό της εταιρίας η οποία όπως φαίνεται έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις της.

2. Σχετικά με τον 2ο λόγο της προσφυγής πιστοποιητικά που βεβαιώνουν έννομες καταστάσεις, όπως είναι και η βεβαίωση της ΑΑΔΕ περί μη αναστολής των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων, δεν είναι απαραίτητο να εκδίδονται κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών και αρκεί η προσκόμισή τους κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, για να αποδειχθεί ότι η έννομη κατάσταση που βεβαιώνουν ίσχυε και κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών (2210/19.4.2019 ΕΑΑΔΗΣΥ). Συνεπώς η εταιρία Δ. ... ΚΑΙ ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΕΕ σωστά υπέβαλε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης την από 12.3.2020 καρτέλα της ααδε με την οποία προκύπτει η κατάσταση της εταιρίας ως ΕΝΕΡΓΗ.

3. Σχετικά με τον 3ο λόγο της προσφυγής ομοίως ως ανωτέρω τα πιστοποιητικά που βεβαιώνουν έννομες καταστάσεις, όπως είναι και η βεβαίωση της ΑΑΔΕ περί μη αναστολής των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων, δεν είναι απαραίτητο να εκδίδονται κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

και αρκεί η προσκόμισή τους κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, για να αποδειχθεί ότι η έννομη κατάσταση που βεβαιώνουν ίσχυε και κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών (2210/19.4.2019 ΕΑΑΔΗΣΥ). Στην παρούσα περίπτωση αποδεικνύεται πλήρως ότι τα στελέχη της εταιρίας Δ... ΚΑΙ ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΕΕ δεν έχουν διαπράξει κανένα πειθαρχικό παράπτωμα έως και την ημέρα χορήγησής τους.

4. Σχετικά με τον 4ο λόγο της προσφυγής η εταιρία Δ... ΚΑΙ ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΕΕ ανάρτησε ηλεκτρονικά στο ΕΣΗΔΗΣ σε ψηφιακή μορφή μαζί με τα υπόλοιπα δικαιολογητικά κατακύρωσης και την υπ' αριθμ. πρωτ. 788/21.11.2019 βεβαίωση της ΕΕΤΕΜ όχι σε απλό φωτοαντίγραφο, ώστε να τίθεται ζήτημα επικύρωσης φωτοαντιγράφου από το πρωτότυπο, αλλά σκαναρισμένη την ίδια την πρωτότυπη βεβαίωση της ΕΕΤΕΜ την οποία άλλωστε υπέβαλε σε σφραγισμένο φάκελο στην αναθέτουσα αρχή στις 13.3.2020 την αριθμ. πρωτ. 788/21.11.2019 βεβαίωση της ΕΕΤΕΜ και ελέγχθηκε από την Επιτροπή Διαγωνισμού η οποία την έκανε αποδεκτή. Κατόπιν των ανωτέρω κρίνουμε ότι πρέπει να γίνει δεκτή η 68/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... που κατακύρωνε την εκτέλεση του έργου υπέρ της εταιρίας Δ... ΚΑΙ ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΕΕ.».

14. Επειδή, ο παρεμβαίνων κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού και θεμελίωσης του εννόμου συμφέροντος του, ισχυρίζεται ότι: «**1. Με τον πρώτο λόγο της προσφυγής** της η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που δεν απέρριψε την προσφορά της εταιρίας μας για υποβολή ψευδούς ή ανακριβούς δηλώσεως ΤΕΥΔ ισχυριζόμενη ότι η εταιρία μας ψευδώς στο υποβληθέν ΤΕΥΔ δήλωσε ότι έχει εκπληρώσει όλες τις υποχρεώσεις της όσον αφορά την πληρωμή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, ενώ κατά τους ισχυρισμούς της πάντοτε επειδή το στέλεχος της εταιρίας μας Κων/νος ..., ασφαλισμένος στο ΤΣΜΕΔΕ και μέλος του ΤΕΕ, είχε προβεί σε διακανονισμό των εισφορών του η προσφεύγουσα θεωρεί ότι η εταιρία μας λόγω του διακανονισμού του κ. ...υ έχει παραβιάσει και ίδια τις υποχρεώσεις ως προς την καταβολή των ασφαλιστικών εισφορών. Ο λόγος αυτός είναι προδήλως αβάσιμος και απορριπτέος. Ειδικότερα: Το άρθρο 73§2 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι:....., Το

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

άρθρο 22.Α.2 της διακήρυξης ορίζει ότι προσφέρων αποκλείεται του διαγωνισμού: «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. Αν ο προσφέρων είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν, τόσο την κύρια, όσο και την επικουρική ασφάλιση. Δεν αποκλείεται ο προσφέρων, όταν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του, είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων, είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους.» Το άρθρο 23.3 της διακήρυξης που εξειδικεύει τα δικαιολογητικά που πρέπει να προσκομίσουν οι διαγωνιζόμενοι και εν προκειμένω ο προσωρινός ανάδοχος για να αποδείξουν ότι στο πρόσωπό του δεν συντρέχει ο λόγος αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.2 της διακήρυξης ορίζει: «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 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

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

ημεδαπούς ασφαλιστικούς οργανισμούς. **Αν απασχολούν τέτοιο προσωπικό, πρέπει να υποβάλλουν σχετικό αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας.**» Τέλος στο ΤΕΥΔ που κλήθηκαν να συμπληρώσουν οι διαγωνιζόμενοι στο Μέρος ΙΙΙ Τμήμα Β αναφέρονται κατά λέξη τα εξής: «1) Ο οικονομικός φορέας έχει εκπληρώσει όλες τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την πληρωμή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, στην Ελλάδα και στη χώρα στην οποία είναι τυχόν εγκατεστημένος;» Από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων του Ν.4412/2016 και της Διακήρυξης προκύπτει ότι «η μεν βαρύνουσα τους διαγωνιζομένους φορείς απαίτηση της Διακήρυξης αναφέρεται αποκλειστικός σε εκ της κοινωνικής ασφάλισης υποχρεώσεις γεγεννημένες στο πρόσωπο αυτών των ιδίων, δεν εκτείνεται δε και επί υποχρεώσεων των στελεχών ή άλλων προσώπων που βαρύνουν τα ίδια, από τις ίδιες δε διατάξεις, καθώς και το προς συμπλήρωση έντυπο ΕΕΕΠ υποχρέωση δηλώσεως υφίσταται μόνο προκειμένου περί διακανονισμών στους οποίους ο αυτός φορέας έχει υπαχθεί (ad hoc Δ.Εφ.Θεσ. 151/2019, ΑΕΠΠ 818/2019). *Ενόψει των ανωτέρω ρυθμίσεων, στο παρόν διαγωνιστικό στάδιο η ανταγωνίστρια δήλωσε ανακριβώς στο υποβληθέν ΤΕΥΔ ότι έχει εκπληρώσει όλες τις υποχρεώσεις της όσον αφορά την πληρωμή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, αφού στην πραγματικότητα το μέλος της **Κωνσταντίνος Ε. ...** είχε παραβεί τις υποχρεώσεις του έναντι του ΤΣΜΕΔΕ και για τον λόγο αυτό είχε προβεί σε διακανονισμό των οφειλών του Στην παρούσα περίπτωση η προσφεύγουσα δεν αμφισβητεί ότι από τις ασφαλιστικές ενημερότητες που προσκόμισε η εταιρία μας απέδειξε πλήρως ότι δεν είχε αθετήσει τις υποχρεώσεις της όσον αφορά την καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Δεδομένου ότι ο διακανονισμός των ασφαλιστικών εισφορών από το στέλεχος της κ. ... αφορά τον ίδιο και μόνο δεν θεωρείται ως διακανονισμός της ίδιας της εταιρίας μας, όπως αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Εν όψει των ανωτέρω η απάντησή μας στο ΤΕΥΔ ότι έχουμε εκπληρώσει όλες τις υποχρεώσεις μας όσον αφορά την καταβολή των ασφαλιστικών εισφορών είναι καθ' όλα αληθής και ακριβής, όσα δε περί του αντιθέτου ισχυρίζεται η προσφεύγουσα είναι απορριπτικά ως αβάσιμα.*

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

**Με το δεύτερο λόγο** της προδικαστικής προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της εταιρίας μας έπρεπε να απορριφθεί γιατί με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκομίσαμε παραλείψαμε να υποβάλουμε εκτύπωση της καρτέλας από taxis net για να αποδείξουμε ότι δεν είχε ανασταλεί η δραστηριότητά μας κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών, ενώ υποβάλαμε εκτύπωση της καρτέλας από το taxis net για το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης από την οποία προέκυπτε ότι δεν είχε ανασταλεί η επιχειρηματική μας δραστηριότητα. Ο λόγος αυτός της προσφυγής είναι απορριπτέος ως αβάσιμος. Ειδικότερα: Στο άρθρο 22.Α.4 β της διακήρυξης ορίζεται ότι αποκλείεται από τη συνέχεια του διαγωνισμού διαγωνιζόμενος «β) εάν ο οικονομικός φορέας έχει αναστείλει τις επιχειρηματικές δραστηριότητές του ή εάν βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση.... Το άρθρο 23.3 της διακήρυξης που εξειδικεύει τα δικαιολογητικά που πρέπει να προσκομίσει ο προσωρινός ανάδοχος για να αποδείξει ότι δεν συντρέχει ο λόγος αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.4.β. περί μη αναστολής των επιχειρηματικών του δραστηριοτήτων αναφέρει κατά λέξη: «γ) για την παράγραφο Α.4 (Β) του άρθρου «22: «Ειδικά η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς, αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων 0117» (η υπογράμμιση δική μας) Η παραπομπή στην οποία παραπέμπει το άνω άρθρο ορίζει «Με εκτύπωση της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/επιχείρησης», όπως αυτά εμφανίζονται taxisnet». Περαιτέρω τόσο στο με αρ. πρωτ. 5035/28.9.2018 έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ που εκδόθηκε πριν διακήρυξης για την απόδειξη της μη συνδρομής πρόσωπό μας ίου άνω λόγου αποκλεισμού και πάλι ο συγκεκριμένος λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος. Συγκεκριμένα: την θέση σε ισχύ του Ν. 4605/2019 όσο και στο με αρ. πρωτ. 2210/19.4.2019 έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ που εκδόθηκε μετά την ψήφιση και θέση σε ισχύ του Ν. 4605/2019 ορίζεται κατά λέξη: «το απόσπασμα ποινικού μητρώου και τα λοιπά πιστοποιητικά που εκδίδονται από τις δικαστικές αρχές του άρθρου 80 παρ. 2 του ν. 4412/2016 (πχ. περί μη πτώχευσης, εξυγίανσης, δικαστικής εκκαθάρισης, κλπ), δεδομένου ότι βεβαιώνουν έννομες καταστάσεις μέχρι και το χρόνο έκδοσής τους, δεν είναι απαραίτητο να εκδίδονται και κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών ή των αιτήσεων συμμετοχής. Αντίθετα,

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

αρκεί η προσκόμισή τους από τον προσωρινό ανάδοχο μαζί με τα λοιπά δικαιολογητικά κατακύρωσης δεδομένου ότι τα εν λόγω δικαιολογητικά καλύπτουν όλο το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα.» Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι πιστοποιητικά που βεβαιώνουν έννομες καταστάσεις, όπως είναι και η βεβαίωση της ΑΑΔΕ περί μη αναστολής των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων, δεν είναι απαραίτητο να εκδίδονται κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών και αρκεί η προσκόμισή τους κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, για να αποδειχθεί ότι η έννομη κατάσταση που βεβαιώνουν ίσχυε και κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών. Εν προκειμένω, όπως συνομολογεί και η προσφεύγουσα, η εταιρία μας υπέβαλε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης την από 12.3.2020 καρτέλα του taxisnet από την οποία προκύπτει η κατάσταση της ως «ΕΝΕΡΓΗ» και ότι δεν είχε αναστείλει τις δραστηριότητες της από 6.7.2007 που είναι ο χρόνος έναρξης αυτών έως και σήμερα. Συνεπώς με την προσκομισθείσα από 12.3.2020 της καρτέλας ΑΑΔΕ/ taxisnet αποδείξαμε πλήρως ότι στο πρόσωπό μας δεν συνέτρεχε ο λόγος αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.4.β. περί μη αναστολής της επιχειρηματικής μας δραστηριότητας ούτε κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών, ούτε κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Όσα δε περί του αντιθέτου αναφέρει η προσφεύγουσα είναι απορριπτέα ως αβάσιμα. 3. Επικουρικά και για την αδόκητη περίπτωση που ήθελε θεωρηθεί ότι η υποβολή της από 12.3.2020 εκτύπωσης της καρτέλας της ΑΑΔΕ/ taxisnet δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης για την απόδειξη της μη συνδρομής πρόσωπό μας του ως άνω λόγου αποκλεισμού και πάλι ο συγκεκριμένος λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος. Συγκεκριμένα: Στο άρθρο 22 Α.4 της διακήρυξης ορίζεται ότι «Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης προσφέρων σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: «(β) εάν ο οικονομικός φορέας 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. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να μην αποκλείει έναν οικονομικό φορέα, ο οποίος βρίσκεται σε μια εκ



## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

των καταστάσεων που αναφέρονται στην παραπάνω περίπτωση, υπό την προϋπόθεση ότι η αναθέτουσα αρχή έχει αποδείξει 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 (παρ. 5 άρθρου 73 του υ. 4412/2016)» Στο άρθρο 23.2 της διακήρυξης με τίτλο «Δικαιολογητικά - (Αποδεικτικά μέσα) ορίζεται: «Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ). Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά.» Στο άρθρο 23.3 της διακήρυξης που εξειδικεύονται τα δικαιολογητικά που πρέπει να προσκομίσει ο προσωρινός ανάδοχος προκειμένου να αποδείξει ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι λόγοι αποκλεισμού και ότι πληροί τα κριτήρια επιλογής ορίζονται εκτός των άλλων για τα εξής: «γ) για την παράγραφο Α.4 (Β) του άρθρου «22: «Ειδικά η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς, αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων» (η υπογράμμιση δική μας) Η παραπομπή στην οποία παραπέμπει το άνω άρθρο ορίζει «Με εκτύπωση της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/επιχείρησης», όπως αυτά εμφανίζονται taxisnet». Τέλος το άρθρο 79§6 του Ν. 4412/2016, που διέπει την διαδικασία του επίμαχου διαγωνισμού ορίζει τα εξής: «6. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης,

## **Αριθμός απόφασης: 1031/2020**

ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση ή συνάψει τη συμφωνία- πλαίσιο, διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά. Για τον σκοπό του πρώτου εδαφίου, η Γενική Δ/νση Μεταρρυθμιστικής Πολιτικής και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης και οι αρμόδιοι φορείς τήρησης των βάσεων δεδομένων, διασφαλίζουν ότι οι βάσεις δεδομένων, οι οποίες περιέχουν σχετικές πληροφορίες για τους οικονομικούς φορείς και μπορούν να χρησιμοποιούνται από τις αναθέτουσες αρχές, μπορούν επίσης να χρησιμοποιούνται υπό τις ίδιους όρους από τις αναθέτουσες αρχές άλλων κρατών-μελών.» Από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων της διακήρυξης προκύπτει ότι κατά το στάδιο κατακύρωσης οι διαγωνιζόμενοι, και εν προκειμένω ο προσωρινός ανάδοχος, οφείλουν να υποβάλλουν όλα τα δικαιολογητικά (αποδεικτικά μέσα) που προβλέπονταν στο άρθρο 23.2 της διακήρυξης προκειμένου να τεκμηριώσουν το δικαίωμα συμμετοχής και τους όρους και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της διακήρυξης, καθώς και αυτά που προβλέπονταν στο άρθρο 23.3 με τίτλο δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22.A. Περαιτέρω από το άρθρο 79§6 του Ν. 4412/2016 και τον όρο 23.2 της διακήρυξης προκύπτει ότι υιοθετούνται δύο (2) σαφείς εξαιρέσεις από την υποχρέωση προσκόμισης δικαιολογητικών ή πιστοποιητικών εκ μέρους του προσωρινού αναδόχου. Συγκεκριμένα οι εξαιρέσεις αυτές αφορούν: α) στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή δύναται να έχει απευθείας πρόσβαση σε βάση δεδομένων που διατίθενται δωρεάν και β) στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά. Στην παρούσα περίπτωση η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι παρανόμως δεν απορρίφθηκε η προσφορά της εταιρίας μας που δεν προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλε σχετικό έγγραφο από την Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Εσόδων (ΑΑΔΕ), με το οποίο να αποδεικνύεται η μη συνδρομή του λόγου αποκλεισμού που προβλέπεται στο άρθρο 22Α4 (β), ο οποίος αφορά στη μη αναστολή των επιχειρηματικών μας δραστηριοτήτων κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών. Ο λόγος αυτός της προσφυγής είναι μη νόμιμος και αντίθετος με τους όρους της διακήρυξης (άρθρο 23.2) και το άρθρο 79§6 του Ν. 4412/2016 δεδομένου ότι

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

ο Δήμος ... ως αναθέτουσα αρχή είχε την δυνατότητα να επιβεβαιώσει την μη αναστολή ίων επιχειρηματικών δραστηριοτήτων της εταιρίας μας, με μια απλή επίσκεψη στον διαδικτυακό τόπο της ΑΑΔΕ. Στην ηλεκτρονική πλατφόρμα της ΑΑΔΕ περιλαμβάνονται οι πληροφορίες που αφορούν στα στοιχεία κάθε επιχείρησης, τις δραστηριότητες της με ειδική αναφορά ατο χρόνο έναρξης και το χρόνο διακοπής, την κατάστασή της (εάν είναι ενεργή ή όχι) και τα ειδικότερα στοιχεία των εγκαταστάσεών της στην ημεδαπή και είναι ελεύθερα προσβάσιμα σε όλους (περιλαμβανομένων και των λοιπών διαγωνιζομένων σε μια διαδικασία ανάθεσης), χωρίς να απαιτείται η χρήση οιοδήποτε ειδικού κωδικού του διαγωνιζόμενου προσωρινού αναδόχου. Το μόνο που απαιτείται να γνωρίζει η αναθέτουσα αρχή είναι το ΑΦΜ του προσωρινού αναδόχου. Για την υπηρεσία αναζήτησης στον επίσημο διαδικτυακό τόπο της ΑΑΔΕ με τίτλο «Αναζήτηση βασικών στοιχείων μητρώου επιχειρήσεων» αναφέρονται τα εξής: «Αναζήτηση Βασικών Στοιχείων Μητρώου Επιχειρήσεων Με τη χρήση αυτής της υπηρεσίας, τα νομικά πρόσωπα, οι νομικές οντότητες, και τα φυσικά πρόσωπα με εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα μπορούν να αναζητήσουν βασικές πληροφορίες, προκειμένου να διακριβώσουν τη φορολογική ή την επαγγελματική υπόσταση άλλων νομικών προσώπων ή νομικών οντοτήτων ή φορολογούμενων/φυσικών προσώπων που ασκούν επιχειρηματική δραστηριότητα. Η υπηρεσία στοχεύει στην καταπολέμηση της έκδοσης πλαστών και εικονικών στοιχείων από φορολογικά ανύπαρκτα πρόσωπα και παρέχεται κατόπιν γνωμοδότησης της Α.Π.Δ.Π.Χ. (με αριθ. 1/2011) και σύμφωνα με το άρθρο 20 του ν. 3842/2010 Αποκατάσταση φορολογικής δικαιοσύνης, αντιμετώπιση της φοροδιαφυγής και άλαλες διατάξεις και το εδάφιο (ι) του άρθρου 17 του ν. 4174/2013 περί Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας». Σημειωτέον ότι η εταιρία μας στο ΤΕΥΔ που συμπλήρωσε και υπέβαλε στο διαγωνισμό, στο μέρος VI υπό τον τίτλο «Τελικές Δηλώσεις», παρείχε στην αναθέτουσα αρχή τη συγκατάθεση της προκειμένου η τελευταία να αποκτήσει πρόσβαση σε δικαιολογητικά ή πληροφορίες για την επιβεβαίωση των δηλούμενων στο ΤΕΥΔ, μολονότι τέτοια συγκατάθεση δεν ήταν καν αναγκαία, αφού τον σχετικό έλεγχο μπορεί να πραγματοποιήσει οιοδήποτε φυσικό ή νομικό πρόσωπο, όπως προκύπτει από τα αναφερόμενα στον επίσημο διαδικτυακό τόπο της ΑΑΔΕ κατά τα ανωτέρω. Όπως και ανωτέρω αναφέραμε το άρθρο 23.3 της διακήρυξης ορίζει για το

