

**Η**  
**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)**  
**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε την 24-9-2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Εισηγητής και Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, στη θέση της Αγγελικής Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 19-8-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1645/20-8-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Και της παρεμβαίνουσας ένωσης οικονομικών φορέων «.....», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της κοινοποιηθείσας την 9-8-2021 με αριθμό 295/2021 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του παρεμβαίνοντος, στο πλαίσιο της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης για «.....», εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 176.780,57 ευρώ, που δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ ..... την 24-5-2021 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α..... Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 31-8-2021 Απόψεις της.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. .... και ποσού 884 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου δημοσίευσης, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου

συμφέροντος ασκείται η από 19-8-2021 προσφυγή του αποδεκτού προσφεύγοντος κατά της από 9-8-2021 κοινοποιηθείσας εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίου δικαιολογητικών κατακύρωσης, καθ' ο μέρος ορίστηκε ανάδοχος ο ως άνω οικονομικός φορέας. Εμπρόθεσμα και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η από 27-8-2021 παρέμβαση κατόπιν της από 20-8-2021 κοινοποίησης της προσφυγής. Επομένως, η προσφυγή και η παρέμβαση πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξετασθούν περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, ο προσφεύγων επικαλείται ότι η εκ του παρεμβαίνοντος υποβληθείσα ως δικαιολογητικό κατακύρωσης ασφαλιστική ενημερότητα της 16-12-2020 του ..... αναφέρει πως θα πρέπει να υποβληθεί και αποδεικτικό ενημερότητας του ως εργοδότη, διότι είναι απογεγραμμένος στο Μητρώο Εργοδοτών και ότι η ενημερότητα αυτή αφορά εισφορές ατομικής ασφάλισης. Ο ..... είναι στέλεχος της στελέχωσης πτυχίου της ατομικής επιχείρησης..... Επομένως, ο ..... δεν συνιστά ούτε οικονομικό φορέα-μέλος της ένωσης (οπότε δεν θα αρκούσε η εκ μέρους του μη οφειλή ίδιων εισφορών, αλλά και η μη οφειλή εισφορών ως εργοδότη έναντι του προσωπικού του) ούτε καν εταίρο οικονομικού φορέα-μέλους της ένωσης (αφού η ..... είναι η ατομική επιχείρηση του..... ) και άρα, είναι αδιάφορη για την προκείμενη διαδικασία η όποια εργοδοτική του ευθύνη σε σχέση με άλλες δραστηριότητες που δεν δύνανται να σχετίζονται με την εκ μέρους του στελέχωση της ατομικής επιχείρησης του....., επί της οποίας δεν έχει εργοδοτική ιδιότητα. Άλλωστε, ο όρος 23.3.β της διακήρυξης περί του λόγου αποκλεισμού 22.A.2 ορίζει ότι υποβάλλεται «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. Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα τα σχετικά

δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι ... - ασφαλιστική ενημερότητα που εκδίδεται από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα. Η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα α) ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας, β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και γ) για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ – ΤΣΜΕΔΕ. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας (ΤΣΜΕΔΕ για τους ασφαλισμένους – μέλη του ΤΕΕ, ΙΚΑ για το λοιπό προσωπικό Δεν αποτελούν απόδειξη ενημερότητας της προσφέρουσας εταιρίας, αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας των φυσικών προσώπων που στελεχώνουν το πτυχίο της εταιρίας ως εταίροι. Οι αλλοδαποί προσφέροντες (φυσικά και νομικά πρόσωπα), που δεν υποβάλουν τα άνω αποδεικτικά, υποβάλλουν υπεύθυνη δήλωση περί του ότι δεν απασχολούν προσωπικό, για το οποίο υπάρχει υποχρέωση ασφάλισης σε ημεδαπούς ασφαλιστικούς οργανισμούς. Αν απασχολούν τέτοιο προσωπικό, πρέπει να υποβάλλουν σχετικό αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας.». Επομένως, ο ως άνω όρος ρητά αναφέρεται σε ενημερότητα για οφειλές του «οικονομικού φορέα», άρα και του κάθε μέλους ένωσης, ενώ όσον αφορά τα «στελέχη», που δεν απασχολούνται με σχέση εξαρτημένης εργασίας, αναφέρεται μόνο στις ίδιες υποχρεώσεις ασφάλισης τους ως αυτοαπασχολούμενων (ακριβώς διότι δεν καλύπτονται από την ενημερότητα του εργοδότη, διότι δεν συνιστούν μισθωτούς εξαρτημένης εργασίας) και όχι σε κάθε εν γένει και εν δυνάμει υποχρέωση τους για κάθε άλλη δραστηριότητα που δεν σχετίζεται με την απασχόληση τους στον οικονομικό φορέα. Άλλωστε και ο 22.Α.2 όρος περί του οικείου λόγου αποκλεισμού αναφέρει ότι τέτοιος λόγος συγκροτείται «22.Α.2 Όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και 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.» και άρα, αναφέρεται σε οφειλές του προσφέροντα ή μέλους προσφέρουσας ένωσης, με συνέπεια η αναζήτηση απόδειξης περί των τυχόν οφειλών απλού στελέχους μέλους της ένωσης ή του μεμονωμένου διαγωνιζομένου, σε έκταση πέραν αυτής που αναφέρεται στην αυταπασχόληση του ως στελέχους του οικονομικού φορέα να βαίνει πέραν του αντικειμένου του οικείου λόγου αποκλεισμού και τούτο, ενώ τα δικαιολογητικά κατακύρωσης σκοπούν ακριβώς στην απόδειξη έλλειψης τέτοιων λόγων αποκλεισμού, όπως τους όρισε η διακήρυξη (βλ. και ΔΕφίωαν 5/2021). Εξάλλου, ανεξαρτήτως και αυτοτελώς των ανωτέρω, κατ' άρ. 80 παρ. 12 Ν. 4412/2016 «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...» και άρα, δεδομένου ότι η ασφαλιστική ενημερότητα εκδίδεται με συγκεκριμένη ισχύ, αρκούσε η υποβολή της εν ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι την 19-7-2021, σημείο για το οποίο υπεβλήθη η από 17-6-2021 δεύτερη ασφαλιστική ενημερότητα του....., που άλλωστε δεν αναφέρει τα ανωτέρω, με συνέπεια η από 16-12-2020 ενημερότητα να έχει υποβληθεί ούτως ή άλλως εκ περισσού και να μη δύναται να αποτελεί έρεισμα αποκλεισμού προσφοράς, χωρίς άλλωστε να προκύπτει εξ αυτής, λόγος αποκλεισμού της παρεμβαίνουσας. Συνεπώς, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος κατά του παρεμβαίνοντος είναι απορριπτέοι.

4. Επειδή, επομένως πρέπει να απορριφθεί η Προδικαστική Προσφυγή. Να γίνει δε δεκτή η Παρέμβαση.

5. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο.

**ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 24-9-2021.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΣΑΒΒΑΣ ΜΑΚΡΙΔΗΣ**