

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**1<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 18 Δεκεμβρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Αγγελική Πουλοπούλου Εισηγήτρια και Εμμανουέλα Σωτηροπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 21.11.2019 κατατεθείσα και διαβιβασθείσα στο Κλιμάκιο την 22.9.2019 με Γεν. Αρ. Κατ. Α.Ε.Π.Π. 1433/22-11-2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία « .....» νομίμως εκπροσωπούμενη.

Κατά της αναθέτουσας αρχής « .....» νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία « .....», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της σε αυτόν κοινοποιηθείσας την 11-11-2019, υπ' αρ. 971-46/5-11-2019, με την οποία εγκρίθηκε το με αρ. 2 Πρακτικό της Επιτροπής διαγωνισμού και ανακηρύχθηκε, ως οριστικός ανάδοχος του υπόψη έργου, ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία « .....». Η προσβαλλομένη εξεδόθη στο πλαίσιο του ηλεκτρονικού διαγωνισμού με τίτλο «ΕΡΓΑ ΑΝΤΙΣΤΗΡΙΞΗΣ ΣΕ ΤΜΗΜΑ ΤΟΥ ΑΝΑΝΤΗ ΠΡΑΝΟΥΣ ΤΗΣ ΟΔΟΥ ΦΙΛΙΚΩΝ», δια της με αρ. πρωτ. Οικ ..... Διακήρυξη, αθροιστικής εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ 685.483,87 ευρώ, η οποία δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ ..... την 19-7-2019 και στο ΕΣΗΔΗΣ ΕΡΓΩΝ με συστημικό α/α ..... την 22-7-2019.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά το Νόμο**

1. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο (με αρ. ...., ποσού 3.427,50 ευρώ), που πληρώθηκε δια του 21-11-2019 έμβασμα της .....

2. Επειδή, η προσφυγή εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται στο πλαίσιο διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης που λόγω εκτιμώμενης αξίας και χρόνου δημοσίευσης στο ΚΗΜΔΗΣ υπάγεται στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, η οποία κατατέθηκε την από 21-11-2019 νομίμως υπογεγραμμένη, και με την οποία ο προσφεύγων και καταταγείς δεύτερος μετά τον προσωρινό ανάδοχο μειοδότης, αιτείται την ακύρωση εκτελεστής πράξης οριστικής κατακύρωσης του διαγωνισμού στον οικονομικό φορέα ....., επικαλούμενος ότι η ασφαλιστική ενημερότητα των δικαιολογητικών κατακύρωσής του δεν καλύπτει τα ζητούμενα της διακήρυξης κατά τον κρίσιμο χρόνο της υποβολής των δικαιολογητικών αυτών. Ο δε παρεμβαίνων εμπροθέσμως μετά την από 22-11-2019 κοινοποίηση σε αυτόν της προσφυγής και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκεί την από 2-12-2019 παρέμβαση του αιτούμενος την απόρριψη της προσφυγής, το ίδιο δε αιτείται με τις από 2-12-2019 Απόψεις της η αναθέτουσα, επικαλούμενη ότι η ημερομηνία υπογραφής της σύμβασης του παρεμβαίνοντος με το ....., την 29-7-2019, η καταληκτική ημερομηνία κατάθεσης προσφορών στην προκείμενη διαδικασία την 6-8-2019 και η ημερομηνία ισχύος της ασφαλιστικής ενημερότητας του παρεμβαίνοντος όσον αφορά το ως άνω έργο του ....., ήτοι έως την 7-8-2019, τελούσαν σε εξαιρετική εγγύτητα μεταξύ τους. Η παρέμβαση κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα την 2-12-2019 και οι ως άνω Απόψεις την ίδια ημέρα, ο δε προσφεύγων δεν υπέβαλε οιοδήποτε περί αντικρούσεως τους, υπόμνημα. Επομένως, τόσο η προσφυγή, όσο και η παρέμβαση πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξεταστούν περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, κατά τον όρο 23.2 της διακήρυξης, ορίζεται ότι *«Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα*

## **Αριθμός Απόφασης : 21/2020**

άρθρα 21 και 22της 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.», κατά τον δε όρο 22.Α.2 προβλέπεται ως 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 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.» και κατά τον όρο 23.3.β της διακήρυξης ορίζεται ότι «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:... 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

## Αριθμός Απόφασης : 21/2020

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 ημεδαπούς ασφαλιστικούς οργανισμούς. Αν απασχολούν τέτοιο προσωπικό, πρέπει να υποβάλλουν σχετικό αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας.».

Εκ των ως άνω προκύπτει ότι η μη συνδρομή του λόγου αποκλεισμού του όρου 22..Α.2, ήτοι μη τήρησης μεταξύ άλλων των υποχρεώσεων της κοινωνικοασφαλιστικής νομοθεσίας κρίνεται τόσο κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, του όρου 4.2, όσο και κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς και άρα, η αναθέτουσα θα πρέπει να ελέγχει την απουσία αυτού του λόγου αποκλεισμού κατ' αμφότερα τα ανωτέρω στάδια, κατά τον ανωτέρω όρο 23.2. Κατά τη δε υποβολή προσφοράς, αρκεί καταρχήν ως προκαταρκτική απόδειξη απουσίας λόγου αποκλεισμού, η υποβολή ενημερωμένης υπεύθυνης δήλωσης, ήτοι ΤΕΥΔ, κατά τον όρο 23.1 της διακήρυξης, πλην όμως ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να αποδείξει την έλλειψη τέτοιου λόγου αποκλεισμού στο πρόσωπο του τόσο κατά την υποβολή προσφοράς, όσο και κατά την υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, δια των τελευταίων, ως μέσα οριστικής απόδειξης μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού και δη, αυτά θα πρέπει να καλύπτουν αμφότερα τα ανωτέρω δύο χρονικά σημεία και άρα, και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, δια των εγγράφων που ορίζει το άρ. 23.3.β της διακήρυξης. Ειδικώς δε όσον αφορά τη μη αθέτηση υποχρεώσεων κοινωνικοασφαλιστικής νομοθεσίας, πρέπει να αποδειχθεί ότι έχουν εκπληρωθεί οι οικείες εν γένει υποχρεώσεις του προσωρινού αναδόχου, με ασφαλιστική ενημερότητα εν ισχύ (αφού κατά την εθνική κοινωνικοασφαλιστική νομοθεσία, η ασφαλιστική ενημερότητα εκδίδεται

## Αριθμός Απόφασης : 21/2020

με συγκεκριμένο χρόνο ισχύος) όσον αφορά το κρίσιμο χρονικό σημείο για το οποίο προορίζεται, ήτοι και για τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και για τον χρόνο υποβολής προσφοράς. Προφανώς, όταν η ίδια ενημερότητα δεν καλύπτει συγχρόνως τα δύο αυτά σημεία, ο προσωρινός ανάδοχος θα πρέπει να υποβάλει αυτοτελώς τις ενημερότητες εκ των οποίων έκαστη καλύπτει έκαστο χρονικό σημείο. Επιπλέον, όσον αφορά κάθε οικονομικό φορέα με εγκατάσταση στην ημεδαπή, όπως ο νυν παρεμβαίνων, θα πρέπει να προσκομιστεί ασφαλιστική ενημερότητα τόσο για την επιχείρηση, όσο και για κάθε έργο που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία και για κάθε στέλεχος του με υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ. Περαιτέρω όμως, για κάθε εργοληπτική επιχείρηση που είναι εγγεγραμμένη στο ΜΕΕΠ με πτυχίο τάξης από 3<sup>ης</sup> έως 7<sup>ης</sup> κατηγορίας, προκύπτουν τα ακόλουθα ως προς την υποχρέωση προσκόμισης των ανωτέρω ασφαλιστικών ενημεροτήτων (βλ. εφεξής, Απόφαση ΑΕΠΠ 1320/2019). Κατ' άρ. 20 παρ. 5 Ν. 3669/2008 ορίζεται ότι *«Για τη συμμετοχή σε διαγωνισμούς δημοσίων έργων χορηγείται σε κάθε εργοληπτική επιχείρηση εγγεγραμμένη στο Μ.Ε.ΕΠ. "ενημερότητα πτυχίου", η οποία, σε συνδυασμό με τη βεβαίωση εγγραφής που εκδίδεται από την υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., συνιστά "επίσημο κατάλογο αναγνωρισμένων εργοληπτών" κατά την έννοια του άρθρου 151 του παρόντος και απαλλάσσει τις εργοληπτικές επιχειρήσεις από την υποχρέωση να καταθέτουν τα επιμέρους δικαιολογητικά στους διαγωνισμούς. Για την έκδοση και χορήγηση της "ενημερότητας πτυχίου" εργοληπτικές επιχειρήσεις υποβάλλουν σε τακτά χρονικά διαστήματα, στην υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., τα δικαιολογητικά συμμετοχής τους σε διαγωνισμούς, όπως αυτά ορίζονται από τις κείμενες διατάξεις. Τα υποβαλλόμενα δικαιολογητικά, η διαδικασία υποβολής τους, ο χρόνος ισχύος της "ενημερότητας πτυχίου", η διαδικασία ανανέωσης της, οι συνέπειες εκ της μη υποβολής της σε διαγωνισμό, ο χρόνος εφαρμογής του μέτρου και κάθε σχετικό θέμα, ορίζονται με την υπ' αριθμ. Δ15/οικ/24298/28.7.2005 ( ΦΕΚ 1105 Β' ) απόφαση του Υπουργού Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημοσίων Έργων. Με απόφαση του Υπουργού Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημόσιων Έργων μπορεί να επανακαθορίζονται τα ανωτέρω στοιχεία.»*. Κατ' εξουσιοδότηση της ως άνω νομοθετικής διάταξης