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

συγκεκριμένο δικαιολογητικό τα εξής: «γ) για την παράγραφο Α.4 (Β) του άρθρου «22: «Ειδικά η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς, αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (η υπογράμμιση δική μας). Η παραπομπή στην οποία παραπέμπει το άνω άρθρο ορίζει «Με εκτύπωση της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/επιχείρησης», όπως αυτά εμφανίζονται *taxisnet*». Συνεπώς από όσα ανωτέρω έχουν αναφερθεί εκτενώς προκύπτει ότι ορθά και νόμιμα η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ... με την προσβαλλόμενη απόφασή της δέχθηκε ως πλήρη τα δικαιολογητικά της εταιρίας μας δεδομένου ότι ο Δήμος ..., ως αναθέτουσα αρχή, νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου και ασκών επιχειρηματική δραστηριότητα, μπορούσε ανά πάσα στιγμή να επιβεβαιώσει μέσω του διαδικτυακού τόπου της ΑΑΔΕ, στον οποίο η ίδια η διακήρυξη παραπέμπει, την αναστολή ή μη των επιχειρηματικών μας δραστηριοτήτων. Τα ανωτέρω έχουν γίνει δεκτά από την ΑΕΠΠ που με την *ad hoc* **1320/2019** απόφασή της δέχθηκε στις σκέψεις 12 και 13 κατά λέξη τα εξής: «12. Επειδή ως προς τον πρώτο λόγο της προσφυγής προκύπτει σαφώς ότι από τα ως άνω παρατιθέμενα άρθρα της διακήρυξης η αναθέτουσα στο αρ. 23.3.γ προβλέπει ότι ειδικά η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς, αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων και δη με εκτύπωση της καρτέλας “Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης”, όπως αυτά εμφανίζονται στο *taxisnet*». Εντούτοις, στην ίδια διακήρυξη περιλαμβάνεται όρος (23.2.) βάσει του οποίου ρητά ορίζεται ότι τυγχάνει εφαρμογής αυτούσια η διάταξη του αρ. 79 παρ. 6 του ν. 4412/2019, ήτοι προβλέπεται ότι οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Από τη γραμματική και συστηματική ερμηνεία των ως άνω όρων της διακήρυξης προκύπτει ευχερώς ότι ο όρος 23.2. της διακήρυξης βρίσκεται σε αντίφαση με

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

τον ως άνω όρο του αρ. 23.3.γ. της διακήρυξης, δημιουργώντας αμφισημία στο περιεχόμενο αυτής. Δεδομένου όμως ότι η ασάφεια αυτή της διακήρυξης ουδέποτε προσεβλήθη στο οικείο στάδιο της διαδικασίας, ούτε ζητήθηκαν ή παρασχέθηκαν διευκρινίσεις με σκοπό την άρση της εν λόγω διαπιστούμενης αμφισημίας, η εν λόγω ασάφεια περί του εάν πράγματι απαιτείται να περιληφθεί στα δικαιολογητικά κατακύρωσης εκ μέρους του προσωρινού αναδόχου εκτύπωση της καρτέλας “Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης”, όπως αυτά εμφανίζονται στο taxisnet, δεν είναι δυνατόν να ερμηνευθεί σε βάρος του επιμελούς διαγωνιζομένου που κατ’ εφαρμογή άλλου ρητού όρου της διακήρυξης παρέλειψε να υποβάλει την εν λόγω εκτύπωση. Επειδή εν προκειμένω η οικεία περί απόδειξης της παραπάνω κατάστασης (αναστολής εργασιών) βάση δεδομένων, τηρείται από την ΑΑΔΕ στην υπηρεσία «Αναζήτηση Βασικών Στοιχείων Μητρώου Επιχειρήσεων», όπου μεταξύ άλλων είναι δυνατή η αναζήτηση με τη χρήση κωδικών taxisnet και χωρίς ανάγκη συγκατάθεσης της περί ης η αναζήτηση επιχείρησης, σχετικά με την τυχόν διακοπή ή μη των εργασιών της και σχετικά με ης δραστηριοτήτες της. Περαιτέρω, για την πρόσβαση και αναζήτηση σε αυτό το μητρώο, από την αναθέτουσα, δεν απαιτούνται ούτε τυχόν ειδικό κωδικό που κατέχει μόνο ο οικονομικός φορέας ούτε η σύμπραξη του τελευταίου ούτε η εκ μέρους του παροχή κάποιου ειδικού συνδέσμου ούτε οιασδήποτε εν γένει πληροφορίας πέραν του ΑΦΜ του και της επωνυμίας του, οι οποίες εν προκειμένω κατέστησαν γνωστές στην αναθέτουσα ήδη με την υποβολή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος και με πλήθος εγγράφων αυτού, εκτός δε των άλλων και του ΕΕΕΣ του. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από την επισκόπηση των δημοσιευμένων όρων και κανονισμών σε σχέση με την επίμαχη ηλεκτρονική πλατφόρμα που ευρίσκονται αναρτημένοι στον επίσημο διαδικτυακό τόπο της ΑΑΔΕ ([www.aade.gr](http://www.aade.gr)), η αναθέτουσα αρχή με ΑΦΜ .... και ΔΟΥ .... (η οποία διαθέτει κωδικούς taxisnet όπως προκύπτει από το συνδυασμό των διατάξεων των αρ. 45 περ. γ, 46 παρ.α , 67 του νόμου 4172/2013 και της απόφασης του διοικητή της ΑΑΔΕ 1041/2019 παρ.1) είχε την δυνατότητα να επιβεβαιώσει την μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων των εταιρειών που απαρτίζουν την προσωρινή ανάδοχο κοινοπραξία, ήδη παρεμβαίνουσα, μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της ΑΑΔΕ, όπου οι πληροφορίες που αφορούν στα στοιχεία εκάστης επιχείρησης, ης δραστηριότητες της με ειδική αναφορά

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

στο χρόνο ενάρξεως και το χρόνο διακοπής, την κατάστασή της (εάν είναι ενεργή ή όχι) και τα ειδικότερα στοιχεία των εγκαταστάσεών της στην ημεδαπή είναι ελεύθερα και δωρεάν προσβάσιμα σε οιονδήποτε διαθέτει κωδικούς *taxisnet*, ώστε να δύναται να χρησιμοποιεί ης ηλεκτρονικές υπηρεσίες, πλατφόρμες και εφαρμογές της ΑΑΔΕ. Πράγματι, εισερχόμενος κανείς στον επίσημο διαδικτυακό τόπο της ΑΑΔΕ ([www.aade.gr](http://www.aade.gr)) και ακολουθώντας την διαδρομή, αρχική σελίδα // επιχειρήσεις // φορολογικές υπηρεσίες // μητρώο // αναζήτηση βασικών στοιχείων μητρώου επιχειρήσεων, διαπιστώνει ότι ανοίγει εφαρμογή, με τη χρήση της οποίας τα νομικά πρόσωπα, οι νομικές οντότητες, και τα φυσικά πρόσωπα με εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα μπορούν να αναζητήσουν βασικές πληροφορίες, προκειμένου να διακριβώσουν τη φορολογική ή την επαγγελματική υπόσταση άλλων νομικών προσώπων ή νομικών οντοτήτων ή φορολογουμένων/φυσικών προσώπων που ασκούν επιχειρηματική δραστηριότητα. Η πιο πάνω υπηρεσία στοχεύει στην καταπολέμηση της έκδοσης πλαστών και εικονικών στοιχείων από φορολογικά ανύπαρκτα πρόσωπα και παρέχεται κατόπιν γνωμοδότησης της Α.Π.Δ.Π.Χ. και σύμφωνα με το άρθρο 20 του ν.3842/2010 «Αποκατάσταση φορολογικής δικαιοσύνης, αντιμετώπιση της φοροδιαφυγής και άλλες διατάξεις» και το εδάφιο (ι) του άρθρου 17 του ν. 4174/2013 περί Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας. Τόσο από τις αναρτημένες πληροφορίες στην αρχική σελίδα της υπηρεσίας όσο και από τις απαντήσεις της Υπηρεσίας στην επιλογή συχνές ερωτήσεις - απαντήσεις προκύπτει ότι η πιο πάνω Υπηρεσία δύναται να χρησιμοποιηθεί από Νομικά Πρόσωπα, Νομικές Οντότητες και Φυσικά Πρόσωπα με εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα, που διαθέτουν *TAXISnet* κωδικούς με τους οποίους αρκεί να κάνουν εγγραφή στην υπηρεσία, προκειμένου να κάνουν χρήση αυτής. Επειδή, επομένως ο παρεμβαίνων δεν παρέλειψε να υποβάλει δικαιολογητικό που με ρητή και σαφή διάταξη της διακήρυξης είχε την υποχρέωση να υποβάλει, που διαφορετικά θα επέφερε τον αποκλεισμό του (βλ. ΕλΣυν VI 2244/2017, Ε' Κλιμ. 519/2017), αλλά, λόγω της αμφισημίας των εγγράφων της σύμβασης, δεν υπέβαλε (άνευ ευθύνης του) έγγραφα προς απόδειξη ανυπαρξίας λόγου αποκλεισμού, συνακόλουθα, δεν θα μπορούσε να απορριφθεί η προσφορά του για τον λόγο αυτό. Κατ' αποτέλεσμα όλων των παραπάνω ο πρώτος λόγος της προσφυγής προβάλλεται αβασίμως και πρέπει να απορριφθεί.»

