

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2° ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 3 Νοεμβρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη, Πρόεδρος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 24.09.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1353/25.09.2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «“...”», που εδρεύει στην “...” , όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά της “...” (εφεξής «...»), που εδρεύει στο “...”, όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας, με την επωνυμία «“...”», που εδρεύει στην “...” , όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει α) την ακύρωση της υπ’ αριθ. Φ.917/72/181699σ.12126/09.09.2020 απόφαση της Διεύθυνσης Προμηθειών/5α της “...” (εφεξής «η προσβαλλόμενη»), με την οποία ανακηρύχθηκε οριστικός ανάδοχος η εταιρεία «“...”», αναφορικά με την με ΑΔΑΜ “...” Διακήρυξη για την ανάδειξη αναδόχου του έργου «...», β) την απόρριψη της προσφοράς της οριστικής αναδόχου καθώς και γ) τον αποκλεισμό αυτής από την υπόψη διαγωνιστική διαδικασία. Ετέρωθεν, η παρεμβαίνουσα αιτείται όπως απορριφθεί η Προσφυγή και διατηρηθεί η προσβαλλόμενη.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός απόφασης: 1505 / 2020

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού 1.940,00 ευρώ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό "...").

2. Επειδή, με την με ΑΔΑΜ "...", Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, "..." προκηρύχθηκε η διενέργεια ανοικτού, ηλεκτρονικού, δημόσιου, κάτω των ορίων, διαγωνισμού για την επιλογή αναδόχου για την κατασκευή του έργου «...», προϋπολογισμού 387.096,22 ευρώ, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις "..." με ΑΔΑΜ "...", καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό με α/α "...". Ειδικότερα, αντικείμενο της υπόψη σύμβασης είναι η "...". Στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία συμμετείχαν πέντε (5) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η εταιρεία «"..."» και ήδη προσφεύγουσα και η εταιρεία «"..."» και ήδη παρεμβαίνουσα. Δυνάμει της υπ' αριθ. πρωτ. Φ.917/51/144559/Σ.7638/12.6.2020 απόφασης της αναθέτουσας αρχής και κατ' έγκριση του υπ' αριθ. πρωτ. Φ.916/23/112823-Σ.2228-18.02.2020 Πρακτικού Ι Αποσφράγισης - Ελέγχου Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Οικονομικών Προσφορών της Επιτροπής Διαγωνισμού, ανακηρύχθηκε προσωρινή μειοδότης του υπό ανάθεση έργου η ώδε παρεμβαίνουσα εταιρεία, «"..."», η οποία προσέφερε τη χαμηλότερη τιμή, ήτοι μέσο ποσοστό έκπτωσης 67,00%. Ακολούθως, με την υπ' αριθ. πρωτ. Φ.917/55/151832/Σ8765/07.07.2020 πρόσκλησή της, η αναθέτουσα αρχή, κάλεσε αυτήν όπως, εντός δέκα (10) ημερών, υποβάλει, τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία αυτή, η ως άνω προσωρινή μειοδότης και ήδη παρεμβαίνουσα εταιρεία, υπέβαλε, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, στις 14.07.2020 και 16.07.2020 και τα οποία στις 17.07.2020 προσκόμισε και σε έντυπη μορφή. Εν συνεχεία, δυνάμει της προσβαλλόμενης απόφασης, η αναθέτουσα αρχή ενέκρινε το από 31.08.2020 Πρακτικό ΙΙ Ελέγχου Δικαιολογητικών Συμμετοχής Μειοδότης της

Αριθμός απόφασης: 1505 / 2020

Επιτροπής Διαγωνισμού - με το οποίο (η Επιτροπή Διαγωνισμού), αφού διεπίστωσε ότι δεν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της μειοδότης και ώδε παρεμβαίνουσας εταιρείας, εισηγήθηκε την κατακύρωση σε αυτήν της υπόψη σύμβασης - και κατακύρωσε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην εταιρεία «...». Κατά αυτής της απόφασης στρέφεται η προσφεύγουσα, «...», με την κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή της.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (έργο), της ιδιότητας της αναθέτουσας αρχής, η οποία αποτελεί κεντρική κυβερνητική αρχή του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 2 του Ν.4412/2016, της ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του (άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016) και του χρόνου δημοσίευσης (11.02.2020) της Προκήρυξης στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017). Περαιτέρω, η υπό εξέταση Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με την παρ. 1 (α) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (α) του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 14.09.2020 και η Προσφυγή ασκήθηκε δια της κατάθεσής της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 24.09.2020, ήτοι εντός της ως άνω δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας.

4. Επειδή, με πρόδηλο έννομο συμφέρον, η εταιρεία «...» και ήδη προσφεύγουσα, στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, αφού συμμετείχε στον υπό κρίση διαγωνισμό και η προσφορά της έγινε αποδεκτή και κατετάγη δεύτερη στο σχετικό πίνακα μειοδοσίας, καθώς προσέφερε την αμέσως επόμενη από την προσφερόμενη από την οριστική ανάδοχο, χαμηλότερη τιμή, ήτοι μέσο ποσοστό έκπτωσης 48,47% και συνεπώς, αυταπόδεικτα υφίσταται ζημία από την έγκριση, με την προσβαλλόμενη απόφαση, των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης της οριστικής

Αριθμός απόφασης: 1505 / 2020

αναδόχου και ώδε παρεμβαίνουσας, εταιρείας «...» και την ανάδειξη αυτής ως οριστικής αναδόχου του υπόψη έργου. Συγκεκριμένα, αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης, διότι -ως διατείνεται- παρανόμως η αναθέτουσα αρχή ανέδειξε οριστική ανάδοχο του υπόψη έργου την εταιρεία «...», ενώ θα έπρεπε, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και της Διακήρυξης, να αποκλείσει αυτήν από τη διαγωνιστική διαδικασία λόγω μη θεραπεύσιμων πλημμελειών και ελλείψεων του φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης που αυτή υπέβαλε. Περαιτέρω, με πρόδηλο έννομο συμφέρον παρεμβαίνει, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017, η εταιρεία «...», καθώς η εν λόγω εταιρεία συμμετείχε στην υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία και με την προσβαλλόμενη απόφαση ανεδείχθη αυτή οριστική ανάδοχος, η Παρέμβασή της αυτή δε, ασκείται εμπροθέσμως, αφού η υπό κρίση Προσφυγή κοινοποιήθηκε στην παρεμβαίνουσα μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 25.09.2020 και η Παρέμβασή της ασκήθηκε δια της κατάθεσής της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 05.10.2020, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις. Κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή και η ασκηθείσα επ' αυτής Παρέμβαση είναι τυπικά παραδεκτές και θα πρέπει να εξεταστούν στην ουσία τους.

5. Επειδή, περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή, στις 02.10.2020, κοινοποίησε μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου προς την Α.Ε.Π.Π. το υπ' αριθ. πρωτ. Φ.917/82/193211Σ.13327/02.10.2020 έγγραφο απόψεων της, το οποίο και υπέβαλε στις 29.10.2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, αναφέροντας σε αυτό το ιστορικό της εν λόγω υπόθεσης, αιτούμενη – κατ' ορθή επισκόπηση αυτού – τη διατήρηση της προσβαλλόμενης απόφασης. Το έγγραφο αυτό απόψεων της αναθέτουσας αρχής κοινοποιήθηκε στην Α.Ε.Π.Π., κατά τα ανωτέρω στις 02.10.2020, ήτοι εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης αποκλειστικής προθεσμίας (βλ. ΑΕΠΠ Επταμ. Συνθ. 8/2020) από την άσκηση της Προσφυγής (24.09.2020), χωρίς, όμως εντός της ανωτέρω προθεσμίας να κατατεθεί και στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, στον οποίο και

Αριθμός απόφασης: 1505 / 2020

υπεβλήθη στις 29.10.2020. Εντούτοις, ουδεμία βλάβη προκύπτει στην προσφεύγουσα από την κοινοποίηση του εν λόγω εγγράφου στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 29.10.2020 καθώς η προσφεύγουσα υπέβαλε το από 29.10.2020 Υπόμνημά της, σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 43 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α΄ 52) περ. 42, ήτοι προ πέντε (5) ημερών από την ημερομηνία εξέτασης της παρούσας (03.11.2020), αντικρούοντας το έγγραφο απόψεων της αναθέτουσας αρχής και αιτούμενη ό,τι και στην Προσφυγή της.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η εταιρεία «...» δεν προσκόμισε κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης φορολογική ενημερότητα και ασφαλιστικές ενημερότητες έργων σε ισχύ, κατά την ημερομηνία του διαγωνισμού ή/και κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς της. Συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα διατείνεται ότι η παρεμβαίνουσα δεν απέδειξε κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς (27.02.2020) ότι είναι φορολογικά ενήμερη, καθώς με το υποβληθέν υπ' αριθ. πρωτ. 67980114/15.01.2020 αποδεικτικό ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο, αποδεικνύει ότι είναι φορολογικά ενήμερη από 15.01.2020 έως 15.02.2020, ήτοι χρόνο προγενέστερο του χρόνου υποβολής της προσφοράς της, και με το αντίστοιχο υπ' αριθ. πρωτ. 68851105/30.06.2020 αποδεικτικό ότι είναι φορολογικά ενήμερη από 30.06.2020 έως 30.07.2020 και συνεπώς δεν απέδειξε για το μεσολαβούν διάστημα, ήτοι για το διάστημα από 15.02.2020 έως την 27.02.2020, όταν υπέβαλε την προσφορά της, ότι είναι φορολογικά ενήμερη. Περαιτέρω, ως προς τις υποβληθείσες ασφαλιστικές ενημερότητες των έργων της εταιρείας «...», η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι για το έργο «Ανάπλαση πλατείας Εθνικής Αντίστασης και παιδικής χαράς», η παρεμβαίνουσα υπέβαλε τη με αρ. πρωτ. 704930/30-12-2019 βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας ισχύος έως 29-06-2020, πλην όμως, δια αυτής της βεβαίωσης δεν απέδειξε ότι είναι ασφαλιστικά ενήμερη για τα υπόψη έργο κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (16.07.2020), για, δε, τα έργα «Καθαίρεση βατήρα κολυμβητικής δεξαμενής Αθλητικού Κέντρου Νέου Ψυχικού» και «Συντήρηση και επισκευή νηπιαγωγείων, δημοτικών σχολείων

Αριθμός απόφασης: 1505 / 2020

έτους 2020 - 2021», τα οποία η παρεμβαίνουσα αναφέρει στην από 14.07.2020 υπεύθυνη δήλωσή της για τα υπό εκτέλεση (ανεκτέλεστα) έργα, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, δεν υπέβαλε καμία βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας για τα υπόψη έργα και συνεπώς δεν απέδειξε ότι είναι ασφαλιστικά ενήμερη για αυτά ούτε κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της (27.02.2020) ούτε κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (16.07.2020).

7. Επειδή, το άρθρο 73 «Λόγοι αποκλεισμού» (άρθρο 57 παράγραφοι 1 έως 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) » του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «[...] 2. Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η αναθέτουσα αρχή: α) γνωρίζει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία, β) μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης [...], το άρθρο 80 «Αποδεικτικά μέσα, όπως η παράγραφος 12 αυτού προστέθηκε δια του άρθρου 43 παρ. α' υποπερ. αδ' του Ν. 4605/2019, ότι «12. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: α) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 1 του άρθρου 73, την περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 73 και την περίπτωση β' της παραγράφου 4 του άρθρου 73 εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, β) τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 73 εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί κατά τα οριζόμενα στην προηγούμενη περίπτωση [...]». Περαιτέρω, το άρθρο 103 «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» του Ν. 4412/2016, όπως αυτό τροποποιήθηκε δυνάμει του 43 παρ. 12 Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52) και ισχύει, ορίζει ότι «[...] 1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο

Αριθμός απόφασης: 1505 / 2020

πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, "εντός δέκα (10) ημερών" από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α` 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. 3. [...] Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, «απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου» και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που

Αριθμός απόφασης: 1505 / 2020

απορρίφθηκε. [...] 5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, «απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου» και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. [...]» και το άρθρο 104 του Ν. 4412/2016 ότι «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή 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.». Τα αυτά ορίζονται και στις εννοιολογικά ταυτόσημες διατάξεις του όρου 4.2 και 23.2 της υπ' αριθ. ΑΔΑΜ "...» Διακήρυξης.

8. Επειδή, περαιτέρω, με τις διατάξεις της υπ' αριθ. ΑΔΑΜ "...» Διακήρυξης που διέπει τον υπό κρίση διαγωνισμό και συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο αυτού ορίζεται στον όρο 22.Α. «Λόγοι αποκλεισμού» ότι «Κάθε προσφέρων αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (αν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (αν πρόκειται περί ένωσης οικονομικών φορέων) ένας από τους λόγους των παρακάτω περιπτώσεων: [...] 22.Α.2. Όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική

Αριθμός απόφασης: 1505 / 2020

νομοθεσία ή/και η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Αν ο προσφέρων είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν, τόσο την κύρια, όσο και την επικουρική ασφάλιση. [...]». Περαιτέρω, ο όρος 23.3 «Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22Α» της Διακήρυξης, που εξειδικεύει τα δικαιολογητικά που πρέπει να προσκομίσει ο προσωρινός ανάδοχος, προκειμένου να αποδείξει ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι ανωτέρω λόγοι αποκλεισμού ορίζει ότι «[...] (β) για την παράγραφο Α.2 του άρθρου 22: πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, περί του ότι έχουν εκπληρωθεί οι υποχρεώσεις του οικονομικού φορέα, όσον αφορά στην καταβολή φόρων (φορολογική ενημερότητα) και στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα) σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία του κράτους εγκατάστασης ή την ελληνική νομοθεσία αντίστοιχα, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα τα σχετικά δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι - φορολογική ενημερότητα που εκδίδεται από το Υπουργείο Οικονομικών (αρμόδια Δ.Ο.Υ) για τον οικονομικό φορέα και για τις κοινοπραξίες στις οποίες συμμετέχει για τα δημόσια έργα που είναι σε εξέλιξη. [...] Σε περίπτωση που έχουν τέτοια υποχρέωση θα υποβάλλουν σχετικό αποδεικτικό της οικείας Δ.Ο. Υ. - ασφαλιστική ενημερότητα που εκδίδεται από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα. Η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα α) ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας, β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και γ) για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ - ΤΣΜΕΔΕ. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και

Αριθμός απόφασης: 1505 / 2020

επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας (ΤΣΜΕΔΕ για τους ασφαλισμένους - μέλη του ΤΕΕ, ΙΚΑ για το λοιπό προσωπικό. [...])».

9. Επειδή, το άρθρο τριακοστό όγδοο παρ. 5 της από 20.03.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α΄ 68) ορίζει ότι «πάσης φύσεως προθεσμίες για υποβολή αιτήματος ή διοικητικής προσφυγής ενώπιον της διοίκησης αναστέλλονται από τις 11.3.2020 για δύο (2) μήνες. Με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου μπορεί να συντέμνεται ή να παρατείνεται, εφόσον παραμένει άμεσος ο κίνδυνος διασποράς του κορωνοϊού COVID-19 και πάντως όχι πέραν της 31.12.2020.», ενώ δυνάμει της παρασχεθείσας εξισοδότησης εκδόθηκε η υπ' αριθ. ΔΙΔΑΔ/Φ.64/340/οικ.9911 απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών (ΦΕΚ Β΄ 1799) με την οποία αποφασίσθηκε «[...] παράταση της αναστολής των πάσης φύσεως προθεσμιών για υποβολή αιτήματος ή διοικητικής προσφυγής ενώπιον της διοίκησης, έως 12.6.2020.». Περαιτέρω, το άρθρο τεσσαρακοστό πρώτο «Κατ' εξαίρεση διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων» της από 13.04.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α΄ 84) «Μέτρα για την αντιμετώπιση των συνεχιζόμενων συνεπειών της πανδημίας COVID-19 και άλλες κατεπείγουσες διατάξεις», η οποία κυρώθηκε με το άρθρο 1 του Ν. 4690/2020 (ΦΕΚ Α΄ 104) ορίζει ότι: «1. Εφόσον εξακολουθεί να υφίσταται άμεσος κίνδυνος διασποράς του κορωνοϊού COVID-19, η έλλειψη του οποίου βεβαιώνεται με απόφαση του Υπουργού Υγείας, και πάντως για χρονικό διάστημα που δεν μπορεί να υπερβαίνει τους έξι (6) μήνες από την έναρξη ισχύος της παρούσας, κάθε αναθέτουσα αρχή και κάθε αναθέτων φορέας σύμφωνα με τον ν. 4412/2016 (Α΄ 147), κατά τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, οι οποίες μπορεί να εκκίνησαν είτε προ είτε μετά της 25ης Φεβρουαρίου 2020, μπορούν, σε περίπτωση κωλύματος υποβολής της αίτησης έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών ή αδυναμίας έκδοσης αυτών, λόγω αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής αναστολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορωνοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο, να προσκαλούν άμεσα τον

Αριθμός απόφασης: 1505 / 2020

επιλεγέντα ανάδοχο να υποβάλει σε αντικατάσταση των απαιτούμενων, ανά περίπτωση, δικαιολογητικών του άρθρου 80 του ν. 4412/2016 μόνο υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 (Α` 75) ή ηλεκτρονική υπεύθυνη δήλωση μέσω της Ενιαίας Ψηφιακής Πύλης της Δημόσιας Διοίκησης του άρθρου 52 του ν. 4635/2019 (Α` 167), που προβλέπεται στο εικοστό έβδομο άρθρο της από 20.3.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (Α` 68), όπως αυτή κυρώθηκε με το άρθρο 1 του ν. 4683/2020 (Α` 83), προκειμένου να εκδοθεί η απόφαση κατακύρωσης ή ανάθεσης και να συναφθεί η σύμβαση. Στην υποβαλλόμενη υπεύθυνη δήλωση δηλώνονται από τον επιλεγέντα ανάδοχο ότι:

α) δεν συντρέχει κανένα νόμιμο κώλυμα συμμετοχής του στη διαδικασία, β) εξακολουθεί να πληροί όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που προβλέπονται στην οικεία διακήρυξη και γ) υποχρεούται να προσκομίσει τα νομίμως προβλεπόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης ή ανάθεσης εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την υπογραφή της σύμβασης. Ο ανάδοχος μπορεί να αιτηθεί την παράταση της προθεσμίας προσκόμισης των σχετικών δικαιολογητικών σε περίπτωση κωλύματος υποβολής της αίτησης έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών ή αδυναμίας έκδοσης αυτών, λόγω της αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής ανατολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορονοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο. Η ως άνω προθεσμία παρατείνεται με απόφαση του αρμόδιου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, χωρίς να απαιτείται προηγούμενη γνωμοδότηση του συλλογικού οργάνου αξιολόγησης των προσφορών. 2. Ο ανάδοχος μπορεί να αιτηθεί την παράταση της προθεσμίας προσκόμισης των σχετικών δικαιολογητικών σε περίπτωση κωλύματος υποβολής της αίτησης έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών ή αδυναμίας έκδοσης αυτών, λόγω της αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής ανατολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορονοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο. Η ως άνω προθεσμία παρατείνεται με απόφαση του αρμόδιου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, χωρίς να απαιτείται προηγούμενη γνωμοδότηση του συλλογικού οργάνου αξιολόγησης των προσφορών. 3. Η μη

Αριθμός απόφασης: 1505 / 2020

εμπρόθεσμη υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης ή ανάθεσης συνιστά λόγο έκπτωσης του αναδόχου από τη σύμβαση, απόσβεσης κάθε δικαιώματος του αναδόχου που απορρέει από αυτή και επιβολής των προβλεπόμενων στον νόμο κυρώσεων. Στην περίπτωση αυτή, η αναθέτουσα αρχή δύναται να προσκαλέσει τον/τους επόμενο/ους, κατά σειρά, μειοδότη/ες της διαδικασίας ανάθεσης της συγκεκριμένης σύμβασης και να του/τους προτείνει να αναλάβει/ουν την υλοποίηση της σύμβασης του έκπτωτου αναδόχου, με τους ίδιους όρους και προϋποθέσεις και βάσει της προσφοράς που είχε υποβάλει ο έκπτωτος (ρητή ρήτρα υποκατάστασης), τηρώντας, κατά τα λοιπά, τη διαδικασία της παρ. 1 του παρόντος ως προς την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης και την προσκόμιση των απαιτούμενων αποδεικτικών μέσων του άρθρου 80 του ν. 4412/2016».

10. Επειδή, από τις προδιαληφθείσες διατάξεις του Ν. 4412/2016 και τις εννοιολογικά ταυτόσημες, με αυτές, διατάξεις της Διακήρυξης, προκύπτει ότι μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α` 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80 του Ν. 4412/2016, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78, ενώ αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των

Αριθμός απόφασης: 1505 / 2020

δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου. Τα υπόψη δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκομίζονται, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 80 του Ν. 4412/2016, γίνονται αποδεκτά αναφορικά με την απόδειξη μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 1 του άρθρου 73, την περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 73 και την περίπτωση β' της παραγράφου 4 του άρθρου 73 εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 73 εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους. Περαιτέρω, από τη γραμματική και συστηματική ερμηνεία των ανωτέρω διατάξεων του Ν. 4412/2016 και των όρων 22.Α.2. και 23.2. της Διακήρυξης προκύπτει ότι ο προσωρινός ανάδοχος με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που θα προσκομίσει οφείλει να αποδείξει ότι στο πρόσωπό του δεν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού του όρου 22.Α της Διακήρυξης και ότι πληροί τα κριτήρια επιλογής των παραγράφων Β, Γ και Δ του όρου 22 της Διακήρυξης τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου, τα δε, προσκομιζόμενα έγγραφα προς απόδειξη των ανωτέρω, είναι τα οριζόμενα στον όρο 23 της Διακήρυξης και τα οποία γίνονται αποδεκτά εφόσον πληρούν τα οριζόμενα στο άρθρο 80 παρ. 12 του Ν. 4412/2016. Επέκεινα, σύμφωνα με το άρθρο τριακοστό όγδοο της από 20.03.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου και της υπ' αριθ. ΔΙΔΑΔ/Φ.64/340/οικ.9911 απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών όλες οι προθεσμίες για υποβολή αιτήματος ενώπιον της διοίκησης ανεστάλησαν από 11.03.2020 μέχρι τις 11.05.2020 αρχικώς και μέχρι τις 12.06.2020 τελικώς, όπου δόθηκε γενική αναστολή προθεσμιών προς υποβολή αιτημάτων στις εν γένει διοικητικές αρχές. Περαιτέρω, σύμφωνα με το

Αριθμός απόφασης: 1505 / 2020

άρθρο τεσσαρακοστό πρώτο της από 13.04.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου υφίστατο δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να χορηγήσει παράταση της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 στον προσωρινό ανάδοχο, κατόπιν σχετικού αιτήματος του τελευταίου, όχι μόνον εφόσον έχει υποβληθεί εμπροθέσμως σχετικό αίτημα αυτού συνοδευόμενο από έγγραφα που αποδεικνύουν ότι έχει αιτηθεί εγκαίρως την χορήγηση των δικαιολογητικών αυτών, ως το άρθρο 103 του Ν. 4412/2016 ορίζει και σαφώς συνάγεται και από την αιτιολογική έκθεση του Ν. 4605/2019 - άρθρο 43 παρ. 12, στην οποία και αναφέρεται ο σκοπός της τροποποίησης του άρθρου 103 παρ. 2 - αλλά και σε περίπτωση κωλύματος υποβολής της αίτησης έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών ή αδυναμίας έκδοσης αυτών, λόγω της αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής ανατολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορονοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο, ως το άρθρο 41 παρ. 2 της από 13.04.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου, ορίζει. Στις περιπτώσεις αυτές η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί τον επιλεγέντα ανάδοχο να υποβάλει σε αντικατάσταση των απαιτούμενων, ανά περίπτωση, δικαιολογητικών του άρθρου 80 του ν. 4412/2016 μόνο υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 (Α` 75) ή ηλεκτρονική υπεύθυνη δήλωση μέσω της Ενιαίας Ψηφιακής Πύλης της Δημόσιας Διοίκησης του άρθρου 52 του ν. 4635/2019 (Α` 167), που προβλέπεται στο εικοστό έβδομο άρθρο της από 20.3.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (Α` 68), όπως αυτή κυρώθηκε με το άρθρο 1 του ν. 4683/2020 (Α` 83), προκειμένου να εκδοθεί η απόφαση κατακύρωσης ή ανάθεσης και να συναφθεί η σύμβαση, ο ανάδοχος δε, μπορεί να αιτηθεί την παράταση της προθεσμίας προσκόμισης των σχετικών δικαιολογητικών σε περίπτωση κωλύματος υποβολής της αίτησης έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών ή αδυναμίας έκδοσης αυτών, λόγω της αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής ανατολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορονοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο.

Αριθμός απόφασης: 1505 / 2020

11. Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση και από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι, η προσωρινή ανάδοχος και ώδε παρεμβαίνουσα εταιρεία, «...», υπέβαλε την προσφορά της στις 27.02.2020, για το οποίο χρονικό διάστημα όφειλε όπως αποδείξει με την προσκόμιση των οριζόμενων από το Νόμο και τη Διακήρυξη δικαιολογητικών κατακύρωσης ότι δε συντρέχουν στο πρόσωπό της οι λόγοι αποκλεισμού του άρθρου 22 της Διακήρυξης. Η εν λόγω εταιρεία, με τον φάκελο των δικαιολογητικών της και προκειμένου να αποδείξει ότι στο πρόσωπό της δεν συντρέχει ο λόγος αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.2 της Διακήρυξης προσκόμισε στις 16.07.2020 τα υπ' αριθμ. πρωτ. «...» και «...» αποδεικτικά ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο της ΑΑΔΕ με χρόνους ισχύος από 15.01.2020 έως 15.02.2020 και από 30.06.2020 έως 30.07.2020, αντιστοίχως. Ούτως, με την ως άνω υπ' αριθ. πρωτ. «...» βεβαίωση φορολογικής ενημερότητας, η παρεμβαίνουσα απέδειξε μεν ότι ήταν φορολογικά ενήμερη κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ωστόσο κανένα από τα δύο ανωτέρω αποδεικτικά φορολογικής ενημερότητας δεν ήταν σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της στις 27.02.2020, καθόσον η μεν υπ' αριθ. πρωτ. «...» βεβαίωση έληγε στις 15.02.2020, ήτοι προ του χρόνου υποβολής της προσφοράς της, η δε, υπ' αριθ. πρωτ. «...» βεβαίωση, εξεδόθη στις 30.06.2020, ήτοι σε χρόνο μεταγενέστερο από το χρόνο υποβολής της προσφοράς της. Συνεπώς, η υπόψη εταιρεία «...» και προσωρινή ανάδοχος δεν απέδειξε, όπως επί ποινή αποκλεισμού απαιτεί η Διακήρυξη, με τα ανωτέρω προσκομιζόμενα έγγραφα ότι ήταν φορολογικά ενήμερη και δεν συνέτρεχε στο πρόσωπό της ο λόγος αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.2 της Διακήρυξης και κατά τον κρίσιμο χρόνο υποβολής της προσφοράς της (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 1249/2018, 99/2018, 7/2018) και ως εκ τούτου η προσφορά της ήταν αναγκαστικά απορριπτέα για το λόγο αυτό (πρβλ. ΔΕφΠειρ. Ν95/2020). Περαιτέρω, απορριπτέοι τυγχάνουν οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας εταιρείας «...» περί εφαρμογής στην υπόψη περίπτωση του άρθρου τεσσαρακοστό πρώτου της από 13.04.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου. Και τούτο διότι σε περίπτωση εφαρμογής της εν λόγω διάταξης, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί τον επιλεγέντα ανάδοχο να υποβάλει σε

Αριθμός απόφασης: 1505 / 2020

αντικατάσταση των απαιτούμενων, ανά περίπτωση, δικαιολογητικών του άρθρου 80 του ν. 4412/2016 υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 (Α` 75) ή ηλεκτρονική υπεύθυνη δήλωση μέσω της Ενιαίας Ψηφιακής Πύλης της Δημόσιας Διοίκησης του άρθρου 52 του ν. 4635/2019 (Α` 167), που προβλέπεται στο εικοστό έβδομο άρθρο της από 20.3.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (Α` 68), όπως αυτή κυρώθηκε με το άρθρο 1 του ν. 4683/2020 (Α` 83), προκειμένου να εκδοθεί η απόφαση κατακύρωσης ή ανάθεσης και να συναφθεί η σύμβαση, ο ανάδοχος δε, μπορεί να αιτηθεί την παράταση της προθεσμίας προσκόμισης των σχετικών δικαιολογητικών σε περίπτωση κωλύματος υποβολής της αίτησης έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών ή αδυναμίας έκδοσης αυτών, λόγω της αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής ανατολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορονοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο, περίπτωση που δε συντρέχει εν προκειμένω, αφού μηδέ υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 ή ηλεκτρονική υπεύθυνη δήλωση μέσω της Ενιαίας Ψηφιακής Πύλης της Δημόσιας Διοίκησης του άρθρου 52 του ν. 4635/2019 υποβλήθηκε από την εταιρεία «...», μηδέ η εταιρεία αυτή, ως ο προσωρινός ανάδοχος αιτήθηκε παράταση της προθεσμίας προσκόμισης των σχετικών δικαιολογητικών λόγω κωλύματος υποβολής της αίτησης έκδοσης των ή αδυναμίας έκδοσης αυτών, λόγω της αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής ανατολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορονοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο. Άλλωστε, με την υπ' αριθ. ΔΙΔΑΔ/Φ.64/340/οικ.9911 απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών όλες οι προθεσμίες για υποβολή αιτήματος ενώπιον της διοίκησης ανεστάλησαν αρχής γενομένης από 11.03.2020, ήτοι μετά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας στις 27.02.20, ενώ επιπλέον ούτε στο εγκριθέν Πρακτικό ΙΙ ούτε στην προσβαλλόμενη απόφαση αναφέρεται ότι τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της εν λόγω εταιρείας έγιναν δεκτά υπό την επιφύλαξη των προβλέψεων της προαναφερόμενης Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου, ήτοι της εντός τριάντα ημερών προσκόμισής των υπόψη

Αριθμός απόφασης: 1505 / 2020

δικαιολογητικών κατακύρωσης. Εξάλλου, το άρθρο τεσσαρακοστό πρώτο της από 13.04.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου, προϋποθέτει δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να χορηγήσει παράταση της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 στον προσωρινό ανάδοχο, κατόπιν σχετικού αιτήματος του τελευταίου, σε περίπτωση κωλύματος υποβολής της αίτησης έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών ή αδυναμίας έκδοσης αυτών, λόγω της αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής ανατολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορονοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο, περίπτωση που δεν συντρέχει εν προκειμένω, αφού στο διάστημα προ της 11^{ης}.03.2020 ουδεμία περίπτωση συνέτρεχε, αντικειμενική και απρόβλεπτη, αδυναμίας υποβολής αίτησης και, πολλώ μάλλον, έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών, λόγω αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής αναστολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορονοϊού COVID, ή άλλου σοβαρού λόγου αλλά και ουδεμία τέτοια αδυναμία επικαλείται, πολλώ δε μάλλον αποδεικνύει (πρβλ. ΔΕΦΑΘ. 246/2020), η εταιρεία «...», αφού οι υπηρεσίες έκδοσης των απαιτούμενων από τη Διακήρυξη πιστοποιητικών ευρίσκοντο ακόμη, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, σε κανονική λειτουργία. Περαιτέρω, και ως προελέχθη, ακόμα και στην περίπτωση που οι ανωτέρω διατάξεις του άρθρου τεσσαρακοστού πρώτου της από 13.04.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου συνέτρεχαν στην υπό κρίση περίπτωση (*quod non*), θα έπρεπε η προσωρινή ανάδοχος εταιρεία να υποβάλει, κατόπιν πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής, σε αντικατάσταση των απαιτούμενων δικαιολογητικών του άρθρου 80 του ν. 4412/2016 την υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 ή ηλεκτρονική υπεύθυνη δήλωση μέσω της Ενιαίας Ψηφιακής Πύλης της Δημόσιας Διοίκησης του άρθρου 52 του ν. 4635/2019 με το συγκεκριμένο περιεχόμενο, ήτοι να δηλώνει ότι «α) δεν συντρέχει κανένα νόμιμο κώλυμα συμμετοχής του στη διαδικασία, β) εξακολουθεί να πληροί όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που προβλέπονται στην οικεία διακήρυξη και γ) υποχρεούται να προσκομίσει τα νομίμως

Αριθμός απόφασης: 1505 / 2020

προβλεπόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης ή ανάθεσης εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την υπογραφή της σύμβαση», περίπτωση που δε συντρέχει εν προκειμένω, αφού ουδέν αίτημα υπεβλήθη από την προσωρινή ανάδοχο εταιρεία «...», προς την αναθέτουσα περί παράτασης της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης συνεπεία αδυναμίας προσκόμισης αυτών λόγω αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής ανατολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορονοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο (πρβλ. ΔΕφΑθ. 246/2020), αφετέρου, δε, δεν υπέβαλε την ως άνω προβλεπόμενη συγκεκριμένη υπεύθυνη δήλωση το περιεχόμενο δε, των υπεύθυνων δηλώσεων που υπέβαλε και επικαλείται, ουδεμία σχέση έχει ως προς το ως άνω συγκεκριμένο απαιτούμενο περιεχόμενο του άρθρου τεσσαρακοστού πρώτου της από 13.04.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου. Άλλωστε και λαμβανομένου υπόψη ότι οι φορολογική ενημερότητα εκδίδεται από τις αρμόδιες αρχές ηλεκτρονικά και δεν απαιτείται η φυσική παρουσία του αιτούντος στην αρμόδια φορολογική αρχή, ουδεμία αντικειμενική αδυναμία της εν λόγω εταιρείας προς προσκόμιση αυτής προκύπτει, ώστε να δύναται να θεωρηθεί ότι συντρέχει η περίπτωση εφαρμογής του άρθρου τεσσαρακοστού πρώτου της από 13.04.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου, καθόσον η υπόψη εταιρεία, «...» όφειλε, ως επιμελής διαγωνιζόμενη, να έχει προνοήσει να έχει εκδοθεί φορολογική ενημερότητα και κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της. Μετά ταύτα, ο υπόψη λόγος της Προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το μέρος που έκρινε ως αποδεκτά τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης της εταιρείας «...» και κατακύρωσε σε αυτή την υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία, καθώς - και μόνο εξ αυτού του λόγου - η προσφορά της εν λόγω εταιρείας ήταν αναγκαστικά απορριπτέα, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και της Διακήρυξης, παρέλκει δε, η εξέταση, ως αλυσιτελούς και του δεύτερου λόγου της Προσφυγής περί μη προσκόμισης βεβαιώσεων ασφαλιστικής ενημερότητας (πρβλ. ΔΕφΠειρ. Ν95/2020, ΔΕφΑθ. 279/2019, 239/2019, ΔΕφΘεσ/νικής 83/2019).

Αριθμός απόφασης: 1505 / 2020

12. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή, νόμω και ουσία και να απορριφθεί η Παρέμβαση, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω, το παράβολο δε, που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να της επιστραφεί (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. Φ.917/72/181699σ.12126/09.09.2020 απόφαση της "... της "..., με την οποία ανακηρύχθηκε οριστικός ανάδοχος η εταιρεία «...», αναφορικά με την με ΑΔΑΜ «...» Διακήρυξη για την ανάδειξη αναδόχου του έργου «...», σύμφωνα με το σκεπτικό.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 3 Νοεμβρίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 23 Νοεμβρίου 2020, δυνάμει της υπ' αριθ. 104/2020 Πράξης του Προέδρου ΑΕΠΠ περί ορισμού νέου Προέδρου του 2ου Κλιμακίου.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νικόλαος Σπ. Σαββίδης

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου