

**Η
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 20 Ιανουαρίου 2020 με την εξής σύνθεση:
Μιχαήλ Σειραδάκης, Πρόεδρος, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου - Εισηγήτρια και
Χρυσάνθη Ζαράρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την, από 11.12.2019, Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό
Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)
1523/12.12.2019 της προσφεύγουσας ένωσης Γραφείων Μελετών/Μελετητών
με την επωνυμία: «...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του Δήμου ... (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως νόμιμα
εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα εταιρία επιδιώκει,
όπως ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 292/04.11.2019 (Θέμα 9^ο) Απόφαση της Ο.Ε. της
αναθέτουσας αρχής, κατ' αποδοχή του από 18.09.2019 Πρακτικού Νο 3 της
Επιτροπής Διενέργειας του υπόψη Διαγωνισμού, που εκδόθηκε στο πλαίσιο του
δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού Διαγωνισμού για την επιλογή αναδόχου για
την εκπόνηση της μελέτης: «Μελέτη Διευθέτησης ...» εκτιμώμενης αξίας
616.656.75€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, με κριτήριο κατακύρωσης
την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης
σχέσης ποιότητας - τιμής (με αρ. πρωτ. 1101/22.01.2019 Διακήρυξη,
Συστημικός αριθμός Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ: ...).

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη
Χαραλαμποπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: 151/2020

1. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί το υπ' αριθμ. ... 00210 0016 ποσού τριών χιλιάδων ογδόντα τριών ευρώ και είκοσι εννέα λεπτών 3.083,29€ Παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (Α' 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (Α' 64) (εφεξής Κανονισμός).

2. Επειδή, η προσφεύγουσα εταιρία άσκησε την, από 11.12.2019, Προδικαστική Προσφυγή της, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1523/12.12.2019, με χρήση του τυποποιημένου εντύπου της Α.Ε.Π.Π, όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 Κανονισμού.

3. Επειδή, η ως άνω Προδικαστική Προσφυγή στρέφεται κατά πράξης που εκδόθηκε στο πλαίσιο δημόσιου, ανοικτού, ηλεκτρονικού Διαγωνισμού, εκτιμώμενης αξίας 616.656,75€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 24%, ανώτερου του ορίου που θεσπίζεται στο άρθρο 345 του Ν. 4412/2016 για την καθ' ύλη αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, τροποποιηθείσας της διάταξης, δυνάμει του άρθρου 43 παρ. 4 του Ν. 4487/2017 (Α' 116), δεδομένου ότι η αντίστοιχη διαγωνιστική διαδικασία εκκίνησε μετά τις 26.06.2017.

4. Επειδή, εμπρόθεσμα η προσφεύγουσα προσβάλλει την ως άνω πράξη, καθόσον η κατ' αυτής Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Κανονισμού. Σημειώνεται ότι η προσβαλλόμενη Απόφαση αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο του Διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ), στις 02.12.2019.

5. Επειδή, η προσφεύγουσα ένωση Γραφείων Μελετών/Μελετητών, που υπέβαλε τη με αριθμό ... Προσφορά στον εν θέματι Διαγωνισμό και αναδείχθηκε

προσωρινός ανάδοχος της συγκεκριμένης σύμβασης, θεμελιώνει, μετά την απόρριψη της Προσφοράς του κατά το στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, άμεσο, ενεστώς και προσωπικό έννομο συμφέρον για την άσκηση της εξεταζόμενης Προδικαστικής Προσφυγής. Πιο συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι υφίσταται δυσχερώς επανορθώσιμη βλάβη, κατά το άρθρο 360 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, καθόσον με την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 292/04.11.2019 (Θέμα 9^ο) Απόφαση της Ο.Ε της αναθέτουσας αρχής, κατ' αποδοχή του Πρακτικού Νο 3 της Ε.Δ.Δ., μη νομίμως αποφασίσθηκε η απόρριψη της Προσφοράς της, η κατάπτωση της εγγύησης συμμετοχής της υπέρ της οικείας αναθέτουσας αρχής (μετά από την γνωμοδότηση του αρμόδιου τεχνικού συμβουλίου, σύμφωνα το άρθρο 72 παρ. 1 του Ν. 4412/2016) και η επανάληψη της διαδικασίας με τον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής.

Α) Πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας (1^{ος} λόγος Προσφυγής)

Όπως ειδικότερα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα (βλ. σελ. 3-9 της Προσφυγής) σε σχέση με τα ζητούμενα Πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας: *«Η παραπάνω εισήγηση της Επιτροπής Διαγωνισμού και απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, είναι εσφαλμένες για τους παρακάτω λόγους:*

Α) Πιστοποιητικό Φορολογικής Ενημερότητας εταιρείας με την επωνυμία «Δ. ...». Υποβάλλαμε το με αριθ. πρωτ. 66009486/17-12-2018 πιστοποιητικό της ΔΟΥ ..., με ημερομηνία λήξης την 17-2-2019 και το με αριθ. πρωτ. 67247112/30-8-2019 πιστοποιητικό της ΔΟΥ ..., με ημερομηνία λήξης την 30-9-2019. Επίσης, με την από 3939/26-9-2019 αίτηση ζητήθηκε από την ΔΟΥ ... να χορηγήσει βεβαίωση μη ύπαρξης οφειλών της εταιρείας «Δ. ...» για την 3-3-2019 και η παραπάνω ΔΟΥ, με το με αριθ. πρωτ. 38350/2-10-2019 έγγραφό της, μας απάντησε ότι, σύμφωνα με τον προβλεπόμενο τύπο των πιστοποιητικών φορολογικής ενημερότητας (άρθρο 6 ΠΟΛ 1271/2013 ΦΕΚ Β' 3398), δεν εκδίδεται πιστοποιητικό για προγενέστερο χρόνο, παρά μόνο με ισχύ από την ημερομηνία έκδοσης και εφεξής. Κατόπιν αυτού, ο νόμιμος εκπρόσωπος της παραπάνω εταιρείας ... προέβη στην με αριθ. 12.569/10-10-2019 ένορκη

βεβαίωση (με τίτλο πράξη καταχώρησης δηλώσεων) της συμβολαιογράφου ...
..., που υποβάλαμε και με την οποία βεβαίωσε ενόρκως ότι «...τις 3 Μαρτίου
2019, ημερομηνία υποβολής της προσφοράς για συμμετοχή στον διαγωνισμό
που προκήρυξε ο ΔΗΜΟΣ ...» με σκοπό την ανάληψη της μελέτης με τίτλο
«Μελέτη Διευθέτησης», η εκπροσωπούμενη από μένα ως άνω εταιρεία
ήταν Φορολογικά Ενήμερη και δεν είχε ληξιπρόθεσμες οφειλές προς την
εφορία».

Β) Πιστοποιητικό Φορολογικής Ενημερότητας της ς ... Υποβάλλαμε το με αριθ.
πρωτ. 66352501/5-3-2019 πιστοποιητικό της ΔΟΥ ..., με ημερομηνία έκδοσης
την 5-5-2019 (την επομένη ημέρα από τη λήξη του Διαγωνισμού στις 04-03-
2019) και το με αριθ. πρωτ. 65580986/19-9-2019 πιστοποιητικό της ΔΟΥ ..., με
ημερομηνία λήξης την 19-10-2019. Επίσης, με την από 38351/26-9-2019 αίτηση
ζητήθηκε από την ΔΟΥ ... να χορηγήσει βεβαίωση μη ύπαρξης οφειλών της κας
... ς για την 3-3-2019 και η παραπάνω ΔΟΥ, με το με αριθ. πρωτ. 38351/2-10-
2019 έγγραφο της, μας απάντησε ότι σύμφωνα με τον προβλεπόμενο τύπο των
πιστοποιητικών φορολογικής ενημερότητας (άρθρο 6 ΠΟΛ 1271/2013 ΦΕΚ Β'
3398), δεν εκδίδεται πιστοποιητικό για προγενέστερο χρόνο, παρά μόνο με ισχύ
από την ημερομηνία έκδοσης και εφεξής. Στη συνέχεια λόγω της αδυναμίας
έκδοσης βεβαίωσης περί μη οφειλής σε προγενέστερο χρόνο, σύμφωνα με τα
αναφερόμενα παραπάνω, η ... του προέβη στην με αριθ. 12.570/10-10-2019
ένορκη βεβαίωση (με τίτλο πράξη καταχώρησης δηλώσεων) της
συμβολαιογράφου, που υποβάλαμε και με την οποία βεβαίωσε ενόρκως
ότι «...τις 3 Μαρτίου 2019, ημερομηνία υποβολής της προσφοράς για
συμμετοχή στον διαγωνισμό που προκήρυξε ο ΔΗΜΟΣ ...» με σκοπό την
ανάληψη της μελέτης με τίτλο «Μελέτη Διευθέτησης», ήμουν Φορολογικά
Ενήμερη και δεν είχα ληξιπρόθεσμες οφειλές προς την εφορία». Οι ένορκες
αυτές βεβαιώσεις υποβλήθηκαν κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 80
παρ. 2 στοιχ. β του ν. 4412/2016 [...]

Στη συνέχεια, η προσφεύγουσα ένωση Γραφείων Μελετών-Μελετητών,
παραπέμποντας στα άρθρα 73 παρ. 2 και 80 παρ. 2 στοιχ. β) και παρ. 4 του Ν.
4412/2016, επισημαίνει ότι το βάρος αποδείξεως της συνδρομής κάποιου λόγου

αποκλεισμού φέρει αποκλειστικά η αναθέτουσα αρχή (ήτοι στην εξεταζόμενη περίπτωση ο Δήμος ...) και ότι ο επιδιωκόμενος σκοπός της ανωτέρω διαδικασίας ελέγχου είναι η διαπίστωση της φερεγγυότητας και της καταλληλότητας του οικονομικού φορέα, ώστε να εξασφαλιστεί η ομαλή εκτέλεση και υλοποίηση του προς ανάθεση έργου. Όπως μάλιστα χαρακτηριστικά αναφέρει για το ζήτημα αυτό (βλ. σελ. 7-8 της Προσφυγής): «[...] Για αυτό και προβλέπεται ότι δεν αποτελεί κώλυμα η ύπαρξη μιας φορολογικής ή ασφαλιστικής οφειλής, εφόσον ο οικονομικός φορέας εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του, όχι μόνο εξοφλώντας την οφειλή, αλλά ακόμα και απλά ρυθμίζοντας την καταβολή της σε δόσεις. Διότι σκοπός του νόμου είναι η διευκόλυνση της σύναψης συμβάσεων κατασκευής δημοσίων έργων και η ταχεία υλοποίηση αυτών, καθόσον το δημόσιο συμφέρον επιβάλλει την σύντομη εκτέλεση των συμβάσεων με τους προσφορότερους για το Ελληνικό Δημόσιο και το κοινωνικό σύνολο όρους. Έτσι, εφόσον δεν προβλέπεται, από το ελληνικό δίκαιο, η δυνατότητα έκδοσης βεβαίωσης περί μη ύπαρξης φορολογικής οφειλής για προγενέστερο της αιτήσεως χρόνο και αυτό βεβαιώνεται από την αρμόδια δημόσια αρχή (ΔΟΥ ...), η αναθέτουσα αρχή (Δήμος ...) όφειλε να λάβει υπόψη της, να δεχθεί και να κρίνει ως επαρκείς τις υποβληθείσες παραπάνω δύο (2) ένορκες βεβαιώσεις των Δ. ... και ζ

Επειδή, λοιπόν, από το σύνολο των υποβληθέντων εγγράφων με τον φάκελο προσφοράς μας, αποδεικνύεται ότι ουδεμία φορολογική οφειλή υφίσταται προς το Ελληνικό Δημόσιο, των τεσσάρων προσώπων που μετέχουν στην σύμπραξη μελετητών με την επωνυμία «...», ούτε υπήρξε οφειλή τους καθόλο το χρονικό διάστημα από την υποβολή της προσφοράς μας (3-3-2019) έως και την αξιολόγησή της, ούτε άλλωστε και υφίσταται ακόμα και σήμερα. Ως εκ τούτου, σύμφωνα με τα παραπάνω, η προσβαλλόμενη απόφαση θεώρησε εσφαλμένα ότι δεν υποβάλαμε όλα τα αποδεικτικά μέσα ποιοτικής επιλογής (δικαιολογητικά) για τον έλεγχο τους, τόσο κατά την ημερομηνία υποβολής προσφορών, όσο και σύμφωνα με την σχετική πρόσκληση, ότι από τα πιστοποιητικά που υποβλήθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως δεν αποδεικνύεται ότι πληρούνται οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής του διαγωνισμού κατά την ημερομηνία

υποβολής προσφορών, αν και πληρούνται κατά την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών και τέλος ότι δεν μπορεί να ελεγχθεί η μη ύπαρξη φορολογικών υποχρεώσεων για την εταιρεία «Δ. ... » και την ..., με βάση τα στοιχεία που είχαν κατατεθεί, είχαν προσκομιστεί και ήταν στην διάθεση της Επιτροπής Διαγωνισμού και της Οικονομικής Επιτροπής, κατ' εφαρμογή των άρθρων 5 και 22 της Διακήρυξης».