## Αριθμός Απόφασης : 21/2020

έχει εκδοθεί και ισχύει η ΥΑ Αριθ. Δ15/οικ/15658 (ΦΕΚ Β΄ 2300/16.09.2013) Τροποποίηση της με αριθ. Δ15/οικ/24298/28.07.2005 (.....) Υπουργικής Απόφασης με θέμα : «Έκδοση Ενημερότητας Πτυχίου και Βεβαιώσεων ανεκτέλεστου υπολοίπου συμβάσεων δημοσίων έργων, υποβολή Εκθέσεων δραστηριότητας ανωνύμων εταιρειών και Πιστοποιητικών εκτέλεσης έργων» στο άρθρο 1 της οποίας προβλέπεται ότι : «1. Σε κάθε εργοληπτική επιχείρηση, η οποία είναι εγγεγραμμένη στις τάξεις 3η έως και 7η του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) χορηγείται έγγραφο με τίτλο «Ενημερότητα Πτυχίου» (εφεξής Ε.Π.), το οποίο προσκομίζεται στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων έργων και υποκαθιστά τα δικαιολογητικά του άρθρου 2 της παρούσας, τα οποία δεν υποβάλλονται κατά τη δημοπρασία. Η υποκατάσταση των επιμέρους δικαιολογητικών από την Ε.Π. χωρεί και στις περιπτώσεις που από τη Διακήρυξη συγκεκριμένου έργου εσφαλμένα δεν προβλέπεται η προσκόμιση Ε.Π. Δεν υποκαθίστανται από την Ε.Π. και για αυτό, εφόσον ζητούνται από τη Διακήρυξη, πρέπει να προσκομίζονται ιδιαίτερως στις διαδικασίες ανάθεσης, δικαιολογητικά που δεν απαιτούνται για την έκδοση της {...}». Κατά τον δε όρο 23.9.β της διακήρυξης ορίζεται ότι «Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι στο ΜΕΕΠ εφόσον υποβάλλουν «Ενημερότητα Πτυχίου» εν ισχύ, απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών: ... φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα του άρθρου 23.3.β της παρούσας, τα πιστοποιητικά από το αρμόδιο Πρωτοδικείο και το ΓΕΜΗ του άρθρου 23.3.γ της παρούσας υπό την προϋπόθεση όμως ότι καλύπτονται πλήρως (όλες οι προβλεπόμενες περιπτώσεις) από την Ενημερότητα Πτυχίου... Σε περίπτωση που κάποιο από τα ανωτέρω δικαιολογητικά έχει λήξει, προσκομίζεται το σχετικό δικαιολογητικό εν ισχύ....». Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι όσον αφορά τη φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα, σε περίπτωση που οι αναφερόμενες στην ενημερότητα πτυχίου ενημερότητες έχουν λήξει, ρητά προβλέπεται ότι πρέπει και αυτές να προσκομιστούν. Περαιτέρω, κατά τον όρο 23.3.β της διακήρυξης αναφέρονται τα δικαιολογητικά κατακύρωσης περί του όρου 22.Α.2 σχετικά με τη φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα, ειδικά δε, όσον αφορά την ασφαλιστική ενημερότητα απαιτήθηκε ειδικώς πέραν αυτής καθαυτής της ενημερότητας της επιχείρησης, να υποβληθεί ενημερότητα και για τα έργα που

## **Αριθμός Απόφασης : 21/2020**

εκτελεί σε κοινοπραξία ή και μόνος του ο οικονομικός φορέας (όπως και για τα στελέχη). Εξάλλου, η ενημερότητα πτυχίου, όπως αυτή που ο παρεμβαίνων υπέβαλε προβαίνει σε ειδική αναφορά ασφαλιστικής ενημερότητας επιμέρους έργων. Κατά συνδυασμό όλων των ανωτέρω προκύπτει ότι η ενημερότητα πτυχίου εν ισχύ καλύπτει εν όλω την απαίτηση του όρου 23.3.β, σύμφωνα και με τον ρητό όρο 23.9.β (που αναφέρει άρση των υποχρέωσης κάθε δικαιολογητικού του όρου 23.3.β), και για τα έργα που εκτελεί ο οικονομικός φορέας, υπό τον όρο όμως ότι οι ασφαλιστικές ενημερότητες των επιμέρους έργων που αναφέρονται στην ενημερότητα πτυχίου δεν έχουν λήξει, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην ενημερότητα αυτή. Αν έχουν λήξει, τότε πρέπει να υποβληθούν επιπροσθέτως της ενημερότητας πτυχίου και οι ασφαλιστικές ενημερότητες των έργων αυτών που κατά τα ανωτέρω μνημονεύονται στην ενημερότητα πτυχίου (αλλά έχουν λήξει οι επιμέρους ασφαλιστικές ενημερότητες τους που ελήφθησαν υπόψη για την έκδοση της ενημερότητας πτυχίου). Η δε διακήρυξη ουδένα ειδικό όρο περιλαμβάνει περί έργων που δεν συμπεριελήφθησαν καν στην ενημερότητα πτυχίου επειδή δεν είχαν συναφθεί οι οικείες συμβάσεις κατά τον χρόνο έκδοσης της ενημερότητας αυτής και εντός της διάρκειας ισχύος της. Δεδομένου ότι ο ειδικότερος όρος 23.9.β ρητώς απαλλάσσει τον οικονομικό φορέα, σε περίπτωση υποβολής ενημερότητας πτυχίου εν ισχύ, από κάθε υποχρέωση του όρου 23.3.β με την εξαίρεση μεταξύ άλλων και ασφαλιστικών ενημεροτήτων που έληξαν, αλλά χωρίς καμία εξαίρεση περί μη συναφθεισών εισέτι κατά την έκδοση της ενημερότητας πτυχίου εν ισχύ, συμβάσεων, δεν είναι δυνατόν να συναχθεί, δια της σιγής της διακήρυξης, τέτοιος όρος προς αποκλεισμό καλόπιστου διαγωνιζομένου ούτε είναι δυνατή η προς θέσπιση λόγου αποκλεισμού προσφοράς, αναλογική εφαρμογή (της περί ασφαλιστικών ενημεροτήτων που είχαν λήξει και συμπεριελήφθησαν στην ενημερότητα πτυχίου) εξαίρεσης στον κατ' άρ. 23.9.β κανόνα περί μη υποβολής δικαιολογητικών του όρου 23.3.β (για τους υποβάλλοντες ενημερότητα πτυχίου εν ισχύ) προς δημιουργία νέας εξαίρεσης για έργα που δεν συμπεριελήφθησαν στην ενημερότητα πτυχίου εν ισχύ, ισχυρισμός που προσκρούει στην αρχή της τυπικότητας και της διαφάνειας. Ο δε παρεμβαίνων υπέβαλε τη με αρ. πρωτ. Δ24/14685/2018/21-11-2018 Ενημερότητα Πτυχίου 4ης τάξης, με αρ. ΜΕΕΠ

## Αριθμός Απόφασης : 21/2020

18921, εν ισχύ κατά τις 8-10-2019, χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης του, αφού η ως άνω ενημερότητα είχε χρόνο ισχύος έως την 14-11-2019. Η παραπάνω ενημερότητα δεν ανέφερε το έργο ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΚΑΙ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΣΤΙΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΙΣ ΤΟΥ ..... που επικαλείται ο προσφεύγων, ο δε παρεμβαίνων με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του υπέβαλε την από 29-7-2019, με αρ. πρωτ. 1235 και με ΜΟΝΑΔΙΚΟ ΑΔΑΜ ΚΗΜΔΗΣ ..... σύμβαση του για το ως άνω έργο και τη με αρ. πρωτ. 416332/7-8-2019 ασφαλιστική ενημερότητα του ως άνω έργου με ισχύ μέχρι την 6-2-2020, ήτοι ασφαλιστική ενημερότητα εκδοθείσα μετά την από 6-8-2019 υποβολή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, αλλά με ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι την 8-10-2019. Επιπλέον, η διακήρυξη κατά τον όρο 23.9 ανωτέρω αρκείται για την υποκατάσταση των υποχρεώσεων του όρου 23.3.β την υποβολή ενημερότητας πτυχίου «εν ισχύ», δηλαδή η ισχύς του πτυχίου, άρα η μη λήξη του κατά την αξιολόγηση δικαιολογητικών κατακύρωσης αρκεί για την επέλευση κάθε εκ της διακήρυξης έννομης συνέπειας απαλλαγής από λοιπές αποδεικτικές υποχρεώσεις (αντιστοίχως και για τον όρο 23.5), με την επιφύλαξη της λήξης ισχύος των δικαιολογητικών που στοιχειοθετούν την εν ισχύ ενημερότητα πτυχίου. Άρα, όσο διαρκεί η ισχύς της ενημερότητας πτυχίου θεωρείται ότι οι εξ αυτής καλυπτόμενες προϋποθέσεις ισχύουν και σε κάθε περίπτωση είναι επαρκής για την κάλυψη των κατά τη διακήρυξη αποδεικτικών σκοπών, χωρίς γενικές επιφυλάξεις περί υποχρέωσης ανανέωσης ή έκδοσης νέας ενημερότητας πτυχίου ή αντιστοίχως ανάγκης συμπλήρωσης της με επιπλέον δικαιολογητικά, σε περίπτωση μεταβολής οιοδήποτε στοιχείου εφ' ης εκδόθηκε, με την εξαίρεση όσων ορίζει ειδικώς ο όρος 23.9.β και η ΥΑ 15658/2013 (εξαίρεση που δεν δύναται να γενικευθεί κατά τα ανωτέρω). Αντίθετη ερμηνεία εξάλλου θα ματαίωνε την ίδια την κατά τη διακήρυξη επάρκεια της ισχύος της ενημερότητας πτυχίου για την κάλυψη των αποδεικτικών απαιτήσεων που ορίζει η διακήρυξη, αφού θα επέβαλλε στους οικονομικούς φορείς την υποχρέωση, όχι απλώς να προσκομίζουν εν ισχύ ενημερότητα πτυχίου, αλλά να εκδίδουν νέα ενημερότητα πτυχίου κάθε φορά που αναλαμβάνουν νέο έργο ή να απέχουν από την ανάληψη νέων έργων έως τη σύναψη κάθε ανά περίπτωση υπό ανάθεση



