

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 24.05.2021 με την εξής σύνθεση:
Νικόλαος Σαββίδης Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου-Εισηγήτρια και
Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 14.04.2021 (ημερομηνία κατάθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 791/14.04.2021 της εταιρείας «...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του Δήμου ... και της με αριθ. ...απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... περί εγκρίσεως του από 18.02.2021 Πρακτικού για την κατακύρωση της δημοπρατούμενης με την με ΑΔΑΜ ...2019-12-16 Διακήρυξη σύμβασης με αντικείμενο «Παρεμβάσεις για προσαρμογή λειτουργούντων έξι (6) δημοτικών βρεφικών παιδικών και βρεφονηπιακών σταθμών στις προδιαγραφές του νέου θεσμικού πλαισίου αδειοδότησης σύμφωνα με τις διατάξεις του Π.Δ. 99/2017».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης με την οποία, κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, κατακυρώθηκε η δημοπρατούμενη σύμβαση στην κοινοπραξία «...-...».

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

2. Επειδή, ο Δήμος ... προκήρυξε με την με ΑΔΑΜ ...2019-12-16 Διακήρυξη ηλεκτρονικό, ανοικτό διαγωνισμό κάτω των ορίων με αντικείμενο «Παρεμβάσεις για προσαρμογή λειτουργούντων έξι (6) δημοτικών βρεφικών παιδικών και βρεφονηπιακών σταθμών στις προδιαγραφές του νέου θεσμικού πλαισίου αδειοδότησης σύμφωνα με τις διατάξεις του Π.Δ. 99/2017», συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 233.064,52 € χωρίς ΦΠΑ και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα προσφορά βάσει τιμής. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 16.12.20219 και στην ηλεκτρονική πύλη του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 17.12.2019, όπου έλαβε αριθμό : Στον εν λόγω διαγωνισμό υπέβαλαν ηλεκτρονικά τους φακέλους των προσφορών τους τέσσερεις (4) συνολικά διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα. Με την υπ' αριθ. ...απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... προσωρινός ανάδοχος στον ως άνω διαγωνισμό αναδείχθηκε η ένωση οικονομικών φορέων «...-...», που προσέφερε έκπτωση 48,00%, δεύτερη κατετάγη η προσφορά της ένωσης οικονομικών φορέων «...-...», που προσέφερε έκπτωση 44,53%, τρίτη κατετάγη η προσφορά της προσφεύγουσας, που προσέφερε έκπτωση 41,46%. Στη συνέχεια, η προσωρινή ανάδοχος «...-...» κλήθηκε από την αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Μετά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης από την προσωρινή ανάδοχο συνήλθε η Επιτροπή Διαγωνισμού, η οποία συνέταξε το 2ο από 22-4-2020 πρακτικό της, με το οποίο εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου λόγω μη υποβολής των υπευθύνων δηλώσεων των παραγράφων 23.3β και 23.3ε της διακήρυξης και την ανάδειξη ως προσωρινής αναδόχου της ένωσης οικονομικών φορέων «...-...», που είχε υποβάλει την αμέσως επόμενη κατά σειρά μειοδοσίας προσφορά. Με την υπ' αριθ. 116/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... εγκρίθηκε το ανωτέρω 2ο από 22-4-2020 πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού και αναδείχθηκε νέα προσωρινή ανάδοχος στον ως άνω διαγωνισμό η ένωση οικονομικών φορέων «...-...». Στη συνέχεια, η προσωρινή ανάδοχος «...-...» κλήθηκε από την αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Μετά την υποβολή των

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

δικαιολογητικών κατακύρωσης από την προσωρινή ανάδοχο συνήλθε η Επιτροπή Διαγωνισμού, η οποία συνέταξε το από 18-2-2021 πρακτικό της, με το οποίο εισηγήθηκε την ανάθεση της σύμβασης στην ένωση οικονομικών φορέων «...-...». Τέλος, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ... ενέκρινε, με την προσβαλλόμενη υπ' αριθ. ...απόφασή της το από 18-2-2021 πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού και κατακύρωσε το αποτέλεσμα του ως άνω διαγωνισμού στην ένωση οικονομικών φορέων «...-...».

3. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί, κατ' άρθρο 5 ΠΔ 39/2017 και 363 Ν. 4412/2016 το νόμιμο παράβολο, ήτοι ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., ποσού 1.165,33 ευρώ.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (έργο) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 233.064,52 χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου δημοσίευσής του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπόψη Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην προσφεύγουσα στις 05.04.2021, οπότε και έλαβε γνώση αυτής, και η υπόψη Προσφυγή κατατέθηκε μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 14.04.2021, ήτοι εντός της προβλεπόμενης εκ του νόμου δεκαήμερης προθεσμίας.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της για την άσκηση της υπό κρίση Προσφυγής στο γεγονός ότι εσφαλμένως, κατά τους ισχυρισμούς της, κατακυρώθηκε η δημοπρατούμενη σύμβαση στην κοινοπραξία «...-...» ματαιώνοντας την προσδοκία της ίδιας, εκ του γεγονότος ότι ήταν η αμέσως επόμενη στην σειρά κατάταξης, να αναδειχθεί ανάδοχος της σύμβασης.

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

7. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή παραδεκτά και νόμιμα φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 2ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360 και 366 του Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 και 15 του Π.Δ. 39/2017.

8. Επειδή, με την Προσφυγή της, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσβαλλόμενης με αριθ. ...απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... υποστηρίζοντας ότι εσφαλμένως κατακυρώθηκε η δημοπρατούμενη σύμβαση στην κοινοπραξία «...-...» διότι από τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που αυτή υπέβαλε προκύπτει ότι το μέλος της ένωσης ...δεν υπέβαλε κανένα από τα ανωτέρω, επί ποινή αποκλεισμού, απαιτούμενα δικαιολογητικά και συγκεκριμένα δεν υπέβαλε : α) Το απαιτούμενο από το άρθρο 23.3β της διακήρυξης πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας, β) Τα απαιτούμενα από το άρθρο 23.3γ της διακήρυξης πιστοποιητικά ότι δεν τελεί υπό πτώχευση, πτωχευτικό συμβιβασμό, αναγκαστική διαχείριση και δεν έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης, γ) Το απαιτούμενο από το άρθρο 23.3γ της διακήρυξης αποδεικτικό από την ηλεκτρονική πλατφόρμα της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων περί μη αναστολής των επιχειρηματικών της δραστηριοτήτων, δ) Την απαιτούμενη από το άρθρο 23.3ε βεβαίωση του αρμόδιου επιμελητηρίου ότι δεν έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, ε) Την απαιτούμενη από το άρθρο 23.4α της διακήρυξης βεβαίωση εγγραφής της στο Μ.Ε.ΕΠ., στ) Την απαιτούμενη από το άρθρο 23.5 της διακήρυξης υπεύθυνη δήλωση περί μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων. Τέλος, η προσφεύγουσα επισημαίνει ότι μεταξύ των δικαιολογητικών κατακύρωσης της προσωρινής αναδόχου, είναι και αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας για χρέη προς το Ελληνικό Δημόσιο, που φέρεται να έχει εκδοθεί από την Α.Α.Δ.Ε. στις 9-12-2019 με αριθμό πρωτοκόλλου ... επ' ονόματι της ένωσης οικονομικών φορέων «...-...» με Α.Φ.Μ. ..., μέλος της οποίας είναι το μέλος της προσωρινής αναδόχου ένωσης οικονομικών φορέων Όπως προκύπτει όμως, από την, ευρισκόμενη στην ηλεκτρονική πλατφόρμα της Α.Α.Δ.Ε., εφαρμογή με τίτλο «Εγκυρότητα αποδεικτικού ενημερότητας»

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

(<https://www.aade.gr/polites/egkyrotita/egkyrotita-apodeiktikoy-enimerotitas>), μέσω της οποίας μπορεί να ελεγχθεί η εγκυρότητα ενός αποδεικτικού φορολογικής ενημερότητας, που έχει εκδοθεί είτε από Δ.Ο.Υ. είτε από το TAXISnet, κανένα τέτοιο αποδεικτικό δεν έχει εκδοθεί.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αριθ. πρωτ. 6799/26.04.2021 έγγραφό της απέστειλε τις απόψεις της επί της Προσφυγής, αναφέροντας για καθέναν από τους λόγους προσφυγής συγκεκριμένα τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκόμισε η ανάδοχος κοινοπραξία προς απόδειξη μη συνδρομής των οικείων λόγων αποκλεισμού.

