

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, την 1^η Ιουνίου 2021, δυνάμει της με αριθμό 1051/2021 Πράξης Προέδρου του Κλιμακίου, με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη

Για να εξετάσει την Προδικαστική Προσφυγή του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 867/26-04-2021 της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στη ... (...), νόμιμα εκπροσωπούμενης

Κατά της ..., που στο πλαίσιο της κρινόμενης διαφοράς εδρεύει στα γραφεία της ..., στις ... (...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται

και της παρεμβαίνουσας ένωσης οικονομικών φορέων με την επωνυμία «...», που εδρεύει στο ... χλμ Ε.Ο ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την κρινόμενη προσφυγή ζητείται ν'ακυρωθεί η με αριθμό .../2021 (Πρακτικό 16ο/06.04.2021) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της καθ' ης ..., με την οποία εγκρίθηκε το από 15-01-2021 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου κατασκευής του έργου «Κατασκευή γέφυρας κάτω ρου ποταμού ...» και αποφασίστηκε η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας, η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της, κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στην προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδα.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και αποφάσισε τα εξής

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ...), ποσού 15.000,00€, το οποίο αποτελεί το ανώτερο προς καταβολή οριζόμενο, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, ποσό, σε περίπτωση που το αναλογικό ποσοστό (0,5%) επί της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης, υπερβαίνει το ποσό αυτό, ως εν προκειμένω, δοθέντος ότι η προϋπολογισθείσα, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, αξία του υπό ανάθεση έργου, ανέρχεται στα 11.112.903,23€.

2. Επειδή, η κρινόμενη προσφυγή ανατέθηκε στο 2^ο Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ με το από 26-04-2021 ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου της Αρχής.

3. Επειδή, η καθ' ης η προσφυγή ... / ... (στο εξής καλούμενη στην παρούσα «Περιφέρεια» ή «αναθέτουσα αρχή»), με την από μηνός Μαΐου 2020 διακήρυξή της κίνησε ανοιχτό, δημόσιο, ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου: «Κατασκευή γέφυρας κάτω ρου ποταμού ...» με κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή) και με εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση σύμβασης τα 11.112.903,23€ (πλέον Φ.Π.Α. 24%) (στο εξής «διαγωνισμός»). Η διακήρυξη του διαγωνισμού αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 15-07-2020, με ΑΔΑΜ ..., ο δε διαγωνισμός διεξάγεται μέσω της διαδικτυακής πύλης του ΕΣΗΔΗΣ, υπό το συστημικό αριθμό Στον διαγωνισμό που διενεργήθηκε υπέβαλαν προσφορά δέκα (10) διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα εταιρεία και η παρεμβαίνουσα. Μετά την αποσφράγιση του υποφακέλλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» και του υποφακέλλου «Οικονομική Προσφορά» των διαγωνιζομένων συντάχθηκε από την Επιτροπή Διαγωνισμού ο πίνακας συμμετεχόντων κατά σειρά μειοδοσίας. Πρώτη σε σειρά μειοδοσίας κατετάγη η προσφορά της προσφεύγουσας, με προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης 39,38% και δεύτερη η προσφορά της παρεμβαίνουσας ένωσης με προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης 37,70%. Ακολούθως, με τη με αριθμό .../2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας εγκρίθηκε το 1^ο πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού και η

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

προσφεύγουσα ανακηρύχτηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης, η οποία, μετά από σχετική κλήση της, στις 26-11-2020 υπέβαλε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Μετά από τον έλεγχο των ανωτέρω δικαιολογητικών, συντάχθηκε το από 15-01-2021 2^ο Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, σύμφωνα με το οποίο «η Επιτροπή Διαγωνισμού γνωμοδοτεί κατά πλειοψηφία με ψήφους 6 (να απορριφθεί ο προσωρινός ανάδοχος) έναντι 1 (να γίνει δεκτός ο προσωρινός ανάδοχος) ... 1. ... την απόρριψη του προσωρινού αναδόχου ... του έργου «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΓΕΦΥΡΑΣ ΚΑΤΩ ΡΟΥ ΠΟΤΑΜΟΥ ...» επειδή συντρέχουν στο πρόσωπό του οι λόγοι αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 του Ν. 4412/2016 και την κατακύρωση της σύμβασης του έργου στην ένωση οικονομικών φορέων «...» που υπέβαλλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με προσφερόμενη μέση έκπτωση 37,70% από την οποία προκύπτει Συμβατικό Ποσό Έξι εκατομμύρια εννιακόσιες είκοσι τρεις χιλιάδες οκτακόσια ογδόντα επτά ευρώ και επτά λεπτά (6.923.887,07 ευρώ) (χωρίς το Φ.Π.Α). 2. Την κατάπτωση υπέρ του Κυρίου του Έργου της υπ' αριθμ. .../... Εγγυητικής Επιστολής Συμμετοχής της Τράπεζας Πειραιώς, ποσού 222.258,07». Τέλος, η Οικονομικής Επιτροπή της καθ' ης ... με τη με αριθμό .../2021 (Πρακτικό 16ο/06.04.2021) απόφασή της (στο εξής «προσβαλλόμενη απόφαση» ή «προσβαλλόμενη πράξη») ενέκρινε το ανωτέρω από 15-01-2021 πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού και αποφάσισε «Την απόρριψη της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, του οικονομικού φορέα με την επωνυμία ..., για τον λόγο που αναφέρεται παραπάνω, την κατάπτωση υπέρ της Αναθέτουσας Αρχής της υπ' αριθμ. .../... Εγγυητικής Επιστολής Συμμετοχής της Τράπεζας Πειραιώς της προσφεύγουσας ποσού 222.258,07€, εφόσον αυτή κριθεί απαραίτητη μετά από γνωμοδότηση του αρμόδιου Τεχνικού Συμβουλίου και την κατακύρωση της σύμβασης στην Ένωση οικονομικών φορέων «...», με προσφερθείσα μέση έκπτωση τριάντα επτά και εβδομήντα επί τοις εκατό (37,70%) επί των τιμών του τιμολογίου και προϋπολογισμού των εγκεκριμένων τευχών δημοπράτησης του έργου αυτού και με συνολική δαπάνη μετά την έκπτωση οκτώ εκατομμύρια πεντακόσιες ογδόντα πέντε χιλιάδες εξακόσια δεκαεννιά Ευρώ και ενενήντα επτά λεπτά (8.585.619,97€), με το ΦΠΑ (24%) σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 105 και 106 του ν. 4412/2016. ...». Κατά της απόφασης αυτής της Οικονομικής Επιτροπής της ... (στο εξής «προσβαλλόμενη απόφαση» ή «προσβαλλόμενη πράξη») στρέφεται η

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

προσφεύγουσα, για τους λόγους και με τους ειδικούς ισχυρισμούς που αναπτύσσονται στην κρινόμενη προσφυγή.

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (έργο) και της προϋπολογιζόμενης δαπάνης της σύμβασης για την εκτέλεσή του και της νομικής φύσης της ... που τον διενεργεί, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, υπάγεται όμως στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, όπως ισχύουν, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκήθηκε η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Επειδή, η προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του Π.Δ. 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, είναι δε και εμπρόθεσμη, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. α' του ν. 4412/2016, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 13-04-2021 και η προσφυγή ασκήθηκε στις 23-04-2021, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας για την άσκησή της.

6. Επειδή, υπέρ της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης της ... και προς απόρριψη της κρινόμενης προσφυγής, παραδεκτώς και με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρων 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016 και 7 του π.δ. 39/2017, με την αναρτηθείσα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 06-05-2021 και κοινοποιηθείσα και στην ΑΕΠΠ παρέμβασή της παρεμβαίνει η ένωση «...», η οποία σύμφωνα με όσα εκτίθενται στην 3^η σκέψη της παρούσας ήταν η αμέσως επόμενη μετά την προσφεύγουσα στη σειρά μειοδοσίας, ήδη δε με την προσβαλλόμενη απόφαση και μετά την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσα ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης.

7. Επειδή, περαιτέρω, στις 28-04-2021, η ... παραδεκτώς και εμπροθέσμως διαβίβασε στην ΑΕΠΠ μέσω της λειτουργικότητας της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού τις από ίδιας

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

ημερομηνίας έγγραφες απόψεις του (έγγραφο της 28-05-2021 του Αν. Πρ/νου της Υποδιεύθυνσης Τεχνικών Έργων Π.Ε. ...), στις οποίες για μεν τον πρώτο λόγο για τον οποίο απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας συνομολογεί ότι η προσβαλλόμενη απόφαση έσφαλε, για δε τον δεύτερο αντικρούει επί της ουσίας τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας.

8. Επειδή, τέλος, η προσφεύγουσα, προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, στις 25-05-2021, παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του τελευταίου εδ. της πρώτης παραγράφου του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού το από ίδιας ημερομηνίας υπόμνημά της.

9. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου του διαγωνισμού προκύπτει ότι η προσφεύγουσα συμμετείχε στον διαγωνισμό και υπέβαλε προσφορά, που έχει γίνει δεκτή, κατετάγη δε 1^η στη σειρά μειοδοσίας, κατά συνέπεια με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, βάλλει κατά της απόφασης με την οποία απορρίπτεται η προσφορά της λόγω πλημμελειών στα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσής της και αποφασίζεται η κατάπτωση της εγγυητικής της επιστολής συμμετοχής.

10. Επειδή, η διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του επίμαχου διαγωνισμού και δεσμεύει, συνεπώς, τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και όλους όσοι συμμετέχουν ανεπιφύλακτα σ'αυτόν (ΣΤΕ ΕΑ 632/2010, ΣΤΕ 4231/2000 7μ), στο άρθρο 22.Α «Λόγοι αποκλεισμού», ορίζει, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Κάθε προσφέρων αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (αν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (αν πρόκειται περί ένωσης οικονομικών φορέων) ένας από τους λόγους των παρακάτω περιπτώσεων: ... 22.Α.2 Όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και ο αναθέτων φορέας μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. ... Δεν αποκλείεται ο προσφέρων, όταν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του, είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων, είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους. ...22.A.4. Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης προσφέρων σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις (α) έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18 του ν. 4412/2016 ... 22.A.7. Οικονομικός φορέας που εμπίπτει σε μια από τις καταστάσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 22.A.1, 22.A.2α και 22.A.4 μπορεί να προσκομίζει στοιχεία προκειμένου να αποδείξει ότι τα μέτρα που έλαβε επαρκούν για να αποδείξουν την αξιοπιστία του, παρότι συντρέχει ο σχετικός λόγος αποκλεισμού. Εάν τα στοιχεία κριθούν επαρκή, ο εν λόγω οικονομικός φορέας δεν αποκλείεται από τη διαδικασία σύναψης σύμβασης. Τα μέτρα που λαμβάνονται από τους οικονομικούς φορείς αξιολογούνται σε συνάρτηση με τη σοβαρότητα και τις ιδιαίτερες περιστάσεις του ποινικού αδικήματος ή του παραπτώματος. Αν τα μέτρα κριθούν ανεπαρκή, γνωστοποιείται στον οικονομικό φορέα το σκεπτικό της απόφασης αυτής. Οικονομικός φορέας που έχει αποκλειστεί, με τελεσίδικη απόφαση, από τη συμμετοχή σε διαδικασίες σύναψης σύμβασης ή ανάθεσης παραχώρησης δεν μπορεί να κάνει χρήση της ανωτέρω δυνατότητας κατά την περίοδο του αποκλεισμού που ορίζεται στην εν λόγω απόφαση στο κράτος - μέλος στο οποίο ισχύει η απόφαση. 22.A.8. Η απόφαση για την διαπίστωση της επάρκειας ή μη των επανορθωτικών μέτρων κατά την προηγούμενη παράγραφο εκδίδεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στις παρ. 8 και 9 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016.» και στο άρθρο 23 «Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής», μεταξύ άλλων, ότι «23.1 ... 23.2 Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα) Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ) και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας. ... 23.3 Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22.A Ο προσωρινός ανάδοχος, κατόπιν σχετικής ηλεκτρονικής πρόσκλησης από τον αναθέτοντα φορέα, υποβάλλει τα ακόλουθα δικαιολογητικά, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

4.2 της παρούσας: Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22.Α, ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: (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: • φορολογική ενημερότητα που εκδίδεται από το Υπουργείο Οικονομικών (αρμόδια ΔΟΥ) για τον οικονομικό φορέα και για τις κοινοπραξίες στις οποίες συμμετέχει για τα δημόσια έργα που είναι σε εξέλιξη. Οι αλλοδαποί προσφέροντες θα υποβάλλουν υπεύθυνη δήλωση περί του ότι δεν έχουν υποχρέωση καταβολής φόρων στην Ελλάδα. Σε περίπτωση που έχουν τέτοια υποχρέωση θα υποβάλλουν σχετικό αποδεικτικό της οικείας ΔΟΥ. • ασφαλιστική ενημερότητα που εκδίδεται από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα. 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 του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ – ΤΣΜΕΔΕ. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας (ΤΣΜΕΔΕ για τους ασφαλισμένους – μέλη του ΤΕΕ, ΙΚΑ για το λοιπό προσωπικό). Δεν αποτελούν απόδειξη ενημερότητας της προσφέρουσας εταιρίας, αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας των φυσικών προσώπων που στελεχώνουν το πτυχίο της εταιρίας ως εταίροι. Οι αλλοδαποί προσφέροντες (φυσικά και νομικά πρόσωπα), που δεν υποβάλουν τα άνω αποδεικτικά, υποβάλλουν υπεύθυνη δήλωση περί του ότι δεν απασχολούν προσωπικό, για το οποίο υπάρχει υποχρέωση ασφάλισης σε ημεδαπούς ασφαλιστικούς οργανισμούς. Αν απασχολούν τέτοιο προσωπικό, πρέπει να υποβάλλουν σχετικό αποδεικτικό

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

ασφαλιστικής ενημερότητας. • υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. ... 23.9 Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ... (β) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.ΕΠ. εφόσον υποβάλλουν «Ενημερότητα Πτυχίου» εν ισχύ, απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών: ... φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα του άρθρου 23.3.(β) της παρούσας. ... Σε περίπτωση που κάποιος από τα ανωτέρω δικαιολογητικά έχει λήξει, προσκομίζεται το σχετικό δικαιολογητικό εν ισχύ ...». Τέλος, το άρθρο 4.2 της διακήρυξης «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης», ορίζει, μεταξύ άλλων ότι «...(δ) Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών, διαπιστωθεί ότι: i) τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), είναι ψευδή ή ανακριβή ή ii) αν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, ή iii) αν από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της παρούσας, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ του αναθέτοντα φορέα η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας.»

11. Επειδή, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι το υπ' αρ. ... /21-7-2020 Αποδεικτικό Ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο (Φορολογική Ενημερότητα) της Κοινοπραξίας ... με Α.Φ.Μ.:... πληροί τους όρους πληροί του νόμου, αλλά και των άρθρων 22^Α 2 και 23.3 β) της διακήρυξης, καθώς από τις διατυπώσεις αυτών δεν προκύπτει ότι απαιτείται ούτε συγκεκριμένη διάρκεια ισχύος της φορολογικής ενημερότητας, ούτε μνεία συγκεκριμένου σκοπού για τον οποίο έχει εκδοθεί αυτή, ούτε απαιτείται η συγκεκριμένη βεβαίωση να ισχύει για πάσης φύσης δραστηριότητα, συνεπώς ενόψει των προβλέψεων της διακήρυξης και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

συμμετοχής που διέπουν την διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, η προσφορά της μη νομίμως απορρίφθηκε για τον λόγο αυτό.

12. Επειδή, σε σχέση με τη μη συνδρομή του λόγου αποκλεισμού του άρθρου 22.Α2 της διακήρυξης στο από 15-01-2021 2^ο Πρακτικό της, η Επιτροπή του Διαγωνισμού διαλαμβάνει τα εξής: «(Άρθρο διακήρυξης 23.3.β) ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ ΦΟΡΕΑ ΣΤΑΔΙΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ: Προσκομίστηκαν ηλεκτρονικά: 1. Το υπ' αριθμ. .../25-08-2020 αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας με ισχύ έως τις 25- 09-2020 (...). 2. Το υπ' αριθμ. .../26-08-2020 αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας με ισχύ έως τις 25- 10-2020 (...). 3. Το υπ' αριθμ. .../21-07-2020 αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας με ισχύ έως τις 21-09-2020 (...) Όπου αναγράφεται ότι χορηγείται για είσπραξη χρημάτων από φορείς του Δημοσίου και επιπλέον προσκομίζεται η υπ' αρ. .../25-11-2020 βεβαίωση της Δ.Ο.Υ. ... όπου βεβαιώνεται ότι η παραπάνω κοινοπραξία ήταν φορολογικά ενήμερη για κάθε νόμιμη χρήση κατά την 27/08/2020 (ημερομηνία υποβολής προσφορών) ΣΤΑΔΙΟ ΠΡΟΣΚΛΗΣΗΣ: Προσκομίστηκαν ηλεκτρονικά: 1. Το υπ' αριθμ. .../19-11-2020 αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας με ισχύ έως τις 19-12-2020 (...). 2. Το υπ' αριθμ. .../19-10-2020 αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας με ισχύ έως τις 19-12-2020 (...) 3. Το υπ' αριθμ. .../19-11-2020 αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας με ισχύ έως τις 19-01-2021(...) ... 6. Προσκομίστηκε ηλεκτρονικά ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ του Νόμιμου εκπροσώπου με ημερομηνία 24-11-2020, ψηφιακά υπογεγραμμένη. ... (Άρθρο διακήρυξης 23.3.ε) ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ για τα άρθρα 22Α.4 α/γ/δ/ε/στ/ζ/η (α) δεν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18 του ν. 4412/2016 ... ΒΕΒΑΙΩΣΗ Μ.Ε.ΕΠ ΣΤΑΔΙΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ: Προσκομίστηκαν ηλεκτρονικά: Η υπ' αριθμ. Δ24/15041/23-12-2019 βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π. της ... με ημερομηνία λήξης ισχύος βεβαίωσης 11-03-2022 ΣΤΑΔΙΟ ΠΡΟΣΚΛΗΣΗΣ: Προσκομίστηκαν ηλεκτρονικά: Η υπ' αριθμ. .../.../23-12-2019 βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π. της ... με ημερομηνία λήξης ισχύος βεβαίωσης 11-03-2022 ... ΣΤΑΔΙΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ: Προσκομίστηκαν ηλεκτρονικά: 1. Προσκομίστηκε ηλεκτρονικά η υπ'αρ. .../.../2020/12-05-2020 ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΠΤΥΧΙΟΥ της ... με ημερομηνία λήξης 12-03-2021. 2. Προσκομίστηκε υπογεγραμμένη υπεύθυνη δήλωση σχετικά με το ανεκτέλεστο των έργων με ημερομηνία 25-08-2020. 3.

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

Προσκομίστηκε υπογεγραμμένος πίνακας εκτελούμενων έργων . ΣΤΑΔΙΟ ΠΡΟΣΚΛΗΣΗΣ: Προσκομίστηκαν ηλεκτρονικά: 1. Προσκομίστηκε ηλεκτρονικά η υπ'αρ. .../.../2020/12-05-2020 ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΠΤΥΧΙΟΥ της ... με ημερομηνία λήξης 12-03-2021. 2. Προσκομίστηκε υπογεγραμμένη υπεύθυνη δήλωση σχετικά με το ανεκτέλεστο των έργων με ημερομηνία 24-11-2020. 3. Προσκομίστηκε υπογεγραμμένος πίνακας εκτελούμενων έργων. ... Η Επιτροπή διαγωνισμού κατά τον έλεγχο διαπίστωσε ότι τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά του προσωρινού μειοδότη κάλυπταν τις απαιτήσεις της Διακήρυξης του διαγωνισμού, πλην των όσων αναφέρονται στη συνέχεια, σύμφωνα με το κάτωθι σκεπτικό: ... Έχοντας υπόψη τα ανωτέρω διαπιστώθηκαν τα κάτωθι: 1. Το υπ' αρ. ... /21-7-2020 Αποδεικτικό Ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο (Φορολογική Ενημερότητα) βεβαιώνει μεν ότι η Κοινοπραξία ... με Α.Φ.Μ.:..., είναι φορολογικά ενήμερη για χρέη του στη φορολογική διοίκηση, αλλά ωστόσο αναγράφει ως αιτία έκδοσης του εγγράφου: «Το παρόν χορηγείται για είσπραξη χρημάτων από φορείς του Δημόσιου τομέα (πλην κεντρικής κυβέρνησης) και ισχύει για 2 μήνες, ενώ τα υπόλοιπα δύο Αποδεικτικά Φορολογικής Ενημερότητας που προσκομίστηκαν αναγράφουν ως αιτία έκδοσης τους : «Το παρόν χορηγείται για κάθε νόμιμη χρήση εκτός είσπραξης και εκτός μεταβίβασης ακινήτου» και ο χρόνος ισχύος τους είναι α) για το υπ' αρ. .../25-8-2020 ένας μήνας (έως 25-9-2020) και β) για το υπ' αρ. .../26-8-2020 δύο μήνες (έως 26-10/2020). Επιπλέον συνοδεύεται από έγγραφο της ΔΟΥ ... με θέμα «Βεβαίωση φορολογικής ενημερότητας του φορολογούμενου με ΑΦΜ ... Κοινοπραξία ...» με το οποίο βεβαιώνεται ότι ο φορολογούμενος με ΑΦΜ ... ήταν φορολογικά ενήμερος για κάθε νόμιμη χρήση εκτός είσπραξης και εκτός μεταβίβασης κατά την 27-08-2020, το οποίο δεν είναι το δικαιολογητικό που απαιτείται σύμφωνα με το άρθρο 23.3.β της διακήρυξης. ... Το 1^ο και 4^ο μέλος της Επιτροπής διαγωνισμού διαφοροποίησαν τη θέση τους όσον αφορά την ακύρωση του οικονομικού φορέα για τους λόγους που αναφέρονται στην υπ' αριθμ. 1 διαπίστωση της Επιτροπής διαγωνισμού (περί της υποβολής εσφαλμένης φορολογικής ενημερότητας), για τους εξής λόγους: Προς απόδειξη των προϋποθέσεων της παρ. 22.Α.2 της Διακήρυξης, οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν σύμφωνα με την παρ. 23.3.β «...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

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

καταβολή φόρων (φορολογική ενημερότητα).», το οποίο εξειδικεύεται παρακάτω στο «Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα...» στην υποβολή «...φορολογικής ενημερότητας που εκδίδεται από το Υπουργείο Οικονομικών (αρμόδια Δ.Ο.Υ) για τον οικονομικό φορέα.». Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι σε κανένα σημείο δεν αναφέρεται ως δικαιολογητικό η υποβολή φορολογικής ενημερότητας στο σώμα της οποίας να αναγράφεται συγκεκριμένος λόγος έκδοσής της (νόμιμη χρήση, είσπραξη ή οποιοσδήποτε άλλος λόγος), παρά μόνο ότι υποβάλλεται το εν λόγω πιστοποιητικό προς απόδειξη των προϋποθέσεων της παρ. 22.Α.2 της Διακήρυξης του διαγωνισμού. Κατόπιν των παραπάνω επισημάνσεων το 2^ο, 3^ο, 5 και 6^ο μέλος της Επιτροπής Διαγωνισμού :Εισηγούνται να απορριφθεί ο προσωρινός ανάδοχος σύμφωνα με τα όσα αναγράφονται αναλυτικά στις υπ' αρ. 1 και 2 διαπιστώσεις της Επιτροπής Διαγωνισμού, ενώ το 1^ο και 4^ο μέλος να απορριφθεί μόνο για τα όσα μνημονεύονται στην υπ' αρ. 2 διαπίστωση της Επιτροπής Διαγωνισμού. Η Πρόεδρος της Επιτροπής Διαγωνισμού , εισηγείται να γίνει δεκτός ο προσωρινός ανάδοχος επειδή : α) Σύμφωνα με το ΦΕΚ 3398/31/12/2013 και την ΠΟΛ.1274 «Αποδεικτικό Ενημερότητας άρθρου 12 ν. 4174/2003 (ΦΕΚ 170Α') όπως ισχύει», και συγκεκριμένα στο άρθρο 4 αυτού, «Χρόνος ισχύος» αναφέρεται ότι: 1. Η ισχύς του αποδεικτικού ενημερότητας ορίζεται σε δύο (2) μήνες, στην περίπτωση που δεν υφίστανται βεβαιωμένες οφειλές, ανεξαρτήτως της πράξης ή συναλλαγής για την οποία ζητείται και Ο χρόνος ισχύος του αποδεικτικού ορίζεται σε ένα (1) μήνα , σε περίπτωση ύπαρξης μη ληξιπρόθεσμων οφειλών, οφειλών που τελούν σε αναστολή ή έχουν υπαχθεί σε πρόγραμμα ρύθμισης τμηματικής καταβολής» Από τα παραπάνω αναγραφόμενα προκύπτει ότι η υπ' αρ. ... /21-7-2020 προσκομισθείσα Φορολογική ενημερότητα εφόσον έχει ισχύ για χρονικό διάστημα 2 μηνών, (δηλαδή δεν υφίστανται βεβαιωμένες οφειλές), καλύπτει την απαίτηση του 22. Α.2. άρθρου της διακήρυξης. ...».

13. Επειδή, εξάλλου, το άρθρο 12 του ν. 4174/2013 (Α' 170) με τίτλο «Αποδεικτικό ενημερότητας και βεβαίωση οφειλής», όπως αντικαταστάθηκε και ισχύει με το άρθρο 12 του ν. 4223/2013 (Α' 287) σχετικά με την χορήγηση αποδεικτικού φορολογικής ενημερότητας ορίζει τα εξής: «1. Ο φορολογούμενος δύναται να ζητήσει αποδεικτικό ενημερότητας ισχύος μέχρι και δύο μηνών για

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

την πραγματοποίηση πράξεων και συναλλαγών που ρητά ορίζονται. 2. Η Φορολογική Διοίκηση χορηγεί αποδεικτικό ενημερότητας εφόσον ο φορολογούμενος δεν έχει οφειλές στη Φορολογική Διοίκηση από οποιαδήποτε αιτία και έχει υποβάλει τις απαιτούμενες φορολογικές δηλώσεις των τελευταίων πέντε ετών. 3. [...] 4. Κατά παρέκκλιση των οριζόμενων στις παραγράφους 2 και 3, σε περίπτωση που ο φορολογούμενος έχει ενταχθεί σε πρόγραμμα ρύθμισης οφειλών ή έχει οφειλές μη ληξιπρόθεσμες ή σε αναστολή, δύναται να εκδοθεί αποδεικτικό ενημερότητας περιορισμένης ισχύος, η οποία δεν μπορεί να υπερβαίνει τον ένα μήνα.». Κατ' επίκληση των εξουσιοδοτικών διατάξεων του άρθρου 12 του ν. 4174/2013 εκδόθηκε η απόφαση του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων ΠΟΛ 1274/2013 "Αποδεικτικό ενημερότητας άρθρου 12 ν. 4174/2013 [...]" (Β' 3398), η οποία ορίζει τα εξής: «Άρθρο 1. Πράξεις και συναλλαγές για τις οποίες απαιτείται η προσκόμιση αποδεικτικού ενημερότητας. 1. Η προσκόμιση αποδεικτικού ενημερότητας καθίσταται υποχρεωτική στις εξής περιπτώσεις: α. [...] δ. Για τη συμμετοχή σε διαγωνισμούς ανάληψης εκτέλεσης δημοσίων έργων ή προμηθειών από το Δημόσιο Τομέα, όπως αυτός καθορίζεται στην κείμενη νομοθεσία. Το αποδεικτικό ενημερότητας προσκομίζεται από τον υποβάλλοντα την προσφορά στην υπηρεσία που υποβάλλεται η προσφορά. [...] Άρθρο 3. Προϋποθέσεις χορήγησης. 1. Για τη χορήγηση αποδεικτικού ενημερότητας ο αιτών πρέπει σωρευτικά: α. να μην έχει συνολικές ληξιπρόθεσμες βασικές οφειλές άνω των τριάντα (30) ευρώ βεβαιωμένες στη Φορολογική Διοίκηση. Εφόσον υφίστανται συνολικές βασικές ληξιπρόθεσμες οφειλές άνω του προαναφερόμενου ποσού, βεβαιωμένες στη Φορολογική Διοίκηση, ο αιτών πρέπει να τις έχει τακτοποιήσει κατά νόμιμο τρόπο με αναστολή είσπραξης ή με ρύθμιση τμηματικής καταβολής, και β. να έχει υποβάλει τις δηλώσεις της τελευταίας πενταετίας, ήτοι δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος, εκκαθαριστικές φόρου προστιθέμενης αξίας και τις περιοδικές δηλώσεις ΦΠΑ, που έπονται της τελευταίας εκκαθαριστικής και που η προθεσμία υποβολής τους έχει λήξει ένα μήνα πριν την ημερομηνία αίτησης έκδοσης του αποδεικτικού ενημερότητας [όπως η διατάξεις της παραγράφου αυτής ισχύουν μετά την αντικατάστασή τους με τις παρ. 4 και 5, αντίστοιχα, της ΠΟΛ.1065/26.2.2014 (Β' 642)] [...] Άρθρο 4. Χρόνος ισχύος 1. Η ισχύς του αποδεικτικού ενημερότητας ορίζεται σε δύο (2) μήνες, στην περίπτωση που δεν υφίστανται βεβαιωμένες οφειλές, ανεξαρτήτως της πράξης ή συναλλαγής για την

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

οποία ζητείται. 2. Ο χρόνος ισχύος του αποδεικτικού ορίζεται σε ένα (1) μήνα, σε περίπτωση ύπαρξης μη ληξιπρόθεσμων οφειλών, οφειλών που τελούν σε αναστολή ή έχουν υπαχθεί σε πρόγραμμα ρύθμισης τμηματικής καταβολής. [...]

Άρθρο 6. Τύπος και περιεχόμενο του αποδεικτικού ενημερότητας 1. Το αποδεικτικό ενημερότητας αποτελεί δημόσιο έγγραφο φέρει τον τίτλο "ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΟ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑΣ ΓΙΑ ΧΡΕΗ ΠΡΟΣ ΤΟ ΔΗΜΟΣΙΟ" και περιέχει υποχρεωτικά τον τίτλο της εκδούσας υπηρεσίας και της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. του φορολογούμενου, το ονοματεπώνυμο του φυσικού ή την επωνυμία του νομικού προσώπου στο οποίο χορηγείται, τη διεύθυνση αυτών, τον αριθμό δελτίου ταυτότητας του φυσικού προσώπου, τον Αριθμό Φορολογικού Μητρώου, την ημερομηνία έκδοσης του αποδεικτικού ολογράφως, τον αύξοντα αριθμό του αποδεικτικού, το σκοπό για τον οποίο αυτό εκδίδεται, καθώς και την ημερομηνία έκδοσης και διάρκειας ισχύος του ολογράφως». Από τις ως άνω διατάξεις σχετικά με τη φορολογική ενημερότητα συνάγεται ότι οι προϋποθέσεις για την έκδοση φορολογικής ενημερότητας είναι ίδιες για κάθε τύπο, ανεξαρτήτως της αιτίας έκδοσης του σχετικού πιστοποιητικού (είσπραξη χρημάτων από φορείς Κεντρικής Διοίκησης ή φορείς του Δημοσίου τομέα (πλην Κεντρικής Διοίκησης] ή μεταβίβαση ακινήτου ή για κάθε νόμιμη χρήση], ως εκ τούτου προσκομισθέν πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας οικονομικού φορέα, ανεξαρτήτως αναγραφόμενης αιτίας έκδοσης, εφόσον βεβαιώνει το φορολογικά ενήμερο καθεστώς του αιτούντος, πληροί τις προϋποθέσεις του νόμου και επαρκεί για την βεβαίωση της μη παραβίασης των υποχρεώσεων του οικονομικού φορέα ως προς την καταβολή φόρων. Ούτε η διακήρυξη όμως στο άρθρο 23.3 β) προβλέπει ειδικώς και συγκεκριμένως ότι το προσκομιζόμενο πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας, πρέπει επί ποινή απόρριψης της προσφοράς να εκδίδεται με συγκεκριμένη αιτία ή να έχει συγκεκριμένη διάρκεια, αρκεί να βεβαιώνει ότι κατά τον χρόνο έκδοσής του ο αιτών είναι φορολογικά ενήμερος. Έχει κριθεί, όμως, ότι «οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχειρίσεως που διέπουν όλες τις διαδικασίες συνάψεως δημοσίων συμβάσεων επιτάσσουν να καθορίζονται σαφώς εκ των προτέρων και να δημοσιοποιούνται οι ουσιαστικές και διαδικαστικές προϋποθέσεις συμμετοχής σε διαγωνισμό, ιδίως δε οι υποχρεώσεις που βαρύνουν τους διαγωνιζόμενους, ώστε οι ενδιαφερόμενοι να μπορούν να γνωρίζουν επακριβώς τις απαιτήσεις της διαδικασίας και να έχουν την πεποίθηση ότι οι ίδιες απαιτήσεις ισχύουν για

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

όλους τους διαγωνιζομένους (βλ. αποφάσεις ΔΕΕ Specializuoctas transportas C-531/16, ECU:EU:C:2018:324, σκ. 23, Pizzo, C-27/15, EU:C:2016:404, σκ. 37). Συνεπώς, οι εν λόγω αρχές, δεν επιτρέπουν τον αποκλεισμό οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τηρήσεως από τον φορέα αυτόν υποχρεώσεως η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία (βλ. την προμνημονευθείσα απόφαση ΔΕΕ Pizzo, C-27/15, σκ. 51)». Κατά συνέπεια, οι φορολογικές ενημερότητες που πράγματι προσκόμισε η προσφεύγουσα και αναφέρονται στο από 15-01-2021 πρακτικό της Επιτροπής του Διαγωνισμού, αφού προκύπτει και δεν αμφισβητείται ότι εκδόθηκαν από τις αρμόδιες αρχές του Υπουργείου Οικονομικών, αφορούν οικονομικό φορέα με εγκατάσταση στην Ελλάδα, ανεξαρτήτως χρονικής διάρκειας (είτε δίμηνης είτε μηνιαίας), βεβαιώνουν πλήρως ότι, κατά την ελληνική φορολογική νομοθεσία, ο οικονομικός φορέας βρίσκεται σε κατάσταση νόμιμης τακτοποίησης των φορολογικών του υποχρεώσεων, καλύπτουν πλήρως τις απαιτήσεις της διακήρυξης και δεν δύναται να θεωρηθεί ότι ο φορέας αυτός δεν έχει εκπληρώσει τις φορολογικές του υποχρεώσεις (βλ. σκέψεις 14, 23, 25 ΕΑ ΣΤΕ267/2020). Όσα δε περί του αντιθέτου προβάλλει η παρεμβαίνουσα πρέπει ν' απορριφθούν ως αβάσιμα. Λαμβανομένων υπόψη όλων των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτό ότι η επικρατήσασα γνώμη στην Επιτροπή του Διαγωνισμού ως προς τον πρώτο λόγο για τον οποίο απορρίπτεται η προσφορά της προσφεύγουσας ότι δηλαδή η υπ' αρ. .../21-07-2020 προσκομισθείσα Φορολογική ενημερότητα της Κοινοπραξίας ... δεν καλύπτει τους όρους των άρθρων 22Α.2 και 23.3β) της διακήρυξης δεν είναι νόμιμη, η δε προσβαλλόμενη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της καθ' ης ... που ενέκρινε το από 15-01-2021 Πρακτικό της και κατά τον λόγο αυτό είναι ακυρωτέα διότι η αιτιολογία της ως προς το μέρος αυτός είναι μη νόμιμη. Τ' ανωτέρω, άλλωστε συνομολογεί και η ίδια η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, όπως εκτίθεται στην 7^η σκέψη της παρούσας (έγγραφο της 28-05-2021 του Αν. Πρ/νου της Υποδιεύθυνσης Τεχνικών Έργων Π.Ε. ...). Τούτων, έπεται ότι ο πρώτος λόγος της κρινόμενης προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

14. Επειδή, περαιτέρω, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι εσφαλμένως κρίθηκε ότι η μία (1) εκ των εξήντα

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

ενός (61) προσκομισθεισών αποδεικτικών ασφαλιστικής ενημερότητας (η οποία αφορούσε ένα μεμονωμένο έργο που δεν είχε καν εκκινήσει προς εκτέλεση) είχε εκδοθεί την 27.08.2020 και ώρα 16.37, ενώ η προσφορά της είχε κατατεθεί την 27.08.2020 και ώρα 9.51, καθώς κατά την έννοια του άρθρου 23.2 της διακήρυξης ο προσφέρων οικονομικός φορέας πρέπει να αποδεικνύεται ότι είναι ασφαλιστικά ενήμερος κατά την ημέρα υποβολής προσφοράς και όχι στο δευτερόλεπτο υποβολής της και ότι κατά τις διατάξεις για την έκδοση των αποδεικτικών ασφαλιστικής ενημερότητας δεν προκύπτει ότι αυτές έχουν ισχύ «το επόμενο δευτερόλεπτο» μετά την έκδοσή τους, αλλά ισχύουν από την ημερομηνία έκδοσής τους, δηλαδή η ισχύς τους καλύπτει πλήρως την ημέρα της έκδοσης, για όλη τη διάρκεια αυτής. Εξάλλου, από δημόσια έγγραφα, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, αποδεικνύεται για το συγκεκριμένο έργο ότι δεν είχαν εκκινήσει οι εργασίες και δεν είχε υποβληθεί κανένας λογαριασμός έργου και ως εκ τούτου δεν ήταν δυνατόν να οφείλονται καν ασφαλιστικές εισφορές για το συγκεκριμένο έργο. Αν μάλιστα ζητούσε διευκρινίσεις, ως υποχρεούτο, η αναθέτουσα αρχή δυνάμει του άρθρου 102 παρ. 5 του Ν. 4412/2016, θα είχε λάβει τα σχετικά στοιχεία και δεν θα είχε αποκλείσει την προσφεύγουσα.

15. Επειδή, σε συνέχεια των όσων εκτίθενται στην 12^η σκέψη της παρούσας, στο από 15-01-2021 2^ο Πρακτικό της, η Επιτροπή του Διαγωνισμού διαλαμβάνει τα εξής: «(Άρθρο διακήρυξης 23.3.β) ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ 1. Για οικονομικό φορέα. 2. Για τις κοινοπραξίες που συμμετέχει 3. για τα υπό εκτέλεση έργα του. 4. Για τα στελέχη με υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ 5. ΕΦΚΑ προσωπικού με σχέση εξαρτημένης εργασίας (μηχανικοί & λοιπό προσωπικό). 6.Υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική η διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων η εισφορών κοινωνικής ασφάλισης ΣΤΑΔΙΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ: Προσκομίστηκαν ηλεκτρονικά: 1.Η υπ' αριθμ. .../29-04-2020 βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας της ... με ισχύ έως 28-10-2020 2. α) Η υπ' αριθμ. .../29-04-2020 βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας της ... με ισχύ έως 28-10-2020 β) Η υπ' αριθμ. .../14-07-2020 βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας της ... με ισχύ έως 13-01-2021 3. Προσκομίστηκαν ηλεκτρονικά οι παρακάτω ασφαλιστικές ενημερότητες έργων : 1) υπ' αριθμ. .../29-04-2020 με ισχύ έως 28-

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

10-2020 2) υπ' αριθμ. .../29-4-2020 με ισχύ έως 28-10-2020 3) υπ' αριθμ. .../29-4-2020 με ισχύ έως 28-10-2020 4) υπ' αριθμ. .../01-07-2020 με ισχύ έως 31-12-2020 5) υπ' αριθμ. .../29-04-2020 με ισχύ έως 28-10-2020 6) υπ' αριθμ. .../29-04-2020 με ισχύ έως 28-10-2020 7) υπ' αριθμ. .../29-04-2020 με ισχύ έως 28-10-2020 8) υπ' αριθμ. .../29-04-2020 με ισχύ έως 28-10-2020 9) υπ' αριθμ. .../29-04-2020 με ισχύ έως 28-10-2020 10) υπ' αριθμ. .../29-04-2020 με ισχύ έως 28-10-2020 11) υπ' αριθμ. .../12-05-2020 με ισχύ έως 11-11-2020 12) υπ' αριθμ. .../01-07-2020 με ισχύ έως 31-12-2020 13) υπ' αριθμ. .../27-08-2020 με ισχύ έως 26-02-2021 14) υπ' αριθμ. .../29-05-2020 με ισχύ έως 28-11-2020 4. Προσκομίστηκε ηλεκτρονικά ασφαλιστική ενημερότητα (ΕΕΤΑΑ-ΤΜΕΔΕ) των στελεχών η υπ' αρ. .../14-07-2020 με ισχύ έως 14-01-2021 5. Προσκομίστηκε ηλεκτρονικά ασφαλιστική ενημερότητα (ΕΦΚΑ) για το προσωπικό α) η υπ' αριθμ. .../15-07-2020_... με ισχύ έως 15-01-2021 β) η υπ' αριθμ. .../15-07-2020_... με ισχύ έως 15-01-2021 γ) η υπ' αριθμ. .../20-07-2020_... με ισχύ έως 20-01-2021 δ) η υπ' αριθμ. .../15-07-2020_... με ισχύ έως 15-01-2021 ε) η υπ' αριθμ. .../16-07-2020_... με ισχύ έως 16-01-2021 στ) η υπ' αριθμ. .../15-07-2020_... με ισχύ έως 15-01-2021 ζ) η υπ' αριθμ. .../28-05-2020_... με ισχύ έως 28-11-2020 η) η υπ' αριθμ. .../28-05-2020_... με ισχύ έως 28-11-2020 θ) η υπ' αριθμ. .../15-07-2020_... με ισχύ έως 15-01-2021 ι) η υπ' αριθμ. .../15-07-2020_... με ισχύ έως 15-01-2021 ια) η υπ' αριθμ. .../17-07-2020_... με ισχύ έως 17-01-2021 6. Προσκομίστηκε ηλεκτρονικά ΥΠΕΎΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ του Νόμιμου εκπροσώπου ψηφιακά υπογεγραμμένη. ΣΤΑΔΙΟ ΠΡΟΣΚΛΗΣΗΣ: Προσκομίστηκαν ηλεκτρονικά : 1. Προσκομίστηκε ηλεκτρονικά η υπ' αριθμ. .../19-10-2020 βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας της ... με ισχύ έως 16-4-2021 2. α) Προσκομίστηκε ηλεκτρονικά η υπ' αριθμ. .../19-10-2020 βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας της ... με ισχύ έως 16-4-2021 β) Προσκομίστηκε ηλεκτρονικά η υπ' αριθμ. .../14-07-2020 βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας της ... με ισχύ έως 13-01-2021 3. Προσκομίστηκαν ηλεκτρονικά οι παρακάτω ασφαλιστικές ενημερότητες έργων: 1) υπ' αριθμ. .../19-10-2020 με ισχύ έως 18-04-2021 2) υπ' αριθμ. .../19-10-2020 με ισχύ έως 18-04-2021 3) υπ' αριθμ. .../19-10-2020 με ισχύ έως 18-04-2021 4) υπ' αριθμ. .../01-07-2020 με ισχύ έως 31-12-2020 5) υπ' αριθμ. .../28-08-2020 με ισχύ έως 27-02-2021 6) υπ' αριθμ. .../19-10-2020 με ισχύ έως 18-04-2021 7) υπ' αριθμ. .../19-10-2020 με ισχύ έως 18-04-2021 8) υπ' αριθμ. .../19-10-2020 με ισχύ έως 18-04-2021 9) υπ' αριθμ.

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

.../19-10-2020 με ισχύ έως 18-04-2021 10) υπ' αριθμ. .../19-10-2020 με ισχύ έως 18-04-2021 11) υπ' αριθμ. .../19-10-2020 με ισχύ έως 18-04-2021 12) υπ' αριθμ. .../19-10-2020 με ισχύ έως 18-04-2021 13) υπ' αριθμ. .../19-10-2020 με ισχύ έως 18-04-2021 14) υπ' αριθμ. .../19-10-2020 με ισχύ έως 18-04-2021 15) υπ' αριθμ. .../19-11-2020 με ισχύ έως 18-05-2021 16) υπ' αριθμ. .../19-11-2020 με ισχύ έως 18-05-2021 4. Προσκομίστηκε ηλεκτρονικά ασφαλιστική ενημερότητα (ΕΕΤΑΑ-ΤΜΕΔΕ) των στελεχών η υπ' αρ. .../14-07-2020 με ισχύ έως 14-01-2021 5. Προσκομίστηκε ηλεκτρονικά ασφαλιστική ενημερότητα (ΕΦΚΑ) για το προσωπικό α) η υπ' αριθμ. .../15-07-2020_... με ισχύ έως 15-01-2021 β) η υπ' αριθμ. .../15-07-2020_... με ισχύ έως 15-01-2021 γ) η υπ' αριθμ. .../20-07-2020 _... με ισχύ έως 20-01-2021 δ) η υπ' αριθμ. .../15-07-2020_... με ισχύ έως 15-01-2021 ε) η υπ' αριθμ. .../16-07-2020_... με ισχύ έως 16-01-2021 στ) η υπ' αριθμ. .../15-07-2020 _... με ισχύ έως 15-01-2021 ζ) η υπ' αριθμ. .../17-11-2020_... με ισχύ έως 17-05-2021 η) η υπ' αριθμ. .../19-11-2020 _... με ισχύ έως 19-05-2021 θ) η υπ' αριθμ. .../15-07-2020 _... με ισχύ έως 15-01-2021 ι) η υπ' αριθμ. .../15-07-2020 _... με ισχύ έως 15-01-2021 ια) η υπ' αριθμ. .../17-07-2020 _... με ισχύ έως 17-01-2021 6. Προσκομίστηκε ηλεκτρονικά ΥΠΕ'ΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ του Νόμιμου εκπροσώπου με ημερομηνία 24-11-2020, ψηφιακά υπογεγραμμένη. ... ΣΤΑΔΙΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ: Προσκομίστηκαν ηλεκτρονικά: 1. Προσκομίστηκε ηλεκτρονικά η υπ' αρ. .../.../2020/12-05-2020 ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΠΤΥΧΙΟΥ της ... με ημερομηνία λήξης 12-03-2021. 2. Προσκομίστηκε υπογεγραμμένη υπεύθυνη δήλωση σχετικά με το ανεκτέλεστο των έργων με ημερομηνία 25-08-2020. 3. Προσκομίστηκε υπογεγραμμένος πίνακας εκτελούμενων έργων . ΣΤΑΔΙΟ ΠΡΟΣΚΛΗΣΗΣ: Προσκομίστηκαν ηλεκτρονικά: 1. Προσκομίστηκε ηλεκτρονικά η υπ' αρ. .../.../2020/12-05-2020 ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΠΤΥΧΙΟΥ της ... με ημερομηνία λήξης 12-03-2021. 2. Προσκομίστηκε υπογεγραμμένη υπεύθυνη δήλωση σχετικά με το ανεκτέλεστο των έργων με ημερομηνία 24-11-2020. 3. Προσκομίστηκε υπογεγραμμένος πίνακας εκτελούμενων έργων ... Η Επιτροπή διαγωνισμού κατά τον έλεγχο διαπίστωσε ότι τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά του προσωρινού μειοδότη κάλυπταν τις απαιτήσεις της Διακήρυξης του διαγωνισμού, πλην των όσων αναφέρονται στη συνέχεια, σύμφωνα με το κάτωθι σκεπτικό: ... Το υπ' αριθμ. πρωτ. .../27-8-2020 Αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας που αφορά το έργο 'Νέος αγωγός μεταφοράς νερού από

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

υδροληψία ... για την ενίσχυση του ταμειευτήρα' με ανάδοχο τον εν λόγω οικονομικό φορέα, έχει εκδοθεί στις 27/8/2020 και ώρα 16:37, λαμβάνοντας δε υπόψη τα αναγραφόμενα στο εδ. α της παρ. 23.2 της Διακήρυξης, σύμφωνα με το οποίο το δικαίωμα συμμετοχής και οι προϋποθέσεις συμμετοχής «...κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς...», καθώς και της παρ. 23.3.β περί της απαίτησης υποβολής πιστοποιητικού για τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα), συνάγεται ότι, ναι μεν υπεβλήθη το απαιτούμενο από την Διακήρυξη πιστοποιητικό, πλην όμως έφερε μεταγενέστερη χρονοσήμανση από την υποβληθείσα προσφορά του προσωρινού μειοδότη, η οποία ήταν σύμφωνα με τον κατάλογο συμμετεχόντων που αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 27/8/2020 και ώρα 09:51:32, και συνεπώς δεν ικανοποιούνταν κατά την υποβολή της προσφοράς του προσωρινού μειοδότη οι προϋποθέσεις της παρ. 22.Α.2 της Διακήρυξης του διαγωνισμού. ... Η Πρόεδρος της Επιτροπής Διαγωνισμού, εισηγείται να γίνει δεκτός ο προσωρινός ανάδοχος επειδή : α) ... Επίσης σύμφωνα με το ΦΕΚ 1559 Β/23 Απριλίου 2020 : «Διαδικασία χορήγησης και περιεχόμενο του Αποδεικτικού Ασφαλιστικής Ενημερότητας και της Βεβαίωσης Οφειλής του e- Ε.Φ.Κ.Α.» στο άρθρο 6 παράγραφος γ) αναγράφεται ότι: « Η ισχύς του Αποδεικτικού Ασφαλιστικής Ενημερότητας αρχίζει από την ημερομηνία έκδοσής του και λήγει την αντίστοιχη ημερομηνία του μήνα αναλόγως της διάρκειάς του». Από τα παραπάνω προκύπτει ότι η προσκομιζόμενη Ασφαλιστική Ενημερότητα .../27-8-2020 (Ωρα:16:37), εφόσον εκδόθηκε στις 27/8/2020 είναι σε ισχύ. ...».

16. Επειδή, εξάλλου, στο ν. 4611/2019 «Ρύθμιση οφειλών προς τους Φορείς Κοινωνικής Ασφάλισης, τη Φορολογική Διοίκηση και τους Ο.Τ.Α. α' βαθμού, Συνταξιοδοτικές Ρυθμίσεις Δημοσίου και λοιπές ασφαλιστικές και συνταξιοδοτικές διατάξεις, ενίσχυση της προστασίας των εργαζομένων και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α' 73/17.05.2019) στο άρθρο 24 «Προϋποθέσεις χορήγησης αποδεικτικού ασφαλιστικής ενημερότητας», ορίζονται τα εξής: «1.- Ασφαλιστικά ενήμεροι θεωρούνται: α) Φυσικά πρόσωπα υποκείμενα καταβολής ασφαλιστικών εισφορών σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, τα οποία: αα) δεν έχουν ληξιπρόθεσμες ασφαλιστικές οφειλές στον ΕΦΚΑ ... και ββ) δεν έχουν ληξιπρόθεσμες οφειλές ... β) Οι εργοδότες, οι οποίοι κατά την ημερομηνία έκδοσης του αποδεικτικού ασφαλιστικής ενημερότητας, δεν έχουν

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

ληξιπρόθεσμες οφειλές προς τον ΕΦΚΑ και το ΕΤΕΑΕΠ και τον ΕΔΟΕΑΠ και έχουν υποβάλει τις απαιτητές Αναλυτικές Περιοδικές Δηλώσεις (ΑΠΔ). γ) Οι ανάδοχοι ή οι εργολάβοι έργων του δημόσιου τομέα, όπως ορίζεται από την εκάστοτε ισχύουσα νομοθεσία, καθώς και αυτών που ενεργούν κάθε φορά πληρωμές με εντολή ή εξουσιοδότηση των πιο πάνω, που δεν οφείλουν εισφορές από το έργο, για το οποίο χορηγείται το αποδεικτικό ή ως εργοδότες στον ΕΦΚΑ. δ) Τα φυσικά ή νομικά πρόσωπα που είναι υπόχρεοι εργοδότες ιδιωτικών οικοδομικών και τεχνικών έργων και δεν οφείλουν εισφορές στον ΕΦΚΑ από το έργο, για το οποίο χορηγείται το αποδεικτικό. ε) Τα πρόσωπα των προηγούμενων περιπτώσεων, εφόσον έχουν υπαχθεί σε καθεστώς ρύθμισης, σύμφωνα με τις εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις, και τηρούνται οι όροι της. ...». Περαιτέρω, στη με αρ. 15435/913/2020 Απόφαση του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικών Υποθέσεων «Διαδικασία χορήγησης και περιεχόμενο του Αποδεικτικού Ασφαλιστικής Ενημερότητας και της Βεβαίωσης Οφειλής του e-Ε.Φ.Κ.Α» (ΦΕΚ Β 1559/23.4.2020) στο άρθρο 4 «Περιεχόμενο Αποδεικτικού Ασφαλιστικής Ενημερότητας», ορίζονται τα εξής: «1. Τα Αποδεικτικά Ασφαλιστικής Ενημερότητας που χορηγούνται είτε διαδικτυακά προς τους πιστοποιημένους φορείς, υπηρεσίες και πρόσωπα είτε αυτόματα μέσω του μηχανογραφικού συστήματος από τις αρμόδιες υπηρεσίες e-ΕΦΚΑ, φέρουν: Τον αριθμό πρωτοκόλλου που χορηγείται ηλεκτρονικά από το σύστημα, την ημερομηνία έκδοσης, το λογότυπο του e-ΕΦΚΑ και τα στοιχεία της υπηρεσίας που το εκδίδει, την ώρα έκδοσης, το είδος αποδεικτικού - τίτλος, το ονοματεπώνυμο του φυσικού προσώπου ή την επωνυμία του νομικού προσώπου για το οποίο εκδίδεται η βεβαίωση.» και στο άρθρο 6 παράγραφος γ) ότι: «Η ισχύς του Αποδεικτικού Ασφαλιστικής Ενημερότητας αρχίζει από την ημερομηνία έκδοσής του και λήγει την αντίστοιχη ημερομηνία του μήνα αναλόγως της διάρκειάς του». Από τις ως άνω διατάξεις σχετικά με τη ασφαλιστική ενημερότητα δεν προκύπτει ότι, όταν εκδίδεται διαδικτυακά και επομένως φέρει ακριβή ώρα έκδοσης, αυτή αποδεικνύει ότι ο αιτών δεν οφείλει εισφορές από τον ακριβή χρόνο έκδοσής της μόνον και μετά. Αντιθέτως, από τις διατυπώσεις του άρθρου 24 παρ. 1 του ν. 4611/2019 και του άρθρου 6 της με αρ. 15435/913/2020 Απόφασης του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικών Υποθέσεων, συνάγεται ότι και το διαδικτυακά εκδοθέν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας, ανεξαρτήτως της ώρας κατά την οποία εκδίδεται, εφόσον δεν

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

αναγράφεται σε αυτό κάτι διαφορετικό, αποδεικνύει ότι ο αιτών δεν οφείλει εισφορές κατά την ημερομηνία έκδοσής του, συνεπώς κατά την ημερομηνία αυτή καταλαμβάνει και την ώρα πριν από αυτήν που εκδόθηκε. Διαφορετική ερμηνεία, άλλωστε, θα προσέδιδε, χωρίς τούτο να προβλέπεται, διαφορετική έννομη συνέπεια, στο πιστοποιητικό που ο αιτών θα ελάμβανε σε φυσική μορφή έναντι του ίδιου πιστοποιητικού που λαμβάνει διαδικτυακά. Ούτε η διακήρυξη, εξάλλου, στο άρθρο 23.3 προβλέπει ειδικώς και συγκεκριμένως ότι το προσκομιζόμενο πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας, πρέπει επί ποινή απόρριψης της προσφοράς να εκδίδεται προ του ακριβούς χρόνου υποβολής της προσφοράς, αρκεί να βεβαιώνεται ότι κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς ο προσφέρων είναι ασφαλιστικά ενήμερος. Ο ισχυρισμός, επομένως, της παρεμβαίνουσας ένωσης ότι το ως άνω επίμαχο πιστοποιητικό της προσφεύγουσας αποδεικνύει ότι ήταν ασφαλιστικά ενήμερη την 16.37' ώρα της 27-8-2020, δεν αποδεικνύει όμως σε καμία περίπτωση ότι ήταν ασφαλιστικά ενήμερη κατά τον κρίσιμο χρόνο υποβολής της προσφοράς της στο διαγωνισμό (ώρα 09:51:32" της 27-8-2020), είναι απορριπτέος ως μη ερειδόμενος στις διατυπώσεις της διακήρυξης και του νόμου. Σε κάθε περίπτωση, και λαμβανομένου υπόψη ότι η αμφιβολία ως προς το αποδεικτέο γεγονός προκύπτει από το ίδιο το πιστοποιητικό, δεν θα ήταν νόμιμος ο αποκλεισμός της προσφεύγουσας, αν προηγουμένως δεν της ζητούνταν διευκρινίσεις κατά τους όρους του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, όπως αυτό ίσχυε προ της τροποποίησής του με τις διατάξεις του άρθρου 42 του ν. 4782/2021, αν δηλαδή με το προσκομισθέν πιστοποιητικό αποδεικνύεται ότι αυτή ήταν ασφαλιστικά ενήμερη ως προς το επίμαχο έργο καθ' όλη την ημέρα κατά την οποία το πιστοποιητικό εκδόθηκε ή μόνον μετά την ώρα έκδοσής του και μετά. Ενόψει των όσων γίνονται δεκτά ανωτέρω, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι μη νομίμως απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας και για τον λόγο ότι το υπ' αριθμ. πρωτ. .../27-8-2020 Αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας που αφορά το έργο 'Νέος αγωγός μεταφοράς νερού από υδροληψία Μύρτου για την ενίσχυση του ταμιευτήρα' με ανάδοχο την προσφεύγουσα που έχει εκδοθεί στις 27/8/2020 και ώρα 16:37, δεν καταλαμβάνει τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της που αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 27/8/2020 και ώρα 09:51:32. Συναφώς δε θα πρέπει να γίνει δεκτός και ο δεύτερος λόγος της κρινόμενης προσφυγής.

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

17. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που απορρίπτεται η προσφορά της προσφεύγουσας είναι μη νόμιμη και πρέπει ν' ακυρωθεί, συνεπαγόμενα δε θα πρέπει ν' ακυρωθεί και κατά το μέρος που καταπίπτει η εγγυητική επιστολή συμμετοχής της. Κατόπιν, αυτού, οι σχετικοί με τη νομιμότητα κατάπτωσης της εγγυητικής επιστολής αυτής ισχυρισμοί της προσφεύγουσας δεν εξετάζονται ως αλυσιτελώς προβαλλόμενοι.

18. Επειδή, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά ανωτέρω, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η δε παρέμβαση πρέπει ν' απορριφθεί, σύμφωνα με το σκεπτικό.

19. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να της 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.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει τη με αριθμό .../2021 (Πρακτικό 16ο/06.04.2021) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της ..., με την οποία εγκρίθηκε το από 15-01-2021 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου κατασκευής του έργου «Κατασκευή γέφυρας κάτω ρου ποταμού ...», σύμφωνα με το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου που κατέθεσε η προσφεύγουσα για την εξέταση της προσφυγής της.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, την 1^η Ιουνίου 2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 22 Ιουνίου 2021, δυνάμει της με αριθμό 69/2021

Αριθμός απόφασης: 1116 / 2021

(Ορθή Επανάληψη) Πράξης Προέδρου ΑΕΠΠ περί ορισμού νέου Προέδρου του 2^{ου} Κλιμακίου.

Η Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου

**Μιχαήλ Γ. Σοφιανός
και α.α. Ηλίας Στρεπέλιος**