## **Αριθμός Απόφασης : 21/2020**

σύμβασης, προκειμένου η ενημερότητα πτυχίου να καλύπτει τον αποδεικτικό της ρόλο, άλλως να προσκομίζουν πρόσθετα δικαιολογητικά (σε αντίθεση, ούτως, με τον προορισμό της ενημερότητας αυτής κατά τον νόμο και τη διακήρυξη, όρος 23.9, ως απόδειξη εγγραφής σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων. Κατ' αποτέλεσμα, νόμω αβασίμως προβάλλονται οι οικείοι ισχυρισμοί της προσφυγής και αλυσιτελώς προβάλλεται εκ του προσφεύγοντος, η εκ μέρους του παρεμβαίνοντος προσκόμιση της από 7-8-2019 ασφαλιστικής ενημερότητας του ως άνω έργου ως εκδοθείσας σε χρόνο μετά την υποβολή της προσφοράς του και ως μη καταλαμβάνουσας το χρονικό αυτό σημείο, όπως ομοίως αλυσιτελώς προβάλλεται ότι η υποβολή ασφαλιστικών ενημεροτήτων που καλύπτουν και το σημείο της υποβολής προσφοράς δεν αντικαθίσταται από την υποβολή ΤΕΥΔ (ισχυρισμός που θα ήταν βάσιμος, αν όμως απαιτείτο όντως εν γένει, ήτοι για κάθε χρονικό σημείο, ασφαλιστική ενημερότητα για το συγκεκριμένο έργο), αφού δεν υφίστατο κατά τα ανωτέρω, υποχρέωση υποβολής ασφαλιστικής ενημερότητας για έργο μη αναφερόμενο στην ενημερότητα πτυχίου, όπως το ανωτέρω. Εφόσον, δε, υποβαλλόταν, ως μη απαιτούμενο έγγραφο, τέτοια ενημερότητα, όπως εν προκειμένω, εκ περισσού υπεβλήθη και δεν θα έπρεπε να ληφθεί υπόψη (Απόφαση ΑΕΠΠ 497/2018). Ούτε, εξάλλου, για την διακρίβωση της μη αθέτησης των υποχρεώσεων διαγωνιζόμενου όσον αφορά στην καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, προβλέπει η διακήρυξη ότι θα μπορούσε η αναθέτουσα αρχή να ζητήσει ασφαλιστική ενημερότητα, στην οποία να δηλώνονται τα έργα που ο διαγωνιζόμενος εκτελεί και δεν περιλαμβάνονται στην ενημερότητα πτυχίου. Συνακόλουθα, θα ήταν μη νόμιμος ο αποκλεισμός του προσωρινού αναδόχου, επειδή δεν αποδείχθηκε ότι δεν συντρέχει ο οικείος λόγος αποκλεισμού (αρ. 22Α.2 της διακήρυξης) για έργα που δεν αναφέρονται ρητά στην ενημερότητα πτυχίου ότι ο προσωρινός ανάδοχος εκτελεί, με την αιτιολογία ότι δεν προσκόμισε ασφαλιστική ενημερότητα αυτών. Και τούτο (Απόφαση ΑΕΠΠ 497/2019), διότι ενόψει των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος υποβάλει τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη

## Αριθμός Απόφασης : 21/2020

διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό (πρβλ .Ε.Α. ΣΤΕ 19/2011, ΣΤΕ 1329/2008). Άρα, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος είναι εξαρχής απορριπτέοι.

4. Επειδή, ασχέτως και επιπλέον των ανωτέρω, εν προκειμένω προκύπτουν και τα ακόλουθα. Ο παρεμβαίνων έλαβε την 7-8-2019, ήτοι την επομένη ημέρα από τον καταληκτικό χρόνο υποβολής προσφορών, από τον ΕΦΚΑ, ήτοι τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα, τους κωδικούς για τη χρήση των ηλεκτρονικών υπηρεσιών ασφάλισης για το οικοδομικό-τεχνικό έργο με ΑΜΟΕ ..... για την ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΚΑΙ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΣΤΙΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΙΣ ΤΟΥ ....., με αποτέλεσμα καίτοι το έργο είχε απογραφεί την 5-8-2019 να μην είναι δυνατή (πρβλ. και Απόφαση ΑΕΠΠ 1320/2019) πριν την 7-8-2019 η εκ του παρεμβαίνοντος διενέργεια κάθε σχετικής με την εκπλήρωση ασφαλιστικών υποχρεώσεων επί του ως άνω έργου πράξης (έγγραφο ΙΚΑ με αρ. πρωτ. Ε40/535/28-7-2019 ΚΑΤΑΒΟΛΗ ΤΡΕΧΟΥΣΩΝ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ ΜΕ ΤΑΥΤΟΤΗΤΑ ΠΛΗΡΩΜΗΣ ΤΡΕΧΟΥΣΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ ΚΑΙ ΤΡΟΠΟΠΟΙΗΣΗ ΠΕΡΙΟΔΙΚΗΣ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΑΠΔ, ΔΩΡΟΥ ΧΡΙΣΤΟΥΓΕΝΝΩΝ ΚΑΙ ΔΩΡΟΥ ΠΑΣΧΑ «Οι απογεγραμμένοι εργοδότες του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ (εργοδότες με Α.Μ.Ε ή Α.Μ.Ο.Ε.) θα μπορούν να ενημερωθούν για τον κωδικό : «Ταυτότητα Πληρωμής Τρεχουσών Εισφορών» (Τ.Π.Τ.Ε.) που αποδόθηκε σε αυτούς, μέσω του λογαριασμού χρήστη που διατηρούν, στην διαδικτυακή πύλη του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ. Οι εργοδότες που θα απογραφούν μετά την έναρξη εφαρμογής της ανωτέρω χρήσης του 30ψηφίου κωδικού για την πληρωμή των τρεχουσών ασφαλιστικών εισφορών, θα ενημερώνονται κατά την διαδικασία απογραφής από το αρμόδιο Υποκατάστημα και μετά την ολοκλήρωση της διαδικασίας, ταυτόχρονα με την απόδοση του Αριθμού Μητρώου θα αποδίδεται και ο 30ψηφιος κωδικός πληρωμής (Τ.Π.Τ.Ε.)», ιδίως όμως δεν ήταν δυνατόν να λάβει χώρα αίτηση έκδοσης ασφαλιστικής ενημερότητας. Κατά το δε έγγραφο ΕΦΚΑ «ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ» με αρ. πρωτ. ...., προβλέπεται ότι για ασφαλιστέα αντικείμενα, εν προκειμένω έργα, που εκκινούν μετά την 1-1-2017, η έκδοση της ασφαλιστικής ενημερότητας είναι αποκλειστικά ηλεκτρονική, μέσω αιτήματος δια της οικείας πλατφόρμας του ΕΦΚΑ, για το

