

Η

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

6° ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε την 22^η Απριλίου 2020 με την εξής σύνθεση: Ιωάννα Θεμελή
Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Ειρήνη Αποκάρδου και Μαργαρίτα Κανάβα Μέλη.

Για να εξετάσει την από 13-3-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό
Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 312/16-3-2020 του, κατοίκου
....., οδός αριθ.,

Κατά του (εφεξής αναθέτουσα αρχή), που εδρεύει στα
....., και εκπροσωπείται νόμιμα, και

Κατά της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία, που
εδρεύει στη, οδός αριθ., και εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση
της απόφασης 36/2020 και του σχετικού πρακτικού που ελήφθη στα πλαίσια
του διαγωνισμού για την ανάθεση του έργου με τίτλο: «ΒΕΛΤΙΩΣΗ
ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΣΧΟΛΙΚΩΝ ΜΟΝΑΔΩΝ», ως προς το μέρος
του αποκλεισμού του από την συνέχεια της διαδικασίας.

Με τη παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της
προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

1. Επειδή για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο ποσού 1.640 ευρώ, υπολογιζόμενο επί της βάσει του προϋπολογισμού δημοπράτησης του έργου, ποσού 327.034,38 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 και 2 του ΠΔ 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό, εκτύπωση από την επίσημη ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ του ΥΠΟΙΚ του παραβόλου με την ένδειξη ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ, και το από 13-3-2020 αποδεικτικό πληρωμής του στην).

2. Επειδή διακηρύχθηκε από τη αναθέτουσα αρχή ανοικτή διαδικασία μέσω του ΕΣΗΔΗΣ για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου: ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΣΧΟΛΙΚΩΝ ΜΟΝΑΔΩΝ, CPV, διάρκειας του έργου 6 μήνες από την ημέρα υπογραφής της σύμβασης, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), επί τη βάσει προσφερομένων ποσοστών έκπτωσης (άρθ. 4.1, 11, 12,14 της διακήρυξης).

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης αναρτήθηκε την 8-11-2019 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.Δ.Η.Σ) με Α.Δ.Α.Μ., καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας και της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 και συνεπώς παραδεκτά ασκήθηκε η προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ.

5. Επειδή στον διαγωνισμό συμμετείχαν ο προσφεύγων, η παρεμβαίνουσα καθώς και οι οικονομικοί φορείς έχοντας υποβάλει τις με αριθ.,,, προσφορές τους αντίστοιχα.

6. Επειδή την 12-12-2019 συνεδρίασε η Επιτροπή του Διαγωνισμού και εξέδωσε Πρακτικό, σύμφωνα με το οποίο αποσφράγισε τις προσφορές και ανάρτησε ΠΙΝΑΚΑ ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΝΤΩΝ ΚΑΤΑ ΣΕΙΡΑ ΜΕΙΟΔΟΣΙΑΣ ως εξής :

... Επωνυμία Προσφέροντα	Ποσοστό
...	35,70%
...	23,24%

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

... ..	19,26%
... ..	16,60%
... ..	8,76%

Εν συνεχεία εξέτασε τις προσφορές, έκρινε αποδεκτές τις προσφορές της παρεμβαίνουσας, της και της, και εν συνεχεία έκρινε «...μη αποδεκτή την προσφορά .. του Οικονομικού Φορέα
2. Ο Οικονομικός Φορέας δηλώνει ότι δραστηριοποιείται στην κατασκευή δημοσίων έργων στην κατηγορία ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ (2ης Τάξης) ενώ με βάση το Άρθρο 21 της Διακήρυξης δικαίωμα συμμετοχής έχουν φυσικά ή νομικά πρόσωπα, ή ενώσεις αυτών που δραστηριοποιούνται στην κατασκευή δημοσίων έργων στις κατηγορίες ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ και ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ. Συνεπώς η Επιτροπή κρίνει μη αποδεκτή την προσφορά ..του Οικονομικού Φορέα και τον αποκλείει από τη συνέχεια της διαδικασίας... εισηγείται : Την ανάθεση της σύμβασης στον μειοδότη: «» ως προσωρινό ανάδοχο με μέση έκπτωση 19,26%...»

7. Επειδή με την ήδη προσβαλλόμενη απόφαση με αριθ. 36/2020 (απόσπασμα από το πρακτικό της με αριθ. .../2020 συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής), εγκρίθηκε το παραπάνω Πρακτικό (σκέψη 6), και ανακηρύχθηκε η παρεμβαίνουσα προσωρινή ανάδοχος. Η προσβαλλόμενη απόφαση, με ενσωματωμένο το σχετικό Πρακτικό κοινοποιήθηκε την 4-3-2020 στον προσφεύγοντα και στις συνδιαγωνιζόμενες εταιρείες μέσω της λειτουργικότητας *επικοινωνία* του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (εφεξής η *επικοινωνία*).

8. Επειδή αυθημερόν την 4-3-2020 ο προσφεύγων απέστειλε μέσω της *επικοινωνίας* μήνυμα προς την αναθέτουσα αρχή αναφέροντας ότι «Θα έπρεπε να με καλέσετε για διευκρίνηση για το αν διαθέτω πτυχίο Οικοδομικών. Φυσικά εκτός από Υδραυλικά που αναφέρθηκε εκ παραδρομής διαθέτω και Οικοδομικά και σας παραθέτω το ΜΕΕΠ μου ». Με το ίδιο μήνυμα ο προσφεύγων κοινοποίησε την με αριθ. πρωτ./5-12-2017 Βεβαίωση εγγραφής του στο ΜΕΕΠ σε διάφορες κατηγορίες έργων μεταξύ των οποίων Οικοδομικά και Υδραυλικά, αμφότερα τάξεως 2^{ης}.

9. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης (σκέψη 7), ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή νόμιμα και εμπρόθεσμα με ανάρτηση την 13-3-2020, στην *επικοινωνία*, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου, και κοινοποιήθηκε

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

στην ΑΕΠΠ αυθημερόν από τον προσφεύγοντα 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 άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

10. Επειδή την 16-3-2020 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθ. 365 παρ. 1 περ. (α) του ν. 4412/20169 και στο άρθ. 9 παρ. παρ. 1 περ. (α) του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση μέσω της *επικοινωνίας* της υπό εξέταση προσφυγής, στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς των οποίων οι προσφορές είχαν γίνει αποδεκτές στον διαγωνισμό (βλ. σκέψη 6).

11. Επειδή υπέρ της διατήρησης της προσβαλλόμενης απόφασης εμπρόθεσμα, με προφανές έννομο συμφέρον, καθόσον η οικονομική προσφορά του αποκλεισθέντος προσφεύγοντος είναι πλέον συμφέρουσα κατά το κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης (βλ. σκέψη 6 κατάταξη των προσφορών), ώστε σε περίπτωση ευδοκίμησης της προσφυγής να προηγείται στην κατάταξη ο προσφεύγων της παρεμβαίνουσας, ασκήθηκε την 23-3-2020 η παρέμβαση της αναδειχθείσας προσωρινής αναδόχου, με τον νόμιμο προβλεπόμενο κατ' άρθ. 362 ν. 4412/2016 και άρθ. 7 ΠΔ 39/2017 τρόπο κατάθεσης στην *επικοινωνία*, και κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ αυθημερόν από την αναθέτουσα αρχή, με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

12. Επειδή την 23-3-2020 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ τη με αριθ. 66/2020 απόφαση με τις απόψεις επί της προσφυγής μέσω της *επικοινωνίας*, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και το άρθ. 9 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017, και με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου προς την ΑΕΠΠ, γνωστοποιώντας αυθημερόν τις απόψεις της και προς τον προσφεύγοντα, μέσω της *επικοινωνίας*, σύμφωνα με τον νόμο.

13. Επειδή η υπό εξέταση προσφυγή εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346, παρ. 1, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, και 15 του ΠΔ 39/2017, κατόπιν της με αριθ./2020 Πράξης της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου *περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση περί απόψεων επί αιτήματος προσωρινών μέτρων.*

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

14. Επειδή ο προσφεύγων έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, με την οποία επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης και την αποδοχή της προσφοράς του, επικαλούμενος άμεση βλάβη από την προσβαλλόμενη απόφαση, η οποία, κατά τους ισχυρισμούς του, παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις διαδικασίες ανάθεσης, θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον προς παροχή έννομης προστασίας στη ζημία του από τον φερόμενο παράνομο αποκλεισμό του από τον διαγωνισμό και στο προφανές επιδιωκόμενο όφελος από την αποδοχή της προσφοράς του και την συμμετοχή του στην συνέχιση της διαδικασίας. Ο προσφεύγων υφίσταται αυταπόδεικτη βλάβη από την προσβαλλόμενη απόφαση καθόσον η οικονομική του προσφορά είναι συμφερότερη της παρεμβαίνουσας προσωρινής αναδόχου, ενώ συγχρόνως ο οικονομικός φορέας με την συμφερότερη όλων προσφορά είχε αποκλεισθεί με την προσβαλλόμενη απόφαση και έχει περαιτέρω οριστικά αποκλεισθεί του διαγωνισμού εφόσον δεν έχει ασκήσει προδικαστική προσφυγή κατά του αποκλεισμού του, και έχει παρέλθει η νόμιμη αποκλειστική προθεσμία

15. Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, που απέκλεισε την προσφορά του, διότι «.. Ο ισχυρισμός της επιτροπής είναι ότι «Ο Οικονομικός Φορέαςδηλώνει ότι δραστηριοποιείται στην κατασκευή δημοσίων έργων στην κατηγορία ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ (2ης Τάξης) ενώ με βάση το Άρθρο 21 της Διακήρυξης δικαίωμα συμμετοχής έχουν φυσικά ή νομικά πρόσωπα, ή ενώσεις αυτών που δραστηριοποιούνται στην κατασκευή δημοσίων έργων στις κατηγορίες ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ και ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ....» Η αλήθεια είναι ότι διαθέτω πτυχίο ΜΕΕΠ 2ης Τάξης ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ, 2ης Τάξης ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ 2ης Τάξης ΟΔΟΠΟΙΙΑΣ, 2ης Τάξης ΛΙΜΕΝΙΚΩΝ και 1ης Τάξης ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΩΝ πληρώντας το δικαίωμα συμμετοχής του Άρθρου 21 αλλά δεν ήμουν υποχρεωμένος από την διακήρυξη να το δηλώσω στην ΤΕΥΔ. Η απόρριψή της προσφοράς μου δεν βασίστηκε στους όρους της διακήρυξης και της νομοθεσίας και κακώς κρίθηκε μη αποδεκτή. Συγκεκριμένα : Α) Ο ισχυρισμός πως δηλώνω ότι δραστηριοποιούμαι στην κατηγορία ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ (2ης Τάξης) και όχι στις κατηγορίες ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ και ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ δεν ευσταθεί γιατί: 1. Στην διακήρυξη αναφέρεται στο