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

Ταυτόσημο με την άνω 1320/2019 απόφαση της ΑΕΠΠ είναι και η υπ' αριθμ. 824/2018 απόφασή της στις σκέψεις της οποίας και παραπέμπουμε προς αποφυγή άσκοπων επαναλήψεων.

**Με τον τρίτο λόγο** της προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της εταιρίας μας έπρεπε να απορριφθεί γιατί τα πιστοποιητικά περί μη διάπραξης πειθαρχικού παραπτώματος για τα στελέχη μας καλύπτουν μόνο το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και όχι και το χρόνο υποβολής των προσφορών. Ο λόγος αυτός της-προσφυγής είναι απορριπτέος ως αβάσιμος. Το άρθρο 22.Α.4.Θ της διακήρυξης ορίζει ότι αποκλείεται διαγωνιζόμενος από την διαγωνιστική διαδικασία «θ. Εάν ο οικονομικός φορέας έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει σε αμφιβολία την ακεραιότητά του». Περαιτέρω το άρθρο 23.3 που εξειδικεύει τα δικαιολογητικά που πρέπει να προσκομίσει ο προσωρινός ανάδοχος για να αποδείξει ότι στο πρόσωπό του δεν συντρέχει ο άνω λόγος αποκλεισμού ορίζει: «Ειδικά για την περίπτωση θ της παραγράφου Α.4 του άρθρου 22, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. υποβάλλονται πιστοποιητικά χορηγούμενα από τα αρμόδια επιμελητήρια και φορείς (ΤΕΕ, ΓΕΩΤΕΕ, ΕΕΤΕΜ) από τα οποία αποδεικνύεται ότι τα πρόσωπα με βεβαίωση του Μ.Ε.Κ. που στελεχώνουν την εργοληπτική επιχείρηση, δεν έχουν διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα.» Τέλος τόσο στο με αρ. πρωτ. 5035/28.9.2018 έγγραφο της ΕΑΔΔΗΣΥ που εκδόθηκε πριν την θέση σε ισχύ του Ν. 4605/2019 όσο και στο με αρ πρωτ. 2210/19.4.2019 έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ που εκδόθηκε μετά την ψήφιση και θέση σε ισχύ του Ν. 4605/2019 ορίζεται κατά λέξη: «το απόσπασμα ποινικού μητρώου και τα λοιπά πιστοποιητικά που εκδίδονται από τις δικαστικές αρχές του άρθρου 80 παρ. 2 του ν. 4412/2016 (πχ. περί μη πτώχευσης, εξυγίανσης, δικαστικής εκκαθάρισης, κλπ), δεδομένου ότι βεβαιώνουν έννομες καταστάσεις μέχρι και το χρόνο έκδοσής τους, δεν είναι απαραίτητο να εκδίδονται και κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών ή των αιτήσεων συμμετοχής. Αντίθετα, αρκεί η προσκόμισή τους από τον προσωρινό ανάδοχο μαζί με τα λοιπά δικαιολογητικά κατακύρωσης δεδομένου ότι τα εν λόγω δικαιολογητικά καλύπτουν όλο το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα.» Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι πιστοποιητικά που βεβαιώνουν έννομες καταστάσεις,

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

όπως είναι και τα πιστοποιητικά περί μη διάπραξης πειθαρχικού παραπτώματος των στελεχών, δεν είναι απαραίτητο να εκδίδονται κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών και αρκεί η προσκόμισή τους κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, για να αποδειχθεί ότι η έννομη κατάσταση που βεβαιώνουν ίσχυε και κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών. Στην παρούσα περίπτωση όπως συνομολογεί και η προσφεύγουσα η εταιρία μας προσκόμισε με το φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης την υπ' αριθμ. πρωτ. 25234/82146/29.10.2019 βεβαίωση του ΤΕΕ που αφορά στο στέλεχος της Αικατερίνη ..., το υπ' αριθμ. πρωτ. Β1060Α/21.11.2019 πιστοποιητικό του ΓΕΩΤΕΕ που αφορά στο στέλεχος της, Αποστόλη Ιωαννίδη του Αθανασίου, το υπ' αριθμ. 788/21.11.2019 πιστοποιητικό του ΕΕΤΕΜ που αφορά στο στέλεχος της, Δημήτριο ... του Ιωάννη, και την υπ' αριθμ. πρωτ. 24919/91533/24.10.2019 βεβαίωση του ΤΕΕ που αφορά στο στέλεχος της, Κωνσταντίνο ... του Επαμεινώνδα (ηλεκτρονικό αρχείο pdf με τίτλο «ΠΕΙΘΑΡΧΙΚΑ ΜΕΛΩΝ»). **Από τα άνω ευρισκόμενα σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους πιστοποιητικά αποδεικνύεται πλήρως ότι τα στελέχη της εταιρίας μας δεν έχουν διαπράξει κανένα πειθαρχικό παράπτωμα έως και την ημεροχρονολογία χορήγησής τους.** Βεβαιώνεται δηλ. από τα άνω πιστοποιητικά, όπως συμβαίνει και με τα ποινικά μητρώα, ότι τα στελέχη μας δεν έχουν διαπράξει πειθαρχικό παράπτωμα. Συνεπώς με τα προσκομισθέντα πιστοποιητικά περί μη διάπραξης πειθαρχικού παραπτώματος αποδείξαμε πλήρως ότι στο πρόσωπό μας δεν συνέτρεχε ο λόγος αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.4.Θ. της διακήρυξης ούτε κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών, ούτε κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Όσα δε περί του αντιθέτου αναφέρει η προσφεύγουσα είναι απορριπτέα ως αβάσιμα.

**Με τον τέταρτο** και τελευταίο λόγο της προσφυγής της η προσφεύγουσα ζητά την απόρριψη της προσφοράς μας ισχυριζόμενη ότι το πιστοποιητικό της ΕΕΤΕΜ που υποβάλαμε ηλεκτρονικά για το στέλεχος μας Δημήτριο ... είναι απλό φωτοαντίγραφο και όχι πρωτότυπο ή νομίμως επικυρωμένο αντίγραφο. Ο λόγος αυτός είναι απορριπτέος ως αβάσιμος. Το άρθρο 4.2 της διακήρυξης ορίζει «β) τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνίας»



## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

στην αναθέτουσα αρχή. γ. εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών, σύμφωνα με τα ανωτέρω υπό β) και γ) αναφερόμενα, προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα έγγραφα που απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 "Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας", όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4250/2014.» Περαιτέρω το άρθρο 23.2 της διακήρυξης ορίζει: **«Όλα τα αποδεικτικά έγγραφα του άρθρου 23.3 έως 23.10 της παρούσας, υποβάλλονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94). Ειδικά τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους.»** Από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει ότι ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να αναρτήσει αρχικά ηλεκτρονικά τα δικαιολογητικά του άρθρου 23.3 έως 23.10 της διακήρυξης και εντός τριών (3) εργασίμων ημερών να υποβάλει σε σφραγισμένο φάκελο πρωτότυπα ή επικυρωμένα κατ' άρθρο 1 του Ν. 4250/2014 τα αυτά δικαιολογητικά. Στην παρούσα περίπτωση η εταιρία μας ανταποκρινόμενη στην πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής ανάρτησε ηλεκτρονικά στο ΕΣΗΔΗΣ σε ψηφιακή μορφή μαζί με τα υπόλοιπα δικαιολογητικά κατακύρωσης και την υπ' αριθμ. πρωτ. 788/21.11.2019 βεβαίωση της ΕΕΤΕΜ για το στέλεχος της Δημήτριο ... όχι σε απλό φωτοαντίγραφο εκ του πρωτοτύπου, ώστε να τίθεται ζήτημα επικύρωσης φωτοαντιγράφου από το πρωτότυπο, αλλά σκαναρισμένη την ίδια τη βεβαίωση της ΕΕΤΕΜ. Συμμορφούμενη δε με τους όρους της διακήρυξης υπέβαλε σε σφραγισμένο φάκελο στην αναθέτουσα αρχή, ως όφειλε, στις 13.3.2020 και το πρωτότυπό της άνω 788/21.11.2019 βεβαίωση της ΕΕΤΕΜ. Κρίσιμο στοιχείο της παρούσας περίπτωσης είναι η υποβολή ηλεκτρονικά **του επίμαχου δικαιολογητικού ως πρωτοτύπου μέσω του σκαναρίσματος του από το πρωτότυπο.** Δεν υποβάλαμε απλό φωτοαντίγραφο της υπ' αριθμ. 788/21.11.2019 βεβαίωσης της ΕΕΤΕΜ, αλλά σκαναρισμένο το ίδιο το πρωτότυπο της βεβαίωσης. Η προσφεύγουσα λαμβάνοντας κατά πρόδηλη πλάνη περί τα πράγματα το υποβληθέν πρωτότυπο ως αντίγραφο ζητά την

## **Αριθμός απόφασης: 1031/2020**

απόρριψη της προσφοράς μας. Συνεπώς και ο λόγος αυτός της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος ως αβάσιμος.»

15. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 18 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. .... Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων. [...].

16. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 79 «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του ν. 4412/2016, ορίζεται :

«1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, ...2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, [...]