Β) Βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας (2^{ος} λόγος Προσφυγής)

Όπως ειδικότερα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ένωση (βλ. σελ. 9-11 της Προσφυγής) σε σχέση με τις ζητούμενες Βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας των εταιριών ...:

«Με τον φάκελο προσφοράς μας υποβάλλαμε τις με αριθ. πρωτ. 3073/19.2.19 και 67/18.1.19 βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας φυσικών προσώπων, των..., νόμιμων εκπροσώπων-διαχειριστών και ομόρρυθμων εταίρων των εταιρειών με τις επωνυμίες ... αντίστοιχα, οι οποίες με την προσβαλλόμενη πράξη κρίθηκε εσφαλμένα ότι, σύμφωνα με το άρθρο 22.1.2 της διακήρυξης, δεν αποτελούν απόδειξη ενημερότητας της προσφέρουσας εταιρείας.

Σύμφωνα με το άρθρο 24 παρ. 1 του ν. 4611/2019, για τη χορήγηση αποδεικτικού ασφαλιστικής ενημερότητας απαιτείται ο αιτών να είναι ασφαλιστικά ενήμερος και σύμφωνα με την παρ. 2 στοιχ. αα τα φυσικά πρόσωπα για να θεωρηθούν ασφαλιστικά ενήμεροι, λαμβάνονται υπόψη οι ατομικές οφειλές, καθώς και οφειλές για τις οποίες το φυσικό πρόσωπο έχει ευθύνη για την εξόφλησή τους από τυχόν εργοδοτικές υποχρεώσεις, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις. Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 31 παρ. 1 εδαφ. α ν. 4321/2015, τα πρόσωπα που είναι νόμιμοι εκπρόσωποι, πρόεδροι, διαχειριστές, διευθύνοντες σύμβουλοι, εντεταλμένοι στη διοίκηση και εκκαθαριστές των νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων, όπως αυτές προσδιορίζονται στο άρθρο 3 του ν. 4174/2013, Κώδικας Φορολογικής Διαδικασίας (Α' 170), κατά το χρόνο της διάλυσης ή συγχώνευσής τους, ευθύνονται προσωπικά και αλληλέγγυα και εις ολόκληρον για την καταβολή των ασφαλιστικών εισφορών, πρόσθετων τελών, προσαυξήσεων και λοιπών επιβαρύνσεων που οφείλονται από αυτά τα νομικά πρόσωπα και τις νομικές οντότητες προς τους Φορείς Κοινωνικής Ασφάλισης

ανεξάρτητα από το χρόνο βεβαίωσής τους. Σύμφωνα δε με το εδαφ. γ' της ίδιας διάταξης, η προσωπική και αλληλέγγυα ευθύνη των προσώπων που έχουν τις παραπάνω ιδιότητες για την καταβολή των ασφαλιστικών εισφορών, πρόσθετων τελών, προσαυξήσεων και λοιπών επιβαρύνσεων που οφείλονται από τα νομικά πρόσωπα και τις νομικές οντότητες υπάρχει και κατά τη διάρκεια λειτουργίας του νομικού προσώπου ή της νομικής οντότητας που εκπροσωπούν. Παράλληλα, σύμφωνα με το άρθρο 271 παρ. 1 του ν. 4072/2012, Ετερόρρυθμη εταιρεία είναι η εταιρεία με νομική προσωπικότητα, που επιδιώκει εμπορικό σκοπό και για τα χρέη της οποίας ένας τουλάχιστον από τους εταίρους ευθύνεται περιορισμένα (ετερόρρυθμος εταίρος), ενώ ένας άλλος τουλάχιστον από τους εταίρους ευθύνεται απεριόριστα (ομόρρυθμος εταίρος), ενώ με την παρ. 2 του ιδίου άρθρου εφόσον δεν υπάρχει ειδική ρύθμιση, στην ετερόρρυθμη εταιρεία εφαρμόζονται οι διατάξεις για την ομόρρυθμη εταιρεία.

Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 249 παρ. 1 του ν. 4072/2012 στην ομόρρυθμη εταιρεία οι ομόρρυθμοι εταίροι ευθύνονται απεριόριστα και εις ολόκληρον για τα χρέη της εταιρείας, ενώ περαιτέρω σύμφωνα με το άρθρο 258 παρ. 3 του ν. 4072/2012, ο εταίρος που εισέρχεται στην εταιρεία ευθύνεται απεριόριστα και εις ολόκληρον και για τα υπάρχοντα πριν από την είσοδο του εταιρικά χρέη, αντίθετη συμφωνία δεν ισχύει έναντι των τρίτων.

Από τον συνδυασμό των διατάξεων αυτών, συνάγεται με βεβαιότητα ότι για τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις των ετερόρρυθμων (και ομόρρυθμων) εταιρειών ευθύνονται ατομικά, απεριόριστα και σε ολόκληρον, τόσο οι διαχειριστές, όσο και οι ομόρρυθμοι εταίροι τους. Δηλαδή, για να εκδοθεί ασφαλιστική ενημερότητα στο όνομα του εταίρου διαχειριστή ετερόρρυθμης/ομόρρυθμης εταιρείας, έχει προηγουμένως ελεγχθεί η μη ύπαρξη οφειλών ασφαλιστικών εισφορών της προσωπικής εταιρείας, στην οποία αυτός μετέχει και εκπροσωπεί. Συνεπώς, η ασφαλιστική ενημερότητα του φυσικού προσώπου, ομόρρυθμου εταίρου και διαχειριστή, είναι ευρύτερη, προϋποθέτει και περιλαμβάνει και την ασφαλιστική ενημερότητα του νομικού προσώπου (ομόρρυθμης ή ετερόρρυθμης εταιρείας). Ως εκ τούτου, οι ασφαλιστικές ενημερότητες των φυσικών προσώπων, ομόρρυθμων εταίρων και διαχειριστών, που προσκομίσαμε, καλύπτουν και

περιλαμβάνουν τις ασφαλιστικές ενημερότητες των δύο παραπάνω ετερορρυθμωμένων εταιρειών».

6. Επειδή, στο άρθρο 18 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), παράγραφος 1 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης [...] Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων [...]».

7. Επειδή, στο άρθρο 71 «Γενικές αρχές» (άρθρο 56 παρ. 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του Ν. 4412/2016, ορίζεται 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 [...]».

8. Επειδή, στο άρθρο 72 («Εγγυήσεις») του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων: α) «Εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το

2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης μη συνυπολογιζόμενων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης της σύμβασης εκτός ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση [...] Η εγγύηση συμμετοχής καταπίπτει, αν ο προσφέρων αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στα άρθρα 73 έως 78, δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης δικαιολογητικά ή δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης. Ειδικά στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, μελέτης και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, οι εγγυήσεις συμμετοχής καταπίπτουν υπέρ του κυρίου του έργου, μετά από γνώμη του αρμόδιου Τεχνικού Συμβουλίου. Η ένσταση του αναδόχου κατά της αποφάσεως δεν αναστέλλει την είσπραξη του ποσού της εγγυήσεως. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στον ανάδοχο με την προσκόμιση της εγγύησης καλής εκτέλεσης [...]».

9. Επειδή, στο άρθρο 73 («Λόγοι αποκλεισμού») παρ. 2 περ. α) του Ν. 4412/2016 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 υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση.

Η παρούσα παράγραφος παύει να εφαρμόζεται, όταν ο οικονομικός φορέας 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 [...].».

10. Επειδή, στο άρθρο 79 «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης» του Ν. 4412/2016 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 [...] Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά.[...]

11. Επειδή, στο Προοίμιο του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, άμεσης εφαρμογής για τα κράτη μέλη της Ε.Ε (Επίσημη Εφημ. ΕΕ L3/16 της 6-1-2016), ορίζεται ότι: «(1) [...] Κατά συνέπεια, το τυποποιημένο έντυπο για το ΕΕΕΠ θα πρέπει να καταρτιστεί κατά τρόπο, ώστε να παρακαμφθεί η ανάγκη προσκόμισης σημαντικού αριθμού πιστοποιητικών ή άλλων εγγράφων που σχετίζονται με τα κριτήρια αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής [...] (3) Για την αποφυγή του διοικητικού φόρτου για τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς και τις πιθανές αντιφατικές ενδείξεις στα διάφορα έγγραφα της προμήθειας, οι πληροφορίες τις οποίες οι οικονομικοί φορείς πρέπει να παρέχουν στο ΕΕΕΠ θα πρέπει να αναφέρονται σαφώς από τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς εκ των προτέρων στην προκήρυξη διαγωνισμού ή με αναφορές σε άλλα μέρη των

εγγράφων της προμήθειας, τις οποίες οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει, σε κάθε περίπτωση, να εξετάζουν προσεκτικά, ενόψει της συμμετοχής τους και ενδεχομένης υποβολής προσφορών. (4) Το ΕΕΕΠ αναμένεται επίσης να συμβάλει σε περαιτέρω απλοποίηση, τόσο για τους οικονομικούς φορείς όσο και για τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς, με την αντικατάσταση των πολλών και διαφόρων εθνικών υπεύθυνων δηλώσεων από ένα τυποποιημένο έντυπο, που θα καθιερωθεί σε ευρωπαϊκό επίπεδο.[...].».

12. Επειδή, περαιτέρω, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ 1 («Οδηγίες») του ως άνω Κανονισμού αναφέρεται ότι: «Το ΕΕΕΠ είναι υπεύθυνη δήλωση από τους οικονομικούς φορείς, ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη. Όπως προβλέπεται στο άρθρο 59 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, πρόκειται για μια τυπική δήλωση του οικονομικού φορέα ότι δεν βρίσκεται σε μια από τις καταστάσεις λόγω της οποίας οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, ότι πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής [...] Στόχος του είναι να μειωθεί ο διοικητικός φόρτος που απορρέει από την απαίτηση προσκόμισης σημαντικού αριθμού πιστοποιητικών ή άλλων εγγράφων που σχετίζονται με τα κριτήρια αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής [...] Κατά την προετοιμασία των εγγράφων της προμήθειας για μια δεδομένη διαδικασία προμήθειας, οι αναθέτουσες αρχές και οι αναθέτοντες φορείς πρέπει να δηλώνουν στην προκήρυξη διαγωνισμού, στα έγγραφα της προμήθειας που αναφέρονται στην προκήρυξη διαγωνισμού ή στις προσκλήσεις επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος ποιες πληροφορίες θα ζητηθούν από τους οικονομικούς φορείς [...] Η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας μπορεί να ζητεί από κάθε προσφέροντα, ανά πάσα στιγμή κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλει όλα ή ορισμένα από τα απαιτούμενα πιστοποιητικά και δικαιολογητικά, όποτε αυτό είναι απαραίτητο για να διασφαλιστεί η ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας [...]».

13. Επειδή στις διατάξεις του άρθρου 80 «Αποδεικτικά μέσα» του Ν. 4412/2016, ως ίσχυε κατά τον χρόνο δημοσίευσης της επίμαχης Διακήρυξης (22.01.2019), ορίζεται ότι:

«1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα ΧΙΙ του Προσαρτήματος Α΄, ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76.

2. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73: α) για την παράγραφο 1 του εν λόγω άρθρου, την προσκόμιση αποσπάσματος του σχετικού μητρώου, όπως του ποινικού μητρώου ή, ελλείψει αυτού, ισοδύναμου εγγράφου που εκδίδεται από αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή του κράτους-μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο εν λόγω οικονομικός φορέας, από τον οποίο προκύπτει ότι πληρούνται αυτές οι προϋποθέσεις. Η υποχρέωση προσκόμισης του ως άνω αποσπάσματος αφορά και τα πρόσωπα του δεύτερου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 73, β) για τις παραγράφους 2 και 4 περίπτωση β΄ του άρθρου 73, πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, 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. 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 παράγραφο 1, στις περιπτώσεις α΄ και β΄ της παραγράφου 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.

Οι αρμόδιες δημόσιες αρχές παρέχουν, όπου κρίνεται αναγκαίο, επίσημη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι δεν εκδίδονται τα έγγραφα ή τα πιστοποιητικά της παρούσας παρ. ή ότι τα έγγραφα αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1, στις περιπτώσεις α' και β' της παραγράφου 2 και στην περίπτωση β' της παραγράφου 4 του άρθρου 73. Οι επίσημες δηλώσεις καθίστανται διαθέσιμες μέσω του επιγραμμικού αποθετηρίου πιστοποιητικών (e-Certis) του άρθρου 81. [...]».

14. Επειδή, στο άρθρο 103 «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» του Ν. 4412/2016, ως ίσχυε [βλ. άρθρο 107 του Ν. 4497/2017 (ΦΕΚ Α 171/13.11.2017)], κατά τον χρόνο δημοσίευσης της επίμαχης Διακήρυξης (22.01.2019), μη εφαρμοζομένων, εν προκειμένω, των σχετικών διατάξεων του άρθρου 43 του Ν. 4605/2019, για τον οποίο ορίσθηκε η 1^η Απριλίου 2019, ως χρόνος έναρξης ισχύος του, ορίζεται ότι:

«Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα:

1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, 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 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα

δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης.

2. 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.

3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, «απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου» και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται».

15. Επειδή, στο άρθρο 104 «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής Οψιγενείς μεταβολές» παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105».

16. Επειδή, στο άρθρο 5 («Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/ Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης») της επίμαχης Διακήρυξης (σελ. 12-13), ορίζεται ότι: «α) Μετά την αξιολόγηση

των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί, στο πλαίσιο της σχετικής ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης και μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει εντός προθεσμίας 20 ημερών τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης.

β) Τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά, μέσω της λειτουργικότητας 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 της «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.

Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών, σύμφωνα με τα ανωτέρω υπό β) και γ) αναφερόμενα, προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα έγγραφα που απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 "Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας", όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4250/2014.

δ) Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών, διαπιστωθεί ότι: i) τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), 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 υποβλήθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 17, 18, 19 και 22 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 βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας.

Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) ότι πληροί και οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσωρινός ανάδοχος μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της ειδοποίησης/πρόσκλησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 15.1 της παρούσας.

Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υποβάλλει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι στο πρόσωπό του δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού του άρθρου 18 και ότι πληροί τα κριτήρια επιλογής του άρθρου 19, η διαδικασία σύναψης της σύμβασης 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, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών, σε κάθε προσφέροντα εκτός από τον προσωρινό ανάδοχο, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», και επιπλέον αναρτά τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου στον χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού».

17. Επειδή, στο άρθρο 13 «Διαδικασία σύναψης σύμβασης - Όροι υποβολής προσφορών» της επίμαχης Διακήρυξης (σελ. 19), ορίζεται ότι: «13.1

Η επιλογή του Αναδόχου, θα γίνει σύμφωνα με την «ανοικτή διαδικασία» του άρθρου 27 του ν. 4412/2016 και υπό τις προϋποθέσεις του νόμου αυτού. 13.2 Η τεχνική προσφορά θα συνταχθεί και υποβληθεί σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3 της παρούσας, σε συνδυασμό με το άρθρο 94 παρ. 2 και 3 του ν. 4412/2016. Η οικονομική προσφορά θα συνταχθεί και υποβληθεί σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3 της παρούσας, σε συνδυασμό με το άρθρο 95 παρ. 3 του ν. 4412/2016 13.3 Εναλλακτικές προσφορές δεν γίνονται δεκτές. 13.4 Κάθε προσφέρων μπορεί να υποβάλει μόνο μία προσφορά. 13.5 Δεν γίνονται δεκτές προσφορές για μέρος του συμβατικού αντικείμενου της μελέτης [...].

18. Επειδή, στο άρθρο 14 «Ημερομηνία και ώρα λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών – αποσφράγισης» της επίμαχης Διακήρυξης (σελ. 19), ορίζεται ότι: «Ως ημερομηνία και ώρα λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών ορίζεται η 04.03.2019, ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:00. Ως ημερομηνία και ώρα ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίζεται η 07.03.2019, ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:00 [...]».

19. Επειδή, στην παρ. 15.1. τελευταίο εδάφιο του άρθρου 15 («Εγγυήσεις») της επίμαχης Διακήρυξης (σελ. 20), ορίζεται ότι: «Οι εγγυήσεις συμμετοχής καταπίπτουν, υπέρ του κυρίου του έργου, μετά από γνώμη του αρμόδιου Τεχνικού Συμβουλίου, αν ο προσφέρων αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στα άρθρα 17 έως 19 της παρούσας, δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα στο άρθρο 22 της παρούσας δικαιολογητικά ή δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης».

20. Επειδή, στο 18 («Λόγοι αποκλεισμού») της επίμαχης Διακήρυξης (σελ. 23-25), ορίζεται ότι: «18.1 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:

18.1.1 Υπάρχει εις βάρος του προσφέροντος αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση για έναν από τους ακόλουθους λόγους : [...]

18.1.2 α) 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 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 στις 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.

18.1.4 Κατ' εξαίρεση, όταν ο αποκλεισμός είναι σαφώς δυσανάλογος, ιδίως όταν μόνο μικρά ποσά των φόρων ή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης δεν έχουν καταβληθεί ή όταν ο προσφέρων ενημερώθηκε σχετικά με το ακριβές ποσό που οφείλεται λόγω αθέτησης των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης σε χρόνο κατά τον οποίο δεν είχε τη δυνατότητα να λάβει μέτρα, σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της περ. β' της παρ. 2 του άρθρου 73 ν. 4412/2016, πριν από την εκπνοή της προθεσμίας υποβολής προσφοράς του άρθρου 14 της παρούσας, δεν εφαρμόζεται η παράγραφος 18.1.2. [...]

18.1.7 Η αναθέτουσα αρχή αποκλείει προσφέροντα, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, όταν αποδεικνύεται ότι αυτός βρίσκεται, λόγω πράξεων ή παραλείψεων του, είτε

πριν, είτε κατά τη διαδικασία, σε μία από τις περιπτώσεις των προηγούμενων παραγράφων.

21. Επειδή, στο άρθρο 22 («Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής») της επίμαχης Διακήρυξης (σελ. 30-33), ορίζεται ότι: «Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 79 παρ. 1 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 18 της παρούσας, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 19 της παρούσας.

Σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, μπορεί να ζητηθεί από τους προσφέροντες να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά από τα κατωτέρω αναφερόμενα, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας [...]

Ο προσωρινός ανάδοχος, κατόπιν σχετικής ηλεκτρονικής πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή, υποβάλλει τα ακόλουθα δικαιολογητικά, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 5 της παρούσας:

22.1 Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 18: 22.1.1 Για τις περιπτώσεις του άρθρου 18.1.1 της παρούσας, απόσπασμα ποινικού μητρώου, ή, ελλείψει αυτού, ισοδυνάμου εγγράφου που εκδίδεται από αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή του κράτους μέλους ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο προσφέρων, από το οποίο προκύπτει ότι πληρούνται αυτές οι απαιτήσεις. Η υποχρέωση προσκόμισης του ως άνω αποσπάσματος αφορά και στα πρόσωπα που ορίζονται στα τέσσερα τελευταία εδάφια του άρθρου 18.1.1 της παρούσας.

22.1.2 Για τις περιπτώσεις του άρθρου 18.1.2 της παρούσας:

β1) Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας από τους αρμόδιους ασφαλιστικούς φορείς του οικείου κράτους μέλους ή χώρας.

Οι Έλληνες μελετητές - φυσικά πρόσωπα υποβάλλουν βεβαίωση του ΕΤΑΑ/ΤΜΕΔΕ ή άλλου τυχόν ασφαλιστικού οργανισμού όπου είναι ασφαλισμένοι για την κάλυψη κύριας και επικουρικής ασφάλισής τους.

Οι εγκατεστημένες στην Ελλάδα εταιρείες/Γραφεία Μελετών υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας (ΤΜΕΔΕ για τους ασφαλισμένους – μέλη του ΤΕΕ, ΙΚΑ για το λοιπό προσωπικό). Δεν αποτελούν απόδειξη ενημερότητας της προσφέρουσας εταιρίας, αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας των φυσικών προσώπων- μελετητών που στελεχώνουν το πτυχίο της εταιρίας ως εταίροι. Οι αλλοδαποί προσφέροντες (φυσικά και νομικά πρόσωπα), που δεν υποβάλουν τα άνω αποδεικτικά, υποβάλλουν υπεύθυνη δήλωση περί του ότι δεν απασχολούν προσωπικό, για το οποίο υπάρχει υποχρέωση ασφάλισης σε ημεδαπούς ασφαλιστικούς οργανισμούς. Αν απασχολούν τέτοιο προσωπικό, πρέπει να υποβάλλουν σχετικό αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας.

β2) Αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους μέλους ή χώρας. Οι Έλληνες μελετητές και Εταιρείες / Γραφεία Μελετών υποβάλλουν αποδεικτικό της αρμόδιας Δ.Ο.Υ.

Οι αλλοδαποί προσφέροντες υποβάλλουν υπεύθυνη δήλωση περί του ότι δεν έχουν υποχρέωση καταβολής φόρων στην Ελλάδα. Σε περίπτωση που έχουν τέτοια υποχρέωση, υποβάλλουν σχετικό αποδεικτικό της οικείας Δ.Ο.Υ.

[...]

22.1.4 Αν το κράτος μέλος ή χώρα δεν εκδίδει έγγραφα ή πιστοποιητικά που να καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται ως άνω, υπό 22.1.1, 22.1.2 και 22.1.3 περ. β', 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 όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας.

Οι αρμόδιες δημόσιες αρχές παρέχουν, όπου κρίνεται αναγκαίο, επίσημη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι δεν εκδίδονται τα εν λόγω έγγραφα ή τα πιστοποιητικά ή ότι τα έγγραφα αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται ανωτέρω. Αν διαπιστωθεί με οποιονδήποτε τρόπο ότι, στην εν λόγω χώρα εκδίδονται τα υπόψη πιστοποιητικά, η προσφορά του διαγωνιζόμενου απορρίπτεται [...].».

22. Επειδή, στην υποσημείωση «Ιxxχνί» της επίμαχης Διακήρυξης (σελ. 42), που αφορά στο άρθρο 22.1 «Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 18» και πιο συγκεκριμένα, στο στοιχείο β1) «Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας από τους αρμόδιους ασφαλιστικούς φορείς του οικείου κράτους μέλους ή χώρας» της παρ. 22.1.1. του ως άνω άρθρου, ορίζεται ότι: «Λαμβανομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδονται από τους ημεδαπούς ασφαλιστικούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι. Τα εν λόγω πιστοποιητικά υποβάλλονται μαζί με τα υπόλοιπα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 22 από τον προσωρινό ανάδοχο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του υποσυστήματος. Περαιτέρω, στην υποσημείωση «Ιxxχνvii» της επίμαχης Διακήρυξης (σελ. 42), που αφορά στο άρθρο 22.1 «Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 18» και πιο συγκεκριμένα, στο στοιχείο β2) «Αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους μέλους ή χώρας. Οι Έλληνες μελετητές και Εταιρείες /Γραφεία Μελετών υποβάλλουν αποδεικτικό της αρμόδιας Δ.Ο.Υ.» της παρ. 22.1.1. του ως άνω άρθρου, ορίζεται ότι: «Πρβλ. ομοίως προηγούμενη υποσημείωση».

23. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, ΣΤΕ 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construcrtion Ltd, σκέψεις 34 και 44· ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54).

24. Επειδή, την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων διέπει η αρχή του υγιούς και ανόθευτου ανταγωνισμού, ο οποίος και μόνον αυτός, διασφαλίζει την προστασία των συμφερόντων της αναθέτουσας αρχής, επιτρέποντας τη προμήθεια αγαθών, υπηρεσιών και έργων με τους βέλτιστους ποιοτικά και οικονομικά όρους. Η εν λόγω θεμελιώδης αρχή ισχύει, τόσο στο επίπεδο της αναθέτουσας αρχής, όσο και μεταξύ των συμμετεχόντων (σε δημόσιο διαγωνισμό) οικονομικών φορέων (ΔΕΕ, Αποφάσεις της 27.11.2001, Υποθέσεις C-285/99 και C-286/99, Impresa Lombardini SPA και Mantovani, σκέψη 76 • ΔΕΕ Απόφαση της 14.02.2008, Υπόθεση C-450/06, Varec SA κατά État belge, σκέψη 35 • ΔΕΕ Απόφαση της 21.02.2008, Υπόθεση C-412/04, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκέψη 2 • ΔΕΕ Απόφαση της 19.05.2009, Υπόθεση C-538/07 Assitur Srl, σκέψεις 25 και 26 • ΔΕΕ, Απόφαση της 19.04.2012, Υπόθεση C-549/10, Αριθμός απόφασης: 1384/2019 14 Tomra Systems ASA, Tomra Europe AS κλπ κατά Ευρωπαϊκής Επιτροπής, σκέψεις 17 και επόμε.).

25. Επειδή, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως, πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη 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 έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.06.2002, Υπόθεση C-92/00, Stadt Wien, σκέψη 45· ΔΕΕ, Απόφαση της 12.12.2002, Υπόθεση C-470/99, Universale-Bau, σκέψη 91· ΔΕΕ, Απόφαση της 29.04.2005, Υπόθεση C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κλπ).

26. Επειδή, οι προσφέροντες πρέπει να τυγχάνουν ίσης μεταχειρίσεως, τόσο κατά τον χρόνο που ετοιμάζουν τις προσφορές τους, όσο και κατά τον χρόνο που αυτές αποτιμώνται από την αναθέτουσα αρχή (βλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 • ΔΕΕ, Απόφαση της 18.11.1999, Υπόθεση C-275/98, Unitron Scandinavia A/S, σκέψη 31• ΔΕΕ, Απόφαση της 7.12.2000, Υπόθεση C-324/98, Telaustria Verlags GmbH, σκέψη 61 • ΔΕΕ, Αποφάσεις της 27.11.2001, Υποθέσεις C-285/99 και C286/99, Impresa Lombardini SpA, σκέψη 37 • ΔΕΕ, Απόφαση της 19.06.2003, Υπόθεση C-315/01, GAT, σκέψη 73 • ΔΕΕ, Απόφαση της 18.06.2002, Υπόθεση C-92/00, Stadt Wien, σκέψη 45 • ΔΕΕ, Απόφαση της 16.12.2008, Υπόθεση C213/07, Μηχανική, σκέψη 45 • ΔΕΕ, Απόφαση της 12.03.2015, C-538/13, eVigilo, σκέψη 33 • ΔΕΕ, Απόφαση της 06.11.2014, Υπόθεση C 42/13, Cartiera dell' Adda, σκέψη 44 • ΔΕΕ Απόφαση της 24.05.2016, Υπόθεση C-396/14, MT Højgaard A/S, Züblin A/S, σκέψη 37 κλπ).

27. Επειδή, ο όλος μηχανισμός υποβολής και ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, δηλαδή της διαφανούς και αυστηρής διαδικασίας του Διαγωνισμού, κατά την οποία η

νομιμότητα συμμετοχής προϋποθέτει την εκπλήρωση τυπικών προϋποθέσεων (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009, Δημήτριος Ι. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ έκδοση, Σάκκουλας, 2017, σελ. 195-197).

28. Επειδή, σύμφωνα με τις αρχές της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν την διαδικασία σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, κατά το πνεύμα, τόσο της ενωσιακής, όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία (πρβλ. ΣΤΕ 5022/2012), προκειμένου να συμμετάσχει νομίμως στον Διαγωνισμό. Η παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των Αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (Ολομ. ΣΤΕ 2137/1993). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες Προσφορές τους (ΕλΣυν 1949/2009 Τμήμα VI, ΕλΣυν Πράξη 115/2008 Τμήμα VI, ΕλΣυν Πράξη 10/2008 Τμήμα VI, ΕλΣυν Πράξη 22/2005 Τμήμα VI). Ομοίως, η υποχρέωση διαφάνειας έχει, μεταξύ άλλων, ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 16.04.2015, Υπόθεση C278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκέψη 25 και ΔΕΕ, Απόφαση της 29.03.2012, Υπόθεση C-599/10, SAG ELV Slovenko a.s. κλπ, σκέψη 25 και περαιτέρω παραπομπές σε νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους, στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 16.04.2015, Υπόθεση C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκέψη 27).

29. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, ο διαγωνισμός διεξάγεται κατ' αρχήν με το νομικό καθεστώς του χρόνου δημοσίευσης της οικείας Διακηρύξεως (πρβ. Ε.Α. 800/2008, 1435/2007, 167/2006, 231, 288/2003 κ.ά.). Κατά τον

χρόνο δε αυτόν κρίνεται και η νομιμότητα της Διακήρυξης (βλ. σχετικά περί της νομιμότητας των ενεργειών της Διοίκησης ΣΕ 790/1986, 807, 2868/1987, 5755/1996, 825/2010 αλλά και Επαμεινώνδας Π. Σπηλιωτόπουλος, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 1ος τόμος, 15η έκδοση, σελ. 76-77).

30. Επειδή, στο συμπροσβαλλόμενο, από 18.09.2019, Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του υπόψη Διαγωνισμού αναφέρεται, μεταξύ άλλων, ότι:
«[...] Έλεγχος δικαιολογητικών

Ο έλεγχος των δικαιολογητικών πραγματοποιήθηκε σε διαδοχικές συνεδριάσεις από 18.9.2019 έως 17.10.2019 και συγκεκριμένα στις: 18.9.19, 30.9.19, 16.10.19 και 17.10.19. Η επιτροπή διαγωνισμού εξετάζει τον φάκελο των δικαιολογητικών όπως αυτά κατατέθηκαν μέσω του συστήματος επικοινωνία του ΕΣΗΔΗΣ. Σημειώνεται ότι ο έλεγχος πραγματοποιείται, σύμφωνα με το άρθρο 22 της διακήρυξης, τόσο κατά την ημέρα υποβολής της προσφοράς (3.3.2019), όσο και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών. Πρόσθετα δικαιολογητικά – απαραίτητα για τον έλεγχο - ζητήθηκαν από τον προσωρινό ανάδοχο μέσω συστήματος με το με α.π. 18922/7.10.2019 έγγραφο του Δήμου ... σε εφαρμογή του άρθρου 5 παρ. γ) της διακήρυξης. Ο Ανάδοχος υπέβαλε το πρόσθετα δικαιολογητικά μέσω της λειτουργίας της «επικοινωνίας» του συστήματος στις 10.10.2019 [...]

Σημείωση: Ο έλεγχος δικαιολογητικών γίνεται για τους 4 συμπράττοντες: ...

[...] Από τον έλεγχο προκύπτουν τα ακόλουθα:

Α) Φορολογική ενημερότητα: Δεν ήταν δυνατός ο έλεγχος της παρ. 18.1.2 «περί αθέτησης υποχρεώσεων καταβολής φόρων» κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς για τους συμπράττοντες: • Δ. ... ο οποίος κατέθεσε το με α.π. 66009486/17.12.18 αποδεικτικό με ημερομηνία λήξης 17/2/2019 • ... η οποία κατέθεσε το με α.π. 66352501/5.3.19 αποδεικτικό το οποίο είναι μεταγενέστερο της ημερομηνίας υποβολής προσφοράς (3.3.2019).

Σημειώνονται ιδιαίτερα οι υποσημειώσεις της διακήρυξης σύμφωνα με τις οποίες: «Λαμβανομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου

ισχύος των πιστοποιητικών ασφαλιστικής (και φορολογικής) ενημερότητας που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι. Τα εν λόγω πιστοποιητικά υποβάλλονται μαζί με τα υπόλοιπα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 22 από τον προσωρινό ανάδοχο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του υποσυστήματος.»

B) Ασφαλιστική ενημερότητα: Δεν ήταν δυνατός ο έλεγχος της παρ. 18.1.2 «περί αθέτησης υποχρεώσεων καταβολής εισφορών κοινωνικής ασφάλειας» κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς για τους συμπράττοντες: • Οι προαναφερόμενοι συμπράττοντες κατέθεσαν τις με α.π. 3073/19.2.19 και 67/18.1.19 βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας φυσικών προσώπων, οι οποίες, σύμφωνα με το άρθρο 22.1.2 της διακήρυξης, δεν αποτελούν απόδειξη ενημερότητας της προσφέρουσας εταιρείας.

Συμπεράσματα: Όπως προαναφέρεται ο προσωρινός ανάδοχος «...» και σε εφαρμογή

1. Του άρθρου 5 της Διακήρυξης
2. Του άρθρου 22 της Διακήρυξης

Δεν υπέβαλε όλα τα αποδεικτικά μέσα ποιοτικής επιλογής (δικαιολογητικά) για τον έλεγχο τους, τόσο κατά την ημερομηνία υποβολής προσφορών, όσο και σύμφωνα με την σχετική πρόσκληση. Τα πιστοποιητικά υποβλήθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, ελέγχθηκαν και δεν αποδεικνύεται ότι πληρούνται οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής του διαγωνισμού κατά την ημερομηνία υποβολής προσφορών, αν και πληρούνται κατά την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών.».

Κατόπιν των ανωτέρω, η Ε.Δ.Δ. εισηγήθηκε : α) την απόρριψη της Προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, β) την κατάπτωση υπέρ της αναθέτουσας αρχής της εγγύησης συμμετοχής του, μετά και από την γνωμοδότηση του αρμόδιου τεχνικού συμβουλίου σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 72 του Ν. 4412/2016 και γ) την επανάληψη της διαδικασίας με τον προσφέροντα που

υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής.

Τέλος, με την προσβαλλόμενη, υπ' αριθμ. 292/04.11.2019 Απόφαση (Θέμα 9ο: «Έγκριση ή μη του 3ου πρακτικού για την επιλογή αναδόχου εκπόνησης μελέτης "διευθέτησης"») της Ο.Ε. της οικείας αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε ομόφωνα η εισήγηση της ως άνω Επιτροπής, όπως περιλαμβάνεται στο Πρακτικό Νο 3 (απόρριψη Προσφοράς προσωρινού αναδόχου, κατάπτωση υπέρ της αναθέτουσας αρχής της εγγύησης συμμετοχής και επανάλυση της διαδικασίας με τον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής).

31. Επειδή, στο με αρ. πρωτ. 24466/19.12.2019 έγγραφο Απόψεων, που διαβιβάσθηκε στην Αρχή σε σχέση με την εξεταζόμενη Προδικαστική Προσφυγή, η οικεία αναθέτουσα αρχή, μετά την παράθεση ενός σύντομου ιστορικού της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας, επισημαίνει ότι η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή υποβλήθηκε εμπρόθεσμα στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και ότι η προσφεύγουσα κατέθεσε το αναλογούν Παράβολο, ως ο νόμος ορίζει (στοιχεία παραδεκτού).

Στη συνέχεια, ο Δήμος ..., παραπέμπει στα άρθρα 75, 103 και 104 του Ν. 4412/2016, προκειμένου να τεκμηριώσει ότι ο ίδιος ο προσωρινός ανάδοχος (και όχι η αναθέτουσα αρχή) οφείλει να αποδείξει μέσω της υποβολής των ζητούμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης, όχι μόνο ότι συντρέχουν στο πρόσωπό του τα κριτήρια επιλογής που έχουν τεθεί στη Διακήρυξη, αλλά (συγχρόνως) και ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι προβλεπόμενοι λόγοι αποκλεισμού του από το επόμενο στάδιο της διαδικασίας.

Α) Σε σχέση με τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας που αφορούν στα Πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας, ο ως άνω Δήμος υποστηρίζει (βλ. σελ. 3 -5 των Απόψεων) ότι: *«Σύμφωνα με την νομοθεσία, κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου εξετάζεται η ισχύς τους κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς και κατά την ημερομηνία υποβολής των*

δικαιολογητικών. Η προσφεύγουσα υπέβαλε μέσω του συστήματος την προσφορά στις 3-3-2019 και τα δικαιολογητικά στις 10-9-2019, χωρίς από πουθενά να προκύπτει ότι κατά τον χρόνο διεξαγωγής του διαγωνισμού διέθετε πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας. Συνεπώς, αν και ορθά αναφέρονται στην προδικαστική προσφυγή τα δικαιολογητικά που κατατέθηκαν για τον έλεγχο της φορολογικής ενημερότητας των διαγωνιζομένων, ωστόσο αυτά δεν καλύπτουν την ημερομηνία υποβολής προσφοράς (3.3.2019), και μάλιστα όταν υπάρχουν υποσημειώσεις της διακήρυξης (Ιχxxvι και Ιχxxvii) σύμφωνα με τις οποίες: «Λαμβανομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών ασφαλιστικής (και φορολογικής) ενημερότητας που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι. Σα εν λόγω πιστοποιητικά υποβάλλονται μαζί με τα υπόλοιπα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 22 από τον προσωρινό ανάδοχο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του υποσυστήματος.»

Σημειώνεται μάλιστα ότι δεκτά γίνονται μόνο αποδεικτικά από την οικεία ΔΟΥ (άρθρο 22.1.2 της διακήρυξης). Ως εκ τούτου, δεν μπορούν να γίνουν δεκτές ένορκες βεβαιώσεις, πράγμα που θα ήταν και άσκοπο, καθώς ο ανάδοχος έχει υποβάλει ΕΕΕΣ ως προκαταρκτική υπεύθυνη δήλωση και δεν υπάρχει λόγος αντικατάσταση της με νέα δήλωση ή ένορκη βεβαίωση.

Από τα παραπάνω προκύπτει ότι η επιτροπή διαγωνισμού ορθά και συνακόλουθα η υπ' αρ. 292/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής ουδόλως έσφαλε που απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας, καθώς δεν ήταν δυνατός ο έλεγχος της παρ. 18.1.2 «περί αθέτησης υποχρεώσεων καταβολής φόρων», αφού ο προσωρινός ανάδοχος, όπως ο ίδιος επισημαίνει στην προσφυγή του, δεν μερίμνησε να αποκτήσει εγκαίρως τα απαιτούμενα πιστοποιητικά και η εν λόγω περίπτωση δεν εμπίπτει στις περιπτώσεις του άρ. 73 παρ. 2 του ν. 4412/2016, ώστε να υφίσταται υποχρέωση της αναθέτουσας να

αποδειξεί ότι η προσφεύγουσα δεν ήταν φορολογικά ενήμερη, όπως εσφαλμένα υποστηρίζει η προσφεύγουσα».

Β) Σε σχέση με τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας που αφορούν στα Πιστοποιητικά ασφαλιστικής ενημερότητας, ο ως άνω Δήμος υποστηρίζει (βλ. σελ. 5 των Απόψεων και επόμε.) ότι: «Σύμφωνα με το άρθρο 22.1.2 της διακήρυξης αναφέρεται ρητά ότι: «Οι εγκατεστημένες στην Ελλάδα εταιρείες /Γραφεία Μελετών υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας (ΣΜΕΔΕ για τους ασφαλισμένους – μέλη του ΣΕΕ, ΙΚΑ για το λοιπό προσωπικό). Δεν αποτελούν απόδειξη ενημερότητας της προσφέρουσας εταιρίας, αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας των φυσικών προσώπων - μελετητών που στελεχώνουν το πτυχίο της εταιρίας ως εταίροι». Σημειώνεται και εδώ η ύπαρξη των υποσημειώσεων Ιxxvι και Ιxxvιi της διακήρυξης: «Λαμβανομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών ασφαλιστικής (και φορολογικής) ενημερότητας που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι. Τα εν λόγω πιστοποιητικά υποβάλλονται μαζί με τα υπόλοιπα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 22 από τον προσωρινό ανάδοχο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του υποσυστήματος».

Συνεπώς, αν και ορθά αναφέρονται στην προδικαστική προσφυγή, τα δικαιολογητικά που κατατέθηκαν για τον έλεγχο της ασφαλιστικής ενημερότητας των διαγωνιζομένων, ωστόσο δεν αποτελούν απόδειξη ενημερότητας της προσφέρουσας εταιρείας. Από τα παραπάνω προκύπτει ότι η επιτροπή διαγωνισμού ορθά εισηγήθηκε και συνακόλουθα η υπ' αρ. 292/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής ουδόλως έσφαλε που απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας, καθώς δεν ήταν δυνατός ο έλεγχος της παρ. 18.1.2 «περί αθέτησης υποχρεώσεων καταβολής εισφορών κοινωνικής ασφάλειας» κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς και η εν λόγω περίπτωση δεν εμπίπτει

στις περιπτώσεις του άρ. 73 παρ. 2 του ν. 4412/2016, ώστε να υφίσταται υποχρέωση της αναθέτουσας να αποδείξει ότι η προσφεύγουσα δεν ήταν φορολογικά ενήμερη, όπως εσφαλμένα υποστηρίζει η προσφεύγουσα.

32. Επειδή, από την εξέταση του συνόλου των στοιχείων της εξεταζόμενης υπόθεσης, λεκτέα είναι τα εξής:

Α) Καταρχάς, επισημαίνεται ότι στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων των ευρωπαϊκών οδηγιών, η υποχρεωτική χρήση του εντύπου Ε.Ε.Ε.Σ εξυπηρετεί, μεταξύ άλλων, τον σκοπό παράκαμψης - κατά το στάδιο υποβολής και αξιολόγησης των προσφορών - της προσκόμισης από τους οικονομικούς φορείς σημαντικού αριθμού Πιστοποιητικών ή άλλων εγγράφων που σχετίζονται με τα κριτήρια αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής, προκειμένου να αποφευχθεί διοικητικός φόρτος, τόσο για τις αναθέτουσες αρχές όσο και για τους οικονομικούς φορείς, ίδια τις ΜΜΕ. Ωστόσο, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να είναι σε θέση να αποδείξουν με τα κατάλληλα και απαιτούμενα στη Διακήρυξη έγγραφα, όσα δηλώνουν υπευθύνως στο έντυπο Ε.Ε.Ε.Σ (βλ. σκέψη 12 της παρούσας, υπ' αριθμ. 119/2020 Απόφαση 7ου Κλιμακίου Α.Ε.Π.Π., σκέψη 25, υπ' αριθμ. 656/2018 Απόφαση (πρώην) 1ου Κλιμακίου Α.Ε.Π.Π. σκέψη 35 κλπ).

Περαιτέρω, το Ε.Ε.Ε.Σ αποτελεί κατά τον νόμο (βλ. άρθρο 79 παρ. 1 του Ν. 4412/2016) Υπεύθυνη Δήλωση, που επιφέρει τις κυρώσεις του Ν. 1599/1986 (βλ. άρθρο 22 της επίμαχης Διακήρυξης), στην οποία, κατά πάγια νομολογία, δεν δύναται να βεβαιωθούν μελλοντικά γεγονότα, αλλά αποκλειστικά και μόνον γεγονότα παρόντα ή παρελθόντα, όχι, όμως, μέλλοντα (πρβλ. ΠΕ 160, 58/1984 και ΣτΕ 781/2010). Επομένως, οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς αφενός μεν, δηλώνουν υπευθύνως στο Ε.Ε.Ε.Σ γεγονότα, τα οποία ισχύουν κατά τον χρόνο υπογραφής του, ωστόσο, θα πρέπει να είναι σε θέση να τα αποδείξουν ανά πάσα στιγμή κατά τη διάρκεια της διαγωνιστικής διαδικασίας, κατόπιν σχετικού αιτήματος της αναθέτουσας αρχής.

Εν όψει των ανωτέρω, ανεξαρτήτως των δηλωθέντων στο έντυπο Ε.Ε.Ε.Σ, τα Πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας και οι Βεβαιώσεις ασφαλιστικής

ενημερότητας, θα πρέπει να βρίσκονται στην κατοχή των συμμετεχόντων κατά την υποβολή της Προσφοράς τους, ενώ στη συνέχεια, θα πρέπει να προσκομισθούν μαζί με τα λοιπά δικαιολογητικά κατακύρωσης από τον οικονομικό φορέα, που θα αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης. Επιπροσθέτως, οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να είναι σε θέση να υποβάλλουν τα Πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας και τις Βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας, στην περίπτωση που αυτό ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 79 παρ. 5 του Ν. 4412/2016, για λόγους εύρυθμης διεξαγωγής της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις του νόμου, εναργώς προκύπτει ότι κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο, μεταξύ άλλων, Πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας και Βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής της Προσφοράς του, σε αντιδιαστολή προς τα ισχύοντα στο στάδιο της υποβολής των προσφορών, όπου οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το έντυπο Ε.Ε.Ε.Σ., το οποίο, κατά τα προλεχθέντα, παρέχει προκαταρκτική απόδειξη των αναφερομένων εγγράφων και δικαιολογητικών (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 27/2018 σκέψη 8, 99/2018, σκέψη 9).

Β) Στην εξεταζόμενη περίπτωση, η διαδικασία υποβολής των ζητούμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης, διεξήχθη ως εξής:

α) Με το με αριθ. πρωτ. 15302/23.08.2019 έγγραφο της οικείας αναθέτουσας αρχής, που αναρτήθηκε στις 26.8.2019 στη λειτουργικότητα «Επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, ζητήθηκε από τον προσωρινό ανάδοχο, όπως υποβάλλει εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήψη της σχετικής πρόσκλησης, τα απαιτούμενα δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ο σχετικός φάκελος δικαιολογητικών κατακύρωσης υποβλήθηκε εμπρόθεσμα (10.09.2019) στον διαδικτυακό τόπο του εν θέματι Διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και σε έντυπη μορφή στις 12.9.2019 (με το αριθ. πρωτ. 16903/12.9.2019 έγγραφο της προσφεύγουσας).

β) Στη συνέχεια, με το με αριθ. πρωτ. 18922/7.10.2019 έγγραφο του Δήμου ..., που αναρτήθηκε στις 07.10.2019 στη λειτουργικότητα «Επικοινωνία» του

Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, ζητήθηκε από τον προσωρινό ανάδοχο, όπως υποβάλλει εντός πέντε (5) ημερών από τη λήψη του σχετικού εγγράφου, ήτοι μέχρι τις 12.10.2019, συμπληρωματικά δικαιολογητικά κατακύρωσης, όπως αυτά περιγράφονται στο από, 01.10.2019, έγγραφο του Προέδρου της Επιτροπής Διαγωνισμού (αντίγραφο του οποίου επισυνάφθηκε στο ως άνω έγγραφο του Δήμου), τα οποία και υποβλήθηκαν ηλεκτρονικά στις 10.10.2019 από τον προσωρινό ανάδοχο (βλ. το, από 10.10.2019, έγγραφο της προσφεύγουσας με Θέμα: «Υποβολή συμπληρωματικών δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου για την ανάθεση της μελέτης “ΜΕΛΕΤΗ ΔΙΕΥΘΕΤΗΣΗΣ ...”» που αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ).

Τα συμπληρωματικά δικαιολογητικά ζητήθηκαν από τον προσωρινό ανάδοχο, προκειμένου να διαπιστωθεί από την Επιτροπή Διενέργειας του υπόψη Διαγωνισμού εάν «τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το *Ενιαίο Ευρωπαϊκό Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ)* είναι αληθή» και εάν «αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής, σύμφωνα με τα άρθρα 17, 18, 19 και 22 της παρούσας», περιγράφονται αναλυτικά στο προαναφερόμενο έγγραφο του Προέδρου της ως άνω Επιτροπής, ως εξής:

«1. Για τις 3.3.2019 Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας

- βεβαίωση του ΕΤΑΑ/ΤΣΜΕΔΕ για τις εταιρείες (...) και την ...
- βεβαίωση ΕΦΚΑ εταιρείας (...) και την ...

2. Για τις 10.09.2019 Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας, βεβαίωση του ΕΤΑΑ/ΤΣΜΕΔΕ για τις εταιρείες (...)

3. Για τις 3.3.2019 Αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας για τους ..., ...

4. Πτυχίο Μελετητή ή Γραφείων Μελετητών για τις αντίστοιχες κατηγορίες μελετών με ισχύ στις 3.3.2019 για την εταιρεία ...

5. Πιστοποιητικό ότι δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με απόφαση των εταίρων, από το ΓΕΜΗ (ΓΕΝΙΚΟ, ΠΕΡΙ ΜΗ ΛΥΣΕΩΣ) με ισχύ έως 1 μήνα πριν την υποβολή για την εταιρεία (...)

6. Πιστοποιητικό ΓΕΜΗ ισχύουσας εκπροσώπησης και των περιτροποποιήσεων του καταστατικού για τις εταιρείες (...)

7. Από TAXISNET- Εκτύπωση από περί αναστολής των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα (η επιχείρηση είναι ενεργή)

8. Πρακτικό σύστασης για τις ΕΠΕ περί έγκρισης συμμετοχής στον διαγωνισμό για τους ...

9. ΦΕΚ σύστασης για ...

10. Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα-Εμπειρία. Συμπληρωμένο το Υπόδειγμα της διακήρυξης».

Για λόγους πληρότητας της παρούσας, σημειώνεται ότι ανεξάρτητα από την υποβολή των συμπληρωματικών δικαιολογητικών, κατά τα ανωτέρω αναφερόμενα, η προσφεύγουσα με το από, 15.10.2019 έγγραφό της, με Θέμα: «Υποβολή συμπληρωματικών δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου για την ανάθεση της μελέτης “ΜΕΛΕΤΗ ΔΙΕΥΘΕΤΗΣΗΣ ...”», υπέβαλε επιπροσθέτως τα Πιστοποιητικά ισχύουσας εκπροσώπησης ΓΕΜΗ, τα οποία είχαν μεν ζητηθεί με το με αρ. πρωτ. 18922/07.10.2019 έγγραφο του Δήμου ..., εκδόθηκαν, όμως, σε μεταγενέστερο της τασσόμενης πενθήμερης προθεσμίας χρόνο (12.10.2019), ήτοι στις 14.10.2019 και στις 15.10.2019 (αντίστοιχα). Πιο συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ένωση Γραφείων Μελετών/Μελετητών υπέβαλε: α) Το με αρ. πρωτ. 914175.132725/15.10.2019 Πιστοποιητικό εκπροσώπησης ΓΕΜΗ της εταιρίας με τον δ.τ. «...», στο οποίο ορίζεται ότι η διαχείριση και η εκπροσώπηση της ως άνω εταιρίας ασκείται από τον ... και β) Το με αρ. πρωτ. 14298.1327428/14.10.2019 Πιστοποιητικό εκπροσώπησης ΓΕΜΗ της εταιρίας με τον δ.τ. «...», στο οποίο ορίζεται ότι η διαχείριση και η εκπροσώπηση της ως άνω εταιρίας ασκείται από τον κ. ... του Γεωργίου.

γ) Στη συνέχεια, εκδόθηκε το Πρακτικό Νο 3, με το οποίο η Ε.Δ.Δ. εισηγήθηκε την απόρριψη της Προσφοράς του προσωρινού μειοδότη, κατ' εφαρμογήν του άρθρου 5, σε συνδυασμό με το άρθρο 22.1.2. της επίμαχης Διακήρυξης, το οποίο εγκρίθηκε με την προσβαλλόμενη, υπ' 292/2019 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... (βλ. αναλυτικότερα, σκέψη 30 της παρούσας).

δ) Στο σημείο αυτό θα πρέπει να σημειωθεί ότι με το, από 17.01.2010, έγγραφο της προσφεύγουσας ένωσης Γραφείων Μελετών/Μελετητών προς την Α.Ε.Π.Π.,

με Θέμα: «Υποβολή προσθέτων δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου για την ανάθεση της μελέτης “ΜΕΛΕΤΗ ΔΙΕΥΘΕΤΗΣΗΣ ...”», που αναρτήθηκε στις 18.01.2020 στη λειτουργικότητα «Επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, αναφέρονται τα εξής: «Υποβάλλουμε πρόσθετα δικαιολογητικά νομιμοποίησης προσωρινού αναδόχου για την ανάθεση της παραπάνω μελέτης. Από τα συνημμένα πρόσθετα στοιχεία της προσωποποιημένης πληροφόρησης της ΑΑΔΕ (TAXISNET), αποδεικνύεται ότι οι οικονομικοί φορείς «...» έχουν εκπληρώσει τις υποχρεώσεις τους ως προς την καταβολή των φόρων μέχρι την καταληκτική ημερομηνία 04-03-2019 υποβολής των προσφορών και δεν υπάρχουν λόγοι αποκλεισμού από την ανάθεση της μελέτης. Συμπληρωματικά, επισυνάπτονται βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας ΕΦΚΑ π. ΤΣΜΕΔΕ των οικονομικών φορέων «... οι οποίες καλύπτουν τη καταληκτική ημερομηνία 04-03-2019 υποβολής των προσφορών και ομοίως δεν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού από την ανάθεση της μελέτης. Παράκληση τα παραπάνω στοιχεία να ληφθούν υπόψη κατά την εξέταση της 20-01-2020 εξέτασης της προσφυγής της ένωσης γραφείων μελετών/μελετητών».

Γ) Από την εξέταση των συμπληρωματικών δικαιολογητικών κατακύρωσης που υποβλήθηκαν ενώπιον της οικείας αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 5 στοιχείο γ) της επίμαχης Διακήρυξης, όσον αφορά στα Πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας (1^{ος} λόγος Προσφυγής), προκύπτουν τα εξής:

Για την εταιρία «...», η προσφεύγουσα υπέβαλε: α) το με αριθ. πρωτ. 66009486/17.12.2018 Πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας της ΔΟΥ ..., με ημερομηνία λήξης την 17.2.2019 και β) το με αριθ. πρωτ. 67247112/30.08.2019 Πιστοποιητικό της ΔΟΥ ..., με ημερομηνία λήξης την 30.09.2019.

Για την ... η προσφεύγουσα υπέβαλε: α) το με αριθ. πρωτ. 66352501/05.03.2019 Πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας της ΔΟΥ ..., με ημερομηνία έκδοσης την 05.03.2019, ήτοι, την επομένη της ημερομηνίας λήξης του εν λόγω Διαγωνισμού (04.03.2019) και με ημερομηνία λήξης την 05.05.2019 και β) το με αριθ. πρωτ. 65580986/19.09.2019 Πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας της ΔΟΥ ..., με ημερομηνία λήξης την 19.10.2019.

Ως ευλόγως προκύπτει, τα ως άνω Πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας δεν καταλαμβάνουν τον χρόνο υποβολής της Προσφοράς της προσφεύγουσας (03.03.2019), ως ορίζεται στο άρθρο 104 του Ν. 4412/2016 (*«Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80 και κατά την σύναψη της σύμβασης [...]»*).

Περαιτέρω, η ανάγκη έγκαιρης κτήσης των Πιστοποιητικών φορολογικής ενημερότητας, τα οποία θα πρέπει να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, επισημαίνεται στην υποσημείωση «Ιxxvii» της επίμαχης Διακήρυξης, με την οποία διευκρινίζεται το στοιχείο β2) της παραγράφου 2 του άρθρου 22.1. «Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 18» (βλ. σελ. 42 της Διακήρυξης), όπου αναφέρεται ότι: *«Ιxxvii Πρβλ. ομοίως προηγούμενη υποσημείωση»*. Στη δε προηγούμενη (Ιxxvii) υποσημείωση, αναφέρεται ότι: *«Λαμβανομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδονται από τους ημεδαπούς ασφαλιστικούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι. Τα εν λόγω πιστοποιητικά υποβάλλονται μαζί με τα υπόλοιπα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 22 από τον προσωρινό ανάδοχο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του υποσυστήματος»*).

Δ) Στην υπό εξέταση περίπτωση, παρόλο που, κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 5 στοιχείο γ) της οικείας Διακήρυξης, δόθηκε στην προσφεύγουσα η δυνατότητα υποβολής - εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης - συμπληρωματικών δικαιολογητικών κατακύρωσης, στα οποία, άλλωστε, περιλαμβάνονται και τα επίμαχα Πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας, δεν κατέστη δυνατός ο έλεγχος περί αθέτησης (ή μη) των υποχρεώσεων όσον αφορά στην καταβολή φόρων (βλ. άρθρο 18.1.2. της Διακήρυξης), όπως ορθώς επισημαίνει η οικεία αναθέτουσα

Αριθμός απόφασης: 151/2020

αρχή στο προαναφερόμενο έγγραφο Απόψεών της. Μάλιστα, κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 103 της οικείας Διακήρυξης, εάν από τα υποβληθέντα από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικά δεν αποδειχθούν, μεταξύ άλλων, οι προϋποθέσεις συμμετοχής του άρθρου 18 αυτής, απορρίπτεται η Προσφορά του.

Συνεπώς, απορρίπτεται ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας, ότι ο Δήμος ... είχε δικαίωμα να αποκλείσει την Προσφορά της, μόνο στην περίπτωση που μπορούσε, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 73 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα, ότι έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις της όσον αφορά στην καταβολή φόρων, αφού η αδυναμία του προσωρινού αναδόχου να προσκομίσει τα κατάλληλα Πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας, ήτοι τα Πιστοποιητικά που καταλαμβάνουν όλα τα προβλεπόμενα στο άρθρο 104 του Ν. 4412/2016 χρονικά διαστήματα (υποβολή προσφοράς, υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, υπογραφή σύμβασης), πέραν του ότι στοιχειοθετεί περίπτωση αθέτησης των σχετικών διατάξεων της οικείας Διακήρυξης - την οποία σε κάθε περίπτωση αποδέχθηκε ανεπιφύλακτα - έχει ως περαιτέρω συνέπεια, την αντικειμενική αδυναμία της αναθέτουσας αρχής να ελέγξει, εάν έχει αθετήσει ή όχι τις φορολογικές υποχρεώσεις του. Αυτή δε η αδυναμία της αναθέτουσας αρχής, επάγεται συγκεκριμένες έννομες συνέπειες, όπως είναι η απόρριψη της συγκεκριμένης προσφοράς, η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής κλπ (βλ. άρθρα 72 και 103 του Ν. 4412/2016).

Για τους ανωτέρω λόγους, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας, ότι η προσκόμιση Πιστοποιητικών φορολογικής ενημερότητας, τα οποία καλύπτουν τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και όχι τον χρόνο υποβολής της Προσφοράς της, αποτελεί επαρκές αποδεικτικό στοιχείο περί μη συνδρομής λόγου αποκλεισμού της, που σχετίζεται με τις φορολογικές της υποχρεώσεις, είναι απορριπτέος, ως αβάσιμος, επειδή προσκρούει ευθέως στους όρους της οικείας Διακήρυξης και του νόμου.

Ε) Περαιτέρω, οι με αρ. πρωτ. 12.569/10.10.2019 και 12.570/10.10.2019 ένορκες βεβαιώσεις που υποβλήθηκαν από την προσφεύγουσα για την εταιρία

«...» και την ... (αντίστοιχα), επειδή η ΔΟΥ ... την ενημέρωσε για το ότι: «... δεν εκδίδεται πιστοποιητικό για προγενέστερο χρόνο, παρά μόνο με ισχύ από την ημερομηνία έκδοσης και εφεξής...», δεν μπορούν σε καμία περίπτωση να ληφθούν υπόψη από την οικεία αναθέτουσα αρχή, αφής στιγμής τυχόν αντικατάσταση του ζητούμενου αποδεικτικού μέσου (Πιστοποιητικού/εγγράφου) με ένορκη βεβαίωση ή υπεύθυνη δήλωση, προβλέπεται μόνο στις περιοριστικά αναφερόμενες στο άρθρο 80 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 περιπτώσεις.

Σύμφωνα δε με τα οριζόμενα στο άρθρο 80 («Αποδεικτικά μέσα») παρ. 2 του Ν. 4412/2016, το οποίο μάλιστα επικαλείται και η προσφεύγουσα στην Προσφυγή της, εάν το κράτος-μέλος ή η χώρα δεν εκδίδει το ζητούμενο έγγραφο ή Πιστοποιητικό ή όπου το έγγραφο ή το Πιστοποιητικό αυτό δεν καλύπτει όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1, στις περιπτώσεις α' και β' της παραγράφου 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.

Στην εξεταζόμενη περίπτωση, δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις του άρθρου 80 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, αφού τα ζητούμενα Πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας εκδίδονται στην Ελλάδα από την αρμόδια ΔΟΥ και καλύπτουν την περίπτωση β της παρ. 2 του άρθρου 73 του ως άνω νόμου. Συνεπώς, η προσφεύγουσα όφειλε να υποβάλλει τα ζητούμενα Πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας, αφού ουδεμία περίπτωση αδυναμίας έκδοσής τους εκ μέρους της αρμόδιας ΔΟΥ δεν συντρέχει (παρά μόνον η προσφεύγουσα δεν μερίμνησε για την έγκαιρη απόκτησή τους), οι δε προσκομισθείσες ένορκες βεβαιώσεις δεν μπορούν να γίνουν, εν προκειμένω, δεκτές, ως μη προβλεπόμενες, ούτε από τον νόμο, ούτε από την επίμαχη Διακήρυξη.

Επίσης, θα πρέπει να σημειωθεί ότι τα στοιχεία προσωποποιημένης πληροφόρησης της Α.Α.Δ.Ε (TAXISNET) όσον αφορά στην εταιρία «...» και

στην ..., που υποβλήθηκαν το πρώτον με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, δεν μπορούν να ληφθούν υπόψη από την Αρχή, δεδομένου ότι, κατά πάγια νομολογία, μια Προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής, είτε του προσφέροντος (βλ. Αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. Αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, σκέψη 36).

ΣΤ) Υπενθυμίζεται στο σημείο αυτό ότι, σύμφωνα με το άρθρο 5 («Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/Κατακύρωση/Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης») στοιχ. δ) της επίμαχης Διακήρυξης - που στην ουσία επαναλαμβάνει τις διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 - εάν, κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν στο Ε.Ε.Ε.Σ. είναι ψευδή ή ανακριβή ή εάν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των δικαιολογητικών κατακύρωσης ή εάν από τα δικαιολογητικά που υποβλήθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής, σύμφωνα με τα άρθρα 17, 18, 19 και 22 της Διακήρυξης, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η κατατεθείσα εγγύηση συμμετοχής και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής.

Συναφώς, στο άρθρο 72 («Εγγυήσεις») παρ. 1 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: *«Η εγγύηση συμμετοχής καταπίπτει, αν ο προσφέρων αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στα άρθρα 73 έως 78, δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης δικαιολογητικά ή δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης ...».*

Σημειώνεται ότι το περιεχόμενο της ανωτέρω διάταξης επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 5 («Εγγυήσεις») παρ. 1 της επίμαχης Διακήρυξης (βλ. σκέψη 19 της παρούσας). Άλλωστε, μόνο σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις, τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Ε.Ε.Ε.Σ ότι πληροί και οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της πρόσκλησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του (βλ. άρθρο 5 στοιχ. δ της οικείας Διακήρυξης).

Επομένως, επειδή στην προκείμενη περίπτωση «δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής, σύμφωνα με τα άρθρα 17, 18, 19 και 22 της Διακήρυξης», νομίμως και σε συμφωνία με τη Διακήρυξη κρίθηκε από την Οικονομική Επιτροπή της οικείας αναθέτουσας αρχής, ότι: α) η επίμαχη Προσφορά πρέπει να απορριφθεί, β) η εγγύηση συμμετοχής της προσφεύγουσας πρέπει (κατόπιν γνωμοδότησης του αρμόδιου τεχνικού συμβουλίου) να καταπέσει υπέρ του Δήμου ... και γ) η διαδικασία υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, πρέπει να επαναληφθεί με τον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής. Με βάση τα ανωτέρω αναφερόμενα, ο πρώτος λόγος της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής που αφορά στα Πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας, κρίνεται αβάσιμος και για τον λόγο αυτόν, πρέπει να απορριφθεί.

33. Επειδή, περαιτέρω, από την εξέταση των συμπληρωματικών δικαιολογητικών κατακύρωσης που υποβλήθηκαν ενώπιον της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 5 στοιχείο γ) της επίμαχης Διακήρυξης, σε σχέση με τις Βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας (2^{ος} λόγος Προσφυγής), προκύπτουν τα εξής:

Κατόπιν λήψης της σχετικής έγγραφης πρόσκλησης προς συμπλήρωση των ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, η προσφεύγουσα υπέβαλε συμπληρωματικώς: α) την με αριθ. πρωτ. 3073/19.2.2019 Βεβαίωση

ασφαλιστικής ενημερότητας του φυσικού προσώπου, Ιωάννη ..., νομίμου εκπροσώπου - διαχειριστή και ομόρρυθμου εταίρου της ετερόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία «...» και β) τη με αρ. πρωτ. 67/18.1.2019 Βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του φυσικού προσώπου, ..., νομίμου εκπροσώπου - διαχειριστή και ομόρρυθμου εταίρου της ετερόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία».

Μην προσβαλλόμενη Απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κρίθηκε ότι οι ανωτέρω Βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας δεν αποτελούν, κατά τα ρητώς οριζόμενα στο άρθρο 22.1.2. της επίμαχης Διακήρυξης, απόδειξη ασφαλιστικής ενημερότητας των ανωτέρω δυο (2) ετερορρυθμίων εταιριών, που συμμετέχουν στην προσφέρουσα ένωση Γραφείων Μελετών/Μελετητών.

Σύμφωνα με τη ρητή διάταξη του άρθρου 22.1.2. της επίμαχης Διακήρυξης: *«[...] Οι εγκατεστημένες στην Ελλάδα εταιρείες/Γραφεία Μελετών υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας (ΤΜΕΔΕ για τους ασφαλισμένους – μέλη του ΤΕΕ, ΙΚΑ για το λοιπό προσωπικό). Δεν αποτελούν απόδειξη ενημερότητας της προσφέρουσας εταιρίας, αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας των φυσικών προσώπων - μελετητών που στελεχώνουν το πτυχίο της εταιρίας ως εταίροι [...]».*

Από το περιεχόμενο της ανωτέρω διάταξης, προκύπτει σαφώς ότι από την οικεία Διακήρυξη ζητείται από τις εταιρείες/Γραφεία Μελετών, να προσκομίσουν το Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας (ΤΣΜΕΔΕ για τους ασφαλισμένους - μέλη του ΤΕΕ, ΙΚΑ για το λοιπό προσωπικό), ενώ δεν καθίσταται σαφές, εάν πρέπει να προσκομισθούν και τα Αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας των φυσικών προσώπων-μελετητών, που τις στελεχώνουν (εταίροι). Αυτό, όμως, που συνάγεται πέραν πάσης αμφιβολίας από την ως άνω διάταξη, είναι ότι τα Αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας των φυσικών προσώπων (μελετητών) που στελεχώνουν την εταιρία, δεν αποτελούν απόδειξη ενημερότητας της προσφέρουσας εταιρίας.

Περαιτέρω, στο από, 01.10.2019, έγγραφο του Προέδρου της Επιτροπής Διαγωνισμού, αντίγραφο του οποίου επισυνάφθηκε στο με αριθ. πρωτ. 18922/7.10.2019 έγγραφο του Δήμου ..., με το οποίο ζητήθηκε από τον προσωρινό ανάδοχο, όπως υποβάλλει εντός πέντε (5) ημερών από τη λήψη του ως άνω εγγράφου συγκεκριμένα συμπληρωματικά δικαιολογητικά κατακύρωσης, αναφέρεται ρητώς και σαφώς ότι: «[...] *Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ [...] ΠΡΟΚΕΙΜΕΝΟΥ ΝΑ ΔΙΑΠΙΣΤΩΣΕΙ, ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΑΡΘΡΟ 5 ΠΑΡ Δ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ, ΟΤΙ:*

- *τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ενιαίο Ευρωπαϊκό Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) είναι αληθή,*
- *αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής, σύμφωνα με τα άρθρα 17, 18, 19 και 22 της παρούσας*

ΑΠΟΦΑΣΙΣΕ ΝΑ ΖΗΤΗΘΟΥΝ ΕΠΙΠΛΕΟΝ ΑΠΟ ΤΟΝ ΠΡΟΣΩΡΙΝΟ ΑΝΑΔΟΧΟ ΤΑ ΠΑΡΑΚΑΤΩ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ, ΤΑ ΟΠΟΙΑ ΔΕΝ ΕΙΧΕ ΥΠΟΒΑΛΕΙ, ΩΣ ΟΦΕΙΛΕ, ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΑΡΘΡΟ 22 ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ:

«1. Για τις 3.3.2019 Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας

- *βεβαίωση του ΕΤΑΑ/ΤΣΜΕΔΕ για τις εταιρείες (...) και την ...*
- *βεβαίωση ΕΦΚΑ εταιρείας (...) και την ... [...].»*

Συνεπώς, στην έγγραφη πρόσκληση της οικείας αναθέτουσας αρχής προς τον προσωρινό ανάδοχο, προκειμένου αυτός να υποβάλλει τα ρητώς κατονομαζόμενα σε αυτήν συμπληρωματικά δικαιολογητικά, ζητείται (προς τον σκοπό απόδειξης, τόσο των δηλωθέντων στο Ε.Ε.Ε.Σ, όσο και των όρων και προϋποθέσεων συμμετοχής που τίθενται στα άρθρα 17, 18, 19 και 22 της Διακήρυξης), η υποβολή Αποδεικτικού ασφαλιστικής ενημερότητας ΕΦΚΑ των ίδιων των εταιριών (των νομικών προσώπων) για το απασχολούμενο σε αυτές προσωπικό (πρβλ. ΕΑ 326/03), καθώς και Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας ΕΤΑΑ/ΤΣΜΕΔΕ των εταίρων που τις στελεχώνουν (βλ. ΣΤΕ 4099/2010).

Περαιτέρω, σημειώνεται ότι η ανάγκη έγκαιρης κτήσης των Βεβαιώσεων ασφαλιστικής ενημερότητας, οι οποίες θα πρέπει να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, επισημαίνεται στην υποσημείωση «Ιxxxνί» της

επίμαχης Διακήρυξης, με την οποία διευκρινίζεται το στοιχείο β1) της παραγράφου 2 του άρθρου 22.1. «Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 18» (βλ. σελ. 42), όπου αναφέρεται ότι: *«Λαμβανομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδονται από τους ημεδαπούς ασφαλιστικούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκοτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι. Τα εν λόγω πιστοποιητικά υποβάλλονται μαζί με τα υπόλοιπα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 22 από τον προσωρινό ανάδοχο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του υποσυστήματος»).*

Άλλωστε, από την επισκόπηση των υποβληθέντων συμπληρωματικών δικαιολογητικών κατακύρωσης, προκύπτει ότι η εταιρία «...» υπέβαλε, τόσο τις με αρ. πρωτ. 409824/02.08.2019 και 52725/01.02.2019 Βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ (με ημερομηνία λήξης την 31.01.2020 και 31.07.2019 αντίστοιχα), που αφορούν στην ίδια την ως άνω εταιρία και β) όσο και τις με αρ. πρωτ. 916/16.01.2019 και 10494/20.06.2019 Βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας ΕΤΑΑ (με ημερομηνία λήξης την 16.07.2020 και 20.12.2019 αντίστοιχα), που αφορούν στον κ. Δημήτριο ..., ως βασικό στέλεχος της εταιρίας «...». Σημειώνεται ότι στην πρώτη ως άνω Βεβαίωση, που αφορά στην ίδια την εταιρία αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: *«[...] Δεν οφείλει ληξιπρόθεσμες ασφαλιστικές εισφορές για το προσωπικό του/της. Η βεβαίωση αυτή χορηγείται σε φυσικά ή νομικά πρόσωπα - εργοδότες και ισχύει αποκλειστικά: * Για την είσπραξη εκκαθαρισμένων απαιτήσεων από το Δημόσιο, ΝΠΔΔ, ΟΤΑ και ευρύτερο Δημόσιο Τομέα, συμπεριλαμβανομένων και των εξαγωγικών επιτοκίων (άρθρα 39 παρ. 7 του Ν. 2065/92 και 59 Ν. 2676/99), με τον όρο της παρακράτησης ποσού ΜΗΔΕΝ (0,00) € από κάθε ποσό που θα του/της καταβληθεί [...]*».

Ομοίως, η ... του υπέβαλε, τόσο τη με αρ. πρωτ. 15568/19.09.2018 Βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας ΕΤΑΑ, με ημερομηνίας λήξης την 19.03.2019, ως

Αρχιτέκτων Μηχανικός, όσο και τη με αρ. πρωτ. 443044/19.09.2018 Βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ, με ημερομηνίας λήξης την 18.03.2019, που αφορά στην επιχείρηση με την επωνυμία «...». Μάλιστα, στην τελευταία αυτή Βεβαίωση, αναφέρεται ότι: «[...] Δεν οφείλει ληξιπρόθεσμες ασφαλιστικές εισφορές για το προσωπικό του/της. Η βεβαίωση αυτή χορηγείται σε φυσικά ή νομικά πρόσωπα - εργοδότες και ισχύει αποκλειστικά: ΙΣΧΥΕΙ ΕΠΙ ΕΞΙ ΜΗΝΕΣ ΑΠΟ ΤΗΝ ΕΚΔΟΣΗ ΤΗΣ (Μέχρι 18/03/2019) * Για συμμετοχή σε δημοπρασίες. Ο Ε.Φ.Κ.Α., τ. Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. επιφυλάσσεται στην περίπτωση που από μελλοντικό έλεγχο διαπιστώσει ότι οφείλονται εισφορές. * Για την είσπραξη εκκαθαρισμένων απαιτήσεων από το Δημόσιο, ΝΠΔΔ, ΟΤΑ και ευρύτερο Δημόσιο Τομέα, συμπεριλαμβανομένων και των εξαγωγικών επιτοκίων (άρθρα 39 παρ. 7 του Ν. 2065/92 και 59 Ν. 2676/99), με τον όρο της παρακράτησης ποσού ΜΗΔΕΝ (0,00) € από κάθε ποσό που θα του/της καταβληθεί [...]».

Με βάση τα προλεχθέντα, αντί των επίμαχων Βεβαιώσεων ασφαλιστικής ενημερότητας των φυσικών προσώπων (εταίρων) των ετερορρυθμίων εταιριών «....» και «...», θα έπρεπε να είχαν υποβληθεί εγκαίρως (εμπροθέσμως) οι Βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας των ως άνω δύο (2) ετερορρυθμίων εταιριών, που συμμετέχουν στην προσφέρουσα ένωση Γραφείων Μελετών/Μελετητών, συνθήκη, όμως, που δεν συντρέχει στην εξεταζόμενη περίπτωση.

Για τους ανωτέρω λόγους, οι παραπομπές της προσφεύγουσας ενώσεως σε διατάξεις που σχετίζονται με την ευθύνη των εκπροσώπων/διαχειριστών κλπ ή με τη διαίρεση της ευθύνης στην περίπτωση των ετερορρυθμίων εταιριών, όπως π.χ στο άρθρο 31 παρ. 1 εδάφιο α του Ν. 4321/2015, σύμφωνα με το οποίο, τα πρόσωπα που είναι νόμιμοι εκπρόσωποι, πρόεδροι, διαχειριστές, διευθύνοντες σύμβουλοι, εντεταλμένοι στη διοίκηση και εκκαθαριστές των νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων, κατά τον χρόνο της διάλυσης ή συγχώνευσής τους, ευθύνονται προσωπικά και αλληλέγγυα και εις ολόκληρον για την καταβολή των ασφαλιστικών εισφορών, πρόσθετων τελών, προσαυξήσεων κλπ ή στο άρθρο 271 παρ. 1 του Ν. 4072/2012, που αφορά στην απεριόριστη ευθύνη του ομόρρυθμου εταίρου μιας ετερόρρυθμης εταιρίας,

ουδεμία επιρροή ασκούν στα κρινόμενα, αφού εξεταστέο, εν προκειμένω, ζήτημα είναι η τήρηση των διατάξεων των εγγράφων της σύμβασης, ήτοι των διατάξεων του άρθρου 5, σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 22.1.2. της επίμαχης Διακήρυξης, οι οποίες αφορούν στα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υποβάλλει ο προσωρινός ανάδοχος - όπως μάλιστα αυτά διευκρινίσθηκαν περαιτέρω με την έγγραφη πρόσκληση προς υποβολή συμπληρωματικών δικαιολογητικών (βλ. ανωτέρω) - και στα δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 18 της Διακήρυξης (αντίστοιχα). Ο δε ισχυρισμός της προσφεύγουσας ένωσης Γραφείων Μελετών/Μελετητών, ότι: *«...η ασφαλιστική ενημερότητα του φυσικού προσώπου, ομόρρυθμου εταίρου και διαχειριστή, είναι ευρύτερη, προϋποθέτει και περιλαμβάνει και την ασφαλιστική ενημερότητα του νομικού προσώπου (ομόρρυθμης ή ετερόρρυθμης εταιρείας)...»* είναι αυθαίρετος και ως εκ τούτου, απορριπτέος, κυρίως ως αντιβαίνων στη ρητή διάταξη του άρθρου 22.1. («Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 18») παρ. 2 στοιχείο β1) της επίμαχης Διακήρυξης, την οποία και αποδέχθηκε ανεπιφύλακτα με τη συμμετοχή της στον εν θέματι Διαγωνισμό.

Ως εκ τούτου, οι υποβληθείσες - κατά το εξεταζόμενο στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης - Βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας των φυσικών προσώπων, ομόρρυθμων εταίρων και διαχειριστών των ετερορρυθμων εταιριών «...» και «...» δεν καλύπτουν, κατά τα ρητώς οριζόμενα στην οικεία Διακήρυξη, τις ασφαλιστικές ενημερότητες των ανωτέρω δύο (2) ετερορρυθμων εταιριών, που, εκ της φύσεώς τους, αφορούν σε τυχόν οφειλές αυτών, ως εργοδοτών.

Περαιτέρω, οι με αρ. πρωτ. 1411136/25.11.2019 και 1503751/16.12.2019 Βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας Ε.Φ.Κ.Α των ετερορρυθμων εταιριών «...» και «...», που υποβλήθηκαν το πρώτον με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή δεν μπορούν να ληφθούν υπόψη από την Αρχή, καθότι - ως, άλλωστε, προελέχθη και για τα Πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας στην προηγούμενη σκέψη της παρούσας - κατά πάγια νομολογία, μια Προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής, είτε του προσφέροντος (βλ. Αποφάσεις

της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. Αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, σκέψη 36 κλπ).

Ενόψει των ανωτέρω, η άποψη της οικείας αναθέτουσας αρχής σε σχέση με τον 2^ο λόγο της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής - ως περιλαμβάνεται στην προσβαλλόμενη Απόφασή της - είναι ορθή και σύμφωνη με τους όρους της επίμαχης Διακήρυξης. Άλλωστε, βάσει του άρθρου 71 («Γενικές αρχές») του Ν. 4412/2016, που διέπει τον επίμαχο Διαγωνισμό, *«Οι συμβάσεις ανατίθενται βάσει των κριτηρίων που καθορίζονται στα άρθρα 86 έως 89, εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει [...] ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος και στα έγγραφα της σύμβασης [...]»*, ενώ, κατά πάγια νομολογία, οι αναθέτουσες αρχές δεν μπορούν, κατ' εφαρμογήν των θεμελιωδών αρχών της τυπικότητας και της διαφάνειας που διέπουν τις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, να απόσχουν από όρους, τους οποίους οι ίδιες έθεσαν στα έγγραφα της σύμβασης (βλ. σκέψη 28 της παρούσας).

Επίσης, κατά πάγια νομολογία, η διαδικασία των διαγωνισμών είναι αυστηρώς τυπική (αρχή της τυπικότητας), υπό την έννοια ότι οι Προσφορές των διαγωνιζομένων πρέπει να τηρούν απολύτως τους υποχρεωτικούς και δεσμευτικούς όρους της Διακήρυξης και να βρίσκονται σε συμφωνία με το κανονιστικό περιεχόμενο αυτών, όπερ συνεπάγεται ότι κάθε παράβαση των σχετικών όρων της Διακήρυξης, έχει σαν επακόλουθο το απαράδεκτο της υπόψη προσφοράς ή/και την ακυρότητα των πράξεων της αναθέτουσας αρχής, που δεν συνάδουν στις παραπάνω επιταγές/αρχές. Με βάση τα προλεχθέντα, ο δεύτερος λόγος της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής που αφορά στις ζητούμενες Βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας, κρίνεται αβάσιμος και για τον λόγο αυτόν, πρέπει να απορριφθεί.

34. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

35. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Διατάσσει την κατάπτωση του προσκομισθέντος Παραβόλου (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του ΠΔ 39/2017).

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 20 Ιανουαρίου 2020 και εκδόθηκε στις 10 Φεβρουαρίου 2020, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

ΜΙΧΑΛΗΣ Π. ΣΕΙΡΑΔΑΚΗΣ

Η Γραμματέας

ΕΛΕΝΗ ΧΟΥΛΗ