

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ)

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 12/06/2023, με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα-Εισηγήτρια, Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 17.05.2023 προδικαστική προσφυγή, υπό Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 717/17.05.2023, του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα, «...», νομίμως εκπροσωπούμενου (εφ' εξής «προσφεύγων»).

Κατά : «... (....)» (εφ' εξής «αναθέτουσα Αρχή»), νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων αιτείται ν' ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 59/2023 (ΑΔΑ: ...) απόφαση του Δ.Σ. της και κάθε άλλη συναφής πράξη και παράλειψη της αναθέτουσας Αρχής, ρητή ή σιωπηρή, μεταγενέστερη ή προγενέστερη έτσι, ώστε να κριθεί, ότι η αποδοχή της προσφοράς του ...δεν είναι νόμιμη, να διαταχθούν εν γένει τα νόμιμα και να επιστραφεί το καταβληθέν παράβολο.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή η «... (....)» προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό, με τίτλο «ΑΝΟΡΥΞΗ ΤΕΣΣΑΡΩΝ (4) ΥΔΡΕΥΤΙΚΩΝ ΓΕΩΤΡΗΣΕΩΝ ΣΤΙΣ ΘΕΣΕΙΣ “...” ΤΗΣ ΝΗΣΟΥ ...», συνολικού προϋπολογισμού 99.837,48 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ, η οποία δημοσιεύθηκε στις 10-4-2023, υπό α/α Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ... και υπό ΑΔΑΜ Στον διαγωνισμό αυτόν υπέβαλαν προσφορά, μεταξύ άλλων, ο προσφεύγων και ο ... του Ιωάννου. Μετά το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών και των δικαιολογητικών συμμετοχής των διαγωνιζομένων, συνετάγη, από την Επιτροπή Διαγωνισμού, το 1^ο πρακτικό, δυνάμει του οποίου κατετάγη στην πρώτη σειρά μειοδοσίας ο ..., με ποσοστό έκπτωσης 21%, στην

Αριθμός Απόφασης: 953 /2023

δεύτερη σειρά ο προσφεύγων, με ποσοστό έκπτωσης 15%, μετά δε τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, ανεδείχθη προσωρινός ανάδοχος ο Το ως άνω πρακτικό επικυρώθηκε με την προσβαλλόμενη, υπ' αριθμ. 59/2023 (ΑΔΑ: ...), απόφαση του Δ.Σ. της Η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως, δεδομένου ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες, μέσω Ε.ΣΗ.ΔΗΣ., την 08.05.2023.

2. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά την σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί νόμιμο e-παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017, με κωδικό ..., αξίας 600,00 € ομού με το e-Παράβολο με την ένδειξη αυτόματης δέσμευσης [βλ. εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ, όπου αναφέρεται ως κατάσταση παραβόλου «δεσμευμένο» και φέρεται ως «αυτόματης δέσμευσης»].

4. Επειδή, η αναθέτουσα Αρχή δεν απέστειλε τις απόψεις της επί της προσφυγής.

5. Επειδή, ο προσφεύγων προβάλλει, ότι, σύμφωνα με το άρθρο 15.3 της διακήρυξης (σελ. 25), «η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 19 της παρούσας, ήτοι μέχρι 24/05/2024, άλλως η προσφορά απορρίπτεται», ότι, στην συγκεκριμένη περίπτωση, ο ανταγωνιστής του προσκόμισε την υπ' αριθμ. ... εγγύηση συμμετοχής του ΤΜΕΔΕ (ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «signed_egg_... ΕΓΓΥΗΤΙΚΗ», ότι επ' αυτής αναφέρεται, ότι η εγγύηση του ανταγωνιστή της «για την συμμετοχή στον διαγωνισμό που θα διεξαχθεί στις 24-04-2023ισχύει για 367 ημέρες από την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού», ότι επομένως ο χρόνος ισχύος της είναι μικρότερος από τον προβλεπόμενο στην διακήρυξη, ότι η έλλειψη αυτή δεν είναι δεκτική διευκρίνισης ή συμπλήρωσης και ότι, επομένως, η προσφορά του ανταγωνιστή του τυγχάνει απορριπτέα.

6. Επειδή, αναφορικά με τον πρώτο λόγο της προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Κατ' αρχάς, το άρθρο 15.3 της διακήρυξης ορίζει ότι: «*Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου*

Αριθμός Απόφασης: 953 /2023

ισχύος της προσφοράς του άρθρου 19 της παρούσας, ήτοι μέχρι 24/05/2024, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τους προσφέροντες να παρατείνουν, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής.». Κατά δεύτερον, το άρθρο 24.2 ορίζει ότι: «Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει τα ακόλουθα υπό (α) και (β) στοιχεία: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ)... β) την εγγύηση συμμετοχής, του άρθρου 15 της παρούσας». Εν προκειμένω, ο οικονομικός φορέας «...» κατέθεσε την με αρ. e-.../19.04.2023 του ΤΜΕΔΕ εγγυητική συμμετοχής (βλ. ψηφιακό αρχείο «signed_egg_298636 ΕΓΓΥΗΤΙΚΗ.») για τον εν θέματι διαγωνισμό, επί της οποίας αναγράφονται επί λέξει και τα εξής: «Έχουμε την τιμή να σας γνωρίσουμε ότι σας παρέχουμε την εγγύησή μας ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, παραιτούμενοι από την ένσταση δίζησης και το δικαίωμα διαίρεσης, υπέρ του/της: (επωνυμία) ... ,... μέχρι του ποσού ευρώ ΧΙΛΙΑ ΕΝΝΙΑΚΟΣΙΑ ΕΝΕΝΗΝΤΑ ΕΞΙ ΕΥΡΩ και ΕΒΔΟΜΗΝΤΑ ΠΕΝΤΕ ΛΕΠΤΑ (1.996,75 €) στο οποίο και μόνο περιορίζεται η εγγύησή μας για τη συμμετοχή του/της στο διαγωνισμό σας, που θα διεξαχθεί την 24/04/2023 με τη διακήρυξη ... ή/και την με αρ. πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος για την ανάδειξη αναδόχου για την ανάθεση της σύμβασης "ΑΝΟΡΥΞΗ ΤΕΣΣΑΡΩΝ (4) ΥΔΡΕΥΤΙΚΩΝ ΓΕΩΤΡΗΣΕΩΝ ΣΤΙΣ ΘΕΣΕΙΣ "... ΤΗΣ ΝΗΣΟΥ ...»" όπως και για κάθε επανάληψή του, εφόσον αυτός ήθελε γίνει μέσα στο επόμενο τρίμηνο από σήμερα. **Η παρούσα εγγυητική επιστολή ισχύει 367 ημέρες από την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού και καλύπτει μόνο τις από τη συμμετοχή στο διαγωνισμό απορρέουσες υποχρεώσεις του υπέρ ου η εγγύηση καθ' όλο το χρόνο ισχύος της**». Όμως, η προσκομισθείσα εγγύηση από τον οικονομικό φορέα «...» λήγει στις 24.04.2024 και όχι στις 25.04.2024, όπως ορίζεται στο ανωτέρω 15.3 άρθρο της διακήρυξης. Και τούτο, διότι το έτος 2024 είναι δίσεκτο και ο μήνας Φεβρουάριος έχει 29 ημέρες, με συνέπεια οι 367 ημέρες με ημερομηνία υπολογισμού από την 24.04.2023, όπως αναγράφεται στο «σώμα» της επίμαχης εγγυητικής, να λήγουν στις 24.04.2024. Σημειωτέον ότι η αναγραφή, στο «σώμα» της εγγυητικής επιστολής, του κατά την διακήρυξη απαιτούμενου ελαχίστου χρόνου ισχύος της έχει κριθεί, ότι αποτελεί στοιχείο του κύρους της και, κατά συνέπεια, προϋπόθεση του κύρους της υποβαλλόμενης προσφοράς,

ή, άλλως, ουσιώδη τυπική προϋπόθεση για την συμμετοχή μιας επιχείρησης σε διαγωνισμό δημόσιας σύμβασης, δεν μπορεί δε, να θεωρηθεί, ότι συνιστά έλλειψη «επουσιώδους τυπικής προϋπόθεσης», δεκτική συμπλήρωσης εκ των υστέρων (βλ. ΣτΕ ΕΑ1400/2007). Και τούτο διότι, δια της μείας του προβλεπόμενου στην διακήρυξη χρόνου ισχύος της, διασφαλίζεται η εξυπηρέτηση του σκοπού, στον οποίο αποβλέπει ο νομοθέτης, ο οποίος συνίσταται στην άμεση και απρόσκοπτη καταβολή στην αναθέτουσα Αρχή του ποσού της εγγυητικής επιστολής, σε περίπτωση αθέτησης από τον συμμετέχοντα στο διαγωνισμό των συναφών υποχρεώσεων του (ΑΕΠΠ 796/2021). Εν ολίγοις, η επίμαχη αυτή έλλειψη στην εγγυητική του εν λόγω οικονομικού φορέα είναι ουσιώδης, αφού ο χρόνος ισχύος της εγγυητικής, σύμφωνα με την ένδικη διακήρυξη, αποτελεί στοιχείο του κύρους της, άλλως τυπική προϋπόθεση για την συμμετοχή του οικονομικού φορέα στον εν θέματι διαγωνισμό. (ΑΕΠΠ 1857/2021). Εν όψει των εκτεθέντων στην παρούσα σκέψη, οι οικείοι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πρέπει να γίνουν δεκτοί, αφού η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» έπρεπε ν' απορριφθεί και ν' αποκλεισθεί από την περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία. Άρα ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

7. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής, ο προσφεύγων προβάλλει, ότι ο οικονομικός φορέας «...» δεν δήλωσε στο ΕΕΕΣ του, ότι είναι εγγεγραμμένος στο ΜΕΕΠ, όπως απαιτείτο, ότι, ως μητρώο, στο οποίο είναι εγγεγραμμένος, επικαλέσθηκε αυτός το Γεωτεχνικό Επιμελητήριο της Ελλάδος.

8. Επειδή, αναφορικά με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής, λεκτέα τα κάτωθι. Κατ' αρχάς, το άρθρο 22.Β της διακήρυξης, με τίτλο «Καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας», ορίζει 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.) για το χρονικό διάστημα που εξακολουθούν να ισχύουν οι μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 65 του π.δ. 71/2019 ή στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων Δημόσιων Έργων (ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε.), από την έναρξη ισχύος του τελευταίου ή στα***

Αριθμός Απόφασης: 953 /2023

Μητρώα Περιφερειακών Ενοτήτων 119, ανά περίπτωση, στην κατηγορία/-ιες έργου του άρθρου 21 της παρούσας 120. Οι προσφέροντες που είναι εγγεγραμμένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στα Μητρώα του παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016.». Εν προκειμένω, ο οικονομικός φορέας «...» στο υποβληθέν ΕΕΕΣ του (βλ. ψηφιακό αρχείο «espd_signed.pdf»), και δη στη σελίδα 3 αυτού, δήλωσε τα κάτωθι: «...Ο ΟΦ είναι εγγεγραμμένος σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό [π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής]; Απάντηση: Ναι Αναφέρετε την ονομασία του καταλόγου ή του πιστοποιητικού και τον σχετικό αριθμό εγγραφής ή πιστοποίησης, κατά περίπτωση: **ΜΕΕΠ ...** Εάν το πιστοποιητικό εγγραφής ή η πιστοποίηση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: www.ypexd15.gr Αναφέρετε τα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η εγγραφή ή η πιστοποίηση και κατά περίπτωση, την κατάταξη στον επίσημο κατάλογο ΜΕΕΠ Α2 ΕΡΓΑ ΓΕΩΤΡΗΣΕΩΝ Η εγγραφή ή η πιστοποίηση καλύπτει όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής; Ναι **Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Ναι Διαδικτυακή Διεύθυνση www.ypexd15.gr** Επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΑΡ 96 ΠΑΡ 1 ΤΟΥ Ν.3669/2008 ΟΠΩΣ ΙΣΧΥΕΙ **Αρχή ή Φορέας έκδοσης ΓΓΥ-Δ/ΝΣΗ ΜΗΤΡΩΩΝ...**». Εν προκειμένω, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος, ότι ο οικονομικός φορέας «...» επικαλέσθηκε ως μητρώο, στο οποίο είναι εγγεγραμμένος, το Γεωτεχνικό Επιμελητήριο της Ελλάδος (ΓΕΩΤ.Ε.Ε), είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι, διότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας, όπως δήλωσε στο ΕΕΕΣ του, είναι εγγεγραμμένος στο ΜΕΕΠ («ΜΕΕΠ ...») παραπέμποντας στην ορθή Αρχή/Φορέα έκδοσης ΓΓΥ (Γενική Γραμματεία Υποδομών) - Διεύθυνση Μητρώων. Μάλιστα, τα στοιχεία που δήλωσε ο οικονομικός φορέας «...» στο ΕΕΕΣ του περί εγγραφής του στο ΜΕΕΠ, επαληθεύονται ηλεκτρονικά και από την διεύθυνση «www.ypexd15.gr», την οποία δήλωσε ο εν λόγω οικονομικός φορέας στο ΕΕΕΣ του. Συγκεκριμένα, στην διεύθυνση «www.ypexd15.gr», επιλέγοντας κάποιος «Στοιχεία Μητρώων», εν συνεχεία «Μητρώο ΜΕΕΠ» και εν συνεχεία «Αναζήτηση με αριθμό ΜΕΕΠ, Α.Φ.Μ, Επωνυμία» αναγράφοντας δε τα ζητούμενα στοιχεία, εμφανίζονται όλα τα

Αριθμός Απόφασης: 953 /2023

στοιχεία του οικονομικού φορέα «...», με αριθμό «ΜΕΕΠ ...». Εν όψει των ανωτέρω, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος.

9. Επειδή, με τον τρίτο λόγο της προσφυγής, ο προσφεύγων προβάλλει, ότι ο οικονομικός φορέας «...» παρέλειψε να δώσει «Επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων», ήτοι επακριβή στοιχεία των εγγράφων φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας (που ο τελευταίος δήλωσε στο ΕΕΕΣ του, ότι δεν διατίθενται ηλεκτρονικά), και ότι τούτο, κατά την διακήρυξη, συνιστά ουσιώδη παράλειψη, κατά την συμπλήρωση του ΕΕΕΣ, και λόγο απόρριψης και αποκλεισμού της προσφοράς του.

10. Επειδή, αναφορικά με τον τρίτο λόγο της προσφυγής, λεκτέα τα κάτωθι. Κατ' αρχάς, στο άρθρο 23.1 της διακήρυξης ορίζονται τα εξής: *«Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 308 παρ. 1 του ν. 4412/2016, το οποίο ισοδυναμεί με 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 καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 22 Β-Ε της παρούσας. Σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, μπορεί να ζητηθεί από τους προσφέροντες να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά της επόμενης παραγράφου, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας...»*. Κατά δεύτερον, στο άρθρο 23.2 της διακήρυξης ορίζεται: *«Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται: α) κατά την υποβολή της προσφοράς, με την υποβολή του ΕΕΕΣ, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ) και γ) κατά την εξέταση της υπεύθυνης δήλωσης, σύμφωνα με την περ. γ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν.4412/16, και στο άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας...»*. Κατά τρίτον, στο άρθρο 24.2 της διακήρυξης ορίζεται: *«Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει τα ακόλουθα υπό (α) και (β) στοιχεία: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης*

(ΕΕΕΣ)...». Κατά τέταρτον, στο αναρτημένο –από την αναθέτουσα- στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, υπόδειγμα ΕΕΕΣ, και δη στο ΜΕΡΟΣ ΙΙΙ πεδίο «Β: Λόγοι που σχετίζονται με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης» (σελ. 11, 12), ανεγράφοντο: (α) «Καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης: **Καταβολή φόρων** Ο οικονομικός φορέας έχει ανεκπλήρωτες υποχρεώσεις όσον αφορά την καταβολή φόρων, τόσο στη χώρα στην οποία είναι εγκατεστημένος όσο και στο κράτος μέλος της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντα φορέα, εάν είναι άλλο από τη χώρα εγκατάστασης; Απάντηση: Ναι / Όχι Χώρα ή κράτος μέλος για το οποίο πρόκειται - Ενεχόμενο ποσό Με άλλα μέσα; Διευκρινίστε: Ναι / Όχι Διευκρινίστε:... **Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Ναι / Όχι Διαδικτυακή Διεύθυνση - Επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων - Αρχή ή Φορέας έκδοσης**» (σελ. 11,12 του ΕΕΕΣ), (β): «Καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης Ο οικονομικός φορέας έχει ανεκπλήρωτες υποχρεώσεις όσον αφορά την καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, τόσο στη χώρα στην οποία είναι εγκατεστημένος όσο και στο κράτος μέλος της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντα φορέα, εάν είναι άλλο από τη χώρα εγκατάστασης; Απάντηση: Ναι / Όχι Χώρα ή κράτος μέλος για το οποίο πρόκειται - Ενεχόμενο ποσό Με άλλα μέσα; Διευκρινίστε: Ναι / Όχι Διευκρινίστε:... **Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Ναι / Όχι Διαδικτυακή Διεύθυνση - Επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων - Αρχή ή Φορέας έκδοσης**». (σελ. 12 του ΕΕΕΣ). Εν προκειμένω, ο οικονομικός φορέας «...» στο υποβληθέν ΕΕΕΣ του (σελ. 7) δήλωσε τα εξής: «Καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης: **Καταβολή φόρων** Ο οικονομικός φορέας έχει ανεκπλήρωτες υποχρεώσεις όσον αφορά την καταβολή φόρων, τόσο στη χώρα στην οποία είναι εγκατεστημένος όσο και στο κράτος μέλος της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντα φορέα, εάν είναι άλλο από τη χώρα εγκατάστασης; **Απάντηση: Όχι** **Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι** **Καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης** Ο οικονομικός φορέας έχει ανεκπλήρωτες υποχρεώσεις όσον αφορά την καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, τόσο στη χώρα στην οποία είναι εγκατεστημένος όσο και στο κράτος μέλος της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντα φορέα, εάν είναι άλλο από τη χώρα εγκατάστασης; Απάντηση: Όχι **Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται**

Αριθμός Απόφασης: 953 /2023

ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι...». Από τον συνδυασμό των όρων 22.Α.2, 23.1, 23,2, 23.3 (β), 23.9 (β), 24. 1 και 24.2 της νυν διακήρυξης και του άρ. 79 Ν. 4412/2016 προκύπτει, ότι οι διαγωνιζόμενοι, δια του ΕΕΕΣ, όφειλαν να προβούν σε δεσμευτική δήλωση για κάθε λόγο αποκλεισμού και κριτήριο επιλογής, μεταξύ άλλων δε και για τον λόγο αποκλεισμού του όρου 22.Α.2, περί μη αθέτησης φορολογικών και ασφαλιστικών υποχρεώσεων, για τον οποίο θα όφειλαν εν συνεχεία να υποβάλουν και δικαιολογητικά οριστικής απόδειξης, κατά τον όρο 23. Συνεπώς, με το Μέρος ΙΙΙ Β. του Ε.Ε.Ε.Σ., ζητείται από τον οικονομικό φορέα να παραθέσει τις πληροφορίες, που κρίνονται απαραίτητες, για την αξιολόγηση της συμμετοχής του στον διαγωνισμό, σχετικά με την τήρηση των υποχρεώσεων του για την καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων. Στα πλαίσια αυτά, κάθε οικονομικός φορέας, με τα δικαιολογητικά συμμετοχής του, έπρεπε να υποβάλει ΕΕΕΣ, στο οποίο, μεταξύ άλλων, όφειλε να δηλώσει, ότι δεν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του, όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και, επιπλέον, ότι είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες, που θα δίνουν την δυνατότητα στην αναθέτουσα Αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να την λάβει απ'ευθείας, μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων, δηλώνοντας και στις δύο περιπτώσεις, είτε διατίθενται ηλεκτρονικά είτε όχι, «Επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων». Επομένως, με την υποβολή της προσφοράς δεν ήταν απαιτούμενο να υποβληθούν και τα σχετικά πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, τα οποία όφειλε να καταθέσει μόνον ο προσωρινός ανάδοχος ὅμως, κάθε διαγωνιζόμενος ήταν υποχρεωμένος να συμπληρώσει στο οικείο πεδίο του ΕΕΕΣ, ότι δεν συντρέχει ο οικείος λόγος αποκλεισμού στο πρόσωπό του και ότι θα είναι σε θέση να προσκομίσει τα σχετικά πιστοποιητικά, δίδοντας «Επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων», ως ανεφέρετο στο αναρτημένο υπόδειγμα του ΕΕΕΣ, ενώ, σε αντίθετη περίπτωση, ο υποψήφιος θα είχε παραλείψει να δηλώσει, επί ποινή απόρριψης, στοιχεία της προσφοράς του. Ταύτα, διότι 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, μεταξύ των οποίων και η ορθή

Αριθμός Απόφασης: 953 /2023

συμπλήρωση και υποβολή του Ε.Ε.Ε.Σ. Περαιτέρω, όλοι οι ανωτέρω όροι αποτελούν έκφανση της αρχής της τυπικότητας, η οποία διέπει την συμπλήρωση των εντύπων και τον τρόπο σύνταξης γενικά των προσφορών στο πλαίσιο των διαδικασιών ανάθεσης των δημόσιων συμβάσεων. Αποσκοπούν, δε, οι όροι αυτοί στην υποβολή υποψηφιοτήτων, με συγκεκριμένη εξ αρχής προσφορά, στην ύπαρξη διαφάνειας και στην ευχερή εξέταση, σύγκριση και αξιολόγηση των προσφορών, προκειμένου η Επιτροπή Διαγωνισμού, αφού συνεκτιμήσει τα ως άνω στοιχεία, ν' αποφασίσει, εάν τίθεται ζήτημα αξιοπιστίας και ακεραιότητας της προσφοράς και να προβεί στον αποκλεισμό της ή όχι από το επόμενο στάδιο του διαγωνισμού (ΔΕΦΑΘ 241/2020). Με την απάντηση στο ως άνω υποερώτημα στο υπόδειγμα του ΕΕΕΣ, περί βεβαίωσης πληρωμής φόρων-εισφορών, ο κάθε προσφέρων ανελάμβανε την δέσμευση να προσκομίσει, σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας του ζητηθεί, βεβαιώσεις σχετικά με την πληρωμή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων, εν όψει και της ευχέρειας που παρέχει στην αναθέτουσα Αρχή το άρθρο 23.1 της διακήρυξης να μπορεί να ζητήσει από τους οικονομικούς φορείς, σε οποιοδήποτε σημείο κατά την διάρκεια της διαδικασίας, δηλαδή, και μετά την υποβολή του ΕΕΕΣ, να υποβάλουν όλα ή ορισμένα από τα δικαιολογητικά, που αποδεικνύουν, ότι εξακολουθούν να μην εμπíπτουν σε όλους ή κάποιον συγκεκριμένο λόγο αποκλεισμού. Υπό τα δεδομένα αυτά, η παράλειψη του οικονομικού φορέα «...» να δώσει «Επακριβή στοιχεία αναφοράς των εγγράφων», ήτοι επακριβή στοιχεία των εγγράφων φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας (που ο ως άνω οικονομικός φορέας δήλωσε στο ΕΕΕΣ του, ότι δεν διατίθενται ηλεκτρονικά, ως προαναφέρθηκε) συνιστά ουσιώδη παράλειψη κατά την συμπλήρωση του ΕΕΕΣ και λόγο απόρριψης της προσφοράς του. (ΑΕΠΠ 748/2021). Επομένως, η προσφορά του εν λόγω οικονομικού φορέα έπρεπε ν' απορριφθεί και ν' αποκλεισθεί από την περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία. Κατ' ακολουθίαν, ο τρίτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

11. Επειδή, εν όψει των προαναφερθέντων, η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» ήταν απορριπτέα, σύμφωνα με τις ανωτέρω σκέψεις 6, 10.

Αριθμός Απόφασης: 953 /2023

12. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, ν' ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, κατά το σκεπτικό, και να επιστραφεί το καταβληθέν παράβολο στον προσφεύγοντα.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στον προσφεύγοντα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12/06/2023 και εκδόθηκε στις 27/6/2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