

**Η
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 26 Νοεμβρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Ζαράρη Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου και Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, Μέλη.

Για να εξετάσει σε συμμόρφωση με την με αρ. Ν50/2021 Απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πατρών, την σιωπηρά απορριφθείσα από 15.06.2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/1226/16.06.2021 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», που εδρεύει στ.. ..., επί της οδού ... αρ. ..., (εφεξής προσφεύγων) νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά του Δήμου ... (εφεξής αναθέτουσα αρχής) νομίμως εκπροσωπούμενης και

Του οικονομικού φορέα με την επωνυμία ..., που εδρεύει στ.. ... επί της οδού ... αρ. ... νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει να ακυρωθεί, η απόφαση με αριθμό 382/2021 της Οικονομικής Επιτροπής του δήμου ... (ΑΔΑ: ...) κατά το μέρος αποδοχής της προσφοράς του ... καθώς και κάθε άλλη συναφής πράξη και παράλειψη της αναθέτουσας αρχής, ρητή ή σιωπηρή, μεταγενέστερη ή προγενέστερη.

Ο παρεμβαίνων αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

1. Επειδή, για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει κατατεθεί και δεσμευθεί το υπ' αριθμ. ... ποσού 605,00 € e-Παράβολο (βλ. έγγραφο δέσμευσης του ως άνω παραβόλου από τη ΓΓΠΣ και το από 15.06.2021 αποδεικτικό ηλεκτρονικής πληρωμής του στην ΕΘΝΙΚΗ ΤΡΑΠΕΖΑ), σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (Α' 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (Α' 64).

2. Επειδή, η ως άνω Προδικαστική Προσφυγή στρέφεται κατά Απόφασης που εκδόθηκε στο πλαίσιο της με αρ. ... Διακήρυξης (ΑΔΑΜ ...) Ανοιχτού, Ηλεκτρονικού (αρ. ΕΣΗΔΗΣ ...) Μειοδοτικού Διαγωνισμού για την «Υπηρεσία συντήρησης παιδικών χαρών 2020» σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 32/2020 μελέτη της Δ/σης Αρχιτεκτονικού Έργου – Η/Μ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής . Ο εκτιμώμενος προϋπολογισμός, ανέρχεται στο συνολικό ποσό των 149.995,36€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. (24%).

3. Επειδή, η επίμαχη διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της, της προϋπολογισθείσας δαπάνης αλλά και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

4. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου η προσφυγή έχει κατατεθεί εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Κανονισμού δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη πράξη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερομένους στις 09.06.2021. Περαιτέρω, η προσφυγή, κατατέθηκε νομίμως υπογεγραμμένη με χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ/τος 39/2017. Αναφορικά με το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος, κατά τα παγίως κριθέντα, προσφέρων του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή, θεμελιώνει το έννομο συμφέρον του για την ακύρωση της προσβαλλόμενης στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτων στον υπόψη Διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς τους (ΕΑ 1216/2006, ΕΑ 512/2002, 517/2001 κλπ), επιδιώκοντας ευλόγως να του

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, ο οποίος και κατετάγη 2^{ος} σε σειρά μειοδοσίας.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, προέβη στις 17.06.2021 σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προκειμένου να λάβει γνώση κάθε ενδιαφερόμενος τρίτος, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της προσφυγής. Επακολούθως, ο παρεμβαίνων κατέθεσε την από 25.06.2021 παρέμβαση του ήτοι εμπροθέσμως και με προφανές έννομο συμφέρον καθόσον με την προσβαλλόμενη κρίθηκαν αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που κατέθεσε και ευλόγως προσδοκά την ανάθεση της σύμβασης.

6. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις από 24.06.2021 απόψεις της, ήτοι εμπροθέσμως τις οποίες κοινοποίησε σε όλους τους ενδιαφερομένους.

7. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, καταρχήν νομίμως και παραδεκτώς εισάγεται ενώπιον του 7ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή κατόπιν των με αρ. 2765/2021 και 2900/2021 Πράξεων της Προέδρου του 7^{ου} Κλιμακίου.

8. Επειδή, ο προσφεύγων κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού, θεμελίωσης των προϋποθέσεων παραδεκτού, ισχυρίζεται ότι μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά του ... και τούτο διότι από την επισκόπηση των εγγράφων που κατέθεσε ως άνω οικονομικός φορέας που αφορούν στα δικαιολογητικά κατακύρωσης δεν αποδεικνύονται προσηκόντως ιδιότητες που είναι κρίσιμες στο πλαίσιο του επίμαχου διαγωνισμού, ήτοι κατά δέσμια αρμοδιότητα η αναθέτουσα αρχή όφειλε να απορρίψει την προσφορά του. Στη συνέχεια επικαλείται νομολογία περί της δεσμευτικότητας των όρων της διακήρυξης αλλά και της αρχής της τυπικότητας, τα άρθρα 104 παρ. 1, 80, 105 παρ. 3 περ.γ του ν.4412/2016 και ισχυρίζεται ότι *«Άρα, ο προσωρινός μειοδότης θα πρέπει να αποδείξει ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του λόγοι αποκλεισμού τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του (08-12-2020) όσο και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (26-02-2021). Ακόμη, στα άρθρα 2.2.9.2.B.1 έως και 2.2.9.2.B.9 της διακήρυξης (σελίδες 28 έως 32) προσδιορίζονται αναλυτικά τα δικαιολογητικά που πρέπει*

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

να προσκομίσει ο προσωρινός μειοδότης, προκειμένου να καταστεί οριστικός. Τέλος, στο άρθρο 3.2 της διακήρυξης (σελίδα 40) προβλέπεται ότι η προσφορά του προσωρινού μειοδότη είναι απορριπτή, εφόσον από τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως από τον προσωρινό ανάδοχο δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής).4. Ωστόσο, στην εξεταζόμενη περίπτωση, ο ... δεν προσκόμισε καθόλου ορισμένα έκ των απαραίτητων δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ειδικότερα: Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.3.2 περίπτωση β' της διακήρυξης (σελίδα 21) ο προσωρινός μειοδότης οφείλει να αποδεικνύει ότι δεν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων. Για το λόγο αυτόν, οφείλει κατά το άρθρο 2.2.9.2.B.1 περίπτωση β' της διακήρυξης (σελίδα 28) να προσκομίσει φορολογική ενημερότητα. Όπως προεκτέθηκε, το εν λόγω έγγραφο θα πρέπει να καλύπτει τόσο το χρόνο υποβολής της προσφοράς (08-12-2020) όσο και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (26-02-2021). Εξάλλου, το εκδιδόμενο από την οικεία φορολογική αρχή πιστοποιητικό έχει συγκεκριμένο χρόνο ισχύος. Για το λόγο αυτόν ακριβώς, με την υπ' αριθμ. 95 υποσημείωση της διακήρυξης (σελίδα 28) προβλέπεται ότι «λαμβάνομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά, τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι». Στην εξεταζόμενη περίπτωση, ο ανταγωνιστής, προς απόδειξη της σχετικής ιδιότητας, προσκόμισε μόνο το υπ' αριθμ. ... αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας (ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ 11 2 2021») με ισχύ δίμηνη ισχύ, ήτοι από 11-02-2021 έως 11-04-2021. Κατά τούτο, δεν απέδειξε ότι ήταν φορολογικά ενήμερος κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του (08-12-2020). Με άλλα λόγια, ενώ όφειλε να προσκομίσει φορολογική ενημερότητα που να καλύπτει και το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, δεν το έπραξε, με συνέπεια η προσφορά του να καθίσταται απορριπτή. **II.B. ΜΗ ΥΠΟΒΟΛΗ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ**

