

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 12 Απριλίου 2022 με την εξής σύνθεση: Αθηνά Μπουζιούρη, Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Σταυρούλα Κουρή, Μέλος και Χρήστος Σώκος, Μέλος, σε αναπλήρωση του Μέλους του 1^{ου} Κλιμακίου Ελευθερίας Καλαμιώτη, σύμφωνα με την υπ' αριθ. 21/2022 Πράξη Προέδρου ΕΑΔΗΣΥ.

Για να εξετάσει, σε συμμόρφωση με την υπ' αριθ. Α31/2022 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πατρών (Τμήμα Α' Τριμελές – Ακυρωτικός Σχηματισμός), την από 22/7/2021 με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 1476/23-7-2021 προδικαστική προσφυγή της ένωσης οικονομικών φορέων «...» που εδρεύει στον ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα, καθώς επίσης και των μελών της, ήτοι της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...» και με διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στον ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα και της ετερόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «...» που εδρεύει στ... ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα (οι προσφεύγουσες).

Κατά του ΔΗΜΟΥ ... (η αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα, ως και

Κατά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» (η παρεμβαίνουσα ή ...) που εδρεύει στ... ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπόψη προδικαστική προσφυγή οι προσφεύγουσες ζητούν την ακύρωση της υπ' αριθ. 313/2021 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, η οποία περιέχεται στο πρακτικό της 30ης/05-07-2021 τακτικής (δια περιφοράς) συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... με ΘΕΜΑ 4ο ΕΚΤΟΣ ΗΜΕΡΗΣΙΑΣ ΔΙΑΤΑΞΗΣ: «Λήψη απόφασης έγκρισης του από 25-6-2021, 2ου πρακτικού της επιτροπής διαγωνισμού του έργου: 'ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΥΠΟΔΟΜΩΝ ΑΘΛΗΤΙΚΟΥ ΚΕΝΤΡΟΥ ...' και κατακύρωση της σύμβασης στον προσωρινό ανάδοχο», κατά το μέρος της με το οποίο έγινε αποδεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας και της κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού, καθώς επίσης και κάθε συναφούς πράξης ή παράλειψης των οργάνων της αναθέτουσας αρχής.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια Αθηνά Μπουζιούρη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 2.311,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 22/7/2021 απόδειξη πληρωμής στην ΕΘΝΙΚΗ ΤΡΑΠΕΖΑ ΕΛΛΑΔΟΣ, και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), όπως αυτό υπολογίζεται βάσει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, η οποία ανέρχεται σε 462.096,77 ευρώ άνευ ΦΠΑ.

2. Επειδή, με την από 1/7/2020 Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής (αρ. μελέτης ...) προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης κατασκευής του έργου «ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΥΠΟΔΟΜΩΝ ΑΘΛΗΤΙΚΟΥ ΚΕΝΤΡΟΥ ...» εκτιμώμενης αξίας 573.000,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Τέλος, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 22/9/2020. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν πέντε (5) οικονομικοί φορείς και ενώσεις οικονομικών φορέων, εκ των οποίων η παρεμβαίνουσα κατετάγη δεύτερη και οι προσφεύγουσες τρίτη κατά σειρά μειοδοσίας. Κατόπιν αποκλεισμού της αρχικής μειοδότης λόγω μη πλήρωσης των προσόντων συμμετοχής στον διαγωνισμό, με την υπ' αριθ. 100/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής ανεδείχθη προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα. Με την ήδη προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας εγκρίθηκαν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και το αποτέλεσμα του διαγωνισμού κατακυρώθηκε στην παρεμβαίνουσα. Κατά της προσβαλλόμενης ασκήθηκε η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή στις 22/7/2021. Επ' αυτής δεν εκδόθηκε απόφαση από την ΑΕΠΠ (ήδη ΕΑΔΗΣΥ) εντός των νομίμων προθεσμιών, με αποτέλεσμα τη σιωπηρή απόρριψή της. Κατά της σιωπηρής απόρριψης της

προσφυγής τους, οι προσφεύγουσες άσκησαν ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Πατρών την υπ' αριθ. ΑΚ 129/29.09.2021 αίτηση ακύρωσης-αναστολής, επί της οποίας εκδόθηκε η υπ' αριθ. Α31/2022 απόφαση του Δικαστηρίου που ακύρωσε την σιωπηρή απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής και ανέπεμψε την υπόθεση στην ΑΕΠΠ (ήδη ΕΑΔΗΣΥ).