10. Επειδή, με τις διατάξεις του ν. 4412/2016 προβλέπονται τα εξής : Στο άρθρο 73 παρ. 2 ότι : «Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η αναθέτουσα αρχή: α) γνωρίζει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την 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 β) μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης γ).....» και στο άρθρο 73 παρ. 4 ότι : «4. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης οποιονδήποτε οικονομικό φορέα σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: α) 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, γ), δ), ε), στ), ζ), η), θ) Εάν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει, «με κατάλληλα μέσα», ότι ο οικονομικός

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

φορέας έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει εν αμφιβάλω την ακεραιότητά του». Περαιτέρω, στο άρθρο 79 του ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι : «...Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούνται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. ... 2....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, ... Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων.». Ακόμα, με το άρθρο 80 του ν. 4412/2016 προβλέπεται στην παρ. 2 ότι : «2. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73: α) β) για τις παραγράφους 2 και 4 περίπτωση β` του άρθρου 73, πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους-μέλους ή χώρας.....» και στην παρ. 12 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, γ) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 75, τα αποδεικτικά ισχύουσας εκπροσώπησης σε περίπτωση νομικών προσώπων, και τα πιστοποιητικά αρμόδιας αρχής σχετικά με την

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

ονομαστικοποίηση των μετοχών σε περίπτωση ανωνύμων εταιρειών, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, δ) οι ένορκες βεβαιώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους και ε) οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών». Εν συνεχεία, με το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 προβλέπονται τα εξής : «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 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. {...} 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». Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο 104 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι : «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105. 2. Αν επέλθουν μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες οι προσφέροντες/υποψήφιοι είχαν δηλώσει ότι πληρούν, σύμφωνα με το άρθρο 79, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσφέρων/υποψήφιος μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οι προσφέροντες/υποψήφιοι οφείλουν να ενημερώσουν αμελλητί την αναθέτουσα αρχή σχετικά και το αργότερο μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών του άρθρου 80. 3. Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για οπιγενείς μεταβολές κατά την έννοια της προηγούμενης παραγράφου που επήλθαν στο πρόσωπο του προσωρινού αναδόχου, δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με τις παραγράφους 4, 5 και 6 του άρθρου 72, και εφαρμόζονται κατά τα λοιπά οι διατάξεις των παραγράφων αυτών. Σε αντίθετη περίπτωση, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του προσωρινού αναδόχου, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 72».

11. Επειδή, με τους όρους της Διακήρυξης, η οποία θέτει το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, προβλέπονται τα εξής : «22.Α. Λόγοι αποκλεισμού. Κάθε προσφέρων αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (αν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (αν πρόκειται περί ένωσης οικονομικών φορέων) ένας από τους λόγους των παρακάτω περιπτώσεων: 22.Α.2 Όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

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.....». Εν συνεχεία, στο άρθρο 22.Α.4. προβλέπεται ότι : «Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης προσφέρων σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις : α), 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 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 ν. 4412/2016), β), γ), δ), ε), στ)....., ζ), η), θ) εάν ο οικονομικός φορέας έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει σε αμφιβολία την ακεραιότητά του». Ακολούθως, στο άρθρο 23.2 με τίτλο «Δικαιολογητικά {Αποδεικτικά μέσα}» προβλέπεται ότι : «Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ) και κατά τη σύναψη της σύμβασης,

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας 23.3 Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22 Α. Ο προσωρινός ανάδοχος, κατόπιν σχετικής ηλεκτρονικής πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή, υποβάλλει τα ακόλουθα δικαιολογητικά, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 4.2 της παρούσας: Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22Α ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: (α) 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. Οι αλλοδαποί προσφέροντες θα υποβάλλουν υπεύθυνη δήλωση περί του ότι δεν έχουν υποχρέωση καταβολής φόρων στην Ελλάδα. Σε περίπτωση που έχουν τέτοια υποχρέωση θα υποβάλλουν σχετικό αποδεικτικό της οικείας Δ.Ο.Υ. - 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

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

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 ημεδαπούς ασφαλιστικούς οργανισμούς. Αν απασχολούν τέτοιο προσωπικό, πρέπει να υποβάλλουν σχετικό αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας. - υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. (γ) για την παράγραφο Α.4(β) του άρθρου 22: πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του . Για τους οικονομικούς φορείς που είναι εγκαταστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα το πιστοποιητικό ότι δεν τελούν υπό πτώχευση, πτωχευτικό συμβιβασμό, αναγκαστική διαχείριση, δεν έχουν υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης εκδίδεται από το αρμόδιο πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα. Το πιστοποιητικό ότι το νομικό πρόσωπο δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με δικαστική απόφαση εκδίδεται από το οικείο Πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα, το δε πιστοποιητικό ότι δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με απόφαση των εταίρων εκδίδεται από το Γ.Ε.Μ.Η., σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, ως κάθε φορά ισχύουν. 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.....Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου Α.4 του άρθρου 22, υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι λόγοι αποκλεισμού. 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

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

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, στην παράγραφο 4.2. της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «.....4.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών αναδόχου/ Κατακύρωση/ Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης προσωρινού α) Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί, στο πλαίσιο της σχετικής ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης και μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει εντός προθεσμίας δεκαπέντε {15} ημερών τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης. 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, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα υποβάλει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του υποσυστήματος. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την ως άνω προθεσμία, εφόσον αιτιολογείται αυτό επαρκώς και κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών, σύμφωνα με τα ανωτέρω υπό δ) 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: Ι) τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), είναι ψευδή ή ανακριβή ή ΙΙ) αν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, ή ΙΙΙ) αν από τα δικαιολογητικά που

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

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».

12. Επειδή, κατά την έννοια των διατάξεων του Ν. 4412/2016, όπως υιοθετούνται και από το κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη Διακήρυξης, το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων και οι επί ποινή αποκλεισμού τιθέμενοι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, που προβλέπονται στα άρθρα 73 και 75, πρέπει να συντρέχουν, και ως εκ τούτου κρίνονται σωρευτικά, σε 3 χρονικά σημεία, ήτοι α) κατά την υποβολή της προσφοράς, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και γ) κατά τη σύναψη της σύμβασης. Ειδικότερα, κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς, έχει καθιερωθεί ο κανόνας της προκαταρκτικής απόδειξης περί μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού και περί πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής που τίθενται με τους όρους της Διακήρυξης μέσω της συμπλήρωσης και υποβολής του ΤΕΥΔ, το οποίο συνιστά υπεύθυνη δήλωση που υποβάλλουν οι συμμετέχοντες ως δικαιολογητικό συμμετοχής κατά την υποβολή της προσφοράς τους, και στην οποία δηλώνουν ότι, αντιστοίχως προς τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, δεν εμπίπτουν στις καταστάσεις εκείνες που συνιστούν λόγους αποκλεισμού, όπως και ότι πληρούν τα ανάλογα με τη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικής επιλογής, ως προκαταρκτική απόδειξη της προσωπικής τους κατάστασης, ώστε να θεμελιώσουν κατ' αρχήν το δικαίωμα συμμετοχής τους στο διαγωνισμό. Σε δεύτερο στάδιο, το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων κρίνεται κατά το χρονικό σημείο που η αναθέτουσα αρχή καλεί το διαγωνιζόμενο που κατ' αρχήν ανέδειξε ως προσωρινό ανάδοχο της σύμβασης να προσκομίσει τα απαιτούμενα κατά τη διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης, προκειμένου εκ των εν λόγω εγγράφων ο διαγωνιζόμενος να

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

αποδείξει στο αυτό στάδιο της διαδικασίας ότι ικανοποιεί πλήρως όλες τις απαιτήσεις που συνδέονται με την κατοχύρωση του δικαιώματος συμμετοχής του στο διαγωνισμό, στοιχία τα οποία προαποδεικτικά δήλωσε ότι πληροί με τη συμπλήρωση και υποβολή του ΕΕΕΣ. Συνεπώς, ειδικά κατά το στάδιο ελέγχου των προσκομισθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο έλεγχος που διενεργείται έχει διττό περιεχόμενο, αφενός μεν ελέγχεται η αλήθεια και ακρίβεια των δηλούμενων στο ΕΕΕΣ, ήτοι επαληθεύεται εάν κατ' αληθινή και ορθή δήλωση του διαγωνιζομένου, αυτός πληρούσε την εκάστοτε απορρέουσα από το σχετικό δικαιολογητικό απαίτηση κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αφετέρου δε ελέγχεται εάν εκ του περιεχομένου των δικαιολογητικών κατακύρωσης που προσκομίζονται αποδεικνύεται και κατά το στάδιο της κατακύρωσης (στάδιο στο οποίο τα εν λόγω δικαιολογητικά προσκομίζονται) η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και η πλήρωση των απαιτήσεων των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής.

13. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣτΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

14. Επειδή, κατά πάγια επίσης νομολογία έχει κριθεί ότι, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ' Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ δε μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού.

15. Επειδή, κατά την έννοια της νέας ρύθμισης του άρθρου 80 παρ. 12 του ν. 4412/2016 σε σχέση με τα αποδεικτικά έγγραφα μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού κατά το στάδιο της κατακύρωσης, και ειδικά σε σχέση με την απόδειξη της φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας του προσωρινού αναδόχου, απαιτείται να προσκομίζονται πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, που εκδίδονται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους-μέλους ή χώρας, και αφορούν στο φυσικό ή νομικό πρόσωπο της αναδόχου κοινοπραξίας και συνάμα στα μέλη αυτής, στα έργα που είναι υπό εκτέλεση αναφορικά με τον χρόνο υποβολής της προσφοράς και τον χρόνο κατακύρωσης από την κοινοπραξία και τα μέλη αυτής και στα στελέχη της που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ, εφόσον τα εν λόγω πιστοποιητικά είναι σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής τους, άλλως, εάν σε αυτά δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους. Λαμβάνοντας δε υπόψιν ότι, υπό την ισχύ της διάταξης του άρθρου 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, η φορολογική και η ασφαλιστική ενημερότητα του προσωρινού αναδόχου εξετάζονται και αναφορικά με το χρόνο υποβολής της προσφοράς, προκύπτει ότι τα συγκεκριμένα δικαιολογητικά κατακύρωσης πρέπει να καταλαμβάνουν και τον χρόνο αυτόν. Όπως δε διευκρινίζεται με το υπ' αριθ. πρωτ. 2210/19.04.2019 έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ με θέμα : «Διευκρινίσεις ως προς τον χρόνο έκδοσης και ισχύος των δικαιολογητικών που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο (δικαιολογητικών κατακύρωσης), κατόπιν δημοσίευσης του ν. 4605/2019» τα

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας δεν καλύπτουν το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα. Λόγω του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος αυτών των πιστοποιητικών που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι.

16. Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι η κοινοπραξία «...-...» υπέβαλε την προσφορά της στον υπόψη διαγωνισμό στις 20.01.2020 και κατόπιν αναδείξεως της ως προσωρινής αναδόχου, σε συνέχεια της υπ' αριθ. πρωτ. 17595/08.09.2020 πρόσκλησης προς υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, η οποία της κοινοποιήθηκε μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 09.09.2020, υπέβαλε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης στις 18.09.2020. Λαμβάνοντας υπόψη ότι η προσωρινή ανάδοχος συνιστά κοινοπραξία αποτελούμενη από δύο φυσικά πρόσωπα, ήτοι τον ...και την ..., εν προκειμένω, απαιτείτο η απόδειξη μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού, μεταξύ δε αυτών και της φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, στο πρόσωπο αμφοτέρων των μελών της ένωσης. Ειδικά σε σχέση με το μέλος της ένωσης, ..., από το φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης που προσκόμισε η ανάδοχος κοινοπραξία, διαπιστώνονται σε σχέση με την ασφαλιστική της ενημερότητα τα εξής : Από τα αρχεία «3.1. ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΤΜΕΔΕ ...» και «3.3 ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΕΦΚΑ ...» αποδεικνύεται η ασφαλιστική ενημερότητα της ...από το ΤΣΜΕΔΕ και τον ΕΦΚΑ αναφορικά με το χρόνο υποβολής της προσφοράς, από τα αρχεία «3.2. ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΤΜΕΔΕ ...2» και «3.4. ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΕΦΚΑ ...» αποδεικνύεται η ασφαλιστική ενημερότητα της ...από το ΤΣΜΕΔΕ και τον ΕΦΚΑ αναφορικά με το χρόνο κατακύρωσης, από τα αρχεία «ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΕΦΚΑ ...-...» και «ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΕΦΚΑ ...-...» αποδεικνύεται η ασφαλιστική ενημερότητα της κοινοπραξίας «...-...», όπου μετείχε η ..., αναφορικά με αμφότερους τους χρόνους υποβολής της προσφοράς και κατακύρωσης, από τα αρχεία «3.7. ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΕΦΚΑ ...-...» και «3.8. ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ...-...» αποδεικνύεται η ασφαλιστική ενημερότητα της κοινοπραξίας «...- ...», όπου μετείχε η ..., αναφορικά με αμφότερους τους χρόνους υποβολής της προσφοράς και κατακύρωσης, από τα αρχεία «3.11 ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΕΦΚΑ ...-...1» , «3.12 ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΕΦΚΑ ...-...» και «3.15 ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΕΦΚΑ ...-...(ΠΑΙΔΟΤΟΠΟΙ) αποδεικνύεται η ασφαλιστική ενημερότητα τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και κατά το χρόνο κατακύρωσης για το έργο «Αποκατάσταση παιδότοπων Δήμου ..., ...», αναφορικά με το οποίο η ... έχει δηλώνει με την από 18.09.2020 Υπεύθυνη Δήλωσή της είχε ανεκτέλεστο υπόλοιπο κατά την ημέρα της δημοπράτησης του υπόψη διαγωνισμού και επίσης η ασφαλιστική ενημερότητα της κοινοπραξίας «...-...», στην οποία μετείχε, από τα αρχεία «3.13 ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΕΦΚΑ ...-...1», «3.16 ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΕΦΚΑ ...-...(...)» και «3.14 ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΕΦΚΑ ...-...2» αποδεικνύεται η ασφαλιστική ενημερότητα τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και κατά το χρόνο κατακύρωσης για το έργο «Διαμόρφωση Ηρώου και Περιβάλλοντος Χώρου ΔΕ ...», αναφορικά με το οποίο η ... έχει δηλώνει με την από 18.09.2020 Υπεύθυνη Δήλωσή της είχε ανεκτέλεστο υπόλοιπο κατά την ημέρα της δημοπράτησης του υπόψη διαγωνισμού και επίσης η ασφαλιστική ενημερότητα της κοινοπραξίας «...-...», στην οποία μετείχε, από το αρχείο «3.17 ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΦΚΑ ΠΑΙΔΙΚΕΣ ΧΑΡΕΣ» και «3.18 ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΦΚΑ (...)» αποδεικνύεται η ασφαλιστική ενημερότητα της κοινοπραξίας όπου μετείχε η ...για τα έργα «Βελτίωση Παιδικών Χαρών» και «Ανάπλαση Κοινόχρηστων Χώρων ...» για τα οποία έχει δηλώσει με την από 18.09.2020 Υπεύθυνη Δήλωσή της ότι έχει ανεκτέλεστο υπόλοιπο κατά τον χρόνο της κατακύρωσης, από το αρχείο «3.9 ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΦΚΑ ...-...» αποδεικνύεται η ασφαλιστική ενημερότητα της κοινοπραξίας «...-...-...» στην οποία μετείχε κατά

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

το χρόνο κατακύρωσης και τέλος από το αρχείο «3.10 ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΦΚΑ ...» αποδεικνύεται η ασφαλιστική ενημερότητα της κοινοπραξίας «...-...» όπου αυτή μετείχε κατά την κατακύρωση. Όλα τα παραπάνω αποδεικνύουν τις απαιτήσεις της διακήρυξης αναφορικά με την ασφαλιστική ενημερότητα της αναδόχου κοινοπραξίας και της ... ως μέλος αυτής και αναφορικά με τα έργα που εκτέλεσε κατά τους χρόνους υποβολής της προσφοράς της και κατακύρωσης της σύμβασης, απορριπτόμενου ως αβάσιμου του οικείου ισχυρισμού της προσφεύγουσας. Άλλωστε, σε κάθε περίπτωση, ο επίμαχος ισχυρισμός της προσφεύγουσας απορρίπτεται ως παντελώς αόριστος, καθότι, δεν επικαλείται συγκεκριμένα και ειδικά αναφορικά με τα ως άνω δικαιολογητικά κατακύρωσης ποια ή ποιες απαιτήσεις ως προς την ασφαλιστική ενημερότητα της ... δεν πληρούνται. Περαιτέρω, σε σχέση με την φορολογική ενημερότητα της ... και τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι δεν διασταυρώθηκε η εγκυρότητα του υπ' αριθ. πρωτ. ... φορολογικής ενημερότητας επ'ονόματι της ένωσης «...-...» για το διάστημα από 09.12.2019 έως 09.02.2020, το οποίο άλλωστε επικαλείται και η αναθέτουσα αρχή, από τα στοιχεία του φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης συνάγεται ότι σχετικά με την φορολογική ενημερότητα της ένωσης «...- ...» έχει προσκομισθεί επίσης το αρχείο 2.11 που αφορά στην η υπ' αριθ. πρωτ. 67981410 φορολογική ενημερότητα για το διάστημα από 10.01.2020 έως 15.03.2020 της εν λόγω κοινοπραξίας και συνεπώς αποδεικνύει κατά το περιεχόμενό του το αυτό με το έγγραφο του οποίου η εγκυρότητα δεν επιβεβαιώθηκε. Σε κάθε δε περίπτωση, ουδέν ειδικότερο επικαλείται σχετικώς με την φορολογική ενημερότητα της ...ς η προσφεύγουσα. Τούτων δοθέντων οι οικείοι ισχυρισμοί απορρίπτονται ως αβάσιμοι, σε κάθε περίπτωση ως αόριστοι.

17. Επειδή, αναφορικά με την απόδειξη ότι η ...δεν τελεί σε πτώχευση, πτωχευτικό συμβιβασμό, αναγκαστική διαχείριση και δεν έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης, από το φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης προκύπτει ότι η ανάδοχος κοινοπραξία υπέβαλε το αρχείο «4. ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ ΠΡΩΤΟΔΙΚΕΙΟΥ ...» όπου εμπεριέχονται τα πιστοποιητικά

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

του Πρωτοδικείου Λειβαδειάς εκδόσεως στις 16.09.2020 από τα οποία βεβαιώνεται ότι έως τον χρόνο τούτο η ... δεν έχει υπαχθεί σε καμία από τις παραπάνω καταστάσεις, απορριπτόμενου ως αβάσιμου του οικείου ισχυρισμού της προσφεύγουσας.

18. Επειδή, αναφορικά με την απόδειξη ότι η ...δεν έχει διαπράξει επαγγελματικό παράπτωμα, κατά τα ζητούμενα με τον όρο 23.3. ε), εντός του φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης, η ανάδοχος κοινοπραξία υπέβαλε το αρχείο «6.1 ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΤΕΕ ΠΕΙΘΑΡΧΙΚΟ ...1», το οποίο αφορά σχετική βεβαίωση εκδόσεως στις 09.01.2020 και ισχύος για έξι (6) μήνες και το αρχείο «6.2 ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΤΕΕ ΠΕΙΘΑΡΧΙΚΟ ...2», το οποίο αφορά σχετική βεβαίωση εκδόσεως στις 07.07.2020 και ισχύος για έξι (6) μήνες, από τα οποία αποδεικνύεται η μη συνδρομή του επίμαχου λόγου αποκλεισμού τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της όσο και κατά το χρόνο κατακύρωσης στο πρόσωπο της ..., απορριπτόμενου ως αβάσιμου και αυτού του ισχυρισμού. Εξάλλου, αναφορικά με την απόδειξη ότι η ...είναι εγγεγραμμένη στο ΜΕΕ, η ανάδοχος προσκόμισε εντός του φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης το αρχείο «7. ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΜΕΕΠ ...» όπου εμπεριέχεται η υπ' αριθ. πρωτ. Δ15/11965/18.07.2017 βεβαιώνεται περί εγγραφής της ...ς στο ΜΕΕΠ ισχύος έως τις 17.07.2020. Περαιτέρω, η ανάδοχος προσκόμισε το αρχείο «7.1 ΕΓΚΥΚΛΙΟΣ ΓΙΑ ΜΕΕΠ ΕΩΣ 31.12.2020» από το περιεχόμενο του οποίου προκύπτει ότι εργοληπτικές επιχειρήσεις με αναγραφόμενη ημερομηνία λήξης επί της βεβαίωσης εγγραφής τους μετά την 3^η Ιουλίου 2019, ως εν προκειμένω η εγγραφή της ... με λήξη στις 17.07.2020, εξακολουθούν να ισχύουν έως 31.12.2020. Συνεπώς, εκ των αναφερόμενων ως άνω, προκύπτει ότι η ...ήταν εγγεγραμμένη στο ΜΕΕΠ κατά τους κρίσιμους χρόνους υποβολής της προσφοράς και κατακύρωσης της σύμβασης στην ανάδοχο κοινοπραξία, απορριπτόμενου και αυτού του ισχυρισμού της προσφεύγουσας.

19. Επειδή, ως εξίσου αβάσιμος απορρίπτεται και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η ανάδοχος κοινοπραξία δεν προσκόμισε το ζητούμενο κατά το άρθρο 23.3.γ της διακήρυξης αποδεικτικό από το taxis για τη μη

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021

αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων της Και τούτο διότι, ως αποδεικνύεται, εντός του φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης η ανάδοχος κοινοπραξία υπέβαλε την από 16.09.2020 εκτύπωση της σελίδας προσωποποιημένης πληροφόρησης της ... από το taxis όπου η τελευταία δηλώνεται ως ενεργή από τις 30.09.2009 με κωδικό δραστηριότητας υπηρεσίες μελετών μηχανολόγου μηχανικού γενικά. Τέλος, ως αβάσιμος απορρίπτεται και ο ισχυρισμός ότι η ανάδοχος κοινοπραξία δεν υπέβαλε αναφορικά με την ...δήλωση περί ανεκτέλεστου υπόλοιπου εργολαβικών εργασιών, καθότι, εντός του φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης επισυνάπτονται αναλυτικά οι σχετικές προς τούτο δηλώσεις, συγκεκριμένα στα αρχεία «12.1. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ...ΑΝΕΚΤΕΛΕΣΤΑ 1», «12.2 ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ...ΑΝΕΚΤΕΛΕΣΤΑ 2» και «13. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ...ΓΕΝΙΚΗ».

20. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, η υπόψη Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

21. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., ποσού 1.165,33 ευρώ πρέπει να καταπέσει.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου ποσού 1.165,33 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 24 Μαΐου 2021 και εκδόθηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 14 Ιουνίου 2021.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Νικόλαος Σαββίδης

Μιχαήλ Σοφιανός

Αριθμός απόφασης: 1067 / 2021