

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**3<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 27 Απριλίου 2020 με την εξής σύνθεση: Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου - Εισηγήτρια και Σταυρούλα Κουρή, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 19.03.2020 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)-Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 341/19.03.2020 της εταιρίας με την επωνυμία « .....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του Δήμου ..... και της υπ' αριθ. 46/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου περί ανάδειξης οριστικού αναδόχου του διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με την με αριθ. .... διακήρυξη με αντικείμενο «Καθαριότητα των κτιρίων του Δήμου ..... έτους 2019-2020».

Της παρεμβαίνουσας εταιρίας « .....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά το Νόμο**

1. Επειδή, με την υπό κρίση Προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της υπ' αριθ. 46/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..... κατά το μέρος που αναδεικνύεται οριστική ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης η εταιρία « .....».

## Αριθμός Απόφασης: 550 / 2020

2. Επειδή, με την Παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που κατακυρώθηκε σε αυτήν η δημοπρατούμενη σύμβαση και ως εκ τούτου την απόρριψη της υπόψη Προσφυγής.

3. Επειδή, ο Δήμος ..... με την Διακήρυξη προκήρυξε δημόσιο ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό με αντικείμενο τον «Καθαρισμός των κτιρίων του Δήμου ..... 2019-2020» για ένα (1) έτος, (12 μήνες) από την υπογραφή της σύμβασης, συνολικής προϋπολογισθείσης 100.160,45 ευρώ, πλέον ΦΠΑ και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Το πλήρες κείμενο της διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 17.12.2018 και η Διακήρυξη καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ομοίως στις 17.12.2019 όπου έλαβε το Συστημικό Αριθμό ..... Στο διαγωνισμό υπέβαλαν προσφορά τέσσερις οικονομικοί φορείς, ήτοι η εταιρία « .....», η εταιρία «.....», η εταιρία «.....» και ο «.....», εκ των οποίων κατά το στάδιο αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών απορρίφθηκαν οριστικώς οι προσφορές των «.....» και ο « .....». Ακολούθησε το στάδιο αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών όπου αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης η εταιρία « .....», η οποία κλήθηκε να προσκομίσει τα ζητούμενα κατά την διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης. Τέλος, κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, με την προσβαλλόμενη με αριθ. 46/2020 απόφαση εγκρίθηκε η κατακύρωση της σύμβασης στην ως άνω εταιρία.

4. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 του Ν. 4412/2016 ποσού 600,00 ευρώ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό .....), το οποίο συνιστά το κατώτατο κατά το νόμο ποσό παραβόλου, το οποίο πρέπει να καταβληθεί εν προκειμένω λαμβάνοντας υπόψιν την εκτιμώμενη αξία της δημοπρατούμενης σύμβασης.

## **Αριθμός Απόφασης: 550 / 2020**

5. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (έργο) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 100.160,45 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

6. Επειδή, η Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ) του Ν. 4412/2016, δοθέντος ότι η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ την προσβαλλόμενη απόφαση στις 09.03.2020, οπότε και έλαβε γνώση αυτής η προσφεύγουσα, και η Προσφυγή ασκήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ την 18.03.2020, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας.

7. Επειδή, το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας θεμελιώνεται στο γεγονός ότι κατά την διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών έλαβε την δεύτερη θέση κατάταξης, μετά την προσφορά της οριστικής αναδόχου, και συνεπώς η έκπτωση της αναδόχου εταιρίας από την ανάθεση της σύμβασης θα επιφέρει την ανάδειξη της προσφεύγουσας ως προσωρινής αναδόχου.

