

Η

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

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 31^η Δεκεμβρίου 2020 με την εξής σύνθεση:
Ειρήνη Αποκάρδου Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα Μέλη.

Για να εξετάσει την από 23-11-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1715/23-11-2020 της εταιρείας με την επωνυμία ..., με τον διακριτικό τίτλο ..., που εδρεύει ..., ..., νομίμως εκπροσωπούμενης,

Κατά του ... που εδρεύει ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής η αναθέτουσα αρχή), και κατά

Κατά της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία ..., με τον διακριτικό τίτλο ..., που εδρεύει ..., νομίμως εκπροσωπούμενης (εφεξής η πρώτη παρεμβαίνουσα), και κατά

Κατά της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία ..., με τον διακριτικό τίτλο ..., που εδρεύει ..., νομίμως εκπροσωπούμενης (εφεξής η δεύτερη παρεμβαίνουσα).

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί η με αριθμ. 189/2020 απόφαση που αποδέχθηκε τις προσφορές των παρεμβαινουσών και ανακήρυξε την δεύτερη παρεμβαίνουσα προσωρινή ανάδοχο του έργου *Αποκατάσταση βλαβών δικτύων υποδομής οικισμού ...* .

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο ποσού 976 ευρώ, υπολογιζόμενο επί τη βάσει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης ύψους 195.161,29 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., με την ένδειξη ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ, εκτύπωση από την επίσημη ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ του ΥΠΟΙΚ με τα στοιχεία του παραβόλου και την ένδειξη ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ, και το από 23-11-2020 αποδεικτικό πληρωμής του ...).

2. Επειδή με την υπ' αριθμ. πρωτ. ... διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, διακηρύχθηκε *Ανοικτή Διαδικασία κάτω των ορίων του ν. 4412/2016, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή (χαμηλότερη τιμή), μέσω του ΕΣΗΔΗΣ για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου Αποκατάσταση βλαβών δικτύων υποδομής οικισμού ... CPV: ... Εργασίες επισκευής οδών. Στο έργο προβλέπεται η αποκατάσταση του οδοστρώματος του βλαφθέντος τμήματος της οδού ..., όπως και των σχετιζόμενων με αυτήν έργων υποδομής, ήτοι σημαντικού τμήματος του βορείου και του νοτίου άκρου αυτής, όπως και κάποιων καθέτων σε αυτήν οδών. Αναλυτικότερα, θα αποκατασταθούν 3.180 M2 του βορείου τμήματος της οδού ..., 3.340 M2 του νοτίου τμήματος αυτής και 1440 M2 των προσκείμενων σε αυτήν οδών, για την αντιπλημμυρική θωράκιση του εμπορικού κέντρου του Δήμου. Επιπλέον, θα κατασκευασθούν, τεχνικό έργο υπόγειων σωληνωτών στην κεντρική πλατεία 25^{ης} Μαρτίου, όπου τα προβλήματα τα οποία προκαλούνται από πλημμυρικά φαινόμενα είναι τεράστια, όπως και σειρά σχαρωτών με τα απαραίτητα σωληνωτά και συμπληρωματικά έργα απορροής των υδάτων. Τέλος, θα γίνουν εκτεταμένες εργασίες καθαρισμού, συντήρησης και επισκευής των υφιστάμενων σχαρωτών και δικτύων υποδομής (σελ. 1 και όροι 11.3,13, 14 της διακήρυξης).*

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης αναρτήθηκε την 14-9-2020 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ. ..., καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε αριθμό συστήματος

4. Επειδή ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, και επομένως παραδεκτά έχει ασκηθεί η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ.

5. Επειδή στο διαγωνισμό συμμετείχαν οι ... με προσφορά έκπτωσης 48,83%, η δεύτερη παρεμβαίνουσα με 31,31%, η πρώτη παρεμβαίνουσα με 24,01%, και η προσφεύγουσα με 12%, έχοντας υποβάλει τις προσφορές τους υπ' αριθ. ..., ..., ... και ... αντίστοιχα.

6. Επειδή σύμφωνα με την ήδη προσβαλλόμενη απόφαση με αριθ. 189/2020 (Πρακτικό της υπ' αριθ. 25/20-10-2020 Συνεδρίασης της οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, Θέμα 1^ο), εγκρίθηκε το 1^ο Πρακτικό (ηλεκτρονικής αποσφράγισης/αξιολόγησης) της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού, αποκλείσθηκε η προσφορά του πρώτου ως άνω προσφέροντος έγιναν αποδεκτές οι λοιπές προσφορές με την ως άνω σειρά μειοδοσίας (σκέψη 5) και ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος η δεύτερη παρεμβαίνουσα. Η προσβαλλόμενη απόφαση, κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς την 11-11-2020, μέσω της λειτουργικότητας *επικοινωνία* του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (εφεξής καλούμενη η *επικοινωνία*).

7. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα την 23-11-2020, με κατάθεση στην *επικοινωνία*, και με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017, και κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ αυθημερόν από τη 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

8. Επειδή την 23-11-2020 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και άρθ. 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017 κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, μέσω της *επικοινωνίας* προς τις παρεμβαίνουσες.

9. Επειδή υπέρ της διατήρησης της προσβαλλόμενης απόφασης εμπρόθεσμα, με προφανές έννομο συμφέρον, καθόσον η προσφυγή στρέφεται ευθέως κατά της αποδοχής της προσφοράς της, ασκήθηκε την 3-12-2020, η με αριθ. ΠΑΡ. ΑΕΠΠ 2159 παρέμβαση, με τον νόμιμο προβλεπόμενο τρόπο κατάθεσης στην *επικοινωνία*, κατ' άρθ. 362 ν. 4412/2016 και άρθ. 7 ΠΔ 39/2017, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από την πρώτη παρεμβαίνουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Ειδικότερα, η πρώτη παρεμβαίνουσα, με έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης καθώς έχει κριθεί αποδεκτή η προσφορά της έχοντας καταταχτεί στην δεύτερη σειρά προτασόμενη της προσφοράς της τρίτης προσφεύγουσας. Επομένως με έννομο συμφέρον ασκεί την παρούσα παρέμβαση, προς διατήρηση της προσβαλλόμενης η οποία συνεπάγεται ευθέως ευμενή για το πρόσωπό της νομική και πραγματική κατάσταση (πρβλ. αποφ. ΕΣ Τμ. Μείζονος Σύμβασης 2826, 1652/2011). Το έννομο συμφέρον της παρεμβαίνουσας στηρίζεται στην ιδιότητά της ως συμμετέχουσας στη διαγωνιστική διαδικασία με αποδεκτή τεχνική προσφορά, που ασκεί την παρέμβαση ώστε να διατηρήσει την προσδοκία να της ανατεθεί η σύμβαση (ΣΤΕ 2515/2005) δοθέντος και του ότι, ως έχει κριθεί, παραδεκτώς παρεμβαίνει προσφέρων η νομιμότητα της συμμετοχής του οποίου στον διαγωνισμό αμφισβητείται (ΣΤΕ 1794/2008).

10. Επειδή υπέρ της διατήρησης της προσβαλλόμενης απόφασης εμπρόθεσμα, με προφανές έννομο συμφέρον, καθόσον η προσφυγή στρέφεται ευθέως κατά της αποδοχής της προσφοράς της, ασκήθηκε την 30-11-2020, η με αριθ. ΠΑΡ. ΑΕΠΠ 2161 παρέμβαση, με τον νόμιμο προβλεπόμενο τρόπο κατάθεσης στην *επικοινωνία*, κατ' άρθ. 362 ν.

4412/2016 και άρθ. 7 ΠΔ 39/2017, και κοινοποιήθηκε την 3-12-2020 στην ΑΕΠΠ από την δεύτερη παρεμβαίνουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Ειδικότερα, η δεύτερη παρεμβαίνουσα, με έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης καθώς έχει κριθεί αποδεκτή η προσφορά της έχοντας αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος. Επομένως με έννομο συμφέρον ασκεί την παρούσα παρέμβαση, προς διατήρηση της προσβαλλόμενης η οποία συνεπάγεται ευθέως ευμενή για το πρόσωπό της νομική και πραγματική κατάσταση (πρβλ. αποφ. ΕΣ Τμ. Μείζονος Σύνθεσης 2826, 1652/2011), ώστε να διατηρήσει την προσδοκία να της ανατεθεί η σύμβαση (ΣΤΕ 2515/2005).

12. Επειδή την 30-11-2020 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ μέσω της *επικοινωνίας* το με αριθ. πρωτ. 11634/30-11-2020 έγγραφο με τις απόψεις της επί της προσφυγής, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και το άρθ. 9 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017. Την 1-12-2020 μέσω της *επικοινωνίας*, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε προς την προσφεύγουσα το παραπάνω έγγραφο με τις απόψεις της, σύμφωνα με τον νόμο.

13. Επειδή η προσφεύγουσα κατέθεσε, την 27-12-2020 στην *επικοινωνία* και αυθημερόν στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, *Υπόμνημα* προς αντίκρουση των ασκηθεισών παρεμβάσεων. Για τον λόγο αυτό, το Υπόμνημα έχει υποβληθεί απαραδέκτως, και δεν εξετάζεται στα πλαίσια της παρούσας διαδικασίας διότι δεν προβλέπεται στο ισχύον νομοθετικό πλαίσιο εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής, η δικονομική δυνατότητα αντίκρουσης των ισχυρισμών άλλων φορέων της διαδικασίας (πχ παρεμβαίνοντες), με εξαίρεση την υποβολή υπομνήματος του προσφεύγοντος μόνον επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, κατ' άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016.

14. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, και 15 του ΠΔ 39/2017, κατόπιν της με αριθ. 2014/2020 Πράξης της Προέδρου του

6^{ου} Κλιμακίου περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση περί απόψεων επί προσωρινών μέτρων.

15. Επειδή κατά τον χρόνο άσκησης της προσφυγής, η προσφεύγουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, με την οποία αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που αποδέχθηκε τις δύο προτασόμενες κατά το κριτήριο ανάθεσης προσφορές θεμελιώνοντας, εν προκειμένω, το έννομο συμφέρον της, ως ένας εκ των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων με αποδεκτή προσφορά στον διαγωνισμό, που εύλογα προσδοκά να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και ως εκ τούτου επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης, η οποία, κατά τους ισχυρισμούς της, παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις διαδικασίες ανάθεσης, βασίζοντας το έννομο συμφέρον προς παροχή έννομης προστασίας στη ζημία από την -φερόμενη- παράνομη συμμετοχή τους στο διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο προφανές όφελος από την απόρριψη των προσφορών τους επί τω τέλει όπως αναδειχθεί η ίδια ανάδοχος της προμήθειας, έχοντας υποβάλει την αμέσως επόμενη, τρίτη κατά σειρά, αποδεκτή και συμφερότερη οικονομική προσφορά βάσει τιμής, και έχοντας -πλέον- παραμείνει ο μόνος διαγωνιζόμενος με αποδεκτή προσφορά (βλ. ΣτΕ 678/2016, ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, ΣτΕ 678/2016, ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001, ΣτΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣτΕ Ολομ. 280/96, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», *ΔιοικΔ*, 2010, τ. 4, σελ 846- 7). Σχετικά, έχει γίνει σχετικά *ad hoc* δεκτό από την νομολογία ότι η αιτούσα η οποία κατατάχθηκε σε χαμηλότερες κατά σειρά μειοδοσίας θέσεις σε διαγωνισμό « με έννομο συμφέρον ασκεί την κρινόμενη αίτηση, καθόσον, με αυτή προβάλλει αιτιάσεις, οι οποίες αναφέρονται στο περιεχόμενο των οικονομικών προσφορών των προτασόμενων αυτής, κατά σειρά κατάταξης, εταιρειών, η αποδοχή των οποίων (αιτιάσεων), θεμελιώνει προσδοκία ανάθεσης της επίμαχης σύμβασης σε αυτή» (ΔΕΦ Αθ 711/2013, 311/2013, ΔΕΦ Αθ 873/2012).

16. Επειδή, το έννομο συμφέρον αφορά κάθε νομική ή πραγματική κατάσταση που αναγνωρίζεται από το δίκαιο και από την οποία ο αιτών βάσει ενός ιδιαίτερου δεσμού αντλεί ωφέλεια, η οποία θίγεται από την προσβαλλόμενη πράξη ή παράλειψη (Γλυκερία Π. Σιούτη, *Το έννομο συμφέρον στην αίτηση ακύρωσης*, Εκδόσεις Αντ. Ν. Σάκκουλα, 1998, σελ. 23). Ειδικότερα, κατά τη θεωρία και νομολογία το έννομο συμφέρον θα πρέπει να είναι και άμεσο από την άποψη ότι το προσβαλλόμενο προσωπικό συμφέρον πρέπει να συνδέεται αιτιωδώς με το πρόσωπο του προσφεύγοντος, χωρίς να παρεμβάλλεται συμφέρον τρίτου, και ενεστώς, δηλαδή να είναι υπαρκτό και όχι μελλοντικό (Π. Δαγτόγλου, *Διοικητικό Δικονομικό Δίκαιο*, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2014). Πρέπει, επομένως, να υπάρχει συρροή των κάτωθι : α) η προσβαλλόμενη πράξη να έχει προκαλέσει βλάβη, υλική ή ηθική, και β) να υφίσταται αιτιώδης συνάφεια μεταξύ της προσβαλλόμενης πράξης και της προσβαλλόμενης βλάβης (ΣτΕ 7μ. 1898/2016), ήτοι μια ειδική έννομη σχέση του προσφεύγοντα με την προσβαλλόμενη πράξη (Σπ. Βλαχόπουλος, *Όψεις της δικαστικής προστασίας ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας – το παράδειγμα του ν. 2522/1997 για τα δημόσια έργα*, 1998, σελ 199, Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, 2017, σελ. 745 επ.), και δεν αρκεί το γενικό δημόσιο ενδιαφέρον του κάθε πολίτη για την σύνομη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων (ΣτΕ 4391/2011 7μ., 2446/1992 7μ.). Επίσης, το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι και ενεστώς, ήτοι η βλάβη που προκαλείται στον ενδιαφερόμενο να έχει ήδη επέλθει ή να είναι βέβαιο ότι θα επέλθει κατά το χρόνο άσκησης της προσφυγής (ΣτΕ 1442/97 ΔΔικ 1997/1136), και να υφίσταται σωρευτικά τόσο κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης, όσο και κατά την άσκηση της προσφυγής και την εξέταση αυτής (παρ. ενδεικτικά ΣτΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣτΕ Ολομ. 280/96 ΔΔικ 1996/844, 2239/2003, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «*Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας*», ΔιοικΔ, 2010, τ. 4, σελ 846-7). Δεν νομιμοποιείται επομένως όποιος θεμελιώνει το έννομο συμφέρον του σε μελλοντικά και αβέβαια γεγονότα, τα οποία δεν αποτελούν αναγκαία συνέπεια της ακύρωσης της

πράξης (ΣΤΕ 1425/93 ΔΔικ 1994/831). Σε κάθε περίπτωση, ανεξαρτήτως προβολής του από την αναθέτουσα αρχή, το έννομο συμφέρον ελέγχεται αυτεπαγγέλτως από την αρμόδια κατά περίπτωση σύνθεση εξέτασης της προσφυγής ως και από τον δικαστή (βλ. ΣΤΕ 2080/2016, 5/2006, 3078/2005, 1461/2003, κα). Εξετάζεται, δε, η ύπαρξη του εννόμου συμφέροντος με βάση τους προβαλλόμενους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος και τα στοιχεία του φακέλου που προσκομίστηκαν (ΣΤΕ 928/2004), υπό την έννοια ότι δεν δύναται το αρμόδιο όργανο να συμπληρώσει τη θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος του προσφεύγοντος καθόσον το βάρος απόδειξης για την ύπαρξη εννόμου συμφέροντος φέρει ο τελευταίος (ΣΤΕ 4524/2009, 3900/2006) και μόνο προαποδεικτικώς (ΣΤΕ 1898/2016, 7μελής). Πέραν των ανωτέρω, οι προβαλλόμενοι από τον προσφεύγοντα λόγοι ακύρωσης περί υπάρξεως πλημμελειών, όσο σοβαρές και εάν είναι οι πλημμέλειες αυτές, και όσο κατάφωρη η παράβαση νόμου, δεν μπορούν να θεμελιώσουν έννομο συμφέρον για τον προσφεύγοντα, αφού άλλωστε η εξέτασή τους ανάγεται στο βάσιμο της αιτήσεως και όχι στο παραδεκτό αυτής (Δημήτριος Θ. Πυργάκης, *Το έννομο συμφέρον στη δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017). Επομένως, βάσει των προεκτεθέντων, καθόσον αφορά στο έννομο συμφέρον της τρίτης καταταγείσας προσφεύγουσας, και δεδομένου ότι το κριτήριο ανάθεσης του υπό κρίση διαγωνισμού είναι η πλέον συμφέρουσα οικονομική προσφορά βάσει τιμής, προϋπόθεση της συνδρομής του εννόμου συμφέροντος της τρίτης καταταγείσας προσφεύγουσας προς προβολή ισχυρισμών κατά της προσωρινής αναδόχου, αποτελεί η ευδοκίμηση της προδικαστικής προσφυγής κατά της προσφοράς του δεύτερου καταταγέντος κατά σειρά μειοδοσίας. Για το λόγο αυτό, πρέπει, εν προκειμένω, να προηγηθεί η εξέταση των λόγων της προσφυγής που βάλλουν κατά της προσφοράς της πρώτης παρεμβαίνουσας και δεύτερης κατά την σειρά μειοδοσίας διαγωνιζόμενης. Γίνεται μνεία ότι το έννομο συμφέρον κρίνεται εν προκειμένω (σκέψεις 15, 16), ανεξαρτήτως της έκβασης της με αριθ. ΓΑΚ 1689/20-11-2020 προσφυγής του αποκλεισθέντος με την προσβαλλόμενη απόφαση οικονομικού φορέα ..., ο οποίος είχε υποβάλει την

χαμηλότερη προσφορά (σκέψη 5, 6). Ωστόσο κατόπιν της εξέτασης της ως άνω προσφυγής και της έκδοσης της με αριθ. 99/18-1-2021 απόφασης ΑΕΠΠ, με την οποία έγινε δεκτή η προσφυγή και ακυρώθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά του πρώτου μειοδότη ..., η παρούσα προσφυγή ασκείται άνευ εννόμου συμφέροντος και άνευ βλάβης, δεδομένου ότι ισταμένης ισχυρής της προσφοράς του οικονομικού φορέα ... κατά του οποίου δεν στρέφεται η προσφεύγουσα, και γενομένης ακόμη δεκτής της παρούσας προσφυγής, η προσφεύγουσα δεν θεμελιώνει προσδοκία ανάθεσης της σύμβασης ήτοι δεν προσδοκά άμεση ωφέλεια ούτε υφίσταται άμεση βλάβη από τον αιτούμενο αποκλεισμό των παρεμβαινουσών. Ανεξαρτήτως αυτού, εν συνεχεία εξετάζεται εκ περισσού επί της ουσίας η προσφυγή.

Κατά τη μειοψηφούσα γνώμη της Προέδρου του Κλιμακίου Ε. Αψοκάρδου, όπως έχει κριθεί και από το ΔΕΕ (C-54/18 Cooperativa Animazione Valdocco Soc. Coop.soc. Impresa Sociale Onlus κατά Consorzio Intercomunale Servizi Sociali di Pinerolo σκ. 36) κάθε προσφέρων ο οποίος θεωρεί ότι μια απόφαση με την οποία γίνεται δεκτή η συμμετοχή ανταγωνιστή σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης είναι παράνομη και ενέχει κίνδυνο να του προκαλέσει ζημία, έχει άμεσο έννομο συμφέρον προς άσκηση προσφυγής κατά της εν λόγω απόφασης, ανεξαρτήτως της ζημίας που μπορεί, επιπλέον, να απορρεύσει από την ανάθεση της σύμβασης σε άλλον υποψήφιο. Η νομολογιακή αυτή αντιμετώπιση στηρίζεται στην ανάγκη τήρησης της αρχής ασφάλειας του δικαίου στο πλαίσιο των διαγωνιστικών διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων δια της παροχής αποτελεσματικής δικαστικής προστασίας, η οποία υλοποιείται μέσω της υποχρέωσης των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων να προσβάλουν επικαίρως, σε σύντομο χρονικό διάστημα, τις πράξεις που τους προξενούν ή ενδέχεται να τους προξενήσουν ζημία, προκειμένου να μην υποχρεώνεται η αναθέτουσα αρχή να επαναλάβει ολόκληρη τη διαδικασία προς θεραπεία των παραβάσεων αυτών (βλ. σκέψεις 27-28, 36-37, 40-42 της ανωτέρω C-54/18, ΣΤΕ 1573/2019). Εν προκειμένω, η εξέταση της προσφυγής της

προσφεύγουσας επιτρέπει, για λόγους οικονομίας και αποτελεσματικότητας της διαδικασίας, τον έλεγχο κατά το διοικητικό στάδιο της νομιμότητας της συμμετοχής και άλλων οικονομικών φορέων των οποίων οι προσφορές καίτοι έχουν γίνει αποδεκτές, αμφισβητούνται, εκκαθαρίζοντας, περαιτέρω, το πραγματικό και νομικό μέρος της υπό εξέταση προσφυγής, ήτοι κινείται προς την κατεύθυνση της ενίσχυσης της έννομης προστασίας κατά το στάδιο της ανάθεσης δημόσιας σύμβασης. Ως εκ τούτου, η παραδοχή της διαπλαστικής ενέργειας της απόφασης ΑΕΠΠ στην περίπτωση αποδοχής της απόρριψης προσφοράς διαγωνιζόμενου ώστε να εξεταστούν οι αιτιάσεις της αυτής προσφυγής που βάλλουν κατά της συμμετοχής άλλων συνδιαγωνιζομένων με βάση το ενιαίο μέτρο κρίσης, τοποθετείται ακριβώς στην ίδια-και όχι στην αντίθετη- αντιμετώπιση. Σε αντίθετη περίπτωση, με βάση το τυχαίο γεγονός της χρονικής προτεραιότητας εξέτασης των προδικαστικών προσφυγών από την ΑΕΠΠ οι οικονομικοί φορείς θα στερούνταν του δικαιώματος έγκαιρης και αποτελεσματικής έννομης προστασίας κατά το διοικητικό στάδιο δοθέντος ότι λόγω της κρατούσας νομολογίας περί του μη οριστικώς αποκλεισθέντος (ΕΑ ΣΤΕ 30/2019, ΔΕφΑΘ 95/2020), ανεξαρτήτως της αποδοχής ή της απόρριψης της άλλης προσφυγής από την ΑΕΠΠ με απόφασή της, το διατακτικό αυτής ενδέχεται να ανατραπεί δικαστικώς. επιτρέπει, Ως εκ τούτου, η προσφυγή του προσφεύγοντος ασκείται, ανεξαρτήτως της σειράς εξέτασής της από την ΑΕΠΠ και του διατακτικού της απόφασης της ΑΕΠΠ επί της άλλης προσφυγής, σε κάθε περίπτωση, παραδεκτώς και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της λαμβάνοντας υπόψη τη νομική κατάσταση που έχει διαμορφωθεί με την προσβαλλόμενη για όλους τους συμμετέχοντες (πρβλ. ΑΕΠΠ 457/2020, εισηγήτρια Ε. Αποκάρδου, 92-93/2021, σκ.13, 45/2021, σκ. 14, 1305-1306/2020, σκ. 40, 827-828/2020 σκ.59, ΑΕΠΠ 506-507/2020, σκ.12, 729-730/2020, σκ. 13 μειοψ. Ε. Αποκάρδου).

17. Επειδή η προσφεύγουσα, με τον λόγο Δ της προσφυγής, επικαλούμενη τα άρθ. 22 Β, 22.Γ, 22.Δ, 23.1, 23.2, 23.3, 23.4, 23.5, 23.9, της διακήρυξης και τα άρθ. 79 του ν.4412/2020, ισχυρίζεται ότι «...Ο οικονομικός φορέας ... υπέβαλε ΤΕΥΔ του οποίου το Μέρος IV που αφορά στα Κριτήρια

Επιλογής και ειδικότερα στο τμήμα Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, το οποίο αφορά τις απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, έχει δώσει τις ακόλουθες απαντήσεις. Στην κεφαλίδα αν και δεν προβλέπεται οποιαδήποτε απάντηση στο συγκεκριμένο πεδίο έχει απαντήσει «Απάντηση: Προς απόδειξη του 23.5.(α)-22.Γ. θα προσκομιστεί η βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ. με αριθμό ... (3ης Τάξης) λήξης 07-12- 2020 (η οποία εκδόθηκε σύμφωνα με τις απαιτήσεις του άρθρου 100 παρ. 6 του Ν. 3669/2008, όπως ισχύει.». Στο ερώτημα «6) Όσον αφορά τις λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις, οι οποίες (ενδέχεται να) έχουν προσδιοριστεί στη σχετική διακήρυξη ή στην πρόσκληση ή στα έγγραφα της σύμβασης, ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι:» απαντάει: «Δηλώνουμε ότι το ανεκτέλεστο μέρος των εργολαβικών συμβάσεων της εταιρίας δεν υπερβαίνει τα ανώτατα επιτρεπτά όρια που τίθενται στο άρθρο 20 παρ. 4 του Ν.3669/2008 (ΚΔΕ), όπως ισχύει, και η Ενημερότητα Πτυχίου της εταιρίας είναι σε ισχύ. Η Βεβαίωση εγγραφής της εταιρίας στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) και ο χρόνος λήξης της Ενημερότητας Πτυχίου μπορεί να αναζητηθεί ηλεκτρονικά ως εξής: Διαδικτυακή διεύθυνση: <http://www.ypexd15.gr/Default.aspx?tabid=130>». Ομοίως ο οικονομικός φορέας ... υπέβαλε ΤΕΥΔ στου οποίου το Μέρος IV που αφορά στα Κριτήρια Επιλογής και ειδικότερα στο τμήμα Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, το οποίο αφορά τις απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, έχει δώσει τις ακόλουθες απαντήσεις. Στο ερώτημα «6) Όσον αφορά τις λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις, οι οποίες (ενδέχεται να) έχουν προσδιοριστεί στη σχετική διακήρυξη ή στην πρόσκληση ή στα έγγραφα της σύμβασης, ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι:» απαντάει: «Ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένη εργοληπτική επιχείρηση στο ΜΕΕΠ Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) Αριθμός: ... Αρ. πρωτ. ενημερότητας πτυχίου: ... ΚΑΤΑΤΑΞΗ: ΟΔΟΠΟΙΙΑ: 3η τάξη ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ: 3η τάξη ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ: 3η τάξη ΛΙΜΕΝΙΚΑ: 1η τάξη ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ: 2η τάξη ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΑ - ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΑ: 1η τάξη. Ο οικονομικός φορέας δεν υπερβαίνει τα ανώτατα

επιτρεπτά όρια ανεκτελέστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ.4 του Ν.3669/08, όπως ισχύει. Επίσης, διαθέτει ενημερότητα πτυχίου εν ισχύει.». Όπως διαπιστώνεται από τις ανωτέρω απαντήσεις, ουδέν σχετικό με καταθέσεις και πάγια στοιχεία κατά την ημέρα υποβολής της προσφοράς τους περιλαμβάνεται. Αντίθετα αμφότεροι οι συνδιαγωνιζόμενοι επικαλούνται για την κάλυψη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής τους ικανότητας, πέραν της δήλωσης περί ανεκτέλεστου, την εγγραφή τους στο ΜΕΕΠ και την Ενημερότητα Πτυχίου. Σύμφωνα με το άρθρο 23.2 το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της διακήρυξης, 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). Στην προκειμένη περίπτωση στο άρθρο 22.Γ ορίζεται ότι γίνονται δεκτοί ημεδαποί ή αλλοδαποί οικονομικοί φορείς που διαθέτουν ίδια κεφάλαια, πάγια στοιχεία, καταθέσεις σε τράπεζα, όπως ορίζονται στο άρθρο 100 του Ν.3669/2008 (ΦΕΚ 116/Α/18- 06-2008) ή όπως ορίζονται στο άρθρο 51 του ΠΔ 71/2019 (ΦΕΚ112/Α/03-07-2019). Η χρήση του ενεστώτα χρόνου υποδηλώνει με σαφήνεια ότι το περιεχόμενο του ρήματος παρουσιάζεται ως υφιστάμενο, εξελισσόμενο στο παρόν και ισχύει γενικά χωρίς περιορισμό σε χρονική βαθμίδα δηλαδή οι συμμετέχοντες οφείλουν να διαθέτουν τις απαιτούμενες ικανότητες σε κάθε χρονικό σημείο ελέγχου αυτών, καταρχήν κατά την υποβολή της προσφοράς, αποδεικνύοντάς τες συμπληρώνοντας κατάλληλα και υποβάλλοντας ΤΕΥΔ κατ' άρθρο 23.1. Περαιτέρω η διακήρυξη εξειδικεύει τα απαιτούμενα κριτήρια οικονομικής επάρκειας για τους οικονομικούς φορείς που δραστηριοποιούνται στην κατηγορία έργων ΟΔΟΠΟΙΙΑΣ να διαθέτει καταθέσεις σε τράπεζα, τουλάχιστον πενήντα χιλιάδων (50.000) ευρώ ή πάγια στοιχεία με βάση τις αντικειμενικές αξίες ή τις αξίες κτήσης αυτών, συνολικής αξίας πενήντα χιλιάδων(50.000) ευρώ ή σωρευτικά καταθέσεις σε τράπεζα και πάγια στοιχεία συνολικής αξίας πενήντα χιλιάδων (50.000) ευρώ. Τονίζουμε και στο σημείο αυτό διατηρείται ο ενεστώτα χρόνος. Το άρθρο 22.Γ κλείνει τονίζοντας ότι κάθε

παραπομπή του παρόντος άρθρου σε διατάξεις του Π.Δ.71/2019 και του Ν.3669/2008, σκοπεύει αποκλειστικά στην περιγραφή των απαιτήσεων συμμετοχής στον παρόντα διαγωνισμό. Ως εκ τούτου, οι οικονομικοί φορείς που εκπληρώνουν τα κριτήρια επιλογής της παρούσας δύνανται να συμμετάσχουν στην παρούσα διαδικασία ανάθεσης, ανεξαρτήτως της εγγραφής των οικονομικών φορέων σε τάξεις και βαθμίδες του ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε. και του ΜΕΕΠ. Δηλαδή ρητά και κατηγορηματικά η διακήρυξη έχει αποσυνδέσει την ικανοποίηση των κριτηρίων οικονομικής και χρηματοοικονομικής ικανότητας από την εγγραφή στο ΜΕΕΠ. Επιπρόσθετα στο άρθρο 23.5 προσδιορίζεται ότι η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων που δραστηριοποιούνται στην κατηγορία έργων ΟΔΟΠΟΙΙΑΣ αποδεικνύεται: (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.ΕΠ: • είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει • είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος ΧΙΙ (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. Σε κάθε περίπτωση, η βεβαίωση εγγραφής μπορεί να υποβάλλεται για την απόδειξη μόνο ορισμένων απαιτήσεων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 22.Γ, ενώ για την απόδειξη των λοιπών απαιτήσεων μπορούν να προσκομίζονται ένα ή περισσότερα από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος ΧΙΙ του ν. 4412/2016 , ανάλογα με την πιθέμενη στο άρθρο 22.Γ απαίτηση. .. Έτι περαιτέρω, είναι γνωστό ότι οι τραπεζικές καταθέσεις όσο και τα πάγια στοιχεία κάθε οικονομικού φορέα είναι ευχερώς μεταβαλλόμενα κατά την λειτουργία μιας επιχείρησης είτε λόγω ανάλωσης της χρηματικής ρευστότητας είτε λόγω πώλησης της πάγιας περιουσίας της επιχείρησης και ως εκ τούτου άπαντες οι υπόλοιποι συμμετέχοντες δεν δήλωσαν στα υποβαλλόμενα από αυτούς ΤΕΥΔ, ως όφειλαν από την άνω Διακήρυξη, ότι διέθεταν την απαιτούμενη οικονομική και χρηματοοικονομική ικανότητα κατά την ημέρα της

υποβολής της προσφοράς τους (ανεξαρτήτως του γεγονότος της οικονομικής και χρηματοοικονομικής ικανότητας τους κατά την ημέρα εγγραφής τους στο ΜΕΕΠ) και επομένως με την παράλειψή τους αυτή δεν προαπέδειξαν με το υποβαλλόμενο από αυτούς ΤΕΥΔ ότι καλύπτουν τις απαιτήσεις αυτές που απαιτούνται από την διακήρυξη και ως εκ τούτου οι προσφορές τους θα πρέπει να απορριφθούν.. »

18. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της επί του μόνου λόγου της προσφυγής, αναφέρει ότι: « ... Ο ... είναι ένας μικρός ακριτικός Δήμος, που κάθε χρόνο ταλανίζεται από έντονα πλημμυρικά φαινόμενα, λόγω της διέλευσης του ποταμού ... από το έδαφός του. Τη φετινή χρονιά, ήρθαν να προστεθούν στο ήδη μείζων πρόβλημα, και οι έντονες βροχοπτώσεις στο πρώτο δεκαήμερο του Απριλίου 2020, με αποτέλεσμα να κηρυχθεί η περιοχή σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης, με το υπ' αριθμ. 2617/9-4-2020 έγγραφο του Γενικού Γραμματέα Πολιτικής Προστασίας. Το παρών έργο δημοπρατήθηκε με σκοπό να αποκαταστήσει τις βλάβες που προκλήθηκαν, την προαναφερόμενη περίοδο, στον πιο κεντρικό και πολυσύχναστο δρόμο του οικισμού Σουφλίου, γιατί η υπάρχουσα κατάστασή του όπως έχει διαμορφωθεί απειλεί τη σωματική ακεραιότητα όσων διέρχονται. Για όλους του παραπάνω λόγους, το παρών έργο είναι πολύ μεγάλης σημασίας για το Δήμο μας και αυτό που μας ενδιαφέρει πάνω από όλα, είναι να υλοποιηθεί το συντομότερο δυνατό. Λόγω του μικρού μεγέθους του Δήμου μας, δεν διαθέτουμε νομική υπηρεσία, η οποία θα ήταν αρμόδια να εκφέρει άποψη επί των προσφυγών που κατατέθηκαν. Οι εργοληπτικές εταιρείες που έλαβαν μέρος στο διαγωνισμό για την ανάθεσή του εν λόγω έργου, είναι όλες γνωστές και αξιόπιστες στην περιοχή μας και είμαστε απολύτως βέβαιοι ότι όποια αναλάβει την κατασκευή του, θα εκτελέσει με τον καλύτερο τρόπο τις προβλεπόμενες εργασίες..»

19. Επειδή η πρώτη παρεμβαίνουσα, επικαλούμενη το άρθρ. 75, 102 του ν. 4412/2016, το άρθρ. 100, 98 του ν. 3669/2008, τους όρους 22 Γ, 23.1, 23.5 της διακήρυξης, αναφέρει ότι «.. η παρ.22.Γ. της Διακήρυξης, ερμηνευόμενη σε συνδυασμό με τις παρ. 23.1 και 23.5. αυτής, αλλά και με τις διατάξεις του άρθρου 100 του ν. 3669/2008, έχει την έννοια ότι οι οικονομικοί φορείς

οφείλουν επί ποινή αποκλεισμού από την ένδικη διαδικασία να πληρούν τα κριτήρια χρηματοοικονομικής επάρκειας που απαιτούνται εκ του νόμου για την κατάταξή τους στην πρώτη τάξη Μ.Ε.ΕΠ., καθώς και να δηλώσουν ότι πληρούν τα εν λόγω κριτήρια στο ΤΕΥΔ που υποβάλλουν με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής. Ορίζει, δηλαδή, η Διακήρυξη στην παρ. 22.Γ. απαιτήσεις για καταθέσεις σε τράπεζα, τουλάχιστον πενήντα χιλιάδων (50.000) ευρώ ή πάγια στοιχεία με βάση τις αντικειμενικές αξίες ή τις αξίες κτήσης αυτών, συνολικής αξίας πενήντα χιλιάδων (50.000) ευρώ αντίστοιχες με τις απαιτήσεις που προβλέπονται από τις διατάξεις του άρθρου 100 παρ. 4 του ν. 3669/2008 για την κατάταξη εργοληπτικής εταιρείας στην πρώτη τάξη του Μ.Ε.ΕΠ. (βλ. *ad hoc* ΣτΕ ΕΑ 234/2020). Άλλωστε, όπως έχει κριθεί, η εγγραφή εργοληπτικής επιχειρήσεως σε τάξη και κατηγορία έργων του Μ.Ε.ΕΠ. δημιουργεί, κατ' αρχήν, τεκμήριο ικανότητάς της για την ανάληψη αντιστοίχων έργων (ΣτΕ ΕΑ 408/2011, 718/2012, ΑΕΠΠ 418/2018). Συνεπώς, το πεδίο του ΤΕΥΔ σχετικά με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια στην ένδικη διαγωνιστική διαδικασία μπορούσε να απαντηθεί από τους οικονομικούς φορείς είτε με αναφορά και κατ' ακολουθία διά παραπομπής στη βεβαίωση εγγραφής και κατάταξης του υποψηφίου στην απαιτούμενη τουλάχιστον τάξη του Μ.Ε.ΕΠ., είτε και με ειδική μνεία (αναγραφή) των συγκεκριμένων ιδίων κεφαλαίων, πάγιων στοιχείων ή καταθέσεων στην τράπεζα (βλ. *ad hoc* ΣτΕ ΕΑ 234/2020). Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι το υποβληθέν εκ μέρους της εταιρίας μας ΤΕΥΔ συμπληρώθηκε ορθά, λαμβανομένου υπόψη ότι η εταιρία μας με τη δήλωσή της ότι είναι εγγεγραμμένη στην 3η τάξη του ΜΕΕΠ προαπέδειξε ότι όχι μόνο πληροί την απαίτηση της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, αλλά την υπερκαλύπτει. Και αυτό γιατί είναι εγγεγραμμένη σε μεγαλύτερη τάξη του ΜΕΕΠ από την απαιτούμενη και άρα όχι μόνο ικανοποιεί τις απαιτήσεις της διακήρυξης, που αντιστοιχούν στις προϋποθέσεις εγγραφής στην 1η τάξη του ΜΕΕΠ, αλλά πληροί τις αυξημένες απαιτήσεις για την κατάταξη στην 3η τάξη του ΜΕΕΠ. Ο δε ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι από το άρθρο 22.Γ της διακήρυξης προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή δήθεν έχει αποσυνδέσει την ικανοποίηση των κριτηρίων

οικονομικής και χρηματοοικονομικής ικανότητας είναι προδήλως αβάσιμος, λαμβανομένου υπόψη ότι στον συγκεκριμένο όρο η διακήρυξη παραπέμπει ευθέως στις διατάξεις του ν. 3669/2008. Η δε αναφορά «Τονίζεται ότι κάθε παραπομπή του παρόντος άρθρου σε διατάξεις του Π.Δ.71/2019 και του Ν.3669/2008, σκοπεί αποκλειστικά στην περιγραφή των απαιτήσεων συμμετοχής στον παρόντα διαγωνισμό. Ως εκ τούτου, οι οικονομικοί φορείς που εκπληρώνουν τα κριτήρια επιλογής της παρούσας δύνανται να συμμετάσχουν στην παρούσα διαδικασία ανάθεσης, ανεξαρτήτως της εγγραφής των οικονομικών φορέων σε τάξεις και βαθμίδες του ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε. και του ΜΕΕΠ» συνιστά συμμόρφωση της αναθέτουσας αρχής με τις διατάξεις του άρθρου 76 του ν. 4412/2016, που ορίζει ότι «4. Επιπλέον των επιχειρήσεων που είναι εγγεγραμμένες σε τάξεις των μητρώων, επιχειρήσεις που εκπληρώνουν τα κριτήρια επιλογής του άρθρου 75 του ν. 4412/2016 μπορούν να συμμετέχουν σε διαδικασίες ανάθεσης δημόσιας σύμβασης έργων, μελετών ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών ανεξαρτήτως της εγγραφής τους σε τάξεις». Με την ανωτέρω, λοιπόν, διάταξη προβλέπεται ότι κάθε οικονομικός φορέας που πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής του άρθρου 75 του ν. 4412/2016 – όπως αυτά εξειδικεύονται από την εκάστοτε αναθέτουσα αρχή στα έγγραφα της σύμβασης – μπορεί να συμμετέχει στον Διαγωνισμό, ανεξάρτητα από την εγγραφή και κατάταξή του σε συγκεκριμένες τάξεις του Μ.Ε.ΕΠ, εφόσον, όμως, αποδείξει ότι πληροί τις συγκεκριμένες απαιτήσεις οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας. Πλην, όμως, η διάταξη αυτή ουδόλως καταργεί το τεκμήριο ικανότητας της εγγραφής της εργοληπτικής επιχείρησης στο ΜΕΕΠ. Κατά συνέπεια, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας θα πρέπει να απορριφθεί και θα πρέπει να γίνει δεκτή η παρέμβασή μας. 4. Η προσφεύγουσα εταιρία ισχυρίζεται, επίσης, με την προδικαστική της προσφυγή ότι η εγγραφή στο ΜΕΕΠ αποτελεί τεκμήριο των οικονομικών στοιχείων κατά την ημέρα υποβολής της αίτησης κατάταξης στο ΜΕΕΠ και δεν καλύπτει δήθεν τον χρόνο υποβολής της προσφοράς. Πλην, όμως, ο ισχυρισμός αυτός είναι προδήλως αβάσιμος, έρχεται σε πλήρη

αντίθεση με τις διατάξεις του ν. 3669/2008 και για τον λόγο αυτό θα πρέπει να απορριφθεί. Τούτο δε, διότι, όπως ήδη προεκτέθηκε, η εγγραφή εργοληπτικής επιχειρήσεως σε τάξη και κατηγορία έργων του Μ.Ε.ΕΠ. δημιουργεί, κατ' αρχήν, τεκμήριο ικανότητάς της για την ανάληψη αντιστοίχων έργων (ΣτΕ ΕΑ 234/2020, 408/2011, 718/2012, ΑΕΠΠ 418/2018). Πέραν τούτου, όμως, όπως προκύπτει από τη διάταξη του άρθρου 98 του ν. 3669/2008... Από την ανωτέρω, λοιπόν, διάταξη προκύπτει ευθέως ότι οι εγγεγραμμένες στο ΜΕΕΠ επιχειρήσεις υποχρεούνται εκ του νόμου να ανακοινώνουν εγγράφως στην υπηρεσία του ΜΕΕΠ τις μεταβολές στα στοιχεία που χρησιμοποιήθηκαν για την εγγραφή τους, ήτοι και τις μεταβολές που τυχόν επήλθαν στα ίδια κεφάλαια, στα πάγια στοιχεία και στις τραπεζικές καταθέσεις τους. Τούτο δε αναμφιβόλως σημαίνει ότι τα στοιχεία που δηλώνονται κατά την εγγραφή στο ΜΕΕΠ πρέπει να διατηρούνται σε ισχύ και μετά την αίτηση και μετά την εγγραφή της εργοληπτικής επιχείρησης. Σε περίπτωση δε μεταβολής θα πρέπει να δηλωθεί η μεταβολή στο ΜΕΕΠ, ενώ εάν τούτο δεν συμβεί προβλέπονται συγκεκριμένες συνέπειες. Ο ισχυρισμός, λοιπόν, της προσφεύγουσας ότι η εγγραφή στο ΜΕΕΠ αποτελεί τεκμήριο μόνο για τον χρόνο υποβολής της αίτησης εγγραφής στο ΜΕΕΠ και όχι κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς είναι παντελώς νομικά αβάσιμος. Ανεξαρτήτως, λοιπόν, του ότι οι τραπεζικές καταθέσεις, όσο και τα πάγια στοιχεία είναι ευχερώς μεταβαλλόμενα, κάθε μεταβολή σε στοιχείο που χρησιμοποιείται για την εγγραφή στο ΜΕΕΠ θα πρέπει να δηλώνεται από την εργοληπτική επιχείρηση. Ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρίας θα ίσχυε μόνο σε περίπτωση που η εγγραφή στο ΜΕΕΠ εξακολουθούσε να ισχύει ακόμη και εάν η εργοληπτική επιχείρηση δεν συνέχιζε να πληροί τις ελάχιστες προϋποθέσεις εγγραφής της στο ΜΕΕΠ μετά την κατάταξή της σε συγκεκριμένη τάξη. Τούτο, όμως, δεν ισχύει, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 3669/2008. Με δεδομένο, λοιπόν, ότι η εταιρία μας δεν δήλωσε οποιαδήποτε μεταβολή στο ΜΕΕΠ εξακολουθεί να ικανοποιεί τις τιθέμενες απαιτήσεις των άρθρων 99 και 100 του ν. 3669/2008 και άρα και τις απαιτήσεις του υπ' αριθμόν 22.Γ. όρου της διακήρυξης. Κατά συνέπεια, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας θα πρέπει να απορριφθεί ως

προδήλως αβάσιμος και θα πρέπει να γίνει δεκτή η παρέμβασή μας. 5.Σημειωτέον, επίσης, ότι οι επιχειρήσεις οφείλουν να υποβάλουν ετησίως στην Υπηρεσία του ΜΕΕΠ Εκθέσεις Δραστηριότητας, της προηγούμενης διαχειριστικής τους χρήσης, από τον έλεγχο των οποίων θα πρέπει να αποδεικνύεται η κάλυψη των ελαχίστων οικονομικών προϋποθέσεων κατάταξής τους (βλ.<http://www.ypexd15.gr/Default.aspx?tabid=74>, καθώς και <http://www.ypexd15.gr/Default.aspx?tabid=94> σχετικά με την έκθεση δραστηριότητας και τα απαιτούμενα δικαιολογητικά). Έτσι και η εταιρία μας, η οποία κατατάσσεται στην 3η τάξη του ΜΕΕΠ υποχρεούται να υποβάλει ετησίως εκθέσεις δραστηριότητας, όπου δηλώνονται τα ίδια κεφάλαια, καθώς και τα πάγια στοιχεία της. Τούτο δε αναμφιβόλως σημαίνει ότι τα στοιχεία που δηλώνονται κατά την αίτηση εγγραφής στο ΜΕΕΠ, ελέγχονται και με τον ανωτέρω τρόπο, ώστε η βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ δεν συνιστά τεκμήριο μόνο για τον χρόνο υποβολής της αίτησης, όπως εσφαλμένα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα εταιρία, αλλά αντίθετα καλύπτει πλήρως όλο το χρονικό διάστημα ισχύος της. Σε αντίθετη δε περίπτωση, η βεβαίωση εγγραφής μου στο ΜΕΕΠ θα είχε ανακληθεί. Τούτο, όμως, δεν έχει συμβεί και άρα εξακολουθεί να ισχύει και να αποδεικνύει παραχρήμα ότι υπερκαλύπτω τις απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ της διακήρυξης. Σημειωτέον ότι σύμφωνα με την τελευταία έκθεση δραστηριότητας το σύνολο των παγίων της εταιρίας μας ανέρχεται στο ποσό των 578.181,33 ευρώ και τα ταμειακά της διαθέσιμα στο ποσό των 364.058,97 ευρώ. Με βάση, λοιπόν, τα ανωτέρω στοιχεία, τα οποία έχουν υποβληθεί στο ΜΕΕΠ και ελέγχονται απ' αυτό, η εταιρία μας εξακολουθεί να πληροί και σήμερα και καθ' όλο το κρίσιμο διάστημα τις ελάχιστες προϋποθέσεις εγγραφής στην 3η τάξη του ΜΕΕΠ. Κατά συνέπεια, η εταιρία μας ορθά επικαλέσθηκε την εγγραφή της στο υποβληθέν εκ μέρους της ΤΕΥΔ και συγκεκριμένα στο πεδίο της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, η οποία από μόνη της και άνευ ετέρου προαποδεικνύει την πλήρωση του συγκεκριμένου κριτηρίου, διότι εκ του νόμου η ισχύουσα βεβαίωση εγγραφής είναι ενημερωμένη καθ' όλα τη διάρκεια στην οποία αναφέρεται και όχι, όπως αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα κατά τον

χρόνο εγγραφής. 6. Σε κάθε περίπτωση, η εταιρία μας είχε συμπληρώσει το Μέρος II του ΤΕΥΔ και είχε αναφέρει ότι είναι εγγεγραμμένη σε επίσημο κατάλογο, λαμβανομένου υπόψη ότι είναι εγγεγραμμένη στην 3η τάξη του ΜΕΕΠ και διαθέτει ενημερότητα πτυχίου. Στο δε ερώτημα ως προς το εάν η εγγραφή της καλύπτει ή όχι τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής απάντησε ΝΑΙ, αποδεικνύοντας με τον τρόπο αυτό ότι πληροί και το κριτήριο επιλογής της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας. Τούτο δε αναμφισβότως σημαίνει ότι η εταιρία μας δεν όφειλε να συμπληρώσει καν το Μέρος IV του ΤΕΥΔ σχετικά με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια. Και αυτό γιατί, όπως προκύπτει από το ΤΕΥΔ οι πληροφορίες που λείπουν στο Μέρος IV συμπληρώνονται μόνο σε περίπτωση που απαντήσει ΟΧΙ στο ερώτημα σχετικά με το εάν η εγγραφή της καλύπτει ή όχι τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής. Παρά ταύτα, η εταιρία μας συμπλήρωσε και το Μέρος IV του ΤΕΥΔ δηλώνοντας ότι είναι εγγεγραμμένη στην 3η τάξη του ΜΕΕΠ και άρα ότι υπερκαλύπτει τις απαιτήσεις σχετικά με την οικονομική και χρηματοοικονομική ικανότητα, οι οποίες αντιστοιχούν στην 1η τάξη του ΜΕΕΠ. Ως εκ τούτου, δεν συντρέχει κανένας λόγος απόρριψης της προσφοράς της εταιρίας μας, η οποία ορθά συμπλήρωσε το εκ μέρους της υποβληθέν ΤΕΥΔ. 7. Ανεξαρτήτως των ανωτέρω, ακόμη και εάν παρ' ελπίδα γίνει δεκτό ότι δήθεν η εταιρία μας όφειλε να συμπληρώσει κάτι περισσότερο ως προς το κριτήριο της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (παρ' ότι όπως αναλυτικά προεκτέθηκε προαποδείξαμε ότι υπερκαλύπτουμε τις απαιτήσεις της διακήρυξης), τότε και πάλι η προσφορά μας δεν θα πρέπει να απορριφθεί, αλλά θα πρέπει να κληθούμε προς παροχή διευκρινίσεων, κατ' εφαρμογήν της διάταξης του άρθρου 102 του ν. 4412/2016.... Με δεδομένο ότι η εταιρία μας έδωσε απάντηση στο ερώτημα του ΤΕΥΔ σχετικά με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, επικαλούμενη την εγγραφή της στο ΜΕΕΠ αλλά και στο ερώτημα ως προς το εάν η εγγραφή της καλύπτει τα τιθέμενα κριτήρια επιλογής και δεν άφησε ασυμπλήρωτα τα σχετικά πεδία θα πρέπει να κληθεί σε κάθε περίπτωση προς παροχή διευκρινίσεων και όχι να απορριφθεί η προσφορά της (ΣτΕ ΕΑ 234/2020, ΔΕφΘες ΕΑ 124/2018). Άλλωστε, η κλήση

μας προς παροχή διευκρινίσεων δεν θα οδηγήσει στην αντικατάσταση του υποβληθέντος ΤΕΥΔ, δεδομένου ότι το ΤΕΥΔ ήταν ορθά και πλήρως συμπληρωμένο, παρά μόνο στην επιβεβαίωση ότι εξακολουθούμε να πληρούμε τις προϋποθέσεις εγγραφής στην 3η τάξη του ΜΕΕΠ. Κατά συνέπεια, σε καμία περίπτωση, δεν μπορεί να απορριφθεί η προσφορά της εταιρίας μας και για τον λόγο αυτό θα πρέπει να απορριφθεί η προσφυγή της εταιρίας «...». .. Ακόμη, λοιπόν, και στην απίθανη περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή απαιτούσε, πράγματι, να εγγραφούν τα πάγια στοιχεία ή οι καταθέσεις στο πεδίο της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (παρ' ότι δεν υπάρχει τέτοια απαίτηση και παρ' ότι η εγγραφή στο ΜΕΕΠ συνιστά τεκμήριο και για το συγκεκριμένο κριτήριο επιλογής), τούτο σαφώς δεν μπορεί να αποκλείσει την εταιρία μας από τον επίμαχο διαγωνισμό. Και τούτο διότι υπάρχει ασάφεια σε έγγραφο της σύμβασης και συγκεκριμένα στον υπ' αριθμόν 22.Γ όρο της διακήρυξης, δεδομένου ότι από αυτόν δεν προκύπτει καμία τέτοια απαίτηση. Τουναντίον, ρητά γίνεται παραπομπή στις διατάξεις του άρθρου 100 του ν. 3669/2008 για το ΜΕΕΠ και κατά συνέπεια προκύπτει ότι η εγγραφή στο ΜΕΕΠ καλύπτει και το κριτήριο επιλογής της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας. Επιπρόσθετα, και στον υπ' αριθμόν 23.5. όρο της διακήρυξης σχετικά με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας γίνεται αναφορά στην προσκόμιση της εγγραφής στο ΜΕΕΠ, ενώ δεν προσδιορίζεται κάποιο άλλο δικαιολογητικό, παρά μόνο γίνεται παραπομπή στο Μέρος Ι του Παραρτήματος ΧΙΙ του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. Η εν λόγω ασάφεια, όμως, δεν μπορεί σε καμία περίπτωση να αποβεί σε βάρος μας, σύμφωνα με τα ανωτέρω εκτεθέντα. Για τους λόγους αυτούς σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να απορριφθεί η προσφορά της εταιρίας μας και κατά συνέπεια θα πρέπει να απορριφθεί η προσφυγή της εταιρίας «...» και να γίνει δεκτή η παρέμβασή μας..»

20. Επειδή στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» του ν. 4412/2016 (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ορίζεται ότι «1. Οι

αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης....»

21. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιωνπροσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως:ε) την ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης ...ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με ... την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων, ...ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς... κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...»

22. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 71 του ν. 4412/2016 « Οι συμβάσεις ανατίθενται εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει σύμφωνα με τα άρθρα 79 έως και 81, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης... και στα έγγραφα της σύμβασης...».

23. Επειδή στο άρθ. 75 «Κριτήρια επιλογής (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του ν.4412/2016, εφαρμοστέο εν προκειμένω δυνάμει του άρθ. 305 του νόμου αυτού, ορίζεται ότι: «1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους .. 3 και 4. 2. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι

αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό... 3. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να διασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Για το σκοπό αυτόν, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να έχουν έναν ορισμένο ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση. ... 5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης....»

24. Επειδή στο άρθ. 76 «Κριτήρια επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου» του ν.4412/2016, εφαρμοστέο εν προκειμένω δυνάμει του άρθ. 305 του νόμου αυτού, ορίζεται ότι: « 1. Πέραν των οριζόμενων στην παρ. 2 του άρθρου 75, ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις έργων, ισχύουν τα ακόλουθα: α) Στο Μ.Ε.ΕΠ. ή τα νομαρχιακά μητρώα, εγγράφονται οικονομικοί φορείς κατά κατηγορίες ή εξειδικευμένες επιχειρήσεις. β) Όταν το έργο ανήκει αποκλειστικά σε μια κατηγορία του Μ.Ε.ΕΠ., δικαίωμα συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης της σύμβασης έχουν οικονομικοί φορείς εγγεγραμμένοι στην κατηγορία αυτή. Ένα έργο θεωρείται ότι ανήκει αποκλειστικά σε μια κατηγορία αν ανήκουν στην κατηγορία αυτή πλέον του ενενήντα τοις εκατό (90%) των εργασιών του όλου έργου. Για τον υπολογισμό του ποσοστού αυτού δεν λαμβάνονται υπόψη τα απρόβλεπτα. γ) Αν το έργο περιλαμβάνει εργασίες διαφόρων κατηγοριών που καμιάς το ποσοστό δεν ξεπερνά το όριο της προηγούμενης παραγράφου, δικαίωμα συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης της σύμβασης έχουν οικονομικοί φορείς εγγεγραμμένοι

για όλες τις κατηγορίες του έργου, καθώς και ενώσεις οικονομικών φορέων που να καλύπτουν τις κατηγορίες αυτές. Κατηγορία με ποσοστό εργασιών λιγότερο του δέκα τοις εκατό (10%) δεν λαμβάνεται υπόψη, μπορούν όμως τα έγγραφα της σύμβασης να ορίσουν διαφορετικά. δ) Αν το έργο περιλαμβάνει αποκλειστικά αντικείμενο εξειδικευμένων οικονομικών φορέων του Μ.Ε.ΕΠ., δικαίωμα συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης της σύμβασης έχουν οικονομικοί φορείς εγγεγραμμένοι στην αντίστοιχη κατηγορία και εξειδικευμένοι οικονομικοί φορείς, αν υπάρχουν, σε αντίστοιχες τάξεις. Τα δύο τελευταία εδάφια της περίπτωσης β' εφαρμόζονται και στην περίπτωση αυτή. Σε κάθε άλλη περίπτωση οικονομικοί φορείς, που αποδεικνύουν ότι καλύπτουν τα κριτήρια επιλογής μπορούν να συμμετέχουν. .. 2. Πέραν των οριζόμενων στις παρ. 4 και 5 του άρθρου 75, ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις ειδικών έργων των οποίων η κατασκευή απαιτείται να πραγματοποιηθεί από εξειδικευμένους οικονομικούς φορείς, μπορεί στα έγγραφα της σύμβασης να ορίζονται πρόσθετες απαιτήσεις για τη συμμετοχή τους στη διαδικασία. Κατόπιν αιτήματος της αναθέτουσας αρχής, με απόφαση του Υπουργού Υποδομών Μεταφορών και Δικτύων, ύστερα από γνώμη του Τμήματος Κατασκευών του Συμβουλίου Δημόσιων Έργων της Γενικής Γραμματείας Υποδομών, μπορεί να προστίθενται στη διακήρυξη επιπλέον όροι, όταν τούτο ενδείκνυται από το είδος ή την πολυπλοκότητα του προς ανάθεση έργου. 3. Πέραν των οριζόμενων στις παρ. 3, 4 και 5 του άρθρου 75, ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις έργων, ισχύουν συμπληρωματικά τα ακόλουθα: α) Αν το έργο ανήκει σε μια κατηγορία του Μ.Ε.ΕΠ. κατά την παράγραφο 1 περίπτωση β', η τάξη, στην οποία πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι οι οικονομικοί φορείς, προσδιορίζεται από την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης. Για την εφαρμογή του προηγούμενου εδαφίου τα ποσοστά των απρόβλεπτων δαπανών (απρόβλεπτα), όπως αυτά καθορίζονται στην περίπτωση α' της παρ. 3 του άρθρου 156, λαμβάνονται υποχρεωτικά υπόψη. Αν το έργο ανήκει σε περισσότερες κατηγορίες του Μ.Ε.ΕΠ. κατά την παράγραφο 1 περίπτωση γ', η τάξη για κάθε κατηγορία, στην οποία πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι οι οικονομικοί φορείς, προσδιορίζεται από το αντίστοιχο μέρος της εκτιμώμενης

αξίας της σύμβασης. Τα πιο πάνω εφαρμόζονται ανάλογα και για τις εξειδικευμένες επιχειρήσεις. Σε κάθε άλλη περίπτωση οικονομικοί φορείς, που αποδεικνύουν ότι καλύπτουν τα κριτήρια επιλογής μπορούν να συμμετέχουν. ...4. Επιπλέον των επιχειρήσεων που είναι εγγεγραμμένες σε τάξεις των μητρώων, επιχειρήσεις που εκπληρώνουν τα κριτήρια επιλογής του άρθρου 75 του ν. 4412/2016 μπορούν να συμμετέχουν σε διαδικασίες ανάθεσης δημόσιας σύμβασης έργων, μελετών ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών ανεξαρτήτως της εγγραφής τους σε τάξεις. Οποιαδήποτε αναφορά αντίθετη στο προηγούμενο εδάφιο καταργείται. »

25. Επειδή στο άρθρο 79 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης» (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)», εφαρμοστέο εν προκειμένω δυνάμει του άρθ. 308 του νόμου αυτού, ορίζεται ότι: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: ... β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75... Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούνται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. ... 3. Για τις συμβάσεις άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή. ... 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. ...»

26. Επειδή σύμφωνα με τον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2016/7 της 5-1-2016 «για την καθιέρωση του τυποποιημένου εντύπου για το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας» : «...Εκτιμώντας τα ακόλουθα: (1) Ένας από τους κύριους στόχους των οδηγιών 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ είναι η μείωση του διοικητικού φόρτου για τις αναθέτουσες αρχές, τους αναθέτοντες φορείς και τους οικονομικούς φορείς, ιδίως τις μικρές και μεσαίες επιχειρήσεις. Βασικό στοιχείο της προσπάθειας αυτής είναι το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας (ΕΕΕΠ). Κατά συνέπεια, το τυποποιημένο έντυπο για το ΕΕΕΠ θα πρέπει να καταρτιστεί κατά τρόπο ώστε να παρακαμφθεί η ανάγκη προσκόμισης σημαντικού αριθμού πιστοποιητικών ή άλλων εγγράφων που σχετίζονται με τα κριτήρια αποκλεισμού (3) Για την αποφυγή του διοικητικού φόρτου για τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς και τις πιθανές αντιφατικές ενδείξεις στα διάφορα έγγραφα της προμήθειας, οι πληροφορίες τις οποίες οι οικονομικοί φορείς πρέπει να παρέχουν στο ΕΕΕΠ θα πρέπει να αναφέρονται σαφώς από τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς εκ των προτέρων στην προκήρυξη διαγωνισμού ή με αναφορές σε άλλα μέρη των εγγράφων της προμήθειας, τις οποίες οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει, σε κάθε περίπτωση, να εξετάζουν προσεκτικά, ενόψει της συμμετοχής τους και ενδεχομένης υποβολής προσφορών. (4) Το ΕΕΕΠ αναμένεται επίσης να συμβάλει σε περαιτέρω απλοποίηση, τόσο για τους οικονομικούς φορείς όσο και για τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς, με την αντικατάσταση των πολλών και διαφόρων εθνικών υπεύθυνων δηλώσεων από ένα τυποποιημένο έντυπο, που θα καθιερωθεί σε ευρωπαϊκό επίπεδο.... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ 1 Οδηγίες Το ΕΕΕΠ είναι υπεύθυνη δήλωση από τους οικονομικούς φορείς, ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη. Όπως προβλέπεται στο άρθρο 59 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, πρόκειται για μια τυπική δήλωση του οικονομικού φορέα ότι δεν βρίσκεται σε μια από τις καταστάσεις λόγω της οποίας οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν ... Όπως προαναφέρθηκε, το ΕΕΕΠ συνίσταται σε τυπική δήλωση του οικονομικού φορέα ότι δεν ισχύουν οι σχετικοί λόγοι αποκλεισμού,

ότι πληρούνται τα σχετικά κριτήρια επιλογής και ότι θα παρέχει τις σχετικές πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή ή τον αναθέτοντα φορέα.»

27. Επειδή σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 23 της ΕΑΑΔΗΣΥ «Ειδικά θέματα συμπλήρωσης του ΤΕΥΔ και του ΕΕΕΣ» : «...ΚΕΦΑΛΑΙΟ 2: ΥΠΟΒΟΛΗ, ΠΡΟΣΑΡΜΟΓΗ ΚΑΙ ΣΥΜΠΛΗΡΩΣΗ ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ 2.1 Υποβολή Το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ συνιστά προκαταρκτική απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεσης σύμβασης, αντικαθιστώντας την υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών.... 2.3.1 Τα πεδία του ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ είναι δεκτικά διευκρινίσεων ή/ και συμπληρώσεων Επισημαίνεται ότι, στις περιπτώσεις μη ορθής συμπλήρωσης ενός ή περισσότερων πεδίων του ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ, εκ μέρους των οικονομικών φορέων, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να τους καλούν προκειμένου να παράσχουν σχετικές διευκρινίσεις ή να τα συμπληρώσουν, όπως οποιοδήποτε άλλο υποβληθέν, με την προσφορά τους, έγγραφο ή δικαιολογητικό, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 102 του ν. 4412/2016

28. Επειδή στο άρθρο 80 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)», εφαρμοστέο εν προκειμένω δυνάμει του άρθ. 308 του νόμου αυτού, ορίζεται ότι: « 1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α', ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82. ... 4. Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα μπορεί, κατά κανόνα, να αποδεικνύεται με ένα ή περισσότερα από τα δικαιολογητικά που αναφέρονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α'....»

29. Επειδή, σύμφωνα με το Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α' του ν.4412/2016, ορίζεται ότι : «... *Μέρος Ι: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια* Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα είναι δυνατόν, κατά κανόνα, να αποδεικνύεται με ένα ή περισσότερα από τα ακόλουθα δικαιολογητικά: α) κατάλληλες τραπεζικές βεβαιώσεις... β) οικονομικές καταστάσεις ή αποσπάσματα οικονομικών καταστάσεων...»

30. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 « 1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση προσφορά : α) Η οποία ... υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της, σύμφωνα με το άρθρο 102...»

31. Επειδή στο άρθρο 93 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Περιεχόμενο φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» ορίζεται ότι: « Ο ξεχωριστός σφραγισμένος φάκελος, με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» περιέχει: α) στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ του άρθρου 79 και την εγγύηση συμμετοχής ..»

32. Επειδή, στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Άρθρο 104 Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής Οψιγενείς μεταβολές» ορίζεται ότι « 1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή .. της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105. ...»

33. Επειδή στο άρθ. 99 του ν. 3669/2008 ορίζεται ότι «Τύπος κατάταξης των εργοληπτικών επιχειρήσεων στο Μ.Ε.ΕΠ.1. Ο τύπος κατάταξης που εφαρμόζεται για την εγγραφή, κατάταξη και την αναθεώρηση των εργοληπτικών επιχειρήσεων σε μία από τις τάξεις τρίτη έως και έβδομη του

Μ.Ε.ΕΠ. αναλύεται ως εξής: $\{ (A \times 70\%) + (B \times 30\%) \} \times \Gamma = \text{Συνολική Βαθμολογία}$ όπου: Τμήμα Α = $\{ (\alpha_1 \times 60\%) + (\alpha_2 \times 20\%) + (\alpha_3 \times 20\%) \}$ όπου $\alpha_1, \alpha_2, \alpha_3$ τα παρακάτω κλάσματα: $\alpha_1 =$ Κύκλος Εργασιών Χρήσεων των τριών τελευταίων ετών ΔΙΑ Κύκλος Εργασιών, όπως ορίζεται για κάθε τάξη στην περίπτωση δ. της παρ. 2 του παρόντος άρθρου $\alpha_2 =$ Ιδια Κεφάλαια, όπως ορίζονται στην περίπτωση β. της παρ. 2 του παρόντος άρθρου ΔΙΑ Ιδια Κεφάλαια, όπως ορίζονται για κάθε τάξη στην περίπτωση δ. της παρ. 2 του παρόντος άρθρου Πάγια, όπως ορίζονται στην περίπτωση γ. της παρ. 2 του παρόντος άρθρου $\alpha_3 =$ Πάγια, όπως ορίζονται για κάθε τάξη στην περίπτωση δ. της παρ. 2 του παρόντος άρθρου Τμήμα Β = $\{ (\beta_1 \times 40\%) + (\beta_2 \times 30\%) + (\beta_3 \times 30\%) \}$ όπου $\beta_1, \beta_2, \beta_3$ τα παρακάτω κλάσματα: Ιδια Κεφάλαια, όπως ορίζονται στην περίπτωση β. της παρ. 2 του παρόντος άρθρου β_1 ΔΙΑ Σύνολο Ενεργητικού Σύνολο Πάγιου Ενεργητικού | - Συμμετοχές και άλλες απαιτήσεις $\beta_2 =$ Σύνολο Πάγιου Ενεργητικού Κυκλοφορούν Ενεργητικό Απαιτήσεις β_3 Κυκλοφορούν Ενεργητικό Τμήμα Γ = Συντελεστής Κατάταξης, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις Μ.Ε.ΕΠ. που κατατάσσονται αυτοτελώς και για τις επιχειρήσεις που προέρχονται από συγχώνευση εργοληπτικών επιχειρήσεων Μ.Ε.ΕΠ. 2. Ανάλυση Τμήματος Α α) Ως αριθμητής του κλάσματος α_1 λαμβάνεται ο κύκλος εργασιών της εγγεγραμμένης στο Μ.Ε.Ε.Π. εργοληπτικής επιχείρησης, ... β) Ως αριθμητής του κλάσματος α_2 λαμβάνεται το μέγεθος που αναφέρεται στο σκέλος του παθητικού της εγγεγραμμένης στο Μ.Ε.ΕΠ. εργοληπτικής επιχείρησης, ως "Σύνολο Ιδίων Κεφαλαίων", ... γ) Ως αριθμητής του κλάσματος α_3 λαμβάνεται το μέγεθος των παγίων στοιχείων, που ανήκουν στην κυριότητα της εγγεγραμμένης στο Μ.Ε.ΕΠ. εργοληπτικής επιχείρησης.... 2. δ) Τα μεγέθη που χρησιμοποιούνται ως παρονομαστές στα κλάσματα $\alpha_1, \alpha_2, \alpha_3$ του Τμήματος Α του Τύπου Κατάταξης, για την εγγραφή, κατάταξη και αναθεώρηση ορίζονται ως εξής: ι. για την τρίτη τάξη ο κύκλος εργασιών ορίζεται σε δύο εκατομμύρια είκοσι πέντε χιλιάδες (2.025.000) ευρώ, τα ίδια κεφάλαια σε επτακόσιες πενήντα χιλιάδες (750.000) ευρώ και τα πάγια σε εκατόν πενήντα χιλιάδες (150.000) ευρώ...»

34. Επειδή στο άρθρ. 100 του ν. 3669/2008 ορίζεται ότι « Τάξεις και κατηγορίες του Μ.Ε.ΕΠ. 1. Οι τάξεις του Μ.Ε.ΕΠ. ορίζονται σε επτά και επιπλέον αυτών ορίζονται και δύο ειδικές τάξεις οι Α1, Α2 για μικρές επιχειρήσεις. Η κατάταξη στο Μ.Ε.ΕΠ. των εργοληπτικών επιχειρήσεων γίνεται σε μία ή περισσότερες από τις εξής βασικές κατηγορίες έργων: οδοποιίας, οικοδομικών, υδραυλικών, ηλεκτρομηχανολογικών, λιμενικών και βιομηχανικών και ενεργειακών. Κάθε επιχείρηση κατατάσσεται σε μία μόνο τάξη για κάθε κατηγορία. ...4. Στην πρώτη τάξη του Μ.Ε.ΕΠ. κατατάσσεται εργοληπτική επιχείρηση, χωρίς την εφαρμογή του Τύπου Κατάταξης, αν διαθέτει τις εξής ελάχιστες προϋποθέσεις... 4.β) Διαθέτει, κατά την υποβολή της αίτησης, καταθέσεις σε τράπεζα, τουλάχιστον πενήντα χιλιάδων (50.000) ευρώ ή πάγια στοιχεία με βάση τις αντικειμενικές αξίες ή τις αξίες κτήσης αυτών, συνολικής αξίας πενήντα χιλιάδων (50.000) ευρώ ή σωρευτικά καταθέσεις σε τράπεζα και πάγια στοιχεία συνολικής αξίας πενήντα χιλιάδων (50.000) ευρώ. Τα πάγια αυτά στοιχεία αφορούν γήπεδα, οικόπεδα, κτήρια, μηχανολογικό εξοπλισμό και μεταφορικά μέσα, εκτός από τα επιβατικά αυτοκίνητα. Ως αξία παγίων για τα ακίνητα λαμβάνεται, κατ' επιλογή της επιχείρησης είτε η αντικειμενική αξία που ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της αίτησης, πιστοποιούμενη από συμβολαιογράφο είτε η αξία αυτών, όπως προσδιορίζεται από τα οριστικά συμβόλαια αγοράς ή το κόστος ιδιοκατασκευής τους, όπως είναι εγγεγραμμένο στα βιβλία της επιχείρησης. Για τον εξοπλισμό και τα μεταφορικά μέσα, η αξία τους προσδιορίζεται με βάση τις διατάξεις του άρθρου 99 του παρόντος. .. 6. Στην τρίτη τάξη του Μ.Ε.ΕΠ. κατατάσσεται εργοληπτική επιχείρηση με μορφή ανώνυμης εταιρείας, με εφαρμογή του τύπου κατάταξης, αν διαθέτει τις εξής ελάχιστες προϋποθέσεις: 6.... β) Διαθέτει ίδια κεφάλαια, όπως ορίζονται στην περίπτωση β' της παραγράφου 2 του άρθρου 99 του παρόντος, τουλάχιστον ίσα με το πενήντα τοις εκατό (50%) των ιδίων κεφαλαίων της τάξης αυτής, όπως ορίζονται στην περίπτωση δ' της παραγράφου 2 του άρθρου 99 του παρόντος. γ) Διαθέτει πάγια στοιχεία, όπως ορίζονται στην περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 99 του παρόντος, αξίας τουλάχιστον ίσης με το πενήντα τοις εκατό

(50%) των παγίων της τάξης αυτής, όπως ορίζονται στην περίπτωση δ` της παραγράφου 2 του άρθρου 99 του παρόντος. δ) Να τηρούνται οι δείκτες βιωσιμότητας, όπως αυτοί ορίζονται στην περίπτωση ε` της παραγράφου 8 του παρόντος άρθρου. Για τις εταιρείες που δεν είναι ήδη εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. ή είναι εγγεγραμμένες σε τάξη κατώτερη της τρίτης, ο Συντελεστής Γ του Τύπου Κατάταξης ορίζεται σε ποσοστό ογδόντα τοις εκατό (80%) του Συντελεστή Γ`, όπως αυτός καθορίζεται από τις κείμενες διατάξεις για τις επιχειρήσεις τρίτης τάξης του Μ.Ε.ΕΠ.... Σε περίπτωση μη τήρησης των ελάχιστων ορίων των δεικτών κατά τα ανωτέρω, ακολουθείται η διαδικασία έκτακτης αναθεώρησης με πρωτοβουλία της Υπηρεσίας, η οποία ολοκληρώνεται εντός τεσσάρων (4) μηνών από τη λήξη της παραπάνω προθεσμίας.... Σε περίπτωση υποβιβασμού ή διαγραφής λόγω μη τήρησης των ως άνω αναφερομένων δεικτών, μετά την έκτακτη αναθεώρηση, οι εργοληπτικές επιχειρήσεις δύνανται να επανακαταταχθούν, κάνοντας χρήση του συντελεστή κατάταξης Γ` της τάξης πτυχίου που κατείχαν προ του υποβιβασμού ή διαγραφής τους, υποβάλλοντας στην αρμόδια Υπηρεσία αίτηση για έκτακτη αναθεώρηση με τα στοιχεία των οικονομικών τους καταστάσεων της επόμενης οικονομικής τους χρήσης....»

35. Επειδή στο άρθ. 51 του ΠΔ 71/2019 ορίζεται ότι «Άρθρο 51 Ελάχιστα όρια Οικονομικής και χρηματοοικονομική επάρκειας ανά τάξη εγγραφής (κριτήριο Α) 1. Για τη κατάταξη εργοληπτικής επιχείρησης σε μία από τις τάξεις του ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε., απαιτείται η πλήρωση των ελάχιστων προϋποθέσεων για τα μεγέθη: Κύκλος Εργασιών, Ίδια Κεφάλαια, Πάγια. 2. Ως Κύκλος Εργασιών θεωρείται ο κύκλος εργασιών από την κατασκευή δημόσιων και ιδιωτικών έργων, .. 6. Ως Ίδια Κεφάλαια θεωρείται το μέγεθος που αναφέρεται στο σκέλος του παθητικού του αιτούντος οικονομικού φορέα στο ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε. .. 11. Στην πρώτη τάξη του ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε. κατατάσσεται εργοληπτική επιχείρηση, αν διαθέτει τις εξής ελάχιστες προϋποθέσεις: α) εφόσον εφαρμόζει τα Ελληνικά Λογιστικά Πρότυπα του ν. 4308/2014 (Α' 251), οφείλει να συντάσσει οικονομικές καταστάσεις ως «μικρή οντότητα». Πρέπει να διαθέτει, κατ' ελάχιστο, Ίδια Κεφάλαια, χωρίς όμως την υποχρέωση ελέγχου

από Ορκωτό Ελεγκτή Λογιστή (Ο.Ε.Λ.), βάσει του τελευταίου οριστικού ισολογισμού της ή ενδιάμεσου ισολογισμού με λήξη διαχειριστικής χρήσης μηνός, εντός τριμήνου πριν την υποβολή της αίτησης, ύψους 50.000 €. .. β) εφόσον τηρεί απλογραφικά βιβλία πρέπει να διαθέτει, κατά την υποβολή της αίτησης, καταθέσεις σε τράπεζα (του φυσικού προσώπου με μοναδικό δικαιούχο ή της επιχείρησης αν πρόκειται για νομικό πρόσωπο), ή/ και πάγια στοιχεία συνολικής αξίας πενήντα χιλιάδων (50.000) ευρώ. Τα πάγια αυτά στοιχεία αφορούν γήπεδα, οικόπεδα, κτίρια, μηχανολογικό εξοπλισμό και μεταφορικά μέσα. ... γ) Ελάχιστο κύκλο εργασιών τελευταίας τριετίας: 150.000 ευρώ. .. 13. Στην τρίτη τάξη του ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε. κατατάσσεται εργοληπτική επιχείρηση αν διαθέτει τις εξής ελάχιστες προϋποθέσεις: α) Διαθέτει ίδια κεφάλαια, όπως ορίζονται στην παρ. 6, τουλάχιστον 375.000 ευρώ. β) Διαθέτει πάγια στοιχεία, όπως ορίζονται στις παρ. 7, 8 και 9, αξίας τουλάχιστον 125.000 ευρώ. γ) Ελάχιστο κύκλο εργασιών όπως ορίζεται στις παρ. 2, 3, 4 και 5, τελευταίας τριετίας: 750.000 ευρώ...»

36. Επειδή η παρ. 4 του ν. 3886/2008 που διατηρήθηκε σε ισχύ και μετά την κατάργηση του ως άνω νόμου με το άρθρο 377 παρ. 1 περ. 31 του ν. 4412/2016, ορίζει ότι « 4.Κάθε εργοληπτική επιχείρηση Μ.Ε.ΕΠ. προκειμένου να αναλάβει την εκτέλεση μέρους ή του συνόλου δημοσίου έργου, ως ανάδοχος ή ως μέλος αναδόχου κοινοπραξίας ή ως μέλος κατασκευαστικής κοινοπραξίας ή ως αναγνωρισμένος υπεργολάβος, σύμφωνα με το άρθρο 68 του παρόντος, πρέπει να μην έχει μέσα σε ολόκληρη τη χώρα, πριν από τη συμμετοχή της σε διαγωνισμό, ανεκτέλεστο μέρος εργολαβιών δημοσίων έργων του δημόσιου τομέα, ανώτερο από τα πιο κάτω όρια: Για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις μέχρι και την έκτη τάξη, από το τριπλάσιο του ανώτατου ορίου της τάξης τους, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις της έβδομης τάξης, από το τετραπλάσιο του μεγέθους "κύκλος εργασιών", όπως αυτό ορίζεται στην περίπτωση δ` της παραγράφου 2 του άρθρου 99 του παρόντος και χρησιμοποιείται σαν παρανομαστής του κλάσματος α1 του Τμήματος Α του Τύπου Κατάταξης ή από το τετραπλάσιο του μέσου όρου του μεγέθους "κύκλος εργασιών", όπως αυτό ορίζεται στην περίπτωση α` της παραγράφου 2

του άρθρου 99 του παρόντος, εφόσον αυτό είναι μεγαλύτερο. Για την εξεύρεση του μέσου όρου ο κύκλος εργασιών, όπως ορίζεται ανωτέρω, διαιρείται δια του τρία (3). Κάθε χρόνο οι εταιρείες υποβάλλουν στην υπηρεσία Μ.Ε.ΕΠ. τα στοιχεία του κύκλου εργασιών του τελευταίου χρόνου, προκειμένου να επικαιροποιείται ο κύκλος εργασιών της τελευταίας κάθε φορά τριετίας και να προκύπτει ο μέσος όρος αυτής σύμφωνα με τα ανωτέρω, ώστε να διαμορφώνεται κάθε χρόνο και το όριο ανεκτέλεστου. Για τον υπολογισμό, σύμφωνα με τα παραπάνω των ανεκτέλεστων υπολοίπων εργασιών εργοληπτικών επιχειρήσεων που είναι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. σε περισσότερες κατηγορίες έργων διαφορετικών τάξεων λαμβάνεται υπόψη η μεγαλύτερη τάξη εγγραφής. Το όριο του ανεκτέλεστου υπολοίπου εργασιών κάθε έργου διαπιστώνεται με προσκόμιση βεβαίωσης του Μ.Ε.ΕΠ. ή της αρμόδιας υπηρεσίας που εκτελεί το αντίστοιχο έργο και εκδίδεται μέσα στο προηγούμενο εξάμηνο πριν από την ημερομηνία δημοπράτησης του έργου. Ως έργα του ευρύτερου δημόσιου τομέα για την εφαρμογή του ανωτέρω εδαφίου νοούνται τα έργα που ανατίθενται από τους φορείς που αναφέρονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 14 του ν. 2190/1994 (ΦΕΚ 28 Α'), ανεξαρτήτως αν οι φορείς αυτοί εξαιρέθηκαν του πεδίου εφαρμογής της διάταξης αυτής. Στο όριο ανεκτέλεστου υπολοίπου εργασιών δεν υπολογίζονται τα έργα που κατασκευάζονται με μερική ή και ολική αυτοχρηματοδότηση. .. Περαιτέρω, στην παρ.5 του ιδίου ως άνω νόμου ρητά ορίζεται « Για τη συμμετοχή σε διαγωνισμούς δημοσίων έργων χορηγείται σε κάθε εργοληπτική επιχείρηση εγγεγραμμένη στο Μ.Ε.ΕΠ. "ενημερότητα πτυχίου", η οποία, σε συνδυασμό με τη βεβαίωση εγγραφής που εκδίδεται από την υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., συνιστά "επίσημο κατάλογο αναγνωρισμένων εργοληπτών" κατά την έννοια του άρθρου 151 του παρόντος και απαλλάσσει τις εργοληπτικές επιχειρήσεις από την υποχρέωση να καταθέτουν τα επιμέρους δικαιολογητικά στους διαγωνισμούς. Για την έκδοση και χορήγηση της "ενημερότητας πτυχίου" οι εργοληπτικές επιχειρήσεις υποβάλλουν σε τακτά χρονικά διαστήματα, στην υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., τα δικαιολογητικά συμμετοχής τους σε διαγωνισμούς, όπως αυτά ορίζονται από τις κείμενες διατάξεις»

37. Επειδή σύμφωνα με την ΥΑ με αριθ. Δ15/οικ/15658/2013 (ΦΕΚ Β, 2300, 2013) ορίζεται ότι « Άρθρο 1 Έννοια «Ενημερότητας Πτυχίου»- Χρόνος ισχύος 1. Σε κάθε εργοληπτική επιχείρηση, η οποία είναι εγγεγραμμένη στις τάξεις 3η έως και 7η του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) χορηγείται έγγραφο με τίτλο «Ενημερότητα Πτυχίου» (εφεξής Ε.Π.), το οποίο προσκομίζεται στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων έργων και υποκαθιστά τα δικαιολογητικά του άρθρου 2 της παρούσας, τα οποία δεν υποβάλλονται κατά τη δημοπρασία. Η υποκατάσταση των επιμέρους δικαιολογητικών από την Ε.Π. χωρεί και στις περιπτώσεις που από τη Διακήρυξη συγκεκριμένου έργου εσφαλμένα δεν προβλέπεται η προσκόμιση Ε.Π. Δεν υποκαθίστανται από την Ε.Π. και για αυτό, εφόσον ζητούνται από τη Διακήρυξη, πρέπει να προσκομίζονται ιδιαιτέρως στις διαδικασίες ανάθεσης, δικαιολογητικά που δεν απαιτούνται για την έκδοση της...3. α. Για την έκδοση ή την ανανέωση Ε.Π. υποβάλλεται σχετική αίτηση στην Υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., η οποία συνοδεύεται από το σύνολο των δικαιολογητικών του άρθρου 2 της παρούσας. Η εν λόγω υπηρεσία, εφόσον υποβληθεί πλήρης αίτηση, οφείλει να εκδώσει την Ε.Π. εντός είκοσι (20) ημερών.....Άρθρο 2 Περιεχόμενο Ε.Π. - Υποβαλλόμενα δικαιολογητικά Για την έκδοση της Ε.Π. οι εργοληπτικές επιχειρήσεις υποβάλλουν σχετική αίτηση, συνοδευόμενη από τα παρακάτω δικαιολογητικά, εκτός από τα δικαιολογητικά που αναζητούνται αυτεπαγγέλτως από την υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ.:... 8. Στοιχεία περί μη υπέρβασης του ανώτατου επιτρεπτού ορίου ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβιών, που εκτελεί εταιρεία αυτοτελώς ή ως μέλος κοινοπραξίας ή ως υπεργολάβος, ήτοι: α) Υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου της εταιρείας ότι δεν εκτελεί άλλο έργο (ως μεμονωμένος ανάδοχος ή ως μέλος κοινοπραξίας ή ως υπεργολάβος), εκτός αυτών που περιλαμβάνονται στο υπό στοιχείο β) της παρούσας παραγράφου πίνακα. Για την ως άνω υπεύθυνη δήλωση δεν απαιτείται βεβαίωση του γνησίου της υπογραφής από αρμόδια διοικητική αρχή ή Κ.Ε.Π. β) Πίνακα υπογεγραμμένο από το νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρείας, που αναφέρει τα εκτελούμενα έργα, με το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο. γ) Βεβαιώσεις των αρμοδίων φορέων εκτέλεσης για

το ανεκτέλεστο μέρος των εργολαβιών που εκτελεί η εταιρεία (σύμφωνα με τους όρους του άρθρου 4 παρ. 1 της παρούσας...»

38. Επειδή σύμφωνα με την διακήρυξη διαγωνισμού ανάθεσης του επίμαχου έργου προβλέπεται ότι «.....Άρθρο 21: Δικαιούμενοι συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης σύμβασης Δικαίωμα συμμετοχής έχουν φυσικά ή νομικά πρόσωπα, ή ενώσεις αυτών που δραστηριοποιούνται σε έργα κατηγορίας ΟΔΟΠΟΙΙΑΣ

Κατηγορία έργων	Προϋπολογισμός Έργων (€)
ΟΔΟΠΟΙΙΑΣ	195.161,29

..... Άρθρο 22: Κριτήρια ποιοτικής επιλογής Οι μεμονωμένοι προσφέροντες πρέπει να ικανοποιούν όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής... Κριτήρια επιλογής (22.B - 22.Δ) 22.B. Καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, απαιτείται οι οικονομικοί φορείς να είναι εγγεγραμμένοι στο σχετικό επαγγελματικό μητρώο που τηρείται στο κράτος εγκατάστασής τους. Ειδικά οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ. ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε) ή στα Νομαρχιακά Μητρώα στην κατηγορία/-ies έργου του άρθρου 21 της παρούσας. .. 22.Γ. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια Γίνονται δεκτοί ημεδαποί ή αλλοδαποί οικονομικοί φορείς που διαθέτουν ίδια κεφάλαια, πάγια στοιχεία, καταθέσεις σε τράπεζα, όπως ορίζονται στο άρθρο 100 του Ν.3669/2008 (ΦΕΚ 116/Α/18-06-2008) ή όπως ορίζονται στο άρθρο 51 του ΠΔ 71/2019 (ΦΕΚ112/Α/03-07-2019) και συγκεκριμένα: Για τους οικονομικούς φορείς που δραστηριοποιούνται στην κατηγορία έργων ΟΔΟΠΟΙΙΑΣ Να διαθέτει καταθέσεις σε τράπεζα, τουλάχιστον πενήντα χιλιάδων (50.000) ευρώ ή πάγια στοιχεία με βάση τις αντικειμενικές αξίες ή τις αξίες κτήσης αυτών, συνολικής αξίας πενήντα χιλιάδων(50.000) ευρώ ή σωρευτικά καταθέσεις σε τράπεζα και πάγια στοιχεία συνολικής αξίας πενήντα χιλιάδων(50.000) ευρώ. Τα πάγια αυτά στοιχεία αφορούν γήπεδα, οικόπεδα, κτήρια, μηχανολογικό εξοπλισμό

και μεταφορικά μέσα, εκτός από τα επιβατικά αυτοκίνητα. (Επικουρικά για τα ανωτέρω λαμβάνονται υπόψη τα οριζόμενα στις διατάξεις της παρ. 4.β) του άρθρου 100 του Ν. 3669/2008 (ΦΕΚ116/Α/18-06-2008) ή τα οριζόμενα στις διατάξεις της παρ.11 του άρθρου 51 του Π.Δ. 71/2019 (ΦΕΚ 112/Α/03-07-2019). 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. Για εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε, δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 64 του ΠΔ 71/2019, όπως ισχύει. Τονίζεται ότι κάθε παραπομπή του παρόντος άρθρου σε διατάξεις του Π.Δ.71/2019 και του Ν.3669/2008, σκοπεί αποκλειστικά στην περιγραφή των απαιτήσεων συμμετοχής στον παρόντα διαγωνισμό. Ως εκ τούτου, οι οικονομικοί φορείς που εκπληρώνουν τα κριτήρια επιλογής της παρούσας δύνανται να συμμετάσχουν στην παρούσα διαδικασία ανάθεσης, ανεξαρτήτως της εγγραφής των οικονομικών φορέων σε τάξεις και βαθμίδες του ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε. και του ΜΕΕΠ.... Άρθρο 23: Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής 23.1 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:.. β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 22 Β-Ε της παρούσας. Σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, μπορεί να ζητηθεί από τους προσφέροντες να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά της επόμενης παραγράφου, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας... 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... Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ). Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά. ... 23.4. Δικαιολογητικά απόδειξης καταλληλότητας για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας του άρθρου 22.Β (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 ή στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων Δημοσίων Έργων (ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε.) στην/στις κατηγορία/ες : ΕΡΓΩΝ ΟΔΟΠΟΙΑΣ... 23.5. Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22.Γ Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων που δραστηριοποιούνται στην κατηγορία έργων ΟΔΟΠΟΙΑΣ αποδεικνύεται: (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.ΕΠ/ ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε.: • είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π/ ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε., η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει • είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος XII (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. 112 Σε κάθε περίπτωση, η βεβαίωση εγγραφής μπορεί να υποβάλλεται για την απόδειξη

μόνο ορισμένων απαιτήσεων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 22.Γ, ενώ για την απόδειξη των λοιπών απαιτήσεων μπορούν να προσκομίζονται ένα ή περισσότερα από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος XII του ν. 4412/2016, ανάλογα με την τιθέμενη στο άρθρο 22.Γ απαίτηση. Ειδικά, για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων: • με την υποβολή ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει ή • με την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονομένος 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 ενημέρωση πτυχίου κατά τις κείμενες διατάξεις.. 23.9. Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων (α) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους ... μπορούν να υποβάλλουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή .. Στα πιστοποιητικά αυτά αναφέρονται τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων έγινε η εγγραφή των εν λόγω οικονομικών φορέων στον επίσημο κατάλογο ή η πιστοποίηση και η κατάταξη στον εν λόγω κατάλογο. Η πιστοποιούμενη εγγραφή στους επίσημους καταλόγους από τους αρμόδιους οργανισμούς ... συνιστά τεκμήριο καταλληλότητας όσον αφορά τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος .. »

39. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003, ΣτΕ Ε.Α. 523/2010), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣτΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης,

καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007, IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000). Ως εκ τούτου, προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά (κατά μείζονα δε λόγο, όταν ορίζει) ότι οι εν λόγω απαιτήσεις τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑ ΣτΕ 79/ 2009, πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 26/2007 κ.ά.) Τα παραπάνω προκύπτουν και από την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προσκομιζόμενων δικαιολογητικών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construcrtion Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάση των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

40. Επειδή σε συνέχεια των ως άνω, σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών, και πολλώ δε μάλλον όταν η τυχόν παραβίαση προβλέπεται ρητά επί ποινή αποκλεισμού (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009).

41. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣτΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς

εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακήρυξης, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή απόρριψης της προσφοράς. Επιβάλλεται δε να προσδιορίζονται επακριβώς στην διακήρυξη τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Ενόψει τούτων, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό (ΣΤΕ 39/2017, ΔΕφΠατρ 39/2017, ΣΤΕ 5022/2012). Επομένως δεν είναι νόμιμος ο αποκλεισμός διαγωνιζομένου για το λόγο ότι δεν προσκόμισε δικαιολογητικά διαφορετικά ή πρόσθετα από τα ρητώς αξιούμενα, και μάλιστα δικαιολογητικά που απαιτούνται από διατάξεις, στις οποίες η διακήρυξη δεν παραπέμπει ειδικώς ως εφαρμοστέο στο διαγωνισμό δίκαιο (ΣΤΕ 3703/2010, 1329, 1616, 1619/2008, ΕΑ 53/2011).

42. Επειδή, όπως έχει παγίως κριθεί από τη νομολογία, βάσει των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας που διέπουν τη διαδικασία σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, και κατά συνέπεια ανεξαρτήτως παντός άλλου, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού για έγγραφα ή δικαιολογητικά μη απαιτούμενα από τη διακήρυξη ή δεν προσκόμισε δικαιολογητικά πρόσθετα ή διαφορετικά από τα ρητώς αξιούμενα (ΕΑ ΣΤΕ 18, 53, 19, 19/2011, 254/2008, 318/2013 ΔΕφΑΘ (ΑΣΦ) 18/2015, ΣΤΕ 10833, 1084/2010). Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή δεν δύναται νομίμως να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία διακήρυξη (C-278/14, SC

Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ 28, και απόφαση Medipac C-6/05, EU:C:2007, 337, σκέψη 54).

43. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας προϋποθέτει, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, Universale-Bau, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

44. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας 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, αλλά από ερμηνεία της εν λόγω νομοθεσίας και των εν λόγω εγγράφων, καθώς και από την εκ μέρους των εθνικών διοικητικών αρχών και των εθνικών δικαστηρίων συμπλήρωση των κενών των εγγράφων και της νομοθεσίας. (C 27/15, Pippo Pizzo, ECLI:EU:C:2016:404 σκ. 51).

45. Επειδή η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 25 και C-599/10, *SAG ELV Slovenko* κλπ, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 27). Τούτο ισχύει κατά μείζονα λόγο σε περίπτωση ενδεχόμενου αποκλεισμού από τη διαδικασία (C27/15, Pippo Pizzo, ECLI:C:2016:404, σκ. 42).

46. Επειδή, κατά γενική αρχή του δικαίου που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, δεν επιτρέπεται η μετά τη διενέργεια (ή κατά τη διάρκεια) διαγωνισμού τροποποίηση των όρων της διακηρύξεως που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο που τον διέπει και η βάσει των νέων όρων αξιολόγηση ή αποκλεισμός των προσφορών που ήδη υποβλήθηκαν (πρβλ σχετ. Ε.Α. 179/2009 σκ.5).

47. Επειδή η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

48. Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «με ποινή απαραδέκτου....», «οι συμμετέχοντες πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε

απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

49. Επειδή, σύμφωνα με τη γραμματική διατύπωση των διατάξεων του άρθρου 75 του ν. 4412/2016, οι αναθέτουσες αρχές, πριν την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, δύνανται να ελέγχουν την «ικανότητα» των οικονομικών φορέων για την εκτέλεση της σύμβασης, εισάγοντας στη διακήρυξη τα περιοριστικώς αναφερόμενα στην εν λόγω διάταξη κριτήρια επιλογής αυτών, ήτοι σε σχέση με: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Επισημαίνεται ότι όλα τα κριτήρια επιλογής είναι προαιρετικά και τίθενται στη διακήρυξη κατά την κρίση και τη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής η οποία έχει τη δυνατότητα, να επιλέξει ένα, περισσότερα ή όλα ενδεχομένως τα ως άνω κριτήρια επιλογής, συνεκτιμώντας τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά της υπό ανάθεση σύμβασης (εκτιμώμενη αξία αυτής, ειδικές περιστάσεις κλπ), με σχετική πρόβλεψη στη διακήρυξη. Ωστόσο, εφόσον τεθούν στη διακήρυξη, η πλήρωση τους καθίσταται υποχρεωτική. Ειδικότερα, η συμπερίληψή τους αποβλέπει στο να διαπιστώσει η αναθέτουσα αρχή, εάν ο εκάστοτε συμμετέχων στη διαγωνιστική διαδικασία, οικονομικός φορέας, διαθέτει κατά τεκμήριο την ικανότητα να ανταποκριθεί στην εκτέλεση της σύμβασης και συνίσταται στο να θεσπιστούν εύλογες προϋποθέσεις συμμετοχής σε σχέση με την υπό ανάθεση σύμβαση (βλ. ΑΕΠΠ 687/2019).

50. Επειδή, εν συνεχεία εξετάζονται εν ταυτώ οι λόγοι της προσφυγής κατά της προσφοράς της πρώτης και δεύτερης παρεμβαίνουσας δεδομένου ότι ταυτίζεται η νομική και πραγματική βάση της προσφυγής, αλλά και τα πραγματικά περιστατικά περί των προσφορών αμφοτέρων των παρεμβαινουσών. Ειδικότερα ως προκύπτει από τα έγγραφα και στοιχεία της διαδικασίας, όπως βρίσκονται αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ η πρώτη παρεμβαίνουσα 1) Δήλωσε στο ΤΕΥΔ που κατέθεσε ότι είναι εγγεγραμμένη σε *επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων*, αναγράφοντας *Μητρώο Εργοληπτικών*

Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) Αριθμός: ... Αρ. πρωτ. ενημερότητας πτυχίου: ... (σελ. 3 του ΤΕΥΔ), δηλώνοντας και τους ηλεκτρονικούς τόπους όπου η βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ μπορεί να αναζητηθεί ηλεκτρονικά (<http://www.ypexd15.gr/Default.aspx?tabid=130>), ii) και δήλωσε ΚΑΤΑΤΑΞΗ: ΟΔΟΠΟΙΙΑ: 3η τάξη ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ: 3η τάξη ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ: 3η τάξη ΛΙΜΕΝΙΚΑ: 1η τάξη ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ: 2η τάξη ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΑ – ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΑ: 1η τάξη (σελ. 4), και iii) Στο ερώτημα του ΤΕΥΔ δ) Η εγγραφή ή η πιστοποίηση καλύπτει όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής; (ΣΗΜ. Εισηγήτριας νοείται η εγγραφή σε επίσημο κατάλογο εργοληπτών ήτοι η Βεβαίωση Εγγραφής στο ΜΕΕΠ) η προσφέρουσα απάντησε Ναι. (σελ. 4 του ΤΕΥΔ), και iv) Στο Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής α: Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής στο ερώτημα-πεδίο Εκπλήρωση όλων των απαιτούμενων κριτηρίων επιλογής Πληροί όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής; απάντησε Ναι, αναγράφοντας και πάλι τα στοιχεία εγγραφής της ΜΕΕΠ και τα στοιχεία της Ενημερότητας Πτυχίου της στο ερώτημα-πεδίο περί της καταλληλότητάς της για την συμμετοχή στον διαγωνισμό και v) στο τμήμα Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, στο ερώτημα 6 περί λοιπών οικονομικών ή χρηματοοικονομικών απαιτήσεων, η παρεμβαίνουσα δήλωσε και πάλι Ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένη εργοληπτική επιχείρηση στο ΜΕΕΠ Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) Αριθμός: ... Αρ. πρωτ. ενημερότητας πτυχίου: ... ΚΑΤΑΤΑΞΗ: ΟΔΟΠΟΙΙΑ: 3η τάξη ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ: 3η τάξη ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ: 3η τάξη ΛΙΜΕΝΙΚΑ: 1η τάξη ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ: 2η τάξη ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΑ – ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΑ: 1η τάξη Ο οικονομικός φορέας δεν υπερβαίνει τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτελέστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ.4 του Ν.3669/08, όπως ισχύει. Επίσης, διαθέτει ενημερότητα πτυχίου εν ισχύει. Ωσαύτως και η δεύτερη παρεμβαίνουσα ι) Δήλωσε στο ΤΕΥΔ που κατέθεσε ότι είναι εγγεγραμμένη σε επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων, αναγράφοντας ΑΡΙΘΜΟ ΜΕΕΠ ... με ημερομηνία λήξης 7/12/2020 -ήτοι μεταγενέστερη της προσφοράς που κατατέθηκε την 5-10-2020-, και ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΠΤΥΧΙΟΥ ΑΡΙΘ. ΠΡΩΤ.: ..., με ημερομηνία λήξης

24/4/2021 (σελ. 2 του ΤΕΥΔ), δηλώνοντας και τους ηλεκτρονικούς τόπους όπου η βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ μπορεί να αναζητηθεί ηλεκτρονικά (<http://www.ypexd15.gr/Default.aspx?tabid=130>), ii) και δήλωσε ότι με βάση τη Βεβαίωση εγγραφής που έχει εκδοθεί (ΑΡΙΘΜΟΣ Μ.Ε.ΕΠ.: ... ΑΡ. ΠΡΩΤ.: ...) η εταιρία κατατάσσεται ανά κατηγορία έργων ως εξής: ΟΔΟΠΟΙΑ: 3η ΤΑΞΗ ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ: 3η ΤΑΞΗ ΥΔΡΑΥΛΙΚΑ: 3η ΤΑΞΗ ΛΙΜΕΝΙΚΑ: 3η ΤΑΞΗ ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΑ: 2η ΤΑΞΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΑ - ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΑ: Α1 ΤΑΞΗ (ερώτημα γ του ΤΕΥΔ σελ. 3-4), και iii) Στο ερώτημα του ΤΕΥΔ δ) Η εγγραφή ή η πιστοποίηση καλύπτει όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής; (ΣΗΜ. Εισηγήτριας νοείται η εγγραφή σε επίσημο κατάλογο εργοληπτών ήτοι η Βεβαίωση Εγγραφής στο ΜΕΕΠ) η προσφέρουσα απάντησε *Ναι*. (σελ. 5 του ΤΕΥΔ), και iv) Στο Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής α: Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής στο ερώτημα-πεδίο *Εκπλήρωση όλων των απαιτούμενων κριτηρίων επιλογής Πληροί όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής;* απάντησε *Ναι*, αναγράφοντας και πάλι τα στοιχεία εγγραφής της ΜΕΕΠ και τα στοιχεία της Ενημερότητας Πτυχίου της στο ερώτημα-πεδίο περί της καταλληλότητάς της για την συμμετοχή στον διαγωνισμό, και v) στο τμήμα Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια η παρεμβαίνουσα δήλωσε *Προς απόδειξη του 23.5.(α)-22.Γ. θα προσκομιστεί η βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ. με αριθμό ... (3ης Τάξης) λήξης 07- 12-2020 (η οποία εκδόθηκε σύμφωνα με τις απαιτήσεις του άρθρου 100 παρ. 6 του Ν. 3669/2008, όπως ισχύει. Περαιτέρω στο ερώτημα 6 περί λοιπών οικονομικών ή χρηματοοικονομικών απαιτήσεων, η παρεμβαίνουσα δήλωσε Δηλώνουμε ότι το ανεκτέλεστο μέρος των εργολαβικών συμβάσεων της εταιρίας δεν υπερβαίνει τα ανώτατα επιτρεπτά όρια που τίθενται στο άρθρο 20 παρ. 4 του Ν.3669/2008 (ΚΔΕ), όπως ισχύει, και η Ενημερότητα Πτυχίου της εταιρίας είναι σε ισχύ. Η Βεβαίωση εγγραφής της εταιρίας στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) και ο χρόνος λήξης της Ενημερότητας Πτυχίου μπορεί να αναζητηθεί ηλεκτρονικά ως εξής: Διαδικτυακή διεύθυνση: <http://www.ypexd15.gr/Default.aspx?tabid=130> . Συνεπώς παρά τα αντίθετα που ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, έχει προαποδειχθεί, σύμφωνα με την*

διακήρυξη και τον νόμο ότι αμφότερες οι παρεμβαίνουσες εκπληρώνουν τα απαιτούμενα χρηματοοικονομικά κριτήρια. Ειδικότερα, σύμφωνα με την διακήρυξη, η απαιτούμενη κατηγορία έργων είναι η ΟΔΟΠΟΙΙΑ με προϋπολογισμό έργων οδοποιίας 195.161,29, και απαιτείται *οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ. ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε) (άρθ. 21 και 22B της διακήρυξης σκέψη 38).* Συνεπώς εν προκειμένω σύμφωνα με το νόμο, η προσήκουσα τάξη εγγραφής των προσφερόντων στο ΜΕΕΠ είναι κατ' ελάχιστον η 1^η, σύμφωνα με το άρθ. 76 παρ. 3 περ. α του ν. 4412/2016 το οποίο προβλέπει ότι *Αν το έργο ανήκει σε μια κατηγορία του Μ.Ε.ΕΠ. .. η τάξη, στην οποία πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι οι οικονομικοί φορείς, προσδιορίζεται από την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης (σκέψη 24).* Σύμφωνα δε με το άρθ. 16 παρ. 39 του ν. 1418/1984 (βλ. και κωδικοποίηση με ν. 3669/2008) « Τα όρια προϋπολογισμού ανά κατηγορία έργων, στα οποία έχουν δικαίωμα συμμετοχής οι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. εργοληπτικές επιχειρήσεις, ανάλογα με την τάξη εγγραφής τους είναι τα ακόλουθα: α. για την Α1 τάξη ανώτατο όριο ενενήντα χιλιάδες (90.000) ευρώ, β. για την Α2 τάξη ανώτατο όριο τριακόσιες χιλιάδες (300.000) ευρώ, γ. για την πρώτη τάξη ανώτατο όριο επτακόσιες πενήντα χιλιάδες (750.000) ευρώ, δ. για τη δεύτερη τάξη ανώτατο όριο ένα εκατομμύριο πεντακόσιες χιλιάδες (1.500.000) ευρώ και κατώτατο εκατόν εβδομήντα πέντε χιλιάδες (175.000) ευρώ, ε. για την τρίτη τάξη ανώτατο όριο τρία εκατομμύρια επτακόσιες πενήντα χιλιάδες (3.750.000) ευρώ και κατώτατο πεντακόσιες χιλιάδες (500.000) ευρώ, στ. για την τέταρτη τάξη ανώτατο όριο επτά εκατομμύρια πεντακόσιες χιλιάδες (7.500.000) ευρώ και κατώτατο ένα εκατομμύριο τετρακόσιες χιλιάδες (1.400.000) ευρώ, ζ. για την πέμπτη τάξη ανώτατο όριο είκοσι δύο εκατομμύρια (22.000.000) ευρώ και κατώτατο τρία εκατομμύρια πεντακόσιες χιλιάδες (3.500.000) ευρώ, η. για την έκτη τάξη ανώτατο όριο σαράντα τέσσερα εκατομμύρια (44.000.000) ευρώ και κατώτατο δέκα εκατομμύρια πεντακόσιες χιλιάδες (10.500.000) ευρώ, θ. για την έβδομη τάξη δεν τίθεται ανώτατο όριο, ενώ το κατώτατο όριο είναι τριάντα πέντε εκατομμύρια (35.000.000) ευρώ.» Συνεπώς σύμφωνα με τα εκ του

νόμου ως άνω όρια προϋπολογισμού έργων, το επίμαχο έργο αδιαμφισβήτητα εντάσσεται ως εκ της εκτιμώμενης αξίας του (προϋπολογισμού του) στη πρώτη τάξη και συνεπώς σύμφωνα με το άρθ. 76 του ν. 4412/2016 παρ. 33, δικαιούνται να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό εργοληπτικές επιχειρήσεις εγγεγραμμένες στο ΜΕΕΠ στην κατηγορία *οδοποιία* και στην τάξη από πρώτη και άνω. Συνεπώς και δεδομένου ότι αμφότερες οι παρεμβαίνουσες δήλωσαν τα στοιχεία εγγραφής τους στο ΜΕΕΠ στην απαιτούμενη κατηγορία *οδοποιία* και μάλιστα στην 3^η τάξη, και περαιτέρω δήλωσαν και τα στοιχεία της Ενημερότητας Πτυχίου τους, κατά νόμιμο τεκμήριο και ρητά σύμφωνα με την διακήρυξη οι δύο παρεμβαίνουσες εκπληρώνουν τα τεθέντα ποιοτικά επιλογής με μόνη την εγγραφή τους στο ΜΕΕΠ και την Ενημέρωση Πτυχίου (ΕΠ) (βλ. άρθ. 22Β, 22 Γ, άρθ. 100 του ν. 3669/2008, ΠΔ 71/2019 σκέψεις 38, 33-37). Και τούτο πολλώ δε μάλλον που τα τεθέντα με την διακήρυξη κριτήρια ποιοτικής επιλογής και δη χρηματοοικονομικής επάρκειας ταυτίζονται με το κριτήριο κατάταξης στην χαμηλότερη πρώτη τάξη του ΜΕΕΠ σύμφωνα με το οποίο η εργοληπτική επιχείρηση απαιτείται *Να διαθέτει καταθέσεις σε τράπεζα, τουλάχιστον πενήντα χιλιάδων (50.000) ευρώ ή πάγια στοιχεία με βάση τις αντικειμενικές αξίες ή τις αξίες κτήσης αυτών, συνολικής αξίας πενήντα χιλιάδων(50.000) ευρώ ή σωρευτικά καταθέσεις σε τράπεζα και πάγια στοιχεία συνολικής αξίας πενήντα χιλιάδων(50.000) ευρώ* (βλ. ταυτόσημο άρθ. 22 Β της διακήρυξης με άρθ. 100 του ν. 3669/2008 σκέψη 34 και άρθ. 71 του ΠΔ 71/2019 σκέψη 35). Σε κάθε περίπτωση, παρά τα αντίθετα που ισχυρίζεται η προσφεύγουσα η εγγραφή στο ΜΕΕΠ και η ΕΠ συνιστά νόμιμο τεκμήριο εκπλήρωσης των χρηματοοικονομικών κριτηρίων, που προβλέπονται για την κατάταξη στην οικεία τάξη, όχι μόνον κατά τον χρόνο έκδοσης του ΜΕΕΠ και της ΕΠ αλλά κατά πάντα χρόνο όπου το ΜΕΕΠ και η ΕΠ βρίσκονται σε ισχύ (άρθ. 23.9 της διακήρυξης, άρθ. 76 το υν. 4412/2016 και θεσμικό πλαίσιο του ΜΕΕΠ και ΕΠ σκέψεις 33-38). Αντίθετη εκδοχή και δη τα υποστηριζόμενα από την προσφεύγουσα ότι δηλ. τα χρηματοοικονομικά κριτήρια εγγραφής στην οικεία τάξη του ΜΕΕΠ και τα κριτήρια έκδοσης της ΕΠ ισχύουν μόνον στιγμιαία και

δη κατά την συγκεκριμένη χρονική στιγμή της βεβαίωσης εγγραφής στο ΜΕΕΠ και της έκδοσης της ΕΠ είναι αβάσιμα και πρέπει να απορριφθούν. Και τούτο διότι οι ισχυρισμοί αμφισβητούν ευθέως το νόμιμο τεκμήριο εκπλήρωσης των χρηματοοικονομικών κριτηρίων με μόνη την κατοχή βεβαίωσης ΜΕΕΠ και ΕΠ, ενώ όμως τόσο η βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ όσο και η ΕΠ σύμφωνα με τον νόμο διαθέτουν συγκεκριμένη διάρκεια ισχύος και συνεπώς το θεσπιζόμενο με αυτά νόμιμο τεκμήριο δεν μπορεί να ισχύει στιγμιαία μόνο για την χρονική στιγμή της έκδοσής τους και να καταργείται αυτοστιγμεί μετά -ως εσφαλμένα εκλαμβάνει η προσφεύγουσα- διότι με τον τρόπο αυτό ούτε η χρονική διάρκεια του ΜΕΕΠ και της ΕΠ θα είχαν οποιαδήποτε νομική έννοια και συνακόλουθα ουδέν νόμιμο τεκμήριο επί τη βάση αυτών θα μπορούσε να ισχύσει, πράγματα τα οποία δεν βρίσκουν κανένα έρεισμα στον νόμο και την διακήρυξη. Αντιστοίχως σε περίπτωση που ένας διαγωνιζόμενος δεν διαθέτει βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ και ΕΠ τότε σύμφωνα με το άρθ. 76 του ν. 4412/2016 και το άρθ. 22 Γ της διακήρυξης μπορούν να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό και *δη ανεξαρτήτως της εγγραφής των οικονομικών φορέων σε τάξεις και βαθμίδες του ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε. και του ΜΕΕΠ εφόσον εκπληρώνουν τα κριτήρια επιλογής*. Οπότε στην περίπτωση αυτή και μόνον οι διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς που δεν δηλώνουν προαποδεικτικά στο ΤΕΥΔ τους και δεν διαθέτουν βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ και ΕΠ σε ισχύ, και επομένως δεν καλύπτονται από το νόμιμο τεκμήριο εκπλήρωσης των χρηματοοικονομικών κριτηρίων της τάξης στην οποία είναι εγγεγραμμένοι τότε, δηλώνουν προαποδεικτικά στο ΤΕΥΔ τους ότι εκπληρώνουν τα τεθέντα κριτήρια και προσκομίζουν πλήρη απόδειξη εκπλήρωσης των απαιτούμενων με την διακήρυξη χρηματοοικονομικών κριτηρίων. Για τον λόγο αυτό είναι απορριπτέοι οι αντίθετοι ισχυρισμοί της προσφυγής με τους οποίους η προσφεύγουσα εσφαλμένα εκλαμβάνει ότι σε κάθε περίπτωση κα ανεξαρτήτως εγγραφής στο ΜΕΕΠ και διάθεσης ΕΠ σε ισχύ όλοι ανεξαιρέτως οι διαγωνιζόμενοι φορείς οφείλουν να δηλώσουν στο ΤΕΥΔ και να προσκομίσουν πλήρη απόδειξη ότι *διαθέτει καταθέσεις σε τράπεζα, τουλάχιστον πενήντα χιλιάδων (50.000) ευρώ ή πάγια στοιχεία*

συνολικής αξίας πενήντα χιλιάδων(50.000) ευρώ ή σωρευτικά καταθέσεις σε τράπεζα και πάγια στοιχεία συνολικής αξίας πενήντα χιλιάδων (50.000) ευρώ κατά την συγκεκριμένη ημέρα υποβολής της προσφοράς τους, ενώ όμως τούτα καθόσον ειδικά αφορά σε διαγωνιζόμενους με ΜΕΕΠ και ΕΠ σε ισχύ αποδεικνύονται κατά νόμιμο κριτήριο και κατά πάντα χρόνο ισχύος του ΜΕΕΠ και της ΕΠ. Κατά συνέπεια με τις δηλώσεις των παρεμβαινουσών στα ΤΕΥΔ που κατέθεσαν, όπου δηλώθηκε τόσο η εγγραφή τους στο ΜΕΕΠ στην απαιτούμενη κατηγορία *Οδοποιία* και σε τάξεις μεγαλύτερες της ελάχιστης πρώτης, όσο και η Ενημερότητα Πτυχίου τους ΕΠ, δηλώσεις με τις οποίες προαπεδείχθηκαν τα τεθέντα χρηματοοικονομικά κριτήρια τραπεζικών καταθέσεων, παγίων και μη υπέρβασης του ανεκτέλεστου ορίου (βλ. για το ανεκτέλεστο σκέψεις 36, 37 και ad hoc ΑΕΠΠ 1609/2020 Εισηγήτρια Χ. Ζαράρη, ΔΕφΘεσ/νίκης και εκεί μνημονευόμενη νομολογία, ΣΤΕ ΕΑ 292/2019). Περαιτέρω μάλιστα, όχι απλώς η προαπόδειξη αλλά η απόδειξη αυτή καθ' εαυτή της εκπλήρωσης των χρηματοοικονομικών κριτηρίων του άρθ. 22 Γ, σύμφωνα με το άρθ. 23.5 της διακήρυξης αποδεικνύεται από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π (ρητά άρθ. 22.Γ και 23.9 της διακήρυξης σκέψη 38). Ειδικότερα σύμφωνα με την διακήρυξη, *Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.Ε.Π: • είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει • είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος XII (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016.. Ειδικά, για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων: • με την υποβολή ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει... Η πιστοποιούμενη εγγραφή στους επίσημους καταλόγους ... συνιστά τεκμήριο καταλληλότητας όσον αφορά τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος. Για τους λόγους αυτούς, πρέπει να*

απορριφθεί η προσφυγή καθώς δεν έσφαλλε η προσβαλλόμενη απόφαση που ορθά σύμφωνα με τις ρητές και σαφείς διατάξεις του νόμου και της διακήρυξης και τις αρχές της νομιμότητας, τυπικότητας και διαφάνειας της διαδικασίας έγιναν αποδεκτές οι προσφορές των παρεμβαινουσών (άρθ. 21, 22, 22 Β, 22.Γ, 23.1 β), 23.2, 23.4, 23.5, 23.9 της διακήρυξης σκέψη 38, άρθ. 18, 53, 71, 75, 76, 79, Εκτελεστικός Κανονισμό (ΕΕ) 2016/7 της 5-1-2016308, ΚΟ 23 ΕΑΑΔΗΣΥ, άρθ. 80, 93, 104 του ν. 4412/2016 σκέψεις 20-32 και αρχές της νομιμότητας, τυπικότητας και διαφάνειας του διαγωνισμού σκέψεις 30-49).

51. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

52. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει, να απορριφθεί.

53. Επειδή οι παρεμβάσεις πρέπει να γίνουν δεκτές

54. Επειδή ύστερα από τη παραπάνω σκέψη 52, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει επιστραφεί (άρθ. 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται τις παρεμβάσεις.

Ορίζει την κατάπτωση του κατατεθέντος παραβόλου.

Αριθμός Απόφασης: 127/2021

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 31 Δεκεμβρίου 2020 και εκδόθηκε την 20 Ιανουαρίου 2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος
ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ**

**Ο Γραμματέας
ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ**