

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)**

**1<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 10-06-2019, με την εξής σύνθεση: Αγγελική Πουλοπούλου Πρόεδρος, Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη Εισηγήτρια και Μιχαήλ Διαθεσόπουλο Μέλος, κατόπιν της 8/2019 Απόφασης της Ολομέλειας ΑΕΠΠ, της 25/2019 Πράξης Προέδρου ΑΕΠΠ και της 844/2019 Πράξης (της Προέδρου 1<sup>ου</sup> Κλιμακίου).

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με Γεν. Αριθ. Κατ. 545/07-05-2019 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», με δ.τ. «...» (εφεξής προσφεύγων), που εδρεύει στο ... και εκπροσωπείται νόμιμα, στρεφόμενη κατά της Αναθέτουσας Αρχής με την επωνυμία «...» και κατά της απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής επί του 5ου θέματος της Ημερήσιας Διάταξης του Αποσπάσματος Πρακτικών της με αριθμό ... συνεδρίασης του ΔΣ της ... της 24/4/2019 κατά το μέρος που έκρινε πλήρη τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκόμισε η ατομική επιχείρηση του κ. ..., ως προσωρινή ανάδοχος, κηρύσσοντας την εν λόγω ατομική επιχείρηση ως οριστική ανάδοχο της εν λόγω σύμβασης, και για τους λόγους που αναλυτικά αναφέρονται επί της προσφυγής.

Επί της ανωτέρω προδικαστικής προσφυγής κατατέθηκε εκπρόθεσμα η από 20-05-2019 παρέμβαση του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», κατοίκου ..., καθώς δεν τηρήθηκε η δεκαήμερη προθεσμία κατάθεσης (της παρέμβασης) από την κοινοποίηση στον παρεμβαίνοντα της προσφυγής, η οποία έλαβε χώρα την 07-05-2019 και κατ' αποτέλεσμα η προθεσμία άσκησης παρέμβασης έληγε την 17-5-2019, ημέρα εργάσιμη. Εξάλλου, η παρέμβαση ασκήθηκε απαραδέκτως, αφού κατατέθηκε με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ, αντί να υποβληθεί μέσω της λειτουργίας «ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ» του ΕΣΗΔΗΣ, κατ' άρ. 7 σε συνδυασμό με άρ. 8 παρ. 3 ΠΔ 39/2017, χωρίς να συντρέχουν οι εξαιρετικοί λόγοι που δικαιολογούν την κατάθεση με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ κατ' άρ. 8 παρ. 4 και ενώ ο διαγωνισμός διενεργείται μέσω ΕΣΗΔΗΣ. Ως εκ τούτου λοιπόν, όλοι οι

πραγματικοί και νομικοί ισχυρισμοί του παρεμβαίνοντα δεν λαμβάνονται υπόψη κατά την εξέταση της παρούσας.

Η εξέταση της προδικαστικής προσφυγής ξεκίνησε με την Εισήγηση της Εισηγήτριας Νεκταρίας-Πηνελόπης Ταμανίδη.

Στη συνέχεια, το επιληφθέν Κλιμάκιο αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα σκέφτηκε κατά το Νόμο.

1. Επειδή για την άσκηση της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής ο προσφεύγων κατέβαλε παράβολο συνολικού ποσού 1.300,00Ευρώ (κωδικός e-Παραβόλου ...), σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 5 ΠΔ 39/2017 (363 παρ. 1 Ν.4412/2016). Το εν λόγω ποσό αντιστοιχεί στο νόμιμο παράβολο δεδομένου ότι η προϋπολογιζόμενη δαπάνη του διαγωνισμού στο πλαίσιο του οποίου προσφεύγει ο προσφεύγων ανέρχεται στο ποσό των Ευρώ, 260.000,00 προ ΦΠΑ. Το εν λόγω ποσό πληρώθηκε σύμφωνα με το προσκομιζόμενο e-παράβολο αυτόματης δέσμευσης, το οποίο έχει εκδοθεί για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.), και επιπλέον έχει προσκομιστεί σχετική βεβαίωση με κατάσταση «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ».

2. Επειδή, δυνάμει της με αριθμό πρωτόκολλου .../24-10-2018 Διακήρυξης της Αναθέτουσας Αρχής προκηρύχθηκε Διαγωνισμός με αντικείμενο την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ: 1000 ΚΑΘΙΣΜΑΤΑ ΚΑΙ 1000 ΣΕΤ ΘΡΑΝΙΩΝ (ΘΡΑΝΙΟ ΚΑΙ 4 ΚΑΘΙΣΜΑΤΑ) ΝΗΠΙΑΓΩΓΕΙΟΥ». Πιο αναλυτικά, αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια 1000 καθισμάτων και 1000 σετ θρανίων (θρανίο και 4 καθίσματα) Νηπιαγωγείου. Ο ενδεικτικός προϋπολογισμός των προς προμήθεια ειδών είναι 260.000,00 € + 62.400,00 € Φ.Π.Α. = 322.400,00 €. Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): Θρανία Ν/Γ και Καθίσματα Ν/Γ: ... . Προσφορές υποβάλλονται υποχρεωτικά για το σύνολο του αντικειμένου του διαγωνισμού. Προσφορές για μέρος μόνο των ζητούμενων ειδών απορρίπτονται ως απαράδεκτες. Ο διαγωνισμός φέρει συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ... . Σημειώνεται ότι καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών ήταν η 10-12-2018 και τελικά στον διαγωνισμό συμμετείχαν 4 οικονομικοί φορείς υποβάλλοντας προσφορές, μεταξύ των οποίων ο

## Αριθμός Απόφασης: 690/ 2019

προσφεύγων (με αριθμό προσφοράς ...) και ο οριστικός ανάδοχος (με αριθμό προσφοράς ...). Εν συνεχεία, η Αναθέτουσα Αρχή εξέδωσε την απόφασή της, επί του 11ου θέματος της Ημερήσιας Διάταξης του Αποσπάσματος Πρακτικών της με αριθμό 193 συνεδρίασης του ΔΣ της ... ΑΕ της 05-02-2019, δυνάμει της οποίας, αποφασίστηκε, μεταξύ άλλων, 1) η έγκριση του από 11-01-2019 Πρακτικού Ι της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού με το οποίο κρίνεται αποδεκτό το περιεχόμενο των φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» των προσφορών των τεσσάρων διαγωνιζόμενων εταιρειών, άρα και του προσφεύγοντα και του οριστικού αναδόχου, 2) η έγκριση του από 18-01-2019 Πρακτικού ΙΙ της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, με το οποίο κρίνονται αποδεκτές οι οικονομικές προσφορές των τεσσάρων διαγωνιζόμενων, άρα και του προσφεύγοντα και του οριστικού αναδόχου, 3) η ανακήρυξη του «...», ως προσωρινού αναδόχου και 4) η συνέχιση του διαγωνισμού με την αποστολή ηλεκτρονικής πρόσκλησης στο διαγωνιζόμενο «...», να υποβάλει εντός προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα δικαιολογητικά προσωρινού μειοδότη που προβλέπονται στο άρθρο 3.2. της Διακήρυξης, μετά την πάροδο της προθεσμίας υποβολής τυχόν προσφυγών. Σημειώνεται δε ότι ο προσφεύγων κατετάγη δεύτερος μειοδότης υποβάλλοντας οικονομική προσφορά ποσού ευρώ 222.490,00 €, πλέον Φ.Π.Α. 24%. Κατόπιν, εκδόθηκε η εδώ προσβαλλομένη απόφαση, δυνάμει της οποίας αποφασίστηκε 1) η έγκριση του από 12-04-2019 Πρακτικού ΙΙΙ - Έλεγχος Δικαιολογητικών Σταδίου Κατακύρωσης της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού για την: «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ:1000 ΚΑΘΙΣΜΑΤΑ ΚΑΙ 1000 ΣΕΤ ΘΡΑΝΙΩΝ (ΘΡΑΝΙΑ ΚΑΙ 4 ΚΑΘΙΣΜΑΤΑ) ΝΗΠΙΑΓΩΓΕΙΟΥ» και 2) η κατακύρωση του διαγωνισμού: «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ:1000 ΚΑΘΙΣΜΑΤΑ ΚΑΙ 1000 ΣΕΤ ΘΡΑΝΙΩΝ (ΘΡΑΝΙΑ ΚΑΙ 4 ΚΑΘΙΣΜΑΤΑ) ΝΗΠΙΑΓΩΓΕΙΟΥ», προϋπολογισμού 260.000,00€ πλέον ΦΠΑ 24% (62.400,00€), ήτοι συνολικά 322.400,00€, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή, στην εταιρεία «...», αντί συμβατικού τιμήματος 211.000,00€ πλέον ΦΠΑ 24% (50.640,00€), ήτοι συνολικά 261,640,00€.

3. Επειδή η προσφυγή ασκήθηκε με τη 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.

## **Αριθμός Απόφασης: 690/ 2019**

4. Επειδή η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, στις 06-05-2019, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016. Ειδικότερα, εν προκειμένω, η τελευταία ημέρα της αποκλειστικής δεκαήμερης προθεσμίας άσκησης της προσφυγής έληξε -κατόπιν νόμιμης παράτασης εκ της 05-05-2019, ημέρα Κυριακή- την 06-05-2019, ημέρα Δευτέρα, δεδομένου ότι η ανάρτηση της προσβαλλομένης στον διαδικτυακό τόπο του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. έλαβε χώρα την 25-04-2019. Η εν λόγω προσφυγή αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 06-05-2019 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή η ΑΕΠΠ είναι αρμόδια για την εξέταση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής και λόγω ποσού (345 παρ.1 Ν.4412/2016, 6 παρ.1 Ν.4412/2016).

6. Επειδή, ο προσφεύγων στρέφεται κατά της προσβαλλομένης απόφασης επικαλούμενος ότι: 1) Ο προσωρινός ανάδοχος προσκόμισε πιστοποιητικά κατακύρωσης, και συγκεκριμένα: 1) πιστοποιητικά ασφαλιστικής ενημερότητας του ιδίου ως αυτοαπασχολούμενος, που καλύπτουν τόσο την ημερομηνία υποβολής προσφοράς (10-12-2018), όσο και την ημερομηνία πρόσκλησης υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (27-02-2019), εντούτοις το υποβληθέν υπ' αριθ. πρωτ. 589743 πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας του προσωρινού αναδόχου ως εργοδότης, καλύπτει μόνο την ημερομηνία υποβολής προσφοράς, εφόσον εκδόθηκε την 29/11/2018 με ημερομηνία ισχύος έως 28/12/2018, αλλά δεν έχει υποβάλλει αντίστοιχο πιστοποιητικό που να καλύπτει την ημερομηνία πρόσκλησης υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι την 27/2/2019, κατά παράβαση της διακήρυξης. Επιπλέον, δια της από 11/3/2019 υπεύθυνης δήλωσης του αναδόχου, που υποβλήθηκε στο πλαίσιο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (ορ. ηλεκτρονικό αρχείο με όνομα «υπεύθυνη δήλωση για φορείς ασφάλισης\_signed»), δηλώνει υπεύθυνα ότι έχει υποχρέωση καταβολής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης «...για το προσωπικό που απασχολώ μόνο στο ΕΦΚΑ-ΙΚΑ και για εμένα ως εργοδότη στο ΕΦΚΑ-ΟΑΕΕ...». Άρα, ο κ. ... δηλώνει με υπεύθυνη δήλωση, που υποβλήθηκε κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ότι

## Αριθμός Απόφασης: 690/ 2019

απασχολεί προσωπικό, άρα έχει υποχρέωση καταβολής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης για το απασχολούμενο προσωπικό. 2) Από την επισκόπηση του προσκομισθέντος υπ' αριθ. πρωτ. .../29.11.2018 πιστοποιητικού ασφαλιστικής ενημερότητας του κ. ... ως εργοδότη, προκύπτει ότι ο ανάδοχος έχει ρυθμίσει τις ασφαλιστικές του εισφορές. Αυτό σημαίνει ότι οι ασφαλιστικές εισφορές καταρχήν κατέστησαν ληξιπρόθεσμες και ο ανάδοχος υπήχθη σε ρυθμιστικό διακανονισμό των οφειλών του, ώστε να τις αποπληρώσει τμηματικά μέσω δόσεων. Ειδικότερα, στο υπ' αριθ. πρωτ. .../29.11.2018 πιστοποιητικό αναφέρεται ότι ο κ. ... έχει ρυθμίσει την οφειλή του προς το Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. σε δόσεις με την υπ' αριθ. ...-19/10/2018 Απόφαση του Κέντρου Είσπραξης Ασφαλιστικών Οφειλών (Κ.Ε.Α.Ο.), σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4152/13 ΠΑΡ.ΙΑ.ΙΑ1. Στα δύο πιστοποιητικά του ΕΦΚΑ, που αφορούν τις ασφαλιστικές εισφορές του κ. ... ως αυτοαπασχολούμενου – μη μισθωτού, αναφέρεται απλώς ότι έχει ρυθμίσει τις ασφαλιστικές του οφειλές. Από τα παραπάνω συνάγεται εναργώς ότι ο κ. ... κάποια στιγμή παραβίασε τις υποχρεώσεις του ως προς την καταβολή ασφαλιστικών εισφορών, τόσο για του ιδίου ως αυτοαπασχολούμενου όσο και υπό την ιδιότητά του ως εργοδότη, αφήνοντας ανεξόφλητα ποσά ασφαλιστικών εισφορών, με αποτέλεσμα να υπαχθεί σε δεσμευτικό διακανονισμό για την αποπληρωμή τους. Εν προκειμένω συντρέχει νόμιμος λόγος απόρριψης της προσφοράς του αναδόχου σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 103 παρ. 3 του Ν. 4412/2016, που ενσωματώθηκε στην παρούσα διακήρυξη στην παράγραφο 3.2, όπου αναφέρεται ρητώς το εξής: «...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, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν:...i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης είναι ψευδή ή ανακριβή...». Εν προκειμένω, ο κ. ... υπέβαλε το απαιτούμενο εκ της διακήρυξης ΕΕΕΣ, όπου στο Μέρος ΙΙΙ με τίτλο «Λόγοι Αποκλεισμού» και δη στο Πεδίο Β' με τίτλο «Λόγοι που σχετίζονται με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης», στην ερώτηση «Παραβίασε ο οικονομικός φορέας τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, τόσο στη χώρα στην οποία είναι εγκατεστημένος όσο και στο

κράτος μέλος της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντα φορέα, εάν είναι άλλο από τη χώρα εγκατάστασης;», ο κ. ... απάντησε «ΟΧΙ». Η εν λόγω απάντηση συνιστά προδήλως ψευδή άλλως ανακριβή δήλωση, εφόσον αποδεδειγμένα ο ανάδοχος έχει παραβιάσει τις υποχρεώσεις του ως προς την καταβολή ασφαλιστικών εισφορών, υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό.

7. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή έχει αποστείλει τις απόψεις της με το από 14-05-2019 μήνυμα ηλεκτρονικής αλληλογραφίας, με το οποίο αιτείται την απόρριψη της παρούσας στο σύνολό της.

8. Επειδή, ο προσφεύγων με προφανές έννομο συμφέρον ασκεί την Προδικαστική της Προσφυγή αιτούμενος την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης αφού προδήλως βλάπτεται από την προσβαλλόμενη, εφόσον η προσφορά του έχει ήδη γίνει αποδεκτή και μετά το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών είναι η δεύτερη συμφερότερη προσφορά, από οικονομικής άποψης, βάσει τιμής μετά από αυτήν του αναδόχου, στον οποίο κατακυρώθηκε η σύμβαση, ώστε σε περίπτωση απόρριψης της προσφοράς του τελευταίου, θα αποτελέσει τον οικονομικό φορέα, στον οποίο θα κατακυρωθεί η σύμβαση.

9. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Περαιτέρω, το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με

## Αριθμός Απόφασης: 690/ 2019

απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

10. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η Προσφυγή είναι τυπικά παραδεκτή και θα πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

11. Επειδή αναφορικά με τον πρώτο λόγο της προσφυγής, ο οποίος κρίνεται αβάσιμος, λεκτέα τα ακόλουθα: Από την διακήρυξη προκύπτουν τα ακόλουθα: «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: [...] 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 ή/και [...] 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα 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. 4412/201667. [...] Β.1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 ο προσφέρων οικονομικός φορέας, στον οποίο πρόκειται να γίνει η οριστική κατακύρωση, προσκομίζει αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: β) για την παράγραφο 2.2.3.2 Πιστοποιητικό της αρμόδιας κατά περίπτωση αρχής ότι είναι ενήμεροι α) ως προς τις φορολογικές τους υποχρεώσεις και β) ως προς τις υποχρεώσεις που αφορούν στις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης (κύριας και επικουρικής), κατά την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Διευκρινίζεται ότι το πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας αφορά: Στους οργανισμούς κύριας

ασφάλισης, αλλά και στους φορείς επικουρικής ασφάλισης, Τους απασχολούμενους στην επιχείρηση, με οποιαδήποτε σχέση εργασίας, που είναι ασφαλισμένοι σε οποιονδήποτε ασφαλιστικό οργανισμό. Σε περίπτωση ατομικών επιχειρήσεων, όσους είναι ασφαλισμένοι ως εργοδότες ή ελεύθεροι επαγγελματίες σε ασφαλιστικούς οργανισμούς. Σε περίπτωση εταιρειών (Νομικών Προσώπων), την ίδια την εταιρεία (το Νομικό Πρόσωπο) και όχι τα φυσικά πρόσωπα που τη διοικούν ή την εκπροσωπούν, εκτός αν αυτά έχουν εργασιακή σχέση με την εταιρεία. Σε περίπτωση αλλοδαπών φυσικών ή νομικών προσώπων προσκομίζονται οι αντίστοιχες ενημερότητες σύμφωνα με τις νομοθετικές διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένοι. [...] 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου. 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 είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 -2.2.8 αυτής, καθώς επίσης δείγματα ανά είδος (2 καθίσματα Ν/Γ, 1 θρανίο Ν/Γ και μια πινακίδα εργασίας) μαζί με τα αποτελέσματα των εργαστηριακών ελέγχων όπως περιγράφονται στην παράγραφο 3.2.2. παρακάτω, όπως και υπεύθυνη δήλωση για την πρώτη ύλη που πρόκειται να χρησιμοποιηθεί (π.χ. θα είναι η ίδια παρτίδα πρώτης ύλης που χρησιμοποιήθηκε στο δείγμα που ελέγχθηκε εργαστηριακά, ως προς τη φορμαλδεΐδη και λοιπά ποιοτικά χαρακτηριστικά). Τα δείγματα επιστρέφονται με έξοδα του αναδόχου μετά την οριστική παραλαβή. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί αιτιολογημένα να παρατείνει την ως άνω προθεσμία κατ' ανώτατο όριο για είκοσι (5+15=20 βλ. άρθρο 103, παρ. 2, Ν.4412/2016) επιπλέον ημέρες. Τα παραπάνω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν μαζί με το ως άνω δείγμα και τα

## **Αριθμός Απόφασης: 690/ 2019**

εργαστηριακά αποτελέσματα, 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 μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση και κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης, μέσω του Συστήματος, ειδοποίησής του. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί αιτιολογημένα να παρατείνει την ως άνω προθεσμία κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες. Όσοι υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν. 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, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας, Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης ότι πληροί, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υποβάλλει αληθή ή ακριβή δήλωση ή δεν προσκομίσει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά ή δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4 -2.2.8 της

## **Αριθμός Απόφασης: 690/ 2019**

παρούσας διακήρυξης, η διαδικασία ματαιώνεται. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού την Επιτροπή του Διαγωνισμού και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας. Στη σχετική απόφαση κατακύρωσης αναφέρονται υποχρεωτικά οι προθεσμίες για την αναστολή της σύναψης της σύμβασης, σύμφωνα με τα άρθρα 360 και επόμενα του Ν. 4412. Επισημαίνεται ότι, η αρμόδια επιτροπή του διαγωνισμού, με αιτιολογημένη εισήγησή της, μπορεί να προτείνει την κατακύρωση της σύμβασης για ολόκληρη ή μεγαλύτερη ή μικρότερη ποσότητα κατά ποσοστό στα εκατό και ως εξής: Ποσοστό 15% στην περίπτωση της μεγαλύτερης ποσότητας και πάντως μέχρι του ποσού του αρχικού προϋπολογισμού και ποσοστό 50% στην περίπτωση μικρότερης ποσότητας. Για κατακύρωση μέρους της ποσότητας κάτω του καθοριζόμενου ως ανωτέρω ποσοστού, απαιτείται προηγούμενη αποδοχή από τον προσωρινό ανάδοχο. Για κατακύρωση μέρους της ποσότητας κάτω του καθοριζόμενου στα έγγραφα της σύμβασης ποσοστού, απαιτείται προηγούμενη αποδοχή από τον προμηθευτή. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών και της εισήγησης της Επιτροπής επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης. [...]». Εν προκειμένω, ο ανάδοχος, μετά την πρόσκληση του από την Αναθέτουσα Αρχή, η οποία έλαβε χώρα την 27-02-2019, και σε χρόνο εμπρόθεσμο (αναφορικά με την προσκόμιση των δικαιολογητικών του) υπέβαλλε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού πιστοποιητικά περί της ασφαλιστικής του ενημερότητας, ήτοι: 1) το με αριθμό πρωτοκόλλου 304402/08-03-2019, ισχύος μέχρι την 31-03-2019, 2) το με αριθμό πρωτοκόλλου 589743/29-11-2018, ισχύος μέχρι την 28-12-2019, 3) το με αριθμό πρωτοκόλλου 1440068/04-12-2019, ισχύος μέχρι την 31-01-2019 και 4) το με αριθμό πρωτοκόλλου 99985/28-02-2019, ισχύος μέχρι την 27-03-2019. Επομένως, τα σχετικά πιστοποιητικά περί της ασφαλιστικής του ενημερότητας καλύπτουν το στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών, που διαρκεί από την υποβολή τους, μέχρι τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή του Διαγωνισμού και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης, ενώ σε κάθε περίπτωση, δεν θα μπορούσε πρακτικά κανένας ανάδοχος να προσκομίσει πιστοποιητικό εκδοθέν την ίδια ημέρα με την πρόσκληση της

## **Αριθμός Απόφασης: 690/ 2019**

αναθέτουσας, ούτε εξάλλου ζητάει κάτι τέτοιο η διακήρυξη. Ο ανωτέρω ισχυρισμός επομένως του προσφεύγοντα ερείδεται επί εσφαλμένης προϋπόθεσης ότι απαιτείτο από τη διακήρυξη το ανωτέρω πιστοποιητικό να έχει κατατεθεί κατά την ημερομηνία πρόσκλησης υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης. Επιπροσθέτως, σημειώνεται ότι ο ανάδοχος ουδόλως αμέλησε τις διαγωνιστικές του υποχρεώσεις, καθώς την επομένη της πρόσκλησης αιτήθηκε το προσκομισθέν με αριθμό πρωτοκόλλου 99985/28-02-2019 πιστοποιητικό, ισχύος μέχρι την 27-03-2019. Ως εκ των ανωτέρω επομένως, ορθώς η Αναθέτουσα Αρχή έκανε δεκτά τα σχετικά πιστοποιητικά του αναδόχου, καθώς ο τελευταίος απέδειξε ότι διαθέτει ασφαλιστική ενημερότητα ως εργοδότης.

12. Επειδή, αναφορικά με τον δεύτερο λόγο του προσφεύγοντα, λεκτέα τα ακόλουθα.

13. Επειδή ο ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» (Α'147), ορίζει στη παρ. 2 του άρθρου 18 ότι: «1.[...] 2.Κατά την εκτέλεση των δημόσιων συμβάσεων, οι οικονομικοί φορείς τηρούν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Χ του ΠΡΟΣΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Α'. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων και τις αρμόδιες δημόσιες Αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους2[...], 3 [...], 4[...] 5. Η αθέτηση της υποχρέωσης της παραγράφου 2 συνιστά σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα του οικονομικού φορέα κατά την έννοια της περίπτωσης θ' της παραγράφου 4 του άρθρου 73, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στις κείμενες διατάξεις. [...] », στο άρθρο 53 «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» ότι «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής

προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως: [...]β) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων, [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς», στην παρ. 2 του άρθρου 73 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 την 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/και β) μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Αν ο οικονομικός φορέας είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση. Η παρούσα παράγραφος παύει να εφαρμόζεται όταν ο οικονομικός φορέας εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους[...] 4. 4. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης οποιονδήποτε οικονομικό φορέα σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: [...] ζ) εάν ο οικονομικός φορέας έχει κριθεί ένοχος σοβαρών ψευδών δηλώσεων κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, έχει αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που απαιτούνται κατ' εφαρμογή του άρθρου 7,[...]», στο άρθρο 79 «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης» παρ. 1: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές

## Αριθμός Απόφασης: 690/ 2019

δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, [...]3. Για τις συμβάσεις άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή [...]5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.», στο άρθρο 91 «Λόγοι απόρριψης προσφορών 1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. [...]», και στην παρ. 3 του άρθρου 103 «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» ότι « [...] 3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους

προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται.[...].».

14. Επειδή, από τις προπαρατεθείσες διατάξεις συνάγεται ότι η διαχρονική πρόβλεψη, στο δίκαιο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, λόγω αποκλεισμού οικονομικών φορέων από τη συμμετοχή σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης θεμελιώνεται στην ανάγκη να αποκλείονται από τις διαδικασίες αυτές οικονομικοί φορείς που είτε δεν συγκεντρώνουν τα επαγγελματικά προσόντα για την εκτέλεση της εκάστοτε σύμβασης, είτε δεν πληρούν άλλα κριτήρια καταλληλότητας και φερεγγυότητας (εξ ου και η χρήση του γενικού όρου «κριτήρια ποιοτικής επιλογής»). Για ευνόητους λόγους, που ανάγονται στην προστασία του ελεύθερου ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων, τα εν λόγω κριτήρια προδιαγράφονται στο επίπεδο της Ε.Ε., καθώς στην αντίθετη περίπτωση (μονομερής καθορισμός κριτηρίων ποιοτικής επιλογής σε επίπεδο κρατών - μελών) θα υφίστατο σοβαρός κίνδυνος νόθευσης του υγιούς ανταγωνισμού και ανομοιομορφίας ως προς τους όρους συμμετοχής σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων στο εσωτερικό της Ε.Ε. Στην παρ. 2 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016 ορίζεται ως λόγος αποκλεισμού οικονομικών φορέων από τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων η μη αθέτηση εκ μέρους τους των υποχρεώσεων που αφορούν στην καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, ενώ συγχρόνως προβλέπεται ότι η εν λόγω παράγραφος του άρθρου παύει να εφαρμόζεται (και συνεπώς ο συγκεκριμένος λόγος αποκλεισμού δεν ενεργοποιείται) όταν ο οικονομικός φορέας εκπληρώσει τις σχετικές υποχρεώσεις του, είτε εξοφλώντας τις οφειλόμενες εισφορές στο σύνολό τους, είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους. Κατά συνέπεια, η κρίσιμη διάταξη αποδίδει δυναμικό χαρακτήρα στον συγκεκριμένο λόγο αποκλεισμού ο οποίος αίρεται τη στιγμή κατά την οποία ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με τις σχετικές υποχρεώσεις. Προς επίρρωση του δυναμικού χαρακτήρα της αποτίμησης της συνδρομής του συγκεκριμένου λόγου αποκλεισμού, πρέπει να επισημανθεί ότι στην αιτιολογική σκέψη 85 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ εμμέσως πλην σαφώς υπονοείται ότι οι αποφάσεις που οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν σε ό,τι αφορά στον αποκλεισμό οικονομικού φορέα πρέπει να βασίζονται σε πρόσφατη πληροφόρηση, ιδίως σε ό,τι

αφορά τους λόγους αποκλεισμού, δεδομένου ότι (σύμφωνα με την αιτιολογική σκέψη in verbatim) «σημαντικές αλλαγές μπορούν να επέλθουν με αρκετά ταχύ ρυθμό, για παράδειγμα, σε περίπτωση οικονομικών δυσκολιών οι οποίες καθιστούν ακατάλληλο τον οικονομικό φορέα ή, αντίστροφα, επειδή αποπληρώθηκε εν τω μεταξύ εκκρεμές χρέος που αφορούσε εισφορές κοινωνικής ασφάλισης».

15. Επειδή, στη Διακήρυξη που διέπει τον κρίσιμο δημόσιο Διαγωνισμό, αποτελώντας το κανονιστικό πλαίσιο αυτού και δεσμεύοντας τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους (ΣΤΕ ΕΑ: 16-17/2011, 348/2010 και 613/2009), ορίζονται: 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 Δ, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ61 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. [...] 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα 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. 4412/201667. [...] Β.1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 ο προσφέρων οικονομικός φορέας, στον οποίο πρόκειται να γίνει η οριστική κατακύρωση, προσκομίζει αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: [...] β) για την παράγραφο 2.2.3.2 Πιστοποιητικό της αρμόδιας κατά περίπτωση αρχής ότι είναι ενήμεροι α) ως προς τις φορολογικές τους υποχρεώσεις και β) ως προς τις υποχρεώσεις που αφορούν στις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης (κύριας και επικουρικής), κατά την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής

πρόσκλησης υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Διευκρινίζεται ότι το πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας αφορά: Στους οργανισμούς κύριας ασφάλισης, αλλά και στους φορείς επικουρικής ασφάλισης, Τους απασχολούμενους στην επιχείρηση, με οποιαδήποτε σχέση εργασίας, που είναι ασφαλισμένοι σε οποιονδήποτε ασφαλιστικό οργανισμό, Σε περίπτωση ατομικών επιχειρήσεων, όσους είναι ασφαλισμένοι ως εργοδότες ή ελεύθεροι επαγγελματίες σε ασφαλιστικούς οργανισμούς, Σε περίπτωση εταιρειών (Νομικών Προσώπων), την ίδια την εταιρεία (το Νομικό Πρόσωπο) και όχι τα φυσικά πρόσωπα που τη διοικούν ή την εκπροσωπούν, εκτός αν αυτά έχουν εργασιακή σχέση με την εταιρεία. Σε περίπτωση αλλοδαπών φυσικών ή νομικών προσώπων προσκομίζονται οι αντίστοιχες ενημερότητες σύμφωνα με τις νομοθετικές διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένοι. Δεν αποκλείεται ο προσφέρων οικονομικός φορέας, όταν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους. [...] 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου<sup>105</sup> - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου 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 είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 -2.2.8 αυτής, καθώς επίσης δείγματα ανά είδος (2 καθίσματα Ν/Γ, 1 θρανίο Ν/Γ και μια πινακίδα εργασίας) μαζί με τα αποτελέσματα των εργαστηριακών ελέγχων όπως περιγράφονται στην παράγραφο 3.2.2. παρακάτω, όπως και υπεύθυνη δήλωση για την πρώτη ύλη που πρόκειται να χρησιμοποιηθεί (π.χ. θα είναι η ίδια παρτίδα πρώτης ύλης που χρησιμοποιήθηκε στο δείγμα που ελέγχθηκε εργαστηριακά, ως

## **Αριθμός Απόφασης: 690/ 2019**

προς τη φορμαδεύδη και λοιπά ποιοτικά χαρακτηριστικά). Τα δείγματα επιστρέφονται με έξοδα του αναδόχου μετά την οριστική παραλαβή. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί αιτιολογημένα να παρατείνει την ως άνω προθεσμία κατ' ανώτατο όριο για είκοσι (5+15=20 βλ. άρθρο 103, παρ. 2, Ν.4412/2016) επιπλέον ημέρες. Τα παραπάνω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν μαζί με το ως άνω δείγμα και τα εργαστηριακά αποτελέσματα, 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 μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση και κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης, μέσω του Συστήματος, ειδοποίησής του. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί αιτιολογημένα να παρατείνει την ως άνω προθεσμία κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες. Όσοι υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν. 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, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας, Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε

δηλώσει με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης ότι πληροί, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του 107. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υποβάλλει αληθή ή ακριβή δήλωση ή δεν προσκομίσει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά ή δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4 -2.2.8 της παρούσας διακήρυξης, η διαδικασία ματαιώνεται. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού την Επιτροπή του Διαγωνισμού και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας. Στη σχετική απόφαση κατακύρωσης αναφέρονται υποχρεωτικά οι προθεσμίες για την αναστολή της σύναψης της σύμβασης, σύμφωνα με τα άρθρα 360 και επόμενα του Ν. 4412. Επισημαίνεται ότι, η αρμόδια επιτροπή του διαγωνισμού, με αιτιολογημένη εισήγησή της, μπορεί να προτείνει την κατακύρωση της σύμβασης για ολόκληρη ή μεγαλύτερη ή μικρότερη ποσότητα κατά ποσοστό στα εκατό και ως εξής: Ποσοστό 15% στην περίπτωση της μεγαλύτερης ποσότητας και πάντως μέχρι του ποσού του αρχικού προϋπολογισμού και ποσοστό 50% στην περίπτωση μικρότερης ποσότητας. Για κατακύρωση μέρους της ποσότητας κάτω του καθοριζόμενου ως ανωτέρω ποσοστού, απαιτείται προηγούμενη αποδοχή από τον προσωρινό ανάδοχο. Για κατακύρωση μέρους της ποσότητας κάτω του καθοριζόμενου στα έγγραφα της σύμβασης ποσοστού, απαιτείται προηγούμενη αποδοχή από τον προμηθευτή. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών και της εισήγησης της Επιτροπής επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης».

16. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε 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

## **Αριθμός Απόφασης: 690/ 2019**

αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Περαιτέρω, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητεί το πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος). Επίσης, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τη συμπλήρωση των εντύπων και τον τρόπο συντάξεως, εν γένει, των προσφορών κατά τις διαδικασίες ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων και αποσκοπεί στην ύπαρξη διαφάνειας κατά τη διοικητική διεξαγωγή των αντίστοιχων διαγωνισμών, στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως των προσφορών και στην ανάγκη ευχερούς συγκρίσεως αυτών μεταξύ τους, η προσκομιδή στον φάκελο της προσφοράς εκάστου διαγωνιζόμενου των οριζόμενων στη διακήρυξη δικαιολογητικών απαιτείται να πραγματοποιείται με τον τρόπο που αυτή επακριβώς καθορίζει (ΣΤΕ 279/2008).

17. Επειδή, από την επισκόπηση της ηλεκτρονικής Προσφοράς Του αναδόχου προκύπτει ότι αυτός κατά την υποχρεωτική συμπλήρωση του ΕΕΕΣ ως προς το επίμαχο Πεδίο, δήλωσε ότι δεν έχει παραβιάσει τις υποχρεώσεις όσον αφορά στην καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, τόσο στην χώρα στην οποία είναι εγκατεστημένος όσο και στο κράτος μέλος της αναθέτουσας αρχής σημειώνοντας την ένδειξη ΟΧΙ , παρά το γεγονός ότι έχει ρυθμίσει ασφαλιστικές του οφειλές (βλ. σχετικά 170534-19/19-10-2018 απόφαση ΚΕΑΟ εκ των βεβαιώσεων). Σε εφαρμογή των διατάξεων της παρ. 2 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016, και στη βάση των πραγματικών περιστατικών που προκύπτουν από τον ηλεκτρονικό φάκελο προκύπτει ότι δεν συντρέχει στο πρόσωπο του αναδόχου ο συγκεκριμένος λόγος αποκλεισμού, καθώς αυτός έχει υπαχθεί σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή οφειλών αναφορικά με ληξιπρόθεσμες ασφαλιστικές εισφορές, γεγονός το οποίο διαπιστώθηκε κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης εκ μέρους του. Με την παρούσα προσφυγή όμως, ο προσφεύγων θεμελιώνει τις αιτιάσεις του, αιτούμενος την απόρριψη της προσφορά του αναδόχου, στις διατάξεις του άρθρου 103 παρ. 3 του ν. 4412/2016 όπου ορίζεται ότι απορρίπτεται η προσφορά

του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής που αυτός είχε προσκομίσει, εφόσον κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης που ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλει, διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 79, είναι ψευδή ή ανακριβή. Με άλλα λόγια, ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι ο προσωρινός ανάδοχος, έχει υποβάλει, κατά τη συμπλήρωση του «ΕΕΕΣ» ψευδή στοιχεία και εκ του λόγου αυτού θεμελιώνεται υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να απορρίψει την προσφορά του, αποκλείοντάς τον από την ανάθεση της προκηρυχθείσας σύμβασης.

18. Επειδή, κατά τη γραμματική ερμηνεία της επίμαχης διάταξης του ΕΕΕΣ, υπό την ορθή ερμηνεία της, η αναθέτουσα αρχή, ζήτησε να ενημερωθεί από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς – καθόσον δεν μπορεί να γνωρίζει εκ των προτέρων ποιες συγκεκριμένες παραβάσεις έχει διαπράξει κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας – στο πλαίσιο της επιχειρηματικής αξιοπιστίας που πρέπει να διακρίνει τους συναλλασσόμενους με το Δημόσιο (εν ευρεία έννοια) ειδικώς για ενδεχόμενες παραβάσεις τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Κυρίως, απέβλεψε σε περίπτωση καταφατικής απάντησης να ενημερωθεί εάν η παράβαση υποχρεώσεων έχει αποδειχθεί με άλλα μέσα εκτός από δικαστική ή διοικητική απόφαση. Από τη σκοπιά αυτή, η επίμαχη ερώτηση ήταν σαφής και ξεκάθαρη, μην αφήνοντας περιθώρια αμφισβητήσεων, ενώ, πολύ περισσότερο, προϋπέθετε την απάντηση ΝΑΙ ή ΟΧΙ. Συνεπώς, λαμβάνοντας υπόψη όλα τα ανωτέρω, ο προσφεύγων όφειλε, εφόσον (αποδείχθηκε ότι) γνώριζε πως έχει παραβιάσει τις υποχρεώσεις της όσον αφορά στην καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, καθόσον μάλιστα είχε προβεί περαιτέρω σε ρύθμιση της οφειλής, να το δηλώσει στο επίμαχο πεδίο του ΕΕΕΣ, σύμφωνα με τους όρους της οικείας Διακήρυξης, ήτοι να απαντήσει ΝΑΙ στη βασική ερώτηση εάν παραβίασε τις υποχρεώσεις της όσον αφορά την καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, τόσο στην χώρα στην οποία είναι εγκατεστημένη όσο και στο κράτος μέλος της αναθέτουσας αρχής (καθώς εξυπακούεται ότι για την υπαγωγή σε δεσμευτικό διακανονισμό υφίσταται καταρχήν παραβίαση υποχρεώσεων) και ακολούθως να απαντήσει ΟΧΙ στην ερώτηση εάν η παράβαση υποχρεώσεων έχει αποδειχθεί με άλλα μέσα εκτός από δικαστική ή διοικητική απόφαση, ώστε να δώσει την ευκαιρία

στην Επιτροπή Διαγωνισμού να συνεκτιμήσει τα ανωτέρω στοιχεία, προκειμένου τελικώς να αποφασίσει εάν τίθεται ζήτημα αξιοπιστίας και ακεραιότητας της προσφεύγουσας και ως εκ τούτου εάν θα προχωρήσει στον αποκλεισμό της από το επόμενο διαγωνιστικό στάδιο ή όχι. ( Πρβλ ΔΕφΘεσ 131/2018).

19. Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω, ο επίμαχος όρος - απαίτηση αναγραφής στο ΕΕΕΣ έχει την έννοια της υποχρεωτικής αναγραφής - δήλωσης εκείνων των περιπτώσεων αθετήσεως των εισφορών της κοινωνικής ασφάλισης, η διάπραξη των οποίων έχει περιέλθει σε γνώση του υποβάλλοντος την προσφορά οικονομικού φορέα. Η ερμηνευτική αυτή εκδοχή μπορεί να συναχθεί με ασφάλεια και είναι ευλόγως υποστηρίξιμη, παρά τη συγκεκριμένη διατύπωση του όρου, ενόψει του ότι η επιβαλλόμενη υποχρέωση απάντησης, ήτοι ΝΑΙ στο αντίστοιχο πεδίο του ΕΕΕΣ αποσκοπεί στην ανάδειξη των παραβάσεων εκείνων, ως μόνες νομικά κρίσιμες, επιφέρουν αποκλεισμό του συμμετέχοντος στο διαγωνισμό φορέα ενώ αδιάφορο τυγχάνει εάν είναι ή όχι ασφαλιστικά ενήμερος, ώστε κατά συνέπεια, ευλόγως, να μην αναζητείται τούτο, κατά την έννοια του συγκεκριμένου ερωτήματος του ΕΕΕΣ, αλλά δι αυτού να επιδιώκεται μόνον η απάντηση εάν έχει αθετήσει τις εν λόγω υποχρεώσεις του.

20. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, στο πλαίσιο της τήρησης των αρχών της διαφάνειας, της αποφυγής των δυσμενών διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης, είναι εφαρμοστέα η διάταξη του άρθρου 103 παρ. 3 ν.4412/2016, λόγω υποβολής ανακριβών στοιχείων κατά τη συμπλήρωση της δήλωσης του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, ήτοι του «ΕΕΕΣ», και η αναθέτουσα αρχή είχε δέσμια αρμοδιότητα για την εφαρμογή της και συνεπώς υποχρέωση να απορρίψει προσφορά του αναδόχου. Συνεπώς, υπό το φως όλων των ανωτέρω, εφόσον κατά το έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης διαπιστώθηκε ότι τα στοιχεία που δήλωσε ο προσωρινός ανάδοχος, στο «ΕΕΕΣ» ήταν ανακριβή, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να επιβάλει την έννομη συνέπεια της απόρριψης της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 103 παρ. 3 του ν. 4412/2016 και ως εκ τούτου πρέπει να γίνει δεκτός ο δεύτερος λόγος της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, απορριπτομένων των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής.

21. Επειδή όμοια έχουν κριθεί με την 1151/2018 απόφαση της ΑΕΠΠ.

22. Επειδή, κατ' ακολουθία, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, κατ' αποδοχή του δεύτερου λόγου της, η αποδοχή του οποίου και μόνη της αρκεί για την απόρριψη της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου.

23. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής επί του 5ου θέματος της Ημερήσιας Διάταξης του Αποσπάσματος Πρακτικών της με αριθμό ... συνεδρίασης του ΔΣ της ... της 24/4/2019 κατά το μέρος που έκρινε πλήρη τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκόμισε η ατομική επιχείρηση του κ. ..., ως προσωρινή ανάδοχος, κηρύσσοντας την εν λόγω ατομική επιχείρηση ως οριστική ανάδοχο της σύμβασης.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 10-06-2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο την 28-6-2019.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΑΓΓΕΛΙΚΗ ΠΟΥΛΟΠΟΥΛΟΥ**

**ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΣΑΒΒΑΣ**