

Αριθμός απόφασης: 414 / 2019

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 26 Μαρτίου 2019, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος, Νικόλαος Σαββίδης – Εισηγητής – δυνάμει της με αρ. 330/2019 Πράξης της Προέδρου του Κλιμακίου και Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή, Μέλη.

Για να εξετάσει τη με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 262/26-02-2019 προδικαστική προσφυγή της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...S.A.» που εδρεύει στην ..., επί της ...αρ. ..., νόμιμα εκπροσωπούμενης (εφεξής «προσφεύγουσα» ή «προσφεύγων» ή «...»).

Κατά του Δήμου ..., που εδρεύει στα ...Αττικής, επί της οδού ..., αρ. ... (εφεξής «Αναθέτουσα Αρχή» ή «Δήμος» ή «ΑΑ»), στο πλαίσιο ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού που διενεργεί ο Δήμος με α/α ΕΣΗΔΗΣ ...για την ανάδειξη αναδόχου εκτέλεσης του έργου με τίτλο «Συντήρηση Σχολικών κτιρίων» (Διακήρυξη με ΑΔΑΜ ...), προϋπολογισμού 571.700,00€, χωρίς ΦΠΑ (εφεξής «διαγωνισμός») και κατά της με αριθμό 17/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου (εφεξής «προσβαλλόμενη απόφαση» ή «προσβαλλόμενη πράξη»), κατά το μέρος που απέκλεισε την προσφεύγουσα, για τους λόγους που αναφέρονται στην εν λόγω Προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί τύποις παραδεκτώς, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 περ. α του ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α του π.δ. 39/2017, 362 παρ. 2 του ν.

Αριθμός απόφασης: 414 / 2019

4412/2016 και 8 παρ. 2 και Παράρτημα Ι του π.δ. 39/2017, καταβλήθηκε δε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό 261675226959 0430 0017, ποσού 2.858,50€). Συνακόλουθα, η υπό εξέταση προσφυγή πρέπει να εξεταστεί κατ' ουσίαν.

2. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (345 παρ. 1 ν. 4412/2016, 6 παρ.1 ν. 4412/2016) και του αντικειμένου της (έργο), δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, υπάγεται όμως στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και πιο συγκεκριμένα του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (ημερομηνία δημοσίευσης της Προκήρυξης της σχετικής σύμβασης στο ΚΗΜΔΗΣ η 5^η Ιουνίου 2018), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την περ. γ' της παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, όπως η παράγραφος αυτή αντικαταστάθηκε εντέλει από την παρ. 4 του άρθρου 43 του ν.4487/2017 (Φ.Ε.Κ. Α'116/9-8-2017), η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκούνται οι προδικαστικές προσφυγές είναι αρμόδια για την εξέτασή τους.

3. Επειδή, ο Δήμος ...με τη με αριθμό πρωτοκόλλου 8146/ 05-06-2018 Διακήρυξή του, η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων λαμβάνοντας ΑΔΑΜ: ...2018-06-05 προκήρυξε ηλεκτρονικό διαγωνισμό με ανοικτή διαδικασία για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την εκτέλεση του έργου «Συντήρηση σχολικών κτιρίων» του Δήμου, με συνολική εκτιμώμενη αξία 571.700,00€ και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Στο διαγωνισμό (α/α ΕΣΗΔΗΣ ...) υπέβαλαν προσφορές δεκαοχτώ (18) οικονομικοί φορείς, εκ των οποίων, με την υπ' αριθ. 413/2018 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου (ΑΔΑ: ...) μειοδότης και προσωρινός ανάδοχος της σύμβασης αναδείχθηκε η εταιρεία ..., η οποία υπέβαλε την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά (χαμηλότερη τιμή), με Α/Α Συστήματος ..., συνολικού κόστους

Αριθμός απόφασης: 414 / 2019

εργασιών 149.097,42 € (προ Γ.Ε & Ο.Ε) και συνολικής δαπάνης του έργου προ Αναθεώρησης και Φ.Π.Α. ίση με 202.325,20 €, με ποσοστό μέσης έκπτωσης 64,43%. Κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης που ο προσωρινός ανάδοχος υπέβαλε διαπιστώθηκαν ελλείψεις, πέραν της εκκρεμότητας υποβολής πιστοποιητικών Πρωτοδικείου, για την εντός προθεσμίας πέντε (5) ημερών συμπλήρωση των οποίων απεστάλη σχετική ειδοποίηση προς τον προσωρινό ανάδοχο. Τα τελευταία από αυτά τα πιστοποιητικά, μετά από παράταση που ζήτησε και έλαβε ο ανάδοχος, υποβλήθηκαν την 16-11-2018, μετά τον έλεγχο των οποίων, η επιτροπή του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι από τα δεκαεπτά έργα που δήλωσε ότι ήταν σε εξέλιξη κατά τη διεξαγωγή του διαγωνισμού, για τα επτά, υποβλήθηκε ασφαλιστική ενημερότητα σε ισχύ, που όμως δεν κάλυπτε το χρόνο υποβολής προσφοράς, έκρινε δε ότι η Υπεύθυνη Δήλωση εκ μέρους του περί του ότι τα έργα αυτά ήταν ασφαλιστικά ενήμερα και κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού δεν αποτελεί αποδεικτικό στοιχείο κατά το άρθρο 23.3 της διακήρυξης του έργου, όπου ως αποδεικτικό στοιχείο ορίζεται ρητά η «ασφαλιστική ενημερότητα που εκδίδεται από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα». Στη συνέχεια, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ενέκρινε την εισήγηση της επιτροπής του διαγωνισμού και με τη με αριθμό 521/2018 απόφασή της απέρριψε την προσφορά της ... και αποφάσισε την κατάπτωση υπέρ της αναθέτουσας αρχής της εγγύησης συμμετοχής της. Περαιτέρω, αποφάσισε την ανάδειξη ως προσωρινού αναδόχου του διαγωνιζόμενου που είχε υποβάλει την αμέσως επόμενη κατά σειρά μειοδοσίας προσφορά και ο οποίος, σύμφωνα με το Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού που εγκρίθηκε με την υπ' αριθμόν 413/2018 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, ήταν η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «...», η οποία είχε υποβάλει προσφορά με Α/Α Συστήματος ..., συνολικού κόστους εργασιών 174.458,69 € (προ Γ.Ε & Ο.Ε) και συνολικής δαπάνης του έργου προ Αναθεώρησης και Φ.Π.Α. ίση με 236.740,44 €, με ποσοστό μέσης έκπτωσης 58,38%. Με τη με αριθμό 535/2018 Απόφασή της, όμως, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ανακάλεσε την προηγούμενη απόφασή της, μετά από

Αριθμός απόφασης: 414 / 2019

αίτημα της ..., και ζήτησε από την Επιτροπή του Διαγωνισμού τη γνωμοδότησή της επί των απόψεων που η εταιρεία διατύπωσε, προκειμένου η Επιτροπή να διαμορφώσει ολοκληρωμένη άποψη και να αποφασίσει στη συνέχεια οριστικά. Τελικά, με την με αρ. 17/2019 Απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ενέκρινε νέα εισήγηση – γνωμοδότηση της επιτροπής του διαγωνισμού και αποφάσισε εκ νέου όσα και με τη με αριθμό 521/2018 Πράξη της είχε αποφασίσει. Με τον τρόπο αυτό η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της ... και αποφάσισε την κατάπτωση της εγγύησης συμμετοχής της. Κατά της τελευταίας αυτής απόφασης του Δήμου ... άσκησε ο προσφεύγων την υπό εξέταση προδικαστική του προσφυγή.

4. Επειδή, ο προσφεύγων, με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, προβάλλει ότι με την προσβαλλόμενη πράξη μη νόμιμα απορρίφθηκε η προσφορά του, με την αιτιολογία ότι ήταν πλημμελή τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλε. Συγκεκριμένα, ισχυρίζεται ότι, λαμβανομένων υπόψη όσων ορίζονται στις διατάξεις του άρθρου 23.9. της διακήρυξης, όσοι διαγωνιζόμενοι δεν είναι εφοδιασμένοι με ενημερότητα πτυχίου οφείλουν να διαθέτουν και να υποβάλουν, αν αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι, για την απόδειξη της ασφαλιστικής τους ενημερότητας τις προβλεπόμενες στο άρθρο 23.3 ασφαλιστικές ενημερότητες και ότι, αν είναι εφοδιασμένοι με ενημερότητα πτυχίου, για να αποδείξουν ότι είναι φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμεροι, αρκεί να προσκομίσουν τη σε ισχύ ευρισκόμενη ενημερότητα πτυχίου που τους έχει χορηγηθεί από την Διεύθυνση Δ15 του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών και κανένα επιπλέον αυτής δικαιολογητικό, παρά μόνο ασφαλιστική ενημερότητα για τα έργα που αναγράφονται στην ενημερότητα πτυχίου, εφόσον ο αναγραφόμενος χρόνος ισχύος αυτών στην ενημερότητα πτυχίου έχει λήξει. Αυτό απαιτεί και σ' αυτό αρκείται ο συντάκτης της διακήρυξης. Δεν απαιτεί η διακήρυξη την προσκόμιση ασφαλιστικής ενημερότητας για έργα που έχουν ανατεθεί στην εργοληπτική επιχείρηση μετά την έκδοση της ενημερότητας πτυχίου και καθ' όλο το χρονικό διάστημα ισχύος της. Οι αναθέτουσες αρχές,

Αριθμός απόφασης: 414 / 2019

εξάλλου, δεν δύνανται αρμοδίως ν' αμφισβητήσουν τη νομιμότητα της εν ισχύ ενημερότητας πτυχίου διαγωνιζόμενης εργοληπτικής επιχείρησης, κατόπιν ελέγχου των στοιχείων με βάση τα οποία αυτή εκδόθηκε και, ως εκ τούτου, τυχόν αποκλεισμός από το διαγωνισμό εργοληπτικής επιχείρησης για το λόγο αυτό είναι μη νόμιμος. Προβάλλει δε και σχετική νομολογία. Δοθέντος ότι ο προσφεύγων προσκόμισε στην Επιτροπή Διαγωνισμού, μετά την ανακήρυξή του ως προσωρινού αναδόχου, τη σε ισχύ έως 10.11.2018 ευρισκόμενη με αρ. πρωτ. ΔΜ 23557/17.11.2017 ενημερότητα πτυχίου του, σε συνδυασμό με την ασφαλιστική ενημερότητα των έργων που εκτελούσε και αναγράφονταν σε αυτήν και τις ασφαλιστικές ενημερότητες των έργων που προσκόμισε επειδή ο χρόνος ισχύος τους στην ενημερότητα πτυχίου είχε λήξει, αποδεικνυόταν σύμφωνα με το άρθρο 23.9 της διακήρυξης ότι ήταν ασφαλιστικά ενήμερος τόσο ο ίδιος, όσο και τα έργα που εκτελούσε και αναφέρονταν στην ενημερότητα πτυχίου, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς (28.6.2018). Σε κάθε περίπτωση καταλήγει ότι από το άρθρο 22.Α.2 της διακήρυξης προκύπτει ότι δεν αποκλείεται διαγωνιζόμενος όταν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει είτε καταβάλλοντας αυτές πλέον των αναλογούντων τόκων ή προστίμων, είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς. Συνεπώς, και εφόσον όπως δέχονται και η Επιτροπή Διαγωνισμού και η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ...απέδειξε ότι ήταν ασφαλιστικά ενήμερος για το σύνολο των έργων του, κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης ο λόγος αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.2 της διακήρυξης δεν έπρεπε να εφαρμόζεται.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, με τη με αριθμό πρωτοκόλλου 3631/06-03-2019 έκθεση απόψεών της, επί της υπό εξέταση προσφυγής, αναφέρεται στο ιστορικό της υπό εξέταση διαφοράς και την από 04-02-2019 γνωμοδότηση της επιτροπής του διαγωνισμού, την οποία έκανε αποδεκτή με την προσβαλλόμενη απόφασή της και δεν προβάλλει έτερο ειδικό ισχυρισμό σε αντίκρουση των λόγων της υπό εξέταση προσφυγής.

Αριθμός απόφασης: 414 / 2019

6. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού, που συνιστά το κανονιστικό του πλαίσιο, προβλέπει, στο άρθρο 22.Α. με τίτλο «Λόγοι αποκλεισμού», ότι: «Κάθε προσφέρων αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (αν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (αν πρόκειται περί ένωσης οικονομικών φορέων) ένας από τους λόγους των παρακάτω περιπτώσεων: ... 22.Α.2 Όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. ... 22.Α.6. Η αναθέτουσα αρχή αποκλείει οικονομικό φορέα σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, όταν αποδεικνύεται ότι αυτός βρίσκεται λόγω πράξεων ή παραλείψεων αυτού είτε πριν είτε κατά τη διαδικασία, σε μία από τις περιπτώσεις των προηγούμενων παραγράφων. ...», στο άρθρο 23. 2 με τίτλο «Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα)», ότι: «Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ) και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας ...», στο άρθρο 23.3 με τίτλο «Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22 Α.», ότι: «Ο προσωρινός ανάδοχος, κατόπιν σχετικής ηλεκτρονικής πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή, υποβάλλει τα ακόλουθα δικαιολογητικά, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 4.2 της παρούσας: Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22Α ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: ... (β) για την παράγραφο Α.2 του άρθρου 22: πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, περί του ότι

Αριθμός απόφασης: 414 / 2019

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. 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 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. ...», στο άρθρο 23.9. με τίτλο «Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων», ότι: «...(β) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.ΕΠ. εφόσον υποβάλλουν «Ενημερότητα Πτυχίου» εν ισχύ, απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών: - απόσπασμα ποινικού μητρώου του άρθρου 23.3.(α) της παρούσας για τον Πρόεδρο και Διευθύνοντα Σύμβουλο εργοληπτικής επιχείρησης. Για τα λοιπά μέλη του Δ.Σ της εταιρείας, θα πρέπει να υποβληθεί αυτοτελώς απόσπασμα ποινικού μητρώου, καθόσον τα πρόσωπα αυτά δεν καλύπτονται από την

Αριθμός απόφασης: 414 / 2019

Ενημερότητα Πτυχίου. - 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. - το πιστοποιητικό από το αρμόδιο επιμελητήριο όσον αφορά το λόγο αποκλεισμού του άρθρου 22. Α.4. (θ) - το πιστοποιητικό της αρμόδιας αρχής για την ονομαστικοποίηση των μετοχών του άρθρου 23.3. (στ). - τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης της εργοληπτικής επιχείρησης. Σε περίπτωση που κάποιος από τα ανωτέρω δικαιολογητικά έχει λήξει, προσκομίζεται το σχετικό δικαιολογητικό εν ισχύ. Εφόσον στην Ενημερότητα Πτυχίου δεν αναφέρεται ρητά ότι τα στελέχη του πτυχίου του προσφέροντα είναι ασφαλιστικώς ενήμερα στο ΕΤΑΑ- ΤΣΜΕΔΕ, ο προσφέρων προσκομίζει επιπλέον της Ενημερότητας Πτυχίου, ασφαλιστική ενημερότητα για τα στελέχη αυτά.» και στο άρθρο 4.2 με τίτλο «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/ Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης», ότι: «α) Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί, στο πλαίσιο της σχετικής ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης και μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει εντός προθεσμίας δεκαπέντε (15) ημερών, τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης ... 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 ... 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

Αριθμός απόφασης: 414 / 2019

απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, ή ii) αν από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της παρούσας, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας. ...».

7. Επειδή, από τους προπαρατεθέντες όρους της διακήρυξης συνάγεται ότι ο προσωρινός ανάδοχος, εφόσον είναι εγγεγραμμένος στο Μ.Ε.Ε.Π., προκειμένου να αποδείξει ότι δεν συντρέχει στο πρόσωπό του ο προβλεπόμενος στο άρθρο 22.Α.2 της διακήρυξης λόγος αποκλεισμού, δηλαδή ότι δεν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, αρκεί να υποβάλει «ενημερότητα πτυχίου» σε ισχύ, απαλλασσομένου της υποχρέωσης να υποβάλει ασφαλιστική ενημερότητα εκδοθείσας από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα, η οποία να καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του, μεταξύ άλλων και για τα έργα που εκτελεί. Ειδικώς για τα έργα που περιλαμβάνονται στην ενημερότητα πτυχίου και ο χρόνος ισχύος της ενημερότητάς τους έχει λήξει ο προσφεύγων απαιτείται επιπλέον της ενημερότητας πτυχίου σε ισχύ να υποβάλει και ασφαλιστική ενημερότητα για τα έργα αυτά. Επειδή, όμως, η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού στο πρόσωπο προσφέροντος πρέπει να αποδεικνύεται τόσο κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης όσο και κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς, τόσο η ενημερότητα πτυχίου του εγγεγραμμένου στο Μ.Ε.Ε.Π. διαγωνιζόμενου όσο και η αναφερόμενη σε αυτήν ασφαλιστική ενημερότητα των έργων που εκτελεί θα πρέπει να είναι σε ισχύ και κατά τους δύο χρόνους. Στην περίπτωση κατά την οποία είτε δεν είχε προσκομίσει καθόλου ενημερότητα πτυχίου είτε αυτή δεν είναι σε ισχύ είτε η ασφαλιστική ενημερότητα των έργων που αναφέρονται στην ενημερότητα πτυχίου ότι ο διαγωνιζόμενος εκτελεί δεν είναι σε ισχύ είτε κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς είτε κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών

Αριθμός απόφασης: 414 / 2019

προσωρινού αναδόχου, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να του τα ζητήσει συμπληρωματικά και εφόσον δεν τα προσκόμιζε πλήρως εμπροθέσμως η αναθέτουσα αρχή θα έπρεπε να απορρίψει την προσφορά του. Αντίθετα, για έργα που ο προσωρινός ανάδοχος εκτελεί είτε κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς είτε κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, αλλά δεν περιλαμβάνονται για οποιονδήποτε λόγο στην ενημερότητα πτυχίου του, η διακήρυξη δεν περιλαμβάνει διάταξη, στην οποία με ρητή και σαφή διατύπωση να προβλέπει ότι οφείλει επιπλέον να υποβάλει και ασφαλιστική ενημερότητα για τα έργα αυτά, όπως αντίθετα, ρητώς προβλέπει για την περίπτωση που η ενημερότητα πτυχίου δεν αναφέρει ρητά ότι τα στελέχη του πτυχίου του προσφέροντα είναι ασφαλιστικώς ενήμερα στο ΕΤΑΑ – ΤΣΜΕΔΕ. Ούτε, εξάλλου, για την διακρίβωση της μη αθέτησης των υποχρεώσεων διαγωνιζόμενου όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, προβλέπει η διακήρυξη ότι θα μπορούσε η αναθέτουσα αρχή να ζητήσει υπεύθυνη δήλωση, στην οποία να δηλώνονται τα έργα που ο διαγωνιζόμενος εκτελεί και δεν περιλαμβάνονται στην ενημερότητα πτυχίου. Εφόσον, δε, ζητούνταν και υποβαλλόταν, ως μη αναγκαία δε θα έπρεπε να ληφθεί υπόψη. Σε κάθε περίπτωση, 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 και γνωρίζει ή λαμβάνει γνώση η αναθέτουσα αρχή ότι ο προσωρινός ανάδοχος εκτελεί, με την αιτιολογία ότι δεν προσκόμισε ασφαλιστική ενημερότητα αυτών. Και τούτο, 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 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).

8. Επειδή, εξάλλου, η ΥΑ Δ15//2013 (ΥΑ Δ15/οικ/15658 ΦΕΚ Β 2300 2013) με τίτλο «Τροπ. ΥΑ 2005«Εκδοση Ενημερότητας Πτυχίου και

Αριθμός απόφασης: 414 / 2019

Βεβαιώσεων ανεκτέλεστου υπολοίπου έργων», που ισχύει και στην οποία παραπέμπει το άρθρο 7.1 σε συνδυασμό με το άρθρο 7.4 της διακήρυξης προβλέπει στο άρθρο 1 με τίτλο Έννοια Ενημερότητας πτυχίου – Χρόνος ισχύος, 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 ιδιαιτέρως στις διαδικασίες ανάθεσης, δικαιολογητικά που δεν απαιτούνται για την έκδοση της. 2. Η Ε.Π. εκδίδεται από τη Διεύθυνση Μητρώων και Τεχνικών Επαγγελματιών (Δ15) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Έργων (εφεξής Γ.Γ.Δ.Ε.) του Υπουργείου Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων (εφεξής «υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ.»). 3.α. Για την έκδοση ή την ανανέωση Ε.Π. υποβάλλεται σχετική αίτηση στην Υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., η οποία συνοδεύεται από το σύνολο των δικαιολογητικών του άρθρου 2 της παρούσας. Η εν λόγω υπηρεσία, εφόσον υποβληθεί πλήρης αίτηση, οφείλει να εκδώσει την Ε.Π. εντός είκοσι (20) ημερών. ... γ. Όσα δικαιολογητικά δεν αναγράφουν χρόνο λήξης ισχύος, εκτός των βεβαιώσεων ανεκτέλεστου υπολοίπου δημοσίων έργων, πρέπει να έχουν εκδοθεί εντός των τελευταίων τριάντα (30) ημερών πριν την υποβολή της αίτησης, άλλως η υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. ζητεί την υποβολή νέων. Όσα δικαιολογητικά αναγράφουν χρόνο λήξης ισχύος, πρέπει κατά την ημερομηνία έκδοσης της Ε.Π. να είναι σε ισχύ, άλλως η υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. ζητεί την υποβολή νέων. Ο χρόνος λήξης της ισχύος των δικαιολογητικών αυτών αναγράφεται στην Ε.Π. δ. Εφόσον ο αναγραφόμενος στα αποδεικτικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας χρόνος ισχύος τους έχει λήξει κατά τη διάρκεια ισχύος της Ε.Π., οι συμμετέχοντες στο

Αριθμός απόφασης: 414 / 2019

διαγωνισμό υποβάλλουν, πλέον της Ε.Π., υπεύθυνη δήλωση ότι είναι φορολογικά ή / και ασφαλιστικά ενήμεροι και εφόσον αναδειχθούν ανάδοχοι προσκομίζουν τα σχετικά δικαιολογητικά και υφίστανται έλεγχο σύμφωνα με τις παρ. 2 και 3 του άρθρου 1 του Ν.3263/2004 (Α` 179), όπως κωδικοποιήθηκαν με τις παρ. 2 και 3 του άρθρου 26 της Κωδικοποίησης της Νομοθεσίας Κατασκευής Δημοσίων Έργων που κυρώθηκε με το Ν. 3669/2008 (Α` 116). ...», στο άρθρο 2 ότι «Για την έκδοση της Ε.Π. οι εργοληπτικές επιχειρήσεις υποβάλλουν σχετική αίτηση, συνοδευόμενη από τα παρακάτω δικαιολογητικά, εκτός από τα δικαιολογητικά που αναζητούνται αυτεπαγγέλτως από την υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ.: ... Β. Αποδεικτικά περί της καταλληλότητας των εργοληπτικών επιχειρήσεων: ... 7.α. Αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας: i. της εταιρείας, ii. των κοινοπραξιών στις οποίες τυχόν συμμετέχει για τα δημόσια έργα που είναι σε εξέλιξη (από την υπογραφή της σύμβασης μέχρι την έκδοση βεβαίωσης περάτωσης, ή την οριστική διακοπή - διάλυση της σύμβασης ή την έκπτωση ή την υποκατάσταση αναδόχου, κατά περίπτωση), όπως αποδεικνύεται από τον πίνακα της προηγούμενης παρ. Β.6, iii. των έργων που είναι σε εξέλιξη (από τον χρόνο έναρξης υποχρέωσης ασφάλισης του προσωπικού που απασχολείται στο έργο, σύμφωνα με την οικεία ασφαλιστική νομοθεσία, μέχρι την έκδοση βεβαίωσης περάτωσης, ή την οριστική διακοπή - διάλυση της σύμβασης ή την έκπτωση ή την υποκατάσταση αναδόχου, κατά περίπτωση) και iv. των στελεχών της που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΤΣΜΕΔΕ. ...», στο άρθρο 3 με τίτλο Μεταβολή - Παύση ισχύος - Ανάκληση Ενημερότητας Πτυχίου, ότι «1. Η Ε.Π. παύει να ισχύει όταν παρέλθει ο χρόνος ισχύος της, όπως ορίζεται κατά την παρ. 3 περίπτ. β` του άρθρου 1 της παρούσας. 2.α. Σε περίπτωση μεταβολής των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου (Δ.Σ.), η εργοληπτική επιχείρηση οφείλει να ενημερώσει γραπτώς, μέσα σε τριάντα (30) ημέρες από την ημερομηνία λήψης της απόφασης υπό του αρμοδίου οργάνου της, την υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. Η υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. εκδίδει, το συντομότερο δυνατό, νέα Ε.Π., τροποποιημένη μόνο ως προς την ανωτέρω μεταβολή. Η

Αριθμός απόφασης: 414 / 2019

εργοληπτική επιχείρηση μέχρι την έκδοση της τροποποιημένης Ε.Π. συμμετέχει στις δημοπρασίες με την εν ισχύ Ε.Π. προσκομίζοντας τα σχετικά δικαιολογητικά. Επιπλέον, σε περίπτωση αλλαγής του Προέδρου ή του Διευθύνοντος Συμβούλου, η εργοληπτική επιχείρηση πρέπει να συμπεριλάβει στη γραπτή ενημέρωση της καθώς και κατά τη συμμετοχή της στις δημοπρασίες και τα δικαιολογητικά του υπό στοιχ. Β.4 του άρθρου 2 της παρούσας. β. Αν η εργοληπτική επιχείρηση, παρόλο που έχει υποχρέωση κατά τα ανωτέρω, δεν προβεί σε εμπρόθεσμη ενημέρωση με υπαιτιότητα της και περιέλθουν στην υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. στοιχεία ή πληροφορίες για μεταβολή των μελών του Δ.Σ., η υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. αποστέλλει χωρίς καθυστέρηση γραπτή πρόσκληση στην εργοληπτική επιχείρηση, με την οποία θέτει υπόψη της τις πληροφορίες ή τα στοιχεία και την καλεί να υποβάλει γραπτά τις αντιρρήσεις της, με τα απαραίτητα για την τεκμηρίωση δικαιολογητικά, μέσα σε εύλογη προθεσμία, όχι ανώτερη των δέκα (10) εργάσιμων ημερών. γ. Αν δεν υποβληθούν εμπρόθεσμα αντιρρήσεις ή οι υποβληθείσες δε γίνουν αποδεκτές, η υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., με απόφαση του Προϊσταμένου της, ανακαλεί την Ε.Π. Η ανάκληση ενεργεί από την επομένη της καταληκτικής ημερομηνίας ενημέρωσης για την μεταβολή των προϋποθέσεων έκδοσης της Ε.Π. ... δ. Στην περίπτωση που η εργοληπτική επιχείρηση ενημερώσει εκπρόθεσμα την υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. για μεταβολή των μελών του Δ.Σ., εκδίδεται τροποποιημένη Ε.Π. ως προς τα στοιχεία αυτά. Η εν ισχύ Ε.Π. ανακαλείται σύμφωνα με την παρ. 2.γ. του παρόντος άρθρου για το χρονικό διάστημα από την παρέλευση της καταληκτικής ημερομηνίας ενημέρωσης για την μεταβολή των στοιχείων, μέχρι την ημερομηνία ενημέρωσης της υπηρεσίας τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. από την εργοληπτική επιχείρηση. ... 6. Δεν απαιτείται ενημέρωση και έκδοση νέας Ε.Π. σε περίπτωση αλλαγής, καθόσον χρόνο είναι σε ισχύ η Ε.Π. των προϋποθέσεων των παρ. 5, 6, 7 και 8 του στοιχείου Β. του άρθρου 2 της παρούσας. ...». Επειδή, κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων διαγωνιζόμενος εγγεγραμμένος στο ΜΕΕΠ, ο οποίος κατά τη διάρκεια ισχύος της αρχίζει να εκτελεί είτε μόνος είτε συμμετέχοντας σε Κοινοπραξία έργο, το

Αριθμός απόφασης: 414 / 2019

οποίο δεν περιλαμβάνεται στην ενημερότητα πτυχίου δεν έχει καταρχήν υποχρέωση ενόσω διαρκεί η ισχύς της να αιτηθεί τη συμπερίληψη αυτού στο τμήμα των έργων για τα οποία είναι ασφαλιστικά ενήμερος. Συνακόλουθα, δε θα μπορούσε να αποκλειστεί ο προσωρινός ανάδοχος ούτε γιατί στην υποβληθείσα ενημερότητα πτυχίου του δεν περιλαμβάνονται έργα τα οποία άρχισε να εκτελεί μετά την έκδοσή της, ακόμη και αν με την ενημερότητα πτυχίου δεν αποδεικνύεται ότι είναι ασφαλιστικά ενήμερος για αυτά.

9. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, μεταξύ των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υπέβαλε ο προσφεύγων, μετά την από 28-09-2018 σχετική πρόσκληση της επιτροπής διαγωνισμού, περιλαμβάνονταν η με αρ. πρωτ. Δ.Μ. 23557/17-11-2017 ενημερότητα πτυχίου, εκδοθείσα από το Τμήμα Μητρώων της Γενικής Γραμματείας Υποδομών του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών που είχε ισχύ μέχρι την 10-11-2018. Στην ενημερότητα αυτή, περιλαμβανόταν τμήμα υπό τον τίτλο Ασφαλιστική ενημερότητα έργων, στο οποίο αναφερόταν ότι ο προσφεύγων ήταν ασφαλιστικά ενήμερος για δώδεκα έργα, με ισχύ μέχρι την 07-05-2018 τα έντεκα (11) αυτών και την 08-05-2018 το δωδέκατο (12^ο). Λαμβανομένων υπόψη όσων έγιναν δεκτά στη σκέψη 7 της παρούσας, συνεπώς, για τα έργα που περιλαμβάνονταν στην ενημερότητα πτυχίου και ο χρόνος ισχύος της ενημερότητάς τους δεν είχε λήξει, δεν απαιτείτο ο προσφεύγων να υποβάλει και ασφαλιστική ενημερότητα. Αντίθετα, αν ο χρόνος ισχύος τους είχε λήξει δεν αρκούσε η υποβολή υπεύθυνης δήλωσης όπως στην ενημερότητα πτυχίου αναφερόταν, αλλά απαιτείτο, επιπλέον της ενημερότητας πτυχίου, και η υποβολή πιστοποιητικού ασφαλιστικής ενημερότητας σε ισχύ. Τούτο, δε διότι αυτήν την υποχρέωση προέβλεπε με ρητή και σαφή διάταξη το άρθρο 23.9 της διακήρυξης, η οποία κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το Δημόσιο διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο τη δημόσια αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν και υποχρεούται από την έναρξη και μέχρι την ολοκλήρωση της διαδικασίας του

Αριθμός απόφασης: 414 / 2019

διαγωνισμού να εφαρμόζει όσα ορίζονται σε αυτή (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Κατά συνέπεια, δοθέντος ότι η ο χρόνος ισχύος των ενημεροτήτων των έργων της ενημερότητας πτυχίου είχε λήξει πριν την υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο προσωρινός ανάδοχος και για τα δώδεκα (12) έργα που αναφέρονταν στην πιο πάνω ενημερότητα πτυχίου όφειλε να προσκομίσει ασφαλιστική ενημερότητα που μάλιστα έπρεπε να καταλαμβάνει τόσο τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης όσο και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς (28-06-2018). Και αυτό, διότι, όπως έγινε δεκτό στην σκέψη 7 της παρούσας, η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού στο πρόσωπο προσφέροντος πρέπει να αποδεικνύεται τόσο κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης όσο και κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς. Εκτός της ενημερότητας πτυχίου, ο προσφεύγων υπέβαλε και ασφαλιστικές ενημερότητες εκδοθείσες την 09-10-2018 με ισχύ όλες έως την 08-04-2019 για έντεκα από τα περιεχόμενα στην ενημερότητα πτυχίου έργα. Δεν υπέβαλε ενημερότητα για το έργο με τίτλο «ΠΡΟΣΘΗΚΗ ΚΤΙΡΙΟΥ ΜΕ ΥΠΟΓΕΙΟ, ΙΣΟΓΕΙΟ Α & Β ΟΡΟΦΟ ΣΤΟ ΚΕΝΤΡΟ ΕΙΔΙΚΩΝ ΑΤΟΜΩΝ “Η ΧΑΡΑ”». Για τους λόγους αυτούς, νομίμως η επιτροπή διαγωνισμού με την από 26-10-2018 επιστολή της, μετά τον έλεγχο των πιο πάνω δικαιολογητικών, του ζήτησε μέχρι 31-10-2018, μεταξύ άλλων, και επιπλέον της υποβληθείσας ενημερότητας πτυχίου, να υποβάλει για όλα τα έργα ασφαλιστική ενημερότητα που να καταλαμβάνει τον χρόνο υποβολής της προσφοράς και για το έργο με τίτλο «ΠΡΟΣΘΗΚΗ ΚΤΙΡΙΟΥ ΜΕ ΥΠΟΓΕΙΟ, ΙΣΟΓΕΙΟ Α & Β ΟΡΟΦΟ ΣΤΟ ΚΕΝΤΡΟ ΕΙΔΙΚΩΝ ΑΤΟΜΩΝ “Η ΧΑΡΑ”» ασφαλιστική ενημερότητα σε ισχύ και κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης. Επιπλέον, με την άνω επιστολή της, η επιτροπή του διαγωνισμού, ζήτησε από τον προσφεύγοντα να υποβάλει Υπεύθυνη Δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου του, στην οποία να αναφέρονται όλα τα δημόσια έργα : α) που εκτελούνταν από την επιχείρηση κατά το χρόνο λήξης υποβολής προσφορών στο διαγωνισμό (28-06-2018) και β) που εκτελούνται από την επιχείρηση κατά τον χρόνο υποβολής

Αριθμός απόφασης: 414 / 2019

δικαιολογητικών κατακύρωσης πέραν των έργων που συμπεριλαμβάνονται στην υποβληθείσα Ενημερότητα Πτυχίου, και σε περίπτωση ανάληψης νέου έργου που εκτελείται από τον προσφεύγοντα ή με τη συμμετοχή του σε Κοινοπραξία (και το οποίο θα πρέπει να αναφέρεται στην προαναφερθείσα Υπεύθυνη Δήλωση) να υποβάλει επιπλέον τα αντίστοιχα πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας σύμφωνα με την παράγραφο (β) του άρθρου 23.3 της διακήρυξης. Την 31-10-2018 ο προσφεύγων υπέβαλε υπεύθυνη δήλωση στην οποία αναφέρονται όλα τα δημόσια έργα που εκτελούσε κατά την χρονική περίοδο εκείνη με την επισήμανση ότι δεν συμμετείχε σε κοινοπραξία κατά την εκτέλεση κάποιου από αυτά, ασφαλιστικές ενημερότητες των παραπάνω έργων σε ισχύ, επίσημο έγγραφο που αναφέρει ότι το έργο "ΠΡΟΣΘΗΚΗ ΚΤΙΡΙΟΥ ΜΕ ΥΠΟΓΕΙΟ, ΙΣΟΓΕΙΟ Α & Β ΟΡΟΦΟ ΣΤΟ ΚΕΝΤΡΟ ΕΙΔΙΚΩΝ ΑΤΟΜΩΝ "Η ΧΑΡΑ" έχει παραχωρηθεί σε άλλη εταιρεία, για το λόγο αυτό και δεν υπάρχει ασφαλιστική ενημερότητα και έντεκα (11) ασφαλιστικές ενημερότητες των έργων της ενημερότητας πτυχίου κατά τον χρόνο λήξης υποβολής προσφορών στον διαγωνισμό (28-06-2018). Στις 31-10-2018, πέραν των ανωτέρω, ο προσφεύγων αιτήθηκε παράταση δεκαπέντε (15) ημερών για την υποβολή των λοιπών δικαιολογητικών που ζητήθηκαν με το από 26-10-2018 έγγραφο της Επιτροπής Διαγωνισμού. Τέλος, στις 15-11-2018 ο προσωρινός ανάδοχος μεταξύ άλλων υπέβαλε νέα Ενημερότητα Πτυχίου (εκδοθείσα στις 06-11-2018), νέα Υπεύθυνη Δήλωση για τα έργα που ήταν σε εξέλιξη κατά το χρόνο λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφορών, ήτοι συνολικά δεκαέξι (16) έργα και περί της ασφαλιστικής ενημερότητας αυτών και Ασφαλιστικές Ενημερότητες έργων κατά το χρόνο υποβολής προσφορών, για εννέα (9) από τα αναφερόμενα στην Υπεύθυνη Δήλωση έργα. Στην πιο πάνω Υπεύθυνη Δήλωση, εξάλλου, ο νόμιμος εκπρόσωπος του προσφεύγοντος αναγράφει τα εξής: « ... αναφέρω τα έργα που ήταν σε εξέλιξη κατά το χρόνο λήξης υποβολής των προσφορών (28-06-2018) και δηλώνω πως τα παρακάτω έργα ήταν ασφαλιστικά ενήμερα κατά την διάρκεια του διαγωνισμού. Για τα 9 πρώτα σας παρέχουμε τις ασφαλιστικές ενημερότητες κατά την διάρκεια του

Αριθμός απόφασης: 414 / 2019

διαγωνισμού, για τα υπόλοιπα 7 έργα της παρακάτω λίστας δηλώνουμε υπεύθυνα πως ήταν ασφαλιστικά ενήμερα τόσο κατά την διάρκεια του διαγωνισμού όσο και σήμερα όπως φαίνεται από τις ασφαλιστικές ενημερότητες σε ισχύ που σας καταθέσαμε».

10. Επειδή, από το σύνολο των εγγράφων που ο προσφεύγων υπέβαλε κατά τα αναφερόμενα στην προηγούμενη σκέψη (Ενημερότητες Πτυχίου και Βεβαιώσεις Ασφαλιστικής Ενημερότητας έργων), προκύπτει ότι για τα έργα που ανέφερε η προσκομισθείσα ενημερότητα πτυχίου και εκτελούσε κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του αποδείχθηκε ότι κατά τον χρόνο αυτό δεν συνέτρεχε στο πρόσωπό του ο προβλεπόμενος στο άρθρο 22.Α.2 της διακήρυξης λόγος αποκλεισμού, δηλαδή ότι δεν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Ομοίως η μη συνδρομή του οικείου λόγου αποκλεισμού κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης αποδείχθηκε και για τα έργα που ανέφερε η νεότερη προσκομισθείσα ενημερότητα πτυχίου. Μη νόμιμα, εξάλλου, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στις σκέψεις 7 και 8 της παρούσας ζητήθηκε εκτός των υποβληθεισών ενημεροτήτων πτυχίου και ασφαλιστικών ενημεροτήτων των έργων που σε αυτά αναφέρονται ότι εκτελούσε ο προσωρινός ανάδοχος και εφόσον υπεβλήθη, δεν θα έπρεπε να ληφθεί υπόψη. Αβάσιμα, δε ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή ότι ο προσφεύγων νόμιμα αποκλείστηκε επειδή δεν ήταν σε θέση να προσκομίσει τα απαιτούμενα στο άρθρο 23 της διακήρυξης δικαιολογητικά προς απόδειξη μη συνδρομής στο πρόσωπό του στο άρθρο 22.Α.2 αυτής λόγου αποκλεισμού. Συνακόλουθα, μη νόμιμα ο Δήμος με την με αριθμό 521/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του αρχικά και με την με αριθμό 17/2019 απόφαση της τελικώς αποφάσισε την απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος.

11. Επειδή, κατ' ακολουθία, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, πρέπει να γίνει δεκτή, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Αριθμός απόφασης: 414 / 2019

12. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων, πρέπει να επιστραφεί, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Ακυρώνει τη με αριθμό 17/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ...Αττικής, στο πλαίσιο ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού που διενεργεί με α/α ΕΣΗΔΗΣ ...για την ανάδειξη αναδόχου εκτέλεσης του έργου με τίτλο «Συντήρηση Σχολικών κτιρίων» (Διακήρυξη με ΑΔΑΜ ...), προϋπολογισμού 571.700,00€, χωρίς ΦΠΑ, κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...S.A.».

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου, που κατέθεσε ο προσφεύγων (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ...), ποσού 2.858,50€.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 26 Μαρτίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο την 15^η Απριλίου 2019.

Η Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Μαρία Κων. Μανδράκη

Αλέξανδρος Γρυπάρης