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

17. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 80 «Αποδεικτικά μέσα» του ν. 4412/2016, ως τροποποιηθέν ισχύει, ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α΄, ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76», και ότι «12. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: α) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 1 του άρθρου 73, την περίπτωση γ΄ της παραγράφου 2 του άρθρου 73 και την περίπτωση β΄ της παραγράφου 4 του άρθρου 73 εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, β) τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 73 εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί κατά τα οριζόμενα στην προηγούμενη περίπτωση»

18. Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 περ. α του άρθρου 91 του ν. 4412/2016 «*Λόγοι απόρριψης προσφορών*» ορίζεται ότι «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102.

19. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 92 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «[...] 6. Στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων που διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, σύμφωνα με τα άρθρα 22 και 36 όλα τα παραπάνω δικαιολογητικά υποβάλλονται σε (υπο)φακέλους (κατηγορία

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

επισυναπτόμενων αρχείων στο ηλεκτρονικό σύστημα), σύμφωνα με τα οριζόμενα στις αποφάσεις που εκδίδονται κατ' εξουσιοδότηση των παραγράφων 4 και 5 του άρθρου 36. ....

**8. Στις περιπτώσεις που με την αίτηση συμμετοχής ή την προσφορά υποβάλλονται ιδιωτικά έγγραφα, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94) είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή μετά την έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης.».**

20. Επειδή, το άρθρο 102 «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών» (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) προβλέπει ότι: «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η

## **Αριθμός απόφασης: 1031/2020**

διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή σσονος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

21. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 103 «Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 103 «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών», του ν. 4412/2016, ως τροποποιηθέν ισχύει από 01.04.2019, ήτοι προ της δημοσίευσης της διακήρυξης, ορίζεται ότι: «Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α΄ 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. 3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται. 4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται. 5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και το άρθρο 75 η διαδικασία ματαιώνεται. 6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2, και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105. 7. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος»» [...].

22. Επειδή, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται :

## **Αριθμός απόφασης: 1031/2020**

4.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/ Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης 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 10 ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης κοινοποίησης σε αυτόν τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης xviii. β) Τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» στην αναθέτουσα αρχή. γ) Αν δεν υποβληθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου (α) αίτημα προς την Επιτροπή Διαγωνισμού για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή τυχόν ζητήσει την προσκόμιση δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α' ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειαςxix. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών, σύμφωνα με τα ανωτέρω υπό β) και γ) αναφερόμενα, προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα έγγραφα που απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 "Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας", όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4250/2014. 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



## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

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, xx 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. Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) ότι πληροί και οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσωρινός ανάδοχος μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της ειδοποίησης/πρόσκλησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 15 της παρούσας. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής του άρθρου 22, η διαδικασία σύναψης της σύμβασης ματαιώνεται. Η διαδικασία ελέγχου των ως άνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή Διαγωνισμού, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο (γ) του παρόντος άρθρου xxi. Η Επιτροπή, στη συνέχεια, το κοινοποιεί, μέσω της «λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», στην αναθέτουσα αρχή για τη λήψη απόφασης. Η αναθέτουσα αρχή προβαίνει, μετά την έγκριση του ανωτέρω πρακτικού, στην κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών, σε κάθε προσφέροντα που δεν έχει αποκλεισθεί οριστικά, xxii εκτός από τον προσωρινό ανάδοχο, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», και επιπλέον αναρτά τα Δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου στον χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού». ....

23. 2 . Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα) 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...Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ). Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά. Όλα τα αποδεικτικά έγγραφα του άρθρου 23.3 έως 23.10 της παρούσας, υποβάλλονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94). Ειδικά τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους. 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 χνί. Σημειώνεται ότι δεν απαιτείται θεώρηση του γνησίου της υπογραφής τους .23.3 Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22 **A. 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 χνί: Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22Α ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: (α) για την παράγραφο Α.1 του άρθρου 22 της παρούσας: απόσπασμα του ποινικού μητρώου ή, ελλείψει αυτού, ισοδύναμου εγγράφου που εκδίδεται από αρμόδια**

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

δικαστική ή διοικητική αρχή του κράτους-μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο εν λόγω οικονομικός φορέας, από το οποίο προκύπτει ότι πληρούνται αυτές οι προϋποθέσεις, **που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του.** Η υποχρέωση προσκόμισης του ως άνω αποσπάσματος αφορά και τα πρόσωπα των τελευταίων τεσσάρων εδαφίων της παραγράφου Α.1 του άρθρου 22. (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, 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 από την υποβολή του.** Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα τα σχετικά δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι - φορολογική ενημερότητα που εκδίδεται από το Υπουργείο Οικονομικών (αρμόδια Δ.Ο.Υ) για τον οικονομικό φορέα και για τις κοινοπραξίες στις οποίες συμμετέχει για τα δημόσια έργα που είναι σε εξέλιξη. 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 πτυχίο της εταιρίας ως εταίροι.

23. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το

## **Αριθμός απόφασης: 1031/2020**

διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση ουσιωδών όρων της διακήρυξης, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

24. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27). Επομένως και βάσει της αρχής της τυπικότητας που διέπει τις διαγωνιστικές διαδικασίες, δεν μπορούν να τεθούν εκποδών διατάξεις που θεσπίσθηκαν επί ποινή αποκλεισμού (βλ., στο ίδιο πνεύμα, απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, C-496/99 P, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, Συλλογή 2004, σ. I-3801, σκέψη 115), ούτε όμως και κατά λογική ακολουθία, δύναται να τεθούν εκποδών διατάξεις που εφόσον συντρέχουν οι σχετικές σαφείς προϋποθέσεις, επάγονται συγκεκριμένες και σαφείς κυρώσεις.

25. Επειδή, όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο (βλ., μεταξύ άλλων, απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110).

## **Αριθμός απόφασης: 1031/2020**

26. Επειδή, όπως έχει κριθεί (ΣΤΕ 1667/2011 Ολομ.), με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή τους στο διαγωνισμό για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης, οι διαγωνιζόμενοι αποδέχονται πλήρως τη νομιμότητα των όρων της διακήρυξης, με βάση τους οποίους διενεργείται ο διαγωνισμός και διαμορφώνονται οι υποβαλλόμενες προσφορές. Ως εκ τούτου, και για λόγους ασφάλειας του δικαίου, δεν είναι επιτρεπτή η εκ μέρους τους παρεμπόδιση, εκ των υστέρων, αμφισβήτηση του κύρους των όρων της διακήρυξης, την οποία δεν έχουν προσβάλει ευθέως εντός της προθεσμίας για την άσκηση της αιτήσεως ακυρώσεως, με την ευκαιρία της προσβολής των μεταγενέστερων πράξεων της διαγωνιστικής διαδικασίας (ΣΤΕ 964/1998 Ολομ., 966/1998 Ολομ., 1415/2000 Ολομ., 3602/2005 επταμ., 702/2008, 1794/2008 και άλλες, πρβλ. και ΔΕΚ, απόφαση της 12.2.2002, Universale-Bau AG, C-470/99, σκέψεις 65 έως 79, καθώς και απόφαση της 27.2.2003, Santex SpA, C-327/00, σκέψεις 32 έως 66).

27. Επειδή το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και ελάφρυνσης των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής και ενέχει, προϋποθέτει και ερείδεται επί μιας καταρχήν εμπιστοσύνης ως προς τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς. Εν προκειμένω, τόσο το γράμμα του ν. 4412/2016 όσο και το πνεύμα και οι αιτιολογικές σκέψεις της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ αποσκοπούν στη μείωση του διοικητικού φόρτου των αναθετουσών αρχών και των οικονομικών φορέων, ωστόσο, ο προσφέρων στον οποίο έχει αποφασιστεί να ανατεθεί η σύμβαση ουδόλως απαλλάσσεται της υποχρέωσης προσκόμισης των σχετικών αποδεικτικών στοιχείων, προκειμένου να αποδείξει ότι πληροί τους όρους και τις προϋποθέσεις συμμετοχής, ούτε βέβαια οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν συμβάσεις με προσφέροντες που δεν είναι σε θέση να το πράξουν. Περαιτέρω, με τον Εκτελεστικό Κανονισμό 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016 για την καθιέρωση του τυποποιημένου εντύπου για το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας, ο οποίος είναι δεσμευτικός ως προς όλα τα μέρη του και ισχύει άμεσα σε κάθε

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

κράτος μέλος (βλ. άρθρο 2 του εν λόγω Κανονισμού), ορίζεται ότι οι οικονομικοί φορείς πρέπει σε κάθε περίπτωση, να εξετάζουν προσεκτικά, τις απαιτούμενες πληροφορίες που απαιτούνται να παράσχουν στο ΕΕΕΣ ενόψει της συμμετοχής τους και ενδεχομένης υποβολής προσφορών (βλ. αιτιολογική σκέψη 3 του εν λόγω Κανονισμού) αλλά και ότι «Οι οικονομικοί φορείς είναι δυνατόν να αποκλείονται από τη διαδικασία προμήθειας ή να υπόκεινται σε δίωξη σύμφωνα με το εθνικό δίκαιο σε περιπτώσεις σοβαρών ψευδών δηλώσεων κατά τη συμπλήρωση του ΕΕΕΠ ή, γενικότερα, κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, ή όταν οι οικονομικοί φορείς έχουν αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσουν τα σχετικά δικαιολογητικά» (Βλ. Παράρτημα 1 Οδηγίες του Κανονισμού). Επομένως, από το σύνολο των ανωτέρω δεν γεννάται αμφιβολία για τα κάτωθι: α) το ΕΕΕΣ αποτελεί προαπόδειξη χάριν απλούστευσης των διαδικασιών ανάθεσης και μείωσης του διοικητικού φόρτου τόσο των αναθετουσών αρχών όσο και των οικονομικών φορέων, β) κατά κανόνα, μόνο ο υποψήφιος ο οποίος αναδεικνύεται προσωρινός ανάδοχος θα πρέπει να αποδείξει, προσκομίζοντας τα οικεία δικαιολογητικά ότι, πληροί τους όρους και προϋποθέσεις που τίθενται από τη διακήρυξη ως υπευθύνως δήλωσε στο ΕΕΕΣ, γ) κατά τη συμπλήρωση του ΕΕΕΣ ο οικονομικός φορέας πρέπει να επιδείξει τη δέουσα επιμέλεια και προσοχή καθόσον είναι δυνατόν, να αποκλείεται οικονομικός φορέας ή να υπόκειται σε δίωξη εάν κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, προβεί σε σοβαρές ψευδείς δηλώσεις, ή όταν αποκρύπτει πληροφορίες ή όταν δεν δύναται να υποβάλλει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά. Τα ανωτέρω, ερμηνευόμενα υπό το φως της αρχής της τυπικότητας που παγίως διέπει τις διαγωνιστικές διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, ουδόλως απαλλάσσουν τον οικονομικό φορέα από την υποχρέωση δήλωσης στο ΕΕΕΣ στο σταθερό χρονικό σημείο υποβολής της προσφοράς του, των απαιτούμενων στοιχείων και πληροφοριών βάσει των όρων της διακήρυξης καθόσον αποτελούν ουσιώδη έλλειψη και καθιστούν υποχρεωτική την απόρριψη της προσφοράς (ΔΕφΚομ Ν49/2018 σκ. 12. ΔΕφΚομ ΑΝ55/2019, σκέψη11).

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

28. Επειδή, οι γενικές αρχές του διοικητικού δικαίου, ως της χρηστής διοίκησης και της αναλογικότητας, έχουν εφαρμογή κατά την ενάσκηση της διακριτικής ευχέρειας της Αναθέτουσας Αρχής, ήτοι της νομικής δυνατότητας της διοίκησης να επιλέγει ανάμεσα σε διάφορες εξίσου νόμιμες λύσεις, μία απόφαση δηλαδή για το εάν, πότε και πώς της διοικητικής δράσης (Π. Δαγτόγλου, Γενικό Διοικητικό Δίκαιο, Αθήνα-Κομοτηνή 2004, σ. 191)

29. Επειδή, δέσμια αρμοδιότητα υπάρχει όταν το διοικητικό όργανο, εφόσον διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου πραγματικές ή νομικές προϋποθέσεις για την εφαρμογή τους, είναι υποχρεωμένο να εκδώσει διοικητική πράξη που περιέχει ορισμένη ατομική ρύθμιση, την οποία προκαθορίζουν οι κανόνες αυτοί (βλ. Επαμεινώνδα Π. Σπηλιωτόπουλο, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 15η έκδ., αριθμ. 148, σελ. 138). Στην περίπτωση της δέσμιας αρμοδιότητας, ο κανόνας δικαίου υποδεικνύει στη Διοίκηση κατά τρόπο επιτακτικό τη συμπεριφορά που πρέπει να υιοθετήσει και δεν της αφήνει περιθώρια εκτίμησης (βλ. ΣτΕ 286/2012) περιέχοντας πλήρες και λεπτομερές πραγματικό και τις σαφείς και συγκεκριμένες έννομες συνέπειες που αυτό επιφέρει (βλ. ΣτΕ 4720/2012).

30. Επειδή, **ο προσφεύγων** ισχυρίζεται με τον 1<sup>ο</sup> λόγο της προσφυγής ότι έπρεπε να απορριφθεί η προσφορά του ήδη παρεμβαίνοντας για το λόγο ότι υφίστανται πλημμέλειες στα δικαιολογητικά κατακύρωσης μη δυνάμενες να θεραπευθούν και εν προκειμένω ότι δήλωσε ανακριβώς στο υποβληθέν ΤΕΥΔ ότι έχει εκπληρώσει όλες τις υποχρεώσεις της όσον αφορά την πληρωμή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, αφού στην πραγματικότητα το μέλος της **Κωνσταντίνος Ε. ...** είχε παραβεί τις υποχρεώσεις του έναντι του ΤΣΜΕΔΕ και για τον λόγο αυτό είχε προβεί σε διακανονισμό των οφειλών του (βλ. σκέψη 12 της παρούσας).

**Η αναθέτουσα αρχή** ισχυρίζεται ότι το επίμαχο πεδίο του ΤΕΥΔ ήτοι η δήλωση περί εκπλήρωσης των ασφαλιστικών υποχρεώσεων αφορά στο

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

νομικό πρόσωπο του προσφέροντα οικονομικού φορέα και όχι στα μέλη του (βλ. σκέψη 13 της παρούσας).

**Ο παρεμβαίνων** ισχυρίζεται ότι από το συνδυασμό των διατάξεων του Ν.4412/2016 και της Διακήρυξης προκύπτει ότι η μεν βαρύνουσα τους διαγωνιζομένους φορείς απαίτηση της Διακήρυξης αναφέρεται αποκλειστικός σε εκ της κοινωνικής ασφάλισης υποχρεώσεις γεγενημένες στο πρόσωπο αυτών των ιδίων, δεν εκτείνεται δε και επί υποχρεώσεων των στελεχών ή άλλων προσώπων που βαρύνουν τα ίδια, από τις ίδιες δε διατάξεις, καθώς και το προς συμπλήρωση έντυπο ΕΕΕΠ υποχρέωση δηλώσεως υφίσταται μόνο προκειμένου περί διακανονισμών στους οποίους ο αυτός φορέας έχει υπαχθεί (ad hoc Δ.Εφ.Θεσ. 151/2019, ΑΕΠΠ 818/2019). Επομένως, δεδομένου ότι ο διακανονισμός των ασφαλιστικών εισφορών από το στέλεχος της κ. ... αφορά τον ίδιο και μόνο δεν θεωρείται ως διακανονισμός της ίδιας της εταιρίας του, ο οποίος και δεν αμφισβητείται, η απάντησή του στο ΤΕΥΔ ότι έχει εκπληρώσει όλες τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή των ασφαλιστικών εισφορών είναι καθ' όλα αληθής και ακριβής, όσα δε περί του αντιθέτου ισχυρίζεται η προσφεύγουσα είναι απορριπτέα ως αβάσιμα (βλ. σκέψη 14 της παρούσας).

31. Επειδή, το πρότυπο τεύχος διακήρυξης δημοσίων έργων αποτελεί πρότυπο τεύχος με δεσμευτική ισχύ, δημοσιευτέο στο ΦΕΚ, έχει δε ad hoc κριθεί ότι «σύμφωνα με τους προεκτεθέντες όρους της Διακήρυξης, αφενός μεν η μη συνδρομή του υποχρεωτικού λόγου αποκλεισμού σχετικά με τη μη καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης πρέπει να διαπιστώνεται μόνο στο πρόσωπο (φυσικό ή νομικό) του προσφέροντος οικονομικού φορέα, και εν προκειμένω, του παρεμβαίνοντος, και όχι στο πρόσωπο του νομίμου εκπροσώπου του, αφετέρου δε, η υπογραφή του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ από τον νόμιμο εκπρόσωπο του προσφέροντος οικονομικού φορέα συνιστά προκαταρκτική απόδειξη μόνο των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 22.Α για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν και όχι των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται την παράγραφο 2 που αναφέρεται, μεταξύ



## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

άλλων, στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (βλ. και ΕΑ ΣΤΕ 99/2018, σκ. 9). Ομοίως, η επίμαχη ερώτηση του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ αναφέρεται ρητώς στον οικονομικό φορέα, ήτοι στο φυσικό ή νομικό πρόσωπο αυτού. Επομένως, τα δηλωθέντα στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ στο Μέρος ΙΙΙ, Ενότητα Β για τον επίμαχο λόγο αποκλεισμού αφορούν αποκλειστικά και μόνο το νομικό πρόσωπο του παρεμβαίνοντα και όχι τον υπογράφοντα ή τα λοιπά στελέχη της. Ως εκ τούτου, η υπαγωγή σε διακανονισμό του νομίμου εκπροσώπου του δεν απαιτείτο από τη Διακήρυξη και από το περιεχόμενο του υποβληθέντος ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ να δηλωθεί και, συνακόλουθα, δεν συνάγεται εξ αυτού ψευδής ή ανακριβής δήλωση του από την αρνητική απάντησή του στην αρχική ερώτηση με αποτέλεσμα να μην εμφανιστεί και συμπληρωθεί το πεδίο σχετικά με την υπαγωγή σε διακανονισμό. Επομένως, ο οικείος ισχυρισμός της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος (Απόφαση ΑΕΠΠ 818/2019 σκ.86 και επ' αυτής η επιβεβαιωτική με αρ. ΔΕφ ΘΕς 151/2019 σκ.10).

32. Επειδή, σε συνέχεια των προαναφερθέντων στην προηγούμενη σκέψη και σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης προκύπτει ότι **η μη συνδρομή του υποχρεωτικού λόγου αποκλεισμού σχετικά με τη μη καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης περιλαμβανομένου κατά λογική ακολουθία του διακανονισμού πρέπει να διαπιστώνεται μόνο στο πρόσωπο (φυσικό ή νομικό) του προσφέροντος οικονομικού φορέα, και εν προκειμένω, του παρεμβαίνοντος**, και δεν εκτείνεται και επί υποχρεώσεων των στελεχών ή άλλων προσώπων που βαρύνουν τα ίδια, όπως του κ. Κ. Ολυμπίου. Στην προκειμένη δε περίπτωση ούτε από τα στοιχεία του φακέλου, αλλά ούτε και από τις επικαλούμενες από τον προσφεύγοντα ασφαλιστικές ενημερότητες του ως άνω προσώπου συνάγεται, δεν προβάλλεται άλλωστε και σχετικός ισχυρισμός από τον προσφεύγοντα, ότι οι υποβληθείσες σε διακανονισμό εισφορές αφορούν σε ίδιες υποχρεώσεις του παρεμβαίνοντος ως προς την ασφάλιση του ανωτέρω προσώπου, ως προς τις οποίες έχει αθετήσει τις σχετικές υποχρεώσεις του, ενώ από τα ίδια ως άνω έγγραφα προκύπτει η υπαγωγή σε ρύθμιση του εν λόγω φυσικού προσώπου αυτοτελώς και όχι του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα. Επομένως, κρίνονται απορριπτέοι οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

γενόμενων δεκτών των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και του παρεμβαίνοντος.

33. Επειδή με τον 2<sup>ο</sup> και 3<sup>ο</sup> λόγο της προσφυγής **ο προσφεύγων** ισχυρίζεται ότι η προσφορά του ήδη παρεμβαίνοντος έπρεπε να απορριφθεί γιατί με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκόμισε παρέλειψε να υποβάλει εκτύπωση της καρτέλας από το taxisnet για να αποδείξει ότι δεν είχε ανασταλεί η δραστηριότητά του κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών, ενώ υπέβαλε εκτύπωση της καρτέλας από το taxisnet για το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης από την οποία προέκυπτε ότι δεν είχε ανασταλεί η επιχειρηματική του δραστηριότητα. Με τον δε τρίτο λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι και για αυτό το λόγο η προσφορά του ήδη παρεμβαίνοντος έπρεπε να απορριφθεί **γιατί τα πιστοποιητικά περί μη διάπραξης πειθαρχικού παραπτώματος για τα στελέχη του καλύπτουν μόνο το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και όχι και το χρόνο υποβολής των προσφορών** και αναφέρεται στις οικείες ημερομηνίες χορήγησής τους (βλ. σκ. 12 της παρούσας).

**Η αναθέτουσα αρχή** ισχυρίζεται ότι πιστοποιητικά που βεβαιώνουν έννομες καταστάσεις, όπως είναι και η βεβαίωση της ΑΑΔΕ περί μη αναστολής των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων, δεν είναι απαραίτητο να εκδίδονται κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών και αρκεί η προσκόμισή τους κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, για να αποδειχθεί ότι η έννομη κατάσταση που βεβαιώνουν ίσχυε και κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών (2210/19.4.2019 ΕΑΑΔΗΣΥ). Επομένως, τόσο για την εκτύπωση της ΑΑΔΕ όσο και για τη διάπραξη πειθαρχικών παραπτωμάτων έως και την ημέρα χορήγησής τους, απορρίπτονται ως αβάσιμα (βλ. σκ. 13 της παρούσας).

**Ο παρεμβαίνων** αναφορικά με το έγγραφο της ΑΑΔΕ παραθέτει τις διατάξεις του ν. 4605/2019 και σχετικού από 19.04.2019 εγγράφου της ΕΑΑΔΗΣΥ και ισχυρίζεται ότι πιστοποιητικά που βεβαιώνουν έννομες καταστάσεις, όπως είναι και η βεβαίωση της ΑΑΔΕ περί μη αναστολής των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων, δεν είναι απαραίτητο να εκδίδονται κατά το χρόνο υποβολής

## **Αριθμός απόφασης: 1031/2020**

των προσφορών και αρκεί η προσκόμισή τους κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, για να αποδειχθεί ότι η έννομη κατάσταση που βεβαιώνουν, ίσχυε και κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών. Αναφορικά με τα πιστοποιητικά που αφορούν στα πειθαρχικά παραπτώματα ισχυρίζεται ότι αυτά ήταν σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους και αποδεικνύεται πλήρως ότι τα στελέχη της εταιρίας μας δεν έχουν διαπράξει κανένα πειθαρχικό παράπτωμα έως και την ημεροχρονολογία χορήγησής τους, όπου βεβαιώνεται δηλ. από τα άνω πιστοποιητικά, όπως συμβαίνει και με τα ποινικά μητρώα, ότι τα στελέχη του δεν έχουν διαπράξει πειθαρχικό παράπτωμα (βλ. σκ. 14 της παρούσας).

34. Επειδή, αναφορικά με τον 2<sup>ο</sup> και 3<sup>ο</sup> λόγο της προσφυγής και σε συνέχεια θέσεως σε ισχύ του ν. 4605/2019, τόσο η μη αναστολή επιχειρηματικών δραστηριοτήτων όσο και το απόσπασμα ποινικού μητρώου και τα λοιπά πιστοποιητικά που εκδίδονται από τις δικαστικές αρχές του άρθρου 80 παρ. 2 του ν. 4412/2016 (πχ. περί μη πτώχευσης, εξυγίανσης, δικαστικής εκκαθάρισης, κλπ), βεβαιώνουν έννομες καταστάσεις μέχρι και το χρόνο έκδοσής τους, δεν είναι απαραίτητο να εκδίδονται και κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών ή των αιτήσεων συμμετοχής, ως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή και ο παρεμβαίνων επικαλούμενος σχετική νομολογία. Αντίθετα, αρκεί η προσκόμισή τους από τον προσωρινό ανάδοχο μαζί με τα λοιπά δικαιολογητικά κατακύρωσης δεδομένου ότι τα εν λόγω δικαιολογητικά καλύπτουν όλο το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα. Επομένως, σε συνέχεια των ανωτέρω κρίνονται απορριπτέοι ως αβάσιμοι οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος που προβάλλονται με τον 2 και 3<sup>ο</sup> λόγο της προσφυγής περί μη ισχύος των οικείων δικαιολογητικών κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών, ως πλειστάκις επαναλαμβάνει. Εξάλλου, σε σχέση με τον 3<sup>ο</sup> λόγο, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου τα επίμαχα δικαιολογητικά καλύπτουν αναμφισβήτητα το χρόνο υποβολής των προσφορών δοθέντος ότι η καταληκτική προθεσμία υποβολής τους είχε ορισθεί η 15.10.2019 [βλ. 25234/82146/29-10-2019 βεβαίωση του ΤΕΕ που αφορά στο στέλεχος της, Αικατερίνη ..., το υπ' αριθμ. πρωτ. Β1060Α/21-11-2019 πιστοποιητικό του ΓΕΩΤΕΕ που αφορά στο στέλεχος της, Απόστολο Ιωαννίδη του Αθανασίου, το υπ' αριθμ. 788/21-11-2019 πιστοποιητικό της

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

ΕΕΤΕΜ που αφορά στο στέλεχος της, Δημήτριο ... του Ιωάννη, και την υπ' αριθμ. πρωτ. 24919/91533/24-10-2019 βεβαίωση του ΤΕΕ που αφορά στο στέλεχος της, Κωνσταντίνο ... του Επαμεινώνδα (ηλεκτρονικό αρχείο .pdf με τίτλο «ΠΕΙΘΑΡΧΙΚΑ ΜΕΛΩΝ»)]. Σημειώνεται δε ότι η ΑΕΠΠ επιλαμβάνεται αποκλειστικά επί θεμάτων που θίγονται με την προσφυγή, ήτοι επί των προβαλλόμενων ισχυρισμών (βλ. άρθρο 367 παρ. 5 ν. 4412/2016 όπως ισχύει), μη δυνάμενου του Εισηγητή, δια της εξουσίας που διαθέτει, κατ' άρθρο 12 παρ. 3 του π.δ. 39/2017 να συγκεντρώνει κάθε χρήσιμο στοιχείο που ελλείπει, να υποκαταστήσει ένα εκ των μερών, κατά προφανή παραγνώριση της αρχής της ισότητας των μερών (βλ. κατ' αναλογία ΣΤΕ 935/2017).

35. Επειδή με τον 4<sup>ο</sup> και τελευταίο λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι ο ήδη παρεμβαίνων όφειλε να υποβάλει σε επικυρωμένο αντίγραφο το υπ' αριθμ. 788/2019 πιστοποιητικό της ΕΕΤΕΜ στην οποία είναι μέλος το στέλεχος της, Δημήτριος ...ς του Ιωάννη (ηλεκτρονικό αρχείο .pdf με τίτλο «ΠΕΙΘΑΡΧΙΚΑ ΜΕΛΩΝ»), αλλά και να προσκομίσει νόμιμα επικυρωμένο το συγκεκριμένο έγγραφο που επικαλείται σε φυσικό φάκελο (υπό σημείο Β.4 σκ. 12 της παρούσας), προς απόδειξη της εκ μέρους του μη τέλεσης σοβαρού πειθαρχικού παραπτώματος, ωστόσο, το πιστοποιητικό αυτό, ως κατατέθηκε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, δεν είναι νόμιμα επικυρωμένο, καίτοι δεν προέρχεται από δημόσια αρχή, αλλά από σωματείου του αστικού κώδικα. Κατά τούτο, μη νόμιμα έγινε αποδεκτό από την αναθέτουσα αρχή. Επίσης, ισχυρίζεται ότι υπέβαλε στο πρωτόκολλο της αναθέτουσας αρχής σε φυσικό φάκελο τα δικαιολογητικά που υπέβαλε ηλεκτρονικά, όπως προκύπτει από το υπ' αριθμ. 2/2020 πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού μεταξύ των οποίων και το προαναφερθέν πιστοποιητικό της ΕΕΤΕΜ. Ωστόσο, κατά τους ισχυρισμούς του, το επίμαχο έγγραφο υπεβλήθη σε απλό, ανεπικύρωτο αντίγραφο και κατά τούτο δεν αναπτύσσει έννομα αποτελέσματα. Ενόψει αυτών, ισχυρίζεται ότι τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του ήδη παρεμβαίνοντος είναι μη νόμιμα, γεγονός που καθιστά την προσβαλλόμενη απόφαση εσφαλμένη. Για το λόγο αυτό θα πρέπει να ακυρωθεί.

