

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 18^η Δεκεμβρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου, Πρόεδρος, Ευαγγελία Μιχολίτση – Εισηγήτρια και Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 11/11/2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ΑΕΠΠ 1630/11.11.2020, της προσφεύγουσας με την επωνυμία «*****», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της ***** (εφεξής «αναθέτων φορέας»), νομίμως εκπροσωπούμενου και

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

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη η υπ'αρ. *****, προς τον σκοπό να ανακηρυχθεί η ίδια προσωρινή ανάδοχος του επίμαχου έργου και να διαταχθεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Με την παρέμβαση η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό εξέταση προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ευαγγελία Μιχολίτση

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017 νόμιμο e-πανάβολο, ύψους ευρώ 10,650,00 ήτοι ειδικότερα, έχει εκδοθεί, πληρωθεί, δεσμευθεί e-πανάβολο (βλ. παράβολο με αριθμό ***** με αποδεικτικό της τράπεζας Alpha Bank της 10/11/2020 περί πληρωμής του ανωτέρω παραβόλου και εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ όπου το παράβολο φέρεται ως «δεσμευμένο» και αναφέρεται ως αυτόματης δέσμευσης).

Αριθμός απόφασης: 28/2021

2. Επειδή, με την με αρ. πρωτ. 60070/5909 της 22.05.2020 Διακήρυξη της Αναθέτουσας Αρχής προκηρύχθηκε ηλεκτρονική ανοιχτή διαδικασία σύναψης σύμβασης, για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του υποέργου α/α 5 με τίτλο «*****», εκτιμώμενης αξίας 2.129.032,26 ευρώ πλέον ΦΠΑ της Πράξης «*****», εκτιμώμενης αξίας 21.612.090,75 ευρώ (με ΦΠΑ 24%) και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει τιμής. Το πλήρες κείμενο της διακήρυξης αναρτήθηκε στις 25-5-2020 στο ΚΗΜΔΗΣ (Α.Δ.Α.Μ *****) και στο ΕΣΗΔΗΣ και έλαβε αριθμό Συστήματος *****. Στον εν λόγω διαγωνισμό συμμετείχαν καταρχήν τέσσερις (4) οικονομικοί φορείς, ήτοι κατά σειρά μειοδοσίας, η εταιρεία «*****» με την α/α συστήματος προσφορά ***** με ποσοστό έκπτωσης 56,43 %, η παρεμβαίνουσα με την α/α συστήματος προσφορά ***** με ποσοστό έκπτωσης 45,21%, η προσφεύγουσα με την α/α συστήματος προσφορά 153914 με ποσοστό έκπτωσης 32,95% και η εταιρεία «*****», με την α/α συστήματος προσφορά ***** με ποσοστό έκπτωσης 19,61 %. Στις 16.07.2020 αναρτήθηκε στην κεντρική σελίδα του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ το Πρακτικό 1 της αρμόδιας Επιτροπής Διαγωνισμού της 30.06.2020, το οποίο εισηγείται την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας με την επωνυμία «*****» και στις 24.08.2020 η απόφαση αριθμ. 21/1323/14-08-2020, η οποία κοινοποιήθηκε αυθημερόν μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» προς όλους τους συμμετέχοντες και με την οποία εγκρίθηκε το από 30.06.2020 εισηγητικό πρακτικό και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος του έργου η παρεμβαίνουσα. Στις 4.09.2020 με την με αρ. πρωτ. οικ. ***** επιστολή, η οποία απεστάλη από την ***** προς την προσωρινή ανάδοχο μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» προσκλήθηκε η τελευταία να υποβάλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Η εν θέματι επιστολή είχε το κάτωθι περιεχόμενο *«Σε συνέχεια της ανωτέρω σχετικής απόφασης και προκειμένου να προωθηθεί η διαδικασία κατακύρωσης του αποτελέσματος του ηλεκτρονικού διαγωνισμού με ανοιχτή διαδικασία της εργολαβίας του θέματος, σας καλούμε, ως προσωρινό ανάδοχο, εντός δέκα (10) ημερών από τη λήψη της παρούσας και σε εφαρμογή της παρ.1 του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με την παράγραφο 12^α του άρθρου 43 του Ν. 4605/19, και του άρθρου 4.2 της Διακήρυξης να μας υποβάλλετε τα*

Αριθμός απόφασης: 28/2021

δικαιολογητικά των άρθρων 23.2 -23.10 της διακήρυξης όπως αυτά δηλώθηκαν στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ). Σύμφωνα με το άρθρο 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, τα εν λόγω δικαιολογητικά πρέπει να καταλαμβάνουν τον χρόνο της υποβολής της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς και τον χρόνο της υποβολής των δικαιολογητικών του άρθρου 80. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται ηλεκτρονικά μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ στον χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικής Υποβολής Δικαιολογητικών», και εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή προσκομίζονται υποχρεωτικά σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, στο πρωτόκολλο της αναθέτουσας αρχής, τα έγγραφα που απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 «Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας», όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4250/2014. Ο φάκελος παραδίδεται στην Επιτροπή Διαγωνισμού του έργου του θέματος». Εν συνεχεία, η παρεμβαίνουσα ανταποκρινόμενη απέστειλε μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης στις 11.09.2020. Η, δε, Περιφέρεια, απέστειλε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 2.11.2020 την προσβαλλόμενη με αρ. ***** μετά της με αρ. πρωτ. **** της 2.11.2020 επιστολής και του από 23.9.2020 εισηγητικού πρακτικού της αρμόδιας Επιτροπής διαγωνισμού προς τους λοιπούς συμμετέχοντες.

3. Επειδή, η προσφεύγουσα άσκησε την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή με κατάθεση στις 11.11.2020 στον διαδικτυακό τόπο διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ), ήτοι εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 4.11.2020 έχοντας κάνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ/τος 39/2017 ενώ (η προσφυγή) είναι νομίμως υπογεγραμμένη. Επισημαίνεται ότι η ίδια η προσφεύγουσα κοινοποίησε την προσφυγή στην ΑΕΠΠ αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

4. Επειδή, η προσφυγή ασκήθηκε μετά προδήλου εννόμου συμφέροντος από τον επόμενο – μετά την παρεμβαίνουσα - σε κατάταξη οικονομικό φορέα, ο οποίος στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης επιδιώκοντας να αναδειχθεί ο ίδιος ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης.

Αριθμός απόφασης: 28/2021

5. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016. Επομένως, νομίμως φέρεται προς εξέταση η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή στο 5ο κλιμάκιο της ΑΕΠΠ.

6. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 9 παρ. 1 του π.δ 39/2017 κοινοποίησε μέσω της εφαρμογής «επικοινωνία», στις 12.11.2020 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε όλους τους συμμετέχοντες, οι οποίοι δυνητικά θίγονται από την αποδοχή της εν θέματι προσφυγής, προκειμένου να λάβουν γνώση. Συνεπώς, η παρέμβαση που ασκήθηκε με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 20.11.2020 ασκήθηκε εμπροθέσμως, από οικονομικό φορέα με πρόδηλο έννομο συμφέρον καθώς με την προσβαλλόμενη ανακηρύσσεται ανάδοχος του έργου και εν γένει παραδεκτός. Επισημαίνεται ότι η *****ανήρτησε στα συνημμένα του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ την παρέμβαση, ενημερώνοντας προς τούτο τους ενδιαφερόμενους μέσω της λειτουργικότητας επικοινωνίας, στις 20.11.2020.

7. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ) στις 20.11.2020 τις απόψεις της επί της προσφυγής μετά του Αριθ. Πρωτ.:167451/15471 συνοδευτικού εγγράφου, τις οποίες ανήρτησε στα συνημμένα του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ αυθημερόν ενημερώνοντας προς τούτο τους ενδιαφερόμενους- συμπεριλαμβανομένης της προσφεύγουσας - μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ). Προς αντίκρουση των απόψεων και της ασκηθείσας παρέμβασης, η προσφεύγουσα κατέθεσε εμπροθέσμως στις 4.12.2020 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ υπόμνημα (βλ. Δ.Εφ. Κομ. 29/2019, πρβλ. ΣΤΕ 780/2019, ΕΑ ΣΤΕ 395/2018).

8. Επειδή η προσφεύγουσα υποστηρίζει με την προσφυγή της τα εξής : « ..[...].1. Στο άρθρο 23.9.β. της διακήρυξης προβλέπονται τα εξής: «Εφόσον στην Ενημερότητα Πτυχίου δεν αναφέρεται ρητά, ότι τα στελέχη του πτυχίου του προσφέροντα είναι ασφαλιστικός ενήμερα στο ΕΤΑΑ - ΤΜΕΔΕ, ο

Αριθμός απόφασης: 28/2021

προσφέρων προσκομίζει, επιπλέον της Ενημερότητας Πτυχίου, ασφαλιστική ενημερότητα για τα στελέχη αυτά».

2. Στην υποσημείωση 119 του ως άνω άρθρου 23.9.β. της διακήρυξης (η οποία αποτελεί, αναπόσπαστο, τμήμα του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού, βλ, αντί πολλών, ΑΕΠΠ 1026/2020, σκ 29), προβλέπεται, ότι «στην περίπτωση που η Ενημερότητα Πτυχίου δεν καλύπτει τις εισφορές επικουρικής ασφάλισης, τα σχετικά δικαιολογητικά, υποβάλλονται ξεχωριστά».

3. Από τον συνδυασμό των ανωτέρω προκύπτει, ότι εφόσον η αναφερόμενη στην Ενημερότητα Πτυχίου ασφαλιστική ενημερότητα των στελεχών του προσωρινού μειοδότη έχει λήξει, προσκομίζεται γι' αυτά, ασφαλιστική ενημερότητα που να καλύπτει τις εισφορές, τόσο της κύριας, όσο και της επικουρικής ασφάλισης.

4. Εννοείται, ότι, σύμφωνα και με το άρθρο 23.2. της διακήρυξης, ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να αποδείξει την ασφαλιστική ενημερότητα, για την κύρια και για την επικουρική ασφάλιση, και κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του.

5. Με τον Ν 4378/2016, συστάθηκε ΝΠΔΔ, με την επωνυμία «ΕΝΙΑΙΟ ΤΑΜΕΙΟ ΕΠΙΚΟΥΡΙΚΗΣ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ & ΕΦΑΠΑΞ ΠΑΡΟΧΩΝ - ΕΤΕΑΕΠ», στο οποίο και περιήλθε η αρμοδιότητα για την είσπραξη των εισφορών επικουρικής ασφάλισης και τη χορήγηση αντίστοιχών πιστοποιητικών ασφαλιστικής ενημερότητας, των υπαγομένων σε αυτό ασφαλισμένων, ήτοι, μεταξύ άλλων, και των μηχανικών που υπάγονταν στο ΕΝΙΑΙΟ ΤΑΜΕΙΟ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΑ ΑΠΑΣΧΟΛΟΥΜΕΝΩΝ (ΕΤΑΑ, πρώην ΤΣΜΕΔΕ) - ΤΟΜΕΑΣ ΠΡΟΝΟΙΑΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ & ΕΡΓΟΛΗΠΤΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ

ΕΡΓΩΝ», και στελεχώνουν τα πτυχία των εργοληπτικών επιχειρήσεων.

6. Βέβαια, με το άρθρο 1 παρ 2 Ν 4670/2020, το ΕΤΕΑΕΠ καταργήθηκε, από 1ης-3- 2020, και εντάχθηκε στον e-ΕΦΚΑ. Ειδικότερα, στην εν λόγω διάταξη αναφέρονται τα ακόλουθα: «Στον e-Ε.Φ.Κ.Α. εντάσσεται από την 1.3.2020 το Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών (Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.). Το Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.) με την επωνυμία Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών

Αριθμός απόφασης: 28/2021

(Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.) καταργείται και ο e- Ε.Φ.Κ.Α. καθίσταται οιονεί καθολικός διάδοχος αυτού. Στον e-Ε.Φ.Κ.Α. εντάσσονται ο Κλάδος Επικουρικής Ασφάλισης και ο Κλάδος Εφάπαξ Παροχών του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π. με πλήρη οικονομική, λογιστική και περιουσιακή αυτοτέλεια έκαστος. Ο e-Ε.Φ.Κ.Α. έχει ως σκοπό την ασφαλιστική κάλυψη όλων των υπακτέων στην ασφάλιση προσώπων του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π., για τους ασφαλιστικούς κινδύνους που προβλέπονται από την οικεία νομοθεσία, και τη χορήγηση των παροχών του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ 4 περ ιβ' του ως άνω Ν 4670/2020, «ο Κλάδος Επικουρικής Ασφάλισης του e-Ε.Φ.Κ.Α. περιλαμβάνει: ... ιβ) τον πρώην Τομέα Επικουρικής Ασφάλισης Μηχανικών και Εργοληπτιών Δημοσίων Έργων του Κλάδου Επικουρικής Ασφάλισης του Ε.Τ.Α.Α.».

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

8. Συγκεκριμένα, με την διάταξη του άρθρου 51 περ γ' Ν 4670/2020, για τις εισφορές επικουρικής ασφάλισης συστάθηκε «Γενική Διεύθυνση Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών, η οποία υπάγεται απευθείας στον Υποδιοικητή, ως επικεφαλής των κλάδων Επικουρικής Σύνταξης και Εφάπαξ Παροχών, στον οποίο εκχωρείται η σχετική αρμοδιότητα». Στην ανωτέρω Γενική Διεύθυνση Επικουρικής Ασφάλισης, υπήχθη η, συσταθείσα με την διάταξη του άρθρου 81 Ν 4670/2020, Ε' Διεύθυνση Επικουρικής Ασφάλισης. Σύμφωνα με την παρ 3 περ α' εδ αδ' της εν λόγω διατάξεως, στις αρμοδιότητες του Τμήματος Ασφάλισης της ανωτέρω Διεύθυνσης Επικουρικής Ασφάλισης, εμπίπτει «η επεξεργασία των ασφαλιστικών στοιχείων για τη χορήγηση βεβαιώσεων σχετικών με την ασφάλιση και την ασφαλιστική ενημερότητα στους ασφαλισμένους», για την επικουρική τους ασφάλιση.

9. Συνεπώς, και μετά τον Ν 4670/2020, οι ασφαλιστικές εισφορές της επικουρικής ασφάλισης των μηχανικών υπολογίζονταν από ειδική - ξεχωριστή υπηρεσία του e-ΕΦΚΑ, η οποία και εξέδιδε ξεχωριστή - αυτοτελή σε

Αριθμός απόφασης: 28/2021

σχέση με τις εισφορές κύριας ασφάλισης, βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας.

10. Το ανωτέρω καθεστώς, ήτοι η έκδοση ξεχωριστών - αυτοτελών ασφαλιστικών ενημεροτήτων, για την κύρια ασφάλιση αφενός και για την επικουρική ασφάλιση αφετέρου, ίσχυσε έως την 1η-7-2020. Έκτοτε και μετά την λήξη της προθεσμίας υποβολής της προβλεπόμενης από το άρθρο 45 παρ 4 Ν 4670/2020 προθεσμίας επιλογής των ασφαλισμένων, άρχισε να ισχύει νέο πλαίσιο επικουρικής ασφάλισης (βλ και την υπ' αριθ 30/7-7-2020 Εγκύκλιο της Διεύθυνσης Εισφορών Μη Μισθωτών του e-ΕΦΚΑ). Ειδικότερα, από 1ης-7-2020, ο υπολογισμός των εισφορών τόσο για την κύρια, όσο και για την επικουρική ασφάλιση γίνεται ταυτοχρόνως και αποστέλλεται κοινό για αμφότερες ειδοποιητήριο στους ασφαλισμένους (βλ. την από 2-10-2020 Ανακοίνωση του e- ΕΦΚΑ, σύμφωνα με την οποία «στο πλαίσιο απλούστευσης και εκσυγχρονισμού των διαδικασιών για τους ασφαλισμένους, η Διοίκηση του e-ΕΦΚΑ υπενθυμίζει, ότι από 1ης-7-2020, οι εισφορές επικουρικής ασφάλισης και εφάπαξ παροχών εκδίδονται σε κοινό ειδοποιητήριο με τις εισφορές κύριας ασφάλισης και αναρτώνται στις ηλεκτρονικές υπηρεσίες του e-ΕΦΚΑ»). Συνακόλουθα, από 1ης-7- 2020, όλες οι εισφορές, κύριες και επικουρικές, επιβάλλονται και εξοφλούνται ταυτόχρονα, οπότε και εκδίδεται κοινό για αμφότερες πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας.

11. Όμως, μέχρι τις 30-6-2020, τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδονταν για τις εισφορές κύριας ασφάλισης, δεν κάλυπταν και τις εισφορές επικουρικής ασφάλισης, για τις οποίες εκδίδετο ιδιαίτερη - αυτοτελής ασφαλιστική ενημερότητα, από το Τμήμα Α' της Ε' Διεύθυνσης της Γενικής Διεύθυνσης Επικουρικής Ασφάλισης του e-ΕΦΚΑ, σύμφωνα με το άρθρο 81 παρ 3 περ α' εδ αδ' Ν 4670/2020.

12. Τα ανωτέρω, που προκύπτουν ευθέως από τις προαναφερόμενες διατάξεις, επιβεβαιώνονται, ρητώς και ανενδοιάστως, και από σχετικό έγγραφο του αρμόδιου φορέα, ήτοι του e-ΕΦΚΑ. Ειδικότερα, στο, προσκομιζόμενο, από 2-11-2020 έγγραφο του Περιφερειακού Τμήματος Μηχανικών & ΕΔΕ Δυτικής Ελλάδας (πρώην ΕΤΑΑ - ΤΣΜΕΔΕ) του e-ΕΦΚΑ, αναφέρονται τα ακόλουθα: «Σε απάντηση της αίτησής σας, ΣΑΣ

Αριθμός απόφασης: 28/2021

ΕΝΗΜΕΡΩΝΟΥΜΕ ΟΤΙ ΟΙ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΕΣ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΕΣ ΠΟΥ ΕΚΔΙΔΕ Η ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΜΑΣ ΕΩΣ 30-6-2020, ΔΕΝ ΚΑΛΥΠΤΑΝ ΤΟΥΣ ΚΛΑΔΟΥΣ ΕΠΙΚΟΥΡΙΚΗΣ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ ΚΑΙ ΠΡΟΝΟΙΑΣ. Βάσει του Ν 4670/2020 (ΦΕΚ 43/Α') θεσπίστηκε νέο πλαίσιο επικουρικής ασφάλισης και εφάπαξ παροχών που αφορά και τους ελεύθερους επαγγελματίες και τέθηκε σε ισχύ από τον Ιούλιο 2020».

13. Ο προσωρινός μειοδότης, προκειμένου να αποδείξει, ότι συνέτρεχαν οι προϋποθέσεις συμμετοχής κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, ήτοι στις 24-6-2020, προσκόμισε την υπ' αριθ πρωτ Δ24/7469/4-7-2019 Ενημερότητα Πτυχίου, σύμφωνα με την οποία, οι ασφαλιστικές ενημερότητες των έξι στελεχών του πτυχίου του έληξαν στις 14-7-2019. Θα έπρεπε, συνεπώς, να προσκομισθούν, βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας των υπόψη στελεχών, που να καλύπτουν τόσο την κύρια, όσο και την επικουρική ασφάλιση κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών.

14. Πλην όμως, προσκομίσθηκαν, μόνο, έξι ασφαλιστικές ενημερότητες, που εκδόθηκαν στις 11-6-2020 (οι πέντε εξ αυτών) και στις 5-6-2020 και έληγαν στις 11-12-2020 και στις 5-12-2020 αντιστοίχως, εκ των οποίων, κατά τα προαναφερόμενα, δεν προκύπτει η καταβολή των εισφορών επικουρικής ασφάλισης των στελεχών του πτυχίου του προσωρινού αναδόχου κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών. Άλλοις λόγοις, δεν προσκομίσθηκαν αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας για τις εισφορές επικουρικής ασφάλισης, με αποτέλεσμα η προσφορά του προσωρινού αναδόχου να καταστεί, κατά δεσμία αρμοδιότητα, απορριπτέα, προεχόντως για τον λόγο αυτό.

II. 1. Εξ άλλου, οι ανωτέρω ασφαλιστικές ενημερότητες, πέραν του ότι δεν καλύπτουν τις εισφορές επικουρικής ασφάλισης, δεν είναι αρκετές για να αποδείξουν την υπόψη προϋπόθεση συμμετοχής, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του προσωρινού μειοδότη και για έναν ακόμα, πρόσθετο, λόγο, η συνδρομή του οποίου προκύπτει από το ίδιο το σώμα αυτών.

2. Συγκεκριμένα, σε όλες τις εν λόγω ασφαλιστικές ενημερότητες, αναφέρονται, κατά λέξη, τα εξής: «Ο ασφαλισμένος είναι απογεγραμμένος στο Μητρώο Εργοδοτών. Θα πρέπει να υποβληθεί και αποδεικτικό ενημερότητας εργοδότη. Το παρόν Αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας αφορά

Αριθμός απόφασης: 28/2021

εισφορές ατομικής ασφάλισης και ισχύει για όσο χρονικό διάστημα είναι ενήμερος και ως προς τις εργοδοτικές εισφορές».

3. Από την ανωτέρω, σαφή και ανεπίδεκτη παρερμηνείας, διατύπωση των ασφαλιστικών ενημεροτήτων που προσκομίστηκαν, προκύπτει, ότι προϋπόθεση της ισχύος τους είναι και η ενημερότητα ως προς τις εργοδοτικές εισφορές, ότι δηλαδή, αν ο λήπτης, καίτοι δεν οφείλει εισφορές ατομικής ασφάλισης, καταστεί υπερήμερος όσον αφορά στις εργοδοτικές εισφορές, παύει η ισχύς των προσκομισθέντων αποδεικτικών.

4. Συνεπώς, προκειμένου ο προσωρινός μειοδότης να αποδείξει την (μη προκύπτουσα από την Ενημερότητα Πτυχίου) ασφαλιστική ενημερότητα των στελεχών του πτυχίου του κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, όφειλε να προσκομίσει και αντίστοιχα αποδεικτικά ενημερότητας εργοδότη, έτσι ώστε να προκύπτει η μη παύση της ισχύος των αποδεικτικών ατομικής ασφάλισης που υπέβαλε.

5. Δοθέντος όμως του ότι δεν προσκομίσθηκαν τα εν λόγω αποδεικτικά, καίτοι αυτό αξιώνεται, ρητά, από τα ίδια τα αποδεικτικά που υποβλήθηκαν, η προσφορά του προσωρινού αναδόχου κατέστη και εκ του λόγου αυτού απορριπτέα.

III. 1. Σύμφωνα με το άρθρο 23.3.β. της διακήρυξης, ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να αποδείξει την ασφαλιστική του ενημερότητα για όλα τα έργα που εκτελεί κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του.

2. Βέβαια, σύμφωνα με το άρθρο 23.9.β. η υποβολή Ενημερότητας Πτυχίου απαλλάσσει από την υποχρέωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ανωτέρω άρθρου, μόνο, όμως, υπό την προϋπόθεση, ότι η ισχύς της αναφερόμενης σε αυτήν (Ενημερότητα Πτυχίου) ενημερότητας δεν έχει λήξει. Σε αντίθετη περίπτωση, εφαρμόζεται η ακροτελεύτια παράγραφος του υπόψη άρθρου, σύμφωνα με την οποία «σε περίπτωση που κάποιος από τα ανωτέρω δικαιολογητικά έχει λήξει προσκομίζεται το σχετικό δικαιολογητικό εν ισχύ».

3. Εξ άλλου, η Ενημερότητα Πτυχίου αποτελεί εκτελεστή διοικητική πράξη, εξοπλισμένη με τεκμήριο νομιμότητας. Επομένως, δεν επιτρέπεται, ούτε στην αναθέτουσα αρχή, αλλά ούτε και στον ίδιο τον προσφέροντα να αμφισβητήσει τα όσα αναφέρονται σε αυτήν (βλ ΕΑ ΣτΕ 686/2009, 206/2006, Διοικ Εφ Κομ 12/2019, Διοικ Εφ Πατρ 28/2016, ΑΕΠΠ 895/2019). Η

Αριθμός απόφασης: 28/2021

αμφισβήτηση των όσων προκύπτουν από την Ενημερότητα Πτυχίου δεν είναι δυνατή, ούτε και όταν περιέρχονται την αναθέτουσα αρχή στοιχεία που τα ανταποδεικνύουν (βλ ΕΣ/Μείζονος 1540/2014, 3999/2013, 2908/2012, ΣΤΕ 165/2013, 262/2006, ΑΕΠΠ 895/2019).

4. Σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ Β' περ 8 της ΥΑ Δ15/οικ/15658/4-9-2013 (ΦΕΚ Β' 2300/16-9-2013), για την έκδοση Ενημερότητας Πτυχίου, προσκομίζεται πίνακας όλων των έργων που εκτελεί, ατομικά ή σε κοινοπραξία, η εργοληπτική επιχείρηση, ενώ, σύμφωνα με την παρ Γ της εν λόγω διατάξεως, στην Ενημερότητα Πτυχίου που, τελικώς, εκδίδεται, αναφέρονται, μεταξύ άλλων, όλα τα έργα που αυτή εκτελεί ως ανάδοχος ή ως μέλος κοινοπραξίας και η αντίστοιχη ασφαλιστική ενημερότητα.

5. Στην υπ' αριθ πρωτ Δ24/7469/4-7-2019 Ενημερότητα Πτυχίου που προσκόμισε ο προσωρινός μειοδότης, για να αποδείξει ότι πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αναφέρεται ότι τυγχάνει ανάδοχος του έργου «*****», με ασφαλιστική ενημερότητα έως τις 3-1-2020. Το ίδιο έργο αναφέρεται και στην υπ' αριθ πρωτ ***** Ενημερότητα Πτυχίου, που προσκομίσθηκε προς απόδειξη των προϋποθέσεων συμμετοχής κατά τον χρόνο της πρόσκλησης για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης.

6. Κατόπιν τούτου, ο προσωρινός ανάδοχος όφειλε να προσκομίσει ασφαλιστική ενημερότητα και για το ανωτέρω έργο, ισχύουσα έως τις 24-6-2020. Αντ' αυτής, προσκόμισε την υπ' αριθ πρωτ ***** ασφαλιστική ενημερότητα έργου (με ημερομηνία λήξεως στις 18-11-2020), η οποία, ναι μεν αφορά στο εν λόγω έργο, πλην όμως έχει εκδοθεί επ' ονόματι άλλου οικονομικού φορέα (της εταιρίας *****).

7. Η Επιτροπή Διαγωνισμού και εν συνεχεία ****, παρέβλεψαν την υπόψη αναντιστοιχία, ήτοι την προσκόμιση ασφαλιστικής ενημερότητας έργου, επ' ονόματι οικονομικού φορέα διαφορετικού από αυτόν που, κατά αμάχητο τεκμήριο, το εκτελεί, σύμφωνα με την σχετική Ενημερότητα Πτυχίου, παρόλο που ο προσωρινός μειοδότης δεν συνυπέβαλε το οιοδήποτε έγγραφο που θα μπορούσε να την δικαιολογήσει, λογικά, αλλά και νόμιμα.

8. Επομένως, σύμφωνα με τα ανωτέρω, δεν αποδείχθηκε η ασφαλιστική ενημερότητα, κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών, για

Αριθμός απόφασης: 28/2021

συγκεκριμένο έργο που, σύμφωνα με την Ενημερότητα Πτυχίου του, εκτελούσε ο ίδιος ο προσωρινός μειοδότης και, ως εκ τούτου, η προσφορά του θα έπρεπε να απορριφθεί και για τον λόγο αυτό.

IV.1. Σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 77 παρ 1 Ν 4548/2018, «την (ανώνυμη) εταιρία διοικεί το διοικητικό συμβούλιο. Η διοίκηση της εταιρείας περιλαμβάνει τη διαχείριση και τη δικαστική και εξώδικη εκπροσώπησή της». Το διοικητικό συμβούλιο, διαχειρίζεται και εκπροσωπεί την εταιρία συλλογικά, πλην όμως, δυνάμει της διατάξεως του άρθρου 87 παρ 1 του ανωτέρω Ν 4548/2018, μπορεί να αναθέσει, είτε την διαχείριση, είτε την εκπροσώπηση της εταιρίας (είτε και αμφότερες) σε τρίτα πρόσωπα, μέλη του ή μη. Από τις ανωτέρω διατάξεις προκύπτει, ότι η διαχείριση της ανώνυμης εταιρίας διακρίνεται, σαφώς, από την εκπροσώπησή της.

2. Εξ άλλου, στην Ενημερότητα Πτυχίου αναφέρονται τα πρόσωπα που «δεσμεύουν και εκπροσωπούν την εταιρία». Δηλαδή, η Ενημερότητα Πτυχίου αναφέρεται στα πρόσωπα που εκπροσωπούν την εταιρία, έναντι της αναθέτουσας αρχής και κάθε τρίτου και όχι στο συλλογικό όργανο, που λαμβάνει τις αποφάσεις βάσει των οποίων αυτά ενεργούν, ήτοι ασκεί την διαχείρισή της.

3. Επομένως, για την έγκυρη συμμετοχή ανώνυμης εταιρίας σε διαγωνισμό, απαιτείται να έχει ληφθεί, πριν από την υποβολή της προσφοράς της, απόφαση του αρμόδιου διαχειριστικού οργάνου (ήτοι, κατ' αρχάς, του διοικητικού της συμβουλίου), την οποία εν συνεχεία υλοποιούν (υπογράφοντας την προσφορά και τα λοιπά απαιτούμενα έγγραφα) οι, αναφερόμενοι στην Ενημερότητα Πτυχίου, εκπρόσωποί της.

4. «Η υποβολή της απόφασης του αρμόδιου καταστατικού οργάνου ανώνυμης εταιρίας για την συμμετοχή της σε διαγωνισμό δημοσίου έργου αποτελεί *conditio sine qua non* για την εγκυρότητα αυτής καθεαυτής της προσφοράς και απαιτείται σε κάθε περίπτωση. Συνεπώς, η μη υποβολή απόφασης του διοικητικού συμβουλίου ανώνυμης εταιρίας για την συμμετοχή της στον διαγωνισμό μπορεί να θεωρηθεί ότι ταυτίζεται με τη μη υποβολή έγκυρης προσφοράς. Διευκρινίζεται, ότι η απόφαση για την καταρχήν συμμετοχή στον διαγωνισμό δεν πρέπει να ταυτίζεται με τη νομιμοποίηση του προσώπου που υπογράφει την προσφορά της διαγωνιζόμενης ανώνυμης

Αριθμός απόφασης: 28/2021

εταιρίας. Η τελευταία αφορά μόνο την υπογραφή της προσφοράς και όχι την καταρχήν απόφαση για το εάν η εταιρία θα συμμετάσχει στον συγκεκριμένο διαγωνισμό, ρυθμίζεται από τις ειδικότερες διατάξεις της εκάστοτε διακήρυξης και του Νόμου και μπορεί να τεκμαίρεται από την Ενημερότητα Πτυχίου» (βλ. κατά λέξη, την, προσκομιζόμενη, από 28-1-2013, Γνωμοδότηση του Καθηγητή Διοικητικού Δικαίου στη Νομική Σχολή του Πανεπιστημίου Αθηνών, Σπυρίδωνα Βλαχόπουλου και τις εκεί σχετικές νομολογιακές παραπομπές).

5. Συναφώς, και το άρθρο 23.8.4. της διακήρυξης προβλέπει υποχρέωση του προσωρινού αναδόχου να υποβάλει πρακτικό του διοικητικού συμβουλίου περί έγκρισης συμμετοχής στον διαγωνισμό (στο οποίο, πέραν της εν λόγω πράξης διαχείρισης, είναι δυνατό να ρυθμίζεται και η εκπροσώπησή της από συγκεκριμένο πρόσωπο). Εννοείται, ότι από το υπόψη δικαιολογητικό πρέπει να αποδεικνύεται πως η λήψη απόφασης συμμετοχής έχει ληφθεί προγενεστέρως της υποβολής της προσφοράς.

6. Βέβαια, το άρθρο 23.9.β. της διακήρυξης προβλέπει, ότι η υποβολή Ενημερότητας Πτυχίου, απαλλάσσει από την υποχρέωση προσκόμισης των «αποδεικτικών εγγράφων νομιμοποίησης». Πλην όμως, η εν λόγω απαλλαγή αφορά, ασφαλώς, στο ΦΕΚ σύστασης, στο καταστατικό της εταιρίας και στις τροποποιήσεις του, στο ΦΕΚ εκπροσώπησής της, στο πιστοποιητικό περί μη λύσης της κλπ. Αφορά, δηλαδή, στα δικαιολογητικά που σχετίζονται με την εκπροσώπηση - νομιμοποίηση της εταιρίας έναντι της αναθέτουσας αρχής και όχι, ασφαλώς, στην απόφαση περί συμμετοχής της στον συγκεκριμένο διαγωνισμό, η λήψη της οποίας, άπτεται της διαχείρισής και όχι της εκπροσώπησής της και δεν είναι, εξ αντικειμένου, δυνατό να τεκμαίρεται από την Ενημερότητα Πτυχίου.

7. Από τα ανωτέρω προκύπτει, ότι και οι ανώνυμες εταιρίες που προσκομίζουν Ενημερότητα Πτυχίου, οφείλουν να υποβάλουν αντίγραφο του πρακτικού του διοικητικού τους συμβουλίου, από το οποίο να αποδεικνύεται, ότι έχει ληφθεί απόφαση περί συμμετοχής τους στην δημοπρασία.

8. Πράγματι, ο προσωρινός μειοδότης, προσκόμισε το υπόψη απαιτούμενο δικαιολογητικό, ήτοι προσκόμισε αντίγραφο πρακτικού του διοικητικού του συμβουλίου, υπογεγραμμένο, ιδιοχείρως, από τον πρόεδρο

Αριθμός απόφασης: 28/2021

του, εκ του οποίου (υποτίθεται ότι) προκύπτει η λήψη απόφασης περί συμμετοχής της στον διαγωνισμό.

9. Πλην όμως, το επίμαχο δικαιολογητικό, εξ αιτίας του γεγονότος, ότι φέρει ιδιόχειρη υπογραφή, άνευ βεβαιώσεως της γνησιότητάς της και όχι την απαιτούμενη ηλεκτρονική υπογραφή, δεν έχει υποβληθεί νόμιμα και, σε κάθε περίπτωση, δεν αποδεικνύει την, προϋφιστάμενη της υποβολής της προσφοράς, απόφαση περί συμμετοχής στην δημοπρασία.

10. Κατ' αρχάς, όλα τα έγγραφα δικαιολογητικά που έχουν παραχθεί από τον διαγωνιζόμενο οικονομικό φορέα, πρέπει να φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή του συντάκτη τους. Τούτο προβλέπεται από την διάταξη του άρθρου 8 παρ 3 της ***** (ΦΕΚ Β' 3821), στην οποία παραπέμπει, ρητώς, το άρθρο 7.1. της διακήρυξης και, ως εκ τούτου, εντάσσεται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού. Σύμφωνα με την εν λόγω διάταξη «οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν μέσω του υποσυστήματος τα κατά περίπτωση έγγραφα που έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τους ίδιους υπογεγραμμένα με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή». Τα αυτά προβλέπονται, άλλωστε, και στο άρθρο 3.5.α. της διακήρυξης. Εννοείται, ότι η απαιτούμενη ψηφιακή υπογραφή δεν αναπληρώνεται από την ιδιόχειρη, ακόμα και όταν αυτή φέρει βεβαίωση της γνησιότητάς της (βλ Διοικ Εφ Πατρών Ν7/2018, αδημ, προσκομιζόμενη). Συνεπώς, το επίμαχο, στερούμενο ψηφιακής υπογραφή, πρακτικό, θεωρείται ως μη υποβληθέν.

11. Ακόμα όμως και αν ήθελε (αβασίμως) υποτεθεί, ότι δεν ήταν αναγκαίο να υπογραφεί ψηφιακά το απαιτούμενο πρακτικό περί λήψεως αποφάσεως του αρμοδίου διαχειριστικού οργάνου της εταιρίας για συμμετοχή της στον διαγωνισμό και πάλι το υποβληθέν δικαιολογητικό δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης. Συγκεκριμένα, στην διάταξη του άρθρου 93 παρ 2 Ν 4548/2018 προβλέπονται τα εξής: «Αντίγραφα των πρακτικών του διοικητικού συμβουλίου εκδίδονται επισήμως από τον πρόεδρο ή άλλο πρόσωπο που ορίζεται προς τούτο από το καταστατικό ή από το διοικητικό συμβούλιο, χωρίς να απαιτείται άλλη επικύρωσή τους. Η εταιρεία φέρει το βάρος απόδειξης ότι οι αποφάσεις του διοικητικού συμβουλίου έλαβαν χώρα την ημερομηνία και ώρα που αναγράφεται στο βιβλίο πρακτικών». Οι

Αριθμός απόφασης: 28/2021

ψηφιακές υπογραφές φέρουν χρονοσήμανση που επιτρέπει την διακρίβωση του χρόνου κατά τον οποίο τέθηκαν. Το αυτό αποτέλεσμα επιτυγχάνεται και με την βεβαίωση της γνησιότητας της ιδιόχειρης υπογραφής. Αντίθετα, η απλή ιδιόχειρη υπογραφή, χωρίς βεβαίωση γνησιότητας, δεν επιτρέπει στον προσωρινό μειοδότη - ανώνυμη εταιρία να ανταποκριθεί στο βάρος της αποδείξεως του, κρίσιμου, γεγονότος, ότι η σχετική απόφαση του διοικητικού της συμβουλίου λήφθηκε, πράγματι κατά τον αναφερόμενο σε αυτήν χρόνο, ήτοι ότι προϋφίστατο της υποβολής της προσφοράς της.

12. Επομένως, θα έπρεπε και για τον λόγο αυτό να απορριφθεί η προσφορά του προσωρινού μειοδότη ».

9. Επειδή, ο αναθέτων φορέας με τις απόψεις του υποστηρίζει τα εξής «Α) Η Επιτροπή Διαγωνισμού, έχοντας υπόψη:

1) Το άρθρο 73 του Ν. 4412/2016 «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. Αν ο οικονομικός φορέας είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση.

Η παρούσα παράγραφος παύει να εφαρμόζεται όταν ο οικονομικός φορέας εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους»

2) Το άρθρο 80 του Ν. 4412/2016 και ειδικότερα την παράγραφο 2 «Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός

Αριθμός απόφασης: 28/2021

φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73: 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»

3) Το άρθρο 22.A της διακήρυξης: Λόγοι αποκλεισμού και συγκεκριμένα τον λόγο αποκλεισμού που αναφέρεται στην παράγραφο 22Α.2. «Όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης».

4) Το Άρθρο 23 της διακήρυξης: Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής και συγκεκριμένα την περίπτωση (β) του 23.3 που αναφέρεται στα δικαιολογητικά που υποβάλλει ο προσωρινός ανάδοχος για την παράγραφο Α.2 του άρθρου 22: σύμφωνα με το οποίο: «...πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, περί του ότι έχουν εκπληρωθεί οι υποχρεώσεις του οικονομικού φορέα, όσον αφορά στην καταβολή φόρων (φορολογική ενημερότητα) και στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα) σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία του κράτους εγκατάστασης ή την ελληνική νομοθεσία αντίστοιχα.

Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα τα σχετικά δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι

- φορολογική ενημερότητα
- 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...

Αριθμός απόφασης: 28/2021

• 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

5) Το άρθρο 1 του Ν. 4670/20 και ειδικότερα την παρ. 2:«2. Στον β-Ε.Φ.Κ.Α. εντάσσεται από την 1η.3.2020 το Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών (Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.). Το Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.) με την επωνυμία Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών (Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.) καταργείται και ο ε-Ε.Φ.Κ.Α. καθίσταται οιονεί καθολικός διάδοχος αυτού. Στον ε-Ε.Φ.Κ.Α. εντάσσονται ο Κλάδος Επικουρικής Ασφάλισης και ο Κλάδος Εφάπαξ Παροχών του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π. με πλήρη οικονομική, λογιστική και περιουσιακή αυτοτέλεια έκαστος. Ο ε- Ε.Φ.Κ.Α. έχει ως σκοπό την ασφαλιστική κάλυψη όλων των υπακτέων στην ασφάλιση προσώπων του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π., για τους ασφαλιστικούς κινδύνους που προβλέπονται από την οικεία νομοθεσία, και τη χορήγηση των παροχών του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π..»

6) Τα από 11/09/2020 υποβληθέντα δικαιολογητικά από τον προσωρινό ανάδοχο «****», μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και ειδικότερα:

-Τα εκδοθέντα από το ε-ΕΦΚΑ (τέως ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ) αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας με αρ. πρωτ.: ****

για τα έξι στελέχη που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ, σύμφωνα με τα οποία δεν οφείλουν ληξιπρόθεσμες εισφορές

7) Την με αρ. 1151/2020 Απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)

8) Την Κατευθυντήρια Οδηγία 20 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων και ειδικότερα:

8.1) το κεφάλαιο: Υποχρεωτικοί λόγοι αποκλεισμού: η αθέτηση των υποχρεώσεων όσον αφορά στην καταβολή φόρων/τελών ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (άρθρο 73 παρ. 2), σύμφωνα με το οποίο:

Εφιστάται η προσοχή των αναθετουσών αρχών στο ότι: Ο υπό εξέταση λόγος αποκλεισμού δεν εφαρμόζεται και επομένως ο οικονομικός φορέας δεν αποκλείεται, όταν εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του:

Αριθμός απόφασης: 28/2021

- είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων

- είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους.

Και τούτο, διότι, για την επιβολή του υπό κρίση λόγου αποκλεισμού ενδιαφέρει η τρέχουσα συμμόρφωση, δεδομένου ότι αυτός αφορά σε συνεχιζόμενη παραβίαση που λαμβάνει χώρα στο παρόν και δεν επεκτείνεται σε παραβιάσεις του παρελθόντος. Σε κάθε περίπτωση, επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω περιπτώσεις άρσης του λόγου αποκλεισμού προβλέπονται στην ίδια την Οδηγία 2014/24/ΕΕ, χωρίς να εναπόκειται στη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής ή της εθνικής νομοθεσίας για αντίθετη πρόβλεψη.»

8.2) το κεφάλαιο: Εξαίρεση από τον υποχρεωτικό αποκλεισμό των παρ. 1 και 2 του άρθρου 73, με δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να προβλέψει σχετική παρέκκλιση στα έγγραφα της σύμβασης (άρθρο 73 παρ. 3) και το αναφερόμενο σε αυτό παράδειγμα από τη νομολογία της υπόθεσης *La Cascina*, το οποίο καταλήγει:

«..Στην ως άνω απόφαση, κρίθηκε επίσης ότι αντίκειται στην αρχή της διαφάνειας ο ορισμός από την αναθέτουσα αρχή λόγων αποκλεισμού για μη πληρωμή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, δίχως να εκτίθεται εκ των προτέρων το ακριβές χρονικό σημείο μέχρι το οποίο μπορούν τα εν λόγω βάρη να καταβάλλονται ή να γίνεται διακανονισμός, προκειμένου να μπορεί ο υποψήφιος να αποφύγει τον αποκλεισμό..»

9) Την από 11/9/2020 Υπεύθυνη Δήλωση, ψηφιακά υπογεγραμμένη, του προσωρινού αναδόχου «****» ότι «...1. Δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεων της εταιρείας όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης.. ..» έχει τη γνώμη ότι:

- ορθώς ο οικονομικός φορέας «****» υπέβαλε τα προαναφερόμενα στο σημείο 6 εκδοθέντα από τον e-ΕΦΚΑ αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας για τα στελέχη του

- τα ανωτέρω εκδοθέντα από τον e-ΕΦΚΑ αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας καλύπτουν πλήρως τις απαιτήσεις της διακήρυξης,

Αριθμός απόφασης: 28/2021

καθώς σύμφωνα με τα προαναφερόμενα στο σημείο 5 με τον Ν. 4670/20, στον e-Ε.Φ.Κ.Α. εντάσσεται από την 1η.3.2020 το Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών (Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.). Το Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.) με την επωνυμία Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών (Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.) καταργείται και ο e-Ε.Φ.Κ.Α. καθίσταται οιοσεί καθολικός διάδοχος αυτού. Σχετικά έχει εκδοθεί η προαναφερόμενη στο σημείο 7 αριθ. 1151/2020 Απόφαση της Α.Ε.Π.Π.

- Σε κάθε περίπτωση και βάσει του άρθρου 23.3.β της Διακήρυξης και εφόσον ο Οικονομικός Φορέας έχει υποβάλλει φορολογική ενημερότητα καθώς και την προαναφερόμενη στο σημείο 9 Υπεύθυνη Δήλωση, βάσει της προαναφερόμενης στο σημείο 8 Κατευθυντήριας Οδηγίας 20 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, ο οικονομικός φορέας δεν αποκλείεται.

Βάσει των ανωτέρω ο 1ος λόγος Προσφυγής του Οικονομικού Φορέα «*****» θεωρείται αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί.

Β) Η Επιτροπή Διαγωνισμού, έχοντας υπόψη:

1) Το άρθρο 73 του Ν. 4412/2016 και ειδικότερα την παράγραφο 2.β) «Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν 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.».

2) Το άρθρο 80 του Ν. 4412/2016 και ειδικότερα την παράγραφο 2 «Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπíπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73: 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»

3) Το άρθρο 22.Α της διακήρυξης: Λόγοι αποκλεισμού και συγκεκριμένα τον λόγο αποκλεισμού που αναφέρεται στην παράγραφο 22Α.2. «Όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης».

Αριθμός απόφασης: 28/2021

4) Το Άρθρο 23 της διακήρυξης: Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής και συγκεκριμένα την περίπτωση (β) του 23.3 που αναφέρεται στα δικαιολογητικά που υποβάλλει ο προσωρινός ανάδοχος για την παράγραφο Α.2 του άρθρου 22: σύμφωνα με το οποίο: «...πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, περί του ότι έχουν εκπληρωθεί οι υποχρεώσεις του οικονομικού φορέα, όσον αφορά στην καταβολή φόρων (φορολογική ενημερότητα) και στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα) σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία του κράτους εγκατάστασης ή την ελληνική νομοθεσία αντίστοιχα.

Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα τα σχετικά δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι

- ασφαλιστική ενημερότητα που εκδίδεται από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα. Η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα α) ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας, β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και γ) για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ - ΤΣΜΕΔΕ. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας (ΤΣΜΕΔΕ για τους ασφαλισμένους - μέλη του ΤΕΕ, ΙΚΑ για το λοιπό προσωπικό. Δεν αποτελούν απόδειξη ενημερότητας της προσφέρουσας εταιρίας, αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας των φυσικών προσώπων που στελεχώνουν το πτυχίο της εταιρίας ως εταίροι.»

5) Τα από 11/09/2020 υποβληθέντα δικαιολογητικά από τον προσωρινό ανάδοχο «*****», μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και ειδικότερα:

5.1) Τα εκδοθέντα από το e-ΕΦΚΑ (τέως ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ) αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας με αρ. πρωτ.: ***** για τα έξι στελέχη που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ,

5.2) Τα εκδοθέντα από το e-ΕΦΚΑ αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας με αρ. πρωτ.: ***** για την «*****»

Αριθμός απόφασης: 28/2021

5.3) Τα εκδοθέντα από το e-ΕΦΚΑ αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας με αρ. πρωτ.: *****Έχει τη γνώμη ότι:

- ο οικονομικός φορέας «*****» ορθώς υπέβαλε τα ανωτέρω αναφερόμενα στην

(5.1) αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας e-ΕΦΚΑ (τέως ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ) για κάθε στέλεχός του που έχει υποχρέωση ασφάλισης στο ΤΣΜΕΔΕ, συμμορφούμενος με τις απαιτήσεις της διακήρυξης και συγκεκριμένα σύμφωνα με την παράγραφο 22.Α.2 και την παράγραφο 23.3.Β. της διακήρυξης, για την περίπτωση γ) για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ - ΤΣΜΕΔΕ»

- ο οικονομικός φορέας «*****» ορθώς υπέβαλε τα ανωτέρω αναφερόμενα στην (5.2) αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας e-ΕΦΚΑ για την εταιρεία, συμμορφούμενος με τις απαιτήσεις της διακήρυξης και συγκεκριμένα σύμφωνα με την παράγραφο 22.Α.2 και την παράγραφο 23.3.Β. της διακήρυξης, για την περίπτωση α) ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας

- ο οικονομικός φορέας «*****» ορθώς υπέβαλε τα ανωτέρω αναφερόμενα στην (5.3) αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας e-ΕΦΚΑ για τα έργα που εκτελεί, συμμορφούμενος με τις απαιτήσεις της διακήρυξης και συγκεκριμένα σύμφωνα με την παράγραφο 22.Α.2 και την παράγραφο 23.3.Β. της διακήρυξης, για την περίπτωση β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία

-δεν όφειλε να υποβάλει επιπλέον και ενημερότητα εργοδότη για κάθε ένα από τα ως άνω στελέχη, καθώς η απαίτηση αυτή δεν περιλαμβάνεται ρητά στις απαιτήσεις της διακήρυξης, η οποία κατά πάγια νομολογία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο που δεσμεύει τόσο την αρχή που διενεργεί το διαγωνισμό όσο και τους διαγωνιζόμενους.

Βάσει των ανωτέρω ο 2ος λόγος Προσφυγής του Οικονομικού Φορέα «*****» θεωρείται αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί.

Γ) Η Επιτροπή Διαγωνισμού, έχοντας υπόψη:

1) Το άρθρο 73 του Ν. 4412/2016 και ειδικότερα την παράγραφο 2.β) «.Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η αναθέτουσα αρχή: μπορεί να

Αριθμός απόφασης: 28/2021

αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης.».

2) Το άρθρο 80 του Ν. 4412/2016 και ειδικότερα την παράγραφο 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: 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»

3) Το άρθρο 22.Α της διακήρυξης: Λόγοι αποκλεισμού και συγκεκριμένα τον λόγο αποκλεισμού που αναφέρεται στην παράγραφο 22Α.2. «Όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης».

4) Το Άρθρο 23 της διακήρυξης: Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής και συγκεκριμένα την περίπτωση (β) του 23.3 που αναφέρεται στα δικαιολογητικά που υποβάλλει ο προσωρινός ανάδοχος για την παράγραφο Α.2 του άρθρου 22: σύμφωνα με το οποίο: «.πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, περί του ότι έχουν εκπληρωθεί οι υποχρεώσεις του οικονομικού φορέα, όσον αφορά στην καταβολή φόρων (φορολογική ενημερότητα) και στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα) σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία του κράτους εγκατάστασης ή την ελληνική νομοθεσία αντίστοιχα.

Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα τα σχετικά δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι

- ασφαλιστική ενημερότητα που εκδίδεται από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα. Η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα α) ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας, β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και γ) για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ - ΤΣΜΕΔΕ. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση

Αριθμός απόφασης: 28/2021

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.»

5) Τις με αρ. ***** Ενημερότητες Πτυχίου για συμμετοχή σε Δημοπρασίες Δημοσίων Έργων στις οποίες, η ασφαλιστική ενημερότητα περιλαμβάνει το έργο: «*****»

6) το με Αριθμ. Πρωτ. ***** Αποδεικτικά Ασφαλιστικής Ενημερότητας e- ΕΦΚΑ. του έργου: «*****» τα οποία έχουν εκδοθεί με επωνυμία του φορέα: ***** Έχει τη γνώμη ότι:

Είναι προφανές ότι ο οικονομικός φορέας: «*****» εκτελεί ως νόμιμος υπεργολάβος το έργο: «*****», το οποίο υπάρχει στην Ενημερότητα Πτυχίου του, το δε αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας προφανώς εκδίδεται στο όνομα του κυρίου αναδόχου του έργου «*****». Συνεπώς η Επιτροπή Διαγωνισμού κρίνει επαρκή τα προαναφερόμενα στα σημεία 5 και 6 έγγραφα.

Βάσει των ανωτέρω ο 3ος λόγος Προσφυγής του Οικονομικού Φορέα «*****» θεωρείται αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί.

Δ) Η Επιτροπή Διαγωνισμού, έχοντας υπόψη

1) Το άρθρο 23.8 της Διακήρυξης: 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 φέρου συγκεκριμένο χρόνο ισχύος.

Εάν ο προσφέρων είναι Α.Ε και Ε.Π.Ε : 1. ..., 2,..3 , 4. Πρακτικό Δ.Σ περί έγκρισης συμμετοχής στο διαγωνισμό, στο οποίο μπορεί να περιέχεται και εξουσιοδότηση (εφόσον αυτό προβλέπεται από το καταστατικό του υποψηφίου αναδόχου) για υπογραφή και υποβολή προσφοράς σε περίπτωση που δεν υπογράφει ο ίδιος ο νόμιμος εκπρόσωπος του φορέα την προσφορά και τα λοιπά απαιτούμενα έγγραφα του διαγωνισμού και ορίζεται συγκεκριμένο άτομο, 5. ...»

Αριθμός απόφασης: 28/2021

2) Την με αρ. πρωτ. 818368/8.6.17 Ανακοίνωση Καταχώρησης στο Γενικό Εμπορικό Μητρώο στοιχείων της εταιρείας «***** σύμφωνα με την οποία Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος είναι *****

3) Το Πρακτικό Νο **** του Διοικητικού Συμβουλίου του οικονομικού φορέα «*****» το οποίο υποβλήθηκε πρωτότυπο σε έντυπη μορφή με τα υπόλοιπα δικαιολογητικά σε σφραγισμένο φάκελο εντός 3 εργάσιμων ημερών, σύμφωνα με το άρθρο 3.5 β της Διακήρυξης, στο πρωτόκολλο της Υπηρεσίας (αρ. πρωτ. 124076/11702/11.9.20) με θέμα:

« ΘΕΜΑ 1ο: Έγκριση για τη συμμετοχή της εταιρείας στον διαγωνισμό που διενεργεί η ****»

ΘΕΜΑ 2: Ορισμός αντικλήτου, εκπροσώπου, τρόπος επικοινωνίας για τον συγκεκριμένο διαγωνισμό.»

Στο ανωτέρω έγγραφο αναφέρεται ότι είναι «ακριβές αντίγραφο εκ του βιβλίου πρακτικών Δ.Σ. της εταιρείας *****», φέρει τη σφραγίδα της εταιρείας και υπογράφεται από τον Πρόεδρο του Δ.Σ. *****.

4) Την από 11.09.2020 ψηφιακά υπογεγραμμένη Υπεύθυνη Δήλωση του ***** με την οποία δηλώνει ότι βεβαιώνει την ακρίβεια όλων των εγγράφων που υποβάλλονται και ότι είναι αληθή

5) Το άρθρο 3.5 της Διακήρυξης σημείο ζ): .. Στις ως άνω περιπτώσεις που με την προσφορά υποβάλλονται ιδιωτικά έγγραφα, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του ν. 4250/14 (Α' 94) είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή μετά την έναρξη της διαδικασίας σύναψης σύμβασης (ήτοι μετά την αποστολή της προκήρυξης στην Ε.Ε.Ε.Ε.).

Έχει τη γνώμη ότι:

Το υποβληθέν Πρακτικό Νο 230/16.6.2020 του Διοικητικού Συμβουλίου του οικονομικού φορέα «*****» είναι σύμφωνο με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, καθώς είναι ιδιωτικό έγγραφο και δεν απαιτείται η ψηφιακή υπογραφή του.

Βάσει των ανωτέρω ο 4ος λόγος Προσφυγής του Οικονομικού Φορέα «*****» θεωρείται αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί.»

Αριθμός απόφασης: 28/2021

10. Επειδή, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει με την παρέμβασή της « 1. α) Σε ό,τι αφορά τον λόγο ότι από τα αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας που προσκομίστηκαν «δεν προκύπτει η καταβολή των εισφορών επικουρικής ασφάλισης των στελεχών του πτυχίου του προσωρινού αναδόχου κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών»:

Με τις διατάξεις του άρθρου 23 της Διακήρυξης ορίστηκαν, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής

23.2. Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα). Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ) και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας

23.3 Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22 Α. Ο προσωρινός ανάδοχος, κατόπιν σχετικής ηλεκτρονικής πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή, υποβάλλει τα ακόλουθα δικαιολογητικά, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 4.2 της παρούσας: Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22Α, ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά:

(β) για την παράγραφο Α.2 του άρθρου 22: πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, περί του ότι έχουν εκπληρωθεί οι υποχρεώσεις του οικονομικού φορέα, όσον αφορά στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα), σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία του κράτους εγκατάστασης ή την ελληνική νομοθεσία αντίστοιχα, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα τα σχετικά δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι: ασφαλιστική ενημερότητα που εκδίδεται από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα. Η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα

α) ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας, β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και γ) για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ

Αριθμός απόφασης: 28/2021

- ΤΜΕΔΕ. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας (ΤΜΕΔΕ 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

23. 9. Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων.

(α) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους ή διαθέτουν πιστοποίηση από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, μπορούν να υποβάλλουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης. Στα πιστοποιητικά αυτά αναφέρονται τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων έγινε η εγγραφή των εν λόγω οικονομικών φορέων στον επίσημο κατάλογο ή η πιστοποίηση και η κατάταξη στον εν λόγω κατάλογο. Η πιστοποιούμενη εγγραφή στους επίσημους καταλόγους από τους αρμόδιους οργανισμούς ή το πιστοποιητικό, που εκδίδεται από τον οργανισμό πιστοποίησης, συνιστά τεκμήριο καταλληλότητας όσον αφορά τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος ή το πιστοποιητικό. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών που αναφέρονται στο πιστοποιητικό εγγραφής τους.

(β) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.ΕΠ. ή στο μητρώο εργοληπτικών επιχειρήσεων δημοσίων έργων. (ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε.) εφόσον υποβάλλουν Ενημερότητα Πτυχίου εν ισχύ, απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών:

- φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα του άρθρου 23.3.(β) της παρούσας

- τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης της εργοληπτικής επιχείρησης.

Αριθμός απόφασης: 28/2021

Σε περίπτωση που κάποιο από τα ανωτέρω δικαιολογητικά έχει λήξει, προσκομίζεται το σχετικό δικαιολογητικό εν ισχύ. Εφόσον στην Ενημερότητα Πτυχίου δεν αναφέρεται ρητά ότι τα στελέχη του πτυχίου του προσφέροντα είναι ασφαλιστικώς ενήμερα στο ΕΤΑΑ - ΤΜΕΔΕ, ο προσφέρων προσκομίζει επιπλέον της ενημερότητας πτυχίου, ασφαλιστική ενημερότητα για τα στελέχη αυτά».

Περαιτέρω, σύμφωνα με την απόφαση υπ' αριθ. 1151/2020 της ΑΕΠΠ: «Με τις διατάξεις του Ν. 4387/2016, συστάθηκε από 01.01.2017, Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών» (ΕΤΕΑΕΠ), στο οποίο εντάχθηκε (άρθρο 75), μεταξύ άλλων, και ο Κλάδος προνοίας του Ενιαίου Ταμείου Ανεξάρτητα Απασχολούμενων (ΕΤΑΑ) - Τομέας Πρόνοιας Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων. Όμως, με το άρθρο 1 του Ν. 4670/2020 από 01.03.2020 καταργήθηκε το ως άνω Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία ΕΤΕΑΕΠ και δημιουργήθηκε ένα νέο Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «Ηλεκτρονικός Εθνικός Φορέας Κοινωνικής Ασφάλισης» (e-ΕΦΚΑ), το οποίο είναι αρμόδιο για το σύνολο των ζητημάτων κοινωνικής ασφάλισης, ανεξαρτήτως του κύριου ή επικουρικού τους χαρακτήρα και κατέστη οιοσδήποτε καθολικός διάδοχος του ΕΤΕΑΕΠ. 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».

Σημειωτέον ότι έως την 1. 3. 2020, ημερομηνία δημιουργίας του νέου Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «Ηλεκτρονικός Εθνικός Φορέας Κοινωνικής Ασφάλισης» (e-ΕΦΚΑ). το ΕΤΕΑΕΠ δεν εξέδιδε ασφαλιστικές ενημερότητες (λόγω της μη ολοκλήρωσης της εκκαθάρισης των πληρωμών των εισφορών των μη μισθωτών - βλ. το ακόλουθο υπ' αριθ. πρωτ. 268711/24. 12. 2019 έγγραφο του Διοικητή του ΕΤΕΑΕΠ, περί παράτασης της ισχύος των ασφαλιστικών ενημεροτήτων των ασφαλισμένων των τ. ΕΤΑΑ και ΤΠΕΔΕ έως 31. 3. 2020 έστω και αν δεν αιτήθηκαν χορήγηση ασφαλιστικής ενημερότητας:)
ΠΑΡΑΤΙΘΕΤΑΙ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ

Στην προκειμένη περίπτωση, για την ικανοποίηση της απαίτησης της παρ. Α.2 του άρθρου 22 της Διακήρυξης περί ασφαλιστικής ενημερότητας των στελεχών ΜΕΚ της Εταιρίας μας, υποβάλαμε 1) την υπ' αριθ. πρωτ. ***** 12.

Αριθμός απόφασης: 28/2021

2017 Βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ, με ημερομηνία λήξεως την 21η. 12. 2020, την υπ' αριθ. πρωτ. *****. 7. 2019 Ενημερότητα Πτυχίου, με ημερομηνία λήξεως την 13η. 7. 2020 και την υπ' αριθ. πρωτ. *****. 6. 2020 Ενημερότητα Πτυχίου, με ημερομηνία λήξεως την 4η. 6. 2021 και ii) την υπ' αριθ. πρωτ. 339/17. 6. 2020 Ασφαλιστική Ενημερότητα της Περιφερειακής Μονάδας e-ΕΦΚΑ των μελών της βασικής στελέχωσης της Εταιρίας μας, καθώς και τα υπ' αριθ. πρωτ. ***** Αποδεικτικά Ασφαλιστικής Ενημερότητας e-ΕΦΚΑ των μελών της βασικής στελέχωσης *****, αντίστοιχα, σύμφωνα με τα οποία «Δεν υπάρχουν ληξιπρόθεσμες οφειλές από ασφαλιστικές εισφορές».

Τα ως άνω αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας αφορούν στην κύρια και την επικουρική εισφορά και εφόσον εκδόθηκαν στις 5, 11 και 24. 6. 2020, με ισχύ έξι (6) μηνών από την ημερομηνία εκδόσεώς τους, συνεπάγεται ότι καταλαμβάνουν τόσο τον χρόνο υποβολής της προσφοράς μας, όσο και τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής.

Ενόψει των ανωτέρω είναι απορριπτέος ως αβάσιμος ο πρώτος λόγος της υπό κρίση προδικαστικής Προσφυγής.

β) Σε ό,τι αφορά τον λόγο ότι δεν προσκομίστηκαν αποδεικτικά ενημερότητας εργοδότη για τα στελέχη του πτυχίου μας:

Με τον όρο 23.3 της διακήρυξης ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής προβλεπόμενα δικαιολογητικά προς απόδειξη ότι «έχουν εκπληρωθεί οι υποχρεώσεις του οικονομικού φορέα, όσον αφορά στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα) Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα τα σχετικά δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι: ασφαλιστική ενημερότητα που εκδίδεται από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα. Η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα α) ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας, β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και γ) για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ - ΤΜΕΔΕ. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση

Αριθμός απόφασης: 28/2021

εξαρτημένης εργασίας (ΤΜΕΔΕ για τους ασφαλισμένους - μέλη του ΤΕΕ, ΙΚΑ για το λοιπό προσωπικό).

Από τις ανωτέρω διατάξεις προκύπτουν σαφώς τα δικαιολογητικά που απαιτούνται για να αποδειχθεί η τήρηση των «υποχρεώσεων του οικονομικού φορέα, όσον αφορά στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλιση», ανάλογα εάν αφορούν στο με σχέση εξαρτημένης εργασίας προσωπικό του, τα έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και τα στελέχη του (του ΜΕΚ).

Είναι επίσης σαφές ότι για τα στελέχη του οικονομικού φορέα απαιτείται ασφαλιστική ενημερότητα του ΕΤΑΑ - ΤΜΕΔΕ. Όπως σημειώσαμε ανωτέρω (υπό 1 α), αυτή η ασφαλιστική ενημερότητα χορηγείται από τον e-ΕΦΚΑ.

Υποβάλαμε, δε, τις εξής ασφαλιστικές ενημερότητες «για τα στελέχη ... που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ - ΤΜΕΔΕ»: την υπ' αριθ. πρωτ. 339/17. 6. 2020 Ασφαλιστική Ενημερότητα της Περιφερειακής Μονάδας e-ΕΦΚΑ των μελών της βασικής στελέχωσης της Εταιρίας μας, καθώς και τα υπ' αριθ. πρωτ. ***** Αποδεικτικά Ασφαλιστικής Ενημερότητας e-ΕΦΚΑ των μελών της βασικής στελέχωσης ***** , αντίστοιχα, σύμφωνα με τα οποία «Δεν υπάρχουν ληξιπρόθεσμες οφειλές από ασφαλιστικές εισφορές».

Ούτε από τις ανωτέρω διατάξεις του άρθρου 23 ούτε από άλλη διάταξη της Διακήρυξης προκύπτει υποχρέωση του προσωρινού μειοδότη να προσκομίσει αποδεικτικά ενημερότητας εργοδότη για τα στελέχη του πτυχίου του. Απαιτείται, κατά τη σαφή διάταξη του άρθρου 23.3 της Διακήρυξης, η προσκόμιση ασφαλιστικής ενημερότητας που να καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις για το προσωπικό με σχέση εξαρτημένης εργασίας μόνο από τον προσφέροντα οικονομικό φορέα, δηλαδή την Εταιρία μας (και προσκομίσαμε προς τούτο τα υπ' αριθ. πρωτ. 387309/1. 6. 2020 και 771490/7. 9. 2020 Αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας (Ν.4611/2019) από τον e-ΕΦΚΑ, με τα οποία βεβαιώνεται ότι η Εταιρία μας «Δεν οφείλει ληξιπρόθεσμες ασφαλιστικές εισφορές για το προσωπικό ... της» (βλ. ΑΕΠΠ 423/2018: «52. Επειδή έχει κριθεί κατά προγενέστερο νομικό καθεστώς- ως προς το κρίσιμο νομικό ζήτημα, το οποίο εν προκειμένω, δεν εμφανίζεται να διαφοροποιείται κατά τον ισχύον καθεστώς - ότι κατά την έννοια των σχετικών διατάξεων και της διακηρύξεως του διαγωνισμού, για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό

Αριθμός απόφασης: 28/2021

απαιτείται η υποβολή, μετά της προσφοράς, πιστοποιητικού ασφαλιστικής ενημερότητας της ίδιας της εταιρείας (του νομικού προσώπου) για το απασχολούμενο σε αυτήν (πρβλ ΕΑ 326/03), προσωπικό ως τούτο εμφανίζεται στην σχετική κατάσταση προσωπικού, συμπεριλαμβανομένων και των εκ των μελών του Διοικητικού της Συμβουλίου τυχόν εργαζομένων με οιαδήποτε σχέση στην ανωτέρω εταιρεία (βλ. ΣτΕ (ΑΣΦ) 71/2011, 752/2007, ΣτΕ1607/2004, πρβλ. Ε.Α. 547/2008, 981/2007, 760, 846/2006, 593, 794/2003, ΣΕ 1607/2004, 2454/2009 κ.α.) ενώ είναι διάφορο το ζήτημα όταν η διακήρυξη με ρητή πρόβλεψη, η οποία δεν έχει επικαίρως αμφισβητηθεί, απαιτεί επιπροσθέτως και την προσκόμιση ασφαλιστικής ενημερότητας των τυχόν αυτοτελώς ασφαλιζόμενων (αυτοαπασχολούμενων) μελών της Διοίκησης ή εταίρων (βλ. ΣτΕ 4099/2010). Ειδικότερα, είχε κριθεί με το προϊσχύον καθεστώς, ότι απαιτείται πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας ως προς την ασφάλιση των μελών του ΔΣ ως εν γένει των μελών διοίκησης κεφαλαιουχικής εταιρείας μόνο αν απασχολούνται με εξαρτημένη εργασία. Δεν περιλαμβανόταν οι απλοί μέτοχοι ή ανεξάρτητοι επιχειρηματίες ως υπεργολάβοι (ΕΑ 865/05). Επομένως, μη νόμιμος είχε κριθεί αποκλεισμός οικονομικού φορέα λόγω μη προσκόμισης πιστοποιητικού ασφαλιστικής ενημερότητας για τα μέλη ΔΣ, καθόσον τέτοια υποχρέωση δεν είχε επιβληθεί και από τη διακήρυξη (ΣτΕ ΕΑ 326/03, 794/93 και 856/05, βλ. Δημ. Σολδάτος, Οι προμήθειες του Δημοσίου Τομέα, Εκδόσεις Μ. Δημόπουλου, Θεσσαλονίκη, 2008, σελ. 92). 53. Επειδή καθίσταται σαφές από την διατύπωση του Ν. 4412/2016, ως έχει περιέλθει και στο οικείο κείμενο της διακήρυξης, ότι η προσαγωγή πιστοποιητικού ασφαλιστικής ενημερότητας ως στοιχείου καταλληλότητας του υποψηφίου, που προβλέπεται από την οδηγία 2014/24/ΕΕ ως υποχρεωτικός λόγος αποκλεισμού, αφορά την απόδειξη ότι έχουν καταβληθεί οι εργοδοτικές εισφορές που οφείλονται από τον υποψήφιο στα διάφορα ταμεία και φορείς κοινωνικής ασφάλισης (Δημ. Γ. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, β' έκδοση, ΕΚΔΟΣΕΙΣ ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 462)».

γ) Σε ό,τι αφορά τον λόγο ότι «δεν αποδείχθηκε η ασφαλιστική ενημερότητα, κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών, για συγκεκριμένο έργο» («*****»):

Αριθμός απόφασης: 28/2021

Το ως άνω έργο, ανάδοχος του οποίου είναι η εταιρία «*****», περιλήφθηκε στην Ενημερότητα Πτυχίου της Εταιρίας μας διότι με την κατωτέρω υπ' αριθ. πρωτ. ***** εγκρίθηκε η ανάθεση υπεργολαβικής εκτέλεσης εργασιών ύψους 982.548,01 ευρώ στην Εταιρία μας. Η ασφαλιστική Ενημερότητα του έργου εκδίδεται, όπως είναι φυσικό, στο όνομα της αναδόχου εταιρίας «*****».

ΠΑΡΑΤΙΘΕΤΑΙ Η ΜΕ ΑΡ. ΠΡΩΤ. 1849/4.5.2017 ΣΥΜΒΑΣΗ ΥΠΕΡΓΟΛΑΒΙΑΣ

δ) Σε ό,τι αφορά τον λόγο ότι το αντίγραφο του πρακτικού του διοικητικού συμβουλίου της Εταιρίας μας περί λήψεως απόφασης συμμετοχής στην υπόψη δημοπρασία «εξ αιτίας του γεγονότος, ότι φέρει ιδιόχειρη υπογραφή, άνευ βεβαιώσεως της γνησιότητάς της και όχι την απαιτούμενη ηλεκτρονική υπογραφή, δεν έχει υποβληθεί νόμιμα και, σε κάθε περίπτωση, δεν αποδεικνύει την, προϋφιστάμενη της υποβολής της προσφοράς, απόφαση περί συμμετοχής στην δημοπρασία»:

Με το άρθρο 23. 9 της Διακήρυξης ορίστηκαν, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων. (α) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους ή διαθέτουν πιστοποίηση από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, μπορούν να υποβάλλουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης. Στα πιστοποιητικά αυτά αναφέρονται τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων έγινε η εγγραφή των εν λόγω οικονομικών φορέων στον επίσημο κατάλογο ή η πιστοποίηση και η κατάταξη στον εν λόγω κατάλογο. Η πιστοποιούμενη εγγραφή στους επίσημους καταλόγους από τους αρμόδιους οργανισμούς ή το πιστοποιητικό, που εκδίδεται από τον οργανισμό πιστοποίησης, συνιστά τεκμήριο καταλληλότητας όσον αφορά τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος ή το πιστοποιητικό. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών που αναφέρονται στο πιστοποιητικό εγγραφής τους. (β) Οι

Αριθμός απόφασης: 28/2021

οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.ΕΠ. ή στο μητρώο εργοληπτικών επιχειρήσεων δημοσίων έργων. (ΜΗ.Ε.Ε.Δ.Ε.) εφόσον υποβάλλουν Ενημερότητα Πτυχίου εν ισχύ, απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών: τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης της εργοληπτικής επιχείρησης».

Στην προκειμένη περίπτωση υποβάλαμε, για την απόδειξη της νομιμοποίησης της Εταιρίας μας, α) την υπ' αριθ. πρωτ. ***** Ενημερότητα Πτυχίου, με ημερομηνία λήξεως την 4η. 6. 2021 και β) την υπ' αριθ. πρωτ. 818368/8. 6. 2017 Ανακοίνωση της Υπηρεσίας Γ.Ε.ΜΗ., η οποία λήφθηκε υπόψη και μνημονεύεται στην ανωτέρω Ενημερότητα Πτυχίου. Από αμφότερες τις διοικητικές αυτές πράξεις προκύπτει αναμφίβολα η νομιμοποίηση της Εταιρίας μας τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου (βλ. την υπ' αριθ. 1246/2019 απόφαση της ΑΕΠΠ: «53. Επειδή, όπως επισημαίνει και ο ίδιος ο προσφεύγων με το άρθρο 2 του 4250/2014, με τίτλο « Κατάργηση της υποχρέωσης δημοσίευσης στο Φύλλο Εφημερίδας της Κυβερνήσεως ΤΑΕ-ΕΠΕ και Γ.Ε.ΜΗ.» προβλέπεται ρητά : «1. Όπου στην κείμενη νομοθεσία για τις ανώνυμες εταιρίες, τις εταιρίες περιορισμένης ευθύνης, τις ευρωπαϊκές εταιρίες, τις ευρωπαϊκές συνεταιριστικές εταιρίες και τα αναφερόμενα στις περιπτώσεις στ, ζ και η της παρ. 1 του άρθρου 1 του ν. 3419/2005 υποκαταστήματα αλλοδαπών εταιριών στην ημεδαπή, υπάρχει υποχρέωση δημοσίευσης στο ΦΕΚ/ΤΑΕ-ΕΠΕ και Γ.Ε.ΜΗ. είτε πράξης ή στοιχείου είτε ανακοίνωσης περί της καταχώρισης πράξης ή στοιχείου στο Γενικό Εμπορικό Μητρώο, η υποχρέωση υποβολής σχετικής αίτησης καταργείται από την 1.1.2015, ανεξάρτητα αν η δημοσίευση πραγματοποιείται από την Υπηρεσία Γ.Ε.ΜΗ. ή με επιμέλεια του υπόχρεου. Η σχετική υποχρέωση αντικαθίσταται με υποχρέωση δημοσίευσης στο διαδικτυακό τόπο του Γ.Ε.ΜΗ.. Ειδικά, για τις περιπτώσεις όπου η δημοσίευση πραγματοποιείται με επιμέλεια του υπόχρεου, αυτή θα πραγματοποιείται αποκλειστικά με ηλεκτρονικά μέσα. Η δημοσίευση με ηλεκτρονικά μέσα λαμβάνει χώρα, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 7 του ν. 3419/2005, οι οποίες εφαρμόζονται και στην περίπτωση αυτή. Οι δημοσιεύσεις που εμπίπτουν στο παρόν άρθρο λαμβάνουν χώρα ατελώς.». 54. Επειδή, με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ο

Αριθμός απόφασης: 28/2021

παρεμβαίνων υπέβαλε και το με αριθμ. Πρωτ πιστοποιητικό εκπροσώπησης του ΓΕΜΗ, το οποίο αναφέρει ρητώς ότι η σύνθεση του Διοικητικού Συμβουλίου και η εκπροσώπηση της εταιρείας προκύπτει από την με αριθμό 1/8/2016 με κωδικό ... καταχώριση. 55. Επειδή, από το εν θέματι πιστοποιητικό προκύπτει ότι η εκπροσώπηση της εταιρείας δεν μεταβλήθηκε από το 2016 κι επομένως ίσχυε αδιάλειπτα τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. 56. Επειδή, έτι, η επίκληση από την πλευρά του προσφεύγοντος της πρόβλεψης περί παραδεκτής υποβολής πιστοποιητικού εκπροσώπησης εκδοθέντος έως και 30 ημέρες προ της ημερομηνίας υποβολής της προσφοράς, επιρρωνύει την νομιμότητα του υποβληθέντος από τον παρεμβαίνοντα δυνάμει του άρθρου 80 του Ν. 4412/2016 ως ισχύει και σε κάθε περίπτωση δεν παρέχει έρεισμα περί της μη κάλυψης του χρόνου υποβολής της προσφοράς, καθόσον, μάλιστα, επί της ουσίας αποδεικνύεται από το προσκομισθέν πιστοποιητικό ότι η εκπροσώπηση της εταιρείας ήταν η ίδια και κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς και από το σχετικό από 1/8//2019 με αριθμό πρωτ. Β2/1009/142 έγγραφο του ΓΕΜΗ, το οποίο προσκομίστηκε από τον παρεμβαίνοντα αποδεικνύεται, περαιτέρω, η σύνθεση του Διοικητικού Συμβουλίου της εν θέματι εταιρείας με θητεία έως και το έτος 2021 καθώς και η εκπροσώπηση αυτής»).

Υποβάλαμε, περαιτέρω, και αντίγραφο του πρακτικού του διοικητικού συμβουλίου της Εταιρίας μας περί λήψεως απόφασης συμμετοχής στην υπόψη δημοπρασία ιδιοχειρώς υπογεγραμμένο. Η προσφεύγουσα εταιρία ισχυρίζεται ότι «όλα τα έγγραφα δικαιολογητικά που έχουν παραχθεί από τον διαγωνιζόμενο οικονομικό φορέα, πρέπει να φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή του συντάκτη τους». Ο ισχυρισμός αυτός δεν είναι βάσιμος. Με την υπ' αριθ. 1353/2020 απόφαση της ΑΕΠΠ έχουν κριθεί τα αντίθετα: «4. Επειδή, στην υποσημ. 90 του άρ. 23 της διακήρυξης [σ.σ. 88 στη διακήρυξη του επίμαχου διαγωνισμού], αναφέρεται ότι ως προς τον τρόπο υποβολής των αποδεικτικών μέσων «του παρόντος άρθρου που έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τους ίδιους τους οικονομικούς φορείς, «πρβλ άρ. 8 παρ. 3 της ΚΥΑ *****», διάταξη που ορίζει ότι οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν τα συνταχθέντα από τους ίδιους έγγραφα με προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή των ιδίων. Πλην όμως, η ως

Αριθμός απόφασης: 28/2021

άνω διάταξη, όπου παραπέμπει η διακήρυξη και δη, το άρ. 23 αυτής που δεν αφορά μόνο τυχόν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, αλλά και το κατ' άρ. 23.1 ΤΕΥΔ (σημειωτέον, ότι η υποσημείωση τίθεται επί του τίτλου του όλου άρθρου και όχι επί του άρ. 23.2 που αφορά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ειδικώς) αναφέρεται στα δικαιολογητικά συμμετοχής, τεχνικής και οικονομικής προσφοράς και όχι στα ειδικώς ρυθμιζόμενα εκ του άρ. 14 της ως άνω ΚΥΑ δικαιολογητικά κατακύρωσης, με αποτέλεσμα να δημιουργείται ασάφεια, αν η ως άνω αφορώσα τα δικαιολογητικά της προσφοράς, διάταξη και απαίτηση ψηφιακής υπογραφής διέπει τα νυν δικαιολογητικά κατακύρωσης, αφού πρόβλεψη της διακήρυξης για δικαιολογητικά κατακύρωσης, αναφέρεται σε απαίτηση που αφορά τα δικαιολογητικά συμμετοχής. Άλλωστε και ασχέτως και επιπλέον, των ανωτέρω, ο όρος 4.2.γ της διακήρυξης, σε συνδυασμό με το άρ. 1 παρ. 2 Ν. 4250/2014, προβλέπει ειδικώς για τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, ότι εφόσον υποβληθεί ηλεκτρονικά ανεπικύρωτο αντίγραφο, αρκεί να υποβληθεί εντός 3ημέρου σε φυσική μορφή το πρωτότυπο αντίστοιχο έγγραφο. Τέτοια υποχρέωση υποβολής φυσικού πρωτοτύπου δεν υφίσταται αν το υποβληθέν έγγραφο φέρει προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή, πλην όμως τούτο έχει την έννοια ότι εφόσον υποβληθεί τέτοιο έγγραφο, που προφανώς για να υπογραφεί ηλεκτρονικά θα πρέπει να έχει συνταχθεί από τον υπογράφοντα, ήτοι τον προσωρινό ανάδοχο, ο προσωρινός ανάδοχος, έχοντας υποβάλει όχι ανεπικύρωτο αντίγραφο, ηλεκτρονικά, αλλά ηλεκτρονικό πρωτότυπο έγγραφο, απαλλάσσεται από την υποχρέωση υποβολής και φυσικού πρωτοτύπου και όχι ότι ο προσωρινός ανάδοχος δεν δύναται να υποβάλει ηλεκτρονικά, απλά αντίγραφα των εξ αυτού συνταχθέντων εγγράφων και να υποβάλει σε φυσική μορφή τα εξ αυτού συνταχθέντα πρωτότυπα, καθώς οι παραπάνω προβλέψεις εναλλακτικών μεθόδων υποβολής των σχετικών εγγράφων, θεσπίζουν διαζευτικές ευχέρειες και όχι αποκλειστικές απαιτήσεις. Περαιτέρω, και ο όρος 23.2 της διακήρυξης, ορίζει πως τα δικαιολογητικά των όρων 23.3-23.10 υποβάλλονται συμφώνως με τον Ν. 4250/2014. Συνεπώς, ο προσφεύγων δεν δύναται να αποκλειστεί επειδή επέλεξε να υποβάλει ηλεκτρονικά ανεπικύρωτα αντίγραφα των δηλώσεων του και φυσικά πρωτότυπα αυτών, όπως επέτρεπε, ο ουδόλως διαχωρίζων μεταξύ συνταχθέντων από τον προσωρινό ανάδοχο ή μη, όρος 4.2.γ της διακήρυξης

Αριθμός απόφασης: 28/2021

κατά τα ανωτέρω» (βλ. και ΑΕΠΠ 1415/2020: «Άλλωστε (ad hoc Απόφαση ΑΕΠΠ 1353/2020), κατά την υποσημ. 97, που αφορά και τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, αναφέρεται ότι ως προς τον τρόπο υποβολής των αποδεικτικών μέσων «του παρόντος άρθρου», ήτοι των δικαιολογητικών κατακύρωσης που έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τους ίδιους τους οικονομικούς φορείς, πρβλ άρ. 8 παρ. 3 της ΚΥΑ *****, διάταξη που ορίζει ότι οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν τα συνταχθέντα από τους ίδιους έγγραφα με προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή των ιδίων. Πλην όμως, η ως άνω διάταξη, όπου παραπέμπει η διακήρυξη αναφέρεται στα δικαιολογητικά συμμετοχής, τεχνικής και οικονομικής προσφοράς και όχι στα ειδικώς ρυθμιζόμενα εκ του άρ. 14 της ως άνω ΚΥΑ δικαιολογητικά κατακύρωσης, με αποτέλεσμα να δημιουργείται και προς τούτο ασάφεια, αν η ως άνω αφορώσα τα δικαιολογητικά της προσφοράς, διάταξη και απαίτηση ψηφιακής υπογραφής διέπει τα νυν δικαιολογητικά κατακύρωσης, αφού πρόβλεψη της διακήρυξης για δικαιολογητικά κατακύρωσης, αναφέρεται σε απαίτηση που αφορά τα δικαιολογητικά συμμετοχής, ασάφεια που δεν δύναται να αποτελέσει πάντως έρεισμα αποκλεισμού προσφοράς».

Εξάλλου, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 23.2 της Διακήρυξης, «Όλα τα αποδεικτικά έγγραφα του άρθρου 23.3 έως 23.10 της παρούσας, υποβάλλονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94). Ειδικά τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους». Στην προκειμένη περίπτωση υποβάλαμε ηλεκτρονικά αντίγραφο του υπ' αριθ. 230/17. 6. 2020 πρακτικού του διοικητικού συμβουλίου της Εταιρίας μας περί λήψεως απόφασης συμμετοχής στην υπόψη δημοπρασία, καθώς και την από 11. 9. 2020 υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου μας, η οποία έφερε έγκυρη ψηφιακή υπογραφή, με την οποία βεβαιώσαμε την ακρίβειά της, όπως και όλων των εγγράφων που υποβάλαμε.

Τέλος, ότι «η σχετική απόφαση του διοικητικού [μας] συμβουλίου λήφθηκε, πράγματι κατά τον αναφερόμενο σε αυτήν χρόνο, ήτοι ότι προϋφίστατο της υποβολής της προσφοράς [μας]», γεγονός που αμφισβητεί η προσφεύγουσα, προκύπτει από την ηλεκτρονική υπογραφή αντιγράφου του

Αριθμός απόφασης: 28/2021

άνω υπ' αριθ. 230/17. 6. 2020 πρακτικού του διοικητικού συμβουλίου της Εταιρίας μας στις 24. 6. 2020, πριν λήξει ο χρόνος υποβολής των προσφορών (βλ. συνημμένο αντίγραφο του ανωτέρω αντιγράφου).».

11. Επειδή, έτι περαιτέρω, η προσφεύγουσα αναφέρει με το υπόμνημά της τα εξής «Επί των υπ' αριθ πρωτ 167451/15471/20-11-2020 απόψεων της αναθέτουσας αρχής, αλλά και επί της από 20-11-2020 παρεμβάσεως του προσωρινού μειοδότη, επάγομαι τα ακόλουθα:

Ι. ΕΠΙ ΤΟΥ 1ου ΛΟΓΟΥ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ ΜΟΥ (μη απόδειξη ασφαλιστικής ενημερότητας των στελεχών του πτυχίου του προσωρινού μειοδότη, όσον αφορά στις εισφορές επικουρικής ασφάλισης, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του).

1. Ούτε η αναθέτουσα αρχή, ούτε και η παρεμβαίνουσα αρνούνται, ότι η απόδειξη της ασφαλιστικής ενημερότητας των στελεχών του πτυχίου, αφορά και στην κύρια και στην επικουρική ασφάλιση. Επικαλούνται, όμως, την υπ' αριθ 1151/2020 απόφαση του 1ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, δια της οποίας, πράγματι, κρίθηκε, ότι από 1-3-2020 και εφεξής, οι εκδιδόμενες από τον e-ΕΦΚΑ ασφαλιστικές ενημερότητες καλύπτουν, όχι μόνο την κύρια, αλλά και την επικουρική ασφάλιση.

2. Κατά την άποψή μου, η ανωτέρω απόφαση είναι εσφαλμένη, όσον αφορά στο προ της 1ης-7-2020 χρονικό διάστημα. Πράγματι, τα όσα έγιναν δεκτά, ισχύουν από 1ης-7-2020 και εφεξής, ήτοι τα εκδιδόμενα πιστοποιητικά ασφαλιστικής ενημερότητας καλύπτουν και την επικουρική ασφάλιση. Πλην όμως, όσον αφορά στο χρονικό διάστημα από 1-3-2020, οπότε και καταργήθηκε το ΕΤΕΑΕΠ, μέχρι και τις 30-6-2020, η ανωτέρω κρίση δεν είναι ορθή.

3. Κατά το εν λόγω χρονικό διάστημα (1-3-2020 έως 30-6-2020), παρά την κατάργηση του ΕΤΕΑΕΠ, για τις εισφορές επικουρικής ασφάλισης εκδίδετο ξεχωριστό ειδοποιητήριο και ο έλεγχος της εξοφλήσεώς τους και η εντεύθεν χορήγηση ασφαλιστικής ενημερότητας (που αφορούσε, ειδικώς, σε αυτές) γινόταν, βάσει του Ν 4670/2020, από αυτοτελή υπηρεσία του e-ΕΦΚΑ, διαφορετική από αυτή που ήταν αρμόδια για τον έλεγχο της εξόφλησης και την χορήγηση ασφαλιστικών ενημεροτήτων για τις εισφορές κυρίας ασφάλισης.

Αριθμός απόφασης: 28/2021

4. Προς άρση κάθε αμφιβολίας, επικαλούμαι την υπ' αριθ πρωτ 100513/24-6- 2020 Ασφαλιστική Ενημερότητα της Γενικής Διεύθυνσης Επικουρικής Ασφάλισης & Εφάπαξ Παροχών τ. ΕΤΕΑΕΠ/Ε' Διεύθυνση Επικουρικής Ασφάλισης/Τμήμα Ασφάλισης του e-ΕΦΚΑ. Σημειώνω ότι, όπως, προβλέπεται στο άρθρο 81 παρ 1 του Ν 4670/2020, στην αρμοδιότητα της Ε' Διεύθυνσης Επικουρικής Ασφάλισης, ήτοι της υπηρεσίας που εξέδωσε την εν λόγω ασφαλιστική ενημερότητα, υπάγεται, μεταξύ άλλων, και ο «Τομέας Επικουρικής Ασφάλισης Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων, του Κλάδου Επικουρικής Ασφάλισης του ΕΤΑΑ». Στην υπόψη ασφαλιστική ενημερότητα, που εκδόθηκε στις 24-6-2020, ήτοι μετά την κατάργηση του ΕΤΕΑΕΠ, διαλαμβάνονται τα εξής: «ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ: Από τα στοιχεία του αρχείου μας προκύπτει ότι ο είναι ασφαλισμένος στον κλάδο Επικουρικής Σύνταξης της Ε' ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΚΟΥΡΙΚΗΣ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ του e-ΕΦΚΑ (τ. ΕΤΕΑΕΠ), από 30/03/2005 και έχει πληρώσει τις εισφορές του μέχρι 31/12/2016. Επιπλέον έχει καταβάλει τις απαιτούμενες εισφορές στον e-ΕΦΚΑ (τ. ΕΤΕΑΕΠ), από 01/01/2017 έως 30/04/2020. Η παρούσα ισχύει μέχρι: 24/12/2020 για κάθε νόμιμη χρήση». Συνεπώς, αποδεικνύεται (με τρόπο που δεν επιδέχεται αμφισβήτησης), ότι και στην πράξη ο e-ΕΦΚΑ εφαρμόζει αυτό που προέβλεπαν οι διατάξεις που αναφέρονται στην εξεταζόμενη προσφυγή μου, ήτοι ήλεγχε αυτοτελώς την εξόφληση των εισφορών επικουρικής ασφάλισης των υπαγομένων στο καταργηθέν ΕΤΕΑΕΠ προσώπων και εξέδιδε αυτοτελή βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας. Προκύπτει δηλαδή (σε συνδυασμό και με την σχετική βεβαίωση που έχω ήδη προσκομίσει), ότι, όσον αφορά στον κρίσιμο χρόνο (24-6-2020), δεν ισχύουν αυτά που κρίθηκαν δια της αποφάσεως που επικαλείται η αναθέτουσα αρχή.

5. Όπως αναφέρεται και στην εξεταζόμενη προσφυγή μου, η νομική κατάσταση που ίσχυε έως τις 30-6-2020, άλλαξε από 1ης-7-2020, συνεπεία της θέσεως σε ισχύ του κοινού ειδοποιητηρίου. Μέχρι τότε, εκδίδονταν ξεχωριστά ειδοποιητήρια, ελεγχόταν αυτοτελώς η εξόφληση ενός εκάστου και, ως εκ τούτου, εκδίδονταν και ξεχωριστές ασφαλιστικές ενημερότητες (αφού υπήρχε το ενδεχόμενο να έχει εξοφληθεί το ειδοποιητήριο για τις εισφορές κύριας ασφάλισης, όχι όμως και το ειδοποιητήριο των εισφορών της επικουρικής ή αντιστρόφως). Προς επιβεβαίωση των ανωτέρω, κατά τη γνώμη

Αριθμός απόφασης: 28/2021

μου, αρκεί επίσκεψη στην επίσημη ιστοσελίδα του e-ΕΦΚΑ και συγκεκριμένα στο πεδίο «Συχνές Ερωτήσεις» αυτής, όπου αναφέρονται τα ακόλουθα: «13. Τι αλλάζει στις εισφορές μου για την Επικουρική Ασφάλιση/ή και Εφάπαξ Παροχή από 1/7/2020; Από 1.7.2020, οι εισφορές Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών συνεισπράττονται με τις εισφορές Κύριας Ασφάλισης. με την έκδοση ενιαίου ειδοποιητηρίου. 14. Πώς θα καταβάλλω τις ασφαλιστικές μου εισφορές για Επικουρική Ασφάλιση ή/και Εφάπαξ Παροχή; Ασφαλιστικές εισφορές 7/2020 και εφεξής καταβάλλονται με τη χρήση του κωδικού εντολής πληρωμής του e-ΕΦΚΑ, που αναγράφεται στο ενιαίο ειδοποιητήριο εισφορών. 15. Πως πληρώνονται οι εισφορές έως 30.06.2020; Για την εξόφληση εισφορών π. ΕΤΕΑΕΠ έως 30.6.2020, θα χρησιμοποιείται ο παλαιός κωδικός πληρωμής εισφορών π. ΕΤΕΑΕΠ. 16. Πως θα ενημερώνομαι για τις ασφαλιστικές μου εισφορές για την Επικουρική Ασφάλιση/ή και Εφάπαξ Παροχή; Για τις ασφαλιστικές σας εισφορές από 1.7.2020 και εφεξής, θα ενημερώνεστε αποκλειστικά από τον ατομικό σας λογαριασμό στην ιστοσελίδα του e-ΕΦΚΑ (www.efka.gov.gr). Για το χρονικό διάστημα έως 30.6.2020 θα συνεχίσετε να ενημερώνεστε από τις ηλεκτρονικές υπηρεσίες του π. ΕΤΕΑΕΠ (www.eteaep.gov.gr)».

6. Οι λοιποί ισχυρισμοί που προβάλλει η αναθέτουσα αρχή είναι, εκτός θέματος. Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται τα εξής: α) Ότι σε Κατευθυντήρια Οδηγία της ΕΑΑΔΗΣΥ αναφέρεται, πως ο οικονομικός φορέας δεν αποκλείεται αν εξοφλήσει ή διακανονίσει δεσμευτικά τυχόν οφειλές του σε φορείς κοινωνικής ασφάλισης. Πλην όμως, εν προκειμένω, ζητείται ο αποκλεισμός οικονομικού φορέα διότι δεν απέδειξε την εξόφληση των εισφορών επικουρικής ασφάλισης από τα στελέχη του πτυχιού του κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του και όχι διότι υφίσταντο ασφαλιστικές εισφορές οι οποίες εν συνεχεία εξοφλήθηκαν ή διακανονίστηκαν. β) Ότι ο προσωρινός μειοδότης υπέβαλε υπεύθυνη δήλωση περί του ότι δεν έχει εκδοθεί σε βάρος του τελεσίδικη δικαστική ή διοικητική απόφαση για αθέτηση των υποχρεώσεων της εταιρίας όσον αφορά στην καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης». Πλην όμως, περάν του ότι η εν λόγω υπεύθυνη δήλωση αφορά στην ίδια την εταιρία και όχι στα στελέχη της, αλλά και του ότι, σε κάθε περίπτωση, δεν συνιστά το αξιούμενο (για την απόδειξη της επίμαχης

Αριθμός απόφασης: 28/2021

προϋπόθεσης ασφαλιστικής ενημερότητας των στελεχών) από την διακήρυξη δικαιολογητικό, είναι βέβαιο, ότι από το περιεχόμενό της δεν αποκλείεται το ενδεχόμενο να υφίστανται οφειλές επικουρικής ασφάλισης, που κωλύουν την χορήγηση ασφαλιστικής ενημερότητας, χωρίς, παράλληλα, να έχει εκδοθεί ή χωρίς να έχει τελεσιδικήσει, σχετική δικαστική ή διοικητική απόφαση.

7. Επιπροσθέτως, η παρεμβαίνουσα επικαλείται και το από 24-12-2019 έγγραφο του ΕΤΕΑΕΠ, περί παρατάσεως της ισχύος των, ήδη εκδοθεισών, ασφαλιστικών ενημεροτήτων επικουρικής ασφάλισης, μέχρι τις 31-3-2020. Πέραν του ότι δεν προσκομίστηκαν οι ασφαλιστικές ενημερότητες των οποίων η ισχύς παρατάθηκε δια του ανωτέρω εγγράφου, είναι δεδομένο το ότι αυτό (έγγραφο) δεν καταλαμβάνει τον κρίσιμο χρόνο υποβολής της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου (24-6-2020). Άλλωστε, το εν λόγω έγγραφο αποτελεί ένα ακόμα επιχείρημα υπέρ της ορθότητας των απόψεών μου. Αν πράγματι η κατάργηση του ΕΤΕΑΕΠ συνεπαγόταν την εφεξής έκδοση κοινής ασφαλιστικής ενημερότητας, τόσο για την κύρια, όσο και για την επικουρική ασφάλιση, η ισχύς των υφιστάμενων ενημεροτήτων επικουρικής ασφάλισης θα παρετεινέτο μέχρι την 1η-3-2020, οπότε και αυτές θα υποκαθίσταντο από τις ενιαίες ασφαλιστικές ενημερότητες κύριας και επικουρικής ασφάλισης. Το γεγονός όμως, ότι η λήξη της παράτασης καθορίστηκε σε χρόνο μεταγενέστερο της, υποτιθέμενης, υποκατάστασης (στις 31-3-2020), αποδεικνύει, ότι και μετά την κατάργηση του ΕΤΕΑΕΠ και μέχρι την θεσμοθέτηση του ενιαίου ειδοποιητηρίου (1-7-2020) προβλέπετο να εξακολουθήσει η έκδοση αυτοτελών ενημεροτήτων για την επικουρική ασφάλιση.

II. ΕΠΙ ΤΟΥ 2ου ΛΟΓΟΥ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ ΜΟΥ (προσκόμιση ασφαλιστικών ενημεροτήτων κύριας ασφάλισης, στις οποίες αναφέρεται ότι προϋπόθεση της ισχύος τους είναι οι αντίστοιχες, μη προσκομισθείσες, ασφαλιστικές ενημερότητες εργοδότη).

1. Η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα ισχυρίζονται, ότι η διακήρυξη προβλέπει μόνο «ασφαλιστική ενημερότητα του ΕΤΑΑ - ΤΜΕΔΕ των στελεχών, η οποία χορηγείται από τον e-ΕΦΚΑ» (όχι, δε, και ασφαλιστική ενημερότητα για τις εισφορές που οφείλει το στέλεχος, όταν έχει, παράλληλα, και εργοδοτική ιδιότητα).

Αριθμός απόφασης: 28/2021

2. Ο εν λόγω ισχυρισμός ερείδεται επί εσφαλμένης προϋποθέσεως, καθόσον το σχετικό άρθρο 23.3.β.γ. της διακήρυξης καθορίζει τα πρόσωπα που έχουν υποχρέωση να αποδείξουν την ασφαλιστική τους ενημερότητα, ήτοι τα στελέχη που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ - ΤΜΕΔΕ και δεν προβλέπει, ασφαλώς, ότι η απαιτούμενη ασφαλιστική ενημερότητα πρέπει να αφορά μόνο τις εισφορές τους ως μηχανικών, εξαιρουμένων των εισφορών που, τυχόν, οφείλουν υπό άλλες ιδιότητές τους. Αντίθετα, ο υπόψη όρος της διακήρυξης, αναφέρεται, γενικώς, σε όλες τις ασφαλιστικές εισφορές και σε «ασφαλιστική ενημερότητα που εκδίδεται από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα», χωρίς περαιτέρω διάκριση, αναλόγως της υπηρεσίας του e-ΕΦΚΑ (ΕΤΑΑ, ΙΚΑ, ΟΓΑ κλπ) που προβαίνει στον σχετικό έλεγχο.

3. Εξ άλλου, ο επίμαχος ισχυρισμός είναι και νόμω αβάσιμος και συγκεκριμένα, αντίκειται στην, ρητή, διάταξη του άρθρου 24 παρ 2 περ ε' εδ αα' του Ν 4611/2019, που τιτλοφορείται «προϋποθέσεις χορήγησης αποδεικτικού ασφαλιστικής ενημερότητας» και προβλέπει, ότι «για τα φυσικά πρόσωπα που είναι υπόχρεα καταβολής ασφαλιστικών εισφορών, λαμβάνονται υπόψη οι ατομικές οφειλές, καθώς και οφειλές για τις οποίες το φυσικό πρόσωπο έχει ευθύνη για την εξόφλησή τους από τυχόν εργοδοτικές υποχρεώσεις, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις». Τα ίδια, ακριβώς, προβλέπονται και στο άρθρο 3 παρ 1 περ α' της ΥΑ 15435/913/16-4-2020 («Διαδικασία χορήγησης και περιεχόμενο του Αποδεικτικού Ασφαλιστικής Ενημερότητας και της Βεβαίωσης Οφειλής του e-Ε.Φ.Κ.Α», ΦΕΚ Β' 1559/23-4-2020), σύμφωνα με την οποία «για τη χορήγηση Αποδεικτικού Ασφαλιστικής Ενημερότητας λαμβάνονται υπόψη οι ασφαλιστικές εισφορές που οφείλονται: α) Από φυσικό πρόσωπο υπόχρεο καταβολής ασφαλιστικών εισφορών λόγω άσκησης ατομικής δραστηριότητας ή συμμετοχής σε νομικό πρόσωπο ή εργοδοτικής ιδιότητας». Συνεπώς, οι κείμενες διατάξεις θεσπίζουν, ρητά, το, λογικώς, αυτονόητο (και αναφερόμενο στο σώμα των ασφαλιστικών ενημεροτήτων που προσκόμισε ο προσωρινός μειοδότης για τα στελέχη του), ότι δηλαδή, δεν είναι δυνατό ένα πρόσωπο με πολλαπλές δραστηριότητες, λχ μηχανικός - στέλεχος πτυχίου και, παράλληλα, επιχειρηματίας, να θεωρείται ασφαλιστικά ενήμερο προς τον ενιαίο φορέα κοινωνικής ασφάλισης, αν έχει εξοφλήσει τις εισφορές του για ορισμένες από αυτές (λχ αυτές που

Αριθμός απόφασης: 28/2021

προκύπτουν από την στελέχωση του πτυχίου εργοληπτικής επιχείρησης), χωρίς όμως να αποδεικνύεται, πως έχει εξοφλήσει και τις εισφορές που οφείλει από τις άλλες (πχ επιχειρηματικές). Επομένως, παρά τα όσα περί του αντιθέτου διατείνονται η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα, είναι προφανές, ότι σύμφωνα με τις, ρητές, διατάξεις που προαναφέρθηκαν, εφόσον μηχανικός - στέλεχος πτυχίου είναι απογεγραμμένος και ως εργοδότης, η ασφαλιστική του ενημερότητα αποδεικνύεται μόνο αν προσκομισθούν αντίστοιχες βεβαιώσεις για αμφοτέρους τις δραστηριότητές του.

3. Σε κάθε περίπτωση, ακόμα και αν υποτεθεί, ότι ο εν λόγω ισχυρισμός είναι, κατ' αρχήν, βάσιμος (quod non), ότι δηλαδή ενδιαφέρει μόνο η εξόφληση των εισφορών που οφείλονται λόγω της ιδιότητας του στελέχους της εργοληπτικής επιχείρησης (και όχι η εξόφληση και αυτών που προκύπτουν από άλλες, παράλληλες, δραστηριότητές), και πάλι, ο επίμαχος ισχυρισμός προβάλλεται αλυσιτελώς, ενόψει της, σαφούς και ανεπίδεκτης παρερμηνείας, γραμματικής διατύπωσης των ασφαλιστικών ενημεροτήτων που προσκόμισε ο προσωρινός ανάδοχος. Ειδικότερα, και υπό αυτή την εκδοχή, είναι βέβαιο, ότι η ασφαλιστική ενημερότητα του στελέχους πρέπει να βρίσκεται εν ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς. Αν η ισχύς της εξαρτάται από άλλη πράξη, αυτή πρέπει να προσκομίζεται, όχι επειδή τούτο ζητείται ειδικώς από την διακήρυξη, αλλά προς απόδειξη του ότι το δικαιολογητικό που προβλέπεται από το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (υπό την εν λόγω εκδοχή, η ασφαλιστική ενημερότητα που βεβαιώνει την εξόφληση, μόνο, των ασφαλιστικών εισφορών που προκύπτουν από την ιδιότητα του στελέχους), βρίσκεται, πράγματι, εν ισχύ κατά τον κρίσιμο χρόνο. Είναι, ομοίως, βέβαιο, ότι η πλήρης απόδειξη της συνδρομής των αρνητικών και θετικών προϋποθέσεων συμμετοχής στον διαγωνισμό, αποτελεί υποχρέωση του υποψηφίου και όχι καθήκον της αναθέτουσας αρχής (βλ ΑΕΠΠ 151/2020, σκ 32). Άλλοις λόγους, ο υποψήφιος οφείλει να αποδείξει, ότι η ασφαλιστική ενημερότητα στελέχους που προσκομίζει, βρισκόταν εν ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, είτε διότι τούτο προκύπτει, άνευ άλλου τινός, από το σώμα της, είτε δια της προσκομίσεως όλων των δικαιολογητικών που, σύμφωνα με αυτό (το σώμα της), τυχόν, αποτελούν προϋπόθεση της ισχύος της. Εν

Αριθμός απόφασης: 28/2021

προκειμένω, οι προσκομισθείσες ασφαλιστικές ενημερότητες, εμπεριέχουν επιφύλαξη ως προς την διάρκεια της σε αυτές αναφερομένης ισχύος τους. Συγκεκριμένα, αναγράφεται, ρητώς, ότι αυτές εξακολουθούν να ισχύουν μόνο για όσο χρονικό διάστημα το πρόσωπο υπέρ του οποίου εκδόθηκαν είναι ενήμερο και ως προς τις εργοδοτικές εισφορές, ότι δηλαδή, αν παύσει η ασφαλιστική του ενημερότητα ως προς αυτές (εργοδοτικές εισφορές) παύει, αυτομάτως, η ισχύς της ασφαλιστικής του ενημερότητας, που αφορά στις εισφορές του λόγω της ατομικής του δραστηριότητας ως μηχανικού - στελέχους. Επομένως, εφόσον στις επίμαχες ασφαλιστικές ενημερότητες αναγράφεται η ανωτέρω, οιονεί διαλυτική, αίρεση της ισχύος τους, ο προσωρινός μειοδότης, προκειμένου να αποδείξει την μη πλήρωσή της κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, όφειλε να προσκομίσει και τα έγγραφα (ασφαλιστικές ενημερότητες εργοδότη) που αποδεικνύουν, ότι αυτές εξακολουθούσαν να ισχύουν.

III. ΕΠΙ ΤΟΥ 3ου ΛΟΓΟΥ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ ΜΟΥ (προσκόμιση ασφαλιστικής ενημερότητας έργου που αναφέρεται στην Ενημερότητα Πτυχίου, η οποία είχε εκδοθεί επ' ονόματι άλλου οικονομικού φορέα).

1. Δεν αμφισβητείται, ούτε ότι συγκεκριμένο έργο αναφέρεται ως εκτελούμενο από τον προσωρινό ανάδοχο στην Ενημερότητα Πτυχίου, ούτε και ότι για το έργο αυτό προσκομίσθηκε ασφαλιστική ενημερότητα που αφορά σε άλλον οικονομικό φορέα. Η αναθέτουσα αρχή αντιτείνει, ότι ο προσωρινός ανάδοχος «προφανώς» (!!!) εκτελεί το έργο αυτό ως υπεργολάβος. Η παρεμβαίνουσα, προς υποστήριξη της ανωτέρω πιθανολόγησης, προσκομίζει απόφαση της οικείας αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με την οποία, στις 4-5-2017 (ήτοι πολύ πριν την έκδοση της από 4-7-2019 Ενημερότητας Πτυχίου που προσκόμισε για τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της), είχε εγκριθεί η εκ μέρους της υπεργολαβική εκτέλεση του 7,9% του υπόψη έργου. Προβάλλεται, δηλαδή, ο ισχυρισμός, ότι πρόκειται περί υπεργολαβίας και όχι περί εκτέλεσης έργου από την παρεμβαίνουσα, υπό την ιδιότητα του αναδόχου, και ότι για τον λόγο αυτό (υποτίθεται πως) η σχετική ασφαλιστική ενημερότητα εκδόθηκε επ' ονόματι άλλης επιχείρησης.

2. Ο εν λόγω ισχυρισμός είναι νόμω αβάσιμος και συγκεκριμένα, αντίκειται στην διάταξη του άρθρου 2 παρ Γ περ β' της ΥΑ Δ15/οικ/15658/4-9-

Αριθμός απόφασης: 28/2021

2013 («Τροποποίηση της με αριθ. Δ15/οικ/24298/28.07.2005 Υπουργικής Απόφασης με θέμα έκδοση Ενημερότητας Πτυχίου», ΦΕΚ Β' 2300/16-9-2013). Σύμφωνα με την εν λόγω διάταξη, στην Ενημερότητα Πτυχίου καταχωρείται η ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα των έργων που εκτελεί η εργοληπτική επιχείρηση ατομικά ή ως μέλος κοινοπραξίας, όχι, όμως, και των έργων στην εκτέλεση των οποίων λαμβάνει μέρος ως υπεργολάβος (εγκεκριμένος ή μη). Συνεπώς, εφόσον σε αμφότερες τις προσκομισθείσες Ενημερότητες Πτυχίου, αναφέρεται η φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα της παρεμβαίνουσας για το επίμαχο έργο, τεκμαίρεται, αμαχήτως, ότι αυτή έχει την ιδιότητα του αναδόχου και ότι, συνεπώς, η σχετική ασφαλιστική της ενημερότητα, μόνο με επ'ονόματί της εκδοθείσα βεβαίωση θα μπορούσε να αποδειχθεί.

3. Το ανωτέρω γεγονός, εφόσον οι προσκομισθείσες Ενημερότητες Πτυχίου δεν έχουν ανακληθεί - διορθωθεί, δεν είναι δυνατό να ανταποδειχθεί, λόγω του τεκμηρίου της νομιμότητας με το οποίο αυτές είναι εξοπλισμένες. Τούτο ισχύει ακόμα και σε περίπτωση, που προκύπτει, ότι εσφαλμένως αναφέρθηκε στις Ενημερότητες Πτυχίου, η φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα του εν λόγω έργου και εντεύθεν η ιδιότητα του προσωρινού μειοδότη ως αναδόχου της εκτελέσεώς του, αν και (υποτίθεται ότι) ήταν, απλώς, υπεργολάβος.

4. Πάντως, από την απόφαση έγκρισης υπεργολαβίας που προσκομίζει η παρεμβαίνουσα, κάθε άλλο παρά ανταποδεικνύεται αυτό που προκύπτει (αμαχήτως) από τις Ενημερότητες Πτυχίου. Ειδικότερα, από την απόφαση αυτή προκύπτει, ότι πρόκειται περί έργου που ανατέθηκε κατόπιν δημοπρασίας διενεργηθείσας στις 28-6-2016, ότι δηλαδή η εργολαβία διέπεται από τις διατάξεις του Ν 3669/2008 (και όχι από τον Ν 4412/2016, ο οποίος, σύμφωνα με το άρθρο 379 αυτού, τέθηκε σε ισχύ από της δημοσιεύσεώς του στην ΕτΚ, στις 8-8-2016). Επομένως, δεν ισχύουν οι αυστηρές προϋποθέσεις υποκατάστασης που προβλέπονται στον Ν 4412/2016, αλλά το άρθρο 65 του Ν 3669/2008, που παρέχει ευρεία διακριτική ευχέρεια στην αναθέτουσα αρχή να εγκρίνει την, για τον οιονδήποτε λόγο, υποκατάσταση του αρχικού αναδόχου από, οποιονδήποτε, άλλον εργολήπτη (εγκεκριμένο υπεργολάβο ή τρίτο), που διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα. Ως εκ τούτου, ουδόλως

Αριθμός απόφασης: 28/2021

αποκλείεται το ενδεχόμενο, η παρεμβαίνουσα να είχε την ιδιότητα του εγκεκριμένου υπεργολάβου το έτος 2017, εν συνεχεία όμως, και μέχρι την έκδοση, στις 4-7-2019, της πρώτης από τις Ενημερότητες Πτυχίου που προσκομίσθηκαν, να υποκατέστησε τον αρχικό ανάδοχο και γι' αυτόν, ακριβώς, τον λόγο να αναφέρθηκαν σε αυτήν (Ενημερότητα Πτυχίου) η φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα του επίμαχου έργου.

4. Σε κάθε περίπτωση και πέραν των ανωτέρω, είναι δεδομένο ότι προσκομίσθηκε δικαιολογητικό το οποίο, *prima facie*, δεν αφορά στην παρεμβαίνουσα, αλλά σε τρίτον οικονομικό φορέα. Όφειλε συνεπώς, ο προσωρινός ανάδοχος, στο πλαίσιο της υποχρεώσεώς του να αποδείξει ο ίδιος την συνδρομή όλων των απαιτούμενων προϋποθέσεων, να προσκομίσει (ως δικαιολογητικό κατακύρωσης και όχι με την παρέμβασή του) δικαιολογητικά, που θα μπορούσαν να άρουν την υπόψη, πρόδηλη, αναντιστοιχία, ήτοι να αποδείξουν, ότι η ασφαλιστική ενημερότητα της *****, αποδεικνύει την ασφαλιστική ενημερότητα της *****!!! Πλην όμως, η παρεμβαίνουσα ουδέν στοιχείο προσκόμισε για να δικαιολογήσει το εν λόγω άτοπο και, παρά ταύτα, η αναθέτουσα αρχή δέχθηκε (παράνομα) άνευ ελέγχου και στοιχείων, ότι η ασφαλιστική ενημερότητα ενός έργου που αναφέρεται στην Ενημερότητα Πτυχίου του προσωρινού μειοδότη, αποδεικνύεται από βεβαίωση που αναφέρει άλλον οικονομικό φορέα.

IV.ΕΠΙ ΤΟΥ 4ου ΛΟΓΟΥ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ ΜΟΥ (παράλειψη απόδειξης περί της λήψεως αποφάσεως του Διοικητικού Συμβουλίου του προσωρινού αναδόχου για συμμετοχή του στην δημοπρασία προγενεστέρως της διεξαγωγής της).

1. Ο υπόψη λόγος ακυρώσεως έχει δύο σκέλη. Η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα απαντούν στο πρώτο από αυτά, επικαλούμενες, ότι δεν είναι σαφές, πως η απαίτηση ψηφιακής υπογραφής αφορά και στα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Αντιθέτως, αμφότερες, αφήνουν, εντελώς, αναπάντητο το δεύτερο σκέλος.

2. Ειδικότερα, ακόμα και αν υποτεθεί, ότι δεν απαιτείτο η ψηφιακή υπογραφή της εν λόγω απόφασης, είναι βέβαιο, ότι η παρεμβαίνουσα, βαρύνεται, κατά Νόμο (άρθρο 93 παρ 2 Ν 4548/2018) με την υποχρέωση απόδειξης του κρισίμου γεγονότος, ότι αυτή λήφθηκε προ της διεξαγωγής της

Αριθμός απόφασης: 28/2021

δημοπρασίας (και όχι, εκ των υστέρων - μετά την προσωρινή κατακύρωση). Τούτο, θα μπορούσε να αποδειχθεί, πρωτίστως (λόγω της χρονοσήμανσης), με την ψηφιακή υπογραφή του οικείου αντιγράφου κατά τον κρίσιμο χρόνο (προ της 24ης-6-2020), αλλά και με άλλους νόμιμους τρόπους (πχ βεβαίωση γνησίου υπογραφής, επικύρωση ή με οποιονδήποτε άλλο τρόπο θα καθιστούσε βέβαιη την χρονολογία εκδόσεως του εν λόγω αντιγράφου). Αντ' αυτού, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε πρακτικό του Διοικητικού της Συμβουλίου, το οποίο δεν φέρει, καν, υπογραφή του Προέδρου του (φέρει μονογραφή), αλλά ούτε και το οιοδήποτε άλλο στοιχείο από το οποίο θα μπορούσε να αποδειχθεί η λήψη της σχετικής αποφάσεως προ της υποβολής της προσφοράς της. ».

12. Επειδή, το άρθρο 103 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 43 παρ. 12 του Ν.4605/2019 (Φ.Ε.Κ. Α' 52/01.04.2019), όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 43 παρ. 12 του Ν.4605/2019 (Φ.Ε.Κ. Α' 52/01.04.2019), αναφέρει αυτολεξεί τα εξής «Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης.

2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της 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

Αριθμός απόφασης: 28/2021

αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται.

4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται.

5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των

Αριθμός απόφασης: 28/2021

κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και το άρθρο 75 η διαδικασία ματαιώνεται.

6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο ,στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2,

και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης [είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου] είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105.

7. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος.

13. Επειδή, οι οικείοι όροι της διακήρυξης προβλέπουν τα κάτωθι «i)

4.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/
Κατακύρωση/ Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης

α) Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί, στο πλαίσιο της σχετικής ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης και μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει εντός προθεσμίας 10 ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης κοινοποίησης σε αυτόν τα προβλεπόμενα στις κείμενες

Αριθμός απόφασης: 28/2021

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.

Το παρόν εφαρμόζεται και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή τυχόν ζητήσει την προσκόμιση δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α' ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών, σύμφωνα με τα ανωτέρω υπό β) και γ) αναφερόμενα, προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα έγγραφα που απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 "Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας", όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4250/2014.

δ) Αν κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι:

i) τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), είναι ψευδή ή ανακριβή ή

ii) αν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, ή

ii) αν από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής

Αριθμός απόφασης: 28/2021

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.

Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) ότι πληροί και οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσωρινός ανάδοχος μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της ειδοποίησης/πρόσκλησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 15 της παρούσας.

Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής του άρθρου 22, η διαδικασία σύναψης της σύμβασης ματαιώνεται.

Η διαδικασία ελέγχου των ως άνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή Διαγωνισμού, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο (γ) του παρόντος άρθρου. Η Επιτροπή, στη συνέχεια, το κοινοποιεί, μέσω της «λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», στην αναθέτουσα αρχή για τη λήψη απόφασης.

Η αναθέτουσα αρχή προβαίνει, μετά την έγκριση του ανωτέρω πρακτικού, στην κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών, σε κάθε προσφέροντα που δεν έχει αποκλεισθεί οριστικά, εκτός από τον προσωρινό ανάδοχο, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», και επιπλέον αναρτά τα Δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου στον χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού».

Αριθμός απόφασης: 28/2021

ε) Η σύναψη της σύμβασης επέρχεται με την κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης στον προσωρινό ανάδοχο σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 105 ως ακολούθως :

Μετά την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης προδικαστικής προσφυγής ή, σε περίπτωση άσκησής της, όταν παρέλθει άπρακτη η προθεσμία άσκησης αίτησης αναστολής κατά της απόφασης της Α.Ε.Π.Π. και, σε περίπτωση άσκησης αίτησης αναστολής κατά της απόφασης της Α.Ε.Π.Π., όταν εκδοθεί απόφαση επί της αίτησης, με την επιφύλαξη της χορήγησης προσωρινής διαταγής, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο τελευταίο εδάφιο της παραγράφου 4 του άρθρου 372 του ν. 4412/2016 και, μετά την ολοκλήρωση του προσυμβατικού ελέγχου από το Ελεγκτικό Συνέδριο, εφόσον απαιτείται, σύμφωνα με τα άρθρα 35 και 36 του ν. 4129/2013, ο προσωρινός ανάδοχος, υποβάλλει, εφόσον απαιτείται, υπεύθυνη δήλωση, μετά από σχετική πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, μέσω της λειτουργικότητας της “Επικοινωνίας” του υποσυστήματος. Στην υπεύθυνη δήλωση, η οποία υπογράφεται κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 23 της παρούσας, δηλώνεται ότι, δεν έχουν επέλθει στο πρόσωπό του οψιγενείς μεταβολές, κατά την έννοια του άρθρου 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να διαπιστωθεί ότι δεν έχουν εκλείψει οι προϋποθέσεις συμμετοχής του άρθρου 21, ότι εξακολουθούν να πληρούνται τα κριτήρια επιλογής του άρθρου 22 και ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού του ίδιου άρθρου. Η υπεύθυνη δήλωση ελέγχεται από την Επιτροπή Διαγωνισμού, η οποία συντάσσει πρακτικό που συνοδεύει τη σύμβαση.

Μέσω της λειτουργικότητας της “Επικοινωνίας” του υποσυστήματος κοινοποιείται η απόφαση κατακύρωσης στον προσωρινό ανάδοχο²⁸. Με την ίδια απόφαση καλείται ο ανάδοχος όπως προσέλθει σε ορισμένο τόπο και χρόνο για την υπογραφή του συμφωνητικού, θέτοντάς του η αναθέτουσα αρχή προθεσμία που δεν μπορεί να υπερβαίνει τις είκοσι (20) ημέρες από την κοινοποίηση ειδικής ηλεκτρονικής πρόσκλησης, μέσω της λειτουργικότητας της “Επικοινωνίας” του υποσυστήματος, προσκομίζοντας, και την απαιτούμενη εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης. Η εν λόγω κοινοποίηση επιφέρει τα έννομα αποτελέσματα της απόφασης κατακύρωσης, σύμφωνα με οριζόμενα στην παρ. 3 του άρθρου 105 του ν.4412/2016.

Αριθμός απόφασης: 28/2021

Εάν ο ανάδοχος δεν προσέλθει να υπογράψει το συμφωνητικό, μέσα στην προθεσμία που ορίζεται στην ειδική πρόκληση, κηρύσσεται έκπτωτος, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και ακολουθείται η διαδικασία του άρθρου 4.2.γ της παρούσας για τον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής²⁹. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσέλθει για την υπογραφή του συμφωνητικού, η διαδικασία σύναψης της σύμβασης ματαιώνεται, σύμφωνα με την περίπτωση β της παραγράφου 1 του άρθρου 106 του ν. 4412/2016, ii) 23.2. Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα) Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ) και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας

Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 22.ΣΤ της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται ο προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών, υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού του άρθρου 22 Α της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (άρθρου 22 Β - Ε).

Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν φορέα στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται, εφόσον ο τελευταίος δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των παραγράφων 1, 2, 2α και 494 του άρθρου 22 Α.

Οι 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 σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική

Αριθμός απόφασης: 28/2021

βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ).

Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά.

Όλα τα αποδεικτικά έγγραφα του άρθρου 23.3 έως 23.10 της παρούσας, υποβάλλονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94). Ειδικά τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους.

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 δικαιολογητικών⁹⁶. Σημειώνεται ότι δεν απαιτείται θεώρηση του γνησίου της υπογραφής τους .

23.3 Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22 Α.

Ο προσωρινός ανάδοχος, κατόπιν σχετικής ηλεκτρονικής πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή, υποβάλλει τα ακόλουθα δικαιολογητικά, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 4.2 της παρούσας:

Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22Α ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά:

(α) για την 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

Αριθμός απόφασης: 28/2021

αποσπάσματος αφορά και τα πρόσωπα των τελευταίων τεσσάρων εδαφίων της παραγράφου Α.1 του άρθρου 22.

(β) για την παράγραφο Α.2 του άρθρου 22: πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, περί του ότι έχουν εκπληρωθεί οι υποχρεώσεις του οικονομικού φορέα, όσον αφορά στην καταβολή φόρων (φορολογική ενημερότητα) και στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα) σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία του κράτους εγκατάστασης ή την ελληνική νομοθεσία αντίστοιχα, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του.

Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα τα σχετικά δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι:

- 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 εξέλιξη⁹⁹. Οι αλλοδαποί προσφέροντες θα υποβάλλουν υπεύθυνη δήλωση¹⁰⁰ 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 φορέα¹⁰¹. 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

Αριθμός απόφασης: 28/2021

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 τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεων του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης....[...]

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 121, 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)
3. ΦΕΚ στο οποίο έχει δημοσιευτεί το πρακτικό ΔΣ εκπροσώπησης του νομικού προσώπου,
4. Πρακτικό Δ.Σ περί έγκρισης συμμετοχής στο διαγωνισμό, στο οποίο μπορεί να περιέχεται και εξουσιοδότηση (εφόσον αυτό προβλέπεται από το καταστατικό του υποψηφίου αναδόχου) για υπογραφή και υποβολή προσφοράς σε περίπτωση που δεν υπογράφει ο ίδιος ο νόμιμος εκπρόσωπος του φορέα την προσφορά και τα λοιπά απαιτούμενα έγγραφα του διαγωνισμού και ορίζεται συγκεκριμένο άτομο,
5. Πιστοποιητικό αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής περί τροποποιήσεων του καταστατικού / μη λύσης της εταιρείας.

Εάν ο προσφέρων είναι Ο.Ε, Ε.Ε , ΙΚΕ:

Αριθμός απόφασης: 28/2021

1. Αντίγραφο του καταστατικού, με όλα τα μέχρι σήμερα τροποποιητικά, ή φωτοαντίγραφο επικυρωμένου, από δικηγόρο, κωδικοποιημένου καταστατικού, εφόσον υπάρχει.

2. Πιστοποιητικά αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής περί των τροποποιήσεων του καταστατικού.

Σε περίπτωση εγκατάστασης τους στην αλλοδαπή, τα δικαιολογητικά σύστασής τους εκδίδονται με βάση την ισχύουσα νομοθεσία της χώρας που είναι εγκατεστημένα, από την οποία και εκδίδεται το σχετικό πιστοποιητικό.

23.9. Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων

(α) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους ή διαθέτουν πιστοποίηση από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016, μπορούν να υποβάλλουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης.

Στα πιστοποιητικά αυτά αναφέρονται τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων έγινε η εγγραφή των εν λόγω οικονομικών φορέων στον επίσημο κατάλογο ή η πιστοποίηση και η κατάταξη στον εν λόγω κατάλογο.

Η πιστοποιούμενη εγγραφή στους επίσημους καταλόγους από τους αρμόδιους οργανισμούς ή το πιστοποιητικό, που εκδίδεται από τον οργανισμό πιστοποίησης, συνιστά τεκμήριο καταλληλότητας όσον αφορά τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος ή το πιστοποιητικό.

Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών που αναφέρονται στο πιστοποιητικό εγγραφής τους.

(β) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.ΕΠ. εφόσον υποβάλλουν «Ενημερότητα Πτυχίου» εν ισχύ, απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών ¹¹⁸:

- απόσπασμα ποινικού μητρώου του άρθρου 23.3.(α) της παρούσας για τον Πρόεδρο και Διευθύνοντα Σύμβουλο εργοληπτικής επιχείρησης. Για τα λοιπά μέλη του Δ.Σ της εταιρείας, θα πρέπει να υποβληθεί

Αριθμός απόφασης: 28/2021

αυτοτελώς απόσπασμα ποινικού μητρώου, καθόσον τα πρόσωπα αυτά δεν καλύπτονται από την Ενημερότητα Πτυχίου.

- φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα του άρθρου 23.3.(β) της παρούσας.¹¹⁹

- τα πιστοποιητικά από το αρμόδιο Πρωτοδικείο και το ΓΕΜΗ του άρθρου 23.3.(γ) της παρούσας υπό την προϋπόθεση όμως ότι καλύπτονται πλήρως (όλες οι προβλεπόμενες περιπτώσεις) από την Ενημερότητα Πτυχίου.

- το πιστοποιητικό από το αρμόδιο επιμελητήριο όσον αφορά το λόγο αποκλεισμού του άρθρου 22. Α.4. (θ).

- το πιστοποιητικό της αρμόδιας αρχής για την ονομαστικοποίηση των μετοχών του άρθρου 23.3. (στ).

- τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης της εργοληπτικής επιχείρησης.

Σε περίπτωση που κάποιος από τα ανωτέρω δικαιολογητικά έχει λήξει, προσκομίζεται το σχετικό δικαιολογητικό εν ισχύ. Εφόσον στην Ενημερότητα Πτυχίου δεν αναφέρεται ρητά ότι τα στελέχη του πτυχίου του προσφέροντα είναι ασφαλιστικώς ενήμερα στο ΕΤΑΑ - ΤΣΜΕΔΕ, ο προσφέρων προσκομίζει επιπλέον της Ενημερότητας Πτυχίου, ασφαλιστική ενημερότητα για τα στελέχη αυτά...[...] iii) Η υποσημείωση 99 (φορολογική ενημερότητα) στην οποία παραπέμπει και η υποσημείωση 101, που αφορά τις ασφαλιστικές ενημερότητες αναφέρει τα εξής «Λαμβανομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών φορολογικής ενημερότητας 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 23 από τον προσωρινό ανάδοχο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του υποσυστήματος.» Ομοίως οι υποσημειώσεις 118 και 119 που αφορούν τους εγγεγραμμένους στο ΜΕΕΠ ή στο ΜΗΕΕΔΕ οικονομικούς φορείς, οι οποίοι υποβάλλουν «Ενημερότητα Πτυχίου» εν ισχύ, αναφέρουν τα εξής «118 Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 20 παρ. 5 του ν. 3669/2008: “Για τη συμμετοχή σε διαγωνισμούς

Αριθμός απόφασης: 28/2021

δημοσίων έργων χορηγείται σε κάθε εργοληπτική επιχείρηση εγγεγραμμένη στο Μ.Ε.ΕΠ. «ενημερότητα πτυχίου», η οποία, σε συνδυασμό με τη βεβαίωση εγγραφής που εκδίδεται από την υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., συνιστά «επίσημο κατάλογο αναγνωρισμένων εργοληπτών [...] και απαλλάσσει τις εργοληπτικές επιχειρήσεις από την υποχρέωση να καταθέτουν τα επιμέρους δικαιολογητικά στους διαγωνισμούς.» Επισημαίνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 22 (Τροποποιήσεις του Ν. 4412/2016) περ. 66 του ν. 4441/2016 (ΑΕ227] “α. Το πρώτο εδάφιο της περίπτωσης 31 της παραγράφου 1 του άρθρου 377 αντικαθίσταται ως εξής: «31) του Ν. 3669/2008 (ΑΕ116), πλην των άρθρων 80 έως 110, τα οποία παραμένουν σε ισχύ μέχρι την έκδοση του προεδρικού διατάγματος του άρθρου 83, των παραγράφων 4 και 5 του άρθρου 20 και της παραγράφου 1 α του άρθρου 176».

119 Στην περίπτωση όμως που η Ενημερότητα Πτυχίου δεν καλύπτει τις εισφορές επικουρικής ασφάλισης, τα σχετικά δικαιολογητικά υποβάλλονται ξεχωριστά».

14. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. 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 (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε

Αριθμός απόφασης: 28/2021

στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Άλλωστε, όπως παγίως έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 28, και απόφαση Medipac—Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54). Υπό αυτό το πρίσμα συνάγεται ότι η αυστηρότητα της εφαρμογής της διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεών του (Συμβάσεις Δημοσίων Έργων Χρ. Μηκίδης, 2009, σελ. 87 επ.). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζόμενου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδ. θ', σελ. 776).

Αριθμός απόφασης: 28/2021

15. Επειδή, ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τηρήσεως των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (ΣΤΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008). Επίσης, όπως προαναφέρθηκε, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

16. Επειδή, σύμφωνα με πάγια νομολογία, ενόψει της αρχής της τυπικότητας, που, όπως προαναφέρθηκε, διέπει τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να καλεί τους προμηθευτές να συμπληρώσουν τα νομίμως, καταρχήν, υποβληθέντα δικαιολογητικά ή να παρέχουν σχετικές διευκρινίσεις αλλά όχι να αναπληρώσουν μη υποβληθέντα ή μη νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά (ΣΤΕ 2454/09, ΕΑ ΣΤΕ 457, 364/09, 738/09, 180/09, 567/08, 3075/08, 307/07, ΔΕΦΑΘ 271/2011). Περαιτέρω, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31), ή

Αριθμός απόφασης: 28/2021

να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C- 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C- 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36) οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση κάποιας ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, Archus and Gama, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C- 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36).

17. Επειδή, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

18. Επειδή, δέσμια αρμοδιότητα υπάρχει, όταν το διοικητικό όργανο, εφόσον διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου πραγματικές ή νομικές προϋποθέσεις για την εφαρμογή τους, είναι υποχρεωμένο να εκδώσει διοικητική πράξη που περιέχει ορισμένη ατομική ρύθμιση, την οποία προκαθορίζουν οι κανόνες αυτοί (Επαμεινώνδας Π. Σπηλιωτόπουλος, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 1ος τόμος, 15η έκδοση σελ. 138). Συνεπώς, αν η δημόσια διοίκηση δεν ενεργήσει – όταν ο νόμος απαιτεί ενέργεια- παρανομεί (Α. Ι. Τάχος, Ελληνικό διοικητικό δίκαιο, 5η έκδοση, ΕΚΔΟΣΕΙΣ ΣΑΚΚΟΥΛΑ, ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗ, 1996, σελ. 319).

19. Επειδή, οι γενικές αρχές του διοικητικού δικαίου, ως της χρηστής διοίκησης και της αναλογικότητας, έχουν εφαρμογή κατά την ενάσκηση της διακριτικής ευχέρειας της Αναθέτουσας Αρχής, ήτοι της νομικής δυνατότητας της διοίκησης να επιλέγει ανάμεσα σε διάφορες εξίσου νόμιμες λύσεις, μία απόφαση δηλαδή για το εάν, πότε και πώς της διοικητικής δράσης (Π. Δαγτόγλου, Γενικό Διοικητικό Δίκαιο, Αθήνα-Κομοτηνή 2004, σ. 191). Επομένως, δεν χωρεί εφαρμογή των αρχών της αναλογικότητας και της χρηστής διοίκησης όπου η αναθέτουσα αρχή οφείλει να εφαρμόσει

Αριθμός απόφασης: 28/2021

συγκεκριμένη διάταξη και κατά τον νόμο και την Διακήρυξη ενεργεί κατά δεσμία αρμοδιότητα (πρβλ. ΔΕφΑθ 2098/2013, ΣτΕ 2067/2004, 13/2003, 1072/2003, 999/2019 ΔΕφΑθ).

20. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 4.2. της διακήρυξης του επίδικου διαγωνισμού, οι οποίες εναρμονίζονται με τις αντίστοιχες, ισχύουσες πλέον, ρυθμίσεις του άρθρου 103 παρ. 2 του ν.4412/2016, όπως η τελευταία παράγραφος τροποποιήθηκε με την παρ. 12 του άρθρου 43 του ν.4605/2019, μετά την πρόσκληση προς τον αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο για υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης εντός της οριζόμενης προθεσμίας (βλ. αντίστοιχα παρ. 1 του άρθρου 103), εφόσον κατά τον έλεγχο αυτών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί τα αποδεικτικά της ασφαλιστικής ενημερότητας που αφορούν τον χρόνο υποβολής της προσφοράς (βλ. συνδυαστικά άρθρα 4.2. και 22, 23 της διακήρυξης), δεν οφείλει η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας να ζητήσει από τον προσωρινό μειοδότη τη συμπλήρωση αυτών. Μόνο κατ' εξαίρεση, στην περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος έχει επιδείξει τη δέουσα επιμέλεια και έχει αιτηθεί εγκαίρως την έκδοση των μνημονευόμενων δικαιολογητικών, υποβάλλοντας παράλληλα προς την αναθέτουσα αρχή εντός της οριζόμενης προθεσμίας σχετικώς αίτημα παράτασης προθεσμίας υποβολής τους, ο Δήμος υποχρεούται να του χορηγήσει την αιτούμενη παράταση για όσο χρόνο απαιτηθεί για την χορήγησή τους από τις αρμόδιες αρχές. Η εν λόγω δε ρύθμιση της διακήρυξης, καθώς και η αντίστοιχη του ν.4605/2019, εναρμονίζονται με την υποχρέωση διαφάνειας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, καθόσον διαμέσου της διακήρυξης οι συμμετέχοντες στον διαγωνισμό έχουν λάβει έγκαιρα γνώση ότι σε περίπτωση μη προσκόμισης των ανωτέρω απαιτούμενων δικαιολογητικών κατά την κατακύρωση ο Δήμος δεν έχει την υποχρέωση να τους καλέσει να τα συμπληρώσουν, η εν λόγω δε έλλειψη συνιστά λόγο απόρριψης της προσφοράς τους, κατά τα άρθρα 4.2. και 22 και 23 της διακήρυξης (βλ. σχετικά και Αιτιολογική Έκθεση του ν.4605/2019).

21. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου προκύπτει, ως συνομολογεί και η παρεμβαίνουσα, ότι έχει μεταξύ άλλων υποβάλει τα κάτωθι εκδοθέντα από το e-ΕΦΚΑ (τέως ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ) αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας για τα έξι στελέχη που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο

Αριθμός απόφασης: 28/2021

ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ: α) το με αρ. πρωτ.:*****, β) **** σύμφωνα με τα οποία δεν οφείλουν ληξιπρόθεσμες εισφορές [βλ. και με αρ. πρωτ. 339/17-6-2020 ασφαλιστική ενημερότητα της περιφερειακής μονάδας e-ΕΦΚΑ (τέως ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ) ισχύος έως 17.12.2020, όπου αναφέρονται τα ανωτέρω στελέχη ασφαλισμένα στο Ταμείο αποτελούντες κατά δήλωσή τους βασική στελέχωση της εταιρίας «*****», οι οποίοι έχουν καταβάλει όλες τις προς το Ταμείο πάγιες μηνιαίες εισφορές τους μέχρι 31.12.2016 και τις απαιτούμενες στον ΕΦΚΑ].

22. Επειδή, επίσης, η παρεμβαίνουσα έχει υποβάλει την με αρ. πρωτ. **** της 4.07.2020 ενημερότητα πτυχίου για συμμετοχή σε δημοπρασίες δημοσίων έργων ισχύος έως 13.07.2020 (όπου στο οικείο πεδίο υπό τίτλο «ασφαλιστική ενημερότητα ΤΣΜΕΔΕ Στελεχών» αναφέρονται τα ονόματα των στελεχών με ημερομηνία λήξης (ενημερότητας) 14.07.2019) και την αντίστοιχη με αρ. πρωτ. **** της 25.06.2020 ενημερότητα πτυχίου ισχύος έως 4.06.2021(όπου στο οικείο πεδίο υπό τίτλο «ασφαλιστική ενημερότητα ΤΣΜΕΔΕ Στελεχών» αναφέρονται τα ονόματα των στελεχών με ημερομηνία λήξης (ενημερότητας) 11.12.2020).

23. Επειδή, κατά τα οριζόμενα στο οικείο κανονιστικό πλαίσιο (βλ. σκ. 13) για την κάλυψη του χρόνου υποβολής της προσφοράς λαμβάνεται υπόψη καταρχήν η με αρ. πρωτ. **** της 4.07.2020 ενημερότητα πτυχίου, της οποίας οι ασφαλιστικές ενημερότητες στελεχών έχουν λήξει, και προς κάλυψη της εν θέματι απαίτησης έχουν υποβληθεί αυτοτελώς εντός του φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης ασφαλιστικές ενημερότητες ΕΦΚΑ (βλ. σκ 21).

24. Επειδή, εξάλλου, με το άρθρο 25 του ν. 3655/2008 (φ.ε.κ. Α' 58) συστάθηκε ν.π.δ.δ. με την επωνυμία Ενιαίο Ταμείο Ανεξάρτητα Απασχολούμενων (Ε.Τ.Α.Α.), υπό την εποπτεία του Υπουργείου Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας και ορίστηκε ότι το Ε.Τ.Α.Α. συγκροτούν τέσσερις κλάδοι, ήτοι ο κλάδος κύριας ασφάλισης, ο κλάδος επικουρικής ασφάλισης, ο κλάδος πρόνοιας και ο κλάδος υγείας, περαιτέρω δε, ορίστηκε ότι στον κλάδο κύριας ασφάλισης εντάσσεται, εκτός άλλων, ο κλάδος κύριας σύνταξης του Ταμείου Συντάξεων Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΣΜΕΔΕ), ως Τομέας Σύνταξης Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων ΤΣΜΕΔΕ), στον κλάδο επικουρικής

Αριθμός απόφασης: 28/2021

ασφάλισης εντάσσεται, εκτός άλλων, ο κλάδος επικουρικής ασφάλισης του Ταμείου Συντάξεων Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΣΜΕΔΕ), ως Τομέας Επικουρικής Ασφάλισης Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων, στον κλάδο πρόνοιας εντάσσεται, εκτός άλλων, ο κλάδος εφάπαξ παροχών του Ταμείου Συντάξεων Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΣΜΕΔΕ), ως Τομέας Πρόνοιας Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων και στον κλάδο υγείας εντάσσεται, εκτός άλλων, ο κλάδος υγείας τεχνικών ΤΣΜΕΔΕ, ως Τομέας Υγείας Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων. Επακολούθησε ο ν. 4052/2012 (φ.ε.κ. Α΄ 41), στην παρ. 17 του άρθρου 13 του οποίου ορίστηκε ότι στον συσταθέντα με το άρθρο 17 του ν. 3918/2011 (φ.ε.κ. Α΄ 31) Εθνικό Οργανισμό Παροχής Υπηρεσιών Υγείας (ΕΟΠΥΥ, νπδδ) εντάσσονται οι υπηρεσίες και οι αρμοδιότητες ως προς την παροχή υπηρεσιών υγείας σε είδος του Ε.Τ.Α.Α. (από 1-6-2012), στο δε άρθρο 19 του πιο πάνω ν. 3918/2011 ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι οι ασφαλιστικές εισφορές που προβλέπονται για παροχές ασθενοείας των εντασσομένων Κλάδων Υγείας εξακολουθούν να εισπράττονται από τους οικείους ασφαλιστικούς οργανισμούς, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία περί είσπραξης εισφορών. Περαιτέρω, με την παρ. 1 του άρθρου 35 του ν. 4052/2012 (φ.ε.κ. Α΄ 41) συστάθηκε ν.π.δ.δ. με την επωνυμία «Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης» (Ε.Τ.Ε.Α.), υπό την εποπτεία του Υπουργείου Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης, με έναρξη λειτουργίας την 1-7-2012 και με σκοπό την παροχή μηνιαίας επικουρικής σύνταξης λόγω γήρατος, αναπηρίας και θανάτου στους εργαζόμενους στον ιδιωτικό, δημόσιο και ευρύτερο δημόσιο τομέα, στις τράπεζες και τις επιχειρήσεις κοινής ωφέλειας, καθώς και στα μέλη των οικογενειών τους, ενώ με το άρθρο 2 παρ. Ε, υποπαρ. Ε.2, περίπτ. 2 του ν. 4336/2015 (φ.ε.κ. Α΄ 94) ο Τομέας Επικουρικής Ασφάλισης Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων του Κλάδου Επικουρικής Ασφάλισης του Ε.Τ.Α.Α. εντάχθηκε, από 1.9.2015, στο Ε.Τ.Ε.Α. Ακολούθως, με το άρθρο 51 παρ. 1 του ν. 4387/2016 (φ.ε.κ. Α΄ 85), ορίστηκε ότι: «Συνιστάται Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.) με την επωνυμία «Ενιαίος Φορέας Κοινωνικής Ασφάλισης», αποκαλούμενο στο εξής «Ε.Φ.Κ.Α.», το οποίο τελεί υπό την εποπτεία του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης και έχει την έδρα του

Αριθμός απόφασης: 28/2021

στην Αθήνα. Από 1.1.2017, οπότε και αρχίζει η λειτουργία του ως φορέα κύριας κοινωνικής ασφάλισης, εντάσσονται στον Ε.Φ.Κ.Α. αυτοδίκαια οι υφιστάμενοι φορείς κοινωνικής ασφάλισης σύμφωνα με τα άρθρα 53 επ. και ο Ε.Φ.Κ.Α. καθίσταται οιοσδήποτε καθολικός διάδοχος αυτών ...», ενώ με το άρθρο 53 του ίδιου νόμου, μεταξύ των εντασσόμενων στον Ε.Φ.Κ.Α. φορέων κοινωνικής ασφάλισης, ρητά μνημονεύεται και το «... Γ. Ενιαίο Ταμείο Ανεξάρτητα Απασχολούμενων (Ε.Τ.Α.Α.). α. Κλάδος Κύριας Ασφάλισης. αα. Τομέας Σύνταξης Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΣΜΕΔΕ) και η Ειδική Προσαύξηση. ... β. Κλάδος Υγείας. αα. Τομέας Υγείας Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων ...». Επίσης, με το άρθρο 74 του προαναφερόμενου νόμου (ν. 4387/2016), το συσταθέν με το άρθρο 35 του ν. 4052/2012 ν.π.δ.δ. με την επωνυμία «Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης» (Ε.Τ.Ε.Α.) μετονομάστηκε σε «Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών» (Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.), συγκροτούμενο από δύο κλάδους και ειδικότερα τον κλάδο επικουρικής ασφάλισης και τον κλάδο εφάπαξ παροχών, οι οποίοι λειτουργούν με οικονομική και λογιστική αυτοτέλεια και στους οποίους παρακολουθούνται αυτοτελώς οι εισφορές κάθε κλάδου, ενώ με το άρθρο 75 του ίδιου νόμου εντάχθηκε στον κλάδο εφάπαξ παροχών του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π., εκτός άλλων, ο Τομέας Πρόνοιας Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων του κλάδου πρόνοιας του Ε.Τ.Α.Α. Περαιτέρω, με τον Ν. 4670/2020 με τίτλο «Ασφαλιστική μεταρρύθμιση και ψηφιακός μετασχηματισμός Εθνικού Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης (e-Ε.Φ.Κ.Α)» και δη με το άρθρο 1 αυτού με τίτλο « Ηλεκτρονικός Εθνικός Φορέας Κοινωνικής Ασφάλισης - Ένταξη του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π. στον e-Ε.Φ.Κ.Α» ορίστηκαν τα εξής: « Στον ν. 4387/2016 (Α` 85) προστίθεται άρθρο 51Α ως εξής: «Άρθρο 51^Α 1. Το Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.) με την επωνυμία «Ενιαίος Φορέας Κοινωνικής Ασφάλισης (Ε.Φ.Κ.Α.)» μετονομάζεται από την 1.3.2020 σε «Ηλεκτρονικός Εθνικός Φορέας Κοινωνικής Ασφάλισης», αποκαλούμενος στο εξής «e-Ε.Φ.Κ.Α.». Όπου στην κείμενη νομοθεσία αναφέρεται «Ενιαίος Φορέας Κοινωνικής Ασφάλισης (Ε.Φ.Κ.Α.)», νοείται ο «Ηλεκτρονικός Εθνικός Φορέας Κοινωνικής Ασφάλισης (e-Ε.Φ.Κ.Α)». 2. Στον e-Ε.Φ.Κ.Α. εντάσσεται από την 1.3.2020 το Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών (Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.). Το

Αριθμός απόφασης: 28/2021

Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.) με την επωνυμία *Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών (Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.)* καταργείται και ο *ε-Ε.Φ.Κ.Α.* καθίσταται οιονεί καθολικός διάδοχος αυτού. Στον *ε-Ε.Φ.Κ.Α.* εντάσσονται ο Κλάδος *Επικουρικής Ασφάλισης* και ο Κλάδος *Εφάπαξ Παροχών* του *Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.* με πλήρη οικονομική, λογιστική και περιουσιακή αυτοτέλεια έκαστος. Ο *ε-Ε.Φ.Κ.Α.* έχει ως σκοπό την ασφαλιστική κάλυψη όλων των υπακτέων στην ασφάλιση προσώπων του *Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.*, για τους ασφαλιστικούς κινδύνους που προβλέπονται από την οικεία νομοθεσία, και τη χορήγηση των παροχών του *Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.*». Επίσης, με το άρθρο 2 του ίδιου νόμου προστέθηκαν στο άρθρο 53 του ν. 4387/2016 παρ. 4 και 5 ως εξής: «4. Ο Κλάδος *Επικουρικής Ασφάλισης* του *ε-Ε.Φ.Κ.Α.* περιλαμβάνει: α) ... ιβ) τον πρώην Τομέα *Επικουρικής Ασφάλισης Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων* του Κλάδου *Επικουρικής Ασφάλισης* του *Ε.Τ.Α.Α.*, ιγ) ...5. Ο Κλάδος *Εφάπαξ Παροχών* του *ε-Ε.Φ.Κ.Α.* περιλαμβάνει: Α. ... Ε. Τον πρώην Κλάδο *Πρόνοιας* του *Ενιαίου Ταμείου Ανεξάρτητα Απασχολούμενων (Ε.Τ.Α.Α.)* με τους Τομείς του: α. Τομέα *Πρόνοιας Μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων*. β. ...», ενώ στο άρθρο 5 του αυτού Νόμου με τίτλο « *Μεταβατική διάταξη για τις αρμοδιότητες της Διοίκησης, του Διοικητικού Συμβουλίου, των Κεντρικών και Περιφερειακών Υπηρεσιών του εντασσόμενου στον ε-Ε.Φ.Κ.Α. φορέα του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.*» αναφέρεται ρητώς « Στον ν. 4387/2016 προστίθεται άρθρο 69 ΙΓ ως εξής: «Άρθρο 69 ΙΓ *Μεταβατικές διατάξεις* 1. Από την ένταξη του *Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.* στον *ε-Ε.Φ.Κ.Α.* την 1.3.2020 λήγει αζημίως για το Δημόσιο η θητεία του Διοικητή και των Υποδιοικητών του *Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.* και καταργείται το Διοικητικό του Συμβούλιο. 2. Για τις αρμοδιότητες και για τους όρους λειτουργίας του Διοικητικού Συμβουλίου του *ε-Ε.Φ.Κ.Α.*, του Διοικητή, των Υποδιοικητών και όλων των υπηρεσιών, γενικών διευθύνσεων, διευθύνσεων και τμημάτων, εφαρμόζονται οι κείμενες διατάξεις του ν. 4387/2016, και του π.δ. 8/2019, όπως ισχύει. Το Διοικητικό Συμβούλιο και ο Διοικητής του *ε-Ε.Φ.Κ.Α.* ασκούν τις αρμοδιότητές τους, όπως προβλέπονται από τα άρθρα 59 και 60, επί όλων των υπηρεσιών, γενικών διευθύνσεων, διευθύνσεων, τμημάτων και προσωπικού και του εντασσόμενου φορέα του *Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.* Ο Διοικητής και οι Υποδιοικητές του *Ε.Φ.Κ.Α.* συνεχίζουν χωρίς διακοπή τη θητεία τους και μετά την

Αριθμός απόφασης: 28/2021

προβλεπόμενη στο άρθρο 51Α μετονομασία του Ε.Φ.Κ.Α. σε e-Ε.Φ.Κ.Α. και την ένταξη σε αυτόν του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π. και διορίζονται δύο (2) νέοι Υποδιοικητές σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 57. 3. Μέχρι την τοποθέτηση των υπαλλήλων του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π. στις οργανικές μονάδες του e-Ε.Φ.Κ.Α, όπως προβλέπονται στον Οργανισμό του (π.δ. 8/2019) και το αργότερο μέχρι 30.6.2020, οι υπηρεσίες του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π. εξακολουθούν να λειτουργούν με την ίδια οργανωτική δομή, αρμοδιότητες, προσωπικό και προϊσταμένους οργανικών μονάδων υπό τον Διοικητή και το Διοικητικό Συμβούλιο του e-Ε.Φ.Κ.Α. 4. Μέχρι τις 30.6.2020 οι ασφαλισμένοι και οι συνταξιούχοι εξακολουθούν να εξυπηρετούνται από τις υφιστάμενες υπηρεσίες του εντασσόμενου φορέα του Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π. Η ιστοσελίδα και όλες οι ηλεκτρονικές υπηρεσίες πληροφορικής εξακολουθούν να λειτουργούν και συνεχίζει η έκδοση ξεχωριστού ειδοποιητηρίου εισφορών για τους μη μισθωτούς, μέχρι να καταστεί δυνατή η ενσωμάτωσή τους στις αντίστοιχες υπηρεσίες, την ιστοσελίδα και το ειδοποιητήριο του e-Ε.Φ.Κ.Α. 5. Με απόφαση του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικών Υποθέσεων ρυθμίζεται κάθε λεπτομέρεια σχετική με τις διατάξεις του άρθρου αυτού.» Το γεγονός ότι κατά τον κρίσιμο χρόνο (24.6.2020) η έκδοση ασφαλιστικής ενημερότητας που αφορά την επικουρική ασφάλιση (ΕΤΕΑΕΠ) δεν είχε ενσωματωθεί λειτουργικά στον ΕΦΚΑ με συνέπεια οι υποβληθείσες από την παρεμβαίνουσα ασφαλιστικές ενημερότητες να μην καλύπτουν de facto και την επικουρική ασφάλιση, προκύπτει και από την υποβληθείσα με το υπόμνημα με αρ. πρωτ. 100513/24.06.2020 ασφαλιστική ενημερότητα ΕΦΚΑ / Γενικής Διεύθυνσης Επικουρικής Ασφάλισης & Εφάπαξ Παροχών τ. ΕΤΕΑΕΠ/ Ε' Διεύθυνση Επικουρικής Ασφάλισης, η οποία αποδεικνύει την έκδοση διακριτής ασφαλιστικής ενημερότητας για το τ. ΕΤΕΑΕΠ και το με αρ. πρωτ. 858406/2.11.2020 έγγραφο του ΕΦΚΑ/ Περιφερειακό τμήμα Μηχ/κων & ΕΔΕ Δυτικής Ελλάδας (πρώην ΕΤΑΑ- ΤΣΜΕΔΕ), που αναφέρει ότι το νέο πλαίσιο επικουρικής ασφάλισης τέθηκε σε ισχύ από τον Ιούλιο 2020 (βλ. σκ 8).

25. Επειδή, η επικαλούμενη από την παρεμβαίνουσα παράταση των ασφαλιστικών ενημεροτήτων των ασφαλισμένων των τ. ΕΤΑΑ και ΤΠΕΔΕ έως 31.3.2020 δεν παρέχει επαρκές έρεισμα για να τεκμηρίωση του ισχυρισμού της ότι κατά τον κρίσιμο χρόνο οι υποβληθείσες ασφαλιστικές ενημερότητες

Αριθμός απόφασης: 28/2021

ΕΦΚΑ κάλυπταν και την επικουρική ασφάλιση. Επιπροσθέτως, αλυσιτελώς προβάλλει η *****διατάξεις και σχετική νομολογία που υποδεικνύουν ότι δεν επέρχεται αυτόματος αποκλεισμός υποψηφίου σε περίπτωση οφειλών ασφαλιστικών εισφορών καθώς εν προκειμένω κρίσιμη είναι εν προκειμένω η υποβολή ή μη όλων των απαιτούμενων κατά νόμο και διακήρυξη δικαιολογητικών κατακύρωσης. Επίσης, αλυσιτελώς προβάλλεται και το γεγονός της υποβολής από την παρεμβαίνουσα υπεύθυνη δήλωσης περί μη ύπαρξης δικαστικής ή διοικητικής απόφασης περί μη καταβολής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, καθώς η εν θέματι υπεύθυνη δήλωση συνιστά διακριτή υποχρέωση κατά το οικείο κανονιστικό πλαίσιο μη δυνάμενη να υποκαταστήσει την ως άνω αναφερθείσα παράλειψη.

26. Επειδή, η επικαλούμενη με αρ. 1151/2020 απόφαση ΑΕΠΠ έχει ανασταλεί με την απόφαση 175/2020 του Διοικητικού Εφετείου Θεσσαλονίκης, με την αιτιολογία ότι δεν φαίνεται να έχει περιλάβει ο αιτών «*αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας που να αφορά τις υποχρεώσεις καταβολής των εν λόγω εισφορών επικουρικής ασφάλισης στον προαναφερόμενο φορέα και να καλύπτει τον πιο πάνω κρίσιμο κατά τη διακήρυξη χρόνο υποβολής τη προσφοράς (22-6-2019)*».

27. Επειδή, δεδομένης της αποδοχής του πρώτου λόγου προσφυγής, ο οποίος συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, παρίσταται αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων, η απόρριψη των οποίων ουδόλως δύναται να μεταβάλει τις έννομες συνέπειες της αποδοχής του πρώτου λόγου της προσφυγής (ΣΤΕ 308/2020).

28. Επειδή, γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

29. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και η παρέμβαση να απορριφθεί.

30. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο του κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Αριθμός απόφασης: 28/2021

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που κρίνει αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης αναδεικνύοντας ανάδοχο την παρεμβαίνουσα.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου ύψους 10,650,00 ευρώ με κωδικό ***** στην προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 18η Δεκεμβρίου 2020 και εκδόθηκε την 7η Ιανουαρίου 2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μιχαήλ Οικονόμου

Μαρία Κατσαρού