

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

7^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 17 Νοεμβρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Ζαράρη, Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή – Εισηγήτρια και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 12-10-2021 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1918/11-10-2021 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα «.....», εφεξής «ο προσφεύγων», που εδρεύει στην ..., οδός, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του «...» και της με αρ. 811/27-9-2021 (σε ορθή επανάληψη) απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του ..., με την οποία εγκρίθηκε το πρακτικό II της Επιτροπής Διαγωνισμού αναφορικά με την αποσφράγιση και τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης του διαγωνισμού, κατά το σκέλος αυτής με το οποίο κατακυρώθηκε ο διαγωνισμός στον οικονομικό φορέα, γενομένων δεκτών των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, εφεξής «η προσβαλλομένη».

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στην, επί της ..., αρ., όπως νόμιμα εκπροσωπείται «εφεξής ο παρεμβαίνων».

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλομένη κατά το ως άνω σκέλος.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της ασκηθείσας Προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 1.452,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, την πληρωμή στην Τράπεζα), που, αποτελεί το κατώτερο ποσό νομίμου παραβόλου και υπολογίζεται βάσει της εκτιμώμενης αξίας χωρίς ΦΠΑ της σύμβασης ποσού 290.322,58 ευρώ.

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθ. πρωτ. Διακήρυξη (ΑΔΑΜ:) προκήρυξε Ηλεκτρονικό Ανοικτό Δημόσιο Διαγωνισμό μέσω του ΕΣΗΔΗΣ με Α/Α συστήματος, κάτω των ορίων του Ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει με τον Ν. 4782/2021, για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου με τίτλο «.....», προϋπολογισμού δαπάνης 290.322,58 ευρώ, πλέον ΦΠΑ 24%, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή. Η καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής των προσφορών ήταν η 22/6/2021 και ώρα 15.00 μμ και η ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών η 28/6/2021 και ώρα 10.00 πμ.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

4. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 11-10-2021 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ αρχικά, στις 1-10-2021 και σε ορθή επανάληψη στις 5-10-2021 β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

5. Επειδή, στον υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος και υπέβαλαν προσφορά 5 διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων ο

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

προσφεύγων και ο παρεμβαίνων. Μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών συντάχθηκε από την Επιτροπή Διαγωνισμού ο κατάλογος συμμετεχόντων κατά σειρά μειοδοσίας, μετά δε την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής των διαγωνιζομένων, η Επιτροπή Διαγωνισμού, με το από 28/6/2021 πρακτικό I εισηγήθηκε την ανακήρυξη ως προσωρινού μειοδότη του οικονομικού φορέα με ποσοστό έκπτωσης 36,46%. Δεύτερη κατετάγη η προσφορά του προσφεύγοντος με ποσοστό έκπτωσης 12,54%. Το ανωτέρω Πρακτικό I εγκρίθηκε με την υπ' αριθ. 634/14-7-2021 (ΑΔΑ:) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του, η οποία κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζομένους μέσω της πλατφόρμας του διαγωνισμού στις 5/8/2021. Κατά της απόφασης αυτής δεν κατατέθηκε καμία προσφυγή. Με την υπ' αριθ. πρωτ./882 πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής ο προσωρινός ανάδοχος ... κλήθηκε να προσκομίσει δικαιολογητικά κατακύρωσης, εντός 10 ημερών. Τα δικαιολογητικά υπεβλήθησαν από τον προσωρινό ανάδοχο μέσω της “Επικοινωνίας” στην πλατφόρμα του διαγωνισμού την 17/9/2021 και σε φυσικό φάκελο με αριθ. Πρωτ./20/9/2021. Στις 20/9/2021 η Επιτροπή Διαγωνισμού προέβη στον έλεγχο των δικαιολογητικών της διακήρυξης και με το πρακτικό II, αφού διαπίστωσε ότι προσκομίσθηκαν νόμιμα και εμπρόθεσμα όλα τα δικαιολογητικά, τα οποία πληρούν τους όρους της διακήρυξης και αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις της στον διαγωνισμό, καθώς και ότι τα στοιχεία που δήλωσε στο Τ.Ε.Υ.Δ. είναι ακριβή, εισηγήθηκε την κατακύρωση της σύμβασης στην διαγωνιζόμενη εταιρία Με την υπ' αριθ. 811/27-9-2021 (ΑΔΑ:) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του, η οποία κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζομένους μέσω της πλατφόρμας του διαγωνισμού την 1/10/2021, εγκρίθηκε το πρακτικό II της Επιτροπής Διαγωνισμού και η ανακηρύχθηκε οριστική ανάδοχος του δημοπρατούμενου έργου. Την 4-10-2021 η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου προέβη σε ορθή επανάληψη τόσο της υπ' αριθ. 634/14-7-2021 απόφασής της, όσο και της υπ' αριθ. 811/27-9-2021 απόφασης, επαναλαμβάνοντας στο ορθό τις αποφάσεις αυτές, με τη διόρθωση στο αποφασιστικό του ποσού προσφοράς και κατακύρωσης αντίστοιχα της αναδόχου, τις οποίες κοινοποίησε εκ νέου με την ορθή τους επανάληψη στους διαγωνιζομένους μέσω της πλατφόρμας του διαγωνισμού

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

την 5/10/2021. Ο προσφεύγων, ο οποίος συμμετείχε στο διαγωνισμό υποβάλλοντας νόμιμη προσφορά και κατάχθηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας, έχει έννομο συμφέρον στην άσκηση της υπό κρίση Προσφυγής ερειδόμενο στην ζημία του από την παράνομη αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος και στο όφελος από την ανάδειξη του ίδιου ως προσωρινού αναδόχου.

6. Επειδή στις 12.10.2021 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς τους έτερους ενδιαφερόμενους στη διαγωνιστική διαδικασία σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

7. Επειδή με την υπ' αριθμ. 2546/2021 Πράξη της Προέδρου του 7^{ου} Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης της Προσφυγής.

8. Επειδή, ο παρεμβαίνων κατέθεσε στις 15-10-2021 ήτοι εμπροθέσμως, στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού, παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει έννομο συμφέρον καθώς έχει κριθεί αποδεκτή η προσφορά του και έχει ήδη οριστεί ανάδοχος του έργου ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε τις απόψεις της επί της προδικαστικής προσφυγής, οι οποίες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ κοινοποιήθηκαν στις 26-10-2021 στον προσφεύγοντα.

10. Επειδή, στις 27-10-2021, εμπρόθεσμα, ο προσφεύγων υπέβαλε υπόμνημά του ενώπιον της ΑΕΠΠ προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή καταρχήν νομίμως εισάγεται ενώπιον του 7ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ.

12. Επειδή, με την προσφυγή του ο προσφεύγων ισχυρίζεται τα ακόλουθα: «[...] με την υπ' αριθ. πρωτ./6-11-2020 σύμβαση κατασκευής έργου (ΑΔΑ: ...), η εταιρία, νομίμως εκπροσωπούμενη από τον, ως Πρόεδρο και Διευθύνοντα Σύμβουλο – Νόμιμο Εκπρόσωπο αυτής, ανέλαβε ως ανάδοχος για λογαριασμό του, ως κυρίου του έργου, την εκτέλεση του δημοσίου έργου «.....» (αρ.μελ.:...2018), προϋπολογισμού μελέτης 2.302.419,36 ευρώ, πλέον ΦΠΑ 24%, με συμβατικό προϋπολογισμό δαπάνης

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

του έργου ανερχόμενη στο ποσό των 1.404.370,13 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Σύμφωνα με το άρθρο 4 της εν λόγω συμβάσεως, η ολική προθεσμία αποπερατώσεως του ανωτέρω έργου ορίστηκε σε 26 μήνες από την υπογραφή της (3-11-2020). Συνεπώς, αποδεικνύεται εγγράφως, ότι, τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, όσο και κατά τον χρόνο της πρόσκλησης για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, η προσωρινή μειοδότης, εκτελούσε (ατομικώς) ένα τουλάχιστον ακόμη δημόσιο έργο, το οποίο δεν αναφέρεται ως εκτελούμενο στην σχετική από 26/10/2020 Ενημερότητα Πτυχίου για συμμετοχή σε δημοπρασίες δημόσιων έργων από το τηρούμενο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων και δεν έχει συνυπολογισθεί στο ποσό του αναγραφόμενου ανεκτέλεστου, ενώ, παράλληλα, δεν προσκόμισε την απαιτούμενη για το έργο αυτό ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα, κατά παραβίαση του νόμου και της Διακήρυξης. Η παράλειψη αυτή αναφοράς και αναγραφής του αναληφθέντος από την ανάδοχο και εκτελούμενου δημόσιου έργου «...» είχε σαν αποτέλεσμα να μην είναι δυνατό να ελεγχθεί από την Αναθέτουσα Αρχή και την Επιτροπή Ανταγωνισμού η πλήρωση ή μη της συγκεκριμένης προϋπόθεσης συμμετοχής, ούτε η Αναθέτουσα να δύναται να ζητήσει τις ενημερότητες του έργου αυτού, αφού η ύπαρξή του δεν ετέθη καν υπόψιν της. Ως εκ τούτου, εφόσον δεν δηλώνονται όλα τα έργα που έχει αναλάβει η προσωρινή ανάδοχος και είναι εν εξελίξει, ούτε υποβάλλει τις ασφαλιστικές ενημερότητες για αυτά, τότε δε πληροί τους όρους της διακήρυξης και πρέπει να αποκλειστεί, διότι απέκρυψε κρίσιμες πληροφορίες σχετικά με την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής (φορολογική/ασφαλιστική ενημερότητα και μη υπέρβαση ανεκτελέστου), αλλά και διότι δεν απέδειξε την ασφαλιστική της ενημερότητα για το επιπλέον αυτό εκτελούμενο κατά τον χρόνο της σχετικής πρόσκλησης δημόσιο έργο (βλ. και ΑΕΠΠ 938/2021, ΑΕΠΠ 1413/2020) [...]. Επειδή κατά συνέπεια, εσφαλμένα και κατά παράβαση νόμου και δη των σχετικών διατάξεων του άρθρου 104 του ν. 4412/2016 και των όρων των παραγράφων 23.2, 23.3.β' και 22.Α.2. της διακήρυξης και κατά παραβίαση των αρχών της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκόμισε η ανάδοχη εταιρία, διότι τα εν λόγω δικαιολογητικά δεν συμβαδίζουν με τους όρους της διακήρυξης. Κατά

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

συνέπεια ακυρωτέα τυγχάνει η προσβαλλόμενη πράξη, που ενέκρινε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού και κατακύρωσε το έργο στην ανάδοχο εταιρία[...].».

13. Επειδή, με τις απόψεις της η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται τα ακόλουθα: «[...]Από το ως άνω άρθρο επομένως προκύπτει ότι οι διαγωνιζόμενοι που έχουν ενημερότητα πτυχίου δεν χρειάζεται να προσκομίσουν κανένα επιπλέον δικαιολογητικό, παρά μόνο ασφαλιστική ενημερότητα για τα έργα που αναγράφονται στην ενημερότητα και για τα οποία έχει λήξει ο χρόνος ισχύος τους.

Η προσωρινή ανάδοχος προσκόμισε την υπ αριθμ ενημερότητα πτυχίου και προσκόμισε ασφαλιστικές ενημερότητες μόνο για τα έργα που αναφέρονται στην εν ισχύ Ενημερότητα πτυχίου της ως όφειλε βάσει της Διακήρυξης.

Επίσης στο άρθρο 23.5α) της Διακήρυξης αναφέρεται ότι για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων ο οικονομικός φορέας αρκεί να υποβάλει ενημερότητα πτυχίου εν ισχύει χωρίς να απαιτείται με βάση τη Διακήρυξη να υποβληθεί πίνακας όλων των υπό εκτέλεση έργων ούτε απαιτείται αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο για τα έργα που είναι υπό εξέλιξη και δεν συμπεριλαμβάνονται στην ενημερότητα πτυχίου[...].».

14. Επειδή, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του παρεμβαίνοντα: «[...]Από τις προπαρατιθέμενες διατάξεις συνάγεται ότι η Ενημερότητα Πτυχίου (Ε.Π) εκδίδεται από την υπηρεσία τήρησης του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ., Διεύθυνση Δ15 της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Έργων του Υ.ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε.), με σκοπό την αναγνώριση μίας εταιρείας ως εγγεγραμμένης σε επίσημο κατάλογο αναγνωρισμένων εργοληπτών κράτους – μέλους της Ευρωπαϊκής Ένωσης, κατά την έννοια των Κοινοτικών οδηγιών, και την απαλλαγή αυτής από την υποχρέωση κατάθεσης σε διαγωνισμούς των επί μέρους δικαιολογητικών, βάσει των οποίων έγινε η εγγραφή στο Μητρώο και καθορίζονται στη διακήρυξη. Η ενημερότητα πτυχίου παύει να ισχύει στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) με την πάροδο της χρονικής περιόδου ισχύος της, που ορίζεται σε δώδεκα μήνες από την έκδοσή της, β) από την έκδοση νέας Ε.Π., βάσει μεταβληθέντων στοιχείων, σε περίπτωση

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

εμπρόθεσμης (εντός τριάντα ημερών από την ημέρα της μεταβολής) προς τούτο ενημέρωσης της υπηρεσίας τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. και γ) σε περίπτωση υπαίτιας εκπρόθεσμης ενημέρωσης της υπηρεσίας τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ. για μεταβληθέντα στοιχεία είτε από την έκδοση νέας Ε.Π. είτε, σε περίπτωση εκπρόθεσμης υποβολής σχετικών αντιρρήσεων ή απόρριψης εμπροθέσμως υποβληθεισών, αναδρομικώς από τη μεταβολή των στοιχείων έκδοσής της, εφ' όσον όμως ο Προϊστάμενος της υπηρεσίας του Μ.Ε.ΕΠ. εκδώσει σχετικώς πράξη ανάκλησής της, ύστερα από την τήρηση της διαγραφόμενης στην παρ. 7 του άρθρου 3 της προαναφερόμενης Υπουργικής Απόφασης διαδικασίας. Συνεπώς, η Ε.Π. παύει να ισχύει αυτοδικαίως μόνο με την πάροδο της δωδεκάμηνης περιόδου ισχύος της, ενώ έως τότε συνεχίζει να ισχύει και να αποτελεί νόμιμο δικαιολογητικό συμμετοχής σε διαγωνισμούς ανάθεσης δημοσίων έργων. Μόνο δε σε περίπτωση ανάκλησης της Ε.Π. με πράξη του Προϊσταμένου της υπηρεσίας του Μ.Ε.Ε.Π., και εφόσον έχει τηρηθεί η ως άνω διαδικασία, απαγγέλλεται ρητώς εκ του νόμου ως συνέπεια ο αποκλεισμός της εργοληπτικής επιχείρησης από την περαιτέρω συμμετοχή της σε διαγωνιστική διαδικασία, στην οποία συμμετείχε με Ε.Π που ανακλήθηκε. Συνακόλουθα, οι αναθέτουσες αρχές δε δύνανται αρμοδίως να αμφισβητήσουν τη νομιμότητα της εν ισχύ Ε.Π. διαγωνιζόμενης εργοληπτικής επιχείρησης, κατόπιν ελέγχου των στοιχείων βάση των οποίων αυτή εκδόθηκε και, ως εκ τούτου, τυχόν αποκλεισμός από το διαγωνισμό εργοληπτικής επιχείρησης για το λόγο αυτό είναι μη νόμιμος. (ΕΑ ΣτΕ 1030/2005, 29/2006, 686/2009, ΣτΕ 2405/2008, 4901/2014, 210/2006 πράξη VI Τμήματος Ελ.Συν., 1388/2006 πράξη Ε' Κλιμακίου Ελ.Συν.). Η εταιρία μας είναι εγγεγραμμένη στο ΜΕΕΠ του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών με αρ. βεβαίωσης ΜΕΕΠ 19121 και είναι εφοδιασμένη για την συμμετοχή της σε διαγωνισμούς δημοσίων έργων με την υπ' αριθμ. Πρωτ..... ενημερότητα πτυχίου της Διεύθυνσης Δ15 της ΓΓΔΕ του ΥΠΟΜΕΔΙ, εξοπλισμένη με το τεκμήριο νομιμότητας. Ήτοι την υποχρέωση των αναθετουσών αρχών να αποδέχονται την ενημερότητα πτυχίου εφόσον δεν έχει ανακληθεί από την Διεύθυνση Δ15 του ΥΠΟΜΕΔΙ που την εξέδωσε και δεν έχει ακυρωθεί με δικαστική απόφαση. Εν προκειμένω η εταιρία μας και για να αποδείξει ότι είναι ασφαλιστικά ενήμερη και ότι δεν συντρέχει στο πρόσωπό της ο λόγος αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.2 προσκόμισε στην

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

Επιτροπή Διαγωνισμού, μετά την ανακήρυξη της ως προσωρινής αναδόχου, την άνω και σε ισχύ έως 09.10.2021 ευρισκόμενη με την υπ' αριθμ. πρωτ. ενημερότητα πτυχίου της και όσα ήδη αναφερόμενα στην ενημερότητα πτυχίου δικαιολογητικά είχε λήξει ο χρόνος ισχύος τους από τα οποία αποδεικνυόταν σύμφωνα με το άρθρο 23.9 της διακήρυξης ότι ήταν ασφαλιστικά ενήμερη κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς. Δεν υποχρεούτο η εταιρία μας για το παραδεκτό της προσφοράς της να προσκομίσει για να αποδείξει ότι ήταν ασφαλιστικά ενήμερη κατά το χρόνο διενέργειας του διαγωνισμού κανένα επιπλέον δικαιολογητικό που δεν αναγράφεται στην ευρισκόμενη ενημερότητα πτυχίου .(βλ. και ad hoc ΑΕΠΠ 414/2019).

15. Επειδή, σύμφωνα με το υπόμνημα του προσφεύγοντος: «[...]εφόσον δεν δηλώνονται, ως μεταγενέστερα, στην προσκομισθείσα ενημερότητα πτυχίου όλα τα έργα που έχει αναλάβει η προσωρινή ανάδοχος και είναι εν εξελίξει, ούτε υποβάλλει τις ασφαλιστικές ενημερότητες για αυτά, τότε δε πληροί τους όρους της διακήρυξης και πρέπει να αποκλειστεί, διότι απέκρυψε κρίσιμες πληροφορίες σχετικά με την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής (φορολογική/ασφαλιστική ενημερότητα και μη υπέρβαση ανεκτελέστου), αλλά και διότι δεν απέδειξε την ασφαλιστική της ενημερότητα για τα επιπλέον έργα αυτά, εκτελούμενα κατά τον χρόνο της σχετικής πρόσκλησης σε δημόσιο έργο και κατά την χρόνο της πρόσκλησης για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης (βλ. και ΑΕΠΠ 938/2021, ΑΕΠΠ 1413/2020). Σημειωτέον ότι η παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της, ούτε για το τυπικό δεν αναφέρει ή προσκομίζει έστω ασφαλιστική ενημερότητα για το αναφερόμενο στην προσφυγή μας επιπλέον έργο[...]».

16. Επειδή, το άρθρο 18 με τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» προβλέπει : «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...[.]».

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

17. Επειδή, το άρθρο 53 του Ν. 4412/2016 με τίτλο « Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» προβλέπει στην παρ. 1 και 2 τα εξής «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως: α) την επωνυμία της αναθέτουσας αρχής, [...]ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης. Επίσης οποιαδήποτε δικαιώματα προαίρεσης για συμπληρωματικές ή νέες συμβάσεις και, εφόσον είναι γνωστό, το προσωρινό χρονοδιάγραμμα για την άσκηση των δικαιωμάτων αυτών, καθώς και τον αριθμό των παρατάσεων για την άσκησή τους, ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, [...] ιγ) τη δυνατότητα υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 59, [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 και τους όρους πληρωμής, [...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ) τον κατάλογο και τη σειρά ισχύος των εγγράφων της σύμβασης, κβ) όλες τις αναγκαίες πληροφορίες σχετικά με τον τρόπο διάθεσης των εγγράφων της σύμβασης, κγ) τη διαδικασία πρόσβασης των υποψηφίων και προσφερόντων στα δικαιολογητικά, στις τεχνικές και οικονομικές προσφορές, υπό την επιφύλαξη των οριζόμενων στο άρθρο 70 και στην κείμενη νομοθεσία, [...]».

18. Επειδή, στο άρθρο 83 του Ν. 4412/2016 Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων και πιστοποίηση από οργανισμούς δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου (άρθρο 64 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), στην παρ. 3 ορίζεται ότι «Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους ή διαθέτουν πιστοποιητικό μπορούν, για την εκάστοτε σύμβαση, να προσκομίζουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης. Στα πιστοποιητικά αυτά αναφέρονται τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων έγινε η εγγραφή των εν λόγω οικονομικών φορέων στον επίσημο κατάλογο ή η πιστοποίηση και η κατάταξη στον εν λόγω κατάλογο[..] 4. Η πιστοποιούμενη εγγραφή στους επίσημους καταλόγους από τους αρμόδιους οργανισμούς ή το πιστοποιητικό, που εκδίδεται από τον οργανισμό πιστοποίησης, συνιστά τεκμήριο καταλληλότητας όσον αφορά τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος ή το πιστοποιητικό 5. Η εγγραφή και κατάταξη στα Μ.Ε.Ε.Π., Μητρώο Μελετητών και Μητρώο Γραφείων Μελετών, και η κατοχή αντίστοιχου πτυχίου αποτελεί τεκμήριο τεχνικής καταλληλότητας γενικής εμπειρίας. 6. Οι πληροφορίες που μπορούν να συναχθούν από την εγγραφή σε επίσημους καταλόγους ή από την πιστοποίηση δεν τίθενται υπό αμφισβήτηση χωρίς αιτιολόγηση. Όσον αφορά την καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και των φόρων και τελών, μπορεί να ζητείται πρόσθετο πιστοποιητικό από κάθε εγγεγραμμένο οικονομικό φορέα, όποτε πρόκειται να ανατεθεί μια σύμβαση».

19. Επειδή, το άρθρο 103 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» αναφέρει αυτολεξεί τα εξής «Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α` 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. 3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται. 4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται. 5. Αν από τα παραπάνω

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και το άρθρο 75 η διαδικασία ματαιώνεται. 6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2, και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης [είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου] είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105. 7. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος».

20. Επειδή η παρ. 4 του ν. 3886/2008 που διατηρήθηκε σε ισχύ και μετά την κατάργηση του ως άνω νόμου με το άρθρο 377 παρ. 1 περ. 31 του ν. 4412/2016, και μνημονεύεται σε υποσημείωση της διακήρυξης του έργου, 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,

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

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[...] 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».

21. Επειδή, ο Ν.3669/2008 (Α' 116) ορίζει στο άρθρο 20 παρ. 5 ότι «για την έκδοση και χορήγηση της «ενημερότητας πτυχίου» οι εργοληπτικές επιχειρήσεις υποβάλλουν σε τακτά χρονικά διαστήματα, στην υπηρεσία

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

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 ανανέωσής της, οι συνέπειες εκ της μη υποβολής της σε διαγωνισμό, ο χρόνος εφαρμογής του μέτρου και κάθε σχετικό θέμα, ορίζονται με την υπ' αριθμ. Δ15/οικ./24298/28.7.2005 (ΦΕΚ 1105 Β') απόφαση του Υπουργού Περιβάλλοντος Χωροταξίας και Δημοσίων Έργων (...).

22.Επειδή, στη Δ15/οικ./24298/28.7.2005 (Β' 1105) απόφαση του Υπουργού Περιβάλλοντος Χωροταξίας και Δημοσίων Έργων, όπως αυτή τροποποιήθηκε με τη Δ15/οικ.15658/4.9.2013 απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων (Β' 2300) με τίτλο «Τροποποίηση της με αριθ. Δ15/οικ./24298/28.07.2005 (Β' 1105) Υπουργικής Απόφασης με θέμα «Έκδοση Ενημερότητας Πτυχίου και Βεβαιώσεων ανεκτέλεστου υπολοίπου συμβάσεων δημοσίων έργων, υποβολή Εκθέσεων δραστηριότητας ανωνύμων εταιρειών και Πιστοποιητικών εκτέλεσης έργων», ορίζεται, στο άρθρο 1, ότι: «1. Σε κάθε εργοληπτική επιχείρηση, η οποία είναι στις τάξεις 3η έως και 7η του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.ΕΠ.) χορηγείται έγγραφο με τίτλο «Ενημερότητα Πτυχίου» (εφεξής Ε.Π.), το οποίο προσκομίζεται στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων έργων και υποκαθιστά τα δικαιολογητικά του άρθρου 2 της παρούσας, τα οποία δεν υποβάλλονται κατά τη δημοπρασία. Η υποκατάσταση των επιμέρους δικαιολογητικών από την Ε.Π. χωρεί και στις περιπτώσεις που από τη Διακήρυξη συγκεκριμένου έργου εσφαλμένα δεν προβλέπεται η προσκόμιση Ε.Π. Δεν υποκαθίστανται από την Ε.Π. και για αυτό, εφόσον ζητούνται από τη Διακήρυξη, πρέπει να προσκομίζονται ιδιαίτερος στις διαδικασίες ανάθεσης, δικαιολογητικά που δεν απαιτούνται για την έκδοση της. (...)

«Άρθρο 2 – Περιεχόμενο Ε. Π. Υποβαλλόμενα δικαιολογητικά

7.α. Αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας : i. της εταιρείας, ii. των κοινοπραξιών στις οποίες τυχόν συμμετέχει για τα δημόσια έργα που είναι σε εξέλιξη .. iii. των έργων που είναι σε εξέλιξη iv. των στελεχών της που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΤΣΜΕΔΕ. Τα ανωτέρω αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας εκδίδονται από τους αρμόδιους φορείς κοινωνικής

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

ασφάλισης (της έδρας της εταιρείας και των κοινοπραξιών, του τόπου εκτέλεσης των έργων της εταιρείας, των κοινοπραξιών κλπ.). β. Για όσα έργα δεν έχουν απογραφεί στο ΙΚΑ – ΕΤΑΜ και έχουν ως ανεκτέλεστο υπόλοιπο το συνολικό ποσό της σύμβασης, η εργοληπτική επιχείρηση υποβάλλει σχετική υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της για τα ανωτέρω. Για την ως άνω υπεύθυνη δήλωση δεν απαιτείται βεβαίωση του γνησίου της υπογραφής από αρμόδια διοικητική αρχή ή Κ.Ε.Π.» «8. Στοιχεία περί μη υπέρβασης του ανώτατου επιτρεπτού ορίου ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβιών, που εκτελεί αυτοτελώς ή ως μέλος Κοινοπραξίας ή ως υπεργολάβος, ήτοι:[...] Στο άρθρο 3§1 ότι : «1. Η Ε.Π. παύει να ισχύει όταν παρέλθει ο χρόνος ισχύος της, όπως ορίζεται κατά την παρ. 3 περίπτ. β` του άρθρου 1 της παρούσας.» και στο άρθρο 3§7 ότι: «...6. Δεν απαιτείται ενημέρωση και έκδοση νέας Ε.Π. σε περίπτωση αλλαγής, καθόσον χρόνο είναι σε ισχύ η Ε.Π. των προϋποθέσεων των παρ. 5, 6, 7 και 8 του στοιχείου Β. του άρθρου 2 της παρούσας».

23. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 118 του Ν.4472/2017 προβλέπεται ότι: «[...] 11. α. Η εγγραφή στο Μητρώο Επιχειρήσεων Τεχνικών Έργων (ΜΗ.Ε.Τ.Ε.) διενεργείται ύστερα από αίτηση του νομίμου εκπροσώπου, σύμφωνα με τους όρους, προϋποθέσεις και κατόπιν κατάθεσης των δικαιολογητικών, που προβλέπονται στο προεδρικό διάταγμα της παραγράφου 20 και στα ακόλουθα επιμέρους μητρώα ως εξής: [...]Β.1 Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων Δημοσίων Έργων (ΜΗ.ΕΕ.Δ.Ε.).[...] β. Τα Μητρώα των περιπτώσεων Α.1, Β.1, Γ` και Δ` αποτελούν τα επαγγελματικά μητρώα της παρ. 2 του άρθρου 75 και του Παραρτήματος ΧΙ`, του Προσαρτήματος Α` του ν. 4412/2016 και αντικαθιστούν από την έναρξη λειτουργίας τους σύμφωνα με την παράγραφο 24 τα προβλεπόμενα στο Παράρτημα ΧΙ` τροποποιώντας το αντιστοίχως [...] 19. Κάθε επιχείρηση της περίπτωσης Β1 της παραγράφου 11, προκειμένου να αναλάβει την εκτέλεση μέρους ή του συνόλου δημοσίου έργου, ως ανάδοχος ή ως μέλος αναδόχου κοινοπραξίας ή ως εγκεκριμένος υπεργολάβος, πρέπει να μην έχει μέσα στη χώρα, πριν τη συμμετοχή της σε διαγωνισμό ανεκτέλεστο μέρος εργολαβιών δημοσίων έργων κατά την έννοια του άρθρου 2 του ν. 4412/2016, που υπερβαίνει συγκεκριμένο ποσοστό του ανωτάτου ορίου της τάξης της, όπως αυτό καθορίζεται με το προεδρικό διάταγμα της επόμενης παραγράφου».

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

24. Επειδή, η διακήρυξη του επίμαχου έργου στο άρθρο 4.2 ορίζει ότι: «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 νομιμοποίησης[... δ) Αν κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι:[..]ii) αν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, ή iii) αν από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της παρούσας, 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 βάσει της τιμής τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας[...] 22 [...] «Οι μεμονωμένοι προσφέροντες πρέπει να ικανοποιούν όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η πλήρωση των απαιτήσεων του άρθρου 22 Α και Β πρέπει να ικανοποιείται από κάθε μέλος της ένωσης.»[...] 22.Α.2 αποκλείεται του διαγωνισμού κάποιος οικονομικός φορέας: «22.Α.2 Όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Αν ο προσφέρων είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάσταση του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν, τόσο την κύρια, όσο και την επικουρική ασφάλιση. Δεν αποκλείεται

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

ο προσφέρων, 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.»[...] 23. 2 . Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα) Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ) και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας[...] 23.3: «Ο προσωρινός ανάδοχος, κατόπιν σχετικής ηλεκτρονικής πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή, υποβάλλει τα ακόλουθα δικαιολογητικά, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 4.2 της παρούσας: Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22Α ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: β)[...]- ασφαλιστική ενημερότητα που εκδίδεται από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα. Η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα α) ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας, β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και γ) για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ – ΤΣΜΕΔΕ.»[...] 23.9 «(β) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.ΕΠ. εφόσον προσκομίζουν «Ενημερότητα Πτυχίου» εν ισχύ, απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών:[...]- Φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα του άρθρου 23.3(β) της παρούσας». Σε περίπτωση που κάποιος από τα ανωτέρω δικαιολογητικά έχει λήξει, προσκομίζεται το σχετικό δικαιολογητικό εν ισχύ. Εφόσον στην Ενημερότητα Πτυχίου δεν αναφέρεται ρητά ότι τα στελέχη του πτυχίου του προσφέροντα είναι ασφαλιστικώς ενήμερα στο ΕΤΑΑ – ΤΣΜΕΔΕ, ο προσφέρων προσκομίζει επιπλέον της ενημερότητας πτυχίου, ασφαλιστική ενημερότητα για τα στελέχη αυτά[...]». Επειδή, επιπλέον στο άρθρο 23.9 της διακήρυξης υπάρχουν παραπομπές με αριθμό υποσημείωσης 104 και 105 της διακήρυξης, όπου ορίζονται τα ακόλουθα: Υποσημείωση 104 'Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 20 παρ. 5 του ν. 3669/2008: «Για τη συμμετοχή σε διαγωνισμούς δημοσίων έργων χορηγείται σε κάθε εργοληπτική

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

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» [...] και απαλλάσσει τις εργοληπτικές επιχειρήσεις από την υποχρέωση να καταθέτουν τα επιμέρους δικαιολογητικά στους διαγωνισμούς[...] Επισημαίνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 22 (Τροποποιήσεις του Ν. 4412/2016) περ. 66 του ν. 4441/2016 (Α΄ 227] “α. Το πρώτο εδάφιο της περίπτωσης 31 της παραγράφου 1 του άρθρου 377 αντικαθίσταται ως εξής «31) του Ν. 3669/2008 (Α΄ 116), πλην των άρθρων 80 έως 110, τα οποία παραμένουν σε ισχύ μέχρι την έκδοση του προεδρικού διατάγματος του άρθρου 83, των παραγράφων 4 και 5 του άρθρου 20 και της παραγράφου 1 α του άρθρου 176». Υποσημείωση 105 «Στην περίπτωση όμως που η Ενημερότητα Πτυχίου δεν καλύπτει τις εισφορές επικουρικής ασφάλισης, τα σχετικά δικαιολογητικά υποβάλλονται ξεχωριστά»

25. Επειδή, σύμφωνα με τις αρχές της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν την διαδικασία σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, κατά το πνεύμα, τόσο της ενωσιακής, όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία (πρβλ. ΣΤΕ 5022/2012), προκειμένου να συμμετάσχει νομίμως στον Διαγωνισμό. Η παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των Αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (Ολομ. ΣΤΕ 2137/1993). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες Προσφορές τους (ΕΛΣυν 1949/2009 Τμήμα VI, ΕΛΣυν Πράξη 115/2008 Τμήμα VI, ΕΛΣυν Πράξη 10/2008 Τμήμα VI, ΕΛΣυν Πράξη 22/2005 Τμήμα VI). Ομοίως, η υποχρέωση διαφάνειας έχει, μεταξύ άλλων, ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 16.04.2015, Υπόθεση C278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκέψη 25 και ΔΕΕ, Απόφαση της 29.03.2012, Υπόθεση C-599/10, SAG ELV Slovenko a.s. κλπ, σκέψη 25 και περαιτέρω

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

παραπομπές σε νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους, στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 16.04.2015, Υπόθεση C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκέψη 27).

26. Επειδή, λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους, οπότε τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν στον τρόπο υποβολής των Προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009, Δημήτριος Ι. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ έκδοση, Σάκκουλας, 2017, σελ. 195-197).

27.Επειδή, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής του ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι στην ενημερότητα πτυχίου που προσκόμισε ο παρεμβαίνων με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης δεν εμφανίζονταν όλα τα έργα που αυτός εκτελούσε μόνος του ή σε κοινοπραξία κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του κατά παράβαση των διατάξεων του ά. 104 του ν. 4412/2016 και των όρων των παραγράφων 23.2, 23.3.β΄ και 22.Α.2. της διακήρυξης. Ειδικότερα, κατά τον προσφεύγοντα, προκειμένου ο παρεμβαίνων να αποδείξει την συνδρομή των όρων και των προϋποθέσεων συμμετοχής κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του και κατά τον χρόνο της πρόσκλησης για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, προσκόμισε την από 26.10.2020 Ενημερότητα Πτυχίου για συμμετοχή σε δημοπρασίες δημόσιων έργων από το τηρούμενο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων, στην οποία αναφέρεται ότι είναι ασφαλιστικά ενήμερος για τα 20 έργα που αναγράφονται σε αυτήν και τα οποία εκτελεί είτε σε κοινοπραξία είτε και μόνος του και ότι δεν έχει υπερβεί το ανώτατο όριο ανεκτέλεστου, προσκομίζοντας ασφαλιστικές ενημερότητες μόνο για τα έργα αυτά που αναφέρονται στην ανωτέρω Ενημερότητα Πτυχίου. Πλην όμως, όπως υποστηρίζει ο προσφεύγων, τόσο κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, όσο και κατά την ημερομηνία της πρόσκλησης για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο τελευταίος είχε τουλάχιστον ένα ακόμη έργο υπό εκτέλεση, το

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

οποίο δεν περιλαμβάνεται στην ανωτέρω από 26.10.2020 Ενημερότητα Πτυχίου, αφού η σχετική σύμβαση συνήφθη μετά την έκδοση της εν λόγω Ενημερότητας.

28. Επειδή, σχετικά, τόσο η αναθέτουσα αρχή όσο και ο παρεμβαίνων ισχυρίζονται ότι η ενημερότητα πτυχίου κατά τις κείμενες διατάξεις εκδίδεται με σκοπό την απαλλαγή του εγγεγραμμένου φορέα από την υποχρέωση κατάθεσης σε διαγωνισμούς των επί μέρους δικαιολογητικών, βάσει των οποίων έγινε η εγγραφή στο Μητρώο και καθορίζονται στη διακήρυξη, μεταξύ των οποίων και η ασφαλιστική ενημερότητα. Περαιτέρω, κατά τον παρεμβαίνοντα, η ενημερότητα πτυχίου παύει να ισχύει αυτοδικαίως μόνο με την πάροδο της δωδεκάμηνης περιόδου ισχύος της, ενώ έως τότε συνεχίζει να ισχύει και να αποτελεί νόμιμο δικαιολογητικό συμμετοχής σε διαγωνισμούς ανάθεσης δημοσίων έργων. Μόνο δε σε περίπτωση ανάκλησης της Ε.Π. με πράξη του Προϊσταμένου της υπηρεσίας του Μ.Ε.Ε.Π., και εφόσον έχει τηρηθεί η σχετική διαδικασία, απαγγέλλεται ρητώς εκ του νόμου ως συνέπεια ο αποκλεισμός της εργοληπτικής επιχείρησης από την περαιτέρω συμμετοχή της σε διαγωνιστική διαδικασία, στην οποία συμμετείχε με Ε.Π που ανακλήθηκε. Συνακόλουθα, οι αναθέτουσες αρχές δε δύνανται αρμοδίως να αμφισβητήσουν τη νομιμότητα της εν ισχύ Ε.Π. διαγωνιζόμενης εργοληπτικής επιχείρησης. Επομένως, κατά τον παρεμβαίνοντα, εφόσον αυτός προσκόμισε ενημερότητα πτυχίου σε ισχύ, κατ'επίκληση της αρχής της νομιμότητας, δεν ήταν υποχρεωμένος για το παραδεκτό της προσφοράς του να προσκομίσει για να αποδείξει ότι ήταν ασφαλιστικά ενήμερος κατά το χρόνο διενέργειας του διαγωνισμού κανένα επιπλέον δικαιολογητικό που δεν αναγράφεται στην ευρισκόμενη ενημερότητα πτυχίου.

29. Επειδή, όπως προκύπτει από τα άρθρα 4.2, 22.Α.2, 23.2, 23.3, 23.9 της διακήρυξης, ο υποψήφιος ανάδοχος οφείλει, επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς του ν' αποδεικνύει ότι κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α εως δ) έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του για την καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισεως («ασφαλιστική ενημερότητα»). Περαιτέρω, σύμφωνα με τη κείμενη νομοθεσία και τις διατάξεις της διακήρυξης, εφόσον ο

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

συμμετέχων διαθέτει ενημερότητα πτυχίου σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, από την οποία προκύπτει το προς απόδειξη γεγονός, δεν προσκομίζει κι επιπλέον τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων αυτή εκδόθηκε, μεταξύ των οποίων είναι και η ασφαλιστική ενημερότητα. Κατά συνέπεια, σύμφωνα με το πνεύμα και την αληθή ερμηνεία του ως άνω άρθρου 23.9 της διακήρυξης και υπό το πρίσμα της κείμενης νομοθεσίας (βλ. ανωτέρω), η ενημερότητα πτυχίου αποτελεί τεκμήριο για όσα βεβαιώνει, όχι όμως και για όσα εξέρχονται του περιεχομένου της και δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση αυτή. Δεδομένου, λοιπόν, ότι η διακήρυξη απαιτεί από τους διαγωνιζομένους να αποδεικνύουν την ασφαλιστική τους ενημερότητα ως προς το σύνολο της εργοληπτικής τους δραστηριότητας και για όλη τη διάρκεια συμμετοχής τους στον διαγωνισμό, το τεκμήριο της ύπαρξης ασφαλιστικής ενημερότητας εξάγεται από την ενημερότητα πτυχίου, μόνον για τα έργα που περιλαμβάνονται σε αυτήν και όχι για όσα, τυχόν, μετά την έκδοσή της, ανέλαβε ο συμμετέχων. Έτσι, η ανάδοχος εταιρία που, καταρχήν, απαλλάσσεται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών που αναφέρονται στην ενημερότητα πτυχίου που προσκόμισε, δεν απαλλάσσεται και από τα πιστοποιητικά που αφορούν στην ασφαλιστική ενημερότητα των έργων που στη συνέχεια ανέλαβε και εκτελεί σε χρόνο πριν ακόμη τη συμμετοχή της στον διαγωνισμό. Άλλωστε, δεν συνάδει με το πνεύμα του νόμου και τη διακήρυξη να κρίνεται η ασφαλιστική ενημερότητα-όπως άλλωστε και η μη υπέρβαση ανεκτελέστου- για μεν τον διαθέτοντα ενημερότητα πτυχίου, από τα έργα που αυτός συμπεριέλαβε δεσμευτικά έναν χρόνο πριν, αλλά για τον μη διαθέτοντα ενημερότητα πτυχίου από όλα τα έργα που αυτός εκτελεί μέχρι τη συμμετοχή του στον διαγωνισμό. Γι'αυτό άλλωστε σύμφωνα με τον νόμο και τη διακήρυξη όταν οι υποψήφιοι υποβάλλουν ενημερότητα πτυχίου, υποχρεούνται να προσκομίζουν εκ νέου ασφαλιστική ενημερότητα για τα έργα που έχει λήξει ο χρόνος ισχύος της, επιπλέον δε, στην περίπτωση που η ενημερότητα πτυχίου δεν καλύπτει τις εισφορές επικουρικής ασφάλισης, τα σχετικά δικαιολογητικά υποβάλλονται ξεχωριστά. Εξάλλου και με την υπ' αριθμ. 10/19.04.2010 εγκύκλιό του το Υπουργείο Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων αποδέχεται την υπ' αριθ. 77/2010 Γνωμοδότηση του Β' Τμήματος του ΝΣΚ, με την οποία γίνεται κατά

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

πλειοψηφία δεκτό ότι η κάθε εργοληπτική επιχείρηση υποχρεούται να υποβάλει στις δημοπρασίες των δημοσίων έργων βεβαιώσεις εξόφλησης ασφαλιστικών εισφορών και φορολογικής ενημερότητας για τα έργα που εκτελεί μόνη της ή σε κοινοπραξία για χρονικό διάστημα από της υπογραφής της σύμβασης μέχρι εκδόσεως βεβαίωσης περάτωσης των εργασιών.

30. Επειδή, εν προκειμένω, ως ήδη εκτέθηκε, ο παρεμβαίνων για να αποδείξει την μη ύπαρξη λόγων αποκλεισμού στο πρόσωπό του κατά το άρθρο 22.Α.2 της διακήρυξης, προσκόμισε κατά τον χρόνο της πρόσκλησης για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, την από 26/10/2020 Ενημερότητα Πτυχίου για συμμετοχή σε δημοπρασίες δημόσιων έργων από το τηρούμενο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων, στην οποία αναφέρεται ότι είναι ασφαλιστικά ενήμερος για τα 20 έργα που αναγράφονται σε αυτήν ότι εκτελεί σε κοινοπραξία (ένα έργο) και μόνος του (19 έργα) και δεν έχει υπερβεί το Ανώτατο όριο Ανεκτέλεστου, το οποίο ανέρχεται στο ποσό των 9.357.758,82 ευρώ. Πλην όμως, ως ισχυρίζεται ο προσφεύγων και δεν αμφισβητεί ο παρεμβαίνων, αποδεικνύεται δε τούτο εγγράφως, τόσο κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής της προσφοράς (22-06-2021), όσο και κατά την ημερομηνία της πρόσκλησης για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο παρεμβαίνων είχε τουλάχιστον ένα ακόμη έργο υπό εκτέλεση, το οποίο δεν περιλαμβάνεται στην ανωτέρω από 26/10/2020 Ενημερότητα Πτυχίου, αφού η σχετική σύμβαση συνήφθη μετά την έκδοση της εν λόγω Ενημερότητας. Ειδικότερα, με την υπ' αριθ. πρωτ. .../6-11-2020 σύμβαση κατασκευής έργου (ΑΔΑ:), ο παρεμβαίνων ανέλαβε για λογαριασμό του, ως κυρίου του έργου, την εκτέλεση του δημοσίου έργου «.....» (αρ.μελ.:.....), προϋπολογισμού μελέτης 2.302.419,36 ευρώ, πλέον ΦΠΑ 24%, με συμβατικό προϋπολογισμό δαπάνης του έργου ανερχόμενη στο ποσό των 1.404.370,13 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Σύμφωνα με το άρθρο 4 της εν λόγω συμβάσεως, η ολική προθεσμία αποπερατώσεως του ανωτέρω έργου ορίστηκε σε 26 μήνες από την υπογραφή της (3-11-2020). Κατόπιν των ανωτέρω, τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, όσο και κατά τον χρόνο της πρόσκλησης για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο παρεμβαίνων εκτελούσε (ατομικώς) ένα τουλάχιστον ακόμη δημόσιο έργο, το οποίο δεν περιλαμβάνεται ως εκτελούμενο στην σχετική από

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

26/10/2020 Ενημερότητα Πτυχίου για συμμετοχή σε δημοπρασίες δημόσιων έργων από το τηρούμενο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων, για το οποίο δεν προσκόμισε την απαιτούμενη για το έργο αυτό ασφαλιστική ενημερότητα, κατά παράβαση των άρθρων 22.α.2, 23.2, 23.3 της διακήρυξης. Συνεπώς, κατά το άρθρο 4.2.δ της διακήρυξης η υπό κρίση προσφορά έπρεπε ν'απορριφθεί, ως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων. Κατόπιν των ανωτέρω, ο υπό κρίση λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός. Αλυσιτελώς δε προβάλλει ο παρεμβαίνων ότι, σε περίπτωση που γίνει δεκτή η υπό κρίση προσφυγή τούτο θα αποβεί σε βάρος της αναθέτουσας αρχής, αφού ο ίδιος έδωσε την καλύτερη προσφορά και με διαφορά και τούτο, ενόψει των αρχών της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων.

31. Επειδή, κατόπιν της ως άνω πλημμέλειας της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, που αποτελεί αυτοτελές έρεισμα απόρριψης αυτής και αποδοχής της υπό κρίση προσφυγής, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής σε βάρος της προσφοράς του παρεμβαίνοντος.

32. Επειδή, ύστερα από τα ανωτέρω πρέπει να γίνει δεκτή η προσφυγή και ν'απορριφθεί η παρέμβαση.

33. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί στον προσφεύγοντα το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλομένη κατά το προσβαλλόμενο σκέλος, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Διατάσσει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 17-11-2021 και εκδόθηκε στις 07.12.2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Αριθμός Απόφασης 1772/2021

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΧΡΥΣΑΝΘΗ ΖΑΡΑΡΗ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