## Αριθμός Απόφασης : 21/2020

οποίο απαιτούνται οι οικείοι κωδικοί («...Οι αρμόδιες υπηρεσίες του ΕΦΚΑ επεξεργάζονται την διαδικασία έκδοσης ασφαλιστικής ενημερότητας μέσω διαδικτύου με συνυπολογισμό ενδεχόμενων οφειλών στο σύνολο των προϋφιστάμενων Ασφαλιστικών Ταμείων και ανεξαρτήτως ιδιότητας (εργοδότη, αυτοαπασχολούμενοι κλπ) έτσι ώστε να προκύπτει η ενιαία ασφαλιστική ενημερότητα ΕΦΚΑ. Μέχρι την ολοκλήρωση της επεξεργασίας και προκειμένου να διευκολύνονται οι ασφαλισμένοι στην διεκπεραίωση της επαγγελματικής τους δραστηριότητας το Υπουργείο Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης με το αρ.πρωτ. 2128/30-10-2017 έγγραφο παρέχει οδηγίες σχετικά με τις προϋποθέσεις χορήγησης ασφαλιστικής ενημερότητας ως εξής: Α. ΕΡΓΟΔΟΤΕΣ Για τη χορήγηση Βεβαίωσης Ασφαλιστικής Ενημερότητας σε εργοδότες (φυσικά- νομικά πρόσωπα), θα ακολουθείται η μέχρι σήμερα ισχύουσα διαδικασία. Ως εκ τούτου, οι συγκεκριμένες βεβαιώσεις εξακολουθούν να χορηγούνται είτε ηλεκτρονικά, είτε από τις αρμόδιες υπηρεσίες Ε.Φ.Κ.Α., σύμφωνα με τη νομοθεσία που τις διέπει και τις οδηγίες που είχαν εκδοθεί (Εγκ. τ.Ι.Κ.Α.- Ε.Τ.Α.Μ. 70/2003, 81/2003, 97/2011, 47/2016, Γεν. Έγγραφο Κ.Ε.Α.Ο. Γ36/04/34/20-1-2017 και Γ36/04/42/27-1-2017). Δεδομένου ότι επειδή δεν έχει ολοκληρωθεί η ηλεκτρονική διασύνδεση των πληροφοριακών συστημάτων των εντασσομένων φορέων που μετά την 1-1-2017 απεικονίζονται στην Αναλυτική Περιοδική Δήλωση (Α.Π.Δ.), στο χορηγούμενο έντυπο της ασφαλιστικής ενημερότητας θα υπάρχει σχετική ενημέρωση ως εξής: «Εφόσον υπήρχε έως 31-12-2016 υποχρέωση καταβολής ασφαλιστικών εισφορών ως εργοδότης και σε άλλο εντασσόμενο στον ΕΦΚΑ φορέα, τ.ΟΓΑ, τ.ΕΤΑΑ (ΤΣΑΥ, ΤΣΜΕΔΕ, ΤΑΝ), τ.ΕΤΑΑ-ΜΜΕ, θα δηλώνεται και θα προσκομίζεται αντίστοιχη βεβαίωση στην υπηρεσία που κατατίθεται η παρούσα».». Τούτο, πέραν και επιπλέον του γεγονότος ότι όπως βάσιμα ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται, η υποχρέωση καταβολής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης από εργατοτεχνικό προσωπικό, ένεκα της απογραφής του συγκεκριμένου έργου ασφαλιστικά, θα καθίστατο ληξιπρόθεσμη για τον παρεμβαίνοντα μετά το πέρας του επόμενου μήνα κατά τον οποίο αυτό απασχολήθηκε, εν προκειμένω μετά το πέρας του επομένου του Αυγούστου του 2019 μήνα (πρβλ. ανωτέρω Γενικό Έγγραφο ΙΚΑ με αρ. πρωτ. Ε40/535/2015, κατά το οποίο «... ασφαλιστικές εισφορές που πρέπει να

## **Αριθμός Απόφασης : 21/2020**

*καταβληθούν έως την τελευταία ημέρα του επόμενου μήνα της απασχόλησης, για τους εργοδότες Κοινών Επιχειρήσεων – Οικοδ/κων έργων ή την τελευταία ημέρα του μεθεπόμενου μήνα της απασχόλησης για τους εργοδότες του Δημοσίου, με δίμηνη προθεσμία καταβολής ...» (Απόφαση ΑΕΠΠ 497/2019), ομοίως δε και η προθεσμία για υποβολή ΑΠΔ για απασχόληση Αυγούστου 2019, λήγει την 30-9-2019, ενώ δεν είναι καν δυνατή πριν τη 2-9-2019 για φυσική υποβολή σε υποκατάστημα και πριν την 1-9-2019 για ηλεκτρονική υποβολή μέσω διαδικτύου (ΕΦΚΑ, έγγραφο με αρ. πρωτ. Δ.ΕΙΣΦ.Μ./624/1513068/19-12-2018). Άρα, και αυτή η εκ περισσού υποβληθείσα από 7-8-2019 ασφαλιστική ενημερότητα του έργου, δεν αποδεικνύει ότι ο παρεμβαίνων έχει εξοφλήσει τις τυχόν οφειλές του για το έργο αυτό, αλλά ότι δεν υπάρχει, εν προκειμένω, κατά την ημέρα αυτή, ούτε καν γεννημένη οφειλή του, γεγονός που ουδόλως αναιρεί ότι εξαρχής, δεν ήταν δυνατόν να τίθεται καν ζήτημα, συμμόρφωσης με τον όρο 22..Α.2 της διακήρυξης, όσον αφορά το προκείμενο έργο, πριν τα παραπάνω χρονικά σημεία ληξιπροθέσμου των όποιων οφειλών του, χρονικά σημεία πολύ μεταγενέστερα του χρόνου υποβολής της προσφοράς του, την 6-8-2019. Εξάλλου, πάλι ασχέτως και επιπλέον των ανωτέρω, ο παρεμβαίνων αποδεικνύει ότι το έργο εκκίνησε μόλις την 16-9-2019, όπως προκύπτει από το με αρ. πρωτ. Φ.10.2/1840/2.12.2019 έγγραφο της κυρίας του έργου και αναθέτουσας αρχής του ..... και συνεπώς, πριν το χρονικό αυτό σημείο ούτε ασφαλιστικές υποχρεώσεις του παρεμβαίνοντος εργοδότη υφίστανται ούτε εξαρχής ζήτημα διακρίβωσης της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού του όρου 22.Α.2 ούτε είναι δυνατόν να υπάρχει υποχρέωση υποβολής ασφαλιστικής ενημερότητας για το οικείο έργο (Απόφαση ΑΕΠΠ 1320/2019), όπως προκύπτει και από την εγκύκλιο 97/29.12.2011 ΙΚΑ κατά την οποία ασφαλιστική ενημερότητα για μη απογεγραμμένα δημόσια έργα χορηγείται μόνο στην εξής περίπτωση «Για δημόσια έργα τα οποία στον προϋπολογισμό μελέτης δεν έχουν οικοδομικές εργασίες και όλες οι εργασίες εκτελούνται από προσωπικό στεγασμένης επιχείρησης, τα οποία δεν απογράφονται από τα αρμόδια τμήματα οικοδομοτεχνικών έργων των Υποκαταστημάτων, εξακολουθούν να ισχύουν οι οδηγίες του Γενικού Εγγράφου*

## Αριθμός Απόφασης : 21/2020

..... . Στις περιπτώσεις αυτές χορηγείται βεβαίωση με την χειρόγραφη διαδικασία και το «Υπηρεσιακό σημείωμα για άλλη χρήση» για τυχόν οφειλές της έδρας του αναδόχου θα λαμβάνεται από το τμήμα εσόδων κοινών επιχειρήσεων του υποκαταστήματος υποβολής της αίτησης, μέσω του συστήματος.».. Περαιτέρω, κατά τον όρο 23.3.β σημ. β' ασφαλιστική ενημερότητα υποβάλλεται «για έργα που εκτελεί» ο προσωρινός ανάδοχος μόνος του ή σε κοινοπραξία, άρα δεν απαιτείται κατά τη διακήρυξη ενημερότητα για έργα που δεν έχει εκκινήσει εισέτι η εκτέλεση τους και αν αυτή υποβληθεί, με προφανές ουσιαστικό περιεχόμενο τη μη εισέτι ύπαρξη καν γεννημένης οφειλής, αυτή εκ περισσού υποβάλλεται. Άρα, αυτοτελώς για καθένα εκ των ως άνω τριών λόγων, ήτοι πρώτον, την αποστολή κωδικών ηλεκτρονικών υπηρεσιών ΕΦΚΑ στον παρεμβαίνοντα για το ως άνω έργο μόλις την 7-8-2019, τη σε κάθε περίπτωση μη εκκίνηση εκτέλεσης του έργου πριν την 16-9-2019 και άρα, τη μη απασχόληση προσωπικού και συνεπώς, την ανυπαρξία έστω και καταρχήν γεννημένης ενοχής προς καταβολή εισφορών ως προς το ως άνω έργο πριν την 16-9-2019 και τρίτον, το μη ληξιπρόθεσμο των οικείων εισφορών, ακόμη και αν το έργο εκκίνησε την 7-8-2019 όταν εστάλησαν στον παρεμβαίνοντα οι κωδικοί ή την 5-8-2019 όταν απογράφηκε το έργο, πριν το πέρας του Σεπτεμβρίου 2018 και σε κάθε περίπτωση, δεδομένου ότι το έργο εκκίνησε τον Σεπτέμβριο, το μη ληξιπρόθεσμο των ως άνω υποχρεώσεων πριν το πέρας του Οκτωβρίου 2018, ενώ ακόμη και αν το έργο είχε εκκινήσει ήδη αυθημερόν με τη σύναψη της σύμβασης την 29-7-2019 και πάλι δεν θα υφίσταντο ληξιπρόθεσμες οφειλές πριν το πέρας Αυγούστου 2019, αλλά και την ανυπαρξία ακόμη και δυνατότητας υποβολής ΑΠΔ για το έργο κατά τα ανωτέρω πριν την 1-9-2019 ή την 2-9-2019, ακόμη και αν είχε εκκινήσει η εκτέλεση του έργου με την απογραφή του, προκύπτει ότι κατά την 6-8-2019, ήτοι τον καταληκτικό χρόνο υποβολής προσφορών της επίδικης διαδικασίας, όχι μόνο δεν ήταν δυνατή η έκδοση ασφαλιστικής ενημερότητας για το συγκεκριμένο έργο, αλλά δεν ήταν δυνατόν καν να υφίστανται οφειλές του παρεμβαίνοντος εκ της κοινωνικοασφαλιστικής νομοθεσίας, όσον αφορά το έργο αυτό. Συνεπώς, πέραν όσων αναφέρθηκαν στις προηγούμενες σκέψεις και για έκαστο εκ των ανωτέρω τριών λόγων

**Αριθμός Απόφασης : 21/2020**

αυτοτελώς πρέπει να απορριφθεί το σύνολο των ισχυρισμών του προσφεύγοντος.

5. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω, πρέπει να απορριφθεί η Προδικαστική Προσφυγή. Να γίνει δε δεκτή η Παρέμβαση.

6. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο ποσού 3.427,50 ευρώ.

**ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου ποσού 3.427,50 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 18 Δεκεμβρίου 2019 και εκδόθηκε στις 7-1-2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ ΜΙΧΑΗΛ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΓΙΩΤΗ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ**