

**Η**

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

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε την 31 Δεκεμβρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος, Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Εισηγητής και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 17-12-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1917/17-12-2020 της ένωσης οικονομικών φορέων με την επωνυμία ΕΝΩΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΦΟΡΕΩΝ « \*\*\* \*\*\* », νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής « \*\*\* », νομίμως εκπροσωπούμενης.

Και της παρεμβαίνουσας ένωσης οικονομικών φορέων με την επωνυμία « \*\*\* », νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της από 7-12-2020 κοινοποιηθείσας, Απόφασης με αρ. 661/2020 Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, καθ' ο μέρος απέκλεισε αυτήν στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για την « \*\*\* », εκτιμώμενης αξίας άνευ ΦΠΑ 229.838,71 ευρώ, που προκηρύχθηκε με τη με αρ. πρωτ. \*\*\* διακήρυξη, η οποία δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ \*\*\* την 26-5-2020 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α \*\*\* .

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. \*\*\* και ποσού 1.149,19 ευρώ, πληρώθηκε δε με το από 17-12-2020 έμβασμα \*\*\*.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας λόγω χρόνου δημοσίευσης και εκτιμώμενης αξίας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος με την από 17-12-2020 προσφυγή της, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της από 7-12-2020 κοινοποιηθείσας σε αυτήν εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών κατακύρωσης, καθ' ο μέρος η ίδια και έως τότε προσωρινός ανάδοχος απερρίφθη, ενώ ομοίως εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται και η από 28-12-2020 παρέμβαση, κατόπιν της από 18-12-2020 κοινοποίησης της προσφυγής, εκ της παρεμβαίνουσας και επόμενης μετά την προσφεύγουσα μειοδότης. Η δε αναθέτουσα υποβάλλει τις από 24-12-2020 Απόψεις της. Επομένως, η προσφυγή και η παρέμβαση πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξετασθούν περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, η προσφεύγουσα απεκλείσθη με την ακόλουθη αιτιολογία «2) Η από 22/6/2020 εκτύπωση καρτέλας "Στοιχεία μητρώου/Επιχείρησης" μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της ΑΑΔΕ για τον κ. \*\*\* δεν αποτελεί απόδειξη της μη συνδρομής της αναστολής της επιχειρηματικής του δραστηριότητας κατά το χρόνο κατάθεσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, όπως προβλέπεται στον όρο 23.3.(γ) της διακήρυξης. Στον όρο 22.Α.4.(β) της διακήρυξης προβλέπεται ρητώς ως λόγος αποκλεισμού η αναστολή της επιχειρηματικής δραστηριότητας του διαγωνιζόμενου. Σύμφωνα δε 8 με τα οριζόμενα στους όρους 23.1, 23.3.(γ) και 4.2 της διακήρυξης, η μη συνδρομή της αναστολής επιχειρηματικής δραστηριότητας αφενός μεν προαποδεικνύεται κατά το στάδιο υποβολής των προσφορών δια της απάντησης του διαγωνιζόμενου στο σχετικό ερώτημα του ΤΕΥΔ, αφετέρου δε αποδεικνύεται από τον προσωρινό ανάδοχο μέσω της υποβολής ως δικαιολογητικού κατακύρωσης της εκτύπωσης της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης», από την ηλεκτρονική σελίδα της ΑΑΔΕ. Θα πρέπει να επισημανθεί ότι με τον όρο 23.2 της διακήρυξης παρέχεται η ευχέρεια στους διαγωνιζόμενους να μην

υποβάλλουν δικαιολογητικά εφόσον η αναθέτουσα αρχή δύναται να τα λαμβάνει απευθείας και δωρεάν μέσω εθνικής βάσης δεδομένων, υπό την προϋπόθεση ότι η δήλωση περί πρόσβασης σε βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο ΤΕΥΔ. Στην παρούσα όμως περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, στο Κεφάλαιο Γ του Μέρους ΙΙΙ της υποβληθείσας ΤΕΥΔ δόθηκε αρνητική απάντηση στο ερώτημα «έχουν ανασταλεί οι επιχειρηματικές δραστηριότητες του οικονομικού φορέα;», όμως εν συνεχεία δεν απαντήθηκε θετικά ότι η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά ούτε έχουν παρατεθεί τα σχετικά στοιχεία αναφοράς προς αναζήτηση των πιστοποιητικών παρότι στο ΤΕΥΔ περιλαμβάνεται σχετικό πεδίο «(διαδικτυακή διεύθυνση, αρχή ή φορέας έκδοσης, επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων)». Αντιστοίχως, ούτε στο Μέρος VI-Τελικές δηλώσεις της ΤΕΥΔ δηλώθηκαν τα σχετικά στοιχεία. Όλα τα υπόλοιπα δικαιολογητικά ήταν πλήρη και σε ισχύ τόσο κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς όσο και κατά την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών, όπως απαιτείται σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο του άρθρου 23.2 της διακήρυξης. Από τα παραπάνω η επιτροπή διαγωνισμού διαπίστωσε ότι με τα εν λόγω δικαιολογητικά δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής του προσωρινού μειοδότη « \*\*\* \*\*\* », σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της διακήρυξης του έργου, καθώς η μη απόδειξη της μη αναστολής της». Επομένως, η προσφεύγουσα απεκλείσθη διότι το μέλος της \*\*\* υπέβαλε σχετική εκτύπωση καρτέλας επιχείρησης από το taxinet, πλην όμως αυτή εκτυπώθηκε την 22-6-2020, ήτοι πέραν του τριμήνου πριν την από 30-9-2020 υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

4. Επειδή, εν προκειμένω, ο όρος 23.3.γ της διακήρυξης ορίζει περί της οριστικής απόδειξης μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού 22.Α.4.β (που ορίζει ως λόγο αποκλεισμού «εάν ο οικονομικός φορέας τελεί υπό πτώχευση ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης ή ειδικής εκκαθάρισης ή τελεί υπό αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή από το δικαστήριο ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία πτωχευτικού συμβιβασμού ή έχει αναστείλει τις επιχειρηματικές του δραστηριότητες ή εάν βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση προκύπτουσα από παρόμοια διαδικασία, προβλεπόμενη σε εθνικές διατάξεις

νόμου. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να μην αποκλείει έναν οικονομικό φορέα, ο οποίος βρίσκεται σε μια εκ των καταστάσεων που αναφέρονται στην παραπάνω περίπτωση, υπό την προϋπόθεση ότι η αναθέτουσα αρχή έχει αποδείξει ότι ο εν λόγω φορέας είναι σε θέση να εκτελέσει τη σύμβαση, λαμβάνοντας υπόψη τις ισχύουσες διατάξεις και τα μέτρα για τη συνέχιση της επιχειρηματικής του λειτουργίας (παρ. 5 άρθρου 73 του ν. 4412/2016)», τα εξής « για την παράγραφο Α.4(β) του άρθρου 22 : πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Για τους οικονομικούς φορείς που είναι εγκαταστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα το πιστοποιητικό ότι δεν τελούν υπό πτώχευση, , πτωχευτικό συμβιβασμό, αναγκαστική διαχείριση, δεν έχουν υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης εκδίδεται από το αρμόδιο πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα. Το πιστοποιητικό ότι το νομικό πρόσωπο δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με δικαστική απόφαση εκδίδεται από το οικείο Πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα, το δε πιστοποιητικό ότι δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με απόφαση των εταίρων εκδίδεται από το Γ.Ε.Μ.Η., σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, ως κάθε φορά ισχύουν. Ειδικά η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς, αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων», παραπέμπει δε το παραπάνω τελευταίου εδάφιο περί αναστολής δραστηριοτήτων στην υποσημ. 108 που αναφέρει ότι «Με εκτύπωση της καρτέλας “Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης”, όπως αυτά εμφανίζονται στο [taxisnet](#).». Ο δε όρος 23.2 που θεσπίζει γενική ρήτρα περί όλων των μέσων οριστικής απόδειξης, όπως αυτά ειδικότερα απαριθμούνται ανά περίπτωση στον όρο 23.3, ορίζει ότι «Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο

συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ). Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά.». Επί των ανωτέρω, σε συνέχεια και όσων επί του ιδίου θέματος έχουν παγίως κριθεί από την ΑΕΠΠ στο πλαίσιο ταυτόσημων όρων (Αποφάσεις ΑΕΠΠ 824/2018, 131/2019, 1320/2019, 253/2020, 933/2020, 1202/2020), πρώτον, όχι μόνο δεν υφίσταται πιστοποιητικό περί μη αναστολής επιχειρηματικών δραστηριοτήτων εκδιδόμενο από φορολογική αρχή, αλλά ούτε υφίσταται κατά τον παρόντα χρόνο (τόσο κατά τον χρόνο δημοσίευσης της διακήρυξης όσο και κατά την υποβολή προσφορών, αλλά και τώρα) καν φορολογική κατάσταση «αναστολής επιχειρηματικών δραστηριοτήτων», αλλά μόνο διακοπή. Επομένως, ασχέτως των υπολοίπων, η διακήρυξη ίδρυε λόγο αποκλεισμού μη δυνάμενο ούτως ή άλλως να υφίσταται, προς τούτο περιέχουσα κρίσιμη αοριστία μη δυνάμενη να επιφέρει αποκλεισμό προσφοράς (Απόφαση ΑΕΠΠ 131/2019), ασχέτως προσκόμισης ή μη σχετικού δικαιολογητικού από την προσωρινή ανάδοχο. Δεύτερον, ναι μεν δια της υποσημειώσεως 108 αναφέρει ότι η μη αναστολή αποδεικνύεται με εκτύπωση καρτέλας επιχείρησης εκ του taxisnet, πλην όμως δεν προσδιορίζει ότι ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει τυχόν να την αποδείξει ή ότι ελέγχεται αυτεπάγγελα από την ίδια την αναθέτουσα, πράγμα όλως εφικτό χωρίς καν τη σύμπραξη του προσωρινού αναδόχου, βλ. αμέσως κατωτέρω (βλ. και Απόφαση ΑΕΠΠ 824/2018). Άλλωστε, επί μη σαφώς ζητηθέντος από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικού, η εκ μέρους του εκ περισσού και αλυσιτελής υποβολή του, δεν δύναται να επιφέρει αποκλεισμό του. Εξάλλου, ασχέτως των ανωτέρω, εν προκειμένω προκύπτουν και τα ακόλουθα (βλ. Αποφάσεις ΑΕΠΠ 824/2018, 131/2019, 1320/2019, 253/2020, 933/2020, 1202/2020). Ο προσφεύγων προσωρινός ανάδοχος, σε κάθε περίπτωση δήλωσε στα ΤΕΥΔ των μελών της ένωσης του, που υπέβαλε ήδη με την προσφορά του, στο Μέρος VI τη συγκατάθεσή τους στην αναθέτουσα να αποκτήσει πρόσβαση και να λάβει τις

οικείες δηλούμενες στα ΤΕΥΔ τους πληροφορίες απευθείας από την εθνική βάση δεδομένων. Εν προκειμένω πάντως, δεν χρειάζεται καν τέτοια συγκατάθεση, αφού η οικεία περί απόδειξης της παραπάνω κατάστασης βάση δεδομένων, τηρείται από την ΑΑΔΕ στην υπηρεσία «Αναζήτηση Βασικών Στοιχείων Μητρώου Επιχειρήσεων» (βλ. ΑΑΔΕ, Διαδικτυακή Υπηρεσία Α.Α.Δ.Ε.: Αναζήτηση Βασικών Στοιχείων Μητρώου Επιχείρησης, Συχνές Ερωτήσεις-Απαντήσεις, Έκδοση 1.5, 12/7/2018), όπου μεταξύ άλλων είναι δυνατή η αναζήτηση από οιονδήποτε και χωρίς ανάγκη συγκατάθεσης της περί ης η αναζήτηση επιχείρησης, σχετικά με την τυχόν διακοπή ή μη των εργασιών της και σχετικά με τις δραστηριότητές της (ΔΕΦΑΘ 258/2020). Περαιτέρω, για την πρόσβαση και αναζήτηση σε αυτό το μητρώο, από την αναθέτουσα και τον οιονδήποτε, δεν απαιτούνται ούτε τυχόν ειδικοί κωδικοί που κατέχει μόνο ο οικονομικός φορέας ούτε η σύμπραξη του τελευταίου ούτε η εκ μέρους του παροχή κάποιου ειδικού συνδέσμου ούτε οιασδήποτε εν γένει πληροφορίας πέραν του ΑΦΜ του και της επωνυμίας του, οι οποίες εν προκειμένω κατέστησαν γνωστές στην αναθέτουσα ήδη με την υποβολή της προσφοράς της προσφεύγουσας και με πλήθος εγγράφων αυτού, εκτός δε των άλλων και των ΤΕΥΔ των μελών της. Εξάλλου, κατ' άρ. 79 παρ. 6 Ν. 4412/2016, αλλά και κατά τον όρο 23.2 της διακήρυξης, ορίζεται ότι «... οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. ...». Εξάλλου, για τη μη αναστολή, ήτοι τη μη διακοπή της δραστηριότητας και την εξακολούθησή της κατά τον χρόνο αναζήτησης, η αναθέτουσα δύναται να λάβει την οικεία πληροφορία άμεσα χωρίς την ανάγκη τυχόν παροχής κάποιου ηλεκτρονικού συνδέσμου που παραπέμπει σε πρωτότυπο αποδεικτικό στοιχείο, αφού η οικεία πληροφορία είναι διαθέσιμη στα δημόσια προσβάσιμα στοιχεία που η ΑΑΔΕ θέτει στη διάθεση του κοινού

σχετικά με την κάθε επιχείρηση, χωρίς να υφίσταται τυχόν αποθηκευμένο ηλεκτρονικά περί τούτου ειδικό έγγραφο, επί του οποίου η πρόσβαση μάλιστα απαιτεί και κάποιον ειδικό σύνδεσμο. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από την επισκόπηση των δημοσιευμένων όρων και κανονισμών σε σχέση με την επίμαχη ηλεκτρονική πλατφόρμα που ευρίσκονται αναρτημένοι στον επίσημο διαδικτυακό τόπο της ΑΑΔΕ ([www.aade.gr](http://www.aade.gr)), η αναθέτουσα αρχή (η οποία διαθέτει κωδικούς taxisnet όπως προκύπτει από το συνδυασμό των διατάξεων των αρ. 45 περ. γ, 46 παρ.α , 67 του νόμου 4172/2013 και της απόφασης του διοικητή της ΑΑΔΕ 1041/2019 παρ.1) είχε την δυνατότητα να επιβεβαιώσει την μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του ως άνω μέλους της προσωρινής αναδόχου και δη, κατά όλως επίκαιρο χρόνο, μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της ΑΑΔΕ, όπου οι πληροφορίες που αφορούν στα στοιχεία εκάστης επιχειρήσεως, τις δραστηριότητές της με ειδική αναφορά στο χρόνο ενάρξεως και το χρόνο διακοπής, την κατάστασή της (εάν είναι ενεργή ή όχι) και τα ειδικότερα στοιχεία των εγκαταστάσεών της στην ημεδαπή είναι ελεύθερα και δωρεάν προσβάσιμα σε οιονδήποτε διαθέτει κωδικούς taxisnet, ώστε να δύναται να χρησιμοποιεί τις ηλεκτρονικές υπηρεσίες, πλατφόρμες και εφαρμογές της ΑΑΔΕ. Πράγματι, εισερχόμενος κανείς στον επίσημο διαδικτυακό τόπο της ΑΑΔΕ ([www.aade.gr](http://www.aade.gr)) και ακολουθώντας την διαδρομή, αρχική σελίδα // επιχειρήσεις // φορολογικές υπηρεσίες // μητρώο // αναζήτηση βασικών στοιχείων μητρώου επιχειρήσεων, διαπιστώνει ότι ανοίγει εφαρμογή, με τη χρήση της οποίας τα νομικά πρόσωπα, οι νομικές οντότητες, και τα φυσικά πρόσωπα με εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα μπορούν να αναζητήσουν βασικές πληροφορίες, προκειμένου να διακριβώσουν τη φορολογική ή την επαγγελματική υπόσταση άλλων νομικών προσώπων ή νομικών οντοτήτων ή φορολογουμένων/φυσικών προσώπων που ασκούν επιχειρηματική δραστηριότητα. Η πιο πάνω υπηρεσία στοχεύει στην καταπολέμηση της έκδοσης πλαστών και εικονικών στοιχείων από φορολογικά ανύπαρκτα πρόσωπα και παρέχεται κατόπιν γνωμοδότησης της Α.Π.Δ.Π.Χ. (με αριθ.1/2011) και σύμφωνα με το άρθρο 20 του ν. 3842/2010 «Αποκατάσταση φορολογικής δικαιοσύνης, αντιμετώπιση της φοροδιαφυγής και άλλες διατάξεις»

και το εδάφιο (ι) του άρθρου 17 του ν. 4174/2013 περί Κώδικα Φορολογικής Διαδικασίας. Τόσο από τις αναρτημένες πληροφορίες στην αρχική σελίδα της υπηρεσίας όσο και από τις απαντήσεις της Υπηρεσίας στην επιλογή συχνές ερωτήσεις – απαντήσεις προκύπτει ότι η πιο πάνω Υπηρεσία δύναται να χρησιμοποιηθεί από Νομικά Πρόσωπα, Νομικές Οντότητες και Φυσικά Πρόσωπα με εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα, που διαθέτουν TAXISnet κωδικούς με τους οποίους αρκεί να κάνουν εγγραφή στην υπηρεσία, προκειμένου να κάνουν χρήση αυτής. Συνεπώς, τρίτον, ακόμη και αν θεωρηθεί τόσο ότι ο όρος 23.3.γ όριζε ειδική απαίτηση προσκόμισης εκ του ιδίου του προσωρινού αναδόχου της ως άνω καρτέλας επιχείρησης, η υποχρέωση αυτή αίρεται βάσει της γενικής απαλλακτικής ρήτρας του αρ. 79 παρ. 6 Ν. 4412/2016 και του όρου 23.2. Τέταρτον, δεδομένου ότι στην ίδια διακήρυξη περιλαμβάνεται όρος (23.2.) βάσει του οποίου ρητά ορίζεται ότι τυγχάνει εφαρμογής αυτούσια η διάταξη του αρ. 79 παρ. 6 του ν. 4412/2019, ήτοι προβλέπεται ότι οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής, ακόμη και αν η αναθέτουσα σκοπούσε να επιβάλει ειδικώς υποχρέωση, κατά παρέκκλιση του ως άνω όρου, υποβολής εκτύπωσης καρτέλας επιχείρησης, που δύνατο αδιαμεσολάβητα και άνευ κωδικών μόνη της να αποκτήσει άμεσα και δωρεάν, τότε προκύπτει ευχερώς ότι ο όρος 23.2. της διακήρυξης θα βρισκόταν σε αντίφαση με τον ως άνω όρο του αρ. 23.3.γ. της διακήρυξης, δημιουργώντας αμφισημία στο περιεχόμενο αυτής, η δε εν λόγω ασάφεια περί του εάν πράγματι απαιτείται να περιληφθεί στα δικαιολογητικά κατακύρωσης εκ μέρους του προσωρινού αναδόχου εκτύπωση της καρτέλας “Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης”, όπως αυτά εμφανίζονται στο taxisnet, δεν θα ήταν δυνατόν να ερμηνευθεί σε βάρος του επιμελούς διαγωνιζομένου που κατ’ εφαρμογή άλλου ρητού όρου της διακήρυξης παρέλειψε να υποβάλει την εν



λόγω εκτύπωση, πολλώ δε μάλλον όταν δεν παρέλειψε, όπως εν προκειμένω να την υποβάλει και εκ περισσού, πλην όμως αυτή εκτυπώθηκε σε χρόνο πέραν του οικείου τριμήνου. Επομένως ασχέτως των υπολοίπων, το ως άνω μέλος της προσφεύγουσας δεν παρέλειψε να υποβάλει δικαιολογητικό που με ρητή και σαφή διάταξη της διακήρυξης είχε την υποχρέωση να υποβάλει, που διαφορετικά θα επέφερε τον αποκλεισμό του (βλ. ΕλΣυν VI 2244/2017, Ε΄ Κλιμ. 519/2017) και άρα, δεν θα μπορούσε να απορριφθεί η προσφορά του για τον λόγο αυτό. Περαιτέρω, ουδεμία διαφοροποίηση στα ανωτέρω, προκαλούν οι κατά τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας και αναθέτουσας, συνθήκες της προκείμενης υπόθεσης, όπως, πρώτον, η εκ του ενός μέλους της προσφεύγουσας υποβολή επικαίρου σχετικού δικαιολογητικού και η εκ του ετέρου υποβολή του δικαιολογητικού, πλην εκτυπωθέντος πέραν του τριμήνου, διότι επί μη σαφούς απαιτήσεως, δεν δύναται να θεμελιωθεί λόγος απόρριψης προσφοράς ε με βάση εκ περισσού και διασφαλιστική εκ του οικονομικού φορέα υποβολή μη σαφώς ζητούμενου δικαιολογητικού, τούτο δε και διότι θα προέκυπτε μείζων αντινομία αν δεν αποκλειόταν οικονομικός φορέας που εν όλω παρέλειψε να υποβάλει το δικαιολογητικό, αλλά αποκλειόταν αυτός που το υπέβαλε δια μόνου του λόγου ότι η έκδοση του, εν προκειμένω εκτύπωση, έλαβε χώρα σε προγενέστερο από τον καταρχήν αποδεκτό κατά τη διακήρυξη, για δικαιολογητικά της σχετικής κατηγορίας, χρόνο. Άλλωστε, μόνη της η εκ της διακήρυξης ιδρυόμενη ευχέρεια εν όλω μη υποβολής του οικείου εγγράφου, προδήλως δημιουργεί εύλογη πεποίθηση στον οικονομικό φορέα, περί μη θεμελίωσης λόγου αποκλεισμού του, εφόσον υποβάλει αυτό έστω εκ περισσού, ως εκδοθέν σε προγενέστερο του τριμήνου χρόνο. Επιπλέον, ουδεμία διαφοροποίηση στα ανωτέρω επιφέρει το γεγονός ότι το ως άνω μέλος της ένωσης δεν δήλωσε στην οικεία αρνητική απάντηση στο ΤΕΥΔ του, κάποια ηλεκτρονική διεύθυνση αναζήτησης από την αναθέτουσα του σχετικού εγγράφου και τούτο πρώτον, διότι η ως άνω δήλωση λαμβάνει χώρα καταρχήν προς διευκόλυνση της αξιολόγησης και όχι ως όρος αυτεπάγγελτης εκ της αναθέτουσας αναζήτησης ούτε ως προϋπόθεση μη αποκλεισμού όταν δεν υποβληθεί το οικείο έγγραφο, ιδίως όταν για την πρόσβαση σε αυτό δεν

απαιτούνται κωδικοί πρόσβασης ή η πρόσβαση δεν λαμβάνει χώρα σε μια εξατομικευμένη σελίδα-ηλεκτρονικό σύνδεσμο που δεν δύναται να γνωρίζει η αναθέτουσα, αλλά αντίθετα, όπως εν προκειμένω, η οικεία πληροφορία ευρίσκεται ελευθέρως από οιονδήποτε σε γνωστή γενική ιστοσελίδα ελευθέρους πρόσβασης της δημόσιας διοίκησης, ο σκοπός άλλωστε ύπαρξης και συντήρησης της οποίας θα ματαιωνόταν, αν οι οικονομικοί φορείς όφειλαν να υποβάλουν οι ίδιοι τη σχετική καρτέλα, επί της οποίας ελεύθερη πρόσβαση έχει οποιοσδήποτε. Δεύτερον, το ως άνω μέλος της προσφεύγουσας, ούτως ή άλλως περιέλαβε σχετική συγκατάθεση του στο ΜΕΡΟΣ VI του ΤΕΥΔ του, ενώ τρίτον, η δυνατότητα εκ της αναθέτουσας να αναζητήσει την οικεία καρτέλα στην οικεία ιστοσελίδα, συνιστά αντικείμενο που θα έπρεπε να είναι γνωστό σε μια δημόσια αρχή με τακτικές προς οικονομικούς φορείς, οικονομικές συναλλαγές, όπως είναι γνωστό σε απλούς επιτηδευματίες στα πλαίσια των ιδιωτικών συναλλαγών τους. Επιπλέον, όπως προαναφέρθηκε, η μη δήλωση σχετικής ιστοσελίδας, σε περιπτώσεις όπως η προκείμενη, ήτοι ενόψει ελλείψεως κωδικών, αλλά και παραπομπής σε εξατομικευμένο σύνδεσμο, ενώ η αναζήτηση είναι ευχερής και δια ενιαίας πλατφόρμας επιτυγχάνεται πρόσβαση επί των στοιχείων κάθε εν γένει επιχείρησης, δεν συνιστά εκ του νόμου ή της διακήρυξης, όρο για την εκ της αναθέτουσας σχετική αυτεπάγγελτη αναζήτηση δικαιολογητικού ή πληροφορίας που δύναται ελευθέρως, άμεσα και δωρεάν να αποκτήσει. Εξάλλου, ο όρος 23.2 εξαρτά την οικεία απαλλαγή των οικονομικών φορέων από την υποβολή του δικαιολογητικού, εκ του «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», η δε περαιτέρω αναφορά στην επόμενη περίοδο του ίδιου όρου περί του ότι «Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ).» δεν προκύπτει πως τίθεται ως πρόσθετος όρος, ήτοι ως τύπος της οικείας ευχέρειας της αναθέτουσας, άρα και της σχετικής απαλλαγής του οικονομικού φορέα από την υποβολή του εγγράφου, αλλά ακριβώς προκειμένου να κατευθυνθεί η

αναθέτουσα στη σχετική αναζήτηση προς την ορθή ιστοσελίδα ή βάση δεδομένων (δεδομένου άλλωστε, ότι στο πλαίσιο μεταξύ άλλων και αλλοδαπών οικονομικών φορέων, είναι πρακτικά αδύνατο η αναθέτουσα να γνωρίζει κάθε τηρούμενη σε άλλη χώρα, σχετική βάση δεδομένων), πράγμα που εν προκειμένω δεν απαιτείτο, αφού η αναθέτουσα όφειλε να γνωρίζει σχετικά με την οικεία δυνατότητα της (πολλώ δε μάλλον όταν η ίδια η υποσημείωση 108 της διακήρυξης αναφέρει ακριβώς τον ηλεκτρονικό τόπο εκ του οποίου εκτυπώνεται η καρτέλα) ή για να αποκτήσει η αναθέτουσα πρόσβαση σε εξατομικευμένο σύνδεσμο που αφορά την επιχείρηση, αν δεν ήταν δυνατόν να λάβει άλλως χώρα, η σχετική αναζήτηση, συνθήκη που και πάλι δεν ισχύει εν προκειμένω. Άλλωστε, εν προκειμένω η τυχόν κρίση ως ουσιώδους της δήλωσης της σχετικής ιστοσελίδας στο ΤΕΥΔ του οικονομικού φορέα, αναιρείται μεταξύ άλλων και από το ότι η ίδια η διακήρυξη στη σελ. 108 αυτής, όρισε ακριβώς την ιστοσελίδα και τη βάση δεδομένων του taxisnet, εκ της οποίας θα λάβει χώρα η οικεία αποδεικτική εκτύπωση και άρα, προδήλως όχι απλώς τελούσε σε γνώση της αναθέτουσας, αλλά συνιστούσε μέρος του κανονιστικού περιεχομένου της διαδικασίας η σχετική ιστοσελίδα, με αποτέλεσμα να μη δύναται να αναμένεται ευλόγως από τον διαγωνιζόμενο, ότι αν δεν την δήλωνε και ο ίδιος στο ΤΕΥΔ του (ιδίως αφού, δεν υφίσταται κάτι άλλο προς σχετική δήλωση, καθώς η αναζήτηση λαμβάνει χώρα επί της σε αυτή την ιστοσελίδα βάσης δεδομένων και δεν υφίσταται κάποιος τυχόν εξατομικευμένος σύνδεσμος, η ταυτότητα του οποίου δεν είναι εκ των προτέρων γνωστή), δεν θα λάμβανε χώρα η αυτεπάγγελτη κατ' άρ. 23.2 αναζήτηση. Ούτε προφανώς οι μετέχοντες όφειλαν να προβούν σε ειδική επαναληπτική δήλωση, στην απάντηση τους περί μη συνδρομής του οικείου λόγου αποκλεισμού, μιας ιστοσελίδας δημόσιας υπηρεσίας (taxisnet), που η ίδια η διακήρυξη όρισε ως το μέσο απόδειξης του σχετικού λόγου αποκλεισμού. Εξάλλου, οι περί των αντιθέτων, ισχυρισμοί παρεμβαίνουσας και αναθέτουσας, έγιναν δεκτοί εκ της ερχόμενης σε αντίφαση με τις ανωτέρω Αποφάσεις ΑΕΠΠ, Απόφασης ΑΕΠΠ 659/2020, η οποία άλλωστε, ερείσθη επί ιδίου πραγματικού, όσον αφορά τη μη δήλωση στο ΤΕΥΔ του οικονομικού φορέα της σχετικής ιστοσελίδας-βάσης δεδομένων, συνθήκη

που αξιολογήθηκε ως κρίσιμης σημασίας για τη μη εκ της αναθέτουσας αυτεπάγγελτη αναζήτηση των σχετικών στοιχείων, βλ. ανωτέρω Απόφαση ΑΕΠΠ 659/2020 σκ. 13 (παραπέμπουσα στην ομοίως προδήλως εσφαλμένη και τελούσα σε αντίφαση με την παγία νομολογία της ΑΕΠΠ επί του ζητήματος), πλην όμως η ως άνω Απόφαση ΑΕΠΠ 659/2020 ανεστάλη ως πιθανολογούμενη σοβαρά ως μη νόμιμη εκ της ΔΕΦΑΘ 258/2020.

5. τυγχάνουν οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί της αρχής της τυπικότητας, अपαράδεκτης εκ της αναθέτουσας αναδρομικής μεταβολής των όρων της διακήρυξης και σε κάθε περίπτωση απαίτησης του ως άνω δικαιολογητικού, αφού αφενός η αρχή της τυπικότητας διέπει το σύνολο των όρων της διακήρυξης που όλοι έχουν δεσμευτική ισχύ και όχι ορισμένοι εξ αυτών επιλεκτικά, μεταξύ δε αυτών και ο εξαρχής εντός της διακήρυξης, όρος 23.2 περί μη απαίτησης στοιχείων που μόνη της η αναθέτουσα δύναται να εύρει σε δωρεάν και άμεσης πρόσβασης βάση δεδομένων (αντιστρόφως δε, η το πρώτον κατάργηση της ως άνω εξαίρεσης, κατ' αποδοχή των ισχυρισμών του προσφεύγοντος, θα συνιστούσε αναδρομική μεταβολή της διακήρυξης), αφετέρου, η αρχή της τυπικότητας επιτάσσει το μονοσήμαντος και σαφές των απαιτήσεων που δεν συντρέχει εν προκειμένω, αν θεωρηθεί ότι ενώ ο όρος 23.2 δημιουργούσε την ως άνω εξαίρεση, παράλληλα ο όρος 23.3.γ απαιτούσε έγγραφο που υπάγεται στην ως άνω εξαίρεση. Τονίζεται δε, ότι ο όρος 23.2 ιδρύει την ως άνω εξαίρεση για κάθε είδους δικαιολογητικά και αποδεικτικά μέσα, ενώ το άρ. 79 παρ. 6 Ν. 4412/2016 ρητά ορίζει την παραπάνω εξαίρεση ως γενική παρέκκλιση από κάθε υποχρέωση της παρ. 5, η οποία αφορά τη σε κάθε στάδιο της διαδικασίας, ζήτηση δικαιολογητικών οριστικής απόδειξης απουσίας λόγων αποκλεισμού και πλήρωσης κριτηρίων επιλογής. Επιπλέον, αλυσιτελώς ο προσφεύγων επικαλείται Αποφάσεις της ΑΕΠΠ που είτε έκριναν επί ισχυρισμών δυνατότητας κάλυψης της μη υποβολής της παραπάνω καρτέλας εκ του taxisnet από άλλα στοιχεία ή πληροφορίες της προσφοράς ή από άλλες βάσεις δεδομένων όπως το ΓΕΜΗ και η ιστοσελίδα του ΧΑΑ ή δεν έλαβαν σε κάθε περίπτωση υπόψη τους, εσφαλμένα, την εξαίρεση του άρ. 79 παρ. 6 Ν. 4412/2016 και του όρου 23.2 ούτε το ειδικό και κρίσιμο προκείμενο

ζήτημα, περί του ότι για την πρόσβαση στην καρτέλα επιχείρησης του taxisnet δεν χρειάζεται καν ο οικονομικός φορέας να παράσχει οιαδήποτε συγκατάθεση, η παροχή εν προκειμένω της οποίας ασχέτως των άλλων, αλυσιτελώς τυγχάνει και εκ του παρεμβαίνοντος και εκ της αναθέτουσας, επίκληση, ή να χορηγήσει οιονδήποτε κωδικό για να επιτρέψει την εξαρχής ελεύθερη πρόσβαση (αντίστοιχη με αυτή επί των δημοσιευμένων στοιχείων του ΓΕΜΗ και των αποτεθέντων στο ΚΗΜΔΗΣ) και ενώ άλλωστε, οι Αποφάσεις της ΑΕΠΠ δεν τίθενται υπέρ σαφών διατάξεων του νόμου και της διακήρυξης. Επιπλέον όλων των ανωτέρω, πάντως, εν προκειμένω προκύπτει και ότι, ενώ ο παρεμβαίνων είχε κληθεί την 12-8-2020, προς υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, την 18-8-2020 εξέδωσε το με αρ. 161 τιμολόγιο του προς την ίδια την αναθέτουσα, στο πλαίσιο εκτέλεσης άλλου έργου, το οποίο τηρείται στο αρχείο της αναθέτουσας και το οποίο αποδεικνύει την εκ μέρους του μη αναστολή επιχειρηματικής δραστηριότητας την 18-8-2020 ήτοι εντός του ίδιου χρόνου που του τάχθηκε για την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης της νυν διαδικασίας, που εν τέλει υπέβαλε την 20-8-2020. Επομένως, δεδομένου ότι κατά τον όρο 23.2 και το άρ. 79 παρ. 6 Ν. 4412/2016, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση, διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά, έτερη σωρευτική με την παραπάνω περί βάσης δεδομένων, εξαίρεση που και αυτή τίθεται κατά παρέκκλιση κάθε κατά τον όρο 23.3 και το άρ. 79 παρ. 5 Ν. 4412/2016 απαίτησης δικαιολογητικών οριστικής απόδειξης, από κάθε είδους σχέση ή αιτία στο πλαίσιο άλλης σύμβασης ή με κάθε άλλο τρόπο (του νόμου μη διακρίνοντος και εξειδικεύοντος), εν προκειμένω και για αυτόν τον λόγο, δεν χρειαζόταν η εκ του παρεμβαίνοντος υποβολή αποδεικτικού μη αναστολής επιχειρηματικής δραστηριότητας, αφού ασχέτως του εγγράφου που εις χείρας της είχε η αναθέτουσα, η τελευταία είχε βεβαία και κυρίως, επίκαιρη, ήτοι εμπίπτουσα εντός του διαστήματος του άρ. 80 παρ. 12 Ν. 4412/2016, ήτοι εντός τριμήνου πριν την υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, γνώση περί έλλειψης του ως άνω λόγου αποκλεισμού περί μη αναστολής επιχειρηματικής δραστηριότητας εκ του τηρούμενου στο αρχείο της εγγράφου. Περαιτέρω και σε κάθε περίπτωση,

εκ των Απόψεων της αναθέτουσας προκύπτει άλλωστε, ότι η τελευταία ήδη από 4-5-2020 είχε μη ανακληθείσα σε αυτήν εξουσιοδότηση χρήσης κωδικών taxisnet του νυν παρεμβαίνοντος, η οποία διαρκούσε και έως την υποβολή των νυν δικαιολογητικών κατακύρωσης και άρα και προς τούτο και πέραν του ότι κατά τα ανωτέρω δεν χρειάζονται για την εκτύπωση της οικείας καρτέλας, οι ως άνω κωδικοί, πάντως ισχύει εν προκειμένω η εξαίρεση περί ήδη κατοχής των οικείων στοιχείων, αφού τα στοιχεία αυτά καλύπτουν ακριβώς και κάθε στοιχείο που άγει σε πρόσβαση σε άλλα και νυν απαιτούμενα αποδεικτικά στοιχεία, όπως μεταξύ άλλων και διαρκής εξουσιοδότηση πρόσβασης και συγκατάθεση χρήσης κωδικών, οι οποίοι ουδόλως προκύπτει ότι μετεβλήθησαν για την πρόσβαση σε βάση δεδομένων που περιέχει τα οικεία για την απόδειξη μη συνδρομής λόγου αποκλεισμού στη νυν διαδικασία στοιχεία, εκ των ανωτέρω δε κωδικών, η αναθέτουσα δεν δύνατο απλώς να έχει πρόσβαση στην καρτέλα επιχείρησης, αλλά δύνατο να αποκτήσει και κάθε, ακόμη και μη προσβάσιμο στον οποιονδήποτε, φορολογικό πιστοποιητικό και στοιχείο του παρεμβαίνοντος, τα οποία υπερκαλύπτουν την απαίτηση καρτέλας επιχείρησης ως προς την απόδειξη της μη αναστολής επιχειρηματικής δραστηριότητας. Εφόσον άλλωστε, η συγκατάθεση τελούσε ήδη στη διάθεση της αναθέτουσας δεν χρειαζόταν να επανυποβληθεί στο ΤΕΥΔ του παρεμβαίνοντος κατά τον όρο 23.2 και το άρ. 79 παρ. 6 Ν. 4412/2016, που αναφέρονται σε κάθε είδους διάθεση των οικείων στοιχείων εκ της αναθέτουσας, κατ' απόρριψη των περί του αντιθέτου ισχυρισμών του προσφεύγοντος. Αλυσιτελώς δε ο προσφεύγων προβάλλει την εκ του παρεμβαίνοντος υποβολή φορολογικής ενημερότητας, καθώς τούτη η υποβολή δεν σημαίνει ότι ανακάλεσε την παραπάνω συγκατάθεση του ούτε το γεγονός πως εν τέλει δεν χρειαζόταν, ενόψει της ως άνω διαρκούσας εξουσιοδότησης στη νυν αναθέτουσα, να υποβάλει ούτε τη φορολογική ενημερότητα, αλλά την υπέβαλε εκ περισσού, συνεπάγεται ότι αντιστρόφως υποχρεούτο να υποβάλει την καρτέλα επιχείρησης εκ του taxisnet, πέραν του ότι αυτή δεν προϋποθέτει καν συγκατάθεση του οικονομικού φορέα και κωδικούς του. Κατ' αποτέλεσμα όλων των παραπάνω και για το σύνολο των

ανωτέρω βάσεων απόρριψης των ισχυρισμών του προσφεύγοντος, ο μόνος κατά του παρεμβαίνοντος λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος.

6.

7.

8. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να απορριφθεί η Παρέμβαση. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, καθ' ο μέρος απέκλεισε την προσφεύγουσα.

9. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί στον προσφεύγοντα το με αρ. \*\*\* και ποσού 1.149,19.

#### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ακυρώνει την Απόφαση με αρ. 661/2020 Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, καθ' ο μέρος απέκλεισε την προσφεύγουσα.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου με αρ. \*\*\* και ποσού 1.149,19.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 31-12-2020 και εκδόθηκε την 8-1-2021.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΞΕΝΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ**

