

Η

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

7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε την 8^η Δεκεμβρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Ζαράρη Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Μιχαήλ Σειραδάκης και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 29.10.2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/1564/30.07.2020 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*****», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ***** (εφεξής αναθέτουσα αρχή), νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει να ακυρωθεί, η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. πρωτ. οικ. ***** με θέμα: «Έγκριση του από 05-10-2020 1ου Πρακτικού Αποσφράγισης και Αξιολόγησης Προσφορών της Επιτροπής του ανοικτού ηλεκτρονικού Διαγωνισμού για το έργο : «*****» και ΑΔΑ ***** κατά το μέρος της που απέκλεισε την προσφορά του.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί, e-παράβολο, ύψους 15.000,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ***** και το από 29.10.2020 αποδεικτικό ηλεκτρονικής πληρωμής του δια μέσω της ΕΘΝΙΚΗΣ ΤΡΑΠΕΖΑΣ).

2. Επειδή, με την με αριθμό **** Διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό μειοδοτικό διαγωνισμό για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου: ***** Εκτιμώμενης αξίας 4.032.258,06 Ευρώ (πλέον Φ.Π.Α. 24%).

3. Επειδή, το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. όπου έλαβε αριθμό συστήματος :*****.

4. Επειδή, ο επίμαχος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή, βάσει των διατάξεων του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 και των κατ' εξουσιοδότηση τους εκδοθέντων κανονιστικών διαταγμάτων, έχει ασκηθεί: α) εμπρόθεσμα, δοθέντος ότι ο προσφεύγων, έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης Απόφασης της αναθέτουσας αρχής, στις 19.10.2020, ημερομηνία κατά την οποία η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προσβαλλόμενη στους ενδιαφερομένους δια της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ, β) με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) είναι νομίμως υπογεγραμμένη.

6. Επειδή, ο προσφεύγων ως προσφέρων στην υπό στοιχείο 2, της παρούσας, διαγωνιστική διαδικασία, καταταγείς 2^{ος} σε σειρά μειοδοσίας του οποίου η προσφορά απορρίφθηκε, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, ως προς το

μέρος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς του. Αναφορικά με το αίτημα του ως προς την κατακύρωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού στην εταιρεία του ασκείται απαραδέκτως καθόσον εκφεύγει του πεδίου αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ βάση του άρθρου 367 του ν. 4412/2016 και τούτο διότι, στην περίπτωση αποδοχής προδικαστικής προσφυγής η ΑΕΠΠ ακυρώνει την πράξη ή την παράλειψη και ουδόλως δύναται να υποκαταστήσει την αναθέτουσα αρχή (βλ. σχετικά και ΕΑ ΣΕ 54/2018).

7. Επειδή, στις 03.11.2020, η αναθέτουσα αρχή προέβη στην κοινοποίηση της προσφυγής σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο.

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις με αρ. πρωτ. 3830/3107747/05.11.2020 απόψεις της, κατόπιν σχετικής κλήσης της ΑΕΠΠ.

9. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω νομίμως και παραδεκτως ασκείται η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή με αίτημα την ακύρωση της προσβαλλόμενης ως προς το μέρος που απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος και υποβάλλεται ενώπιον του 7^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, κατόπιν της με αρ. 1851/30.10.2020 Πράξης της Προέδρου.

10. Επειδή με την προσβαλλόμενη με αρ. υπ' αριθμ. πρωτ. Οικ. **** απόφαση της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το Πρακτικό 1 της αρμόδιας Επιτροπής που αφορά στην Αποσφράγιση και Αξιολόγηση Προσφορών που υποβλήθηκαν στο πλαίσιο της επίμαχης διαδικασίας. Ειδικότερα, η προσφορά του προσφεύγοντος σύμφωνα με το ως άνω πρακτικό απορρίφθηκε με την αιτιολογία ότι « *Ως προς το δικαιολογητικό "Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (****)" από τον έλεγχο προέκυψαν τα ακόλουθα: Οι συμμετέχοντες με επωνυμία: • "*****", ..., δεν συμπλήρωσαν στον Πίνακα Β. "Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια" του Μέρους IV του Τυποποιημένου Έντυπου Υπεύθυνης Δήλωσης (****), το περί μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργαλαβικών*

συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του Ν.3669/2008, όπως ισχύει και όπως καθορίζεται ως προϋπόθεση των κριτηρίων επιλογής στο άρθρο 22.Γ της Διακήρυξης. Συνεπώς οι προσφορές τους δεν πληρούν τα κριτήρια επιλογής».

11. Επειδή ο προσφεύγων κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού ισχυρίζεται ότι «η αιτιολογία αποκλεισμού μας έγκειται στο ότι δεν συμπληρώσαμε δήθεν στον Πίνακα Β. “Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια” του Μέρους IV του Τυποποιημένου Έντυπου Υπεύθυνης Δήλωσης (****), το περί μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του Ν.3669/2008, όπως ισχύει και όπως καθορίζεται ως προϋπόθεση των κριτηρίων επιλογής στο άρθρο 22.Γ της Διακήρυξης. Η αιτιολογία αυτή αποκλεισμού μας είναι απολύτως παράνομη και ακυρωτέα, όπως έχει κριθεί με πάγια νομολογία του ΣΤΕ αλλά και της Α.Ε.Π.Π.. Ειδικότερα, το άρθρο 22.Γ της Διακήρυξης ορίζει: «Ειδικά οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ****, 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.» Το άρθρο 23.5. ορίζει: «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 πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονωμένος 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 ενημερότητα πτυχίου κατά τις κείμενες διατάξεις» Η απόδειξη, επομένως, της ικανοποίησης της προϋπόθεσης της μη υπέρβασης των ανωτάτων ορίων του ανεκτέλεστου,

λαμβάνει χώρα δια της υποβολής ενημερότητας πτυχίου σε ισχύ. Στην οικεία θέση του *****, μέρος Β Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και 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: Εάν η σχετική τεκμηρίωση που ενδέχεται να έχει προσδιοριστεί στη σχετική προκήρυξη ή στα έγγραφα της σύμβασης διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε:» η εταιρεία μας επί λέξει απάντησε: «Η εταιρεία καλύπτει την απαίτηση του άρθρου 22Γ μέσω της εγγραφής στο ***** με αρ. 5901 και ενημερότητα πτυχίου σε ισχύ με αρ.πρωτ. ***** ΠΑΓΙΑ 340.394,31€ (δεν συμπεριλαμβάνεται η αξία ακινήτων).» Επομένως, η εταιρεία μας αναφέρθηκε ορθά στην Ενημερότητα Πτυχίου της που σύμφωνα με την ίδια την Διακήρυξη ικανοποιεί την απαίτηση για το ανεκτέλεστο. Ειδικότερα, και μεν οι οικονομικοί φορείς οφείλουν δια δηλώσεως στο ***** τους να αποδείξουν προκαταρκτικά την πλήρωση των οικείων κριτηρίων επιλογής, πλην όμως, αφού η κατοχή ενημερότητας πτυχίου σε ισχύ ισοδυναμεί πλήρως με πλήρωση του ως άνω κριτηρίου επιλογής περί ανεκτελέστου, η δήλωση της ενημερότητας πτυχίου αυτής στο ***** συνιστά όλως επαρκή δήλωση κάλυψης του ως άνω κριτηρίου, χωρίς οι οικονομικοί φορείς να υποχρεούνται και πανηγυρικώς να αντιγράψουν στο ***** το λεκτικό των κριτηρίων του άρθρου 22Γ, τα οποία κριτήρια ούτως ή άλλως λογίζονται ως αυτομάτως πληρούμενα δια της κατοχής ενημερότητας πτυχίου σε ισχύ, αρκούσε δε, απλώς η μνεία αυτής. Κατόπιν αυτού η εταιρεία μας απολύτως νόμιμα και σε συμφωνία με την Διακήρυξη συμπλήρωσε το *****, αποδεικνύοντας ότι διαθέτει όλες τις προϋποθέσεις συμμετοχής και δη την κρίσιμη περί ανεκτελέστου που απετέλεσε το μη νόμιμο λόγο αποκλεισμού μας. Ως εκ τούτου είναι παράνομη η προσβαλλόμενη πράξη και πρέπει για το λόγο αυτό να ακυρωθεί».

Στη συνέχεια ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι το σχετικό ζήτημα έχει κριθεί με την απόφαση 292/2019 της Ε.Α. ΣΤΕ την οποία επισυνάπτει, και επικαλείται επίσης την με αρ. 954/2019 Απόφαση ΑΕΠΠ και ισχυρίζεται ότι «για ταυτόσημη με την εδώ κρινόμενη απαίτηση (Β: Οικονομική και χρηματοδοτική επάρκεια - Άλλες οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις) που σύμφωνα με τη Διακήρυξη αποδεικνύεται με την Ενημερότητα Πτυχίου (δήλωση ανεκτελέστου), αρκούσε η αναφορά στο Ε.Ε.Ε.Σ. του αποδεικτικού μέσου κάλυψης της απαίτησης (****. – Ενημερότητα Πτυχίου) χωρίς να είναι αναγκαία η ευθεία δήλωση περί μη υπέρβασης του ορίου ανεκτελέστου, όπως δέχθηκε το ΣΤΕ. Εκ τούτου συνάγεται ότι το ημέτερο **** είναι πλήρως και ορθά συμπληρωμένο, η δε περί του αντιθέτου κρίση της προσβαλλόμενης είναι μη νόμιμη και πρέπει να ακυρωθεί».

12. Επειδή, στις απόψεις της η αναθέτουσα αρχή κατόπιν παράθεσης των άρθρων 18, 53 παρ.1 και 2, 79 παρ. 4, νομολογία περί της αρχής της δεσμευτικότητας των όρων της διακήρυξης, περί της αρχής της τυπικότητας και περί του **** ισχυρίζεται ότι «Από τις διατάξεις των άρθρων της διακήρυξης, συνάγεται ότι οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς όφειλαν, επί ποινή αποκλεισμού, να υποβάλουν ορθά και πλήρως συμπληρωμένη την τυποποιημένη υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 79 παρ. 1 του ν. 4412/2016 (Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης - ΕΕΕΣ), ως προκαταρκτική απόδειξη πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, συμπληρώνοντας, μεταξύ άλλων, τα επιμέρους στοιχεία αναφορικά με την οικονομική και χρηματοοικονομική τους επάρκεια, στα οποία συμπεριλαμβάνεται και η σαφής και ρητή δήλωση περί μη υπέρβασης των ανωτάτων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, χωρίς να αρκεί η συμπλήρωση της γενικής ένδειξης ότι πληρούν όλα τα κριτήρια επιλογής. Εν προκειμένω, η διαγωνιζόμενη εταιρεία «*****» ανέγραψε εντελώς γενικώς και ασαφώς στο προσκομιζόμενο από αυτήν **** ότι καλύπτει την απαίτηση του

άρθρου 22.Γ της διακήρυξης μέσω της εγγραφής της στο ***** και μάλιστα στο ίδιο πλαίσιο στο οποίο ανέφερε αριθμητικώς τα ίδια και τα πάγια κεφάλαια της. Το γεγονός αυτό, ήτοι το ότι αφενός η μη υπέρβαση των ανωτάτων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων ουδόλως αναφέρεται αριθμητικώς, ενώ αφετέρου στο εν λόγω ακριβώς πλαίσιο τα ίδια κεφάλαια αλλά και τα πάγια κεφάλαια σημειώνονται με αριθμητική, σαφή δηλαδή αναφορά, άγει στη δημιουργία σύγχυσης προς την Επιτροπή του Διαγωνισμού, η οποία ευλόγως δεν είναι σε θέση να κρίνει κατά πόσο πληρούται η απαίτηση του άρθρου 22.Γ. Δέον να επισημανθεί ότι με στο άρθρο 22.Γ της Διακήρυξης που αφορά στην οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, αναφέρεται ρητώς και σαφώς ότι ειδικά οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ***** , ως η προσφεύγουσα, 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. Περαιτέρω, στο άρθρο 23.1 α αναφέρεται ρητώς και σαφώς ότι οι προσφέροντες υποβάλλουν το ***** ως προκαταρκτική απόδειξη του ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής, μεταξύ των οποίων και της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 22 Γ της Διακήρυξης και, συνακόλουθα, της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων. Αντιστοίχως, το πρότυπο ***** που είναι αναρτημένο στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ), με σκοπό τη συμπλήρωσή του από τους υποψηφίους αναδόχους, υφίσταται η ως άνω αναφερόμενη Ενότητα (οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας) καθώς και το επίμαχο πεδίο 6 όπου δηλώνεται η μη υπέρβαση των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων. Παρά ταύτα, η διαγωνιζόμενη εταιρεία «*****», δεν έχει συμπληρώσει το μέρος IV.B.6 που αφορά το κριτήριο επιλογής που έχει

ζητηθεί σύμφωνα με το άρθρο 22.Γ.β των όρων της Διακήρυξης (ανεκτέλεστο). Το συγκεκριμένο πεδίο αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του φορέα που αποτελεί όρο, επί ποινή αποκλεισμού των εγκεκριμένων όρων της διακήρυξης και ελέγχει την υπέρβαση ή μη των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ.4 του Ν3669/08, όπως ισχύει. Ειδικότερα, η ως άνω εταιρεία δεν προβαίνει σε καμία ρητή αναφορά σχετικώς με το ανεκτέλεστο, ενώ η έλλειψη εν όλω απάντησης στο ερώτημα αυτό της *****, που αφορά το μόνο κριτήριο επιλογής οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της διαδικασίας, έχει ως αποτέλεσμα να μην υφίσταται καμία περί τούτου απάντηση και πληροφορία, περί του αν πληροί τις προϋποθέσεις. Ως εκ τούτου, και λαμβάνοντας υπόψη ότι όλοι οι όροι της διαδικασίας αναθέσεως έχουν διατυπωθεί με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην Διακήρυξη του διαγωνισμού, με τρόπο τέτοιο έτσι ώστε, όλοι οι διαγωνιζόμενοι να έχουν απαντήσει στο επίμαχο Μέρος IV, Πίνακας Β, εδ. 6, με το ακριβές περιεχόμενο του «ανεκτέλεστου», κατανοώντας και ερμηνεύοντας με τον ίδιο τρόπο τους όρους της Διακήρυξης, προκειμένου 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 και δεν επιτρέπουν να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό, κατέστη ανεπίδεκτης εκτίμησης η προσφορά της διαγωνιζόμενης εταιρείας «*****» από την Επιτροπή του Διαγωνισμού (ΑΕΠΠ 146/2020). Επομένως, και ενόψει όλων των ανωτέρω, η Επιτροπή του Διαγωνισμού ορθώς γνωμοδότησε υπέρ του αποκλεισμού της προσφεύγουσας εταιρείας, διότι δεν προέκυπτε σαφώς η πλήρωση του

άρθρου 22.Γ της διακήρυξης, και εν τέλει ορθώς αυτή αποκλείστηκε με την υπ' αριθ. πρωτ. οικ. *****.

13. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 18 του Ν.4412/2016 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. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων. [...]».

14. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 79 «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του ν. 4412/2016, ορίζεται :

«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 προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, ...2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν.

1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, [...]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. Μέχρι την έκδοση του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986.

15. Επειδή, το άρθρο 102 «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών» (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) προβλέπει ότι: «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία,

πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή σσωνος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

16. Επειδή, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται:

Κριτήρια επιλογής 22.Γ. Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια (α) Οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν κατά την υποβολή της αίτησης, ίδια κεφάλαια, όπως ορίζονται στην περίπτωση β της παρ.2 του άρθρου 99 του Ν3669/2008 τουλάχιστον ίσα με επτακόσιες πενήντα χιλιάδες ευρώ (750.000,00 €), πάγια στοιχεία, όπως ορίζονται στην περίπτωση γ' της παρ.2 του άρθρου 99 του Ν3669/2008, αξίας τουλάχιστον εκατό πενήντα χιλιάδων ευρώ (150.000,00 €). Επίσης, πρέπει να τηρούνται οι δείκτες βιωσιμότητας, όπως αυτοί ορίζονται στην περ. ε' της παρ.8 του άρθρου 100 του Ν.3669/2008.

Ειδικά οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο *****, 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. ...

Άρθρο 23: Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής

23.1 Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (*****) του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις του άρθρου 22 Α της παρούσας, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 22 Β-Ε της παρούσας. 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..

23.5. Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22.Γ

Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.ΕΠ:

- είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο *****, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει

- είτε,

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 μεμονωμένος 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 ενημέροτητα πτυχίου κατά τις κείμενες διατάξεις.

4.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/ Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης α) Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί, στο πλαίσιο της σχετικής ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης και μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει εντός προθεσμίας 10 ημερών 16 από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης κοινοποίησης σε αυτόν τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης¹⁷. β) Τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα

ηλεκτρονικά, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» στην αναθέτουσα αρχή. γ) Αν δεν υποβληθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου (α) αίτημα προς την Επιτροπή Διαγωνισμού 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 και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή τυχόν ζητήσει την προσκόμιση δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α' ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

17. Επειδή η παρ. 4 του ν. 3886/2008 στην οποία η διακήρυξη ρητά παραπέμπει και 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. Με απόφαση του ***** μπορούν να αναπροσαρμόζονται, κατά τις τάξεις του Μ.Ε.ΕΠ., τα όρια του ανεκτέλεστου μέρους συμβάσεων δημοσίων έργων που εκτελούνται στην ημεδαπή και τα οποία δεν πρέπει να υπερβαίνουν οι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. εργοληπτικές επιχειρήσεις, προκειμένου να αναλάβουν την εκτέλεση του

συνόλου ή μέρους δημόσιου έργου, ως ανάδοχοι ή μέλη αναδόχου κοινοπραξίας ή μέλη κατασκευαστικής κοινοπραξίας ή αναγνωρισμένοι υπεργολάβοι. Για την αναπροσαρμογή των ορίων, ο **** λαμβάνει υπόψη ιδίως την ανάγκη δίκαιου καταμερισμού των έργων μεταξύ των τάξεων του Μ.Ε.ΕΠ. και το μέγεθος των επιχειρήσεων της κάθε τάξης. Με την ίδια απόφαση καθορίζεται ο τρόπος απόδειξης της μη υπέρβασης του ως άνω ορίου, καθώς και οι φορείς, τα έργα των οποίων υπολογίζονται στο ανεκτέλεστο μέρος».

Περαιτέρω, στην παρ.5 του ίδιου 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.

Τα υποβαλλόμενα δικαιολογητικά, η διαδικασία υποβολής τους, ο χρόνος ισχύος της "ενημερότητας πτυχίου", η διαδικασία ανανέωσης της, οι συνέπειες εκ της μη υποβολής της σε διαγωνισμό, ο χρόνος εφαρμογής του μέτρου και κάθε σχετικό θέμα, ορίζονται με την υπ` αριθμ.*****». Με απόφαση του ***** μπορεί να επανακαθορίζονται τα ανωτέρω στοιχεία.

Έτι περαιτέρω, η ως άνω κανονιστική απόφαση προβλέπει, μεταξύ άλλων, στο άρθρο 1 [όπως αυτό είχε τροποποιηθεί με τις ΥΑ Δ15/ΟΙΚ/1056/20.1.2006 (Β' 102) και Δ15/οικ./1179/19.1.2007 (Β' 106), ακολούθως δε αντικαταστάθηκε με την ΥΑ Δ15/οικ/15658/4.9.2013 (Β' 2300)] τα εξής: «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..... Περαιτέρω στο άρθρο 2 [όπως αυτό είχε τροποποιηθεί με την ΥΑ Δ15/οικ./1179/19.1.2007 (Β'106), ακολούθως δε αντικαταστάθηκε με την ΥΑ Δ15/οικ/15658/4.9. 2013 (Β' 2300)] της αυτής απόφασης ορίζεται ότι: «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.: Α. Δικαιολογητικά νομιμοποίησης: ... Β. Αποδεικτικά περί της καταλληλότητας των εργοληπτικών επιχειρήσεων: 1. ... 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).». Εξάλλου, στο άρθρο 4 [όπως αυτό αντικαταστάθηκε με την ΥΑ Δ15/οικ/15658/4.9. 2013 (Β' 2300)] της αυτής απόφασης ορίζεται ότι «1. Όλοι οι φορείς που εκτελούν δημόσια έργα, εκδίδουν, κατόπιν αιτήσεως των αναδοχών εργοληπτικών επιχειρήσεων και μέσα σε δεκαπέντε (15) ημέρες από την υποβολή της αίτησης, Βεβαιώσεις για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο εργασιών των συμβάσεων που βρίσκονται σε εξέλιξη (από την υπογραφή της σύμβασης - ανεξάρτητα αν έχει γίνει έναρξη εργασιών- μέχρι την έκδοση βεβαίωσης περάτωσης ή την οριστική διακοπή - διάλυση της σύμβασης ή την έκπτωση ή την υποκατάσταση αναδόχου, κατά περίπτωση), οι οποίες υποβάλλονται από τις εργοληπτικές επιχειρήσεις για την έκδοση της Ε.Π.... 2.... 3. Αν ο φορέας εκτέλεσης δεν εκδώσει έγκαιρα βεβαίωση περί του ανεκτέλεστου υπολοίπου έργου, παρά την έγκαιρη υποβολή αίτησης από τον ανάδοχο, η αίτηση για την έκδοση Ε.Π. υποβάλλεται χωρίς να συνοδεύεται από την Βεβαίωση... 4. Η βεβαίωση ανεκτέλεστου συντάσσεται σε ειδικό έντυπο που περιλαμβάνει τα στοιχεία του εργοδότη και του αναδόχου (την επωνυμία της και τον αριθμό εγγραφής της στο Μ.Ε.ΕΠ.) και τα οικονομικά στοιχεία του έργου (αρχικός προϋπολογισμός, αρχικό ποσό σύμβασης, ποσό συμπληρωματικής σύμβασης, συνολικό ποσό σύμβασης, ποσό τελευταίου εγκεκριμένου λογαριασμού)...».

18. 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), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση ουσιωδών όρων της διακήρυξης, οδηγεί σε

ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993).

19. 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* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, 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* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27)..

20. Επειδή, όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, 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 (βλ., μεταξύ άλλων, απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110).

21. Επειδή, βάσει των αρχών της τυπικότητας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας που διέπουν τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η συνυποβολή της υπεύθυνης δήλωσης στο σταθερό χρονικό σημείο της υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων με το προβλεπόμενο σε αυτές περιεχόμενο, αποτελεί ουσιώδη τυπική προϋπόθεση συμμετοχής στο διαγωνισμό, παράβαση δε του εν λόγω κανόνα εκ μέρους του συμμετέχοντος στο διαγωνισμό, δηλαδή παράλειψη συνυποβολής με την προσφορά, της δήλωσης αυτής ή υποβολής ελλιπούς κατά περιεχόμενο δήλωσης, καθιστά την υποβληθείσα προσφορά του απαράδεκτη (βλ. Ε.Α.

Σ.Τ.Ε. 1319, 668, 422,133/2009 και Αποφάσεις ΑΕΠΠ του πρώην 1^{ου} Κλιμακίου 775/2018 σκ. 35 και 818/2018 σκ. 39).

22. Επειδή το ΕΕΕΣ/***** παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και ελάφρυνσης των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής και ενέχει, προϋποθέτει και ερείδεται επί μιας καταρχήν εμπιστοσύνης ως προς τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς. Εν προκειμένω, τόσο το γράμμα του ν. 4412/2016 όσο και το πνεύμα και οι αιτιολογικές σκέψεις της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ αποσκοπούν στη μείωση του διοικητικού φόρτου των αναθετουσών αρχών και των οικονομικών φορέων, ωστόσο, ο προσφέρων στον οποίο έχει αποφασιστεί να ανατεθεί η σύμβαση ουδόλως απαλλάσσεται της υποχρέωσης προσκόμισης των σχετικών αποδεικτικών στοιχείων, προκειμένου να αποδείξει ότι πληροί τους όρους και τις προϋποθέσεις συμμετοχής, ούτε βέβαια οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν συμβάσεις με προσφέροντες που δεν είναι σε θέση να το πράξουν. Τα ανωτέρω, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που παγίως διέπει τις διαγωνιστικές διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, ουδόλως απαλλάσσουν τον οικονομικό φορέα από την υποχρέωση δήλωσης στο ΕΕΕΣ/***** στο σταθερό χρονικό σημείο υποβολής της προσφοράς του, των απαιτούμενων στοιχείων και πληροφοριών βάσει των όρων της διακήρυξης καθόσον αποτελούν ουσιώδη έλλειψη και καθιστούν υποχρεωτική την απόρριψη της προσφοράς (ΔΕφΚομ Ν49/2018 σκ. 12. ΔΕφΚομ ΑΝ55/2019, σκέψη11).

23. Επειδή, από τις παρατεθείσες ανωτέρω υπό σκέψη 16 διατάξεις της διακήρυξης, οι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να υποβάλουν συμπληρωμένο το *****, το οποίο αποτελεί ουσιώδες δικαιολογητικά συμμετοχής στον διαγωνισμό, επέχει θέση υπεύθυνης δηλώσεως και

λειτουργεί ως προκαταρκτική απόδειξη ότι ο οικονομικός φορέας που το έχει υποβάλει πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής που καθορίζονται από τη διακήρυξη και δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι κατά περίπτωση προβλεπόμενοι λόγοι αποκλεισμού. Ειδικότερα, οι διαγωνιζόμενοι υποχρεούνται να παράσχουν όλες τις αναγκαίες πληροφορίες, δηλώνοντας τα σχετικά πραγματικά γεγονότα και στοιχεία που εμπίπτουν στους λόγους αποκλεισμού, προκειμένου η αναθέτουσα αρχή να διαπιστώσει εν τέλει, αν συντρέχει ή όχι λόγος αποκλεισμού τους από την τρέχουσα διαγωνιστική διαδικασία (πρβλ. ΕΑ 204/2019 σκ.16, 40/2019 σκ. 17). Με την υποβολή, εξάλλου, του Ε.Ε.Ε.Σ. και την εκ μέρους του αναθέτοντος φορέα επαλήθευση της ακρίβειας των περιεχομένων στο έντυπο αυτό δηλώσεων τόσο κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής όσο και κατά το στάδιο της ανακήρυξης του προσωρινού αναδόχου, αφενός μεν εξασφαλίζονται επαρκώς τα συμφέροντα της αναθέτουσας αρχής, αφετέρου δε αποτρέπεται ο κίνδυνος καταστρατηγήσεως της εθνικής και ενωσιακής νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων, με την έμμεση συμμετοχή σε διαγωνισμό για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων οικονομικών φορέων, για τους οποίους συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού ή οι οποίοι δεν πληρούν τα ελάχιστα απαιτούμενα από την οικεία διακήρυξη κριτήρια καταλληλότητας (βλ. ΕΑ 115-4/2019 σκ 15).

24.Επειδή σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου ο προσφεύγων στο Μέρος IV του *****, Ενότητα Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια περ. 6) στο ερώτημα *«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»:* *«Η εταιρεία καλύπτει την απαίτηση του άρθρου 22Γ μέσω της εγγραφής στο ***** με αρ. **** και ενημερότητα πτυχίου σε ισχύ με αρ.πρωτ. *****.*

2019

ΙΔΙΑ ΚΕΦΑΛΑΙΑ 2.355.863,84€

ΠΑΓΙΑ 340.394,31€ (δεν συμπεριλαμβάνεται η αξία ακινήτων)».

25. Επειδή, **ο προσφεύγων** ισχυρίζεται ότι η αιτιολογία αποκλεισμού του η οποία έγκειται στο ότι δήθεν δεν συμπλήρωσε στον Πίνακα Β. *“Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια” του Μέρους IV του Τυποποιημένου Έντυπου Υπεύθυνης Δήλωσης (*****)*, το περί μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του Ν.3669/2008, όπως ισχύει και όπως καθορίζεται ως προϋπόθεση των κριτηρίων επιλογής στο άρθρο 22.Γ της Διακήρυξης», είναι απολύτως παράνομη και ακυρωτέα, όπως έχει κριθεί με πάγια νομολογία του ΣτΕ αλλά και της Α.Ε.Π.Π καθόσον η απόδειξη, της ικανοποίησης της προϋπόθεσης της μη υπέρβασης των ανωτάτων ορίων του ανεκτέλεστου, λαμβάνει χώρα δια της υποβολής ενημερότητας πτυχίου σε ισχύ, την οποία και δήλωσε. Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι ναι μεν οι οικονομικοί φορείς οφείλουν δια δηλώσεως στο ***** τους να αποδείξουν προκαταρκτικά την πλήρωση των οικείων κριτηρίων επιλογής, πλην όμως, αφού η κατοχή ενημερότητας πτυχίου σε ισχύ ισοδυναμεί πλήρως με πλήρωση του ως άνω κριτηρίου επιλογής περί ανεκτελέστου, η δήλωση της ενημερότητας πτυχίου αυτής στο ***** συνιστά όλως επαρκή δήλωση κάλυψης του ως άνω κριτηρίου, χωρίς οι οικονομικοί φορείς να υποχρεούνται και πανηγυρικώς να αντιγράψουν στο ***** το λεκτικό των κριτηρίων του άρθρου 22Γ.

Η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της, ισχυρίζεται ότι ο προσφεύγων δεν προέβη σε καμία ρητή αναφορά σχετικώς με το ανεκτέλεστο, ενώ η έλλειψη εν όλω απάντησης στο ερώτημα αυτό του *****, που αφορά στο μόνο κριτήριο επιλογής οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της διαδικασίας, έχει ως αποτέλεσμα να μην υφίσταται καμία περί τούτου απάντηση και πληροφορία, περί του αν πληροί τις προϋποθέσεις. Ως εκ τούτου, και

λαμβάνοντας υπόψη ότι όλοι οι όροι της διαδικασίας αναθέσεως έχουν διατυπωθεί με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην Διακήρυξη του διαγωνισμού, ώστε, όλοι οι διαγωνιζόμενοι να έχουν απαντήσει στο επίμαχο Μέρος IV, Πίνακας Β, εδ. 6, με το ακριβές περιεχόμενο του «ανεκτέλεστου», κατανοώντας και ερμηνεύοντας με τον ίδιο τρόπο τους όρους της Διακήρυξης, προκειμένου 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 η προσφορά του προσφεύγοντος κατέστη ανεπίδεκτης εκτίμησης.

26. Επειδή, σε συνέχεια των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου και τις διατάξεις της διακήρυξης, προκύπτει ότι το οικείο πεδίο του ΕΕΕΣ είχε συμπληρωθεί ορθώς και πλήρως **(βλ. ad hoc Απόφαση ΕΑ ΣΕ 292/2019 σκ. 16)**, η απόρριψη δε από την αναθέτουσα αρχή της προσφοράς του προσφεύγοντος για το λόγο αυτό δεν παρίσταται νόμιμη και οι περί του αντιθέτου προβαλλόμενοι ισχυρισμοί της είναι απορριπτέοι, ως αβάσιμοι. Εν προκειμένω, ο προσφεύγων ρητά δήλωσε στο επίμαχο πεδίο 6 της Ενότητας Β του Μέρους IV του *****, ότι **καλύπτει την απαίτηση του άρθρου 22Γ μέσω της εγγραφής στο ***** με αρ. **** και ενημερότητα πτυχίου σε ισχύ με αρ.πρωτ. ******, παρέχοντας προαποδεικτικά τα στοιχεία των εγγράφων εκείνων τα οποία θα προσκόμιζε σε περίπτωση ανάδειξης του ως προσωρινού αναδόχου, ή στην περίπτωση ενεργοποίησης της παρ. 5 του άρθρου 79 ν 4412/2016, προς απόδειξη μη συνδρομής του οικείου λόγου αποκλεισμού. Επίσης, πέραν της δήλωσης ότι καλύπτει την απαίτηση του άρθρου 22Γ στο οποίο περιλαμβάνεται η υποχρέωση περί μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, προέβη ομοίως σε ρητή διακριτή αναφορά των ιδίων κεφαλαίων και των παγίων του, που ομοίως ζητούνται από το άρθρο 22Γ. Αβασίμως, επομένως, ισχυρίζεται η αναθέτουσα

αρχή ότι η προσφορά του κατέστη ανεπίδεκτη εκτίμησης. Ακόμη δε και εάν ήθελε υποτεθεί ότι «δεν προέκυπτε σαφώς η πλήρωση του άρθρου 22.Γ της διακήρυξης», ως αβασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή με τις οικείες απόψεις της και πάλι, δοθέντος ότι **απόδειξη** πλήρωσης του ανεκτέλεστου, κατά τους σαφείς όρους της διακήρυξης, αποτελεί η ενημερότητα πτυχίου σε ισχύ η οποία σαφώς δηλώθηκε από τον προσφεύγοντα στο επίμαχο πεδίο, κατά τα ως άνω, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να καλέσει τον προσφεύγοντα και μάλιστα κατά δεσμία αρμοδιότητα, βάσει του άρθρου 102 παρ. 5, να παράσχει τυχόν διευκρινήσεις. Η δε επίκληση από μέρους της αναθέτουσας αρχής της με αρ. 146/2020 Απόφασης ΑΕΠΠ, ουδόλως αφορά στα ίδια πραγματικά περιστατικά, όπου ο εκεί προσφεύγων ουδέν δήλωσε στο οικείο πεδίο παρά μόνο συμπλήρωσε τη γενική ένδειξη (α) του Μέρους IV περί πλήρωσης των Κριτηρίων Επιλογής χωρίς να παρέχεται μάλιστα από τη διακήρυξη τέτοια δυνατότητα. Συνεπώς, οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής κρίνονται απορριπτέοι γενόμενων δεκτών των ισχυρισμών του προσφεύγοντος και η προσβαλλόμενη πάσχει ακυρότητας, εν πάσει περιπτώσει, ως προς την απόρριψη της προσφοράς του ως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων.

27. Επειδή, γίνεται δεκτή η εισήγηση.

28. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

29. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να επιστραφεί βάσει του άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ/τος 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: 1609/2020

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 8^η Δεκεμβρίου 2020 και εκδόθηκε στις 9 Δεκεμβρίου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Ελένη Α. Λεπίδα