

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

7^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 20 Ιουλίου 2020 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Σειραδάκης-Πρόεδρος, Χρυσάνθη Ζαράρη-Εισηγήτρια και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 11.06.2020 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 720/12.06.2020 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», που εδρεύει στη ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του ... (εφεξής αναθέτουσα αρχή).

Και του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «... ... Ε.Π.Ε» που εδρεύει στο ... (εφεξής παρεμβαίνων), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την Προδικαστική Προσφυγή, ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αριθ. ... Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής που εκδόθηκε στο πλαίσιο ανάθεσης του έργου Ενεργειακή αναβάθμιση 1ου Λυκείου ..., με την οποία αποφασίσθηκε η κατακύρωση της σύμβασης στον προσωρινό ανάδοχο (μειοδότη) και ήδη παρεμβαίνοντα ενώ θα έπρεπε να αποκλειστεί λόγω ελλιπούς προσφοράς και, συγκεκριμένα, λόγω παράλειψης υποβολής του συνόλου των δικαιολογητικών που απαιτούνται σύμφωνα με τη Διακήρυξη.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την με αρ. ... απόφαση της, προκήρυξε ηλεκτρονικό δημόσιο διαγωνισμό για την ανάθεση κατασκευής του έργου «Ενεργειακή αναβάθμιση 1ου Λυκείου ... Εκτιμώμενης αξίας 508.015,59 Ευρώ

Αριθμός Απόφασης: 851/2020

(πλέον Φ.Π.Α. 24%), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει τιμής.

2. Επειδή για την άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο ύψους 2.541,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών όπου στο πεδίο «κατάσταση» αναφέρεται η ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ» και το από 10.06.2020 αποδεικτικό πληρωμής του ως άνω παραβόλου δια μέσω της EUROBANK).

3. Επειδή, η διακήρυξη, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) ΑΔΑΜ: ..., καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ

4. Επειδή, η υπό στοιχείο 2 της παρούσας διαγωνιστική διαδικασία ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) κατατέθηκε στις 11.06.2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού δοθείσας της κοινοποίησης της προσβαλλόμενης στους ενδιαφερομένους στις 02.06.2020, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, αυθημερόν, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017 και είναι νομίμως υπογεγραμμένη.

6. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή, κατετάγη δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας, θεμελιώνει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της

Αριθμός Απόφασης: 851/2020

προσφοράς έτερων προσφερόντων και εν προκειμένω στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τους στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς τους (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

7. Επειδή, με την με αρ. 887/12.06.2020 Πράξη του Προέδρου του 7ου Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί του αιτήματος λήψης μέτρων προσωρινής προστασίας και επί της προσφυγής.

8. Επειδή, ο παρεμβαίνων, κατέθεσε στην «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου διενέργειας του διαγωνισμού την από 26.06.2020 παρέμβαση του, ψηφιακά υπογεγραμμένη στις 26.06.2020 ώρα 12:34:55, ήτοι εκπροθέσμως σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017, δοθέντος ότι η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερομένους μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 12.06.2020, ώρα 12:34:11 μμ. Η εκπρόθεσμη εκ μέρους του παρεμβαίνοντος κατάθεση της προσφυγής, δεν αίρεται ούτε από το γεγονός της προαναγγελθείσας από 03.06.2020 προσωρινής διακοπής λειτουργίας του υποσυστήματος ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ, ΕΣΗΔΗΣ-Δημόσια Έργα από την Παρασκευή 12.06.2020 και ώρα 23:30 έως την Δευτέρα 22.06.2020 (http://www.promitheus.gov.gr/webcenter/files/anakinoseis/1.Anakoinosh_Metaptosi_G%20Cloud_%CE%95SIDIS%20DE.pdf), και τούτο διότι σε αυτές τις εξαιρετικές περιπτώσεις, σύμφωνα με τις σαφείς και ρητές διατάξεις των άρθρων 362 παρ. 3 ν. 4412/2016 και 7 και 8 του π.δ/τος 39/2017, ο παρεμβαίνων όφειλε να αποστείλει εμπροθέσμως την παρέμβαση του στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, εντός αποκλειστικής προθεσμίας 10 ημερών από την κοινοποίηση της προσφυγής, γεγονός που δεν έπραξε. Επομένως, η ασκηθείσα παρέμβαση απορρίπτεται ως απαράδεκτη λόγω εκπρόθεσμης άσκησής της. Σημειώνεται ότι η Εισηγήτρια επιβεβαίωσε ότι πράγματι ο

Αριθμός Απόφασης: 851/2020

παρεμβαίνων είχε λάβει γνώση της ως άνω κοινοποίησης και ειδικότερα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου το οποίο η Εισηγήτρια απέστειλε στην αναθέτουσα αρχή, έθεσε το κάτωθι ερώτημα «...η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερομένους μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 12.06.2020, ώρα 12:34:11 μμ, συμπεριλαμβανομένου και του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «... .. Ε.Π.Ε». Λόγω του γεγονότος της προαναγγελθείσας προσωρινής διακοπής λειτουργίας του υποσυστήματος ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ-Δημόσια Έργα από την Παρασκευή 12.06.2020 και ώρα 23:30 έως την Δευτέρα 22.06.2020 παρακαλώ όπως εντός 2 ημερών μας ενημερώσετε : α) εάν ο ως άνω οικονομικός φορέας σας απέστειλε με μήνυμα ηλ. ταχυδρομείου παρέμβαση έως τις 22.06.2020, β) εάν τυχόν υπήρξε μεταξύ σας επικοινωνία προκειμένου να διαπιστώσετε ότι έλαβε γνώση της προδικαστικής προσφυγής την οποία του κοινοποιήσατε στις 12.06.2020». Η αναθέτουσα αρχή απάντησε ως κάτωθι «Α) δεν μας έχει αποσταλεί νωρίτερα από τις 22-06-2020 με ηλεκτρονικό ταχυδρομείο η παρέμβαση της «... .. Ε.Π.Ε». Λάβαμε γνώση της παρέμβασης μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, όταν κατατέθηκε από την Ε.Π.Ε. Β). Σαφώς ο ως άνω οικονομικός φορέας έλαβε γνώση της προδικαστικής προσφυγής την οποία του κοινοποιήσαμε στις 12.06.2020 (ημέρα Παρασκευή), καθώς υπήρξε επικοινωνία μεταξύ μας για το θέμα της προσφυγής (μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου) στις 15/6/2020. Οπότε αν όχι στις 12-6-2020, σίγουρα στις 15-6-2020 είχε λάβει γνώση της προσφυγής». Περαιτέρω, η Εισηγήτρια απέστειλε μήνυμα και στο helpdesk του ΕΣΗΔΗΣ ΔΗΜΟΣΙΑ ΕΡΓΑ «Στο πλαίσιο εξέτασης προδικαστικής προσφυγής θα ήθελα να θέσω το κάτωθι ερώτημα Α. Ιστορικό: Σε διαγωνισμό ανάθεσης δημόσιου έργου η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε ασκηθείσα προσφυγή στους ενδιαφερομένους στις 12.06.2020 ώρα 12:30μμ περίπου, μέσω "επικοινωνίας". Ωστόσο στις 23:30 διεκόπη, κατόπιν σχετικής προγενέστερης ανακοίνωσης σας, η λειτουργία του ΕΣΗΔΗΣ ΔΗΜΟΣΙΑ ΕΡΓΑ. Β. ΕΡΩΤΗΜΑ Είναι δυνατόν να αναγνώσει ο ενδιαφερόμενος το περιεχόμενο της ληφθείσας κοινοποίησης, επιλέγοντας το "Μήνυμα", που σε μεταφέρει στον ηλ. Τύπο του διαγωνισμού, του "workflow mailer" , εάν δεν λειτουργεί το

ΕΣΗΔΗΣ?, Η απάντηση που ελήφθη έχει ως κάτωθι: «κατά την χρονική περίοδο που το σύστημα ΕΣΗΔΗΣ είχε τεθεί εκτός λειτουργίας, δεν υπήρχε δυνατότητα από τους ενδιαφερόμενους να μεταφερθούν στον ηλ. τόπο του διαγωνισμού». Επομένως, ο παρεμβαίνων, έλαβε γνώση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στις 12.06.2020, οπότε και διακόπηκε η λειτουργία του, δοθέντος αφενός ότι από την επομένη δεν υπήρχε η δυνατότητα να μεταφερθεί στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, στις δε 15.06.2020 που επικοινωνήσε με την αναθέτουσα αρχή, γνώριζε ήδη για την κατάθεση της, εξάλλου ουδόλως επικαλείται στην παρέμβαση του ότι λόγω της προσωρινής διακοπής δεν έλαβε γνώση άμα την κοινοποίηση της. Συνεπώς, απορρίπτεται ως απαράδεκτη και δεν εξετάζεται κατ' ουσία.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις από 24.06.2020 απόψεις της.

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω νομίμως και παραδεκτως φέρεται ενώπιον του 7ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή.

11. Επειδή, ο προσφεύγων, κατόπιν παράθεσης σύντομου ιστορικού ισχυρίζεται ότι *«Προσφεύγουμε ενώπιον της Αρχής σας και αιτούμαστε την ακύρωση της υπ' αριθ. ... Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του ... Ορεστικού για τον λόγο ότι η προσφορά της εταιρίας ... ΕΠΕ έγινε δεκτή ενώ θα έπρεπε να αποκλειστεί λόγω ελλιπούς προσφοράς και, συγκεκριμένα, λόγω παράλειψης υποβολής του συνόλου των δικαιολογητικών που απαιτούνται σύμφωνα με τη Διακήρυξη. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από τα υποβληθέντα δικαιολογητικά, η προσωρινή μειοδότηρια εταιρία δεν προσκόμισε (ούτε ηλεκτρονικά ούτε σε έντυπη μορφή): 1) φορολογική ενημερότητα της κ/ξ στην οποία συμμετέχει, που να καλύπτει τόσο την ημερομηνία του διαγωνισμού (16-2-2020) όσο και την ημερομηνία της πρόσκλησης, 2) φορολογική ενημερότητα της εταιρίας που να καλύπτει την ημερομηνία του διαγωνισμού, 3) ασφαλιστική ενημερότητα της κ/ξ στην οποία συμμετέχει που να καλύπτει την ημερομηνία του διαγωνισμού, 4) Υπεύθυνη Δήλωση*

της παρ.23.3(β) περί μη αθέτησης υποχρεώσεων στην καταβολή φόρων και εισφορών και 5) πρακτικό Δ.Σ. για τη συμμετοχή της στον διαγωνισμό». Στη συνέχεια παραθέτει τις διατάξεις των άρθρων 4.2 «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/Κατακύρωση/Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης», 22.Α. «Λόγοι αποκλεισμού» και 23.2 «Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα)», της διακήρυξης αλλά και νομολογία σχετικά με τη δεσμευτικότητα των όρων της διακήρυξης και την αρχή της ίσης μεταχείρισης και ισχυρίζεται ότι «*Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, στο άρθρο 4.2 περ. δ προβλέπεται ρητώς και σαφώς ότι αν κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή αν από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της Διακήρυξης, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας. Περαιτέρω, στο άρθρο 22.Α.2 προβλέπεται ρητώς και σαφώς ως λόγος αποκλεισμού η περίπτωση που 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, ενώ στο άρθρο 23.3 ως δικαιολογητικά μη συνδρομής του ως άνω λόγου αποκλεισμού απαιτούνται ρητώς και σαφώς α) φορολογική ενημερότητα για τον οικονομικό φορέα και για τις κοινοπραξίες στις οποίες συμμετέχει για τα δημόσια έργα που είναι σε εξέλιξη, β) ασφαλιστική ενημερότητα που να καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα για το προσωπικό του με σχέση εξαρτημένης εργασίας και για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία και γ) υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντα ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την*

αθέτηση των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Τα δικαιολογητικά, δε, αυτά πρέπει να αποδεικνύουν την τήρηση των όρων του άρθρου 22.Α.2 τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, όσο και υποβολής των δικαιολογητικών. Στην προκειμένη περίπτωση η εταιρία ΕΠΕ δεν προσκόμισε 1) φορολογική ενημερότητα της κ/ξ στην οποία συμμετέχει, που να καλύπτει τόσο την ημερομηνία του διαγωνισμού (16-2-2020) όσο και την ημερομηνία της πρόσκλησης, 2) φορολογική ενημερότητα της εταιρίας που να καλύπτει την ημερομηνία του διαγωνισμού, 3) ασφαλιστική ενημερότητα της κ/ξ στην οποία συμμετέχει που να καλύπτει την ημερομηνία του διαγωνισμού, 4) Υπεύθυνη Δήλωση ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και 5) Πρακτικό Δ.Σ. για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό. **Κατά παράβαση, δε, των ως άνω δεσμευτικών όρων της Διακήρυξης έγινε δεκτή ενώ θα έπρεπε να αποκλειστεί λόγω παράλειψης υποβολής των ανωτέρω δικαιολογητικών που ρητώς και επί ποινή αποκλεισμού απαιτούνται σύμφωνα με τη Διακήρυξη (βλ. ΑΕΠΠ 472/2020 σκ.40):** «... 40. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, η Διακήρυξη, προς απόδειξη της μη πλήρωσης του λόγου αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.2 περί αθετήσεως των υποχρεώσεων του προσφέροντος όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης που έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση, το άρθρο 23.3 απαιτεί, εκτός της φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, την υποβολή από τον προσφέροντα υπεύθυνης δήλωσης στην οποία θα δηλώνει υπευθύνως ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, ήτοι με περιεχόμενο που δεν αποδεικνύεται με μόνη την προσκόμιση των πιστοποιητικών που υπέβαλε ο προσφεύγων. Η παράλειψη αυτή δεν θα εδύνατο να συμπληρωθεί εκ των υστέρων με διευκρινίσεις καθώς το άρθρο 4.2 της Διακήρυξης προβλέπει ρητώς και σαφώς ότι αν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα

απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ως εν προκειμένω, η επίμαχη υπεύθυνη δήλωση, η προσφορά του προσωρινού αναδόχου απορρίπτεται. Επομένως, ορθώς και κατά δέσμια αρμοδιότητα η αναθέτουσα αρχή απέκλεισε τον προσφεύγοντα σύμφωνα με τις αρχές της τυπικότητας, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας για τη μη προσκόμιση δικαιολογητικού κατακύρωσης που απαιτούσε η Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού, παρά τα περί αντιθέτου προβαλλόμενα. Περαιτέρω, απορριπτέος ως αβάσιμος είναι ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι αποκλείστηκε παρόλο που απέδειξε πλήρως ότι δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού στο πρόσωπό του καθώς για την απόδειξη της μη συνδρομής του εν θέματι λόγου αποκλεισμού απαιτούνταν ρητώς και σαφώς και η μη προσκομισθείσα υπεύθυνη δήλωση» - πρβλ. Πράξη 179/2018 ίου Ε' ΚΛΙΜΑΚΙΟΥ του Ελεγκτικού Συνεδρίου σχετικά με την παράλειψη προσκόμισης Πρακτικού Δ.Σ.).

12. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με με το με αρ. 21/23.06.2020 Πρακτικό της ΘΕΜΑ 2ο «ΔΙΑΤΥΠΩΣΗ ΓΝΩΜΗΣ ΕΠΙ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ ΜΕ ΓΑΚ – ΑΕΠΠ 720/2020 ΑΠΟ ΤΗΝ ΕΤΑΙΡΕΙΑ «Κ. ... ΚΑΤΑ ΤΗΣ ΑΡΙΘ. ... ΑΠΟΦΑΣΗΣ ΤΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΗΝ ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ 1ου ΛΥΚΕΙΟΥ ... Αριθ. Απόφασης 122/2020, ισχυρίζεται ότι «Ότι σε εξέταση της προσφυγής με ΓΑΚ – ΑΕΠΠ 720/2020 κατά της υπ' αριθμ.... απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του ... Ορειστικού, σχετικά με την κατακύρωση του ηλεκτρονικού διαγωνισμού του έργου «ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ 1ου ΛΥΚΕΙΟΥ ...» με συστημικό αριθμό '...', διαπιστώθηκε ότι όντως υπήρχαν οι συγκεκριμένες ελλείψεις και ως εκ τούτου αποδέχεται την εν λόγω προσφυγή».

13. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 102 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία

κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή Αριθμός απόφασης: 472/2020 20 μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή ήσσονος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο

ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

14. Επειδή στο άρθρο 103 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α΄ 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του

άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. 3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι 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. 4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και 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 προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται. Αριθμός απόφασης: 472/2020 22 5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του

άρθρου 104, η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και το άρθρο 75 η διαδικασία ματαιώνεται. 6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2, και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105. 7. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος.».

15. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 104 «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής-Οψιγενείς μεταβολές», του ν. 4412/2016 ορίζεται «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105. 2. Αν επέλθουν μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες οι προσφέροντες/υποψήφιοι είχαν δηλώσει ότι πληρούν, σύμφωνα με το άρθρο 79, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσφέρων/υποψήφιος μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οι προσφέροντες/υποψήφιοι οφείλουν να ενημερώσουν αμελλητί την αναθέτουσα αρχή σχετικά και το αργότερο μέχρι την ημέρα της έγγραφης

ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών του άρθρου 80. 3. Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για οφισγενείς μεταβολές κατά την έννοια της προηγούμενης παραγράφου που επήλθαν στο πρόσωπο του προσωρινού αναδόχου, δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με τις παραγράφους 4, 5 και 6 του άρθρου 72, και εφαρμόζονται κατά τα λοιπά οι διατάξεις των παραγράφων αυτών. Σε αντίθετη περίπτωση, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του προσωρινού αναδόχου, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 72.»

16. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται «4.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/ Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης α) Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί, στο πλαίσιο της σχετικής ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης και μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης. β) Τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» στην αναθέτουσα αρχή. γ) Αν δεν υποβληθούν τα ως άνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα υποβάλει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν μέσω της λειτουργικότητας της “Επικοινωνίας” του υποσυστήματος. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την ως άνω προθεσμία, εφόσον αιτιολογείται αυτό επαρκώς και κατ’ ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών, σύμφωνα με τα ανωτέρω υπό β) και γ) αναφερόμενα, προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην

αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα έγγραφα που απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 "Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας", όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4250/2014. δ) Αν κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι: i) τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), είναι ψευδή ή ανακριβή ή ii) αν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, ή ii) αν από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της παρούσας, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας. Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) ότι πληροί και οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσωρινός ανάδοχος μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της ειδοποίησης/πρόσκλησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 15 της παρούσας. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής του άρθρου 22, η διαδικασία σύναψης της σύμβασης ματαιώνεται. Η διαδικασία ελέγχου των ως άνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή Διαγωνισμού, η οποία, στη συνέχεια, το κοινοποιεί, μέσω της

«λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», στην αναθέτουσα αρχή για τη λήψη απόφασης». [...]

Άρθρο 9: Συμπλήρωση αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών, να καλέσει τους οικονομικούς φορείς, μέσω της λειτουργικότητας Αριθμός απόφασης: 472/2020 27 της “Επικοινωνίας” του υποσυστήματος να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, συμπεριλαμβανομένης και της οικονομικής τους προσφοράς, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 102 και 103 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 13 της υπ’ αρ./26 10 2017 Κ.Υ.Α. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη [...]

22.Α. Λόγοι αποκλεισμού Κάθε προσφέρων αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (αν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (αν πρόκειται περί ένωσης οικονομικών φορέων) ένας από τους λόγους των παρακάτω περιπτώσεων:

23. 2 . Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα) Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ) και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας.

23.3 Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22
A.Ο προσωρινός ανάδοχος, κατόπιν σχετικής ηλεκτρονικής πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή, υποβάλλει τα ακόλουθα δικαιολογητικά, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 4.2 της παρούσας:.... (β) για την

παραγράφο 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) σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία του κράτους εγκατάστασης ή την ελληνική νομοθεσία αντίστοιχα, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή 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..... 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.

- υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης.

23.8. Σχετικά με τον έλεγχο νομιμοποίησης του προσωρινού αναδόχου: Σε περίπτωση νομικού προσώπου, υποβάλλονται ηλεκτρονικά, στον φάκελο

“Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου, τα νομιμοποιητικά έγγραφα από τα οποία προκύπτει η εξουσία υπογραφής του νομίμου εκπροσώπου και τα οποία πρέπει να έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους 121, εκτός αν σύμφωνα με τις ειδικότερες διατάξεις αυτών φέρουν συγκεκριμένο χρόνο ισχύος. Εάν ο προσφέρων είναι Α.Ε και Ε.Π.Ε : 1. ΦΕΚ σύστασης, 2. Αντίγραφο του ισχύοντος καταστατικού με το ΦΕΚ στο οποίο έχουν δημοσιευτεί όλες οι μέχρι σήμερα τροποποιήσεις αυτού ή επικυρωμένο αντίγραφο κωδικοποιημένου καταστατικού (εφόσον υπάρχει) 3. ΦΕΚ στο οποίο έχει δημοσιευτεί το πρακτικό ΔΣ εκπροσώπησης του νομικού προσώπου, **4. Πρακτικό Δ.Σ περί έγκρισης συμμετοχής στο διαγωνισμό, στο οποίο μπορεί να περιέχεται και εξουσιοδότηση (εφόσον αυτό προβλέπεται από το καταστατικό του υποψηφίου αναδόχου) για υπογραφή και υποβολή προσφοράς σε περίπτωση που δεν υπογράφει ο ίδιος ο νόμιμος εκπρόσωπος του φορέα την προσφορά και τα λοιπά απαιτούμενα έγγραφα του διαγωνισμού και ορίζεται συγκεκριμένο άτομο,** 5. Πιστοποιητικό αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής περί τροποποιήσεων του καταστατικού / μη λύσης της εταιρείας

17. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) της διακήρυξης, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

18. Επειδή, 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 ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και

απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη 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 ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27).

19. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των όρων της κανονιστικής πράξης στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας, απορρίπτοντας κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που παραβιάζει απαράβατους όρους της διακήρυξης. Ειδικότερα, η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό (βλ., στο ίδιο πνεύμα, απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, C 496/99 P, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, Συλλογή 2004, σ. I 3801, σκέψη 115).

20. Επειδή, περαιτέρω, είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη τήρησης υποχρεώσεων που απορρέουν από τα σχετικά με τη διαδικασία έγγραφα και την ισχύουσα εθνική νομοθεσία καθόσον είναι σαφής (βλ. εξ αντιδιαστολής Απόφαση Pirro Pizzo, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51, όπου κρίθηκε ότι δεν επιτρέπεται ο αποκλεισμός οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τηρήσεως από τον φορέα αυτόν υποχρεώσεως η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, αλλά από την

ερμηνεία της εν λόγω νομοθεσίας και των εν λόγω εγγράφων, καθώς και από την εκ μέρους των εθνικών διοικητικών αρχών και των εθνικών δικαστηρίων συμπλήρωση των κενών των εγγράφων και της νομοθεσίας).

21. Επειδή, όπως έχει κριθεί (ΣΤΕ 1667/2011 Ολομ.), με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή τους στο διαγωνισμό για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης, οι διαγωνιζόμενοι αποδέχονται πλήρως τη νομιμότητα των όρων της διακήρυξης, με βάση τους οποίους διενεργείται ο διαγωνισμός και διαμορφώνονται οι υποβαλλόμενες προσφορές. Ως εκ τούτου, και για λόγους ασφάλειας του δικαίου, δεν είναι επιτρεπτή η εκ μέρους τους παρεμπίπτουσα, εκ των υστέρων, αμφισβήτηση του κύρους των όρων της διακήρυξης, την οποία δεν έχουν προσβάλει ευθέως εντός της προθεσμίας για την άσκηση της αιτήσεως ακυρώσεως, με την ευκαιρία της προσβολής των μεταγενέστερων πράξεων της διαγωνιστικής διαδικασίας (ΣΤΕ 964/1998 Ολομ., 966/1998 Ολομ., 1415/2000 Ολομ., 3602/2005 επταμ., 702/2008, 1794/2008 και άλλες, Αριθμός απόφασης: 472/2020 34 πρβλ. και ΔΕΚ, απόφαση της 12.2.2002, Universale-Bau AG, C-470/99, σκέψεις 65 έως 79, καθώς και απόφαση της 27.2.2003, Santex SpA, C327/00, σκέψεις 32 έως 66).

22. Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, η οποία αποτελεί πρότυπο τεύχος με δεσμευτική ισχύ (βλ. ενδεικτικά και την υπ' αριθ. 457/2018 απόφαση του Ελ. Συν. Τμ. 6), και ιδία στο άρθρο 4.2 περ. δ προβλέπεται ρητώς και σαφώς ότι, αν κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή αν από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της Διακήρυξης, απορρίπτεται, μεταξύ άλλων, η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Περαιτέρω, στο άρθρο 22.A.2 προβλέπεται ρητώς και σαφώς ως λόγος αποκλεισμού η περίπτωση που 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, ενώ στο άρθρο 23.3 ως δικαιολογητικά μη συνδρομής του ως άνω λόγου αποκλεισμού απαιτούνται ρητώς και σαφώς φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα σε ισχύ καθώς και υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεων του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Έτι περαιτέρω, στο άρθρο 23. 2. Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα), ρητά ορίζεται ότι το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α εως δ) και κατά τη σύναψη της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (ε) της παρούσας, παράλληλα, με την υποσημείωση 101 της διακήρυξης, ρητά ορίζεται ότι *«Λαμβανομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών φορολογικής ενημερότητας, οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά που να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι. Τα εν λόγω πιστοποιητικά υποβάλλονται μαζί με τα υπόλοιπα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 23 από τον προσωρινό ανάδοχο μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του υποσυστήματος»*. Επομένως, κατά τις σαφείς και ρητές διατάξεις της διακήρυξης και του ν.4412/2016, τα ως άνω δικαιολογητικά οφείλουν να υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο και να καλύπτουν τους ανωτέρω χρόνους, εν προκειμένω, το χρόνο υποβολής της προσφοράς αλλά και της πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής προς κατάθεση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, σε αντίθετη περίπτωση απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου (βλ. μεταξύ πολλών και Απόφαση ΑΕΠΠ με αρ. 656/2018 πρώην 1ου κλιμακίου, την επ' αυτής με αρ. Ν 195/2018 Απόφαση ΔΕφ Πειρ, με την οποία απορρίφθηκε η αίτηση αναστολής επί της ως άνω απόφασης ΑΕΠΠ, επικυρώνοντας την κρίση

Αριθμός Απόφασης: 851/2020

του Κλιμακίου σύμφωνα με την οποία η ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα δεν δύνανται να εκδοθούν αναδρομικά, ομοίως την με αρ.614/2020 Απόφαση ΑΕΠΠ σκ.26, αλλά και το με αρ. πρωτ. 2210/19.04.2019 έγγραφο ΕΑΑΔΗΣΥ με θέμα «: «Διευκρινίσεις ως προς τον χρόνο έκδοσης και ισχύος των δικαιολογητικών που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο (δικαιολογητικών κατακύρωσης), κατόπιν δημοσίευσης του ν. 4605/2019» αναγράφεται « B.4 Σημειώνεται ότι, σε όλες τις προηγούμενες περιπτώσεις (B1, B2, B3) εξακολουθούν να ισχύουν οι διατάξεις του άρθρου 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με τις οποίες τα δικαιολογητικά κατακύρωσης πρέπει να καταλαμβάνουν και τον χρόνο της υποβολής της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς. Στο πλαίσιο αυτό: τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας δεν καλύπτουν το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα. Λόγω του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος αυτών των πιστοποιητικών που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι,....» (<https://diavgeia.gov.gr/doc/66%CE%93%CE%A0%CE%9F%CE%9E%CE%A4%CE%92-%CE%969%CE%9A?inline=true>).

23. Επειδή, ειδικότερα, δεν προβλέπεται ούτε από τον φορολογικό νόμο που αποτελεί αναγκαστικό δίκαιο, ούτε από την οικεία διακήρυξη ότι το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ μπορεί παραδεκτά να υποκαθιστά/αντικαθιστά το ΑΦΕ, ούτε ότι το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ αποδεικνύει παραδεκτά την φορολογική ενημερότητα, ούτε ότι απαιτείται ΑΦΕ που να βεβαιώνει την φορολογική ενημερότητα μόνο για τον μετέπειτα της υποβολής προσφοράς χρόνο. Σύμφωνα με τα άρθ. 71, 73 και 79 του ν. 4412/2016 το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ μπορεί να τεκμηριώνει αλλά μόνο προαποδεικτικά την φορολογική ενημερότητα «για την συμμετοχή στην διαδικασία σύναψης σύμβασης», ως αναφέρεται στον νόμο. Περαιτέρω, η

φορολογική ενημερότητα που καταλαμβάνει τον χρόνο της συμμετοχής στην διαδικασία απαιτείται να τεκμηριωθεί με πλήρη απόδειξη και ειδικά με το προβλεπόμενο κατά νόμο έγγραφο της φορολογικής αρχής πριν από την ανάθεση της σύμβασης. Δηλαδή το ΑΦΕ απαιτείται να αναφέρεται στην ενημερότητα του προσωρινού αναδόχου, εν προκειμένω, κατά πάντα χρόνο συμμετοχής του στην διαγωνιστική διαδικασία, δηλαδή από την υποβολή της προσφοράς του και μετά. Σημειώνεται δε ότι στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ που αποτελεί Υπεύθυνη Δήλωση, κατά πάγια νομολογία, δεν δύναται να βεβαιωθούν γεγονότα μελλοντικά αλλά αφορά αποκλειστικά και μόνον σε γεγονότα παρόντα ή παρελθόντα, όχι, όμως, μέλλοντα (πρβλ. ΠΕ 160, 58/1984 και ΣτΕ 781/2010). Επομένως, οι οικονομικοί φορείς δηλώνουν στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ που αποτελείούνη ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, γεγονότα που αφορούν στην ασφαλιστική και φορολογική τους ενημερότητα και ισχύουν κατά το χρόνο υπογραφής τους, προαποδεικνύοντας τα, τα οποία ανά πάσα στιγμή, κατά τη διάρκεια της διαγωνιστικής διαδικασίας οφείλουν να αποδείξουν βάσει των οριζόμενων στη διακήρυξη εγγράφων κατόπιν αιτήματος της αναθέτουσας αρχής (βλ. άρθρο 79 παρ. 5 του ν. 4412/2016, Μέρος VI Τελικές Δηλώσεις του ΕΕΣ/ΤΕΥΔ, Απόφαση ΑΕΠΠ του 7 ου Κλιμακίου με αρ. 119/2020 Εισηγήτρια Χ. Ζαράρη σκ.30). Ήτοι, δεν δύναται να υποστηριχθεί βασίμως ούτε ότι η επίμαχη ΥΔ έχει ήδη υποβληθεί, και δεν απαιτείται εκ νέου υποβολή της αναφορικά με το γεγονός ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, δοθέντος ότι βεβαιώνει γεγονότα παρελθόντα ή παρόντα, πολλώ δε μάλλον ότι δεν απαιτείται η προσκόμιση των οικείων αποδεικτικών που αφορούν στο χρόνο υποβολής της προσφοράς, εφόσον κατά τον κρίσιμο χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης ο προσωρινός ανάδοχος είναι ασφαλιστικά και φορολογικά ενήμερος.

24. Επειδή με τον μοναδικό λόγο της προσφυγής, **ο προσφεύγων** ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κατακυρώθηκε το έργο στην ΕΠΕ ενώ θα έπρεπε να αποκλειστεί λόγω ελλιπούς προσφοράς και, συγκεκριμένα, λόγω

παράλειψης υποβολής του συνόλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης που απαιτούνται σύμφωνα με τη Διακήρυξη. Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι στα υποβληθέντα δικαιολογητικά του ως άνω οικονομικού φορέα δεν περιλαμβάνονται (ούτε ηλεκτρονικά ούτε σε έντυπη μορφή): 1) φορολογική ενημερότητα της κ/ξ στην οποία συμμετέχει, που να καλύπτει τόσο την ημερομηνία του διαγωνισμού (16-2-2020) όσο και την ημερομηνία της πρόσκλησης, 2) φορολογική ενημερότητα της εταιρίας που να καλύπτει την ημερομηνία του διαγωνισμού, 3) ασφαλιστική ενημερότητα της κ/ξ στην οποία συμμετέχει που να καλύπτει την ημερομηνία του διαγωνισμού, 4) Υπεύθυνη Δήλωση της παρ.23.3(β) περί μη αθέτησης υποχρεώσεων στην καταβολή φόρων και εισφορών και 5) πρακτικό Δ.Σ. για τη συμμετοχή της στον διαγωνισμό».

Η αναθέτουσα αρχή αποδέχεται την πραγματική και νομική βάση των ισχυρισμών του προσφεύγοντος.

25. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ενώ ο καθού οικονομικός φορέας έχει προσκομίσει τα πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που να καλύπτουν το χρόνο της πρόσκλησης υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης για την εταιρεία του, δεν έχει, προσκομίσει, ωστόσο, **φορολογική ενημερότητα της εταιρίας που να καλύπτει την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς του**, αναφορικά δε με την κοινοπραξία στην οποία συμμετέχει δεν έχει προσκομίσει ασφαλιστική ενημερότητα που να καλύπτει τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, παρά μόνο καλύπτει τον χρόνο πρόσκλησης υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (βλ. αρχείο της προσφοράς του καθου «7.3 Ασφαλιστική Κ-Ξ pdf που αφορά στην κ/Ξ ... ΕπΕ - ΓγΦτοΔΗΜοΣ ΓΕΩΡ), ούτε φορολογική ενημερότητα αυτής που να καλύπτει τόσο τον χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και την ημερομηνία της πρόσκλησης υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης. Επίσης, δεν έχει προσκομίσει Υπεύθυνη Δήλωση της παρ.23.3(β) δηλώνοντας ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή

εισφορών κοινωνικής ασφάλισης περί μη αθέτησης υποχρεώσεων στην καταβολή φόρων και εισφορών και πρακτικό Δ.Σ. για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό.

26. Επειδή, σύμφωνα με τα αναλυτικά εκτεθέντα στις σκέψεις 22-23 της παρούσας, η Διακήρυξη, προς απόδειξη της μη πλήρωσης του λόγου αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.2 περί αθετήσεως των υποχρεώσεων του προσφέροντος όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης απαιτεί, φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα, ισχύουσα κατά πάντα χρόνο από την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς έως εν προκειμένω και τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, τόσο για τον ίδιο τον προσφέροντα όσο και για τις Κοινοπραξίες έργων σε εκτέλεση που συμμετέχει, αλλά και την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης στην οποία θα δηλώνει υπευθύνως ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, έγγραφα τα οποία σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου δεν υπέβαλε (βλ. προηγούμενη σκέψη). Οι ως άνω παραλείψεις, μία έκαστη εξ αυτών αλλά και στο σύνολο τους αποτελούν αυτοτελώς λόγο αποκλεισμού της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου και δεν δύνανται να συμπληρωθούν εκ των υστέρων με διευκρινίσεις καθώς το άρθρο 4.2 της Διακήρυξης προβλέπει ρητώς και σαφώς ότι αν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ως εν προκειμένω, η επίμαχη ως άνω υπεύθυνη δήλωση, ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα της εταιρείας σε ισχύ και κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, ως και ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα για τη συμμετοχή σε ΚΠ για τα δημόσια έργα που είναι σε εξέλιξη, ομοίως για το ως άνω χρονικό διάστημα, η προσφορά του προσωρινού αναδόχου απορρίπτεται. Επομένως, και μόνο το γεγονός μη υποβολής φορολογικής ενημερότητας της εταιρίας του που να καλύπτει την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς του, αυτοτελώς επαρκεί προς απόρριψη της προσφοράς του καθού κατά μάλιστα κατά δέσμια

αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής, ο δε καθού δεν προσκόμισε ούτε την επίμαχη υπεύθυνη δήλωση, ενώ υφίσταται ασάφεια αναφορικά με την συμμετοχή του σε ΚΠ ως προς το εάν το έργο είναι σε εξέλιξη, αλλά και αυτός ο τελευταίος ισχυρισμός και αβάσιμος υποτεθειμένος, ουδόλως δύναται να άρει την σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής προς απόρριψη της προσφοράς του καθού, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων και όπως εν τέλει αποδέχεται και η αναθέτουσα αρχή με τις οικείες απόψεις της, βάσει των αρχών της τυπικότητας, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας καθώς πρόκειται για μη προσκόμιση δικαιολογητικού κατακύρωσης που απαιτούσε η Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού.

27. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

28.Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η παρέμβαση ως απαράδεκτη λόγω εκπρόθεσμης άσκησης, η δε προσβαλλόμενη πάσχει ακυρότητας για τους ως άνω λόγους.

29.Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση κατά το σκεπτικό.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη υπ' αριθ. ... Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής που εκδόθηκε στο πλαίσιο ανάθεσης του έργου Ενεργειακή αναβάθμιση 1ου Λυκείου ..., με την οποία αποφασίσθηκε η κατακύρωση της σύμβασης στον προσωρινό ανάδοχο με την επωνυμία «... ... Ε.Π.Ε».

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Αριθμός Απόφασης: 851/2020

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 20 Ιουλίου 2020 και εκδόθηκε στις 27 Ιουλίου στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Μιχάλης Π. Σειραδάκης

Ελένη Χούλη