

Αριθμός απόφασης: 241/ 2020

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 11.02.2020, με την εξής σύνθεση:
Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 03.01.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 9/07-01-2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στον, οδός αρ., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά του Δήμου, που εδρεύει στα, όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στη, οδός αρ., όπως νομίμως εκπροσωπείται, που άσκησε την από 13.01.2020 Παρέμβασή του.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα αιτείται, κατ' ορθή και επιτρεπτή ερμηνεία του εγγράφου της Προσφυγής της, την ακύρωση της υπ' αριθ. 247/19.12.2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ως άνω αναθέτουσας αρχής (εφεξής «προσβαλλόμενη πράξη») με την οποία εγκρίθηκε το από 13.12.2019 2^ο Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού της Δ/σης Τεχνικών Έργων της Περιφέρειας αναφορικά με την υπ' αρ. πρωτ. Διακήρυξη του Δήμου για την «ΑΠΟΠΕΡΑΤΩΣΗ ΝΕΟΥ ΚΤΗΡΙΟΥ ΛΥΚΕΙΟΥ», καθώς και όπως εκδοθεί πράξη αναστολής της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης και ανασταλεί η περαιτέρω πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της

Αριθμός απόφασης: 241/ 2020

παρούσας Προδικαστικής Προσφυγής, αίτημα το οποίο απορρίφθηκε με την υπ' αριθ. ΑΕΠΠ Α22/2020. Ετέρωθεν, η προσφεύγουσα αιτείται την απόρριψη της υπό κρίση Προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού 2.420,00€ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό).

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. Διακήρυξη του Δήμου....., προκηρύχθηκε η διενέργεια δημόσιου, ανοικτού, κάτω των ορίων, ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου για την αποπεράτωση νέου κτηρίου λυκείου, εκτιμώμενης αξίας 483.870,97 ευρώ πλέον Φ.Π.Α. 24% 116.129,03 ευρώ, με κριτήριο ανάθεσης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς αποκλειστικά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), η οποία διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 23.07.2019 με ΑΔΑΜ καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) όπου και έλαβε αύξοντα συστημικό αριθμό Ειδικότερα, αντικείμενο της οικείας σύμβασης είναι η αποπεράτωση του υπάρχοντος διώροφου κτηρίου που βρίσκεται πλησίον του Λυκείου και πρόκειται να χρησιμοποιηθεί ως αίθουσες διδασκαλίας καθώς και η διαμόρφωση του περιβάλλοντα χώρου.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (έργο), της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, που αποτελεί μη κεντρική κυβερνητική αρχή και ανήκει στον υποτομέα ΟΤΑ, της ανωτέρω αναφερόμενης προϋπολογισθείσας δαπάνης του υπό κρίση διαγωνισμού (άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016) και του χρόνου δημοσίευσης

Αριθμός απόφασης: 241/ 2020

(23.07.2019) της Προκήρυξης στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017). Περαιτέρω, η υπό εξέταση Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με την παρ. 1 (α) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (α) του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 24.12.2019, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής, και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 03.01.2020, ήτοι εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας.

4. Επειδή, η προσφεύγουσα συμμετείχε στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλοντας την προσφορά της και με την υπ' αριθ. 179/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκε το από 07.10.2019 1^ο Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, η συμμετοχή της κρίθηκε έγκυρη και κατετάγη δεύτερη μειοδότηρια με μέση τεκμαρτή έκπτωση 34,72%, ενώ ο παρεμβαίνων οικονομικός φορέας «.....» αναδείχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος με μέση τεκμαρτή έκπτωση 35,49 % και εν συνεχεία με την προσβαλλόμενη πράξη ως οριστικός ανάδοχος. Συνεπώς, με προφανές έννομο συμφέρον στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης υπ' αριθ. 247/19.12.2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής με την οποία εγκρίθηκε το από 13.12.2019 2^ο Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, ισχυριζόμενη ότι υφίσταται ζημία από την απόφαση αυτή της αναθέτουσας αρχής, αφού παρά τω Νόμω και τη διακήρυξη έγινε αποδεκτή η προσφορά της έτερης συμμετέχουσας και εδώ παρεμβαίνουσας εταιρείας «.....», εγκρίθηκαν τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά αναδόχου αυτής ως παραδεκτά και αναδείχθηκε αυτή οριστική ανάδοχος. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα, ισχυρίζεται ότι τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκόμισε ο παρεμβαίνων οικονομικός φορέας, δεν πληρούν τους όρους του άρθρου 4.2 «Πρόσκληση Υποβολής Δικαιολογητικών» της διακήρυξης, 22 «Κριτήρια ποιοτικής επιλογής» και 23

Αριθμός απόφασης: 241/ 2020

«Αποδεικτικά μέσα κριτηριών ποιοτικής επιλογής», αφού αυτά έχουν υποβληθεί με ελλείψεις, κατά τα αναλυτικώς αναφερόμενα στην Προσφυγή της. Περαιτέρω, με πρόδηλο έννομο συμφέρον παρεμβαίνει, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017, ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «.....», με την από 13.01.2020 Παρέμβασή του, δοθέντος ότι συμμετείχε στην υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία και με την προσβαλλόμενη κρίθηκε ως αποδεκτή η προσφορά της και αναδείχθηκε αυτή ανάδοχος και ως εκ τούτου παραδεκτώς αιτείται όπως διατηρηθεί η απόφαση αυτή. Προσέτι, η Παρέμβασή της αυτή ασκείται εμπροθέσμως, αφού η υπό κρίση Προσφυγή κοινοποιήθηκε στην παρεμβαίνουσα μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 03.01.2020 και η Παρέμβασή της ασκήθηκε δια της κατάθεσής της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 13.01.2020, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις. Κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή και η ασκηθείσα επ' αυτής Παρέμβαση, είναι τυπικά παραδεκτές και θα πρέπει να εξεταστούν στην ουσία τους. Τέλος, η αναθέτουσα αρχή, στις 17.01.2020 κοινοποίησε μέσω του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού το με ΑΔΑ έγγραφο απόψεων της, με το οποίο αιτείται την απόρριψη της Προσφυγής και τη διατήρηση της προσβαλλόμενης απόφασής της, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα σε αυτό. Εντούτοις, το υπόψη έγγραφο απόψεων της αναθέτουσας αρχής τυγχάνει απορριπτέο ως εκπρόθεσμο, διότι κατά τη διάταξη του άρθρου 365 παρ. 1, οι απόψεις υποβάλλονται το αργότερο εντός δέκα (10) ημερών από την κατάθεση της προσφυγής, οι δε προθεσμίες του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016 είναι αποκλειστικές, κατά την παραγράφου 8 του αυτού άρθρου και ως εκ τούτου στην προκείμενη περίπτωση, όπου η υπό εξέταση Προσφυγή κατατέθηκε στις 03.01.2020, η δε, δεκαήμερη προθεσμία του άρθρου 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, για την υποβολή των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, έληξε στις 13.01.2020, οι απόψεις αυτές, απαραδέκτως κατατέθηκαν στις 17.01.2020 και κατά τούτο τυγχάνουν απορριπτέες (βλ. ΑΕΠΠ 8/2020 Επταμ. Σύνθεση). Σε κάθε περίπτωση δεικνύεται ότι, μόνη η

Αριθμός απόφασης: 241/ 2020

Α.Ε.Π.Π., είναι κατά νόμον αρμόδια, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 360 και 367 του Ν. 4412/2016, να επιλαμβάνεται προδικαστικών προσφυγών που στρέφονται κατά πράξεων ή παραλείψεων αναθετουσών αρχών που εκδίδονται/συντελούνται κατά το στάδιο ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων προϋπολογισθείσας αξίας ανώτερης των 60.000 ευρώ, ως εν προκειμένω, όπως αυτές προσβάλλονται ενώπιόν της, από κάθε πρόσωπο το οποίο έχει ή είχε έννομο συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση, εξετάζοντας τους προβαλλόμενους πραγματικούς και νομικούς ισχυρισμούς των εμπλεκόμενων μερών.

5. Επειδή, με τους λόγους 1 - 5 της Προσφυγής, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι υφίσταται παραβίαση του άρθρου 22 παρ. Α.2., Α.2Α, Α.4(β), Α.4 και 22.Α.1 της Διακήρυξης, αφού δεν έχει υποβληθεί με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης από την εταιρεία «.....», αντίστοιχα, 1. Υπεύθυνη Δήλωση που να δηλώνει 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» και βεβαίωση μη απασχόλησης μισθωτών μηχανικών, 2. Υπεύθυνη Δήλωση αντί του Πιστοποιητικού Σ.Ε.Π.Ε. σχετικά «με τις πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος του Οικονομικού φορέα σε χρονικό διάστημα δυο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς», αφού αντί αυτής υποβλήθηκε ένορκη βεβαίωση με ημερομηνία έκδοσης 21/01/2019 ενώ ρητά αναφέρεται στην διακήρυξη ότι οι Ένορκες βεβαιώσεις πρέπει να έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, 3. το Πιστοποιητικό Πρωτοδικείου που υποβλήθηκε δεν αναφέρει ότι η εταιρεία «δεν έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης, 4. για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου Α.4 του άρθρου 22 πλην της περίπτωσης θ δεν έχει υποβληθεί Υπεύθυνη Δήλωση ότι δεν συντρέχουν οι οριζόμενοι λόγοι αποκλεισμού και 5. Υπεύθυνη Δήλωση ότι δεν υπάρχει εις βάρος των εταίρων αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση για τους λόγους που αναφέρονται σε αυτή.

Αριθμός απόφασης: 241/ 2020

6. Επειδή, το άρθρο 4.2 «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/ Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης» της Διακήρυξης, κατ' εφαρμογή και ταυτοσήμως υιοθετώντας τις διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 ορίζει 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 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 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 [...] δ) Αν κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι: [...] 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, 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 [...]». Περαιτέρω, το άρθρο 22 «Κριτήρια ποιοτικής επιλογής» της διακήρυξης ορίζει ότι «Οι μεμονωμένοι προσφέροντες πρέπει να ικανοποιούν όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής [...] 22.A. Λόγοι αποκλεισμού: Κάθε προσφέρων αποκλείεται από τη

Αριθμός απόφασης: 241/ 2020

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.A.1. Όταν υπάρχει εις βάρος του αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση για έναν από τους ακόλουθους λόγους: [...] Ο οικονομικός φορέας αποκλείεται επίσης όταν το πρόσωπο εις βάρος του οποίου εκδόθηκε αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση είναι μέλος του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή έχει εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό. Στις περιπτώσεις εταιρειών περιορισμένης ευθύνης (Ε.Π.Ε.), προσωπικών εταιρειών (Ο.Ε. Ε.Ε.) και Ιδιωτικών Κεφαλαιουχικών Εταιρειών (Ι.Κ.Ε), η υποχρέωση του προηγούμενου εδαφίου, αφορά τους διαχειριστές. Στις περιπτώσεις ανωνύμων εταιρειών (Α.Ε.), η υποχρέωση του προηγούμενου εδαφίου αφορά τον Διευθύνοντα Σύμβουλο, καθώς και όλα τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου. Στις περιπτώσεις των συνεταιρισμών, η εν λόγω υποχρέωση αφορά τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου. 22.A.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. 22.A.2α Η αναθέτουσα αρχή γνωρίζει ή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι έχουν επιβληθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα, μέσα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς: αα) τρεις (3) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, σύμφωνα με την υπουργική απόφαση 2063/Δ1632/2011 (Β´ 266), όπως εκάστοτε ισχύει, ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από τρεις (3) διενεργηθέντες

Αριθμός απόφασης: 241/ 2020

ελέγχους, ή ββ) δύο (2) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που αφορούν την αδήλωτη εργασία, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από δύο (2) διενεργηθέντες ελέγχους [...] 22.Α.4. Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης προσφέρων σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: [...] (β) εάν ο οικονομικός φορέας τελεί υπό πτώχευση ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης ή ειδικής εκκαθάρισης ή τελεί υπό αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή από το δικαστήριο ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία πτωχευτικού συμβιβασμού ή έχει αναστείλει τις επιχειρηματικές του δραστηριότητες ή εάν βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση προκύπτουσα από παρόμοια διαδικασία, προβλεπόμενη σε εθνικές διατάξεις νόμου. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να μην αποκλείει έναν οικονομικό φορέα, ο οποίος βρίσκεται σε μια εκ των καταστάσεων που αναφέρονται στην παραπάνω περίπτωση, υπό την προϋπόθεση ότι η αναθέτουσα αρχή έχει αποδείξει ότι ο εν λόγω φορέας είναι σε θέση να εκτελέσει τη σύμβαση, λαμβάνοντας υπόψη τις ισχύουσες διατάξεις και τα μέτρα για τη συνέχιση της επιχειρηματικής του λειτουργίας (παρ. 5 άρθρου 73 του ν. 4412/2016) [...]».

7. Επειδή, από τις προδιαληφθείσες διατάξεις της Διακήρυξης και τις εννοιολογικά ταυτόσημες διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016, όπως αυτό έχει τροποποιηθεί και ισχύει, εναργώς προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει εντός προθεσμίας 10 ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης κοινοποίησης σε αυτόν τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και μόνον εφόσον δεν υποβληθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αίτημα προς την Επιτροπή Διαγωνισμού για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, υποχρεούται η αναθέτουσα αρχή να

Αριθμός απόφασης: 241/ 2020

παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Συνεπώς, ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι υφίσταται υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής όπως καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλλει συμπληρωματικά δικαιολογητικά σε περίπτωση που υπάρχουν ελλείψεις των ήδη υποβληθέντων, τυγχάνει απορριπτέος ως νόμω αβάσιμος, αφού η υποχρέωση αυτή της αναθέτουσας αρχής, προαπαιτεί αίτημα του προσωρινού αναδόχου, το οποίο για να γίνει αποδεκτό θα πρέπει να συνοδεύεται από αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των σχετικών δικαιολογητικών. Άλλοις λόγους, σε περίπτωση που δεν υφίσταται σχετικό αίτημα του προσωρινού αναδόχου, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα, ουδεμία παράταση χορηγείται προς συμπλήρωση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, τα δε, προσκομισθέντα από αυτόν δικαιολογητικά θα πρέπει να αποδεικνύουν τα οριζόμενα στη διακήρυξη, προκειμένου αυτά να γίνουν αποδεκτά. Τα ανωτέρω σαφώς συνάγονται από τη γραμματική ερμηνεία των διατάξεων του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 και τη συγκριτική επισκόπησή των με την προϊσχύσασα μορφή του αυτού άρθρου και ιδίως της παραγράφου 2 αυτού, όπως αυτή αντικαταστάθηκε ως άνω με το άρθρο 43 παρ. 12β του Ν.4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52), δοθέντος ότι στην προηγούμενη μορφή της η παράγραφος αυτή του αυτού άρθρου όριζε ότι, σε περίπτωση που υφίσταντο ελλείψεις των προσκομισθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, παρείχεται πενήμερη προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο προς συμπλήρωση αυτών από την αναθέτουσα αρχή κατά δεσμία της αρμοδιότητα, υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής που δεν υφίσταται πλέον με την τροποποιηθείσα διάταξη της παραγράφου 2 του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016, κατά τα προρρηθέντα. Ωσαύτως, απορριπτέος τυγχάνει και ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι οι διατάξεις της Διακήρυξης προβλέπουν «πως σε περίπτωση μη υποβολής δικαιολογητικών (όπως για παράδειγμα υπεύθυνες δηλώσεις κ.λ.π.) εμπεριέχονται όλα στο Τ.Ε.Υ.Δ.», κατ' άρθρο 79 του Ν. 4412/2016. Και τούτο διότι, η δήλωση του Τ.Ε.Υ.Δ. αποδεικνύει προαπαδεικτικώς την πλήρωση των

Αριθμός απόφασης: 241/ 2020

όρων της Διακήρυξης και σε καμία περίπτωση αυτή δεν υποκαθιστά τα οφειλόμενα να προσκομισθούν προς απόδειξη πλήρωσης των όρων της Διακήρυξης δικαιολογητικά κατακύρωσης, αφού το άρθρο 79 του Ν. 4412/2019 αφορά το στάδιο της προαπόδειξης και ουχί αυτό της απόδειξης δια του ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Επέκεινα και σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις αν κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης διαπιστωθεί ότι από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της παρούσας, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής τηρουμένης της ίδια ανωτέρω διαδικασίας. Στην υπό κρίση περίπτωση και από τη θεώρηση των στοιχείων του φακέλου δεν προκύπτει ότι υφίσταται σχετικό αίτημα της προσωρινής αναδόχου εταιρείας αναφορικά με τα προσκομισθέντα από αυτήν δικαιολογητικά κατακύρωσης και συνεπώς, ουδεμία υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής όπως καλέσει αυτήν σε συμπλήρωση αυτών προκύπτει, εφόσον κριθεί κατωτέρω ότι υφίστανται ελλείψεις στα σχετικώς προσκομισθέντα έγγραφα, σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω, μηδέ οι τυχόν αυτές ελλείψεις καλύπτονται από τα δηλούμενα στο Τ.Ε.Υ.Δ. στο παρόν στάδιο που ευρίσκεται η υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία.

8. Επειδή, αναφορικά με το πρώτο λόγο της Προσφυγής περί ελλείψεως Υπεύθυνης Δήλωσης που να δηλώνει ο ανάδοχος ότι «δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης» και βεβαίωση μη απασχόλησης μισθωτών μηχανικών, προς συμμόρφωση με το άρθρο 22 παρ. Α.2. της Διακήρυξης, από τη θεώρηση των προσκομισθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης της αναδόχου εταιρείας «.....» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προκύπτει ότι υποβλήθηκε Αποδεικτικό Ενημερότητας προς το Δημόσιο με λήξη ισχύος

Αριθμός απόφασης: 241/ 2020

στις 24.11.2019, Ασφαλιστική Ενημερότητα των Μελών της και με λήξη ισχύος 27.02.2020 και 23.11.2019, αντίστοιχα, καθώς και Βεβαίωση Ασφαλιστικής Ενημερότητας με λήξη ισχύος 14.04.2020 και 17.04.2020, αντίστοιχα, στις οποίες αναγράφεται ότι δεν οφείλονται ασφαλιστικές εισφορές διότι δεν απασχολεί, ούτε απασχόλησε προσωπικό. Εντούτοις, το άρθρο 23.3 (β) της Διακήρυξης ρητώς ορίζει ότι για την απόδειξη των οριζόμενων στην παράγραφο Α.2 του άρθρου 22, απαιτείται «- φορολογική ενημερότητα που εκδίδεται από το Υπουργείο Οικονομικών (αρμόδια Δ.Ο.Υ) για τον οικονομικό φορέα και για τις κοινοπραξίες στις οποίες συμμετέχει για τα δημόσια έργα που είναι σε εξέλιξη. Οι αλλοδαποί προσφέροντες θα υποβάλλουν υπεύθυνη δήλωση περί του ότι δεν έχουν υποχρέωση καταβολής φόρων στην Ελλάδα. Σε περίπτωση που έχουν τέτοια υποχρέωση θα υποβάλλουν σχετικό αποδεικτικό της οικείας Δ.Ο.Υ. - 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 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. - υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με

Αριθμός απόφασης: 241/ 2020

τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης». Συνεπώς, προκύπτει ότι δεν προσκομίσθηκαν τα απαιτούμενα προς απόδειξη του άρθρου 22 παρ. Α.2. δικαιολογητικά έγγραφα, αφού σύμφωνα με τα ανωτέρω προσκομίσθηκε η απαραίτητη φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα, όχι όμως και η σχετικώς απαιτούμενη υπεύθυνη δήλωση και συνεπώς δεν πληρούνται οι όροι της Διακήρυξης. Κατ' ακολουθίαν, ο πρώτος λόγος της Προσφυγής τυγχάνει βάσιμος και θα πρέπει να γίνει δεκτός.

9. Επειδή, με το δεύτερο λόγο της Προσφυγής η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι υφίσταται έλλειψη Υπεύθυνης Δήλωσης αντί του Πιστοποιητικού Σ.Ε.Π.Ε. σχετικά «με τις πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος του Οικονομικού φορέα σε χρονικό διάστημα δυο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς», προς πλήρωση του άρθρου 22.Α.2.α αφού αντί αυτής υποβλήθηκε ένορκη βεβαίωση με ημερομηνία έκδοσης 21/01/2019 ενώ ρητά αναφέρεται στην διακήρυξη ότι οι Ένορκες βεβαιώσεις πρέπει να έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους. Από τη θεώρηση του σχετικού εγγράφου προκύπτει ότι υποβλήθηκε προς απόδειξη του όρου αυτού η υπ' αριθ. . Ένορκη Βεβαίωση Μάρτυρος της Συμβολαιογράφου κας με ημερομηνία 21.01.2018 από την οποία αποδεικνύονται τα οριζόμενα στη Διακήρυξη, εντούτοις η ένορκη αυτή βεβαίωση, μη νομίμως έγινε αποδεκτή κατ' άρθρο 23.2. της Διακήρυξης, το οποίο ορίζει ότι «Επισημαίνεται ότι γίνονται αποδεκτές: • οι ένορκες βεβαιώσεις που αναφέρονται στην παρούσα Διακήρυξη, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, • οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών [...]», αφού δεν έχει συνταχθεί έως τρεις μήνες πριν την υποβολή της. Ως εκ τούτου ο λόγος αυτός της Προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

10. Επειδή, με τον τρίτο λόγο της Προσφυγής η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι το Πιστοποιητικό Πρωτοδικείου που υποβλήθηκε δεν

Αριθμός απόφασης: 241/ 2020

αναφέρει ότι η εταιρεία «δεν έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης», προς πλήρωση του άρθρου 22.Α.4. Από τη θεώρηση του προσκομιζόμενου προς απόδειξη του άρθρου αυτού της Διακήρυξης πιστοποιητικού υπ' αριθ. του Πρωτοδικείου Μεσολογγίου προκύπτει ότι βεβαιώνεται με αυτό ότι η εταιρεία «.....» δεν τελεί σε άλλη ανάλογη κατάσταση με αυτήν της πτώχευσης, εκκαθάρισης, αναγκαστικής διαχείρισης, πτωχευτικό συμβιβασμό, παύσης εργασιών και δεν τελεί υπό διαδικασία κήρυξης σε πτώχευση ή έκδοση απόφασης αναγκαστικής εκκαθάρισης ή αναγκαστικής διαχείρισης ή πτωχευτικό συμβιβασμό ή υπό άλλη διαδικασία και δεν εκκρεμεί άλλη αίτηση της για τις καταστάσεις αυτές και συνεπώς από την ανωτέρω διατύπωση του εν λόγω πιστοποιητικού, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι πληρούται και η απαίτηση της Διακήρυξης περί μη υπαγωγής σε διαδικασία εξυγίανσης, η οποία θεωρείται ανάλογη των προαναφερθεισών καταστάσεων. Ως εκ τούτου ο λόγος αυτός της Προσφυγής, τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος.

11. Επειδή, με τον τέταρτο λόγο της Προσφυγής η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου Α.4 του άρθρου 22 πλην της περίπτωσης θ δεν έχει υποβληθεί Υπεύθυνη Δήλωση ότι δεν συντρέχουν οι οριζόμενοι λόγοι αποκλεισμού. Από τη θεώρηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης που προσκομίζει η προσωρινή ανάδοχος εταιρεία «.....», δεν προκύπτει η κατάθεση υπεύθυνων δηλώσεων προς πλήρωση του άρθρου 23.3.(ε) της Διακήρυξης με το οποίο ορίζεται ότι «(ε) Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου Α.4 του άρθρου 22, υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι λόγοι αποκλεισμού» και συνεπώς, ο λόγος αυτός της Προσφυγής, θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

12. Επειδή, με τον πέμπτο λόγο της Προσφυγής η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι δεν προσκομίζεται η υπεύθυνη δήλωση ότι δεν υπάρχει εις βάρος των εταίρων αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση για τους λόγους που αναφέρονται σε αυτή, προς πλήρωση του άρθρου 22.Α.1. της Διακήρυξης. Εντούτοις, ουδεμία υπεύθυνη δήλωση απαιτείται προς απόδειξη του όρου αυτού, δεδομένου ότι κατ' άρθρο 23.3. της Διακήρυξης απαιτείται «(α) για την

Αριθμός απόφασης: 241/ 2020

παράγραφο Α.1 του άρθρου 22 της παρούσας: απόσπασμα του ποινικού μητρώου ή, ελλείψει αυτού, ισοδύναμου εγγράφου που εκδίδεται από αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή του κράτους-μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο εν λόγω οικονομικός φορέας, από το οποίο προκύπτει ότι πληρούνται αυτές οι προϋποθέσεις, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του Η υποχρέωση προσκόμισης του ως άνω αποσπάσματος αφορά και τα πρόσωπα των τελευταίων τεσσάρων εδαφίων της παραγράφου Α.1 του άρθρου 22», τα οποία και προσκομίσθηκαν με την υποβολή του υπ' αριθ. ... και Αντίγραφα Ποινικών Μητρώων των κ.κ. και Συνεπώς, ο λόγος αυτός της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος.

13. Επειδή, με τους λόγους 6 και 7 της Προσφυγής, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι υφίσταται παραβίαση του άρθρου 23.5 περί των δικαιολογητικών οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 22Γ, αφού δεν έχει υποβληθεί Υπεύθυνη Δήλωση ανεκτέλεστου συνοδευόμενη από Πίνακα των υπό εκτέλεση έργων, αλλά αντί αυτής έχουν υποβληθεί βεβαιώσεις μη οφειλής για τρία (3) έργα και δυο (2) βεβαιώσεις ανεκτέλεστου, καθώς και του άρθρου 23.8, αφού δεν έχει υποβληθεί Πιστοποιητικό Τροποποιήσεων του Καταστατικού.

14. Επειδή, το άρθρο 23 «Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής» της Διακήρυξης ορίζει ότι «[...] 23.5. Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22.Γ Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των οικονομικών φορέων αποδεικνύεται: (α) για τις εγγεγραμμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις στο Μ.Ε.ΕΠ: • είτε από τη βεβαίωση εγγραφής στο Μ.Ε.Ε.Π, η οποία αποτελεί τεκμήριο των πληροφοριών που περιέχει • είτε, στην περίπτωση που οι απαιτήσεις του άρθρου 22.Γ δεν καλύπτονται από τη βεβαίωση εγγραφής, με την υποβολή ενός ή περισσότερων από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος XII (Αποδεικτικά μέσα για τα κριτήρια επιλογής) του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. Σε κάθε περίπτωση, η βεβαίωση εγγραφής μπορεί να υποβάλλεται για την απόδειξη μόνο ορισμένων

Αριθμός απόφασης: 241/ 2020

απαιτήσεων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 22.Γ, ενώ για την απόδειξη των λοιπών απαιτήσεων μπορούν να προσκομίζονται ένα ή περισσότερα από τα αποδεικτικά μέσα που προβλέπονται στο Μέρος Ι του Παραρτήματος ΧΙΙ του ν. 4412/2016 , ανάλογα με την τιθέμενη στο άρθρο 22.Γ απαίτηση. Ειδικά, για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων: • με την υποβολή ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει ή • με την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονομένος ανάδοχος είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν ενημέρωση πτυχίου κατά τις κείμενες διατάξεις [...] 23.8. Σχετικά με τον έλεγχο νομιμοποίησης του προσωρινού αναδόχου: Σε περίπτωση νομικού προσώπου, υποβάλλονται ηλεκτρονικά, στον φάκελο “Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου, τα νομιμοποιητικά έγγραφα από τα οποία προκύπτει η εξουσία υπογραφής του νομίμου εκπροσώπου και τα οποία πρέπει να έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, εκτός αν σύμφωνα με τις ειδικότερες διατάξεις αυτών φέρουν συγκεκριμένο χρόνο ισχύος. Εάν ο προσφέρων είναι Α.Ε και Ε.Π.Ε : 1. ΦΕΚ σύστασης, 2. Αντίγραφο του ισχύοντος καταστατικού με το ΦΕΚ στο οποίο έχουν δημοσιευτεί όλες οι μέχρι σήμερα τροποποιήσεις αυτού ή επικυρωμένο αντίγραφο κωδικοποιημένου καταστατικού (εφόσον υπάρχει) [...]».

15. Επειδή, από τις ανωτέρω διατάξεις της Διακήρυξης, τίθεται ως αρνητικό προαπαιτούμενο για τη συμμετοχή σε διαγωνισμό δημοσίου έργου το τυχόν ανεκτέλεστο μέρος άλλων εργολαβιών δημοσίων έργων να μην υπερβαίνει τα ειδικότερα όρια που τίθενται για την απαιτούμενη τάξη από τη διακήρυξη, αποδεικνυόμενου τούτου με την προσκόμιση είτε ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει είτε με σχετική υπεύθυνη δήλωση, κατ’ άρθρο 23.5 της διακήρυξης, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονομένος ανάδοχος είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας)

Αριθμός απόφασης: 241/ 2020

και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο. Στην υπό κρίση περίπτωση, από τη θεώρηση των προσκομισθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης της αναδόχου εταιρείας «.....» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προκύπτει ότι κατατέθηκε η υπ' αριθ. Βεβαίωση του ΜΕΕΠ και ουχί σχετική ενημερότητα πτυχίου ή σχετική υπεύθυνη δήλωση περί ανεκτέλεστου υπόλοιπου με συνημμένο σχετικό Πίνακα, ως απαιτείτο από τη Διακήρυξη και συνεπώς ο σχετικός έκτος λόγος της Προσφυγής τυγχάνει βάσιμος, αφού δεν καλύπτεται η απαίτηση του όρου 23.5 της Διακήρυξης και δεν αποδεικνύεται το αξιούμενο από αυτήν κριτήριο. Ετέρωθεν, αβάσιμος τυγχάνει ο έβδομος λόγος της Προσφυγής δοθέντος ότι κατατέθηκε αντίγραφο κωδικοποιημένου καταστατικού, όπως αυτό είναι καταχωρισμένο στη μερίδα ΓΕΜΗ της εταιρείας, σε κάθε περίπτωση κατ' άρθρο 23.3 *«(ο)ι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων [...]*», ως στην προκείμενη περίπτωση, όπου η ανωτέρω εταιρεία τυγχάνει Ε.Π.Ε και ως εκ τούτου η αναθέτουσα αρχή δύναται να έχει πρόσβαση στο ΦΕΚ σύστασης αυτής και σε αντίγραφο του ισχύοντος καταστατικού της με όλες τις μέχρι σήμερα τροποποιήσεις από την βάση δεδομένων του ΓΕΜΗ.

16. Επειδή, τούτων δοθέντων, οι σχετικοί λόγοι Προσφυγής αναφορικά με τη μη πλήρωση των οριζόμενων στο άρθρου 22 της Διακήρυξης, υπ' αριθ. 1, 2 και 4 της Προσφυγής θα πρέπει να γίνουν δεκτοί ως βάσιμοι, νόμω και ουσία και να απορριφθούν οι λόγοι υπ' αριθ. 3 και 5, σύμφωνα με τα κριθέντα ανωτέρω. Ομοίως δεκτός τυγχάνει και ο υπ' αριθ. 6 λόγος της Προσφυγής αναφορικά με τη μη πλήρωση του όρου 23.5 της Διακήρυξης, ενώ ο υπ' αριθ. 7 λόγος της Προσφυγής, τυγχάνει απορριπτός ως αβάσιμος, αφού καλύπτονται από τα προσκομισθέντα έγγραφα τα οριζόμενα στον όρο 23.8 της Διακήρυξης.

Αριθμός απόφασης: 241/ 2020

17. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή ως νόμω και ουσία βάσιμη, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω, το παράβολο, δε, που κατέθεσε η προσφεύγουσα να επιστραφεί (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017), ενώ η ασκηθείσα Παρέμβαση θα πρέπει να απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προσφυγή, κατά το σκεπτικό.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. 247/19.12.2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, με την οποία εγκρίθηκε το από 13.12.2019 2^ο Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού της Δ/σης Τεχνικών Έργων ... της Περιφέρειας, αναφορικά με την υπ' αρ. πρωτ. Διακήρυξη του έργου «ΑΠΟΠΕΡΑΤΩΣΗ ΝΕΟΥ ΚΤΗΡΙΟΥ ΛΥΚΕΙΟΥ», κατά το μέρος που έγιναν αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της εταιρείας «.....», σύμφωνα με το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 11 Φεβρουαρίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 3 Μαρτίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Τζέιμυ Ελ. Γιάννακα