

Η

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

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 07 Αυγούστου 2020 με την εξής σύνθεση:
Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος, Εισηγητής και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 03.07.2020 με ΓΑΚ 843/03.07.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....» με διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στην, οδόςαρ. 53, όπως νομίμως εκπροσωπείται,

κατά της «.....», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....» με τον διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στηνΑττικής, οδόςαρ.22Α, όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατέθεσε την από 17.07.2020 Παρέμβασή της.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η η με αρ. 209/2020 απόφαση Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής ώστε να απορριφθούν οι προσφορές των οικονομικών φορέων:

Με την Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και

Αριθμός απόφασης: 1013/2020

5 του ΠΔ 39/2017, ποσού €4.000,00 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικόκαι το από 03.07.2020 αποδεικτικό πληρωμής της).

2. Επειδή, με την από 03-04-2020 Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, προκηρύχθηκε ο διαγωνισμός για την «.....» προϋπολογιζόμενης δαπάνης χωρίς ΦΠΑ 800.000,00€. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ με Α/Α Συστήματος

3. Επειδή, στις 19/05/2020 η προσφεύγουσα υπέβαλε την προσφορά της για το σύνολο του έργου και στις 23/06/2020 ανακοινώθηκε μέσω ΕΣΗΔΗΣ, η αρ. 209/2020 (ΑΔΑ: 6ΔΠΣΟΡ8Δ-191) απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της, με την οποία εγκρίθηκε το 1ο πρακτικό της αρμόδιας επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού. Σύμφωνα με την ανωτέρω απόφαση η αναθέτουσα απέρριψε την προσφορά της «.....», αποδέχθηκε τις υπόλοιπες προσφορές και ανακήρυξε προσωρινό ανάδοχο τον οικονομικό φορέα με την επωνυμία «.....».

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα την 03.07.2020, με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

5. Επειδή, εμπρόθεσμα η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης Απόφασης καθώς, από τον ηλεκτρονικό τόπο του αντίστοιχου δημόσιου Διαγωνισμού, αποδεικνύεται πως αυτή κοινοποιήθηκε ηλεκτρονικά στους προσφέροντες, στις 23.06.2020, ώστε η κατ' αυτής στρεφόμενη Προδικαστική Προσφυγή να έχει κατατεθεί, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» στο ΕΣΗΔΗΣ στις 03.07.2020, εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) Κανονισμού.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 07.07.2020 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις με αρ. πρωτ.

Αριθμός απόφασης: 1013/2020

5963/20.07.2020 απόψεις της σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, ζητώντας παράλληλα την απόρριψή της, τις οποίες απόψεις κοινοποίησε στην προσφεύγουσα αυθημερόν.

7. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει η παρεμβαίνουσα εταιρεία, καθόσον η υπό κρίση προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στην παρεμβαίνουσα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του δικτυακού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 07.07.2020, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης και η εν λόγω παρέμβαση ασκήθηκε στις 17.07.2020 με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, η παρεμβαίνουσα, δε, έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία έχει γίνει δεκτή η προσφορά της.

8. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιαδών 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 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητείτο πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

9. Επειδή, το άρθρο 21 της Διακήρυξης ορίζει ότι «Δικαιούμενοι συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης σύμβασης» «21.1. Δικαίωμα συμμετοχής έχουν φυσικά ή νομικά πρόσωπα, ή ενώσεις αυτών που δραστηριοποιούνται σε ΔΗΜΟΣΙΑ ΕΡΓΑ και είναι εγγεγραμμένοι στο ΜΕΕΠ για έργα κατηγορίας ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ (προϋπολογισμός έργου 799.086,49 ευρώ χωρίς αναθεώρηση και ΦΠΑ) (...)». Περαιτέρω στο άρθρο 22.Β. «Καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας» ορίζεται ότι «Όσον αφορά την καταλληλότητα

Αριθμός απόφασης: 1013/2020

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. Οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στα Μητρώα του παραρτήματος ΧΙ του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016», στο άρθρο 22.Γ. «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» ότι «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», και στο άρθρο 22.Δ. «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» ότι «Όπως ορίζεται στο άρθρο 100 του ν.3669/2008, ανά κατηγορία και τάξη Μ.Ε.ΕΠ., αντίστοιχη με την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης σύμφωνα με το άρθρο 76 παρ. 3.(α) του ν. 4412/2016». 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 στην/στις κατηγορία/ες υποβάλλουν βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ για έργα κατηγορίας ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ (β) Οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι σε λοιπά κράτη μέλη της Ευρωπαϊκής Ένωσης προσκομίζουν τις δηλώσεις και πιστοποιητικά που περιγράφονται στο Παράρτημα ΧΙ του

Αριθμός απόφασης: 1013/2020

Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. (γ) Οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες (.....). Τα ως άνω δικαιολογητικά υπό α), β) και γ) γίνονται αποδεκτά, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, εκτός αν σύμφωνα με τις ειδικότερες διατάξεις αυτών φέρουν συγκεκριμένο χρόνο ισχύος», στο άρθρο 23.5. «Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22.Γ» ότι «Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.ΕΠ από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει. 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 (...)), και στο άρθρο 23.6. «Δικαιολογητικά Τεχνικής και Επαγγελματικής Ικανότητας του άρθρου 22.Δ» ότι «Η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.ΕΠ. - από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει (...))».

Στο άρθρο 23.9. «Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων» ορίζεται ότι «(α) (.....) (β) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.ΕΠ. εφόσον υποβάλλουν «Ενημερότητα Πτυχίου» εν ισχύ, απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών : - απόσπασμα ποινικού μητρώου του άρθρου 23.3.(α) της παρούσας για τον Πρόεδρο και Διευθύνοντα Σύμβουλο εργοληπτικής επιχείρησης. Για τα λοιπά μέλη του Δ.Σ της εταιρείας, θα πρέπει να υποβληθεί αυτοτελώς απόσπασμα ποινικού μητρώου, καθόσον τα πρόσωπα αυτά δεν καλύπτονται από την Ενημερότητα Πτυχίου -φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα του άρθρου 23.3.(β) της παρούσας -τα πιστοποιητικά από το αρμόδιο Πρωτοδικείο και το ΓΕΜΗ του άρθρου 23.3.(γ) της παρούσας υπό την προϋπόθεση όμως ότι καλύπτονται πλήρως (όλες οι προβλεπόμενες περιπτώσεις) από την Ενημερότητα Πτυχίου.-το πιστοποιητικό από το αρμόδιο επιμελητήριο όσον αφορά το λόγο αποκλεισμού του άρθρου 22. Α.4. (θ) -το πιστοποιητικό της αρμόδιας αρχής για την ονομαστικοποίηση των μετοχών του άρθρου 23.3. (στ) -τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης της εργοληπτικής

Αριθμός απόφασης: 1013/2020

επιχείρησης. Σε περίπτωση που κάποιο από τα ανωτέρω 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».

10. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της αποδοχής των προσφορών των εταιρειών Υποστηρίζει αρχικά ότι είναι ελλιπής η συμπλήρωση των δικαιολογητικών στα οποία βασίζεται η εγγραφή ή η πιστοποίηση και κατά περίπτωση, την κατάταξη στον επίσημο κατάλογο και αναφέρει επί λέξει ότι *«Στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ στο Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, υπάρχει το ερώτημα «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];» το οποίο εφόσον απαντηθεί καταφατικά «ΝΑΙ», εμφανίζεται η ακολουθία ερωτημάτων: · «Αναφέρετε την ονομασία του καταλόγου ή του πιστοποιητικού και τον σχετικό αριθμό εγγραφής ή πιστοποίησης, κατά περίπτωση:» στο οποίο ο συμμετέχοντας οφείλει να αναφέρει αναλυτικά τα αντίστοιχα. · «Αναφέρετε τα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η εγγραφή ή η πιστοποίηση και κατά περίπτωση, την κατάταξη στον επίσημο κατάλογο» στο οποίο ο συμμετέχοντας οφείλει να αναφέρει αναλυτικά τα αντίστοιχα. Οι ανωτέρω δηλώσεις είναι ιδιαίτερης σημασίας στην περιπτώσεις εργοληπτικών επιχειρήσεων 3ης και άνω Τάξης του ΜΕΕΠ οι οποίες υποχρεούνται εκ του νόμου να διαθέτουν Ενημερότητα Πτυχίου. Δεδομένου ότι οι ανωτέρω επιχειρήσεις είναι οι μόνες ελληνικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων, η ενότητα των συγκεκριμένων ερωτήσεων τις αφορά και τις δημιουργεί αντίστοιχες υποχρεώσεις απαντήσεων (βλ. ΕΑΑΣΔΗΣΥ Οδηγία 23 σελ.12-14). Όπως έχει ήδη κριθεί (ΑΕΠΠ 976/2019) ελλιπής απάντηση στην ερώτηση για τα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η εγγραφή ή η πιστοποίηση και κατά περίπτωση, την κατάταξη στον επίσημο κατάλογο, οδηγεί σε απόρριψη της προσφοράς, χωρίς να είναι δυνατή η συμπλήρωση, διευκρίνιση ή αναπλήρωση των σχετικών απαντήσεων από άλλες που περιλαμβάνονται σε έτερα μέρη του*

Αριθμός απόφασης: 1013/2020

ΤΕΥΔ.».

Επίσης, στρέφεται ειδικά κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και ισχυρίζεται επί λέξει ότι «*Ελλιπής συμπλήρωση των δικαιολογητικών στα οποία βασίζεται η εγγραφή ή η πιστοποίηση και κατά περίπτωση, την κατάταξη στον επίσημο κατάλογο. Από τις ανωτέρω απαντήσεις του οικονομικού φορέα προκύπτουν ελλείψεις και ανακρίβειες στα δηλούμενα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η εγγραφή του στον επίσημο κατάλογο. Και τούτο διότι κανένα συγκεκριμένο πιστοποιητικό δεν προσδιορίζεται μεταξύ των δηλωθέντων στοιχείων. Αναφέρονται αποκλειστικά οι τάξεις του ΜΕΕΠ, χωρίς να αναφέρονται τα πιστοποιητικά που βασίστηκε η εγγραφή στην Ενημερότητα Πτυχίου, η οποία είναι αυτή που κατ' ουσία καλύπτει ορισμένα από τα κριτήρια και η ύπαρξή της απαλλάσσει τον διαγωνιζόμενο από την υποχρέωση υποβολής αντίστοιχων δικαιολογητικών. Επειδή σύμφωνα με την σκέψη Δ.1 τα επίμαχα πιστοποιητικά δεν δηλώθηκαν στο συγκεκριμένο πεδίο από τον συμμετέχοντα, δεδομένου και της καταφατικής απάντησής του στο ερώτημα «Η εγγραφή ή η πιστοποίηση καλύπτει όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής;», οδηγεί στην έλλειψη προαπόδειξης των κριτηρίων επιλογής της διακήρυξης παρ. 22.Α. και 22.Β, και επομένως η προσφορά πρέπει να ακυρωθεί.»*

11. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης και των αντικρούσεων της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας προκύπτουν τα ακόλουθα: από το ΤΕΥΔ που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα προκύπτει ότι η τελευταία έχει απαντήσει καταφατικά στο ερώτημα του Μέρους ΙΙ: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, του ΤΕΥΔ περί του εάν «ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό (π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής)», συμπληρώνοντας επίσης ως προς την ονομασία του σχετικού καταλόγου ότι «Η εταιρεία διαθέτει Μ.Ε.ΕΠ. με αριθμό 27243 3ης ΤΑΞΕΩΣ με ισχύ έως 30/04/2021. Η εταιρεία διαθέτει επίσης ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΠΤΥΧΙΟΥ για συμμετοχή σε Διαγωνισμούς Δημοσίων Έργων με ισχύ έως 12/03/2021. Το ανεκτέλεστο υπόλοιπο των εργολαβικών συμβάσεων της επιχείρησης δεν υπερβαίνει τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008, όπως ισχύει», ότι το σχετικό πιστοποιητικό εγγραφής διατίθεται

Αριθμός απόφασης: 1013/2020

ηλεκτρονικά στη διεύθυνση <http://www.yrexhd15.gr> , ότι «Τα δικαιολογητικά στα οποία βασίζεται η εγγραφή και η κατάταξη των εργοληπτικών επιχειρήσεων στο Μ.Ε.ΕΠ. αναφέρονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 96 του Ν. 3669/2008. ΚΑΤΑΤΑΞΗ Μ.Ε.ΕΠ. (Κατηγορίες έργων/Τάξη): ΟΔΟΠΟΙΪΑ/3η, ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ/3η, ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ/3η, ΛΙΜΕΝΙΚΑ/1η, ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ/2η, ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΑ – ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΑ/3η. Επίσης η εταιρεία μας είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων, οποτεδήποτε μας ζητηθεί» και ότι η πιστοποίηση αυτή καλύπτει όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής. Ακολουθώντας στα ερωτήματα του Μέρους III: Λόγοι αποκλεισμού του ΤΕΥΔ, απάντησε αρνητικά σε όλα τα ερωτήματα, ενώ στα ερωτήματα του Μέρους IV: Κριτήρια επιλογής ως προς την καταλληλότητα επανέλαβε ότι: «Μ.Ε.ΕΠ. αρ. 27243 3ης ΤΑΞΕΩΣ ΣΕ ΙΣΧΥ με ΚΑΤΑΤΑΞΗ Μ.Ε.ΕΠ. (Κατηγορίες έργων/Τάξη): ΟΔΟΠΟΙΪΑ/3η, ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ/3η, ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ/3η, ΛΙΜΕΝΙΚΑ/1η, ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ/2η, ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΑ – ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΑ/3η», ως προς την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια δηλώνει ότι «Η εταιρεία διαθέτει ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΠΤΥΧΙΟΥ για συμμετοχή σε διαγωνισμούς Δημοσίων Έργων με ισχύ έως 12/03/2021 και το ανεκτέλεστο υπόλοιπο των εργολαβικών συμβάσεων της είναι μηδέν (0,00) ευρώ και συνεπώς δεν υπερβαίνει τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008, όπως ισχύει» και ως προς την πλήρωση της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας δηλώνει την κατάταξή της στην 3η ΤΑΞΗ στην κατηγορία ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ.

Τέλος, στις δηλώσεις του Μέρους VI: Τελικές δηλώσεις του ΤΕΥΔ, περιλαμβάνει τις δηλώσεις «Ο κάτωθι υπογεγραμμένος, δηλώνω επισήμως ότι τα στοιχεία που έχω αναφέρει σύμφωνα με τα μέρη II έως V ανωτέρω είναι ακριβή και ορθά και ότι έχω πλήρη επίγνωση των συνεπειών σε περίπτωση σοβαρών ψευδών δηλώσεων. Ο κάτωθι υπογεγραμμένος, δηλώνω επισήμως ότι είμαι σε θέση, κατόπιν αιτήματος και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσω τα πιστοποιητικά και τις λοιπές μορφές αποδεικτικών εγγράφων που αναφέρονται, εκτός εάν: (...)». Περαιτέρω η παρεμβαίνουσα, στο ερώτημα περί της αναφοράς των δικαιολογητικών στα οποία βασίζεται η εγγραφή/ κατάταξη στον επίσημο κατάλογο, ήτοι στο ΜΕΕΠ, απάντησε ότι «Τα δικαιολογητικά στα οποία

Αριθμός απόφασης: 1013/2020

βασίζεται η εγγραφή και η κατάταξη των εργοληπτικών επιχειρήσεων στο Μ.Ε.ΕΠ. αναφέρονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 96 του Ν. 3669/2008» για την κατάταξή της στις κατηγορίες έργων ΟΔΟΠΟΙΪΑ/3η, ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ/3η, ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ/3η, ΛΙΜΕΝΙΚΑ/1η, ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ/2η, ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΑ – ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΑ/3η, δηλώνοντας επίσης ότι είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαιώσεις πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων, οποτεδήποτε της ζητηθεί, και δηλώνοντας υπεύθυνα ότι τα στοιχεία που αναφέρονται στα μέρη ΙΙ έως V του ΤΕΥΔ είναι ακριβή και ορθά, όντας εν γνώσει των συνεπειών σε περίπτωση σοβαρών ψευδών δηλώσεων, και ότι είναι σε θέση, κατόπιν αιτήματος και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα πιστοποιητικά και τις λοιπές μορφές αποδεικτικών εγγράφων που αναφέρονται στο ΤΕΥΔ. Η παρεμβαίνουσα κατά θετική δήλωσή της και παραπέμποντας στη μηχανή αναζήτησης εγγραφών στο ΜΕΕΠ (με βάση την επωνυμία, το ΑΦΜ ή τον αριθμό μητρώου ΜΕΕΠ της) αναφέρεται σε συγκεκριμένα έγγραφα τα οποία διαθέτει, ήτοι α) Μ.Ε.ΕΠ. με αριθμό 27243 3ης ΤΑΞΕΩΣ στην κατηγορία ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ, με ισχύ έως 30/04/2021, β) ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΠΤΥΧΙΟΥ για συμμετοχή σε Διαγωνισμούς Δημοσίων Έργων με ισχύ έως 12/03/2021, και γ) μηδενικό ανεκτέλεστο υπόλοιπο των εργολαβικών συμβάσεων της επιχείρησης, τα οποία κατά τη Διακήρυξη επαρκούν για την απόδειξη της καταλληλότητας και την πλήρωση της οικονομικής – χρηματοοικονομικής επάρκειας και της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της παρεμβαίνουσας. Κατά τούτο, ορθώς η παρεμβαίνουσα - στο υπό στοιχείο δ) ερώτημα - έδωσε καταφατική απάντηση, δηλαδή απάντησε ότι εκ της εγγραφής της στο ΜΕΕΠ καλύπτονται όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής. Στο άρθρο 96 παρ. 1 ν. 3669/2008 με τίτλο «Εγγραφή στο Μ.Ε.ΕΠ.» ορίζονται τα εξής:

«1. Οι εργοληπτικές επιχειρήσεις εγγράφονται και κατατάσσονται στο Μ.Ε.ΕΠ., σε ορισμένη τάξη ανά κατηγορία έργων, με αίτηση τους η οποία συντάσσεται σύμφωνα με υπόδειγμα που χορηγείται από την υπηρεσία. Η αίτηση συνοδεύεται από τα ακόλουθα δικαιολογητικά και στοιχεία:

α) Έγγραφα νομιμοποίησης του αποφασιστικού οργάνου της επιχείρησης και του νομίμου ή των νομίμων εκπροσώπων της (ΦΕΚ ή καταστατικό από το οποίο προκύπτουν οι διαχειριστές των Ο.Ε., Ε.Ε. και Ε.Π.Ε., καθώς και τα μέλη του Δ.Σ. της Α.Ε.).

β) Υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της επιχείρησης, για τα στοιχεία

Αριθμός απόφασης: 1013/2020

των στελεχών τα οποία είναι εγγεγραμμένα στο Μητρώο Εμπειρίας Κατασκευών (Μ.Ε.Κ.) και αποτελούν τηνελάχιστη κατά νόμο στελέχωση της επιχείρησης, καθώς και υπεύθυνες δηλώσεις των στελεχών αυτών, θεωρημένες νόμιμα για το γνήσιο της υπογραφής, ότι αποδέχονται την κατά αποκλειστικότητα στελέχωση της επιχείρησης και ότι θα δηλώσουν κάθε σχετική μεταβολή.

γ) Στοιχεία για την οικονομική κατάσταση της επιχείρησης. Για τις επιχειρήσεις που συντάσσουν ισολογισμούς υποβάλλονται οι ισολογισμοί των τριών (3) τελευταίων ετών ή και λιγότερων αν η επιχείρηση λειτουργεί λιγότερα έτη.

δ) Καταστάσεις προσωπικού της επιχείρησης θεωρημένες από την Επιθεώρηση Εργασίας και συμβάσεις εργασίας του προσωπικού θεωρημένες από αρμόδια Δ.Ο.Υ..

ε) Στοιχεία για τα έργα που εκτέλεσε η επιχείρηση κατά την προηγούμενη τριετία/Έργα του τρέχοντος έτους μέχρι και το τελευταίο ημερολογιακό τρίμηνο πριν την υποβολή της αίτησης θα λαμβάνονται υπόψη εφόσον περιλαμβάνονται σε προσωρινό ισολογισμό και προκύπτουν ιδίως από αντίστοιχα πιστοποιητικά, τιμολόγια και φορολογικές δηλώσεις.

στ) Πίνακες ιδιόκτητου μηχανικού εξοπλισμού.

ζ) Πιστοποιητικά ότι η επιχείρηση δεν τελεί σε πτώχευση, σε εκκαθάριση ή αναγκαστική διαχείριση. Προκειμένου περί επιχειρήσεων με μορφή προσωπικής εταιρείας προσκομίζονται πιστοποιητικά περί μη πτωχεύσεως και για τους ομόρρυθμους εταίρους.

Αν η επιχείρηση διαθέτει "Ενημερότητα Πτυχίου" σε ισχύ υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της ότι ισχύουν τα προκύπτοντα από την Ε.Π.. Στην περίπτωση αυτή δεν υποβάλλονται τα α` και ζ στοιχεία.

Τα γ` και ε` στοιχεία δεν υποβάλλονται, εφόσον περιλαμβάνονται στις κατ` έτος υποβαλλόμενες Εκθέσεις Δραστηριότητας και πιστοποιητικά εκτέλεσης έργων, που προβλέπονται στις διατάξεις των παραγράφων 6, 7 και 8 του άρθρου 92 του παρόντος. Αν οι ανωτέρω Εκθέσεις Δραστηριότητας και Πιστοποιητικά εκτέλεσης έργων δεν καλύπτουν ολόκληρο το χρονικό διάστημα της τριετίας υποβάλλονται μόνο τα στοιχεία που αφορούν το μη καλυπτόμενο διάστημα».

Η παρεμβαίνουσα δήλωσε σαφώς ότι τα πιστοποιητικά είναι όσα απαιτούνται κατ' εφαρμογή του ως άνω άρθρου 98 ν. 3669/2008 και η παραπομπή αυτή συνιστά σαφή αναφορά των σχετικών πιστοποιητικών χωρίς να χρειάζεται η λεπτομερής απαρίθμησή τους. Εξάλλου, δεν προκύπτει ούτε από τη Διακήρυξη

Αριθμός απόφασης: 1013/2020

ούτε από τη διατύπωση του ερωτήματος του ΕΕΕΣ, ότι τα πιστοποιητικά αυτά θα πρέπει να γραφούν έκαστο διακριτά. Επιπλέον δεν προκύπτει ότι η μη αναφορά ενός εκάστου πιστοποιητικού επί του οποίου βασίζεται η εγγραφή επιχειρήσεων στο ΜΕΕΠ συνιστά λόγο αποκλεισμού από τη διαδικασία, πολύ δε μάλλον σε περίπτωση, όπως η παρούσα, που η παρεμβαίνουσα έχει ήδη κάνει ρητή αναφορά στη διάταξη του νόμου που ορίζει τα σχετικά αποδεικτικά στοιχεία επί των οποίων ερείδεται η εγγραφή στο ΜΕΕΠ. Κατόπιν των ανωτέρω ο υπό κρίση λόγος της προσφυγής είναι αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί.

12. Επειδή, εν συνεχεία η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας πρέπει να απορριφθεί και για έναν ακόμα λόγο και αναφέρει επί λέξει ότι *«Έλλειψη ανάληψης της δέσμευσης να προσκομίσει τα σχετικά πιστοποιητικά (αποδεικτικά μέσα). Σύμφωνα με την σκέψη Δ.2 της παρούσας θα πρέπει να ακυρωθεί η προσφορά του οικονομικού φορέα, καθώς λόγω των θετικών απαντήσεών του στο ΤΕΥΔ σχετικά με την εγγραφή του σε επίσημο κατάλογο και αν η εγγραφή ή η πιστοποίηση καλύπτει όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής, παρέλειψε να δεσμευτεί να προσκομίσει οποιοδήποτε από τα απαιτούμενα πιστοποιητικά (αποδεικτικά μέσα) πέραν του ΜΕΕΠ και της Ενημερότητας Πτυχίου, τα οποία όμως δεν καλύπτουν το σύνολο των απαιτούμενων κριτηρίων επιλογής.»*.

13. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης και των αντικρούσεων της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας προκύπτουν τα ακόλουθα: Όπως αναφέρθηκε λεπτομερώς στην ως άνω σκέψη 11, η παρεμβαίνουσα αναφέρθηκε σε συγκεκριμένα έγγραφα που διαθέτει, τα οποία κατά τη Διακήρυξη επαρκούν για την απόδειξη της καταλληλότητας και την πλήρωση της οικονομικής – χρηματοοικονομικής επάρκειας και της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας. Επομένως, ορθώς η παρεμβαίνουσα - στο υπό στοιχείο δ) ερώτημα - έδωσε καταφατική απάντηση, δηλαδή απάντησε ότι εκ της εγγραφής της στο ΜΕΕΠ καλύπτονται όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής. Επίσης στο «Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα του ΤΕΥΔ», η παρεμβαίνουσα δεσμεύτηκε ότι είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων όποτε της ζητηθεί. Στο «Μέρος VI: Τελικές δηλώσεις του ΤΕΥΔ», δήλωσε επιπλέον ότι είναι σε θέση, κατόπιν αιτήματος και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα πιστοποιητικά και τις λοιπές μορφές αποδεικτικών εγγράφων

Αριθμός απόφασης: 1013/2020

που αναφέρονται. Επομένως και ο δεύτερος λόγος της προσφυγής είναι αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί.

14. Επειδή, όπως προκύπτει από τον πίνακα μειοδοσίας η προσφεύγουσα είναι τελευταία στην σειρά με ποσοστό έκπτωσης 8% ενώ προηγείται στην 3^η θέση του πίνακα η παρεμβαίνουσα με ποσοστό έκπτωσης 41,75%. Επομένως από την στιγμή που η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι νόμιμη, όπως κρίθηκε με τις ως άνω σκέψεις 11 και 13, η προσφεύγουσα στρέφεται άνευ εννόμου συμφέροντος κατά των προσφορών των υπόλοιπων εταιρειών και ως εκ τούτου οι υπόλοιποι λόγοι της προσφυγής της κατά των εταιρειών, πρέπει να απορριφθούν.

15. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να γίνει δεκτή η παρέμβαση.

16. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου ποσού €4.000,00 με ηλεκτρονικό κωδικό

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 07 Αυγούστου 2020 και εκδόθηκε στις 27 Αυγούστου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

ΗΛΙΑΣ ΧΑΤΖΗΛΙΑΣ