8. Επειδή, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της υπ'αριθ. 46/2020 απόφασης ισχυριζόμενη ότι μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή έκρινε αποδεκτό τον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης που προσκόμισε η εταιρία «.....». Συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι τόσο βάσει των όρων της διακήρυξης όσο και βάσει της ισχύουσας νομοθεσίας προκύπτει η υποχρέωση του προσωρινού αναδόχου να αποδεικνύει την μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού τόσο κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς όσο και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ειδικά σε σχέση με την φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα, η προσφεύγουσα επισημαίνει ότι τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας δεν καλύπτουν το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα. Λόγω του

## Αριθμός Απόφασης: 550 / 2020

σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος αυτών των πιστοποιητικών που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι. Εν προκειμένω η συμμετέχουσα εταιρία « .....» δεν προσκόμισε στα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλε στον εν λόγω διαγωνισμό φορολογική ενημερότητα από την ΔΟΥ στην οποία ανήκει και ασφαλιστική ενημερότητα από τον ΕΦΚΑ, οι οποίες να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της (27.12.2019). Ειδικότερα στον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης έχει προσκομίσει το από 27.01.2020 Αποδεικτικό Ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο στο οποίο βεβαιώνεται ότι είναι φορολογικά ενήμερη μέχρι 27.03.2020, πλην όμως η εν λόγω φορολογική ενημερότητα δεν καλύπτει το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, ήτο την 27.12.2019, αφού τα αποδεικτικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας δεν καλύπτουν το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα. Η εταιρία « .....» όφειλε να μεριμνήσει ώστε να αποκτήσει εγκαίρως αποδεικτικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/ 2016 προκειμένου να τα υποβάλει στον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, γεγονός που δεν έπραξε, με συνέπεια να πρέπει η προσφορά της να απορριφθεί.

9. Επειδή, επί της Προσφυγής η εταιρία « .....» κατέθεσε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού η εταιρία «.....» το από 23.03.2020 έγγραφο απόψεων, το οποίο εξετάζεται νομίμως ως Παρέμβαση διότι με αυτό η εταιρία « .....» αντικρούει τους λόγους της υπόψη Προσφυγής με σκοπό την απόρριψη της τελευταίας. Το εν λόγω έγγραφο παρέμβασης κατατέθηκε εμπροθέσμως και δη σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017, καθότι η υπόψη Προσφυγή κοινοποιήθηκε στην εταιρία « .....» μέσω του

## Αριθμός Απόφασης: 550 / 2020

ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 19.03.2020 και η Παρέμβαση ασκήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 23.03.2020, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας. Συγκεκριμένα, η παρεμβαίνουσα εταιρία « .....», ως έχουσα προφανές έννομο συμφέρον, ισχυρίζεται ότι στο στάδιο κατάθεσης των δικαιολογητικών συμμετοχής είχε καταθέσει τα εν λόγω δικαιολογητικά, τα οποία και σαφώς καλύπτουν τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, όπως επίσης και για εύλογο χρονικό διάστημα αλληλοκαλύπτονται με τα επικαιροποιημένα έγγραφα που κατέθεσε ως δικαιολογητικά κατακύρωσης. Για την ακρίβεια τα εν λόγω αρχεία στο στάδιο των δικαιολογητικών συμμετοχής ήταν τα εξής : αρχείο 10. ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΕΣ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΕΣ ΕΦΚΑ ΜΗ ΜΙΣΘΩΤΩΝ ΕΤΑΙΡΩΝ ΙΣΧΥΟΥΣΕΣ, αρχείο 11. ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΕΦΚΑ ΜΙΣΘΩΤΩΝ ΙΣΧΥΟΥΣΑ, αρχείο 12. ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΚΝΧ, αρχείο 13.ΥΔ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΦΟΡΕΩΝ-ΕΠΙΜΕΛ. ΕΕ. Μετά την ανάδειξή της ως προσωρινής αναδόχου κατέθεσε επικαιροποιημένα τα ως άνω δικαιολογητικά. Συνεπώς, αποδεικνύεται ότι καθ'όλη την διάρκεια των σταδίων διενέργειας του διαγωνισμού, ήτοι τόσο κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής όσο και κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, η εταιρεία ήταν και παρέμεινε ασφαλιστικά και φορολογικά ενήμερη.

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή κατέθεσε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ το από 27.03.2020 έγγραφο με τις απόψεις της επί της υπόψη Προσφυγής, με τις οποίες υποστηρίζει τα εξής : «Από το σύστημα ΕΣΗΔΗΣ προκύπτει ότι η εταιρεία .....» την 27/12/2019 υπέβαλλε ηλεκτρονικά τα απαραίτητα δικαιολογητικά συμμετοχής –τεχνική προσφορά, οικονομική προσφορά, και μεταξύ άλλων δικαιολογητικών : 1)Το από 23/12/2019 αποδεικτικό ενημερότητας το οποίο έχει ισχύ έως την 23/12/2020, με το οποίο αποδεικνύεται ότι η εταιρεία είναι φορολογικά ενήμερη, 2) την με αρ.πρωτ. .... βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ όπου βεβαιώνεται ότι η εταιρεία είναι ασφαλιστικά ενήμερη για έξι μήνες από την έκδοσή της δηλαδή έως την 5/3/2020. Β) Η εταιρεία “ .....- .....”

## Αριθμός Απόφασης: 550 / 2020

κατέθεσε ηλεκτρονικά την 27/2/2020 τα δικαιολογητικά κατακύρωσης (όπως αυτό φαίνεται από την σελίδα του ΕΣΗΔΗΣ) ενώ με τον αρ.πρωτ. εισερχομένου στην υπηρεσία μας ...../28-2-2020 φάκελο συμμετοχής, κατατέθηκαν σε έντυπη μορφή τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Όλα τα δικαιολογητικά λήφθηκαν υπόψη και εξετάστηκαν από την επιτροπή διενέργειας διαγωνισμού. Από το σύστημα ΕΣΗΔΗΣ προκύπτει ότι η εταιρεία .....” την 27/2/2020 υπέβαλλε ηλεκτρονικά τα απαραίτητα δικαιολογητικά κατακύρωσης, και μεταξύ αυτών: 1) Το από 27/1/2020 αποδεικτικό ενημερότητας το οποίο έχει ισχύ έως την 27/3/2020, με το οποίο αποδεικνύεται ότι η εταιρεία είναι φορολογικά ενήμερη. 2) Την με αρ.πρωτ. .... βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ όπου βεβαιώνεται ότι η εταιρεία είναι ασφαλιστικά ενήμερη για έξι μήνες από την έκδοσή της δηλαδή έως την 4/8/2020. Λαμβάνοντας υπόψη τα Α) και Β) προκύπτει ότι: Οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής της παρ. 2 του άρθρου 73 του Ν.4412/2016 για την εταιρεία “.....”, και ειδικότερα σε ότι αφορά α) τη μη αθέτηση των υποχρεώσεων καταβολής φόρων της εν λόγω εταιρείας και β) τη μη αθέτηση καταβολής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης της εν λόγω εταιρείας (για τα οποία α) και β) κάνει λόγο η προσφεύγουσα και στηρίζει την προσφυγή της), αποδεικνύεται ότι πληρούνται τόσο κατά το στάδιο της υποβολής της προσφοράς της, όσο και κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Συνεπώς, ύστερα από την εξέταση των ανωτέρω δικαιολογητικών (αλλά όλων όσων ορίζονταν από τη διακήρυξη), πληρούνται τα οριζόμενα της παρ. 1 του άρθρου 104 του Ν.4412/2016».

11. Επειδή, με τις διατάξεις του ν. 4412/2016 προβλέπονται τα εξής : «Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η αναθέτουσα αρχή: α) γνωρίζει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και β) μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός

## Αριθμός Απόφασης: 550 / 2020

φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης.....». Περαιτέρω, στο άρθρο 79 του ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι : «...Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούνται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. ... 2....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, ... Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων.». Ακόμα, με το άρθρο 80 του ν. 4412/2016 προβλέπεται στην παρ. 2 ότι : «2. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73: α) ..... β) για τις παραγράφους 2 και 4 περίπτωση β` του άρθρου 73, πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους-μέλους ή χώρας» και στην παρ. 12 ότι : «12. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: α) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 1 του άρθρου 73, την περίπτωση γ` της παραγράφου 2 του άρθρου 73 και την περίπτωση β` της παραγράφου 4 του άρθρου 73 εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, β) τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 73 εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί κατά τα οριζόμενα στην προηγούμενη περίπτωση, γ) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 75, τα αποδεικτικά ισχύουσας εκπροσώπησης σε περίπτωση νομικών προσώπων, και τα πιστοποιητικά αρμόδιας αρχής σχετικά

## Αριθμός Απόφασης: 550 / 2020

με την ονομαστικοποίηση των μετοχών σε περίπτωση ανωνύμων εταιρειών, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, δ) οι ένορκες βεβαιώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους και ε) οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών». Εν συνεχεία, με το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 προβλέπονται τα εξής : «1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, "εντός δέκα (10) ημερών" από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α` 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. {...} 3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, «απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου» και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται». Τέλος, 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 σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105. 2. Αν επέλθουν μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες οι προσφέροντες/υποψήφιοι είχαν δηλώσει ότι πληρούν, σύμφωνα με το άρθρο 79, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσφέρων/υποψήφιος μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οι προσφέροντες/υποψήφιοι οφείλουν να ενημερώσουν αμελλητί την αναθέτουσα αρχή σχετικά και το αργότερο μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών του άρθρου 80. 3. Σε περίπτωση έκκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για οπιγενείς μεταβολές κατά την έννοια της προηγούμενης παραγράφου που επήλθαν στο πρόσωπο του προσωρινού αναδόχου, δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με τις παραγράφους 4, 5 και 6 του άρθρου 72, και εφαρμόζονται κατά τα λοιπά οι διατάξεις των παραγράφων αυτών. Σε αντίθετη περίπτωση, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του προσωρινού αναδόχου, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 72».

12. Επειδή, με τους όρους της Διακήρυξης, η οποία θέτει το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, προβλέπονται τα εξής : Στην παράγραφο 2.2.3 της διακήρυξης με τίτλο «Λόγοι αποκλεισμού» προβλέπεται ότι : «Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους: 2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις : α) όταν ο οικονομικός φορέας 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

## Αριθμός Απόφασης: 550 / 2020

νομοθεσία ή/και β) όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης». Στην παράγραφο 2.2.9.1. της διακήρυξης με τίτλο : «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών» προβλέπεται ότι : «Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (B/3698/16-11-2016), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα V, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986». Στην παράγραφο 2.2.9.2 της διακήρυξης με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα» προβλέπεται ότι : «Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. Β. 1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: α) {...}, β) για τις παραγράφους 2.2.3.2 και 2.2.3.4 περίπτωση β' πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, 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. Ειδικά για τις περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.2 α., πέραν του ως άνω πιστοποιητικού, υποβάλλεται 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». Τέλος, στην παράγραφο 3.2. της διακήρυξης με τίτλο : «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών

## Αριθμός Απόφασης: 550 / 2020

προσωρινού αναδόχου – Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου» προβλέπεται ότι : «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής. Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους, κατά τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94). {...}. 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, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Τ.Ε.Υ.Δ., είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας».

13. Επειδή, κατά την έννοια των διατάξεων του Ν. 4412/2016, όπως υιοθετούνται και από το κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη Διακήρυξης, το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων και οι επί ποινή αποκλεισμού τιθέμενοι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, που προβλέπονται στα άρθρα 73

και 75, πρέπει να συντρέχουν, και ως εκ τούτου κρίνονται σωρευτικά, σε 3 χρονικά σημεία, ήτοι α) κατά την υποβολή της προσφοράς, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και γ) κατά τη σύναψη της σύμβασης. Ειδικότερα, κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς, έχει καθιερωθεί ο κανόνας της προκαταρκτικής απόδειξης περί μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού και περί πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής που τίθενται με τους όρους της Διακήρυξης μέσω της συμπλήρωσης και υποβολής του ΕΕΕΣ, το οποίο συνιστά υπεύθυνη δήλωση που υποβάλλουν οι συμμετέχοντες ως δικαιολογητικό συμμετοχής κατά την υποβολή της προσφοράς τους, και στην οποία δηλώνουν ότι, αντιστοίχως προς τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, δεν εμπίπτουν στις καταστάσεις εκείνες που συνιστούν λόγους αποκλεισμού, όπως και ότι πληρούν τα ανάλογα με τη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικής επιλογής, ως προκαταρκτική απόδειξη της προσωπικής τους κατάστασης, ώστε να θεμελιώσουν κατ' αρχήν το δικαίωμα συμμετοχής τους στο διαγωνισμό. Σε δεύτερο στάδιο, το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων κρίνεται κατά το χρονικό σημείο που η αναθέτουσα αρχή καλεί το διαγωνιζόμενο που κατ' αρχήν ανέδειξε ως προσωρινό ανάδοχο της σύμβασης να προσκομίσει τα απαιτούμενα κατά τη διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης, προκειμένου εκ των εν λόγω εγγράφων ο διαγωνιζόμενος να αποδείξει στο αυτό στάδιο της διαδικασίας ότι ικανοποιεί πλήρως όλες τις απαιτήσεις που συνδέονται με την κατοχύρωση του δικαιώματος συμμετοχής του στο διαγωνισμό, στοιχεία τα οποία προαποδεικτικά δήλωσε ότι πληροί με τη συμπλήρωση και υποβολή του ΕΕΕΣ. Συνεπώς, ειδικά κατά το στάδιο ελέγχου των προσκομισθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο έλεγχος που διενεργείται έχει διπλό περιεχόμενο, αφενός μεν ελέγχεται η αλήθεια και ακρίβεια των δηλούμενων στο ΕΕΕΣ, ήτοι επαληθεύεται εάν κατ' αληθινή και ορθή δήλωση του διαγωνιζομένου, αυτός πληρούσε την εκάστοτε απορρέουσα από το σχετικό δικαιολογητικό αίτηση κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αφετέρου δε ελέγχεται εάν εκ του περιεχομένου των δικαιολογητικών κατακύρωσης που προσκομίζονται αποδεικνύεται και κατά το στάδιο της κατακύρωσης (στάδιο στο οποίο τα εν λόγω δικαιολογητικά προσκομίζονται) η

μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και η πλήρωση των απαιτήσεων των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής.

14. Επειδή, κατά την έννοια της νέας ρύθμισης του άρθρου 80 παρ. 12 του ν. 4412/2016 σε σχέση με τα αποδεικτικά έγγραφα μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού κατά το στάδιο της κατακύρωσης, και ειδικά σε σχέση με την απόδειξη της ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας του προσωρινού αναδόχου, απαιτείται να προσκομίζονται πιστοποιητικά ασφαλιστικής ενημερότητας και φορολογικής ενημερότητας, που εκδίδονται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους-μέλους ή χώρας, εφόσον είναι σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής τους από τον προσωρινό ανάδοχο. Άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος σε αυτά, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους. Λαμβάνοντας δε υπόψιν ότι, υπό την ισχύ της διάταξης του άρθρου 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, η φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα του προσωρινού αναδόχου εξετάζεται και αναφορικά με το χρόνο υποβολής της προσφοράς, προκύπτει ότι τα συγκεκριμένα δικαιολογητικά κατακύρωσης πρέπει να καταλαμβάνουν και τον χρόνο αυτόν. Όπως δε διευκρινίζεται με το υπ' αριθ. πρωτ. ....../19.04.2019 έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ με θέμα : «Διευκρινίσεις ως προς τον χρόνο έκδοσης και ισχύος των δικαιολογητικών που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο (δικαιολογητικών κατακύρωσης), κατόπιν δημοσίευσης του ν. 4605/2019» τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας δεν καλύπτουν το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα. Λόγω του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος αυτών των πιστοποιητικών που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι.

15. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο

## Αριθμός Απόφασης: 550 / 2020

την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε 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 (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

16. Επειδή, κατά πάγια επίσης νομολογία έχει κριθεί ότι, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ δε μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού.

17. Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, ήτοι στις 27.12.2019, η εταιρία « .....» υπέβαλε ηλεκτρονικά, μεταξύ άλλων, τα εξής δικαιολογητικά : α) την με αρ.πρωτ..... βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ όπου βεβαιώνεται ότι η εταιρεία «.....» δεν έχει ληξιπρόθεσμες ασφαλιστικές εισφορές για το προσωπικό της, με ισχύ για έξι μήνες από την έκδοσή της, ήτοι έως την 5/3/2020, β) την με αριθ. πρωτ. .... βεβαίωση του ΕΦΚΑ όπου βεβαιώνεται ότι ο ασφαλισμένος ....., με επαγγελματική δραστηριότητα «Συνεργείο Καθαρισμού» (....., οδός

## Αριθμός Απόφασης: 550 / 2020

.....) είναι ασφαλιστικά ενήμερος, με ισχύ έως 10.04.2020, γ) την με αριθ. πρωτ. .... βεβαίωση του ΕΦΚΑ όπου βεβαιώνεται ότι ο ασφαλισμένος ....., με επαγγελματική δραστηριότητα «Συνεργείο Καθαρισμού» ( ....., οδός .....) είναι ασφαλιστικά ενήμερος, με ισχύ έως 10.04.2020, δ) την από 27.12.2019 υπεύθυνη δήλωση του ....., ο οποίος με την ιδιότητα του διαχειριστή της εταιρίας « .....,» δηλώνει ότι : *«Η Εταιρεία είναι φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερη ως προς τις υποχρεώσεις της, της περίπτωσης (3) του εδ. α΄ της παρ.2 του άρθρου 6 του ΠΔ 118/2007, δηλαδή ως προς τις φορολογικές της υποχρεώσεις και ως προς τις υποχρεώσεις που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης (κύριας και επικουρικής). Οι δύο εταίροι ..... και ..... ήμαστε ασφαλισμένοι στον ΕΦΚΑ μη μισθωτών (τ. ΟΑΕΕ) ,το προσωπικό είναι ασφαλισμένο στον ΕΦΚΑ μισθωτών (πρώην ΙΚΑ ΕΤΑΜ) και στο ΕΤΕΑ (επικουρικό ταμείο για τους ασφαλισμένους στο ΙΚΑ). Αλλοδαποί υπάλληλοι εργάζονται στην εταιρεία μας μόνον εφόσον έχουν τις απαραίτητες άδειες παραμονής και εργασίας στην Ελλάδα και είναι επίσης ασφαλισμένοι στον ΕΦΚΑ μισθωτών(πρώην ΙΚΑ ΕΤΑΜ) και στο ΕΤΕΑ (επικουρικό ταμείο για τους ασφαλισμένους στο ΙΚΑ). Η Εταιρεία είναι εγγεγραμμένη και θα παραμένει εγγεγραμμένη στο οικείο επαγγελματικό επιμελητήριο ..... ΑΡ.ΓΕΜΗ: ..... και το ειδικό επάγγελμα της κατά την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού είναι υπηρεσίες καθαρισμού σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περ.4 του εδ. α΄ της παρ. 2 ή στην περ. 3 του εδ. β της παρ.2 του άρθρου 6 του ΠΔ 118/2007 Η Εταιρεία δεν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις της όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και δεν υπάρχει καμία δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας της όπου είναι εγκατεστημένη ήτοι στην Ελλάδα ή την εθνική νομοθεσία» και ε) το με αριθ. πρωτ. .... από 23/12/2019 αποδεικτικό ενημερότητας όπου βεβαιώνεται ότι η εταιρία « ..... - .....» είναι φορολογικά ενήμερη, με ισχύ έως την 23/2/2020. Από τα παραπάνω έγγραφα αποδεικνύεται ότι κατά τον κρίσιμο χρόνο υποβολής της προσφοράς της στις 27.12.2019 η εταιρία « .....- .....» ήταν ασφαλιστικά και φορολογικά ενήμερη. Εν συνεχεία, κατόπιν*

## Αριθμός Απόφασης: 550 / 2020

αναδείξεως της ως προσωρινής αναδόχου, η εταιρία « .....-.....» υπέβαλε εντός του φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης στις 27.02.2020 τα εξής : α) κατ'αρχήν υπέβαλε εκ νέου την με αριθ. πρωτ. .... βεβαίωση του ΕΦΚΑ όπου βεβαιώνεται ότι ο ασφαλισμένος ....., με επαγγελματική δραστηριότητα «Συνεργείο Καθαρισμού» (....., οδός ..... ) είναι ασφαλιστικά ενήμερος, με ισχύ έως 10.04.2020 και την με αριθ. πρωτ. .... βεβαίωση του ΕΦΚΑ όπου βεβαιώνεται ότι ο ασφαλισμένος ....., με επαγγελματική δραστηριότητα «Συνεργείο Καθαρισμού» (....., οδός ..... ) είναι ασφαλιστικά ενήμερος, με ισχύ έως 10.04.2020, β) την με αρ.πρωτ. .... βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ όπου βεβαιώνεται ότι η εταιρία « .....-.....» δεν έχει ληξιπρόθεσμες ασφαλιστικές εισφορές για το προσωπικό της, με ισχύ για έξι μήνες από την έκδοσή της, ήτοι έως την 4/8/2020, γ) την από 27.02.2020 υπεύθυνη δήλωση του ....., ο οποίος με την ιδιότητα του διαχειριστή της εταιρίας « .....-.....» δηλώνει ότι : «*Η Εταιρεία είναι φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερη ως προς τις υποχρεώσεις της ,της περίπτωσης (3) του εδ. α΄ της παρ.2 του άρθρου 6 του ΠΔ 118/2007,δηλαδή ως προς τις φορολογικές της υποχρεώσεις και ως προς τις υποχρεώσεις που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης (κύριας και επικουρικής). Οι δύο εταίροι ..... και ..... ήμαστε ασφαλισμένοι στον ΕΦΚΑ μη μισθωτών (τ. ΟΑΕΕ) ,το προσωπικό είναι ασφαλισμένο στον ΕΦΚΑ μισθωτών (πρώην ΙΚΑ ΕΤΑΜ) και στο ΕΤΕΑ (επικουρικό ταμείο για τους ασφαλισμένους στο ΙΚΑ). Αλλοδαποί υπάλληλοι εργάζονται στην εταιρεία μας μόνον εφόσον έχουν τις απαραίτητες άδειες παραμονής και εργασίας στην Ελλάδα και είναι επίσης ασφαλισμένοι στον ΕΦΚΑ μισθωτών(πρώην ΙΚΑ ΕΤΑΜ) και στο ΕΤΕΑ (επικουρικό ταμείο για τους ασφαλισμένους στο ΙΚΑ). Η Εταιρεία είναι εγγεγραμμένη και θα παραμένει εγγεγραμμένη στο οικείο επαγγελματικό επιμελητήριο ..... ΑΡ.ΓΕΜΗ: ..... και το ειδικό επάγγελμα της κατά την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού είναι υπηρεσίες καθαρισμού σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περ.4 του εδ. α΄ της παρ. 2 ή στην περ. 3 του εδ. β της παρ.2 του άρθρου 6 του ΠΔ 118/2007 Η Εταιρεία δεν έχει αθετήσει τις*



## **Αριθμός Απόφασης: 550 / 2020**

υποχρεώσεις της όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και δεν υπάρχει καμία δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας της όπου είναι εγκατεστημένη ήτοι στην Ελλάδα ή την εθνική νομοθεσία» και δ) το υπ' αριθ. πρωτ. .... και από 27/01/2020 αποδεικτικό ενημερότητας όπου βεβαιώνεται ότι η εταιρία «.....-.....» είναι φορολογικά ενήμερη, με ισχύ έως την 27/3/2020. Συνεπώς, και εκ των ως άνω προσκομισθέντων κατά το στάδιο κατακύρωσης δικαιολογητικών αποδεικνύεται ότι η εταιρία «.....-.....» είναι ασφαλιστικά και φορολογικά ενήμερη κατά τον κρίσιμο χρόνο κατακύρωσης της δημοπρατούμενης σύμβασης. Και ναι μεν η εταιρία «.....-.....» δεν προσκόμισε εκ νέου εντός του φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης τα αποδεικτικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας της ίδιας που να καλύπτουν τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, όμως, όπως προκύπτει και από τα εκτεθέντα ως άνω, τα συγκεκριμένα αποδεικτικά έγγραφα είχαν ήδη αναρτηθεί από την ανάδοχο εταιρία στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ κατά την υποβολή της προσφοράς της στις 27.12.2019, και άρα είχαν υποβληθεί ενώπιον της αναθέτουσας αρχής, έστω και προγενέστερα, από τον απαιτούμενο κατά τον νόμο και την διακήρυξη χρόνο υποβολής τους (στάδιο κατακύρωσης). Μάλιστα, τα δικαιολογητικά αυτά εξετάστηκαν από την αναθέτουσα αρχή, όπως συνομολογείται με τις απόψεις της, και επομένως συμπεριλήφθηκαν στο φάκελο προσφοράς της αναδόχου εταιρίας. Το γεγονός δε ότι η ανάδοχος εταιρία προσκόμισε τα επίμαχα δικαιολογητικά σε χρόνο προγενέστερο του σταδίου κατακύρωσης, όπως τούτο απαιτείται εκ του νόμου και εκ των όρων της διακήρυξης, δεν δύναται να επιφέρει τον αποκλεισμό της διότι η αναθέτουσα αρχή είναι εκείνη που οφείλει, τηρώντας τον κανόνα της προαπόδειξης, να εξετάσει τα δικαιολογητικά αυτά στο κατάλληλο κάθε φορά στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, ήτοι εν προκειμένω στο στάδιο της κατακύρωσης. Συνεπώς, από τον συνδυασμό των εγγράφων φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που προσκόμισε η ανάδοχος εταιρία τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της στις 27.12.2019 όσο και κατά το στάδιο

**Αριθμός Απόφασης: 550 / 2020**

κατακύρωσης στις 27.02.2020 αποδεικνύεται ότι αυτή ήταν ασφαλιστικά και φορολογικά ενήμερη σε αμφότερα τα χρονικά σημεία. Ως εκ τούτου απορρίπτεται ως αβάσιμος ο σχετικός λόγος προσφυγής ενώ γίνονται δεκτοί οι περί του αντιθέτου ισχυρισμού της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας.

18. Επειδή, ως εκ τούτου, η υπόψη Προσφυγή απορρίπτεται ως αβάσιμη ενώ γίνεται δεκτή η ασκηθείσα Παρέμβαση.

19. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, πρέπει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ....., ποσού 600,00 ευρώ, να καταπέσει.

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου, ποσού 600,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 27 Απριλίου 2020 και εκδόθηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 13 Μαΐου 2020.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Μαρία-Ελένη Σιδέρη**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**Αργυρώ Τσουλούφα**

**α/α**

**Τζέιμου Γιάννακα**