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

ΚΕΦΑΛΑΙΟ Γ ότι «Η σύμβαση ανατίθεται βάσει του κριτηρίου του άρθρου 14 της παρούσας (χαμηλότερη τιμή), σε προσφέροντα ο οποίος δεν αποκλείεται από τη συμμετοχή βάσει της παρ. Α του άρθρου 22 της παρούσας και πληροί τα κριτήρια επιλογής των παρ. Β, Γ, Δ και Ε του άρθρου 22 της παρούσας.» 2. Στο Άρθρο 21 αναφέρεται «Δικαιούμενοι συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης σύμβασης 21. 1 Δικαίωμα συμμετοχής έχουν φυσικά .. πρόσωπα, .. που δραστηριοποιούνται στην κατασκευή δημοσίων έργων στις κατηγορίες ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ και ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ» 3. Στα «Κριτήρια ποιοτικής επιλογής» αναφέρεται : «Άρθρο 22B Καταλληλόλητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας. ... Ειδικά οι προσφέροντες που είναι εγγεγραμμένοι στην Ελλάδα απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) ή στα Νομαρχιακά Μητρώα στην κατηγορία/ιες έργου του άρθρου 21 της παρούσας ...» 4. Στο «Άρθρο 23: Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής 23.1 Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: ... β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 22 Β-Ε της παρούσας. Ο προσφέρων μπορεί να συμπληρώσει από το Μέρος IV του τυποποιημένου εντύπου υπεύθυνης δήλωσης του άρθρου 79 παρ. 4 ν 4412/2016 μόνο την ενότητα α, χωρίς να υποχρεούται να συμπληρώσει οποιαδήποτε άλλη ενότητα του Μέρους IV» Στο συγκεκριμένο πεδίο Μέρους IV έχω συμπληρώσει «ΝΑΙ» και δηλώνω ότι : Πληρώ όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής σύμφωνα με το άρθρο 22 της προκήρυξης. Οπότε κακώς η επιτροπή ισχυρίζεται ότι έχω δηλώσει κάτι που αντιτίθεται στην διακήρυξη, «ότι δραστηριοποιείται στην κατασκευή δημοσίων έργων στην κατηγορία ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ (2ης Τάξης)» Β) Στη συμπλήρωση της ΤΕΥΔ στο «Μέρος II Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα , Α: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα» έχω εσφαλμένα συμπληρώσει «Ναι» στο πεδίο «Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

πιστοποιητικό (π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής);» γιατί δεν διαθέτω (ως 2ης Τάξης) ενημερότητα πτυχίου (εκδίδεται για 3ης Τάξης και άνω) που είναι απαραίτητη βάσει της «Κατευθυντήριας οδηγίας 23». Επίσης εσφαλμένα έχω συμπληρώσει και τα ακόλουθα πεδία που το συνοδεύουν α) [ΜΕΕΠ], γ) [ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ 2αςΤΑΞΗΣ], δ) [ΝΑΙ], καθόσον όπως διευκρινίζεται και στην κατευθυντήρια οδηγία 23 της ΕΑΑΔΗΣΥ «εάν ο οικονομικός φορέας συμπληρώσει στο παραπάνω ερώτημα την απάντηση ΝΑΙ τότε μόνον οφείλει να απαντήσει και στα υπόλοιπα τμήματα (α' – ε') της ενότητας» Αυτό όμως δεν αποτελεί λόγο αποκλεισμού γιατί : 1. Αποτελεί πληροφοριακό στοιχείο (Μέρος II) και όχι λόγο αποκλεισμού (Μέρος III) ή κριτήριο επιλογής (Μέρος IV) 2. Σύμφωνα με το άρθρο 83 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «3. 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.» και «6. .. Οι αναθέτουσες αρχές εφαρμόζουν την παράγραφο 3 ...μόνον προς όφελος των οικονομικών φορέων που είναι εγκατεστημένοι στο κράτος-μέλος το οποίο έχει καταρτίσει τον επίσημο κατάλογο.» 3. Έχει κριθεί από την απόφαση 1411/2019 της ΑΡΧΗΣ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ) με το σκεπτικό 21 έως 45 ότι «δεν τίθεται ζήτημα αποκλεισμού της προσφοράς των εν λόγω διαγωνιζομένων λόγω της ως άνω εσφαλμένης απάντησης στο ΕΕΕΣ..» Γ) Αν η επιτροπή έκρινε ότι δημιουργείται ασάφεια με την συμπλήρωση κατά πλεονεξία και εσφαλμένα των πληροφοριακών στοιχείων του Μέρους II σε σχέση με το υποχρεωτικό για τα Κριτήρια επιλογής Μέρος IV και πίστευε ότι αυτό είναι θέμα αποκλεισμού, ήταν υποχρεωμένη να ζητήσει διευκρινίσεις σύμφωνα με το Άρθρο 102 του ν. 4412/2016 παρ. 5....»

16. Επειδή η αναθέτουσα αρχή αναφέρει στις απόψεις της επί του μόνου λόγου της προσφυγής ότι «... Θεωρεί ότι η προηγούμενη 36/2020 απόφαση της Ο.Ε. είναι νόμιμη, επειδή σύμφωνα με την διακήρυξη ο προσφεύγων θα έπρεπε να είχε προσκομίσει τις βεβαιώσεις όλων των

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

προσόντων που απαιτούνται από την αρχή, με την υποβολή όλων των σχετικών δικαιολογητικών συμμετοχής στον διαγωνισμό.»

17. Επειδή η παρεμβαίνουσα αναφέρει επί του μόνου λόγου της προσφυγής ότι «.....Ειδικότερα όσο αφορά τον υπό στοιχείο Α πρώτο ισχυρισμό του προσφεύγοντος, .. καταλήγει στο καθ' όλα αυθαίρετο συμπέρασμα, ότι πληροί όλες τις προϋποθέσεις της Διακήρυξης μόνο με τη δήλωση του στο πεδίο του Μέρους IV του ΤΕΥΔ, ανεξαρτήτως τι έχει δηλώσει σε άλλα πεδία του σχετικού ΤΕΥΔ. Αν ίσχυε όμως κάτι τέτοιο δεν θα απαιτούνταν η συμπλήρωση άλλων πεδίων ακόμα και πληροφοριακού χαρακτήρα όπως θέλει να τα χαρακτηρίζει ο προσφεύγων, αλλά θα κάλυπτε όλες τις απαιτήσεις του ΤΕΥΔ μόνη η δήλωση στο πεδίο του Μέρους IV ότι η επιχείρηση πληροί τις προϋποθέσεις της Διακήρυξη μες. Αυτή η συγκεκριμένη δήλωση του Μέρους IV του ΤΕΥΔ δεν αποτελεί πανάκεια και «συγχωροχάρτι» σε όλα τα άλλα πιθανά σφάλματα κατά τη συμπλήρωση του ΤΕΥΔ. Ποια θα ήταν άραγε η άποψη του προσφεύγοντος αν μία επιχείρηση σε αυτό το έργο δήλωνε ότι δραστηριοποιείται σε άσχετη κατηγορία (π.χ ΛΙΜΕΝΙΚΑ, ΣΗΡΑΓΓΩΝ, ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΠΡΑΣΙΝΟΥ) με την απαιτούμενη από την Διακήρυξη, για την ανάληψη του, και στο Μέρος IV δήλωνε ότι πληροί τις προϋποθέσεις της Διακήρυξης; Δεν θα έπρεπε να αποτελέσει λόγω αποκλεισμού μία τέτοια πλημμέλεια; Ακόμα και αν ήθελε κριθεί ότι οι συγκεκριμένες πληροφορίες είναι πληροφοριακού χαρακτήρα, αυτές απαιτούνται προκειμένου να πληροφορηθεί η Επιτροπή Διαγωνισμού αν ο συμμετέχων πληροί τις προϋποθέσεις της Διακήρυξης ανεξάρτητα από τι δηλώνει. Άλλωστε δεν υπήρχε περίπτωση στο συγκεκριμένο πεδίο του Μέρους IV του ΤΕΥΔ ο οποιοσδήποτε συμμετέχων να δήλωνε κάτι διαφορετικό. Η δε παράθεση όλων των σχετικών διατάξεων της Διακήρυξης δεν έχει κανένα νόημα καθώς σύμφωνα με αυτές «οι συμμετέχοντες θα έπρεπε να δραστηριοποιούνται στην κατασκευή δημοσίων έργων στις κατηγορίες ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ και ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ... » ενώ ο προσφεύγων ρητά δήλωσε ότι δραστηριοποιείται μόνο στην κατηγορία των ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ. Επί του υπό στοιχείου Β ισχυρισμού του προσφεύγοντος επαγόμεθα τα ακόλουθα: Ο προσφεύγων παραδέχεται ότι εσφαλμένα συμπλήρωσε τα επίμαχα πεδία καθώς δεν διέθετε ενημερότητα πτυχίου ούτως ώστε να υποχρεούται να τα συμπληρώσει. Πλην όμως το σφάλμα ήταν δικό του και μάλιστα διπλό κατά την

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

άποψη του για το οποίο ουδεμία ευθύνη φέρει η Επιτροπή Διαγωνισμού και η Οικονομική Επιτροπή που εξέδωσε την προσβαλλόμενη πράξη. Η δε επίκληση των διατάξεων του άρθρου 83 του ν. 4412/2016, δεν επιφέρει καμία συνέπεια στο πραγματικό γεγονός που δεν είναι άλλο από την δήλωση του προσφεύγοντος περί δραστηριοποίησης του σε συγκεκριμένο αντικείμενο μη επαρκές για τη συμμετοχή του στον διαγωνισμό. Το παραπάνω άρθρο αναφέρεται στους κατόχους ενημερότητας πτυχίου και στην απαλλαγή τους από την υποχρέωση προσκόμισης των δικαιολογητικών που ήδη προσκόμισαν για την απόκτηση της. Το γεγονός ότι όφειλε ή όχι να συμπληρώσει τα συγκεκριμένα πεδία δεν αναιρεί το γεγονός ότι προέβη στην επίμαχη δήλωση περί δραστηριοποίησης του μόνο στην κατηγορία των ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ. Αν είχε δηλώσει στο σχετικό πεδίο και την κατηγορία των ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ τώρα δεν θα ισχυριζόταν ότι ούτως ή άλλως δεν χρειαζόταν να συμπληρώσει το συγκεκριμένο πεδίο ως επιχείρηση που δεν διαθέτει ενημερότητα πτυχίου. Συνεπώς το ζήτημα δεν είναι αν υποχρεούταν ή όχι να συμπληρώσει τα συγκεκριμένα πεδία αλλά το τι δήλωσε σε αυτά. Επί της επικλήσεως του προσφεύγοντος της υπ' αριθμ. 1411/2019 απόφαση της Αρχής σας (6° Κλιμάκιο), πρέπει να σημειωθεί ότι αυτή δεν επιλαμβάνεται επί ομοίου με την υπό κρίση προσφυγή, ζήτημα. Πιο συγκεκριμένα στην παραπάνω απόφαση σας έγινε δεκτό ότι αν κάποια επιχείρηση συμπλήρωσε το σχετικό πεδίο ενώ δεν όφειλε να το πράξει καθώς δεν διέθετε ενημερότητα πτυχίου δεν ακυρώνεται η συμμετοχή της δεδομένου ότι δεν αποτελεί λόγω αποκλεισμού η μη ύπαρξη ενημερότητας πτυχίου. Στην συγκεκριμένη περίπτωση όμως το αντικείμενο της προσφυγής δεν είναι η εγκυρότητα ή μη της συμμετοχής του προσφεύγοντος ένεκα της μη κατοχής ενημερότητας πτυχίου αλλά ένεκα της δήλωσης του περί δραστηριοποίησης μόνο στον τομέα των ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ και όχι και των ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ γεγονός που κατά το χρόνο υποβολής του ΤΕΥΔ καθιστά αμφίβολη την ικανότητα του να αναλάβει το έργο σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης. Τέλος επί του υπό στοιχείο Γ ισχυρισμού του προσφεύγοντος παραπέμπουμε απλά στην ίδια ως άνω απόφαση της Αρχής σας (1411/2019) όπου στην σκέψη 39 γίνονται δεκτά τα παρακάτω « Επειδή επί υποβολής δικαιολογητικού με ελλιπές περιεχόμενο, η αναθέτουσα αρχή ούτε οφείλει ούτε δύναται να ζητήσει διευκρινίσεις αφού δεν είναι δυνατή η εκ των υστέρων συμπλήρωση ή διευκρίνιση μη υποβληθέντος ή

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

μη νομίμως υποβληθέντος δικαιολογητικού (βλ. ΣτΕ 1983/2018, 781/2010, ΕΑ ΣτΕ 228/2013, 301/2012, 721/2011) κατ' άρθρον 102 και, ως εκ τούτου, η ελλιπής συμπλήρωση του ΤΕΥΑ καθιστά, εν προκειμένω, μη θεραπεύσιμη πλημμέλεια. (βλ. Ελ.Συν. ΤΜΗΜΑ VI, απόφαση 296/2018 σκ. VI). Πέραν όμως της παραπάνω απόλυτα εμπειριστατωμένης και νομικά ορθής σκέψης, η Αναθέτουσα Αρχή ουδεμία υποχρέωση είχε να καλέσει τον προσφεύγοντα για περαιτέρω διευκρινίσεις καθώς α) η πλημμέλεια στην κατάθεση του ΤΕΥΔ του προσφεύγοντος δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις της παράγραφο 2 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και β) ουδεμία ασάφεια ή επουσιώδης πλημμέλεια παρατηρείται από τη δήλωση του προσφεύγοντος αλλά απλά δεν πληροί τις προϋποθέσεις της Διακήρυξης ... Πέραν όμως της παραπάνω απόλυτα εμπειριστατωμένης και νομικά ορθής σκέψης, η Αναθέτουσα Αρχή ουδεμία υποχρέωση είχε να καλέσει τον προσφεύγοντα για περαιτέρω διευκρινίσεις καθώς α) η πλημμέλεια στην κατάθεση του ΤΕΥΔ του προσφεύγοντος δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις της παράγραφο 2 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και β) ουδεμία ασάφεια ή επουσιώδης πλημμέλεια παρατηρείται από τη δήλωση του προσφεύγοντος αλλά απλά δεν πληροί τις προϋποθέσεις της Διακήρυξης....»

18. Επειδή στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» του ν. 4412/2016 (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ορίζεται ότι «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...Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων. ...»

19. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρωνπροσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως:ε) την ακριβή περιγραφή του φυσικού

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

αντικειμένου της σύμβασηςιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων...ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς...»

20. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 71 του ν. 4412/2016 « Οι συμβάσεις ανατίθενται εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης.....»

21. Επειδή, το άρθρο 75 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: « 1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας ... Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. 2. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α΄ ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό. .. 5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος». Στο δε Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α΄ ορίζεται ότι «ΜΗΤΡΩΑ Τα σχετικά επαγγελματικά και εμπορικά μητρώα καθώς και οι δηλώσεις και τα πιστοποιητικά που αντιστοιχούν σε κάθε κράτος μέλος είναι : ... --- στην

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

Ελλάδα, το «Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων-ΜΕΕΠ» του Υπουργείου Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων καθώς και τα νομαρχιακά μητρώα στην περίπτωση των δημοσίων συμβάσεων έργων...»

22. Επειδή στο άρθρο 76 του ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Πέραν των οριζόμενων 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...»

23. Επειδή το άρθρο 79 του ν. 4412/2016 ορίζει 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 (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: .. β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 ... Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ... πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή... 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. ... 5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας...»

24. Επειδή στο άρθρο 80 Αποδεικτικά μέσα (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα ΧΙΙ του Προσαρτήματος Α΄, ως απόδειξη .. της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82....»

25. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 83 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: « 1. Η λειτουργία όλων των επίσημων καταλόγων εγκεκριμένων εργοληπτών, προμηθευτών ή παρόχων υπηρεσιών, συμπεριλαμβανομένων των μελετητών, που προβλέπονται από τις εκάστοτε ισχύουσες εθνικές διατάξεις ή/και η πιστοποίηση από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α', διέπεται από τις διατάξεις του παρόντος άρθρου. .. 2. Οι προϋποθέσεις εγγραφής στους επίσημους καταλόγους εγκεκριμένων εργοληπτών, προμηθευτών ή παρόχων υπηρεσιών, καθώς και οι προϋποθέσεις που αφορούν την έκδοση πιστοποιητικών από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α', προσαρμόζονται στις διατάξεις των άρθρων 73 έως 83. Αιτήσεις εγγραφής μπορούν να υποβάλλονται και από οικονομικούς φορείς, οι οποίοι ανήκουν σε ένωση και επικαλούνται πόρους, που τους διαθέτουν άλλοι συμμετέχοντες σε αυτήν, σύμφωνα με το άρθρο 78. Σε αυτές τις περιπτώσεις, οι εν λόγω οικονομικοί φορείς αποδεικνύουν στην αρχή που συντάσσει τον επίσημο κατάλογο ότι θα έχουν στη διάθεσή τους αυτούς τους πόρους καθ' όλη τη διάρκεια ισχύος του πιστοποιητικού, που πιστοποιεί την εγγραφή τους στον επίσημο κατάλογο και ότι οι εν λόγω συμμετέχοντες στην ένωση συνεχίζουν να πληρούν, κατά το ίδιο διάστημα, τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος ή το πιστοποιητικό που επικαλούνται οι φορείς αυτοί για την εγγραφή τους. 3. 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

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

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... 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. Οι αναθέτουσες αρχές εφαρμόζουν την παράγραφο 3 και το πρώτο και δεύτερο εδάφιο της παρούσας παραγράφου μόνον προς όφελος των οικονομικών φορέων που είναι εγκατεστημένοι στο κράτος-μέλος το οποίο έχει καταρτίσει τον επίσημο κατάλογο. 7. Οι απαιτήσεις προσκόμισης αποδείξεων για τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, που καλύπτονται από τον επίσημο κατάλογο ή το πιστοποιητικό, είναι σύμφωνες με το άρθρο 80, και, ανάλογα με την περίπτωση, με το άρθρο 82...»

26. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά : α) Η οποία υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102...»

27. Επειδή, στο άρθρο 93 με τον τίτλο Περιεχόμενο φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής, του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Ο ξεχωριστός σφραγισμένος φάκελος, με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» περιέχει: .. β) στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης κάτω των ορίων: αα) υπεύθυνη δήλωση κατά τα προβλεπόμενα στην παρ. 2 του άρθρου 79, ββ) εγγύηση συμμετοχής, κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 72 ...»

28. Επειδή, το άρθρο 102 του ν.4412/2016 ορίζει ότι: « 1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία,... . Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. ... 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις υποπαραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

29. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 104 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «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...»

30. Επειδή, με την με αριθ. 158/2016 (B 3698) Απόφαση του Προέδρου της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) εγκρίθηκε το “Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης” (ΤΕΥΔ) του

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

άρθρου 79 παρ. 4 του Ν. 4412/2016 (Α' 147), για διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης της οποίας η συνολική προϋπολογισθείσα αξία είναι κατώτερη από τα όρια των περιπτώσεων (α), (β) και (γ) του άρθρου 5 και των περιπτ. (α) και (β) του άρθρου 235 του Ν. 4412/2016. Αποτελεί δε πρότυπο τεύχος με δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 5 του άρθρου 53 και χρησιμοποιείται υποχρεωτικά από τις αναθέτουσες αρχές στις ανωτέρω διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών καθώς και διαγωνισμούς μελετών του Βιβλίου Ι του ν.4412/2016. Ειδικότερα το ΤΕΥΔ συνίσταται σε Υπεύθυνη Δήλωση των οικονομικών φορέων προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, και αποτελεί προκαταρκτική απόδειξη ότι ο οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 79 : πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 (βλ. ΚΟ 15 ΕΑΑΔΗΣΥ).

31. Επειδή, στο άρθρο 377 παρ.1 περ. (31) του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: *« 1. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου καταργούνται οι διατάξεις: (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»*

32. Επειδή στο άρθρο 100 του ν. 3669/2008 ορίζεται ότι: *« 1. Οι τάξεις του Μ.Ε.ΕΠ. ορίζονται σε επτά και επιπλέον αυτών ορίζονται και δύο ειδικές τάξεις οι Α1, Α2 για μικρές επιχειρήσεις. Η κατάταξη στο Μ.Ε.ΕΠ. των εργοληπτικών επιχειρήσεων γίνεται σε μία ή περισσότερες από τις εξής βασικές κατηγορίες έργων: οδοποιίας, οικοδομικών, υδραυλικών, ηλεκτρομηχανολογικών, λιμενικών και βιομηχανικών και ενεργειακών. Κάθε επιχείρηση κατατάσσεται σε μία μόνο τάξη για κάθε κατηγορία. Με απόφαση που εκδίδεται από τον Υπουργό Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημόσιων Έργων, μπορεί να επαναπροσδιορίζονται οι κατηγορίες αυτές και το περιεχόμενό τους με σκοπό τη μεγαλύτερη εξειδίκευση των κατηγοριών και να ρυθμίζονται τα μεταβατικά ζητήματα που ανακύπτουν στην περίπτωση αυτή. 2. Η κατάταξη εργοληπτικής επιχείρησης στην έβδομη τάξη του Μ.Ε.ΕΠ. συνεπάγεται την κατάταξη της σε όλες τις βασικές κατηγορίες έργων. Η κατάταξη εργοληπτικής επιχείρησης στην έκτη ή στην πέμπτη τάξη του*

