

**Η**  
**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**  
**3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στις 06 Δεκεμβρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος - Πρόεδρος, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου – Εισηγήτρια και Μαρία Βύρρα, Μέλη.

Για να εξετάσει σε συμμόρφωση με την υπ' αριθμ. Ν150/2021 Απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά την, από 14.06.2021, Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1219/15.06.2021 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», με έδρα: ....., Τ.Κ. ...., ....., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του ν.π.δ.δ. με την επωνυμία .....(εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Της παρεμβαίνουσας με την επωνυμία «.....», με έδρα: .... αριθμ. . ....., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την ανωτέρω Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει, όπως ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 239/2021 Απόφαση της Ο.Ε της αναθέτουσας αρχής - κατ' αποδοχή του, από 27.05.2021, Πρακτικού ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης της Επιτροπής Διενέργειας του υπόψη Διαγωνισμού - η οποία εκδόθηκε στο πλαίσιο του δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με τίτλο: «.....», προϋπολογισμού 1.870.967,74€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 24%, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή (υπ' αριθμ. .... Διακήρυξη, Συστημικός αριθμός Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ: .....).

Με την Παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα ζητεί, όπως απορριφθεί καθολοκληρίαν η Προδικαστική Προσφυγή της προσφεύγουσας και όπως διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλόμενης πράξης, με την οποία κρίθηκε ότι υπέβαλε πλήρη δικαιολογητικά κατακύρωσης ως προσωρινός μειοδότης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Αν. Χαραλαμποπούλου.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή, για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί το υπ' αριθμ. ...., ποσού εννιά χιλιάδων τριακοσίων πενήντα πέντε ευρώ 9.355,00€ αναλογούν Παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου, 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) (εφεξής Κανονισμός).

2. Επειδή, η προσφεύγουσα άσκησε την, από 14.06.2021, Προδικαστική Προσφυγή της, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1219/15.06.2021, με χρήση του τυποποιημένου εντύπου της Α.Ε.Π.Π, όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 του Κανονισμού.

3. Επειδή, η ως άνω Προδικαστική Προσφυγή στρέφεται κατά πράξης που εκδόθηκε στο πλαίσιο δημόσιου, ανοικτού, ηλεκτρονικού Διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 1.870.967,74€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 24%, ανώτερου του ορίου που θεσπίζεται στο άρθρο 345 του Ν. 4412/2016 για την καθ' ύλη αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, τροποποιηθείσας της διάταξης, δυνάμει

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

του άρθρου 43 παρ. 4 του Ν. 4487/2017 (Α' 116), δεδομένου ότι η αντίστοιχη διαγωνιστική διαδικασία εκκίνησε μετά τις 26.06.2017.

4. Επειδή, εμπρόθεσμα η προσφεύγουσα προσβάλλει την ως άνω πράξη, καθόσον η κατ' αυτής Προδικαστική 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. Σημειώνεται ότι η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 239/2021 Απόφαση της Ο.Ε της αναθέτουσας αρχής αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο του επίμαχου Διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) στις 02.06.2021.

5. Επειδή, η προσφεύγουσα, που υπέβαλε την με αριθμό ....Προσφορά στον εν θέματι Διαγωνισμό, η οποία έγινε δεκτή με την προσβαλλόμενη Απόφαση της αναθέτουσας αρχής [3<sup>η</sup> σε σειρά κατάταξης και μετά την απόρριψη της Προσφοράς του αρχικώς αναδειχθέντος προσωρινού μειοδότη («.....»), 2<sup>η</sup> σε σειρά κατάταξης], θεμελιώνει άμεσο, ενεστώς και προσωπικό έννομο συμφέρον για την άσκηση της εξεταζόμενης Προδικαστικής Προσφυγής, με την οποία στρέφεται κατά της ένωσης οικονομικών φορέων που αναδείχθηκε εν τέλει προσωρινός μειοδότης, μετά την απόρριψη της Προσφοράς του προαναφερθέντος αρχικού μειοδότη. Το δε έννομο συμφέρον της για την άσκηση της ως άνω Προδικαστικής Προσφυγής, θεμελιώνεται, εν προκειμένω, στη ζημία της 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).

Πιο συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι υφίσταται δυσχερώς επανορθώσιμη βλάβη, σύμφωνα με το άρθρο 360 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, καθόσον με την υπ' αριθμ. 239//2021 Απόφαση του Ο.Ε της αναθέτουσας αρχής, μη νομίμως κρίθηκε ότι τα δικαιολογητικά του προσωρινού μειοδότη (και ήδη παρεμβαίνοντος) υποβλήθηκαν προσηκόντως, ενώ, κατά την άποψή της *«...έχουν προφανείς πλημμέλειες, ελλείψεις και δεν πληρούν τις επιταγές της διακήρυξης και του νόμου, με συνέπεια, αφενός, ο προσωρινός μειοδότης να πρέπει να αποκλειστεί και όχι να του ανατεθεί η υπόψη σύμβαση και, αφετέρου,*

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

να πρέπει να ακυρωθεί η ως άνω απόφαση κατά το μέρος που αποδέχεται ως νόμιμες και εγκρίνει τις πράξεις της επιτροπής διαγωνισμού, ανακηρύσσοντάς τον οριστικό ανάδοχο. [...]

**A) Όπως ειδικότερα υποστηρίζει η προσφεύγουσα:** «[...] Ο Δήμος .... (εφεξής «αναθέτουσα αρχή») με την υπ' αρ. .. και με ΑΔΑΜ ..... διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό δημόσιο ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου: «.....», εκτιμώμενης αξίας 1.870.967,74 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή.

Στην εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία συμμετείχαν επτά (7) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και η εταιρία μας, η οποία κατατάχθηκε 3η κατά σειρά μειοδοσίας των προσφερόντων με παραδεκτή προσφορά και ειδικότερα 1η κατατάχθηκε η «.....» με έκπτωση 43,43%, 2η η «.....» με έκπτωση 43,09%, 3η η εταιρία μας με έκπτωση 42,30% και στη συνέχεια ακολουθούν οι λοιποί συμμετέχοντες. Με την υπ' αριθμό 257/2020 απόφαση της ΟΕ της αναθέτουσας αρχής αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος η «.....» και κλήθηκε να υποβάλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσής της, τα οποία επικυρώθηκαν με την υπ' αριθμό ... ΑΟΕ.

Στη συνέχεια κατόπιν προδικαστικής προσφυγής ενώπιον της ΑΕΠΠ της «.....», ακυρώθηκε η ανωτέρω κατακύρωση με την υπ' αριθμό 1440/2020 απόφαση της ΑΕΠΠ, και η αναθέτουσα αρχή συμμορφώθηκε με την υπ' αριθμό 464/2020 απόφασή της. Στη συνέχεια με την υπ' αριθμό 78/2021 απόφασή της ανέδειξε προσωρινό ανάδοχο της σύμβασης την «.....», η οποία κλήθηκε να υποβάλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσής της τα οποία και υπέβαλε στον διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στις 27/4/2021 και σε έντυπη μορφή στις 28-4-2021.

Τέλος με την υπ' αριθμό 239/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το από 27/5/2021 Πρακτικό της επιτροπής του διαγωνισμού περί αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσής του ανωτέρω οικονομικού φορέα και κατακυρώθηκε η σύμβαση στην «.....», καθώς κρίθηκε ότι τα δικαιολογητικά κατακύρωσής της πληρούν τις απαιτήσεις του νόμου και της διακήρυξης. [...]

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

Επειδή, με το άρθρο 25 του ν. 3655/2008 (φ.ε.κ. Α' 58) συστάθηκε ν.π.δ.δ. με την επωνυμία *Ενιαίο Ταμείο Ανεξάρτητα Απασχολούμενων (Ε.Τ.Α.Α.)*, υπό την εποπτεία του Υπουργείου Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας και ορίστηκε ότι το Ε.Τ.Α.Α. συγκροτούν τέσσερις κλάδοι, ήτοι ο κλάδος κύριας ασφάλισης, ο κλάδος επικουρικής ασφάλισης, ο κλάδος πρόνοιας και ο κλάδος υγείας, περαιτέρω δε, ορίστηκε ότι στον κλάδο κύριας ασφάλισης εντάσσεται, εκτός άλλων, ο κλάδος κύριας σύνταξης του Ταμείου Συντάξεων Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΣΜΕΔΕ), ως Τομέας Σύνταξης Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΣΜΕΔΕ), στον κλάδο επικουρικής ασφάλισης εντάσσεται, εκτός άλλων, ο κλάδος επικουρικής ασφάλισης του Ταμείου Συντάξεων Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΣΜΕΔΕ), ως Τομέας Επικουρικής Ασφάλισης Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων, στον κλάδο πρόνοιας εντάσσεται, εκτός άλλων, ο κλάδος εφάπαξ παροχών του Ταμείου Συντάξεων Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΣΜΕΔΕ), ως Τομέας Πρόνοιας Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων και στον κλάδο υγείας εντάσσεται, εκτός άλλων, ο κλάδος υγείας τεχνικών ΤΣΜΕΔΕ, ως Τομέας Υγείας Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων. Επακολούθησε ο ν. 4052/2012 (φ.ε.κ. Α' 41), στην παρ. 17 του άρθρου 13 του οποίου ορίστηκε ότι στον συσταθέντα με το άρθρο 17 του ν. 3918/2011 (φ.ε.κ. Α' 31) Εθνικό Οργανισμό Παροχής Υπηρεσιών Υγείας (ΕΟΠΥΥ, νπδδ) εντάσσονται οι υπηρεσίες και οι αρμοδιότητες ως προς την παροχή υπηρεσιών υγείας σε είδος του Ε.Τ.Α.Α. (από 1-6-2012), στο δε άρθρο 19 του πιο πάνω ν. 3918/2011 ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι οι ασφαλιστικές εισφορές που προβλέπονται για παροχές ασθένειας των εντασσομένων Κλάδων Υγείας εξακολουθούν να εισπράττονται από τους οικείους ασφαλιστικούς οργανισμούς, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία περί είσπραξης εισφορών. Περαιτέρω, με την παρ. 1 του άρθρου 35 του ν. 4052/2012 (φ.ε.κ. Α' 41) συστάθηκε ν.π.δ.δ. με την επωνυμία «*Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης*» (Ε.Τ.Ε.Α.), υπό την εποπτεία του Υπουργείου Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης, με έναρξη λειτουργίας την 1-7-2012 και με σκοπό την παροχή μηνιαίας επικουρικής σύνταξης λόγω γήρατος, αναπηρίας και θανάτου στους εργαζόμενους στον ιδιωτικό, δημόσιο και

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

ευρύτερο δημόσιο τομέα, στις τράπεζες και τις επιχειρήσεις κοινής ωφέλειας, καθώς και στα μέλη των οικογενειών τους, ενώ με το άρθρο 2 παρ. Ε, υποπαρ. Ε.2, περίπτ. 2 του ν. 4336/2015 (φ.ε.κ. Α' 94) ο Τομέας Επικουρικής Ασφάλισης Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων του Κλάδου Επικουρικής Ασφάλισης του Ε.Τ.Α.Α. εντάχθηκε, από 1.9.2015, στο Ε.Τ.Ε.Α. Ακολούθως, με το άρθρο 51 παρ. 1 του ν. 4387/2016 (φ.ε.κ. Α' 85), ορίστηκε ότι: «Συνιστάται Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.) με την επωνυμία «Ενιαίος Φορέας Κοινωνικής Ασφάλισης», αποκαλούμενο στο εξής «Ε.Φ.Κ.Α.», το οποίο τελεί υπό την εποπτεία του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης και έχει την έδρα του στην Αθήνα. Από 1.1.2017, οπότε και αρχίζει η λειτουργία του ως φορέα κύριας κοινωνικής ασφάλισης, εντάσσονται στον Ε.Φ.Κ.Α. αυτοδίκαια οι υφιστάμενοι φορείς κοινωνικής ασφάλισης σύμφωνα με τα άρθρα 53 επ. και ο Ε.Φ.Κ.Α. καθίσταται οιοονεί καθολικός διάδοχος αυτών ...», ενώ με το άρθρο 53 του ίδιου νόμου, μεταξύ των εντασσόμενων στον Ε.Φ.Κ.Α. φορέων κοινωνικής ασφάλισης, ρητά μνημονεύεται και το «... Γ. Ενιαίο Ταμείο Ανεξάρτητα Απασχολούμενων (Ε.Τ.Α.Α.). α. Κλάδος Κύριας Ασφάλισης, αα. Τομέας Σύνταξης Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΣΜΕΔΕ) και η Ειδική Προσαύξηση. ... β. Κλάδος Υγείας, αα. Τομέας Υγείας Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων ...».

Επίσης, με το άρθρο 74 του προαναφερόμενου νόμου (ν. 4387/2016), το συσταθέν με το άρθρο 35 του ν. 4052/2012 ν.π.δ.δ. με την επωνυμία «Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης» (Ε.Τ.Ε.Α.) μετονομάστηκε σε «Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών» (Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.), συγκροτούμενο από δύο κλάδους και ειδικότερα τον κλάδο επικουρικής ασφάλισης και τον κλάδο εφάπαξ παροχών, οι οποίοι λειτουργούν με οικονομική και λογιστική αυτοτέλεια και στους οποίους παρακολουθούνται αυτοτελώς οι εισφορές κάθε κλάδου, ενώ με το άρθρο 75 του ίδιου νόμου εντάχθηκε στον κλάδο εφάπαξ παροχών του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π., εκτός άλλων, ο Τομέας Πρόνοιας Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων του κλάδου πρόνοιας του Ε.Τ.Α.Α.

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

Περαιτέρω, με τον Ν. 4670/2020 με τίτλο «Ασφαλιστική μεταρρύθμιση και ψηφιακός μετασχηματισμός Εθνικού Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης (e-Ε.Φ.Κ.Α)» και δη με το άρθρο 1 αυτού με τίτλο « Ηλεκτρονικός Εθνικός Φορέας Κοινωνικής Ασφάλισης - Ένταξη του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π. στον e-Ε.Φ.Κ.Α» ορίστηκαν τα εξής: « Στον ν. 4387/2016 (Α' 85) προστίθεται άρθρο 51Α ως εξής: «Άρθρο 51Α 1. Το Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.) με την επωνυμία «Ενιαίος Φορέας Κοινωνικής Ασφάλισης (Ε.Φ.Κ.Α.)» μετονομάζεται από την 1.3.2020 σε «Ηλεκτρονικός Εθνικός Φορέας Κοινωνικής Ασφάλισης», αποκαλούμενος στο εξής «e-Ε.Φ.Κ.Α.». Όπου στην κείμενη νομοθεσία αναφέρεται «Ενιαίος Φορέας Κοινωνικής Ασφάλισης (Ε.Φ.Κ.Α.)», νοείται ο «Ηλεκτρονικός Εθνικός Φορέας Κοινωνικής Ασφάλισης (e- Ε.Φ.Κ.Α)». 2. Στον e-Ε.Φ.Κ.Α. εντάσσεται από την 1.3.2020 το Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών (Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.). Το Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.) με την επωνυμία **Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών (Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.)** καταργείται και ο e-Ε.Φ.Κ.Α. καθίσταται οιονεί καθολικός διάδοχος αυτού. Στον e-Ε.Φ.Κ.Α. εντάσσονται ο Κλάδος Επικουρικής Ασφάλισης και ο Κλάδος Εφάπαξ Παροχών του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π. με πλήρη οικονομική, λογιστική και περιουσιακή αυτοτέλεια έκαστος. Ο e-Ε.Φ.Κ.Α. έχει ως σκοπό την ασφαλιστική κάλυψη όλων των υπακτέων στην ασφάλιση προσώπων του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π., για τους ασφαλιστικούς κινδύνους που προβλέπονται από την οικεία νομοθεσία, και τη χορήγηση των παροχών του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.».

Επίσης, με το άρθρο 2 του ίδιου νόμου προστέθηκαν στο άρθρο 53 του ν. 4387/2016 παρ. 4 και 5 ως εξής: «4. Ο Κλάδος Επικουρικής Ασφάλισης του e-Ε.Φ.Κ.Α. περιλαμβάνει: α) ... ιβ) τον πρώην Τομέα Επικουρικής Ασφάλισης Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων του Κλάδου Επικουρικής Ασφάλισης του Ε.Τ.Α.Α., ιγ) ...5. Ο Κλάδος Εφάπαξ Παροχών του e-Ε.Φ.ΚΑ περιλαμβάνει: Α. ... Ε. Τον πρώην Κλάδο Πρόνοιας του Ενιαίου Ταμείου Ανεξάρτητα Απασχολούμενων (Ε.Τ.Α.Α.) με τους Τομείς του: α. Τομέα Πρόνοιας Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων, β. ...», ενώ στο άρθρο 5 του αυτού Νόμου με τίτλο « Μεταβατική διάταξη για τις αρμοδιότητες της Διοίκησης,

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

του Διοικητικού Συμβουλίου, των Κεντρικών και Περιφερειακών Υπηρεσιών του εντασσόμενου στον e-Ε.Φ.Κ.Α. φορέα του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.» αναφέρεται ρητώς «Στον ν. 4387/2016 προστίθεται άρθρο 69 ΙΓ ως εξής: «Άρθρο 69 ΙΓ Μεταβατικές διατάξεις 1. Από την ένταξη του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π. στον e-Ε.Φ.Κ.Α. την 1.3.2020 λήγει αζημίως για το Δημόσιο η θητεία του Διοικητή και των Υποδιοικητών του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π. και καταργείται το Διοικητικό του Συμβούλιο. 2. Για τις αρμοδιότητες και για τους όρους λειτουργίας του Διοικητικού Συμβουλίου του e- Ε.Φ.Κ.Α., του Διοικητή, των Υποδιοικητών και όλων των υπηρεσιών, γενικών διευθύνσεων, διευθύνσεων και τμημάτων, εφαρμόζονται οι κείμενες διατάξεις του ν. 4387/2016, και του π.δ. 8/2019, όπως ισχύει. Το Διοικητικό Συμβούλιο και ο Διοικητής του e-Ε.Φ.Κ.Α. ασκούν τις αρμοδιότητές τους, όπως προβλέπονται από τα άρθρα 59 και 60, επί όλων των υπηρεσιών, γενικών διευθύνσεων, διευθύνσεων, τμημάτων και προσωπικού και του εντασσόμενου φορέα του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π. Ο Διοικητής και οι Υποδιοικητές του Ε.Φ.Κ.Α. συνεχίζουν χωρίς διακοπή τη θητεία τους και μετά την προβλεπόμενη στο άρθρο 51Α μετονομασία του Ε.Φ.Κ.Α. σε e-Ε.Φ.Κ.Α. και την ένταξη σε αυτόν του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π. και διορίζονται δύο (2) νέοι Υποδιοικητές σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 57. 3. Μέχρι την τοποθέτηση των υπαλλήλων του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π. στις οργανικές μονάδες του e-Ε.Φ.ΚΑ, όπως προβλέπονται στον Οργανισμό του (π.δ. 8/2019) και το αργότερο μέχρι 30.6.2020, οι υπηρεσίες του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π. εξακολουθούν να λειτουργούν με την ίδια οργανωτική δομή, αρμοδιότητες, προσωπικό και προϊσταμένους οργανικών μονάδων υπό τον Διοικητή και το Διοικητικό Συμβούλιο του e-Ε.Φ.ΚΑ. 4. Μέχρι τις 30.6.2020 οι ασφαλισμένοι και οι συνταξιούχοι εξακολουθούν να εξυπηρετούνται από τις υφιστάμενες υπηρεσίες του εντασσόμενου φορέα του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π. Η ιστοσελίδα και όλες οι ηλεκτρονικές υπηρεσίες πληροφορικής εξακολουθούν να λειτουργούν και συνεχίζει η έκδοση ξεχωριστού ειδοποιητηρίου εισφορών για τους μη μισθωτούς, μέχρι να καταστεί δυνατή η ενσωμάτωσή τους στις αντίστοιχες υπηρεσίες, την ιστοσελίδα και το ειδοποιητήριο του e-Ε.Φ.ΚΑ. 5. Με απόφαση του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικών Υποθέσεων ρυθμίζεται κάθε λεπτομέρεια σχετική με τις διατάξεις του άρθρου αυτού.».



2. Τούτων δοθέντων, επισημαίνουμε τις ακόλουθες πλημμέλειες στα υποβληθέντα και μη δικαιολογητικά κατακύρωσής, του προσωρινού μειοδότη οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» και, κατά συνέπεια, της προσβαλλόμενης, με αριθμό 239/2021 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής:

2.1. Κατά την έννοια των διατάξεων του ν. 4412/2016, όπως υιοθετούνται και από το κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη διακήρυξης, το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων και οι, επί ποινή αποκλεισμού, τιθέμενοι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, πρέπει να συντρέχουν και, ως εκ τούτου, κρίνονται σωρευτικά, σε τρία χρονικά ορόσημα, ήτοι: α) κατά την υποβολή της προσφοράς, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσής και γ) κατά τη σύναψη της σύμβασης. Ειδικότερα, κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς, έχει καθιερωθεί ο κανόνας της προκαταρκτικής απόδειξης, περί μη συνδρομής των λόγω αποκλεισμού και περί πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής που τίθενται με τους όρους της διακήρυξης, μέσω της συμπλήρωσης και υποβολής του ΤΕΥΔ, το οποίο, όπως προαναφέρθηκε, αποτελεί υπεύθυνη δήλωση, την οποία υποβάλλουν οι συμμετέχοντες, ως δικαιολογητικά συμμετοχής, κατά την υποβολή της προσφοράς τους και στην οποία δηλώνουν ότι δεν εμπίπτουν στις καταστάσεις εκείνες που συνιστούν λόγους αποκλεισμού, όπως και ότι πληρούν τα ανάλογα με τη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικής επιλογής, ως προκαταρκτική απόδειξη της προσωπικής τους κατάστασης, ώστε να θεμελιώσουν κατ' αρχήν το δικαίωμα συμμετοχής τους στο διαγωνισμό.

Σε δεύτερο στάδιο, το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων κρίνεται κατά το στάδιο που η αναθέτουσα αρχή καλεί το διαγωνιζόμενο που κατ' αρχήν ανέδειξε ως προσωρινό ανάδοχο της σύμβασης να προσκομίσει τα απαιτούμενα, κατά τη διακήρυξη, δικαιολογητικά κατακύρωσής, προκειμένου, εκ των εν λόγω εγγράφων, ο διαγωνιζόμενος να αποδείξει, στο αυτό στάδιο της διαδικασίας ότι ικανοποιεί πλήρως όλες τις απαιτήσεις που συνδέονται με την κατοχύρωση του δικαιώματος συμμετοχής του στο διαγωνισμό, στοιχεία τα οποία, προαποδεικτικά, δήλωσε ότι πληροί, με τη συμπλήρωση και υποβολή του ΤΕΥΔ. Συνεπώς, ειδικά κατά το στάδιο ελέγχου των προσκομισθέντων

δικαιολογητικών κατακύρωσής, ο έλεγχος που ενεργείται έχει διττό περιεχόμενο, αφενός μεν, ελέγχεται η αλήθεια και ακρίβεια των δηλούμενων στο ΤΕΥΔ, ήτοι, επαληθεύεται εάν κατ' αληθινή και ορθή δήλωση του διαγωνιζομένου, αυτός πληρούσε την εκάστοτε απορρέουσα, από το σχετικό δικαιολογητικό, απαίτηση, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αφετέρου δε, ελέγχεται εάν, εκ του περιεχομένου των δικαιολογητικών κατακύρωσής που προσκομίζονται, αποδεικνύεται, και κατά το στάδιο της κατακύρωσής (στάδιο στο οποίο τα εν λόγω δικαιολογητικά προσκομίζονται), η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και η πλήρωσή των απαιτήσεων των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής.[...].

**Β) Ειδικά ως προς τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα ένωση οικονομικών φορέων η προσφεύγουσα αναφέρει τα κάτωθι:** «... Εν προκειμένω, η «.....» υπέβαλε την προσφορά της στις **09/06/2020**, ως προκύπτει από την με αριθμό 257/2020 απόφαση της ΟΕ. Τα, δε, δικαιολογητικά κατακύρωσής της τα υπέβαλε στις **27/4/2021**, ως προκύπτει από την προσβαλλόμενη απόφαση. Ως εκ τούτου θα πρέπει να αποδείξει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσής της ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό της λόγοι αποκλεισμού και ότι πληροί τα κριτήρια επιλογής σε αμφότερα αυτά τα χρονικά σημεία, ήτοι τόσο κατά την 9/6/2020, όσο και κατά την 27/4/2021.

2.2. Σύμφωνα, με τον όρο 22.Α.2 της διακήρυξης αποκλείεται ο προσφέρων που έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Στον ίδιο όρο προβλέπεται ρητά ότι αυτές: «καλύπτουν, τόσο την κύρια, όσο και την επικουρική ασφάλιση». **Βάσει του όρου 23.2 της διακήρυξης για την απόδειξη μη πλήρωσης του ανωτέρω λόγου αποκλεισμού θα πρέπει να υποβληθεί μεταξύ άλλων ασφαλιστική ενημερότητα για τα στελέχη του οικονομικού φορέα που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ.**

Μάλιστα στην περίπτωση υποβολής ενημερότητας πτυχίου, υφίσταται καταρχήν απαλλαγή για υποβολή επιμέρους ασφαλιστικών ενημεροτήτων εντούτοις αφενός προβλέπεται ότι: «Σε περίπτωση που κάποιος από τα ανωτέρω δικαιολογητικά έχει λήξει, προσκομίζεται το σχετικό δικαιολογητικά εν ισχύ. Εφόσον στην Ενημερότητα Πτυχίου δεν αναφέρεται ρητά ότι τα στελέχη του

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

πτυχίου του προσφέροντα είναι ασφαλιστικώς ενήμερα στο ΕΤΑΑ- ΤΣΜΕΔΕ, ο προσφέρων προσκομίζει επιπλέον της Ενημερότητας Πτυχίου, ασφαλιστική ενημερότητα για τα στελέχη αυτά», **αφετέρου στην Υποσημείωση 122 της διακήρυξης προβλέπεται ρητώς ότι: «Στην περίπτωση όπως που η Ενημερότητα Πτυχίου δεν καλύπτει τις εισφορές επικουρικής ασφάλισης, τα σχετικά δικαιολογητικά υποβάλλονται ξεχωριστά».**

Εν προκειμένω, η «.....» συνιστά ένωση και ως εκ τούτου, βάσει του άρθρου 22 της διακήρυξης : «αναφορικά με τις απαιτήσεις του άρθρου 22 Α της παρούσας, αυτές θα πρέπει να ικανοποιούνται από κάθε μέλος της ένωσης», συνεπώς κάθε μέλος της ένωσης χωριστά θα πρέπει να αποδείξει την ασφαλιστική ενημερότητα των στελεχών του, αναφορικά με την κύρια και επικουρική ασφάλιση, σε αμφότερα τα χρονικά σημεία, ήτοι τόσο κατά την υποβολή της προσφοράς της (9/6/2020), όσο και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσής (27/4/2021).

### **ΑΝΑΦΟΡΙΚΑ με το μέλος της ένωσης «.....».**

Η «.....» δεν διαθέτει ενημερότητα πτυχίου και από την υποβαλλόμενες με αρ. πρωτ. ..../27-3-2018 Βεβαίωση ΜΕΕΠ και με αρ. πρωτ. ..../22-12-2020 Βεβαίωση ΜΕΕΠ προκύπτουν τα στελέχη αυτής, .....

Για το στέλεχος .... υποβάλλεται η με αρ. πρωτ. ..../12-5-2020 ασφαλιστική ενημερότητα του ΤΣΜΕΔΕ-εΦΚΑ με ισχύ από τις 12/05/2020 έως 12/11/2020.

Για το στέλεχος .... υποβάλλεται η με αρ. πρωτ. ..../28-5-2020 ασφαλιστική ενημερότητα του εΦΚΑ με ισχύ από τις 28/05/2020 έως 28/11/2020.

Για το στέλεχος ..... υποβάλλεται η με αρ. πρωτ. ..../12-5-2020 ασφαλιστική ενημερότητα του ΤΣΜΕΔΕ-εΦΚΑ με ισχύ από τις 12/05/2020 έως 12/11/2020.

Για το στέλεχος ..... υποβάλλεται η με αρ. πρωτ. ..../22-4-2020 ασφαλιστική ενημερότητα του εΦΚΑ με ισχύ από τις 22/04/2020 έως 21/10/2020.

Με τον Ν. 4378/2016, συστάθηκε ΝΠΔΔ, με την επωνυμία «ΕΝΙΑΙΟ ΤΑΜΕΙΟ ΕΠΙΚΟΥΡΙΚΗΣ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ & ΕΦΑΠΑΞ ΠΑΡΟΧΩΝ - ΕΤΕΑΕΠ», στο οποίο και περιήλθε η αρμοδιότητα για την είσπραξη των εισφορών επικουρικής ασφάλισης και τη χορήγηση αντίστοιχών πιστοποιητικών ασφαλιστικής ενημερότητας, των υπαγομένων σε αυτό ασφαλισμένων, ήτοι, μεταξύ άλλων, και των μηχανικών

**Αριθμός απόφασης: 1881/2021**

που υπάγονταν στο ΕΝΙΑΙΟ ΤΑΜΕΙΟ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΑ ΑΠΑΣΧΟΛΟΥΜΕΝΩΝ (ΕΤΑΑ, πρώην ΤΣΜΕΔΕ) - ΤΟΜΕΑΣ ΠΡΟΝΟΙΑΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ & ΕΡΓΟΛΗΠΤΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΡΓΩΝ», και στελεχώνουν τα πτυχία των εργοληπτικών επιχειρήσεων. Βέβαια, με το άρθρο 1 παρ. 2 Ν 4670/2020, το ΕΤΕΑΕΠ καταργήθηκε, από 1ης-3- 2020, και εντάχθηκε στον e-ΕφΚΑ.

Ειδικότερα, στην εν λόγω διάταξη αναφέρονται τα ακόλουθα: «Στον e-Ε.Φ.Κ.Α. εντάσσεται από την 1.3.2020 το **Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών (Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.)**. Το Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.) με την επωνυμία **Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών (Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.)** καταργείται και ο e- Ε.Φ.Κ.Α. καθίσταται οιοονεί καθολικός διάδοχος αυτού. Στον e-Ε.Φ.Κ.Α. εντάσσονται ο Κλάδος Επικουρικής Ασφάλισης και ο Κλάδος Εφάπαξ Παροχών του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π. με πλήρη οικονομική, λογιστική και περιουσιακή αυτοτέλεια έκαστος. Ο e-Ε.Φ.Κ.Α. έχει ως σκοπό την ασφαλιστική κάλυψη όλων των υπακτέων στην ασφάλιση προσώπων του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π., για τους ασφαλιστικούς κινδύνους που προβλέπονται από την οικεία νομοθεσία, και τη χορήγηση των παροχών του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ 4 περ ιβ' του ως άνω Ν 4670/2020, «ο Κλάδος Επικουρικής Ασφάλισης του e-Ε.Φ.Κ.Α. περιλαμβάνει: ... ιβ) τον πρώην Τομέα Επικουρικής Ασφάλισης Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων του Κλάδου Επικουρικής Ασφάλισης του Ε.Τ.Α.Α.».

Τα προαναφερόμενα, όμως, δεν συνεπάγονται, ότι από της καταργήσεως του ΕΤΕΑΕΠ. η καταβολή των ασφαλιστικών εισφορών και η χορήγηση των αντίστοιχων αποδεικτικών ασφαλιστικής ενημερότητας, εντάχθηκαν σε ενιαία διαδικασία, συμπεριλαμβανούσα τις εισφορές, τόσο της κύριας, όσο και της επικουρικής ασφάλισης.

Συγκεκριμένα, με την διάταξη του άρθρου 51 περ γ' Ν 4670/2020, για τις εισφορές επικουρικής ασφάλισης συστάθηκε «Γενική Διεύθυνση Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών, η οποία υπάγεται απευθείας στον Υποδιοικητή, ως επικεφαλής των κλάδων Επικουρικής Σύνταξης και Εφάπαξ Παροχών, στον οποίο εκχωρείται η σχετική αρμοδιότητα». Στην ανωτέρω Γενική Διεύθυνση Επικουρικής Ασφάλισης, υπήχθη η, συσταθείσα με την διάταξη

του άρθρου 81 Ν 4670/2020, Ε' Διεύθυνση Επικουρικής Ασφάλισης. Σύμφωνα με την παρ. 3 περ α1 εδ' αδ' της εν λόγω διατάξεως, στις αρμοδιότητες του Τμήματος Ασφάλισης της ανωτέρω Διεύθυνσης Επικουρικής Ασφάλισης, εμπίπτει «η επεξεργασία των ασφαλιστικών στοιχείων για τη χορήγηση βεβαιώσεων σχετικών με την ασφάλιση και την ασφαλιστική ενημερότητα στους ασφαλισμένους», για την επικουρική τους ασφάλιση. Συνεπώς, και μετά τον Ν. 4670/2020, οι ασφαλιστικές εισφορές της επικουρικής ασφάλισης των μηχανικών υπολογίζονταν από ειδική - ξεχωριστή υπηρεσία του e-ΕΦΚΑ, η οποία και εξέδιδε ξεχωριστή - αυτοτελή σε σχέση με τις εισφορές κύριας ασφάλισης, βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας.

**Το ανωτέρω καθεστώς, ήτοι η έκδοση ξεχωριστών - αυτοτελών ασφαλιστικών ενημεροτήτων, για την κύρια ασφάλιση αφενός και για την επικουρική ασφάλιση αφετέρου, ίσχυσε έως την 1η-7-2020. Έκτοτε και μετά την λήξη της προθεσμίας υποβολής της προβλεπόμενης από το άρθρο 45 παρ. 4 Ν 4670/2020 προθεσμίας επιλογής των ασφαλισμένων, άρχισε να ισχύει νέο πλαίσιο επικουρικής ασφάλισης (βλ και την υπ1 αριθ. 30/7-7-2020 Εγκύκλιο της Διεύθυνσης Εισφορών Μη Μισθωτών του e-ΕΦΚΑ).**

Ειδικότερα, από 1ης-7-2020, ο υπολογισμός των εισφορών τόσο για την κύρια, όσο και για την επικουρική ασφάλιση γίνεται ταυτοχρόνους και αποστέλλεται κοινό για αμφότερες ειδοποιητήριο στους ασφαλισμένους (βλ. την από 2-10-2020 Ανακοίνωση του eΕΦΚΑ, σύμφωνα με την οποία «στο πλαίσιο απλούστευσης και εκσυγχρονισμού των διαδικασιών για τους ασφαλισμένους, η Διοίκηση του e-ΕΦΚΑ υπενθυμίζει, ότι από 1ης-7-2020, οι εισφορές επικουρικής ασφάλισης και εφάπαξ παροχών εκδίδονται σε κοινό ειδοποιητήριο με τις εισφορές κύριας ασφάλισης και αναρτώνται στις ηλεκτρονικές υπηρεσίες του e-ΕΦΚΑ»), Συνακόλουθα, από 1ης-7- 2020, όλες οι εισφορές, κύριες και επικουρικές, επιβάλλονται και εξοφλούνται ταυτόχρονα, οπότε και εκδίδεται κοινό για αμφότερες πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας.

Όμως, μέχρι τις 30-6-2020, τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδονταν για τις εισφορές κύριας ασφάλισης, δεν κάλυπταν και τις εισφορές

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

επικουρικής ασφάλισης, για τις ποιες εκδίδετο ιδιαίτερη - αυτοτελής; ασφαλιστική ενημερότητα, από το Τμήμα Α' της Ε' Διεύθυνσης της Γενικής Διεύθυνσης Επικουρικής Ασφάλισης του ε-ΕΦΚΑ, σύμφωνα με το άρθρο 81 παρ 3 περ α' εδ αδ' Ν 4670/2020,

Εν προκειμένω, για τα ανωτέρω στελέχη, .... του μέλους της ένωσης «.....», προκειμένου να αποδειχθεί η ασφαλιστική τους ενημερότητα κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς (9/6/2020) υποβλήθηκαν οι παραπάνω ασφαλιστικές ενημερότητες, οι οποίες εντούτοις στο σύνολό τους εκδόθηκαν από το ΤΣΜΕΔΕ-εΕΦΚΑ σε χρόνο πριν την 30/6/2020 και συνεπώς αφορούν μόνο την κύρια ασφάλιση και όχι την επικουρική, για την οποία θα έπρεπε να εκδοθεί διαφορετική και ξεχωριστή βεβαίωση σύμφωνα με τα παραπάνω. Συνεπώς δεν αποδεικνύεται με τις ανωτέρω ασφαλιστικές ενημερότητες των στελεχών, η ασφαλιστική ενημερότητα αυτών αναφορικά με την επικουρική ασφάλιση κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, και τούτο διότι οι ανωτέρω αφορούν μόνο την κύρια ασφάλιση, και ως εκ τούτου η προσβαλλόμενη απόφαση θα πρέπει να ακυρωθεί καθώς δεν υποβλήθηκαν ασφαλιστικές ενημερότητες για την επικουρική ασφάλιση κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς.

### **ΑΝΑΦΟΡΙΚΑ με το μέλος της ένωσης «.....».**

Το μέλος της ένωσης «.....» υποβάλλει την με αρ. πρωτ. ..../7-6-2019 Ενημερότητα πτυχίου με ισχύ από τις 7/6/2019 έως τις 21/4/2020 και την με αρ. πρωτ. ..../22-4-2021 ενημερότητα πτυχίου με ισχύ από τις 22/04/2021 έως τις 21/04/2022. Σύμφωνα με την ανωτέρω από 7/6/2019 ενημερότητα πτυχίου του οι ασφαλιστικές ενημερότητες ΤΣΜΕΔΕ των στελεχών του ..... έληγαν στις 6/6/2019, 6/6/2019 και 6/9/2019 αντίστοιχα.

Έτι περαιτέρω, υποβάλλονται ως δικαιολογητικά κατακύρωσής τα εξής έγγραφα:  
Η με αρ. πρωτ. .... ασφαλιστική ενημερότητα του ΤΣΜΕΔΕ-εΕΦΚΑ με ισχύ από τις 7/5/2020 έως τις 7/11/2020 για τα στελέχη .... και ....

Η με αρ. πρωτ. ..../28-4-2020 ασφαλιστική ενημερότητα του ΤΣΜΕΔΕ-εΕΦΚΑ με ισχύ από τις 28/4/2020 έως τις 28/10/2020 για το στέλεχος .....

Η με αρ. πρωτ. ..../7-5-2020 ασφαλιστική ενημερότητα του ΤΣΜΕΔΕ-εΕΦΚΑ με ισχύ από τις 7/5/2020 έως τις 7/11/2020 για το στέλεχος .....

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

Η με αρ. πρωτ. ..../28-4-2020 ασφαλιστική ενημερότητα του ΤΣΜΕΔΕ-εΕΦΚΑ με ισχύ από τις 28/4/2020 έως τις 28/10/2020 για το στέλεχος .....

Εν προκειμένω, για τα ανωτέρω στελέχη του μέλους «.....», προκειμένου να αποδειχθεί η ασφαλιστική τους ενημερότητα κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς (9/6/2020) και δοθέντος ότι οι αναφερόμενες ασφαλιστικές ενημερότητες στην ενημερότητα πτυχίου είχαν λήξει, έπρεπε να υποβληθούν ασφαλιστικές ενημερότητες που να καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς. Προς τούτο υποβλήθηκαν οι παραπάνω ασφαλιστικές ενημερότητες, οι οποίες εντούτοις στο σύνολό τους εκδόθηκαν από το ΤΣΜΕΔΕ-εΕΦΚΑ σε χρόνο πριν την 30/6/2020 και συνεπώς αφορούν μόνο την κύρια ασφάλιση και όχι την επικουρική, για την οποία θα έπρεπε να εκδοθεί διαφορετική και ξεχωριστή βεβαίωση σύμφωνα με τα παραπάνω. Συνεπώς δεν αποδεικνύεται με τις ανωτέρω ασφαλιστικές ενημερότητες των στελεχών, η ασφαλιστική ενημερότητα αυτών αναφορικά με την επικουρική ασφάλιση κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, και τούτο διότι οι ανωτέρω αφορούν μόνο την κύρια ασφάλιση, και ως εκ τούτου η προσβαλλόμενη απόφαση θα πρέπει να ακυρωθεί, καθώς δεν υποβλήθηκαν ασφαλιστικές ενημερότητες για την επικουρική ασφάλιση κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς.

Για τα ανωτέρω έχει κρίνει ad hoc ομοίως η με αριθμό 28/2021 απόφαση της Αργής σας.

2.3. Επιπλέον, για το στέλεχος, ....., του μέλους της ένωσης «.....», δεν αποδεικνύεται η ασφαλιστική του ενημερότητα ως **εργοδότης κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς (9/6/2020)**. Ειδικότερα υποβάλλεται η με αρ. πρωτ. .... ασφαλιστική ενημερότητα του εΕΦΚΑ με ισχύ από τις 28/05/2020 έως 28/11/2020, η οποία βεβαιώνει επίσης τα εξής: «Η ασφαλισμένη είναι απογεγραμμένη στο Μητρώο Εργοδοτών. Θα πρέπει να υποβληθεί και αποδεικτικό ενημερότητας εργοδότη. Το παρόν Αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας αφορά εισφορές ατομικής ασφάλισης και ισχύει για όσο χρονικό διάστημα είναι ενήμερος και ως προς τις εργοδοτικές εισφορές». Συνεπώς προκύπτει ότι η ανωτέρω ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει μόνο τις

προσωπικές ασφαλιστικές εισφορές του στελέχους και όχι αυτές που οφείλει να καταβάλει ως εργοδότης. Ως εκ τούτου, δεν αποδεικνύεται η ασφαλιστική ενημερότητα του στελέχους κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς για τις εργοδοτικές εισφορές, καθώς δεν υποβλήθηκε σχετική ενημερότητα και συνεπώς η προσβαλλόμενη απόφαση θα πρέπει να ακυρωθεί.

Επίσης, για το στέλεχος. .... του μέλους της ένωσης «.....», δεν αποδεικνύεται η ασφαλιστική του ενημερότητα ως εργοδότης κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσής (27/4/2021). Ειδικότερα υποβάλλεται η με αρ. πρωτ. .... ασφαλιστική ενημερότητα του ΕΦΚΑ με ισχύ από τις 11/11/2020 έως 11/05/2021, η οποία βεβαιώνει επίσης τα εξής: «Ο ασφαλισμένος είναι απογεγραμμένος στο Μητρώο Εργοδοτών. Θα πρέπει να υποβληθεί και αποδεικτικό ενημερότητας εργοδότη. Το παρόν Αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας αφορά εισφορές ατομικής ασφάλισης και ισχύει για όσο χρονικό διάστημα είναι ενήμερος και ως προς τις εργοδοτικές εισφορές». Συνεπώς προκύπτει ότι η ανωτέρω ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει μόνο τις προσωπικές ασφαλιστικές εισφορές του στελέχους και όχι αυτές που οφείλει να καταβάλει ως εργοδότης. Ως εκ τούτου δεν αποδεικνύεται η ασφαλιστική ενημερότητα του στελέχους κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσής για τις εργοδοτικές εισφορές, καθώς δεν υποβλήθηκε σχετική ενημερότητα και συνεπώς η προσβαλλόμενη απόφαση θα πρέπει να ακυρωθεί.

2.4. Περαιτέρω στην υπόψη διακήρυξη προβλέπεται ως λόγος αποκλεισμού ότι:  
**«22.A.4. Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία συναφής δημόσιας σύμβασης προσφέρων σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: [...]**

(θ) εάν ο οικονομικός Φορέας έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα. το οποίο θέτει σε αμφιβολία την ακεραιότητά του. [...]

Για την απόδειξη, δε, μη πλήρωσης του ως άνω λόγου αποκλεισμού ορίζεται ότι:  
**«ε/ Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου Α.4 του άρθρου 22 (109), υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι λόγοι**



## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

Ειδικά για την περίπτωση θ της παραγράφου Α.4 του άρθρου 22 (111), για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. υποβάλλονται πιστοποιητικά χορηγούμενα από τα αρμόδια επιμελητήρια και φορείς (ΤΕΕ, ΓΕΩΤΕΕ, ΕΕΤΕΜ) από τα οποία αποδεικνύεται ότι τα πρόσωπα με βεβαίωση του Μ.Ε.Κ. που στελεχώνουν την εργοληπτική επιχείρηση, δεν έχουν διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα.».

Εν προκειμένω, από την με αρ. πρωτ. ....ΒΕΒΑΩΣΗ ΜΕΕΠ με ισχύ μέχρι 6/02/2020 προκύπτει ότι στέλεχος του μέλους της ένωσης «....» είναι ο ....., για τον οποίο εντούτοις δεν έχει υποβληθεί το αιτούμενο από τους ανωτέρω όρους της διακήρυξης πιστοποιητικό του αρμόδιου επιμελητηρίου/φορέα που να αποδεικνύει ότι δεν έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα. Ως εκ τούτου και για το λόγο αυτό έσφαλε η προσβαλλόμενη και θα πρέπει να ακυρωθεί.

Εκ του συνόλου, λοιπόν, των ανωτέρω πλημμελειών και ελλείψεων, οι οποίες, μάλιστα, δεν δύνανται να συμπληρωθούν κατά το παρόν στάδιο, προκύπτει ευθέως η παράβαση σειράς όρων της διακήρυξης, οι οποίοι έχουν τεθεί επί ποινή αποκλεισμού, η οποία (παράβαση) θα έπρεπε να οδηγήσει στον αποκλεισμό του προσωρινού μειοδότη και όχι στην αποδοχή των δικαιολογητικών του και την κατακύρωση του διαγωνισμού σε αυτόν. Κατόπιν των ανωτέρω, επειδή η προσβαλλόμενη, με αριθμό 239/2021 απόφαση της οικονομικής επιτροπής, είναι προδήλως παράνομη, για τους προαναφερθέντες λόγους, οι οποίοι είναι νόμιμοι, βάσιμοι και αληθείς.

Επειδή ο φάκελος δικαιολογητικών κατακύρωσής του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» πάσχει πλημμελειών και ελλείψεων, οι οποίες δεν δύνανται να θεραπευτούν και θα έπρεπε, σύμφωνα με το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 4.2 της διακήρυξης, να οδηγήσουν στον αποκλεισμό του. Επειδή η ανωτέρω προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής πάσχει ακυρότητας, ως αντικείμενη στους όρους της διακήρυξης και του νόμου, για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά ανωτέρω.

Επειδή, περαιτέρω, η παραβίαση των διατάξεων της διακήρυξης του διαγωνισμού και του νόμου που διέπει αυτόν, αφενός μεν πλήττουν τις αρχές

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

*της διαφάνειας, της αμεροληψίας, της ισότητας των διαγωνιζομένων, αφετέρου δε την εξυπηρέτηση ενός ευρύτερου δημοσίου συμφέροντος που συνίσταται στην επακριβή τήρηση της νομιμότητας και της διαφάνειας της διαδικασίας ανάθεσης της σύμβασης (βλ. ΣτΕ ΕΑ 396/2011, 505/2009, 233/2008 κ.ά.), εφόσον, οι ανωτέρω αποκλίσεις του φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσής του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», θα έπρεπε να οδηγήσουν, ασφαλώς και αναντίρρητα, στην απόρριψή του και στον αποκλεισμό του, πολλώ δε μάλλον, στη μη ανακήρυξή του ως οριστικού αναδόχου. [...]».*

Τέλος, σημειώνεται ότι στις 28.06.2021 η προσφεύγουσα υπέβαλε Υπόμνημα ενώπιον της Αρχής (άρ. 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ως ισχύει).

6. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017, η ασκηθείσα Παρέμβαση κατατέθηκε εμπρόθεσμα (24.06.2021), ήτοι, εννέα (09) ημέρες μετά την κοινοποίηση της Προδικαστικής Προσφυγής στις 15.06.2021 στους λοιπούς προσφέροντες, σκοπεί δε στην απόρριψη της εν λόγω Προσφυγής, καθόσον η παρεμβαίνουσα προδήλως ευνοείται από τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης Απόφασης, με την οποία έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλε ως προσωρινός μειοδότης. Ως εκ τούτου, ασκείται παραδεκτώς και πρέπει να εξετασθεί περαιτέρω, κατ' ουσίαν από την Αρχή.

7. Επειδή, στο άρθρο 18 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), παράγραφος 1 του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «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: 1881/2021

8. Επειδή, στο άρθρο 53 («Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης») του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων 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: [...] 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 [...]».

9. Επειδή, στη διάταξη του άρθρου 91 («Λόγοι απόρριψης προσφορών») παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «[...] Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102 [...]».

10. Επειδή, στο άρθρο 103 («Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών») του Ν. 4412/2016, ως ίσχυε (βλ. άρθρο 43 του Ν. 4605/2019, για τον οποίο ορίσθηκε η 1η Απριλίου 2019, ως χρόνος έναρξης ισχύος του), κατά τον χρόνο δημοσίευσης της επίμαχης Διακήρυξης (.....), ορίζεται ότι: «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

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

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 άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης.

2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

3. Αν, 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

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

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 δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. 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 τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης.

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

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.».

11. Επειδή, στο άρθρο 104 «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής Οψιγενείς μεταβολές» παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «1. Το δικαίωμα συμμετοχής, καθώς και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται: α) κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, με την υποβολή του ΕΕΕΣ, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80 και γ) κατά την εξέταση της υπεύθυνης δήλωσης, σύμφωνα με όσα ορίζονται στην περ. γ' της παρ. 3 του άρθρου 105, περί κατακύρωσης και σύναψης σύμβασης. [...]».

12. Επειδή, στο άρθρο 4.2. («Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης») της επίμαχης Διακήρυξης, ορίζεται ότι: «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 21 από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης κοινοποίησης σε αυτόν τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης

β) Τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» στην αναθέτουσα αρχή.

γ) Αν δεν υποβληθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου (α) αίτημα προς την Επιτροπή Διαγωνισμού για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές.

Το παρόν εφαρμόζεται και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή τυχόν ζητήσει την προσκόμιση δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α' ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών, σύμφωνα με τα ανωτέρω υπό β) και γ) αναφερόμενα, προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα έγγραφα που απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 "Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας", όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4250/2014.

δ) Αν κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι: I) τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), είναι ψευδή ή ανακριβή ή ii) αν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, ή ii) 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, 24 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. Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) ότι πληροί και οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσωρινός ανάδοχος μετά την

δήλωση και μέχρι την ημέρα της ειδοποίησης/πρόσκλησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 15 της παρούσας. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής του άρθρου 22, η διαδικασία σύναψης της σύμβασης ματαιώνεται. Η διαδικασία ελέγχου των ως άνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή Διαγωνισμού, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο (γ) του παρόντος άρθρου. Η Επιτροπή, στη συνέχεια, το κοινοποιεί, μέσω της «λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», στην αναθέτουσα αρχή για τη λήψη απόφασης. Η αναθέτουσα αρχή προβαίνει, μετά την έγκριση του ανωτέρω πρακτικού, στην κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών, σε κάθε προσφέροντα που δεν έχει αποκλεισθεί οριστικά,<sup>26</sup> εκτός από τον προσωρινό ανάδοχο, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», και επιπλέον αναρτά τα Δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου στον χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού».

