

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 22 Μαρτίου 2019 με την εξής σύνθεση:
Άννα Χριστοδουλάκου, Πρόεδρος, Ευαγγελία Μιχολίτση και Μιχαήλ Οικονόμου,
Μέλη.

Για να εξετάσει την από 11.02.2019 προδικαστική προσφυγή με
Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 293/04.03.2019 της προσφεύγουσας
«....., 2., 3., 4., 5.», που εδρεύει στη, οδόςαρ.....,
Τ.Κ., Τ.Θ., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του Δήμου Ηρωικής Πόλης Νάουσας (εφεξής «αναθέτουσα
αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να γίνει
δεκτή η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της και να ακυρωθεί η υπ' αριθμ.
9/2019 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ηρωικής Πόλης
Νάουσας, με την οποία, εγκρίθηκε το 4^ο Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού
αναφορικά με τα υποβληθέντα εκ μέρους της προσφεύγουσας
συμπληρωματικά δικαιολογητικά κατακύρωσης και απέρριψε την προσφορά της
προσφεύγουσας προσωρινής αναδόχου, ενέκρινε την κατάπτωση της
εγγυητικής της επιστολής συμμετοχής και κήρυξε προσωρινή ανάδοχο την
Ένωση Οικονομικών Φορέων «.....» με δ.τ. «.....» , «.....» με δ.τ. "....", «.....»
και «.....», που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από
οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής
σύμφωνα με το 2^ο Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια, Άννα
Χριστοδουλάκου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός Απόφασης: 398/2019

1. Επειδή, με την υπ' αριθμ. ΑΔΑΜ: 18PROC003644800 2018-09-05 Διακήρυξη του Δήμου Ηρωικής Πόλης Νάουσας προκηρύχθηκε Ανοικτή Διαδικασία μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. κάτω των ορίων, για την επιλογή αναδόχου εκπόνησης της μελέτης «ΜΕΛΕΤΗ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ ΝΕΑΣ ΓΕΦΥΡΑΣ ΠΟΤΑΜΟΥ ΑΡΑΠΙΤΣΑ ΣΤΗ ΘΕΣΗ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ΠΟΛΗΣ ΝΑΟΥΣΑΣ» εκτιμώμενης αξίας 218.672,71€ ευρώ πλέον ΦΠΑ 24%, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής. Η Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 05.09.2018 με ΑΔΑΜ: 18PROC003644800 2018-09-05, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) (Συστημικός Αριθμός 75826).

2. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί παράβολο κατά τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό 25941171795904120029, εξοφληθέν δυνάμει του από 11.02.2019 αποδεικτικού εξόφλησης της Τράπεζας Πειραιώς), ύψους 1.093,37€.

3. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή, ενόψει του αντικειμένου του διαγωνισμού, της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2018, καθώς και του χρόνου δημοσίευσης της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα άρθρα 5 περ. β), 61 παρ. 1, 376 και 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή έχει κατατεθεί νομίμως και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, το άρθρο 4 παρ. 1 περ. α) και το άρθρο 8 παρ. 3 του Π.Δ. 39/2017, καθώς η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 01.02.2019, οπότε και έλαβε γνώση αυτής η προσφεύγουσα,

Αριθμός Απόφασης: 398/2019

όπως άλλωστε και η ίδια δηλώνει και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 11.02.2019 και κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π. στις 04.03.2019.

5. Επειδή, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκήθηκε η προδικαστική προσφυγή, δεδομένου ότι με την προσβαλλόμενη απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας, εγκρίθηκε η κατάπτωση της εγγυητικής της επιστολής συμμετοχής και κηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος έτερη διαγωνιζόμενη.

6. Επειδή η αναθέτουσα αρχή κοινοποίηση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στους λοιπούς διαγωνιζομένους στις 04.03.2019, δεν ασκήθηκε, όμως καμία παρέμβαση.

7. Επειδή, στις 20.03.2019 η προσφεύγουσα κοινοποίησε στην Α.Ε.Π.Π. μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου το από 20.03.2019 Υπόμνημα, με συνημμένο το υπ' αριθμ. πρωτ. 16446/19.03.2019 έγγραφο της Δ.Ο.Υ. Ζ Θεσσαλονίκης, χορηγηθέν, όπως προκύπτει από το έγγραφο αυτό, στην προσφεύγουσα κατόπιν της υπ' αριθμ. 16446/06.03.2019 αίτησής της, το περιεχόμενο του οποίου έχει ως εξής: *«Σε απάντηση του παραπάνω σχετικού και στα πλαίσια των αρμοδιοτήτων μας σας γνωρίζουμε ότι σύμφωνα με την εικόνα του υποσυστήματος Εσόδων του συστήματος Taxis της Υπηρεσίας μας προκύπτει ότι στις 28/09/2018 είχαν εξοφληθεί ολοσχερώς όλες οι οφειλές που είχαν βεβαιωθεί σε βάρος σας σε προγενέστερο χρόνο. Επιπρόσθετα σας γνωρίζουμε ότι σύμφωνα με την εικόνα του υποσυστήματος Εσόδων του συστήματος Taxis της Υπηρεσίας μας προκύπτει η ολοσχερής εξόφληση των παρακάτω ποσών που είχαν βεβαιωθεί σε βάρος σας μετά την 28/09/2018 και μέχρι την σύνταξη της παρούσας : Ποσό ύψους 937,32 € που είχε βεβαιωθεί με τον χρηματικό κατάλογο Νο 586/7/30-10-2018 και έλαβε ΑΤΒ 60585/2018 με βεβαιούσα Αρχή την Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης που αφορούσε ΧΡΕΩΣΤΙΚΕΣ ΔΗΛΩΣΕΙΣ ΦΠΑ ΜΕΣΩ INTERNET που εξοφλήθηκε στις 30/10/2018 με πληρωμή μέσω τραπεζής. Ποσό ύψους 912,04 € που είχε βεβαιωθεί με τον χρηματικό κατάλογο Νο 39/12/22-01-2019 και έλαβε ΑΤΒ 60038/2019 με βεβαιούσα Αρχή την Δ.Ο.Υ. Ζ' Θεσσαλονίκης που αφορούσε ΧΡΕΩΣΤΙΚΕΣ*

ΔΗΛΩΣΕΙΣ ΦΠΑ ΜΕΣΩ INTERNET που εξοφλήθηκε στις 23/01/2019 με πληρωμή μέσω τραπέζης. Η παρούσα βεβαίωση αφορά αποκλειστικά και μόνο ατομικές οφειλές προς την Α.Ο.Υ. Ζ1 Θεσσαλονίκης, δεν υπέχει θέση αποδεικτικού φορολογικής ενημερότητας και δεν μπορεί να χρησιμοποιηθεί κατά των συμφερόντων του Ελληνικού Δημοσίου». Ωστόσο, δεδομένου ότι δεν προβλέπεται στο οικείο θεσμικό πλαίσιο η υποβολή υπομνήματος προς ανάπτυξη ή συμπλήρωση των με την προδικαστική προσφυγή προβαλλόμενων (a contrario ΕΑ ΣΤΕ 395/2018), το ως άνω υπόμνημα καθώς και το συνημμένο σε αυτό έγγραφο της Δ.Ο.Υ. Ζ Θεσσαλονίκης, δεν λαμβάνονται υπόψη από το Κλιμάκιο κατά την εξέταση της προσφυγής. Περαιτέρω, το προαναφερθέν έγγραφο της Δ.Ο.Υ., που αφορά στα δικαιολογητικά κατακύρωσης, δεν λαμβάνεται υπόψη και για τον επιπλέον λόγο ότι η ΑΕΠΠ δεν δύναται να αξιολογεί το πρώτον πληροφορίες και έγγραφα τα οποία δεν υποβλήθηκαν με την προσφορά του διαγωνιζόμενου (βλ. ενδεικτικά ΑΕΠΠ 379/2019, 28/2018).

8. Επειδή, με το υπ' αριθμ. 43/2019 έγγραφό της, που διαβιβάστηκε στην Α.Ε.Π.Π. μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στις 05.03.2019, η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή, όπως προαναφέρθηκε, με την υπ' αριθμ. ΑΔΑΜ: 18PROC003644800 2018-09-05 Διακήρυξη του Δήμου Ηρωικής Πόλης Νάουσας προκηρύχθηκε Ανοικτή Διαδικασία μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. κάτω των ορίων, για την επιλογή αναδόχου εκπόνησης της μελέτης «ΜΕΛΕΤΗ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ ΝΕΑΣ ΓΕΦΥΡΑΣ ΠΟΤΑΜΟΥ ΑΡΑΠΙΤΣΑ ΣΤΗ ΘΕΣΗ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ΠΟΛΗΣ ΝΑΟΥΣΑΣ». Στο διαγωνισμό συμμετείχαν, υποβάλλοντας προσφορές Α) στις 28.09.2018 η προσφεύγουσα (προσφορά με α/α συστήματος 90504), β) στις 28.09.2018 η Ένωση Οικονομικών Φορέων «.....» με δ.τ. «....» , «.....» με δ.τ. ".....", «.....» και «.....» (προσφορά με α/α συστήματος 90521), Γ) στις 29.09.2018 η Ένωση Οικονομικών Φορέων - - "...." - - (προσφορά με α/α συστήματος 90753) και Δ) στις 30.09.2018 η «.... δ.τ.» (προσφορά με α/α συστήματος 92733). Με την υπ' αριθμ. 276/2018 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το 1^ο Πρακτικό ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής και

Αριθμός Απόφασης: 398/2019

τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων και έγινε αποδεκτό το σύνολο των προσφορών. Με την υπ' αριθμ. 294/2018 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το 2^ο Πρακτικό αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων και κατετάγησαν οι προσφορές ως εξής: πρώτη της προσφεύγουσας, δεύτερη της Ένωσης Οικονομικών Φορέων «.....» με δ.τ. «.....», «.....» με δ.τ. ".....", «.....» και «.....», τρίτη της «.... δ.τ.» και τέταρτη της Ένωση Οικονομικών Φορέων - - "...." - - και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η προσφεύγουσα. Στις 27.11.2018, η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. 23451/26.11.2018 πρόσκληση, την οποία κοινοποίησε στην προσφεύγουσα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, κάλεσε την προσφεύγουσα, ως αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχο, να υποβάλει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Μετά την υποβολή, εκ μέρους της προσφεύγουσας των δικαιολογητικών κατακύρωσης, με την υπ' αριθμ. 384/2018 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το 3^ο Πρακτικό ελέγχου των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, με το οποίο διαπιστώθηκαν ελλείψεις στα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Για το λόγο αυτό, με την ίδια υπ' αριθμ. 348/2018 Απόφαση και δεδομένου, ότι, όπως αναφέρεται σε αυτήν, *«ο αριθμός των ελλείψεων είναι σημαντικός και μεσολαβεί η περίοδος των εορτών των Χριστουγέννων»*, χορηγήθηκε στην προσφεύγουσα η μέγιστη δυνατή προβλεπόμενη από τη Διακήρυξη προθεσμία 20 ημερών προς υποβολή των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, οι οποίες αναφέρονται στον ενσωματωμένο στο οικείο πρακτικό πίνακα ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης. Η ως άνω Απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 21.12.2018. Μετά την υποβολή των συμπληρωματικών δικαιολογητικών κατακύρωσης, με την υπ' αριθμ. 9/2019 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το 4^ο Πρακτικό ελέγχου συμπληρωματικών δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου και απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας διότι *«στα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υποβλήθηκαν δεν αποδεικνύονται*

Αριθμός Απόφασης: 398/2019

οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής του προσωρινού αναδόχου, σύμφωνα με τα άρθρα 17, 18, 19 και 22 της διακήρυξης της μελέτης», εγκρίθηκε η κατάπτωση της εγγυητικής της επιστολής συμμετοχής και κηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος η Ένωση Οικονομικών Φορέων «.....» με δ.τ. «.....», «.....» με δ.τ. "...", «...» και «.....», που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής. Κατά της ως άνω υπ' αριθμ. 9/2019 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής ασκήθηκε η υπό εξέταση προσφυγή. Ειδικότερα, με την ως άνω Απόφαση η προσφορά της προσφεύγουσας απερρίφθη διότι δεν προσκόμισε τα κάτωθι δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία είχαν ζητηθεί με την 348/2018 Απόφαση. Ειδικότερα, η προσβαλλόμενη απόφαση αναφέρει : *«Κατόπιν ελέγχου των συμπληρωματικών δικαιολογητικών κατακύρωσης που αφορούσαν στις ελλείψεις που διαπιστώθηκαν στο 3ο Πρακτικό της Επιτροπής διαγωνισμού προέκυψε: - Πως η εταιρεία "....." δεν προσκόμισε έγγραφα που να αποδεικνύουν την ασφαλιστική ενημερότητα που καλύπτει το χρονικό διάστημα κατά την υποβολή της προσφοράς (έως 01/10/2018) για τα στελέχη της εταιρείας που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ. - Πως η εταιρεία "....." δεν προσκόμισε έγγραφα που να αποδεικνύουν την ασφαλιστική ενημερότητα που καλύπτει το χρονικό διάστημα κατά την υποβολή της προσφοράς (έως 01/10/2018) αλλά και μετά την πρόσκληση δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου για κάποια από τα στελέχη της εταιρείας που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ. - Πως ο μελετητής/ φυσικό πρόσωπο "....." δεν προσκόμισε έγγραφα που να αποδεικνύουν τη φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα που καλύπτει το χρονικό διάστημα κατά την υποβολή προσφοράς (έως 01/10/2018). Από τα παραπάνω προκύπτει πως στα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υποβλήθηκαν δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής του προσωρινού αναδόχου, σύμφωνα με τα άρθρα 17,18,19 και 22 της διακήρυξης της μελέτης».*

10. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 του Ν. 4412/2016 «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς

διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, ...». Σύμφωνα, δε, με το άρθρο 80 «Αποδεικτικά μέσα» του Ν. 4412/2016 «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. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82. Οσον αφορά το άρθρο 78, οι οικονομικοί φορείς μπορούν να στηρίζονται σε οποιοδήποτε κατάλληλο μέσο προκειμένου να αποδείξουν στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχουν τους αναγκαίους πόρους στη διάθεσή τους. 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) για την παράγραφο 1 του εν λόγω άρθρου, την προσκόμιση αποσπάσματος του σχετικού μητρώου, όπως του ποινικού μητρώου ή, ελλείψει αυτού, ισοδύναμου εγγράφου που εκδίδεται από αρμόδια 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. Η υποχρέωση προσκόμισης του ως άνω αποσπάσματος αφορά και τα πρόσωπα του δεύτερου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 73, 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. γ) για την περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 73, πιστοποιητικό από τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού της Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων, από το οποίο να προκύπτουν οι πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής. Αν το κράτος-μέλος ή η εν λόγω χώρα δεν εκδίδει τέτοιου είδους έγγραφο ή πιστοποιητικό ή όπου το έγγραφο ή το πιστοποιητικό αυτό δεν καλύπτει όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παράγραφους 1 και 2 και στην περίπτωση β' της παραγράφου 4 του άρθρου 73, το έγγραφο ή το

πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη - μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους - μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας. Οι αρμόδιες δημόσιες αρχές παρέχουν, όπου κρίνεται αναγκαίο, επίσημη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι δεν εκδίδονται τα έγγραφα ή τα πιστοποιητικά της παρούσας παραγράφου ή ότι τα έγγραφα αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 1 και 2 και στην περίπτωση β` της παραγράφου 4 του άρθρου 73. Οι επίσημες δηλώσεις καθίστανται διαθέσιμες μέσω του επιγραμμικού αποθετηρίου πιστοποιητικών (e-Certis) του άρθρου 81. ... 6. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν τα παραπάνω, κατά περίπτωση δικαιολογητικά, για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 19. ... 9. Τα αποδεικτικά έγγραφα του παρόντος άρθρου και του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α`, μπορεί να εξειδικεύονται στις στα πρότυπα έγγραφα σύμβασης που εκδίδει η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53. ...». Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 91 του Ν. 4412/2016 «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. ...». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 103 του Ν.4412/2016 «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» «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, που καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και δεν μπορεί να είναι μικρότερη των δέκα (10) ούτε μεγαλύτερη των είκοσι (20) 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. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την ως άνω προθεσμία, εφόσον αιτιολογείται αυτό επαρκώς και κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες.

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 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 και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης [είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου] 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 υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα

της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος». Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 104 «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής - Οψιγενείς μεταβολές» του Ν.4412/2016 «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης 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 προφέροντες/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 προφέροντες/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 οψιγενείς 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, σύμφωνα με το άρθρο 5 «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/ Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης» της Διακήρυξης «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) 14 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 ως άνω 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) εργάσιμων 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 δικαιολογητικών, ή iii) αν από τα δικαιολογητικά που υποβλήθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 17, 18, 19 και 22 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 βέλτιστης σχέσης ποιότητας - 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 15.1 της παρούσας. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υποβάλλει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι στο πρόσωπό του δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού του άρθρου 18 και ότι πληροί τα κριτήρια επιλογής του άρθρου 19, η διαδικασία σύναψης της σύμβασης ματαιώνεται. Η διαδικασία ελέγχου των ως άνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή Διαγωνισμού, η οποία, 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 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». Σύμφωνα, δε, με το άρθρο 14 «Ημερομηνία και ώρα λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών – αποσφράγισης» της Διακήρυξης «Ως ημερομηνία και ώρα λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών ορίζεται η 01-10-2018, ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:00π.μ. ...». Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 18 «Λόγοι αποκλεισμού» της Διακήρυξης «18.1 Κάθε προσφέρων αποκλείεται από την συμμετοχή στην παρούσα 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: 18.1.1 Υπάρχει εις βάρος του προσφέροντος αμετάκλητη 50 καταδικαστική απόφαση για έναν από τους ακόλουθους λόγους : α) συμμετοχή σε εγκληματική οργάνωση, όπως αυτή ορίζεται στο άρθρο 2 της απόφασης- πλαίσιο

Αριθμός Απόφασης: 398/2019

2008/841/ΔΕΥ του Συμβουλίου της 24ης Οκτωβρίου 2008, για την καταπολέμηση του οργανωμένου εγκλήματος (ΕΕ L 300 της 11.11.2008 σ.42), β) δωροδοκία, όπως ορίζεται στο άρθρο 3 της σύμβασης περί της καταπολέμησης της διαφθοράς στην οποία ενέχονται υπάλληλοι των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων ή των κρατών μελών της Ένωσης (ΕΕ C 195 της 25.6.1997, σ. 1) και στην παρ. 1 του άρθρου 2 της απόφασης-πλαίσιο 2003/568/ΔΕΥ του Συμβουλίου της 22ας Ιουλίου 2003, για την καταπολέμηση της δωροδοκίας στον ιδιωτικό τομέα (ΕΕ L 192 της 31.7.2003, σ. 54), καθώς και όπως ορίζεται στην κείμενη νομοθεσία ή στο εθνικό δίκαιο του οικονομικού φορέα, γ) απάτη, κατά την έννοια του άρθρου 1 της σύμβασης σχετικά με την προστασία των οικονομικών συμφερόντων των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων (ΕΕ C 316 της 27.11.1995, σ. 48), η οποία κυρώθηκε με το ν. 2803/2000 (Α' 48), δ) τρομοκρατικά εγκλήματα ή εγκλήματα συνδεδεμένα με τρομοκρατικές δραστηριότητες, όπως ορίζονται, αντιστοίχως, στα άρθρα 1 και 3 της απόφασης-πλαίσιο 2002/475/ΔΕΥ του Συμβουλίου της 13ης Ιουνίου 2002, για την καταπολέμηση της τρομοκρατίας (ΕΕ L 164 της 22.6.2002, σ. 3) ή ηθική αυτουργία ή συνέργεια ή απόπειρα διάπραξης εγκλήματος, όπως ορίζονται στο άρθρο 4 αυτής, ε) νομιμοποίηση εσόδων από παράνομες δραστηριότητες ή χρηματοδότηση της τρομοκρατίας, όπως αυτές ορίζονται στο άρθρο 1 της Οδηγίας 2005/60/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 26ης Οκτωβρίου 2005, σχετικά με την πρόληψη της χρησιμοποίησης του χρηματοπιστωτικού συστήματος για τη νομιμοποίηση εσόδων από παράνομες δραστηριότητες και τη χρηματοδότηση της τρομοκρατίας (ΕΕ L 309 της 25.11.2005, σ. 15), η οποία ενσωματώθηκε στην εθνική νομοθεσία με το ν. 3691/2008 (Α' 166), στ) παιδική εργασία και άλλες μορφές εμπορίας ανθρώπων, όπως ορίζονται στο άρθρο 2 της Οδηγίας 2011/36/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 5ης Απριλίου 2011, για την πρόληψη και την καταπολέμηση της εμπορίας ανθρώπων και για την προστασία των θυμάτων της, καθώς και για την αντικατάσταση της απόφασης-πλαίσιο 2002/629/ΔΕΥ του Συμβουλίου (ΕΕ L 101 της 15.4.2011, σ. 1), η οποία ενσωματώθηκε στην εθνική νομοθεσία με το ν. 4198/2013 (Α'215). Η υποχρέωση αποκλεισμού