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

Η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι η εταιρία Δ... ΚΑΙ ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΕΕ ανάρτησε ηλεκτρονικά στο ΕΣΗΔΗΣ σε ψηφιακή μορφή μαζί με τα υπόλοιπα δικαιολογητικά κατακύρωσης και την υπ' αριθμ. πρωτ. 788/21.11.2019 βεβαίωση της ΕΕΤΕΜ όχι σε απλό φωτοαντίγραφο, ώστε να τίθεται ζήτημα επικύρωσης φωτοαντιγράφου από το πρωτότυπο, αλλά **σκαναρισμένη την ίδια την πρωτότυπη βεβαίωση της ΕΕΤΕΜ** την οποία άλλωστε υπέβαλε σε σφραγισμένο φάκελο στην αναθέτουσα αρχή στις 13.3.2020 την αριθμ. πρωτ. 788/21.11.2019 βεβαίωση της ΕΕΤΕΜ και ελέγχθηκε από την Επιτροπή Διαγωνισμού η οποία την έκανε αποδεκτή.

Ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι ανταποκρινόμενος στην πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής ανάρτησε ηλεκτρονικά στο ΕΣΗΔΗΣ σε ψηφιακή μορφή μαζί με τα υπόλοιπα δικαιολογητικά κατακύρωσης και την υπ' αριθμ. πρωτ. 788/21.11.2019 βεβαίωση της ΕΕΤΕΜ για το στέλεχος της Δημήτριο ... όχι σε απλό φωτοαντίγραφο εκ του πρωτοτύπου, ώστε να τίθεται ζήτημα επικύρωσης φωτοαντιγράφου από το πρωτότυπο, αλλά σκαναρισμένη την ίδια τη βεβαίωση της ΕΕΤΕΜ. Συμμορφούμενος δε με τους όρους της διακήρυξης, ισχυρίζεται ότι, υπέβαλε σε σφραγισμένο φάκελο στην αναθέτουσα αρχή, ως όφειλε, στις 13.3.2020 **και το πρωτότυπό της άνω 788/21.11.2019 βεβαίωσης της ΕΕΤΕΜ. Κρίσιμο στοιχείο της παρούσας περίπτωσης είναι η υποβολή ηλεκτρονικά του επίμαχου δικαιολογητικού ως πρωτοτύπου μέσω του σκαναρίσματος του από το πρωτότυπο.** Επίσης, ισχυρίζεται ότι δεν υπέβαλε απλό φωτοαντίγραφο της υπ' αριθμ. 788/21.11.2019 βεβαίωσης της ΕΕΤΕΜ, αλλά σκαναρισμένο το ίδιο το πρωτότυπο της βεβαίωσης και ότι ο προσφεύγων **κατά πρόδηλη πλάνη περί τα πράγματα ζητά την απόρριψη της προσφοράς του** και ο λόγος αυτός της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος ως αβάσιμος.

36. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/ Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης» ορίζεται « Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών, σύμφωνα με τα ανωτέρω υπό β) και γ) αναφερόμενα, προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

σφραγισμένο φάκελο, τα έγγραφα που απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 "Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας", όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4250/2014. Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 80 «Αποδεικτικά μέσα (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «13. Τα έγγραφα του παρόντος υποβάλλονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94). Ειδικά τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους». Έτι περαιτέρω, στο άρθρο 92 του ν. 4412/2016 ορίζεται «6. Στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων που διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, σύμφωνα με τα άρθρα 22 και 36 όλα τα παραπάνω δικαιολογητικά υποβάλλονται σε (υπο)φακέλους (κατηγορία επισυναπτόμενων αρχείων στο ηλεκτρονικό σύστημα), σύμφωνα με τα οριζόμενα στις αποφάσεις που εκδίδονται κατ' εξουσιοδότηση των παραγράφων 4 και 5 του άρθρου 36» αλλά και ότι «8. Στις περιπτώσεις που με την αίτηση συμμετοχής ή την προσφορά υποβάλλονται ιδιωτικά έγγραφα, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94) είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή μετά την έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης.».

37. Επειδή, εν προκειμένω, δημόσια έγγραφα είναι τα έγγραφα που έχουν συνταχθεί κατά τους νόμιμους τύπους, από τον καθ' ύλην και κατά τόπον αρμόδιο δημόσιο υπάλληλο ή λειτουργό ή πρόσωπο που ασκεί δημόσια υπηρεσία ή λειτουργία (άρθρο 438 του Κώδικα Πολιτικής Δικονομίας), ενώ ιδιωτικά έγγραφα είναι τα έγγραφα που δεν είναι δημόσια. Σύμφωνα με το άρθρο 11 του ΚΔΔσίας, ως τροποποιηθέν ισχύει, με την παρ. 2 του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 «Κατάργηση της υποχρέωσης επικυρώσεων αντιγράφων εγγράφων» (Α' 74), καταργήθηκε η υποχρέωση υποβολής πρωτοτύπων εγγράφων ή επικυρωμένων αντιγράφων αυτών, ενώπιον μεταξύ άλλων των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΟΤΑ), ως εν προκειμένω. Αναφορικά, με τα ιδιωτικά έγγραφα, προβλέπεται ότι υποβάλλονται και γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά ευκρινή φωτοαντίγραφα

## Αριθμός απόφασης: 1031/2020

από αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων τα οποία έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο, καθώς και ευκρινή φωτοαντίγραφα από τα πρωτότυπα όσων ιδιωτικών εγγράφων φέρουν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α....δ.

38. Επειδή, ουδείς αμφισβητεί ότι το υπ' αριθμ. 788/2019 πιστοποιητικό της ΕΕΤΕΜ που αφορά στον Δημήτριο ... του Ιωάννη και υπέβαλε ο ήδη παρεμβαίνων αποτελεί ιδιωτικό έγγραφο εκδοθέν από ΝΠΙΔ. Περαιτέρω, ουδείς αμφισβητεί ότι το ως άνω έγγραφο κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού με την προσφορά του σε σκαναρισμένο αντίγραφο εκ του πρωτοτύπου το οποίο όμως δεν αποτελεί πρωτότυπο και τούτο διότι τα στοιχεία που περιλαμβάνει δεν είναι δυνατόν να διακριβωθούν κατά την ηλεκτρονική κατάθεση του, ούτε όμως είναι ψηφιακά υπογεγραμμένο ώστε να διακριβώνεται, άμα την κατάθεση, η ακρίβεια του (ΑΕΠΠ 454/2018 σκ.15). Έτι περαιτέρω, δεν αμφισβητείται ότι το εκ μέρους του ήδη παρεμβαίνοντος κατατεθέν επίμαχο έγγραφο δεν φέρει θεώρηση από δικηγόρο, ούτε ότι υποβλήθηκε σχετική υπεύθυνη δήλωση περί της δήλωσης της ακριβείας του, ως νομίμως εδύνατο.

39.Επειδή, ωστόσο, έχει κριθεί ότι σύμφωνα με τους πιο πάνω όρους της διακήρυξης «σε συνδυασμό με τις προεκτιθέμενες διατάξεις του ν. 4412/2016 και του ν. 4250/2014 προκύπτει ότι ο υποψήφιος οικονομικός φορέας οφείλει να υποβάλει τα εν λόγω δικαιολογητικά καταρχήν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου .pdf, ακολούθως δε σε έντυπη μορφή, εφόσον το ηλεκτρονικά υποβληθέν δικαιολογητικό, το οποίο εκδίδεται από ιδιωτικό φορέα, δεν δημιουργήθηκε από ακριβές αντίγραφο του πρωτοτύπου εγγράφου το οποίο φέρει θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α' του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 ή επικύρωση από δικηγόρο, ούτε δημιουργήθηκε από φωτοαντίγραφο τέτοιου αντιγράφου, στην περίπτωση δε αυτή υποχρεωτικά κατατίθεται το πρωτότυπο έγγραφο» (ΔΕφ ΘΕΣ 88/2018 σκ.16). Εν προκειμένω, ο ήδη παρεμβαίνων κατέθεσε ηλεκτρονικά σκαναρισμένο αντίγραφο εκ του πρωτοτύπου το οποίο στη συνέχεια (πρωτότυπο) κατέθεσε εντύπως, μεταξύ άλλων, ενώπιον της αναθέτουσας αρχής με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, όπως επιβεβαιώνει η αν. Προϊσταμένη Δ/νσης

## **Αριθμός απόφασης: 1031/2020**

Τεχνικών Έργων της αναθέτουσας αρχής «*Επιβεβαιώνουμε ότι, Η υπ' αριθμ. πρωτ. 788/21.11.2019 βεβαίωση της ΕΕΤΕΜ του Δημήτρη ...υ υποβλήθηκε σε πρωτότυπη μορφή και εμπρόθεσμα σε σφραγισμένο φάκελο στην Αναθέτουσα Αρχή*», κατόπιν σχετικού έγγραφου ερωτήματος της Εισηγήτριας που αποτελεί στοιχείο του φακέλου. Ούτε όμως ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι επισκέφθηκε την αναθέτουσα αρχή και πράγματι το εκ μέρους του (ενν. προσφεύγοντος) επικαλούμενο επίμαχο εντύπως κατατεθέν έγγραφο κατατέθηκε σε απλό, ανεπικύρωτο αντίγραφο και όχι σε πρωτότυπο. Επομένως, ορθώς η αναθέτουσα αρχή έκρινε ως αποδεκτή την προσφορά του ήδη παρεμβαίνοντος, απορριπτόμενων των ισχυρισμών του προσφεύγοντος.

40. Επειδή, γίνεται δεκτή η εισήγηση.

41. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει να απορριφθεί και να γίνει δεκτή η παρέμβαση.

40. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να καταπέσει βάσει του άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ/τος 39/2017.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 26<sup>η</sup> Αυγούστου 2020 και εκδόθηκε στις 3 Σεπτεμβρίου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Μιχάλης Σειραδάκης**

**Ελένη Χούλη**