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

Μ.Ε.ΕΠ. συνεπάγεται την κατάταξη της σε όλες τις βασικές κατηγορίες έργων, αν κατά την επανάκρισή της πληροί τις προϋποθέσεις κατάταξης της τουλάχιστον σε τέσσερις (4) από τις κατηγορίες αυτές. 3. Στις ειδικές τάξεις Α1 και Α2 του Μ.Ε.ΕΠ. κατατάσσονται εργοληπτικές επιχειρήσεις με μόνο κριτήριο τη στελέχωση τους από τεχνικούς εγγεγραμμένους στο Μ.Ε.Κ, χωρίς την εφαρμογή του τύπου κατάταξης, ως εξής: α) Στην Α1, εργοληπτική επιχείρηση, η οποία περιλαμβάνει στη βασική της στελέχωση τουλάχιστον έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. Α` βαθμίδας. β) Στην Α2, εργοληπτική επιχείρηση, η οποία περιλαμβάνει στη βασική της στελέχωση τουλάχιστον έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. Β` βαθμίδας ή δύο (2) τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Α` βαθμίδας. 4. Στην πρώτη τάξη του Μ.Ε.ΕΠ. κατατάσσεται εργοληπτική επιχείρηση, χωρίς την εφαρμογή του Τύπου Κατάταξης, αν διαθέτει τις εξής ελάχιστες προϋποθέσεις: α) Περιλαμβάνει στη βασική της στελέχωση τουλάχιστον δύο (2) τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Α` βαθμίδας και έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. Β` βαθμίδας ή δύο (2) τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Β` βαθμίδας ή έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. Γ` βαθμίδας. 4.β) Διαθέτει, κατά την υποβολή της αίτησης, καταθέσεις σε τράπεζα, τουλάχιστον πενήντα χιλιάδων (50.000) ευρώ ή πάγια στοιχεία με βάση τις αντικειμενικές αξίες ή τις αξίες κτήσης αυτών, συνολικής αξίας πενήντα χιλιάδων (50.000) ευρώ ή σωρευτικά καταθέσεις σε τράπεζα και πάγια στοιχεία συνολικής αξίας πενήντα χιλιάδων (50.000) ευρώ. Τα πάγια αυτά στοιχεία αφορούν γήπεδα, οικόπεδα, κτήρια, μηχανολογικό εξοπλισμό και μεταφορικά μέσα, εκτός από τα επιβατικά αυτοκίνητα. Ως αξία παγίων για τα ακίνητα λαμβάνεται, κατ' επιλογή της επιχείρησης είτε η αντικειμενική αξία που ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της αίτησης, πιστοποιούμενη από συμβολαιογράφο είτε η αξία αυτών, όπως προσδιορίζεται από τα οριστικά συμβόλαια αγοράς ή το κόστος ιδιοκατασκευής τους, όπως είναι εγγεγραμμένο στα βιβλία της επιχείρησης. Για τον εξοπλισμό και τα μεταφορικά μέσα, η αξία τους προσδιορίζεται με βάση τις διατάξεις του άρθρου 99 του παρόντος. 5. Στη δεύτερη τάξη του Μ.Ε.ΕΠ. κατατάσσεται εργοληπτική επιχείρηση, χωρίς την εφαρμογή του τύπου κατάταξης, αν διαθέτει τις εξής ελάχιστες προϋποθέσεις: α) Περιλαμβάνει στη βασική της στελέχωση τουλάχιστον δύο (2) τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Γ βαθμίδας ή έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. Γ` βαθμίδας και δύο (2) τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Β` βαθμίδας ή έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. Δ` βαθμίδας. 5.β) Διαθέτει, κατά την υποβολή της αίτησης, καταθέσεις σε τράπεζα, τουλάχιστον

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

εκατό χιλιάδων (100.000) ευρώ ή πάγια στοιχεία με βάση τις αντικειμενικές αξίες ή τις αξίες κτήσης αυτών, συνολικής αξίας εκατό χιλιάδων (100.000) ευρώ ή σωρευτικά καταθέσεις σε τράπεζα και πάγια στοιχεία συνολικής αξίας εκατό χιλιάδων (100.000) ευρώ. Για τα πάγια αυτά στοιχεία εφαρμόζονται τα οριζόμενα στις διατάξεις της περίπτωσης β' της παραγράφου 4. Τα πάγια αυτά στοιχεία αφορούν γήπεδα, οικόπεδα, κτήρια, μηχανολογικό εξοπλισμό και μεταφορικά μέσα, εκτός από τα επιβατικά αυτοκίνητα. Ως αξία παγίων για τα ακίνητα λαμβάνεται, κατ' επιλογή της επιχείρησης, είτε η αντικειμενική αξία που ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της αίτησης, πιστοποιούμενη από συμβολαιογράφο, είτε η αξία αυτών, όπως προσδιορίζεται από τα οριστικά συμβόλαια αγοράς ή το κόστος ιδιοκατασκευής τους, όπως είναι εγγεγραμμένο στα βιβλία της επιχείρησης. Για τον εξοπλισμό και τα μεταφορικά μέσα, η αξία τους προσδιορίζεται με βάση τις διατάξεις του άρθρου 99 του παρόντος.

6. Στην τρίτη τάξη του Μ.Ε.ΕΠ. κατατάσσεται εργοληπτική επιχείρηση με μορφή ανώνυμης εταιρείας, με εφαρμογή του τύπου κατάταξης, αν διαθέτει τις εξής ελάχιστες προϋποθέσεις: 6.α) Περιλαμβάνει στη βασική της στελέχωση έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. Δ' βαθμίδας και έναν (1) τεχνικό Μ.Ε.Κ. Γ βαθμίδας, τουλάχιστον. β) Διαθέτει ίδια κεφάλαια, όπως ορίζονται στην περίπτωση β' της παραγράφου 2 του άρθρου 99 του παρόντος, τουλάχιστον ίσα με το πενήντα τοις εκατό (50%) των ιδίων κεφαλαίων της τάξης αυτής, όπως ορίζονται στην περίπτωση δ' της παραγράφου 2 του άρθρου 99 του παρόντος. γ) Διαθέτει πάγια στοιχεία, όπως ορίζονται στην περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 99 του παρόντος, αξίας τουλάχιστον ίσης με το πενήντα τοις εκατό (50%) των παγίων της τάξης αυτής, όπως ορίζονται στην περίπτωση δ' της παραγράφου 2 του άρθρου 99 του παρόντος. δ) Να τηρούνται οι δείκτες βιωσιμότητας, όπως αυτοί ορίζονται στην περίπτωση ε' της παραγράφου 8 του παρόντος άρθρου. Για τις εταιρείες που δεν είναι ήδη εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. ή είναι εγγεγραμμένες σε τάξη κατώτερη της τρίτης, ο Συντελεστής Γ του Τύπου Κατάταξης ορίζεται σε ποσοστό ογδόντα τοις εκατό (80%) του Συντελεστή Γ', όπως αυτός καθορίζεται από τις κείμενες διατάξεις για τις επιχειρήσεις τρίτης τάξης του Μ.Ε.ΕΠ..

7. Για την κατάταξη εργοληπτικής επιχείρησης και σε πρόσθετες κατηγορίες έργων, εκτός της βασικής, απαιτείται να διαθέτει για καθεμία από αυτές συμπληρωματική στελέχωση. Τα στελέχη για καθεμία από

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

τις πρόσθετες κατηγορίες έργων μπορεί να είναι τα ίδια πρόσωπα της βασικής στελέχωσης, εγγεγραμμένα σε αντίστοιχη κατηγορία και τάξη του Μ.Ε.Κ. ή και άλλα πρόσωπα. Για τη συμπληρωματική στελέχωση κάθε πρόσθετης κατηγορίας έργων, απαιτείται τουλάχιστον: α) Στην Α1 τάξη, ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Α` βαθμίδας. β) Στην Α2 τάξη, ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Β` βαθμίδας ή δύο (2) τεχνικοί Μ.Ε.Κ. Α` βαθμίδας. γ) Στην πρώτη τάξη, ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Β` βαθμίδας ή δύο (2) τεχνικοί Μ.Ε.Κ. Α` βαθμίδας. δ) Στη δεύτερη τάξη, ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Γ` βαθμίδας ή δύο (2) τεχνικοί Μ.Ε.Κ. Β` βαθμίδας. ε) Στην τρίτη τάξη, ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Δ` βαθμίδας ή δύο (2) τεχνικοί Μ.Ε.Κ. Γ` βαθμίδας. 8. Στην τέταρτη, πέμπτη, έκτη και έβδομη τάξη του Μ.Ε.ΕΠ. κατατάσσονται εργοληπτικές επιχειρήσεις εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. ή επιχειρήσεις που προέρχονται από συγχώνευση εργοληπτικών επιχειρήσεων εγγεγραμμένων στο Μ.Ε.ΕΠ, με την εφαρμογή του τύπου κατάταξης, αν διαθέτουν τις εξής ελάχιστες προϋποθέσεις: 8.α) Περιλαμβάνουν στη βασική και συμπληρωματική τους στελέχωση τον αντίστοιχο, για κάθε τάξη ελάχιστο αριθμό τεχνικών εγγεγραμμένων στο Μ.Ε.Κ., ως εξής: i. Στην τέταρτη τάξη, για τη βασική κατηγορία έργων απαιτείται στελέχωση τουλάχιστον δύο (2) τεχνικών Μ.Ε.Κ. Δ` βαθμίδας, και δύο (2) τεχνικών Μ.Ε.Κ. Γ βαθμίδας. Για κάθε πρόσθετη κατηγορία έργων μέχρι και την τέταρτη, απαιτείται συμπληρωματική στελέχωση τουλάχιστον (2) τεχνικών Μ.Ε.Κ. Δ` βαθμίδας. Για κάθε επιπλέον κατηγορία απαιτείται συμπληρωματική στελέχωση ενός (1) τεχνικού Μ.Ε.Κ. Δ` βαθμίδας. ii. Στην πέμπτη τάξη, για τη βασική κατηγορία έργων απαιτείται στελέχωση τουλάχιστον τριών (3) τεχνικών Μ.Ε.Κ. Δ` βαθμίδας και δύο (2) τεχνικών Μ.Ε.Κ. Γ βαθμίδας. Για κάθε πρόσθετη κατηγορία έργων μέχρι την τέταρτη, απαιτείται συμπληρωματική στελέχωση τουλάχιστον τριών (3) τεχνικών Μ.Ε.Κ. Δ` βαθμίδας. Για κάθε επιπλέον κατηγορία απαιτείται συμπληρωματική στελέχωση ενός (1) τεχνικού Μ.Ε.Κ. Δ` βαθμίδας. iii. Στην έκτη τάξη, για τη βασική κατηγορία έργων απαιτείται στελέχωση τουλάχιστον πέντε (5) τεχνικών Μ.Ε.Κ. Δ` βαθμίδας, τεσσάρων (4) τεχνικών Μ.Ε.Κ. Γ βαθμίδας και ενός (1) τεχνικού Μ.Ε.Κ. Β` βαθμίδας. Για κάθε πρόσθετη κατηγορία έργων μέχρι και την τέταρτη, απαιτείται συμπληρωματική στελέχωση τουλάχιστον τεσσάρων (4) τεχνικών Μ.Ε.Κ. Δ` βαθμίδας. Για τις επιπλέον κατηγορίες απαιτείται συμπληρωματική στελέχωση ενός (1) τεχνικού

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

Μ.Ε.Κ. Δ` βαθμίδας ανά κατηγορία. iv. Στην έβδομη τάξη, απαιτείται στελέχωση τουλάχιστον δεκατεσσάρων (14) τεχνικών Μ.Ε.Κ. Δ` βαθμίδας και δώδεκα (12) τεχνικών Μ.Ε.Κ. Γ` βαθμίδας. Από τη στελέχωση αυτή απαιτείται τουλάχιστον οι δέκα (10) τεχνικοί Μ.Ε.Κ. Δ` βαθμίδας να είναι εγγεγραμμένοι σε τρεις (3) κατηγορίες έργων, ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Δ` βαθμίδας να είναι εγγεγραμμένος στην κατηγορία ηλεκτρομηχανολογικών έργων και ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Δ` βαθμίδας να είναι εγγεγραμμένος στην κατηγορία βιομηχανικών και ενεργειακών έργων. Εναλλακτικά για τις τάξεις τέταρτη, πέμπτη και έκτη μπορεί να αντικατασταθεί στη βασική και στη συμπληρωματική τους στελέχωση, ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Δ` βαθμίδας, με δύο (2) τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Γ βαθμίδας και ένας (1) τεχνικός Μ.Ε.Κ. Γ βαθμίδας με δύο (2) τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Β` βαθμίδας. Για την έβδομη τάξη μπορούν να αντικατασταθούν τόσο στη βασική, όσο και στη συμπληρωματική της στελέχωση, μέχρι τέσσερις (4) τεχνικοί Μ.Ε.Κ. Δ` βαθμίδας με οκτώ (8) τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Γ βαθμίδας και μέχρι τέσσερις (4) τεχνικοί Μ.Ε.Κ. Γ βαθμίδας με οκτώ (8) τεχνικούς Μ.Ε.Κ. Β` βαθμίδας. Για τις πιο πάνω τάξεις τα στελέχη για κάθε πρόσθετη κατηγορία έργων, εκτός της βασικής κατηγορίας, μπορεί να είναι τα ίδια πρόσωπα της βασικής στελέχωσης εγγεγραμμένα σε αντίστοιχη κατηγορία και τάξη του Μ.Ε.Κ. ή και άλλα πρόσωπα. β) Διαθέτουν αθροιστικά εμπειρία την τελευταία τριετία για τη βασική κατηγορία έργων είκοσι πέντε τοις εκατό (25%) του κύκλου εργασιών της τάξης στην οποία ζητείται η κατάταξη, όπως αυτός ορίζεται στην περίπτωση δ` της παραγράφου 2 του άρθρου 99 του παρόντος και πέντε τοις εκατό (5%) για κάθε πρόσθετη κατηγορία έργων. Η διάταξη αυτή δεν ισχύει για την έβδομη τάξη. γ) Διαθέτουν Ίδια Κεφάλαια, όπως ορίζονται στην περίπτωση β` της παραγράφου 2 του άρθρου 99 του παρόντος, τουλάχιστον ίσα με το πενήντα τοις εκατό (50%) των ιδίων κεφαλαίων της τάξης στην οποία ζητείται η κατάταξη, όπως ορίζονται στην περίπτωση δ` της παραγράφου 2 του άρθρου 99 του παρόντος. δ) Διαθέτουν πάγια στοιχεία, όπως ορίζονται στην περίπτωση γ` της παραγράφου 2 του άρθρου 99 του παρόντος, αξίας τουλάχιστον ίσης με το πενήντα τοις εκατό (50%) των παγίων της τάξης, στην οποία ζητείται η κατάταξη, όπως ορίζονται στην περίπτωση δ` της παραγράφου 2 του άρθρου 99 του παρόντος. Από τα πιο πάνω πάγια, υποχρεωτικά το τριάντα τοις εκατό (30%) πρέπει να είναι

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

ακίνητα (γήπεδα, οικόπεδα και κτήρια) και το τριάντα τοις εκατό (30%) μηχανολογικός εξοπλισμός και κάθε είδους μεταφορικά μέσα, εκτός από τα επιβατικά αυτοκίνητα. ε) Ελάχιστη προϋπόθεση κατάταξης εργοληπτικής επιχείρησης στις τάξεις τέταρτη, πέμπτη, έκτη και έβδομη του Μ.Ε.ΕΠ. αποτελεί η τήρηση των δεικτών βιωσιμότητας, που προκύπτουν από τις κάτωθι σχέσεις οικονομικών μεγεθών, όπως αναγράφονται στην οικονομική κατάσταση του τελευταίου πριν από την αναθεώρηση έτους για τη χρήση του οποίου έχει συνταχθεί ισολογισμός ή την προσωρινή οικονομική κατάσταση αυτής, που βεβαιώνεται από ορκωτό ελεγκτή και δημοσιεύεται πριν από την υποβολή της αίτησης, ως εξής: i. Σύνολο Ιδίων Κεφαλαίων (I.K. προς το Σύνολο Υποχρεώσεων (Σ.Υ.)). Ως Σύνολο Ιδίων Κεφαλαίων (I.K.) λαμβάνεται το μέγεθος που αναφέρεται στο σκέλος του παθητικού της εγγεγραμμένης στο Μ.Ε.ΕΠ. εργοληπτικής επιχείρησης, ως «Σύνολο Ιδίων Κεφαλαίων», μετά την αφαίρεση, του Οφειλόμενου Κεφαλαίου και των «ποσών που προορίζονται για Αύξηση Μετοχικού Κεφαλαίου». Τα πιο πάνω οικονομικά στοιχεία προκύπτουν από την οικονομική κατάσταση του προηγούμενου έτους ή από προσωρινή οικονομική κατάσταση που βεβαιώνεται από ορκωτό ελεγκτή και δημοσιεύεται πριν από την υποβολή της αίτησης. Ως Σύνολο Υποχρεώσεων ορίζεται το άθροισμα των βραχυπρόθεσμων και των μακροπρόθεσμων υποχρεώσεων της επιχείρησης, με εξαίρεση τις μακροπρόθεσμες υποχρεώσεις που δεν αφορούν τραπεζικό δανεισμό, όπως αυτές προσδιορίζονται από βεβαίωση ορκωτού ελεγκτή, αφαιρουμένων των βεβαιωμένων από ορκωτό ελεγκτή τιμολογημένων απαιτήσεων. ii. "Κυκλοφορούν Ενεργητικό" (Κ.Ε.), όπως αυτό αναγράφεται στο σκέλος του Ενεργητικού, προς τις "Βραχυπρόθεσμες Υποχρεώσεις" (Β.Υ.), όπως αυτές αναγράφονται στο σκέλος του Παθητικού. Οι δείκτες βιωσιμότητας για επιχειρήσεις που κατατάσσονται στις τάξεις τέταρτη, πέμπτη, έκτη και έβδομη πρέπει να είναι $I.K. / \Sigma.Y. > 0,4$ και $K.E. / B.Y. > 0,6$. Η μη κάλυψη ενός κατ' ελάχιστον των δεικτών βιωσιμότητας συνεπάγεται την υποβάθμιση της εταιρείας κατά μία τάξη από την τάξη, στην οποία καλύπτει τον Τύπο Κατάταξης, τα ελάχιστα οικονομικά όρια και τα ελάχιστα όρια εμπειρίας. Η εταιρεία έχει τη δυνατότητα κατάταξης στην τάξη, στην οποία κάλυπτε τον Τύπο Κατάταξης, τα ελάχιστα οικονομικά όρια και τα ελάχιστα όρια εμπειρίας, εφόσον με τις οικονομικές καταστάσεις της επόμενης διαχειριστικής χρήσης

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

που υποβάλλονται, σύμφωνα με την παρ. 7 του άρθρου 92 του παρόντος νόμου καλύπτει τους Δείκτες Βιωσιμότητας, καθώς και τα ελάχιστα όρια οικονομικών και στελέχωσης. Αν η εταιρεία με τις οικονομικές καταστάσεις και της επόμενης διαχειριστικής χρήσης εξακολουθεί να μην καλύπτει τους δείκτες βιωσιμότητας: Α) Αν εξακολουθεί να καλύπτει τα ελάχιστα οικονομικά όρια της τάξης της οποίας κατά την αναθεώρηση κάλυπτε τον Τύπο Κατάταξης, τα ελάχιστα οικονομικά όρια και τα ελάχιστα όρια εμπειρίας, υποβαθμίζεται περαιτέρω κατά μία τάξη. Β) Αν δεν καλύπτει τα ελάχιστα οικονομικά όρια της τάξης, της οποίας κατά την αναθεώρηση κάλυπτε τον Τύπο Κατάταξης, τα ελάχιστα οικονομικά όρια και τα ελάχιστα όρια εμπειρίας, υποβαθμίζεται κατά μία τάξη από την τάξη, στην οποία καλύπτει τα ελάχιστα οικονομικά όρια. Αν η εταιρεία με μεταγενέστερες οικονομικές καταστάσεις αποδείξει την κάλυψη των Δεικτών Βιωσιμότητας, μπορεί να επανακαταταγεί στην τάξη, της οποίας κάλυπτε όλο το χρονικό διάστημα από την αναθεώρησή της τα ελάχιστα οικονομικά όρια και τα λοιπά πλην των Δεικτών Βιωσιμότητας κριτήρια κατά την αναθεώρησή της. Η κατώτατη τάξη υποβάθμισης της εταιρείας, λόγω μη κάλυψης των Δεικτών Βιωσιμότητας είναι η 2η τάξη. Σε περιπτώσεις συγχωνεύσεων εργοληπτικών επιχειρήσεων Μ.Ε.ΕΠ., οι δείκτες βιωσιμότητας του νέου φορέα εξάγονται από τα οικονομικά μεγέθη της ενοποιημένης οικονομικής κατάστασης που καταρτίζεται και δημοσιεύεται από την επιχείρηση, πριν από την υποβολή της αίτησης προς την υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ... 10. Για κατάταξη στις ειδικές τάξεις Α1, Α2, στην πρώτη και δεύτερη τάξη του Μ.Ε.ΕΠ. δεν απαιτείται νομική μορφή εταιρικού σχήματος. 11. Όπου στις διατάξεις περί Μ.Ε.ΕΠ. γίνεται αναφορά σε προσωρινές οικονομικές καταστάσεις, αυτές υποχρεωτικά συντάσσονται εντός του τελευταίου ημερολογιακού τριμήνου πριν από την υποβολή της αίτησης με λήξη διαχειριστικής περιόδου την τελευταία ημέρα έκαστου ημερολογιακού μήνα. Οι ανωτέρω προσωρινές οικονομικές καταστάσεις πρέπει να είναι πλήρεις και να βεβαιώνονται, σύμφωνα με τα Διεθνή Πρότυπα Ελέγχου, κατόπιν πλήρους ελέγχου από Ορκωτό Ελεγκτή. »

33. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι «.. Άρθρο 3: Ηλεκτρονική υποβολή φακέλου προσφοράς... 3.2 Στον ηλεκτρονικό φάκελο προσφοράς περιέχονται: (α) ένας (υπο)φάκελος με την

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής». (β) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά»... 3.5 Ο χρήστης – οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του υποσυστήματος, όπως περιγράφεται κατωτέρω: α) Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» είναι τα οριζόμενα στο άρθρο 24.2 της παρούσας... 4.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/ Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης

α) Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί, στο πλαίσιο της σχετικής ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης και μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει εντός προθεσμίας 10 ημερών .. τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης... 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' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α' ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας... δ) Αν κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι: i) τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), είναι ψευδή ή ανακριβή ή ii) αν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, ή 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....Άρθρο 9: Συμπλήρωση – αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών, να καλέσει τους οικονομικούς φορείς, μέσω της λειτουργικότητας της “Επικοινωνίας” του υποσυστήματος να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, .. μέσα σε εύλογη προθεσμία,

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες ... σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 102 και 103 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 13 της υπ' αρ. 117384/26-10-2017 Κ.Υ.Α. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη.... Άρθρο 11: Τίτλος, προϋπολογισμός, τόπος, περιγραφή και ουσιώδη χαρακτηριστικά του έργου ... 11.3. Περιγραφή και ουσιώδη χαρακτηριστικά του έργου Αντικείμενο του έργου είναι η βελτίωση εγκαταστάσεων σχολικών μονάδων Δήμου Θήρας με αντικατάσταση κουφωμάτων, μονώσεις, χρωματισμούς και Η/Μ εργασίες.... ΚΕΦΑΛΑΙΟ Γ' Η σύμβαση ανατίθεται βάσει του κριτηρίου του άρθρου 14 της παρούσας, σε προσφέροντα ο οποίος ... πληροί τα κριτήρια επιλογής των παρ. Β, Γ, Δ και Ε του άρθρου 22 της παρούσας. Άρθρο 21: Δικαιούμενοι συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης σύμβασης 21. 1 Δικαίωμα συμμετοχής έχουν φυσικά ή νομικά πρόσωπα, ή ενώσεις αυτών που δραστηριοποιούνται στην κατασκευή δημοσίων έργων στις κατηγορίες ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ και ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ... Άρθρο 22: Κριτήρια ποιοτικής επιλογής Οι μεμονωμένοι προσφέροντες πρέπει να ικανοποιούν όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής.... Κριτήρια επιλογής (22.Β – 22.Δ) 76 22.Β. Καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, απαιτείται οι οικονομικοί φορείς να είναι εγγεγραμμένοι στο σχετικό επαγγελματικό μητρώο που τηρείται στο κράτος εγκατάστασής τους. Ειδικά οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) ή στα Νομαρχιακά Μητρώα στην κατηγορία/-ες έργου του άρθρου 21 της παρούσας... 23.1 Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: ... β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 22 Β-Ε της παρούσας. Ο προσφέρων μπορεί να συμπληρώσει από το Μέρος

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

IV του τυποποιημένου εντύπου υπεύθυνης δήλωσης του άρθρου 79 παρ. 4 ν 4412/2016 μόνο την ενότητα α, χωρίς να υποχρεούται να συμπληρώσει οποιαδήποτε άλλη ενότητα του Μέρους IV Σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, μπορεί να ζητηθεί από τους προσφέροντες να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά της επόμενης παραγράφου, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας...23. 2 . Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα) Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ) και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας... 23.4. Δικαιολογητικά απόδειξης καταλληλότητας για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας του άρθρου 22.B (α) «Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα υποβάλλουν βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ στις κατηγορίες Οικοδομικών και Ηλεκτρομηχανολογικών Έργων, όπως αυτό ισχύει κατά τα αναλυτικά οριζόμενα στο ΠΔ 71/2019, ιδίως κατά την μεταβατική περίοδο εφαρμογής του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων Δημοσίων Έργων (ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε.) (αρ. 65)... 23.9. Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων (α) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους ή διαθέτουν πιστοποίηση από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016, μπορούν να υποβάλλουν 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. 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. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

επίσημους καταλόγους απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών που αναφέρονται στο πιστοποιητικό εγγραφής τους. (β) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.ΕΠ. εφόσον υποβάλλουν «Ενημερότητα Πτυχίου» εν ισχύ, απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών (115):... - 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.116 - 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).117 - 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 κάποιο από τα ανωτέρω δικαιολογητικά έχει λήξει, προσκομίζεται το σχετικό δικαιολογητικό εν ισχύ. Εφόσον στην Ενημερότητα Πτυχίου δεν αναφέρεται ρητά ότι τα στελέχη του πτυχίου του προσφέροντα είναι ασφαλιστικώς ενήμερα στο ΕΤΑΑ- ΤΣΜΕΔΕ, ο προσφέρων προσκομίζει επιπλέον της Ενημερότητας Πτυχίου, ασφαλιστική ενημερότητα για τα στελέχη αυτά... Άρθρο 24 : Περιεχόμενο Φακέλου Προσφοράς 24.1 Η προσφορά των διαγωνιζομένων περιλαμβάνει τους ακόλουθους ηλεκτρονικούς υποφακέλους: (α) υποφάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» (β) υποφάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» σύμφωνα με τα κατωτέρω: 24.2 Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει118 τα ακόλουθα: - α) το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) - β) την εγγύηση συμμετοχής, του άρθρου 15 της παρούσας...» Περαιτέρω, στις υποσημειώσεις με αριθ. 115, 116 της διακήρυξης αναφέρεται ότι «115 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»,

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

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.” ... 116 Στην περίπτωση όμως που η Ενημερότητα Πτυχίου δεν καλύπτει τις εισφορές επικουρικής ασφάλισης, τα σχετικά δικαιολογητικά υποβάλλονται ξεχωριστά.»

34. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

35. Επειδή η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ. C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκ. 25 και C-599/10 SAG ELV Slovenko κλπ, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκ. 27).

36. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-Bau*, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

37. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή απόρριψης της προσφοράς. Επιβάλλεται δε να προσδιορίζονται επακριβώς στην διακήρυξη τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Ενόψει τούτων, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό (ΣΤΕ 39/2017,

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

ΔΕφΠατρ 39/2017, ΣΤΕ 5022/2012). Επομένως δεν είναι νόμιμος ο αποκλεισμός διαγωνιζομένου για το λόγο ότι δεν προσκόμισε δικαιολογητικά διαφορετικά ή πρόσθετα από τα ρητώς αξιούμενα, και μάλιστα δικαιολογητικά που απαιτούνται από διατάξεις, στις οποίες η διακήρυξη δεν παραπέμπει ειδικώς ως εφαρμοστέο στο διαγωνισμό δίκαιο (ΣΤΕ 3703/2010, 1329, 1616, 1619/2008, ΕΑ 53/2011)

38. Επειδή, όπως έχει παγίως κριθεί από τη νομολογία, βάσει των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας που διέπουν τη διαδικασία σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, και κατά συνέπεια ανεξαρτήτως παντός άλλου, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού για έγγραφα ή δικαιολογητικά μη απαιτούμενα από τη διακήρυξη ή δεν προσκόμισε δικαιολογητικά πρόσθετα ή διαφορετικά από τα ρητώς αξιούμενα (ΕΑ ΣΤΕ 18, 53, 19, 19/2011, 254/2008, 318/2013 ΔΕφΑΘ (ΑΣΦ) 18/2015, ΣΤΕ 10833, 1084/2010). Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή δεν δύναται νομίμως να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία διακήρυξη (C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ 28, και απόφαση Medipac C-6/05, EU:C:2007, 337, σκέψη 54).

39. Επειδή, τα επαγγελματικά μητρώα Μελετητών και Εργοληπτών, που προβλέπονται στο άρθρο 75 (σε συνδυασμό και με το Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α) του ν. 4412/2016, δεν συνιστούν «επίσημους καταλόγους εγκεκριμένων οικονομικών φορέων», κατά την έννοια του άρθρου 83 έως την ψήφιση του ΜΗ.ΤΕ, αλλά συνιστούν μόνο “επαγγελματικά και εμπορικά μητρώα” κατά την έννοια του άρθρου 75 παρ. 2. Ωστόσο, ειδικά το Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων μαζί με την ενημερότητα πτυχίου που προβλέπεται στην παρ. 5 του άρθρου 20 του ν. 3669/2008 λειτουργεί εν τέλει ως επίσημος κατάλογος, έως την ψήφιση του ΜΗ.ΤΕ (βλ. <http://www.eaadhsy.gr/index.php/m-foreis/m-syxnes-ervthseis-apanthseis-faqgia-to-n-4412-2016/details/29/51>). Περαιτέρω, στην κατευθυντήρια οδηγία με αρ. 23 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ αναφέρεται (σελ. 11) ότι: «Στο ως άνω πεδίο, (εννοείται στο Μέρος II, Ενότητα Α Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, περί εγγραφής σε επίσημο κατάλογο/Μητρώο) ως προς τις συμβάσεις

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

έργων, οι ημεδαπές εργοληπτικές επιχειρήσεις, οι οποίες διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου, συμπληρώνουν την ένδειξη «ΝΑΙ», καθώς, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 4 και 5 του άρθρου 20 του ν. 3669/2008, οι οποίες εξακολουθούν να ισχύουν, η βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ, σε συνδυασμό με την ενημερότητα πτυχίου, συνιστά τον μοναδικό, επί της παρούσης, εθνικό “επίσημο κατάλογο”..» Συνεπώς εφόσον μεν η εγγραφή στο ΜΕΕΠ χωρίς ενημερότητα πτυχίου δεν θεωρείται ως εγγραφή σε επίσημο μητρώο/κατάλογο, και δεδομένου δε ότι η ενημερότητα πτυχίου δεν χορηγείται σε εργοληπτικές επιχειρήσεις κατώτερες της 3ης τάξης σύμφωνα με την ΥΑ Δ15/οικ/15658/2013 (ΦΕΚ Β΄ 2300), προκύπτει ότι οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που έχουν εγγραφεί στο ΜΕΕΠ για τάξεις κατώτερες της 3^{ης} τάξεως, δεν είναι εγγεγραμμένες σε επίσημο κατάλογο κατά την έννοια του ν. 4412/2016.

40. Επειδή σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 23 της ΕΑΑΔΗΣΥ (Απόφαση 3/24-01-2018 με θέμα «Ειδικά θέματα συμπλήρωσης του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) και του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ)» προβλέπεται ότι: «... 2.1 Υποβολή Το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ συνιστά προκαταρκτική απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, αντικαθιστώντας την υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών. Κατά συνέπεια, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν, κατά την υποβολή του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, και την παράλληλη υποβολή των σχετικών πιστοποιητικών/δικαιολογητικών, διότι με τον τρόπο αυτό παρακάμπτεται ο ως άνω κανόνας της προαπόδειξης, που εισάγει ο ν. 4412/2016, με την υποβολή του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ και προκαλείται πρόσθετο διοικητικό βάρος στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων. 2.2 Προσαρμογή ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ από τις αναθέτουσες αρχές Οι αναθέτουσες αρχές προσαρμόζουν το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ στην εκάστοτε διαδικασία σύναψης σύμβασης, διαμορφώνοντάς το, σύμφωνα με τους ειδικότερους όρους (λόγους αποκλεισμού και κριτήρια επιλογής), που περιέχονται στα έγγραφα της σύμβασης... 2.3 Συμπλήρωση ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ από τους οικονομικούς φορείς: Η συμπλήρωση του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ από τους οικονομικούς φορείς διενεργείται στο, ήδη προσαρμοσμένο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, το οποίο παρέχεται κατάλληλα διαμορφωμένο από αυτήν. Ειδικότερα: Ως προς

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

το ΤΕΥΔ οι οικονομικοί φορείς δύνανται: --- είτε να επεξεργάζονται και να συμπληρώνουν το ήδη διαμορφωμένο και αναρτημένο (σε επεξεργάσιμη μορφή) από την αναθέτουσα αρχή, --- είτε να επεξεργάζονται και να διαμορφώνουν οι ίδιοι εξ αρχής το ΤΕΥΔ που είναι αναρτημένο στην ιστοσελίδα της Αρχής σε επεξεργάσιμη μορφή, συμπληρώνοντας τα απαιτούμενα για τη συγκεκριμένη διαδικασία πεδία.[...] 2.3.1 Τα πεδία του ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ είναι δεκτικά διευκρινίσεων ή/ και συμπληρώσεων. Επισημαίνεται ότι, στις περιπτώσεις μη συμπλήρωσης ή/και μη ορθής συμπλήρωσης ενός ή περισσότερων πεδίων του ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ, εκ μέρους των οικονομικών φορέων, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να τους καλούν προκειμένου να παράσχουν σχετικές διευκρινίσεις ή να τα συμπληρώσουν, όπως οποιοδήποτε άλλο υποβληθέν, με την προσφορά τους, έγγραφο ή δικαιολογητικό, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 102 του ν. 4412/2016.2.3.3 Το ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ συναρτάται αποκλειστικά με τους όρους που περιλαμβάνονται στα έγγραφα της σύμβασης (διακήρυξη, αίτηση συμμετοχής κλπ) της εκάστοτε διαδικασίας. Ως εκ τούτου, οι αναθέτουσες αρχές δεν δύνανται να αποκλείουν οικονομικούς φορείς λόγω μη συμπλήρωσης ή εσφαλμένης συμπλήρωσης από τους τελευταίους πεδίων του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, τα οποία αφορούν σε στοιχεία που δεν συνδέονται με όρους της διακήρυξης/ αίτησης συμμετοχής, ακόμη και αν τα εν λόγω πεδία, εκ παραδρομής, έχουν παραμείνει στο διαμορφωθέν από τις αναθέτουσες αρχές ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ. Τα ως άνω ισχύουν και στην περίπτωση που οι οικονομικοί φορείς αντίστοιχα, κατά τη διαμόρφωση και συμπλήρωση του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, περιλαμβάνουν ή/ και συμπληρώνουν πεδία, τα οποία δεν αντιστοιχούν στους όρους των εγγράφων της σύμβασης. Στην περίπτωση αυτή οι αναθέτουσες αρχές δεν λαμβάνουν υπόψη τις πληροφορίες που περιλαμβάνονται στα εν λόγω πεδία. 3.1 ...Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό (π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής); Στο ως άνω πεδίο, ως προς τις συμβάσεις έργων, οι ημεδαπές εργοληπτικές επιχειρήσεις, οι οποίες διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου, συμπληρώνουν την ένδειξη «ΝΑΙ», καθώς, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 4 και 5 του άρθρου 20 του ν. 3669/2008, οι οποίες εξακολουθούν να ισχύουν, η βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ, σε συνδυασμό με την ενημερότητα πτυχίου, συνιστά τον μοναδικό, επί

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

της παρούσης, εθνικό “επίσημο κατάλογο” που πληροί τις προϋποθέσεις του άρθρου 8327 του ν. 4412/2016. Επισημαίνεται ότι, ως προς τις διαδικασίες συμβάσεων προμηθειών, γενικών υπηρεσιών, εκπόνησης μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, δεν υφίσταται επί του παρόντος εθνικός επίσημος κατάλογος του άρθρου 83 του ν. 4412/2016. ... Σε κάθε περίπτωση επισημαίνεται ότι το πεδίο του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, που αφορά στην εγγραφή οικονομικών φορέων σε επίσημους καταλόγους, δεν μπορεί να απαλειφθεί από τις αναθέτουσες αρχές σε κανένα είδος σύμβασης (προμηθειών, υπηρεσιών, έργων, μελετών κλπ), καθώς δεν μπορεί να αποκλειστεί το ενδεχόμενο συμμετοχής στη διαδικασία αλλοδαπού οικονομικού φορέα, εγγεγραμμένου σε επίσημο κατάλογο της χώρας εγκατάστασής του ή άλλης χώρας ή ακόμη και το ενδεχόμενο εγγραφής ημεδαπού οικονομικού φορέα σε επίσημο κατάλογο άλλης χώρας, την εγγραφή στον οποίο δύναται να επικαλεστεί συμπληρώνοντας τη σχετική ένδειξη στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ....3.4 Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής: Ενότητα α:Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής Η αναθέτουσα αρχή, έχει τη διακριτική ευχέρεια, στα έγγραφα της σύμβασης, να επιλέξει, --- είτε μόνο την συμπλήρωση, εκ μέρους των οικονομικών φορέων της ενότητας α “Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής” --- είτε την αναλυτική συμπλήρωση, εκ μέρους τους των πεδίων των Ενότητων Α έως Δ του Μέρους IV, κατά περίπτωση. Επισημαίνεται ότι η χρήση της ως άνω γενικής ένδειξης εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής επιτρέπεται μόνο εφόσον η τελευταία έχει δηλώσει ρητά στη σχετική διακήρυξη ή στην πρόσκληση ή στα λοιπά έγγραφα της σύμβασης, ότι οι οικονομικοί φορείς συμπληρώνουν μόνο την ενότητα α “Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής”. Στην περίπτωση αυτή η αναθέτουσα αρχή διαμορφώνει αντίστοιχα το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, απαλείφοντας τις Ενότητες Α έως Δ του Μέρους IV, ώστε να μη δημιουργείται σύγχυση στους οικονομικούς φορείς. Σε περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή δεν έχει επιλέξει τη συμπλήρωση της ως άνω Ενότητας α «Γενική Ένδειξη», οι Ενότητες Α – Δ συμπληρώνονται ως εξής:... υποσημ. 45:... Ως προς το ΤΕΥΔ επισημαίνεται ότι η σχετική απαλοιφή των πεδίων των Ενότητων Α έως Δ του Μέρους IV πρέπει να γίνεται από την αναθέτουσα αρχή στο διαμορφωμένο από αυτήν ΤΕΥΔ. Σε περίπτωση τυχόν εκ παραδρομής διαμόρφωσης αυτού, τόσο με τη διατήρηση της Γενικής Ένδειξης όσο και με τα πεδία των Ενότητων Α έως Δ,

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

αντιμετωπίζεται από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην Ενότητα 2.3 της παρούσας....»

41. Επειδή ως προκύπτει από τα στοιχεία και τα έγγραφα της διαδικασίας όπως βρίσκονται αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, ο προσφεύγων κατέθεσε ΤΕΥΔ, ως απαιτείται στα άρθ. 3.2 α), 3.5, 23.1 β), 24.2 της διακήρυξης και τα άρθ. 75, 76, 93 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 33, 21, 22, 27) με το οποίο προαπέδειξε ως όφειλε την συνδρομή στο πρόσωπό του, του ποιοτικού κριτηρίου καταλληλότητας και δη της δραστηριοποίησης στις απαιτούμενες κατηγορίες ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ και ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ, σύμφωνα με τα άρθ. 21, 21.1, 22, 22 Β, 23.2 της διακήρυξης και τα άρθ. 79 και 104 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 33, 23, 29, 30, 40). Ειδικότερα, ο προσφεύγων, ως βάσιμα αναφέρει στην προσφυγή του, στο ΤΕΥΔ που κατέθεσε ορθά δήλωσε ΝΑΙ στο μόνο ερώτημα-πεδίο που είχε τεθεί από την αναθέτουσα αρχή σχετικά με την προαπόδειξη όλων ομού των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής μεταξύ των οποίων και το επίμαχο κριτήριο της καταλληλότητας. Ειδικότερα ως ρητά προβλέπεται στο άρθ. 23.1 της διακήρυξης για την προαπόδειξη της εκπλήρωσης όλων των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής μεταξύ των οποίων και η επίμαχη δραστηριοποίηση στις κατηγορίες ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ και ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ : *Ο προσφέρων μπορεί να συμπληρώσει από το Μέρος IV του τυποποιημένου εντύπου υπεύθυνης δήλωσης του άρθρου 79 παρ. 4 ν 4412/2016 μόνο την ενότητα α, χωρίς να υποχρεούται να συμπληρώσει οποιαδήποτε άλλη ενότητα του Μέρους IV. Το δε Μέρος IV του ΤΕΥΔ, ορθά συμπληρώθηκε από τον προσφεύγοντα ως εξής*
Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής Όσον αφορά τα κριτήρια επιλογής (ενότητα □ ή ενότητες Α έως Δ του παρόντος μέρους), ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι:
α: Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΗΝ ΠΑΡ.23.1 ΤΗΣ ΠΡΟΚΗΡΥΞΗΣ ΑΠΟ ΤΟ ΜΕΡΟΣ IV ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ ΜΟΝΟ Η ΣΥΜΠΛΗΡΩΣΗ ΤΗΣ ΕΝΟΤΗΤΑΣ α Ο οικονομικός φορέας πρέπει να συμπληρώσει αυτό το πεδίο μόνο στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας έχει δηλώσει στη σχετική διακήρυξη ή στην πρόσκληση ή στα έγγραφα της σύμβασης που αναφέρονται στην διακήρυξη, ότι ο οικονομικός φορέας μπορεί να συμπληρώσει μόνο την Ενότητα α του Μέρους IV χωρίς να υποχρεούται να συμπληρώσει οποιαδήποτε άλλη ενότητα του Μέρους IV: Εκπλήρωση όλων των απαιτούμενων κριτηρίων επιλογής Πληροί

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής σύμφωνα με το άρθρο 22 της προκήρυξης; Απάντηση [+] Ναι Α: Καταλληλότητα ΔΕΝ ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ ΣΥΜΠΛΗΡΩΣΗ Καλύπτεται από την απάντηση του μέρους IV.α. Συνεπώς με την απάντηση Ναι στο ως άνω πεδίο του ΤΕΥΔ, ο προσφεύγων ορθά προαπέδειξε την συνδρομή της καταλληλότητάς του, ήτοι της δραστηριοποίησής του στις απαιτούμενες κατηγορίες ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ και ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ. Ειδικότερα ουδόλως απαιτείται από την διακήρυξη η προσκόμιση κατά το παρόν στάδιο της διαδικασίας της εγγραφής στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) στις κατηγορίες ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ και ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ, απορριπτομένων ως αβασίμων όλων των αντίθετων ισχυρισμών της παρέμβασης και των απόψεων της αναθέτουσας αρχής. Αντίθετα η προσκόμιση του ΜΕΕΠ απαιτείται κατά το επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας ήτοι κατά το μεταγενέστερο στάδιο της κατακύρωσης του διαγωνισμού, οπότε ρητώς και σαφώς απαιτείται από τον αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει το ως άνω ΜΕΕΠ, σύμφωνα με τα άρθρ. 4.2 α), δ) ιιι) 21, 21.1, 22.Β της διακήρυξης (σκέψη 33). Συνεπώς η προσφορά του προσφεύγοντος έπρεπε να γίνει δεκτή, κατά δέσμια αρμοδιότητα, διότι προσκόμισε όλα τα προβλεπόμενα έγγραφα που απαιτούνται στο παρόν στάδιο της διαδικασίας, ήτοι το ΤΕΥΔ με το οποίο νομίμως και προσηκόντως προαπέδειξε ως η διακήρυξη και ο νόμος απαιτούν την συνδρομή στο πρόσωπό του της επαγγελματικής του καταλληλότητας στις απαιτούμενες κατηγορίες έργων, αποκλειομένης κατά τις αρχές της νομιμότητας τυπικότητας και διαφάνειας της απόρριψης της προσφοράς λόγω μη προσκόμισης ΜΕΕΠ ως αβάσιμα υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της (σκέψη 16), καθόσον τούτο δεν απαιτείται στο παρόν στάδιο της διαδικασίας αλλά στο επόμενο (σκέψεις 34-38).

42. Επειδή ειδικότερα, η προσβαλλόμενη απόφαση κατά πλημμελή αιτιολογία απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος με την εσφαλμένη παραδοχή ότι δήλωσε πως δραστηριοποιείται στην κατασκευή δημοσίων έργων στην κατηγορία ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ (2ης Τάξης) ενώ με βάση το Άρθρο 21 της Διακήρυξης δικαίωμα συμμετοχής έχουν φυσικά ή νομικά πρόσωπα, ή ενώσεις αυτών που δραστηριοποιούνται στην κατασκευή δημοσίων έργων στις κατηγορίες ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ και ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ (σκέψεις 6,7). Όμως ο προσφεύγων, όπως βάσιμα αναφέρει στην προσφυγή με μόνη την

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

συμπλήρωση του μέρους IV.α του ΤΕΥΔ που κατέθεσε, προαπέδειξε ως όφειλε την εκπλήρωση του ποιοτικού κριτηρίου δραστηριοποίησης στις επίμαχες κατηγορίες έργων (εκτενώς σκέψη 41). Η αναθέτουσα αρχή βάσισε την πλημμελή ως άνω αιτιολογία της σε μία λανθασμένη απάντηση του προσφεύγοντος σε ερώτημα-πεδίο του ΤΕΥΔ το οποίο όμως δεν συσχετίζεται με την εκπλήρωση του τεθέντος ποιοτικού κριτηρίου καταλληλότητας. Συγκεκριμένα στο ερώτημα-πεδίο *Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα A: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα Γενικές πληροφορίες: .. Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό (π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής);* ο προσφεύγων απάντησε λανθασμένα *ΝΑΙ* αναφέροντας μάλιστα επίσης λανθασμένα ότι είναι κάτοχος του *ΜΕΕΠ* στην κατηγορία *ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ 2ης τάξης*. Ωστόσο η συγκεκριμένη λανθασμένη απάντηση δεν θα μπορούσε νομίμως να επιφέρει τον αποκλεισμό της προσφοράς του προσφεύγοντος, διότι δεν απαιτείται από την διακήρυξη η εγγραφή των διαγωνιζομένων σε *επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων* και συγκεκριμένα στο *ΜΕΕΠ* και δη στις κατηγορίες *ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ ΚΑΙ ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ ΕΡΓΑ*, ώστε η τυχόν λανθασμένη ελλειπής ή μη προσήκουσα απάντηση στο συγκεκριμένο πεδίο του ΤΕΥΔ να μπορεί να επιφέρει τον αποκλεισμό του προσφέροντος. Αντίθετα η διακήρυξη δεν απαιτεί την εγγραφή των προσφερόντων σε *επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων* αλλά απλώς την εγγραφή στο *ΜΕΕΠ* στις συγκεκριμένες κατηγορίες έργων χωρίς να απαιτείται εγγραφή σε συγκεκριμένη τάξη. Περαιτέρω δε ακόμη και αυτό τούτο ήτοι η απλή εγγραφή στο *ΜΕΕΠ*, οφείλεται να αποδειχθεί με προσκόμιση της εγγραφής στο *ΜΕΕΠ* στο επόμενο στάδιο της διαδικασίας και όχι στο παρόν εξεταζόμενο στάδιο, όπου απαιτείται απλή προαπόδειξη της απλής εγγραφής με την συμπλήρωση του πεδίου IV.α του ΤΕΥΔ. Σε κάθε περίπτωση σύμφωνα με τον νόμο, η εγγραφή σε *επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων* - όπερ δεν ζητείται από την διακήρυξη- δεν ταυτίζεται με την απλή εγγραφή στο *ΜΕΕΠ* ανεξαρτήτως ενημερότητας πτυχίου -όπερ ζητείται-. Αντίθετα μάλιστα, μόνον η εγγραφή στο *ΜΕΕΠ* μαζί με την προσκόμιση της ενημερότητας πτυχίου έχει την έννοια της εγγραφής και συνιστά εγγραφή σε *επίσημο*

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων, και τούτο μόνον εφόσον πρόκειται για εργοληπτική επιχείρηση με εγγραφή από την τάξη 3^η και πάνω, μη χορηγουμένης ενημερότητας για κατώτερη τάξη. Συνεπώς δεν νοείται καν περίπτωση εγγραφής σε *επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων* για εργοληπτική επιχείρηση στις τάξεις 1^η και 2^η (σκέψη 39, άρθ. 80, 83 του ν. 4412/2016, διατάξεις του ν. 3669/2008, σκέψεις 24, 25 και 32 αντίστοιχα, και σημείωση 115, 116 της διακήρυξης σκέψη 33). Συνεπώς η απλή εγγραφή στο ΜΕΕΠ για την τάξη 2^η -ως εν προκειμένω δήλωσε ο προσφεύγων- δεν συνιστά εγγραφή σε *επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων*, η οποία σε κάθε περίπτωση πάντως δεν απαιτείται από την διακήρυξη ως ποιοτικό κριτήριο καταλληλότητας συμμετοχής στην διαδικασία. Επομένως, εφόσον η εγγραφή στο ΜΕΕΠ χωρίς ενημερότητα πτυχίου δεν θεωρείται ως *εγγραφή σε επίσημο μητρώο/κατάλογο*, και δεδομένου ότι ενημερότητα πτυχίου δεν χορηγείται σε εργοληπτικές επιχειρήσεις κατώτερες της 3ης τάξης σύμφωνα με την ΥΑ Δ15/οικ/15658/2013 (ΦΕΚ Β΄ 2300), καταφανώς και αυταποδείκτως εσφαλμένα ο προσφεύγων απάντησε ΝΑΙ στην Ενότητα Α του Μέρους ΙΙ του ΤΕΥΔ περί εγγραφής του σε επίσημο κατάλογο/Μητρώο καθόσον δήλωσε εγγραφή στην τάξη 2^η. Ωστόσο, η εγγραφή σε *επίσημο κατάλογο* δεν έχει τεθεί στη διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού, ώστε η ως άνω εσφαλμένη απάντηση του προσφεύγοντος να μπορεί να επιφέρει τον αποκλεισμό του από την διαδικασία. Αντίθετα η απαίτηση καταλληλότητας για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας που προβλέπεται επί ποινή αποκλεισμού καλύπτεται με μόνη την εγγραφή στο ΜΕΕΠ στις ορισμένες κατηγορίες έργων ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ και ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ, ανεξαρτήτως τάξεων, κριτήριο το οποίο προπέδειξε ότι καλύπτει ο προσφεύγων δια της καταφατικής απάντησης στη υπό ΙV.α γενική ένδειξη. Επομένως, δεν τίθεται ζήτημα αποκλεισμού της προσφοράς του λόγω της ως άνω εσφαλμένης απάντησης στο ΤΕΥΔ (ad hoc ΑΕΠΠ 1411/2019 Εισηγ. Μ. Κανάβα, ΚΟ 23 ΕΑΑΔΗΣΥ σκέψη 40), καθόσον ουδόλως μπορεί να συναχθεί από την εσφαλμένη αυτή απάντηση που συσχετίζεται με εγγραφή σε *επίσημους καταλόγους*, ότι ο προσφεύγων δεν είναι εγγεγραμμένος στο ΜΕΕΠ για τις απαιτούμενες κατηγορίες έργων, απορριπτομένων ως αβασίμων όλων των αντίθετων αιτιάσεων της παρέμβασης. Σε κάθε περίπτωση, η εσφαλμένη απάντηση στο επίμαχο πεδίο

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

του ΤΕΥΔ, καθίσταται ουσιαστικά άνευ περιεχομένου δοθέντος ότι και παρά την εσφαλμένη απάντηση στο μη απαιτούμενο πεδίο *II.α*, ο οικονομικός φορέας δεν εμποδίζεται στο να συμπληρώσει ορθά το απαιτούμενο πεδίο *IV.α* προκειμένου να προαποδείξει την εκπλήρωση του τεθέντος στην διακήρυξη κριτηρίου ποιοτικής επιλογής και δη της επαγγελματικής του καταλληλότητας. Δεδομένου μάλιστα ότι σύμφωνα με την ΚΟ 23 ΕΑΑΔΗΣΥ (σκέψη 40) το ΤΕΥΔ συναρτάται αποκλειστικά με τους όρους που περιλαμβάνονται στα έγγραφα της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή δεν θα μπορούσε νόμιμα να αποκλείσει τον προσφεύγοντα λόγω εσφαλμένης συμπλήρωσης του επίμαχου πεδίου του ΤΕΥΔ, το οποίο αφορά σε εγγραφή του σε *επίσημους καταλόγους*, το οποίο δεν συνδέεται με όρους της διακήρυξης. Για τους λόγους αυτούς η αναθέτουσα αρχή όφειλε i) Είτε να μην λάβει παντάπασιν υπ' όψιν την ως άνω εσφαλμένη απάντηση στο πεδίο *II.A* του ΤΕΥΔ για τον λόγο ότι η διακήρυξη δεν απαιτεί την εγγραφή σε *επίσημο κατάλογο*, ii) Είτε αφού λάβει υπ' όψιν την εσφαλμένη απάντηση στο πεδίο *II.A* η οποία εν τέλει χορηγεί μη απαιτούμενη και πάντως λανθασμένη πληροφορία περί εγγραφής στο ΜΕΕΠ μόνο στην κατηγορία ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ 2^η τάξη, την συσχετίσει με την ορθή απάντηση στο πεδίο *IV.α* του ΤΕΥΔ με την οποία προαποδεικνύεται νομίμως και προσηκόντως η δραστηριοποίηση σε αμφότερες τις κατηγορίες ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ και ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ έργα, και κατόπιν τούτου να καλέσει τον προσφεύγοντα να διευκρινίσει το ΤΕΥΔ που υπέβαλε ως προς το εσφαλμένο μη απαιτούμενο πάντως σημείο *II.A*, κατ' άρθ. 102 του ν. 4412/2016 και 9 της διακήρυξης (σκέψη 28, 33). Και τούτο πολλώ δε μάλλον που εν προκειμένω η προδήλως εσφαλμένη απάντηση στο πεδίο *II.A* του ΤΕΥΔ, ως το άρθ. 102 ορίζει, δεν μπορεί να *επιφέρει έννομη συνέπεια ως προς το περιεχόμενό της*, καθόσον δεν απαιτείται καν από τους όρους της διακήρυξης η εγγραφή σε δημόσιους καταλόγους, ώστε η εν λόγω εσφαλμένη απάντηση να μπορεί να επιφέρει έννομη συνέπεια και δη τον αποκλεισμό του προσφεύγοντος, iii) Είτε, εφόσον η αναθέτουσα αρχή προέβαινε στον ως άνω συσχετισμό της εσφαλμένης άνευ εννόμων συνεπειών απάντησης στο σημείο *II.A* του ΤΕΥΔ με την ορθή μετ' εννόμων συνεπειών απάντηση στο σημείο *IV.α* του ΤΕΥΔ, η αναθέτουσα αρχή όφειλε αντί να απορρίψει την προσφορά να ζητήσει από τον προσφεύγοντα να υποβάλει το ΜΕΕΠ του ως στοιχείο απαιτούμενο για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας σύμφωνα με το άρθ. 79 παρ. 5 του ν.

Αριθμός απόφασης: 546 /2020

4412/2016 (σκέψη 23), προκειμένου ίδια να διασφαλίσει τη αποτελεσματικότητα της διαδικασίας ως απαιτεί το άρθ. 18 του ν. 4412/2016 (σκέψη 18). Και τούτα δε τοσούτον μάλλον που ο προσφεύγων αμέσως μετά την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης απόφασης και πριν την άσκηση της προσφυγής γνωστοποίησε αυτοβούλως στην αναθέτουσα αρχή μέσω της επικοινωνίας, το εν ισχύ ΜΕΕΠ του (σκέψη 8), από το οποίο αποδεικνύεται ότι δραστηριοποιείται πράγματι στις απαιτούμενες κατηγορίες ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ και ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ ως προαποδεικτικά προκύπτει από την ορθή απάντησή του στο πεδίο IV.α του ΤΕΥΔ που κατέθεσε. Συνεπώς πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση που απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος παρότι έπρεπε να την κάνει αποδεκτή ως εκτενώς αναφέρεται στην σκέψη 41 και σύμφωνα με τα άρθ. 53, 71, 91 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 19, 20, 26).

43. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

44. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση που απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος.

45. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί.

46. Επειδή ύστερα από τη παραπάνω σκέψη 44, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει επιστραφεί (άρθ. 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 22-4-2020 και εκδόθηκε την 12-5-2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος
Ιωάννα Θεμελή

Η Γραμματέας
Γεωργία Δούγκα

Αριθμός απόφασης: 546 /2020