προσφέροντος εφαρμόζεται επίσης όταν το πρόσωπο εις βάρος του οποίου εκδόθηκε αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση είναι μέλος του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω προσφέροντος ή έχει εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό. Στις περιπτώσεις εταιρειών περιορισμένης ευθύνης (Ε.Π.Ε.), προσωπικών εταιρειών (Ο.Ε. και Ε.Ε.), και ιδιωτικών κεφαλαιουχικών εταιρειών (Ι.Κ.Ε.), η υποχρέωση του προηγούμενου εδαφίου αφορά τους διαχειριστές. Στις περιπτώσεις ανωνύμων εταιρειών (Α.Ε.), η εν λόγω υποχρέωση αφορά τον Διευθύνοντα Σύμβουλο, καθώς και όλα τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου. Στις περιπτώσεις των συνεταιρισμών, η εν λόγω υποχρέωση αφορά τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου. α) 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 β) 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 στις 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. 18.1.2Α Η αναθέτουσα αρχή γνωρίζει η μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι έχουν επιβληθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα, μέσα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς: αα) τρεις (3) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, σύμφωνα με την υπουργική απόφαση 2063/Δ1632/2011 (Β' 266), όπως εκάστοτε ισχύει, ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας, οι

οποίες προκύπτουν αθροιστικά από τρεις (3) διενεργηθέντες ελέγχους, ή ββ) δύο (2) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που αφορούν την αδήλωτη εργασία, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από δύο (2) διενεργηθέντες ελέγχους. Οι υπό αα' και ββ' κυρώσεις πρέπει να έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ. ... 18.1.5 Σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: (α) Ο προσφέρων έχει αθετήσει τις ισχύουσες υποχρεώσεις του που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18 του ν. 4412/2016 και αφορούν υποχρεώσεις που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, (β) Ο προσφέρων 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), (γ) Υπάρχουν επαρκώς εύλογες ενδείξεις που οδηγούν στο συμπέρασμα ότι ο οικονομικός φορέας συνήψε συμφωνίες με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού, δ) Μία κατάσταση σύγκρουσης συμφερόντων κατά την έννοια του άρθρου 24 του ν. 4412/2016 δεν μπορεί να θεραπευθεί αποτελεσματικά με άλλα, λιγότερο παρεμβατικά, μέσα, (ε) Μία κατάσταση στρέβλωσης του ανταγωνισμού από την πρότερη συμμετοχή των προσφερόντων κατά την προετοιμασία της διαδικασίας

σύναψης σύμβασης, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 48 του ν. 4412/2016, δεν μπορεί να θεραπευθεί με άλλα, λιγότερο παρεμβατικά, μέσα, (στ) Ο προσφέρων έχει επιδείξει σοβαρή ή επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στο πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης που είχε ως αποτέλεσμα την πρόωρη καταγγελία της προηγούμενης σύμβασης, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις, (ζ) Ο προσφέρων έχει κριθεί ένοχος σοβαρών ψευδών δηλώσεων κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, έχει αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που απαιτούνται κατ' εφαρμογή του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, (η) Ο προσφέρων επιχείρησε να επηρεάσει με αθέμιτο τρόπο τη διαδικασία λήψης αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, να αποκτήσει εμπιστευτικές πληροφορίες που ενδέχεται να του αποφέρουν αθέμιτο πλεονέκτημα στη διαδικασία σύναψης σύμβασης ή να παράσχει εξ αμελείας παραπλανητικές πληροφορίες που ενδέχεται να επηρεάσουν ουσιαστικά τις αποφάσεις που αφορούν τον αποκλεισμό, την επιλογή ή την ανάθεση, (θ) Ο προσφέρων έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητά του. 18.1.6 Η αναθέτουσα αρχή αποκλείει προσφέροντα, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, όταν αποδεικνύεται ότι αυτός βρίσκεται, λόγω πράξεων ή παραλείψεων του, είτε πριν είτε κατά τη διαδικασία, σε μία από τις περιπτώσεις των προηγούμενων παραγράφων. Εάν η περίοδος αποκλεισμού δεν έχει καθοριστεί με αμετάκλητη απόφαση, στις περιπτώσεις της παραγράφου 18.1.1 η περίοδος αυτή ανέρχεται σε πέντε (5) έτη από την ημερομηνία της καταδίκης με αμετάκλητη απόφαση και στις περιπτώσεις της παραγράφου 18.1.5 στα τρία (3) έτη από την ημερομηνία του σχετικού γεγονότος. 18.1.7 Προσφέρων που εμπίπτει σε μια από τις καταστάσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 18.1.2Α και 18.1.557 μπορεί να προσκομίζει στοιχεία προκειμένου να αποδείξει ότι τα μέτρα που έλαβε επαρκούν για να αποδείξουν την αξιοπιστία του, παρότι συντρέχει ο σχετικός λόγος αποκλεισμού.

Εάν τα στοιχεία κριθούν επαρκή, ο εν λόγω προσφέρων δεν αποκλείεται από τη διαδικασία σύναψης σύμβασης. Τα μέτρα που λαμβάνονται από τους προσφέροντες αξιολογούνται σε συνάρτηση με τη σοβαρότητα και τις ιδιαίτερες περιστάσεις του ποινικού αδικήματος ή του παραπτώματος. Αν τα μέτρα κριθούν ανεπαρκή, γνωστοποιείται στον προσφέροντα το σκεπτικό της απόφασης αυτής. Προσφέρων που έχει αποκλειστεί, με τελεσίδικη απόφαση, από τη συμμετοχή σε διαδικασίες σύναψης σύμβασης ή ανάθεσης παραχώρησης δεν μπορεί να κάνει χρήση της ανωτέρω δυνατότητας κατά την περίοδο του αποκλεισμού που ορίζεται στην εν λόγω απόφαση στο κράτος - μέλος στο οποίο ισχύει η απόφαση. 18.1.8 Η απόφαση για την διαπίστωση της επάρκειας ή μη των επανορθωτικών μέτρων κατά την προηγούμενη παράγραφο εκδίδεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στις παρ. 8 και 9 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016. 18.1.9 Προσφέρων που του έχει επιβληθεί, με την κοινή υπουργική απόφαση του άρθρου 74 του ν. 4412/2016, η ποινή του αποκλεισμού αποκλείεται αυτοδίκαια και από την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 22 «Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής» της Διακήρυξης «Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016, το οποίο αποτελεί 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 του άρθρου 18 της παρούσας, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 19 της παρούσας. Δηλώνεται ρητά πως οι οικονομικοί φορείς συμπληρώνουν στο Μέρος IV του ΤΕΥΔ μόνο την ενότητα α "Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής" , για την προκαταρκτική απόδειξη εκπλήρωσης όλων των απαιτούμενων κριτηρίων επιλογής. ... Στην περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, το ΤΕΥΔ υποβάλλεται χωριστά από κάθε μέλος της ένωσης. ... Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίζονται στην παρούσα διακήρυξη, κρίνονται

κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του παρόντος άρθρου, σύμφωνα με το άρθρο 5 (α και β) της παρούσας, καθώς και κατά τη σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με το άρθρο 8.1 της παρούσας. Οι μεμονωμένοι προσφέροντες πρέπει να ικανοποιούν όλες τις απαιτήσεις των άρθρων 18 και 19 της παρούσας. Στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων, η πλήρωση των απαιτήσεων του άρθρου 18 και της καταλληλότητας για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας του άρθρου 19.1 πρέπει να ικανοποιούνται από κάθε μέλος της ένωσης για την κατηγορία/ κατηγορίες του άρθρου 12.1 της παρούσας, στην/στις οποία/ οποίες κάθε μέλος της ένωσης συμμετέχει. Η πλήρωση των απαιτήσεων της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του άρθρου 19.2 και 19.3, αντίστοιχα, αρκεί να ικανοποιείται αθροιστικά από τα μέλη της ένωσης. 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 ΤΕΥΔ. Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά. Ο προσωρινός ανάδοχος, κατόπιν σχετικής ηλεκτρονικής πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή, υποβάλλει τα ακόλουθα δικαιολογητικά, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 5 της παρούσας: 22.1 Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 18: ... 22.1.2 Για τις περιπτώσεις του άρθρου 18.1.2 του παρόντος: β1) Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας από τους αρμόδιους ασφαλιστικούς φορείς του οικείου κράτους μέλους ή χώρας. - Οι Έλληνες μελετητές - φυσικά πρόσωπα υποβάλλουν βεβαίωση του ΕΤΑΑ/ΤΣΜΕΔΕ ή άλλου τυχόν ασφαλιστικού οργανισμού όπου είναι ασφαλισμένοι για την κάλυψη κύριας και επικουρικής ασφάλισής τους. - Οι εγκατεστημένες στην Ελλάδα εταιρείες /

Γραφεία Μελετών 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-μελετητών 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. β2) Αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους μέλους ή χώρας. - Οι Έλληνες μελετητές και Εταιρείες / Γραφεία Μελετών υποβάλλουν αποδεικτικό της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. - Οι αλλοδαποί προσφέροντες υποβάλλουν υπεύθυνη δήλωση περί του ότι δεν έχουν υποχρέωση καταβολής φόρων στην Ελλάδα. Σε περίπτωση που έχουν τέτοια υποχρέωση, υποβάλλουν σχετικό αποδεικτικό της οικείας Δ.Ο.Υ. ... 22.1.4 Αν το κράτος μέλος ή χώρα δεν εκδίδει έγγραφα ή πιστοποιητικά που να καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται ως άνω, υπό 22.1.1, 22.1.2 και 22.1.3 περ. β', το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους μέλους ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας. Οι αρμόδιες δημόσιες αρχές παρέχουν, όπου κρίνεται αναγκαίο, επίσημη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι δεν εκδίδονται τα εν λόγω έγγραφα ή τα πιστοποιητικά ή ότι τα έγγραφα αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται ανωτέρω. Αν διαπιστωθεί με οποιονδήποτε τρόπο ότι, στην εν λόγω χώρα εκδίδονται τα υπόψη πιστοποιητικά, η προσφορά του διαγωνιζόμενου απορρίπτεται».

12. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένου τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ. Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και

ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Άλλωστε, όπως παγίως έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 28, και απόφαση Medipac—Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54). Επίσης, όπως έχει κριθεί, δεν επιτρέπεται ο αποκλεισμός οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τηρήσεως από τον φορέα αυτόν υποχρεώσεως η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, αλλά από την ερμηνεία της εν λόγω νομοθεσίας και των εν λόγω εγγράφων, καθώς και από την εκ μέρους των εθνικών διοικητικών αρχών και των εθνικών δικαστηρίων συμπλήρωση των κενών των εγγράφων και της νομοθεσίας (βλ. Απόφαση Pippo Pizzo, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51). Υπό αυτό το πρίσμα συνάγεται ότι η αυστηρότητα της εφαρμογής της διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεών του (Συμβάσεις Δημοσίων Έργων Χρ. Μηκίδης, 2009, σελ. 87 επ.). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδ. θ', σελ. 776).

13. Επειδή, ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τηρήσεως των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην

Αριθμός Απόφασης: 398/2019

αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (ΣτΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008). Επίσης, όπως προαναφέρθηκε, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοσύνης πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕΛΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

14. Επειδή, περαιτέρω, κατά τα παγίως κριθέντα, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36).

15. Επειδή, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι «... .. Κατόπιν, με την υπ' αριθμ. 348/2018 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής μας γνωστοποιήθηκαν ελλείψεις στα δικαιολογητικά κατακύρωσης, που αφορούν ασφαλιστικές (ΕΦΚΑ και ΤΜΕΔΕ) και φορολογικές ενημερότητες κατά την ημέρα υποβολής προσφοράς για το σύνολο της ένωσης οικονομικών φορέων, με την επισήμανση, ότι για τη, στην ασφαλιστική ενημερότητα ΤΣΜΕΔΕ, δεν

εμφανίζονται κάποια από τα μέλη της εταιρείας, Πιστοποιητικό Εκκαθάρισης από το αρμόδιο Πρωτοδικείο για την εταιρεία και, το έγγραφο περί μη αναστολής εργασιών από την ΑΑΔΕ για την και το ΓΡΑΦΕΙΟ ΜΕΛΕΤΩΝ, καθώς και τους δημοσιευμένους ισολογισμούς της εταιρείας για τις χρήσεις 2015, 2016, 2017. Παράλληλα με την ίδια απόφαση δόθηκε προθεσμία 20ημερών για την προσκόμιση των συμπληρωματικών δικαιολογητικών. Στις 08-01-2019 και 09-01-2019 υποβάλαμε ηλεκτρονικά και σε έντυπη μορφή αντίστοιχα τα συμπληρωματικά δικαιολογητικά, που ζητήθηκαν με την παραπάνω Απόφαση επισημαίνοντας παράλληλα τα εξής: Α) Αναφορικά με τις ασφαλιστικές ενημερότητες ΤΣΜΕΔΕ των νομικών προσώπων της σύμπραξης κατά την ημέρα υποβολής της προσφοράς μας, υποβάλαμε αυτές, στις οποίες αναγράφεται, ότι οι εταιρείες δεν απασχολούν μισθωτούς Μηχανικούς, βάσει της παραγράφου 22.1.2. της Διακήρυξης: «Οι εγκατεστημένες στην Ελλάδα εταιρείες/ Γραφεία Μελετών 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)». Περαιτέρω, σας υποβάλαμε και όσες Ασφαλιστικές Ενημερότητες είχαμε διαθέσιμες, οι οποίες αφορούν στη στελέχωση των εταιρειών, μολοντί δεν απαιτούνται βάσει της ίδιας παραγράφου της Διακήρυξης. Β) Σχετικά με την φορολογική ενημερότητα του, η Ζ' ΔΟΥ Θεσσαλονίκης (μετά από ερώτημα στον Διευθυντή της), διατίθεται να σας πληροφορήσει- κατόπιν αιτήματος της Υπηρεσίας σας- σχετικά με την φορολογική ενημερότητα του για την περίοδο υποβολής της προσφοράς του δεδομένου ότι η αρμόδια ΔΟΥ δεν δύναται τυπικά να χορηγήσει αναδρομική φορολογική ενημερότητα για παρελθόν χρονικό διάστημα. Ταυτόχρονα σας προσκομίσαμε το σχετικό έγγραφο της αρμόδιας Ζ ΔΟΥ, με το οποίο η φορολογική αρχή δηλώνει την αδυναμία της να εκδώσει φορολογική ενημερότητα για παρελθόν χρονικό διάστημα καθότι αυτό δεν προβλέπεται στο νόμο, καθώς και υπεύθυνη δήλωση του ανωτέρω κ., θεωρημένη για το γνήσιο της υπογραφής, με την οποία δηλώνεται ότι ήταν φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερος κατά τις κρίσιμες παρελθούσες ημερομηνίες και δίδεται η

εξουσιοδότηση στην αρμόδια οικονομική επιτροπή να προβεί στην σχετική επαλήθευση ενώπιον των φορολογικών και ασφαλιστικών αρχών. Ταυτόχρονα σας αναφέραμε επίσης, ότι πέραν της βεβαίωσης ασφαλιστικής ενημερότητας που σας προσκομίσαμε για την κάλυψη της κύριας και επικουρικής ασφάλισης του ιδίου του κ., σας προσκομίσαμε χωρίς να απαιτείται και βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας ΕΦΚΑ του ιδίου του στην οποία αναφέρεται, ότι δεν οφείλει ληξιπρόθεσμες εισφορές, διότι δεν απασχολεί, ούτε απασχόλησε προσωπικό, από το οποίο συμπεραίνεται, ότι ήταν ασφαλιστικά ενήμερος (ΕΦΚΑ). Επισημάνεται ότι η εν λόγω επιπλέον ασφαλιστική ενημερότητα δεν απαιτείται βάσει του άρθρου 22.1.2 της διακήρυξης "οι Έλληνες μελετητές - φυσικά πρόσωπα υποβάλλουν βεβαίωση του ΕΤΑΑ/ΤΣΜΕΔΕ ή άλλου τυχόν ασφαλιστικού οργανισμού όπου είναι ασφαλισμένοι για την κάλυψη κύριας και επικουρικής ασφάλισής Στη συνέχεια την 01-02-2019 η επιτροπή διαγωνισμού μας κοινοποίησε την υπ' αριθμ. 9/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Η.Π. Νάουσας με την οποία απορρίπτει την προσφορά μας διότι στα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υποβλήθηκαν δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής του προσωρινού αναδόχου, σύμφωνα με τα άρθρα 17,18,19 και 22 της διακήρυξης της μελέτης και ταυτόχρονα κηρύσσει προσωρινό ανάδοχο τον δεύτερο σε σειρά διαγωνιζόμενο βάσει του 2ου πρακτικού. Όπως αναφέρεται στην εν λόγω απόφαση: "...Κατόπιν ελέγχου των συμπληρωματικών δικαιολογητικών κατακύρωσης που αφορούσαν στις ελλείψεις που διαπιστώθηκαν στο 3ο Πρακτικό της Επιτροπής διαγωνισμού προέκυψε: -Πως η εταιρεία "....." δεν προσκόμισε έγγραφα που να αποδεικνύουν την ασφαλιστική ενημερότητα που καλύπτει το χρονικό διάστημα κατά την υποβολή της προσφοράς (έως 01/10/2018) για τα στελέχη της εταιρείας που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ. -Πως η εταιρεία "....." δεν προσκόμισε έγγραφα που να αποδεικνύουν την ασφαλιστική ενημερότητα που καλύπτει το χρονικό διάστημα κατά την υποβολή της προσφοράς (έως 01/10/2018) αλλά και μετά την πρόσκληση δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου για κάποια από τα στελέχη της εταιρείας που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ. -Πως ο

μελετητής/ φυσικό πρόσωπο "....." δεν προσκόμισε έγγραφα που να αποδεικνύουν τη φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα (ΕΦΚΑ) που καλύπτει το χρονικό διάστημα κατά την υποβολή προσφοράς (έως 01/10/2018). ..." Εν όψει των ανωτέρω και έχοντας έννομο συμφέρον ως αποκλεισθέντες του διαγωνισμού προσφεύγουμε κατά της άνω αποφάσεως (9/2019), καθώς και κάθε άλλης συναφούς προγενέστερης ή μεταγενέστερης πράξης ή παράλειψης και ζητάμε την ακύρωσή της για τους παρακάτω νόμιμους, βάσιμους και αληθινούς λόγους και για όσους άλλους επιφυλασσόμεθα να προσθέσουμε νομότυπα και έγκαιρα: Οι ασφαλιστικές ενημερότητες που αφορούν την στελέχωση των εταιρειών δεν απαιτούνται βάσει της παραγράφου 22.1.2. της Διακήρυξης. Αντίθετα απαιτούνται ασφαλιστικές ενημερότητες για το προσωπικό των εταιρειών με σχέση εξαρτημένης εργασίας και οι οποίες υποβλήθηκαν τόσο για την περίοδο της προσφοράς όσο και μετά την πρόσκληση και συνεπώς εσφαλμένα απορρίφθηκε η προσφορά μας, αφού η προκήρυξη δεν απαιτούσε να αποδείξουμε την ασφαλιστική ενημερότητα των στελεχών, εταίρων κλπ, αλλά μόνο των μισθωτών με σχέση εξαρτημένης εργασίας. Περαιτέρω αναφορικά με τον κ. ο οποίος και φορολογικά ενήμερος και ασφαλιστικά ενήμερος ήταν σε όλα τα κρίσιμα χρονικά διαστήματα, αφενός για την ασφαλιστική ενημερότητα (ΕΦΚΑ) δεν απαιτούνταν βάσει του αρθ. 22.1.2 της διακήρυξης να αποδείξει οτιδήποτε άλλο για μισθωτούς πέραν του ότι ο ίδιος ήταν ενήμερος για την κύρια και επικουρική του ασφάλιση, το οποίο απέδειξε, αλλά σε κάθε περίπτωση η ασφαλιστική ενημερότητα (ΕΦΚΑ) που προσκόμισε μετά την πρόσκληση υποβολής των δικαιολογητικών αναφέρει ότι δεν οφείλει ληξιπρόθεσμες εισφορές, ούτε για μισθωτούς διότι δεν απασχολεί, ούτε απασχόλησε προσωπικό, από το οποίο συμπεραίνεται, ότι ήταν ασφαλιστικά ενήμερος (ΕΦΚΑ) και συνεπώς εκπλήρωσε όλες τις απαιτήσεις της προκήρυξης και κακώς απορρίφθηκε η προσφορά μας. Αναφορικά δε με την αδυναμία του να προσκομίσει αναδρομική φορολογική ενημερότητα για το χρονικό διάστημα της υποβολής της προσφοράς επαγόμεθα τα κατωτέρω: 1. Σύμφωνα με το άρθρο 104 παρ. 1 ν. 4412/2016 «Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης,

κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης 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. Σύμφωνα με το άρθρο 103 ν. 4412/2016 «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, τα αποδεικτικά έγγραφα 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». 3. Σύμφωνα με τις οδηγίες της Δ/νσης Νομικών Υπηρεσιών της Γενικής Διεύθυνσης Δημοσίων Συμβάσεων της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (αρ. πρωτ 5035/28.9.2018) «...Σύμφωνα με το άρθρο 104 παρ. 1 ν. 4412/2016 τα δικαιολογητικά πρέπει να καταλαμβάνουν τον χρόνο υποβολής της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, το χρόνο της υποβολής των δικαιολογητικών του άρθρου 80 καθώς και το χρόνο σύναψης της σύμβασης.» «.Τα δικαιολογητικά εκδίδονται κατά κανόνα μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης στον προσωρινό ανάδοχο κατά το άρθρο 103 του ν. 4412/2016...ώστε να διασφαλίζεται το επίκαιρο των καταστάσεων που βεβαιώνουν.» «.Πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί προ της κοινοποίησης της πρόσκλησης μπορούν να υποβληθούν, στην περίπτωση που εξακολουθούν να ισχύουν κατά το χρόνο υποβολής τους.» 4. Σύμφωνα με το άρθρο 73 παρ. 2 ν. 4412/2016 «..2. 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....». 5. Σύμφωνα με το άρθρο 80 ν. 4412/2016 «...Αποδεικτικά μέσα 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.. 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: 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. Αν το κράτος-μέλος ή η εν λόγω χώρα δεν εκδίδει τέτοιου είδους έγγραφο ή πιστοποιητικό ή όπου το έγγραφο ή το πιστοποιητικό αυτό δεν καλύπτει όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παράγραφους 1 και 2 και στην περίπτωση β' της παραγράφου 4 του άρθρου 73, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου Οι αρμόδιες δημόσιες αρχές παρέχουν, όπου κρίνεται αναγκαίο, επίσημη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι δεν εκδίδονται τα έγγραφα ή τα πιστοποιητικά της παρούσας παραγράφου ή ότι τα έγγραφα αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 1 και 2 και στην περίπτωση β' της παραγράφου 4 του άρθρου 73» 6. Σύμφωνα περαιτέρω με τα άρθρα 3 παρ 5 και 6α του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας ν. 2690/1999. «... Γεγονότα ή στοιχεία που δεν αποδεικνύονται από το δελτίο ταυτότητας ή από τα αντίστοιχα έγγραφα, αν ειδικές διατάξεις δεν ορίζουν διαφορετικά, γίνονται δεκτά βάσει υπεύθυνης δήλωσης του ενδιαφερομένου...» «Όταν για τη διεκπεραίωση υπόθεσης απαιτούνται δικαιολογητικά ή πιστοποιητικά που εκδίδονται από το δημόσιο, τους οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης και τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου και των οποίων η έκδοση δεν προϋποθέτει τη σύμπραξη του πολίτη, η αρμόδια υπηρεσία, εφόσον δεν συνυποβάλλονται από τον αιτούντα με την αίτησή του, τα αναζητεί με οποιοδήποτε πρόσφορο τρόπο για την έκδοση της τελικής πράξης αυτεπαγγέλτως από τις οικείες υπηρεσίες...». Με βάση τα παραπάνω γίνεται σαφές: α) Η αναθέτουσα αρχή έχει την υποχρέωση απόδειξης της μη

συνδρομής των όρων συμμετοχής κάποιου διαγωνιζόμενου και η αξίωση δικαιολογητικών αποδείξεως της μη συνδρομής λόγου αποκλεισμού είναι δυνητική, και ενδεικτική αφού όπως και το άρθρο 80 ορίζει: «.μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 .. 2. Οι αναθέτουσες αρχές δένονται ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73 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 ». Παρότι δηλαδή η αναθέτουσα αρχή δικαιούται να αξιώνει σχετικά πιστοποιητικά από τους διαγωνιζόμενους για την βεβαίωση της μη συνδρομής κάποιου νόμιμου λόγου αποκλεισμού, δεν πρέπει να παραγνωρίζεται το γεγονός ότι κατ' αρχήν το βάρος αποδείξεως φέρει η αναθέτουσα αρχή και συνεπώς υπό αυτό το πρίσμα πρέπει να προσεγγίζονται οι σχετικές νόμιμες διατάξεις και να ερμηνεύονται κατά τρόπο στενό, ώστε να μην δημιουργούν λόγους αποκλεισμού προσωρινού αναδόχου, ενάντια στο δημόσιο συμφέρον, όχι γιατί συντρέχει νόμιμος λόγος αποκλεισμού, αλλά γιατί συντρέχει ανυπαίτια εκ μέρους του διαγωνιζόμενου αποδεικτική δυσχέρεια της ανυπαρξίας λόγου αποκλεισμού. β) Με πιστοποιητικά της φορολογικής αρχής μπορεί να αποδεικνύεται η ανυπαρξία λόγου αποκλεισμού διαγωνιζόμενου αναφορικά με την ύπαρξη οφειλών προς το δημόσιο, τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του διαγωνιζόμενου, όσο και κατά το χρόνο κατά τον οποίο καλείται ως προσωρινός ανάδοχος να υπογράψει τη σύμβαση. Αν όμως η εν λόγω χρονική περίοδος (υποβολής της προσφοράς και πρόσκλησης του προσωρινού αναδόχου) υπερβαίνει την περίοδο ισχύος των εν λόγω βεβαιώσεων, όπως εν προκειμένω, πρέπει να εκδίδονται και να υποβάλλονται νέα που να καλύπτουν αναδρομικά όλη την εν λόγω περίοδο. γ) Εφόσον, όμως, όπως ρητώς ορίζεται στο άρθρο 80 ν. 4412/2016 η αρμόδια αρχής κάθε κράτους δεν μπορεί να χορηγήσει σχετικό πιστοποιητικό που να βεβαιώνει τα ανωτέρω ζητούμενα η αναθέτουσα αρχή πρέπει να αρκестεί σε εναλλακτικά αποδεικτικά στοιχεία, ένορκες βεβαιώσεις, υπεύθυνες δηλώσεις και κάθε νόμιμο αποδεικτικό μέσο και πιστοποιητικό της αρμόδιας αρχής του οικείου κράτους -

μέλους ή χώρας, ιδίως όταν οι αρμόδιες δημόσιες αρχές παρέχουν, όπου κρίνεται αναγκαίο, επίσημη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι δεν εκδίδονται τα έγγραφα ή τα πιστοποιητικά της παρούσας παραγράφου ή ότι τα έγγραφα αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 1 και 2 και στην περίπτωση β' της παραγράφου 4 του άρθρου 73». Εν προκειμένω με βάση το χρονοδιάγραμμα με το οποίο ο επίμαχος διαγωνισμός «έτρεξε» τα αιτούμενα πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας για την απόδειξη της ανυπαρξίας χρεών προς το δημόσιο τόσο κατά το χρόνο «..υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς...» όσο και κατά το χρόνο «...σύναψη της σύμβασης...» έπρεπε να εκδοθούν μετά την πρόσκληση της αρχής και να καλύπτουν αναδρομικά όλο το εν λόγω χρονικό διάστημα. Παρότι δε υποβλήθηκαν σχετικές περί τούτου αιτήσεις εκ μέρους του εκ των συνδιαγωνιζόμενων, κ., στην αρμόδια φορολογική αρχή η προσκόμιση τέτοιου αναδρομικού πιστοποιητικού δεν κατέστη χωρίς υπαιτιότητά του δυνατή, αφού όπως εγγράφως βεβαίωσε η αρμόδια Ζ' ΔΟΥ Θεσσαλονίκης στο με αριθμό πρωτοκόλλου 90179/20.12.2018 έγγραφό της: «... Στο άρθρο 6 ΠΟΛ 1274/20136 ορίζεται ...συγκεκριμένος τύπος και περιεχόμενο του αποδεικτικού φορολογικής ενημερότητας..» «..Συνεπώς από τα προαναφερθέντα προκύπτει ότι δεν είναι δυνατή η ικανοποίηση του αιτήματός σας σχετικά με το αν ήσασταν φορολογικά ενήμερος στις 28.9.2018...». Κατόπιν τούτου ο ανωτέρω συνδιαγωνιζόμενος μαζί με την άνω βεβαίωση υπέβαλλε και σχετική υπεύθυνη δήλωση θεωρημένη για το γνήσιο της υπογραφής του, με την οποία: αφενός δήλωνε ότι ήταν φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερος στην προαναφερόμενη κρίσιμη προγενέστερη ημερομηνία, αφετέρου εξουσιοδοτούσε την αναθέτουσα αρχή να λάβει κάθε αναγκαία προς τούτο πληροφορία από τις αρμόδιες φορολογικές και ασφαλιστικές αρχές. Παρά ταύτα η οικονομική επιτροπή του Δήμου Νάουσας αντί να εφαρμόσει αναλογικά το άρθρο 80 ν. 4412/2016 το οποίο ορίζει ότι εφόσον η αρμόδια αρχή κάθε κράτους δεν μπορεί να χορηγήσει σχετικό πιστοποιητικό που να βεβαιώνει τα ζητούμενα η αναθέτουσα αρχή πρέπει να αρκестεί σε εναλλακτικά αποδεικτικά στοιχεία, ένορκες βεβαιώσεις, υπεύθυνες δηλώσεις και κάθε νόμιμο αποδεικτικό μέσο και πιστοποιητικό της

αρμόδιας αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, αντί να αρκестεί στη ασφαλιστική ενημερότητα που προσκόμισε ο εν λόγω συνδιαγωνιζόμενος, η οποία βεβαίωνε αφενός σύμφωνα με το άρθρο 22.1.2 της προκήρυξης, που ορίζει ότι «.Οι Έλληνες μελετητές - φυσικά πρόσωπα υποβάλλουν βεβαίωση του ΕΤΑΑ/ΤΣΜΕΔΕ ή άλλου τυχόν ασφαλιστικού οργανισμού όπου είναι ασφαλισμένοι για την κάλυψη κύριας και επικουρικής ασφάλισής τους..» ότι ο ίδιος ως μελετητής δεν όφειλε ασφαλιστικές εισφορές για τον εαυτό του, και αφετέρου εκ περισσού, χωρίς να απαιτείται, ότι ο ίδιος δεν απασχολούσε ποτέ προσωπικό (που συνιστά βεβαίωση αναπόγραφου εργοδότη που εκδίδει ο ΕΦΚΑ αντί για ασφαλιστική ενημερότητα όταν ο εν λόγω ασφαλισμένος δεν είναι εργοδότης και δεν απασχολεί προσωπικό) αντί με δική της πρωτοβουλία και με χρήση και της σχετικής εξουσιοδότησης να λάβει τις αναγκαίες αναδρομικές πληροφορίες που αιτούνταν, στα πλαίσια και του δικού της αποδεικτικού ρόλου κατά τις προεκτεθείσες διατάξεις αντίθετα απέρριψε τη δική μας συμμετοχή, κήρυξε προσωρινό ανάδοχο τον 2ο στη σειρά διαγωνιζόμενο που είχε υποβάλλει τη 2η συμφερότερη προσφορά, προσαυξάνοντας το κόστος κατά 50% περίπου και επιβαρύνοντας τη διαδικασία χωρίς λόγο με 34.000 ευρώ περίπου, αντίθετα από κάθε έννοια χρηστής οικονομικής διαχείρισης. Συνεπώς εν προκειμένω παρότι συνέτρεχε βεβαιωμένη αδυναμία του κράτους να εκδώσει το αιτούμενο πιστοποιητικό, και συνακόλουθη αδυναμία του συνδιαγωνιζόμενου κ.να το προσκομίσει, η εμμονή της διαγωνιστικής αρχής να αξιώνει αυτό, και να υποχρεώνει τον διαγωνιζόμενο στα αδύνατα, παραβιάζει τόσο το γράμμα, όσο και το πνεύμα του νόμου, αλλά και τη γενική αρχή του Δικαίου ότι «κανείς δεν υποχρεούται στα αδύνατα».

16. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει με τις Απόψεις της ότι «Η Οικονομική Επιτροπή λαμβάνοντας υπόψη τα παραπάνω και μετά από συζήτηση ... Εκφράζει τις απόψεις του Δήμου Νάουσας επί των αιτιάσεων της προδικαστικής προσφυγής της Ένωσης Οικονομικών Φορέων «.....» «Γ.....» «.....» «.....» κατά της υπ αριθμ 9/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Νάουσας ως εξής. Α. Μη προσκόμιση εγγράφων που αφορούν στον μελετητή - φυσικό πρόσωπο "....." - Στις υποσημειώσεις 73 & 74 της διακήρυξης

αναφέρεται ότι : «Λαμβανομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών ασφαλιστικής (ή φορολογικής) 74 ενημερότητας που εκδίδονται από τους ημεδαπούς ασφαλιστικούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι». - Στο υπ' αριθμ. 5035/18-09-2018 έγγραφο της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) περί ζητημάτων που άπτονται του χρόνου έκδοσης και ισχύος των δικαιολογητικών που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού επισημαίνεται ότι : «οι οικονομικοί φορείς πρέπει να μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής». - Στην Ελλάδα από όπου προέρχεται ο εν λόγω Οικονομικός Φορέας, τόσο οι ασφαλιστικοί φορείς (ΕΦΚΑ- πρώην ΕΤΤΑ ΤΜΣΕΔΕ) όσο και η Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Εσόδων, εκδίδουν σχετικά πιστοποιητικά ενημερότητας εφόσον έγκαιρα τους ζητηθούν. Από τα παραπάνω γίνεται σαφές ότι κάθε οικονομικός φορέας είναι αποκλειστικά υπεύθυνος να μεριμνήσει εγκαίρως να αποκτήσει τα πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητα που να καλύπτουν και το χρονικό διάστημα κατά την υποβολή της προσφοράς. Ο κ. "....." παρόλο που του δόθηκε η μέγιστη επιτρεπόμενη από το νόμο προθεσμία των είκοσι (20) ημερών, δεν προσκόμισε σχετικά έγγραφα για την απόδειξη της φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του. Β. Μη προσκόμιση εγγράφων που αφορούν στις εταιρείες "....." Στη διακήρυξη (πρότυπη) του διαγωνισμού στο άρθρο 22.1.2, δεν αναφέρεται με σαφήνεια (όπως γίνεται στην πρότυπη διακήρυξη για διαγωνισμό έργων) το είδος των εγγράφων τα οποία πρέπει να προσκομιστούν για την απόδειξη της μη συνδρομής αποκλεισμού των προσφερόντων όσο αφορά στις υποχρεώσεις τους στην καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Τόσο όμως η επιτροπή διαγωνισμού , σύμφωνα με τα 3ο και 4ο πρακτικά της, όσο και η αναθέτουσα αρχή θεωρεί πως δεν δύναται να μην ελέγχεται εάν

οφείλουν εισφορές κοινωνικής ασφάλισης τα στελέχη των εταιρειών τα οποία θα εκπονήσουν τις μελέτες και ο έλεγχος να καλύπτεται από μια βεβαίωση πως δεν απασχολούν μισθωτούς μηχανικούς ή από μια βεβαίωση για την καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης του διοικητικού προσωπικού τους. Έτσι σύμφωνα με τα παραπάνω δόθηκε στις εταιρείες "....." & ".....", η μέγιστη επιτρεπόμενη από το νόμο προθεσμία των είκοσι (20) ημερών να προσκομίσουν τα απαραίτητα σχετικά έγγραφα, κάτι που τελικά δεν έπραξαν.».

17. Επειδή, από τα προπαρατεθέντα άρθρα της Διακήρυξης προκύπτει ότι ο προσωρινός ανάδοχος όφειλε επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς του να προσκομίσει ως δικαιολογητικά κατακύρωσης αφενός αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας από τους αρμόδιους ασφαλιστικούς φορείς α) για τους Έλληνες μελετητές - φυσικά πρόσωπα βεβαίωση του ΕΤΑΑ/ΤΣΜΕΔΕ ή άλλου τυχόν ασφαλιστικού οργανισμού όπου είναι ασφαλισμένοι για την κάλυψη κύριας και επικουρικής ασφάλισής τους και β) για τις εγκατεστημένες στην Ελλάδα εταιρείες / Γραφεία Μελετών 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). Αφετέρου, τόσο για τους Έλληνες μελετητές όσο και για τις Εταιρείες / Γραφεία Μελετών, αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. Η προσφεύγουσα, δε, ως ένωση οικονομικών φορέων όφειλε να προσκομίσει τα ως άνω πιστοποιητικά για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση. Επίσης, ρητώς ορίζεται, τόσο στο νόμο, όσο και στη διακήρυξη, ότι το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται σωρευτικά κατά τρία χρονικά σημεία, ήτοι, κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ.3 του άρθρου 105.

18. Επειδή, όσον αφορά την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας με την αιτιολογία «-Πως η εταιρεία "....." δεν προσκόμισε έγγραφα που να αποδεικνύουν την ασφαλιστική ενημερότητα που καλύπτει το

Αριθμός Απόφασης: 398/2019

χρονικό διάστημα κατά την υποβολή της προσφοράς (έως 01/10/2018) για τα στελέχη της εταιρείας που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ. - Πως η εταιρεία "....." δεν προσκόμισε έγγραφα που να αποδεικνύουν την ασφαλιστική ενημερότητα που καλύπτει το χρονικό διάστημα κατά την υποβολή της προσφοράς (έως 01/10/2018) αλλά και μετά την πρόσκληση δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου για κάποια από τα στελέχη της εταιρείας που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ.», κρίνονται τα κάτωθι. Όπως προαναφέρθηκε, σύμφωνα με το άρθρο 22.1.2 της Διακήρυξης, όσον αφορά τις εταιρείες / Γραφεία Μελετών, απαιτείτο ρητώς και σαφώς η προσκόμιση μόνο αποδεικτικού 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) και όχι η προσκόμιση ασφαλιστικής ενημερότητας αναφορικά με τα στελέχη τους, κατά τα βασίμως προβαλλόμενα από την προσφεύγουσα. Όπως εξάλλου η αναθέτουσα αρχή αναφέρει στις απόψεις της «Στη Διακήρυξη ... στο άρθρο 22.1.2 δεν αναφέρεται με σαφήνεια το είδος το είδος των εγγράφων τα οποία πρέπει να προσκομιστούν για την απόδειξη της μη συνδρομής αποκλεισμού των προσφερόντων όσο αφορά στις υποχρεώσεις τους στην καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης». Συνεπώς, η ίδια η αναθέτουσα αρχή δέχεται συντρέχουσα ασάφεια αναφορικά με τα επίμαχα δικαιολογητικά. Πλην όμως –ανεξαρτήτως του ότι, ακόμη κι αν υπήρχε σχετική ασάφεια, αυτή δεν θα μπορούσε, κατά τα προαναφερθέντα, να ερμηνευθεί εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου- ουδεμία ασάφεια της Διακήρυξης συντρέχει ως προς τις απαιτούμενες ασφαλιστικές ενημερότητες αναφορικά με τις εταιρείες / Γραφεία Μελετών, αντίθετα, όπως προαναφέρθηκε, από την αδιάστικη διατύπωση της Διακήρυξης προκύπτει ότι απαιτείτο η προσκόμιση μόνο αποδεικτικού 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) και όχι η προσκόμιση ασφαλιστικής ενημερότητας αναφορικά με τα στελέχη τους. Επίσης, όπως προαναφέρθηκε, η Διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο

Αριθμός Απόφασης: 398/2019

που διέπει το Διαγωνισμό και το οποίο δεσμεύει εκτός από τους διαγωνιζομένους και την αναθέτουσα αρχή, ενώ η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους, οι οποίοι δεν προβλέπονται στη Διακήρυξη. Συνεπώς, οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί που προβάλλει η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της είναι αβάσιμοι και απορριπτέοι. Κατόπιν των ανωτέρω και δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή δεν αμφισβητεί ότι η προσφεύγουσα προσκόμισε, για τις εταιρείες – μέλη της προσφεύγουσας ένωσης και, τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη δικαιολογητικά, ήτοι, ασφαλιστική ενημερότητα (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας (ΤΣΜΕΔΕ για τους ασφαλισμένους - μέλη του ΤΕΕ, ΙΚΑ για το λοιπό προσωπικό), κατά παράβαση της Διακήρυξης η προσφορά της προσφεύγουσας απορρίφθηκε με την αιτιολογία ότι δεν προσκόμισε ασφαλιστική ενημερότητα για τα στελέχη των ως άνω εταιρειών. Συνεπώς ο σχετικός λόγος της προσφυγής είναι βάσιμος και πρέπει να γίνει δεκτός.

19. Επειδή, όσον αφορά την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας λόγω μη προσκόμισης ασφαλιστικής ενημερότητας που να καλύπτει το χρόνο υποβολής της προσφοράς της (28.09.2019) για το μέλος της προσφεύγουσας ένωσης κρίνονται τα κάτωθι. Όπως προαναφέρθηκε, η Διακήρυξη απαιτεί, για τους Έλληνες μελετητές - φυσικά πρόσωπα, την προσκόμιση βεβαίωσης του ΕΤΑΑ/ΤΣΜΕΔΕ ή άλλου τυχόν ασφαλιστικού οργανισμού όπου είναι ασφαλισμένοι για την κάλυψη κύριας και επικουρικής ασφάλισής τους. Όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου, η προσφεύγουσα, στον αρχικό υποβληθέντα εκ μέρους της φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης προσκόμισε την υπ' αριθμ. πρωτ. 3805/26.09.2018 ασφαλιστική ενημερότητα του ΕΤΑΑ/ΤΣΜΕΔΕ, καθώς και την υπ' αριθμ. 604955/05.12.2018 Βεβαίωση Ασφαλιστικής Ενημερότητας του Ε.Φ.Κ.Α., στην οποία βεβαιώνεται ότι «... ο πιο κάτω εργοδότης: Δεν οφείλει ληξιπρόθεσμες εισφορές διότι δεν απασχολεί ούτε απασχόλησε προσωπικό. Η βεβαίωση αυτή χορηγείται σε φυσικά ή νομικά πρόσωπα

εργοδότες ... ΙΣΧΥΕΙ ΕΠΙ ΕΞΙ ΜΗΝΕΣ ΑΠΟ ΤΗΝ ΕΚΔΟΣΗ ΤΗΣ (Μέχρι 04/06/2019)». Στην υπ' αριθμ. 384/2018 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής - με την οποία εγκρίθηκε το 3^ο Πρακτικό ελέγχου των αρχικώς υποβληθέντων δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, με το οποίο διαπιστώθηκαν ελλείψεις στα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης της προσφεύγουσας – και ειδικότερα στον περιλαμβανόμενο σε αυτήν πίνακα, στον οποίο σημειώνονται οι διαπιστωθείσες ελλείψεις, αναφορικά με τον: α) όσον αφορά το δικαιολογητικό «ΑΡΘΡΟ 22.2.1(β1) (ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΤΣΜΕΔΕ)» έχει σημειωθεί «✓», ήτοι έχει γίνει αποδεκτό το πιστοποιητικό αυτό, ενώ β) όσον αφορά το δικαιολογητικό «ΑΡΘΡΟ 22.2.1(β1) (ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΕΦΚΑ)» έχει σημειωθεί «ΔΕΝ ΥΠΑΡΧΕΙ ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΟ ΓΙΑ ΤΟ ΧΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΣΤΗΜΑ ΚΑΤΑ ΤΗΝ ΥΠΟΒΟΛΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ». Στο φάκελο συμπληρωματικών δικαιολογητικών κατακύρωσης, η προσφεύγουσα, όσον αφορά την ασφαλιστική ενημερότητα τουπροσκόμισε την από 02.01.2019 υπεύθυνη δήλωση του, στην οποία ο ίδιος βεβαιώνει ότι «Την ημέρα υποβολής της προσφοράς (28/09/2018) για τον διαγωνισμό με τίτλο “Μελέτη κατασκευής νέας γέφυρας ποταμού Αράπιτσα στη θέση Νοσοκομείο πόλης Νάουσας” ήμουν ... ασφαλιστικά ενήμερος και εξουσιοδοτώ τον Δήμο Ηρωικής πόλης Νάουσας να αντλήσει ... από τον Ενιαίο Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης (ΕΦΚΑ) οποιοδήποτε στοιχείο αφορά τη ... ασφαλιστική μου ενημερότητα». Με την προσβαλλόμενη πράξη, αναφορικά με το επίμαχο δικαιολογητικό, η προσφορά της προσφεύγουσας απερρίφθη με την αιτιολογία «... ο μελετητής/ φυσικό πρόσωπο "....." δεν προσκόμισε έγγραφα που να αποδεικνύουν τη ... ασφαλιστική ενημερότητα που καλύπτει το χρονικό διάστημα κατά την υποβολή προσφοράς (έως 01/10/2018)». Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι η προσφορά της προσφεύγουσας απερρίφθη όχι βάσει της προσκομισθείσας από 26.09.2018 ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΤΑΑ/ΤΣΜΕΔΕ, την οποία είχε αποδεχθεί ως νόμιμο δικαιολογητικό η αναθέτουσα αρχή ήδη με την αριθμ. 384/2018 Απόφαση έγκρισης του 3^{ου} Πρακτικού, αλλά επί τη βάση της προσκομισθείσας από 05.12.2018 Βεβαίωσης Ασφαλιστικής Ενημερότητας του Ε.Φ.Κ.Α., διότι αυτή δεν κάλυπτε το χρόνο

υποβολής της προσφοράς. Πλην όμως, όπως προαναφέρθηκε, δυνάμει του άρθρου 22.2.1(β1) της Διακήρυξης απαιτείτο η προσκόμιση μόνο της βεβαίωσης του ΕΤΑΑ/ΤΣΜΕΔΕ για την κάλυψη κύριας και επικουρικής ασφάλισης του, η οποία αφορά τον ίδιο και δεν απαιτείτο η προσκόμιση της Βεβαίωσης Ασφαλιστικής Ενημερότητας του Ε.Φ.Κ.Α., η οποία αφορά τις τυχόν οφειλές αυτού ως εργοδότη και η οποία εκ του περισσού προσκομίσθηκε, εφόσον δεν απασχολεί ούτε απασχόλησε προσωπικό, κατά τα βασίμως προβαλλόμενα από την προσφεύγουσα. Συνακόλουθα, κατά παράβαση της Διακήρυξης η προσφορά της προσφεύγουσας απορρίφθηκε, αναφορικά με το επίμαχο δικαιολογητικό, λόγω μη προσκόμισης δικαιολογητικού που δεν απαιτείτο από τη Διακήρυξη. Συνεπώς, ο σχετικός λόγος της προσφυγής είναι βάσιμος και πρέπει να γίνει δεκτός.

20. Επειδή, όσον αφορά την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας λόγω μη προσκόμισης φορολογικής ενημερότητας που να καλύπτει το χρόνο υποβολής της προσφοράς της (28.09.2019) για το μέλος της προσφεύγουσας ένωσης κρίνονται τα κάτωθι. Όπως προαναφέρθηκε, η Διακήρυξη απαιτεί την προσκόμιση, για τους Έλληνες μελετητές αποδεικτικού φορολογικής ενημερότητας της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. Όπως επίσης προαναφέρθηκε, η προσφεύγουσα, ως ένωση οικονομικών φορέων όφειλε να προσκομίσει τα ως άνω πιστοποιητικά για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση, ενώ, περαιτέρω, ρητώς ορίζεται, τόσο στο νόμο, όσο και στη Διακήρυξη, ότι το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται σωρευτικά κατά τρία χρονικά σημεία, μεταξύ των οποίων και κατά την υποβολή της προσφοράς, ήτοι εν προκειμένω, όσον αφορά την προσφεύγουσα, την 28.09.2018. Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι από τα προσκομισθέντα από την προσφεύγουσα δικαιολογητικά έπρεπε να προκύπτει ότι το μέλος της προσφεύγουσας ήταν φορολογικά ενήμερος στις 28.09.2018, τούτο, δε, έπρεπε να αποδεικνύεται από αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. Όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου, η προσφεύγουσα, στον αρχικό υποβληθέντα εκ μέρους της φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης

Αριθμός Απόφασης: 398/2019

προσκόμισε για τον την εκδοθείσα στις 05.12.2018 υπ' αριθμ. πρωτ. φορολογική ενημερότητα της Δ.Ο.Υ. Ζ Θεσσαλονίκης, στην οποία «*ΒΕΒΑΙΩΝΕΤΑΙ ΟΤΙ Ο ΠΑΡΑΠΑΝΩ ΕΙΝΑΙ ΕΝΗΜΕΡΟΣ ΓΙΑ ΤΑ ΧΡΕΗ ΤΟΥ ΣΤΗ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ ... Ημερομηνία Λήξης Ισχύος: ΠΕΝΤΕ ΦΕΒΡΟΥΑΡΙΟΥ ΔΥΟ ΧΙΛΙΑΔΕΣ ΔΕΚΑ ΕΝΝΕΑ*». Στην υπ' αριθμ. 384/2018 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής - με την οποία εγκρίθηκε το 3^ο Πρακτικό ελέγχου των αρχικώς υποβληθέντων δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, με το οποίο διαπιστώθηκαν ελλείψεις στα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης της προσφεύγουσας – και ειδικότερα στον περιλαμβανόμενο σε αυτήν πίνακα, αναφορικά με το επίμαχο δικαιολογητικό [«*ΑΡΘΡΟ 22.2.1(β2) (ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ)*»], για τον σημειώνονται τα κάτωθι: «*ΔΕΝ ΥΠΑΡΧΕΙ ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΟ ΓΙΑ ΤΟ ΧΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΣΤΗΜΑ ΚΑΤΑ ΤΗΝ ΥΠΟΒΟΛΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ*». Στο φάκελο συμπληρωματικών δικαιολογητικών κατακύρωσης, η προσφεύγουσα, όσον αφορά τη φορολογική ενημερότητα του προσκόμισε α) το υπ' αριθμ. 90179/20.12.2018 έγγραφο της Δ.Ο.Υ. Ζ Θεσσαλονίκης, στο οποίο αναφέρεται: «*ΘΕΜΑ: Φορολογική ενημερότητα. Σχετ: υπ'αρ. 90179/20-12-2018 αίτηση. Σε απάντηση της ανωτέρω αίτησης σας και σε ότι αφορά θέματα αρμοδιότητας μας, σας γνωρίζουμε τα παρακάτω: Οι περιπτώσεις προσκόμισης αποδεικτικού φορολογικής ενημερότητας, η διαδικασία χορήγησης του αποδεικτικού και το περιεχόμενο αυτού, ορίζονται στις διατάξεις του αρ. 12 ν.4174/2013 (Α170) Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας - ΚΦΔ, όπως ισχύει και στην κατ εξουσιοδότηση εκδοθείσα Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων ΠΟΛ 1274/2013 (Β'3398) όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με την ΠΟΛ 1141/16 . Στο άρθρο 6 ΠΟΛ 1274/13 ορίζεται επίσης συγκεκριμένος τύπος και περιεχόμενο του αποδεικτικού φορολογικής ενημερότητας, το οποίο φέρει , εκτός των άλλων στοιχείων (ΑΦΜ, αΡ. Ταυτότητας κτλ) την ημερομηνία έκδοσης αυτού και την διάρκεια ισχύος του ολογράφως, αποτυπώνει δε την ενημερότητα - φορολογική εικόνα - του αιτούντος κατά τον χρόνο έκδοσης του αποδεικτικού και όχι σε προγενέστερο χρόνο. Από τα προαναφερθέντα προκύπτει σαφώς ότι δεν είναι δυνατή η ικανοποίηση αιτήματος σας, σχετικά με*

το αν είσασταν φορολογικά ενήμερος στις 28-09-2018» και β) την από 02.01.2019 υπεύθυνη δήλωση του, στην οποία ο ίδιος βεβαιώνει ότι «Την ημέρα υποβολής της προσφοράς (28/09/2018) για τον διαγωνισμό με τίτλο “Μελέτη κατασκευής νέας γέφυρας ποταμού Αράπιτσα στη θέση Νοσοκομείο πόλης Νάουσας” ήμουν φορολογικά ... ενήμερος και εξουσιοδοτώ τον Δήμο Ηρωικής πόλης Νάουσας να αντλήσει ... από την αρμόδια φορολογική αρχή (Ζ’ Δ.Ο.Υ. Θεσσαλονίκης, διεύθυνση Ν. Πλαστήρα 57, Θεσσαλονίκη, Τ.Κ. 55535, τηλ. 231 333 2456) ... οποιοδήποτε στοιχείο αφορά τη φορολογική ... μου ενημερότητα». Με την προσβαλλόμενη πράξη, αναφορικά με το επίμαχο δικαιολογητικό, η προσφορά της προσφεύγουσας απερρίφθη με την αιτιολογία «... ο μελετητής/ φυσικό πρόσωπο "....." δεν προσκόμισε έγγραφα που να αποδεικνύουν τη φορολογική ... ενημερότητα που καλύπτει το χρονικό διάστημα κατά την υποβολή προσφοράς (έως 01/10/2018)». Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι η προσφεύγουσα δεν προσκόμισε φορολογική ενημερότητα, που ήταν το απαιτούμενο εκ της Διακήρυξης και συνεπώς μόνο αποδεκτό δικαιολογητικό, από την οποία προκύπτει ότι το μέλος αυτής ήταν φορολογικά ενήμερος κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς της, 28.09.2018.

21. Επειδή, εξάλλου, κατά πάγια νομολογία, η διαδικασία των διαγωνισμών είναι αυστηρώς τυπική (αρχή της τυπικότητας), υπό την έννοια ότι οι προσφορές των διαγωνιζομένων πρέπει να τηρούν απολύτως τους υποχρεωτικούς και δεσμευτικούς όρους της διακήρυξης και να βρίσκονται σε συμφωνία με το κανονιστικό περιεχόμενο αυτών, όπερ συνεπάγεται ότι κάθε παράβαση των σχετικών όρων της διακήρυξης έχει σαν επακόλουθο το απαράδεκτο της υπόψη προσφοράς ή/ και την ακυρότητα των πράξεων της αναθέτουσας αρχής που δεν συνάδουν στις παραπάνω επιταγές/ αρχές. Οι προσφορές πρέπει να είναι σύμφωνες με το περιεχόμενο του συνόλου των όρων της διακήρυξης και δη εν όψει της αυστηρής τυπικής διαδικασίας των διαγωνισμών, προσφορές οι οποίες δεν είναι σύμφωνες με ουσιώδεις όρους της διακήρυξης αποκλείονται από το διαγωνισμό. Ειδικότερα, η παράβαση των διατάξεων της διακήρυξης συνιστά παράβαση νόμου και οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των

κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΣΤΕ Ολομ. 2137/93, ΣΤΕ 2162/90, 3642/89, 2772/86, ΣΤΕ Ολομ. 668/74, ΣΤΕ 1327/78, 1828/67, 2518/64, 414/55, 132/49, 1630/50, 1803/87). Περαιτέρω, την ευθύνη για την σύμφωνη με το κανονιστικό πλαίσιο σύνταξη της προσφοράς, φέρουν οι συμμετέχοντες, τυχόν δεν πλημμέλειες αυτών δεν δύνανται να θεραπεύονται από τις αναθέτουσες αρχές, αφού έτσι θα παραβιαζόταν η αρχή της τυπικότητας που διέπει του διαγωνισμούς, η αρχή της ισότητας και της μη διακριτικής μεταχείρισης των συμμετεχόντων (ΑΕΠΠ 88/2019, 102/2018). Συνεπώς, οι περί του αντιθέτου προβαλλόμενοι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, ότι το βάρος απόδειξης περί μη συνδρομής των όρων συμμετοχής των διαγωνιζομένων φέρει η αναθέτουσα αρχή, καθώς και ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε, δυνάμει της χορηγηθείσας από τονμε την από 02.01.2019 υπεύθυνη δήλωση σχετικής εξουσιοδότησης «να λάβει κάθε αναγκαία προς τούτο πληροφορία από τις αρμόδιες φορολογικές ... αρχές», είναι αβάσιμοι και απορριπτέοι. Όπως, εξάλλου προκύπτει από το υπ' αριθμ. 5035/28.09.2018 έγγραφο της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. με θέμα: «*Ζητήματα που άπτονται του χρόνου έκδοσης και ισχύος των δικαιολογητικών που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο (δικαιολογητικών κατακύρωσης) για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού*», το οποίο επικαλείται η ίδια η προσφεύγουσα «...Περαιτέρω, επισημαίνεται ότι τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής 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 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι. ...». Εκ των ως άνω προκύπτει ότι είναι αβάσιμος και ο προβαλλόμενος ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι «... β) Με πιστοποιητικά της φορολογικής αρχής μπορεί να αποδεικνύεται η ανυπαρξία λόγου αποκλεισμού διαγωνιζόμενου αναφορικά με την ύπαρξη οφειλών προς το δημόσιο, τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του διαγωνιζόμενου,

όσο και κατά το χρόνο κατά τον οποίο καλείται ως προσωρινός ανάδοχος να υπογράψει τη σύμβαση. Αν όμως η εν λόγω χρονική περίοδος (υποβολής της προσφοράς και πρόσκλησης του προσωρινού αναδόχου) υπερβαίνει την περίοδο ισχύος των εν λόγω βεβαιώσεων, όπως εν προκειμένω, πρέπει να εκδίδονται και να υποβάλλονται νέα που να καλύπτουν αναδρομικά όλη την εν λόγω περίοδο». Τούτο δε διότι ουδόλως προκύπτει εκ του νόμου και της Διακήρυξης ότι πρέπει να εκδίδονται από τις αρμόδιες αρχές πιστοποιητικά τα οποία καλύπτουν αναδρομικά όλα τα επίμαχα για τους διαγωνιζόμενους χρονικά διαστήματα. Αντίθετα, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως τα απαραίτητα δικαιολογητικά που καλύπτουν το χρόνο υποβολής της προσφοράς τους, σε περίπτωση, δε, λήξης της ισχύος τινός δικαιολογητικού, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να μεριμνούν ώστε να αποκτούν νέο δικαιολογητικό, το οποίο καλύπτει τα μεταγενέστερα –του χρόνου ισχύος του λήξαντος πιστοποιητικού- κρίσιμα χρονικά διαστήματα. Περαιτέρω, από το προαναφερθέν υπ' αριθμ. 90179/20.12.2018 της Δ.Ο.Υ. Ζ Θεσσαλονίκης, το οποίο χορηγήθηκε κατόπιν αίτησης υποβληθείσας στις 20.12.2018, ήτοι μετά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς της προσφεύγουσας, ουδόλως βεβαιώνεται, όπως αβασίμως προβάλλει η προσφεύγουσα, ότι δεν εκδίδεται βεβαίωση φορολογικής ενημερότητας, αλλά αντίθετα, δηλώνεται ότι βάσει της ισχύουσας νομοθεσίας, η εκδιδόμενη φορολογική ενημερότητα αποτυπώνει την ενημερότητα του αιτούντος κατά το χρόνο έκδοσης του αποδεικτικού και όχι σε προγενέστερο χρόνο. Συνακόλουθα, δεν έλκονται σε εφαρμογή το άρθρο 80 του Ν. 4412/2016, όπως αβασίμως προβάλλει η προσφεύγουσα, ούτε το άρθρο 22.1.4, σύμφωνα με το οποίο «*Αν το κράτος μέλος ή χώρα δεν εκδίδει έγγραφα ή πιστοποιητικά που να καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται ως άνω, υπό 22.1.1, 22.1.2 και 22.1.3 περ. β', το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους μέλους ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας*».

Τούτο, διότι εν προκειμένω εκδίδεται φορολογική ενημερότητα από την αρμόδια Δ.Ο.Υ., που είναι και το ρητώς απαιτούμενο εκ της Διακήρυξης Δικαιολογητικό. Συνεπώς νομίμως και σε συμφωνία με τη Διακήρυξη δεν έγινε δεκτή από την αναθέτουσα αρχή η υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωση του, σύμφωνα με την οποία αυτός ήταν φορολογικά ενήμερος κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς της προσφεύγουσας. Σημειώνεται δε, ότι, σε κάθε περίπτωση, ήτοι ακόμη κι αν έλκονταν τα ως άνω άρθρα σε εφαρμογή, αντί πιστοποιητικού η προσφεύγουσα όφειλε να υποβάλει ένορκη βεβαίωση και όχι υπεύθυνη δήλωση, δεδομένου ότι σύμφωνα με τα ως άνω άρθρα του νόμου και της Διακήρυξης, σε περίπτωση που δεν εκδίδεται έγγραφο ή πιστοποιητικό που να καλύπτει τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, το πιστοποιητικό αυτό δύναται να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση και μόνο αν στα κράτη μέλη ή στις χώρες δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, αντικαθίσταται από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου. Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι νομίμως και σε συμφωνία με τη Διακήρυξη απερρίφθη η προσφορά της προσφεύγουσας λόγω μη προσκόμισης φορολογικής ενημερότητας για το μέλος αυτής που να καλύπτει το χρόνο υποβολής της προσφοράς της. Συνεπώς, ο σχετικός λόγος της προσφυγής είναι αβάσιμος και απορριπτός.

22. Επειδή κατά τα παγίως κριθέντα, ακόμα κι αν η αιτιολογία μιας πράξης έχει πλημμέλειες, εντούτοις η πράξη είναι νόμιμη με άλλη αιτιολογία, δηλαδή, η πράξη δεν πάσχει ακυρότητα (ΣΤΕ 2239/1970, 4698/1988) εφόσον και με την ορθή αιτιολογία θα ήταν ορθή ως προς το διατακτικό της (βλ. Μ. ΠΙΚΡΑΜΕΝΟΣ, *Η αιτιολογία των διοικητικών πράξεων και ο ακυρωτικός δικαστικός έλεγχος*, εκδ. Σάκουλα-Αθήνα-Θεσσαλονίκη, 2012, σελ. 344 επόμε.).

23. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

24. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο ύψους 1.093,37€ πρέπει να καταπέσει, κατά τις διατάξεις του άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός Απόφασης: 398/2019

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 22 Μαρτίου 2019 και στις 11 Απριλίου 2019 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Άννα Χριστοδουλάκου

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Χρήστος Κάτρης