

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 11.10.2018, με την εξής σύνθεση: Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη, Πρόεδρος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Εισηγητής και Κυριακή Σιδηροπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 06.09.2018 (ημερομηνία καταχώρησης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 896/10.09.2018 της εταιρείας με την επωνυμία [...], που εδρεύει στη [...], οδός [...], αρ. [...], όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της υπ' αριθ. 142/14.08.2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ακτίου – Βόνιτσας (εφεξής «η προσβαλλόμενη»), με την οποία εγκρίθηκε το από 09.08.2018 1ο Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού για τη διαδικασία σύναψης σύμβασης για το έργο «ΣΥΝΔΕΣΗ ΧΩΡΑΣ – ΑΓ. ΠΑΡΑΣΚΕΥΗΣ ΜΕ ΞΥΛΙΝΗ ΠΕΖΟΓΕΦΥΡΑ» αναφορικά με το αποτέλεσμα επί της διαδικασίας αυτής και ανεδείχθη προσωρινός μειοδότης ο οικονομικός φορέας [...], με ποσοστό έκπτωσης 40,08% και έγινε δεκτή η αποδοχή των οικονομικών προσφορών που κατατέθηκαν κατά τη σειρά μειοδοσίας που αναφέρεται στο Πρακτικό αυτό.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που με αυτήν έγινε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα [...] και ανεδείχθη αυτός προσωρινός μειοδότης της υπόψη σύμβασης, αφού, ως ισχυρίζεται, παραβιάζεται η νομοθεσία περί δημοσίων συμβάσεων, καθώς και οι όροι της Διακήρυξης για τους αναφερόμενους στην υπό εξέταση Προσφυγής της λόγους.

Αριθμός απόφασης: 899/2018

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. 7632/0.07.2018 Διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοικτός, ηλεκτρονικός, διαγωνισμός για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου «Κατασκευή ξύλινης πεζογέφυρας για την σύνδεση της Αγίας Παρασκευής με τη Χώρα Βόνιτσας», εκτιμώμενης αξίας 447.580,65 € (πλέον Φ.Π.Α. 24%), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), με δικαίωμα των διαγωνιζομένων να υποβάλλουν προσφορά για το σύνολο του έργου, η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 06.07.2018 με ΑΔΑΜ 18PRC0033826556 2018-07-06 καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 06.07.2018, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α 74932.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 230960655958 1029 0008) ποσού 2.238,00€, το οποίο και υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογιζόμενης δαπάνης της σύμβασης, συνολικού προϋπολογισμού 447.580,65 € (συμπεριλαμβανομένης της δαπάνης για απρόβλεπτα 15% και των αναθεωρήσεων) χωρίς Φ.Π.Α.

3. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (έργο), της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 447.580,65 € (συμπεριλαμβανομένης της δαπάνης για απρόβλεπτα 15% και των αναθεωρήσεων) χωρίς Φ.Π.Α., σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν.

Αριθμός απόφασης: 899/2018

4412/2016 και του χρόνου δημοσίευσης της Προκήρυξης στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ (06.07.2018), σύμφωνα με τα άρθρα 120, 376 και 379 - όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν - του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ.α'), έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 28.08.2018 και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 06.09.2018, ήτοι εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπ' αριθ. 142/14.08.2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ακτίου – Βόνιτσας, με την οποία εγκρίθηκε το από 09.08.2018 1ο Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού για τη διαδικασία σύναψης σύμβασης για το έργο «ΣΥΝΔΕΣΗ ΧΩΡΑΣ – ΑΓ. ΠΑΡΑΣΚΕΥΗΣ ΜΕ ΞΥΛΙΝΗ ΠΕΖΟΓΕΦΥΡΑ» και κατά το μέρος που με αυτήν έγινε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα [...] και ανεδείχθη αυτός προσωρινός μειοδότης, αφού, ως ισχυρίζεται, παραβιάζεται η νομοθεσία περί δημοσίων συμβάσεων, καθώς και οι όροι της Διακήρυξης, δοθέντος ότι η εν λόγω προσφορά είναι απαράδεκτη και μη νόμιμη λόγω εσφαλμένης και ελλιπούς συμπλήρωσης του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (εφεξής «Τ.Ε.Υ.Δ»).

7. Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα με προφανές έννομο συμφέρον στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης, δεδομένου ότι έχει υποβάλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της και εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση ως δεύτερη στη σειρά μειοδοσίας, ισχυριζόμενη ότι έχει υποστεί ζημία από την προσβαλλόμενη πράξη, αφού θα ήτο πρώτη στη σειρά αυτή (μειοδοσίας) βάσει της οικονομικής της προσφοράς, αν η προσφορά του οικονομικού φορέα [...] δεν είχε παρανόμως γίνει δεκτή.

Αριθμός απόφασης: 899/2018

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το από 02.10.2018 μήνυμά της μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού κοινοποίησε τη γνωμοδότηση του νομικού συμβούλου του Δήμου, η οποία και αποτελεί τις απόψεις της επί της εν λόγω Προσφυγής, αναφέροντας ότι το σύνολο των ελλείψεων στο Τ.Ε.Υ.Δ. του οικονομικού φορέα [...] και προσωρινού μειοδότη στις οποίες η προσφεύγουσα αναφέρεται, είναι σε κάθε περίπτωση δεκτικές συμπλήρωσης και δεν άγουν σε αποκλεισμό αυτού και για το λόγο αυτόν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί κατά τα ειδικότερα υποστηριζόμενα στις απόψεις της.

9. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: *«1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής»*. Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: *«1. Η ΑΕΠΠ αποφαίνεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος 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 ...»* και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

10. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της Προσφυγής της υποστηρίζει ότι στη 2η σελ. του Τ.Ε.Υ.Δ. που υπέβαλε ο οικονομικός φορέας

Αριθμός απόφασης: 899/2018

(και προσωρινός μειοδότης) [...], στο «Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα», και στην Ενότητα «Α. Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα», στο ερώτημα: «Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό (π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής);», ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει συμπληρώσει ως «απάντηση» το «ΝΑΙ», καίτοι κατά την προσφεύγουσα η απάντηση αυτή προσήκει - σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 23 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.), ως προς τις συμβάσεις παροχής έργων στις ημεδαπές εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.Ε.Π. και διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου, γεγονός που δεν συντρέχει, όμως, στο πρόσωπο του εν λόγω οικονομικού φορέα και προσωρινού μειοδότη, αφού ως ο ίδιος ο ανωτέρω οικονομικός φορέας δηλώνει στο υποβληθέν Τ.Ε.Υ.Δ. έχει μεν εγγραφεί στο Μ.Ε.Ε.Π., υπάγεται όμως στη «2η Τάξη» αυτού, γεγονός που σημαίνει ότι δεν διαθέτει ενημερότητα πτυχίου, την οποία διαθέτουν όσα μέλη του ΜΕΕΠ υπάγονται σε «κατηγορίες έργων» από την 3η Τάξη και άνω.

11. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 79 του Ν. 4412/2016 «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής», με το οποίο ενσωματώθηκε στην ελληνική έννομη τάξη το άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ)» «1. ... 2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων «πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328», οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους

Αριθμός απόφασης: 899/2018

αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α` 30). Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων. 3. ... 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. Μέχρι την έκδοση του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986/»

12. Επειδή, με την υπ` αριθ. 158/2016 (ΦΕΚ Β` 3698/16.11.2016) απόφαση της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) εγκρίθηκε το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.) του άρθρου 79 παρ. 4 του Ν. 4412/2016 (Α` 147), για διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης κάτω των ορίων των οδηγιών. Επιπροσθέτως, με τις Κατευθυντήριες Οδηγίες υπ` αριθ. 15 και 23 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. διευκρινίσθηκαν οι οδηγίες συμπλήρωσης για το Τ.Ε.Υ.Δ. του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016.

13. Επειδή, στο άρθρο 377 παρ. 1 περ. 31 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι τα άρθρα 80 έως 110 του ν. 3669/2008 και των παραγράφων 4 και 5 του άρθρου 20 και της παραγράφου 1α του άρθρου 176, παραμένουν σε ισχύ μέχρι την έκδοση του προεδρικού διατάγματος του άρθρου 83.

14. Επειδή, στο άρθρο 92 «τήρηση του Μ.Ε.ΕΠ.» του ν. 3669/2008 ορίζεται ότι: «1. Η εγγραφή και κατάταξη των εργοληπτικών επιχειρήσεων στο Μ.Ε.ΕΠ., καθώς και η τακτική και η έκτακτη αναθεώρηση της εγγραφής τους, που ορίζονται στο παρόν άρθρο, γίνεται με αίτηση τους. 2. Η εγγραφή, κατάταξη και αναθεώρηση στηρίζεται σε όλα τα στοιχεία που είναι αναγκαία για την εξέταση της αίτησης και τον έλεγχο της ακρίβειας των υποβαλλόμενων στοιχείων και τα οποία υποχρεούνται να υποβάλουν οι εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.ΕΠ.. Τα στοιχεία αυτά συγκεντρώνονται από την υπηρεσία της Γ.Γ.Δ.Ε. του

Αριθμός απόφασης: 899/2018

Υπουργείου Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημόσιων Έργων που είναι αρμόδια για την Τήρηση του Μ.Ε.ΕΠ., όπως ορίζεται στην παράγραφο 3. Μεταξύ των στοιχείων αυτών περιλαμβάνονται ιδίως τα πιστοποιητικά Μ.Ε.ΕΠ., τα οποία συντάσσονται για κάθε έργο από τον κύριο του έργου ή το φορέα κατασκευής και περιέχουν πληροφορίες και αξιολογήσεις για τη δημοπρασία και την ανάδοχο επιχείρηση, για τις τεχνικές επιχειρήσεις που έχουν συμπράξει στην κατασκευή του έργου με συμβάσεις κατασκευαστικής κοινοπραξίας ή Υπεργολαβίας, οι οικονομικές καταστάσεις των χρήσεων των τριών (3) τελευταίων ετών, οι προσωρινές οικονομικές καταστάσεις πριν από την υποβολή αίτησης, οι δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος, οι ειδικές καταστάσεις τιμολογίων δημοσίων και ιδιωτικών έργων, τα τιμολόγια ιδιωτικών έργων όλων των κατηγοριών, τα δικαιολογητικά πιστοποίησης των παγίων στοιχείων και της αξίας τους (οικόπεδα, γήπεδα, κτίρια, μηχανολογικός εξοπλισμός και μεταφορικά μέσα πλην επιβατικών αυτοκινήτων), δικαιολογητικά για την απόδειξη της βασικής και της συμπληρωματικής στελέχωσης, καθώς και οποιοδήποτε άλλο στοιχείο κριθεί απαραίτητο για την αξιολόγηση των εργοληπτικών επιχειρήσεων Μ.Ε.ΕΠ.. 3. Το Μ.Ε.ΕΠ. τηρείται από τη Διεύθυνση Μητρώων και Τεχνικών Επαγγελματιών (Δ15) της Γενικής Γραμματείας Δημόσιων Έργων του Υπουργείου Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημόσιων Έργων. Στα πλαίσια τήρησης του Μητρώου, η υπηρεσία αυτή ασκεί τις αρμοδιότητες που της παρέχει ο νόμος και ιδίως συγκεντρώνει, ελέγχει και καταχωρεί μηχανογραφικά τα στοιχεία που είναι απαραίτητα για την εγγραφή, κατάταξη, αναθεώρηση εγγραφής και διαγραφή των εργοληπτικών επιχειρήσεων και παρέχει σχετικές πληροφορίες στις υπηρεσίες του δημόσιου τομέα, όταν ζητούνται. Χορηγεί επίσης "Ενημερότητα Πτυχίου" (Ε.Π.) στις εργοληπτικές επιχειρήσεις που υποχρεώνονται από το νόμο να διαθέτουν. Η Επιτροπή Μ.Ε.ΕΠ. του άρθρου 95 του παρόντος είναι αρμόδια για την εγγραφή, την αναθεώρηση εγγραφής και κατάταξη των εργοληπτικών επιχειρήσεων στο Μ.Ε.ΕΠ. μέχρι και την πέμπτη (5η) τάξη. Για την εγγραφή, αναθεώρηση εγγραφής και κατάταξη στις τάξεις έκτη (6η) και έβδομη (7η) εκδίδεται απόφαση από τον Υπουργό Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημόσιων Έργων ύστερα από γνώμη της επιτροπής Μ.Ε.ΕΠ..

Αριθμός απόφασης: 899/2018

Η υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., με υπογραφή του Προϊσταμένου της, εκδίδει τις πρωτότυπες βεβαιώσεις εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ. (πτυχία), ύστερα από την έκδοση της σχετικής απόφασης κατά τα ανωτέρω. 4. Οι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. εργοληπτικές επιχειρήσεις οφείλουν να γνωστοποιούν στην υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. κάθε επικείμενη αντικατάσταση των προσώπων που αποτελούν τη στελέχωση της επιχείρησης. Αντικατάσταση στελέχους επιτρέπεται μόνο για σοβαρό λόγο και εγκρίνεται από την Επιτροπή Μ.Ε.ΕΠ. ύστερα από εισήγηση της Υπηρεσίας τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ.. Ύστερα από την έγκριση εκδίδεται νέα βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ. Αίτηση αποδέσμευσης από την επιχείρηση μπορεί να υποβάλλεται και από τα στελέχη. Η αίτηση κοινοποιείται και στην επιχείρηση και εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 98. 5. Οι εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.Κ. επιτρέπεται να στελεχώνουν μία μόνο εργοληπτική επιχείρηση εγγεγραμμένη στο Μ.Ε.ΕΠ.. Η συμμετοχή τους πρέπει να είναι ενεργός και παρακολουθείται από την υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ.. Η υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. μπορεί να παραπέμπει τα ανωτέρω στελέχη, των οποίων η συμμετοχή κρίνεται εικονική ή ανεπαρκής, στο αρμόδιο πειθαρχικό όργανο. Η ελάχιστη στελέχωση της επιχείρησης πρέπει να είναι συνεχής καθ' όλη τη διάρκεια της λειτουργίας της και να αποδεικνύεται με βεβαίωση ασφάλισης του προσωπικού από τον οικείο ασφαλιστικό φορέα. 6. Με απόφαση που εκδίδεται από τον Υπουργό Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημόσιων Έργων μπορεί να καθορίζεται ο τύπος και τα απαραίτητα στοιχεία που πρέπει να περιέχουν τα πιστοποιητικά Μ.Ε.ΕΠ., που εκδίδει ο κύριος του έργου ή ο φορέας κατασκευής, τα χρονικά διαστήματα έκδοσης και κοινοποίησης τους στον ανάδοχο και τις λοιπές τεχνικές επιχειρήσεις που έχουν συμπράξει στην κατασκευή του έργου, ο τρόπος υποβολής τους στην υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., καθώς και κάθε σχετικό θέμα. Με όμοια απόφαση μπορεί να ορισθεί Προθεσμία μέσα στην οποία τα στοιχεία αυτά υποβάλλονται από τις εργοληπτικές επιχειρήσεις, εντός συγκεκριμένων χρονικών προθεσμιών, ανεξάρτητα από την υποβολή αίτησης τακτικής ή έκτακτης αναθεώρησης της εγγραφής τους. Η παράλειψη υποβολής των στοιχείων αυτών, με ευθύνη της εργοληπτικής επιχείρησης, συνεπάγεται την απώλεια του δικαιώματος να τα

Αριθμός απόφασης: 899/2018

επικαλεσθεί κατά την υποβολή αίτησης τακτικής ή έκτακτης αναθεώρησης και δίνει το δικαίωμα στην υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. να προχωρήσει με πρωτοβουλία της σε έκτακτη αναθεώρηση της εγγραφής της επιχείρησης. Ο κύριος του έργου ή ο φορέας κατασκευής οφείλει να συντάσσει και υποβάλει τα σχετικά πιστοποιητικά με τις αρμόδιες υπηρεσίες του, οι υπάλληλοι των οποίων, σε περίπτωση που αμελούν να το πράξουν, υπέχουν και πειθαρχικές ευθύνες, κατ' ανάλογη εφαρμογή των διατάξεων της παραγράφου 3 του άρθρου 40 του παρόντος. 7. Οι εργοληπτικές επιχειρήσεις, οι οποίες είναι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. από την 3 η έως την 7 η τάξη, υποχρεούνται να υποβάλουν ετησίως τις οικονομικές τους καταστάσεις και την έκθεση δραστηριότητας πριν από τη λήξη της καταληκτικής προθεσμίας δημοσίευσης των οικονομικών τους καταστάσεων, στο Γ.Ε.ΜΗ., σύμφωνα με τα λοιπά προβλεπόμενα στην υπουργική απόφαση Δ15/οικ/24298/28.7.2005 (Β` 1105). Με όμοια απόφαση μπορεί να τροποποιείται η διαδικασία υποβολής των ανωτέρω στοιχείων. 8. Κάθε επιχείρηση υποχρεούται, μέχρι τέλους του πρώτου εξαμήνου του επόμενου έτους κάθε χρήσης, να καταθέτει στην υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. όλα τα στοιχεία που είναι απαραίτητα για την πιστοποίηση του κύκλου εργασιών της από ιδιωτικά έργα. Η παράλειψη της υποβολής των στοιχείων αυτών, μέσα στην Προθεσμία αυτή, συνεπάγεται την απώλεια του δικαιώματος της επιχείρησης να επικαλεσθεί τον κύκλο εργασιών από τα έργα αυτά. Με απόφαση που εκδίδεται από τον Υπουργό Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημόσιων Έργων καθορίζονται τα στοιχεία αυτά και κάθε άλλο θέμα. 9. Οι διατάξεις της παραγράφου 15 του άρθρου 107 του παρόντος εφαρμόζονται αναλόγως και για τα πιστοποιητικά Μ.Ε.ΕΠ.. 10. Η κατάταξη στις κατηγορίες και τις τάξεις του Μ.Ε.ΕΠ. ισχύει για μία τριετία (τακτική αναθεώρηση). Η ισχύς των βεβαιώσεων εγγραφής στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (ΜΕΕΠ) των επιχειρήσεων, σε βάρος των οποίων επιβλήθηκαν πρόστιμα για παραβάσεις του Κ.Φ.Α.Σ. την τελευταία τριετία πριν από την αίτηση αναθεώρησης, παρατείνεται για τρία (3) έτη από την ημερομηνία δημοσίευσης αμετάκλητης δικαστικής απόφασης, με την οποία τα πρόστιμα αυτά ακυρώθηκαν ... ».

Αριθμός απόφασης: 899/2018

15. Επειδή, περαιτέρω, το άρθρο 20 παρ. 5 του ν. 3669/2008 ορίζει ότι: «5. Για τη συμμετοχή σε διαγωνισμούς δημοσίων έργων χορηγείται σε κάθε εργοληπτική επιχείρηση εγγεγραμμένη στο Μ.Ε.ΕΠ. "ενημερότητα πτυχίου", η οποία, σε συνδυασμό με τη βεβαίωση εγγραφής που εκδίδεται από την υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., συνιστά "επίσημο κατάλογο αναγνωρισμένων εργοληπτών" κατά την έννοια του άρθρου 151 του παρόντος και απαλλάσσει τις εργοληπτικές επιχειρήσεις από την υποχρέωση να καταθέτουν τα επιμέρους δικαιολογητικά στους διαγωνισμούς. Για την έκδοση και χορήγηση της "ενημερότητας πτυχίου" οι εργοληπτικές επιχειρήσεις υποβάλλουν σε τακτά χρονικά διαστήματα, στην υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., τα δικαιολογητικά συμμετοχής τους σε διαγωνισμούς, όπως αυτά ορίζονται από τις κείμενες διατάξεις. Τα υποβαλλόμενα δικαιολογητικά, η διαδικασία υποβολής τους, ο χρόνος ισχύος της "ενημερότητας πτυχίου", η διαδικασία ανανέωσης της, οι συνέπειες εκ της μη υποβολής της σε διαγωνισμό, ο χρόνος εφαρμογής του μέτρου και κάθε σχετικό θέμα, ορίζονται με την υπ' αριθ. Δ15/οικ/24298/28.7.2005 (ΦΕΚ 1105 Β') απόφαση του Υπουργού Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημοσίων Έργων. Με απόφαση του Υπουργού Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημόσιων Έργων μπορεί να επανακαθορίζονται τα ανωτέρω στοιχεία». Στην Υ.Α. Αριθ. Δ15/οικ/15658 (ΦΕΚ Β' 2300/16.09.2013) «Τροποποίηση της με αριθ. Δ15/οικ/24298/28.07.2005 (Β' 1105) Υπουργικής Απόφασης με θέμα «Έκδοση Ενημερότητας Πτυχίου και Βεβαιώσεων ανεκτέλεστου υπολοίπου συμβάσεων δημοσίων έργων, υποβολή Εκθέσεων δραστηριότητας ανωνύμων εταιρειών και Πιστοποιητικών εκτέλεσης έργων», ορίζεται στο άρθρο 1 «Έννοια «Ενημερότητας Πτυχίου - Χρόνος ισχύος» ότι «1. Σε κάθε εργοληπτική επιχείρηση, η οποία είναι εγγεγραμμένη στις τάξεις 3η έως και 7η του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) χορηγείται έγγραφο με τίτλο «Ενημερότητα Πτυχίου» (εφεξής Ε.Π.), το οποίο προσκομίζεται στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων έργων και υποκαθιστά τα δικαιολογητικά του άρθρου 2 της παρούσας, τα οποία δεν υποβάλλονται κατά τη δημοπρασία. Η υποκατάσταση των επιμέρους δικαιολογητικών από την Ε.Π. χωρεί και στις περιπτώσεις που από τη Διακήρυξη συγκεκριμένου έργου

Αριθμός απόφασης: 899/2018

εσφαλμένα δεν προβλέπεται η προσκόμιση Ε.Π. Δεν υποκαθίστανται από την Ε.Π. και για αυτό, εφόσον ζητούνται από τη Διακήρυξη, πρέπει να προσκομίζονται ιδιαίτερος στις διαδικασίες ανάθεσης, δικαιολογητικά που δεν απαιτούνται για την έκδοση της....».

16. Επειδή, στη Διακήρυξη και πιο συγκεκριμένα στο άρθρο 22.Β. «Καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας» αυτής ορίζεται ότι «Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, απαιτείται οι οικονομικοί φορείς να είναι εγγεγραμμένοι στο σχετικό επαγγελματικό μητρώο που τηρείται στο κράτος εγκατάστασής τους. Ειδικά οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) ή στα Νομαρχιακά Μητρώα στην κατηγορία/-ιες έργου του άρθρου 21 της παρούσας ...». Περαιτέρω στο άρθρο 23.1 «Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής» ορίζεται ότι «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, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 22 Β - Ε της παρούσας ...». Στο άρθρο 23.4. «Δικαιολογητικά απόδειξης καταλληλότητας για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας του άρθρου 22.Β» ορίζεται ότι «(α) Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα υποβάλλουν βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ στις κατηγορίες Λιμενικών και Οικοδομικών έργων. (β) ... (γ) ». Περαιτέρω στο άρθρο 23.5. «Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22.Γ» ορίζεται ότι «Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των

Αριθμός απόφασης: 899/2018

οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.ΕΠ: είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος XII (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. 82 Σε κάθε περίπτωση, η βεβαίωση εγγραφής μπορεί να υποβάλλεται για την απόδειξη μόνο ορισμένων απαιτήσεων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 22.Γ, ενώ για την απόδειξη των λοιπών απαιτήσεων μπορούν να προσκομίζονται ένα ή περισσότερα από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος XII του ν. 4412/2016, ανάλογα με την τιθέμενη στο άρθρο 22.Γ απαίτηση. Ειδικά, για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων: με την υποβολή ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει ή με την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονωμένος ανάδοχος είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου κατά τις κείμενες διατάξεις (β) Οι αλλοδαποί οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους ή διαθέτουν πιστοποιητικό από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, μπορούν να προσκομίζουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής, εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 83 ν. 4412/2016 και στην παράγραφο 9 του παρόντος άρθρου (γ) ...». Στο άρθρο 23.6. «Δικαιολογητικά Τεχνικής και Επαγγελματικής Ικανότητας του άρθρου 22.Δ» ορίζεται ότι «Η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές

Αριθμός απόφασης: 899/2018

επιχειρήσεις στο Μ.Ε.ΕΠ. □ είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει □ είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Δ δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος ΙΙ του Παραρτήματος ΧΙΙ (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016 83 ανάλογα με την τιθέμενη στο άρθρο 22.Δ απαίτηση. Σε κάθε περίπτωση, η βεβαίωση εγγραφής μπορεί να υποβάλλεται για την απόδειξη μόνο ορισμένων απαιτήσεων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του άρθρου 22.Δ, ενώ για την απόδειξη των λοιπών απαιτήσεων μπορούν να προσκομίζονται ένα ή περισσότερα από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος ΙΙ του Παραρτήματος ΧΙΙ του ν. 4412/2016. (β) ... (γ) ...». Τέλος στο άρθρο 23.9. «Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων» ορίζεται ότι «(α) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους ή διαθέτουν πιστοποίηση από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016, μπορούν να υποβάλλουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης. Στα πιστοποιητικά αυτά αναφέρονται τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων έγινε η εγγραφή των εν λόγω οικονομικών φορέων στον επίσημο κατάλογο ή η πιστοποίηση και η κατάταξη στον εν λόγω κατάλογο. Η πιστοποιούμενη εγγραφή στους επίσημους καταλόγους από τους αρμόδιους οργανισμούς ή το πιστοποιητικό, που εκδίδεται από τον οργανισμό πιστοποίησης, συνιστά τεκμήριο καταλληλότητας όσον αφορά τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος ή το πιστοποιητικό. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών που αναφέρονται στο πιστοποιητικό εγγραφής τους. (β) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.ΕΠ. εφόσον υποβάλλουν «Ενημερότητα Πτυχίου» εν ισχύ, απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών Σε περίπτωση που κάποιο από τα ανωτέρω

Αριθμός απόφασης: 899/2018

δικαιολογητικά έχει λήξει, προσκομίζεται το σχετικό δικαιολογητικό εν ισχύ. Εφόσον στην Ενημερότητα Πτυχίου δεν αναφέρεται ρητά ότι τα στελέχη του πτυχίου του προσφέροντα είναι ασφαλιστικώς ενήμερα στο ΕΤΑΑ- ΤΣΜΕΔΕ, ο προσφέρων προσκομίζει επιπλέον της Ενημερότητας Πτυχίου, ασφαλιστική ενημερότητα για τα στελέχη αυτά ...».

17. Επειδή, από τις ανωτέρω προπαρατεθείσες διατάξεις του κείμενου νομοθετικού πλαισίου, το οποίο διέπει τον υπό κρίση διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο τους διαγωνιζόμενους, όσο και την αναθέτουσα αρχή, αλλά και σύμφωνα με τις γενικές αρχές του δικαίου του δημοσίου συμβάσεων και τη νομολογία των ελληνικών Δικαστηρίων - σύμφωνα με τις οποίες 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 – προκύπτει ότι δεν υφίσταται διάταξη της Διακήρυξης που να απαιτεί την προσκόμιση της βεβαίωσης εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ σε συνδυασμό με την προσκόμιση της ενημερότητας πτυχίου, αλλά ρητώς ορίζεται ότι απαιτείται, εφόσον υφίσταται, μόνον η προσκόμιση της εγγραφής σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων, ως εν προκειμένω, όπου ορίζεται ότι απαιτείται και αρκεί η δήλωση και προσκόμιση εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ. για την παραδεκτή συμμετοχή στον διαγωνισμό.

18. Επειδή, στον υπό κρίση διαγωνισμό, ο οικονομικός φορέας και προσωρινός μειοδότης [...] είναι εγγεγραμμένος στο Μ.Ε.ΕΠ., όπως άλλωστε συνομολογεί και η προσφεύγουσα, το οποίο και αποτελεί το μοναδικό επίσημο κατάλογο εργοληπτών στην Ελλάδα και συνεπώς πληρούται ο υπόψη όρος της Διακήρυξης. Άλλωστε, η ενημερότητα πτυχίου την οποία η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι ο προσωρινός ανάδοχος δεν κατέχει, ουδεμία επιρροή ασκεί στο

Αριθμός απόφασης: 899/2018

ζήτημα της συμπλήρωσης του Τ.Ε.Υ.Δ. αναφορικά με την εγγραφή σε επίσημο κατάλογο, αφού αυτή, η ενημερότητα πτυχίου δεν συνιστά κατάλογο, αλλά πιστοποιητικό, η χορήγηση του οποίου προϋποθέτει την εγγραφή στον επίσημο κατάλογο του Μ.Ε.ΕΠ, εφόσον πληρούνται οι οριζόμενες από το Νόμο προϋποθέσεις. Σε κάθε περίπτωση οι όροι της Διακήρυξης είναι σαφείς και ορίζουν την απάντηση «ΝΑΙ» σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο, ως εν προκειμένω, όπου ο προσωρινός ανάδοχος δηλώνει την εγγραφή του στο Μ.Ε.ΕΠ. Τα ανωτέρω στοιχούν και με τα όσα ορίζει η Οδηγία 23 της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., αφού αν ήθελε θεωρηθεί ότι πράγματι η Οδηγία ορίζει ότι επίσημος κατάλογος εγκεκριμένων οικονομικών φορέων είναι το Μ.Ε.ΕΠ. μαζί με την ενημερότητα πτυχίου, η απαίτηση να συμπληρώνουν ΟΧΙ στο μέρος ΙΙ ενότητα Α του ΤΕΥΔ (ότι δηλαδή δεν είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημο κατάλογο) νοείται μόνο για όσες εργοληπτικές επιχειρήσεις μπορούν να έχουν ενημερότητα πτυχίου και παρά ταύτα δεν έχουν.

19. Επειδή, τούτων δοθέντων ο πρώτος λόγος της υπό κρίσης Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος, νόμω και ουσία, αφού νομίμως ο προσωρινός μειοδότης [...] απάντησε «ΝΑΙ» στο κρίσιμο ως άνω πεδίο του Τ.Ε.Υ.Δ., δοθέντος ότι είναι εγγεγραμμένος στο Μ.Ε.ΕΠ. και μόνον το στοιχείο αυτό, ήτοι της εγγραφής οριζόταν ως απαίτηση από τις διατάξεις της Διακήρυξης και όχι και η κατοχή ενημερότητας πτυχίου.

20. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον δεύτερο λόγο της Προσφυγής της υποστηρίζει ότι ο προσωρινός μειοδότης [...] στο υποβληθέν από αυτόν Τ.Ε.Υ.Δ. δεν συμπλήρωσε το στοιχείο (γ) του Τμήματος Α του Μέρους ΙΙ. (σελίδα 3 του Τ.Ε.Υ.Δ.), με το οποίο ζητείται να αναφερθούν «... τα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η εγγραφή ή η πιστοποίηση και, κατά περίπτωση, την κατάταξη στον επίσημο κατάλογο:».

21. Επειδή, από την επισκόπηση του υποβληθέντος Τ.Ε.Υ.Δ. του προσωρινού μειοδότη [...] προκύπτει ότι πράγματι το πεδίο του στοιχείου (γ) δεν έχει συμπληρωθεί, ως οφείλετο, αφού έχει συμπληρωθεί η ένδειξη «ΝΑΙ»

Αριθμός απόφασης: 899/2018

στην Ενότητα Α του Μέρους ΙΙ., ήτοι ενώ συμπληρώθηκε ότι ο υπόψη οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο, δεν συμπληρώθηκε εκείνο το μέρος του Τ.Ε.Υ.Δ. αναφορικά με τα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η υπόψη εγγραφή. Κατ' ακολουθίαν ο υπόψη λόγος θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος και να απορριφθεί η εν λόγω προσφορά για το λόγο αυτόν. Σε κάθε, δε, περίπτωση απορριπτέος τυγχάνει ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής περί ελλείψεως ήσσονος σημασίας και κατά τούτο δεκτική συμπλήρωσεως, αφού από τη στιγμή που ο υπόψη οικονομικός φορέας δηλώνει ότι είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο, οφείλει να συμπληρώσει και τα ακριβώς κατωτέρω πεδία που απαιτούνται αναφορικά με τα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η εγγραφή αυτή και σε καμία περίπτωση δεν δύναται η πλημμέλεια αυτή να θεωρηθεί επουσιώδης και συνεπώς δεκτική συμπλήρωσεως κατ' άρθρο 102 του Ν. 4412/2016, δεδομένου ότι η αρχή της τυπικότητας και της επιμέλειας του συμμετέχοντος επιβάλλουν τη νόμιμη συμπλήρωση των σχετικών πεδίων, ήτοι των πεδίων που αφορούν τη διευκρίνιση της αρχικής δήλωσης του υποψηφίου περί εγγραφής του σε επίσημο κατάλογο. Με άλλα λόγια δεν δύναται να γίνει λόγος για ήσσονος σημασίας έλλειψη, δεδομένου ότι ο οικονομικός φορέας δηλώνει την εγγραφή του σε επίσημο κατάλογο, χωρίς όμως να συμπληρώνει τη δήλωσή του αυτή με τα απαιτούμενα στοιχεία.

22. Επειδή, τούτων δοθέντων ο δεύτερος λόγος της υπό κρίση Προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος, νόμω και ουσία.

23. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον τρίτο λόγο της Προσφυγή της υποστηρίζει ότι εσφαλμένως και ελλιπώς έχει συμπληρωθεί και το στοιχείο (δ) του Μέρους ΙΙ του υπό κρίση Τ.Ε.Υ.Δ. (σελ. 3 του Τ.Ε.Υ.Δ.), αφού καίτοι έχει απαντήσει θετικά στο ερώτημα *«Η εγγραφή ή η πιστοποίηση καλύπτει όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής;»*, η απάντηση αυτή δεν είναι νόμιμη σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 23 (σελ. 14 αυτής), αφού ο οικονομικός φορέας και προσωρινός μειοδότης [...] δεν διαθέτει «πιστοποιητικό» εγγραφής στο

Αριθμός απόφασης: 899/2018

Μ.Ε.Ε.Π. σε συνδυασμό με ενημερότητα πτυχίου, ενώ δεν έχει συμπληρώσει και το στοιχείο (γ), ως προελέχθη.

24. Επειδή, σύμφωνα με τα όσα έγιναν δεκτά στις ανωτέρω σκέψεις 17 - 24 της παρούσας, προκύπτει ότι η απάντηση του οικονομικού φορέα [...] ότι η εγγραφή στο Μ.Ε.ΕΠ. καλύπτει όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής είναι μη νόμιμη, σε κάθε περίπτωση ελλιπής, μη δυνάμενη να συμπληρωθεί κατ' άρθρο 102 του Ν. 4412/2016, δοθέντος ότι δεν έχει συμπληρωθεί το στοιχείο (γ) του Μέρους ΙΙ του υπό κρίση Τ.Ε.Υ.Δ. (σελ. 3 του Τ.Ε.Υ.Δ.), ως όφειλε ο υπόψη οικονομικός φορέας να πράξει αναφορικά με τα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η υπόψη εγγραφή.

25. Επειδή, τούτων δοθέντων ο λόγος αυτός της υπό κρίσης Προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως νόμω και ουσία βάσιμος.

26. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον τέταρτο λόγο της Προσφυγής της υποστηρίζει ότι ο προσωρινός μειοδότης, οικονομικός φορέας [...] εσφαλμένα συμπλήρωσε το πεδίο α., «Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής» του Μέρους ΙV του Τ.Ε.Υ.Δ. «Κριτήρια Επιλογής», καίτοι η αναθέτουσα αρχή δεν έχει επιλέξει τη δυνατότητα οι οικονομικοί φορείς να συμπληρώσουν μόνον την Ενότητα α. του Μέρους ΙV, αλλά τουναντίον η αναθέτουσα αρχή έχει επιλέξει τη συμπλήρωση των πεδίων των ενοτήτων Α έως Δ.

27. Επειδή, ως προκύπτει από την θεώρηση του υποβληθέντος Τ.Ε.Υ.Δ. από τον προσωρινό μειοδότη, οικονομικό φορέα [...], αυτός έχει συμπληρώσει στο συγκεκριμένο πεδίο της ενότητας α. του Μέρους ΙV την λέξη «ΝΑΙ», ως μη όφειλε. Εντούτοις, η συμπλήρωση του πεδίου α., «Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής» του Μέρους ΙV δεν δύναται παραδεκτως να θεωρηθεί ότι άγει σε απόρριψη της προσφοράς και αποκλεισμό του υπόψη υποψηφίου, δοθέντος ότι η συμπλήρωση του πεδίου αυτού είναι εκ του περισσού και ως εκ τούτου δε δύναται να γίνει λόγος για έλλειψη όσον αφορά τη συμπλήρωση, αφού δεν απαιτείτο η συμπλήρωση της ενότητας α., αλλά η συμπλήρωση των πεδίων των ενοτήτων Α έως Δ του υποβληθέντος Τ.Ε.Υ.Δ..

Αριθμός απόφασης: 899/2018

28. Επειδή, τούτων δοθέντων ο τέταρτος λόγος της υπό κρίσης Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος, νόμω και ουσία.

29. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον πέμπτο λόγο της Προσφυγή της υποστηρίζει ότι δεν έχουν συμπληρωθεί νομίμως οι Ενότητες Α έως Δ του Μέρους IV «*Κριτήρια επιλογής*». Ειδικότερα, ως η προσφεύγουσα αναφέρει, για την ενότητα «Α. *Καταλληλότητα*» έπρεπε να συμπληρωθεί ο αριθμός μητρώου του φορέα, η Τάξη του Μ.Ε.Ε.Π. ανά είδος έργων στην οποία ανήκει, η εγγραφή του στο ΣΑΤΕ ή και στο αρμόδιο Επιμελητήριο, τα στοιχεία των συνεργατών (ή και του ίδιου) με τις επιστημονικές/τεχνικές ειδικότητες τους, τα στοιχεία της «*ενημερότητας πτυχίου*» (εφόσον διαθέτει), δήλωση ότι διαθέτει πιστοποιητικά αρμοδίων δικαστικών αρχών, αποσπάσματα ποινικού/ών μητρώου/ων, βεβαιώσεις πειθαρχικών οργάνων, βεβαιώσεις εισφορών και ανεκτέλεστου, φορολογικές και ασφαλιστικές ενημερότητες επιχείρησης και έργου και ο οικονομικός φορέας [...] και προσωρινός ανάδοχος ουδεμία αναφορά κάνει στην εγγραφή του στο Μ.Ε.Ε.Π. και στα στοιχεία εγγραφής του σε αυτό, έχοντας συμπληρώσει μόνο ότι είναι μέλος του Τεχνικού Επιμελητηρίου Ελλάδος, το οποίο ουδεμία σχέση έχει με τα απαιτούμενο Μητρώο και τα στοιχεία εγγραφής σε αυτό.

30. Επειδή, από τη θεώρηση του υποβληθέντος Τ.Ε.Υ.Δ. προκύπτει ότι το πεδίο Α. «*Καταλληλότητα*» του Μέρους IV «*Κριτήρια Επιλογής*» έχει συμπληρωθεί από τον προσωρινό ανάδοχο, χωρίς όμως να αναγράφεται η εγγραφή του στο Μ.Ε.Ε.Π. Εντούτοις, η παράλειψη αυτή της αναγραφής της εγγραφής του προσωρινού μειοδότη στο Μ.Ε.Ε.Π. στο σημείο αυτό δεν μπορεί να οδηγήσει σε αποκλεισμό του, δοθέντος ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει παράσχει όλες τις σχετικές πληροφορίες στο Μέρος II Α του Τ.Ε.Υ.Δ. αναφορικά με την εγγραφή του στο Μ.Ε.Ε.Π., ήτοι τον αριθμό Μ.Ε.Ε.Π. του και τις τάξεις τις οποίες καλύπτει ανά κατηγορία έργου.

31. Επειδή, τούτων δοθέντων ο λόγος αυτός της υπό κρίσης Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος, νόμω και ουσία.

Αριθμός απόφασης: 899/2018

32. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον έκτο λόγο της Προσφυγή της υποστηρίζει ότι στο Μέρος IV «Κριτήρια επιλογής» του Τ.Ε.Υ.Δ. και στην Ενότητα «B. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια», δεν έχει νομίμως συμπληρωθεί το ερώτημα (6), αφού όπως συνάγεται από το Τ.Ε.Υ.Δ. που υπέβαλε ο οικονομικός φορέας [...], ουδέν αναφέρεται στο μέρος αυτό. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι αφού ο υπόψη οικονομικός φορέας δεν διαθέτει ενημερότητα πτυχίου από το Μ.Ε.Ε.Π., από την αναγραφή της οποίας στο συγκεκριμένο ερώτημα (6) θα παρέχονταν οι απαιτούμενες πληροφορίες, αφού στην ενημερότητα πτυχίου περιλαμβάνονται και οι πληροφορίες για την ύπαρξη «ανεκτέλεστου εργολαβικών συμβάσεων») όφειλε να δηλώσει με «Υπεύθυνη Δήλωση» ως απάντηση στο εν λόγω ερώτημα συνοδευόμενη από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο» ή να δηλώσει με Υπεύθυνη Δήλωση του ότι δεν υφίσταται υπό εκτέλεση έργο, επομένως και «ανεκτέλεστο» σε περίπτωση που δεν υφίστατο, δηλώσεις στις οποίες δεν προέβη.

33. Επειδή, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 22.Γ. «Οικονομική και Χρηματοοικονομική επάρκεια» της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Δεν απαιτούνται απαιτήσεις που να διασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Ειδικά οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ΜΕΕΠ, δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008, όπως ισχύει», ενώ στο άρθρο 23.5 «Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 22Γ» ορίζεται ότι «Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.Ε.Π.: - είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει - είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση

Αριθμός απόφασης: 899/2018

εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος I του Παραρτήματος XII (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016.Ειδικά, για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων: - με την υποβολή ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει ή - με την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονωμένος ανάδοχος είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου κατά τις κείμενες διατάξεις...».

34. Επειδή, από τα ανωτέρω εναργώς προκύπτει ότι η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.Ε.Π., ως εν προκειμένω, είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει - είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος I του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016, ειδικά, δε, για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων με την υποβολή ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει ή με την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου, έγγραφα που εν προκειμένω δεν προσκομίσθηκαν από τον προσωρινό ανάδοχο προς απόδειξη της οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκειας. Εξάλλου, στην υπό κρίση περίπτωση δεν δύναται παραδεκτά να γίνει λόγος περί συμπλήρωσης των υπόψη στοιχείων, αφού ουδεμία αναφορά γίνεται στο υποβληθέν Τ.Ε.Υ.Δ. προκειμένου να θεωρηθεί ότι παραδεκτά αυτά

Αριθμός απόφασης: 899/2018

δύνανται να συμπληρωθούν, κατ' επίκληση της 575/2018 απόφασης της Α.Ε.Π.Π., αφού θα πρόκειται για το πρώτον δήλωση και προσκόμιση των στοιχείων αυτών. Σε κάθε περίπτωση δεν ικανοποιούνται ούτε τα κριτήρια επιλογής, ως η αναθέτουσα αρχή αναφέρει κατ' επίκληση της 575/2018 απόφασης της Α.Ε.Π.Π. σύμφωνα με τα όσα έγιναν δεκτά ανωτέρω και κατά την εξέταση του δεύτερου και τρίτου λόγου της υπό κρίση Προσφυγής.

35. Επειδή, τούτων δοθέντων ο έκτος λόγος της υπό κρίση Προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος, νόμω και ουσία.

36. Επειδή, τούτων ούτως εχόντων, προκύπτει ότι ο δεύτερος, τρίτος και έκτος λόγος που προβάλλονται με την υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να γίνουν δεκτοί ως νόμω και ουσία βάσιμοι και να απορριφθούν ως νόμω και ουσία αβάσιμοι ο πρώτος, τρίτος και πέμπτος λόγος.

37. Επειδή, κατ' ακολουθίαν απαραδέκτως η προσφορά του οικονομικού φορέα [...] έγινε αποδεκτή και ανεδείχθη αυτός προσωρινός μειοδότης.

38. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή ως νόμω και ουσία βάσιμη.

39. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 230960655958 1029 0008) ποσού 2.238,00€, θα πρέπει να επιστραφεί, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, υπ' αριθ. 142/14.08.2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ακτίου – Βόνιτσας, με την οποία εγκρίθηκε το από 09.08.2018 1^ο Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού για

Αριθμός απόφασης: 899/2018

τη διαδικασία σύναψης σύμβασης για το έργο «ΣΥΝΔΕΣΗ ΧΩΡΑΣ – ΑΓ. ΠΑΡΑΣΚΕΥΗΣ ΜΕ ΞΥΛΙΝΗ ΠΕΖΟΓΕΦΥΡΑ», κατά το μέρος που με αυτήν έγινε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα [...] και ανεδείχθη αυτός προσωρινός μειοδότης.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου, ποσού δύο χιλιάδων διακοσίων τριάντα οκτώ ευρώ (2.238,00 €).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 11 Οκτωβρίου 2018 και εκδόθηκε στις 29 Οκτωβρίου 2018.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη

Γεωργία Παν. Ντεμερούκα