3. Επειδή, η Διακήρυξη αναρτήθηκε στις 28/8/2020 στο ΚΗΜΔΗΣ (ΑΔΑΜ: ...), καθώς επίσης και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε συστημικό Α/Α

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (δημόσιο έργο), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, η δε ΑΕΠΠ ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε νόμιμα δια του συστήματος «Επικοινωνία» του διαγωνισμού, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη και με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του ΠΔ 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, στις 22/7/2022 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν δια μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ. Είναι δε και εμπρόθεσμη δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 15/7/2022.

6. Επειδή, οι προσφεύγουσες ασκούν την προδικαστική προσφυγή με έννομο συμφέρον, συνιστάμενο στην προσδοκία ανάληψης της σύμβασης από την πρώτη προσφεύγουσα ένωση, στην οποία συμμετέχουν οι λοιπές δύο προσφεύγουσες, κατόπιν αποκλεισμού της παρεμβαίνουσας (*ad hoc* ΔΕφΠάτρας Α31/2022, σκ. 3).

7. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στον θιγόμενο οικονομικό φορέα μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού το πρώτον στις 23/7/2022 και επανέλαβε την κοινοποίηση στις 26/7/2022, χωρίς, όμως, από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού να προκύπτει σφάλμα ως προς την πρώτη κοινοποίηση.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε τις απόψεις επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής δια της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού στις 6/8/2021, νομίμως και εμπροθέσμως.

9. Επειδή, η παρεμβαίνουσα άσκησε παρέμβαση στις 3/8/2021, ήτοι μετά την πάροδο δεκαημέρου από τις 23/7/2021, οπότε της κοινοποιήθηκε το πρώτον η προδικαστική προσφυγή και έλαβε γνώση αυτής. Ως εκ τούτου, η παρέμβαση είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη λόγω εκπροθέσμου.

10. Επειδή, οι προσφεύγουσες υπέβαλαν νομίμως και εμπροθέσμως συμπληρωματικό υπόμνημα επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής διά της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού στις 9/8/2021.

11. Επειδή, κατόπιν της από 29/3/2022 κοινοποίησης της υπ' αριθ. 31/2022 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Πατρών (αρ. πρωτ. ΕΑΔΗΣΥ ΕΙΣ-2234/29-3-2022) και της αυθημερόν αναχρέωσης της προδικαστικής προσφυγής από την Πρόεδρο της ΕΑΔΗΣΥ στο παρόν Κλιμάκιο, με τις υπ' αριθ. 686 και 766/2022 Πράξεις Προέδρου 1ου Κλιμακίου ορίστηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής.

12. Επειδή, με τη διάταξη του άρθρου 3 παρ. 1 Ν. 4912/2022 (ΦΕΚ Α' 59/17.03.2022), με έναρξη ισχύος κατ' άρθρο 30 του ίδιου Νόμου από τη δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, η «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)» του Ν. 4412/2016 (Α' 147) μετονομάστηκε σε «Ενιαία Αρχή Δημόσιων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ)», ενώ με τη διάταξη του άρθρου 17 παρ. 2 Ν. 4912/2022 ορίστηκε ότι *«μέχρι την έκδοση της πράξης διορισμού Προέδρου και τουλάχιστον έξι (6) Συμβούλων της Ενιαίας Αρχής Δημόσιων Συμβάσεων του άρθρου 347 του ν. 4412/ 2016 και τη συγκρότηση Κλιμακίων σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 353 και την περ. ε' της παρ. 1 του άρθρου 356 του ν. 4412/2016, οι εκκρεμείς ενώπιον της Αρχής διαδικασίες εξέτασης προδικαστικών προσφυγών συνεχίζονται και ολοκληρώνονται από τα Κλιμάκια με τη σύνθεση που έχουν κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος»*. Κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του παρόντος Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις και τις διατάξεις των άρθρων 365 Ν. 4412/2016, 13 ΠΔ 39/2017 όπως ισχύουν.

13. Επειδή, με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, οι προσφεύγουσες προβάλλουν ότι η προσβαλλόμενη είναι ακυρωτέα λόγω

πλημμελειών των δικαιολογητικών κατακύρωσης της ... και συγκεκριμένα, διότι **α)** το προσκομισθέν πιστοποιητικό περί τροποποιήσεων του καταστατικού του ΓΕΜΗ δεν καλύπτει τον χρόνο υποβολής της προσφοράς και **β)** η υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της ... περί μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.2α' της Διακήρυξης δεν έχει το απαιτούμενο περιεχόμενο.

14. Επειδή, οι διατάξεις του άρθρου 103 παρ. 1 και 2 Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν με τις διατάξεις του άρθρου 43 Ν.. 4782/2021, ορίζουν τα εξής: «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». Σύμφωνα δε με το άρθρο 142 παρ. 3 Ν. 4782/2022, όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 22 Ν.

4903/2022 και ισχύει, «η ισχύς των υπολοίπων άρθρων του παρόντος αρχίζει από την 1η.6.2021, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του. Τα άρθρα 43 και 121 του ν. 4782/2021, με τα οποία τροποποιήθηκαν τα άρθρα 103 και 310, αντίστοιχα, του ν. 4412/2016, εφαρμόζονται και στις 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, κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων του άρθρου 103 Ν. 4412/2016, 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 ή 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 ο αναθέτων φορέας 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, ΔΕφΑθ Ν42/2020). Περαιτέρω, η ΕΑΔΗΣΥ, όταν εξετάζει διαφορά επί κατακυρωτικής απόφασης σχετικά με την πληρότητα και το περιεχόμενο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οφείλει, στην περίπτωση που ακυρώσει την προσβαλλόμενη λόγω ελλείψεων ή ελαττωμάτων των κατ' αρχήν αποδεχθέντων από την αναθέτουσα αρχή δικαιολογητικών κατακύρωσης, να αναπέμψει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή,

προκειμένου αυτή να εκπληρώσει προηγουμένως την ανωτέρω διαδικαστική υποχρέωσή του, ήτοι να καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο προς υποβολή των επίμαχων δικαιολογητικών και να εξετάσει τη συμμόρφωση του οικονομικού φορέα προς την πρόσκληση αυτή (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 37/2021, σκ. 21, ΔΕφΠειρ Ν60/2021, σκ. 14, ΔΕφΑθ Ν42/2020, σκ. 10). Κατόπιν δε της κατά τα άνω τροποποίησης της οικείας μεταβατικής διάταξης του Ν. 4782/2021, το άρθρο 103 Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε κατά τα άνω, ισχύει και στις εκκρεμείς κατά την 1/6/2022 διαγωνιστικές διαδικασίες, όπως η προκείμενη, υπό την προϋπόθεση ότι δεν έχει μεσολαβήσει οριστικός αποκλεισμός του οικονομικού φορέα ή/και δεν έχει εκδοθεί απόφαση αρμοδίου δικαστηρίου, η οποία έχει κρίνει διαφορετικά.

16. Επειδή, η Διακήρυξη, 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: «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 Δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης κοινοποίησης σε αυτόν τα 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. γ) Αν δεν υποβληθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας των δέκα (10) ημερών της παραγράφου (α) αίτημα προς την Επιτροπή Διαγωνισμού για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή τυχόν ζητήσει την

προσκόμιση δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α' ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών, σύμφωνα με τα ανωτέρω υπό β) και γ) αναφερόμενα, προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα έγγραφα που απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 "Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας", όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4250/2014.

δ) Αν κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι: Ι) 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 άποψη προσφορά βάσει της τιμής τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας. Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) ότι πληροί και οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσωρινός ανάδοχος μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της ειδοποίησης/πρόσκλησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 15 της παρούσας. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια

ποιοτικής επιλογής του άρθρου 22, η διαδικασία σύναψης της σύμβασης ματαιώνεται. Η διαδικασία ελέγχου των ως άνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή Διαγωνισμού, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο (γ) του παρόντος άρθρου 25. Η Επιτροπή, στη συνέχεια, το κοινοποιεί, μέσω της 'λειτουργικότητας της 'Επικοινωνίας', στην αναθέτουσα αρχή για τη λήψη απόφασης. Η αναθέτουσα αρχή προβαίνει, μετά την έγκριση του ανωτέρω πρακτικού, στην κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών, σε κάθε προσφέροντα που δεν έχει αποκλεισθεί οριστικά, εκτός από τον προσωρινό ανάδοχο, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, μέσω της λειτουργικότητας της 'Επικοινωνίας', και επιπλέον αναρτά τα Δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου στον χώρο 'Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού'. [...] 22.Α. Λόγοι αποκλεισμού. Κάθε προσφέρων αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (αν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (αν πρόκειται περί ένωσης οικονομικών φορέων) ένας από τους λόγους των παρακάτω περιπτώσεων: [...] 22.Α.2α Η αναθέτουσα αρχή γνωρίζει ή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι έχουν επιβληθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα, μέσα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς: αα) τρεις (3) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, σύμφωνα με την υπουργική απόφαση 2063/Δ1632/2011 (Β' 266), όπως εκάστοτε ισχύει, ως 'υψηλής' ή 'πολύ υψηλής' σοβαρότητας, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από τρεις (3) διενεργηθέντες ελέγχους, ή ββ) δύο (2) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που αφορούν την αδήλωτη εργασία, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από δύο (2) διενεργηθέντες ελέγχους. Οι υπό αα' και ββ' κυρώσεις πρέπει να έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ. [...] 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 [...]

Επισημαίνεται ότι γίνονται αποδεκτές: • οι ένορκες βεβαιώσεις που αναφέρονται στην παρούσα Διακήρυξη, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, • οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών⁹⁷. Σημειώνεται ότι δεν απαιτείται θεώρηση του γνησίου της υπογραφής τους. [...] (ββ) για την παράγραφο Α.2Α του άρθρου 22: πιστοποιητικό από τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού της Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του, από το οποίο να προκύπτουν οι πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς. Μέχρι να καταστεί εφικτή η έκδοση του ανωτέρω πιστοποιητικού, υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού φορέα, χωρίς να απαιτείται επίσημη δήλωση του ΣΕΠΕ σχετικά με την έκδοση του πιστοποιητικού. [...] 23.8. Σχετικά με τον έλεγχο νομιμοποίησης του προσωρινού αναδόχου: Σε περίπτωση νομικού προσώπου, υποβάλλονται ηλεκτρονικά, στον φάκελο “Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου, τα νομιμοποιητικά έγγραφα από τα οποία προκύπτει η εξουσία υπογραφής του νομίμου εκπροσώπου και τα οποία πρέπει να έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, εκτός αν σύμφωνα με τις ειδικότερες διατάξεις αυτών φέρουν συγκεκριμένο χρόνο ισχύος. Εάν ο προσφέρων είναι Α.Ε και Ε.Π.Ε : 1. ΦΕΚ σύστασης, 2. Αντίγραφο του ισχύοντος καταστατικού με το ΦΕΚ στο οποίο έχουν δημοσιευτεί όλες οι μέχρι σήμερα τροποποιήσεις αυτού ή επικυρωμένο αντίγραφο κωδικοποιημένου καταστατικού (εφόσον υπάρχει), 3. ΦΕΚ στο οποίο έχει δημοσιευτεί το πρακτικό ΔΣ εκπροσώπησης του νομικού προσώπου, 4. Πρακτικό Δ.Σ περί έγκρισης συμμετοχής στο διαγωνισμό, στο οποίο μπορεί να περιέχεται και εξουσιοδότηση (εφόσον αυτό προβλέπεται από το καταστατικό του υποψηφίου αναδόχου) για υπογραφή και υποβολή προσφοράς σε περίπτωση που δεν υπογράψει ο ίδιος ο νόμιμος εκπρόσωπος του φορέα την προσφορά και τα λοιπά απαιτούμενα έγγραφα του διαγωνισμού και ορίζεται συγκεκριμένο άτομο, 5. Πιστοποιητικό αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής περί τροποποιήσεων του καταστατικού / μη λύσης της εταιρείας. Εάν ο προσφέρων

είναι Ο.Ε, Ε.Ε , ΙΚΕ: 1. Αντίγραφο του καταστατικού, με όλα τα μέχρι σήμερα τροποποιητικά, ή φωτοαντίγραφο επικυρωμένου, από δικηγόρο, κωδικοποιημένου καταστατικού, εφόσον υπάρχει. 2. Πιστοποιητικά αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής περί των τροποποιήσεων του καταστατικού. Σε περίπτωση εγκατάστασης τους στην αλλοδαπή, τα δικαιολογητικά σύστασής τους εκδίδονται με βάση την ισχύουσα νομοθεσία της χώρας που είναι εγκατεστημένα, από την οποία και εκδίδεται το σχετικό πιστοποιητικό».

17. Επειδή, με τον **πρώτο λόγο** της προδικαστικής προσφυγής, οι προσφεύγουσες προβάλλουν ότι η προσβαλλόμενη είναι ακυρωτέα, διότι η MSKAT έπρεπε να αποκλειστεί λόγω παράλειψής της να αποδείξει προσηκόντως την ιδιότητα και τη νομιμοποίηση του υπογράφοντος την προσφορά της, αφού δεν προσκόμισε πιστοποιητικό ΓΕΜΗ περί τροποποιήσεων του καταστατικού της σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, ήτοι εκδοθέν το αργότερο προ τριάντα ημερών από την ημερομηνία υποβολή της (15/9/2020). Σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 23.8 της Διακήρυξης, σε συνδυασμό με το άρθρο 80 παρ. 12 Ν. 4412/2016, ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει με τον φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης τα έγγραφα, από τα οποία προκύπτει η εξουσία υπογραφής του νομίμου εκπροσώπου του, και τα οποία πρέπει να έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους. Ειδικά δε για τις προσωπικές εταιρείες απαιτείται η υποβολή του καταστατικού και όλων των συμφωνητικών τροποποίησής του, καθώς επίσης και πιστοποιητικό της αρμόδιας αρχής περί των τροποποιήσεων του καταστατικού. Εν προκειμένω, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού, η από 15/9/2020 οικονομική προσφορά της ... υπογράφεται από τον ..., ο οποίος δηλώνεται στο ΤΕΥΔ της διαγωνιζόμενης ως νόμιμος εκπρόσωπος αυτής. Περαιτέρω, η ... προσκόμισε στις 29/5/2021 φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης, στο οποίο περιλαμβάνονται: α) το από 20/10/2008 καταστατικό σύστασης της διαγωνιζόμενης ομόρρυθμης εταιρείας (αριθ. Πρωτοδικείου Αθηνών: ...) με τα συμφωνητικά τροποποίησης αυτού από 31/5/2011, 28/1/2020, 27/5/2020 (αρχείο με τίτλο «2. ΚΑΤΑΣΤΑΤΙΚΟ») και β) το υπ' αριθ. ... (αρχείο με τίτλο «5. ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΓΕΜΗ»), από το οποίο προκύπτουν οι ανωτέρω τροποποιήσεις, καθώς επίσης και νεότερη τροποποίηση από 18/12/2020, η

οποία δεν προκύπτει από τον φάκελο ότι προσκομίστηκε, χωρίς, ωστόσο, σχετικός ισχυρισμός να προβάλλεται με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή. Το άρθρο 6 του από 27/5/2020 συμφωνητικού τροποποίησης του καταστατικού της ... που καταχωρίστηκε στο ΓΕΜΗ την 1^η/6/2020 και βρισκόταν σε ισχύ, όπως προκύπτει από το ανωτέρω πιστοποιητικό τροποποιήσεων του ΓΕΜΗ, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς (15/9/2020) ορίζει τα εξής: «*Διαχειριστές και νόμιμοι εκπρόσωποι της εταιρείας ορίζονται και οι τρεις ομόρρυθμοι εταίροι οι οποίοι δεσμεύουν την εταιρεία σύμφωνα με άπαντα τα αναφερόμενα κατωτέρω όταν οιοσδήποτε εκ των ομόρρυθμων εταίρων υπογράφει κάτω από την εταιρική επωνυμία. Έκαστος διαχειριστής και ομόρρυθμος εταίρος: - θα ενεργεί όλες τις διαχειριστικές πράξεις, - θα εκπροσωπεί την εταιρεία σε όλες τις σχέσεις της με τρίτους, τις τράπεζες, και τις αρχές (διοικητικές, Φορολογικές, Αστυνομικές, δικαστικές και γενικότερα έναντι του Ελληνικού δημοσίου κτλ.) - προβαίνει σε συναλλαγές επί επενδυτικών προϊόντων, όπως, αμοιβαία κεφάλαια, ομόλογα, μμετοχές, ασφαλιστικά προϊόντα κτλ. - θα ενεργεί όλες τις συναλλαγές που έχουν σχέση με τον εταιρικό σκοπό - θα ενεργεί τις πληρωμές και τις εισπράξεις - θα αποδέχεται και θα οπισθογραφεί αξιόγραφα υπογράφοντας κάτω από την εταιρική επωνυμία - με την υπογραφή του κάτω από την εταιρική επωνυμία θα προσλαμβάνει κα θα απολύει υπαλληλικό ή εργατοτεχνικό προσωπικό, και γενικότερα θα επιλέγει και θα παύει τους πάσης φύσεως συνεργάτες της εταιρείας - και θα εγείρει αγωγές, θα υποβάλλει μνημόσεις, θα παραιτείται αγωγών και μνημόσεων, θα ασκεί ένδικα μέσα τακτικά και έκτακτα και θα παραιτείται αυτών. Μόνο δε η υπογραφή οιοσδήποτε ενός εκ των διαχειριστών κάτω από την εταιρική επωνυμία, δεσμεύει την εταιρεία. Σε περίπτωση κατά την οποία οι διαχειριστές αδυνατούν να ασκήσουν τα καθήκοντά τους, μπορούν να εξουσιοδοτήσουν και τρίτο εκτός της εταιρείας πρόσωπο, εγγράφως με θεωρημένο το γνήσιο της υπογραφής τους από δημόσια Αρχή ή με νόμιμο πληρεξούσιο έγγραφο». Μεταξύ δε των τριών ομόρρυθμων εταίρων του διαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα, οι οποίοι διαθέτουν ατομικά εξουσία εκπροσώπησής του κατά τα άνω, είναι και ο υπογράφων την οικονομική προσφορά και το ΤΕΥΔ της ..., Από τα στοιχεία αυτά αποδεικνύεται η ιδιότητα και η νομιμοποίηση του υπογράφοντος την προσφορά της ... κατά τον χρόνο υπογραφής και υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας*

(15/9/2020), απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών των προσφευγουσών. Περαιτέρω, ούτε από τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 80 παρ. 12 Ν. 4412/2016 ούτε από το προπαρατεθέν άρθρο 23.8 της Διακήρυξης προκύπτει υποχρέωση των διαγωνιζόμενων να υποβάλουν, πλέον του πιστοποιητικού ΓΕΜΗ που υποβάλλεται εκδοθέν το αργότερο προ τριάντα εργάσιμων ημερών από την υποβολή του με τον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, και πιστοποιητικό ΓΕΜΗ εκδοθέν εντός τριακονθημέρου προ της υποβολής της προσφοράς, λαμβανομένου, μάλιστα, υπόψη ότι το πιστοποιητικό που εκδίδεται στον μεταγενέστερο χρόνο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης καταλαμβάνει τις τροποποιήσεις του καταστατικού του διαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα καθ' όλο τον χρόνο από την ίδρυσή του έως και την έκδοση του πιστοποιητικού και, ως εκ τούτου, σε συνδυασμό με την προσκόμιση του απαιτούμενου από τη Διακήρυξη καταστατικού και των τροποποιήσεών του, αποδεικνύει τη νομιμοποίηση των εκπροσώπων του διαγωνιζόμενου κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών των προσφευγουσών. Κατόπιν των ανωτέρω, ο πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

18. Επειδή, με τον **δεύτερο λόγο** της προδικαστικής προσφυγής οι προσφεύγουσες προβάλλουν ότι η προσβαλλόμενη είναι ακυρωτέα, διότι η ... έπρεπε να αποκλειστεί λόγω έλλειψης του απαιτούμενου περιεχομένου στην υποβληθείσα από την παρεμβαίνουσα υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 23.3.β.ββ' της Διακήρυξης, σχετικά με την επιβολή προστίμων από το ΣΕΠΕ. Σύμφωνα με το προπαρατεθέν άρθρο 22.Α.2α' της Διακήρυξης, αποτελεί λόγο αποκλεισμού οικονομικού φορέα από την προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία η επιβολή των κυρώσεων που αναφέρονται αναλυτικά σε αυτό από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας. Για την απόδειξη της μη συνδρομής του επίμαχου λόγου αποκλεισμού υποβάλλεται, κατ' άρθρο 23.3.β.ββ' της Διακήρυξης, πιστοποιητικό της Διεύθυνσης Προγραμματισμού και Συντονισμού της Επιθεώρησης Εργασιικών Σχέσεων και, μέχρι να καταστεί εφικτή η έκδοση του εν λόγω πιστοποιητικού - πράγμα το οποίο δεν συνέβαινε μέχρι και την 29/5/2021, οπότε η παρεμβαίνουσα υπέβαλε δικαιολογητικά κατακύρωσης – υποβάλλεται ως αποδεικτικό μέσο σχετική υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού φορέα. Αντικείμενο του εν λόγω

αποδεικτικού μέσου, ήτοι της υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου περί μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.2α' της Διακήρυξης, είναι η παροχή της διαβεβαίωσης ότι δεν του έχουν επιβληθεί οι αναλυτικά αναφερόμενες στο εν λόγω άρθρο διοικητικές κυρώσεις από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του ΣΕΠΕ. Και ναι μεν στο άρθρο 23.3.β.ββ' της Διακήρυξης προβλέπεται κατ' αρχήν ως δικαιολογητικό περί μη συνδρομής του ανωτέρω λόγου αποκλεισμού η βεβαίωση της Διεύθυνσης Προγραμματισμού και Συντονισμού της Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων του ΣΕΠΕ, αλλά η αρμοδιότητα της εν λόγω υπηρεσιακής μονάδας του ΣΕΠΕ να εκδίδει τα εν λόγω πιστοποιητικά δεν σημαίνει ότι αυτή αποτελεί και το μοναδικό αρμόδιο για την επιβολή διοικητικών κυρώσεων, κατά την έννοια του άρθρου 22.Α.2α' της Διακήρυξης, όργανο ελέγχου του ΣΕΠΕ. Αντιθέτως, όπως βασίμως υποστηρίζουν οι προσφεύγουσες στην προσφυγή και στο υπόμνημα, τέτοιες κυρώσεις επιβάλλονται κατ' εξοχήν από τα κατά τόπους Τμήματα Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων και άλλες οργανικές μονάδες του ΣΕΠΕ. Η δε ρητή διατύπωση του άρθρου 22.Α.2α' της Διακήρυξης επιβάλλει να αποδεικνύεται η μη επιβολή των επίμαχων κυρώσεων από οποιοδήποτε ελεγκτικό όργανο του ΣΕΠΕ, πράγμα το οποίο πρέπει να δηλώνεται υπεύθυνα από τον προσωρινό ανάδοχο. Εν προκειμένω, η ... υπέβαλε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης την από 24/5/2022 υπεύθυνη δήλωση, στην οποία ο νόμιμος εκπρόσωπος δηλώνει ότι *«ως ομόρρυθμο μέλος και νόμιμος εκπρόσωπος της εργοληπτικής επιχείρησης '...', με διακριτικό τίτλο '...', βεβαιώνω ότι: Για το χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν την ημερομηνία λήξης υποβολής προσφοράς, ήτοι 15.09.2020, του έργου 'ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΥΠΟΔΟΜΩΝ ΑΘΛΗΤΙΚΟΥ ΚΕΝΤΡΟΥ ...', δεν έχει επιβληθεί, σε βάρος της ως άνω εταιρείας, καμία πράξη προστίμου από την Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού της Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων»*. Όπως βασίμως ισχυρίζονται οι προσφεύγουσες, η υπεύθυνη δήλωση της ... με το ανωτέρω περιεχόμενο δεν αποδεικνύει η μη συνδρομή του λόγου αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.2α' της Διακήρυξης, διότι η διατύπωσή της περιορίζεται στην μη επιβολή προστίμων από την *«Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού της Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων»*, και όχι από κάθε αρμόδιο όργανο ελέγχου του ΣΕΠΕ, όπως απαιτεί ο οικείος όρος υπ' αριθ. 22.Α.2α' της Διακήρυξης. Ενόψει, όμως, των γενομένων

δεκτών ανωτέρω (βλ. σκέψη 15), η εν λόγω πλημμέλεια της υπεύθυνης δήλωσης της ... δεν άγει άνευ ετέρου σε αποκλεισμό της, αλλά υποχρεώνει την αναθέτουσα αρχή να την καλέσει να συμπληρώσει/διευκρινίσει την εν λόγω δήλωσή της, σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 103 παρ. 2 Ν. 4412/2016, οι οποίες τυγχάνουν εφαρμογής κατ' άρθρο 22 Ν. 4903/2022 στην προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία που ήταν εκκρεμής την 1^η/6/2022, χωρίς να έχει στο μεταξύ αποκλειστεί οριστικά η παρεμβαίνουσα ούτε να έχει μεσολαβήσει αντίθετη δικαστική κρίση ως προς το επίμαχο ζήτημα. Η δε ΕΑΔΗΣΥ δεν μπορεί να υποκαταστήσει την αναθέτουσα αρχή στην άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας. Για τους λόγους αυτούς, πρέπει να γίνει δεκτός ο δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής, κατά τα άνω, και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, προκειμένου η υπόθεση να αναπεμφθεί και η αναθέτουσα αρχή να ασκήσει την προβλεπόμενη στο άρθρο 103 Ν. 4412/2016 αρμοδιότητά της κατά τα ανωτέρω.

19. Επειδή, γίνεται δεκτή η εισήγηση στο σύνολό της.

20. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

21. Επειδή, η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη λόγω εκπροθέσμου.

22. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου στις προσφεύγουσες.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12 Απριλίου 2022 και εκδόθηκε στις 13 Απριλίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Αθηνά Μπουζιούρη

Παναγιώτα Κаланτζή