

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 12 Ιανουαρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου - Εισηγήτρια και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 04.12.2020 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)-Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1813/04.12.2020 της εταιρίας με την επωνυμία « *** », νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του Δήμου *** και της υπ' αριθ. 132/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου περί εγκρίσεως του από 26.10.2020 Πρακτικού και κατακύρωσης του διαγωνισμού « *** »

Της παρεμβαίνουσας εταιρίας « *** *** », νομίμως εκπροσωπούμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπό κρίση Προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της υπ' αριθ. 132/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου κατά το μέρος που αναδεικνύεται οριστική ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης η εταιρία « *** *** »

2. Επειδή, με την Παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που κατακυρώθηκε σε αυτήν η δημοπρατούμενη σύμβαση και ως εκ τούτου την απόρριψη της υπόψη Προσφυγής.

Αριθμός Απόφασης: 203 / 2021

3. Επειδή, ο Δήμος *** με την Διακήρυξη με ΑΔΑΜ *** 2019-11-19 προκήρυξε δημόσιο ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό κάτω των ορίων με αντικείμενο την « *** », συνολικής προϋπολογισθείσης αξίας 266.108,00 ευρώ, πλέον ΦΠΑ και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Το πλήρες κείμενο της διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 19.11.2019 και η Διακήρυξη καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ομοίως στις 19.11.2019 όπου έλαβε το Συστημικό Αριθμό *** . Στο διαγωνισμό υπέβαλαν προσφορά τέσσερις οικονομικοί φορείς, ήτοι η εταιρία « *** », η εταιρία « *** *** », η εταιρία « *** » και η εταιρία « *** », εκ των οποίων με την υπ' αριθ. 30/2020 απόφαση της αναθέτουσας αρχής αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η εταιρία « *** *** ». Κατά της υπ' αριθμ. 30/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του *** ασκήθηκαν Προδικαστικές Προσφυγές από τις εταιρίες 1) *** , 2) *** και 3) *** (η οποία απεσύρθη), και Παρεμβάσεις αντίστοιχα από τις εταιρίες 1) *** , 2) *** και 3)***. Επ' αυτών εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 531,532/2020 απόφαση της ΑΕΠΠ, η οποία ακύρωσε την υπ' αριθμ. 30/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του *** μόνο κατά το σκέλος που κάνει αποδεκτή την προσφορά της εταιρίας « *** » και διατήρησε την ισχύ της κατά τα λοιπά. Κατά της υπ' αριθμ. 531,532/2020 απόφασης της ΑΕΠΠ ασκήθηκαν Αιτήσεις Αναστολής από τις εταιρίες 1) *** και 2) *** , και αντίστοιχα Παρεμβάσεις από τις εταιρίες 1) *** ΤΕ, 2) *** και 3)***. Επ' αυτών εκδόθηκαν οι υπ' αριθμ. 84/2020 και 122/2020 Αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου***, με τις οποίες απορρίφθηκαν οι Αιτήσεις Αναστολής της προσφεύγουσας και της εταιρίας *** ΤΕ και έγιναν αντίστοιχα δεκτές οι Παρεμβάσεις της εταιρίας ***. Τούτο είχε ως αποτέλεσμα να διατηρηθεί η ισχύς της υπ' αριθμ. 30/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του *** και να παραμείνει προσωρινός μειοδότης του διαγωνισμού η εταιρία με την επωνυμία « *** *** ». Κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης που προσκόμισε η εταιρία « *** *** », στις 25-11-2020 κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα η υπ' αριθμ. 132/2020 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής

Αριθμός Απόφασης: 203 / 2021

του***, με την οποία εγκρίθηκε το από 26-10-2020 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού και κατακυρώθηκε ο διαγωνισμός στην εταιρία « *** *** ».

4. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 του Ν. 4412/2016 ποσού 1.330,54 ευρώ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ***), το οποίο υπολογίζεται σε ποσοστό 0.5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας της δημοπρατούμενης σύμβασης.

5. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια), της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 266.108,00 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

6. Επειδή, η Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ) του Ν. 4412/2016, δοθέντος ότι η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ την προσβαλλόμενη απόφαση στις 25.11.2020, οπότε και έλαβε γνώση αυτής η προσφεύγουσα, και η Προσφυγή ασκήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ την 04.12.2020, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας.

7. Επειδή, το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας θεμελιώνεται στο γεγονός ότι κατά την διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών έλαβε την δεύτερη θέση κατάταξης, μετά την προσφορά της οριστικής αναδόχου, και συνεπώς η έκπτωση της αναδόχου εταιρίας από την ανάθεση της σύμβασης θα επιφέρει την ανάδειξη της προσφεύγουσας ως προσωρινής αναδόχου.

8. Επειδή, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της υπ' αριθ. 132/2020 απόφασης ισχυριζόμενη ότι μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή κατακύρωσε την δημοπρατούμενη σύμβαση στην εταιρία «***.» διότι από το φάκελο

Αριθμός Απόφασης: 203 / 2021

δικαιολογητικών κατακύρωσης που προσκόμισε η τελευταία δεν αποδεικνύεται ότι ήταν φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερη κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι από τις διατάξεις τόσο του άρθρου 104 του ν. 4412/2016, όσο και του άρθρου 2.2.9.2 παρ. Α της διακήρυξης, αλλά και του έγγραφου 2210/19-4-2019 της ΕΑΑΔΗΣΥ, προκύπτει ανενδοίαστα ότι ο προσωρινός ανάδοχος για να καταστεί οριστικός θα έπρεπε να προσκομίσει δικαιολογητικά κατακύρωσης που καλύπτουν όχι μόνο τον χρόνο υποβολής τους, αλλά και τον χρόνο υποβολής της προφοράς του αναδόχου. Η καταληκτική δε ημερομηνία παραλαβής των προσφορών ορίζεται στο άρθρο «1.5 Προθεσμία παραλαβής προσφορών και διενέργεια διαγωνισμού» της επίμαχης διακήρυξης, η 12/12/2019 ημέρα Πέμπτη. Ωστόσο, από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, του οποίου έλαβε γνώση σύμφωνα με το άρθρο 3.2 της διακήρυξης, προκύπτει ότι ο οικονομικός φορέας *** ***, δεν υπέβαλε Φορολογική Ενημερότητα και Ασφαλιστική Ενημερότητα, από τις οποίες να προκύπτει ότι ο εν λόγω φορέας, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του (12-12-2019), είχε εκπληρώσει τις φορολογικές και ασφαλιστικές του υποχρεώσεις και ήταν φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερος. Αντίθετα, οι προσκομιζόμενες ενημερότητες (φορολογικές – ασφαλιστικές) αφορούν μόνο τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (22-10-2020). Κατά την σαφή έννοια των προεκτιθέμενων διατάξεων του ν. 4412/2016 και της ένδικης διακήρυξης τόσο οι ασφαλιστικές, όσο και οι φορολογικές ενημερότητες που υποβάλλονται ως δικαιολογητικό κατακύρωσης απαιτείται να καταλαμβάνουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, ώστε να αποδεικνύεται ότι ο προσωρινός ανάδοχος ήταν ασφαλιστικά ενήμερος και κατά τον εν λόγω χρόνο (βλ. και ΑΕΠΠ 119/2020 (Σκ. 12, 30-32), 151/2020 (ΣΚ. 32), 399/2019 (Σκ. 22)). Και τούτο, διότι ο σχετικός όρος της ένδικης διακήρυξης, ο οποίος επιβάλλει, για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού που καθιερώνονται στην υποπαρ. 2.2.3.2. της παρ. 2.2.3 του άρθρου 2.2 αυτής, την προσκόμιση αντίστοιχου πιστοποιητικού που να είναι εν ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό

Αριθμός Απόφασης: 203 / 2021

χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις μήνες πριν από την υποβολή του, ρυθμίζει τον χρόνο έκδοσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης στα οποία ο όρος αυτός αναφέρεται, και όχι το περιεχόμενο των δικαιολογητικών αυτών, ήτοι το αποδεικτέο γεγονός και δεν εισάγει εξαίρεση στον γενικό κανόνα του άρθρου 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016 που αποτυπώνεται στον όρο της υποπαρ. 2.2.9.2 (Α) της παρ. 2.2.9 του πιο πάνω άρθρου της ίδιας διακήρυξης, ούτε εγκαθιδρύει λόγο απαλλαγής των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης δικαιολογητικών κατακύρωσης κατά τον κανόνα αυτόν. Περαιτέρω, μετά την αντικατάσταση της παρ. 2 του άρθρου 103, με το άρθρο 43 παρ. 12β Ν.4605/2019, ΦΕΚ Α 52/1.4.2019, η αναθέτουσα αρχή δεν έχει πλέον αρμοδιότητα να καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο, κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης που είχε προσκομίσει μετά από την οριζόμενη στην παρ. 1 του άρθρου 104 πρόσκλησή της, προκειμένου να καλύψει, εντός της σχετικώς τασσόμενης προθεσμίας (κυμαινόμενης από πέντε μέχρι είκοσι ημέρες), τυχόν ελλείψεις των εν λόγω δικαιολογητικών, δεδομένου ότι οι ελλείψεις αυτές επάγονταν απόρριψη του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης (ΑΕΠΠ105/2020, σκ. 22). Επιπλέον, ο προσωρινός ανάδοχος δεν αιτήθηκε την παράταση της προθεσμίας προσκόμισης των σχετικών δικαιολογητικών σε περίπτωση κωλύματος υποβολής της αίτησης έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών ή αδυναμίας έκδοσης αυτών, λόγω της αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής αναστολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορωνοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο σύμφωνα με την παρ. 2 του τεσσαρακοστού πρώτου άρθρου της από 13/4/2020 ΠΝΠ. Αλλά ακόμα και αν αιτούνταν παράταση, αυτή δεν θα μπορούσε να αφορά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που θα έπρεπε να καλύπτουν τον χρόνο υποβολής προσφοράς του στον διαγωνισμό, ήτοι τις 12-12-2019, καθώς κατά την ημερομηνία αυτήν δεν είχε εκδηλωθεί η πανδημία του κορωνοϊού COVID-19 και δεν σχετίζεται η μη υποβολή τους με την αναστολή λειτουργίας των αντίστοιχων υπηρεσιών. Αντιθέτως, τα δικαιολογητικά αυτά θα έπρεπε να έχουν ήδη εκδοθεί και να είναι στην κατοχή του οικονομικού φορέα που συμμετείχε

Αριθμός Απόφασης: 203 / 2021

στον διαγωνισμό υποβάλλοντας την προσφορά του. Έτι, περαιτέρω τα εκ μέρους του επίμαχα μη κατατεθέντα έγγραφα που ανατρέχουν στο χρόνο κατάθεσης της προσφοράς του, δεν δύνανται να εκδοθούν αναδρομικά. Για τους ανωτέρου λόγους η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε με το από 14.12.2020 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου προς την ΑΕΠΠ τις απόψεις της επί της υπόψη Προσφυγής, με τις οποίες υποστηρίζει τα εξής : Στο άρθρο 2.2.9.2.β. της διακήρυξης ζητούσε για την απόδειξη της φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας να υποβληθεί πιστοποιητικό που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, δηλαδή, για να είναι παραδεκτή η υποβολή του πιστοποιητικού αυτού ετίθετο ως απαραίτητη προϋπόθεση να είναι εν ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής του, το οποίο, κατά την αναθέτουσα αρχή, είναι απολύτως εύλογο, διότι δεν έχει νόημα να υποβληθεί πιστοποιητικό που έχει λήξει. Αυτό εξ άλλου ορίζει και το άρθρο 80.β παρ. 12 ν. 4412/16 «τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους...». Δοθέντος δε ότι τα πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας έχουν ισχύ δύο μήνες και έξι μήνες από την έκδοσή τους αντίστοιχα και ότι η υποβολή της προσφοράς της μειοδότης έγινε την 12/12/2019, αφενός δεν χρειαζόταν αυτά να περιλαμβάνονται στο φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής, αφετέρου κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης τα πιστοποιητικά που είχαν εκδοθεί είχαν απωλέσει την ισχύ τους, δεν μπορούσαν να υποβληθούν, αλλά ακόμα και αν υποβάλλονταν δεν θα μπορούσαν να αξιολογηθούν ως ανίσχυρα. Κατά την αναθέτουσα αρχή, η επιλογή της να ζητά πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους ήταν απολύτως ορθή και σύμφωνη προς το νόμο, διότι, αυτό που έχει την πρωτεύουσα σημασία είναι η αξιολόγηση και αποδοχή των δικαιολογητικών εκείνων που αποτυπώνουν ξεκάθαρα την πλέον κατάσταση του υποψηφίου. Για αυτό και στην διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή δεν περιέλαβε κάποια υποσημείωση που να εφιστά την προσοχή στους υποψηφίους να μεριμνήσουν για την απόκτηση εγκαίρως των πιστοποιητικών αυτών ώστε να καλύπτουν και

Αριθμός Απόφασης: 203 / 2021

τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, δηλαδή, την υποσημείωση με αριθμό 91 στα τεύχη. Σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι, εφόσον στην διακήρυξη δεν διατυπώθηκε απολύτως ξεκάθαρα τυχόν υποχρέωση υποβολής και δικαιολογητικών που να καλύπτουν τον χρόνο υποβολής προσφοράς, ακόμη και αν αυτά έχουν απωλέσει την ισχύ τους, και εφόσον δεν διατυπώθηκε απολύτως ξεκάθαρα ότι σε περίπτωση ελλείψεως υποβολής αυτών των δικαιολογητικών, τούτη η έλλειψη επιφέρει τον αποκλεισμό του υποψηφίου, συντρέχει περίπτωση αμφιβολίας και ασάφειας, η οποία δεν μπορεί να επιφέρει την απόρριψη της προσφοράς.

10. Επειδή, επί της Προσφυγής παρεμβαίνει η ανάδοχος εταιρία « *** *** » με την από 16.12.20 Παρέμβασή της, η οποία ασκήθηκε εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017, καθότι η υπόψη Προσφυγή κοινοποιήθηκε σε αυτήν μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 07.12.2020 και η Παρέμβαση ασκήθηκε εντός της δεκαήμερης προς τούτο προθεσμίας. Η δε παρεμβαίνουσα, με προφανές έννομο συμφέρον παρεμβαίνει, ζητώντας την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που αναδεικνύεται η ίδια ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης. Ειδικότερα, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2.β. για την απόδειξη της φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας υποβάλλεται πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Με απλά λόγια, το πιστοποιητικό, για να γίνει αποδεκτό, πρέπει, καθ' ο χρόνο υποβάλλεται να είναι εν ισχύ, άλλως, δεν υποβάλλεται, ή ακόμα περισσότερο, ακόμη και αν υποβληθεί, δεν γίνεται αποδεκτό και δεν λαμβάνεται υπόψη. Είναι λοιπόν απόλυτα σαφές, ότι η υποβολή πιστοποιητικού χωρίς ισχύ κατά τον κρίσιμο χρόνο του είναι άνευ αντικειμένου, άλλως, αλυσιτελής. Τα ίδια ως άνω επιρρωνύονται και από την διάταξη του άρθρου 80.β παρ. 12 ν. 4412/16 όπου ορίζεται ότι «τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο:

Αριθμός Απόφασης: 203 / 2021

α)... β) τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 73 εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί κατά τα οριζόμενα στην προηγούμενη περίπτωση...». Περαιτέρω, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι το άρθρο 104 που επικαλείται η προσφεύγουσα και συγκεκριμένα η παρ. 1 όπου ορίζεται ότι «Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης» αλλά και τα διαλαμβανόμενα στο με αριθμό 2210/19-4-2019 έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ τελούν υπό την παραδοχή ότι τα αποδεικτικά μέσα κατά τον χρόνο υποβολής τους καλύπτουν, όσον αφορά την ισχύ τους, και τους τρεις χρόνους, όπως για παράδειγμα, όταν η αξιολόγηση των προσφορών και η κατακύρωση γίνεται σε σύντομο χρονικό διάστημα. Εν προκειμένω, όμως, τέτοια συνθήκη δεν υπάρχει. Ειδικότερα, η υποβολή της προσφοράς έλαβε χώρα την 12/12/2019, κατά τον όρο δε του άρθρου 2.4.3 της διακήρυξης τα μόνα στοιχεία που έπρεπε να υποβληθούν στο Φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» ήταν α) Το Τ.Ε.Υ.Δ. και β) η εγγύηση συμμετοχής. Συνεπώς, πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας δεν προβλέπονταν να υποβληθούν κατά τον χρόνο υποβολής του φακέλου. Επιπλέον, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι η πρόσκληση κατακύρωσης κοινοποιήθηκε σε αυτήν στις 13-10-2020 και κατέθεσε σε σφραγισμένο φάκελο τα δικαιολογητικά κατακύρωσης στις 22-10-2020, δηλαδή, δέκα μέρες μετά την υποβολή. Λαμβάνοντας δε υπόψιν ότι το πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας έχει ισχύ δύο μήνες και το πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας έξι μήνες από την έκδοσή τους, ακόμη και υπό την εκδοχή ότι αυτά εκδόθηκαν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, δηλαδή, 12.12.2019, το μεν πρώτο έληξε την 12.02.2020, το δε δεύτερο την 12.06.2020, άρα, ούτε κατά την 13.10.2020, ούτε κατά την 22.10.2020 αυτά ίσχυαν. Συνεπώς, εφόσον ευρίσκοντο εκτός ισχύος κατά την ημερομηνία υποβολής τους, ήτοι, κατά την 22.10.2020, δεν μπορούσαν να υποβληθούν ως ανίσχυρα και δεν μπορούσαν

Αριθμός Απόφασης: 203 / 2021

να αξιολογηθούν εξίσου ως ανίσχυρα. Ακόμη όμως και να υποβάλοντο, τότε, δεν μπορούσαν να γίνουν αποδεκτά κατά τα αδιαστίκτως προβλεπόμενα στο άρθρο 80 του νόμου και στο άρθρο 2.2.9.2β της διακήρυξης, αφού, κατά τον χρόνο υποβολής τους (22.10.2020) είχαν ήδη απωλέσει την ισχύ τους. Κατά την παρεμβαίνουσα, όλα τα ανωτέρω επιρρωνύεται και από τα πραγματικά περιστατικά της υπόθεσης καθώς, η ίδια ισχυρίζεται ότι ήταν πράγματι ενήμερη και φορολογικά και ασφαλιστικά κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της. Είναι ενδεικτικό, ότι, κατείχε και φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα, τις οποίες όμως, ενόψει των ως άνω όρων της διακήρυξης και νόμου, δεν υπέβαλε κατά τον χρόνο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αφού, τελούσε υπό την απόλυτη πεποίθηση ότι αυτά δεν μπορούν να γίνουν αποδεκτά ως ανίσχυρα κατά τον κρίσιμο χρόνο και ότι εφόσον οι ενημερότητες αυτές έχουν εκδοθεί κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης καταλαμβάνουν, ως πιο επίκαιρες, και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς. Τις ενημερότητες αυτές η παρεμβαίνουσα επισυνάπτει στην παρέμβασή της προς απόδειξη της αλήθειας των ισχυρισμών της. Κατά την παρεμβαίνουσα, η πεποίθηση αυτή παγιώθηκε και από νεότερες κρίσεις της Αρχής, με τις οποίες κρίθηκε ότι οι ενημερότητες που εκδίδονται κατά το στάδιο της κατακύρωσης καταλαμβάνουν και τον προγενέστερο χρόνο υποβολής της προσφοράς. Ενδεικτικά, στην με αριθμό 1151/2020 απόφαση της Αρχής επί ad hoc υποθέσεως ορθώς κρίθηκε (ν.σ 11) ότι «Επομένως, τα ως άνω αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας αφορούν την κύρια και την επικουρική εισφορά και από στιγμή που εκδόθηκαν στις 09.06.2020 συνεπάγεται ότι καταλαμβάνουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας». Εξ άλλου, αυτή είναι και η σκοπιμότητα των νέων ρυθμίσεων, ήτοι, η υποβολή και η αξιολόγηση των αποδεικτικών μέσων επί τη βάση της αρχής της επικαιρότητας, αφού, τα πιο επίκαιρα δικαιολογητικά είναι αυτά που αποτυπώνουν και που αποδίδουν πληρέστερα και σαφέστερα την πρόσφατη κατάσταση – εικόνα του μειοδότη. Τέλος, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι θέλοντας να αποδώσει αυτήν ακριβώς την βούληση ο συντάκτης της διακήρυξης απέλειψε τον αριθμοδείκτη 91, που παραπέμπει στην υποχρέωση των διαγωνιζομένων να υποβάλλουν

πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς. Ειδικότερα, στις διακηρύξεις αυτές ο αριθμοδείκτης 91 έχει την εξής διατύπωση «Λαμβανομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά, τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι. Τα εν λόγω πιστοποιητικά υποβάλλονται μαζί με τα υπόλοιπα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 22 από τον προσωρινό ανάδοχο, μέσω του υποσυστήματος, στον φάκελο «δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου». Εν προκειμένω όμως δεν υπήρχε κανείς αριθμοδείκτης 91 και καμία τέτοια παραπομπή στο άρθρο 2.2.9.2.β της επίμαχης διακήρυξης, και συνεπώς, και για τον λόγο αυτόν είναι απολύτως ορθά, νόμιμα και σύμφωνα με την διακήρυξη όσα η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει. Σε κάθε περίπτωση, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι εάν συνεπώς ο συντάκτης της διακήρυξης αξίωνε την υποβολή κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και πιστοποιητικών ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας που να έχουν εκδοθεί κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς, τότε, όφειλε τούτο να το δηλώσει ρητά και ξεκάθαρα και εξίσου ρητά και ξεκάθαρα να υποδείξει προς τους διαγωνιζομένους ότι εάν δεν τα υποβάλλουν, τότε, συντρέχει λόγος αποκλεισμού τους. Όφειλε, έστω να διατηρήσει τις υποσημειώσεις και το περιεχόμενό τους και συγκεκριμένα τον αριθμοδείκτη 91 που παραπέμπει σε αυτά που επάγεται η προσφεύγουσα. Εάν διατυπωνόταν ξεκάθαρα όλα αυτά, τότε, είναι απολύτως σαφές ότι η παρεμβαίνουσα θα υπέβαλε και τα πιστοποιητικά αυτά.

11. Επειδή, με τις διατάξεις του ν. 4412/2016 προβλέπονται τα εξής : Στο άρθρο 73 παρ. 2 ορίζεται ότι : *«Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η αναθέτουσα αρχή: α) γνωρίζει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την 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 β) μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης.....».

Περαιτέρω, στο άρθρο 79 παρ. 1 προβλέπεται ότι : «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986, ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84. {...} 2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων «πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328», οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεσης σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν

συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α` 30)». Ακόμα, με το άρθρο 80 του ν. 4412/2016 προβλέπεται στην παρ. 2 ότι : «2. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73: α) β) για τις παραγράφους 2 και 4 περίπτωση β` του άρθρου 73, πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους-μέλους ή χώρας» και στην παρ. 12 ότι : «12. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: α) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 1 του άρθρου 73, την περίπτωση γ` της παραγράφου 2 του άρθρου 73 και την περίπτωση β` της παραγράφου 4 του άρθρου 73 εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, β) τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 73 εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί κατά τα οριζόμενα στην προηγούμενη περίπτωση, γ) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 75, τα αποδεικτικά ισχύουσας εκπροσώπησης σε περίπτωση νομικών προσώπων, και τα πιστοποιητικά αρμόδιας αρχής σχετικά με την ονομαστικοποίηση των μετοχών σε περίπτωση ανωνύμων εταιρειών, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, δ) οι ένορκες βεβαιώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους και ε) οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών». Εν συνεχεία, με το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 προβλέπονται τα εξής : «1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, "εντός δέκα (10) ημερών" από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α` 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων

αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας 3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, «απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου» και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται». Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο 104 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι : «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά

την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105. 2. Αν επέλθουν μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες οι προσφέροντες/υποψήφιοι είχαν δηλώσει ότι πληρούν, σύμφωνα με το άρθρο 79, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσφέρων/υποψήφιος μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οι προσφέροντες/υποψήφιοι οφείλουν να ενημερώσουν αμελλητί την αναθέτουσα αρχή σχετικά και το αργότερο μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών του άρθρου 80. 3. Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για οψιγενείς μεταβολές κατά την έννοια της προηγούμενης παραγράφου που επήλθαν στο πρόσωπο του προσωρινού αναδόχου, δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με τις παραγράφους 4, 5 και 6 του άρθρου 72, και εφαρμόζονται κατά τα λοιπά οι διατάξεις των παραγράφων αυτών. Σε αντίθετη περίπτωση, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του προσωρινού αναδόχου, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 72».

12. Επειδή, με τους όρους της Διακήρυξης, η οποία θέτει το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, προβλέπονται τα εξής : Στην παράγραφο 2.2.3. της διακήρυξης με τίτλο «Λόγοι αποκλεισμού» προβλέπεται ότι : «Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους: 2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις : α) όταν ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και β) όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του

όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης». Στην παράγραφο 2.2.9.1. της διακήρυξης με τίτλο : «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών» προβλέπεται ότι : «Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (B/3698/16-11-2016), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΤΕΥΔ καταρτίζεται από τις αναθέτουσες αρχές βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Α της Απόφασης 158/2016 της ΕΑΑΔΗΣΥ και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες της Κατευθυντήριας Οδηγίας 15/2016 (ΑΔΑ: ***). Το ΤΕΥΔ σε επεξεργάσιμη μορφή είναι αναρτημένο στην ιστοσελίδα της ΕΑΑΔΗΣΥ (www.eaadhsy.gr) και (www.hsppa.gr)». Στην παράγραφο 2.2.9.2 της διακήρυξης με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα» προβλέπεται ότι : «Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. {...} Β. 1. Για την απόδειξη μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: α) {...}, β) για τις παραγράφους 2.2.3.2 και 2.2.3.4 περίπτωση β' πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Ειδικά για τις περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.2 α., πέραν του ως άνω πιστοποιητικού, υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν έχει εκδοθεί

δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεων του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης». Τέλος, στην παράγραφο 3.2. της διακήρυξης με τίτλο : «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου – Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου» προβλέπεται ότι : «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής. Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους, κατά τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94). Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλει εντός της προθεσμίας της παρ. 5.3.1 του παρόντος, αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί την χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για την χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του

άρθρου 79 παρ. 5 εδ.αφ. α' του ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν. Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Τ.Ε.Υ.Δ., είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας, Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Τ.Ε.Υ.Δ., ότι πληροί, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υποβάλλει αληθή ή ακριβή δήλωση ή δεν προσκομίσει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά ή δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4 -2.2.8 της παρούσας διακήρυξης, η διαδικασία ματαιώνεται».

13. Επειδή, 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, που προβλέπονται στα άρθρα 73 και 75, πρέπει να συντρέχουν, και ως εκ τούτου κρίνονται σωρευτικά, σε 3 χρονικά σημεία, ήτοι α) κατά την υποβολή της προσφοράς, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και γ) κατά τη σύναψη της

Αριθμός Απόφασης: 203 / 2021

σύμβασης. Ειδικότερα, κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς, έχει καθιερωθεί ο κανόνας της προκαταρκτικής απόδειξης περί μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού και περί πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής που τίθενται με τους όρους της Διακήρυξης μέσω της συμπλήρωσης και υποβολής του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, το οποίο συνιστά υπεύθυνη δήλωση που υποβάλλουν οι συμμετέχοντες ως δικαιολογητικό συμμετοχής κατά την υποβολή της προσφοράς τους, και στην οποία δηλώνουν ότι, αντιστοίχως προς τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, 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 χρονικό σημείο που η αναθέτουσα αρχή καλεί το διαγωνιζόμενο που κατ' αρχήν ανέδειξε ως προσωρινό ανάδοχο της σύμβασης να προσκομίσει τα απαιτούμενα κατά τη διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης, 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 ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ. Συνεπώς, ειδικά κατά το στάδιο ελέγχου των προσκομισθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο έλεγχος που διενεργείται έχει διπτό περιεχόμενο, αφενός μεν ελέγχεται η αλήθεια και ακρίβεια των δηλούμενων στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, ήτοι επαληθεύεται εάν κατ' αληθή 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 κατακύρωσης που προσκομίζονται αποδεικνύεται και κατά το στάδιο της κατακύρωσης (στάδιο στο οποίο τα εν λόγω δικαιολογητικά προσκομίζονται) η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και η πλήρωση των απαιτήσεων των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής.

Αριθμός Απόφασης: 203 / 2021

14. Επειδή, κατά την έννοια της νέας ρύθμισης του άρθρου 80 παρ. 12 του ν. 4412/2016 σε σχέση με τα αποδεικτικά έγγραφα μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού κατά το στάδιο της κατακύρωσης, και ειδικά σε σχέση με την απόδειξη της ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας του προσωρινού αναδόχου, απαιτείται να προσκομίζονται πιστοποιητικά ασφαλιστικής ενημερότητας και φορολογικής ενημερότητας, που εκδίδονται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους-μέλους ή χώρας, εφόσον είναι σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής τους από τον προσωρινό ανάδοχο. Άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος σε αυτά, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους. Λαμβάνοντας δε υπόψιν ότι, υπό την ισχύ της διάταξης του άρθρου 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, η φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα του προσωρινού αναδόχου εξετάζεται και αναφορικά με το χρόνο υποβολής της προσφοράς, προκύπτει ότι τα συγκεκριμένα δικαιολογητικά κατακύρωσης πρέπει να καταλαμβάνουν και τον χρόνο αυτόν. Όπως δε διευκρινίζεται με το υπ' αριθ.πρωτ. 2210/19.04.2019 έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ με θέμα : «Διευκρινίσεις ως προς τον χρόνο έκδοσης και ισχύος των δικαιολογητικών που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο (δικαιολογητικών κατακύρωσης), κατόπιν δημοσίευσης του ν. 4605/2019», τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας δεν καλύπτουν το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα. Λόγω του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος αυτών των πιστοποιητικών που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι.

15. 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, 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

Αριθμός Απόφασης: 203 / 2021

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 κλπ). 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 C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

16. Επειδή, κατά πάγια επίσης νομολογία έχει κριθεί ότι, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ' Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ δε μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού.

17. Επειδή, με την παράγραφο Β.1.β) του άρθρο 2.2.9.2. της διακήρυξης με την οποία απαιτείται, προς απόδειξη ότι οι διαγωνιζόμενοι είναι ασφαλιστικά ενήμεροι (ότι για τις παραγράφους 2.2.3.2 και 2.2.3.4 περίπτωση β') να προσκομίζουν πιστοποιητικό 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, καθορίζονται τα χρονικά όρια έκδοσης του δικαιολογητικού της ασφαλιστικής ενημερότητας, ώστε τούτο να υποβάλλεται νομίμως και να γίνεται αποδεκτό από την επιτροπή διαγωνισμού, δεν σχετίζεται δε το κρίσιμο κατά την οικεία νομοθεσία και τους όρους της διακήρυξης αποδεικτέο γεγονός, ήτοι την απόδειξη ότι ο υποψήφιος ανάδοχος πρέπει να είναι ασφαλιστικά ενήμερος τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του όσο και κατά το χρόνο κατακύρωσης. Με άλλα λόγια, η

Αριθμός Απόφασης: 203 / 2021

πρόβλεψη σχετικά με το χρόνο έκδοσης του οικείου πιστοποιητικού δεν αναιρεί την κατ'άρθρο 104 του ν. 4412//2016 και άρθρο 2.2.9.2. Α της διακήρυξης υποχρέωση του διαγωνιζομένου να αποδεικνύει ότι είναι ασφαλιστικά ενήμερος τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του όσο και κατά το στάδιο κατακύρωσης, προκειμένου να εξακριβώνεται ότι δεν συντρέχει στο πρόσωπό του ο οικείος λόγος αποκλεισμού σε αμφότερα τα στάδια της διαγωνιστικής διαδικασίας όπως και να διαπιστώνεται η αλήθεια των δηλούμενων στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ του. Άλλωστε, λαμβανομένου υπόψιν ότι ούτε εκ του νόμου, ούτε εκ της διακήρυξης τίθεται το μέγιστο χρονικό διάστημα που μεσολαβεί μεταξύ του χρόνου υποβολής της προσφοράς και του χρόνου κατακύρωσης, όπως και ότι το πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας ισχύει για 6 μήνες από την έκδοσή του, δεν αποκλείεται το πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας που είναι εν ισχύ κατά το χρόνο κατακύρωσης, να καταλαμβάνει επίσης και το χρόνο υποβολής προσφοράς, ειδάλλως προφανέστατα και απαιτείται εντός του φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης, πέραν του ισχύοντος κατά το στάδιο κατακύρωσης αποδεικτικού ασφαλιστικής ενημερότητας, να υποβάλλεται επιπλέον και το πιστοποιητικό που αποδεικνύει ότι ο υποψήφιος ανάδοχος ήταν ασφαλιστικά ενήμερος κατά την υποβολή της προσφοράς, προκειμένου να πληρούται η απαίτηση του άρθρου 104 του ν. 4412/2016 και αντίστοιχα του όρου 2.2.9.2. Α της διακήρυξης. Ειδάλλως θα ίσχυε το άτοπο μόνον για την περίπτωση που το δικαιολογητικό κατακύρωσης δεν καλύπτει τους δύο ως άνω χρόνους να εγκαθιδρύεται λόγος απαλλαγής των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης του αποδεικτικού που καλύπτει το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, τούτο όμως θα αντέβαινε στον γενικό κανόνα του άρθρου 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, όπως αποτυπώνεται στον όρο της υποπαρ. 2.2.9.2 Α της διακήρυξης. Ο δε ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι απαλείφθηκε από την διακήρυξη η υποσημείωση 91 όπου ορίζεται ότι : «Λαμβανομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά, τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο

Αριθμός Απόφασης: 203 / 2021

υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι. Τα εν λόγω πιστοποιητικά υποβάλλονται μαζί με τα υπόλοιπα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 22 από τον προσωρινό ανάδοχο, μέσω του υποσυστήματος, στον φάκελο δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου», και συνεπώς, κατά την έννοια της οικείας διακήρυξης δεν απαιτείτο η προσκόμιση ασφαλιστικής ενημερότητας που να καλύπτει τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, διότι, ειδάλλως θα υπήρχε η οικεία υποσημείωση στο κείμενο της διακήρυξης, απορρίπτεται ως αβάσιμος. Και τούτο διότι, παρά τα όσα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, στην παράγραφο 2.2.9.2. Α της διακήρυξης σαφώς ορίζεται ότι το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης, συνεπώς, κατά τους όρους της διακήρυξης εξακολουθεί να συνιστά κρίσιμο χρόνο για την απόδειξη μη συνδρομής των λόγω αποκλεισμού και ο χρόνος υποβολής της προσφοράς. Ούτε ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι, ως διατυπώνεται ο όρος της παραγράφου 2.2.9.2. Β.1.β) είναι ασαφής, διότι, αναφερόμενος μόνον στα δικαιολογητικά που ισχύουν κατά το στάδιο κατακύρωσης, συνάγεται ότι δεν καταλαμβάνει και το πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας που κάλυπτε το χρόνο υποβολής της προσφοράς της καθότι τούτο είχε λήξει κατά το χρόνο κατακύρωσης, είναι βάσιμος. Και τούτο διότι, ως ήδη ειπώθηκε, η διατύπωση του οικείου όρου γίνεται στην διακήρυξη κατ'αναλογία με τα προβλεπόμενα στην διάταξη του άρθρου 80 παρ. 12 α), η οποία εκκινεί από το γεγονός ότι το εκάστοτε προσκομισθέν πιστοποιητικό καλύπτει και τους δύο κρίσιμους χρόνους, ήτοι τόσο το χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και το χρόνο κατακύρωσης, γι'αυτό άλλωστε και προβλέπεται ότι σε περίπτωση που το πιστοποιητικό δεν αναγράφει χρόνο ισχύος, δύναται να έχει εκδοθεί έως 3 μήνες πριν την υποβολή του, άλλως δεν αναιρείται η υποχρέωση του υποψήφιου αναδόχου να προσκομίσει το εκάστοτε ισχύον στον κρίσιμο χρόνο αναφοράς πιστοποιητικό. Εάν δε η αναθέτουσα

αρχή ήθελε με την διακήρυξη να ορίσει διαφορετικά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, ήτοι να ζητά την απόδειξη μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού μόνο αναφορικά με το χρόνο κατακύρωσης, και όχι αναφορικά με το χρόνο υποβολής της προσφοράς, θα έπρεπε να προβλέπει τούτο σαφώς, απαλείφοντας την διατύπωση του όρου 2.2.9.2. Α. Περαιτέρω, στην περίπτωση αυτή θα έπρεπε να απαλειφθεί εξίσου ο όρος κατά τον οποίον προβλέπεται ότι : «απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχουεάν i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Τ.Ε.Υ.Δ., είναι ψευδή ή ανακριβή». Σε αυτή βέβαια την περίπτωση, η οικεία διάταξη της διακήρυξης θα αντέκειτο στα ισχύοντα κατά την νομοθεσία, σε κάθε δε περίπτωση δεν θα εδύνατο να ελεγχθεί η αλήθεια των δηλούμενων στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ του εκάστοτε προσωρινού αναδόχου. Εν προκειμένω, από το φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης της προσφεύγουσας προκύπτει ότι οι προσκομισθείσες ασφαλιστικές ενημερότητες αφορούν μόνον στο χρόνο κατακύρωσης (22.10.2020) και όχι στο χρόνο υποβολής της προσφοράς της (12-12-2019), κατά τον οποίον δεν αποδεικνύεται από κανένα έγγραφο του φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης ότι αυτή είχε εκπληρώσει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις της, χωρίς η έλλειψη τούτη να δύναται με οποιονδήποτε τρόπο να αναπληρωθεί.

18. Επειδή, ως εκ τούτου, η υπόψη Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή ως βάσιμη και να απορριφθεί η ασκηθείσα Παρέμβαση.

19. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, πρέπει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 360286195951 0201 0026, ποσού 1.330,54 ευρώ, να της επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Αριθμός Απόφασης: 203 / 2021

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη υπ'αριθ. 132/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου *** , κατά το μέρος που με αυτήν κατακυρώνεται η σύμβαση για την « *** » στην εταιρία « *** *** »

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του προσκομισθέντος παραβόλου, ποσού 1.330,54 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 12 Ιανουαρίου 2021 και εκδόθηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στη 1 Φεβρουαρίου 2021.

Ο Πρόεδρος

Νικόλαος Σ. Σαββίδης

Η Γραμματέας

**Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου
και α/α Μαρία Κατσαρού**