

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 13 Μαΐου 2022 με την εξής σύνθεση:
Γεώργιος Κουκούτσης Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και
Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή Μέλη.

Για να εξετάσει την από 7.04.2022 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό
Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) 509/8.04.2022 του προσφεύγοντος οικονομικού
φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στο ...,
οδός ..., αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της ... (εφεξής ο «αναθέτων φορέας») όπως εκπροσωπείται
νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. 78/30.03.2022 απόφασης της Οικονομικής
Επιτροπής περί έγκρισης του υπ' αριθμ. ΙΙ/16.03.2022 Πρακτικού της
Επιτροπής Διαγωνισμού αναφορικά με τον έλεγχο δικαιολογητικών
κατακύρωσης προσωρινού αναδόχου (εφεξής η «προσβαλλόμενη»)

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται να
ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το σκέλος που απορρίπτεται η
προσφορά του και καταπίπτει η εγγυητική του επιστολή συμμετοχής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαργαρίτα Κανάβα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο
κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2
του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 6.750 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο
με κωδικό ..., την από 7.04.2022 πληρωμή στην ΕΘΝΙΚΗ ΤΡΑΠΕΖΑ και την
εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών
Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης) το
οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της

Αριθμός απόφασης: 737/2022

σύμβασης σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 1.350.000 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή ο αναθέτων φορέας με την από 30.11.2021 διακήρυξη προκήρυξε δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για το έργο «Αντικατάσταση μεταφορικού αγωγού ύδρευσης ... και λοιπών δικτύων», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής,

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 30.11.2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ...

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

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 7.04.2022 στον ηλεκτρονικό τόπο για του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 30.03.2022 β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ από τον προσφεύγοντα αυθημερόν 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.

6. Επειδή στις 7.04.2022 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς όλους τους ενδιαφερόμενους σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

7. Επειδή με την υπ' αριθμ. 735/2022 Πράξη του Προέδρου του 4^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

Αριθμός απόφασης: 737/2022

8. Επειδή ο αναθέτων φορέας την 12.04.2022 απέστειλε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού τις απόψεις του επί της προσφυγής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα αυθημερόν.

9. Επειδή ο προσφεύγων την 14.04.2022, ήτοι εμπροθέσμως σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, ως ισχύει με την τροποποίηση του με το ν. 4782/2021, υπέβαλε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού υπόμνημα επί των απόψεων του αναθέτοντος φορέα, το οποίο λαμβάνεται υπόψη από το Κλιμάκιο.

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 4^{ου} Κλιμακίου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

11. Επειδή στο υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος επτά οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και ο προσφεύγων, ο οποίος υπέβαλε τη με αριθμ. συστήματος 237755 προσφορά του. Με την υπ' αριθμ. 483/2022 απόφαση του αναθέτοντος φορέα ο προσφεύγων ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος και την 14.01.2022 κλήθηκε να υποβάλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία και προσκόμισε την 21.01.2022. Σύμφωνα με το με αριθμ. πρωτ. 7252/14.02.2022 έγγραφο του αναθέτοντος φορέα διαπιστώθηκε η μη υποβολή φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που να καλύπτουν την ημερομηνία υποβολής προσφορών για το έργο «ΕΠΕΙΓΟΥΣΕΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΤΟ ... (ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ...)» ΥΠΟΕΡΓΟ: «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΤΗΣ Ε.Ο.97 ... (Β' ΦΑΣΗ)» το οποίο έχει αναλάβει η Κοινοπραξία «... στην οποία συμμετέχει ο προσφεύγων και κλήθηκε να προσκομίσει τα σχετικά έγγραφα εντός δέκα ημερών. Ο προσφεύγων την 15.02.2022 προσκόμισε διάφορα δικαιολογητικά και υπεύθυνες δηλώσεις, αναφέροντας ότι «Μέχρι και σήμερα, 15/02/2022, δεν έχουν ξεκινήσει οι εργασίες της κοινοπραξίας για το έργο: «ΕΠΕΙΓΟΥΣΕΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΤΟ ... (ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ...)» ΥΠΟΕΡΓΟ: «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΤΗΣ Ε.Ο.97 ...;... (Β' ΦΑΣΗ)», συνεπώς δεν οφείλονται φορολογικές και ασφαλιστικές εισφορές», την δε 23.02.2022 προσκόμισε φορολογική ενημερότητα που καλύπτει το

Αριθμός απόφασης: 737/2022

χρόνο υποβολής της προσφοράς και το με αριθμ. πρωτ. 2101/21.02.2022 έγγραφο του ΕΦΚΑ περί μη υποβολής ΑΠΔ ασφάλισης προσωπικού ούτε λογαριασμού πιστοποίησης εργασιών στο συγκεκριμένο έργο, συνοδευόμενο από απόσπασμα της κίνησης των χρεώσεων – πιστώσεων από 15.12.2021 έως 28.02.2022 στην οποία δεν εμφανίζονται χρεώσεις στον προσφεύγοντα. Σύμφωνα με το υπ' αριθμ. Π/16.03.2022 Πρακτικό η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος και την κατάπτωση της εγγυητικής του επιστολής συμμετοχής διότι «...η προσκομισθείσα βεβαίωση του ΕΦΚΑ περί μη υποβολής ΑΠΔ ασφάλισης προσωπικού ούτε λογαριασμού πιστοποίησης εργασιών, δεν υποκαθιστά το ζητούμενο από την διακήρυξη πιστοποιητικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας... Κατόπιν αυτών ... θεωρεί ότι τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά δεν είναι πλήρη και δεν αποδεικνύουν την ισχύ των αναφερομένων στο υποβληθέν ΕΕΕΣ κατά την ημερομηνία του διαγωνισμού». Με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίθηκε το ως άνω Πρακτικό.

12. Επειδή ο προσφεύγων, ως προσφέρων του υπό κρίση διαγωνισμού, θεμελιώνει πρόδηλο έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, ως προς το μέρος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς του και την κατάπτωση της εγγυητικής του επιστολής, επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

13. Επειδή το άρθρο 253 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι αναθέτοντες φορείς αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της προστασίας του ανταγωνισμού, της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης και λαμβάνουν τα απαραίτητα μέτρα, ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων.[...]».

14. Επειδή το άρθρο 305 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. [...] οι αντικειμενικοί κανόνες, οι λόγοι αποκλεισμού και τα κριτήρια για την επιλογή των υποψηφίων και των προσφερόντων σε ανοικτή διαδικασία, σε κλειστή

Αριθμός απόφασης: 737/2022

διαδικασία, σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, σε ανταγωνιστικό διάλογο, σε σύμπραξη καινοτομίας ή σε απευθείας ανάθεση, μπορούν να περιλαμβάνουν τους λόγους αποκλεισμού που παρατίθενται στο άρθρο 73, με τους όρους και τις προϋποθέσεις που προβλέπονται στο προαναφερόμενο άρθρο. [...] 2. Τα κριτήρια και οι κανόνες που αναφέρονται στην παράγραφο 1 μπορούν να περιλαμβάνουν τα κριτήρια επιλογής που παρατίθενται στα άρθρα 75 έως 77, με τους όρους και τις προϋποθέσεις που προβλέπονται σε αυτό, ιδιαίτερα όσον αφορά στα όρια για τις απαιτήσεις που αφορούν τους ετήσιους κύκλους εργασιών».

15. Επειδή το άρθρο 308 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Προς το σκοπό εφαρμογής του άρθρου 305, αν οι αναθέτοντες φορείς αναφέρονται στα κριτήρια αποκλεισμού ή επιλογής που προβλέπονται στο Βιβλίο Ι, εφαρμόζονται τα άρθρα 79, 80, και 81. [...]».

16. Επειδή το άρθρο 315 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « 1. Η διεξαγωγή της διαδικασίας σύναψης σύμβασης (διαδικασία υποβολής, αποσφράγισης, αξιολόγησης προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής, επιλογής συμμετεχόντων, υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και σύμβασης, καθορισμού προθεσμιών ολοκλήρωσης του συνόλου ή των επιμέρους διαδικασιών) πραγματοποιείται σύμφωνα με όσα ορίζονται στα άρθρα 92 έως 100, 103 και 104, αναλόγως εφαρμοζόμενα.[...]».

17. Επειδή το άρθρο 73 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « [...] 2. 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 στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή β) μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης.[...]».

18. Επειδή το άρθρο 80 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « [...] 2. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός

Αριθμός απόφασης: 737/2022

φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73: [...] β) για τις παρ. 2 και 4 περ. β' του άρθρου 73, πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους μέλους ή χώρας. Αν το κράτος μέλος ή η εν λόγω χώρα δεν εκδίδει τέτοιου είδους έγγραφο ή πιστοποιητικό ή όπου το έγγραφο ή το πιστοποιητικό αυτό δεν καλύπτει όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παρ. 1, στις περ. α' και β' της παρ. 2 και στην περ. β' της παρ. 4 του άρθρου 73, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας.[...].»

19. Επειδή το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «[...] 1. Μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), 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 το άρθρο 11 του ν. 2690/1999 (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, περί λόγων αποκλεισμού, και 74 περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα, ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. [...] 4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα

Αριθμός απόφασης: 737/2022

τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και 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 προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται. 5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παρ. 1 και τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής, 76, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου και 77, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, περί χρόνου συνδρομής όρων συμμετοχής και οψιγενών μεταβολών, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, σύμφωνα με το άρθρο 72 περί εγγυήσεων, 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. [...]

20. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «... 4.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/ Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης

α) Μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί, στο πλαίσιο της παρούσας ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης και μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», τον προσωρινό ανάδοχο να

Αριθμός απόφασης: 737/2022

υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν τα προβλεπόμενα, στο άρθρο 23 της παρούσας, αποδεικτικά μέσα (δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου) και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης.[...]

Αν δεν υποβληθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν ηλεκτρονικά ή σε έντυπη μορφή, εφόσον απαιτείται, σύμφωνα με τα ανωτέρω η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα ή να παράσχει διευκρινίσεις, κατά την έννοια του άρθρου 102 ν. 4412/2016, εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. [...]

δ)Αν, κατά τον έλεγχο των υποβληθέντων δικαιολογητικών, διαπιστωθεί ότι:

[...] ii) αν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, ή
iii) 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, 40 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.[...]

22.Α. Λόγοι αποκλεισμού

Κάθε προσφέρων αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (αν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (αν πρόκειται περί ένωσης οικονομικών φορέων) ένας από τους λόγους των παρακάτω περιπτώσεων : [...]

22.Α.2 α)Όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και β)η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα

Αριθμός απόφασης: 737/2022

κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης.[...]

[...]23.2. Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα)

Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται:

α) κατά την υποβολή της προσφοράς, με την υποβολή του ΕΕΕΣ,

β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ) [...]

23.3 Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22 Α.

Ο προσωρινός ανάδοχος, κατόπιν σχετικής ηλεκτρονικής πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή, υποβάλλει τα ακόλουθα δικαιολογητικά, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 4.2 της παρούσας:

Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22Α, ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά:

[...] (β) για την παράγραφο Α.2 του άρθρου 22: πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους -μέλους ή χώρας, περί του ότι έχουν εκπληρωθεί οι υποχρεώσεις του οικονομικού φορέα, όσον αφορά στην καταβολή φόρων (φορολογική ενημερότητα) και στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα), σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία του κράτους εγκατάστασης ή την ελληνική νομοθεσία αντίστοιχα, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του

Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα τα σχετικά δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι:

β1) πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας, που εκδίδεται από την Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), για τον οικονομικό φορέα και για τις κοινοπραξίες στις οποίες συμμετέχει για τα δημόσια έργα που είναι σε εξέλιξη. [...]

β2) πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδεται από τον e-ΕΦΚΑ. Η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα α) ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το

Αριθμός απόφασης: 737/2022

προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας, β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και γ) για τα στελέχη-μηχανικούς του που στελεχώνουν το πτυχίο της εργοληπτικής επιχείρησης και που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στον εΕΦΚΑ (τομέας πρώην ΕΤΑΑ –ΤΜΕΔΕ). Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας. Δεν αποτελούν απόδειξη ενημερότητας της προσφέρουσας εταιρίας, αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας των φυσικών προσώπων που στελεχώνουν το πτυχίο της εταιρίας ως εταίροι. [...]

(β)Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.ΕΠ.στις τάξεις 3ηέως και 7η, μέχρι τη λήξη της μεταβατικής περιόδου ισχύος, σύμφωνα με το άρθρο 65 του π.δ. 71/2019, υποβάλλοντας«Ενημερότητα Πτυχίου»εν ισχύ απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών [...]

-φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα του άρθρου 23.3.(β) της παρούσας.[...]

21. 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 (Ολ ΣΤΕ 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). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

Αριθμός απόφασης: 737/2022

22. 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 ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27).

23. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

21. 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, ΣΤΕ 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 αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

24. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (βλ. ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (βλ. ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725,

Αριθμός απόφασης: 737/2022

σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

25. Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι παρανόμως απορρίφθηκε η προσφορά του διότι διαθέτει ενημερότητα πτυχίου και άρα δεν είχε υποχρέωση προσκόμισης ασφαλιστικής ενημερότητας που να καλύπτει το έργο «ΕΠΕΙΓΟΥΣΕΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΤΟ ... (ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ...)» ΥΠΟΕΡΓΟ: «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΤΗΣ Ε.Ο.97 ... (Β' ΦΑΣΗ)» το οποίο έχει αναλάβει η Κοινοπραξία «... στην οποία ο ίδιος συμμετέχει. Η δε διακήρυξη δεν περιλαμβάνει διάταξη στην οποία να προβλέπεται ότι για έργα που δεν καλύπτονται από την ενημερότητα πτυχίου απαιτείται να υποβληθεί ασφαλιστική ενημερότητα είτε ότι η αναθέτουσα αρχή δύναται να ζητήσει ασφαλιστική ενημερότητα για τα έργα που ο διαγωνιζόμενος εκτελεί και δεν αναφέρονται στην ενημερότητα πτυχίου. Περαιτέρω, υπέβαλε και την από 7.12.2021 ασφαλιστική ενημερότητα που αφορά τη συμμετοχή του σε διαγωνισμούς, η οποία σε συνδυασμό με την ενημερότητα πτυχίου παρέχουν πλήρη απόδειξη ότι είναι ασφαλιστικά ενήμερος και άρα παρανόμως ζητήθηκε από την αναθέτουσα αρχή η προσκόμιση ασφαλιστικής ενημερότητας για το εν λόγω έργο. Σε κάθε περίπτωση, εκ των υποβληθέντων εγγράφων για το επίμαχο έργο, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι απέδειξε ότι δεν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του που απορρέουν από την κοινωνικοασφαλιστική νομοθεσία κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών. Τέλος, δεδομένου ότι η σύμβαση για το ως άνω έργο υπεγράφη την 16.11.2021 και οι εργασίες του ξεκίνησαν την 21.02.2022, δεν είχε γεννηθεί κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών υποχρέωση του προσφεύγοντος να δηλώσει την απασχόληση εργατοτεχνικού προσωπικού του έργου στον ΕΦΚΑ.

26. Επειδή στον όρο 23.2 της διακήρυξης ρητώς προβλέπεται ότι το δικαίωμα συμμετοχής καθώς και οι προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό, όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται σε τρία διακριτά στάδια, ήτοι κατά την υποβολή των προσφορών, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατά τη σύναψη της σύμβασης. Σύμφωνα δε με τους όρους 22 Α.2 και 23.3 (β) της διακήρυξης, ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να προσκομίσει ως δικαιολογητικό κατακύρωσης προς

Αριθμός απόφασης: 737/2022

απόδειξη ότι δεν συντρέχει ως προς το πρόσωπό του λόγος αποκλεισμού σχετικά με την αθέτηση υποχρεώσεων αναφορικά με την καταβολή ασφαλιστικών εισφορών, μεταξύ άλλων, και ασφαλιστική ενημερότητα των έργων που εκτελεί (είτε μόνος του είτε σε κοινοπραξία). Επομένως, εκ των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει σαφώς ότι ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να υποβάλει ασφαλιστική ενημερότητα που να καλύπτει την ημερομηνία υποβολής προσφορών αναφορικά με τα έργα που έχει αναλάβει (είτε μόνος του είτε σε κοινοπραξία) προγενέστερα της ημερομηνίας αυτής (*ad hoc* ΑΕΠΠ 1324/2020, 675/2020). Περαιτέρω, στον όρο 23.9(β) της διακήρυξης προβλέπεται ότι εφόσον ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει ενημερότητα πτυχίου εν ισχύ απαλλάσσεται της υποχρέωσης να προσκομίσει την προβλεπόμενη στον όρο 23.3.β της διακήρυξης ασφαλιστική ενημερότητα. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων και της συνδυαστικής και συστηματικής ερμηνείας τους με τον όρο 23.5 της διακήρυξης περί υποχρέωσης δήλωσης από τον προσωρινό ανάδοχο στο ανεκτέλεστο και των έργων που είναι σε εξέλιξη και δεν καλύπτονται από την ενημερότητα πτυχίου, προκύπτει σαφώς ότι η διακήρυξη απαιτεί από τους διαγωνιζομένους να αποδεικνύουν την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής και των λόγων αποκλεισμού ως προς το σύνολο της εργοληπτικής τους δραστηριότητας και για όλη τη διάρκεια συμμετοχής τους στον διαγωνισμό. Ως εκ τούτου, το κατά τον όρο 23.9(β) της διακήρυξης τεκμήριο της ύπαρξης ασφαλιστικής ενημερότητας που εξάγεται από την ενημερότητα πτυχίου αφορά μόνον τα έργα που περιλαμβάνονται σε αυτήν και όχι όσα, τυχόν, μετά την έκδοσή της, ανέλαβε ο συμμετέχων, δοθέντος ότι, προδήλως, η ενημερότητα πτυχίου αποτελεί τεκμήριο για όσα βεβαιώνει, όχι όμως και για όσα εξέρχονται του περιεχομένου της και δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση αυτή (*ad hoc* ΑΕΠΠ 288/2022), τα δε περί του αντιθέτου προβαλλόμενα από τον προσφεύγοντα τυγχάνουν απορριπτικά ως αβάσιμα και μη ερειδόμενα στη διακήρυξη. Τυχόν δε υιοθέτηση της ερμηνευτικής εκδοχής που προβάλλει ο προσφεύγων, πέραν του ότι προσκρούει στους προεκτεθέντε όρους της διακήρυξης, οδηγεί σε άνιση μεταχείριση των συμμετεχόντων αναλόγως του αν διαθέτουν ή μη ενημερότητα πτυχίου καθώς για τον μη διαθέτοντα ενημερότητα πτυχίου η

Αριθμός απόφασης: 737/2022

ασφαλιστική ενημερότητα, όπως άλλωστε και το ανεκτέλεστο, κρίνονται με βάση όλα τα έργα που αυτός εκτελεί μέχρι τη συμμετοχή του στον διαγωνισμό, ενώ για τον διαγωνιζόμενο με ενημερότητα πτυχίου από τα έργα που συμπεριλαμβάνονται σε αυτήν, αν και δύναται να έχει εκδοθεί κατά χρόνον πολύ προγενέστερο της ημερομηνίας συμμετοχής του στο διαγωνισμό. Σημειωτέον ότι, σύμφωνα με το όρο 4.2 της διακήρυξης, σε περίπτωση μη υποβολής ή ελλείψεων απαιτούμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο αναθέτων φορέας καλεί τον προσωρινό ανάδοχο εκ νέου να υποβάλλει τα ελλείποντα έγγραφα και εφόσον είτε αυτά δεν υποβληθούν είτε εκ των υποβληθέντων δεν προκύπτει η μη συνδρομή στο πρόσωπό του των λόγων αποκλεισμού του όρου 22.Α της διακήρυξης, η προσφορά του προσωρινού αναδόχου απορρίπτεται και καταπίπτει η εγγυητική του επιστολή συμμετοχής.

27. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο προσφεύγων υπέβαλε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, μεταξύ άλλων, πίνακα περί ανεκτέλεστου στον οποίο αναφέρεται και το έργο «ΕΠΕΙΓΟΥΣΕΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΤΟ ... (ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ...)» ΥΠΟΕΡΓΟ: «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΤΗΣ Ε.Ο.97 ... (Β' ΦΑΣΗ)» το οποίο έχει αναλάβει η Κοινοπραξία «...» στην οποία ο προσφεύγων συμμετέχει κατά 50%, καθώς και τη με αριθμ. πρωτ. ... ενημερότητα πτυχίου στην οποία δεν περιλαμβάνεται το ως άνω έργο. Ωστόσο, ο προσφεύγων δεν έχει προσκομίσει ασφαλιστική ενημερότητα για το επίμαχο έργο που να καλύπτει την 17.12.2021, ήτοι την ημερομηνία υποβολής των προσφορών, παρά το γεγονός ότι, ως ο ίδιος δήλωσε, η σύμβαση για το εν λόγω έργο υπεγράφη την 16.11.2021. Αβασίμως, κατά τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη, ο προσφεύγων προβάλλει ότι εκ της διακήρυξης δεν απαιτείται να υποβληθεί ενημερότητα πτυχίου για τα έργα που περιλαμβάνονται σε αυτή, αλλά και αντιφατικώς καθώς ο ίδιος έχει προσκομίσει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης αρχείο υπό τίτλο «ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΕΣ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΕΣ ΕΡΓΩΝ ΕΚΤΟΣ ΠΤΥΧΙΟΥ», γεγονός που καταδεικνύει την πλήρη εκ μέρους του κατανόηση της απορρέουσας από τους όρους της διακήρυξης απαίτησης περί υποβολής ασφαλιστικής ενημερότητας των έργων που δεν περιλαμβάνονται από την ενημερότητα πτυχίου, την οποία οψίμως και απαραδέκτως

Αριθμός απόφασης: 737/2022

αμφισβητεί. Επίσης, αβασίμως ο προσφεύγων προβάλλει ότι η από 7.12.2021 ασφαλιστική του ενημερότητα που αφορά τη συμμετοχή του σε διαγωνισμούς σε συνδυασμό με την ενημερότητα πτυχίου αποτελούν πλήρη απόδειξη της μη συνδρομής στο πρόσωπό του του λόγου αποκλεισμού του όρου 22.Α.2 της διακήρυξης, καθώς, αφενός μεν η ενημερότητα πτυχίου καλύπτει ως προς την ασφαλιστική ενημερότητα μόνον τα έργα που περιλαμβάνονται σε αυτή και άρα, εν προκειμένω, δεν καλύπτεται το έργο «ΕΠΕΙΓΟΥΣΕΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΤΟ ... (ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ...)» ΥΠΟΕΡΓΟ: «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΤΗΣ Ε.Ο.97 ... (Β' ΦΑΣΗ)» και αφετέρου η από 7.12.2021 ασφαλιστική ενημερότητα που αφορά τη συμμετοχή του προσφεύγοντος σε διαγωνισμούς, ούτε επαρκεί και προφανώς δεν αποτελεί το απαιτούμενο από τον όρο 23.3.β της διακήρυξης δικαιολογητικό κατακύρωσης ως προς το ως άνω έργο, ήτοι ασφαλιστική ενημερότητα για το συγκεκριμένο έργο. Επομένως, ορθώς και νομίμως ο αναθέτων φορέας κάλεσε, ως έχει ήδη εκτεθεί υπό σκέψη 11, εκ νέου τον προσφεύγοντα να υποβάλλει ασφαλιστική ενημερότητα για το επίμαχο έργο που να καλύπτει την ημερομηνία υποβολής των προσφορών, δοθέντος ότι κατά τον χρόνο αυτό είχε ήδη υπογραφεί η σχετική σύμβαση και το έργο εντάσσεται στο ανεκτέλεστο υπόλοιπο των έργων του προσφεύγοντος, ως ο ίδιος άλλωστε δήλωσε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Εντούτοις, ο προσφεύγων δεν υπέβαλλε το αιτηθέν δικαιολογητικό, η δε υποβληθείσα με αριθμ. πρωτ. ... βεβαίωση του ΕΦΚΑ περί μη υποβολής ΑΠΔ προσωπικού και μη ύπαρξης λογαριασμού πιστοποιήσεων για το έργο δεν αποτελεί το ζητούμενο από τη διακήρυξη δικαιολογητικό κατακύρωσης. Αλυσιτελώς ο προσφεύγων προβάλλει ότι κατά την ημερομηνία υποβολής των προσφορών το ως άνω έργο δεν εκτελούνταν, καθώς, τυχόν αποδοχή του ισχυρισμού του καθιστά ανακριβή τον υποβληθέντα με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης πίνακά του ότι υφίσταται ανεκτέλεστο ως προς το εν λόγω έργο κατά την ημερομηνία υποβολής προσφορών, ενώ σε κάθε περίπτωση ακόμη και αν ήδελε γίνει δεκτό ότι το επίμαχο έργο δεν εκτελούνταν κατά την ημερομηνία υποβολής των προσφορών, ουδόλως εμποδίζετο ο προσφεύγων να προβεί στην απογραφή του στον ΕΦΚΑ και στην έκδοση της σχετικής ασφαλιστικής ενημερότητας προκειμένου να την προσκομίσει με τα δικαιολογητικά

Αριθμός απόφασης: 737/2022

κατακύρωσης ώστε να συμμορφωθεί με τους όρους της διακήρυξης, πολλώ δε μάλλον καθώς σύμφωνα με το ισχύον κανονιστικό πλαίσιο η απογραφή ενός έργου στον ΕΦΚΑ και η έκδοση ασφαλιστικής ενημερότητας δεν συνδέεται με την έναρξη εκτέλεσης των εργασιών (βλ. *ad hoc* ΑΕΠΠ 978/2021, 370/2019). Επομένως, βάσει των προεκτεθέντων, ορθώς και κατά δεσμία αρμοδιότητα ο αναθέτων φορέας απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος και αποφάσισε την κατάπτωση της εγγυητικής του επιστολής συμμετοχής, οι δε αιτιάσεις του προσφεύγοντος περί παράβασης της αρχής της αναλογικότητας ερείδονται επί εσφαλμένης προϋπόθεσης, δοθέντος ότι δεν συντρέχει εν προκειμένω διακριτική ευχέρεια του αναθέτοντος φορέα ώστε να εδύνατο τυχόν να γίνει επίκληση της αρχής της αναλογικότητας αλλά δεσμία αρμοδιότητα να αποκλείσει τον προσφεύγοντα και ως εκ τούτου, η προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί εν συνόλω ως αβάσιμη.

28. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

29. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

30. Επειδή, ύστερα από τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 13 Μαΐου 2022 και εκδόθηκε στις 17 Μαΐου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΟΥΚΟΥΤΣΗΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