

Η

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**5<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 27-1-2021 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου - Πρόεδρος, Σταυρούλα Κουρή - Εισηγήτρια, Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 18-12-2020 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού ΕΣΗΔΗΣ) προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1935/21-12-2020 της εταιρίας με την επωνυμία «...» και το διακριτικό τίτλο «...» νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «...», νόμιμα εκπροσωπούμενης, και

Την από 31-12-2020 παρέμβαση του οικονομικού φορέα «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σταυρούλα Κουρή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί, άλλως τροποποιηθεί η με αριθμ. 1495/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της ... με την οποία αναδείχθηκε οριστικός ανάδοχος για την εκτέλεση της σύμβασης "ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΕΘΝΙΚΟΥ ΟΔΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ...", ΤΜΗΜΑ 2: "ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΕΘΝΙΚΟΥ ΟΔΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ... .. ΤΟΜΕΑ ΓΙΑ ΤΑ ΕΤΗ 2020-2022" ο οικονομικός φορέας "...", να κατακυρωθεί ο διαγωνισμός στην προσφεύγουσα και να ακυρωθεί και κάθε άλλη συναφής, προγενέστερη ή μεταγενέστερη, πράξη ή παράλειψη της διοίκησης.

2. Με την από 31-12-2020 παρέμβαση ο οικονομικός φορέας «...» παρεμβαίνει υπέρ του κύρους της ως άνω προσβαλλόμενης απόφασης.

3. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί παράβολο

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

(ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), ποσού 15.000,00€.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης του και του χρόνου αποστολής δημοσίευσής του εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π. και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη με αριθμ. 1495/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της ... ναι μεν κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 4-12-2020 δια του με αριθμ.πρωτ.666376(9453)/04-12-2020 εγγράφου του Αν. Προϊσταμένου ... μέσω του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, πλην όμως η αναθέτουσα αρχή παρέλειψε την ανάρτηση και των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου, ως ορίζει το άρθρο 4.2 δ της οικείας διακήρυξης, τα οποία εντέλει αναρτήθηκαν στον χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού» στις 08-12-2020 κοινοποιώντας και ενημερώνοντας η αναθέτουσα αρχή, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, Μήνυμα (Διαγωνισμός ...) : «ΕΠΕΙΔΗ ΣΗΜΕΡΑ 08.12.2020 ΔΟΘΗΚΕ ΠΡΟΣΒΑΣΗ ΣΤΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΡΙΝΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΠΑΡΑΤΕΙΝΕΤΑΙ ΤΟ ΧΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΣΤΗΜΑ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ». Εκ των ανωτέρω, προκύπτει ότι στις 08-12-2020 η προσφεύγουσα έλαβε πλήρη γνώση της προσβαλλόμενης πράξης, η δε εξεταζόμενη προσφυγή ασκήθηκε στις 18-12-2020.

6. Επειδή, το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας στοιχειοθετείται στο γεγονός ότι υπέβαλε προσφορά στο συγκεκριμένο διαγωνισμό και έχει καταταγεί δεύτερη στη σειρά μειοδοσίας, οπότε προσδοκεί με την εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή να αναδειχθεί αυτή ανάδοχος του έργου.

7. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τη με ΑΔΑΜ ... 2020-07-22 διακήρυξη προκήρυξε διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου με τίτλο «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΕΘΝΙΚΟΥ ΟΔΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ...» Τμήμα 2, με τίτλο «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΕΘΝΙΚΟΥ ΟΔΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ... ... ΤΟΜΕΑ ΓΙΑ ΤΑ ΕΤΗ 2020-2022»,

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

εκτιμώμενης αξίας 3.629.032,26€ πλέον του αναλογούντος ΦΠΑ 24%. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίσθηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή. Στο διαγωνισμό υποβλήθηκαν πέντε προσφορές και δη κατά σειρά μειοδοσίας η εταιρία «...» με ποσοστό έκπτωσης 59,68%, δεύτερη η εταιρία «...» με ποσοστό έκπτωσης 53,51%, τρίτη η εταιρία με «...» με ποσοστό έκπτωσης 52,78%, τέταρτη η εταιρία «...» με ποσοστό έκπτωσης 46,01% και πέμπτη η εταιρία «...» με ποσοστό έκπτωσης 15%. Η Επιτροπή Διαγωνισμού διαπίστωσε ότι όλες οι υποβληθείσες οικονομικές προσφορές ήταν ομαλές και προέβη στον έλεγχο των υποβληθέντων δικαιολογητικών συμμετοχής, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην οικεία διακήρυξη κατά τη σειρά της μειοδοσίας, αρχίζοντας από τον πρώτο μειοδότη. Μετά την ολοκλήρωση του ελέγχου της πληρότητας των υποφακέλων, της ορθότητας των οικονομικών προσφορών, των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής και από τον έλεγχο του περιεχομένου των υποφακέλων των προσφορών που κατατέθηκαν, διαπιστώθηκε ότι επί συνόλου πέντε (5) προσφορών κρίθηκαν παραδεκτές οι τέσσερις (4) προσφορές και η Επιτροπή Διαγωνισμού δια του Πρακτικού Σταδίου 1 για το τμήμα 2, εισηγήθηκε ομόφωνα στην Οικονομική Επιτροπή της ... να : i. απορριφθεί η προσφορά της ε.ε. ... με δ. τ. «...», λόγω του ότι η εγγυητική επιστολή που κατατέθηκε δεν αφορά την συμμετοχή της στον συγκεκριμένο διαγωνισμό, αφού, ενδεικτικά, περιείχε διαφορετικό τίτλο έργου, ημερομηνία και ποσό εγγύησης και ii. εγκριθεί το αποτέλεσμα της διεξαχθείσας δημοπρασίας με προσωρινό ανάδοχο την εταιρία «... και δ.τ. ...», με μέση προσφερόμενη έκπτωση 59,68% και προσφερόμενη τιμή 1.481.084,07€ (χωρίς Φ.Π.Α.) Φ.Π.Α. :355.460,18 € , Συνολική Δαπάνη :1.836.544,25 € (με Φ.Π.Α.). Δια δε της με αριθμ. 1158/2020 Ορθή επανάληψη (Πρακτικό 41/22-09-2020) (ΑΔΑ ...) απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ... αποφασίσθηκε ομόφωνα η έγκριση του ως άνω από 27-08-2020 ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ ΣΤΑΔΙΟΥ 1 της Επιτροπής Διαγωνισμού για το ΤΜΗΜΑ 2: «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΕΘΝΙΚΟΥ ΟΔΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ... ... ΤΟΜΕΑ ΓΙΑ ΤΑ ΕΤΗ 2020-2022», του έργου «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΕΘΝΙΚΟΥ ΟΔΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ...» και ανακηρύχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος η εταιρία «... και δ.τ. ...». Σε συνέχεια δε του με αρ. πρωτ. 569532(8026)/14-10-2020 εγγράφου της ... κληθείς ο προσωρινός ανάδοχος «...» να υποβάλει τα προβλεπόμενα στη διακήρυξη (άρθρο 4.2) δικαιολογητικά Προσωρινού