ε) Η σύναψη της σύμβασης επέρχεται με την κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης στον προσωρινό ανάδοχο σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 105 ως ακολούθως : Μετά την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης προδικαστικής προσφυγής ή, σε περίπτωση άσκησής της, όταν παρέλθει άπρακτη η προθεσμία άσκησης αίτησης αναστολής κατά της απόφασης της Α.Ε.Π.Π. και, σε περίπτωση άσκησης αίτησης αναστολής κατά της απόφασης της Α.Ε.Π.Π., όταν εκδοθεί απόφαση επί της αίτησης, με την επιφύλαξη της χορήγησης προσωρινής διαταγής, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο τελευταίο εδάφιο της παραγράφου 4 του άρθρου 372 του ν. 4412/2016 και, μετά την ολοκλήρωση του προσυμβατικού ελέγχου από το Ελεγκτικό Συνέδριο, εφόσον απαιτείται, σύμφωνα με τα άρθρα 35 και 36 του ν. 4129/2013, ο προσωρινός



ανάδοχος, υποβάλλει, εφόσον απαιτείται, υπεύθυνη δήλωση, μετά από σχετική πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, μέσω της λειτουργικότητας της “Επικοινωνίας” του υποσυστήματος [...]».

13. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, ΣΤΕ 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε 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 (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C19/00 Siac Construcrtion Ltd, σκέψεις 34 και 44· ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54).

14. Επειδή, την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων διέπει η αρχή του υγιούς και ανόθευτου ανταγωνισμού, ο οποίος και μόνον αυτός, διασφαλίζει την προστασία των συμφερόντων της αναθέτουσας αρχής, επιτρέποντας τη προμήθεια αγαθών, υπηρεσιών και έργων με τους βέλτιστους ποιοτικά και οικονομικά όρους. Η εν λόγω θεμελιώδης αρχή ισχύει, τόσο στο επίπεδο της αναθέτουσας αρχής, όσο και μεταξύ των συμμετεχόντων (σε δημόσιο διαγωνισμό) οικονομικών φορέων (ΔΕΕ, Αποφάσεις της 27.11.2001, Υποθέσεις C-285/99 και C-286/99, Impresa Lombardini SPA και Mantovani, σκέψη 76 • ΔΕΕ Απόφαση της 14.02.2008, Υπόθεση C-450/06, Varec SA κατά État belge, σκέψη 35 • ΔΕΕ Απόφαση της 21.02.2008, Υπόθεση C-412/04, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκέψη 2 • ΔΕΕ Απόφαση της 19.05.2009, Υπόθεση C-538/07 Assitur

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

Srl, σκέψεις 25 και 26 • ΔΕΕ, Απόφαση της 19.04.2012, Υπόθεση C-549/10, Tomra Systems ASA, Tomra Europe AS κλπ κατά Ευρωπαϊκής Επιτροπής, σκέψεις 17 και επόμ.).

15. Επειδή, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως, πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.06.2002, Υπόθεση C-92/00, Stadt Wien, σκέψη 45· ΔΕΕ, Απόφαση της 12.12.2002, Υπόθεση C-470/99, Universale-Bau, σκέψη 91· ΔΕΕ, Απόφαση της 29.04.2005, Υπόθεση C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κλπ).

16. Επειδή, οι προσφέροντες πρέπει να τυγχάνουν ίσης μεταχειρίσεως, τόσο κατά τον χρόνο που ετοιμάζουν τις προσφορές τους, όσο και κατά τον χρόνο που αυτές αποτιμώνται από την αναθέτουσα αρχή (βλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 • ΔΕΕ, Απόφαση της 18.11.1999, Υπόθεση C-275/98, Unitron Scandinavia A/S, σκέψη 31• ΔΕΕ, Απόφαση της 7.12.2000, Υπόθεση C-324/98, Telaustria Verlags GmbH, σκέψη 61 • ΔΕΕ, Αποφάσεις της 27.11.2001, Υποθέσεις C-285/99 και C286/99, Impresa Lombardini SpA, σκέψη 37 • ΔΕΕ, Απόφαση της 19.06.2003, Υπόθεση C-315/01, GAT, σκέψη 73 • ΔΕΕ, Απόφαση της 18.06.2002, Υπόθεση C-92/00, Stadt Wien, σκέψη 45 • ΔΕΕ, Απόφαση της 16.12.2008, Υπόθεση C213/07, Μηχανική, σκέψη 45 • ΔΕΕ, Απόφαση της 12.03.2015, C-538/13, eVigilo, σκέψη 33 • ΔΕΕ, Απόφαση της 06.11.2014, Υπόθεση C 42/13, Cartiera

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

dell' Adda, σκέψη 44 • ΔΕΕ Απόφαση της 24.05.2016, Υπόθεση C-396/14, MT Højgaard A/S, Züblin A/S, σκέψη 37 κλπ).

17. Επειδή, ο όλος μηχανισμός υποβολής και ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, δηλαδή της διαφανούς και αυστηρής διαδικασίας του Διαγωνισμού, κατά την οποία η νομιμότητα συμμετοχής προϋποθέτει την εκπλήρωση τυπικών προϋποθέσεων. Άλλωστε οι απαραίτητες ικανότητες των υποψηφίων αποδεικνύονται με την προσκόμιση δικαιολογητικών που ορίζονται από την εκάστοτε αναθέτουσα αρχή.

18. 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 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).

19. Επειδή, δεν είναι νόμιμη η διόρθωση της προσφοράς, όταν έχει ως συνέπεια τη μεταγενέστερη αντικατάσταση/προσκόμιση το πρώτον ουσιώδους εγγράφου, κατά τρόπο ώστε να αίρεται το απαράδεκτο της προσφοράς της αιτούσης (βλ., μεταξύ πολλών, ΕΑ ΣΤΕ 117/2019).

20. Επειδή επί υποβολής δικαιολογητικού με ελλιπές περιεχόμενο, η αναθέτουσα αρχή ούτε οφείλει, ούτε δύναται να ζητήσει διευκρινίσεις, αφού δεν είναι δυνατή η εκ των υστέρων συμπλήρωση ή διευκρίνιση μη υποβληθέντος ή μη νομίμως υποβληθέντος δικαιολογητικού (βλ. ΣΤΕ 1983/2018, 781/2010, ΕΑ ΣΤΕ 228/2013, 301/2012, 721/2011) κατ' άρθρον 102 και, ως εκ τούτου, η ελλιπής συμπλήρωση του ΤΕΥΔ καθιστά μη θεραπεύσιμη πλημμέλεια (βλ. Ελ.Συν. ΤΜΗΜΑ VI, Απόφαση 296/2018 σκ. VI).

21. SIAC Construction (C-19/00, EU:C:2001:553), το Δικαστήριο Επειδή, το ΔΕΕ έχει ερμηνεύσει την έννοια «του ευλόγως ενημερωμένου και κανονικά επιμελούς συμμετέχοντα» ως εξής. Ειδικότερα, αναφορικά με την κρίση περί της ασάφειας ή μη όρου Διακήρυξης, το Δικαστήριο της ΕΕ έχει κρίνει ότι: «Στη σκέψη 42 της αποφάσεως έκρινε ότι τα κριτήρια αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται, στη συγγραφή υποχρεώσεων ή στην προκήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπο που να επιτρέπει σε όλους τους διαγωνιζόμενους οι οποίοι είναι ευλόγως ενημερωμένοι και επιδεικνύουν τη συνήθη επιμέλεια να τα ερμηνεύουν κατά τον ίδιο τρόπο. Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι εναπόκειται στο αιτούν δικαστήριο να ελέγξει αν ο ενδιαφερόμενος διαγωνιζόμενος αδυνατούσε όντως να κατανοήσει τα επίμαχα κριτήρια αναθέσεως ή αν πρέπει να θεωρηθεί ότι είχε τη δυνατότητα να τα κατανοήσει βάσει του κριτηρίου του ευλόγως ενημερωμένου διαγωνιζόμενου που επιδεικνύει τη συνήθη επιμέλεια.» (βλ. Απόφαση ΔΕΕ της 12ης Μαρτίου 2015, C-538/13 (eVigiloLtd) σκέψεις 54-

55, πρβλ. Προτάσεις της Γενικής Εισαγγελέως, Eleanor Sharpston της 2ης Σεπτεμβρίου 2018, Υπόθεση C375/17 (StanleyInt. BettingLtd) σκέψη 71).

22. Επειδή, δέσμια αρμοδιότητα υπάρχει όταν το διοικητικό όργανο, εφόσον διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου πραγματικές ή νομικές προϋποθέσεις για την εφαρμογή τους, είναι υποχρεωμένο να εκδώσει διοικητική πράξη που περιέχει ορισμένη ατομική ρύθμιση, την οποία προκαθορίζουν οι κανόνες αυτοί (βλ. Επαμεινώνδα Π. Σπηλιωτόπουλο, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 15η έκδ., αριθμ. 148, σελ. 138). Συνεπώς, αν η δημόσια διοίκηση δεν ενεργήσει - όταν ο νόμος απαιτεί ενέργεια - παρανομεί (Α. Ι. Τάχος, «Ελληνικό διοικητικό δίκαιο», 5η έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα, Θεσσαλονίκη, 1996, σελ. 319). Στην περίπτωση της δέσμιας αρμοδιότητας, ο κανόνας δικαίου υποδεικνύει στη Διοίκηση κατά τρόπο επιτακτικό τη συμπεριφορά που πρέπει να υιοθετήσει και δεν της αφήνει περιθώρια εκτίμησης (βλ. ΣΤΕ 286/2012) περιέχοντας πλήρες και λεπτομερές πραγματικό και τις σαφείς και συγκεκριμένες έννομες συνέπειες που αυτό επιφέρει (βλ. ΣΤΕ 4720/2012).

23. Επειδή, στην ασκηθείσα Παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα ένωση οικονομικών φορέων παραθέτει καταρχάς το ιστορικό της επίμαχης διαδικασίας, αναφέροντας συγκεκριμένα τα εξής: *«...Η Επιτροπή Διαγωνισμού συνήλθε στις 12.6.2020 και προέβη στη ηλεκτρονική αποσφράγιση και αξιολόγηση των προσφορών. Ήτοι η Επιτροπή Διαγωνισμού προχώρησε στην ηλεκτρονική αποσφράγιση του υποφακέλου «δικαιολογητικά συμμετοχής» και του υποφακέλου «Οικονομική Προσφορά» των διαγωνιζομένων και βάσει των δεδομένων που προέκυψαν κατήρτισε τον πίνακα μειοδοσίας, κατατάσσοντας στην πρώτη θέση μειοδοσίας την προσφορά της εταιρίας «....» με δ.τ. «....» με προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης 43,43% και στην δεύτερη θέση την προσφορά της ένωσής μας με προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης 43,09%. Μετά την ολοκλήρωση του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής των διαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων η Επιτροπή Διαγωνισμού με το 1ο*

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

πρακτικό της εισηγήθηκε προς την Οικονομική Επιτροπή την ανάδειξη της «.....» ως προσωρινού αναδόχου. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου .....στην οποία διαβιβάστηκε το 1ο πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού με την υπ' αριθμ. .... απόφασή της ενέκρινε το 1ο πρακτικό και ανέδειξε προσωρινό ανάδοχο την εταιρία «.....» με προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης 43,43%. Κατά της άνω αποφάσεως δεν ασκήθηκαν ένδικα μέσα από κανέναν διαγωνιζόμενο.

Κατόπιν των ανωτέρω και μέσω της λειτουργικότητας της «επικοινωνίας» με το από 24.7.2020 και με αρ. πρωτ. .... έγγραφο που αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 24.7.2020 η αναθέτουσα αρχή κάλεσε τον προσωρινό ανάδοχο «.....» να υποβάλλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Η «.....» ως προσωρινός ανάδοχος με το από 24.7.2020 μήνυμά της μέσω του ΕΣΗΔΗΣ και της λειτουργικότητας της επικοινωνίας υπέβαλε στις 24.7.2020 τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που κατά την άποψή της αποδείκνυαν ότι στο πρόσωπό της δεν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού και ότι πληροί τα κριτήρια της επιλογής τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ακολούθως με το υπ' αριθμ. πρωτ. ..../31.8.2020 έγγραφό του υπέβαλε εκπροθέσμως σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο τα αυτά δικαιολογητικά. Η Επιτροπή Διαγωνισμού προέβη στον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης που είχε υποβάλλει ο προσωρινός ανάδοχος και με το από 28.8.2020 2ο πρακτικό της θεώρησε ότι αυτά υπεβλήθησαν εμπρόθεσμα και ήταν σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης και εισηγήθηκε στην Οικονομική Επιτροπή του Δήμου .....την κατακύρωση της εκτέλεσης του έργου στην εταιρία «.....».

Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ..... με την υπ' αριθμ. ... απόφασή της έκανε δεκτό το 2ο πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού και κατακύρωσε την εκτέλεση του έργου στην εταιρία «.....» με προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης 43,43%. Κατά της άνω αποφάσεως και επειδή τη θεώρησε βλαπτική των έννομων συμφερόντων της η Κοινοπραξία μας άσκησε ενώπιον της ΑΕΠΠ την από 16.9.2020 προδικαστική προσφυγή της η οποία και έγινε δεκτή με την υπ' αριθμ. 1440/2020 απόφαση του 2ου κλιμακίου. Αίτηση Αναστολής της εταιρίας «.....»

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

κατά της άνω αποφάσεως της ΑΕΠΠ απερρίφθη από το Διοικητικό Εφετείο Πειραιά με την υπ' αριθμ. Ν41/2021 απόφασή του.

**Μετά την ακύρωση της κατακύρωσης στην εταιρία «.....» ο Δήμος .... συμμορφούμενος με την άνω απόφαση της ΑΕΠΠ με την υπ' αριθμ. 78/2021 απόφασή του ανέδειξε την Κοινοπραξία μας προσωρινό ανάδοχο του έργου.** Ως προσωρινός ανάδοχος η Κοινοπραξία μας κλήθηκε να υποβάλλει εντός της τασσόμενης προθεσμίας στην αναθέτουσα αρχή τα δικαιολογητικά κατακύρωσης προκειμένου να αποδείξει ότι στο πρόσωπό της δεν συντρέχουν οι προβλεπόμενοι στη διακήρυξη λόγοι αποκλεισμού και ότι πληρούσε τα κριτήρια επιλογής. Η Κοινοπραξία μας συμμορφούμενη με την πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής ανήρτησε στον ιστότοπο του διαγωνισμού στις 27.4.2021 τα δικαιολογητικά κατακύρωσης τα οποία και υπέβαλε και σε έγχαρτη μορφή τις 28.4.2021. Η Επιτροπή Διαγωνισμού με το από 27.5.2021 πρακτικό της αφού έλεγξε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης έκρινε ότι πληρούν τις απαιτήσεις του νόμου και της διακήρυξης και γνωμοδότησε υπέρ της κατακύρωσης του έργου στην Κοινοπραξία μας. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου .... στην οποία διαβιβάσθηκε το άνω από 27.5.2021 πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού με την υπ' αριθμ. ... απόφασή της ενέκρινε το πρακτικό και κατακύρωσε την εκτέλεση του έργου στην Κοινοπραξία μας. Κατά της άνω αποφάσεως η καταταγείσα στη δεύτερη θέση σε σειρά μειοδοσίας εταιρία «.....» άσκησε την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της με αίτημα την ακύρωσή της για τους στην προσφυγή αναφερόμενους αβάσιμους λόγους.

Ειδικότερα η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υποβάλαμε δεν πληρούν τους όρους της διακήρυξης

α) γιατί δεν αποδεικνύεται η ασφαλιστική ενημερότητα των στελεχών των εταιριών μελών της Κοινοπραξίας μας αναφορικά με την επικουρική ασφάλιση κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών, β) γιατί τα στελέχη της εταιρίας μέλους μας «.....», ... και .... δεν υπέβαλαν για το χρόνο υποβολής των προσφορών ασφαλιστική ενημερότητα για εργοδοτικές εισφορές τους και γ) τέλος γιατί το στέλεχος της «.....» ... δεν υπέβαλε πιστοποιητικό επιμελητήριο που να αποδεικνύει ότι δεν έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα.

Β) Εν συνεχεία, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει τα εξής: «...Εν όψει των ανωτέρω με πρόδηλο, άμεσο και ενεστώζ έννομο συμφέρον, ως ανάδοχοι του επίμαχου έργου, ασκούμε την παρούσα παρέμβασή μας και ζητάμε την απόρριψη της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της υπ' αριθμ. .../2021 αποφάσεως της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου .... για τους παρακάτω νόμιμους, βάσιμους και αληθινούς λόγους και για όσους άλλους επιφυλασσόμεθα να προσθέσουμε νομότυπα και έγκαιρα:

1. Με τον πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της Κοινοπραξίας μας είναι απορριπτέα γιατί με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης παραλείψαμε να υποβάλλουμε αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας των στελεχών μας αναφορικά με την επικουρική τους ασφαλιστική ενημερότητα.

Ο ισχυρισμός αυτός είναι απορριπτέος ως αβάσιμος. Ειδικότερα: Το άρθρο 22.Α της διακήρυξης «Λόγοι αποκλεισμού» ορίζει ότι: «Κάθε προσφέρων αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (αν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (αν πρόκειται περί ένωσης οικονομικών φορέων) ένας από τους λόγους των παρακάτω περιπτώσεων:

..... 22.Α.2 Όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Αν ο προσφέρων είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν, τόσο την κύρια, όσο και την επικουρική ασφάλιση. Δεν αποκλείεται 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



**Αριθμός απόφασης: 1881/2021**

προστίμων, είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους.»

Το άρθρο 23.3 της διακήρυξης που εξειδικεύει τα δικαιολογητικά που πρέπει να υποβάλει ο προσωρινός ανάδοχος προκειμένου να αποδείξει ότι στο πρόσωπό του δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού του άρθρου 22.Α της διακήρυξης ορίζει εκτός των άλλων τα εξής: «Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22Α ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: ..... (β) για την παράγραφο Α.2 του άρθρου 22: πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, περί του ότι έχουν εκπληρωθεί οι υποχρεώσεις του οικονομικού φορέα, όσον αφορά στην καταβολή φόρων (φορολογική ενημερότητα) και στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα) σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία του κράτους εγκατάστασης ή την ελληνική νομοθεσία αντίστοιχα, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα τα σχετικά δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι .....- ασφαλιστική ενημερότητα που εκδίδεται από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα. Η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα α) ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας, β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και γ) για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ – ΤΣΜΕΔΕ. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας (ΤΣΜΕΔΕ για τους ασφαλισμένους – μέλη του ΤΕΕ, ΙΚΑ για το λοιπό προσωπικό Δεν αποτελούν απόδειξη ενημερότητας της προσφέρουσας εταιρίας, αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας των φυσικών προσώπων που στελεχώνουν το πτυχίο της εταιρίας ως εταίροι. Οι αλλοδαποί προσφέροντες (φυσικά και νομικά πρόσωπα), που δεν

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

υποβάλουν τα άνω αποδεικτικά, υποβάλλουν υπεύθυνη δήλωση περί του ότι δεν απασχολούν προσωπικό, για το οποίο υπάρχει υποχρέωση ασφάλισης σε ημεδαπούς ασφαλιστικούς οργανισμούς. Αν απασχολούν τέτοιο προσωπικό, πρέπει να υποβάλλουν σχετικό αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας.» (η υπογράμμιση του συντάκτη της παρούσας)

Από το συνδυασμό των άνω διατάξεων της διακήρυξης προκύπτει ότι ο προσωρινός ανάδοχος για το παραδεκτό της προσφοράς τους και την απόδειξη ότι στο πρόσωπό του δεν συντρέχει ο λόγος αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.2 της διακήρυξης οφείλει να προσκομίσει αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας που να καλύπτουν τις υποχρεώσεις του προσωρινού αναδόχου α) ως φυσικού ή νομικού προσώπου για το προσωπικό του με σχέση εξηρημένης εργασίας, β) για τα έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία και γ) για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ.

Περαιτέρω το άρθρο 23.3.β εξειδικεύοντας έτι περισσότερο τα δικαιολογητικά ασφαλιστικής ενημερότητας που πρέπει να προσκομίσει ο εγκατεστημένος στην Ελλάδα προσωρινός ανάδοχος αναφέρει ότι υποβάλλει αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας κύριας και επικουρικής ασφάλισης για το προσωπικό του με σχέση εξηρημένης εργασίας, ΤΣΜΕΔΕ για τους ασφαλισμένους- μέλη του ΤΕΕ και ΙΚΑ για τους λοιπούς εργαζόμενους. Αυτό απαιτεί και σ' αυτό αρκείται ο κανονιστικός νομοθέτης. Στην υποβολή αποδεικτικών ασφαλιστικής ενημερότητας κύριας και επικουρικής ασφάλισης μόνο για το προσωπικό του με σχέση εξηρημένης εργασίας. Δεν απαιτεί την υποβολή ασφαλιστικής ενημερότητας και επικουρικής ασφάλισης για τα στελέχη του πτυχίου του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΤΣΜΕΔΕ. Για τα στελέχη απαιτείται από τον προσφέροντα η υποβολή μόνο ασφαλιστικής ενημερότητας κύριας ασφάλισης από το ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ και ήδη χορηγούμενη από τον e-ΕΦΚΑ. Αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας αναφορικά με την επικουρική ασφάλιση απαιτούνται μόνο για τον ίδιο τον προσφέροντα, προσωρινό ανάδοχο εν προκειμένω, για το προσωπικό του με σχέση εξηρημένης εργασίας και για κανέναν άλλο.

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

Ο όρος του άρθρου 22.Α.2 της διακήρυξης ως λόγος αποκλεισμού συνέχεια με την εκ του προσφέροντος οικονομικού φορέα και μόνο εκπλήρωση των δικών του υποχρεώσεων και όχι για την εν γένει εκπλήρωση υποχρεώσεων εκ μέρους των ιδίων των στελεχών του. Ομοίως με τον όρο του άρθρου 23.3.β της διακήρυξης το αντικείμενο της απόδειξης ως προς την εκπλήρωση των ασφαλιστικών υποχρεώσεων αφορά τον ίδιο τον προσφέροντα οικονομικό φορέα ως εργοδότη και επιχείρηση ως προς το προσωπικό του με σχέση εξηρημένης εργασίας.

Εν προκειμένω, η ένωσή μας για την απόδειξη της ασφαλιστικής ενημερότητας των εταιριών μελών της κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών υπέβαλε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης για το μέλος της «.....» την υπ' αριθμ. πρωτ. .... βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ, στην οποία και βεβαιώνεται ότι ως εργοδότης δεν οφείλει ληξιπρόθεσμες οφειλές για το προσωπικό της. Ομοίως, η εταιρία μέλος της ένωσης μας «.....» επειδή η αναγραφόμενη στην υπ' αριθμ. .... ενημερότητα πτυχίου ασφαλιστική ενημερότητά της είχε λήξει υπέβαλε την υπ' αριθμ. πρωτ. .... βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ, στην οποία και βεβαιώνεται ότι ως εργοδότης δεν οφείλει ληξιπρόθεσμες οφειλές για το προσωπικό της.

Εκτός των άνω βεβαιώσεων ασφαλιστικής ενημερότητας των εταιριών μελών της ενώσεώς μας, από τις οποίες αποδεικνύεται ότι οι εταιρίες μέλη της ... μας δεν οφείλουν ληξιπρόθεσμες οφειλές για το προσωπικό τους με σχέση εξηρημένης εργασίας, υπεβλήθησαν με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης για τα στελέχη της εταιρίας «.....».

Η με αρ. πρωτ..... ασφαλιστική ενημερότητα του ΤΣΜΕΔΕ-εΕΦΚΑ με ισχύ από τις 28/4/2020 έως τις 28/10/2020 για το στέλεχος .....

Η με αρ. πρωτ. .... ασφαλιστική ενημερότητα του ΤΣΜΕΔΕ- εΕΦΚΑ με ισχύ από τις 7/5/2020 έως τις 7/11/2020 για το στέλεχος .....

Η με αρ. πρωτ. .... ασφαλιστική ενημερότητα του ΤΣΜΕΔΕ- εΕΦΚΑ με ισχύ από τις 28/4/2020 έως τις 28/10/2020 για το στέλεχος ..... και για τα στελέχη της εταιρίας «.....»

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

Για το στέλεχος ....., υποβάλλεται η με αρ. πρωτ. .... ασφαλιστική ενημερότητα του ΤΣΜΕΔΕ- ΕΦΚΑ, με ισχύ από τις 12/05/2020 έως 12/11/2020.

Για το στέλεχος ....., υποβάλλεται η με αρ. πρωτ. .... ασφαλιστική ενημερότητα του ΕΦΚΑ, με ισχύ από τις 28/05/2020 έως 28/11/2020.

Για το στέλεχος ....., υποβάλλεται η με αρ. πρωτ. .... ασφαλιστική ενημερότητα του ΤΣΜΕΔΕ- ΕΦΚΑ, με ισχύ από τις 12/05/2020 έως 12/11/2020.

Για το στέλεχος ....., υποβάλλεται η με αρ. πρωτ. .... ασφαλιστική ενημερότητα του ΕΦΚΑ. με ισχύ από τις 22/04/2020 έως 21/10/2020.

Με την υποβολή των άνω βεβαιώσεων ασφαλιστικής ενημερότητας τα μέλη της Κοινοπραξίας μας απέδειξαν ότι έχουν εκπληρώσει τις ασφαλιστικές του υποχρεώσεις αναφορικά με το προσωπικό τους με σχέση εξηρημένης εργασίας τόσο για την κύρια όσο και για την επικουρική ασφάλισή τους, καθώς και ότι τα στελέχη τους ήταν ασφαλιστικά ενήμερα στο ΕΦΚΑ (πρώην ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ) κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών (9.6.2020). **Συνεπώς με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλε η Κοινοπραξία μας απέδειξε πλήρως ότι στο πρόσωπό της και στα πρόσωπα των εταιριών μελών της δεν συντρέχει ο λόγος αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.2 της διακήρυξης.** Και τούτο διότι, όπως και ανωτέρω αναφέραμε, αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας αναφορικά με την επικουρική ασφάλιση απαιτούνται μόνο για τον ίδιο τον προσφέροντα ως προς το προσωπικό του με σχέση εξηρημένης εργασίας και όχι για τα στελέχη του.

Εν όψει των ανωτέρω ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι για το παραδεκτό της προσφοράς μας οφείλαμε να υποβάλουμε και βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας αναφορικά με την επικουρική ασφάλιση και για τα στελέχη μας είναι απορριπτέος ως αβάσιμος. Τα ανωτέρω δεν ανατρέπονται από την **υποσημείωση - παραπομπή 122 της διακήρυξης** που επικαλείται η προσφεύγουσα και αναφέρει ότι: «122 Στην περίπτωση όμως που η Ενημερότητα Πτυχίου δεν καλύπτει τις εισφορές επικουρικής ασφάλισης, τα σχετικά δικαιολογητικά υποβάλλονται ξεχωριστά.». Το νόημα της άνω παραπομπής είναι ότι **εάν από την ενημερότητα πτυχίου δεν προκύπτει η καταβολή των ασφαλιστικών εισφορών επικουρικής ασφάλισης του**

**προσφέροντος ως εργοδότη για τους εργαζόμενους του με σχέση εξηρημένης εργασίας, τότε και μόνο τότε ο προσφέρων και μόνο προσφέρων, και όχι τα στελέχη του, οφείλει να υποβάλλει ξεχωριστά τα σχετικά δικαιολογητικά.**

Τέλος θα πρέπει να επισημάνουμε ότι εν προκειμένω δεν δύναται να τύχει εφαρμογής η υπ' αριθμ. 28/2021 απόφαση της ΑΕΠΠ που επικαλείται η προσφεύγουσα α) γιατί είναι προδήλως εσφαλμένη και αντίθετη με τη νομοθεσία περί εκτελέσεως δημοσίων έργων και τους όρους των πρότυπων διακηρύξεων, β) γιατί δεν έχει αποφανθεί επί του κρίσιμου ζητήματος αν η υποχρέωση ασφαλιστικής ενημερότητας ως προς την επικουρική ασφάλιση αφορά μόνο τον προσφέροντα ως προς το προσωπικό του με σχέση εξηρημένης εργασίας και γ) διότι για την απόρριψη της προσφυγής στηρίχθηκε στην υπ' αριθμ. 175/2020 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Θεσσαλονίκης που αποφάνθηκε όμως για μη υποβολή ασφαλιστικής ενημερότητας ως προς την επικουρική ασφάλιση από τον ίδιο τον προσφέροντα (ατομική επιχείρηση) και όχι για τα στελέχη του.

Τέλος και για την αδόκητη περίπτωση που ήθελε θεωρηθεί ότι είναι βάσιμη η ερμηνεία των όρων 22.Α.2 και 23.3.β της διακήρυξης που υιοθετεί η προσφεύγουσα, ότι δηλ. απαιτείται υποβολή ασφαλιστικής ενημερότητας αναφορικά με την επικουρική ασφάλιση και για τα στελέχη του πτυχίου μας και πάλι δεν είναι νόμιμα δυνατή η απόρριψη της προσφοράς μας. Συγκεκριμένα: Είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη τήρησης υποχρεώσεων που απορρέουν από τα σχετικά με τη διαδικασία έγγραφα και την ισχύουσα εθνική νομοθεσία καθόσον είναι σαφής (βλ. εξ αντιδιαστολής Απόφαση Pizzo Pizzo, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51, όπου κρίθηκε ότι δεν επιτρέπεται ο αποκλεισμός οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τηρήσεως από τον φορέα αυτόν υποχρεώσεως η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, αλλά από την ερμηνεία της εν λόγω νομοθεσίας και των εν λόγω εγγράφων, καθώς και από την εκ μέρους των εθνικών διοικητικών αρχών και των εθνικών Δικαστηρίων (πρβλ. ΑΕΠΠ

1721/2020). Συναφώς ισχύουν και επί του παρόντος λόγου όσα γίνονται δεκτά από την αρχή Σας αναφορικώς με τις επιταγές της αρχής της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης.

Όπως γίνεται παγίως δεκτό, τυχόν ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια ή την πλημμέλεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική προσφορά τους (ΕΑ ΣτΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται σε βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970, Αρμ. 1970, σελ. 1111, Εφ.Θεσ. 501/87, ΕΔημ.Εργ. 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, έκδοση θ', Σάκκουλας, σελ. 776). Επομένως, η παραβίαση αμφίσημων όρων της διακήρυξης δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζομένου, αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεών του (βλ. ΔΕφΑθηνών 147/2018).

Εν προκειμένω, είναι προφανές ότι τα άρθρα 22.Α.2 και 23.3.β της διακήρυξης κάνουν λόγο για ασφαλιστική ενημερότητα του προσφέροντος όσον αφορά τους εργαζόμενους του με σχέση εξηρημένης εργασίας ως προς την κύρια και επικουρική ασφάλιση. Δεν αναφέρεται ρητά και σαφώς ότι απαιτείται και ασφαλιστική ενημερότητα ως προς την επικουρική ασφάλιση των στελεχών του. Συνεπώς και για τον ανωτέρω λόγο η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή είναι απορριπτή.

**2. Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι οι ασφαλιστικές ενημερότητες των στελεχών ... και .... της εταιρίας μέλους μας «.....» καλύπτουν μόνο τις ασφαλιστικές εισφορές τους προσωπικά και όχι και ως εργοδοτών. Και ο λόγος αυτός της προσφυγής είναι απορριπτέος ως αβάσιμος.**

**Με την υπ' αριθμ. 945/2021 απόφαση της ΑΕΠΠ έγιναν δεκτά για το συγκεκριμένο ζήτημα τα εξής: «32. Επειδή, ειδικότερα, από τις διατάξεις των άρθρων 73 και 80 του ν. 4412/2016 και τα άρθρα 22. Α.2 και 23 της επίμαχης**

διακήρυξης, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του ένδικου διαγωνισμού (βλ. σκ. 10), προκύπτει ότι αποτελεί λόγο αποκλεισμού από τη διαδικασία σύναψης της σύμβασης, μεταξύ άλλων, η αθέτηση από τον διαγωνιζόμενο των υποχρεώσεων καταβολής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Για το λόγο αυτό ζητείται από τον οικονομικό φορέα να παρέχει πληροφορίες σχετικά με την τήρηση των υποχρεώσεων του για την καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και, συγκεκριμένα, να δηλώσει στο ειδικό έντυπο ΤΕΥΔ (Μέρος II ενότητα Β) εάν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις αυτές. Στη συνέχεια, μετά την ανακήρυξη του ως προσωρινού μειοδότη ο οικονομικός φορέας καλείται από την αναθέτουσα αρχή να προσκομίσει τα ορισθέντα κατά τη διακήρυξη και τις κρίσιμες διατάξεις δικαιολογητικά για την απόδειξη ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του λόγοι αποκλεισμού που έγκεινται μεταξύ άλλων στη μη εκπλήρωση των εισφορών κοινωνική ασφάλισης. Η αναθέτουσα αρχή θα πρέπει να γνωρίζει την αθέτηση των υποχρεώσεων καταβολής των ασφαλιστικών εισφορών από τον υποψήφιο/προσφέροντα οικονομικό φορέα. Επαρκή απόδειξη για την αναθέτουσα αρχή αποτελεί η ασφαλιστική ενημερότητα. Σύμφωνα με το άρθρο 23.3 της επίμαχης Διακήρυξης η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα ως νομικό πρόσωπο για το προσωπικό του με σχέση εξαρτημένης εργασίας, για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία, καθώς και για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ – ΤΣΜΕΔΕ. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας (ΤΣΜΕΔΕ για τους ασφαλισμένους – μέλη του ΤΕΕ, όπου η υπαγωγή στην ασφάλιση είναι υποχρεωτική και ΙΚΑ για το λοιπό προσωπικό). Η ασφαλιστική ενημερότητα που συνέχεται με λόγους αποκλεισμού σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας δεν είναι ενήμερος ως προς τις ασφαλιστικές του υποχρεώσεις, αφορά στην απόδειξη ότι έχουν καταβληθεί οι εργοδοτικές εισφορές που οφείλονται από τον οικονομικό φορέα/ προσφέροντα στους φορείς κοινωνικής ασφάλισης. Από τις ίδιες ως άνω διατάξεις του ν. 4412/2016 και της κρίσιμης διακήρυξης, δεν προκύπτει ότι απαιτείται για την απόδειξη της μη

συνδρομής λόγου αποκλεισμού του οικονομικού φορέα που ανακηρύσσεται μειοδότης κατά το κεφάλαιο της εκπλήρωσης των υποχρεώσεων κοινωνικής ασφάλισης η κατάθεση αποδεικτικών ασφαλιστικής ενημερότητας **για καθένα από τα στελέχη της εταιρείας υπό την ιδιότητα αυτών ως εργοδοτών κατά την άσκηση έτερης πέραν της εργασιακής σχέσης που τους συνδέει με τον οικονομικό φορέα που ανακηρύχθηκε προσωρινός μειοδότης.** Κατά συναφή αναφορά, το σύνολο των αποδεικτικών ασφαλιστικής ενημερότητας που οφείλει να καταθέσει ο προσωρινός μειοδότης προς απόδειξη της μη συνδρομής του σχετικού λόγου αποκλεισμού στο πρόσωπό του, καθορίζεται λεπτομερώς και με σαφήνεια στους οικείους όρους της διακήρυξης. Δια των διατάξεων αυτών, σκοπείται η διασφάλιση της αξιοπιστίας του οικονομικού φορέα, που αναλαμβάνει το έργο, ορώμενης της αξιοπιστίας και υπό την ιδιότητα του εργοδότη έναντι των υποχρεώσεων του προς τους φορείς κοινωνικής ασφάλισης (ΔΕφίωαν2021).» Καθίσταται από τα ανωτέρω σαφές ότι δεν απαιτείται για το παραδεκτό της προσφοράς η κατάθεση αποδεικτικών ασφαλιστικής ενημερότητας για καθένα από τα στελέχη του διαγωνιζόμενου υπό την ιδιότητα του ως εργοδότη και όπως αναφέραμε και για την αντίκρουση του 1ου λόγου της προδικαστικής προσφυγής ο νομοθέτης αποσκοπεί στον έλεγχο της αξιοπιστίας του ίδιου του προσφέροντος. Εν όψει των ανωτέρω, όσα περί του αντιθέτου αναφέρει η προσφεύγουσα είναι απορριπτέα ως αβάσιμα.

3. Τέλος η προσφεύγουσα για την απόρριψη της προσφοράς μας ισχυρίζεται ότι με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης η εταιρία μέλος μας «....» παρέλειψε να υποβάλλει πιστοποιητικό αρμόδιου επιμελητηρίου περί μη διάπραξης επαγγελματικού παραπτώματος για το στέλεχός της ..... Και ο λόγος αυτός της προσφυγής είναι απορριπτέος ως αβάσιμος.

**Ειδικότερα: Στην διακήρυξη προβλέπεται ως λόγος αποκλεισμού ότι:**  
**«22.Α.4. Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης προσφέρων σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: (θ) εάν ο οικονομικός φορέας έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει σε αμφιβολία την ακεραιότητά του [...].»** Για την απόδειξη, δε, μη πλήρωσης του ως άνω λόγου αποκλεισμού



ορίζεται ότι: «ε) Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου Α.4 του άρθρου 22 (109), υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι λόγοι αποκλεισμού. Ειδικά για την περίπτωση θ της παραγράφου Α.4 του άρθρου 22 (111), για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. υποβάλλονται πιστοποιητικά χορηγούμενα από τα αρμόδια επιμελητήρια και φορείς (ΤΕΕ, ΓΕΩΤΕΕ, ΕΕΤΕΜ) από τα οποία αποδεικνύεται ότι τα πρόσωπα με βεβαίωση του Μ.Ε.Κ. που στελεχώνουν την εργοληπτική επιχείρηση, δεν έχουν διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα».

Ο άνω όρος της διακήρυξης είναι ρητός και σαφής. Υποβολή πιστοποιητικών περί μη διάπραξης επαγγελματικού παραπτώματος απαιτείται μόνο για τα στελέχη που είναι εγγεγραμμένα στο ΤΕΕ, ΓΕΩΤΕΕ και ΕΕΤΕΜ. Εν προκειμένω ο κ. .... όπως προκύπτει και από την με αρ. πρωτ. .... βεβαίωση του ΜΕΕΠ είναι απόφοιτος Τ.Ε. φυτικής παραγωγής και ουδεμία υποχρέωση εγγραφής στο ΤΕΕ, ΓΕΩΤΕΕ και ΕΕΤΕΜ υπέχει. Ως εκ τούτου ο συγκεκριμένος λόγος είναι απορριπτός ως αβάσιμος και ως αορίστως προβαλλόμενος δεδομένου ότι η προσφεύγουσα δεν επικαλείται κάποια διάταξη από την οποία να προκύπτει ότι οι απόφοιτοι Τ.Ε. φυτικής παραγωγής έχουν υποχρέωση εγγραφής σε συγκεκριμένο επιμελητήριο και ποιο είναι αυτό. [...]».

25. Επειδή, στην υπ' αριθμ. 275/18.06.2021 Απόφαση της αναθέτουσας αρχής (Θέμα 2<sup>ο</sup>, Εκτός Ημερησίας Διάταξης), αναφέρονται σε σχέση με την υπό κρίση Προσφυγή τα εξής: «[...] Οι απόψεις της Επιτροπής επί της προαναφερόμενης προσφυγής έχουν ως εξής :

1. Σχετικά με τις ασφαλιστικές ενημερότητες των μελών της «....» για τις οποίες η προσφεύγουσα θεωρεί ότι θα έπρεπε να είναι ξεχωριστές και διαφορετικές που να αναφέρονται στην κύρια και την επικουρική ασφάλιση, θεωρούμε ότι οι ασφαλιστικές ενημερότητες είναι πλήρεις, διότι αναφέρουν σε ενιαίο έντυπο ότι τα μέλη της εταιρείας είναι ασφαλιστικά ενήμερα τόσο για την κύρια όσο και για την επικουρική ασφάλιση 2. Σχετικά με τα μέλη «...» και «....» που στελεχώνουν την ένωση «....»: Α) Όσον αφορά την ασφαλιστική ενημερότητα της κ.... ...,

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς (9-6-2020), από τον έλεγχο των δικαιολογητικών προέκυψε ότι η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει μόνο τις εισφορές ατομικής ασφάλισης και όχι αυτές που οφείλει να καταβάλει ως εργοδότης. 3 Β) Όσον αφορά την ασφαλιστική ενημερότητα του κ. ...., κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (27-4-2021), από τον έλεγχο των δικαιολογητικών προέκυψε ότι η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει μόνο τις εισφορές ατομικής ασφάλισης και όχι αυτές που οφείλει να καταβάλει ως εργοδότης. 3. Όσον αφορά τον έλεγχο των δικαιολογητικών, εξετάζοντας για το μέλος της ένωσης «...» κ. ...., ως προς το αν έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, προέκυψε ότι δεν κατατέθηκε σχετικό πιστοποιητικό από το αρμόδιο επιμελητήριο / φορέα που να το αποδεικνύει – παρόλα αυτά η εταιρεία της οποίας το πτυχίο στελεχώνεται, έχει βεβαίωση μη πειθαρχικού παραπτώματος που εκδόθηκε από τον Πανελλήνιο Σύνδεσμο Τεχνικών Εταιρειών ΣΑΤΕ.».

26. Επειδή, από την επισκόπηση του συνόλου των στοιχείων της εξεταζόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

• **2<sup>ος</sup> Λόγος Προσφυγής: Μη υποβολή αποδεικτικού ασφαλιστικής ενημερότητας για 2 στελέχη της εταιρίας-μέλους της ένωσης «...», υπό την ιδιότητα αυτών ως εργοδοτών**

Ως προς τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας, κατά τον οποίο το στέλεχος, ...., της εταιρίας-μέλους της ένωσης «...», δεν απέδειξε την ασφαλιστική του ενημερότητα ως εργοδότης, κατά τον χρόνο υποβολής της υπό εξέταση Προσφοράς (09.06.2020), αφού στη με αρ. πρωτ. .... ασφαλιστική ενημερότητα του ΕΦΚΑ βεβαιώνεται ότι: «*Η ασφαλισμένη είναι απογεγραμμένη στο Μητρώο Εργοδοτών. Θα πρέπει να υποβληθεί και αποδεικτικό ενημερότητας εργοδότη. Το παρόν Αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας αφορά εισφορές ατομικής ασφάλισης και ισχύει για όσο χρονικό διάστημα είναι ενήμερος και ως προς τις εργοδοτικές εισφορές*», **δέον ειπείν ότι, κατά το άρθρο 23.3. της επίμαχης Διακήρυξης**, η ασφαλιστική ενημερότητα θα πρέπει να καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα: α) ως

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

νομικού προσώπου για το προσωπικό του με σχέση εξαρτημένης εργασίας, β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία και γ) για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ – ΤΣΜΕΔΕ.

Από τις προαναφερόμενες διατάξεις της Διακήρυξης και τις αντίστοιχες του Ν. 4412/2016, **ΟΥΔΟΛΩΣ προκύπτει ότι απαιτείται η κατάθεση αποδεικτικών ασφαλιστικής ενημερότητας για καθένα από τα στελέχη της εταιρίας, υπό την ιδιότητα αυτών ως εργοδοτών**, κατά την άσκηση έτερης πέραν της εργασιακής σχέσης που τους συνδέει με τον οικονομικό φορέα που ανακηρύχθηκε προσωρινός μειοδότης. Εξάλλου, το σύνολο των αποδεικτικών ασφαλιστικής ενημερότητας που οφείλει να καταθέσει ο προσωρινός μειοδότης προς απόδειξη της μη συνδρομής του σχετικού λόγου αποκλεισμού στο πρόσωπό του, καθορίζεται λεπτομερώς και με σαφήνεια στους οικείους όρους της Διακήρυξης. Δια των διατάξεων δε αυτών, σκοπείται η διασφάλιση της αξιοπιστίας του οικονομικού φορέα που αναλαμβάνει το έργο, ορώμενης της αξιοπιστίας και υπό την ιδιότητα του εργοδότη έναντι των υποχρεώσεων του προς τους φορείς κοινωνικής ασφάλισης (βλ. ΔΕφίωαν2021, υπ' αριθμ. 945/2021 Απόφαση Α.Ε.Π.Π. κλπ).

Από τα ανωτέρω, καθίσταται σαφές ότι για το παραδεκτό της εξεταζόμενης Προσφοράς, ουδόλως απαιτείται η υποβολή αποδεικτικών ασφαλιστικής ενημερότητας για καθένα από τα στελέχη του διαγωνιζόμενου, υπό την ιδιότητά τους ως εργοδότη, αφού, ως προελέχθη, ο νομοθέτης σκοπεί στον έλεγχο της αξιοπιστίας του ίδιου του προσφέροντος. Όσα δε προαναφέρθηκαν για το υπό εξέταση ζήτημα, ισχύουν *mutatis mutandis* και ως προς τον (όμοιο) ισχυρισμό της προσφεύγουσας που αφορά στο στέλεχος, ....., της εταιρίας - μέλους της ένωσης «...». Με βάση τα προρρηθέντα, ο 2<sup>ος</sup> λόγος της υπό κρίση Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

- 3<sup>ος</sup> λόγος Προσφυγής: Μη υποβολή Πιστοποιητικού για σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα από τα αρμόδια Επιμελητήρια και φορείς

Κατά την προσφεύγουσα, η προσβαλλόμενη πράξη δέον ακυρωθεί, καθότι το στέλεχος, ....., της εταιρίας-μέλους της ένωσης «.....», κατά παράβαση του οικείου όρου της Διακήρυξης, δεν υπέβαλε Πιστοποιητικό του αρμόδιου Επιμελητηρίου/φορέα, που να αποδεικνύει ότι δεν έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα.

**Κατά το σαφές γράμμα του άρθρου 23.3. της επίμαχης Διακήρυξης - που σημειωτέον δεν καταλείπει περιθώρια αμφιβολίας επί του περιεχομένου του στον μέσο επιμελή οικονομικό φορέα, ως η έννοια αυτή έχει ερμηνευθεί από το ΔΕΕ (βλ. σκ. 21 της παρούσας) και το οποίο έγινε δεκτό από τον παρεμβαίνοντα, με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή του στον ένδικο Διαγωνισμό - «... Ειδικά για την περίπτωση θ της παραγράφου Α.4 του άρθρου 22, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. υποβάλλονται πιστοποιητικά χορηγούμενα από τα αρμόδια επιμελητήρια και φορείς (ΤΕΕ, ΓΕΩΤΕΕ, ΕΕΤΕΜ) από τα οποία αποδεικνύεται ότι τα πρόσωπα με βεβαίωση του Μ.Ε.Κ. που στελεχώνουν την εργοληπτική επιχείρηση, δεν έχουν διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα».**

Δοθέντος δε ότι: **α)** η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί, κατά πάγια νομολογία, κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, ΣΤΕ 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους και **β)** δεν είναι νόμιμη η διόρθωση της προσφοράς, όταν έχει ως συνέπεια τη μεταγενέστερη αντικατάσταση/προσκόμιση το πρώτον ουσιώδους εγγράφου, κατά τρόπο ώστε να αίρεται το απαράδεκτο της προσφοράς της αιτούσης (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 117/2019), **απορρίπτεται ο ισχυρισμός του παρεμβαίνοντος, κατά τον οποίο, επειδή ο κ..... είναι απόφοιτος Τ.Ε. φυτικής παραγωγής (βλ. με αρ. πρωτ. .... βεβαίωση του Μ.Ε.ΕΠ), ουδεμία υποχρέωση εγγραφής στο ΤΕΕ, ΓΕΩΤΕΕ και ΕΕΤΕΜ υπέχει.**

Τούτων δοθέντων και σύμφωνα με τη θεμελιώδη αρχή της τυπικότητας που διέπει τις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, θα έπρεπε να είχε προσκομισθεί για το ανωτέρω στέλεχος το ζητούμενο Πιστοποιητικό από τον αρμόδιο (για την ειδικότητά του) φορέα ή επιμελητήριο και ως εκ τούτου, μη

## Αριθμός απόφασης: 1881/2021

νομίμως κρίθηκε ότι υποβλήθηκαν πλήρη δικαιολογητικά κατακύρωσης στην εξεταζόμενη περίπτωση (μη πλήρωση απαράβατου όρου Διακήρυξης).

Με βάση τα προρρηθέντα και λαμβανομένου υπόψη ότι ο όλος μηχανισμός υποβολής και ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, δηλαδή της διαφανούς και αυστηρής διαδικασίας του Διαγωνισμού, κατά την οποία η νομιμότητα συμμετοχής προϋποθέτει την εκπλήρωση τυπικών προϋποθέσεων, ο 3ος λόγος της υπό κρίση Προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

27. Επειδή, η εξέταση του 1<sup>ου</sup> λόγου Προσφυγής για την ακύρωση της προσβαλλόμενης υπ' αριθμ. .../2021 πράξης του υπόψη Δήμου, κατά το μέρος που αποδέχθηκε την Προσφορά του παρεμβαίνοντος, παρέλκει ως αλυσιτελής, δοθέντος ότι η προαναφερόμενη στη σκέψη 26 της παρούσας πλημμέλεια της προσβαλλόμενης ως άνω πράξης [μη υποβολή δικαιολογητικού για σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα], παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της Προσφοράς του (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007. Βλ. και ΑΕΠΠ 818/2018, σκ. 62 και ΑΕΠΠ 839/2018, σκ. 53, 969/2019 σκ. 49).

28. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή και αντίστοιχα, η ασκηθείσα Παρέμβαση θα πρέπει να απορριφθεί.

29. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, θα πρέπει να επιστραφεί το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του ΠΔ 39/2017).

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 239/2021 Απόφαση της Ο.Ε της αναθέτουσας αρχής - κατ' αποδοχή του, από 27.05.2021 Πρακτικού ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης της Επιτροπής Διενέργειας του υπόψη Διαγωνισμού - η οποία εκδόθηκε στο πλαίσιο του δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με τίτλο: «.....» (υπ' αριθμ. .... Διακήρυξη), κατά το μέρος που δέχθηκε την Προσφορά του οικονομικού φορέα «.....» (μειοδότης), σύμφωνα με το σκεπτικό της παρούσας Απόφασης.

Διατάσσει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του προσκομισθέντος Παραβόλου, ποσού 9.355,00€ (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του ΠΔ 39/2017).

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 06 Δεκεμβρίου 2021 και εκδόθηκε στις 24 Δεκεμβρίου 2021, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ**

**ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ**