

Η

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

8^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 10^η Ιουλίου 2019 με την εξής σύνθεση:
Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή – Εισηγήτρια και Ιωάννης Κίτσος,
Μέλη

Για να εξετάσει την από 31-5-2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό
Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) – Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών
(ΑΕΠΠ) 669/3-6-2019, του, κατοίκου, οδός
..... αριθ. ,

Κατά της, (αναθέτουσα αρχή), που εδρεύει στην
....., οδός αριθ., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά: ι) Να ακυρωθεί
η υπ' αριθμ. 414/2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, με την οποία
κατακυρώθηκε στην η ανάθεση του έργου «*Αναβάθμιση
λειτουργίας φωτεινών σηματοδοτών Εθνικής Οδού Νο*» και ιι)
Να απορριφθεί η προσφορά της αναδόχου και να
κατακυρωθεί ο διαγωνισμός στον προσφεύγοντα, που υπέβαλε την αμέσως
επόμενη πλέον συμφέρουσα οικονομική προσφορά βάσει της τιμής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί
το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και
5 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017, ύψους 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο

Αριθμός απόφασης: 832/2019

αυτόματης δέσμευσης με κωδικό, με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. πρωτ. Η-343 διακήρυξη της 17-1-2019, η αναθέτουσα αρχή διακήρυξε *Ανοικτή Διαδικασία μέσω του ΕΣΗΔΗΣ* για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου «*Αναβάθμιση λειτουργίας φωτεινών σηματοδοτών Εθνικής Οδού Νο*», CPV:, με το σύστημα προσφοράς με επί μέρους ποσοστά έκπτωσης, *εκτιμώμενης αξίας 100.000,00 €, χωρίς ΦΠΑ, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή)*.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε την 18-1-2019 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ., καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε αριθμό συστήματος

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ως εκ 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, σύμφωνα με το άρθ. 345 του ν. 4412/2016, και επομένως νόμιμα και παραδεκτά έχει ασκηθεί η υπό εξέταση προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ.

5. Επειδή στον διαγωνισμό συμμετείχε ο προσφεύγων, η ανάδοχος, ο και η με τις προσφορές τους υπ' αριθ. 112745, 109835, 112756 και 111180 αντίστοιχα.

6. Επειδή, με την υπ' αριθ. 208/2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής (απόσπασμα από το πρακτικό 9/2019 της 1-03-2019 συνεδρίασης), εγκρίθηκε το με αριθ. 1^ο /18-2-2019 Πρακτικό της Επιτροπής του Διαγωνισμού με το οποίο ι) κρίθηκαν δεκτοί οι φάκελοι δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων οικονομικών φορέων, οι οποίες κατατέθηκαν την 14-2-2019, πλην της η οποία απορρίφθηκε λόγω μη προσκόμισης ΤΕΥΔ και εγγυητικής επιστολής, ιι) κατετάγησαν οι αποδεκτές προσφορές ως εξής :

ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΝΤΩΝ ΚΑΤΑ ΣΕΙΡΑ ΜΕΙΟΔΟΣΙΑΣ

(ΜΕΤΑ ΤΟΝ ΕΛΕΓΧΟ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ)

Α/Α ...Επωνυμία Προσφέροντα

Ποσοστό

Αριθμός απόφασης: 832/2019

1	55,04 %
2	43,09 %
3	33,11 %

και iii) αποφάσισε την ανάδειξη της *Ε.Ε.* «.....» με *A/A* καταθ. 109835 ως προσωρινού αναδόχου με ποσοστό έκπτωσης 55,04 % (πενήντα πέντε και τέσσερα %).

7. Επειδή με το υπ' αριθ. Η-1867(Η-1908)/20-3-2019 έγγραφό της που κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ανάδοχο την μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, η αναθέτουσα αρχή κάλεσε την ανάδοχο όπως εντός 15 ημερών υποβάλει τα δικαιολογητικά που καθορίζονται στο άρθρο 4.2 της Διακήρυξης του Διαγωνισμού. Κατόπιν τούτου η ανάδοχος κατέθεσε δικαιολογητικά, μέσω της της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, εμπρόθεσμα την 28-3-2019.

8. Επειδή με το υπ' αριθ. Η-2681/11-4-2019 έγγραφό της που κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ανάδοχο την μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, η αναθέτουσα αρχή κάλεσε εκ νέου την ανάδοχο, λόγω ελλείψεων στα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλε, όπως εντός 5 ημερών υποβάλει τα συμπληρωματικά δικαιολογητικά που απαιτούνται, όπως αυτά καθορίζονται στο άρθρο 4.2 της Διακήρυξης του Διαγωνισμού. Κατόπιν τούτου, η ανάδοχος κατέθεσε δικαιολογητικά, μέσω της της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, εμπρόθεσμα την 16-4-2019.

9. Επειδή, με την -ήδη προσβαλλόμενη- υπ' αριθ. 414/2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής (απόσπασμα από το πρακτικό 18/2019 της 8-5-2019 συνεδρίασης), εγκρίθηκε το 2^ο Πρακτικό (Ελέγχου δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της Επιτροπής του Διαγωνισμού, σύμφωνα με το οποίο «.. Η επιτροπή διαπίστωσε ότι τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου κατατέθηκαν εμπροθέσμως τόσο σε ηλεκτρονική μορφή όσο και σε έντυπη, όπως ορίζεται με το άρθρο 4.2.α και 4.2.γ της διακήρυξης. Η επιτροπή μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών και αφού διαπίστωσε ότι: - τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το *Τ.Ε.Υ.Δ* είναι αληθή - προσκομίστηκαν τα απαιτούμενα δικαιολογητικά - με τα εν λόγω δικαιολογητικά αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής της εταιρίας «.....» με *A/A* καταθ.

Αριθμός απόφασης: 832/2019

109835 σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της διακήρυξης....» και κατακυρώθηκε το έργο της διακήρυξης στην ανάδοχο. Η προσβαλλόμενη απόφαση, καθώς και το Πρακτικό υπ' αριθ. 2 κοινοποιήθηκαν την 21-5-2019 στους διαγωνιζόμενους μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, ενώ το Πρακτικό υπ' αριθ. 2, αναρτήθηκε επί πλέον και στην κεντρική ηλεκτρονική σελίδα του διαγωνισμού την 21-5-2019, όπου επίσης αναρτήθηκαν την 24-5-2019 και τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της αναδόχου.

10. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή νόμιμα και εμπρόθεσμα την 31-5-2019, μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, και κοινοποιήθηκε την 3-6-2019 στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα και την 7-6-2019 από την αναθέτουσα αρχή, με αντίστοιχα μηνύματα 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.

11. Επειδή την 3-6-2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη, στο άρθ. 365 παρ. 1 περ. (α) του ν. 4412/20169 και στο άρθ. 9 παρ. 1 περ. (α) του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, με μήνυμα μέσω της «Επικοινωνίας» και με ανάρτηση αυθημερόν στην κεντρική σελίδα του οικείου ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

12. Επειδή την 7-6-2019 η αναθέτουσα αρχή με μηνύματα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου απέστειλε στην ΑΕΠΠ το με αριθ. πρωτ. Η-4665/7-6-2019 έγγραφο με τις απόψεις της επί της προσφυγής, και τον πλήρη φάκελο της υπόθεσης, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθ. 365 παρ. 1 υποπαρ. β του Ν. 4412/2016 και 9 παρ. 1 περ. β του ΠΔ 39/2017.

13. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται για εξέταση ενώπιον του 8^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360, 365 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, 8, 10, 112, 13 του ΠΔ 39/2017, κατόπιν της με αριθ. 828/5-6-2019 Πράξης του Προέδρου του 8^{ου} Κλιμακίου «περί ορισμού ημερομηνίας

Αριθμός απόφασης: 832/2019

εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση αναθέτουσας αρχής προ χορήγησης προσωρινών μέτρων», ως τροποποιήθηκε με την υπ' αριθ. 1029/5-7-2019 Πράξη του Προέδρου του 8^{ου} Κλιμακίου «περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση αναθέτουσας αρχής προ χορήγησης προσωρινών μέτρων».

14. Επειδή στο άρθρο 367 του ν.4412/2016 ορίζεται ότι : «1. Η ΑΕΠΠ αποφάινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια[...].». Επομένως, ο προσφεύγων απαραδέκτως αιτείται να κατακυρωθεί στον ίδιο το έργο του διαγωνισμού, καθόσον σε κάθε περίπτωση εκφεύγει της κανονιστικής αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ, τόσο να τάξει στην αναθέτουσα αρχή την κατακύρωση του έργου, όσο και την ανακήρυξη συγκεκριμένου διαγωνιζόμενου ως προσωρινού μειοδότη. Ειδικότερα, παρότι λόγω της φύσης της προδικαστικής προσφυγής που εντάσσεται στο πλαίσιο των ενδικοφανών προσφυγών, θα ήταν δυνατή η κατ' ουσίαν επανεξέταση της υπόθεσης, δηλαδή η νέα έρευνα και η διαφορετική εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών (ΣτΕ 2971/1989), όμως η ΑΕΠΠ, ειδικά σύμφωνα με τον νόμο ως άνω, διαθέτει μόνο ακυρωτική εξουσία και αρμοδιότητα, σε αντίθεση με τον γενικό κανόνα των προδικαστικών προσφυγών, όπου το αρμόδιο όργανο προς το οποίο ασκείται μπορεί να ακυρώσει εν όλω ή εν μέρει την πράξη ή να την τροποποιήσει για λόγους ουσίας (Επαμεινώνδας Π. Σπηλιωτόπουλος, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Νομική Βιβλιοθήκη, Τόμος 1, 15η Έκδοση 2017, σελ. 229). Έχει δε ad hoc κριθεί (ΣτΕ ΕΑ 54/2018), ότι η ΑΕΠΠ δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη, ούτε να προβεί η ίδια στην οφειλόμενη ενέργεια, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής [βλ. όμως και αντίθετη άποψη σε Ι. Κίτσο, «*Έννομη Προστασία κατά τη Σύναψη Δημοσίων Συμβάσεων μετά τον Ν. 4412/2016 (ΒΙΒΛΙΟ IV – άρθρα*

Αριθμός απόφασης: 832/2019

345επ.)», σε: Υποδείγματα Διοικητικού Δικαίου (επιμ.:), Γενικό Μέρος – Ειδικά Θέματα, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη 2017, σελ. 235-263]. Συνεπώς, το δεύτερο αίτημα της προσφυγής, που κατατείνει στην μεταρρύθμιση της προσβαλλόμενης απόφασης και δη στην υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής από την ΑΕΠΠ, με την έκδοση απόφασης που να ανακηρύσσει ανάδοχο τον προσφεύγοντα, ασκείται απαραδέκτως, και τούτο διότι η ΑΕΠΠ είναι αρμόδια μόνο για την ολική ή μερική ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης, η οποία δεν εξικνείται έως την τροποποίησή της.

15. Επειδή ο προσφεύγων -του οποίου η προσφορά κατετάγη στην δεύτερη θέση (σκέψη 6), ισχυρίζεται ότι πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, διότι έκανε δεκτά, ενώ έπρεπε να απορρίψει ως απαράδεκτα τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και την προσφορά της αναδόχου. Επομένως, ο προσφεύγων έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, στο μέτρο που, επικαλούμενος παραβάσεις της των κανόνων που αφορούν στις διαδικασίες ανάθεσης, επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης και τον αποκλεισμό από την διαδικασία της αναδόχου, επί τω τέλει όπως αναδειχθεί ο ίδιος ανάδοχος της προμήθειας, έχοντας υποβάλει την αμέσως επόμενη δεύτερη κατά σειρά, νόμιμη, αποδεκτή και συμφερότερη οικονομική προσφορά σύμφωνα με το κριτήριο ανάθεσης. Συνεπώς, νομίμως και κατ' αρχήν παραδεκτώς ασκείται η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή και φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 8^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ.

16. Επειδή ο προσφεύγων στρέφεται κατά της ως άνω προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, και αιτείται την ακύρωση αυτής, επικαλούμενος τα άρθ. 4.2, 21, 22, 23.2, 23.3, της διακήρυξης, ισχυριζόμενος ότι «...Κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υπέβαλλε ο προσωρινός ανάδοχος, διαπιστώθηκε ότι δεν αποδείχθηκαν οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της διακήρυξης και συγκεκριμένα: **1. Για την παράγραφο Α.2 του άρθρου 22: Ο προσωρινός ανάδοχος δεν προσκόμισε φορολογική ενημερότητα που καλύπτει την περίοδο υποβολής της προσφοράς αλλά μόνο φορολογική**

Αριθμός απόφασης: 832/2019

ενημερότητα σε ισχύ κατά την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης με ημερομηνία έκδοσης 16/04/2019. Επομένως, δεν αποδεικνύεται ότι ήταν φορολογικά ενήμερος στις 14/02/2019 - ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού- όπως δήλωσε στο ΤΕΥΔ. 2. **Για την παράγραφο Α.2Α του άρθρου 22:** Ο προσωρινός ανάδοχος προσκόμισε ένορκη δήλωση με ημερομηνία 14/2/2019 - ημέρα διεξαγωγής του διαγωνισμού- στην οποία όμως δηλώνει ότι «σε χρονικό διάστημα δύο ετών, ήτοι από 29-10-2016 έως και 29-10-2018 αντίστοιχα, ουδεμία πράξη επιβολής προστίμου έχει επιβληθεί ...» δηλαδή για περίοδο διαφορετική από την προβλεπόμενη στη διακήρυξη. Επιπρόσθετα προσκόμισε υπεύθυνη δήλωση με ημερομηνία 29/3/2018 στην οποία δηλώνει ότι καλύπτει τις προϋποθέσεις της εν λόγω απαίτησης, για την κάλυψη των οποίων, σύμφωνα με τη διακήρυξη, απαιτείται ένορκη δήλωση. Περαιτέρω, η εν λόγω δήλωση φέρει ημερομηνία ψηφιακής υπογραφής 29/3/2019, ενώ σύμφωνα με το 2ο πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού «Ο προσωρινός ανάδοχος υπέβαλλε ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος «Επικοινωνίας» στις 28/03/2019 (με δύο μηνύματα) τα απαραίτητα δικαιολογητικά στη αναθέτουσα αρχή, καθώς και σε έντυπη μορφή στην υπηρεσία στις 29-3-2019...» και επομένως πρέπει να φέρει ημερομηνία το πολύ 28/03/2019 3. **Για την περίπτωση θ της παραγράφου Α.4 του άρθρου 22:** Σύμφωνα με τη βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ του προσωρινού αναδόχου, την εταιρεία στελεχώνουν οι κύριοι και Ο προσωρινός ανάδοχος προσκόμισε πιστοποιητικό από το οποίο προκύπτει ότι δεν έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα .μόνο για τον Παρά τις παραπάνω ελλείψεις, η επιτροπή διαγωνισμού και στη συνέχεια η Οικονομική Επιτροπή»

17. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της επί της προσφυγής επικαλούμενη τα άρθρ. 4.2, 21, 22, 23.2, 23.3, της διακήρυξης, και το άρθρ. 106 παρ. 3 του ν. 4412/2016, αναφέρει ότι «...**ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΑΡΑΓΡΑΦΟ Α.2 ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 22:** ...Στο αρθρ.22 παρ.Α2 της διακήρυξης δεν προκύπτει η απαίτηση για προσκόμιση φορολογικής ενημερότητας κατά την περίοδο υποβολής της προσφυγής. ...Ως εκ τούτων η εταιρεία «.....» εκπληρώνει την υποχρέωσή της ως οικονομικός φορέας όσον αφορά την

Αριθμός απόφασης: 832/2019

καταβολή των φόρων και αποδεικνύεται με τη φορολογική ενημερότητα που κατέθεσε ως όφειλε στην ηλεκτρονική εφαρμογή του ΕΣΗΔΗΣ. **ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΑΡΑΓΡΑΦΟ Α.2Α ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 22:** Στην ένορκη βεβαίωση με ημερομηνία 14/01/2019 όντως αναφέρεται ως χρονικό διάστημα με ουδεμία πράξη επιβολής προστίμου στην εταιρεία «.....», η περίοδος δύο ετών από 29/10/2016 έως και 29/10/2018. ...Όντως το προαναφερθέν χρονικό διάστημα είναι πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς, ήτοι 14/02/2019 βάσει του άρθρ.18 της Διακήρυξης του εν λόγω έργου. Επίσης όσον αφορά την ημερομηνία της υπεύθυνης δήλωσης του κ. περί μη επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας είναι στις 28/03/2019, καθώς επίσης και η ψηφιακή του υπογραφή (28/03/2019) και όχι 29/03/2019 όπως αναφέρεται στην προσφυγή. Παρόλα αυτά η προκήρυξη του έργου πραγματοποιήθηκε στις 17/01/2019, ημερομηνία μεταγενέστερη της ένορκης βεβαίωσης, γεγονός που αποδεικνύει ότι πιθανόν χρησιμοποιήθηκε για άλλο έργο. **ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΑΡΑΓΡΑΦΟ Α.4Θ ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 22:** ... Σύμφωνα με την βεβαίωση ΜΕΕΠ η στελέχωση της εταιρείας «.....» γίνεται από τους: Α)..... με ΜΕΚκαι Β).....με ΜΕΚΗ εταιρεία επισύναψε στα δικαιολογητικά την βεβαίωση του με αρ.πρωτ. 4/22-01-2019 και ισχύ έξι μηνών, ότι δεν υπάρχει πειθαρχικό επαγγελματικό παράπτωμα εις βάρος του. Αντίστοιχη βεβαίωση για το μέλος της εταιρείας δεν υπάρχει στα κατατεθειμένα δικαιολογητικά. Ως εκ τούτου από παράλειψη της Επιτροπής Διαγωνισμού, ορθώς αναφέρεται στην προσφυγή ή μη προσκόμιση του πιστοποιητικού για τη μη διάπραξη σοβαρού επαγγελματικού παραπτώματος από το στέλεχος, που κατέχει το 1% της εταιρείας σύμφωνα με το καταστατικό της. Λαμβάνοντας υπόψη το αρθρ.106 παρ.3 του Ν4412/16 ...έχουμε την άποψη ότι η προσφυγή μπορεί να γίνει δεκτή ως προς το άρθρ.Α4Θ αρθρ.22, αλλά μπορεί επίσης να .. δοθεί η δυνατότητα να προχωρήσει στην επανάληψη της διαδικασίας από το σημείο που εμφιλοχώρησε η παράλειψη της επιτροπής διαγωνισμού, σύμφωνα με την

Αριθμός απόφασης: 832/2019

παράγραφο 3 του άρθρου 106 του Ν. 4412/2016, προκειμένου να θεραπευθεί η διαγωνιστική διαδικασία...»

18. Επειδή το άρθ. 18 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» προβλέπει ότι : «1. Οι αναθέτουσες Αριθμός απόφασης: 37/2018 10 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. 2. Κατά την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων, οι οικονομικοί φορείς τηρούν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α'. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους. 3. Οι ανάδοχοι δημοσίων συμβάσεων εντάσσονται κατά προτεραιότητα στα προγράμματα επιθεωρήσεων και ελέγχων του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας (Σ.ΕΠ.Ε.), σύμφωνα με το π.δ. 113/2014 (Α' 180) και του Σώματος Επιθεώρησης Περιβάλλοντος, Δόμησης, Ενέργειας και Μεταλλείων, σύμφωνα με το π.δ. 100/2014 (Α' 167), εφόσον πληρούν τα ειδικότερα κριτήρια που ορίζονται στις διατάξεις που διέπουν τη λειτουργία των υπηρεσιών αυτών. 4. Η υποχρέωση της παραγράφου 2: (α) επισημαίνεται στα έγγραφα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 53 και (β) αποτελεί ειδικό όρο της σύμβασης , σύμφωνα με το άρθρο 130. 5. Η αθέτηση της υποχρέωσης της παραγράφου 2 συνιστά σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα του οικονομικού φορέα κατά την έννοια της περίπτωσης θ' της παραγράφου 4 του άρθρου 73, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στις κείμενες διατάξεις. Ειδικά, κατά τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και

Αριθμός απόφασης: 832/2019

φύλαξης, ως σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα νοούνται ιδίως τα προβλεπόμενα στο δεύτερο εδάφιο της περίπτωσης γ' της παρ. 2 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 (Α' 115). »

19. Επειδή το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» προβλέπει τα εξής : «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης,, περιέχουν ιδίως:ιζ) τους απαραίτατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...»

20. Επειδή το άρθ. 71 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Γενικές αρχές (άρθρο 56 παρ. 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» προβλέπει ότι : « Οι συμβάσεις ανατίθενται βάσει των κριτηρίων που καθορίζονται στα άρθρα 86 έως 89 εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει, σύμφωνα με τα άρθρα 79 έως και 81, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος και στα έγγραφα της σύμβασης,...β) η προσφορά προέρχεται από προσφέροντα ο οποίος δεν αποκλείεται από τη συμμετοχή δυνάμει των άρθρων 73 και 74 ...»

21. Επειδή στο άρθ. 73 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Λόγοι αποκλεισμού (άρθρο 57 παρ. 1 έως 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται 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 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 φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Αν ο οικονομικός φορέας είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι

Αριθμός απόφασης: 832/2019

υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση. ...γ) γνωρίζει ή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι έχουν επιβληθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα, μέσα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής: αα) τρεις (3) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, σύμφωνα με την υπουργική απόφαση 2063/Δ1632/2011 (Β' 266), όπως εκάστοτε ισχύει, ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από τρεις (3) διενεργηθέντες ελέγχους, ή ββ) δύο (2) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που αφορούν την αδήλωτη εργασία, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από δύο (2) διενεργηθέντες ελέγχους. Οι υπό αα' και ββ' κυρώσεις πρέπει να έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ. ...4. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης οποιονδήποτε οικονομικό φορέα σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: ζ) εάν ο οικονομικός φορέας έχει κριθεί ένοχος σοβαρών ψευδών δηλώσεων κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, έχει αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που απαιτούνται κατ' εφαρμογή του άρθρου 79, η) εάν ο οικονομικός φορέας επιχειρεί να επηρεάσει με αθέμιτο τρόπο τη διαδικασία λήψης αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, ...να παράσχει εξ αμελείας παραπλανητικές πληροφορίες που ενδέχεται να επηρεάσουν ουσιωδώς τις αποφάσεις που αφορούν τον αποκλεισμό, την επιλογή ή την ανάθεση, ...6.Σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν οικονομικό φορέα, όταν αποδεικνύεται ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας βρίσκεται λόγω πράξεων ή παραλείψεων αυτού είτε πριν είτε κατά τη διάρκεια της διαδικασίας ανάθεσης, σε μία από τις περιπτώσεις της παρ. 4.»

Αριθμός απόφασης: 832/2019

22. Επειδή στο άρθ. 79 του ν. 4412/2016 με τίτλο «*Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)*» ορίζεται 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: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν,... 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. Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή ... απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79, και κατά περίπτωση το άρθρο 80. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80 ..»

23. Επειδή στο άρθ. 80 του ν. 4412/2016 με τίτλο «*Αποδεικτικά μέσα (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)*» 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 XII του Προσαρτήματος Α΄, ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο....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: ...β) για τις παραγράφους 2 και 4 περίπτωση β΄

Αριθμός απόφασης: 832/2019

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 στις παράγραφους 1 και 2 και στην περίπτωση β' της παραγράφου 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...γ) για την περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 73, πιστοποιητικό από τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού της Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων, από το οποίο να προκύπτουν οι πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής. ...9. Τα αποδεικτικά έγγραφα του παρόντος άρθρου και του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α', μπορεί να εξειδικεύονται στις στα πρότυπα έγγραφα σύμβασης που εκδίδει η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53. ...»

24. Επειδή ειδικότερα, καθόσον αφορά στο πιστοποιητικό ΣΕΠΕ το οποίο προβλέπεται στο άρθ. 80 παρ. 2 περ. γ, η ως άνω διάταξη έχει τροποποιηθεί με αναδρομική ισχύ, σύμφωνα με το άρθ. 43 παρ. 46 του ν. 4605/2019, με το οποίο προστέθηκε παρ. 17 στο άρθ. 376 του ν. 4412/2016 ως εξής «17. α. Μέχρι να καταστεί εφικτή η έκδοση του πιστοποιητικού που προβλέπεται στην περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 80, αυτό αντικαθίσταται από υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού φορέα, χωρίς να απαιτείται επίσημη δήλωση του ΣΕΠΕ σχετικά με την έκδοση του πιστοποιητικού.» β. Η περίπτωση α' καταλαμβάνει και τις εκκρεμείς διαγωνιστικές διαδικασίες για τις οποίες, κατά το χρόνο έναρξης ισχύος του παρόντος δεν έχει εκδοθεί πράξη κατακύρωσης.» Δεδομένου ότι σύμφωνα με το άρθ. 108 του ν. 4605/2019 η ισχύς του αρχίζει από την 1-4-2019 οπότε

Αριθμός απόφασης: 832/2019

δημοσιεύτηκε στο ΦΕΚ Α 52, επομένως, η ως άνω τροποποίηση καταλαμβάνει την υπό εξέταση διαδικασία όπου η προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης εκδόθηκε την 8-5-2019 (σκέψη 9).

25. Επειδή στο υπ' αριθ. πρωτ. ΕΞ 12161-2018/10001/12-1-2018 έγγραφο του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης & Κοινωνικής Αλληλεγγύης, Σώμα Επιθεώρησης Εργασίας προς την ΕΑΑΔΗΣΥ αναφέρεται ότι «...σύμφωνα με το άρθ. 73 παράγραφος 2, περίπτωση γ' και 80 παράγραφος 2 του Ν. 4412/2016, για την απόδειξη ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73, απαιτείται η προσκόμιση στην αναθέτουσα αρχή πιστοποιητικού που εκδίδεται από τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων, από το οποίο να προκύπτουν οι Πράξεις Επιβολής Προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής. Η έκδοση του εν λόγω πιστοποιητικού δεν είναι προς το παρόν δυνατή, πριν την ολοκλήρωση της διαδικασίας υλοποίησης της σχετικής λειτουργικότητας του ΟΠΣ-ΣΕΠΕ...» Από της ημερομηνίας του εν λόγω εγγράφου του ΣΕΠΕ ήτοι από 12-1-2018 έως την ημερομηνία έκδοσης της παρούσας απόφασης δεν προκύπτει να έχει καταστεί τεχνικά δυνατή η έκδοση πιστοποιητικών ΣΕΠΕ για την απόδειξη της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού που προβλέπεται στο άρθ. 73 παρ. 2 περ. γ του ν. 4412/2016. Συνεπώς, σύμφωνα με τον νόμο ως άνω, αντί του πιστοποιητικού ΣΕΠΕ το οποίο προβλέπεται στο άρθ. 80 παρ. 2 περ. γ, εγκύτως κατατίθενται στους διαγωνισμούς υπεύθυνη δήλωση των διαγωνιζομένων, για την απόδειξη της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού που προβλέπεται στο άρθ. 73 παρ. 2 περ. γ του ν. 4412/2016.

26. Επειδή το άρθ. 103 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» ως ίσχυε προ της τροποποίησης του από 1-4-2019 με τον ν. 4605/2019, εφαρμοστέο στη υπό εξέταση διαδικασία η οποία ξεκίνησε την 18-1-2019 με την ανάρτηση της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, (σκέψη 30) προβλέπει ότι : « Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους.... ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η

Αριθμός απόφασης: 832/2019

αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, που καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και δεν μπορεί να είναι μικρότερη των δέκα (10) ούτε μεγαλύτερη των είκοσι (20) 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.... Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την ως άνω προθεσμία, εφόσον αιτιολογείται αυτό επαρκώς και κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες. ...4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου ..., 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.7. Όσοι υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος.»

27. Επειδή το άρθρ. 104 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής Οψιγενείς μεταβολές» προβλέπει ότι :« 1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα

Αριθμός απόφασης: 832/2019

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. ...»

28. Επειδή ο ν. 4174/2013 «Φορολογικές διαδικασίες και άλλες διατάξεις», κεφάλαιο τρίτο με τον τίτλο «Αποδεικτικό ενημερότητας», άρθρ 12 με τον τίτλο «Αποδεικτικό ενημερότητας και βεβαίωση οφειλής», όπως ισχύει, ορίζει ότι :« 1. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητήσει αποδεικτικό ενημερότητας ισχύος μέχρι και δύο μηνών για την πραγματοποίηση πράξεων και συναλλαγών που ρητά ορίζονται. 2. Η Φορολογική Διοίκηση χορηγεί αποδεικτικό ενημερότητας, μόνο εφόσον ο φορολογούμενος δεν έχει οφειλές στη Φορολογική Διοίκηση από οποιαδήποτε αιτία και έχει υποβάλει τις απαιτούμενες φορολογικές δηλώσεις των τελευταίων πέντε ετών. 3. Η Φορολογική Διοίκηση δύναται να μη χορηγεί αποδεικτικό ενημερότητας εάν ο φορολογούμενος έχει ληξιπρόθεσμες οφειλές σε άλλη αρχή του δημόσιου τομέα.4. Κατά παρέκκλιση των οριζόμενων στις παραγράφους 2 και 3, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος έχει ενταχθεί σε πρόγραμμα ρύθμισης οφειλών ή έχει οφειλές μη ληξιπρόθεσμες ή σε αναστολή, δύναται να εκδοθεί αποδεικτικό ενημερότητας περιορισμένης ισχύος, η οποία δεν μπορεί να υπερβαίνει τον ένα μήνα.5. Οι πράξεις και συναλλαγές για τις οποίες προσκομίζεται αποδεικτικό ενημερότητας, οι προϋποθέσεις χορήγησης του, οι τυχόν εξαιρέσεις από την υποχρέωση προσκόμισης του, οι οφειλές που λαμβάνονται υπόψη για τη χορήγηση του, οι φορολογικές δηλώσεις που απαιτείται να έχουν υποβληθεί για την έκδοση του αποδεικτικού, ο τύπος του, το περιεχόμενο, η διάρκεια ισχύος, τα ποσοστά παρακράτησης, τα τυχόν άλλα πρόσωπα τα οποία δύνανται να ζητούν και να λαμβάνουν το αποδεικτικό, τα όργανα έκδοσης του και κάθε αναγκαία λεπτομέρεια εφαρμογής ορίζονται με απόφαση του Γενικού Γραμματέα.....»

29. Επειδή η ΠΟΛ 1274/2013 «Αποδεικτικό Ενημερότητας άρθρου 12 ν. 4174/2013», ληφθείσα κατ' εξουσιοδότηση της παραπάνω παρ. 5 του άρθρ. 12 του ν. 4174/2013, στο άρθρ 1 με τον τίτλο «Πράξεις και συναλλαγές για τις οποίες απαιτείται η προσκόμιση αποδεικτικού ενημερότητας», όπως ισχύει,

Αριθμός απόφασης: 832/2019

ορίζει ότι : «1. Η προσκόμιση αποδεικτικού ενημερότητας καθίσταται υποχρεωτική στις εξής περιπτώσεις:... δ. Για τη συμμετοχή σε διαγωνισμούς ανάληψης εκτέλεσης δημοσίων έργων ή προμηθειών από το Δημόσιο Τομέα, όπως αυτός καθορίζεται στην κείμενη νομοθεσία. Το αποδεικτικό ενημερότητας προσκομίζεται από τον υποβάλλοντα την προσφορά στην υπηρεσία που υποβάλλεται η προσφορά...». Περαιτέρω στο άρθρ. 9 με τον τίτλο «Πρόσωπα τα οποία δύνανται να ζητούν και να λαμβάνουν το αποδεικτικό ενημερότητας» προβλέπεται ότι : «Οι Φορείς, οι Υπηρεσίες ή τα πρόσωπα, που δύνανται να ζητήσουν πιστοποίηση για να λαμβάνουν ηλεκτρονικά, μέσω διαδικτύου, το αποδεικτικό ενημερότητας των συναλασσομένων με αυτούς, είναι αυτοί που ορίζονται στο άρθρο 1 της παρούσας καθώς και όσοι διενεργούν πράξεις, στις οποίες είναι υποχρεωτική η προσκόμιση Αποδεικτικού Ενημερότητας, σύμφωνα με την εκάστοτε ισχύουσα νομοθεσία.....»

30. Επειδή στο άρθρ. 4 της διακήρυξης με τον τίτλο «**Διαδικασία ηλεκτρονικής αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών/Κατακύρωση/..**» προβλέπεται ότι «**4.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/Κατακύρωση...α)** Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί, στο πλαίσιο της σχετικής ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης και μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνίας» τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει εντός προθεσμίας **δέκα πέντε (15) ημερών** τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης. β) Τα δικαιολογητικά το προσωρινού αναδόχου υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα, ηλεκτρονικά μέσω της «Επικοινωνίας» στην αναθέτουσα αρχή. γ) Αν δεν υποβληθούν τα ως άνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα υποβάλει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνίας» του υποσυστήματος. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την ως άνω προθεσμία, εφόσον αιτιολογείται αυτό επαρκώς και κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες.... δ) Αν

Αριθμός απόφασης: 832/2019

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 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, 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. ...Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση ή αν κανένας δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής του άρθρου 22, η διαδικασία ματαιώνεται. Η διαδικασία ελέγχου των ως άνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή Διαγωνισμού, η οποία, στη συνέχεια, το κοινοποιεί, μέσω της «λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», στην αναθέτουσα αρχή για τη λήψη απόφασης. Η αναθέτουσα αρχή προβαίνει, μετά την έγκριση του ανωτέρω πρακτικού, στην κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης...» Περαιτέρω, στο «**Άρθρο 18: Ημερομηνία και ώρα λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών-αποσφράγισης...**» ορίζεται ότι «**Ως ημερομηνία και ώρα λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών ορίζεται η 14-2-2019 ... Ως ημερομηνία και ώρα ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίζεται η 18/2/2019...**». Ακολούθως, στο «**Άρθρο 22 : Κριτήρια ποιοτικής επιλογής**» ορίζεται ότι « Οι μεμονωμένοι προσφέροντες πρέπει να ικανοποιούν όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής.... 22 Α και Β.... **22.Α.Λόγοι αποκλεισμού** Κάθε προσφέρων αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (να πρόκειται για μεμονωμένο ...νομικό πρόσωπο)... ένας από τους λόγους των παρακάτω περιπτώσεων: ...**22.Α.2** Όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις

Αριθμός απόφασης: 832/2019

του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Αν ο προσφέρων είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν, τόσο την κύρια, όσο και την επικουρική ασφάλιση. Δεν αποκλείεται ο προσφέρων, όταν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του, είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων, είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους. 22.A.2α Η αναθέτουσα αρχή γνωρίζει ή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι έχουν 23 επιβληθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα, μέσα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς: αα) τρεις (3) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, σύμφωνα με την υπουργική απόφαση 2063/Δ1632/2011 (Β' 266), όπως εκάστοτε ισχύει, ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από τρεις (3) διενεργηθέντες ελέγχους, ή ββ) δύο (2) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που αφορούν την αδήλωτη εργασία, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από δύο (2) διενεργηθέντες ελέγχους. Οι υπό αα' και ββ' κυρώσεις πρέπει να έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ60.... **22.A.4. Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης προσφέρων σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις:**63 (α) έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18 του ν. 4412/2016, (ζ) εάν ο οικονομικός φορέαςδεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που απαιτούνται κατ' εφαρμογή του άρθρου 23

Αριθμός απόφασης: 832/2019

της παρούσας, (η) εάν ο οικονομικός φορέας επιχείρησε να επηρεάσει με αθέμιτο τρόπο τη διαδικασία λήψης αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, ...να παράσχει εξ αμελείας παραπλανητικές πληροφορίες που ενδέχεται να επηρεάσουν ουσιωδώς τις αποφάσεις που αφορούν τον αποκλεισμό, την επιλογή ή την ανάθεση, θ) ένα ο οικονομικός φορέας έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει σε αμφιβολία την ακεραιότητά του..... **22.A.6.** Η αναθέτουσα αρχή αποκλείει οικονομικό φορέα σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, όταν αποδεικνύεται ότι αυτός βρίσκεται λόγω πράξεων ή παραλείψεων αυτού είτε πριν είτε κατά τη διαδικασία, σε μία από τις περιπτώσεις των προηγούμενων παραγράφων....» Περαιτέρω, στο «**Άρθρο 23: Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής**» προβλέπεται ότι «**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: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις του άρθρου 22 Α της παρούσας.... **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... **23.3 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

Αριθμός απόφασης: 832/2019

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. Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα τα σχετικά δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι - φορολογική ενημερότητα που εκδίδεται από το Υπουργείο Οικονομικών (αρμόδια Δ.Ο.Υ) για τον οικονομικό φορέα ...ββ) **για την παράγραφο Α.2 Α του άρθρου 22:** πιστοποιητικό από τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού της Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων, από το οποίο να προκύπτουν οι πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα σε χρονικό διάστημα δύο ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς(δ) Αν το κράτος-μέλος ή χώρα δεν εκδίδει τα υπό των περ. (α), (β), (ββ) και (γ) πιστοποιητικά ή όπου τα πιστοποιητικά αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις υπό 1 και 2 και 4 (β) του άρθρου 22 Α., 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. Στην περίπτωση αυτή οι αρμόδιες δημόσιες αρχές παρέχουν επίσημη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι δεν εκδίδονται τα πιστοποιητικά της παρούσας παραγράφου ή ότι τα πιστοποιητικά αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στα υπό 1 και 2 και 4 (β) του άρθρου 22 Α της παρούσας. Αν διαπιστωθεί με οποιονδήποτε τρόπο ότι, στην εν λόγω χώρα εκδίδονται τα υπόψη πιστοποιητικά, η προσφορά του διαγωνιζόμενου απορρίπτεται. (ε) Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου Α.4 του άρθρου 22, υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι λόγοι αποκλεισμού. Ειδικά για την περίπτωση θ της παραγράφου Α.4 του άρθρου 22, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. υποβάλλονται πιστοποιητικά χορηγούμενα από τα αρμόδια

Αριθμός απόφασης: 832/2019

επιμελητήρια και φορείς (ΤΕΕ, ΓΕΩΤΕΕ, ΕΕΤΕΜ) από τα οποία αποδεικνύεται ότι τα πρόσωπα με βεβαίωση του Μ.Ε.Κ. που στελεχώνουν την εργοληπτική επιχείρηση, δεν έχουν διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα. ...»

31. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει 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 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, UniversaleBau, 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).

32. Επειδή, κατά τα παγίως γεγόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η διακήρυξη του διαγωνισμού, ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους διαγωνιζόμενους όσο και την αναθέτουσα αρχή, η οποία υποχρεούται εφεξής

Αριθμός απόφασης: 832/2019

και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 105/2003, ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003, Ε.Α. 523/2010). Υπό την έννοια αυτή, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοϊκού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. 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 (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000, ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993). Περαιτέρω, οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, ιδρύουν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣΤΕ 743/2000). Τα παραπάνω προκύπτουν και από την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την κρίση επί των προσκομιζόμενων δικαιολογητικών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες (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). Εξάλλου, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει την διαδικασία της αναθέσεως δημοσίων συμβάσεων (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες

Αριθμός απόφασης: 832/2019

θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής ορισμένων στοιχείων επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

33. 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 Ψ-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).

34. Επειδή, από τη ρητή διατύπωση των ως άνω όρων της διακήρυξης σε συνδυασμό με τις ως άνω διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας, καθίσταται σαφές ότι απαιτείται υποχρεωτικά, και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού του προσωρινού αναδόχου, η προσκόμιση σε ηλεκτρονική μορφή και η κατάθεση σε φυσική μορφή αποδεικτικού φορολογικής ενημερότητας, ή εν γένει πιστοποιητικού της αρμόδιας δημόσιας αρχής, εφεξής ΑΦΕ, από το οποίο ρητώς και σαφώς να προκύπτει ότι τόσο κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών όσο και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο προσωρινός ανάδοχος είναι ενήμερος ως προς τις φορολογικές υποχρεώσεις του (άρθ. 23.2 β, 4.2 α, δ ii, iii, 22.A.4 ζ της διακήρυξης, σκέψη 30). Ο σαφής και απαράβατος αυτός όρος της διακήρυξης περί προσκόμισης αυτούσιου του ΑΦΕ που να βεβαιώνει την ενημερότητα του διαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα, τόσο κατά την υποβολή της προσφοράς του, όσο και κατά την κατακύρωση είναι νόμιμος και ισχυρός σύμφωνα με τα άρθ. 18, 53, 71 παρ. β, 80 παρ. 2 περ. β, 103 παρ. 4 και 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 18, 19, 20, 23, 26, 27). Τούτο, εξάλλου, ρητώς προβλέπεται και στον φορολογικό νόμο (σκέψεις 28 και 29) ο οποίος απαιτεί ρητά την προσκόμιση αυτούσιου του ΑΦΕ «για τη συμμετοχή σε διαγωνισμούς ανάληψης εκτέλεσης δημοσίων έργων ή προμηθειών», δηλαδή, αποδεικτικού που να καταλαμβάνει χρονικά ολόκληρη τη διάρκεια του διαγωνισμού στον οποίο συμμετέχει ο οικονομικός φορέας. Εξάλλου, ούτε στη διακήρυξη ούτε στον νόμο προβλέπεται η υποκατάσταση του ΑΦΕ από οποιοδήποτε άλλο έγγραφο και ίδια από το

Αριθμός απόφασης: 832/2019

υποβαλλόμενο προαποδεικτικώς ΤΕΥΔ. Τουναντίον, στην οικεία διακήρυξη και ειδικότερα στο **Παράρτημα ΤΕΥΔ μέρος VI: Τελικές δηλώσεις** τέθηκε σαφής και ρητός όρος περί υπεύθυνης δήλωσης του προσφέροντος ότι «...δηλώνω επισήμως ότι είμαι σε θέση, κατόπιν αιτήματος και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσω τα πιστοποιητικά και τις λοιπές μορφές αποδεικτικών εγγράφων που αναφέρονται...» Ειδικότερα, δεν προβλέπεται ούτε από τον φορολογικό νόμο που αποτελεί αναγκαστικό δίκαιο, ούτε από την οικεία διακήρυξη ότι το ΤΕΥΔ μπορεί παραδεκτά να υποκαθιστά/αντικαθιστά το ΑΦΕ, ούτε ότι το ΤΕΥΔ **αποδεικνύει** παραδεκτά την φορολογική ενημερότητα ούτε ότι απαιτείται ΑΦΕ που να βεβαιώνει την φορολογική ενημερότητα **μόνο** για τον μετέπειτα της υποβολής προσφοράς χρόνο και δη για τον χρόνο από την ανάδειξη προσωρινού αναδόχου και μετά. Ειδικότερα, σύμφωνα με τα ρητά άρθ. 71, 73 και 79 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 20, 21 και 22), το ΕΕΕΣ μπορεί να τεκμηριώνει αλλά μόνο προαποδεικτικά την φορολογική ενημερότητα «για την συμμετοχή στην διαδικασία σύναψης σύμβασης», ως αναφέρεται στον νόμο. Περαιτέρω όμως, η φορολογική ενημερότητα, που καταλαμβάνει ολόκληρη την διάρκεια της συμμετοχής στην διαδικασία, απαιτείται ρητά να τεκμηριωθεί με πλήρη απόδειξη, και ειδικά με το προβλεπόμενο κατά τον νόμο και την διακήρυξη έγγραφο της φορολογικής αρχής σύμφωνα με τα άρθ. 79 παρ. 5 και 80 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 22 και 23) και το άρθ. 4.2 παρ. δ περ. iii, 23 παρ. 2 παρ. 3 περ. β (σκέψη 30). Συνεπώς, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι *δεν προκύπτει η απαίτηση για προσκόμιση φορολογικής ενημερότητας κατά την περίοδο υποβολής της προσφυγής* (σκέψη 17) είναι αβάσιμος και απορριπτός επειδή προσκρούει ευθέως στους όρους της διακήρυξης και ιδία στο άρθ. 23.2 και του φορολογικού νόμου (σκέψεις 28, 29) ως και του άρθ. 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016 (σκέψη 27). Εξ άλλου, σε κάθε περίπτωση είναι απορριπτός ως αβάσιμος ο παραπάνω ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής διότι προβλέπεται ρητώς και σαφώς στη διακήρυξη και δη στο **Παράρτημα ΤΕΥΔ μέρος VI: Τελικές δηλώσεις** ότι ο προσφέρων δεσμεύεται σαφώς και αδιαμφισβητήτως όπως προσκομίσει *τα πιστοποιητικά και τις λοιπές μορφές αποδεικτικών εγγράφων που αναφέρονται*. Μεταξύ δε

Αριθμός απόφασης: 832/2019

των δικαιολογητικών που απαιτούνται από τη διακήρυξη είναι σαφώς και το ΑΦΕ από το οποίο να προκύπτει ότι τόσο κατά την υποβολή της προσφοράς τους, όσο και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης όσο και κατά την σύναψη της σύμβασης (άρθ. 23.2) πληρούνται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής στην διαδικασία σύμφωνα με το άρθ. 22 της διακήρυξης. Μεταξύ αυτών των *όρων και προϋποθέσεων* του άρθ. 22 ρητά αναφέρεται η φορολογική ενημερότητα (άρθ. 22.Α.2). Συναφώς δε, ρητώς προβλέπεται ότι αποκλείεται από την διαδικασία ο οικονομικός φορέας ο οποίος *δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που απαιτούνται κατ' εφαρμογή του άρθρου 23 της παρούσας* (άρθ. 22.Α.4 ζ), στα οποία δικαιολογητικά του άρθ. 23, ρητώς περιλαμβάνεται ΑΦΕ (άρθ. 22.3 β) από το οποίο να προκύπτει ότι ο προσφέρων είναι φορολογικά ενήμερος τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, όσο και κατά πάντα χρόνο από της υποβολής της προσφοράς και μετέπειτα (άρθ. 23.2 της διακήρυξης, σκέψη 30). Επί πλέον δε, πάντα τα ανωτέρω αναφέρονται και στο με αριθ. πρωτ. 5035/28-9-2018 έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ, το οποίο είναι αναρτημένο στην επίσημη ιστοσελίδα της, με θέμα **«Ζητήματα που άπτονται του χρόνου έκδοσης και ισχύος των δικαιολογητικών που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο (δικαιολογητικών κατακύρωσης) για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού»** σύμφωνα με το οποίο **«..Ποιο χρονικό διάστημα πρέπει να καταλαμβάνουν τα δικαιολογητικά που προσκομίζονται από τους προσωρινούς αναδόχους (δικαιολογητικά κατακύρωσης), ως προς τις έννομες καταστάσεις που βεβαιώνουν; Σύμφωνα με το άρθρο 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, τα εν λόγω δικαιολογητικά πρέπει να καταλαμβάνουν τον χρόνο της υποβολής της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, τον χρόνο της υποβολής των δικαιολογητικών του άρθρου 80, καθώς και τον χρόνο σύναψης της σύμβασης... Περαιτέρω, επισημαίνεται ότι 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**

Αριθμός απόφασης: 832/2019

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..»

35. Επειδή από την έρευνα των εγγράφων της προσφοράς της αναδόχου όπως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προέκυψε ότι υπέβαλε την 14-2-2019 με την προσφορά της το συμπληρωμένο και υπογεγραμμένο ΤΕΥΔ της, στο ερώτημα ε) του Μέρους II του οποίου, που έχει ως εξής « ε) Ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής...φόρων..; » απάντησε «Ναι». Εν συνεχεία, στο ερώτημα του Μέρους III κεφάλαιο Β του ΤΕΥΔ «Β. Λόγοι που σχετίζονται με την καταβολή φόρων...» που έχει ως εξής « 1) Ο οικονομικός φορέας έχει εκπληρώσει όλες τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων...;», η προσωρινή ανάδοχος απάντησε «Ναι». Στο δε «Μέρος VI: Τελικές δηλώσεις» του ΤΕΥΔ, δήλωσε «Ο κάτωθι υπογεγραμμένος δηλώνω επισήμως ότι τα στοιχεία που έχω αναφέρει σύμφωνα με τα μέρη I έως IV ανωτέρω είναι ακριβή και ορθά και ότι έχω πλήρη επίγνωση των συνεπειών σε περίπτωση σοβαρών ψευδών δηλώσεων. Ο κάτωθι υπογεγραμμένος δηλώνω επισήμως ότι είμαι σε θέση, κατόπιν αιτήματος και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσω τα πιστοποιητικά και τις λοιπές μορφές αποδεικτικών εγγράφων που αναφέρονται...». Ακολούθως, και μετά την ανάδειξη της ως προσωρινής αναδόχου, προσεκλήθη σύμφωνα με το υπ' αριθ. πρωτ. Η-1867(Η-1908)/20-3-2019 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής όπως υποβάλει «..τα δικαιολογητικά που καθορίζονται στο άρθρο 4.2 της Διακήρυξης του Διαγωνισμού..» (σκέψη 7). Από την επισκόπηση των εγγράφων της διαδικασίας ως βρίσκονται αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού δεν προκύπτει ότι η προσωρινή ανάδοχος προσκόμισε ΑΦΕ με τα έγγραφα που κατέθεσε σε απάντηση της πρώτης ως άνω πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής, ενώ σε κάθε περίπτωση δεν είχε καταθέσει ΑΦΕ ούτε με την κατάθεση της προσφοράς της την 14-2-2019. Εν συνεχεία, η προσωρινή ανάδοχος, λόγω ελλείψεων στα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλε,

Αριθμός απόφασης: 832/2019

προσκλήθηκε για δεύτερη φορά από την αναθέτουσα αρχή με το υπ' αριθ. πρωτ. Η-2681/11-4-2019 έγγραφο όπως υποβάλει «..τα συμπληρωματικά δικαιολογητικά που απαιτούνται, όπως αυτά καθορίζονται στο άρθρο 4.2 της Διακήρυξης..» (σκέψη 8). Από την επισκόπηση των εγγράφων της διαδικασίας ως βρίσκονται αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προκύπτει ότι, κατόπιν της δεύτερης ως άνω πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής, η προσωρινή ανάδοχος προσκόμισε το με αριθ. πρωτ. ΑΦΕ της ΔΟΥ, με το οποίο βεβαιώνεται ότι είναι φορολογικά ενήμερη με ισχύ του ΑΦΕ τούτου, από την ημερομηνία έκδοσής του την 16-4-2019 για δύο μήνες ήτοι ρητώς μέχρι την 15-6-2019. Συνεπώς, η προσωρινή ανάδοχος προσεκλήθη δύο φορές ως απαιτεί το άρθ. 103 του ν. 4412/2016 (σκέψη 26) και το άρθ. 4.2 γ της διακήρυξης, ρητώς όπως υποβάλει τα έγγραφα που προβλέπονται στο άρθ. 4.2 της διακήρυξης, ως δε σαφώς προβλέπεται στο άρθ. 4.2 της διακήρυξης, όφειλε να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που απαριθμούνται στα άρθρα 21, 22 και 23, μεταξύ των οποίων ρητά αναφέρεται το ΑΦΕ (άρθ. 23.3), που να βεβαιώνει την φορολογική της ενημερότητα τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της στον διαγωνισμό, όσο και κατά την κατακύρωση (άρθ. 23.2 της διακήρυξης σκέψη 31), ως εξ άλλου δεσμεύτηκε ρητώς, μετά γνώσεως και με ρητές υπεύθυνες δηλώσεις της τόσο στο ΤΕΥΔ (βλ. παραπάνω) όπως προσκομίσει, και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού της από τον διαγωνισμό και κατακύρωσης της προμήθειας στον προσφεύγοντα σύμφωνα με το άρθ. 4.2 β iii και άρθ. 22 Α 4 ζ της διακήρυξης και 103 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 30 και 26). Ωστόσο, κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης και του νόμου, η προσωρινή ανάδοχος προσκόμισε ΑΦΕ το οποίο βεβαιώνει την φορολογική της ενημερότητα μόνο από της 16-4-2019 και επί δύο μήνες εντεύθεν, ήτοι προσκόμισε ΑΦΕ που δεν πιστοποιεί την εκπλήρωση των φορολογικών της υποχρεώσεων ούτε κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της την 14-2-2019 ούτε κατά τον χρόνο της ανάδειξής της ως προσωρινής αναδόχου την 1-3-2019 (σκέψη 6). Συνεπώς, απεδείχθη ότι η προσωρινή ανάδοχος κατά παράβαση ουσιώδους και επί ποινή αποκλεισμού όρου της διακήρυξης, και σε αντίθεση των ρητών

Αριθμός απόφασης: 832/2019

αντίθετων υπευθύνων δηλώσεων της στο ΤΕΥΔ που υπέβαλε, δεν προσκόμισε το απαιτούμενο ΑΦΕ που να βεβαιώνει ότι ήταν φορολογικά ενήμερη κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, δηλαδή την 14-2-2019, ούτε κατά τον χρόνο ανάδειξής της ως προσωρινής αναδόχου δηλαδή την 1-3-2019. Επομένως πρέπει να γίνει δεκτός ο πρώτος εξεταζόμενος λόγος της προσφυγής, και το αίτημα της προσφυγής και η προσβαλλόμενη απόφαση πρέπει να ακυρωθεί διότι αποδέχθηκε ως πλήρη τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και κατακύρωσε την προμήθεια στην προσωρινή ανάδοχο, ενώ όφειλε κατά δέσμια αρμοδιότητα να τα απορρίψει. Ομοίως είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής στις απόψεις της επί της προσφυγής, οι οποίοι εάν γίνονταν δεκτοί θα επέρχεται παράβαση των ως άνω εκτενώς αναφερομένων διατάξεων νόμου της διακήρυξης (σκέψεις 34, 35) και των αρχών της τυπικότητας που διέπει τις διαγωνιστικές διαδικασίες, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας (βλ. σκέψεις 31, 32, 33).

36. Επειδή, περαιτέρω οι γενικές αρχές του διοικητικού δικαίου, ως της χρηστής διοίκησης, της αναλογικότητας και της επιείκειας έχουν εφαρμογή κατά την ενάσκηση της διακριτικής ευχέρειας της Αναθέτουσας Αρχής, ήτοι της νομικής δυνατότητας της διοίκησης να επιλέγει ανάμεσα σε διάφορες εξίσου νόμιμες λύσεις, μία απόφαση δηλαδή για το εάν, τότε και πώς της διοικητικής δράσης (Π. Δαγτόγλου, *Γενικό Διοικητικό Δίκαιο*, εκδόσεις Αντ. Ν. Σάκκουλα, Αθήνα-Κομοτηνή 2004, σελ. 191) και δεν χωρεί κατά την ενάσκηση της δέσμιας αρμοδιότητας (βλ. ΣτΕ 3160/2015, 2067/2004) της Διοίκησης. Επομένως, δεν χωρεί εφαρμογή των ανωτέρω αρχών όταν η αναθέτουσα αρχή οφείλει να εφαρμόσει συγκεκριμένη διάταξη και ενεργεί κατά δεσμία αρμοδιότητα (πρβλ. ΔΕΦΑΘ 2098/2013, ΣτΕ, 13/2003, 1072/2003). Εν προκειμένω δε και μόνο για τον λόγο της μη προσκόμισης του ΑΦΕ ως απαιτείται από την διακήρυξη και τον νόμο, και μάλιστα παρότι η προσωρινή ανάδοχος προσκλήθηκε προσηκόντως δύο φορές προς τούτο, ως απαιτεί ο νόμος και η διακήρυξη πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση η οποία έκρινε ως αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της προσωρινής αναδόχου ενώ όφειλε κατά δέσμια αρμοδιότητα να τα

Αριθμός απόφασης: 832/2019

απορρίψει, ως ρητώς και σαφώς προβλέπεται στο άρθρ. 103 παρ. 1, 2, 4 του ν. 4412/2016 και στο άρθρ. 4.2 α, γ, δ ii, δ iii της διακήρυξης (σκέψεις 26 και 30) Συνεπώς, πρέπει να γίνει δεκτός ο πρώτος λόγος της προσφυγής διότι σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας, κατά δέσμια αρμοδιότητα, η αναθέτουσα αρχή έπρεπε να απορρίψει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της προσωρινής αναδόχου και να την αποκλείσει από την συνέχεια της διαδικασίας, λόγω ουσιώδους έλλειψης των δικαιολογητικών κατακύρωσης και ίδια διότι δεν προσκόμισε ΑΦΕ που να πιστοποιεί την φορολογική ενημερότητά της κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της και, επομένως, πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση η οποία έκρινε, παρά ταύτα, ως επαρκή τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της προσωρινής αναδόχου.

37. Επειδή κατόπιν των παραπάνω σκέψεων 34, 35, 36 προκύπτει επαρκές και αυτοδύναμο αιτιολογικό έρεισμα ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης και περαιτέρω απόρριψης των δικαιολογητικών κατακύρωσης της προσωρινής αναδόχου και του αποκλεισμού της από την συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας. Συνεπώς η εξέταση των έτερων ισχυρισμών του της προσφυγής, παρέλκει ως αλυσιτελής, δοθέντος ότι η ως άνω πλημμέλεια της προσβαλλόμενης και των δικαιολογητικών κατακύρωσης της προσωρινής αναδόχου παρέχουν αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη τούτων, τον αποκλεισμό της από την διαδικασία, και την πλήρη αποδοχή του αιτήματος της προδικαστικής προσφυγής (ΕΑ ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007, ΔΕφΑθ 514/2014 (ΑΝΑΣΤ), 841/2012 (ΑΣΦ) κ.α.)

38. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

39. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

40. Επειδή ύστερα από την παραπάνω σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: 832/2019

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση.

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 10-7-2019 και εκδόθηκε την 30-7-2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Χρήστος Σώκος

Λαμπρινή Φώτη