

Η**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ****4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στις 1 Απριλίου 2022 με την εξής σύνθεση: Γεώργιος Κουκούτσης, Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή – Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 21.02.2022 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 288/24.02.2022 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα «...» και το διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στ... ..., ..., αρ....., όπως εκπροσωπείται νόμιμα, εφεξής ο «προσφεύγων».

Κατά του Νομικού Προσώπου Δημοσίου Δικαίου με την επωνυμία «...» και κατά της υπ' αρ. 1/7.2.2022 (αρ. πρωτ.21/8.2.2022) απόφασης της Εκτελεστικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκε το από 20.1.2022, υπ' αρ. ΙΙΙ Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού κατά το σκέλος αυτής με το οποίο, αφενός μεν ανακλήθηκε λόγω πλάνης περί τα πράγματα η υπ' αριθμ. 42/2021 απόφαση της Εκτελεστικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία ο νυν προσφεύγων είχε αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος κι, αφετέρου, απορρίφθηκε η προσφορά του δυνάμει του άρθρου 4.2 (δ) της διακήρυξης, εφεξής «η προσβαλλομένη» και κατά

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα «...», που εδρεύει στην ..., οδός ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται, εφεξής «ο παρεμβαίνων».

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων, αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλομένη.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της ασκηθείσας προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 11.290,32 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την πληρωμή στην τράπεζα και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης). Το παράβολο υπολογίστηκε βάσει του προϋπολογιζόμενου ποσού της σύμβασης, στο πλαίσιο του οποίου ασκείται η υπό κρίση προσφυγή, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, ποσού 2.258.064,51 ευρώ.

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αρ. ... διακήρυξη προκήρυξε και διενεργεί Ανοικτή Διαγωνιστική Διαδικασία, μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), για την επιλογή αναδόχου κατασκευής έργου, με αντικείμενο την ανέγερση διαδημοτικού καταφυγίου αδέσποτων ζώων, με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, εκτιμώμενης αξίας 2.800.00,00€, συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος Φ.Π.Α. (προϋπολογισμός χωρίς Φ.Π.Α. 2.258.064,51€, αναλογών Φ.Π.Α. 541.935,48€ - α/α ΕΣΗΔΗΣ ... (CPV ...) (εφεξής –χάριν συντομίας- «Διαγωνισμός»). Πιο συγκεκριμένα, το προς εκτέλεση έργο αφορά στην ανέγερση διαδημοτικού καταφυγίου αδέσποτων ζώων σε αγροτεμάχιο συνολικού εμβαδού 16.171,01 τ.μ., το οποίο θα αποτελείται από τέσσερις (4) διακριτές μονάδες φιλοξενίας 20 ζώων έκαστη, κτίριο διοίκησης και κτίριο βοηθητικών χρήσεων, κείμενο επί αγροτεμαχίου ιδιοκτησίας της αναθέτουσας αρχής σε εκτός σχεδίου περιοχή στη θέση Βαρδελόπορτα, στο δήμο ... Κατά τη Διακήρυξη, δε, η συνολική προθεσμία εκτέλεσης του έργου ορίστηκε σε 15 μήνες από την ημέρα υπογραφής της σύμβασης, ενώ οι αποκλειστικές και ενδεικτικές τμηματικές προθεσμίες του έργου αναφέρονται στην ...

3. Επειδή, η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 25-05-2021 με ΑΔΑΜ Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας δημόσιας σύμβασης καταχωρήθηκαν στο σχετικό ηλεκτρονικό χώρο του ΕΣΗΔΗΣ- Δημόσια Έργα

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

και αναρτήθηκαν στη Διαδικτυακή Πύλη(www.promitheus.gov.gr) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ με αρ....

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 21-02-2022, δεδομένου ότι ο προσφεύγων έλαβε γνώση της προσβαλλομένης στις 11-02-2022, οπότε του κοινοποιήθηκε μέσω της ανάρτησής της στη λειτουργικότητα «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Επίσης ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθρ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή, στον ανωτέρω Διαγωνισμό υπέβαλαν προσφορές πέντε οικονομικοί φορείς, ήτοι: (α) ο προσφεύγων (β) η εταιρεία με την επωνυμία «...» (γ) η εταιρεία με την επωνυμία «...» (δ) η εταιρεία με την επωνυμία «...» και (ε) η εταιρεία με την επωνυμία «...». Την 25/6/2021, η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού εισηγήθηκε με το Πρακτικό Ι την απόρριψη των προσφορών των οικονομικών φορέων «...» και «...» διότι αμφότεροι δεν είχαν προσκομίσει i) ΤΕΥΔ και ii) Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής, καθώς και επειδή η κατατεθείσα οικονομική προσφορά εκάστης αυτών δεν έφερε ψηφιακή υπογραφή, β) περαιτέρω εισηγήθηκε να ληφθεί γνώμη από την Επιτροπή της παρ.9 του άρθρου 73 του Ν. 4412/2016 για την επάρκεια ή μη των επανορθωτικών μέτρων της Προσφέρουσας με την επωνυμία «...» και γ) την ανάδειξη του προσφεύγοντος ως προσωρινού αναδόχου, διότι είχε υποβάλει την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει της τιμής, συνολικής δαπάνης έργου προ Φ.Π.Α. 1.624.244,18€, ήτοι με ποσοστό μείωσης έκπτωσης 28,11%. Εν συνεχεία, η Εκτελεστική Επιτροπή της αναθέτουσας ενέκρινε το υπ' αρ. Ι Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, δυνάμει της από 23/7/2021 υπ' αρ. 30/2021 απόφασής της (αρ. πρωτ.209/26.7.2021). Κατόπιν των ανωτέρω ο προσφεύγων κλήθηκε-κατ'

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

άρθρο 4.2- της Διακήρυξης ως προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών, τα δικαιολογητικά (κατακύρωσης), που προβλέπονται στον όρο 23 της Διακήρυξης, όπερ και έπραξε την 27/9/2021. Η αρμόδια Επιτροπή, δια του υπ' αρ. II Πρακτικού της, προχώρησε σε έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κρίνοντας αυτά πλήρη και σύμφωνα με τις διατάξεις της διακήρυξης, πρότεινε προς την Εκτελεστική Επιτροπή της αναθέτουσας αρχής να κατακυρωθεί η σύμβαση στον νυν προσφεύγοντα, του σχετικού Πρακτικού εγκριθέντος, δια της από 8/10/2021, υπ'αρ.42/2021, απόφασης της Εκτελεστικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής (αρ. πρωτ.307/11.10.2021). Εν συνεχεία, ακολούθησε ο προβλεπόμενος προσυμβατικός έλεγχος νομιμότητας της διαδικασίας ανάδειξης αναδόχου και του σχεδίου σύμβασης για την ανάθεση του οικείου έργου, εκδοθείσης σχετικώς της υπ' αρ. 916/2021 απόφασης του Ε' Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου, το οποίο απεφάνθη ότι δεν κωλύεται η υπογραφή της μεταξύ της αναθέτουσας αρχής, του Δήμου Αμαρουσίου ως Διευθύνουσας Υπηρεσίας και του προσφεύγοντος ως αναδόχου. Συνεπεία του ανωτέρω, την 10.1.2022 απεστάλη στον νυν προσφεύγοντα ως ανάδοχο του έργου, μέσω του συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., η υπ' αρ. πρωτ....πρόσκληση για υποβολή υπεύθυνης δήλωσης οφισγενών μεταβολών, την οποία και υπέβαλε αυθημερόν. Εν συνεχεία δε η Επιτροπή του διαγωνισμού στην από 20/1/2022 συνεδρίασή της, δια του υπ' αρ. III –ήδη (συμ)προσβαλλομένου- Πρακτικού της: α) ανακάλεσε την υπ' αρ. 42/2021 Απόφαση της Εκτελεστικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, λόγω πλάνης περί τα πράγματα, β) απέρριψε την υπ' αρ.194961 προσφορά του προσφεύγοντος, κατ' εφαρμογή του άρθρου 4.2 (δ) της Διακήρυξης και γ) ανέδειξε ως προσωρινό ανάδοχο την ως άνω προσφέρουσα με την επωνυμία «I....», με αρ. κατ. Προσφ. ..., ως υποβαλούσα την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα οικονομική προσφορά βάσει μόνο τιμής, συνολικής δαπάνης του έργου 1.757.834,03€, ήτοι με ποσοστό μέσης έκπτωσης 22,18%. Το ως άνω Πρακτικό, δε, ενεκρίθη δια της από 7/2/2022, υπ' αρ. ..., ήδη προσβαλλομένης απόφασης της Εκτελεστικής Επιτροπής της Αναθέτουσας (αρ. πρωτ.21/8.2.2022). Συνεπώς, με έννομο συμφέρον ασκείται η υπό κρίση προσφυγή καθώς ο προσφεύγων επικαλείται

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

ζημία του ερειδόμενη στην παράνομη απόρριψη της προσφοράς του και όφελος από την ανάδειξη του ίδιου ως προσωρινού αναδόχου.

7. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή την 23-02-2022 προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής δια μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς όλους τους ενδιαφερόμενους σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή με την υπ' αριθμ. 401/2022 Πράξη του Προέδρου του 4ου Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή, στις 8-03-2022 ο παρεμβαίνων άσκησε νόμιμα κι εμπρόθεσμα παρέμβασή του με αίτημα την απόρριψη της ασκηθείσας προσφυγής. Σημειώνεται ότι δεδομένης της κοινοποίησης της Προσφυγής στον παρεμβαίνοντα στις 23-02-2022 η καταληκτική προθεσμία για την άσκηση της παρέμβασης συνέπιπτε με εξαιρετέα ημέρα (Σάββατο) και οι δύο επόμενες με ημέρες αργίας (Κυριακή και Καθαρά Δευτέρα). Η δε παρέμβαση ασκείται με έννομο συμφέρον από παρεμβαίνοντα του οποίου προδήλως τα έννομα συμφέροντα θίγονται σε περίπτωση ευδοκίμησης της προσφυγής.

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή στις 11-03-2022 απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις απόψεις της επί της Προσφυγής, τις οποίες αυθημερόν κοινοποίησε στον προσφεύγοντα.

11. Επειδή, στις 15-03-2022 ο προσφεύγων υπέβαλε ενώπιον της ΑΕΠΠ νόμιμα κι εμπρόθεσμα υπόμνημα προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής.

12. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 4ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ.

13. Επειδή, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντα: προκειμένου να είναι νόμιμος ο αποκλεισμός προσωρινού αναδόχου για την περίπτωση που για έργα που εκείνος εκτελεί, είτε κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του είτε κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αλλά δεν περιλαμβάνονται -για οποιονδήποτε λόγο- στην ενημερότητα πτυχίου του, θα πρέπει η Διακήρυξη να περιλαμβάνει διάταξη, στην οποία με ρητή και σαφή διατύπωση να προβλέπεται ότι οφείλει –

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

επιπλέον- να υποβάλει και ασφαλιστική ενημερότητα για τα έργα αυτά. Εξάλλου, για την ταυτότητα του νομικού λόγου, θα έπρεπε να προβλέπεται ρητώς στη διακήρυξη ότι για τη διακρίβωση της μη αθέτησης των υποχρεώσεων διαγωνιζόμενου όσον αφορά στην καταβολή φόρων και εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, θα ηδύνατο η αναθέτουσα αρχή να ζητήσει υπεύθυνη δήλωση, στην οποία να δηλώνονται τα έργα που ο διαγωνιζόμενος εκτελεί και δεν περιλαμβάνονται στην ενημερότητα πτυχίου. Σε κάθε περίπτωση, τυγχάνει μη νόμιμος ο αποκλεισμός του αναδόχου, επειδή δεν αποδείχθηκε πως δεν συντρέχει ο οικείος λόγος αποκλεισμού για τα έργα που δεν αναφέρονται 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, οι αρχές της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων επιτάσσουν ο διαγωνιζόμενος να υποβάλει τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό. Περαιτέρω, διαγωνιζόμενος εγγεγραμμένος στο Μ.Ε.Ε.Π., ο οποίος, κατά τη διάρκεια ισχύος της επικαλούμενης / προσκομιζόμενης Ενημερότητας Πτυχίου, αρχίζει να εκτελεί, είτε μόνος του είτε συμμετέχοντας σε Κοινοπραξία, έργο, το οποίο δεν περιλαμβάνεται στην ως άνω 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, δεν θα μπορούσε να αποκλειστεί ο προσωρινός ανάδοχος ούτε γιατί στην υποβληθείσα ενημερότητα πτυχίου του δεν περιλαμβάνονται έργα, τα οποία άρχισε να εκτελεί μετά την έκδοση αυτής, ακόμη και αν με την ενημερότητα του πτυχίου δεν αποδεικνύεται ότι είναι ασφαλιστικά ενήμερος για αυτά. Ακόμη, στην από 10/1/2022 ζητηθείσα Υπεύθυνη Δήλωση του νομίμου εκπροσώπου του προσφεύγοντος, Προέδρου του Δ.Σ. και Διευθύνοντος Συμβούλου του, κ. ..., αναφέρεται, απολύτως ορθώς και αληθώς, ότι «.... σύμφωνα με τα όσα ορίζονται στο άρθρο 4.2.ε της διακήρυξης, δεν έχουν επέλθει οψιγενείς μεταβολές, κατά την έννοια του άρθρου 104 του

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

N.4412/2016....», ήτοι ότι δεν είχαν προκύψει οφινγενείς μεταβολές που να αφορούν στην έκλειψη των κατ' άρθρο 21 της Διακήρυξης προϋποθέσεων συμμετοχής του στο Διαγωνισμό ή/και στην μη πλήρωση των κριτηρίων επιλογής ή/και στη συνδρομή λόγου αποκλεισμού του, κατ' άρθρο 22 της Διακήρυξης. Εν συνεχεία, δε και, σε κάθε περίπτωση εντός της ταχθείσης 5ήμερης προθεσμίας από την ημερομηνία κοινοποίησης της πρόσκλησης, ενόψει του ότι είχαν επέλθει μεν μεταβολές, αλλά όχι υπαγόμενες στην έννοια του άρθρου 104 του Ν.4412/2016, εκ των οποίων να προκύπτει ότι έχουν εκλείψει οι προϋποθέσεις συμμετοχής μου στο Διαγωνισμό, σύμφωνα με το άρθρο 21 της Διακήρυξης ή ότι δεν πληρούνται τα κριτήρια επιλογής ή ότι συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού μου, κατ' άρθρο 22 της Διακήρυξης, απέστειλε αυτοβούλως το από 14/1/2022 Υπόμνημα, δια του οποίου την Αναθέτουσα Αρχή α) ότι είχε επέλθει τροποποίηση στη σύνθεση του Διοικητικού μου Συμβουλίου ως και αλλαγή στο πρόσωπο του Προέδρου του Δ.Σ. του, εν συγκρίσει με τον χρόνο υποβολής του ΤΕΥΔ, τροποποίηση για την οποία είχε ήδη από τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου ενημερώσει την Αναθέτουσα Αρχή και β) περί της ύπαρξης νέας (υπ' αρ. πρωτ. ...), εκδοθείσης την 22.10.2021, Ενημερότητας Πτυχίου, την οποία και συμπροσκόμισε μετά του ανωτέρω Υπομνήματός. Συνυπέβαλε, δε, ως εκ περισσού και χωρίς να απαιτείται από τη Διακήρυξη, πίνακα με τα υπό εκτέλεση έργα της Εταιρείας κατά το χρόνο εκείνο, με αναφορά στο ανεκτέλεστο, Βεβαιώσεις Περαίωσης των έργων που είχαν ολοκληρωθεί και αναγράφονταν στη νέα Ενημερότητα Πτυχίου, καθώς και ασφαλιστικές ενημερότητες των έργων που δεν περιλαμβάνονταν στη νέα Ενημερότητα Πτυχίου. Ειδικότερα, για το επίμαχο έργο με Αναθέτουσα Αρχή το Δήμο ... με τίτλο «Ανάπλαση και δημιουργία αθλητικών εγκαταστάσεων Δήμου ...», συμβατικής αξίας 1.404.370, 13€, συμπεριλαμβανόμενου Φ.Π.Α., σημειώνεται ότι η σύμβαση για το εν λόγω έργο υπεγράφη την 3/11/2020, ώστε ήταν πρακτικώς αδύνατο να συμπεριλαμβάνεται στην από 26/10/2020, υπ' αρ. πρωτ. ..., Ενημερότητα Πτυχίου του (η οποία και τελούσε εν ισχύει έως την 26/10/2021). Δεδομένου, μάλιστα, ότι ως ορίζεται στην παράγραφο 6 του άρθρου 3 της Υ.Α. Δ15//2013 (ΥΑ Δ15/οικ/15658 - ΦΕΚ Β' 2300/2013), σε περίπτωση τροποποίησης των έργων που αναγράφονται στην Ενημερότητα

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

Πτυχίου συμμετέχοντος, δεν απαιτείται τροποποίηση αυτής, σε συνδυασμό με το γεγονός ότι σε κανένα σημείο της Διακήρυξης δεν ορίζεται ρητώς και με σαφήνεια η υποχρέωση προσκόμισης πίνακα και ασφαλιστικής ενημερότητας για τα έργα που δεν περιλαμβάνονται στην εν ισχύει προσκομιζόμενη Ενημερότητα Πτυχίου, ορθώς δεν ενημέρωσε για την εκτέλεση του εν λόγω έργου την Αναθέτουσα Αρχή ούτε δια του ΤΕΥΔ του αλλά και ούτε κατά την υποβολή των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. Όλως επικουρικώς και δοθέντος ότι, δυνάμει του όρου 4.2 της Διακήρυξης, η μη απόδειξη εκ μέρους του προσωρινού αναδόχου και των από εκείνον υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης των όρων και προϋποθέσεων συμμετοχής, σύμφωνα με τα άρθρα 22.Α (λόγοι αποκλεισμού) και 22 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) αυτής επιφέρει ως συνέπεια -άνευ άλλου τινός- την απόρριψη της προσφοράς του, στην υπό κρίση περίπτωση τυγχάνουν εφαρμογής τα άρθρα 103 και –αναλογικώς- 102 Ν.4412/2016.

14. Επειδή, σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής η διατύπωση των οικείων άρθρων της Διακήρυξης είναι απολύτως σαφής και κατανοητή με βάση την αντίληψη του μέσου ανθρώπου, πόσο μάλλον για έναν οικονομικό φορέα με εμπειρία συμμετοχής σε διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων έργων. Ρητά απαιτείται πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας για τα έργα που εκτελεί ο συμμετέχων κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του και δεν καταλείπεται καμία αμφιβολία ως προς αυτό. Η εξαίρεση που προβλέπεται σε περίπτωση που υποβληθεί Ενημερότητα Πτυχίου αφορά μόνο στον τρόπο απόδειξης της ασφαλιστικής ενημερότητας των έργων που αυτή περιλαμβάνει και δεν συνεπάγεται σε καμία περίπτωση απαλλαγή από την υποχρέωση απόδειξης της ασφαλιστικής ενημερότητας όλων των έργων που εκτελεί ένας οικονομικός φορέας που συμμετέχει στο διαγωνισμό. Επομένως, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί ασάφειας της Διακήρυξης σχετικά με τα αξιούμενα δικαιολογητικά και, συγκεκριμένα, τη βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας, είναι παντελώς αβάσιμος. Ακόμη, με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή υποστηρίζεται ότι τυγχάνει μη νόμιμος ο αποκλεισμός του αναδόχου, επειδή δεν αποδείχθηκε πως δεν συντρέχει ο οικείος λόγος αποκλεισμού για τα έργα που δεν αναφέρονται στην ενημερότητα πτυχίου και γνωρίζει ή λαμβάνει γνώση η αναθέτουσα αρχή ότι ο

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

προσωρινός ανάδοχος εκτελεί, με την αιτιολογία ότι δεν προσκόμισε ασφαλιστική ενημερότητα αυτών. Όμως, σύμφωνα με το άρθρο 104 του ν. 4412/2016, όπως ίσχυε κατά το χρόνο διενέργειας του διαγωνισμού : «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 στις περιπτώσεις του άρθρου 116». Αντίστοιχα, σύμφωνα με το άρθρο 4.2.δ. της Διακήρυξης,: «δ) Αν κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι: Ι) τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), είναι ψευδή ή ανακριβή ή..,ίί) 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», ενώ το άρθρο 23.2 της Διακήρυξης ορίζει ρητά 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 άρθρ. 4.2. (α έως δ) και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρ. 4.2. (ε) της παρούσας». Στην προκειμένη περίπτωση, η εταιρεία «...» εκτελούσε κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της το έργο του Δήμου ... με τίτλο «Ανάπλαση και δημιουργία αθλητικών εγκαταστάσεων Δήμου ...» (Αρ. Μελ. ...), συμβατικής αξίας € 1.404.370,13 (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), με ημερομηνία υπογραφής της σχετικής σύμβασης την 3.11.2020 και συνολική προθεσμία αποπεράτωσης 26 μήνες από την υπογραφή. Για το έργο αυτό, το οποίο δεν περιλαμβανόταν στην Ενημερότητα Πτυχίου της και την ύπαρξη του οποίου η ως άνω εταιρεία απέκρυψε, η τελευταία δεν προσκόμισε ασφαλιστική ενημερότητα, η οποία να καταλαμβάνει το χρόνο υποβολής της προσφοράς της. Συνεπώς, η Αναθέτουσα Αρχή είχε δέσμια αρμοδιότητα να αποκλείσει από τη

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

διαγωνιστική διαδικασία οικονομικό φορέα που δεν απέδειξε τη μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού στο πρόσωπό του σε κάποιο από τα στάδια που ρητώς απαιτείται και στη συγκεκριμένη περίπτωση κατά την υπογραφή της σύμβασης.

15. Επειδή, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του παρεμβαίνοντος: στην προκειμένη περίπτωση, η εταιρεία «...» υπέβαλε ως δικαιολογητικό κατακύρωσης την από 26.10.2020 Ενημερότητα Πτυχίου, καθώς και ασφαλιστικές ενημερότητες για τα είκοσι (20) έργα που περιλαμβάνονται σε αυτήν. Πλην όμως, όπως αποδείχθηκε, τόσο κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής της προσφοράς (21.6.2021), όσο και κατά την ημερομηνία της πρόσκλησης για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης (1.9.2021), η προσφεύγουσα είχε τουλάχιστον ένα ακόμη έργο υπό εκτέλεση, το οποίο δεν περιλαμβάνεται στην ανωτέρω από 26.10.2020 Ενημερότητα Πτυχίου, αφού η σχετική σύμβαση συνήφθη μετά την έκδοση της εν λόγω Ενημερότητας. Ειδικότερα, με την υπ' αριθμ. πρωτ. ... σύμβαση κατασκευής έργου (ΑΔΑ: ...), η προσφεύγουσα ανέλαβε για λογαριασμό του Δήμου ..., ως κυρίου του έργου, την εκτέλεση του δημοσίου έργου «Ανάπλαση και δημιουργία αθλητικών εγκαταστάσεων Δήμου ...» (αρ.μελ.:...), προϋπολογισμού μελέτης 2.302.419,36 ευρώ, πλέον ΦΠΑ 24%, με συμβατικό προϋπολογισμό δαπάνης του έργου ανερχόμενη στο ποσό των 1.404.370,13 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Σύμφωνα με το άρθρο 4 της εν λόγω συμβάσεως, η ολική προθεσμία αποπερατώσεως του ανωτέρω έργου ορίστηκε σε 26 μήνες από την υπογραφή της (3.11.2020). Κατόπιν των ανωτέρω, τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, όσο και κατά τον χρόνο της πρόσκλησης για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, η προσφεύγουσα εκτελούσε (ατομικώς) ένα τουλάχιστον ακόμη δημόσιο έργο, το οποίο δεν περιλαμβάνεται ως εκτελούμενο στην σχετική από 26.10.2020 Ενημερότητα Πτυχίου. Εξάλλου, η από 22.10.2021 Ενημερότητα Πτυχίου που κατέθεσε ο προσφεύγων με το από 14.1.2022 Υπόμνημά της, ναι μεν περιλαμβάνει το επίμαχο έργο, όμως δεν καλύπτει το χρόνο υποβολής της προσφοράς της (18.6.2021), κατά τον οποίο ο προσφεύγων απέτυχε να αποδείξει την ασφαλιστική της ενημερότητα για το συγκεκριμένο έργο. Επιπλέον, η νέα διάταξη του άρθρ. 103 του ν. 4412/2016 δεν εφαρμόζεται

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

στην παρούσα διαδικασία και για τον ακόλουθο λόγο. Διότι, σε σχέση με τη συμπλήρωση ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, η διακήρυξη περιέχει διάταξη που ρυθμίζει το ζήτημα ειδικώς, εξαντλητικώς και με σαφήνεια (άρθρ. 4.2.γ'), χωρίς να απαιτείται παραπομπή στη σχετική διάταξη του νόμου (άρθρο 103 του ν. 4412/2016), συνεπώς κατισχύει, ως ειδικότερη, κάθε άλλης διατάξεως, ανεξάρτητα, μάλιστα, από το αν η τελευταία ρυθμίζει το ζήτημα με τρόπο διαφορετικό από τη διακήρυξη (ΣΤΕ 1502/2003, ΕΑ 613/2009, 348/2010).

16. Επειδή, σύμφωνα με το υπόμνημα του προσφεύγοντος: σε αντίθεση με όσα αβάσιμα προβάλλονται τόσο από την Αναθέτουσα Αρχή όσο και από τον παρεμβαίνοντα, ο προσωρινός ανάδοχος, εφόσον είναι εγγεγραμμένος στο Μ.Ε.Ε.Π., προκειμένου να αποδείξει ότι δε συντρέχει στο πρόσωπό του ο προβλεπόμενος στο άρθρο 22.Α.2 της Διακήρυξης λόγος αποκλεισμού, ήτοι ότι δεν έχει αθετήσει της υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, αρκεί να υποβάλει «ενημερότητα πτυχίου» σε ισχύ, απαλλασσομένου, έτσι, της υποχρέωσης να υποβάλει ασφαλιστική ενημερότητα εκδοθείσης από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα, η οποία να καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του, μεταξύ άλλων και για τα έργα που εκτελεί. Μόνο, δε και ειδικώς για τα έργα που περιλαμβάνονται στην 7 ενημερότητα πτυχίου και ο χρόνος ισχύος της ενημερότητάς του έχει λήξει, ο προσφεύγων απαιτείται, επιπλέον της ενημερότητας του πτυχίου σε ισχύ, να υποβάλει και ασφαλιστική ενημερότητα για τα έργα αυτά. Εξάλλου, δοθέντος ότι, κατ' άρθρο 104 Ν.4412/2016, η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού στο πρόσωπο του προσφέροντος πρέπει να αποδεικνύεται τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, τόσο η ενημερότητα πτυχίου του εγγεγραμμένου στο Μ.Ε.Ε.Π. διαγωνιζόμενου όσο και η ασφαλιστική ενημερότητα των έργων που εκτελεί και αναφέρονται σε αυτήν, θα πρέπει να είναι σε ισχύ και κατά τους δύο (2) ως άνω χρόνους. Επομένως, μόνο κατά την περίπτωση κατά την οποία ο διαγωνιζόμενος είτε α) δεν έχει προσκομίσει καθόλου ενημερότητα πτυχίου είτε β) αυτή δεν είναι σε ισχύ είτε γ) η ασφαλιστική ενημερότητα των έργων που αναφέρονται στην ενημερότητα πτυχίου ότι ο διαγωνιζόμενος εκτελεί δεν είναι σε ισχύ είτε δ) κατά

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

τον χρόνο υποβολής της προσφοράς είτε ii) κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, η Αναθέτουσα Αρχή όφειλε να του τα ζητήσει συμπληρωματικά και, εφόσον εκείνος δεν τα προσκόμιζε πλήρως και εμπροθέσμως, θα έπρεπε να απορρίψει την προσφορά του. Αντιθέτως, προκειμένου να είναι νόμιμος ο αποκλεισμός προσωρινού αναδόχου για την περίπτωση που για έργα που εκείνος εκτελεί, είτε κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του είτε κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αλλά δεν περιλαμβάνονται -για οποιονδήποτε λόγο- στην ενημερότητα πτυχίου που εκείνος κατέθεσε, θα πρέπει η Διακήρυξη να περιλαμβάνει διάταξη, στην οποία με ρητή και σαφή διατύπωση να προβλέπεται ότι οφείλει –επιπλέον- να υποβάλει και ασφαλιστική ενημερότητα για τα έργα αυτά (αρχές της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής). Εξάλλου, για την ταυτότητα του νομικού λόγου, θα έπρεπε να προβλέπεται ρητώς στη Διακήρυξη ότι για τη διακρίβωση της μη αθέτησης των υποχρεώσεων διαγωνιζόμενου όσον αφορά στην καταβολή φόρων και εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, θα ηδύνατο η Αναθέτουσα Αρχή να ζητήσει Υπεύθυνη Δήλωση, στην οποία να δηλώνονται τα έργα που ο διαγωνιζόμενος εκτελεί και δεν περιλαμβάνονται στην ενημερότητα πτυχίου του. Σε κάθε περίπτωση, λοιπόν, τυγχάνει μη νόμιμος ο αποκλεισμός του αναδόχου, επειδή δεν αποδείχθηκε πως δεν συντρέχει ο οικείος λόγος αποκλεισμού για έργο/α που δεν αναφέρεται/ονται στην ενημερότητα πτυχίου 8 και γνωρίζει ή λαμβάνει γνώση η Αναθέτουσα Αρχή ότι ο προσωρινός ανάδοχος εκτελεί, με την αιτιολογία ότι δεν προσκόμισε ασφαλιστική ενημερότητα αυτού/ών. Και τούτο διότι, οι αρχές της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων επιτάσσουν ο διαγωνιζόμενος να υποβάλει τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία ΚΑΙ ΜΟΝΟΝ για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό. Όπως προκύπτει, λοιπόν, εκ των ανωτέρω, αλλά όπως αβίαστα συνάγεται από ad hoc νομολογία Σας (ίδτετε συνυποβληθείσα με την Προδικαστική Προσφυγή υπ' αρ.414/2019 απόφαση (2ο Κλιμάκιο)), διαγωνιζόμενος εγγεγραμμένος στο Μ.Ε.Ε.Π., ο οποίος, κατά τη διάρκεια

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

ισχύος της επικαλούμενης / προσκομιζόμενης Ενημερότητας Πτυχίου, αρχίζει να εκτελεί, είτε μόνος του είτε συμμετέχοντας σε Κοινοπραξία, έργο, το οποίο δεν περιλαμβάνεται στην εν λόγω 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, δεν θα μπορούσε να αποκλειστεί ο προσωρινός ανάδοχος ούτε γιατί στην υποβληθείσα Ενημερότητα Πτυχίου του δεν περιλαμβάνονται έργα, τα οποία άρχισε να εκτελεί μετά την έκδοση αυτής, δοθέντος ότι –αυτονοήτως- από την εν λόγω Ενημερότητα Πτυχίου δεν αποδεικνύεται ότι είναι ασφαλιστικά ενήμερος για αυτά. Ακόμη, σε πλήρη αντίθεση και διαμετρική αντίθεση με όσα ισχυρίζεται τόσο η Αναθέτουσα Αρχή όσο και ο παρεμβαίνων στην υπό κρίση περίπτωση τυγχάνει εφαρμογής το κρίσιμο άρθρο 103 του Ν.4412/2016, ως τροποποιημένο ισχύει δια του Ν. 4782/2021.

17. Επειδή, το άρθρο 18 με τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» προβλέπει : *«1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης...[..]».*

18. Επειδή, το άρθρο 53 του Ν. 4412/2016 με τίτλο « Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» προβλέπει στην παρ. 1 και 2 τα εξής *«1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως: α) την επωνυμία της αναθέτουσας αρχής, [..]ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης. Επίσης οποιαδήποτε δικαιώματα προαίρεσης για συμπληρωματικές ή νέες συμβάσεις και, εφόσον είναι γνωστό, το προσωρινό χρονοδιάγραμμα για την άσκηση των δικαιωμάτων αυτών, καθώς και τον αριθμό των παρατάσεων για την άσκησή τους, ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά*

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

(προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης,[..] ιγ) τη δυνατότητα υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 59,[..] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 και τους όρους πληρωμής,[..]κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ) τον κατάλογο και τη σειρά ισχύος των εγγράφων της σύμβασης, κβ) όλες τις αναγκαίες πληροφορίες σχετικά με τον τρόπο διάθεσης των εγγράφων της σύμβασης, κγ) τη διαδικασία πρόσβασης των υποψηφίων και προσφερόντων στα δικαιολογητικά, στις τεχνικές και οικονομικές προσφορές, υπό την επιφύλαξη των οριζόμενων στο άρθρο 70 και στην κείμενη νομοθεσία,[...].».

19. Επειδή, στο άρθρο 76 Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι : «1. Πέραν των οριζομένων στην παρ. 2 του άρθρου 75, ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις έργων, ισχύουν τα ακόλουθα: α) Στο Μ.Ε.ΕΠ. ή τα νομαρχιακά μητρώα, εγγράφονται οικονομικοί φορείς κατά κατηγορίες ή εξειδικευμένες επιχειρήσεις[.....]3. Πέραν των οριζομένων στις παρ. 3, 4 και 5 του άρθρου 75, ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις έργων, ισχύουν συμπληρωματικά τα ακόλουθα: α) Αν το έργο ανήκει σε μια κατηγορία του Μ.Ε.ΕΠ. κατά την παράγραφο 1 περίπτωση β`, η τάξη, στην οποία πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι οι οικονομικοί φορείς, προσδιορίζεται από την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης. Για την εφαρμογή του προηγούμενου εδαφίου τα ποσοστά των απρόβλεπτων δαπανών (απρόβλεπτα), όπως αυτά καθορίζονται στην περίπτωση α` της παρ. 3 του άρθρου 156, λαμβάνονται υποχρεωτικά υπόψη. Αν το έργο ανήκει σε περισσότερες κατηγορίες του Μ.Ε.ΕΠ. κατά την παράγραφο 1 περίπτωση γ`, η τάξη για κάθε κατηγορία, στην οποία πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι οι οικονομικοί φορείς, προσδιορίζεται από το αντίστοιχο μέρος της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης. Τα πιο πάνω εφαρμόζονται ανάλογα και για τις εξειδικευμένες επιχειρήσεις. Σε κάθε άλλη περίπτωση

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

οικονομικοί φορείς, που αποδεικνύουν ότι καλύπτουν τα κριτήρια επιλογής μπορούν να συμμετέχουν».

20. Επειδή, ειδικά για τα Μητρώα Εργοληπτικών Επιχειρήσεων, κατόπιν παραπομπής από το άρθρο 80 του ν. 4412/2016, στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Μητρώα» προβλέπεται ότι : *«Τα σχετικά επαγγελματικά και εμπορικά μητρώα καθώς και οι δηλώσεις και τα πιστοποιητικά που αντιστοιχούν σε κάθε κράτος μέλος είναι: ..[...] - στην Ελλάδα, το «Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων— ΜΕΕΠ» του Υπουργείου Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων καθώς και τα νομαρχιακά μητρώα στην περίπτωση των δημόσιων συμβάσεων έργων, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της παρ. 1 του άρθρου 76 [...].».*

21. Επειδή, στο άρθρο 79 παρ. 1 Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι : *«1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986, ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84[...].2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων «πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328», οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα*

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεσης σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α` 30)».

22. Επειδή, στο άρθρο 83 του Ν. 4412/2016 Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων και πιστοποίηση από οργανισμούς δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου (άρθρο 64 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), στην παρ. 3 ορίζεται ότι «Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους ή διαθέτουν πιστοποιητικό μπορούν, για την εκάστοτε σύμβαση, να προσκομίζουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης. Στα πιστοποιητικά αυτά αναφέρονται τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων έγινε η εγγραφή των εν λόγω οικονομικών φορέων στον επίσημο κατάλογο ή η πιστοποίηση και η κατάταξη στον εν λόγω κατάλογο[.] 4. Η πιστοποιούμενη εγγραφή στους επίσημους καταλόγους από τους αρμόδιους οργανισμούς ή το πιστοποιητικό, που εκδίδεται από τον οργανισμό πιστοποίησης, συνιστά τεκμήριο καταλληλότητας όσον αφορά τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος ή το πιστοποιητικό 5. Η εγγραφή και κατάταξη στα Μ.Ε.Ε.Π., Μητρώο Μελετητών και Μητρώο Γραφείων Μελετών, και η κατοχή αντίστοιχου πτυχίου αποτελεί τεκμήριο τεχνικής καταλληλότητας γενικής εμπειρίας. 6. Οι πληροφορίες που μπορούν να συναχθούν από την εγγραφή σε επίσημους καταλόγους ή από την πιστοποίηση δεν τίθενται υπό αμφισβήτηση χωρίς αιτιολόγηση. Όσον αφορά την καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και των φόρων και τελών, μπορεί να ζητείται πρόσθετο πιστοποιητικό από κάθε εγγεγραμμένο οικονομικό φορέα, όποτε πρόκειται να ανατεθεί μια σύμβαση».

23. Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 20 παρ. 5 του ν. 3669/2008: «Για τη συμμετοχή σε διαγωνισμούς δημοσίων έργων χορηγείται σε κάθε εργοληπτική επιχείρηση εγγεγραμμένη στο Μ.Ε.ΕΠ. «ενημερότητα πτυχίου», η οποία, σε συνδυασμό με τη βεβαίωση εγγραφής που εκδίδεται από την υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., συνιστά «επίσημο κατάλογο

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

αναγνωρισμένων εργοληπτών» [...] και απαλλάσσει τις εργοληπτικές επιχειρήσεις από την υποχρέωση να καταθέτουν τα επιμέρους δικαιολογητικά στους διαγωνισμούς.”

24.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 65 ΠΔ 71/2019, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 188 Ν.4635/2019 : «Οι βεβαιώσεις εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ., καθώς και τα πτυχία εργοληπτών Δημοσίων Δασοτεχνικών Έργων που είναι σε ισχύ κατά την 3η Ιουλίου 2019 εξακολουθούν να ισχύουν έως την 31η Δεκεμβρίου 2020, εφόσον πληρούνται οι προϋποθέσεις του νομοθετικού πλαισίου που ίσχυε ως και τις 2 Ιουλίου 2019. Οι υποβαλλόμενες κατά το ανωτέρω χρονικό διάστημα αιτήσεις μεταβολών εξετάζονται με βάση το προϊσχύον νομοθετικό πλαίσιο. Μετά την πάροδο της παραπάνω προθεσμίας οι βεβαιώσεις εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ. και τα πτυχία Εργοληπτών Δημοσίων Δασοτεχνικών Έργων παύουν να ισχύουν. Για το χρονικό διάστημα από την 3η Ιουλίου 2019 μέχρι και την 31η Δεκεμβρίου 2020 εξακολουθεί να εκδίδεται, σύμφωνα με τα ισχύοντα μέχρι την 3η Ιουλίου 2019, η ενημερότητα πτυχίου για εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι καταταγμένες στις τάξεις 3η έως 7η». Εν συνεχεία δε η ως άνω παράγραφος αντικαταστάθηκε με το άρθρο 144 Ν.4764/2020: «6. Οι βεβαιώσεις εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ., καθώς και τα πτυχία εργοληπτών Δημοσίων Δασοτεχνικών Έργων που είναι σε ισχύ κατά την 3η Ιουλίου 2019 εξακολουθούν να ισχύουν έως την 1η Σεπτεμβρίου 2021, εφόσον πληρούνται οι προϋποθέσεις του νομοθετικού πλαισίου που ίσχυε έως και τις 2 Ιουλίου 2019. Οι αιτήσεις μεταβολών που υποβάλλονται κατά το ανωτέρω χρονικό διάστημα, εξετάζονται με βάση το προϊσχύον νομοθετικό πλαίσιο. Μετά την πάροδο της παραπάνω προθεσμίας οι βεβαιώσεις εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ. και τα πτυχία Εργοληπτών Δημοσίων Δασοτεχνικών Έργων παύουν να ισχύουν. Για το χρονικό διάστημα από 1η Ιανουαρίου 2021 μέχρι και την 1η Σεπτεμβρίου 2021 εξακολουθεί να εκδίδεται, σύμφωνα με τα ισχύοντα μέχρι την 3η Ιουλίου 2019, η ενημερότητα πτυχίου για εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι καταταγμένες στις τάξεις 3η έως 7η». Ακόμη, η παρ.6, όπως είχε αντικατασταθεί με την παρ. 4 του άρθρου 144 του Ν. 4764/2020 (ΦΕΚ Α` 256/23.12.2020), τροποποιήθηκε ως κατωτέρω με το άρθρο 74 παρ.3 Ν.4821/2021 (ΦΕΚ Α 134/31.7.2021): «6. Οι βεβαιώσεις εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ., καθώς και τα πτυχία εργοληπτών Δημοσίων

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

Δασοτεχνικών Έργων που είναι σε ισχύ κατά την 3η Ιουλίου 2019 εξακολουθούν να ισχύουν έως την 31η Δεκεμβρίου 2022, εφόσον πληρούνται οι προϋποθέσεις του νομοθετικού πλαισίου που ίσχυε έως και τις 2 Ιουλίου 2019, χωρίς να απαιτείται αίτηση τακτικής αναθεώρησης, όπως προβλέπεται στην παρ. 11 του άρθρου 92 και τις παρ. 2 και 4 του άρθρου 97 του ν. 3669/2008 (Α' 116). Οι υποβαλλόμενες κατά το ανωτέρω χρονικό διάστημα αιτήσεις μεταβολών εξετάζονται με βάση το προϊσχύον νομοθετικό πλαίσιο. Μετά την πάροδο της παραπάνω προθεσμίας οι βεβαιώσεις εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ. και τα πτυχία Εργοληπτών Δημοσίων Δασοτεχνικών Έργων παύουν να ισχύουν. Για το χρονικό διάστημα από 1η Σεπτεμβρίου 2021 μέχρι και την 31η Δεκεμβρίου 2022 εξακολουθεί να εκδίδεται, σύμφωνα με τα ισχύοντα μέχρι την 3η Ιουλίου 2019, η ενημερότητα πτυχίου για εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι καταταγμένες στις τάξεις 3η έως 7η.»

25. Επειδή, στη Δ15/οικ./24298/28.7.2005 (Β' 1105) απόφαση του Υπουργού Περιβάλλοντος Χωροταξίας και Δημοσίων Έργων, όπως αυτή τροποποιήθηκε με τη Δ15/οικ.15658/4.9.2013 απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων (Β' 2300) με τίτλο «Τροποποίηση της με αριθ. Δ15/οικ./24298/28.07.2005 (Β' 1105) Υπουργικής Απόφασης με θέμα «Έκδοση Ενημερότητας Πτυχίου και Βεβαιώσεων ανεκτέλεστου υπολοίπου συμβάσεων δημοσίων έργων, υποβολή Εκθέσεων δραστηριότητας ανωνύμων εταιρειών και Πιστοποιητικών εκτέλεσης έργων», ορίζεται, στο άρθρο 1, ότι: «1. Σε κάθε εργοληπτική επιχείρηση, η οποία είναι 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 [...]»

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

26. Επειδή σύμφωνα με την ΥΑ με αριθ. Δ15/οικ/15658/2013 (ΦΕΚ Β, 2300, 2013), που εκδόθηκε σε εκτέλεση του άρθρου 20 παρ. 5 του ν. 3669/2008 ορίζεται ότι: [...] άρθρο 2 «Για την έκδοση της Ε.Π. [εννοεί Ενημερότητα Πτυχίου] 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.: ... 7.α. Αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας: i. της εταιρείας, ii. των κοινοπραξιών στις οποίες τυχόν συμμετέχει για τα δημόσια έργα που είναι σε εξέλιξη ... 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 ... και iv. των στελεχών της που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΤΣΜΕΔΕ. ... β. Για όσα έργα δεν έχουν απογραφεί στο ΙΚΑ - ΕΤΑΜ και έχουν ως ανεκτέλεστο υπόλοιπο το συνολικό ποσό της σύμβασης, η εργοληπτική επιχείρηση υποβάλλει σχετική υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της για τα ανωτέρω. 8. Στοιχεία περί μη υπέρβασης του ανώτατου επιτρεπτού ορίου ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβιών, που εκτελεί εταιρεία αυτοτελώς ή ως μέλος κοινοπραξίας ή ως υπεργολάβος, ήτοι: ... 9. Υπεύθυνη δήλωση του εκπροσώπου της εργοληπτικής επιχείρησης περί του ότι όλα τα δηλούμενα εκ μέρους της εργοληπτικής επιχείρησης στοιχεία είναι αληθή. ... Γ. Στην Ε.Π. καταχωρούνται από την υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., υπό μορφή πίνακα, κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών που προσκομίσθηκαν για την έκδοση της: α) τα στοιχεία νομιμοποίησης και εκπροσώπησης της εργοληπτικής επιχείρησης όπως προκύπτουν από τα υπό στοιχείο Α του παρόντος άρθρου στοιχεία, και β) η βεβαίωση ότι δεν υφίστανται κωλύματα συμμετοχής στις διαδικασίες ανάθεσης των δημοσίων έργων και συγκεκριμένα ότι: • δεν υφίσταται πτώχευση, αναγκαστική διαχείριση ή διαδικασία εκκαθάρισης της εργοληπτικής επιχείρησης, • δεν υφίσταται εγγεγραμμένη πειθαρχική ποινή σε βάρος της εργοληπτικής επιχείρησης ή των στελεχών της για βαρύ επαγγελματικό παράπτωμα, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στις διατάξεις των άρθρων 80 έως 91 της Κωδικοποίησης της Νομοθεσίας Κατασκευής Δημοσίων Έργων που κυρώθηκε με το Ν. 3669/2008. Για τη σχετική πιστοποίηση λαμβάνονται υπόψη οίκοθεν τα στοιχεία της υπηρεσίας τήρησης

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

του Μ.Ε.ΕΠ.,• δεν υφίστανται αδικήματα της παρ. Β.4 της παρούσας, σε βάρος του Προέδρου του Δ.Σ. και του Διευθύνοντος Συμβούλου της εταιρείας,• υφίσταται βεβαίωση της οικείας επαγγελματικής εργοληπτικής οργάνωσης περί εξόφλησης των εισφορών της εργοληπτικής επιχείρησης ή ότι η εργοληπτική επιχείρηση δεν είναι μέλος εργοληπτικής οργάνωσης,• υφίσταται ασφαλιστική ενημερότητα της εργοληπτικής επιχείρησης, των κοινοπραξιών, των έργων στα οποία αυτή μετέχει και των στελεχών της που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΤΣΜΕΔΕ,• υφίσταται φορολογική ενημερότητα της εργοληπτικής επιχείρησης και των κοινοπραξιών στις οποίες αυτή μετέχει,• δε διαπιστώθηκε υπέρβαση του ανώτατου ορίου ανεκτέλεστου υπολοίπου εργαλαβιών της εργοληπτικής επιχείρησης.».

27. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη:

[...].4.2 της Διακήρυξης «..... γ) Αν δεν υποβληθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου (α) αίτημα προς την Επιτροπή Διαγωνισμού για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή τυχόν ζητήσει την προσκόμιση δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογήν της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α' ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. Εντός τριών (3) εργασίμων 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

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

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 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. 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 της παρούσας. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής του άρθρου 22, η διαδικασία σύναψης της σύμβασης ματαιώνεται. Η διαδικασία ελέγχου των ως άνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή Διαγωνισμού, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο (γ) του παρόντος άρθρου. Η Επιτροπή, 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 που δεν έχει αποκλεισθεί οριστικά, εκτός από τον προσωρινό ανάδοχο, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», και

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

επιπλέον αναρτά τα Δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου στον χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού».

[...] άρθρο 7 «Εφαρμοστέα νομοθεσία»: [...] των παραγράφων 4 και 5 του άρθρου 20, των άρθρων 80-110, της παραγράφου 1α του άρθρου 176 ν. 3669/2008 (Α' 116) «Κύρωση της Κωδικοποίησης της νομοθεσίας κατασκευής δημοσίων έργων» (ΚΔΕ)[...] Οι σε εκτέλεση των ανωτέρω διατάξεων εκδοθείσες κανονιστικές πράξεις καθώς και λοιπές διατάξεις που αναφέρονται ρητά ή απορρέουν από τα οριζόμενα στα συμβατικά τεύχη της παρούσας καθώς και το σύνολο των διατάξεων του ασφαλιστικού, εργατικού, περιβαλλοντικού και φορολογικού δικαίου και γενικότερα κάθε διάταξη (Νόμος, Π.Δ., Υ.Α.) και ερμηνευτική εγκύκλιος που διέπει την ανάθεση και εκτέλεση του έργου της παρούσας σύμβασης, έστω και αν δεν αναφέρονται ρητά»

[...] άρθρο 22.Α «Λόγοι Αποκλεισμού»: «[...]Α.2. 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)[...] Όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Αν ο προσφέρων είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν, τόσο την κύρια, όσο και την επικουρική ασφάλιση. Δεν αποκλείεται ο προσφέρων, όταν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του, είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων, είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους».

[...] 23.2 «Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα)»: «Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

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»[...] 23.3 «Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22Α»: «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 έχουν εκπληρωθεί οι υποχρεώσεις του οικονομικού φορέα, όσον αφορά στην καταβολή φόρων (φορολογική ενημερότητα) και στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα) σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία του κράτους εγκατάστασης ή την ελληνική νομοθεσία αντίστοιχα, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα τα σχετικά δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι - φορολογική ενημερότητα που εκδίδεται από το Υπουργείο Οικονομικών (αρμόδια Δ.Ο.Υ) για τον οικονομικό φορέα και για τις κοινοπραξίες στις οποίες συμμετέχει για τα δημόσια έργα που είναι σε εξέλιξη. Οι αλλοδαποί προσφέροντες θα υποβάλλουν υπεύθυνη δήλωση περί του ότι δεν έχουν υποχρέωση καταβολής φόρων στην Ελλάδα. Σε περίπτωση που έχουν τέτοια υποχρέωση θα υποβάλλουν σχετικό αποδεικτικό της οικείας Δ.Ο.Υ. - ασφαλιστική ενημερότητα που εκδίδεται από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα. Η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα α) ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας, β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και γ) για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ – ΤΣΜΕΔΕ. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

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. - υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης»[...] 23.9 «Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων»: «... (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 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

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

επιπλέον της Ενημερότητας Πτυχίου, ασφαλιστική ενημερότητα για τα στελέχη αυτά»

Επειδή, επιπλέον στο άρθρο 23.9 της διακήρυξης υπάρχουν παραπομπές με αριθμό υποσημείωσης CΧΙΙ 'Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 20 παρ. 5 του ν. 3669/2008: «Για τη συμμετοχή σε διαγωνισμούς δημοσίων έργων χορηγείται σε κάθε εργοληπτική Αριθμός Απόφασης 1772/2021 18 επιχείρηση εγγεγραμμένη στο Μ.Ε.ΕΠ. «ενημερότητα πτυχίου», η οποία, σε συνδυασμό με τη βεβαίωση εγγραφής που εκδίδεται από την υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., συνιστά «επίσημο κατάλογο αναγνωρισμένων εργοληπτών» [...] και απαλλάσσει τις εργοληπτικές επιχειρήσεις από την υποχρέωση να καταθέτουν τα επιμέρους δικαιολογητικά στους διαγωνισμούς[...] Επισημαίνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 22 (Τροποποιήσεις του Ν. 4412/2016) περ. 66 του ν. 4441/2016 (Α΄ 227] “α. Το πρώτο εδάφιο της περίπτωσης 31 της παραγράφου 1 του άρθρου 377 αντικαθίσταται ως εξής «31) του Ν. 3669/2008 (Α΄ 116), πλην των άρθρων 80 έως 110, τα οποία παραμένουν σε ισχύ μέχρι την έκδοση του προεδρικού διατάγματος του άρθρου 83, των παραγράφων 4 και 5 του άρθρου 20 και της παραγράφου 1 α του άρθρου 176».

28. Επειδή, σύμφωνα με τις αρχές της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν την διαδικασία σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, κατά το πνεύμα, τόσο της ενωσιακής, όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία (πρβλ. ΣτΕ 5022/2012), προκειμένου να συμμετάσχει νομίμως στον Διαγωνισμό. Η παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των Αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (Ολομ. ΣτΕ 2137/1993). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες Προσφορές τους (ΕλΣυν 1949/2009 Τμήμα VI, ΕλΣυν Πράξη 115/2008 Τμήμα VI, ΕλΣυν Πράξη 10/2008 Τμήμα VI, ΕλΣυν Πράξη 22/2005 Τμήμα VI). Ομοίως, η υποχρέωση διαφάνειας έχει, μεταξύ άλλων, ως

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 16.04.2015, Υπόθεση C278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκέψη 25 και ΔΕΕ, Απόφαση της 29.03.2012, Υπόθεση C-599/10, SAG ELV Slovenko a.s. κλπ, σκέψη 25 και περαιτέρω παραπομπές σε νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους, στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 16.04.2015, Υπόθεση C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκέψη 27).

29. Επειδή, λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους, οπότε τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν στον τρόπο υποβολής των Προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009, Δημήτριος Ι. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ έκδοση, Σάκκουλας, 2017, σελ. 195-197).

30. Επειδή, όπως προκύπτει από τη συνδυασμένη ερμηνεία κι εφαρμογή των άρθρων 4.2, 22.Α.2, 23.2, 23.3, 23.9 της διακήρυξης, ο υποψήφιος ανάδοχος οφείλει, επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς του, να αποδεικνύει ότι τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ), έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του για την καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισως, ήτοι ότι διαθέτει «ασφαλιστική ενημερότητα». Περαιτέρω, σύμφωνα με το θεσμικό πλαίσιο που διέπει την υπό κρίση διακήρυξη και τις επιμέρους διατάξεις αυτής, εφόσον ο συμμετέχων διαθέτει ενημερότητα πτυχίου σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, από την οποία προκύπτει το προς απόδειξη γεγονός, δεν προσκομίζει επιπλέον τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων αυτή εκδόθηκε, μεταξύ των οποίων είναι και η ασφαλιστική ενημερότητα. Κατά συνέπεια, σύμφωνα με γράμμα, το πνεύμα και την αληθή ερμηνεία του ως άνω άρθρου 23.9 της διακήρυξης και υπό το πρίσμα της κείμενης νομοθεσίας, η ενημερότητα πτυχίου αποτελεί τεκμήριο για όσα βεβαιώνει, όχι όμως και για όσα εξέρχονται του περιεχομένου της και δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

αυτή. Δεδομένου, λοιπόν, ότι η διακήρυξη απαιτεί από τους διαγωνιζομένους να αποδεικνύουν την ασφαλιστική τους ενημερότητα ως προς το σύνολο της εργοληπτικής τους δραστηριότητας και για όλη τη διάρκεια συμμετοχής τους στον διαγωνισμό, το τεκμήριο της ύπαρξης ασφαλιστικής ενημερότητας εξάγεται από την ενημερότητα πτυχίου, μόνον για τα έργα που περιλαμβάνονται σε αυτήν και όχι για όσα, τυχόν, μετά την έκδοσή της, ανέλαβε ο συμμετέχων. Έτσι, η υποψήφια εταιρεία που, καταρχήν, απαλλάσσεται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών που αναφέρονται στην ενημερότητα πτυχίου που προσκόμισε, δεν απαλλάσσεται και από την υποχρέωση προσκόμισης των πιστοποιητικών που αφορούν στην ασφαλιστική ενημερότητα των έργων που στη συνέχεια ανέλαβε και εκτελεί ακόμη πριν τη υποβολή της προσφοράς της στον διαγωνισμό. Άλλωστε, δεν συνάδει με το πνεύμα του νόμου και τη διακήρυξης να κρίνεται η ασφαλιστική ενημερότητα- όπως άλλωστε και η μη υπέρβαση ανεκτελέστου- για μεν τον διαθέτοντα ενημερότητα πτυχίου, από τα έργα που αυτός συμπεριέλαβε δεσμευτικά έναν χρόνο πριν, αλλά για τον μη διαθέτοντα ενημερότητα πτυχίου από όλα τα έργα που αυτός εκτελεί μέχρι τη συμμετοχή του στον διαγωνισμό.

31. Επειδή, εν προκειμένω, ως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης, ο προσφεύγων, προς απόδειξη της μη ύπαρξης στο πρόσωπό του σχετικού λόγου αποκλεισμού, υπέβαλε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης την από 26.10.2020 Ενημερότητα Πτυχίου, καθώς και ασφαλιστικές ενημερότητες για τα είκοσι (20) έργα που περιλαμβάνονται σε αυτήν. Πλην όμως, ως προκύπτει από τον φάκελο της υπό κρίση υπόθεσης και ουδόλως αρνείται ο προσφεύγων, τόσο κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής της προσφοράς (21.6.2021), όσο και κατά την ημερομηνία της πρόσκλησης για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης (1.9.2021), ο τελευταίος είχε τουλάχιστον ένα ακόμη έργο υπό εκτέλεση, το οποίο δεν περιλαμβάνεται στην ανωτέρω από 26.10.2020 Ενημερότητα Πτυχίου, αφού η σχετική σύμβαση συνήφθη μετά την έκδοση της εν λόγω Ενημερότητας. Ειδικότερα, με την υπ' αριθμ. πρωτ. ... σύμβαση κατασκευής έργου (ΑΔΑ: ...), ο προσφεύγων ανέλαβε για λογαριασμό του Δήμου ..., ως κυρίου του έργου, την εκτέλεση του δημοσίου έργου «Ανάπλαση και δημιουργία αθλητικών

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

εγκαταστάσεων Δήμου ...» (αρ.μελ.:...), προϋπολογισμού μελέτης 2.302.419,36 ευρώ, πλέον ΦΠΑ 24%, με συμβατικό προϋπολογισμό δαπάνης του έργου ανερχόμενη στο ποσό των 1.404.370,13 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Σύμφωνα με το άρθρο 4 της εν λόγω συμβάσεως, η ολική προθεσμία αποπερατώσεως του ανωτέρω έργου ορίστηκε σε 26 μήνες από την υπογραφή της (3.11.2020). Κατόπιν των ανωτέρω, τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, όσο και κατά τον χρόνο της πρόσκλησης για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο προσφεύγων εκτελούσε (ατομικώς) ένα τουλάχιστον ακόμη δημόσιο έργο, το οποίο δεν περιλαμβάνεται ως εκτελούμενο στην σχετική από 26.10.2020 Ενημερότητα Πτυχίου. Επομένως, νομίμως η Αναθέτουσα Αρχή ανακάλεσε την υπ' αριθμ. 41/2021 απόφασή της και απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος λόγω παράβασης των άρθρ. 22.α.2, 23.2 και 23.3 της διακήρυξης, δυνάμει του άρθρου 4.2 (δ) της διακήρυξης.

32. Επειδή, αβάσιμος τυγχάνει ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι ουδόλως προκύπτει από τη διακήρυξη η υποχρέωσή του να δηλώνει έργα που εκτελεί μόνος του και τα οποία άρχισε να εκτελεί μετά την έκδοση της Ενημερότητας Πτυχίου, μόνο δε και ειδικώς για τα έργα που περιλαμβάνονται στην ενημερότητα πτυχίου και ο χρόνος ισχύος της ενημερότητάς του έχει λήξει, ο προσφεύγων απαιτείται, επιπλέον της ενημερότητας του πτυχίου σε ισχύ, να υποβάλει και ασφαλιστική ενημερότητα για τα έργα αυτά. Τούτο δε διότι, ως ήδη εκτέθηκε, στο άρθρο 23.9 της υπόψη Διακήρυξης ορίζεται ότι σε περίπτωση που ο συμμετέχων οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος στο Μ.Ε.ΕΠ. και υποβάλει Ενημερότητα Πτυχίου εν ισχύ, απαλλάσσεται από την υποχρέωση υποβολής της ασφαλιστικής ενημερότητα του άρθρου 23.3.β. της Διακήρυξης. Ωστόσο, σύμφωνα με το άρθρο 23.3.β. της Διακήρυξης απαιτείται πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, περί του ότι έχουν εκπληρωθεί οι υποχρεώσεις του οικονομικού φορέα, όσον αφορά, μεταξύ άλλων, στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα). Η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα, μεταξύ άλλων, για έργα που εκτελεί μόνος του. Συνεπώς, καθίσταται απολύτως σαφές ότι η υποχρέωση καταβολής βεβαίωσης

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

ασφαλιστικής ενημερότητας αφορά όλα ανεξαιρέτως τα έργα που ο συμμετέχων οικονομικός φορέας εκτελεί μόνος του (ή σε κοινοπραξία) κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς και των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ανεξαρτήτως του αν αυτά περιλαμβάνονται στην Ενημερότητα Πτυχίου ή όχι. Οπότε αν μεν περιλαμβάνονται σε αυτήν και η τελευταία είναι σε ισχύ, ισχύει η προβλεπόμενη απαλλαγή. Σε περίπτωση, όμως, που δεν περιλαμβάνονται, για οποιονδήποτε λόγο σε αυτήν, ο υποψήφιος υποχρεούται να προσκομίσει ασφαλιστική ενημερότητα επιπλέον της Ενημερότητας Πτυχίου. Σε περίπτωση δε που γινόταν δεκτός ένας τέτοιος ισχυρισμός, τούτο θα είχε ως αποτέλεσμα να μην δύναται η Αναθέτουσα Αρχή να ελέγξει εάν ο οικονομικός φορέας έχει πράγματι ή όχι εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης για όλα τα εκτελούμενα από αυτόν έργα και συνεπώς, τη μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού στο πρόσωπό του.

33. Επειδή, αβάσιμος τυγχάνει ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι σε κάθε περίπτωση ο ίδιος απέδειξε με το από 14-01-2022 υπόμνημά του ενώπιον της αναθέτουσας αρχής την μη ύπαρξη λόγου αποκλεισμού στο πρόσωπό του καθώς προσκόμισε με αυτό νέα Ενημερότητα Πτυχίου. Τούτο δε διότι αφενός μεν, ενόψει της αρχής της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, δεν μπορεί να γίνει δεκτό αποδεικτικό μέσο που δεν υποβλήθηκε με τον προβλεπόμενο τύπο και στον προβλεπόμενο χρόνο κι, αφετέρου διότι, σε κάθε περίπτωση, η από 22.10.2021 Ενημερότητα Πτυχίου που ο προσφεύγων κατέθεσε με το από 14.1.2022 Υπόμνημά του, και μεν περιλαμβάνει το επίμαχο έργο, όμως δεν καλύπτει το χρόνο υποβολής της προσφοράς του (18.6.2021), κατά τον οποίο ο προσφεύγων δεν απέδειξε την ασφαλιστική του ενημερότητα για το συγκεκριμένο έργο. Ακόμη, αλυσίτελως, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι δυνάμει νομολογίας της ΑΕΠΠ ουδόλως ήταν υποχρεωμένος να προσκομίσει βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας για έργα που εξέρχονται της Ενημερότητας Πτυχίου και τούτο ενόψει της αυτοτέλειας των διαγωνιστικών διαδικασιών.

34. Επειδή, ενόψει όσων εκτέθηκαν υπό σκέψεις 31-33 προκύπτει ότι τα όσα δήλωσε προαποδεικτικώς ο προσφεύγων με το ΕΕΕΣ του αναφορικά

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

με την ύπαρξη στο πρόσωπό του ασφαλιστικής ενημερότητας τυγχάνουν ανακριβή κι, επομένως ορθώς η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά του κατ'επίκληση του άρθρου 4.2 (δ) της διακήρυξης, τα δε περί του αντιθέτου ισχυριζόμενα από τον προσφεύγοντα τυγχάνουν αβάσιμα.

35. Επειδή, άνευ ερείσματος στη διακήρυξη και στο Νόμο τυγχάνει ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε να τον καλέσει να συμπληρώσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά καθώς, πέραν της ρητής πρόβλεψης του άρθρου 4.2.γ της Διακήρυξης, που αποτελεί ειδική διάταξη και σε κάθε περίπτωση κατισχύει, σύμφωνα με το οποίο: «γ) Αν δεν υποβληθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου (α) αίτημα προς την Επιτροπή Διαγωνισμού για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές» κι, ανεξαρτήτως του αν εν προκειμένω εφαρμόζεται το άρθρο 102 Ν.4412/2016, μετά την τροποποίησή του με το άρθρο 43 του ν. 4782/2021, η διόρθωση, στη συγκεκριμένη περίπτωση της υπό πλημμέλειας συνεπάγεται την υποβολή εγγράφου που ουδέποτε υποβλήθηκε, ήτοι ασφαλιστικής ενημερότητας που να καλύπτει και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, ούτε και αποδείχθηκε ότι υφίστατο κατά τον κρίσιμο χρόνο, αφού ακόμη και η υποβληθείσα νέα Ενημερότητα Πτυχίου, ουδόλως καλύπτει τον χρόνο υποβολής της προσφοράς κι, επομένως, η τυχόν αποδοχή του ισχυρισμού του προσφεύγοντος θα συνεπαγόταν την παραβίαση της αρχής της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων.

36. Επειδή, πρέπει ν'απορριφθεί η προσφυγή και να γίνει δεκτή η παρέμβαση.

37. Επειδή, κατόπιν της προηγούμενης σκέψης πρέπει να καταπέσει το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός Απόφασης: 535/2022

Απορρίπτει την προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Διατάσσει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε κι αποφασίστηκε την 1-04-2022 κι εκδόθηκε στις 11-4-2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΟΥΚΟΥΤΣΗΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