

Η

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**5<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 5-2-2021 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου - Πρόεδρος, Σταυρούλα Κουρή - Εισηγήτρια, Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 29-12-2020 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού ΕΣΗΔΗΣ) προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 2023/30-12-2020 της εταιρίας με την επωνυμία «\*\*\*\*\*», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «\*\*\*\*\*», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

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 η με αριθμ. \*\*\*\*\* με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά του μοναδικού συμμετέχοντος στο διαγωνισμό για την ανάθεση του έργου «\*\*\*\*» και ματαιώθηκε ο διαγωνισμός.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό \*\*\*\*\*), ποσού 600,00€.

3. 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.

4. 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

## Αριθμός απόφασης:372/2021

αριθμ. \*\*\*\* αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 21-12-2020, οπότε και έλαβε γνώση αυτής ο μοναδικός συμμετέχων, η δε εξεταζόμενη προσφυγή ασκήθηκε στις 29-12-2020.

5. Επειδή, το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας στοιχειοθετείται στο γεγονός ότι μόνον αυτή υπέβαλε προσφορά στο συγκεκριμένο διαγωνισμό και προσδοκεί με την εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή να της ανατεθεί οριστικά η εκτέλεση του συγκεκριμένου έργου.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τη με ΑΔΑΜ \*\*\*\* διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την επιλογή αναδόχου του έργου «\*\*\*\*», εκτιμώμενης αξίας 67.338,71€ πλέον του αναλογούντος ΦΠΑ 24%. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίσθηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή. Στο διαγωνισμό υποβλήθηκε μία μόνον προσφορά, ήτοι αυτή της προσφεύγουσας, με προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης 25% και η οποία (προσφεύγουσα) αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος με την υπ' αρ. \*\*\*\*. Ακολούθως, με την υπ' αρ. πρωτ. \*\*\*\* πρόσκληση κλήθηκε η προσφεύγουσα να υποβάλλει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Μετά τον έλεγχό τους, η Επιτροπή Διαγωνισμού με το υπ' αρ. Π Πρακτικό της εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας διότι «α. δεν υποβλήθηκε ασφαλιστική ενημερότητα για το έργο “\*\*\*\* ” με ισχύ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς (05.08.2020) σύμφωνα με το άρθρο 23.3 της διακήρυξης, β. δεν υποβλήθηκε ασφαλιστική ενημερότητα για το έργο “\*\*\*\* ” με ισχύ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς (05.08.2020) σύμφωνα με το άρθρο 23.3 της διακήρυξης και γ. δεν υποβλήθηκε ασφαλιστική ενημερότητα για το έργο “\*\*\*\*»». Η Οικονομική Επιτροπή της αναθέτουσας αρχής ενέκρινε ομόφωνα το ως άνω Πρακτικό, απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας και ματαίωσε τη διαδικασία του διαγωνισμού.

7. Επειδή, με τη συγκεκριμένη προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα εταιρία βάλλει κατά της ανωτέρω απόφασης, προβάλλοντας τα εξής: Η προσφεύγουσα, επικαλούμενη τα άρθρα 103 και 104 του ν.4412/2016, ως και τους όρους 22<sup>Α</sup>, 23.2 και 23.3 της διακήρυξης, καθώς και την \*\*\*\* Διαδικασία χορήγησης και περιεχόμενο του Αποδεικτικού Ασφαλιστικής Ενημερότητας και της Βεβαίωσης Οφειλής του \*\*\*\*, και ειδικότερα το άρθρο 3 παρ. 1 β Προϋποθέσεις χορήγησης Αποδεικτικού

## Αριθμός απόφασης:372/2021

Ασφαλιστικής Ενημερότητας, προβλέπεται «[...] Για τη χορήγηση Αποδεικτικού Ασφαλιστικής Ενημερότητας λαμβάνονται υπόψη οι ασφαλιστικές εισφορές που οφείλονται: [...]β) Από ομόρρυθμη και ετερόρρυθμη εταιρεία, εταιρεία περιορισμένης ευθύνης, ανώνυμη εταιρεία, κοινοπραξία, συνεταιρισμό, αστική εταιρεία και κοινωνία αστικού δικαίου, ιδιωτική κεφαλαιουχική εταιρεία, μη κερδοσκοπικού χαρακτήρα νομικά πρόσωπα δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου, δημόσια, δημοτική ή κοινοτική επιχείρηση και εκμετάλλευση κερδοσκοπικού χαρακτήρα, οι ληξιπρόθεσμες οφειλές αυτών όσο και οι τυχόν υπάρχουσες οφειλές, για τις οποίες έχουν ευθύνη για την καταβολή τους, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις.» προβάλλει ότι η προσκομιζόμενη από αυτήν ασφαλιστική ενημερότητα της ΟΕ (αριθμ. πρωτ. 499936/19-6-2020 με ημερομηνία λήξης ισχύος την 18-12-2020), η οποία σύμφωνα με την ως άνω διάταξη, αφορά σε τυχόν ληξιπρόθεσμες οφειλές της ΟΕ όσο και οι τυχόν υπάρχουσες οφειλές, για τις οποίες έχει ευθύνη για την καταβολή τους, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, καλύπτει, και το χρόνο υποβολής της προσφοράς της (5-8-2020). Επίσης, με την από 20-11-2020 επιστολή της μέσω του συστήματος Επικοινωνία του ΕΣΗΔΗΣ, ενημέρωσε αναλυτικά και διεξοδικά αναφορικά με τις ασφαλιστικές ενημερότητες των έργων της, αναφέροντας τα εξής: 1) Όπως προκύπτει από τις επισυναπτόμενες καρτέλες του \*\*\*\*., έως και την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα είχε μηδενικές υποχρεώσεις. 2) Σύμφωνα με το υπ' αρ. πρωτ. \*\*\*\* έγγραφο, η προσφεύγουσα τελούσε σε αναστολή, βάσει των οριζόμενων από το Υπουργείο Οικονομικών ΚΑΔ, λόγω των μέτρων αντιμετώπισης της μετάδοσης του κορωνοϊού COVID-19, γεγονός που καθιστούσε αδύνατη την παραλαβή ασφαλιστικών ενημεροτήτων. 3) Σύμφωνα με το από 31-3-2020 Πλαίσιο 3 Προστασίας των Επιχειρήσεων, μηνός Απριλίου 2020, υπήρξε δυνατότητα αναστολής καταβολής ασφαλιστικών εισφορών (εργαζομένου και εργοδότη) έως 31-10-2020 και δόσεων βεβαιωμένων οφειλών προς \*\*\*\* έως 31-7-2020. Επομένως, η προσφεύγουσα - ακόμη και αν είχε οφειλές, που ΔΕΝ είχε - δεν θα είχε υποχρέωση καταβολής τους και θα θεωρείτο ούτως ή άλλως ενήμερη ασφαλιστικά. Επίσης, και όπως ισχύει σήμερα με την από 28-10-2020 ενημέρωση για παρατάσεις ασφαλιστικών και φορολογικών εισφορών δόθηκε νέα παράταση καταβολής έως τις 30-4-2021. Συναφώς,

## Αριθμός απόφασης:372/2021

από τα παραπάνω προσκομιζόμενα έγγραφα, αποδεικνύεται, κατά την προσφεύγουσα, πως αυτή είχε κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της εκπληρώσει τις υποχρεώσεις της, ως προς τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το 11-1-2021 έγγραφο διαβίβασε προς την ΑΕΠΠ τις απόψεις της επί της ανωτέρω προδικαστικής προσφυγής, τις οποίες κοινοποίησε, μέσω της λειτουργικότητας ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ του ΕΣΗΔΗΣ και στην προσφεύγουσα στις 12-1-2021, προβάλλοντας τα ακόλουθα: «.....α) με το από 20-10-2020 Πρακτικό ΙΙ ελέγχου των δικαιολογητικών του «προσωρινού αναδόχου» του έργου «\*\*\*\*», όπως αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο του ΕΣΗΔΗΣ, η επιτροπή διαγωνισμού γνωμοδοτεί αρνητικά για την κατακύρωση της σύμβασης κατασκευής του έργου στον μειοδότη οικονομικό φορέα «\*\*\*\*» διότι σύμφωνα με το άρθρο 4.2 της διακήρυξης, δεν προσκόμισε ασφαλιστική ενημερότητα για τρία έργα με ισχύ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς (05.08.2020). β) με το γεγονός ότι δεν συντρέχει λόγος αθέμιτου ανταγωνισμού διότι είναι ο προσφεύγων μοναδικός συμμετέχων και γ) το σκεπτικό της 581/2020 απόφασης του 2ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, η οποία υπέπεσε εκ των υστέρων στην αντίληψη μας, δε συνάγεται σαφώς και πάντως πέραν πάσης αμφιβολίας ότι απαιτείτο η προσκόμιση δύο ξεχωριστών ενημεροτήτων, αλλά ενημερότητας που βεβαιώνει τη μη ύπαρξη οφειλών τόσο για τον ίδιο τον οικονομικό φορέα όσο και για τις κοινοπραξίες στις οποίες αυτός συμμετέχει για τα δημόσια έργα που είναι σε εξέλιξη. Ολοκληρώνοντας τις απόψεις μας , θεωρούμε ότι η αποδοχή των αιτημάτων της προσφεύγουσας εταιρείας θα μπορούσε να είναι βάσιμη.».

9. 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 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».

10. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού

## Αριθμός απόφασης:372/2021

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).

11. Επειδή, κατά το άρθρο 103 παρ. 2 έως και 5 του ν.4412/2016, υπό τον τίτλο 'Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών', προβλέπεται ότι «.....2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. 3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η

## Αριθμός απόφασης:372/2021

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 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.». Επίσης, κατά 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

## Αριθμός απόφασης:372/2021

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)....».

12. Επειδή, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα του όρου 23.2. της οικείας διακήρυξης, υπό τίτλο «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 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), 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 εξέλιξη ..... - 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

## Αριθμός απόφασης:372/2021

μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και γ) για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο \*\*\*\*\*.».

13. 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 χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές .....δ) Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών, διαπιστωθεί ότι: τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το \*\*\*\*\*, 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 της ανωτέρω διαδικασίας..... 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.».

14. Επειδή, εν προκειμένω, με την προσβαλλόμενη απόφαση η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας διότι δεν υπέβαλε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ασφαλιστική ενημερότητα για 3 από τα έργα που εκτελεί, η οποία να καλύπτει το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, ήτοι 5-8-2020.



## Αριθμός απόφασης:372/2021

15. 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 αρχής της τυπικότητας που διέπει τον ένδικο διαγωνισμό, συντρέχει εν προκειμένω λόγος απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας, κατ' εφαρμογή του άρθρου 4.2 της διακήρυξης, καθώς αυτή, μεταξύ των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης δεν περιέλαβε ασφαλιστική ενημερότητα προκειμένου να αποδείξει ότι ήταν ασφαλιστικά ενήμερη και κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της για τα ως άνω 3 έργα, ήτοι για τα έργα '\*\*\*\*\*', '\*\*\*\*\*' και '\*\*\*\*\*'. Ούτε, άλλωστε, κάνοντας χρήση της δυνατότητας που του παρέχει η παρ. 2 του άρθρου 103 του ν. 4412/2016 και το ίδιο άρθρο 4.2 της ένδικης διακήρυξης, η αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος ζήτησε και έλαβε εγκαίρως προθεσμία προς υποβολή τέτοιων δικαιολογητικών. Επίσης, το αναφερόμενο από την προσφεύγουσα με αρ.πρωτ. \*\*\*\*\* έγγραφο ασφαλιστικής ενημερότητας του \*\*\*\* αφορά στη μη ύπαρξη ληξιπρόθεσμων

## **Αριθμός απόφασης:372/2021**

ασφαλιστικών εισφορών για το προσωπικό της και όχι για τα έργα που εκτελεί. Τέλος, 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 προσφεύγουσας ότι δεν χρειαζόταν η προσκόμιση των εν λόγω ασφαλιστικών ενημεροτήτων για τα συγκεκριμένα ως άνω έργα διότι δεν υφίστατο περίπτωση συνδρομής του σχετικού λόγου αποκλεισμού κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της κρίνεται απορριπτέος, 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.

16. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή τυγχάνει απορριπτέα ως αβάσιμη.

17. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη το ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό \*\*\*\*\*, ποσού 600,00€, πρέπει να καταπέσει.

### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του με κωδικό \*\*\*\*\* ηλεκτρονικού παραβόλου, ποσού 600,00€.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Αγ.Ιωάννη Ρέντη στις 5-2-2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 24-2-2021.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΜΙΧΑΗΛ ΟΙΚΟΝΟΜΟΥ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΚΑΤΣΑΡΟΥ ΜΑΡΙΑ**

**Α/Α**

**ΑΛΕΞΑΝΔΡΑ ΠΑΠΑΧΡΗΣΤΟΥ**

**Αριθμός απόφασης:372/2021**