

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)**

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε στις 23 Απριλίου 2024 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος - Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 15/3/2024 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 385/19-3-2024 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στην «...», «...».

**ΚΑΤΑ**

- Της «...» που εδρεύει στο «...» και εκπροσωπείται νόμιμα.
- Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στην «...», οδός «...».

=====

Με την προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής με αριθμό «...» με θέμα: «Έγκριση πρακτικού Δημοπρασίας (ΦΑΣΗ Β΄), ανάδειξη οριστικού μειοδότη και κατακύρωση του έργου: «...» πρ/σμού 100.000,00€, χρηματοδότησης: «...» αρ. έργου: «...», καθώς επίσης και του συμπροσβαλλόμενου πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού με ημερομηνία 16/11/2023 και κάθε άλλης συναφούς πράξης ή παράλειψης των αρμοδίων οργάνων.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 600,00 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5

## **Αριθμός απόφασης: 725/2024**

πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: «...»).

**2.** Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας Αρχής που εγκρίθηκε με την απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής με αριθμό «...» προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη κατασκευής του δημοσίου έργου «...», εκτιμώμενης αξίας 80.645,16 ευρώ. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις «...» (ΑΔΑΜ: «...») και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α «...». Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς με βάση την τιμή και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 6η/10/2023.

**3.** Στον διαγωνισμό συμμετείχαν τέσσερις (4) οικονομικοί φορείς, οι οποίοι κατετάγησαν κατά σειρά μειοδοσίας ως εξής: α) «...» με έκπτωση 27,00% (παρεμβαίνουσα), β) «...» με έκπτωση 24,05% (προσφεύγων), γ) «...» με έκπτωση 17,11% και δ) «...» με έκπτωση 17,05%. Με την απόφαση της αναθέτουσας Αρχής με αριθμό «...» επικυρώθηκαν τα πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού για την αποσφράγιση των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής και οικονομικής προσφοράς, έγιναν δεκτές οι προσφορές όλων των διαγωνιζόμενων και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η παρεμβαίνουσα ως μειοδότη. Η απόφαση αυτή κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους, μαζί με το επικυρωθέν πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, στις 25/10/2023 μέσω της «Επικοινωνίας».

**4.** Στις 6/11/2023 η αναθέτουσα αρχή κάλεσε την παρεμβαίνουσα να υποβάλει δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου. Η παρεμβαίνουσα τα υπέβαλε μέσω της «Επικοινωνία» στις 12/11/2023. Με την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, στην οποία ενσωματώθηκε η απόφαση ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα. Η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους στις 6/3/2024, οπότε αναρτήθηκαν και τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου στα συνημμένα του διαγωνισμού.

**5.** Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (δημόσιο έργο), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, οι κρινόμενες διαφορές διέπονται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 και η

## Αριθμός απόφασης: 725/2024

ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο, απορριπτόμενων των αντίθετων ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας.

6. Ο προσφεύγων ασκεί την προδικαστική προσφυγή με πρόδηλο έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγους ακύρωσης της απόφασης κατακύρωσης του αποτελέσματος του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα που προηγείται του ίδιου κατά σειρά μειοδοσίας

7. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στον θιγόμενο οικονομικό φορέα στις 22/3/2024 και υπέβαλε τις απόψεις της επί της προδικαστικής προσφυγής στις 27/3/2023, νόμιμα και εμπρόθεσμα.

8. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε παρέμβαση στις 31/3/2024 νόμιμα, εμπρόθεσμα και με έννομο συμφέρον, δεδομένου ότι με την προδικαστική προσφυγή προβάλλονται λόγοι ακύρωσης της προσβαλλόμενης, με την οποία της κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού.

9. Η Διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και, ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει τόσο τους τρίτους, προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και την αναθέτουσα αρχή, η οποία υποχρεούται να εφαρμόζει τους όρους της (βλ. ΣτΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, ΕΑ ΣτΕ 352/2016, 53/2011 και Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.), ορίζει στις κρίσιμες για την επίλυση της κρινόμενης διαφοράς διατάξεις τα εξής: «4.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης... γ) Αν δεν υποβληθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν ηλεκτρονικά ή σε έντυπη μορφή, εφόσον απαιτείται, σύμφωνα με τα ανωτέρω η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα ή να παράσχει διευκρινίσεις, κατά την έννοια του άρθρου 102 ν.4412/2016, εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Αν ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αίτημα προς την αναθέτουσα αρχή για παράταση της ως άνω προθεσμίας, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των

## Αριθμός απόφασης: 725/2024

δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. ...

23.1. 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 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. ...

23.3 Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22 Α. ... (β) για την παράγραφο Α.2 του άρθρου 22: πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους -μέλους ή χώρας, περί του ότι έχουν εκπληρωθεί οι υποχρεώσεις του οικονομικού φορέα, όσον αφορά στην καταβολή φόρων (φορολογική ενημερότητα) και στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα), σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία του κράτους εγκατάστασης ή την ελληνική νομοθεσία αντίστοιχα, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα τα σχετικά δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι: ... β2) πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδεται από τον e-ΕΦΚΑ. Η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα α) ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας, β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και γ) για τα στελέχη-μηχανικούς του που στελεχώνουν το πτυχίο της εργοληπτικής επιχείρησης και που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στον e-ΕΦΚΑ (τομέας πρώην ΕΤΑΑ –ΤΜΕΔΕ). Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας. Δεν αποτελούν απόδειξη ενημερότητας της προσφέρουσας εταιρίας, αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας των φυσικών προσώπων που στελεχώνουν το πτυχίο της εταιρίας

## Αριθμός απόφασης: 725/2024

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 εκδιδόμενο από τον e-ΕΦΚΑ. ... γ3) εκτύπωση της καρτέλας “Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης” από την ηλεκτρονική πλατφόρμα της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων, όπως αυτά εμφανίζονται στο *taxisnet*, από την οποία να προκύπτει η μη αναστολή της επιχειρηματικής δραστηριότητάς τους.

23.5 Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22.Γ ... Ειδικά, για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων:

- με την υποβολή ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει, συνοδευόμενης, ανά περίπτωση, 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 τα έργα που είναι υπό εξέλιξη και δεν συμπεριλαμβάνονται στην ενημερότητα πτυχίου 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».

**10.** Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 23.1 της Διακήρυξης, οι οποίες αντιστοιχούν σε αυτές του άρθρου 104 παρ. 1 ν. 4412/2016, ο προσωρινός ανάδοχος, κατόπιν της πρόσκλησης που του απευθύνεται σύμφωνα με το άρθρο 4.2 της Διακήρυξης, πρέπει να προσκομίσει τα αποδεικτικά πλήρωσης των προϋποθέσεων συμμετοχής, τα οποία ανάγονται αφενός στον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, προκειμένου η αναθέτουσα αρχή να επαληθεύσει την ακρίβεια των δηλωθέντων στο ΕΕΕΣ και αφετέρου στον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (ΟλΣΤΕ 2325/2023).

**11.** Περαιτέρω, με τις προαναφερθείσες διατάξεις του άρθρου 4.2.γ' της Διακήρυξης, οι οποίες αντιστοιχούν στο άρθρο 103 παρ. 1 και 2 του ν.

## Αριθμός απόφασης: 725/2024

4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 43 του ν. 4782/2021, διαμορφώθηκε η διαδικασία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου με σκοπό, όπως εκτίθεται στην αιτιολογική έκθεση του ν. 4782/2021, την «*αποφυγή αδικαιολόγητων αποκλεισμών των οικονομικών φορέων από τις διαδικασίες ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για τυπικούς λόγους που οφείλονται στην ελλιπή ή μη τυπικώς προσήκουσα προσκόμιση των δικαιολογητικών του άρθρου 103, αλλά όχι στην πραγματική συνδρομή των λόγων αποκλεισμού του οικονομικού φορέα από τη διαδικασία ανάθεσης*».

**12.** Συγκεκριμένα, το άρθρο 103 παρ. 2 ν. 4412/2016, όπως ισχύει, επιβάλλει στην αναθέτουσα αρχή την υποχρέωση να καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, επιτρέποντας με τον τρόπο αυτόν τη συμπλήρωση (ή την επανυποβολή) ελλιπών (πλημμελών) δικαιολογητικών που έχουν ήδη κατατεθεί στην αναθέτουσα αρχή, καθώς επίσης και την υποβολή, το πρώτον, δικαιολογητικών που ο προσωρινός ανάδοχος παρέλειψε, για οποιονδήποτε λόγο, να προσκομίσει εντός της προθεσμίας που τάχθηκε αρχικά από την αναθέτουσα αρχή. Πριν από την ως άνω δεύτερη πρόσκληση του προσωρινού αναδόχου, η αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί να προβεί στην απόρριψη του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 4 και 5 του άρθρου 103 του ν. 4412/2016 (ΣΤΕ 1800/2022, 1894/2022, ΔΕφΛάρισας 47/2023).

**13.** Με τον **πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής**, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νόμιμα έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας και της κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού, παρά το γεγονός ότι δεν απέδειξε ότι ήταν φορολογικά ενήμερη κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της (5/10/2023), αφού η υποβληθείσα βεβαίωση φορολογικής ενημερότητας εκδόθηκε στις 19/10/2023 και δεν κάλυπτε την παραπάνω ημερομηνία.

**14.** Όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού και δεν αρνείται η παρεμβαίνουσα, στις 12/11/2023 η τελευταία υπέβαλε φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης, στον οποίο περιεχόταν μεταξύ άλλων και βεβαίωση φορολογικής ενημερότητας με ημερομηνία έκδοσης 19/10/2023 και ισχύ έως 19/11/2023. Με αυτό το δεδομένο και ενόψει όσων έγιναν δεκτά παραπάνω, η παρεμβαίνουσα δεν απέδειξε με τα προσκομισθέντα

## Αριθμός απόφασης: 725/2024

δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου τη μη συνδρομή του λόγου αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.2 κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς (5/10/2023), απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής. Ωστόσο, η παραπάνω πλημμέλεια δεν καθιστά την προσφορά της παρεμβαίνουσας απορριπτέα, αλλά υποχρεώνει την αναθέτουσα αρχή, κατ' εφαρμογή των άρθρων 4.2.γ' της Διακήρυξης και 103 ν. 4412/2016, να καλέσει την παρεμβαίνουσα να υποβάλει το ελλείπον δικαιολογητικό, απορριπτόμενων των αντίθετων ισχυρισμών του προσφεύγοντος. Η δε ΕΑΔΗΣΥ δεν μπορεί να υποκαταστήσει την αναθέτουσα αρχή στην άσκηση της παραπάνω αρμοδιότητας. Κατά συνέπεια, **ο πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός** και η υπόθεση να αναπεμφθεί στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου να ασκήσει την αρμοδιότητά της, σύμφωνα με τα άρθρα 4.2.γ' της Διακήρυξης και 103 ν. 4412/2016.

**15.** Με τον **δεύτερο λόγο της προδικαστικής προσφυγής**, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νόμιμα έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας και της κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού, παρά το γεγονός ότι δεν απέδειξε σύμφωνα με τη Διακήρυξη το ανεκτέλεστο υπόλοιπο εκτελούμενων δημόσιων έργων, αφού στην υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωση ανέφερε μόνο ότι συμμορφώνεται με τις οικείες διατάξεις, ενώ δεν συνυπέβαλε πίνακα εκτελούμενων έργων.

**16.** Όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού και δεν αρνείται η παρεμβαίνουσα, για την απόδειξη της μη υπέρβασης του ορίου ανεκτέλεστων συμβάσεων δημοσίων έργων, η τελευταία υπέβαλε με τον φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης υπεύθυνη δήλωση με ημερομηνία 12/11/2023 και με το εξής περιεχόμενο: «Το ανεκτέλεστο μέρος των εργολαβικών μου συμβάσεων είναι σε εφαρμογή και πληροί το άρθρ. 20 παρ. 4 του Ν 3669/2008», η οποία δεν συνοδευόταν από πίνακα εκτελούμενων έργων. Με τον τρόπο αυτό, η παρεμβαίνουσα δεν απέδειξε το υπόλοιπο των εκτελούμενων συμβάσεων δημοσίων έργων, όπως όφειλε σύμφωνα με τον προπαρατεθέντα όρο του άρθρου 23.5 της Διακήρυξης, ο οποίος επιβάλλει στους οικονομικούς φορείς που συμμετέχουν χωρίς ενημερότητα πτυχίου να προσκομίζουν με υπεύθυνη δήλωση συνοδευόμενη 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

## Αριθμός απόφασης: 725/2024

συνολικό ανεκτέλεστο. Ωστόσο, και σε αυτή την περίπτωση, **ο δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός** και η υπόθεση να αναπεμφθεί στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου να ασκήσει την αρμοδιότητά της, σύμφωνα με τα άρθρα 4.2.γ' της Διακήρυξης και 103 ν. 4412/2016 και να καλέσει την παρεμβαίνουσα να υποβάλει τα ελλείποντα δικαιολογητικά, απορριπτόμενων των αντίθετων ισχυρισμών του προσφεύγοντος.

**17.** Με τον **τρίτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής**, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νόμιμα έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας και της κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού, παρά το γεγονός ότι δεν απέδειξε σύμφωνα με τη Διακήρυξη ότι είναι ασφαλιστικά ενήμερη για όλα τα εκτελούμενα έργα. Ειδικότερα, κατά τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, η παρεμβαίνουσα δεν υπέβαλε βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας, ούτε βεβαίωση περαίωσης για τα εκτελούμενα δημόσια έργα: α) «...», το οποίο, σύμφωνα με την αναρτημένη στο ΚΗΜΔΗΣ σύμβαση μεταξύ της παρεμβαίνουσας και της «...» (ΑΔΑΜ: «...») έχει διάρκεια 360 ημέρες από την ανάρτηση στο ΚΗΔΜΗΣ («...»), β) «...», το οποίο, σύμφωνα με την αναρτημένη στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: «...») απόφαση του «...» για την έγκριση 1ου «...» εκτελείτο από 21/9/2023 έως 21/12/2023, και γ) «...», για το οποίο, σύμφωνα με την αναρτημένη στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: «...») απόφαση της αναθέτουσας αρχής εκτελείται από 23/1/2023 και, κατόπιν παράτασης, έως 31/1/2024.

**18.** Από τα παραπάνω επικαλούμενα και προσκομιζόμενα από τον προσφεύγοντα δημόσια έγγραφα προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα εκτελούσε, τόσο κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς όσο και κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης τα έργα «...» και «...», ενώ κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης εκτελούσε επιπλέον το έργο «...». Όπως βάσιμα, υποστηρίζει ο προσφεύγων, για την απόδειξη της ασφαλιστικής της ενημερότητας κατά τα δύο (2) επίμαχα χρονικά σημεία, η παρεμβαίνουσα όφειλε να προσκομίσει βεβαιώσεις για τα παραπάνω έργα (καθώς, επίσης, και για κάθε άλλο εκτελούμενο έργο που έπρεπε να προκύπτει από τον οικείο πίνακα), σε αντιστοιχία με τον χρόνο υποβολής των συμβάσεων «...». Όπως, όμως, προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού και δεν αρνείται η παρεμβαίνουσα, κατά παράβαση των προπαρατεθέντων όρων της Διακήρυξης, η τελευταία δεν υπέβαλε βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας



## **Αριθμός απόφασης: 725/2024**

για τα επίμαχα τρία (3) έργα. Ωστόσο και σε αυτή την περίπτωση, **ο τρίτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός** και η υπόθεση να αναπεμφθεί στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου να ασκήσει την αρμοδιότητά της, σύμφωνα με τα άρθρα 4.2.γ' της Διακήρυξης και 103 ν. 4412/2016 και να καλέσει την παρεμβαίνουσα να υποβάλει τα ελλείποντα δικαιολογητικά, απορριπτόμενων των αντίθετων ισχυρισμών του προσφεύγοντος.

**19.** Με τον **τέταρτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής**, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νόμιμα έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας και της κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού, παρά το γεγονός ότι δεν απέδειξε σύμφωνα με τη Διακήρυξη ότι κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της (5/10/2023) δεν είχε αναστείλει τις επιχειρηματικές της δραστηριότητες. Και τούτο, διότι, κατά τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, η υποβληθείσα εκτύπωση από το «...» με ημερομηνία 24/10/2023 δεν κάλυπτε την παραπάνω ημερομηνία.

**20.** Ο προκείμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος ως νόμω αβάσιμος, διότι, σύμφωνα με το άρθρο 80 παρ. 12 ν. 4412/2016, τα δικαιολογητικά για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 73 παρ. 4 περ. β' ν. 4412/2016, μεταξύ των οποίων και η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων, γίνονται δεκτά, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους.

**21.** Σε κάθε περίπτωση, από την εκτύπωση της καρτέλας στοιχείων μητρώου επιχείρησης προκύπτει ως ημερομηνία έναρξης επιχειρηματικών δραστηριοτήτων η «...», ενώ δεν καταγράφεται αναστολή ή διακοπή εργασιών καθ' όλο το διάστημα από την έναρξη της δραστηριότητας μέχρι και την ημερομηνία εκτύπωσης (24/10/2024). Κατά συνέπεια, το επίμαχο δικαιολογητικό καλύπτει και τον χρόνο υποβολής προσφοράς της παρεμβαίνουσας στις 5/10/2023 (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 29/2019, σκ. 17-18). Για όλους τους παραπάνω λόγους, **ο τέταρτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.**

**22.** Κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί και να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος από τον προσφεύγοντα παραβόλου.

**Αριθμός απόφασης: 725/2024**

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη και αναπέμπει στην αναθέτουσα αρχή, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 23 Απριλίου 2024 και εκδόθηκε στις 13 Μαΐου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**

**Α/Α ΜΙΧΑΗΛ ΣΟΦΙΑΝΟΣ**