ΠΕΡΙ ΟΡΓΑΝΙΣΜΩΝ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ 1. Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2.B.1 περίπτωση β⁷ της διακήρυξης (σελίδα 28) ο προσωρινός μειοδότης οφείλει να προσκομίσει μεταξύ άλλων «υπεύθυνη δήλωση του προσωρινού αναδόχου αναφορικά με τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης (στην περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα αφορά Οργανισμούς κύριας και επικουρικής ασφάλισης) στους οποίους οφείλει να καταβάλει εισφορές». Εξάλλου, παγίως κρίνεται ότι η υποβολή της υπεύθυνης δήλωσης του άρθρου 8 παρ. 4 του ν. 1599/1986 με το προβλεπόμενο από τη διακήρυξη περιεχόμενο αποτελεί ουσιώδη τυπική προϋπόθεση συμμετοχής στο διαγωνισμό. Παράβαση δε του εν λόγω κανόνα εκ μέρους του συμμετέχοντος στο διαγωνισμό καθιστά την υποβληθείσα προσφορά του απαράδεκτη (μεταξύ πολλών ΕΑ ΣΤΕ 422/2009, 1021/2008, ΔΕφΘεσ ΑΝ 119/2020 που επικύρωσε τη νομιμότητα της υπ' αριθμ. 819/2020 απόφασης της ΑΕΠΠ, ΔΕφΑθ 2010/2012).2. Στην εξεταζόμενη περίπτωση, ο ανταγωνιστής δεν υπέβαλε καμία υπεύθυνη δήλωση με το προαναφερθέν, ρητώς αξιούμενο περιεχόμενο. Αντιθέτως, υπέβαλε μόνο την από 23-02-2021 υπεύθυνη δήλωση (ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΥΔ ΓΙΑ ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΥΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ_5ίξηθό»), στην οποία δήλωνε απλώς ότι «δεν οφείλει εισφορές σε οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης». Ωστόσο, είναι προφανές ότι αυτό το περιεχόμενο δεν καλύπτει σε καμία περίπτωση τις απαιτήσεις της διακήρυξης, αφού δεν καταγράφεται με ακρίβεια και σαφήνεια το σύνολο των οργανισμών κοινωνικής ασφάλισης, στους οποίους ο προσωρινός μειοδότης οφείλει να καταβάλει εισφορές, αλλά μόνο το (εδώ αδιάφορο) γεγονός της μη οφειλής εισφορών σε αυτούς. Με άλλα λόγια, η υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωση αφορά σε έννομες καταστάσεις εντελώς διαφορετικές από αυτές που αξιώνει η διακήρυξη και για αυτό το λόγο είναι προδήλως ανεπαρκής. Έτσι όμως η προσφορά του ανταγωνιστή δεν συμβαδίζει με τις απαιτήσεις της διακήρυξης και είναι ως εκ τούτου απορριπτέα.

Γ. ΑΟΡΙΣΤΙΑ ΥΠΕΥΘΥΝΩΝ ΔΗΛΩΣΕΩΝ

1. Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2.B.1 περίπτωση δ' της διακήρυξης (σελίδα 29) ο προσωρινός μειοδότης οφείλει για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.4 της διακήρυξης να προσκομίζει υπεύθυνη δήλωση ότι δεν συντρέχουν

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού. Περαιτέρω, έχει γίνει δεκτό (υπ' αριθμ. Ν57/2020 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πατρών που ανέστειλε την εκτέλεση της υπ' αριθμ. 1034/2020 απόφασης της ΑΕΠΠ) ότι δεν αρκεί μια γενικόλογη αναφορά περί μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού - και μάλιστα χωρίς αναφορά σε συγκεκριμένη διακήρυξη ή υπό ανάθεση έργο - αλλά, σε κάθε περίπτωση, θα πρέπει να προκύπτει με σαφήνεια ότι ο υποψήφιος ανάδοχος δεσμεύεται ως προς τη μη συνδρομή ενός εκάστου λόγου αποκλεισμού της διακήρυξης είτε με αναφορά του οικείου όρου-άρθρου της διακήρυξης που προβλέπει τον λόγο αποκλεισμού για την απόδειξη της μη συνδρομής του οποίου απαιτείται η υποβολή υπεύθυνης δήλωσης είτε με παράθεση (έστω και συνοπτικά) του περιεχομένου του συγκεκριμένου όρου της διακήρυξης.

2. Στην εξεταζόμενη περίπτωση, ο ανταγωνιστής προσκόμισε την από 23-02-2021 υπεύθυνη δήλωση (ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΥΔ ΑΡΘΡΟΥ 2.2.3.4_signed») που φέρεται να αφορά στους λόγους αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3.4 της διακήρυξης. Με αυτήν δηλώνει ότι «δεν συντρέχουν στο πρόσωπό μου οι οριζόμενοι στην παράγραφο 2.2.3.4 της διακήρυξης λόγοι αποκλεισμού». Όμως, σε αυτή την υπεύθυνη δήλωση δεν καταγράφεται ένας προς έναν οι λόγοι αποκλεισμού, για τους οποίους ο ανταγωνιστής δεσμεύεται ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του, και δεν ξεκαθαρίζεται σε ποια ακριβώς διακήρυξη αναφέρεται ο προσωρινός μειοδότης. Εξ αυτού του λόγου δεν προκύπτει με τη δέουσα σαφήνεια για ποιους ακριβώς λόγους αποκλεισμούς δεσμεύεται ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του. Έτσι, δεν μπορεί να εξασφαλιστεί με τον δέοντα τρόπο ότι ο ανταγωνιστής δεσμεύεται έναντι της αναθέτουσας αρχής κατά τον τρόπο που απαιτεί η διακήρυξη του εδώ κρίσιμου διαγωνισμού. Σημειώνω ότι τυχόν αποδοχή της ασαφούς αυτής υπεύθυνης δήλωσης αντιβαίνει προδήλως στον επιβεβλημένο από τη διακήρυξη τρόπο υποβολής προσφορών που αποσκοπεί στην ευχερή σύγκριση των κατατεθειμένων προσφορών, στην ίση μεταχείριση των διαγωνιζομένων και στη διασφάλιση της διαφάνειας του διαγωνισμού, αφού επιτρέπεται στον προσωρινό μειοδότη να υποβάλει την προσφορά του με πολύ πιο λιτό και αόριστο περιεχόμενο σε σχέση με τα ζητούμενα,

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

αποφεύγοντας έτσι την ρητή του δέσμευση για τους κρίσιμους λόγους αποκλεισμού και βέβαια μειώνοντας τον κίνδυνο που αναλαμβάνει το σύνολο των υπολοίπων διαγωνιζομένων. Σκοπός της διακήρυξης δεν είναι η υπεραπλούστευση της διαγωνιστικής διαδικασίας, αλλά η εξασφάλιση της συμμετοχής επιμελών διαγωνιζομένων, οι οποίοι θα είναι σε θέση να κατανοήσουν και να συμμορφωθούν με τις πιο περίπλοκες, αλλά ρητά προσδιορισμένες απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής. Για τον λόγο αυτόν η προσφορά του ανταγωνιστή είναι απορριπτέα.

4. Συναφώς σημειώνω ότι ο ανταγωνιστής υπέπεσε στο ίδιο σφάλμα και με την από 23- 02-2021 υπεύθυνη δήλωση (ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΥΔ ΑΡΘΡΟΥ 2.2.3.1 & 2_signed») που φέρεται να αφορά στους λόγους αποκλεισμού των άρθρων 2.2.3.1 και 2.2.3.2 της διακήρυξης. Με αυτήν ο ανταγωνιστής δηλώνει ότι «δεν συντρέχουν στο πρόσωπό μου οι λόγοι αποκλεισμού που αναφέρονται στις παραγράφους 2.2.3.1 και 2.2.3.2». Δηλαδή και σε αυτή την περίπτωση δεν γίνεται ούτε αναλυτική καταγραφή των λόγων αποκλεισμού, για τους οποίους ο προσωρινός ανάδοχος δεσμεύεται ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του, ούτε όμως γίνεται κάποια παραπομπή σε συγκεκριμένο άρθρο μιας συγκεκριμένης διακήρυξης και δη της εδώ κρίσιμης. Άρα, ούτε με αυτή την υπεύθυνη δήλωση προκύπτει η δέουσα δέσμευση του ανταγωνιστή, γεγονός που πρέπει να οδηγήσει στην απόρριψη της προσφοράς του».

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις από 24.06.2021 απόψεις της, όπως επανυποβλήθηκαν σε ορθή επανάληψη στις 25.06.2021, παραθέτει τις διατάξεις των άρθρων 2.2.9.1, 2.2.9.2 περ. Α, Β1/β, Β1/δ και το άρθρο 3.2 της διακήρυξης και ισχυρίζεται «σύμφωνα με τα από 22/12/2020 & 8/3/2021 πρακτικά του γνωμοδοτικού οργάνου (επισυνάπτονται) από τον έλεγχο των δικαιολογητικών του ... δεν διαπιστώθηκε ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν στο ΤΕΥΔ, εκτός των άλλων και για τις ασφαλιστικές και φορολογικές υποχρεώσεις, ήταν ψευδή ή ανακριβή. Τα δικαιολογητικά προσκομίσθηκαν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα νομίμως και εμπροθέσμως και ικανοποιούσαν τους ορούς και τις προϋποθέσεις των άρθρων 2.2.3 & 2.2.4-2.2.8 τόσο ως προς την εν ισχύ φορολογική ενημερότητα κατά το διάστημα

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

υποβολής της όσο και ως προς τις υπεύθυνες δηλώσεις, με δεδομένο ότι υπάρχει ένας Ενιαίος Ασφαλιστικός Φορέας».

10. Επειδή, ο παρεμβαίνων με την από 25.06.2021 οικεία παρέμβαση του ισχυρίζεται ότι « 1. ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ ΙΣΧΥΡΙΣΜΟ ΤΟΥ ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΝΤΟΣ Κ. ΠΑΠΠΑ ΠΟΥ ΑΦΟΡΑ ΤΗ ΔΗΘΕΝ ΜΗ ΥΠΟΒΟΛΗ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗΣ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑΣ ΜΟΥ ΠΟΥ ΚΑΛΥΠΤΕΙ ΤΟΝ ΧΡΟΝΟ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ. ΗΤΟΙ 8/12/2020ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΔΕΔΟΜΕΝΑ: 1.ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ -v. 4412/2016 (όπως ίσχυε κατά τη διακήρυξη του διαγωνισμού) άρθρο 104 Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής Οψιγενείς μεταβολές 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 στις περιπτώσεις του άρθρου 116.άρθρο 79 παρ. 6 Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, 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. [...] άρθρο 103 Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών [...]2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα, ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Αν ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αίτημα προς την αναθέτουσα αρχή για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα του προηγούμενου εδαφίου και εντός της προθεσμίας της πρόσκλησης της παρ. 1. -v. 4704/2020 άρθρο 19_ (βλ. και Εγκύκλιο 1081/18.02.2021 της ΕΑΑΔΗΣΥ, ΑΔΑ: ..., σύμφωνα με την οποία: Από την 31η.10.2020 όλοι οι φορείς του δημόσιου και του ευρύτερου δημόσιου τομέα υποχρεούνται να λαμβάνουν το αποδεικτικό ενημερότητας των παρ. 1 και 4 του άρθρου 12 του ν.4174/2013 (Α' 170) μέσω της διαλειτουργικότητας των πληροφοριακών τους συστημάτων με το Κέντρο Διαλειτουργικότητας της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο δεύτερο εδάφιο της παρ. 5 του άρθρου 47 του ν.4623/2019 (Α' 134). [..]Η ρύθμιση του παρόντος άρθρου εφαρμόζεται σε όλους τους φορείς του δημόσιου και του ευρύτερου δημόσιου τομέα για όλες τις διαδικασίες στις οποίες απαιτείται από τον νόμο ο έλεγχος της φορολογικής ενημερότητας των συναλλασσόμενων πολιτών και επιχειρήσεων, όπως στη διαδικασία σύναψης δημόσιων συμβάσεων κατά τα οριζόμενα στον ν. 4412/2016». -ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ -σελ.19, 2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού (υποσημ.57 Πρβλ άρθρα 73 και 74 ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν με το αρ. 107 του ν. 4497/2017.) -σελ. 21 [..]

2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις : α)[..,3 β) όταν η αναθέτουσα αρχή 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. Αν ο οικονομικός φορέας 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. Δεν αποκλείεται ο οικονομικός φορέας, όταν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους [σελ.21, υποσημ. 60: Πρβλ. άρθρο 73 παρ. 2 τελευταίο εδάφιο του ν. 4412/2016. Σχετική δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα περιλαμβάνεται στο ΕΕΕΣ (για τις συμβάσεις άνω των ορίων) ή (για τις συμβάσεις κάτω των ορίων) στ

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.) του άρθρου 79 παρ. 4 ν. 4412/2016] 2. ΕΞΗΓΗΣΕΙΣ ΠΑΡΕΜΒΑΣΗΣ : Η αιτίαση του προσφεύγοντα περί μη προσκόμισης της φορολογικής μου ενημερότητας, είναι ανεδαφική, καθώς σύμφωνα με τη Διακήρυξη (βλ. σελ. 21 άρθρο 2.23.2. περ. β) και τη σχετική νομοθεσία (βλ. Ν. 4412/2016 Άρθρο 104 παρ.1.) η εκπλήρωση των φορολογικών μου υποχρεώσεων έχει αποδειχθεί με το συμπληρωμένο ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΟ ΕΝΤΥΠΟ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ (ΤΕΥΔ)[άρθρου 79 παρ. 4 ν. 4412/2016 (Α 147)]για διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης κάτω των ορίων των οδηγιών, το οποίο αποτελεί έγγραφο της σύμβασης και αναπόσπαστο τμήμα αυτής, που υπέβαλλα με την α/α ΕΣΗΔΗΣ .../08-12-2020 προσφορά μου στον Δήμο ... και το οποίο αποτυπώνεται στον παρακάτω πίνακα, ως προς το σημείο που επικαλούμαι (ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ). Στον ως άνω πίνακα αναγράφεται ο αριθμ. Πρωτ. της φορολογικής μου ενημερότητας (με ισχύ και την ημερομηνία προσφοράς, ήτοι την 8η.12.2020), με τον οποίο η Αναθέτουσα Αρχή υποχρεούται [οστό την 31η Οκτωβρίου 2020 που τέθηκαν σε ισχύ οι διατάξεις του άρθρου 19 του ν. 4704/2020 (Α 133)] να αναζητήσει το εν λόγω πιστοποιητικό, το οποίο και προφανώς έπραξε, αφού κατέληξε στην αριθμ. 382/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... (ΑΔΑ: ...) (παραθέτει απόσπασμα του ΤΕΥΔ).

ΠΑΡΕΜΒΑΣΗ 2 1.ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ ΙΣΧΥΡΙΣΜΟ ΤΟΥ ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΝΤΟΣ Κ. ΠΑΠΠΑ ΓΙΑ ΔΗΘΕΝ ΜΗ ΥΠΟΒΟΛΗ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ ΜΟΥ, ΠΕΡΙ ΟΡΓΑΝΙΣΜΩΝ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ.....ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΔΕΔΟΜΕΝΑ:
1.1ΜΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ :-ν. 4412/2016. Άρθρο 79 παρ. 6 Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, 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

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής.[..] άρθρο 80 Αποδεικτικά μέσα (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) [..] παρ.12. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: [..]ε) οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών. Όπως προστέθηκε με την Παρ.7 Άρθρο 43 ΝΟΜΟΣ 4605/2019 με ισχύ την 1/4/2019 -ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ: 2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού, σελ 21, [..] 2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις : α) [..] β[..] Δεν αποκλείεται ο οικονομικός φορέας, όταν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους (υποσ. 60 Πρβλ. άρθρο 73 παρ. 2 τελευταίο εδάφιο του ν, 4412/2016. Σχετική δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα περιλαμβάνεται στο ΕΕΕΣ (για τις συμβάσεις άνω των ορίων) ή (για τις συμβάσεις κάτω των ορίων) στο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.) του άρθρου 79 παρ. 4 ν. 4412/2016. σελ. 27, 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ, 3 περ. γ του ν. 4412/201688. [-] 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 πιστοποιητικό 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) του άρθρου 79 παρ. 4 ν. 4412/2016. Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν. [...]

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

B. 1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: [..]β) για τις παραγράφους 2.2.3.295 και 2.2.3.496 περίπτωση β' πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, 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, επιπλέον υπεύθυνη δήλωση του προσωρινού αναδόχου αναφορικά με τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης (στην περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα αφορά Οργανισμούς κύριας και επικουρικής ασφάλισης) στους οποίους οφείλει να καταβάλει εισφορές. 2.ΕΞΗΓΗΣΕΙΣ ΠΑΡΕΜΒΑΣΗΣ : Επομένως η αιτίαση του προσφεύγοντα ότι δεν υπέβαλα καμία υπεύθυνη δήλωση όπως προβλέπεται στην παρ. 2.2.9.2. εδάφ. Β.1 περίπτωση β' της διακήρυξης (σελίδα 28) «[...]αφού δεν καταγράφεται με ακρίβεια και σαφήνεια το σύνολο των οργανισμών κοινωνικής ασφάλισης, στους οποίους ο προσωρινός μειοδότης οφείλει να καταβάλει εισφορές [...]», είναι ανεδαφική, διότι πουθενά στη σχετική Διακήρυξη δεν αναφέρεται αυτολεξεί «η καταγραφή με ακρίβεια και σαφήνεια του συνόλου των οργανισμών κοινωνικής ασφάλισης» που όφειλα ως μειοδότης να καταβάλλω εισφορές αλλά ο οργανισμός κοινωνικής ασφάλισης στον οποίο όφειλα να καταβάλω εισφορές αναγράφεται στο συμπληρωμένο ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΟ ΕΝΤΥΠΟ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ (ΤΕΥΔ) [άρθρου 79 παρ. 4 ν. 4412/2016 (Α 147)] [...], το οποίο αποτελεί έγγραφο της σύμβασης, αναπόσπαστο τμήμα αυτής και ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986, που υπέβαλα με την α/α ΕΣΗΔΗΣ ... προσφορά μου στον Δήμο ... και το οποίο αποτυπώνεται στον παρακάτω πίνακα, ως προς το σημείο που επικαλούμαι (ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΕΦΚΑ). (παραθέτει απόσπασμα ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΟΥ ΕΝΤΥΠΟΥ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ (ΤΕΥΔ) που υπέβαλα με την α/α ΕΣΗΔΗΣ ... προσφορά του στον Δήμο ..., ως προς τον φορέα ασφαλιστικής μου ενημερότητας) και ισχυρίζεται «Άρα η από 23-2- 2021 ψηφιακά υπογεγραμμένη Υπεύθυνη Δήλωσή μου « Με ατομική μου ευθύνη και γνωρίζοντας τις κυρώσεις, που προβλέπονται από της διατάξεις της παρ. 6

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

του άρθρου 22 του Ν. 1599/1986, δηλώνω ότι: ΔΕΝ ΟΦΕΙΛΩ ΕΙΣΦΟΡΕΣ ΣΕ ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΥΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ», σε συνδυασμό με τις συναφείς πληροφορίες που η Αναθέτουσα Αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει από το ως άνω ΤΕΥΔ στο οποίο κάνω απευθείας παραπομπή στον ασφαλιστικό φορέα (ΕΦΚΑ) στον οποίο όφειλα να καταβάλλω εισφορές (βλ. τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 79 παρ. 6 του-ν. 4412/2016), ικανοποιούν στο ακέραιο τα διαλαμβανόμενα στην παρ. 2.2.9.2. εδάφ. Β.1 περίπτωση β' της διακήρυξης.

ΠΑΡΕΜΒΑΣΗ 3 1.ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ ΙΣΧΥΡΙΣΜΟ ΤΟΥ ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΝΤΟΣ Κ. ΠΑΠΠΑ ΠΑ ΔΗΘΕΝ ΑΟΡΙΣΤΙΑ ΥΠΕΥΘΥΝΩΝ ΔΗΛΩΣΕΩΝ ΙΣΧΥΡΙΣΜΟΙ ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΝΤΑ: Σελ.9 "1. Σύμφωνα με το άρθρο

2.2.9.2. Β.1 περίπτωση δ' της διακήρυξης (σελίδα 29) ο προσωρινός μειοδότης οφείλει για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.4 της διακήρυξης να προσκομίζει υπεύθυνη δήλωση ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό

τον οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού." {Επιπλέον ο προσφεύγων επικαλείται την υπ' αριθμ. Ν57/2020 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πατρών που ανέστειλε την εκτέλεση της υπ' αριθμ. 1034/2020 απόφασης της ΑΕΠΠ) [...] Στην εξεταζόμενη περίπτωση, ο ανταγωνιστής προσκόμισε την από 23-02-2021 υπεύθυνη δήλωση (ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΥΔ ΑΡΘΡΟΥ 2.2.3.4») που φέρεται να αφορά στους λόγους αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3Α της διακήρυξης. Με αυτήν δηλώνει ότι «δεν συντρέχουν στο πρόσωπό μου οι οριζόμενοι στην παράγραφο 2.2.3Α της διακήρυξης λόγοι αποκλεισμούς. Όμως, σε αυτή την υπεύθυνη δήλωση δεν καταγράφεται ένας προς έναν οι λόγοι αποκλεισμού, για τους οποίους ο ανταγωνιστής δεσμεύεται ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του, και δεν ξεκαθαρίζεται σε ποια ακριβώς διακήρυξη αναφέρεται ο προσωρινός μειοδότης. Εξ αυτού του λόγου δεν προκύπτει με τη δέουσα σαφήνεια για ποιους ακριβώς λόγους αποκλεισμούς δεσμεύεται ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του. ¹ « [...] 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

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

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.[..]), **ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΔΕΔΟΜΕΝΑ: ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ : ΔΙΑΚΥΡΗΞΗ ΣΕΛ. 29, Β. 1.** Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά [..]δ) Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.4, υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού. **ΕΞΗΓΗΣΕΙΣ ΠΑΡΕΜΒΑΣΗΣ**

Κατά τα παγίως γεινόμενα 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. Εκ της γραμματικής διατύπωσης του συγκεκριμένου όρου της διακήρυξης δεν προκύπτει ότι όφειλα (όπως υποστηρίζει ο προσφεύγων) στη σχετική υπεύθυνη δήλωσή μου να απαριθμήσω έναν προς έναν τους λόγους αποκλεισμού και για έναν προς έναν λόγο αποκλεισμού να δηλώσω τη μη συνδρομή του. Αλλά ούτε η από 23-02-2021 υπεύθυνη δήλωση μου προς τον ΔΗΜΟ ... ψηφιακά υπογεγραμμένη, στην οποία αναφέρω ότι «δεν συντρέχουν στο πρόσωπό μου οι οριζόμενοι στην παράγραφο 2.2.3.4 της διακήρυξης λόγοι αποκλεισμού» είναι γενική χωρίς αναφορά σε συγκεκριμένη διακήρυξη, καθώς φέρει συγκεκριμένη ημερομηνία, απευθύνεται στον Δήμο ... κατόπιν της από 17/2/2021 «Πρόσκλησης υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης για την «Υπηρεσία συντήρησης παιδικών χαρών 2020» και αναφέρεται σε συγκεκριμένη παράγραφο της Διακήρυξης. Εκ των ως άνω και από την ρητά διατυπωμένη απαίτηση της διακήρυξης ΔΕΝ συνάγεται ότι απαιτείται συγκεκριμένη αναφορά με την υπεύθυνη δήλωση σε ένα έκαστο λόγο αποκλεισμού και επομένως έχει ικανοποιηθεί η σχετική απαίτηση της Διακήρυξης. Δεδομένου δε ότι η διακήρυξη δεν περιείχε κάποιο υπόδειγμα της σχετικής υπεύθυνης δήλωσης, την οποία όφειλα να υποβάλω, νομίμως έγινε δεκτή από την αναθέτουσα αρχή η υπεύθυνη δήλωση μου με το ως άνω περιεχόμενο. (βλ. ΣΤΕ Δ'

Τμήμα 1685/2018).

12. Επειδή ο προσφεύγων με το από 25.06.2021 νομίμως και εμπροθέσμως κατατεθέν υπόμνημα του ισχυρίζεται «*Δια του παρόντος υπομνήματος παραθέτω τις θέσεις μου επί του από 22-06-2021 εγγράφου απόψεων της αναθέτουσας αρχής. Η αναθέτουσα αρχή δεν αντικρούει με κανένα ορισμένο τρόπο τους ισχυρισμούς μου σε σχέση με την έλλειψη φορολογικής ενημερότητας του προσωρινού αναδόχου που καλύπτει το χρόνο υποβολής της προσφοράς του. Δεν επικαλείται κανένα σχετικό κατατεθέν έγγραφο με αναφορά στα προσδιοριστικά του στοιχεία (πχ αριθμό πρωτοκόλλου, ημερομηνία έκδοσης κτλ), πράγμα βέβαια αναμενόμενο από τη στιγμή που όντως τέτοια ενημερότητα δεν κατατέθηκε από τον ανταγωνιστή. Εξάλλου, η αναθέτουσα αρχή φαίνεται να θεωρεί ότι η διακήρυξη απαιτεί απλά οι προσκομιζόμενες φορολογικές ενημερότητες να είναι σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, πράγμα όμως που δεν αναιρεί την υποχρέωση του προσωρινού αναδόχου να προσκομίζει αντίστοιχο δικαιολογητικό που να καλύπτει και το χρονικό σημείο υποβολής της προσφοράς του. Επομένως, ο λόγος υπό σημείο Π.Α της κρινόμενης προσφυγής είναι αναμφίβολα βάσιμος. Ομοίως θα πρέπει να γίνει δεκτός και ο λόγος υπό σημείο ΙΙ.Β της κρινόμενης προσφυγής, αφού η σύσταση του ... δεν αναιρεί την πιθανότητα ο προσωρινός ανάδοχος να απασχολεί προσωπικό με κύρια ή επικουρική ασφάλιση σε άλλα ασφαλιστικά ταμεία και οργανισμούς της Ελλάδας ή ακόμη και του εξωτερικού. Σε κάθε περίπτωση, ακόμη και υπό την εκδοχή που υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή, ήτοι της κάλυψης όλων των ασφαλισμένων του προσωρινού αναδόχου μόνο από τον ..., ο ανταγωνιστής δεν απαλλάσσεται από την υποχρέωση να υποβάλλει τη συγκεκριμένη υπεύθυνη δήλωση με το συγκεκριμένο περιεχόμενο. Η υποχρέωση αυτή καταλαμβάνει, της διακήρυξης μη διακρίνουσας, όλους τους οικονομικούς φορείς ανεξαρτήτως της συνδρομής ή μη στο πρόσωπό τους των αναφερόμενων στα λοιπά άρθρα της Διακήρυξης ειδικότερων λόγων αποκλεισμού (συναφώς ΕΑΣΤΕ 240/2019 - σκέψη 10 και ΔΕφΠατρών Ν13/2021 -σκέψη 13). Εάν*

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

ήθελε κάτι τέτοιο, θα το όριζε, ρητώς, το δεσμεύον αμφότερα τα μέρη κανονιστικό πλαίσιο της Διακήρυξης. Ένας τέτοιος όρος όμως, ενδεχομένως, να ήταν ελεγκτέος ως προς τη νομιμότητά του ενόψει των αρχών της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της τυπικότητας, που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς και επιτάσσουν όλοι οι όροι του διαγωνισμού να διατυπώνονται με σαφήνεια και ακρίβεια στη διακήρυξη και να είναι όμοιοι για όλους τους υποψηφίους και συνακόλουθα υποχρεώνουν την αναθέτουσα αρχή να τηρεί αυστηρά τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει και διέπουν τον συγκεκριμένο διαγωνισμό (ΕΑ ΣτΕ 240/2019 και 107/2018).

2. Τέλος, η αναθέτουσα αρχή δεν αντικρούει με συγκεκριμένο τρόπο τον λόγο που αναπτύσσω στο σημείο II.Γ της προσφυγής μου. Και ο λόγος αυτός θα πρέπει να γίνει ομοίως δεκτός.

13. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται

2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού

Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους:

2.2.3.1. Όταν υπάρχει σε βάρος του αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση για έναν από τους ακόλουθους λόγους:

2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις :

α) όταν ο 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 ή/και

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

β) όταν η αναθέτουσα αρχή 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.

Αν ο οικονομικός φορέας 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.

Δεν αποκλείεται ο οικονομικός φορέας, όταν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους.

ή/και

γ) η Αναθέτουσα Αρχή γνωρίζει ή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι έχουν επιβληθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα, μέσα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς: αα) τρεις (3) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, σύμφωνα με την υπουργική απόφαση 2063/Δ1632/2011 (Β' 266), όπως εκάστοτε ισχύει, ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από τρεις (3) διενεργηθέντες ελέγχους, ή ββ) δύο (2) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που αφορούν την αδήλωτη εργασία, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από δύο (2) διενεργηθέντες ελέγχους. Οι υπό αα' και ββ' κυρώσεις πρέπει να έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ.

2.2.3.3 α) Κατ' εξαίρεση, δεν αποκλείονται για τους λόγους των ανωτέρω παραγράφων, εφόσον συντρέχουν οι πιο κάτω επιτακτικοί λόγοι δημόσιου συμφέροντος

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

β) Κατ' εξαίρεση, επίσης, ο οικονομικός φορέας δεν αποκλείεται, όταν ο αποκλεισμός, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.3.2, θα ήταν σαφώς δυσανάλογος, ιδίως όταν μόνο μικρά ποσά των φόρων ή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης δεν έχουν καταβληθεί ή όταν ο οικονομικός φορέας ενημερώθηκε σχετικά με το ακριβές ποσό που οφείλεται λόγω αθέτησης των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης σε χρόνο κατά τον οποίο δεν είχε τη δυνατότητα να λάβει μέτρα, σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 2 του άρθρου 73 ν. 4412/2016, πριν από την εκπνοή της προθεσμίας της προθεσμίας υποβολής προσφοράς.

2.2.3.4. Αποκλείεται από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, οικονομικός φορέας σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις:

(α) εάν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18 του ν. 4412/2016,

(β) εάν τελεί υπό πτώχευση ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης ή ειδικής **εκκαθάρισης** ή τελεί υπό αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή από το δικαστήριο ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία πτωχευτικού συμβιβασμού ή έχει αναστείλει τις επιχειρηματικές του δραστηριότητες ή εάν βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση προκύπτουσα από παρόμοια διαδικασία, προβλεπόμενη σε εθνικές διατάξεις νόμου. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να μην αποκλείει έναν οικονομικό φορέα ο οποίος βρίσκεται σε μία εκ των καταστάσεων που αναφέρονται στην περίπτωση αυτή, υπό την προϋπόθεση ότι αποδεικνύει ότι ο εν λόγω φορέας είναι σε θέση να εκτελέσει τη σύμβαση, λαμβάνοντας υπόψη τις ισχύουσες διατάξεις και τα μέτρα για τη συνέχιση της επιχειρηματικής του λειτουργίας,

Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να μην αποκλείει έναν οικονομικό φορέα, ο οποίος βρίσκεται σε μια εκ των καταστάσεων που αναφέρονται στην περίπτωση β' της παρούσας παραγράφου, υπό την προϋπόθεση ότι αποδεδειγμένα ο εν λόγω φορέας είναι σε θέση να εκτελέσει τη σύμβαση, λαμβάνοντας υπόψη τις ισχύουσες διατάξεις και τα μέτρα για τη συνέχιση της επιχειρηματικής του λειτουργίας.

2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής

2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών

Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (Β/3698/16-11-2016), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα VI, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986.

2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα

A. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. **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) του άρθρου 79 παρ. 4 ν. 4412/2016.** **B. 1.** Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά..... β) για τις παραγράφους 2.2.3.2 και 2.2.3.4 περίπτωση β' πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, που να είναι εν

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

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 ,επιπλέον υπεύθυνη δήλωση του προσωρινού αναδόχου αναφορικά με τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης (στην περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα αφορά Οργανισμούς κύριας και επικουρικής ασφάλισης) στου οποίου οφείλει να καταβάλει εισφορές.

...

δ) Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.4, υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού.

3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου

Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί 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 που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής.

Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους, κατά τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94). Ειδικά τα αποδεικτικά, τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

και η οποία πρέπει να έχει συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών¹. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή.

Με την παραλαβή των ως άνω δικαιολογητικών, το σύστημα εκδίδει επιβεβαίωση της παραλαβής τους και αποστέλλει ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα σ' αυτόν στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση.

Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλει εντός της προθεσμίας της παρ. 5.3.1 του παρόντος, 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 την χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για την χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές

Το παρόν εφαρμόζεται 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 παρ. 5 εδαφ. α' του ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά² λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν.

Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν:

i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Τ.Ε.Υ.Δ., είναι ψευδή ή ανακριβή, ή

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή

iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας,

Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Τ.Ε.Υ.Δ.,

ότι πληροί, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του.

Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υποβάλλει αληθή ή ακριβή δήλωση ή δεν προσκομίσει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά ή δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4 -2.2.8 της παρούσας διακήρυξης, η διαδικασία ματαιώνεται.

Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή του Διαγωνισμού, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα ανωτέρω και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου.

14. 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

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

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).

15. Επειδή, ειδικότερα, η διαδικασία ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και υπηρεσιών, οι οποίες εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, όπως η τελευταία αντικατέστησε την Οδηγία 2004/18/ΕΚ, περιείχε ωστόσο όμοια με αυτήν ρύθμιση, διέπεται από την αρχή της διαφάνειας ως βασική προϋπόθεσή της, προς διασφάλιση της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων. Ως εκ τούτου συνάγεται ότι όλοι οι όροι και οι λεπτομέρειες διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, με ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπο ώστε, αφενός μεν να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και έχοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύσουν με τον ίδιο τρόπο, ώστε κάθε ενδιαφερόμενος αφενός μεν να διαθέτει όλες τις πληροφορίες που του είναι απαραίτητες για να αποφασίσει αν θα μετάσχει ή μη στον προκηρυχθέντα Διαγωνισμό, αφετέρου δε έκαστος ενδιαφερόμενος να έχει, σε περίπτωση συμμετοχής του στο Διαγωνισμό, τις αυτές ακριβώς με τους λοιπούς διαγωνιζόμενους ευκαιρίες κατά το στάδιο προετοιμασίας και υποβολής της προσφοράς του και εκ τρίτου να παρέχεται στην αναθέτουσα αρχή η δυνατότητα να ελέγξει αν όντως οι προσφορές των διαγωνιζομένων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ. Ράικο Δ., «Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων», Αθήνα-Θεσ/νικη, 2014, σελ. 177, υπ' αριθμ. 2/23.07.2014 Κατευθυντήρια Οδηγία της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., ΔΕΚ, απόφαση της 29.4.2004, C- 496/99 P, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκ. 111, πρβλ. και αποφάσεις της 20.9.1988, C-31/87, Beentjes, της 25.4.1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54, της 18.10.2001, C-19/00, SIAC Construction Ltd, της 12.12.2002, C-470/99, Universale-Bau AG, της 4.12.2003, C-448/01, EVN AG, ΣΤΕ 311/2006 7μ., 3497/2006, 214-5/2011, 1583/2012, Ολ. ΕΑ 136/2013, ΕΑ 53/2011, σκ. 23). Άλλωστε, όπως παγίως έχει κριθεί η αρχή της ίσης μεταχείρισεως και η

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 28, και απόφαση Medipac-Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54). Υπό αυτό το πρίσμα συνάγεται ότι η αυστηρότητα της εφαρμογής της Διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων **δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεών του. Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα** (ΕφΑθ 1959/1970, Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987, ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδ. θ', σελ. 776).

16. Επειδή, βάσει των αρχών 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). Ειδικότερα, το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ 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

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

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 συνάψουν συμβάσεις με προσφέροντες που δεν είναι σε θέση να το πράξουν. Περαιτέρω, με τον Εκτελεστικό Κανονισμό 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016 για την καθιέρωση του τυποποιημένου εντύπου για το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας, ο οποίος είναι δεσμευτικός ως προς όλα τα μέρη του και ισχύει άμεσα σε κάθε κράτος μέλος (βλ. άρθρο 2 του εν λόγω Κανονισμού), ορίζεται ότι οι οικονομικοί φορείς πρέπει σε κάθε περίπτωση, να εξετάζουν προσεκτικά, τις απαιτούμενες πληροφορίες που απαιτούνται να παράσχουν στο ΕΕΕΣ ενόψει της συμμετοχής τους και ενδεχομένης υποβολής προσφορών (βλ. αιτιολογική σκέψη 3 του εν λόγω Κανονισμού) αλλά και ότι «Οι οικονομικοί φορείς είναι δυνατόν να αποκλείονται από τη διαδικασία προμήθειας ή να υπόκεινται σε δίωξη σύμφωνα με το εθνικό δίκαιο σε περιπτώσεις σοβαρών ψευδών δηλώσεων κατά τη συμπλήρωση του ΕΕΕΠ ή, γενικότερα, κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, ή όταν οι οικονομικοί φορείς έχουν αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσουν τα σχετικά δικαιολογητικά» (Βλ. Παράρτημα 1 Οδηγίες του Κανονισμού).

17. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 71 του Ν. 4412/2016, που περιλαμβάνεται στο θεσμικό πλαίσιο της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας, προβλέπεται ότι, πριν την ανάθεση των δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να έχει επαληθεύσει ότι η προσφορά προέρχεται από προσφέροντα, ο οποίος δεν αποκλείεται δυνάμει των άρθρων 73 και 74 του ως άνω νόμου και ο οποίος πληροί τα τιθέμενα κριτήρια επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 έως 77. Τα δε δηλωθέντα στο ΕΕΕΣ/Τ.Ε.Υ.Δ προαποδεικτικώς, αφορούν σε στοιχεία παρελθόντα ή παρόντα και όχι μέλλοντα, ενώ, σύμφωνα με το άρθρο 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

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. Επομένως, από τη συνδυαστική ερμηνεία των ως άνω διατάξεων, προκύπτει σαφώς, ότι πριν από τη σύναψη της σύμβασης, η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή θα πρέπει να επαληθεύσει ότι κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, δεν συνέτρεχαν λόγοι αποκλεισμού και ότι πληρούνταν (αντίστοιχα) τα κριτήρια επιλογής της Διακήρυξης. Συνακόλουθα, τυχόν έκδοση απόφασης κατακύρωσης της σύμβασης, άνευ ελέγχου συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων περί ασφαλιστικής ενημερότητας κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, πάσχει ακυρότητα.

18. Επειδή, ειδικότερα, αναφορικά με την φορολογική ενημερότητα με το Άρθρο 19- *Αποδεικτικό ενημερότητας και βεβαίωση οφειλής*» του ν. 4704/2020 ορίζεται «Από την 31η.10.2020 όλοι οι φορείς του δημόσιου και του ευρύτερου δημόσιου τομέα υποχρεούνται να λαμβάνουν το αποδεικτικό ενημερότητας των παρ. 1 και 4 του άρθρου 12 του ν. 4174/2013 (Α' 170) μέσω της διαλειτουργικότητας των πληροφοριακών τους συστημάτων με το Κέντρο Διαλειτουργικότητας της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο δεύτερο εδάφιο της παρ. 5 του άρθρου 47 του ν. 4623/2019 (Α' 134). Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομικών και Ψηφιακής Διακυβέρνησης και του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε. μπορεί να παραταθεί το χρονικό διάστημα του προηγούμενου εδαφίου και να ρυθμιστούν οι λεπτομέρειες εφαρμογής του παρόντος. Με όμοια απόφαση μπορεί να επεκταθεί η υποχρέωση του πρώτου εδαφίου του παρόντος και για τη βεβαίωση οφειλής της παρ. 6 του άρθρου 12 του ν. 4174/2013.». Στην αιτιολογική έκθεση του νόμου, ως προς το άρθρο 19, αναφέρονται τα ακόλουθα: «Με το παρόν άρθρο απλοποιείται η διαδικασία υποβολής και λήψης του αποδεικτικού ενημερότητας των παραγράφων 1 και 4 του άρθρου 12 του ν. 4174/2013. Συγκεκριμένα, από την 31η.10.2020, όλοι οι φορείς του δημόσιου και του ευρύτερου δημόσιου τομέα υποχρεούνται να λαμβάνουν το ανωτέρω αποδεικτικό ενημερότητας μέσω διαλειτουργικότητας των πληροφοριακών τους συστημάτων με το Κέντρο Διαλειτουργικότητας της

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης. Μετά την πάροδο της ανωτέρω ημερομηνίας, δεν θα απαιτείται η προσκόμιση του ανωτέρω αποδεικτικού ενημερότητας από τους συναλλασσόμενους πολίτες και επιχειρήσεις. Η ρύθμιση του παρόντος άρθρου εφαρμόζεται σε όλους τους φορείς του δημόσιου και του ευρύτερου δημόσιου τομέα για όλες τις διαδικασίες στις οποίες απαιτείται από τον νόμο ο έλεγχος της φορολογικής ενημερότητας των συναλλασσόμενων πολιτών και επιχειρήσεων, όπως στη διαδικασία σύναψης δημόσιων συμβάσεων κατά τα οριζόμενα στον ν. 4412/2016». Σύμφωνα με τα ανωτέρω και, με την επιφύλαξη τυχόν έκδοσης της προβλεπόμενης Κοινής Απόφασης των Υπουργών Οικονομικών και Ψηφιακής Διακυβέρνησης και του Διοικητή της Α.Α.Δ.Ε., με την οποία δύναται να παραταθεί το χρονικό διάστημα υποχρεωτικής εφαρμογής του άρθρου 19, από τις 31-10-2020 και εφεξής οι αναθέτουσες αρχές/ αναθέτοντες φορείς υποχρεούνται να αντλούν ηλεκτρονικά τα σχετικά αποδεικτικά φορολογικής ενημερότητας κατά τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων που εμπíπτουν στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (βλ. το με αρ. πρωτ.: 1081/18.02.2021 έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ με ΑΔΑ: Ψ5ΩΣΟΞΤΒ-9ΓΡ,).

19. Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του ήδη παρεμβαίνοντος καθόσον δεν κατέθεσε, α) φορολογική ενημερότητα σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, β) στην Υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 2.2.9.2. Β1.β αναφορικά με τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης στους οποίους οφείλει να καταβάλει εισφορές, ουδέν σχετικό αναφέρει και γ) οι υπεύθυνες Δηλώσεις που κατέθεσε αναφορικά με τη μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού είναι όλως ασαφείς. Τόσο ο παρεμβαίνων, όσο και η αναθέτουσα αρχή, ως αναλυτικά εκτίθεται στην παρούσα, αρνούνται το σύνολο των προβαλλόμενων ισχυρισμών.

20. Επειδή, αναφορικά με τον 1^ο λόγο της προσφυγής περί μη κατάθεσης εκ μέρους του παρεμβαίνοντα, με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, φορολογικής ενημερότητας σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, κρίνονται απορριπτέοι ως αβάσιμοι οι οικείοι ισχυρισμοί και τούτο διότι, αφενός σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου ο ήδη παρεμβαίνων κατά το

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

χρόνο υποβολής της προσφοράς του στο ΤΕΥΔ του (σελ. 9) για τον επίμαχο λόγο, δήλωσε «ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ...», στο δε μέρος VI τελικές Δηλώσεις παρείχε τη σχετική συγκατάθεση άντλησης των στοιχείων που δήλωσε στο ΤΕΥΔ του, αφετέρου κατά τους όρους της διακήρυξης ρητά ορίζεται αρ. 2.2.9.2 ότι «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». Εν προκειμένω, με τα εκ μέρους του δηλωθέντα στοιχεία και το ΑΦΜ του οικονομικού φορέα η αναθέτουσα αρχή, η οποία επέχει και τη σχετική υποχρέωση κατά τα αναλυτικά αναγραφέντα στη σκ. 17 της παρούσας, εισέρχεται στον ηλεκτρονικό τόπο της ΑΑΔΕ προς επαλήθευση των οικείων στοιχείων όπου εμφανίζεται το κάτωθι μήνυμα **ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΟ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑΣ ΓΙΑ ΧΡΗΗ ΠΡΟΣ ΤΟ ΔΗΜΟΣΙΟ** Βεβαιώνεται ότι στις **:ΕΙΚΟΣΙ ΠΕΝΤΕ ΝΟΕΜΒΡΙΟΥ ΔΥΟ ΧΙΛΙΑΔΕΣ ΕΙΚΟΣΙ** εκδόθηκε για τον Α.Φ.Μ. : ... αποδεικτικό ενημερότητας με Αρ. Πρωτοκόλλου : ... και ισχύει για **Δύο (2) μήνες** από την ημερομηνία έκδοσης του για **ΚΑΘΕ ΝΟΜΙΜΗ ΧΡΗΣΗ ΕΚΤΟΣ ΕΙΣΠΡΑΞΗΣ ΚΑΙ ΕΚΤΟΣ ΜΕΤΑΒΙΒΑΣΗΣ ΑΚΙΝΗΤΟΥ**». Επομένως, λαμβάνοντας υπόψη ότι ο καθού οικονομικός φορέας έχει προβεί στην έκδοση των επίμαχων εγγράφων των οποίων έχει παραθέσει το σύνολο των απαιτούμενων σχετικών στοιχείων και πληροφοριών αποδεικνύοντας αδιαμφισβήτητα ότι κατά το χρόνο κατάθεσης της προσφοράς του, πληρούσε τις εν λόγω απαιτήσεις σε συνδυασμό με το γεγονός ότι πλέον η αναθέτουσα αρχή επέχει δια νόμου τη σχετική υποχρέωση αναζήτησης της φορολογικής ενημερότητας (βλ. σκ. 17 της παρούσας), οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος κρίνονται σε κάθε περίπτωση απορριπτέοι ως αβάσιμοι (ad hoc Απόφαση ΑΕΠΠ του 7ου Κλιμακίου 305/2021 σκ.28 Εις. Χ. Χαραλαμποπούλου).

21. Επειδή, αναφορικά με τον **3^ο λόγο** της προσφυγής και την αοριστία των Υπευθύνων Δηλώσεων του ήδη παρεμβαίνοντος ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού, ομοίως κρίνονται απορριπτέοι ως αβάσιμοι, καθόσον στην από 23-02-2021 υπεύθυνη δήλωση (ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΥΔ ΑΡΘΡΟΥ 2.2.3.4_signed») του παρεμβαίνοντος με την

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

οποία απευθύνεται στην αναθέτουσα αρχή, δηλώνει ότι «δεν συντρέχουν στο πρόσωπό μου οι οριζόμενοι στην παράγραφο 2.2.3.4 της διακήρυξης λόγοι αποκλεισμού», ακριβώς δηλαδή ότι απαιτεί η διακήρυξη στο άρθρο 2.2.9.2 Β.1 δ) που ορίζει « Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.4, υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού», απορριπτόμενων των ισχυρισμών του προσφεύγοντος ότι όφειλε να καταγράφονται ένας προς έναν οι λόγοι αποκλεισμού. Εξάλλου, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο παρεμβαίνων, η διακήρυξη δεν περιείχε κάποιο υπόδειγμα της σχετικής υπεύθυνης δήλωσης, την οποία όφειλε να υποβάλει ο μειοδότης, (ΣΕ 1685/2018 σκ.20). Επομένως, νομίμως έγινε δεκτή από την αναθέτουσα αρχή, ως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή και ο παρεμβαίνων.

Ομοίως δεν απαιτείτο, καθόσον δεν προβλέπετο, ότι έπρεπε να αναγράφεται ο αριθμός της οικείας διακήρυξης στην ΥΔ, πολλώ δε μάλλον επί ποινή αποκλεισμού. Ούτε βέβαια δημιουργείται ουδεμία αμφιβολία σχετικά με τα εκ μέρους του παρεμβαίνοντος υπευθύνως δηλούμενα, ότι είναι απευθυντέα προς την αναθέτουσα αρχή, καθόσον ρητά αυτό ορίζεται στις επίμαχες υπεύθυνες δηλώσεις του, ούτε ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι κατ' εκείνο το χρόνο ήταν ενεργή άλλη διαγωνιστική διαδικασία στην οποία τυχόν συμμετείχε ο παρεμβαίνων. Τα ως άνω ισχύουν *mutatis mutandis* και για την έτερη από 23.02.2021 Υπεύθυνη Δήλωση του παρεμβαίνοντος, ομοίως απευθυντέα στην αναθέτουσα αρχή που επικαλείται ο προσφεύγων σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού των άρθρων 2.2.3.1 και 2.2.3.2 της διακήρυξης. Σημειώνεται δε ότι δεν απαιτείτο ΥΔ για το άρθρο 2.2.3.1.

22. Επειδή, με τον **2^ο λόγο** της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η προσφορά του παρεμβαίνοντος πρέπει να απορριφθεί διότι δεν κατέθεσε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης την απαιτούμενη από τη διακήρυξη υπεύθυνη δήλωση με το ζητούμενο περιεχόμενο, ήτοι να προκύπτουν οι Οργανισμοί Κοινωνικής Ασφάλισης στους οποίους οφείλει να καταβάλει εισφορές. Τόσο ο παρεμβαίνων όσο και η αναθέτουσα αρχή υπεραμύνονται των οικείων ισχυρισμών, ως αναλυτικά εκτέθηκε στην

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

παρούσα, ο δε παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι ως προς το περιεχόμενο της επίμαχης ΥΔ η διακήρυξης ήταν ασαφής.

23. Επειδή, εν προκειμένω, λεκτέα είναι τα εξής: η διακήρυξη στο άρθρο 2.2.9.2 Β.1 ρητά ορίζει **ότι «β) για τις παραγράφους 2.2.3.2 και 2.2.3.4 περίπτωση β΄ πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, 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, επιπλέον υπεύθυνη δήλωση του προσωρινού αναδόχου αναφορικά με τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης (στην περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα αφορά Οργανισμούς κύριας και επικουρικής ασφάλισης) στους οποίους οφείλει να καταβάλει εισφορές.** Δηλαδή, κατά τους όρους της διακήρυξης, πέραν των πιστοποιητικών ασφαλιστικής ενημερότητας απαιτείτο και Υπεύθυνη Δήλωση εκ μέρους του προσωρινού αναδόχου, εφόσον έχει την εγκατάσταση του στην Ελλάδα, ως εν προκειμένω, όπου θα αναφέρονται οι οργανισμοί κοινωνικής ασφάλισης στους οποίους οφείλει να καταβάλει εισφορές.

Η υποχρέωση αυτή καταλαμβάνει, της διακήρυξης μη διακρίνουσας, όλους τους οικονομικούς φορείς ανεξαρτήτως της συνδρομής ή μη στο πρόσωπό τους των αναφερόμενων στα λοιπά άρθρα της Διακήρυξης ειδικότερων λόγων αποκλεισμού (συναφώς ΔΕφΠατρών Ν13/2021 -σκέψη 13), όπως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων. Κατατίθεται δε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, επιπλέον -κατά τη σαφή διάταξη της διακήρυξης- των έτερων αποδεικτικών εγγράφων (αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας), ως προς τον οικείο λόγο αποκλεισμού, όπου σε αυτά αναφέρεται ρητά εάν ο εκάστοτε φορέας οφείλει ή όχι ληξιπρόθεσμες ασφαλιστικές εισφορές. Επομένως, ο μέσος επιμελής υποψήφιος, κατανοεί ευχερώς ότι στην εν λόγω ΥΔ δεν απαιτείται να αναγράψει, επαναλαμβάνοντας εάν οφείλει ή μη ασφαλιστικές εισφορές, αλλά ποιοι είναι αυτοί οι Οργανισμοί στους οποίους είναι υπόχρεος, ονοματίζοντας τους, όπως ομοίως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων, απορριπτόμενων των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος περί ασάφειας της επίμαχης διάταξης.

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

Ειδικότερα, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, ο παρεμβαίνων με την από 23.02.2021 Υπεύθυνη Δήλωση του δήλωσε αυτολεξεί «*Με ατομική μου ευθύνη και γνωρίζοντας τις κυρώσεις που προβλέπονται από τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 22 του Ν. 1599/1986, δηλώνω ότι: ΔΕΝ ΟΦΕΙΛΩ ΕΙΣΦΟΡΕΣ ΣΕ ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΥΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ*». Επομένως, προκύπτει ότι δεν απάντησε στο ζητούμενο, κατά τα ως άνω, από τη διακήρυξη την οποία αποδέχθηκε, αλλά απλά απάντησε ότι δεν οφείλει εισφορές και όχι σε ποιους οργανισμούς οφείλει να καταβάλλει εισφορές. Εξάλλου, η σύσταση του ... δεν αναιρεί την πιθανότητα ο προσωρινός ανάδοχος να απασχολεί προσωπικό με κύρια ή επικουρική ασφάλιση σε άλλα ασφαλιστικά ταμεία και οργανισμούς, απορριπτόμενων των οικείων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής, ο ίδιος μάλιστα ο παρεμβαίνων εν τοις πράγμασι αποδέχεται στην ΥΔ του, ότι υφίσταται πληθυντικός αριθμός οργανισμών εξου και δηλώνει ότι δεν οφείλει εισφορές «σε οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης», η δε αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί νομίμως να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε. Ουδείς άλλωστε ισχυρίζεται και δύναται βασίμως να ισχυριστεί ότι η εν λόγω απαίτηση τέθηκε εκ του περισσού, ακριβώς για τους ως άνω λόγους. Ακόμη και υπό την εκδοχή που υποστηρίζει ο παρεμβαίνων, ήτοι της κάλυψης όλων των ασφαλισμένων του μόνο από τον -..., ο εκάστοτε προσωρινός ανάδοχος, δεν απαλλάσσεται από την υποχρέωση να υποβάλλει τη συγκεκριμένη υπεύθυνη δήλωση με το συγκεκριμένο περιεχόμενο, επί ποινή απόρριψης της προσφοράς του (βλ. σχετ. απόφαση με αρ. Ν13/2021ΔΕΦΠατρ. Σκ. 13 και Απόφαση 7^{ου} κλιμακίου 1503/2021 Εισ. Γ-Μ. Δρακονταειδή) καθόσον κατά τα ως άνω καταλαμβάνει ανεξαιρέτως όλους τους οικονομικούς φορείς. Επακολούθως ούτε η εκ μέρους του υποβολή του ΤΕΥΔ και οι εκεί δηλώσεις του, απήλλαξαν τον παρεμβαίνοντα από την υποχρέωση υποβολής της επίμαχης ΥΔ με το ως άνω περιεχόμενο- ως δικαιολογητικό κατακύρωσης και απόδειξης των φορέων στους οποίους είναι υπόχρεος (βλ. σχετικά ΔεφΠατρ Ν58/2019 και Απόφαση ΑΕΠΠ 105/2020 5^ο Κλιμάκιο Εισ. Ε. Μιχολίτση). Συνεπώς, η προσβαλλόμενη πάσχει ακυρότητας, ως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων.

24. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

Αριθμός απόφασης: Σ1742/2021

25. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η παρέμβαση.

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

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή

Απορρίπτει την παρέμβαση

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό.

Διατάσσει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 26 Νοεμβρίου 2021 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Αναστασία Ρουμελιώτη