

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)**

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 25 Ιανουαρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Εισηγητής και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 31-12-2020 Προδικαστικής Προσφυγής με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 2040/31-12-2020 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία « \*\*\* », νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής « \*\*\* » νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της από 28-12-2020 κοινοποιηθείσας υπ' αρ. 234/22.12.2020 Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος κατ' απόρριψη των δικαιολογητικών κατακύρωσης του, απέκλεισε αυτόν, παρέπεμψε προς κρίση στο αρμόδιο ΤΕΧΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ την κατάπτωση της εγγυητικής συμμετοχής του και ανέδειξε προσωρινό ανάδοχο τον επόμενο μειοδότη \*\*\* , στο πλαίσιο της δια της με αρ. \*\*\* διακήρυξης προκηρυχθείσας διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης, εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 66.935,48 ευρώ για την \*\*\* , που δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ \*\*\* την 6-7-2020 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α \*\*\* .

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής κατεβλήθη το κατ' αρ. 5 ΠΔ 39/2017 και αρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. \*\*\* και ποσού 600,00 ευρώ.
2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας λόγω εκτιμώμενης αξίας και

χρόνου δημοσίευσης στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, εμπροθέσμως ασκείται, την 31-12-2020 Προσφυγή κατά της από 28-12-2020 κοινοποιηθείσας εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίου δικαιολογητικών κατακύρωσης, καθ' ο μέρος απεκλείσθη ο προσφεύγων προσωρινός ανάδοχος και συνεπεία τούτου, κλήθηκε ο επόμενος μειοδότης στη θέση του και απεστάλη για κρίση στο ΤΕΧΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ η κατάπτωση της εγγυητικής του, η δε αναθέτουσα υπέβαλε τις από 11-1-2021 Απόψεις της. Άρα, η προσφυγή πρέπει να εξετασθεί περαιτέρω κατ' ουσία, ενώ τυχόν ειδικότερα ζητήματα εννόμου συμφέροντος θα εξετασθούν στο πλαίσιο των ειδικότερων ισχυρισμών του προσφεύγοντος.

3. Επειδή, κατά το δια της προσβαλλομένης επικυρωθέν πρακτικό οργάνου αξιολόγησης, που συνιστά την αιτιολογία αυτής, ο προσφεύγων απεκλείσθη για τους εξής λόγους «... Η φορολογική ενημερότητα που αφορά στον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών αναφέρει «το παρόν χορηγείται για ΕΙΣΠΡΑΞΗ ΧΡΗΜΑΤΩΝ ΑΠΟ ΦΟΡΕΙΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΣΙΟΥ ΤΟΜΕΑ (ΠΛΗΝ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ)... Δεν προσκόμισε ασφαλιστική ενημερότητα του οικονομικού φορέα για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ ΠΡΩΤΟΔΙΚΕΙΟΥ για τον οικονομικό φορέα περί: Μη πτώχευσης, πτωχευτικού συμβιβασμού, Μη αναγκαστικής διαχείρισης, Μη υπαγωγής σε διαδικασία εξυγίανσης... Παρατήρηση: τα ανωτέρω έχουν ισχύ μόνο κατά την ημερομηνία λήξης υποβολής προσφορών ήτοι 27-7-2020. Δεν προσκόμισε αντίστοιχα πιστοποιητικά με ισχύ κατά την υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης και επιπλέον τα υποβληθέντα πιστοποιητικά δεν φέρουν ψηφιακή ή χειρόγραφη υπογραφή και σφραγίδα... ΠΕΡΙ ΜΗ ΑΝΑΣΤΟΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΜΑΤΙΚΩΝ ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΤΗΤΩΝ του οικονομικού φορέα: Παρατήρηση: Δεν προσκόμισε εκτύπωση καρτέλας «Στοιχεία μητρώου/επιχείρησης, όπως αυτά εμφανίζονται στο taxisnet.». Πάντως, ναι μεν η προσβαλλομένη αναφέρεται σε υποβολή ασφαλιστικής ενημερότητας προσώπου ονομαζόμενου\*\*\*, ως παρατηρηθέν υποβληθέν έγγραφο, όπως συνομολογεί η αναθέτουσα εκ παραδρομής πλην όμως δεν απέκλεισε τον προσφεύγοντα, όσον αφορά τις ασφαλιστικές ενημερότητες για τον λόγο αυτό, με συνέπεια την αλυσιτέλεια των περί τούτου ισχυρισμών του προσφεύγοντος, αλλά τον απέκλεισε για όλως διάφορο λόγο, ήτοι γιατί δεν υπέβαλε κατά τα ανωτέρω ασφαλιστική ενημερότητα για τα ασφαλιστέα στο ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ στελέχη του. Κατά τον δε όρο 23.3.β ορίζεται ότι «(β) για την παράγραφο Α.2 του

άρθρου 22: π δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι - 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<sup>102</sup>. 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.» και άρα, έπρεπε να υποβληθεί ασφαλιστική ενημερότητα που να αφορά και τα ασφαλιστέα στο ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ στελέχη του, πέραν της ασφαλιστικής ενημερότητας οικονομικού φορέα και της ασφαλιστικής ενημερότητας έργων, ο δε προσφεύγων ουδέν σχετικώς αντιλέγει περί του ανωτέρω λόγου αποκλεισμού του, καίτοι δεν υπεβλήθη όντως τέτοια ενημερότητα, ενώ στη Βεβαίωση ΜΕΕΠ του αναφέρεται στη στελέχωση του ο<sup>\*\*\*</sup>, για τον οποίον ουδέν υποβλήθηκε ούτε αναπληρώνεται από την ενημερότητα της ομορρυθμού εταιρείας που συνιστά νομικό πρόσωπο, διάφορο του ως άνω φυσικού. Συνεπώς, νομίμως κατά τον ανωτέρω λόγο απεκλείσθη ο προσφεύγων, ενώ δια της μη προβολής ουδενός περί της ως άνω βάσεως αποκλεισμού του ισχυρισμού, εν τοις πράγμασι συνομολογεί τον αποκλεισμό του και καθίσταται άνευ εννόμου

συμφέροντος η προσφυγή στο σύνολο της. Περαιτέρω, με τα από 27-10-2020 δικαιολογητικά κατακύρωσης του, υπέβαλε πιστοποιητικό Ειρηνοδικείου περί διορισμό εκκαθαριστών της 3-6-2020, πιστοποιητικό Πρωτοδικείου περί μη κήρυξης πτώχευσης της 11-6-2020, πιστοποιητικό Πρωτοδικείου περί μη θέσης σε αναγκαστική διαχείριση της 12-6-2020 και πιστοποιητικό Πρωτοδικείου περί μη κατάθεσης δικογράφου και εκδόσεως απόφασης περί πτώχευσης, αναγκαστικής διαχείρισης, συνδιαλλαγής-εξυγίανσης, διορισμού εκκαθαριστή, υπαγωγής σε ειδική εκκαθάριση, σχεδίου αναδιοργάνωσης, λύσεως και υπαγωγής σε διαδικασία δεσμευτικής ρύθμισης υποχρεώσεων και καθεστώτος ειδικής διαχείρισης, της 26-6-2020, ενώ ο όρος 23.3.γ της διακήρυξης ορίζει ότι «(γ) για την παράγραφο Α.4(β) του άρθρου 22: πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια 30 δικαστική ή διοικητική αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του . Για τους οικονομικούς φορείς που είναι εγκαταστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα το πιστοποιητικό ότι δεν τελούν υπό πτώχευση, , πτωχευτικό συμβιβασμό, αναγκαστική διαχείριση, δεν έχουν υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης εκδίδεται από το αρμόδιο πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα. Το πιστοποιητικό ότι το νομικό πρόσωπο δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με δικαστική απόφαση εκδίδεται από το οικείο Πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα, το δε πιστοποιητικό ότι δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με απόφαση των εταίρων εκδίδεται από το Γ.Ε.Μ.Η., σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, ως κάθε φορά ισχύουν. ...» και άρα, τα οικεία πιστοποιητικά όφειλαν να έχουν εκδοθεί εντός τριμήνου πριν την υποβολή τους ως δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι το νωρίτερο την 27-7-2020, με αποτέλεσμα όλα τα ανωτέρω δικαιολογητικά να έχουν απαραδέκτως υποβληθεί, ως εκδοθέντα πριν από αυτό το χρονικό σημείο. Περαιτέρω, ουδέν αίτημα υπέβαλε ο προσφεύγων στην αναθέτουσα περί αιτήσεως του για την έκδοση των οικείων πιστοποιητικών και ανάγκης περί αυτών χορήγησης παρατάσεως ως προς την υποβολή τους, λόγω τυχόν απαραίτητου χρόνου έκδοσης τους εκ των οικείων δικαστικών αρχών και άρα, κατά τον όρο 4.2.γ της διακήρυξης, ουδόλως η αναθέτουσα δύνατο ή υποχρεούτο να του χορηγήσει, ελλείψει τέτοιου αποδεικνυόμενου αιτήματος του εντός του χρόνου υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, σχετική παράταση, πολλώ δε μάλλον κατόπιν υποβολής τους, να τον καλέσει να τα υποβάλει το πρώτον, αλυσιτελώς δε ο προσφεύγων επικαλείται το άρ. 103 παρ. 2 Ν. 4412/2016 που

ακριβώς ορίζει όπως και ο όρος 4.2.γ της διακήρυξης, ειδική διαδικασία για τη χορήγηση παράτασης προθεσμίας υποβολής, ουδόλως δε ορίζει το επιτρεπτό κλήσης προς συμπλήρωση υποβληθέντων δικαιολογητικών, για τα οποία μάλιστα δεν υπεβλήθη κανένα σχετικό αίτημα. Ομοίως αλυσιτελώς ο προσφεύγων επικαλείται την από 13-4-2020 ΠΝΠ και το 41<sup>ο</sup> άρθρο αυτής, που αναφέρεται σε διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας να καλέσουν τον ανάδοχο να υποβάλει υπεύθυνη δήλωση σε αντικατάσταση των απαιτούμενων δικαιολογητικών «σε περίπτωση κωλύματος υποβολής της αίτησης έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών ή αδυναμία έκδοσης αυτών, λόγω αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμοδίων υπηρεσιών ή μερικής αναστολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορωνοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο», αφού εν προκειμένω ούτε αδυναμία έκδοσης των δικαιολογητικών προκύπτει ή τυγχάνει επίκλησης ή απόδειξης ούτε προκύπτει ή τυγχάνει επίκλησης ή απόδειξης αναστολή λειτουργίας των οικείων δικαστικών αρχών, ιδίως ενώ την 27-10-2020 όταν ο προσφεύγων υπέβαλε δικαιολογητικά κατακύρωσης, δεν υφίστατο κανένα εμπόδιο στην υποβολή σχετικής αίτησης ούτε αυτός επικαλείται ή αποδεικνύει το αντίθετο ούτε επικλήθηκε άλλωστε αυτό ενώπιον της αναθέτουσας και ενώ μάλιστα, τα οικεία δικαιολογητικά είναι και δεκτικά ηλεκτρονικής έκδοσης πλέον και ήδη από 28-4-2020 δια της διαδικτυακής πλατφόρμας solon.gov.gr και ενώ και τα ίδια τα εξ αυτού υποβληθέντα δικαιολογητικά έχουν πάντως εκδοθεί μετά την από 13-4-2020 ΠΝΠ. Επομένως, ουδόλως η αναθέτουσα υποχρεούτο ή δύνατο να καλέσει τον προσφεύγοντα να υποβάλει αντί των δικαιολογητικών αυτών τέτοια δήλωση, να του επιτρέψει το πρώτον μετά την υποβολή ανεπίκαιρων και εκπρόθεσμων δικαιολογητικών να τα αντικαταστήσει ή να υποβάλει αντ' αυτών τέτοια υπεύθυνη δήλωση και άρα, το σύνολο των περί αυτής της βάσης αποκλεισμού του προσφεύγοντος, ήτοι περί του χρόνου εκδόσεως των δικαστικών πιστοποιητικών του όρου 23.3.γ της διακήρυξης, ισχυρισμών αυτού, είναι απορριπτέοι. Συνεπώς και προς τούτο ορθά απεκλείσθη ο προσφεύγων και κατ' αποτέλεσμα των δύο ανωτέρω νομίμων και σωρευτικών βάσεων αποκλεισμού του, παρέλκει η εξέταση των ισχυρισμών του κατά των λοιπών σωρευτικών βάσεων απόρριψης της προσφοράς του.

**4.** Επειδή, κατ' αποτέλεσμα των ανωτέρω, πρέπει να απορριφθεί η Προδικαστική Προσφυγή.

5. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη πρέπει να καταπέσει το παράβολο με αρ. 362539924951 0301 0028 και ποσού 600,00 ευρώ.

**ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου με αρ. \*\*\*και ποσού 600,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 25-1-2021 και εκδόθηκε στις 10-2-2021.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΣΩΚΟΣ ΧΡΗΣΤΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΞΕΝΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ**