

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

7^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 22 Μαρτίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Ζαράρη Πρόεδρος, Μιχαήλ Σειραδάκης-Εισηγητής και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 10.02.2021 προδικαστική προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 321/10.02.2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στον Δήμο ..., οδός ..., αρ..., Τ.Κ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της Περιφέρειας ... (εφεξής αναθέτουσα αρχή) και

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στον Δήμο ..., οδός ..., αρ. ...0, Τ.Κ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. ...Απόφαση (Απόσπασμα της Πράξεως ...), θέμα ..., της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ... (ΑΔΑ: ...), δυνάμει της οποίας αποφασίστηκε ομόφωνα η έγκριση του από 23.12.2020 Πρακτικού για τον Έλεγχο των Δικαιολογητικών (Αποδεικτικών Μέσων) του Προσωρινού Αναδόχου της Επιτροπής του Διαγωνισμού, κατά το μέρος που έκανε αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και ήδη παρεμβαίνοντος και ανέδειξε αυτόν οριστικό ανάδοχο του διαγωνισμού.

Με την ασκηθείσα παρέμβαση, ο παρεμβαίνων αιτείται να γίνει δεκτή η παρέμβασή του στο σύνολό της, να απορριφθεί η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή και να διατηρηθεί σε ισχύ η υπ' αριθμ. ...Απόφαση (Απόσπασμα της Πράξεως ...), θέμα ..., της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ... (ΑΔΑ: ...), δυνάμει της οποίας αποφασίστηκε ομόφωνα η έγκριση του από 23.12.2020

Πρακτικού για τον Έλεγχο των Δικαιολογητικών (Αποδεικτικών Μέσων) του Προσωρινού Αναδόχου της Επιτροπής του Διαγωνισμού, κατά το μέρος που έκανε αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του παρεμβαίνοντος και ανέδειξε αυτόν οριστικό ανάδοχο του διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Μιχαήλ Σειραδάκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, η Περιφέρεια ... ως Αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε Ανοιχτό Διαγωνισμό, με Αριθμό Συστήματος Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Διαγωνισμών (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) ..., η οποία αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 14.09.2020, με μοναδικό κωδικό-Αριθμό Διαδικτυακής Ανάρτησης Μητρώου (Α.Δ.Α.Μ.) ..., με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), για την ανάδειξη αναδόχου για την εκτέλεση του έργου «ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΖΗΜΙΩΝ ΤΩΝ ΚΤΙΡΙΩΝ ΤΗΣ Ι.Μ. ...», εκτιμώμενης αξίας εκατόν εξήντα χιλιάδων ευρώ (160.000,00 €) συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, διάρκειας εκατόν πενήντα (150) ημερολογιακών ημερών από την ημερομηνία υπογραφής της σύμβασης, με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 8^η Οκτωβρίου 2020, ημέρα Πέμπτη και ώρα 15:00 μ.μ. και ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών την 12^η Οκτωβρίου 2020, ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:30 π.μ. Ο προσφεύγων οικονομικός φορέας υπέβαλε εμπρόθεσμα στις 08.10.2020 και ώρα 11:12:13 π.μ. την υπ' αριθμ. 168103 προσφορά του στον ανωτέρω διαγωνισμό και πλέον με την υπό κρίση προσφυγή του, στρέφεται κατά της υπ' αριθμ. ...Απόφαση (Απόσπασμα της Πράξεως ...), θέμα ..., της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ... (ΑΔΑ: ...), η οποία αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 02.02.2021, οπότε και έλαβε πλήρη γνώση της ο προσφεύγων. Ο προσφεύγων οικονομικός φορέας κατέθεσε στις 10.02.2020 στον διαδικτυακό τόπο του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. την υπό κρίση προσφυγή του και την κοινοποίησε στην Α.Ε.Π.Π. αυθημερόν.

2. Επειδή, ο προσφεύγων επικαλείται στην υπό κρίση προσφυγή του ότι η Αναθέτουσα Αρχή έκρινε εσφαλμένα με την προσβαλλόμενη απόφαση, κατά το μέρος που έκανε αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και ήδη παρεμβαίνοντας και ανέδειξε αυτόν οριστικό ανάδοχο του διαγωνισμού, για τους λόγους που αναλυτικά εκτίθενται στην υπό κρίση προσφυγή.

3. Επειδή, ο προσφεύγων αιτείται: α) να γίνει δεκτή η υπό κρίση προσφυγή του, β) να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. ...Απόφαση (Απόσπασμα της Πράξεως ...), θέμα ..., της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ... (ΑΔΑ: ...), δυνάμει της οποίας αποφασίστηκε ομόφωνα η έγκριση του από 23.12.2020 Πρακτικού για τον Έλεγχο των Δικαιολογητικών (Αποδεικτικών Μέσων) του Προσωρινού Αναδόχου της Επιτροπής του Διαγωνισμού, κατά το μέρος που έκανε αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και ήδη παρεμβαίνοντας και ανέδειξε αυτόν οριστικό ανάδοχο του διαγωνισμού και κάθε συναφούς πράξης ή παράλειψης και γ) να διαταχθεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

4. Επειδή, η προσφυγή έχει ασκηθεί με χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 του Ν. 4412/2016 (κωδικός e-παραβόλου ...), όπως εξοφλήθηκε δυνάμει του από 10.02.2021 αποδεικτικού εξόφλησης της Εθνικής Τράπεζας της Ελλάδος, ποσού εξακοσίων σαράντα πέντε ευρώ και δεκαεπτά λεπτών (645,17 €) και έχει δεσμευτεί, δυνάμει του αντίστοιχου αποδεικτικού αυτόματης δέσμευσης του παραβόλου της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (Γ.Γ.Π.Σ.).

6. Επειδή, ο επίμαχος διαγωνισμός, εμπίπτει ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016.

7. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π. είναι καθ' ύλην αρμόδια βάσει του συνολικού ποσού της διακήρυξης του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017 και του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

8. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π. είναι και κατά χρόνο αρμόδια, όπως προκύπτει από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 5 περ. β), 38 παρ. 7, 61 παρ. 1, 66 παρ. 1, 120, 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016.

9. Επειδή, η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. α) του Ν. 4412/2016.

10. Επειδή, στις 11.02.2021, η Αναθέτουσα Αρχή προέβη στην κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, μέσω της «επικοινωνίας» του διαγωνισμού στον διαδικτυακό τόπο του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.

11. Επειδή, παραδεκτά και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017, κατατέθηκε στις 22.02.2021 στον διαδικτυακό τόπο του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ., η από 22 Φεβρουαρίου 2021 παρέμβαση του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στον Δήμο ..., οδός ..., αρ. ..., Τ.Κ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται, ο δε παρεμβαίνων, έχει προφανές έννομο συμφέρον από την απόρριψη της ως άνω προδικαστικής προσφυγής, αφού προδήλως ευνοείται από τη διατήρηση της διαμορφωθείσας κατάστασης, δεδομένου ότι τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλε έχουν γίνει αποδεκτά από την αναθέτουσα αρχή και έχει ανακηρυχθεί οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού. Επομένως, η ασκηθείσα, κατά τα ανωτέρω παρέμβαση, πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξετασθεί περαιτέρω κατ' ουσία.

12. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή, προσκλήθηκε, από την Πρόεδρο του 7^{ου} Κλιμακίου, δυνάμει της υπ' αριθμ. ...Πράξης της «Περί Ορισμού Ημερομηνίας Εξέτασης Προδικαστικής Προσφυγής και Εισηγητή – Κλήση Περί Απόψεων Επί Αιτήματος Προσωρινών Μέτρων», η οποία της κοινοποιήθηκε στις 10.02.2021 και δεν υπέβαλε εντός της οριζόμενης προθεσμίας στο οικείο Κλιμάκιο, τις

προβλεπόμενες από το άρθρο 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 9 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017, απόψεις της, σχετικά με την υπό κρίση προσφυγή.

13.Επειδή, ο προσφεύγων, βάσει του άρθρου 365 παρ. 1, όπως τροποποιήθηκε με την παρ. 42 του άρθρου 43 του Ν. 4605/2019 και ισχύει, υπέβαλε εμπρόθεσμα και παραδεκτά, στις 10.03.2021 μέσω της «επικοινωνίας» του διαγωνισμού και προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής και των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος, το από 10.03.2021 υπόμνημά του.

14.Επειδή, στην κρινόμενη προσφυγή, ο προσφεύγων, ο οποίος δραστηριοποιείται στο αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης και υπέβαλε προσφορά στον εν λόγω διαγωνισμό, η οποία κρίθηκε αποδεκτή και κατετάγη δεύτερος στη σειρά μειοδοσίας, όπως εμφανίζεται στο από 13.10.2020 Πρακτικό Σταδίου Ανάδειξης Προσωρινού Μειοδότη της Επιτροπής του Διαγωνισμού, με προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης, είκοσι πέντε και μηδέν δύο τοις εκατό (25,02%) έναντι προσφερόμενου ποσοστού έκπτωσης του παρεμβαίνοντος και οριστικού αναδόχου, τριάντα δύο και είκοσι έξι τοις εκατό (32,26%), προσδιορίζει τους λόγους εκείνους που δικαιολογούν την επίκληση βλάβης και συνεπακόλουθα θεμελιώνει κατ' αρχήν βάσιμα το πως στοιχειοθετείται εκ μέρους του η ύπαρξη άμεσου, προσωπικού και ενεστώτος εννόμου συμφέροντος για την προσβολή της υπ' αριθμ. ...Απόφαση (Απόσπασμα της Πράξεως ...), θέμα ..., της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ... (ΑΔΑ: ...), δυνάμει της οποίας αποφασίστηκε ομόφωνα η έγκριση του από 23.12.2020 Πρακτικού για τον Έλεγχο των Δικαιολογητικών (Αποδεικτικών Μέσων) του Προσωρινού Αναδόχου της Επιτροπής του Διαγωνισμού, κατά το μέρος που έκανε αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και ήδη παρεμβαίνοντος και ανέδειξε αυτόν οριστικό ανάδοχο του διαγωνισμού. Ειδικότερα, ο προσφεύγων οικονομικός φορέας θεμελιώνει το έννομο συμφέρον του στην εσφαλμένη αποδοχή της προσφοράς έτερων προσφερόντων και εν προκειμένω στη ζημία που υφίσταται από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτων στον διαγωνισμό και δη του παρεμβαίνοντος, όπως αυτός ανακηρύχθηκε οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού και στο επιδιωκόμενο όφελος από την

απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως ο προσφεύγων οικονομικός φορέας να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, στρεφόμενος κατά της προσφοράς του παρεμβαίνοντος.

Νομίμως και παραδεκτώς φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 7^{ου} Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π.

15. Επειδή, εφαρμοστέα στον επίμαχο διαγωνισμό είναι ιδίως, το άρθρο 18 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), το άρθρο 73 «Λόγοι αποκλεισμού» (άρθρο 57 παράγραφοι 1 έως 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), το άρθρο 75 «Κριτήρια επιλογής» (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) και το άρθρο 80 «Αποδεικτικά μέσα» (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του Ν. 4412/2016.

16. Επειδή, περαιτέρω, εφαρμοστέες είναι οι διατάξεις της διακήρυξης, όπως τις επικαλούνται ο προσφεύγων, η αναθέτουσα αρχή και ο παρεμβαίνων.

17. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η Διακήρυξη του Διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του Διαγωνισμού (ΕΑ ΣΤΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό Διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του Διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον Διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Ενόψει τούτων, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν την διαδικασία σύναψης των δημοσίων συμβάσεων κατά το πνεύμα τόσο της κοινοτικής όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα

από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία (πρβλ. ΣτΕ 5022/2012) προκειμένου να συμμετάσχει νομίμως στο Διαγωνισμό και κατά συνέπεια, ανεξαρτήτως παντός άλλου, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού για δικαιολογητικά μη απαιτούμενα από τη Διακήρυξη (ΣτΕ 18/2011, ΣτΕ 19/2011, ΣτΕ 3703/2010, ΣτΕ 1616/2008, ΕΑ ΣτΕ 254/2008 κλπ).

18.Επειδή, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει όλους τους δημόσιους Διαγωνισμούς, η παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (Ολομ. ΣτΕ 2137/1993). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους (ΕλΣυν 1949/2009 Τμήμα VI, ΕλΣυν Πράξη 115/2008 Τμήμα VI, ΕλΣυν Πράξη 10/2008 Τμήμα VI, ΕλΣυν Πράξη 22/2005 Τμήμα VI). Ομοίως, 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, σκ. 25 και C-599/10, SAG ELV Slovenko κλπ, σκέψη 25 και περαιτέρω παραπομπές σε 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, σκ. 27). Περαιτέρω, η ρητή παραπομπή της Διακήρυξης σε συγκεκριμένες νομοθετικές και κανονιστικές διατάξεις τις καθιστά τμήμα του νομικού πλαισίου που διέπει τη διαγωνιστική διαδικασία, το οποίο δεσμεύει, κατά τα ανωτέρω, τόσο τη Διοίκηση όσο και τους υποψηφίους Αναδόχους που συμμετέχουν σε αυτήν (ΕλΣυν 1434/2017). Υπό την έννοια αυτή, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της Διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοϋλικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο Διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα

γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο κοινοτικό (ενωσιακό πλέον) δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕΛΣυν 70/2006). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της Διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του Διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του Διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕΛΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000 και VI Τμήμα ΕΛΣυν 78/2007). Ως εκ τούτου, προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η Διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά (κατά μείζονα δε λόγο, όταν ορίζει) ότι οι εν λόγω απαιτήσεις τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑ ΣΤΕ 79/2009, πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 26/2007 κ.ά., βλ. και Γνμδ ΝΣΚ 70/2002 που ορίζει ότι σε περίπτωση που η ίδια η Διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως *«με ποινή αποκλεισμού...»*, *«με ποινή απαραδέκτου οι συμμετέχοντες πρέπει...»* ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της. Το ίδιο αφορά προφανώς και τη διαπίστωση της συνδρομής των τεχνικών προδιαγραφών, αλλά και των δικαιολογητικών συμμετοχής, τα οποία προβλέπονται ως όροι επί ποινή αποκλεισμού από τη Διακήρυξη.

19.Επειδή, παγίως έχει κριθεί ότι, σύμφωνα με την ανωτέρω αρχή της σαφήνειας της Διακήρυξης, απαράβατοι όροι εκάστης Διακήρυξης αποτελούν έκφανση της αρχής της τυπικότητας, η οποία διέπει τον τρόπο συντάξεως των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών και αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τηρήσεως των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως

Αριθμός Απόφασης:661/2021

αυτών (ΣΤΕ 127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008).

20. Επειδή, ο όλος μηχανισμός υποβολής και ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, δηλαδή της διαφανούς και αυστηρής διαδικασίας του διαγωνισμού, κατά την οποία η νομιμότητα συμμετοχής προϋποθέτει την εκπλήρωση τυπικών προϋποθέσεων, επιβάλλει δε (η εν λόγω αρχή) τη σύνταξη των προσφορών σύμφωνα με τις υποδείξεις της Υπηρεσίας (ΕΑ ΣΤΕ 816/2007, 26/2007) και τον αποκλεισμό του υποψηφίου σε περίπτωση που αυτός δεν συμμορφώνεται με επί ποινή αποκλεισμού τιθέμενους όρους της διακήρυξης (ΑΕΠΠ 171/2017 σκ. 32 και βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009, Δημήτριος Ι. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ έκδοση, Σάκκουλας, 2017, σελ. 195-197).

21. Επειδή, οι προσφέροντες πρέπει να τυγχάνουν ίσης μεταχειρίσεως, τόσο κατά τον χρόνο που ετοιμάζουν τις προσφορές τους, όσο και κατά τον χρόνο που αυτές αποτιμώνται από την αναθέτουσα αρχή (ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54·Αποφάσεις της 27.11.2001, Υποθέσεις C-285/99 και C-286/99, Impresa Lombardini SpA, σκέψη 37·ΔΕΕ, Απόφαση της 19.06.2003, Υπόθεση C-315/01, GAT, σκέψη 73· ΔΕΕ, Απόφαση της 16.12.2008, Υπόθεση C-213/07, Μηχανική, σκέψη 45 ΔΕΕ, Απόφαση της 12.03.2015, C-538/13, eVigilo, σκέψη 33· ΔΕΕ, Απόφαση της 06.11.2014, Υπόθεση C 42/13, Cartierade Il'Adda, σκέψη 44· ΔΕΕ Απόφαση της 24.05.2016, Υπόθεση C-396/14, MT Højgaard A/S, Züblin A/S, σκέψη 37 κλπ).

22. Επειδή, με τον μοναδικό λόγο προσφυγής, όπως διεξοδικά αναλύεται σε επιμέρους ισχυρισμούς στη σελ. 5 της κρινόμενης προσφυγής, υπό «II. Λόγος», ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής είναι μη νόμιμη και άρα ακυρωτέα, κατά το μέρος που έκανε αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του παρεμβαίνοντος, κρίνοντάς τα πλήρη και ανέδειξε αυτόν οριστικό ανάδοχο του διαγωνισμού, καθώς σύμφωνα με τους

προβαλλόμενους από αυτόν ισχυρισμούς, ο παρεμβαίνων κατά παράβαση του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης και δη των οριζομένων στις παραγράφους ...και ...της διακήρυξης, σε αντιστοιχία με τις διατάξεις των άρθρων 73 παρ. 2 και 80 παρ. 2 στοιχείο β' του Ν. 4412/2016, δεν υπέβαλε ως όφειλε τα απαιτούμενα πιστοποιητικά περί του έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων (φορολογική ενημερότητα) και τις υποχρεώσεις του σχετικά με τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα) τόσο ως ελεύθερος επαγγελματίας ή αυτοαπασχολούμενος και ως εργοδότης για το απασχολούμενο από αυτόν προσωπικό. Επί του ανωτέρω, μόνου λόγου προσφυγής, όπως αναλύεται σε επιμέρους ισχυρισμούς, η αναθέτουσα αρχή, δεν υπέβαλε απόψεις Ομοίως, επί του ανωτέρω μοναδικού λόγου προσφυγής, όπως αναλύεται περαιτέρω σε επιμέρους ισχυρισμούς, ο παρεμβαίνων οικονομικός φορέας, στις σελ. 6-15 της ασκηθείσας παρέμβασής του υπό «II. ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΥΣ ΠΡΟΒΑΛΛΟΜΕΝΟΥΣ ΜΕ ΤΗΝ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΗ ΠΡΟΣΦΥΓΗ ΛΟΓΟΥΣ ΚΑΤΑ ΤΗΣ ΑΠΟΔΟΧΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΜΟΥ», υποστηρίζει ότι αυτή πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της ως νόμω και ουσία αβάσιμη.

23. Επειδή, ενόψει των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών και κατόπιν μελέτης του φακέλου της υπόθεσης, πρέπει να γίνουν δεκτά τα ακόλουθα. Σύμφωνα με τις επικαλούμενες από τον προσφεύγοντα διατάξεις της διακήρυξης και τα οριζόμενα στην παρ. ...αυτής, στοιχείο (β), προβλέπεται ότι για την πλήρωση του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής της παρ. ... του άρθρου ..., απαιτείται να προσκομισθεί από τον συμμετέχοντα οικονομικό φορέα: «[...]. *πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, περί του ότι έχουν εκπληρωθεί οι υποχρεώσεις του οικονομικού φορέα, όσον αφορά στην καταβολή φόρων (φορολογική ενημερότητα) και στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα) σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία του κράτους εγκατάστασης ή την ελληνική νομοθεσία αντίστοιχα.*

Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα τα σχετικά δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι

- φορολογική ενημερότητα που εκδίδεται από το Υπουργείο Οικονομικών (αρμόδια Δ.Ο.Υ) για τον οικονομικό φορέα και για τις κοινοπραξίες στις οποίες συμμετέχει για τα δημόσια έργα που είναι σε εξέλιξη. Οι αλλοδαποί προσφέροντες θα υποβάλλουν υπεύθυνη δήλωση περί του ότι δεν έχουν υποχρέωση καταβολής φόρων στην Ελλάδα. Σε περίπτωση που έχουν τέτοια υποχρέωση θα υποβάλλουν σχετικό αποδεικτικό της οικείας Δ.Ο.Υ.

- ασφαλιστική ενημερότητα που εκδίδεται από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα. Η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα

(α) ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας,

(β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και γ) για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ – ΤΣΜΕΔΕ. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας (ΤΣΜΕΔΕ για τους ασφαλισμένους – μέλη του ΤΕΕ, ΙΚΑ για το λοιπό προσωπικό. Δεν αποτελούν απόδειξη ενημερότητας της προσφέρουσας εταιρίας, αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας των φυσικών προσώπων που στελεχώνουν το πτυχίο της εταιρίας ως εταίροι. Οι αλλοδαποί προσφέροντες (φυσικά και νομικά πρόσωπα), που δεν υποβάλουν τα άνω αποδεικτικά, υποβάλλουν υπεύθυνη δήλωση περί του ότι δεν απασχολούν προσωπικό, για το οποίο υπάρχει υποχρέωση ασφάλισης σε ημεδαπούς ασφαλιστικούς οργανισμούς. Αν απασχολούν τέτοιο προσωπικό, πρέπει να υποβάλλουν σχετικό αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας. [...].». Προσέτι, σύμφωνα με τα υποστηριζόμενα από τον προσφεύγοντα και με βάση το ιστορικό της φερόμενης προς κρίση υπόθεσης, στο οποίο ομονοούν αμφότεροι ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων, ο τελευταίος υπέβαλε στις 22.11.2020 μέσω της «επικοινωνίας» του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. τα ακόλουθα δικαιολογητικά κατακύρωσης: α) το με αριθμό πρωτοκόλλου ...Αποδεικτικό Ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), δυνάμει του οποίου βεβαιώνεται ότι ο κος ...είναι ενήμερος

Αριθμός Απόφασης:661/2021

για τα χρέη του στη φορολογική διοίκηση και με ημερομηνία λήξης του τις 10.10.2020, β) το με αριθμό συστήματος ... και αριθμό πρωτοκόλλου ...Αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας του Ηλεκτρονικού Εθνικού Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης (e-Ε.Φ.Κ.Α.), δυνάμει του οποίου βεβαιώνεται ότι ο κος ...έχει ρυθμίσει τις οφειλές του από ασφαλιστικές εισφορές και τηρεί του όρους της ρύθμισης, διάρκειας ισχύος του για δύο (2) μήνες από την έκδοσή του, ήτοι έως και τις 11.10.2020, γ) το με αριθμό συστήματος ...και αριθμό πρωτοκόλλου ...Αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας του Ηλεκτρονικού Εθνικού Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης (e-Ε.Φ.Κ.Α.), δυνάμει του οποίου βεβαιώνεται ότι ο κος ...δεν έχει ληξιπρόθεσμες οφειλές από ασφαλιστικές εισφορές, διάρκειας ισχύος του για έξι (6) μήνες από την έκδοσή του, ήτοι έως και τις 08.01.2021, δ) τη με αριθμό πρωτοκόλλου ...Ασφαλιστική Ενημερότητα του Εθνικού Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης (Ε.Φ.Κ.Α.), δυνάμει του οποίου βεβαιώνεται ότι ο κος ...είναι ασφαλισμένος, έχει καταβάλλει τις εισφορές του μέχρι τις 31.12.20216 για όσο ήταν ελεύθερος επαγγελματίας και δεν έχει οφειλές, διάρκειας ισχύος της μέχρι και τις 30.10.2020 και ε) την από 17.11.2020 ψηφιακά υπογεγραμμένη Υπεύθυνη Δήλωση του κου ..., με την οποία δηλώνει ότι: *«κατά την ημερομηνία υποβολής προσφοράς ήτοι 08-10-2020 μέχρι και σήμερα δεν απασχολώ προσωπικό για το οποίο υπάρχει υποχρέωση ασφάλισης σε ημεδαπούς ασφαλιστικούς οργανισμούς.»* (βλ. συνημμένα στον υποβληθέντα φάκελο ηλεκτρονικά αρχεία με τίτλο «2. ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ εως 10-10-2020.pdf», «3. ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ- ... εως 11-10-2020.pdf», «4. ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ- ... – εως 08-01-2021.pdf», «5. ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ- ... εως 30-10-2020.pdf» και «7. Υ.Δ. ΑΣΦΑΛΙΣΗ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ.pdf»). Ακολουθώντας, ο παρεμβαίνων κλήθηκε από την αναθέτουσα αρχή να υποβάλλει επικαιροποιημένα ορισμένα δικαιολογητικά κατακύρωσης, πράγμα και το οποίο έπραξε με σχετικό μήνυμα μέσω της «επικοινωνίας» του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 08.12.2020, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνονταν και τα ακόλουθα: α) το με αριθμό πρωτοκόλλου ...Αποδεικτικό Ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (Α.Α.Δ.Ε.), δυνάμει του οποίου βεβαιώνεται ότι ο κος ...είναι ενήμερος για τα χρέη του στη φορολογική διοίκηση και με ημερομηνία λήξης του

τις 07.01.2021, β) το με αριθμό συστήματος ... και αριθμό πρωτοκόλλου ...Αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας του Ηλεκτρονικού Εθνικού Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης (e-Ε.Φ.Κ.Α.), δυνάμει του οποίου βεβαιώνεται ότι ο κος ...δεν έχει ληξιπρόθεσμες οφειλές από ασφαλιστικές εισφορές, διάρκειας ισχύος του για έξι (6) μήνες από την έκδοσή του, ήτοι έως και τις 18.05.2021 και γ) το με αριθμό συστήματος ...και αριθμό πρωτοκόλλου ...Αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας του Ηλεκτρονικού Εθνικού Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης (e-Ε.Φ.Κ.Α.), δυνάμει του οποίου βεβαιώνεται ότι ο κος ...δεν έχει ληξιπρόθεσμες οφειλές από ασφαλιστικές εισφορές, διάρκειας ισχύος του για έξι (6) μήνες από την έκδοσή του, ήτοι έως και τις 12.04.2021 (βλ. συνημμένα στο υποβληθέντα φάκελο ηλεκτρονικά αρχεία με τίτλο «2. ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΕΡΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ εως 07-01-2021.pdf», «3. ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ- ... εως 18-05-2021.pdf» και «ΑΦΑΛΙΣΤΙΚΗ- ... εως 12-4-2021.pdf»). Τέλος, κατόπιν εκ νέου πρόσκλησης εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, ο παρεμβαίνων υπέβαλε στις 23.12.2020 μέσω της «επικοινωνίας» του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., συγκεκριμένα συμπληρωματικά δικαιολογητικά, μεταξύ των οποίων επανυπέβαλε και τη με αριθμό πρωτοκόλλου ...Ασφαλιστική Ενημερότητα του Εθνικού Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης (Ε.Φ.Κ.Α.), δυνάμει του οποίου βεβαιώνεται ότι ο κος ...είναι ασφαλισμένος, έχει καταβάλλει τις εισφορές του μέχρι τις 31.12.20216 για όσο ήταν ελεύθερος επαγγελματίας και δεν έχει οφειλές, διάρκειας ισχύος της μέχρι και τις 30.10.2020 (βλ. συνημμένο στον υποβληθέντα φάκελο ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ- ... έως 30-10-2020.pdf»).

24.Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, ο προσφεύγων διατείνεται ότι ο παρεμβαίνων και οριστικός ανάδοχος δεν προσκόμισε ως όφειλε πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας, το οποίο να καλύπτει σύμφωνα με τις απαιτήσεις του επίμαχου όρου της διακήρυξης τις ασφαλιστικές του υποχρεώσεις ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το προσωπικό του με σχέση εξαρτημένης εργασίας και για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία για το προσωπικό του με σχέση εξαρτημένης εργασίας (Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. για τους ασφαλισμένους – μέλη του Τ.Ε.Ε., Ι.Κ.Α. για το λοιπό προσωπικό). Τα ανωτέρω δε, σύμφωνα με τις προβαλλόμενες

από τον προσφεύγοντα αιτιάσεις σε βάρος της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, ανεξάρτητα από την απασχόληση τέτοιου προσωπικού με σχέση εξαρτημένης εργασίας και ανεξάρτητα από την υποβολή της σχετικής υπεύθυνης δήλωσης περί της μη απασχόλησης τέτοιου προσωπικού, καθώς όπως υποστηρίζει ο προσφεύγων είναι απολύτως διακριτή η χορηγούμενη από τον Ε.Φ.Κ.Α. βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας για μη οφειλόμενες εισφορές εκ μέρους του ίδιου του ελεύθερου επαγγελματία και για μη οφειλόμενες εισφορές για το απασχολούμενο από αυτόν προσωπικό. Μάλιστα προς επίρρωση των ισχυρισμών του, ο προσφεύγων προσάγει μετ' επικλήσεως το με αριθμό συστήματος ... και αριθμό πρωτοκόλλου ...Αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας του Ηλεκτρονικού Εθνικού Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης (ε-Ε.Φ.Κ.Α.), δυνάμει του οποίου βεβαιώνεται ότι ο κος ... δεν έχει ληξιπρόθεσμες οφειλές από ασφαλιστικές εισφορές, διάρκειας ισχύος του για έξι (6) μήνες από την έκδοσή του, ήτοι έως και τις 12.06.2021. Αντιθέτως, ο παρεμβαίνων υποστηρίζει ότι με βάση τα όσα δηλώθηκαν από αυτόν στην από 17.11.2020 προαναφερθείσα Υπεύθυνη Δήλωσή του, ο ίδιος ούτε κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του (08.10.2020) ούτε όμως και κατά τον χρόνο που υπέβαλε τα επίμαχα δικαιολογητικά κατακύρωσής του απασχολούσε προσωπικό και ως εκ τούτου, δεν υπείχε υποχρέωση υποβολής αποδεικτικού ασφαλιστικής ενημερότητας για εργοδοτικές εισφορές, εφόσον δεν είναι ο ίδιος εργοδότης. Συναφώς, αναφέρει ότι στο προσαγόμενο μετ' επικλήσεως Αποδεκτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας του προσφεύγοντος, η μοναδική διαφορά που παρατηρείται σε σχέση με το επίμαχο δικό του, εντοπίζεται στην αναγραφόμενη στο τέλος αυτού, υποσημείωση: *«Ο ασφαλισμένος είναι απογεγραμμένος στο Μητρώο Εργοδοτών. Θα πρέπει να υποβληθεί και αποδεικτικό ενημερότητας εργοδότη. Το παρόν Αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας αφορά εισφορές ατομικής ασφάλισης και ισχύει για όσο χρονικό διάστημα είναι ενήμερος και ως προς τις εργοδοτικές εισφορές.»*. Επίσης, επικαλείται ο παρεμβαίνων ότι στο ίδιο ως άνω συμπέρασμα κατατείνει και η αναφορά που γίνεται στο τέλος του με αριθμό συστήματος ...και με αριθμό πρωτοκόλλου ...Αποδεκτικού Ασφαλιστικής Ενημερότητας (Ν. 4611/2019) του Ηλεκτρονικού Εθνικού Φορέα Κοινωνικής

Ασφάλισης (e-Ε.Φ.Κ.Α.), δυνάμει του οποίου βεβαιώνεται ότι ο κος ..., ήδη προσφεύγων, δεν οφείλει ληξιπρόθεσμες ασφαλιστικές εισφορές για το προσωπικό του, διάρκειας ισχύος του για έξι (6) μήνες από την έκδοσή του, ήτοι έως και τις 09.07.2021, όπου χαρακτηριστικά αναφέρεται ότι: *«Με βάση τα τελευταία επεξεργασμένα, από το μηχανογραφικό σύστημα, στοιχεία, διαπιστώθηκε ότι είστε υπόχρεος καταβολής ασφαλιστικών εισφορών λόγω της ιδιότητάς σας, ως ελεύθερος επαγγελματίας, αυτοαπασχολούμενος ή αγρότης. Ως εκ τούτου υποχρεούστε στην προσκόμιση αντίστοιχου Αποδεικτικού Ασφαλιστικής Ενημερότητας.»*, με συνέπεια, εάν κάποιος είναι υπόχρεος καταβολής ασφαλιστικών εισφορών τόσο για τον εαυτό του ατομικά όσο και εργοδοτικών εισφορών για το προσωπικό που ενδεχομένως απασχολεί, τότε αφενός το αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας ατομικής ασφάλισης παραπέμπει στο αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας εργοδοτικών εισφορών, κάνοντας μνεία της υποσημείωσης που αναφέρεται στο με αριθμό συστήματος ... και αριθμό πρωτοκόλλου ...Αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας του Ηλεκτρονικού Εθνικού Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης (e-Ε.Φ.Κ.Α.) του προσφεύγοντος και αντίστοιχα το αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας εργοδοτικών εισφορών παραπέμπει στο αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας ατομικής ασφάλισης, κάνοντας μνεία της υποσημείωσης που αναγράφεται στο με αριθμό συστήματος ...και με αριθμό πρωτοκόλλου ...Αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας (Ν. 4611/2019) του Ηλεκτρονικού Εθνικού Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης (e-Ε.Φ.Κ.Α.), όπως αμφότερα τα προσκομίζει μετ' επικλήσεως ο προσφεύγων. Εκ των εκατέρωθεν αναφερόμενων παραπομπών που γίνεται από το ένα αποδεικτικό στο άλλο, συνάγεται ότι όταν ένας οικονομικός φορέας, πράγματι απασχολεί προσωπικό ως εργοδότης και άρα, πέραν των ασφαλιστικών εισφορών που αφορούν τον ίδιο, ως ελεύθερο επαγγελματία ή αυτοαπασχολούμενο, βαρύνεται και με εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές για το απασχολούμενο από αυτόν προσωπικό, αυτό διατυπώνεται σε οποιοδήποτε από τα προαναφερθέντα αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας. Ωστόσο, από το σύνολο των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης δεν συνήχθη, σύμφωνα με τις προβαλλόμενες από τον προσφεύγοντα αιτιάσεις ότι, πράγματι

ο παρεμβαίνων οφείλει εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές, καθώς από το σύνολο των εξετασθέντων δικαιολογητικών και εγγράφων, δεν προέκυψε τέτοια υποχρέωσή του, σύμφωνα άλλωστε και με τα δηλωθέντα στην υποβληθείσα από 17.11.2020 Υπεύθυνη Δήλωσή του. Τέλος, ως εκ περισσού αναφέρεται ότι όπως βάσιμα ισχυρίζεται ο παρεμβαίνων «[...]. Επιπλέον όλων των άνω, όπως πιστούται και από την κάτωθι από 27/05/2020 ανακοίνωση του ΕΦΚΑ στην ιστοσελίδα αυτού ...κατά την έκδοση του αποδεικτικού ασφαλιστικής ενημερότητας ελέγχεται και το Μητρώο Εργοδοτών του e-ΕΦΚΑ. Αν είστε απογεγραμμένος στο Μητρώο Εργοδοτών, στο ΑΑΕ που εκδίδεται αναγράφεται σχετικό μήνυμα και ο αιτών πρέπει να προσκομίσει και Αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας εργοδότη: [...] Από την ανωτέρω ανακοίνωση του ΕΦΚΑ πιστούται ότι ο ΕΦΚΑ, προτού προβεί στην έκδοση των υποβληθέντων αποδεικτικών ασφαλιστικής ενημερότητας του προσφέροντος οικονομικού φορέα, πράγματι προέβη στον έλεγχο περί απογραφής ή μη αυτού στο Μητρώο Εργοδοτών και αφ' ής στιγμής δεν προέκυψε απογραφή του στο εν λόγω Μητρώο Εργοδοτών, στα εκδοθέντα και ήδη υποβληθέντα αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας του ...δεν ανεγράφη το σχετικό μήνυμα/υποσημείωση υποχρέωσης προσκόμισης και αποδεικτικού ασφαλιστικής ενημερότητας εργοδότη.

Συμπερασματικώς, και από την ανωτέρω επίσημη ανακοίνωση του ασφαλιστικού φορέα ΕΦΚΑ, αποδεικνύεται περίτρανα ότι εάν πράγματι ο προσφέρων οικονομικός φορέας απασχολούσε μισθωτούς (και άρα θα ήτο υπόχρεος υποβολής αποδεικτικού ασφαλιστικής ενημερότητας και για τις εργοδοτικές του εισφορές) αυτό θα αναγραφόταν ρητά στα υποβληθέντα αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας, πλην όμως ουδεμία σχετική υποσημείωση/μήνυμα υπάρχει σε αυτά. [...].».

25.Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με την υποβληθείσα εκ μέρους του παρεμβαίνοντος από 17.11.2020 Υπεύθυνη Δήλωση (βλ. συνημμένο στον υποβληθέντα φάκελο ηλεκτρονικό έγγραφο με τίτλο «6. Υ.Δ. ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΕΡΓΩΝ.pdf»), ο τελευταίος περιέλαβε δήλωση ότι επίσης κατά τα κρίσιμα χρονικά διαστήματα, δεν εκτελούσε άλλα έργα, είτε αυτοτελώς είτε ως

μέλος κοινοπραξίας και συνεπώς, δεν υπήρχε εκ μέρους του, η δυνατότητα/υποχρέωση έκδοσης ασφαλιστικής ενημερότητας για εκτελούμενα έργα. Τέλος, ο παρεμβαίνων υπέβαλε και τη με αριθμό πρωτοκόλλου ...Βεβαίωση του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (Μ.Ε.Ε.Π.), με ισχύ μέχρι τις 31.12.2020, στην οποία βεβαιώνεται ότι στη στελέχωση της επιχείρησής του, συμπεριλαμβάνονται οι κ.κ. ..., Πολιτικός Μηχανικός, ..., Μηχανολόγος Μηχανικός και ..., Πολιτικός Μηχανικός, για τους οποίους υποβλήθηκαν συναφώς και σε συμμόρφωση με την παρ. ...της διακήρυξης, όλες οι απαιτούμενες ασφαλιστικές ενημερότητες (βλ. αναλυτικά ανωτέρω σκέψη 23 της παρούσας). Έτι περαιτέρω, όπως βάσιμα προβάλλει η παρεμβαίνουσα: *«[...]. Από τα άνω πιστούται ότι υπεβλήθησαν τα αποδεικτικά ασφαλιστικά ενημερότητας που αφορούσαν έκαστο των στελεχών του πτυχίου του παρεμβαίνοντος, όπως προβλεπόταν από την οικεία διακήρυξη.*

». Κατά συνέπεια, ενόψει όλων των ανωτέρω εκτεθέντων, δεν προέκυψε η μη συμμόρφωση των επίμαχων δικαιολογητικών κατακύρωσης του παρεμβαίνοντος με επί ποινή αποκλεισμού όρους του διαγωνισμού και ως εκ τούτου, ο μοναδικός λόγος προσφυγής, όπως αυτός αναλύεται σε επιμέρους ισχυρισμούς, κρίνεται απορριπτός στο σύνολό του, ως αβάσιμος, ενώ πρέπει να γίνουν δεκτοί οι περί του αντιθέτου προβαλλόμενοι ισχυρισμοί του παρεμβαίνοντος.

26. Επειδή, κατ' ακολουθίαν πρέπει η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή να απορριφθεί.

27. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016).

28. Επειδή, πρέπει πρέπει να γίνει δεκτή η ασκηθείσα παρέμβαση.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Αριθμός Απόφασης:661/2021

Δέχεται την ασηηθείσα παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 22 Μαρτίου 2021 και εκδόθηκε στις 9 Απριλίου 2021 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Χρυσάνθη Ζαράρη

Ελένη Λεπίδα