

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**6<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 2 Μαρτίου 2021 με την εξής σύνθεση: Ειρήνη Αφοκάρδου Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μιχαήλ Διαθεσόπουλος (δυνάμει της υπ' αριθμ. 30/2021 Πράξης Αναπλήρωσης του Προέδρου ΑΕΠΠ) Μέλη.

Για να εξετάσει την από 22.01.2021 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 232/27.01.2021 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στη....., οδός....., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Δήμου .....(εφεξής ο «αναθέτων φορέας»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ.....απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής περί έγκρισης του υπ' αριθμ. ....Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού αναφορικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και ανακήρυξης οριστικού αναδόχου και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα «.....» (εφεξής ο «παρεμβαίνων») που κατοικεί στην....., οδός....., αριθμ....., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, να απορριφθεί η προσφορά του παρεμβαίνοντος και να κατακυρωθεί ο διαγωνισμός σε αυτόν.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαργαρίτα Κανάβα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 2.000 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό....., την από πληρωμή στην .....και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης) το οποίο υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% της προϋπολογιζόμενης δαπάνης της σύμβασης σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 400.000,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή με την από .....διακήρυξη, ο αναθέτων φορέας προκήρυξε δημόσιο ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό για το έργο «.....», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής.

3. Επειδή, το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ στις 4.08.2020 με Α.Δ.Α.Μ. ....καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό .....

4. Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε ο αναθέτων φορέας ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 22.01.2021 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στους συμμετέχοντες την 13.01.2021 β) ασκήθηκε με τη χρήση

## Αριθμός απόφασης: 441/2021

του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον αναθέτοντα φορέα την 27.01.2021 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν . 4412/2016, και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθ. 8 του Π.Δ. 39/2017.

6. Επειδή την 27.01.2021 ο αναθέτων φορέας προέβη στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό κρίση προσφυγής σε όλους τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

7. Επειδή με την υπ' αριθμ. 256/2021 Πράξη της Προέδρου του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε ο αναθέτων φορέας να υποβάλει τις απόψεις του επί της υπό εξέταση προσφυγής.

8. Επειδή ο αναθέτων φορέας απέστειλε στην ΑΕΠΠ την 4.02.2021 μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού τις απόψεις του επί της προσφυγής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα αυθημερόν.

9. Επειδή ο προσφεύγων, ως προσφέρων του εν θέματι διαγωνισμού του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχτηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου, ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, παρά τα περί του αντιθέτου προβαλλόμενα από τον αναθέτοντα φορέα.

Περαιτέρω, ο προσφεύγων αιτείται επίσης να κατακυρωθεί ο διαγωνισμός σε αυτόν, ωστόσο το αίτημα αυτό απαραδέκτως προβάλλεται, καθώς η ΑΕΠΠ επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνει ολικώς ή

## Αριθμός απόφασης: 441/2021

μερικώς την προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνει την παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣτΕ 54/2018).

10. Επειδή ο παρεμβαίνων κατέθεσε στις 4.02.2021 ήτοι εμπροθέσμως, στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού, την με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 606/2021 παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς έχει ανακηρυχθεί οριστικός ανάδοχος και ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης, ως προς την αποδοχή της προσφοράς του.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

12. Επειδή στον επίμαχο διαγωνισμό συμμετείχαν εννέα οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων, οι οποίοι υπέβαλαν τις με αριθμ. συστήματος ..... και ..... προσφορές τους αντίστοιχα. Με την υπ' αριθμ. ....απόφαση ο αναθέτων φορέας ανακήρυξε τον παρεμβαίνοντα προσωρινό ανάδοχο, ενώ ο προσφεύγων κατατάχθηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας. Κατόπιν δε της από 9.11.2020 πρόσκλησης του αναθέτοντος φορέα προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο παρεμβαίνων κατέθεσε την 17.11.2020 τα σχετικά έγγραφα. Σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 2/18.02.2021 Πρακτικό, η Επιτροπή Διαγωνισμού αφού διαπίστωσε ότι ο παρεμβαίνων κατέθεσε εμπρόθεσμα τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία πληρούν τις απαιτήσεις της διακήρυξης, εισηγήθηκε την ανακήρυξη του ως οριστικού αναδόχου. Με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίθηκε το ως άνω Πρακτικό.

13. Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται τα ακόλουθα : «1ος ΛΟΓΟΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ: [...] Η προσωρινή ανάδοχος εταιρεία «.....» δεν έχει

## Αριθμός απόφασης: 441/2021

προσκομίσει την προβλεπόμενη από το άρθρο 23.3.γ. της διακήρυξης, εκτύπωση της καρτέλας «Στοιχεία μητρώου/ Επιχείρηση», όπως αυτά εμφανίζονται στο *taxisnet*, από την ηλεκτρονική πλατφόρμα της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων, αποτυγχάνοντας έτσι να αποδείξει τη μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων της, ενώ η μη τήρηση της εν λόγω υποχρέωσης έπρεπε να είχε ως άμεση συνέπεια την απόρριψη της προσφοράς της από την αναθέτουσα αρχή [...]».

14. Επειδή ο αναθέτων φορέας ισχυρίζεται τα ακόλουθα : « [...] Η Επιτροπή Διαγωνισμού κατά το στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών των αρ. 21, 22 και 23 της διακήρυξης, τα οποία εμπρόθεσμα ο νομίμως κληθείς προσωρινός ανάδοχος υπέβαλλε στις 17-11-2020 μέσω της λειτουργικότητας του “Επικοινωνία” του και στις 20-11-2020, επίσης εμπρόθεσμα υπέβαλλε σε πρωτότυπη μορφή στην Αναθέτουσα Αρχή (Δήμο ...), προέβη επιπλέον και σε αυτεπάγγελτο, με κάθε πρόσφορο τρόπο και μέσο, έλεγχο της συνδρομής της τυπικής και ουσιαστικής νομιμότητας των δικαιολογητικών και των λοιπών προσόντων και προϋποθέσεων του προσωρινού αναδόχου σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης. Ειδικότερα, η Επιτροπή Διαγωνισμού εισήλθε η ίδια στην ηλεκτρονική πλατφόρμα της Α.Α.Δ.Ε., κάνοντας χρήση των κωδικών ταυτοποίησης σε συνεργασία με τον λογιστή του....., προκειμένου να ελέγξει τη μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του προσωρινού κατά το στάδιο εκείνο αναδόχου, διότι σύμφωνα με σχετική νομολογία της Α.Ε.Π.Π. (βλ. αποφ. με αρ. 933/2020 του 3ου Κλιμακίου) η αναθέτουσα αρχή οφείλει, πριν την απόρριψη της προσφοράς ενός οικονομικού φορέα, να αναζητήσει αυτεπαγγέλτως και μέσω πρόσβασης στην ηλεκτρονική βάση δεδομένων της ΑΑΔΕ τις πληροφορίες σχετικά με την αναστολή ή μη των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, πληροφορίες οι οποίες είναι δεκτικές άμεσης και απευθείας πρόσβασης από την ίδια.[...]

Εν προκειμένω, η οικεία περί απόδειξης της παραπάνω κατάστασης (αναστολής εργασιών) βάση δεδομένων, τηρείται από την ΑΑΔΕ στην υπηρεσία «Αναζήτηση Βασικών Στοιχείων Μητρώου Επιχειρήσεων», όπου

## Αριθμός απόφασης: 441/2021

μεταξύ άλλων είναι δυνατή η αναζήτηση με τη χρήση κωδικών *taxisnet*, και χωρίς ανάγκη συγκατάθεσης της οικείας επιχείρησης, των πληροφοριών σχετικά με την τυχόν διακοπή ή μη των εργασιών της και με τις δραστηριότητες της. Περαιτέρω, για την πρόσβαση και αναζήτηση σε αυτό το μητρώο, από την αναθέτουσα, δεν απαιτούνται ούτε τυχόν ειδικοί κωδικοί που κατέχει μόνο ο οικονομικός φορέας, ούτε η σύμπραξη του τελευταίου, ούτε η εκ μέρους του παροχή κάποιου ειδικού συνδέσμου, ούτε οιαδήποτε εν γένει πληροφορία, πέραν του ΑΦΜ του και της επωνυμίας του, οι οποίες εν προκειμένω κατέστησαν γνωστές στην αναθέτουσα αρχή ήδη με την υποβολή της προσφοράς του προσφεύγουσας. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από την επισκόπηση των δημοσιευμένων όρων και κανονισμών σε σχέση με την επίμαχη ηλεκτρονική πλατφόρμα που ευρίσκονται αναρτημένοι στον επίσημο διαδικτυακό τόπο της ΑΑΔΕ ([www.aade.gr](http://www.aade.gr)), η αναθέτουσα αρχή (η οποία διαθέτει κωδικούς *taxisnet* όπως προκύπτει από το συνδυασμό των διατάξεων των αρ. 45 περ. γ, 46 παρ.α , 67 του νόμου 4172/2013 και της απόφασης του διοικητή της ΑΑΔΕ 1041/2019 παρ.1) είχε την δυνατότητα να επιβεβαιώσει την μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων της προσφεύγουσας προσωρινής αναδόχου μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της ΑΑΔΕ, όπου οι πληροφορίες που αφορούν στα στοιχεία της επιχείρησής της, τις δραστηριότητές της με ειδική αναφορά στο χρόνο ενάρξεως και το χρόνο διακοπής, την κατάστασή της (εάν είναι ενεργή ή όχι) και τα ειδικότερα στοιχεία των εγκαταστάσεών της στην ημεδαπή είναι ελεύθερα και δωρεάν προσβάσιμα σε οιοδήποτε διαθέτει κωδικούς *taxisnet*, ώστε να δύναται να χρησιμοποιεί τις ηλεκτρονικές υπηρεσίες, πλατφόρμες και εφαρμογές της ΑΑΔΕ.

Συνεπώς, η μη προσκόμιση εκτύπωσης της καρτέλας “Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης” από τον προσωρινό ανάδοχο, “.....”, δεν συνιστά λόγο άμεσης απόρριψης της προσφοράς του, όπως αιτείται με τον πρώτο λόγο προσφυγής της η προσφεύγουσα εταιρεία, αλλά γεννά υποχρέωση στην αναθέτουσα αρχή να αναζητήσει αυτεπαγγέλτως και να επιβεβαιώσει η ίδια, κάνοντας χρήση των προσωπικών της κωδικών “*taxisnet*”, τα στοιχεία αυτά,

## Αριθμός απόφασης: 441/2021

ήτοι τη μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του προσωρινού αναδόχου, όπως έχει κριθεί με τις υπ αριθμ. 824/2018, 1320/2019, 933/2020 κ.α. αποφάσεις της Α.Ε.Π.Π.

Όλως επικουρικά επισυνάπτουμε και προσεπικαλούμαστε εκτύπωση της επίμαχης καρτέλας στοιχείων μητρώου, καθώς σε κάθε στιγμή ακόμα και σήμερα αυτόχρομα και αυτεπάγγελα μπορούμε ως αναθέτουσα αρχή να ελέγξουμε, (σχετ. 2) Ως εκ τούτου, ο πρώτος λόγος προσφυγής προβάλλεται αλυσιτελώς από την προσφεύγουσα, καθώς ακόμα και η παραδοχή του δεν γεννά λόγω απόρριψης του πρώτου μειοδότη, προσωρινού και ήδη οριστικού αναδόχου, ουδέ λόγο ακύρωσης της προσβαλλομένης πράξης, συνεπώς θα πρέπει να κριθεί ως προδήλως αβάσιμος και απορριπτέος.[...].».

15. Επειδή ο παρεμβαίνων προβάλλει τα ακόλουθα : « Β. ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ ΠΡΩΤΟ ΛΟΓΟ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ. Ο λόγος αυτός είναι αβάσιμος για πλείονες λόγους:

B.1. Με την εντελώς πρόσφατη απόφαση 258/2020 του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (προσκομιζόμενη) έγιναν δεκτά τα ακόλουθα:

« Επειδή από τα ως άνω παρατιθέμενα άρθρα της διακήρυξης η Αναθέτουσα Αρχή στο αρ. 23.3.γ προβλέπει ότι ειδικά η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς, αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων και δη με εκτύπωση της καρτέλας “Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης”, όπως αυτά εμφανίζονται στο *taxisnet*». Εντούτοις, στην ίδια διακήρυξη περιλαμβάνεται όρος (23.2.) βάσει του οποίου προβλέπεται ότι 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. Από

## Αριθμός απόφασης: 441/2021

τη γραμματική και συστηματική ερμηνεία των ως άνω όρων της διακήρυξης προκύπτει ευχερώς ότι ο όρος 23.2. της διακήρυξης βρίσκεται σε αντίφαση με τον ως άνω όρο του αρ. 23.3.γ. της διακήρυξης, δημιουργώντας αμφισημία στο περιεχόμενο αυτής. Δεδομένου όμως ότι η ασάφεια αυτή της διακήρυξης ουδέποτε προσεβλήθη στο οικείο στάδιο της διαδικασίας, ούτε ζητήθηκαν ή παρασχέθηκαν διευκρινίσεις με σκοπό την άρση της εν λόγω διαπιστούμενης αμφισημίας, η εν λόγω ασάφεια περί του εάν πράγματι απαιτείται να περιληφθεί στα δικαιολογητικά κατακύρωσης εκ μέρους του προσωρινού αναδόχου εκτύπωση της καρτέλας “Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης”, όπως αυτά εμφανίζονται στο taxisnet, δεν είναι δυνατόν να ερμηνευθεί σε βάρος του επιμελούς διαγωνιζομένου που κατ’ εφαρμογή άλλου ρητού όρου της διακήρυξης παρέλειψε να υποβάλει την εν λόγω εκτύπωση. 9.Επειδή εν προκειμένω η οικεία περί απόδειξης της παραπάνω κατάστασης (αναστολής εργασιών) βάση δεδομένων, τηρείται από την ΑΑΔΕ στην υπηρεσία «Αναζήτηση Βασικών Στοιχείων Μητρώου Επιχειρήσεων», όπου μεταξύ άλλων είναι δυνατή η αναζήτηση με τη χρήση κωδικών taxisnet και χωρίς ανάγκη συγκατάθεσης της περί ης η αναζήτηση επιχείρησης, σχετικά με την τυχόν διακοπή ή μη των εργασιών της και σχετικά με τις δραστηριότητες της. Περαιτέρω, για την πρόσβαση και αναζήτηση σε αυτό το μητρώο, από την αναθέτουσα, δεν απαιτούνται ούτε τυχόν ειδικό κωδικό που κατέχει μόνο ο οικονομικός φορέας ούτε η σύμπραξη του τελευταίου ούτε η εκ μέρους του παροχή κάποιου ειδικού συνδέσμου ούτε οιασδήποτε εν γένει πληροφορίας πέραν του ΑΦΜ του και της επωνυμίας του, οι οποίες εν προκειμένω κατέστησαν γνωστές στην αναθέτουσα ήδη με την υποβολή της προσφοράς της αιτούσας εταιρείας και με πλήθος εγγράφων αυτής. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από την επισκόπηση των δημοσιευμένων όρων και κανονισμών σε σχέση με την επίμαχη ηλεκτρονική πλατφόρμα που ευρίσκονται αναρτημένοι στον επίσημο διαδικτυακό τόπο της ΑΑΔΕ ([www.aade.gr](http://www.aade.gr)), η αναθέτουσα αρχή με ΑΦΜ .... και ΔΟΥ .... (η οποία διαθέτει κωδικούς taxisnet όπως προκύπτει από το συνδυασμό των διατάξεων των αρ. 45 περ. γ, 46 παρ.α , 67 του νόμου



## Αριθμός απόφασης: 441/2021

4172/2013 και της απόφασης του διοικητή της ΑΑΔΕ 1041/2019 παρ.1) είχε την δυνατότητα να επιβεβαιώσει την μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων της αιτούσας εταιρείας, μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της ΑΑΔΕ, όπου οι πληροφορίες που αφορούν στα στοιχεία εκάστης επιχειρήσεως, τις δραστηριότητές της με ειδική αναφορά στο χρόνο ενάρξεως και το χρόνο διακοπής, την κατάστασή της (εάν είναι ενεργή ή όχι) και τα ειδικότερα στοιχεία των εγκαταστάσεών της στην ημεδαπή είναι ελεύθερα και δωρεάν προσβάσιμα σε οιονδήποτε διαθέτει κωδικούς taxisnet, ώστε να δύναται να χρησιμοποιεί τις ηλεκτρονικές υπηρεσίες, πλατφόρμες και εφαρμογές της ΑΑΔΕ. Πράγματι, εισερχόμενος κανείς στον επίσημο διαδικτυακό τόπο της ΑΑΔΕ ([www.aade.gr](http://www.aade.gr)) και ακολουθώντας την διαδρομή, αρχική σελίδα // επιχειρήσεις // φορολογικές υπηρεσίες // μητρώο // αναζήτηση βασικών στοιχείων μητρώου επιχειρήσεων, διαπιστώνει ότι ανοίγει εφαρμογή, με τη χρήση της οποίας τα νομικά πρόσωπα, οι νομικές οντότητες και τα φυσικά πρόσωπα με εισόδημα από επιχειρηματική δραστηριότητα μπορούν να αναζητήσουν βασικές πληροφορίες, προκειμένου να διακριβώσουν τη φορολογική ή την επαγγελματική υπόσταση άλλων νομικών προσώπων ή νομικών οντοτήτων ή φορολογουμένων/φυσικών προσώπων που ασκούν επιχειρηματική δραστηριότητα. Υπό τα ανωτέρω δεδομένα, η αιτούσα δεν παρέλειψε να υποβάλει δικαιολογητικό που με ρητή και σαφή διάταξη της διακήρυξης είχε την υποχρέωση να υποβάλει, που διαφορετικά θα επέφερε τον αποκλεισμό της αλλά, λόγω της αμφισημίας των εγγράφων της σύμβασης, δεν υπέβαλε (άνευ ευθύνης της) έγγραφα προς απόδειξη ανυπαρξίας λόγου αποκλεισμού, συνακόλουθα, δεν θα μπορούσε να απορριφθεί η προσφορά της για τον λόγο αυτό. Επομένως, εσφαλμένως κρίθηκαν τα αντίθετα με την προσβαλλόμενη και ο λόγος αυτός της αίτησης πιθανολογείται σοβαρά ως βάσιμος.»

Ενόψει των ανωτέρω ο προκείμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι νομικά αβάσιμος. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από το υποβληθέν ΤΕΥΔ, παρείχαμε ρητώς τη συγκατάθεση μας προς την αναθέτουσα αρχή

## Αριθμός απόφασης: 441/2021

προκειμένου αυτή να αποκτήσει πρόσβαση σε δικαιολογητικά των πληροφοριών τις οποίες υποβάλλαμε στα μέρη I-IV του ως άνω ΤΕΥΔ για τους σκοπούς του διαγωνισμού του έργου. Την παραδοχή περί αυτεπάγγελτης αναζήτησης του κρινόμενου δικαιολογητικού κατακύρωσης φαίνεται να υιοθετεί η ίδια η ΑΕΠΠ (ίδετε την υπ'αρ. 131/2019 σκ. 14 απόφαση του 1ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, ομοίως την υπ' αριθ. 933/2020 σκ. 12 του 3ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ) [...] Πέραν της ως άνω δικαστικής αποφάσεως προσκομίζουμε και επικαλούμαστε και την απόφαση 1745/2020 απόφαση της Α.Ε.Π.Π. στις αιτιολογίες της οποίες επί λέξει αναφερόμαστε. [...]

Εκ των ανωτέρω, παρέπεται ότι η επιχείρησή μας δεν υπείχε οιαδήποτε υποχρέωση προσκόμισης της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης», όπως αυτά εμφανίζονται στο taxisnet, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην διάταξη του άρθρου 79 παρ. 6 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 23.2 (γ) της διακήρυξης στο μέτρο που η ίδια η αναθέτουσα αρχή είχε τη δυνατότητα να επιβεβαιώσει αυτεπαγγέλτως το σχετικό δικαιολογητικό μέσω πρόσβασης στην οικεία πλατφόρμα της ΑΑΔΕ βάσει της ημετέρας ως άνω ρητής εξουσιοδότησης και συγκατάθεσης. Κατά συνέπεια, η κρίση της Επιτροπής Διαγωνισμού, την οποία υιοθέτησε η Οικονομική Επιτροπή της .....καθ' ό μέρος έκρινε νόμιμα και πλήρη τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης, μεταξύ των οποίων και το υπό κρίση δικαιολογητικό κατακύρωσης του άρθρου 23.3 (γ) της διακήρυξης, είναι καθόλα νόμιμη και ως εκ τούτου δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού μας κατ'άρθρον 22 Α.4. της διακήρυξης.

Β.2. Περαιτέρω και επικουρικώς,, η απόδειξη της μη αναστολής της επιχειρηματικής μου δραστηριότητας καθ' όλο το χρονικό διάστημα από την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς της μέχρι και την από ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης στοιχειοθετείται πλήρως και αδιάσειστα από το σύνολο των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υπέβαλα νομίμως και εμπροθέσμως ενώπιον της Επιτροπής του Διαγωνισμού σύμφωνα με τις αξιώσεις του ως άνω κανονιστικού όρου της διακήρυξης.

## Αριθμός απόφασης: 441/2021

Ειδικότερα η επιχείρησή μου υπέβαλε ενώπιον της αναθέτουσας αρχής πλείστα στοιχεία και ασφαλιστικά δεδομένα τα οποία αφορούν στα εν εξελίξει έργα που αναλήφθηκαν από εμένα και τα οποία συνεχίζουν να είναι ενεργά και να εκτελούνται έως και σήμερα, και συγκεκριμένα ασφαλιστικές και φορολογικές ενημερότητες καθώς και βεβαίωση ανεκτελέστου, όπως και πτυχίου Μ.Ε.ΕΠ. σε ισχύ.

Εκ των ανωτέρω, καθίσταται εναργές ότι η ατομική μου επιχείρηση προσκόμισε επαρκώς και πλήρως ενώπιον της Επιτροπής του Διαγωνισμού πλείστα αποδεικτικά μέσα και στοιχεία που ήταν ικανά και πρόσφορα να αποδείξουν πλήρως και εμπειριστατωμένα ότι κατά το κρίσιμο χρόνο της εξέτασης των δικαιολογητικών κατακύρωσης διατηρούσαμε ενεργή επαγγελματική δράση και ότι η επιχείρησή μας ήταν ασφαλιστικά ενήμερη και εκτελούσε ομαλά τα ανατεθέντα σε αυτήν δημόσια έργα.

Συνεπώς από την συνδυαστική ανάγνωση και εξέταση του συνόλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης η Αναθέτουσα Αρχή μπορούσε να τα αξιολογήσει και να συνάγει με ασφάλεια την κρίση ότι δεν συνέτρεχε οιοσδήποτε λόγος αποκλεισμού μου από το επίδικο έργο παρά τα όσα αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα (ΑΕΠΠ 1039/2018 σκ.15). Ενόψει των ανωτέρω ο πρώτος λόγος της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής είναι μη νόμιμος και απορριπτέος [...]».

16. Επειδή το άρθρο 253 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «Οι αναθέτοντες φορείς αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της προστασίας του ανταγωνισμού, της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης και λαμβάνουν τα απαραίτητα μέτρα, ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων.[...]».

17. Επειδή το άρθρο 281 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι όροι που περιέχονται στα έγγραφα της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους

## Αριθμός απόφασης: 441/2021

προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 293 και της περιοδικής ενδεικτικής προκήρυξης του άρθρου 291 περιέχουν ιδίως: [...] ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων,[...] ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται απόρριψη της προσφοράς, [...]κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (υπεύθυνες δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.) [...]».

18. Επειδή το άρθρο 301 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Για τους σκοπούς της επιλογής των συμμετεχόντων στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων εφαρμόζονται οι ακόλουθοι κανόνες:α) οι αναθέτοντες φορείς που έχουν θεσπίσει κανόνες και κριτήρια αποκλεισμού των προσφερόντων ή των υποψηφίων, σύμφωνα με την παράγραφος 1 του άρθρου 304 ή με την παράγραφο 1 του άρθρου 305, αποκλείουν τους οικονομικούς φορείς που προσδιορίζονται, σύμφωνα με τους εν λόγω κανόνες και πληρούν τα εν λόγω κριτήρια αποκλεισμού, β) επιλέγουν τους προσφέροντες και τους υποψηφίους, σύμφωνα με τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που θεσπίζονται δυνάμει των άρθρων 304 και 305[...]».

19. Επειδή το άρθρο 305 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «. Οι αντικειμενικοί κανόνες, οι λόγοι αποκλεισμού και τα κριτήρια για την επιλογή των οικονομικών φορέων που υποβάλλουν αίτηση προεπιλογής σε ένα σύστημα προεπιλογής, καθώς και οι αντικειμενικοί κανόνες, οι λόγοι αποκλεισμού και τα κριτήρια για την επιλογή των υποψηφίων και των προσφερόντων σε ανοικτή διαδικασία, σε κλειστή διαδικασία, σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, σε ανταγωνιστικό διάλογο, σε σύμπραξη καινοτομίας, σε συνοπτικό διαγωνισμό ή σε απευθείας ανάθεση, μπορούν να περιλαμβάνουν τους λόγους αποκλεισμού που παρατίθενται στο άρθρο 73, με τους όρους και τις προϋποθέσεις που προβλέπονται σε αυτό. Όταν ένας αναθέτων φορέας είναι αναθέτουσα αρχή, οι εν λόγω κανόνες περιλαμβάνουν τους λόγους

## Αριθμός απόφασης: 441/2021

αποκλεισμού που απαριθμούνται στις παραγράφους 1 και 2 του άρθρου 73, με τους όρους και τις προϋποθέσεις που προβλέπονται στο εν λόγω άρθρο[...]

20. Επειδή το άρθρο 308 του ν. 4412/2017 ορίζει ότι : «1. Προς το σκοπό εφαρμογής του άρθρου 305, αν οι αναθέτοντες φορείς αναφέρονται στα κριτήρια αποκλεισμού ή επιλογής που προβλέπονται στο Βιβλίο Ι, εφαρμόζονται τα άρθρα 79, 80 και 81 [...]

21. Επειδή το άρθρο 315 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «Η διεξαγωγή της διαδικασίας σύναψης σύμβασης (διαδικασία υποβολής, αποσφράγισης, αξιολόγησης προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής, επιλογής συμμετεχόντων, υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και σύμβασης, καθορισμού προθεσμιών ολοκλήρωσης του συνόλου ή των επιμέρους διαδικασιών) πραγματοποιείται κατά τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 92 έως 100, 103 και 104, αναλόγως εφαρμοζόμενα.[...]

22. Επειδή το άρθρο 73 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « [...] 4. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης οποιονδήποτε οικονομικό φορέα σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: [...] β) εάν ο οικονομικός φορέας τελεί υπό πτώχευση ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης ή ειδικής εκκαθάρισης ή τελεί υπό αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή από το δικαστήριο ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία πτωχευτικού συμβιβασμού ή έχει αναστείλει τις επιχειρηματικές του δραστηριότητες ή εάν βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση προκύπτουσα από παρόμοια διαδικασία, προβλεπόμενη σε εθνικές διατάξεις νόμου, [...]

23. Επειδή το άρθρο 79 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας

## Αριθμός απόφασης: 441/2021

ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, [...]. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούνται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. [...]5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή, εξαιρουμένων των συμβάσεων που βασίζονται σε συμφωνίες-πλαίσιο, όταν οι συμβάσεις αυτές συνάπτονται δυνάμει της παρ. 4 του άρθρου 39 ή της περίπτωσης α' της παρ. 5 του άρθρου 39, απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79, και κατά περίπτωση το άρθρο 80. [...]6. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, 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 [...].».

24. Επειδή το άρθρο 80 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α', ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. [...]2. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός

## Αριθμός απόφασης: 441/2021

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, [...]».

25. Επειδή το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « 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 άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. [...] 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

## Αριθμός απόφασης: 441/2021

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. 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



## Αριθμός απόφασης: 441/2021

απόφασης 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.».

26. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : « [...]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 αυτόντα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης. β) Τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» στην αναθέτουσα αρχή. [...] 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 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 [...] Η διαδικασία ελέγχου των ως άνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή Διαγωνισμού, στο

## Αριθμός απόφασης: 441/2021

οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο (γ) του παρόντος άρθρου.

[...] 22.Α.4.Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης προσφέρων σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: [...] (β) εάν ο οικονομικός φορέας τελεί υπό πτώχευση ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης ή ειδικής εκκαθάρισης ή τελεί υπό αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή από το δικαστήριο ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία πτωχευτικού συμβιβασμού ή έχει αναστείλει τις επιχειρηματικές του δραστηριότητες ή εάν βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση προκύπτουσα από παρόμοια διαδικασία, προβλεπόμενη σε εθνικές διατάξεις νόμου. [...]

Άρθρο 23: Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής

23.1 Κατά την υποβολή προσφορών οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις του άρθρου 22 Α της παρούσας.[...]

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

[...]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

## Αριθμός απόφασης: 441/2021

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

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<sup>95</sup>:

Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22Α ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: [...] (γ) για την παράγραφο Α.4(β) του άρθρου 22 : [...] Ειδικά η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς, αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων Με εκτύπωση της καρτέλας “Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης”, όπως αυτά εμφανίζονται στο *taxisnet*. [...]».

27. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (Ολ ΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του

## Αριθμός απόφασης: 441/2021

αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

28. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27). Περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

29. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, ΣΤΕ 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

30. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (βλ. ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την

## Αριθμός απόφασης: 441/2021

εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (βλ. ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

31. Επειδή από τη συνδυαστική εφαρμογή των όρων 4.2 και 23.2 της διακήρυξης, συνάγεται ότι το δικαίωμα καθώς και οι προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό, όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται σε τρία διακριτά στάδια, ήτοι κατά την υποβολή των προσφορών, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατά τη σύναψη της σύμβασης. Επομένως, η μη συνδρομή των προβλεπόμενων στον όρο 22 της διακήρυξης λόγων αποκλεισμού πρέπει να αποδεικνύεται με την υποβολή από τον προσωρινό ανάδοχο των απαιτούμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης, τα οποία θα καλύπτουν την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς καθώς και το χρόνο προσκόμισης των δικαιολογητικών. Περαιτέρω, στον όρο 22.Α.4(β) της διακήρυξης προβλέπεται ρητώς ως λόγος αποκλεισμού η αναστολή της επιχειρηματικής δραστηριότητας του διαγωνιζόμενου. Σύμφωνα δε με τα οριζόμενα στους όρους 23.1, 23.3.(γ) και 4.2 της διακήρυξης, η μη συνδρομή της αναστολής επιχειρηματικής δραστηριότητας αφενός μεν προαποδεικνύεται κατά το στάδιο υποβολής των προσφορών δια της απάντησης του διαγωνιζόμενου στο σχετικό ερώτημα του ΤΕΥΔ, αφετέρου δε αποδεικνύεται από τον προσωρινό ανάδοχο μέσω της υποβολής ως δικαιολογητικού κατακύρωσης της εκτύπωσης της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης», από την ηλεκτρονική σελίδα της ΑΑΔΕ. Ως εκ τούτου, βάσει των προεκτεθέντων, ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να προσκομίσει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης εκτυπώσεις της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης», από την ηλεκτρονική σελίδα της ΑΑΔΕ οι οποίες θα καλύπτουν αφενός την ημερομηνία υποβολής των προσφορών και αφετέρου την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (βλ. *ad hoc* ΑΕΠΠ 675/2020). Θα πρέπει ωστόσο να επισημανθεί ότι με τον όρο

23.2 της διακήρυξης παρέχεται η ευχέρεια στους διαγωνιζόμενους να μην υποβάλλουν δικαιολογητικά εφόσον ο αναθέτων φορέας δύναται να τα λαμβάνει απευθείας και δωρεάν μέσω εθνικής βάσης δεδομένων, υπό την προϋπόθεση ότι η δήλωση περί πρόσβασης σε βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο ΤΕΥΔ.

32. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φάκελου και δεν αμφισβητείται ο παρεμβαίνων δεν υπέβαλε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης εκτυπώσεις της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης», από την ηλεκτρονική σελίδα της ΑΑΔΕ που καλύπτουν τις ημερομηνίες υποβολής των προσφορών και των δικαιολογητικών κατακύρωσης αντιστοίχως. Περαιτέρω, και ανεξαρτήτως της βασιμότητας του ισχυρισμού περί δυνατότητας ή/και υποχρέωσης του αναθέτοντος φορέα να αναζητήσει αυτεπαγγέλτως το επίμαχο δικαιολογητικό δυνάμει του άρθρου 79 παρ. 6 του ν. 4412/2016, αναποδείκτως ο αναθέτων φορέας ισχυρίζεται στις απόψεις του ότι η Επιτροπή Διαγωνισμού επιβεβαίωσε τη μη αναστολή της επιχειρηματικής δραστηριότητας του παρεμβαίνοντος δια επίσκεψης στον διαδικτυακό τόπο της ΑΑΔΕ κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης καθώς, καταρχήν, ουδόλως τούτο αναφέρεται ρητώς στο υπ' αριθμ. 2 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, ενώ το προσκομισθέν με τις απόψεις του αναθέτοντος φορέα στιγμιότυπο οθόνης (screenshot) της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης» του παρεμβαίνοντος φέρει ημερομηνία 28.01.2021, ήτοι μετά την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής. Πέραν τούτου, ακόμη και αν ήθελε γίνει δεκτό ότι πράγματι η Επιτροπή Διαγωνισμού έλεγξε αυτεπαγγέλτως τη μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του παρεμβαίνοντος, ο εν λόγω έλεγχος αφορούσε προδήλως τη μη συνδρομή του λόγου αποκλεισμού μόνον κατά το χρόνο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ως άλλωστε αναφέρεται και στις απόψεις του αναθέτοντος φορέα και δεν εδύνατο να αφορά και τον χρόνο υποβολής των προσφορών, ήτοι προγενέστερο χρόνο, καθόσον η όποια εκτύπωση καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης» διαγωνιζόμενου φέρει

## Αριθμός απόφασης: 441/2021

συγκεκριμένη ημερομηνία και δεν έχει αναδρομική ισχύ, ούτε βεβαιώνει προγενέστερα γεγονότα. Ως εκ τούτου, αλυσιτελώς η αναθέτουσα αρχή και ο παρεμβαίνων επικαλούνται και προσκομίζουν αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου και της ΑΕΠΠ περί δυνατότητας ή/ και υποχρέωσης του αναθέτοντος φορέα αυτεπάγγελτης αναζήτησης της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης» του προσωρινού αναδόχου. Επίσης, αβασίμως ο παρεμβαίνων προβάλλει ότι η μη αναστολή της επιχειρηματικής του δραστηριότητας αποδεικνύεται δια έτερων υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης διότι ο όρος 23.2.(γ) της διακήρυξης προβλέπει ρητώς ότι η μη αναστολή της επιχειρηματικής δραστηριότητας αποδεικνύεται μόνον δια της εκτύπωσης της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης», ήτοι τη σχετική πιστοποίηση της ΑΑΔΕ και όχι με έτερα δικαιολογητικά τα οποία προσκομίζονται για την απόδειξη διαφορετικών λόγων αποκλεισμού, αλλά και ανεπικαίρως και άρα, απαραδέκτως, διότι βάλλει κατ' ουσίαν κατά του ως άνω όρου της διακήρυξης (βλ. *ad hoc* ΑΕΠΠ 1444/2020, 95/2020). Επομένως, σύμφωνα με τα εκτεθέντα υπό σκέψεις 27-30, ο αναθέτων φορέας όφειλε κατά δεσμία αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του παρεμβαίνοντος διότι δεν απέδειξε τη μη συνδρομή του λόγου αποκλεισμού του όρου 22.Α.4(β) της διακήρυξης και ο πρώτος λόγος προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

33. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής παρέλκει ως αλυσιτελής δοθέντος ότι η προεκτεθείσα πλημμέλεια των δικαιολογητικών κατακύρωσης του παρεμβαίνοντος παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για ακύρωση της προσβαλλόμενης και την απόρριψη της προσφοράς του παρεμβαίνοντος (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007. Βλ. και ΑΕΠΠ 1374/2019. 782/2020).

34. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

35. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

36. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί.

**Αριθμός απόφασης: 441/2021**

37. Επειδή, ύστερα από τα εκτεθέντα στη σκέψη 34, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 8/13.01.2021 απόφαση του αναθέτοντος φορέα κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 2 Μαρτίου 2021 και εκδόθηκε την 5<sup>η</sup> Ιανουαρίου 2021 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ  
ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ  
ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ**