

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2° ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 31 Δεκεμβρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης Πρόεδρος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης και Ελισσάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 23.11.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1719/24-11-2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «***» (εφεξής «***»), που εδρεύει στο ***, όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά της ***, που εδρεύει στην ***, όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα «***» και τον διακριτικό τίτλο «***», που εδρεύει στην ***, όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθ. 1116/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, η οποία εκδόθηκε στο πλαίσιο του διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου παροχής υπηρεσιών «***» επί τω τέλει ανάδειξης της ως αναδόχου της σύμβασης αυτής. Ετέρωθεν, η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα εταιρεία αιτούνται όπως απορριφθεί η Προσφυγή και διατηρηθεί η προσβαλλόμενη απόφαση.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός απόφασης: 82/2021

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού 4.032,26 ευρώ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ***).

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. ΑΔΑΜ *** Διακήρυξη της *** προκηρύχθηκε ανοικτός, δημόσιος, άνω των ορίων διαγωνισμός, με τη χρήση ηλεκτρονικών μέσων, με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου παροχής υπηρεσιών «***», προϋπολογιζόμενης αξίας 806.451,61 ευρώ (χωρίς ΦΠΑ 24%) και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την χαμηλότερη τιμή. Η Διακήρυξη αυτή εστάλη προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ στις 25.07.2019 και καταχωρήθηκε την 01^η.08.2019 στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με ΑΔΑΜ ***, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου και έλαβε συστημικό αριθμό με α/α ***. Στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία προσφορά υπέβαλαν η εταιρεία «*** » και ήδη προσφεύγουσα και η εταιρεία «***» και ήδη παρεμβαίνουσα, η οποία και ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος, κληθείσα κατόπιν, όπως υποβάλει τα οριζόμενα από τη Διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία και έγιναν αποδεκτά με την προσβαλλόμενη απόφαση. Κατά της απόφασης αυτής στρέφεται η προσφεύγουσα εταιρεία, αιτούμενη την ακύρωσή της κατά το μέρος που, παρά το Νόμο και τη Διακήρυξη ως ισχυρίζεται, έγιναν αποδεκτά τα υπόψη προσκομισθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης της εταιρείας «***», κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του ανωτέρω αντικειμένου του (έργο), της ιδιότητας της αναθέτουσας αρχής, ***, η οποία αποτελεί μη Κεντρική Κυβερνητική Αρχή και ανήκει στον υποτομέα ΟΤΑ και του χρόνου αποστολής προς δημοσίευση (25.07.2019) της Προκήρυξης στην ΕΕΕΕ (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και του Βιβλίου Ι (άρθρο 3 - 221), καθώς και στις

Αριθμός απόφασης: 82/2021

οικείες διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017). Περαιτέρω, η υπό εξέταση Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με την παρ. 1 (α) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (α) του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 13.11.2020 και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 23.11.2020, ήτοι εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας.

4. Επειδή, η προσφεύγουσα με πρόδηλο έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση Προσφυγή της, σύμφωνα με τα άρθρα 360 και 367 του Ν. 4412/2016 και τα άρθρα 3 και 18 του Π.Δ. 39/2017, αιτούμενη την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που έγιναν αποδεκτά, παρανόμως, ως ισχυρίζεται, τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης της εταιρείας «***» και ανεδείχθη η εταιρεία αυτή ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης, αφού συμμετείχε στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλοντας την προσφορά της, η οποία κρίθηκε ως αποδεκτή και κατετάγη δεύτερη στο σχετικό πίνακα μειοδοσίας. Ετέρωθεν, εν γένει παραδεκτώς και με προφανές έννομο συμφέρον παρεμβαίνει, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 η εταιρεία «***», η οποία κατέθεσε την από 09.12.2020 Παρέμβασή της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, αφού η προσφορά της έγινε αποδεκτή και ανεδείχθη ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης, η Παρέμβασή της δε, αυτή, τυγχάνει εμπρόθεσμη, καθόσον η υπό κρίση Προσφυγή κοινοποιήθηκε μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 30.11.2020 και αυτή ασκήθηκε εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις. Κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή και η ασκηθείσα επ' αυτής Παρέμβαση είναι τυπικά παραδεκτές και θα πρέπει να εξεταστούν στην ουσία της.

5. Επειδή, παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 365 του Ν. 4412/2016, ως έχει τροποποιηθεί και ισχύει με το άρθρο 43 παρ. 42

Αριθμός απόφασης: 82/2021

του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α΄ 52), η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε στις 04.12.2020 το υπ' αριθ. πρωτ οικ.ΠΔΕ/ΔΤΕΑ/32014/6887/03.12.2020 έγγραφό της, με το οποίο εκφράζει τις απόψεις της επί των λόγων της Προσφυγής, αιτούμενη την απόρριψη αυτής. Περαιτέρω, παραδεκτώς, σύμφωνα με την προρρηθείσα διάταξη του άρθρου 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, η προσφεύγουσα εταιρεία υπέβαλε στις 23.12.2020, ήτοι προ πέντε (5) ημερών από την ημερομηνία εξέτασης της παρούσας (31.12.2020), το Υπόμνημά της, ως προκύπτει κατ' ορθή επισκόπηση του τίτλου του, καίτοι φέρει τον τίτλο «Παρέμβαση» κατά την κατάθεση του στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ.

6. Επειδή με τον πρώτο λόγο της Προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη τυγχάνει ακυρωτέα κατά το μέρος που έκανε αποδεκτά τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης της εταιρείας «***» και ανέδειξε αυτήν ανάδοχο, καθώς η εν λόγω εταιρεία δεν προσκόμισε Ενημερότητα Πτυχίου εν ισχύ που να καλύπτει το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της. Στον όρο 23.5 «Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22.Γ» της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Ειδικά, για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστο υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων: • με την υποβολή ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει ή • με την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων [...] και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν ενημέρωση πτυχίου κατά τις κείμενες διατάξεις» και στον όρο 23.9 «Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων» ότι (α) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους ή διαθέτουν πιστοποίηση από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, μπορούν να υποβάλλουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον

Αριθμός απόφασης: 82/2021

αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης. [...] Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών που αναφέρονται στο πιστοποιητικό εγγραφής τους. (β) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.ΕΠ. εφόσον υποβάλλουν «Ενημερότητα Πτυχίου» εν ισχύ, απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών [...]. Από τις προδιαληφθείσες διατάξεις του κανονιστικού πλαισίου της υπό κρίση διαγωνιστικής διαδικασίας και τη γραμματική ερμηνεία αυτών προκύπτει ότι η προσκόμιση Ενημερότητας Πτυχίου εν ισχύ δεν είναι υποχρεωτική για τον προσωρινό μειοδότη, αλλά αυτή απαιτείται μόνον εναλλακτικά και προς απόδειξη ορισμένων εκ των ιδιοτήτων που είναι κρίσιμες στο πλαίσιο του επίμαχου διαγωνισμού, καλύπτοντας ορισμένα από τα ζητούμενα από τη Διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης και απαλλάσσοντας τον οικονομικό φορέα από την προσκόμιση αυτών σε περίπτωση προσκόμισης Ενημερότητας Πτυχίου εν ισχύ. Με άλλα λόγια, η Διακήρυξη προβλέπει ότι ο προσωρινός μειοδότης μπορεί εξίσου νόμιμα να προσκομίσει είτε Ενημερότητα Πτυχίου εν ισχύ και να απαλλαγεί από την προσκόμιση συγκεκριμένων δικαιολογητικών κατακύρωσης ή να μην προσκομίσει αυτήν, αναλαμβάνοντας, όμως, ταυτόχρονα την υποχρέωση να προσκομίσει το σύνολο των ζητούμενων στα άρθρα 23.2 έως 23.8 δικαιολογητικών κατακύρωσης. Συνεπώς, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι απαιτείται από τη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού η προσκόμιση Ενημερότητας Πτυχίου τυγχάνει νόμω αβάσιμος. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι διέθετε στο αρχείο της την υπ'αρ. πρωτ. Δ24/1306/21-2-19 ενημερότητα με χρόνο λήξης 23-2-20, την οποία είχε υποβάλλει η εταιρεία «***» για την υπογραφή της σύμβασης του έργου με τίτλο «***» και η οποία ενημερότητα της είχε προσκομισθεί με έτερα δικαιολογητικά κατακύρωσης «κατόπιν της υπ'αρ. 215836/4299/17-7-19 έγγραφης πρόσκλησης υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, της υπ'αρ. 328055/6848/6-11-19 έγγραφης πρόσκλησης για εκ νέου προσκόμιση των δικαιολογητικών μετά τον έλεγχο της προς υπογραφή σύμβασης από τον επίτροπο του Ελεγκτικού Συνεδρίου και του υπ'αρ. 341170/7028/15-11-19 εγγράφου μας ενόψει της υπογραφής της

Αριθμός απόφασης: 82/2021

ανωτέρω σύμβασης» και επομένως γνώριζε ότι η υπόψη εταιρεία κάλυπτε τις προϋποθέσεις συμμετοχής καθ' όλη τη διάρκεια του διαγωνισμού. Ο όρος 23.2 της Διακήρυξης ορίζει ότι *«Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά»*. Ως εκ τούτου στην υπό κρίση περίπτωση, όπου η εταιρεία «***» είχε προσκομίσει στα πλαίσια άλλου, του προρρηθέντος, διαγωνισμού, την υπ' αριθμ. πρωτ. *** Ενημερότητα Πτυχίου της, την οποία προσάγει και επικαλείται με την Παρέμβασή της και η οποία καλύπτει το χρονικό διάστημα από 24.02.2019 έως 23.02.2020, επομένως και το χρόνο υποβολής της προσφοράς της στις 10.09.2019, ουδόλως απαιτείτο η εκ νέου προσκόμισή του εν λόγω εγγράφου και οι προβαλλόμενοι σχετικοί ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας θα πρέπει να γίνουν δεκτοί. Τούτων ούτως εχόντων, ο υπόψη λόγος της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος.

7. Επειδή με το δεύτερο λόγο της Προσφυγής της (υπό II Α) η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη τυγχάνει ακυρωτέα, καθώς η εταιρεία «***» με δεδομένο το ότι δεν προσκόμισε Ενημερότητα Πτυχίου εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της δεν απέδειξε ότι καλύπτονται οι απαιτήσεις των όρων 22.Α.2. και 23.3.β. της Διακήρυξης, αφού, δεν προκύπτει από την προσκομισθείσα υπεύθυνη δήλωσή της ποια ακριβώς υπό εκτέλεση έργα είχε η εταιρεία αυτή κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της για τα οποία και βεβαίωσε τη φορολογική και ασφαλιστική της ενημερότητα, ενώ περαιτέρω, με τον τρίτο λόγο της Προσφυγής (υπό II Β) της ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση με την οποία έγιναν αποδεκτά τα δικαιολογητικά του προσωρινού μειοδότη τυγχάνει ακυρωτέα, καθώς η εταιρεία «***», προσκόμισε ασφαλιστικές ενημερότητες του ΕΦΚΑ, οι οποίες, αποδεικνύουν την ενημερότητα των στελεχών του πτυχίου της κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, μόνον όσον αφορά στις εισφορές κύριας ασφάλισης και δεν προσκόμισε αντίστοιχες ασφαλιστικές ενημερότητες από το ΕΤΕΑΕΠ, προκειμένου να αποδείξει την καταβολή και των εισφορών επικουρικής

Αριθμός απόφασης: 82/2021

ασφάλισης των μηχανικών - στελεχών του πτυχίου της. Στον όρο 22.Α. «Λόγοι αποκλεισμού» ορίζεται ότι «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.2 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 η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης». Περαιτέρω, ο όρος 23.3.β ορίζει ότι «(β) για την παράγραφο Α.2 του άρθρου 22: 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) [...] που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του [...] 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 [...] • 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 – ΤΜΕΔΕ. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας (ΤΜΕΔΕ για τους ασφαλισμένους – μέλη του ΤΕΕ, ΙΚΑ

Αριθμός απόφασης: 82/2021

για το λοιπό προσωπικό) [...]» και στον όρο 23.5 α ότι «Ειδικά, για την απόδειξη της απαίτησης της μη υπέρβασης των ανώτατων επιτρεπτών ορίων ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων: • με την υποβολή ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει ή • με την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του προσωρινού αναδόχου, συνοδευόμενης από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων (είτε ως μεμονομένος ανάδοχος είτε στο πλαίσιο κοινοπραξίας ή υπεργολαβίας) και αναφορά για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο ανά έργο και το συνολικό ανεκτέλεστο, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν ενημέρωση πτυχίου κατά τις κείμενες διατάξεις». Από τις ανωτέρω διατάξεις, προκύπτει ότι ο προσωρινός ανάδοχος όφειλε όπως αποδείξει, μεταξύ άλλων, ότι είναι φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερος ως προς τα έργα που εκτελούσε κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, ενώ, προσέτι όφειλε όπως προσκομίσει αποδεικτά ασφαλιστικής ενημερότητας, κύριας και επικουρικής ασφάλισης, για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ – ΤΜΕΔΕ. Επέκεινα και αναφορικά με την ενημερότητα του προσωρινού μειοδότη ως προς τα έργα που εκτελούσε, η υποχρέωση αυτή καλύπτεται με την υποβολή Ενημερότητας Πτυχίου εν ισχύ, ενώ σε περίπτωση μη υποβολής Ενημερότητας Πτυχίου εν ισχύ που να καλύπτει και το χρόνο υποβολής της προσφοράς και της πρόσκλησης προσκόμισης δικαιολογητικών, η ανωτέρω απαίτηση καλύπτεται από την προβλεπόμενη στον όρο 23.5.α. της Διακήρυξης υπεύθυνη δήλωση, που συνοδεύεται από πίνακα όλων των υπό εκτέλεση έργων. Στην υπό κρίση περίπτωση και σύμφωνα με τα όσα έγιναν δεκτά στην ακριβώς ανωτέρω σκέψη αναφορικά με τον πρώτο λόγο της Προσφυγής, προκύπτει ότι και οι υπόψη δεύτερος και τρίτος λόγος της Προσφυγής τυγχάνουν αβάσιμοι, καθ' ο μέρος η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η εταιρεία «***» με δεδομένο το ότι δεν προσκόμισε Ενημέρωση Πτυχίου εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της δεν απέδειξε ότι καλύπτονται οι απαιτήσεις των όρων 22.Α.2. και 23.3.β. της Διακήρυξης, καθώς όπως έγινε δεκτό ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή διέθετε και έλαβε υπόψη της νομίμως σύμφωνα με τον όρο 23.2 της Διακήρυξης την υπ' αριθ. πρωτ. Δ24/1306/21-2-19 ενημέρωση με χρόνο λήξης στις 23.02.20, η οποία και κάλυπτε το χρόνο

Αριθμός απόφασης: 82/2021

υποβολής της προσφοράς της εταιρείας ***». Περαιτέρω, από την επισκόπηση του φακέλου της προσφοράς της υπόψη εταιρείας και προσωρινής αναδόχου, «***», στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, προκύπτει ότι κατατέθηκε η από 12.10.2020 Υπεύθυνη Δήλωση της, αρχείο με τίτλο «ΥΔ ΑΝΕΚΤΕΛΕΣΤΩΝ - ΠΙΝΑΚΑΣ ΕΡΓΩΝ», στο οποίο έγγραφο της υφίσταται κατάλογος έργων που εκτελούσε η εταιρεία αυτή κατά το εν λόγω χρονικό διάστημα, προσκόμισε δε και φορολογικές και ασφαλιστικές ενημερότητες για τα αναφερόμενα στον ανωτέρω Πίνακα έργα, οι οποίες, καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, ως και η προσφεύγουσα συνομολογεί (σελίδα 10 της Προσφυγής). Συνεπώς η υπόψη εταιρεία απέδειξε με τα ανωτέρω προσκομιζόμενα έγγραφα της την ενημερότητά της κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της αναφορικά με τα έργα που δήλωσε πως εκτελεί, ως η Διακήρυξη απαιτεί, ενώ και σε κάθε περίπτωση η προσφεύγουσα αορίστως προβάλλει τον υπόψη λόγο, καθόσον ουδόλως αναφέρει, συγκεκριμένο έργο της προσωρινής αναδόχου εταιρείας, πλην των όσων δήλωσε αυτή στην από 12.10.2020 Υπεύθυνη Δήλωσή της και το οποίο εκτελούσε κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της και το οποίο δεν δηλώθηκε και δεν αποδείχθηκε εντεύθεν η φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα της εταιρείας αυτής για αυτό. Περαιτέρω και όσον αφορά την πλήρωση του κριτηρίου ασφαλιστικής ενημερότητας, από τις προρρηθείσες διατάξεις της Διακήρυξης προκύπτει ότι απαιτούνταν η απόδειξη αυτής τόσο για την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλισης, για τα στελέχη του προσωρινού μειοδότη, οι δε εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς, ως η εταιρεία «***» και προσωρινός μειοδότης όφειλαν όπως υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας του ΤΜΕΔΕ για τους ασφαλισμένους – μέλη του ΤΕΕ και του ΙΚΑ για το λοιπό προσωπικό. Σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4387/2016, συστάθηκε από 01.07.2017, ΝΠΔΔ με την επωνυμία Ενιαίο Ταμείο Επικουρικής Ασφάλισης και Εφάπαξ Παροχών (ΕΤΕΑΕΠ), στο οποίο εντάχθηκε και ο Τομέας Πρόνοιας Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΠΕΔΕ), το οποίο μέχρι πρότινος υπαγόταν στο πρώην ΕΤΑΑ βάσει του Ν. 3655/2008, όπου παρέμεινε μέχρι τις 01η.03.2020, όταν απορροφήθηκε από τον e-ΕΦΚΑ βάσει του Ν. 4670/2020. Εντούτοις, το ΕΤΕΑΕΠ που ήταν υπεύθυνο για τη

Αριθμός απόφασης: 82/2021

χορήγηση ασφαλιστικής ενημερότητας σε στελέχη ως πρώην ασφαλισμένους του ΕΤΑΑ – ΤΠΕΔΕ, κατά το κρίσιμο χρονικό σημείο υποβολής της προσφοράς της εταιρείας «***» δεν εξέδιδε αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας, επικαλούμενο τη μη ολοκλήρωση της εκκαθάρισης των εισφορών των μη μισθωτών από 01-01-2017, εκδίδοντας ανακοινώσεις με τις οποίες χορηγούσε παρατάσεις στις ασφαλιστικές ενημερότητες που εξέδιδαν τα πρώην αυτοτελή ταμεία που απορρόφησε, μεταξύ των οποίων και το πρώην ΕΤΑΑ, στο οποίο τα στελέχη της ανωτέρω εταιρείας υπάγονταν και κατά το σκέλος της επικουρικής τους ασφάλισης, ήτοι κατά το σκέλος του πρώην ΕΤΑΑ - ΤΠΕΔΕ. Τα παραπάνω ίσχυαν και καθ' όλη τη διάρκεια του έτους 2019, οπότε και υποβλήθηκε η προσφορά της προσωρινής αναδόχου εταιρείας «***», όπως προκύπτει από τις μετ' επικλήσεως, από την παρεμβαίνουσα, προσκομιζόμενες ανακοινώσεις του Διοικητή του ΕΤΕΑΕΠ της 22ης Μαρτίου του 2019 (<https://www.eteaep.gov.gr/web/post/1788>), της 27ης Ιουνίου του 2019, (<https://www.eteaep.gov.gr/web/post/1919>) της 4ης Οκτωβρίου του 2019 (<https://www.eteaep.gov.gr/web/post/2005>) και της 24ης Δεκεμβρίου του 2019. Εν προκειμένω, η εταιρεία «***» με το ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΒΕΒΑΙΩΣΕΙΣ ΤΕΕ - ΤΜΕΔΕ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ»), προσκόμισε ενημερότητες που νομίμως εκδόθηκαν από το πρώην ΕΤΑΑ και βεβαιώνουν ότι τα στελέχη της «έχουν πληρώσει τις εισφορές στους τομείς μηχανικών και Εργοληπτών Δημοσίων Έργων του ΕΤΑΑ για τους κλάδους κύριας ασφάλισης, επικουρικής ασφάλισης, πρόνοιας και υγείας» μέχρι το αντίστοιχο χρονικό διάστημα έκδοσης των οικείων εγγράφων και οι οποίες καλύπτουν την υποχρέωση καταβολής εισφορών επικουρικής ασφάλισης εκ μέρους των στελεχών της, ήτοι προσκόμισε την υπ' αριθ. πρωτ. *** βεβαίωση του πρώην ΕΤΑΑ που αφορά στην εταιρεία της με ισχύ μέχρι 30-11-2020, την υπ' αριθ. πρωτ. *** ασφαλιστική ενημερότητα του πρώην ΕΤΑΑ που αφορά στην εταιρεία της και στα στελέχη της με ισχύ μέχρι 09-10-2019, την υπ' αριθ. πρωτ. *** ασφαλιστική ενημερότητα του πρώην ΕΤΑΑ που αφορά στο στέλεχος *** με ισχύ μέχρι 09-10-2019 και τέλος την υπ' αριθ. πρωτ. *** ασφαλιστική ενημερότητα του πρώην ΕΤΑΑ που αφορά στο στέλεχος *** με ισχύ μέχρι 10-01-2020. Από τα ανωτέρω έγγραφα

Αριθμός απόφασης: 82/2021

προκύπτει η προσήκουσα καταβολής εισφορών επικουρικής ασφάλισης εκ μέρους των στελεχών της εταιρείας «***» και η ασφαλιστική τους εν γένει ενημερότητα και ως προς τις υποχρεώσεις επικουρικής ασφάλισης κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της υπόψη εταιρείας. Μετά ταύτα, ο δεύτερος λόγος της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος προεχόντως ως αόριστος, σε κάθε περίπτωση ως αβάσιμος, ενώ και ο τρίτος λόγος θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

8. Επειδή με τον τέταρτο λόγο της Προσφυγής της (υπό II Γ) η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση με την οποία έγιναν αποδεκτά τα δικαιολογητικά του προσωρινού μειοδότη τυγχάνει ακυρωτέα, καθώς η εταιρεία «***» δεν αποδεικνύει με τα προσκομιζόμενα έγγραφά της ότι και κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της δεν είχε αναστείλει την δραστηριότητά της, δεν είχε τεθεί σε εκκαθάριση και ότι οι μετοχές της ήταν ονομαστικές, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της. Ο όρος 23.3.γ της Διακήρυξης ορίζει ότι *«[...] για την παράγραφο Α.4(β) του άρθρου 22: πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Για τους οικονομικούς φορείς που είναι εγκαταστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα το πιστοποιητικό ότι δεν τελούν υπό πτώχευση, πτωχευτικό συμβιβασμό, αναγκαστική διαχείριση, δεν έχουν υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης εκδίδεται από το αρμόδιο πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα. Το πιστοποιητικό ότι το νομικό πρόσωπο δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με δικαστική απόφαση εκδίδεται από το οικείο Πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα, το δε πιστοποιητικό ότι δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με απόφαση των εταίρων εκδίδεται από το Γ.Ε.Μ.Η., σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, ως κάθε φορά ισχύουν. Τα φυσικά πρόσωπα δε φέρουν πιστοποιητικό περί μη θέσης σε εκκαθάριση. Ειδικά η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς, αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων [...] (στ)*

Αριθμός απόφασης: 82/2021

Δικαιολογητικά της παρ. Α.5 του Άρθρου 22 Για την απόδειξη της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού της παραγράφου Α.5 του άρθρου 22 υποβάλλονται, εφόσον ο προσωρινός ανάδοχος είναι ανώνυμη εταιρία: Δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης μετοχών. [Εξαιρούνται της υποχρέωσης αυτής οι εταιρείες που είναι εισηγμένες στο Χρηματιστήριο της χώρας εγκατάστασής τους και υποβάλλουν περί τούτου υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου τους]. Πιστοποιητικό αρμόδιας αρχής του κράτους της έδρας, από το οποίο να προκύπτει ότι οι μετοχές είναι ονομαστικές που να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του. Αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου (μετοχολόγιο), όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας, το πολύ τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την ημέρα υποβολής της προσφοράς. Ειδικότερα: α) Οι επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ., προσκομίζουν μόνο την αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου (μετοχολόγιο), όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας, το πολύ τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την ημέρα υποβολής της προσφοράς καθώς η απαίτηση για την υποβολή του πιστοποιητικού από το οποίο να προκύπτει ότι οι μετοχές είναι ονομαστικές, καλύπτεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 23.9 της παρούσας [...]». Από την επισκόπηση της προσφοράς της ανωτέρω εταιρείας προκύπτει ότι αυτή προσκόμισε την από 7-10-2020 εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΑΑΔΕ, από την οποία προκύπτει, ότι δεν είχε αναστείλει τις επιχειρηματικές της δραστηριότητες μέχρι την έκδοσή της, ήτοι και κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς της, αφού το πεδίο «ημερομηνία διακοπής» και «αιτία διακοπής», είναι κενά και ως εκ τούτου καλύπτεται με το προσκομισθέν έγγραφο αυτό η υπόψη υποχρέωση της Διακήρυξης και για το κρίσιμο χρονικό σημείο υποβολής της προσφοράς (ΣτΕ ΕΑ 29/2019). Περαιτέρω, προσκομίσθηκε το από 23.09.2020 Γενικό Πιστοποιητικό ΓΕΜΗ, στο οποίο αναγράφεται ότι «βεβαιώνουμε ότι δεν έχει καταχωρισθεί στη μερίδα της εταιρείας στο ΓΕΜΗ απόφαση γενικής συνέλευσης για λύση της εταιρείας &

Αριθμός απόφασης: 82/2021

θέση αυτής σε εκκαθάριση», καθώς και το υπ' αριθμ. πρωτ. 107198/5144/2013 έγγραφο του Τμήματος Εμπορίου και Τουρισμού της Διεύθυνσης Ανάπτυξης Π.Ε. Αχαΐας της Γενικής Διεύθυνσης Ανάπτυξης της ***, με το οποίο ομοίως βεβαιώνεται ότι «δεν μας έχουν υποβληθεί δικαιολογητικά από τα οποία να προκύπτει ότι η εν λόγω εταιρεία αποφάσισε τη λύση της και τη θέση της σε εκκαθάριση ...». Από τα έγγραφα αυτά προκύπτει, ότι κατά τον χρόνο της πρόσκλησης προσκόμισης των δικαιολογητικών δεν είχε εκδοθεί απόφαση της Γενικής Συνέλευσης, περί λύσης και εκκαθάρισης της εταιρείας «***» μέχρι του χρόνου αυτού και συνεπώς καλύπτεται και ο προγενέστερος χρόνος υποβολής της προσφοράς της υπόψη εταιρείας, ο δε, αντίθετος ισχυρισμός της προσφεύγουσας τυγχάνει απορριπτέος. Τέλος και όσον αφορά την απόδειξη της ονομαστικοποίησης των μετοχών της εταιρείας «***», με το από 23.09.2020 Πιστοποιητικό του ΓΕΜΗ, το υπ' αριθ. πρωτ. 107198/5144/2013 έγγραφο του *** και το εν ισχύ καταστατικό της υπόψη εταιρείας προκύπτει ότι το καταστατικό αυτής δεν έχει τροποποιηθεί αναφορικά με τη μετατροπή των μετοχών σε ονομαστικές, ως απαιτείται σύμφωνα με το άρθρο 8 αυτού, το οποίο ορίζει ότι «οι μετοχές της εταιρείας είναι υποχρεωτικώς ονομαστικές» και ως εκ τούτου το σύνολο των μετοχών της εν λόγω εταιρείας είναι ονομαστικές. Συνεπώς, εκ των ανωτέρω εγγράφων καλύπτονται οι όροι της Διακήρυξης και νομίμως τα υπόψη δικαιολογητικά κατακύρωσης έγιναν αποδεκτά, απορριπτομένου ως αβάσιμου του λόγου αυτού της Προσφυγής.

9. Επειδή, με τον πέμπτο λόγο της Προσφυγής της (υπό III) η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσκομιζόμενη υπεύθυνη δήλωση του προσωρινού μειοδότη, εταιρείας «***», όσον αφορά την πλήρωση του όρου 22 Α.4 της Διακήρυξης δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της διάταξης αυτής, καθόσον είναι αόριστη, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή. Ο όρος 23.3. της Διακήρυξης ορίζει «(ε) Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου Α.4 του άρθρου 22, υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι λόγοι αποκλεισμού [...]». Από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προκύπτει ότι η εταιρεία

Αριθμός απόφασης: 82/2021

«***», προσκόμισε την από 09.10.2020 υπεύθυνη δήλωση, στην οποία αναφέρεται ότι «δεν συντρέχουν στο πρόσωπο της εταιρίας οι οριζόμενοι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου Α.4. του άρθρου 22 του τεύχους της διακήρυξης του έργου Εργασίες συντήρησης - αποκατάστασης υφιστάμενων αντιπλημμυρικών έργων ποταμού *** και κλάδων ή όμορων χειμάρρων αυτού, ***» και ως εκ τούτου με τη δήλωση αυτή πληρούνται τα οριζόμενα από τη Διακήρυξη, δοθέντος ότι σαφώς αναφέρεται στη δήλωση αυτή της εταιρείας «*** η πλήρωση των οριζόμενων του συγκεκριμένου άρθρου της Διακήρυξης του υπόψη, υπό ανάθεση, έργου, ήτοι δηλώνεται με αυτήν ότι οι εκεί αναφερόμενοι λόγοι αποκλεισμού δεν συντρέχουν στο πρόσωπο της. Τούτων ούτως εχόντων, ο λόγος αυτός της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος.

10. Επειδή, με τον έκτο λόγο της Προσφυγής της (υπό IV) η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η ο προσωρινός ανάδοχος, εταιρεία «***», δεν απέδειξε τη λήψη απόφασης περί συμμετοχής της στον διαγωνισμό, προγενεστέρως της ημερομηνίας υποβολής της προσφοράς της, αφού το υποβληθέν αντίγραφο πρακτικού του διοικητικού συμβουλίου της εταιρείας αυτής, περί λήψης απόφασης, στις 09.09.2019, για συμμετοχή της στον υπό κρίση διαγωνισμό φέρει μονογραφή του προέδρου του διοικητικού συμβουλίου, η οποία τέθηκε αυθημερόν, στις 09.09.2019 και ψηφιακή υπογραφή του, η οποία τέθηκε στις 13-10-2020, πλην όμως εξ αιτίας του γεγονότος, ότι φέρει μονογραφή (και όχι ιδιόχειρη υπογραφή), άνευ βεβαιώσεως της γνησιότητάς της και ψηφιακή υπογραφή, η οποία τέθηκε μετά την πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, δεν αποδεικνύει την προϋφιστάμενη της υποβολής της προσφοράς, απόφαση περί συμμετοχής στην υπό εξέταση διαδικασία. Το άρθρο 23.8 της Διακήρυξης ορίζει ότι *«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*

Αριθμός απόφασης: 82/2021

σύμφωνα με τις ειδικότερες διατάξεις αυτών φέρουν συγκεκριμένο χρόνο ισχύος. Εάν ο προσφέρων είναι Α.Ε και Ε.Π.Ε. [...] Πρακτικό Δ.Σ περί έγκρισης συμμετοχής στο διαγωνισμό στο οποίο μπορεί να περιέχεται και εξουσιοδότηση [...] για υπογραφή και υποβολή προσφοράς [...] 23.9 [...] (β) Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι στο Μ.Ε.ΕΠ. εφόσον υποβάλλουν «Ενημερότητα Πτυχίου» εν ισχύ, απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών [...] τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης της εργοληπτικής επιχείρησης». Εκ των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει ότι, με την προσκόμιση Ενημερότητας Πτυχίου εν ισχύ, υφίσταται απαλλαγή προσκόμισης όλων των νομιμοποιητικών εγγράφων συλλήβδην, ήτοι και του προβλεπόμενου από τις ανωτέρω διατάξεις Πρακτικού Δ.Σ περί έγκρισης συμμετοχής στο διαγωνισμό. Στην υπό κρίση περίπτωση, η εταιρεία «***» με τα δικαιολογητικά κατακύρωσής της προσκόμισε Ενημερότητα Πτυχίου εν ισχύ, ως και η προσφεύγουσα συνομολογεί, και συνεπώς ουδόλως ήταν υποχρεωμένη να υποβάλλει το πρακτικό του διοικητικού της συμβουλίου, με το οποίο εγκρίθηκε η συμμετοχή της στον επίμαχο διαγωνισμό και ο λόγος αυτός της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος.

11. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω και να γίνει δεκτή η Παρέμβαση, το παράβολο δε, που κατέθεσε η προσφεύγουσα να καταπέσει, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου.

Αριθμός απόφασης: 82/2021

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 31 Δεκεμβρίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 15 Ιανουαρίου 2021.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νικόλαος Σ. Σαββίδης

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου