

**Η**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 18 Μαρτίου 2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 11.2.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 235/11.2.2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «....» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στ... ..., οδός ... αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στο ... (...), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της, *κοινοποιηθείσας στις 3-2-2022 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ*, από 20-1-2022 απόφασης της Συγκλήτου της Αναθέτουσας Αρχής (ληφθείσας κατά 476<sup>η</sup> Τακτική Συνεδρίαση της 20-1-2022, Θέμα 5<sup>ο</sup>), με την οποία επικυρώθηκε το 2ο Πρακτικό Αξιολόγησης της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του Διαγωνισμού, καθ' ο μέρος αποφασίστηκε η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας και η κατάπτωση της κατατεθειμένης εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια, Σωτηρία Σταματοπούλου.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής κατατέθηκε, πληρώθηκε και δεσμεύθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 11-2-2022 ηλεκτρονική απόδειξη πληρωμής της Τράπεζας Eurobank,

καθώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο») ποσού 600,00€, το οποίο υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία του τμήματος της σύμβασης -άνευ Φ.Π.Α.- για το οποίο ασκείται η προσφυγή, η οποία εν προκειμένω ασκείται για το τμήμα 10 της υπό ανάθεση σύμβασης, που αφορά την προμήθεια του είδους «*Θάλαμος νηματικής ροής για μικρόβια laminarflow cabinet*» εκτιμώμενης αξίας 5.645,16€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή δυνάμει της με αριθμ. ... Διακήρυξης, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων για την προμήθεια με τίτλο «*Προμήθεια Επιστημονικού Εξοπλισμού του ...*», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, συνολικού προϋπολογισμού 2.296.774,19€, μη συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος Φ.Π.Α. Σύμφωνα με το άρθρ. 1.3. της Διακήρυξης, το αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια επιστημονικού εξοπλισμού για το Πανεπιστήμιο ..., όπως αναλυτικώς περιγράφεται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης. Η σύμβαση υποδιαιρείται σε 41 τμήματα, ενώ προσφορές μπορούν να υποβληθούν α) για το σύνολο των ζητούμενων ειδών (προσφορά και για τα 41 τμήματα), β) μόνο για μέρος των 41 τμημάτων, χωρίς ωστόσο να δύνανται να υποβληθούν προσφορές για μέρος μόνο των ειδών ενός τμήματος. Ο μέγιστος αριθμός των τμημάτων που μπορεί να ανατεθεί σε έναν προσφέροντα ορίζεται σε σαράντα ένα (41).

3. Επειδή η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της ΕΕ στις 11-5-2021, ενώ το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.Δ.Η.Σ.) στις 12-5-2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε α/α ΕΣΗΔΗΣ ...

4. Επειδή σύμφωνα με την Διακήρυξη, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 21-6-2021, και ώρα 17:00, ενώ ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 25-6-2021, και ώρα 10:00πμ. Στον εν λόγω διαγωνισμό μετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά, είκοσι επτά (27) οικονομικοί φορείς, ενώ, ειδικώς για το Τμήμα 10 αυτού, που αφορά την προμήθεια του είδους «*Θάλαμος νηματικής ροής για*

μικρόβια *laminarflow cabinet*», μετείχε υποβάλλοντας προσφορά μόνον η προσφεύγουσα εταιρεία (με α/α προσφοράς 230405). Με την από 21-10-2021 απόφαση της Συγκλήτου της Αναθέτουσας Αρχής, ληφθείσα κατά την 470<sup>η</sup> Τακτική Συνεδρίαση (Θέμα 1<sup>ο</sup>), εγκρίθηκε το 1<sup>ο</sup> Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του Διαγωνισμού, αναδείχθηκε για το επίμαχο Τμήμα 10 της υπό ανάθεση σύμβασης προσωρινή ανάδοχος η προσφεύγουσα και δόθηκε εντολή όπως ζητηθεί από τους αναδειχθέντες προσωρινούς αναδόχους η κατάθεση των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Εν συνεχεία, με την ήδη προσβαλλόμενη με την παρούσα προσφυγή, από 20-1-2022 απόφαση της Συγκλήτου της Αναθέτουσας Αρχής (ληφθείσα κατά την 476<sup>η</sup> Τακτική Συνεδρίαση της 20-1-2022, Θέμα 5<sup>ο</sup>), εγκρίθηκε το 2ο Πρακτικό Αξιολόγησης της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του Διαγωνισμού και αποφασίστηκε η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας λόγω μη προσκόμισης ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας που να καλύπτει το χρόνο υποβολής της προσφοράς της (18-6-2021) και η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της. Ειδικώς, στο εγκριθέν δια της άνω απόφασης της Συγκλήτου, 2<sup>ο</sup> Πρακτικό της Επιτροπής του Διαγωνισμού, επί της απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας διαλαμβάνονται τα ακόλουθα: *«Από την εξέταση της ηλεκτρονικής προσφοράς της εταιρείας ... που αφορά στο Τμήμα 10 αναφορικά με: -τα συνημμένα ηλεκτρονικά αρχεία - τα δικαιολογητικά που υποβλήθηκαν σε έντυπη μορφή με αρ. πρωτ.27243/26-11-2021,η Επιτροπή διαπίστωσε ότι: Η εταιρεία ... έχει καταθέσει Αποδεικτικό Φορολογικής Ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο το οποίο καλύπτει το χρονικό διάστημα από 17/11/2021 έως 17/12/2021 & Αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας, το οποίο καλύπτει το χρονικό διάστημα από 19/11/2021 έως 18/05/2021. Τα παραπάνω χρονικά διαστήματα καλύπτουν την ημερομηνία κατάθεσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης της εταιρείας που είναι η 23η/11/2021. Η εταιρεία δεν κατέθεσε, Αποδεικτικό Φορολογικής Ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο καθώς και Αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας που να πιστοποιεί τόσο την φορολογική όσο και την ασφαλιστική ενημερότητα κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της στις 18/06/2021, σύμφωνα με τις παρ. 2.4.3.1 & 2.2.9.2 της Αναλυτικής Διακήρυξης με ΑΔ ..., καθώς και τα άρθρα 73 & 79 του Ν.4412/2016 . Η μη προσκόμιση πιστοποιητικού φορολογικής & ασφαλιστικής ενημερότητας από*

το οποίο να προκύπτει ότι κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς του ο προσωρινός ανάδοχος ήταν ενήμερος, ως προς τις φορολογικές υποχρεώσεις του, δεν αναπληρώνεται από την προσκόμιση φορολογικής & ασφαλιστικής ενημερότητας που καταγράφει μόνον ότι ο υπόχρεος ήταν ενήμερος κατά την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Έπειτα από τα παραπάνω η Επιτροπή αποφασίζει να απορρίψει την προσφορά της εταιρείας και σύμφωνα με το άρθρο 103 παρ. 4 του Ν.4412/2016 να προτείνει την κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της». Κατά της άνω εκτελεστής και βλαπτικής των εννόμων συμφερόντων της απόφασης της αναθέτουσας αρχής περί έγκρισης του 2<sup>ου</sup> Πρακτικού, απόρριψης της προσφοράς της και κατάπτωσης της εγγυητικής επιστολής της συμμετοχής, στρέφεται η προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προσφυγή της, αιτούμενη την ακύρωσή της για τους ειδικώς αναφερόμενους σε αυτήν λόγους.

5. Επειδή η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή, ως εκ του αντικειμένου της (προμήθεια), της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης (άνευ Φ.Π.Α.) και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρ. 345 του ν. 4412/2016, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

6. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή (α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον η προσβαλλόμενη απόφαση, ως προελέχθη, κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 3-2-2022, η δε προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 11-2-2022, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προσβαλλομένης, (β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και (γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα 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 άρθρ. 8 του Π.Δ. 39/2017.

7. Επειδή, η προσφεύγουσα με προφανές έννομο συμφέρον στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, αφού συμμετείχε στον υπό κρίση διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά για το Τμήμα 10 αυτού, στο οποίο και αναδείχθηκε ανάδοχος και, επομένως, εύλογα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που απορρίπτει την προσφορά της και διατάσσει την κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της.

8. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 291/2022 Πράξη του Προέδρου του 3<sup>ου</sup> Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στις 23-2-2022 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στην ΑΕΠΠ τον πλήρη φάκελο της υπόθεσης και Υπόμνημα των απόψεών της, αναφορικώς με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, αιτούμενη την απόρριψή της, για τους εκεί αναφερόμενους λόγους.

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 3ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, και του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

11. Επειδή, με την υπό κρίση προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης, ισχυριζόμενη ότι σύμφωνα με το Ν. 4782/2021 η αναθέτουσα αρχή όφειλε να την καλέσει προς συμπλήρωση των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης και δη των πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της. Η προσφεύγουσα επάγεται ότι οι οικείες διατάξεις του Ν. 4782/2021 έχουν αναδρομική ισχύ, επικαλούμενη νομολογία του ΣτΕ που είχε κρίνει αναλόγως σε όμοιες περιπτώσεις (ΣτΕ 81/2014 και 20295/2015). Επιπρόσθετα, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι σε κάθε περίπτωση η φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα που έχει εκδοθεί σε μεταγενέστερο χρόνο (χρόνος υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) κατά λογική συνέχεια καλύπτει και το προγενέστερο χρονικό διάστημα, ήτοι αυτό της υποβολής της προσφοράς, ενώ, τέλος, με την προσφυγή της προσάγει πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής

ενημερότητας, που καλύπτουν και το επίμαχο χρονικό διάστημα (ήτοι αυτό της υποβολής της προσφοράς της) και τα οποία, κατά τους ισχυρισμούς της, εκ παραδρομής δεν είχαν εισαχθεί στο σύστημα.

**12.** Επειδή στο **άρθρο 73** του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι

«....2. Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η αναθέτουσα αρχή:

α) γνωρίζει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή

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

**13.** Επειδή στο **άρθρο 79** του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι:

«1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων, πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο ισοδυναμεί με 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 των άρθρων 73, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν,

β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής, τα οποία έχουν καθορισθεί σύμφωνα με τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής, 76, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου και 77, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών.... Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και

παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά.

3.[...].4.....5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.

Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή, ....., απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με το παρόν άρθρο, και, κατά περίπτωση, το άρθρο 80, περί αποδεικτικών μέσων. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80, περί αποδεικτικών μέσων και 82, περί προτύπων διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης».

**14.** Επειδή στο **άρθρο 103** του Ν. 4412/2016, ως ισχύει και καταλαμβάνει πλέον και την υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία, η οποία ήταν εκκρεμής κατά την 1-6-2021 (άρθρ. 22 του Ν. 4903/2022), ορίζεται ότι:

«Πέραν των οριζόμενων στις παρ. 3 και 4 του άρθρου 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, και στο άρθρο 93, περί περιεχομένου φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής», ισχύουν και τα ακόλουθα: **1.** Μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας 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 το άρθρο 11 του ν. 2690/1999 (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, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται

στην αναθέτουσα αρχή μέσω του ΕΣΗΔΗΣ 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα, ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Αν ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αίτημα προς την αναθέτουσα αρχή για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα με τα οποία 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 δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα του προηγούμενου εδαφίου και εντός της προθεσμίας της πρόσκλησης της παρ. 1. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και όταν η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή του πρώτου εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 79, 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 εκ προθέσεως απατηλά, ή ότι έχουν υποβληθεί πλαστά αποδεικτικά στοιχεία, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, περί εγγυήσεων, 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.[...] 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 παρ. 1 και τα άρθρα 75, περί κριτηρίων

επιλογής, 76, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου και 77, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, περί χρόνου συνδρομής όρων συμμετοχής και οψιγενών μεταβολών, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, σύμφωνα με το άρθρο 72, περί εγγυήσεων, 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 αποδείξει ότι: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 και β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, η διαδικασία ματαιώνεται.....».

Σημειώνεται ότι οι παρ. 1, 2, 3 και 5 του άνω άρθρου 103, τροποποιήθηκαν ως άνω με το άρθρο 43 του Ν. 4782/2021. Κατά την παρ. 3 του άρθρου 142 του Ν. 4782/2021, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 22 του Ν. 4903/2022, η ισχύς του αρχίζει από την **1-6-2021, ενώ ρητώς προβλέφθηκε ότι εφαρμόζεται και σε εκκρεμείς κατά τον χρόνο έναρξης ισχύος τους (1η.6.2021), διαγωνιστικές διαδικασίες, εκτός εάν έχει χωρήσει οριστικός αποκλεισμός του οικονομικού φορέα ή έχει εκδοθεί απόφαση αρμοδίου δικαστηρίου, η οποία έχει κρίνει διαφορετικά.**

**15.** Επειδή, τέλος, στο **άρθρο 104** του Ν.4412/2016, ως ίσχυε προ της τροποποίησης του με το άρθ. 44 του Ν. 4782/2021 και εφαρμόζεται εν προκειμένω, ορίζεται ότι: «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 περίπτωση γ' της παρ.3 του άρθρου 105».

**16.** Επειδή, κατά την άνω έννοια των διατάξεων του Ν. 4412/2016, το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων, οι επί ποινή αποκλεισμού τιθέμενοι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, που προβλέπονται στα άρθρα

73 και 75, πρέπει να συντρέχουν, και ως εκ τούτου κρίνονται σωρευτικά, σε 3 χρονικά σημεία, ήτοι **α)** κατά την υποβολή της προσφοράς, **β)** κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και **γ)** κατά τη σύναψη της σύμβασης. Ειδικότερα, κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς, ισχύει ο κανόνας της προκαταρκτικής απόδειξης περί μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού και περί πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής που τίθενται με τους όρους της Διακήρυξης μέσω της συμπλήρωσης και υποβολής του ΕΕΕΣ, το οποίο συνιστά υπεύθυνη δήλωση που υποβάλλουν οι συμμετέχοντες ως δικαιολογητικό συμμετοχής κατά την υποβολή της προσφοράς τους, και στην οποία δηλώνουν ότι, αντιστοίχως προς τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, δεν εμπίπτουν στις καταστάσεις εκείνες που συνιστούν λόγους αποκλεισμού, όπως και ότι πληρούν τα ανάλογα με τη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικής επιλογής, ως προκαταρκτική απόδειξη της προσωπικής τους κατάστασης, ώστε να θεμελιώσουν κατ' αρχήν το δικαίωμα συμμετοχής τους στο διαγωνισμό. Σε δεύτερο στάδιο, το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων κρίνεται κατά το χρονικό σημείο που η αναθέτουσα αρχή καλεί τον διαγωνιζόμενο που κατ' αρχήν ανέδειξε ως προσωρινό ανάδοχο της σύμβασης να προσκομίσει τα απαιτούμενα κατά τη διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης, προκειμένου εκ των υπόψη εγγράφων ο διαγωνιζόμενος να αποδείξει στο αυτό στάδιο της διαδικασίας ότι ικανοποιεί πλήρως όλες τις απαιτήσεις που συνδέονται με την κατοχύρωση του δικαιώματος συμμετοχής του στο διαγωνισμό, στοιχεία τα οποία προαποδεικτικά δήλωσε ότι πληροί με τη συμπλήρωση και υποβολή του ΕΕΕΣ. Συνεπώς, ειδικά κατά το στάδιο ελέγχου των προσκομισθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο έλεγχος που διενεργείται έχει διττό περιεχόμενο, αφενός μεν ελέγχεται η αλήθεια και ακρίβεια των δηλούμενων στο ΕΕΕΣ, ήτοι επαληθεύεται εάν κατ' αληθή και ορθή δήλωση του διαγωνιζομένου, αυτός πληρούσε την εκάστοτε απορρέουσα από το σχετικό δικαιολογητικό απαίτηση κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αφετέρου δε ελέγχεται εάν εκ του περιεχομένου των δικαιολογητικών κατακύρωσης που προσκομίζονται, αποδεικνύεται και κατά το στάδιο της κατακύρωσης (στάδιο στο οποίο τα εν λόγω δικαιολογητικά προσκομίζονται) η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και η πλήρωση των απαιτήσεων των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, όπως αυτά δηλώθηκαν στο ΕΕΕΣ. Περαιτέρω,

πρέπει να επισημανθεί ότι στην παρούσα διαγωνιστική διαδικασία το άρθρ. 104 του Ν. 4412/2016 εφαρμόζεται ως ίσχυε προ της τροποποίησης του με το άρθρ. 44 του Ν. 4782/2021, επί τη βάση του οποίου τα αποδεικτικά έγγραφα που προσκομίζονται με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης πρέπει να καλύπτουν τον χρόνο υποβολής των προσφορών.

**17.** Επειδή, περαιτέρω κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων του άρθρου 103 Ν. 4412/2016, ως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, καταλαμβάνον πλέον **κατά ρητή διάταξη νόμου και εκκρεμείς διαγωνιστικές διαδικασίες κατά την έναρξη ισχύος του (1-6-2021)**, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, κατόπιν ελέγχου των υποβληθέντων κατ' αρχήν από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικών κατακύρωσης, να τον καλέσει να καλύψει, εντός δεκαήμερης προθεσμίας, τυχόν ελλείψεις των εν λόγω δικαιολογητικών - *είτε με την υποβολή αρχικώς μη υποβληθέντος δικαιολογητικού είτε με τη συμπλήρωση αρχικώς μεν υποβληθέντος, αλλά μη πληρούντος τις απαιτήσεις της διακήρυξης δικαιολογητικού* - σε περίπτωση κατά την οποία οι ελλείψεις αυτές επάγονται αποκλεισμό του προσωρινού αναδόχου. Η αρχική, δηλαδή, παράλειψη η πλημμελής υποβολή εκ μέρους του αναδόχου κάποιου από τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, δεν συνεπάγεται αυτομάτως και άνευ ετέρου τον αποκλεισμό του από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, αλλά υποχρεώνει, κατ' αρχήν, την αναθέτουσα αρχή να προβεί στην οφειλόμενη κατά τα άνω κλήση του προσωρινού αναδόχου προς συμπλήρωση του ελλείποντος ή/και ελλιπούς δικαιολογητικού. Μόνον εφόσον έχει προηγηθεί η προσήκουσα κατά τα άνω κλήση του προσωρινού αναδόχου από την αναθέτουσα αρχή και η εξέταση της συμμόρφωσης του οικονομικού φορέα προς αυτήν, μπορεί η αναθέτουσα αρχή να προβεί στην απόρριψη των δικαιολογητικών κατακύρωσης λόγω ελλείψεων που δεν θεραπεύτηκαν κατά την ανωτέρω διαδικασία (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 37/2021, σκ. 19, 29/2019, σκ. 11, ΔΕφΠειρ Ν60/2021, σκ. 13).

**18.** Επειδή η Διακήρυξη του Διαγωνισμού, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα τον αναθέτοντα φορέα και τους διαγωνιζόμενους (ΕΑ ΣτΕ 352/2016, 53/2011, ΣτΕ 3669/2015, 5022/2012), ορίζει, σχετικά με τα τιθέμενα εν προκειμένω ζητήματα, τα εξής:  
**«2.2.3.Λόγοι αποκλεισμού:** Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) προσφέρων οικονομικός φορέας,

εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους: **2.2.3.2.** Στις ακόλουθες περιπτώσεις : α) όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ...

**2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών:** Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα II, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1.

**2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα (Δικαιολογητικά κατακύρωσης): Α.** Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. **Β. 1.** Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά:

.....**β)** για τις παραγράφους 2.2.3.2 και 2.2.3.4 περίπτωση β' πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας  
Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο:

α) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 1 του άρθρου 73, την περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 73 εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, 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. **Ωστόσο θα πρέπει ΕΠΙΠΛΕΟΝ να υποβάλλονται επί ποινή αποκλεισμού πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας που να καλύπτουν και τον χρόνο της υποβολής της προσφοράς. Επειδή σε πολλές περιπτώσεις τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας δεν καλύπτουν το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα, λόγω του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος αυτών των πιστοποιητικών που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι.**

**3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης - Δικαιολογητικά κατακύρωσης:** Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας, **δέκα (10) ημερών** από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), και άρθρου 80 παρ. 13 του ν. 4412/2016 όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης.

Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή. Με την παραλαβή των ως άνω δικαιολογητικών, το σύστημα εκδίδει επιβεβαίωση της παραλαβής τους και

*αποστέλλει ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα σ' αυτόν στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλει 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 την χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για την χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές.*

**19.** Επειδή, από τις προδιαληφθείσες διατάξεις της Διακήρυξης (βλ. ανωτέρω σκέψη, άρθρα 2.2.3.2., 2.2.9.2 και 3.2) προκύπτει ότι προς παραδεκτή συμμετοχή οι συμμετέχοντες στην υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία οφείλουν όπως αποδείξουν τη μη ύπαρξη στο πρόσωπό τους των οριζόμενων λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3. της Διακήρυξης, μεταξύ των οποίων ότι δεν έχουν αθετήσει τις υποχρεώσεις τους όσον αφορά την καταβολή φόρων και εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Για την απόδειξη αυτού, προσκομίζουν τα απαραίτητα δικαιολογητικά, ήτοι φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα της αρμόδιας προς τούτο αρχής, που αποδεικνύει ότι είναι φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμεροι κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. Τα ανωτέρω δικαιολογητικά υποβάλει ο οικονομικός φορέας εφόσον αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος, μετά από την κατ' άρθρο 3.2. της Διακήρυξης πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, ενώ σύμφωνα με τα άρθρα 2.4.6 και 3.2.1 της Διακήρυξης απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού μειοδότη, εφόσον στα προσκομιζόμενα έγγραφα δεν περιλαμβάνεται το σύνολο των εγγράφων που ζητούνται ως δικαιολογητικά κατακύρωσης. Σημειώνεται, ως άλλωστε και ανωτέρω αναφέρθηκε, ότι εν προκειμένω και δοθέντος ότι η διαγωνιστική διαδικασία ήταν εκκρεμής κατά την 1-6-2021, το άρθρο 104 εφαρμόζεται ως ίσχυε προ της τροποποίησής του με το Ν. 4782/2021, συνεπώς απαιτείτο η προσκόμιση με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και αποδεικτικών εγγράφων που να καλύπτουν χρονικά και την ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Ωστόσο, το άρθρ. 103 εφαρμόζεται εν

προκειμένω με την νέα του μορφή, καθώς κατά ρητή νομοθετική διάταξη, καταλαμβάνει και διαγωνιστικές διαδικασίες που ήταν εκκρεμείς κατά την 1-6-2021, ως η προκείμενη.

**20.** Επειδή από τη θεώρηση του φακέλου του διαγωνισμού προκύπτουν τα ακόλουθα: Σε συνέχεια της από 21-10-2021 απόφασης της Συγκλήτου της Αναθέτουσας Αρχής (ληφθείσα κατά την 470<sup>η</sup> Τακτική Συνεδρίαση) περί έγκρισης του 1<sup>ου</sup> Πρακτικού, απεστάλη προς την προσφεύγουσα, όπως και προς τους λοιπούς αναδειχθέντες προσωρινούς αναδόχους, η με αριθ. πρωτ. 25486/15-11-2021 Πρόσκληση υποβολής Δικαιολογητικών για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού, με την οποία καλούνταν οι προσωρινοί ανάδοχοι να υποβάλλουν τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης του άρθρ. 3.2 της Διακήρυξης, εντός της τασσόμενης προθεσμίας των δέκα ημερών από τη λήψη της άνω πρόσκλησης. Όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα υπέβαλε, σε συνέχεια της άνω πρόσκλησης, την υπ' αριθμ. πρωτ. ... **φορολογική ενημερότητα της Α.Α.Δ.Ε.** με ισχύ ενός μηνός, ήτοι έως **17-12-2021** καθώς και την με αριθμ. Πρωτ... **ασφαλιστική ενημερότητα με ισχύ έξι (6) μηνών από την έκδοσή της, ήτοι έως 18-5-2021.** Επομένως, με τον τρόπο αυτό απέδειξε τη μη συνδρομή του υπόψη λόγου αποκλεισμού του όρου 3.2 της Διακήρυξης στο πρόσωπό της κατά **το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (23-11-2021).** Εντούτοις, δεν προκύπτει ότι προσκόμισε αποδεικτικά έγγραφα περί απόδειξης του οικείου λόγου αποκλεισμού, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της (18-6-2021) και για το λόγο αυτό απορρίφθηκε η προσφορά της, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο εγκριθέν με την προσβαλλόμενη απόφαση, 2<sup>ο</sup> Πρακτικό της Επιτροπής του Διαγωνισμού. Ωστόσο, ως προελέχθη, στην προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία εφαρμόζεται το άρθρ. 103 του Ν. 4412/2016 υπό τη νέα του μορφή κατά ρητή νομοθετική διάταξη (**άρθρο 22 του Ν. 4903/2022**) και ως εκ τούτου η αναθέτουσα αρχή όφειλε, πριν απορρίψει την προσφορά της και προβεί στην κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής να καλέσει την προσφεύγουσα προς συμπλήρωση των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης. Μάλιστα, η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της, προσάγει το με αριθμ. πρωτ. ... αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας της ΑΑΔΕ με ισχύ ενός μηνός, εκ του οποίου προκύπτει ότι

ήταν φορολογικά ενήμερη για το χρονικό διάστημα από 16-6-2021 έως και 16-8-2021, καθώς και το με αριθμ. πρωτ. ... αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας, εκ του οποίου προκύπτει ότι ήταν ασφαλιστικά ενήμερη για το χρονικό διάστημα από 25-5-2021 έως 24-11-2021, ήτοι αποδεικνύει εκ των ανωτέρω προσκομιζομένων εγγράφων ότι και κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της ήταν φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερη. Συνεπεία των ανωτέρω, η προσβαλλόμενη απόφαση πρέπει να ακυρωθεί καθ' ο μέρος η αναθέτουσα αρχή απέρριψε άνευ ετέρου την προσφορά της προσφεύγουσας και άνευ προηγούμενης κλήσης της προς υποβολή των ελλειπόντων δικαιολογητικών κατακύρωσης κατ' εφαρμογή του άρθρ. 103 του Ν. 4412/2016, ως ισχύει και καταλαμβάνει και την υπό κρίση διαδικασία, σύμφωνα με τα ανωτέρω.

**21.** Επειδή σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, πρέπει να αποδοθεί το καταβληθέν από την προσφεύγουσα παράβολο κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη από 20-1-2022 απόφαση της Συγκλήτου της Αναθέτουσας Αρχής (ληφθείσα κατά 476<sup>η</sup> Τακτική Συνεδρίαση της 20-1-2022, Θέμα 5<sup>ο</sup>), κατά το σκεπτικό.

Αναπέμπει την υπόθεση στην Αναθέτουσα Αρχή κατά το μέρος που απέρριψε άνευ ετέρου την προσφορά της προσφεύγουσας και κατά παράλειψη προηγούμενης κλήσης της κατ' άρθρ.103 του Ν. 4412/2016, ως ισχύει, προς άρση της οικείας παράλειψης.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 18 Μαρτίου 2022 και εκδόθηκε στις 6 Απριλίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ**

**ΣΩΚΡΑΤΗΣ ΤΣΑΠΑΛΙΑΡΗΣ**