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

Αναδόχου μέσω της Λειτουργικότητας «Επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό χώρο του διαγωνισμού στη πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ, υπέβαλε την 23-10-2020 τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και η Επιτροπή Διαγωνισμού ολοκλήρωσε τη διαδικασία ελέγχου των Δικαιολογητικών του «Προσωρινού Αναδόχου» με τη σύνταξη του από 19-11-2020 Πρακτικού ΣΤΑΔΙΟΥ 2 (ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης προσωρινού αναδόχου) κρίνοντας ότι ο προσωρινός ανάδοχος «...», με μέση προσφερόμενη έκπτωση 59,68%, επί των τιμών του Τιμολογίου της μελέτης, εκπληρώνει τα κριτήρια επιλογής που έχουν τεθεί στην διακήρυξη. Δια δε της υπ' αριθμ. πρωτ. 651753/9181/24-11-2020 εισήγησης της Υποδιεύθυνσης Συγκοινωνιακών Έργων, που διαβιβάστηκε με το υπ. αριθμ.πρωτ. 1092/24-11-2020 έγγραφο του Γραφείου Αντιπεριφερειάρχη ..., υπεβλήθη στην Οικονομική Επιτροπή της ... το ως άνω Πρακτικό II (ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης προσωρινού Αναδόχου) της Επιτροπής Διαγωνισμού του έργου «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΕΘΝΙΚΟΥ ΟΔΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ...», ΤΜΗΜΑ 2: «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΕΘΝΙΚΟΥ ΟΔΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ... ΤΟΜΕΑ ΓΙΑ ΤΑ ΕΤΗ 2020-2022». Τέλος δια της με αριθμ.1495/2020 (Πρακτικό 52ο/01.12.2020) απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ... αποφασίσθηκε ομόφωνα και εγκρίθηκε το ως άνω από 19-11-2020 Πρακτικό II ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης προσωρινού αναδόχου της Επιτροπής Διαγωνισμού του υπό ανάθεση έργου και κατακυρώθηκε οριστικά ο διαγωνισμός στην εργοληπτική επιχείρηση «...» με συνολικό ποσό προσφοράς 1.481.084,07 € (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ).

8. Επειδή, με τη συγκεκριμένη προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα εταιρία βάλλει κατά της ανωτέρω απόφασης, προβάλλοντας τα εξής: Η προσφεύγουσα, επικαλούμενη τα άρθρα 104 και 80 παρ. 12 του ν.4412/2016 και τους όρους 22.ΣΤ, 23.2, 23.3.(β) και 4.2 της διακήρυξης, την Κατευθυντήρια Οδηγία 14 της ΕΑΑΔΗΣΥ και το με αριθμ.πρωτ.2210/19-04-2019 (ΑΔΑ ...) έγγραφο του Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., αναφέρει ότι η προσφορά της εταιρίας «...» στηρίχτηκε στην ικανότητα άλλου φορέα, ως προς το κριτήριο σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, ήτοι του δανείζοντος τρίτου, ..., εγγεγραμμένου στο ΜΕΕΠ με αριθμό ..., που της παρείχε το ΜΕΚ Δ' βαθμίδας, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 22.Δ και 22.ΣΤ (Δάνεια εμπειρία) της οικείας διακήρυξης και βάσει των υποβληθέντων ΕΕΕΣ αυτών.

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

Με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, που κλήθηκε ως αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος να προσκομίσει η εταιρία «...», υπέβαλε στον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, μεταξύ άλλων, εννέα (9) ασφαλιστικές ενημερότητες ενεργών έργων (και κατά το χρόνο υποβολής προσφοράς και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης) του ως άνω παρέχοντος τη στήριξη/δανείζοντος εμπειρία τρίτου, ..., για 9 ενεργά έργα, σύμφωνα με τις υποβληθείσες σχετικές από 19-08-2020, 01-07-2020, 18-08-2020, 18-08-2020, 18-08-2020 βεβαιώσεις ανεκτέλεστου υπολοίπου της αντίστοιχης αναθέτουσας αρχής και την από 23-10-2020 υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωση του, που αναφέρονται ρητά τα εν λόγω 5 ενεργά έργα, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, πλην όμως οι πέντε (5) εξ αυτών ασφαλιστικές ενημερότητες έργων κάλυπταν μόνον τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (23-10-2020) και όχι και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς (21-08-2020), και συγκεκριμένα οι : **α.** με αριθμ. πρωτ. ... από 01-09-2020 του ΕΦΚΑ για το έργο ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΔΕΞΑΜΕΝΩΝ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ΣΕ ΤΚ ΤΟΥ ... του ... με ισχύ έως 26-2-2021, ήτοι ευρισκόμενη σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, **β.** με αριθμ. πρωτ. ... από 01-09-2020 του ΕΦΚΑ για το έργο ΕΠΕΙΓΟΥΣΕΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ ΖΗΜΙΩΝ ΣΤΟ ΔΡΟΜΟ ...-... ΚΑΙ ΣΥΝΔΕΟΜΕΝΟΙ ΔΡΟΜΟΙ της Κ/Ξ ...- ...-... με ισχύ έως 26-2-2021, ήτοι ευρισκόμενη σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, **γ.** με αριθμ. πρωτ. ... από 24-08-2020 του ΕΦΚΑ για το έργο ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΩΝ ΔΙΚΤΥΩΝ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ...-... ΠΟΛΗΣ ... του ... με ισχύ έως 23-2-2021, ήτοι ευρισκόμενη σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, **δ.** με αριθμ. πρωτ. 604 από 24-08-2020 του ΕΦΚΑ για το έργο ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΩΝ ΔΙΚΤΥΩΝ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ... ΠΟΛΗΣ ... του ... με ισχύ έως 23-2-2021, ήτοι ευρισκόμενη σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, **ε.** με αριθμ. πρωτ. ... από 24-08-2020 του ΕΦΚΑ για το έργο ΠΑΡΑΚΑΜΨΗ ΑΓΩΓΟΥ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ... του ... με ισχύ έως 23-2-2021, ήτοι ευρισκόμενη σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Κατά την προσφεύγουσα, από τα ανωτέρω προσκομισθέντα έγγραφα δεν προκύπτει ασφαλιστική ενημερότητα σε ισχύ για τα ως άνω 5 συγκεκριμένα αναφερόμενα ενεργά έργα του παρέχοντος τη στήριξη/δανείζοντος εμπειρία

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

τρίτου, ..., κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς (21-08-2020) της προσωρινής αναδόχου-«...», καθόσον όφειλε να προσκομίσει ως δικαιολογητικά κατακύρωσης πιστοποιητικά που να αποδεικνύουν ότι ο δανείζων εμπειρία τρίτος, ..., είναι ασφαλιστικά ενήμερος τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της πρώτης μειοδότης, όσο και κατά την κατακύρωση (πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ 17/2018, 249/2018). Έτσι, η εταιρία «...», η οποία αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος, υποχρεούτο να προσκομίσει, μεταξύ άλλων, αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας σχετικά με το ότι δεν υπήρχαν ανεκπλήρωτες ασφαλιστικές οφειλές για τα παραπάνω αναφερόμενα 5 ενεργά έργα του παρέχοντος σε αυτή στήριξη-δανείζοντος εμπειρία τρίτου, ..., εκτός από το χρόνο κατά τον οποίο υπέβαλε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς. Το γεγονός ότι όφειλε να συμπεριλάβει τα ως άνω δικαιολογητικά στο φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης προκύπτει, κατά την προσφεύγουσα, και από την ίδια τη διακήρυξη του διαγωνισμού, όπου ορίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή ελέγχει, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 23, εάν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο προσφέρων, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, και ότι το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών και κατά τη σύναψη της σύμβασης, καθώς και ότι ο οικονομικός φορέας θα πρέπει να μεριμνήσει να αποκτήσει εγκαίρως πιστοποιητικά που να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, παραπέμποντας, μάλιστα, στα οριζόμενα του άρθρου 104 του ν. 4412/2016 (ΔΕΦΑΘ ΕΑ 16/2020, ΔΕΦΠειρ ΕΑ 193/2019). Σύμφωνα, λοιπόν, με τα οριζόμενα στη διακήρυξη, κατά την προσφεύγουσα, η «...» όφειλε να υποβάλει πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας για τα παραπάνω αναφερόμενα 5 ενεργά έργα του παρέχοντος σε αυτή στήριξη-δανείζοντος εμπειρία τρίτου, ..., με ισχύ και κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, ήτοι την 21-08-2020. Πλην, όμως, δεν το έπραξε. Κατά την προσφεύγουσα, εκ των ως άνω προκύπτει ότι σε συνδυασμό με το άρθρο 22.ΣΤ., η μη συνδρομή του λόγου αποκλεισμού του όρου 22.Α.2, ήτοι μη τήρησης μεταξύ άλλων των υποχρεώσεων της κοινωνικοασφαλιστικής νομοθεσίας κρίνεται τόσο κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, του όρου 4.2, όσο και κατά

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

τον χρόνο υποβολής προσφοράς και άρα, η αναθέτουσα θα πρέπει να ελέγχει την απουσία αυτού του λόγου αποκλεισμού κατ' αμφότερα τα ανωτέρω στάδια, κατά τον ανωτέρω όρο 23.2. Κατά τη δε υποβολή προσφοράς, αρκεί καταρχήν ως προκαταρκτική απόδειξη απουσίας λόγου αποκλεισμού, η υποβολή ενημερωμένης υπεύθυνης δήλωσης, ήτοι ΕΕΕΣ, κατά τον όρο 23.3.β της διακήρυξης, πλην όμως ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να αποδείξει την έλλειψη τέτοιου λόγου αποκλεισμού στο πρόσωπο του τόσο κατά την υποβολή προσφοράς, όσο και κατά την υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, δια των τελευταίων, ως μέσα οριστικής απόδειξης μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού και δη, αυτά θα πρέπει να καλύπτουν αμφότερα τα ανωτέρω δύο χρονικά σημεία και άρα, και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, δια των εγγράφων που ορίζει το άρ. 23.3.β της διακήρυξης. Ειδικώς δε όσον αφορά τη μη αθέτηση υποχρεώσεων κοινωνικοασφαλιστικής νομοθεσίας, πρέπει να αποδειχθεί ότι έχουν εκπληρωθεί οι οικείες εν γένει υποχρεώσεις του προσωρινού αναδόχου, με ασφαλιστική ενημερότητα εν ισχύ (αφού κατά την εθνική κοινωνικοασφαλιστική νομοθεσία, η ασφαλιστική ενημερότητα εκδίδεται με συγκεκριμένο χρόνο ισχύος) όσον αφορά το κρίσιμο χρονικό σημείο για το οποίο προορίζεται, ήτοι και για τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και για τον χρόνο υποβολής προσφοράς. Προφανώς, όταν η ίδια ενημερότητα δεν καλύπτει συγχρόνως τα δύο αυτά σημεία, ο προσωρινός ανάδοχος θα πρέπει να υποβάλει αυτοτελώς τις ενημερότητες εκ των οποίων έκαστη καλύπτει έκαστο χρονικό σημείο. Επιπλέον, όσον αφορά κάθε οικονομικό φορέα με εγκατάσταση στην ημεδαπή, όπως εν προκειμένω, θα πρέπει να προσκομιστεί ασφαλιστική ενημερότητα τόσο για την επιχείρηση, όσο και για κάθε έργο που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία και για κάθε στέλεχος του με υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αρ. πρωτ. 702285(10072)/31-12-2020 έγγραφο διαβίβασε προς την ΑΕΠΠ τις απόψεις του επί της ανωτέρω προδικαστικής προσφυγής, τις οποίες κοινοποίησε, μέσω της λειτουργικότητας ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ του ΕΣΗΔΗΣ και στην προσφεύγουσα στις 7-1-2021, προβάλλοντας τα ακόλουθα: Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της διακήρυξης, κρίνονται κατά την υποβολή της

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

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 αυτής. 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). Σύμφωνα με το άρθρο 23.3 παρ. (β) της Διακήρυξης, ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει 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. Σύμφωνα με τα παραπάνω, ο τρίτος οικονομικός φορέας «...» που παρέχει στήριξη για την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας (δάνεια εμπειρία), στον οικονομικό φορέα «...», ο οποίος αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος για την υπό ανάθεση σύμβαση, υποχρεούται να υποβάλλει ασφαλιστικές ενημερότητες και για τα έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία, τόσο κατά την υποβολή της προσφοράς (21.08.2020) όσο και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης (25.10.2020). Ωστόσο από τις ασφαλιστικές ενημερότητες των έργων του οικονομικού φορέα «...» που έχουν υποβληθεί, οι τρεις (3) έχουν ημερομηνία έκδοσης 24.08.2020 και οι δύο (2) ημερομηνία έκδοσης 01.09.2020. Και οι δύο ημερομηνίες είναι μεταγενέστερες της ημερομηνίας υποβολής της προσφοράς. Συνεπώς, για τα πέντε αυτά ενεργά έργα του οικονομικού φορέα «...», ο οποίος παρέχει τη δάνεια εμπειρία, δεν αποδεικνύεται η καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς 21.08.2020. Όλα τα έργα καλύπτονται ασφαλιστικά κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης 25.10.2020.

10. Επειδή, ο οικονομικός φορέας «...» με την από 31-12-2020 εμπροθέσμως κατόπιν της από 22-12-2020 κοινοποίησης της προσφυγής

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

μέσω της λειτουργικότητας 'ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ' του ΕΣΗΔΗΣ, παρέμβασή του υπέρ του κύρους της προσβαλλόμενης απόφασης, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκεί αυτήν, αφού με την προσβαλλόμενη απόφαση έχει αναδειχθεί οριστικός ανάδοχος, προβάλλοντας τα ακόλουθα: Στο άρθρο 23.3 της διακήρυξης του διαγωνισμού ορίζεται ότι «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)..... (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». Από τον ανωτέρω όρο της διακήρυξης προκύπτει, κατά την παρεμβαίνουσα, ότι δεν χρειαζόταν να υποβληθούν δύο αυτοτελείς ασφαλιστικές ενημερότητες, μία ισχύουσα κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς και μία άλλη ισχύουσα κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αλλά αποκλειστικά μία και μόνη ασφαλιστική ενημερότητα τελούσα σε ισχύ κατά την υποβολή της (δηλαδή κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης). Η ασφαλιστική ενημερότητα, κατά τη ρητή σχετική πρόβλεψη της διακήρυξης του διαγωνισμού, δεν χρειάζεται, δηλαδή, να καλύπτει και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, αρκεί δε να τελεί σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, που ορίζεται ως αποκλειστικά κρίσιμος για το παραδεκτό του εγγράφου αυτού ως δικαιολογητικού κατακύρωσης («εν ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής του»), αφού η ασφαλιστική ενημερότητα υποβάλλεται αποκλειστικά ως δικαιολογητικό κατακύρωσης και άρα, ο ως άνω ορισμός του χρόνου ισχύος κατά την υποβολή της, αφορά ακριβώς τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Αυτά ορίζονται άλλωστε και με την (προστεθείσα με το άρθρο 43 παρ. 7 περ. αδ'

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

του Ν. 4605/2019) παρ. 12 του άρθρου 80 του Ν. 4412/2016. Η ρύθμιση αυτή της παρ. 12 του άρθρου 80 του Ν. 4412/2016 ενσωματώθηκε και στην επίμαχη διακήρυξη, με συνέπεια αλυσιστελώς η προσφεύγουσα να αναπτύσσει επιχειρηματολογία περί ύπαρξης υποχρέωσης υποβολής ασφαλιστικής ενημερότητας ισχύουσας και κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, αφού τόσο η ίδια η διακήρυξη όσο και ο νόμος ορίζουν ακριβώς τις περι ενημεροτήτων απαιτήσεις ως δικαιολογητικών κατακύρωσης. Και ναι μεν, κατ' άρθρο 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, τα προσόντα συμμετοχής πρέπει να ισχύουν ήδη κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, τούτο όμως συνιστά άλλο ζήτημα από τα προσκομιστέα προς τούτο αποδεικτικά στοιχεία, περαιτέρω δε καμία αναφορά δεν γίνεται στη διακήρυξη περί αυτοτελών ενημεροτήτων κατά τα αυτοτελή στάδια υποβολής της προσφοράς. Κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του Διαγωνισμού (ΕΑ 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 το 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.α.). Εξάλλου, η διάταξη της παρ. 12 του άρθρου 80 του Ν. 4412/2016 (προστεθείσα με το άρθρο 43 παρ. 7 περ. αδ' του Ν. 4605/2019) υπερισχύει της διάταξης του άρθρου 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ως ειδικότερη αυτής, ρυθμίζουσα με ειδικό τρόπο το ζήτημα της υποβολής και ισχύος των ενημεροτήτων (φορολογικών και ασφαλιστικών). Από τις διατάξεις της διακήρυξης σχετικά με τα στοιχεία και τα δικαιολογητικά του (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής», τα οποία απαιτούνται για την έγκυρη συμμετοχή των προσφερόντων οικονομικών φορέων στο διαγωνισμό συνάγονται τα εξής: *«Οι οικονομικοί φορείς οφείλουν -επί ποινή αποκλεισμού- να υποβάλουν ηλεκτρονικά κατά την υποβολή της προσφοράς τους τα προβλεπόμενα από το άρθρο 93 περ. β' του Ν. 4412/2016 στοιχεία, ήτοι το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) και την εγγυητική επιστολή συμμετοχής»*. Εξάλλου, το ΤΕΥΔ αποτελεί υπεύθυνη δήλωση και παρέχει σύμφωνα με τα οριζόμενα και στο άρθρο 79 παρ. 4 του Ν. 4412/2016

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

(στον οποίο ρητώς παραπέμπει το άρθρο 24.2 της διακήρυξης) προκαταρκτική απόδειξη των αναφερόμενων σ' αυτό εγγράφων και δικαιολογητικών σχετικά με τις προϋποθέσεις συμμετοχής και τα κριτήρια επιλογής των διαγωνιζόμενων. Σύμφωνα με τα ανωτέρω εκτιθέμενα δεν απαιτείται με την υποβολή προσφοράς η κατάθεση από τους συμμετέχοντες ασφαλιστικής ενημερότητας που να καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις τόσο του ίδιου του προσφέροντος οικονομικού φορέα όσο και του περί ου ο λόγος δανείζοντος τρίτου στον υποψήφιο τις εν λόγω ικανότητες, αλλά μόνο η ανάληψη δέσμευσης μέσω της συμπλήρωσης του σχετικού πεδίου στο ΤΕΥΔ ότι θα είναι σε θέση να προσκομίσουν αυτή κατά το στάδιο της κατακύρωσης (Διοικ. Εφ. Αθηνών, Αριθμός Απόφασης: 73/2019, (Τμήμα ΙΒ' Μονομελές). Ενόψει των ανωτέρω η παρεμβαίνουσα δηλώνει ότι υπέβαλε νομίμως τα αξιούμενα από τη διακήρυξη δικαιολογητικά του τρίτου οικονομικού φορέα (...), στις ικανότητες του οποίου αυτή στηρίχτηκε, και τα περί του αντιθέτου προβαλλόμενα με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμα. Για την απίθανη περίπτωση που (παρά τα ανωτέρω προβαλλόμενα) ήθελε θεωρηθεί ότι απαιτείτο η υποβολή εκ μέρους της παρεμβαίνουσας ασφαλιστικής ενημερότητας του οικονομικού φορέα (...) στην ικανότητα του οποίου αυτή στηρίζεται ως προς τα επαγγελματικά κριτήρια βάσει του άρθρ. 22ΣΤ της εν λόγω Διακήρυξης που να καλύπτει και το χρόνο υποβολής της προσφοράς εκ μέρους της, προβάλλει και τα εξής : **α)** Ως προς το έργο «Αναβάθμιση εσωτερικών δικτύων ύδρευσης ... - ...πόλης ...»: Η σύμβαση εκτέλεσης του εν λόγω έργου συνήφθη στις 21-7-2020. Όπως ορίζεται στο άρθρο 6.1 της εν λόγω σύμβασης *«Η επικείμενη περίοδος διακοπών του μήνα Αυγούστου αναμένεται να προκαλέσει δυσχέρεια τόσο στην προμήθεια υλικών, όσο και στην εκτέλεση των εργασιών λόγω αύξησης του κυκλοφοριακού φόρτου. Επίσης το χρονικό διάστημα αυτό είναι ιδιαίτερα κρίσιμο για τις επιχειρήσεις της περιοχής, μετά από την οικονομική ζημία που προκάλεσε η πανδημία Covid-19, γι' αυτό και η υπηρεσία κρίνει σκόπιμο να μην προκαλέσει περαιτέρω όχληση στους κατοίκους, στο βαθμό που αυτό είναι εφικτό. Συνεπώς η έναρξη των εργασιών καθορίζεται για την 14-9-2020»*. Επίσης, όπως αναφέρεται στον αναρτημένο στην ιστοσελίδα του Ε.Φ.Κ.Α. «Ασφαλιστικό Οδηγό Εργοδότη» και συγκεκριμένα στη σελ. 30 *«Ο κύριος του έργου ή νόμιμα εξουσιοδοτημένο από αυτόν πρόσωπο υποχρεούται πριν από*

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

την έναρξη κάθε εργασίας να αναγγείλει στο αρμόδιο Υποκατάστημα ΙΚΑ-ΕΤΑΜ την εκτέλεση του οικοδομοτεχνικού έργου. Προκειμένου για έργα του Δημοσίου, ΝΠΔΔ, ΟΤΑ, και λοιπά εκτελούμενα κατόπιν παραχωρήσεως ή εργολαβίας την ανωτέρω υποχρέωση έχει ο ανάδοχος ή εργολάβος. (άρθρ. 6 Ν. 2972/2001 ΦΕΚ 291 Α, άρθρ. 10 Ν. 3050/2002 ΦΕΚ 214 Α' και άρθρ. 5 ΑΥΕΚΑ Φ21/544/2002 ΦΕΚ 414 Β')». Δεδομένου ότι σύμφωνα με τον ανωτέρω Ασφαλιστικό Οδηγό Εργοδότη η υποχρέωση αναγγελίας ενός έργου δεν συναρτάται με το χρόνο υπογραφής της σύμβασης, αλλά με το χρόνο έναρξης των εργασιών, σε συνδυασμό με το γεγονός ότι οι εργασίες του εν λόγω έργου δεν επρόκειτο να ξεκινήσουν πριν τις 14-9-2020, ο ... προέβη σε απογραφή του έργου στον Ε.Φ.Κ.Α. στις 24-8-2020, όπως προκύπτει από το έντυπο απόδοσης αριθμού μητρώου οικοδομοτεχνικού έργου (συνημμένο σχ. 2), σύμφωνα με το οποίο το εν λόγω έργο απογράφηκε στις 24-8-2020 με αριθ. πρωτ. ... και έλαβε ΑΜΟΕ .... Συνεπώς, κατά το χρόνο που υποβλήθηκε η προσφορά της παρεμβαίνουσας στον επίμαχο διαγωνισμό, ήτοι στις 21-8-2020, το ανωτέρω έργο δεν είχε ακόμα απογραφεί στον Ε.Φ.Κ.Α. Ως εκ τούτου αφενός δεν υπήρχε υποχρέωση προσκόμισης ασφαλιστικής ενημερότητας για το έργο αυτό, η οποία να καλύπτει το χρόνο υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, αφετέρου καμία οφειλή δεν ήταν δυνατό να υπάρχει από το εν λόγω έργο, το οποίο ακόμη δεν είχε αρχίσει να εκτελείται και για το λόγο αυτό δεν είχε ακόμη απογραφεί. Τα ανωτέρω επαληθεύονται και από το με αριθμ. πρωτοκόλλου .../31-12-2020 έγγραφο του Ε.Φ.Κ.Α., το οποίο εκδόθηκε κατόπιν της με αριθμ. πρωτοκόλλου .../30-12-2020 αιτήσεως του οικονομικού φορέα ... και βεβαιώνει ότι για την επίμαχη περίοδο από 21/08/2020, οπότε και τελούσε η διενέργεια του εν λόγω διαγωνισμού, έως και την 24/08/2020, οπότε και το ανωτέρω αναφερόμενο έργο απογράφηκε, ο οικονομικός φορέας (...), στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται η παρεμβαίνουσα, ήταν ασφαλιστικά ενήμερος. **β)** Ως προς το έργο «Παράκαμψη αγωγού ύδρευσης ... - ...»: Και στην περίπτωση αυτή ισχύουν όσα ακριβώς η παρεμβαίνουσα επικαλέστηκε ανωτέρω, αφού και στην από 21-7-2020 σύμβαση εκτέλεσης αυτού του έργου έχει περιληφθεί όρος (άρθρο 6) περί έναρξης των εργασιών στις 14-9-2020, ο δε ... προέβη σε απογραφή του έργου στον Ε.Φ.Κ.Α. στις 24-8-2020, όπως προκύπτει από το έντυπο απόδοσης αριθμού μητρώου οικοδομοτεχνικού

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

έργου, σύμφωνα με το οποίο το εν λόγω έργο απογράφηκε στις 24-8-2020 με αριθ. πρωτ. ... και έλαβε ΑΜΟΕ ... . Τα ανωτέρω επαληθεύονται και από το με αριθμ. πρωτοκόλλου .../31-12-2020 έγγραφο του Ε.Φ.Κ.Α., το οποίο εκδόθηκε κατόπιν της με αριθμ. πρωτοκόλλου .../30-12-2020 αιτήσεως του οικονομικού φορέα ... και βεβαιώνει ότι για την επίμαχη περίοδο από 21/08/2020, οπότε και τελούσε η διενέργεια του εν λόγω διαγωνισμού, έως και την 24/08/2020, οπότε και το ανωτέρω αναφερόμενο έργο απογράφηκε, ο οικονομικός φορέας (...), στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται η παρεμβαίνουσα, ήταν ασφαλιστικά ενήμερος. **γ)** Ως προς το έργο «Αναβάθμιση εσωτερικών δικτύων ύδρευσης Καλλιθέας πόλης ...»: Και στην περίπτωση αυτή ισχύουν τα αυτά ως άνω, αφού και στην από 21-7-2020 σύμβαση εκτέλεσης αυτού του έργου έχει περιληφθεί όρος (άρθρο 6) περί έναρξης των εργασιών στις 14-9-2020, ο δε ... προέβη σε απογραφή του έργου στον Ε.Φ.Κ.Α. στις 24-8-2020, όπως προκύπτει από το έντυπο απόδοσης αριθμού μητρώου οικοδομοτεχνικού έργου, σύμφωνα με το οποίο το εν λόγω έργο απογράφηκε στις 24-8-2020 με αριθ. πρωτ. ... και έλαβε ΑΜΟΕ .... Τα ανωτέρω επαληθεύονται και από το με αριθμ. πρωτοκόλλου .../31-12-2020 έγγραφο του Ε.Φ.Κ.Α., το οποίο εκδόθηκε κατόπιν της με αριθμ. πρωτοκόλλου .../30-12-2020 αιτήσεως του οικονομικού φορέα ... και βεβαιώνει ότι για την επίμαχη περίοδο από 21/08/2020, οπότε και τελούσε η διενέργεια του εν λόγω διαγωνισμού, έως και την 24/08/2020, οπότε και το ανωτέρω αναφερόμενο έργο απογράφηκε, ο οικονομικός φορέας (...), στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται η παρεμβαίνουσα, ήταν ασφαλιστικά ενήμερος. **δ)** Ως προς το έργο «Κατασκευή και επισκευή δεξαμενών ύδρευσης σε ΤΚ του Δήμου ...» : Για το εν λόγω έργο έχει εκδοθεί η υπ' αριθ. πρωτ. ... βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας, η οποία καλύπτει το χρόνο υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας. Πλην όμως δεν την υπέβαλε η παρεμβαίνουσα, θεωρώντας ότι η υποχρέωση για απόδειξη ότι ο ... είναι ασφαλιστικά ενήμερος για το έργο αυτό είχε καλυφθεί με την υποβολή της υπ' αριθ. πρωτ. ... βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας κατά τα ανωτέρω. **ε)** Ως προς το έργο «Επείγουσες εργασίες αποκατάστασης ζημιών στο δρόμο ... - ... και συνδεδόμενοι δρόμοι» : Για το εν λόγω έργο έχει εκδοθεί η υπ' αριθ. πρωτ. ... βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας, η οποία καλύπτει το χρόνο υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας. Πλην όμως η

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

παρεμβαίνουσα δεν την υπέβαλε, θεωρώντας ότι η υποχρέωση για απόδειξη ότι ο ... είναι ασφαλιστικά ενήμερος για το έργο αυτό είχε καλυφθεί με την υποβολή της υπ' αριθ. πρωτ. ... βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας κατά τα ανωτέρω. Τέλος, επικουρικά, η παρεμβαίνουσα, επικαλούμενη το άρθρο 78 του ν.4412/2016 και το άρθρο 23.2 της διακήρυξης, υποστηρίζει ότι κατά έννοια των διατάξεων αυτών, ο προσφέρων οικονομικός φορέας, όταν στο πρόσωπο του τρίτου, στις ικανότητες του οποίου στηρίχθηκε, συνέτρεξαν οι προβλεπόμενοι στο άρθρο 73 και 74 του Ν. 4412/2016 λόγοι αποκλεισμού ή όταν ο τρίτος δεν πληροί κάποιο από τα κριτήρια επιλογής, για τα οποία παρείχε στήριξη, δεν αποκλείεται (ο προσφέρων οικονομικός φορέας) σε κάθε περίπτωση. Η αναθέτουσα αρχή, αφού ελέγξει, σύμφωνα με τα άρθρα 79, 80 και 81 του Ν. 4412/2016, αν ο τρίτος οικονομικός φορέας, στις ικανότητες του οποίου προτίθεται να στηριχθεί ο προσφέρων οικονομικός φορέας, πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, σύμφωνα με τα άρθρα 73 και 74, αν διαπιστώσει ότι στο πρόσωπό του συντρέχουν οι αναφερόμενοι στις παραγράφους 1 και 2 του άρθρου 73 και του άρθρου 74 του νόμου λόγοι αποκλεισμού (υποχρεωτικοί λόγοι αποκλεισμού) ή δεν πληροί κριτήριο επιλογής για το οποίο παρείχε στήριξη, υποχρεούται να ζητήσει την αντικατάστασή του, και, αφού ελέγξει εκ νέου, σύμφωνα με τα άρθρα 79, 80 και 81, αν ο νέος (τρίτος) φορέας, στις ικανότητες του οποίου προτίθεται να στηριχθεί ο προσφέρων οικονομικός φορέας, πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού στο πρόσωπό του ή όχι, τότε μόνον θα κάνει δεκτή ή θα απορρίψει την προσφορά του. Συνεπώς, στην περίπτωση που κριθεί ότι πράγματι έπρεπε να έχουν υποβληθεί για τον τρίτο οικονομικό φορέα (...), στις ικανότητες του οποίου στηρίχθηκε η παρεμβαίνουσα, ασφαλιστικές ενημερότητες που να καλύπτουν και το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, η προσφορά της παρεμβαίνουσας δεν θεωρείται απορριπτέα, αλλά η αυτή θα πρέπει να κληθεί από την αναθέτουσα αρχή να αντικαταστήσει τον τρίτο οικονομικό φορέα (...) με άλλον, εφόσον τούτο κριθεί απαιτητό.

11. Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του Ν.4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι: *«Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να*

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

12. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

13. Επειδή, το άρθρο 104 του ν.4412/2016 «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περ. Γ της παρ. 3 του άρθρου 105». Περαιτέρω, το άρθρο 80 παρ.12 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «12. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: α)..., β) τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 73, εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί κατά τα οριζόμενα στην προηγούμενη περίπτωση, γ)....».

14. Επειδή, σύμφωνα με τα οριζόμενα του όρου 22.ΣΤ. της οικείας διακήρυξης, υπό τίτλο : «Στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων (Δάνεια εμπειρία)» προβλέπεται ότι: «Όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, ένας οικονομικός φορέας μπορεί, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς. Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 23 της παρούσας, εάν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

στηριχθεί ο προσφέρων, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού κατά τα οριζόμενα στην παρούσα διακήρυξη». Σύμφωνα με τα οριζόμενα του όρου 23.2. της οικείας διακήρυξης, υπό τίτλο «Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά Μέσα)» ότι: «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 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...». Σύμφωνα δε με τα οριζόμενα του όρου 23.3.(β) της οικείας διακήρυξης, υπό τίτλο «Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22Α» ότι : «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 φόρων (φορολογική ενημερότητα) και στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα)<sup>civ</sup>, 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<sup>cv</sup>. 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 εξέλιξη<sup>cvi</sup> ..... - ασφαλιστική ενημερότητα που εκδίδεται από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα<sup>cviii</sup>. Η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα α) ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας, β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και γ) για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ - ΤΜΕΔΕ. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

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». Κατά την υποσημείωση ορίζεται ότι «Σύμφωνα με το άρθρο 73 παρ. 2 τελευταίο εδάφιο του ν. 4412/2016 : «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 κυρία όσο και την επικουρική ασφάλιση."». Κατά την υποσημείωση <sup>cv</sup> ορίζεται ότι «Πρβ. παράγραφο 12 άρθρου 80 του ν.4412/2016, όπως αυτή προστέθηκε με το άρθρο 43 παρ. 7, περ. α, υποπερίπτωση αδ' του ν. 4605/2019.». Κατά την υποσημείωση <sup>cv</sup> ορίζεται ότι «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.». Τέλος, στην υποσημείωση <sup>cvi</sup> αναφέρεται ότι: «Πρβλ. ομοίως ως άνω υποσημείωση σχετικά με τα πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας».

15. Επειδή, κατά τον όρο 4.2 της διακήρυξης, με τίτλο 'Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης' ορίζεται ότι «.....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) του παρόντος άρθρου, 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

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

*χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές.....δ) Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών, διαπιστωθεί ότι: τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης ( ΕΕΕΣ), είναι ψευδή ή ανακριβή ή αν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, ή αν από τα δικαιολογητικά που προσκομισθήκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της παρούσας, απορρίπτεται ή προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής ή εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής, τηρουμένης τής ανωτέρω διαδικασίας.....».*

16. Επειδή, εν προκειμένω, η εταιρία «...» στηρίχτηκε στην ικανότητα τρίτου φορέα, ως προς το κριτήριο σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, ήτοι στον ..., σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 22.Δ και 22.ΣΤ της οικείας διακήρυξης και βάσει των υποβληθέντων ΕΕΕΣ αυτών. Με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, που κλήθηκε ως αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος να προσκομίσει η εταιρία «...», υπέβαλε στο φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, μεταξύ άλλων, εννέα (9) ασφαλιστικές ενημερότητες ενεργών έργων του ως άνω παρέχοντος τη στήριξη/δανείζοντος εμπειρία τρίτου, ..., για 9 ενεργά έργα, σύμφωνα με τις υποβληθείσες σχετικές από 19-08-2020, 01-07-2020, 18-08-2020, 18-08-2020, 18-08-2020 βεβαιώσεις ανεκτέλεστου υπολοίπου της αντίστοιχης αναθέτουσας αρχής και την από 23-10-2020 υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωση του, που αναφέρονται ρητά τα εν λόγω ενεργά έργα, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς. Ωστόσο, οι πέντε (5) εξ αυτών ασφαλιστικές ενημερότητες έργων κάλυπταν μόνον το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (23-10-2020) και όχι και το χρόνο υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας (21-08-2020), και συγκεκριμένα οι : **α.** με αριθμ. πρωτ. ... από 01-09-2020 του ΕΦΚΑ για το έργο ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΔΕΞΑΜΕΝΩΝ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ΣΕ ΤΚ ΤΟΥ ... του ... με ισχύ έως 26-2-2021, ήτοι ευρισκόμενη σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, **β.** με αριθμ. πρωτ. ... από 01-09-2020 του ΕΦΚΑ για το έργο ΕΠΕΙΓΟΥΣΕΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ ΖΗΜΙΩΝ ΣΤΟ ΔΡΟΜΟ ...-... ΚΑΙ ΣΥΝΔΕΟΜΕΝΟΙ

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

ΔΡΟΜΟΙ της Κ/Ξ ...- ...-... με ισχύ έως 26-2-2021, ήτοι ευρισκόμενη σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, γ. με αριθμ. πρωτ. ... από 24-08-2020 του ΕΦΚΑ για το έργο ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΩΝ ΔΙΚΤΥΩΝ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ...-... ΠΟΛΗΣ ... του ... με ισχύ έως 23-2-2021, ήτοι ευρισκόμενη σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, δ. με αριθμ. πρωτ. 604 από 24-08-2020 του ΕΦΚΑ για το έργο ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΩΝ ΔΙΚΤΥΩΝ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ... ΠΟΛΗΣ ... του ... με ισχύ έως 23-2-2021, ήτοι ευρισκόμενη σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ε. με αριθμ. πρωτ. ... από 24-08-2020 του ΕΦΚΑ για το έργο ΠΑΡΑΚΑΜΨΗ ΑΓΩΓΟΥ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ... του ... με ισχύ έως 23-2-2021, ήτοι ευρισκόμενη σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

17. Επειδή, κατά την έννοια των προεκτιθέμενων διατάξεων του ν. 4412/2016 και της ένδικης διακήρυξης, η ασφαλιστική ενημερότητα που υποβάλλεται ως δικαιολογητικό κατακύρωσης απαιτείται να καταλαμβάνει και το χρόνο υποβολής της προσφοράς, ώστε να αποδεικνύεται ότι ο προσωρινός ανάδοχος ήταν ασφαλιστικά ενήμερος και κατά τον εν λόγω χρόνο. Ερμηνευτική εκδοχή κατά την οποία ασφαλιστική ενημερότητα εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής αυτής, που, ωστόσο, δεν καλύπτει το χρόνο υποβολής της προσφοράς, θεωρείται σύμφωνα με τη διακήρυξη νόμιμο και επαρκές αποδεικτικό μέσο, δεν τυγχάνει ορθή. Και τούτο, διότι ο σχετικός όρος της ένδικης διακήρυξης, ο οποίος επιβάλλει, για την απόδειξη της μη συνδρομής του σχετικού λόγου αποκλεισμού, την προσκόμιση αντίστοιχου πιστοποιητικού 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 μήνες πριν από την υποβολή του, φαίνεται να ρυθμίζει το χρόνο έκδοσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης στα οποία ο όρος αυτός αναφέρεται και όχι το περιεχόμενο των δικαιολογητικών αυτών, ήτοι το αποδεικτέο γεγονός και δεν φαίνεται να εισάγει εξαίρεση στον γενικό κανόνα του άρθρου 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016 που αποτυπώνεται στον όρο 23.2 της διακήρυξης ούτε φαίνεται να εγκαθιδρύει λόγο απαλλαγής των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης δικαιολογητικών κατακύρωσης κατά τον κανόνα αυτόν (βλ. Δ.Εφ.Θεσ/κης 104/2020, 175/2020). Ενόψει αυτών και λαμβανομένης, περαιτέρω, υπόψη και της

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

αρχής της τυπικότητας που διέπει τον ένδικο διαγωνισμό, συντρέχει εν προκειμένω λόγος απόρριψης της προσφοράς της εταιρίας «...» κατ' εφαρμογή του άρθρου 4.2 της διακήρυξης, καθώς αυτή, όπως και η ίδια συνομολογεί, μεταξύ των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης δεν περιέλαβε ασφαλιστική ενημερότητα προκειμένου να αποδείξει ότι ο δανείζων σε αυτήν ικανότητα Σαραντίνος Νικόλαος-Ευάγγελος ήταν ασφαλιστικά ενήμερος και κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της για τα ως άνω 5 έργα, ήτοι για τα έργα «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΔΕΞΑΜΕΝΩΝ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ΣΕ ΤΚ ΤΟΥ ...», «ΕΠΕΙΓΟΥΣΕΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ ΖΗΜΙΩΝ ΣΤΟ ΔΡΟΜΟ ...-... ΚΑΙ ΣΥΝΔΕΟΜΕΝΟΙ ΔΡΟΜΟΙ», «ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΩΝ ΔΙΚΤΥΩΝ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ...-... ΠΟΛΗΣ ...», «ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΩΝ ΔΙΚΤΥΩΝ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ... ΠΟΛΗΣ ...» και «ΠΑΡΑΚΑΜΨΗ ΑΓΩΓΟΥ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ...». Ούτε, άλλωστε, κάνοντας χρήση της δυνατότητας που του παρέχει η παρ. 2 του άρθρου 103 του ν. 4412/2016 και το ίδιο άρθρο 3.2 της ένδικης διακήρυξης, η αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος ζήτησε και έλαβε εγκαίρως προθεσμία προς υποβολή τέτοιων δικαιολογητικών. Εξάλλου, δεν είναι επιτρεπτή η εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αναζήτηση διευκρινίσεων, καθόσον συνιστά περίπτωση εκ των υστέρων αναπλήρωσης ελλείποντος εγγράφου ή εκ των υστέρων συμπλήρωσης των εγγράφων που υποβλήθηκαν προς υποκατάσταση έλλειψης που άγει σε αποκλεισμό (πρβλ. ΕπΑνΣτΕ 342/2010, 249/2010, 668/2009), η οποία προσκρούει στις αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζόμενων. Εξάλλου, και ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι δεν χρειαζόταν η προσκόμιση των εν λόγω ασφαλιστικών ενημεροτήτων για τα έργα του δανείζοντος σε αυτήν ικανότητα «ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΩΝ ΔΙΚΤΥΩΝ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ...-... ΠΟΛΗΣ ...», «ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΩΝ ΔΙΚΤΥΩΝ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ... ΠΟΛΗΣ ...» και «ΠΑΡΑΚΑΜΨΗ ΑΓΩΓΟΥ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ...» διότι δεν υφίστατο περίπτωση συνδρομής του σχετικού λόγου αποκλεισμού κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας κρίνεται απορριπτός, με βάση την αρχή της τυπικότητας και δεσμευτικότητας των όρων της διακήρυξης, που επέβαλε ως μοναδικό τρόπο απόδειξης μη συνδρομής του συγκεκριμένου λόγου αποκλεισμού την ασφαλιστική ενημερότητα. Τέλος, για τα έργα «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΔΕΞΑΜΕΝΩΝ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ΣΕ ΤΚ ΤΟΥ ...» και

## Αριθμός απόφασης: 308/2021

«ΕΠΕΙΓΟΥΣΕΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ ΖΗΜΙΩΝ ΣΤΟ ΔΡΟΜΟ ...-... ΚΑΙ ΣΥΝΔΕΟΜΕΝΟΙ ΔΡΟΜΟΙ» η εταιρία «...» δια της παρέμβασής της δηλώνει ότι ο δανείζων ικανότητα σε αυτήν είχε λάβει τις ως άνω ελλείπουσες ασφαλιστικές ενημερότητες. Δεδομένου, όμως ότι η παρεμβαίνουσα δεν τις προσκόμισε, ως συνομολογεί, ουδεμία επιρροή ασκεί στην ως άνω κρίση του Κλιμακίου περί εφαρμογής του όρου 4.2 της διακήρυξης.

18. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή τυγχάνει δεκτή ως βάσιμη και απορριπτέα ως αβάσιμη η ασκηθείσα παρέμβαση, η δε προσβαλλόμενη με αρ. 1495/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της ... με την οποία αναδείχθηκε οριστικός ανάδοχος για την εκτέλεση της σύμβασης "ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΕΘΝΙΚΟΥ ΟΔΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ...", ΤΜΗΜΑ 2: "ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΕΘΝΙΚΟΥ ΟΔΙΚΟΥ ΔΙΚΤΥΟΥ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ... ... ΤΟΜΕΑ ΓΙΑ ΤΑ ΕΤΗ 2020-2022" ο οικονομικός φορέας "... " πρέπει να ακυρωθεί για τους λόγους που αναλύθηκαν στη σκέψη 17 της παρούσας.

19. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη το ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., ποσού 15.000,00€, πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα.

### ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει τη με αρ. 1495/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της ....

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του με κωδικό ... ηλεκτρονικού παραβόλου, ποσού 15.000,00€.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Άγ.Ιωάννη Ρέντη στις 27-1-2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 15-2-2021.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΜΙΧΑΗΛ ΟΙΚΟΝΟΜΟΥ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΚΑΤΣΑΡΟΥ ΜΑΡΙΑ**

**Αριθμός απόφασης: 308/2021**