

**Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 23.07.2020, με την εξής σύνθεση:  
Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 15.06.2020 (ημερομηνία κατάθεσης με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου προς την Α.Ε.Π.Π.) και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 744/16-06-2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» που εδρεύει στην ....., ....., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της αναθέτουσας αρχής, Δήμου ....., που εδρεύει στη Νήσο ....., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....», όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της υπ' αριθ. 110/25-05-2020 απόφασης της αναθέτουσας αρχής (εφεξής «η προσβαλλόμενη»), με την οποία εγκρίθηκε το 3<sup>ο</sup> Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού αναφορικά με την υπ' αριθ. .... Διακήρυξη και ανακηρύχθηκε, ως οριστικός ανάδοχος του έργου ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «.....», την απόρριψη της προσφοράς αυτού και τον αποκλεισμό του από τη διαγωνιστική διαδικασία, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της. Ετέρωθεν, η παρεμβαίνουσα αιτείται όπως απορριφθεί η Προσφυγή και διατηρηθεί η προσβαλλόμενη.

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

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά το Νόμο

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 2.420,00€ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό .....).

2. Επειδή με την υπ' αριθ. .... Διακήρυξη ο Δήμος ..... προκήρυξε δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό, με τίτλο «ΑΠΟΠΕΡΑΤΩΣΗ ΝΕΟΥ ΚΤΗΡΙΟΥ ΛΥΚΕΙΟΥ», με αντικείμενο την αποπεράτωση του υπάρχοντος διώροφου κτηρίου που βρίσκεται πλησίον του Λυκείου ..... και πρόκειται να χρησιμοποιηθεί ως αίθουσες διδασκαλίας καθώς και τη διαμόρφωση του περιβάλλοντα χώρου, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, συνολικού προϋπολογισμού 483.870,97 ευρώ χωρίς Φ.Π.Α., η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 23.07.2019 με ΑΔΑΜ ....., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου και έλαβε αύξοντα συστημικό αριθμό ..... Στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία συμμετείχε η ήδη προσφεύγουσα, εταιρεία με την επωνυμία «.....», καθώς και η ήδη παρεμβαίνουσα, εταιρεία με την επωνυμία «.....», της οποίας η προσφορά κρίθηκε ως αποδεκτή και αναδείχθηκε η εταιρεία αυτή ως οριστική ανάδοχος.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικείμενου του (έργο), της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, ανήκουσας στους Φορείς της Γενικής Κυβέρνησης και συγκεκριμένα στον υποτομέα Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης Α' Βαθμού, της ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του (άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016) και του χρόνου δημοσίευσης (23.07.2019) της Προκήρυξης στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων 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.

## Αριθμός απόφασης: 883 / 2020

39/2017). Περαιτέρω, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, παραδεκτώσ ασκείται με την κατάθεσή της με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π., σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 8 του Π.Δ. 39/2017, το οποίο ορίζει ότι «(Σ)ε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.), η οποία πιστοποιείται από τη Διεύθυνση Ανάπτυξης και Υποστήριξης του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου και Προστασίας Καταναλωτή του Υπουργείου Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού, ή σε περίπτωση που η διαγωνιστική διαδικασία δεν διενεργείται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά στην ΑΕΠΠ μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (e-mail). Ως ημερομηνία υποβολής της προσφυγής θεωρείται η ημερομηνία παραλαβής της από την ΑΕΠΠ μέσω του ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Το αργότερο την επόμενη εργάσιμη ημέρα από την παραλαβή της προσφυγής, η ΑΕΠΠ ειδοποιεί ηλεκτρονικά τον προσφεύγοντα για την παραλαβή της προσφυγής και τον αριθμό πρωτοκόλλου αυτής», καθόσον με το από 03.06.2020 και με αρ. πρωτ. 14178 ΕΞ 2020 έγγραφο της Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπτυξης & Υποστήριξης (ΕΣΗΔΗΣ) του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης που αναρτήθηκε στον ιστότοπο [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) έλαβε χώρα διακοπή λειτουργίας του υποσυστήματος ΕΣΗΔΗΣ ΔΗΜΟΣΙΑ ΕΡΓΑ από 12.06.2020 έως και 22.06.2020. Περαιτέρω, σύμφωνα με την παρ. 1 (α) του άρθρου 361 και την παρ. 362 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (α) του Π.Δ. 39/2017, η παρούσα Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 05.06.2020 και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 15.06.2020.

4. Επειδή, στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία συμμετείχαν επτά (7) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και η ήδη προσφεύγουσα, η οποία κατετάγη τέταρτη σε σειρά μειοδοσίας (31,25%), ενώ, πρώτη κατετάγη η εταιρεία με την επωνυμία «.....» (προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης 35,49%), δεύτερη η εταιρεία με την επωνυμία «.....» (34,72%) και τρίτη η εταιρεία με την επωνυμία «.....» (33,23%), σύμφωνα με την απόφαση 247/19-12-2019 της αναθέτουσας αρχής. Ωστόσο, κατά της ως άνω απόφασης της αναθέτουσας αρχής, η δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας εταιρεία

## Αριθμός απόφασης: 883 / 2020

«.....», άσκησε προδικαστική προσφυγή, ενώπιον της ΑΕΠΠ, ζητώντας την ακύρωσή της, η οποία έγινε δεκτή με την υπ' αριθ. 247/2019 απόφαση και εν συνεχεία, η αναθέτουσα αρχή, με τη με αρ. πρωτ. 65/23-03-2020 απόφασή της, ακύρωσε την προηγούμενη απόφαση (αρ. πρωτ. 247/2019) και ανακήρυξε προσωρινό μειοδότη την εταιρεία «.....». Ακολούθως, η αναθέτουσα αρχή προσκάλεσε τον προσωρινό μειοδότη να υποβάλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, τόσο σε έντυπη όσο και σε ηλεκτρονική μορφή, ενώ επιπλέον, η αναθέτουσα ζήτησε, από τους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό, να δηλώσουν εάν επιθυμούν να παρατείνουν την ισχύ των προσφορών τους και των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής τους στον υπόψη διαγωνισμό. Η ήδη προσφεύγουσα και παρεμβαίνουσα εταιρεία, δεύτερη και τέταρτη σε σειρά μειοδοσίας παρέτειναν την ισχύ της προσφοράς τους, ενώ αντιθέτως, η δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας εταιρεία «.....», ενημέρωσε, με την από 12-06-2020 επιστολή της, την οποία ανήρτησε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ότι δεν επιθυμεί να παρατείνει την ισχύ της προσφοράς της. Εν συνεχεία, η Επιτροπή Διαγωνισμού ήλεγξε τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης της εταιρεία «.....» και εισηγήθηκε με το 3<sup>ο</sup> Πρακτικό της την αποδοχή τους και την κατακύρωση της σύμβασης, οριστικά, στην εν λόγω εταιρεία, Πρακτικό το οποίο εγκρίθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση.

5. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και με προφανές έννομο συμφέρον, άμεσο, προσωπικό και ενεστώς, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλομένης, σύμφωνα με τα άρθρα 360 και 367 του Ν. 4412/2016 και τα άρθρα 3 και 18 του Π.Δ. 39/2017, κατά το μέρος αποδοχής της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας «.....», αφού πλέον και κατά το ιστορικό της ανωτέρω σκέψης έχει καταστεί δεύτερη στη σειρά μειοδοσίας. Ετέρωθεν, με πρόδηλο 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 «.....», αιτούμενη την απόρριψη της Προσφυγής, η Παρέμβασή της αυτή δε, ασκείται εμπροθέσμως, αφού η υπό κρίση Προσφυγή κοινοποιήθηκε στην παρεμβαίνουσα στις 22.06.2020 μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και η Παρέμβαση ασκήθηκε στις 26.06.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο

## Αριθμός απόφασης: 883 / 2020

Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ), ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις, από την κοινοποίηση αυτής. Κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή και η ασκηθείσα επ' αυτής Παρέμβαση, είναι τυπικά παραδεκτές και θα πρέπει να εξεταστούν στην ουσία τους. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε την υπ' αριθ. πρωτ. 148/25.06.2020 απόφαση περί των απόψεών της, με την οποία αιτείται την απόρριψη της Προσφυγής, κατά τα ειδικότερα ισχυριζόμενα σε αυτό, ενώ παραδεκτώς υποβλήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού το από 17.07.2020 Υπόμνημα της προσφεύγουσας, σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 43 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52) περ. 42. αιτούμενη ό,τι και στην Προσφυγή της.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι οι προσκομισθείσες ασφαλιστικές ενημερότητες της εταιρείας «.....», έχουν εκδοθεί σε χρόνο (14-03-2020, 21 και 22-04-2020) μεταγενέστερο της ημερομηνίας υποβολής της προσφοράς (27-08-2019), με συνέπεια, να μην καλύπτουν τους όρους 23.2, 22.Α.2 και 23.3 της Διακήρυξης και ως εκ τούτου η προσφορά της τυγχάνει απορριπτέα, καθόσον τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, κατά το μέρος των ασφαλιστικών ενημεροτήτων παρουσιάζουν ελλείψεις, οι οποίες έχουν τεθεί επί ποινή αποκλεισμού και μη δυνάμενες να συμπληρωθούν. Ωσαύτως και τα πιστοποιητικά ΤΕΕ που προσκόμισε η εν λόγω εταιρεία, προς πλήρωση των απαιτήσεων των όρων 22.Α.4.(Θ) και 23.3.(ε) της Διακήρυξης, έχουν εκδοθεί την 22-04-2020, με συνέπεια, επίσης, να μην καλύπτουν το χρόνο υποβολής της προσφοράς του προσωρινού μειοδότη (27-08-2019), κατ' άρθρο 23.3 της Διακήρυξης.

7. Επειδή, ο όρος 23.2. «Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα)» της Διακήρυξης ορίζει 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 [...] Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα

πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ). Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά», ο όρος 23.3 «Δικαιολογητικά μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22 Α» ότι «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: Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 22Α ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: [...] (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) 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 [...] - ασφαλιστική ενημερότητα που εκδίδεται από τον αρμόδιο ασφαλιστικό φορέα. Η ασφαλιστική ενημερότητα καλύπτει τις ασφαλιστικές υποχρεώσεις του προσφέροντος οικονομικού φορέα α) ως φυσικό ή νομικό πρόσωπο για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας, β) για έργα που εκτελεί μόνος του ή σε κοινοπραξία καθώς και γ) για τα στελέχη του που έχουν υποχρέωση ασφάλισης στο ΕΤΑΑ – ΤΣΜΕΔΕ. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς υποβάλλουν αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής ασφάλισης) για το προσωπικό τους με σχέση εξαρτημένης εργασίας (ΤΣΜΕΔΕ για τους

## **Αριθμός απόφασης: 883 / 2020**

*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 [...] (ε) Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου Α.4 του άρθρου 22, υποβάλλεται υπεύθυνα δήλωση του προσφέροντος ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι λόγοι αποκλεισμού. Ειδικά για την περίπτωση θ της παραγράφου Α.4 του άρθρου 22, για τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. υποβάλλονται πιστοποιητικά χορηγούμενα από τα αρμόδια επιμελητήρια και φορείς (ΤΕΕ, ΓΕΩΤΕΕ, ΕΕΤΕΜ) από τα οποία αποδεικνύεται ότι τα πρόσωπα με βεβαίωση του Μ.Ε.Κ. που στελεχώνουν την εργοληπτική επιχείρηση, δεν έχουν διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα».*

8. Επειδή, από από τις προδιαληφθείσες διατάξεις προκύπτει ότι οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά. Στην προκείμενη περίπτωση προκύπτει ότι αναφορικά με τις ασφαλιστικές ενημερότητες κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς της εταιρείας «.....» αυτή πληρούσε τους όρους της Διακήρυξης, αφού προσκομίζει και επικαλείται με την Παρέμβασή της το υπ' αριθ. 323378/25.06.2019 και ισχύ μέχρι τις 21.12.2019 έγγραφο του ΕΦΚΑ και το οποίο είχε προσκομισθεί στην αυτή αναθέτουσα αρχή, Δήμο ..... και με το οποίο βεβαιώνεται ότι η εν λόγω εταιρεία είναι ασφαλιστικά ενήμερη, καθώς και τα υπ' αριθ. πρωτ. 4202/08.03.2019 και με ισχύ μέχρι τις 08.09.2019 έγγραφα Ασφαλιστικής Ενημερότητας. Ομοίως και προς απόδειξη ότι τόσο αυτή όσο και τα στελέχη της του εργοληπτικού πτυχίου είναι ασφαλιστικά ενήμεροι, αναφέρει ότι αποδεικνύεται και από τις βεβαιώσεις που είχε υποβάλλει τόσο κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αλλά και από άλλες βεβαιώσεις που είχε υποβάλει στις 10-7-2019 στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και 11-7-2019 στο πρωτόκολλο του Δήμου ..... με αρ. πρωτ. 7824/11-7-2019 στα πλαίσια του διαγωνισμού με αρ. συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. .... και στις 28-8-2019 στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και στο πρωτόκολλο του Δήμου ..... με αρ. πρωτ. 9668/28-8-2019 στα πλαίσια του διαγωνισμού με αρ. συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ...., τα οποία προσάγει και επικαλείται.

## Αριθμός απόφασης: 883 / 2020

Ομοίως και αναφορικά με τα προσκομισθέντα πιστοποιητικά ΤΕΕ της εν λόγω εταιρεία, προς πλήρωση των απαιτήσεων των όρων 22.Α.4.(Θ) και 23.3.(ε) της Διακήρυξης, τα οποία έχουν εκδοθεί την 22-04-2020, με συνέπεια, επίσης, να μην καλύπτουν το χρόνο υποβολής της προσφοράς του προσωρινού μειοδότη (27-08-2019), η εν λόγω προϋπόθεση πλήρωσης της Διακήρυξης καλύπτεται τόσο από τα ίδια τα προσκομισθέντα εν λόγω πιστοποιητικά βεβαιώνουν για τα στελέχη του εργοληπτικού πτυχίου της ότι «δεν έχουν καταδικαστεί για αδίκημα που αφορά την επαγγελματική τους διαγωγή, ούτε έχουν καταδικαστεί για βαρύ επαγγελματικό παράπτωμα από το Συμβούλιο των μελών του ΤΕΕ» έως τις 22/4/2020 (ημερομηνία έκδοσης), άρα καταλαμβάνει και την ημερομηνία του διαγωνισμού. Σε κάθε περίπτωση και στην περίπτωση αυτή η αναθέτουσα αρχή γνώριζε ότι πληρούται ο υπόψη όρος της Διακήρυξης, αφού η παρεμβαίνουσα προσκομίζει και επικαλείται το υπ' αριθ. .... και με ισχύ έξι μηνών Βεβαίωση του ΤΕΕ, το οποίο είχε υποβληθεί στην αυτή αναθέτουσα αρχή, Δήμο ....., με το από 10-7-2019 στο Ε.Σ..Η.ΔΗ.Σ. και 11-7-2019 στο Πρωτόκολλο του Δήμου με αρ. πρωτ. 7824/11-7-2019 στα πλαίσια του διαγωνισμού με αρ. συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. .... και στις 28-8-2019 στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και στο Πρωτόκολλο του Δήμου ..... με αρ. πρωτ. 9668/28-8-2019 στα πλαίσια του διαγωνισμού με αρ. συστήματος ..... Τούτων δοθέντων, ο λόγος αυτός της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος.

9. Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η υποβληθείσα προς απόδειξη του όρου 22.Γ της διακήρυξης περί μη υπέρβασης του ανώτατου ορίου ανεκτέλεστου, από 22.04.2020 Υπεύθυνη Δήλωσή Ανεκτέλεστου Υπολοίπου της εταιρείας «.....» δεν αποδεικνύει την πλήρωση της απαίτησης των όρων 23.3, 22.Γ και 23.5 της Διακήρυξης, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της (27.08.2019).

10. Επειδή, ο όρος 23.5 «Δικαιολογητικά Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Επάρκειας του άρθρου 22.Γ» ορίζει 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*



## Αριθμός απόφασης: 883 / 2020

*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 [...]», ενώ ο όρος 22.Γ. «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» ορίζει ότι «Ειδικά οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ΜΕΕΠ, δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008, όπως ισχύει».*

11. Επειδή, από τις προδιαληφθείσες διατάξεις της Διακήρυξης προκύπτει ότι τίθεται ως αρνητικό προαπαιτούμενο για τη συμμετοχή στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία τυχόν ανεκτέλεστο μέρος άλλων εργολαβιών δημοσίων έργων να μην υπερβαίνει τα ειδικότερα όρια που τίθενται με τη διάταξη του άρθρου 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008, όπως ισχύει. Το όριο του ανώτατου τυχόν ανεκτέλεστου αποτελεί το μείζον επιτρεπόμενο προαπαιτούμενο υπό την έννοια ότι με την προσκόμιση είτε ενημερότητας πτυχίου εν ισχύει είτε με σχετική υπεύθυνη δήλωση, κατ' άρθρο 23.5 της Διακήρυξης, καλύπτεται, αφενός η εκδοχή του να υπάρχουν ανεκτέλεστα υπόλοιπα μικρότερα των ως άνω επιτρεπόμενων ορίων, αφετέρου να μην υπάρχουν καθόλου ανεκτέλεστα υπόλοιπα (ΔΕφΠατρ 29/2016). Στην υπό κρίση περίπτωση και για την πλήρωση της απαίτησης του όρου 22.Γ και 23.5 της Διακήρυξης η παρεμβαίνουσα εταιρεία «.....» υπέβαλε το Τ.Ε.Υ.Δ. στο οποίο δήλωσε ότι «Το ανεκτέλεστο υπόλοιπο των εργολαβικών συμβάσεων της εταιρείας μας δεν υπερβαίνει τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008 όπως ισχύει», προαποδεικτικώς αποδεικνύοντας τα οριζόμενα από τη Διακήρυξη, καθώς και την από 22.04.2020 Υπεύθυνη Δήλωσή Ανεκτέλεστου Υπολοίπου και τη σχετική βεβαίωση ΜΕΕΠ, ώστε ν' αποδεικνύεται η Οικονομική και Χρηματοοικονομική της επάρκεια κατά το χρόνο προσκόμισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Άλλωστε και λαμβανομένου υπόψη ότι είχαν

## Αριθμός απόφασης: 883 / 2020

υποβληθεί οι από 10.07.2019 και 28.08.2019 Υπεύθυνες Δηλώσεις προς την αυτή αναθέτουσα αρχή, Δήμο ....., για το ανεκτέλεστο υπόλοιπο των έργων της υπόψη εταιρείας στις 10-07-2019 στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και στις 11-7-2019 στο Πρωτόκολλο του Δήμου και με αρ. πρωτ. 7824/11-7-2019 στα πλαίσια του διαγωνισμού με αρ. συστήματος Ε.Σ.ΔΗ.Σ. .... και στις 28-8-2019 στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και στο Πρωτόκολλο του Δήμου με αρ. πρωτ. 9668/28-8-2019 στα πλαίσια του διαγωνισμού με αρ. συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ισχύουν *mutatis mutandis* τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω περί μη υποχρέωσης υποβολής δικαιολογητικών από τους οικονομικούς φορείς, κατ' άρθρο 23.2. της Διακήρυξης, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά και συνεπώς ο λόγος αυτός της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος.

12. Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι με την αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας «.....» παραβιάστηκε ο όρος 23.8 της Διακήρυξης, αφού ο προσωρινός μειοδότης οφείλει, μεταξύ άλλων, να προσκομίσει τα νομιμοποιητικά έγγραφα, από τα οποία να προκύπτει η εξουσία υπογραφής του νομίμου εκπροσώπου του και τα οποία πρέπει να έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους και εν προκειμένω, η υπόψη εταιρεία, προσκόμισε το Πιστοποιητικό Ισχύουσας Εκπροσώπησης και το Γενικό Πιστοποιητικό, από το ΓΕΜΗ, τα οποία φέρουν ημερομηνία έκδοσης στις 19-02-2020 και αυτή υπέβαλε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης στις 23-04-2020, ήτοι πέραν της προθεσμίας των 30 εργάσιμων ημερών. Εντούτοις, ο ισχυρισμός αυτός της προσφεύγουσας τυγχάνει απορριπτέος προεχόντως ως αόριστος, αφού η προσφεύγουσα δεν επικαλείται ότι υφίσταται μη νομιμοποίηση του εκπροσώπου της εν λόγω εταιρείας αναφορικά με τα προσκομιζόμενα νομιμοποιητικά έγγραφα, σε κάθε περίπτωση ως αβάσιμος, δοθέντος ότι είχε προσκομισθεί αντίγραφο κωδικοποιημένου καταστατικού, όπως αυτό είναι καταχωρισμένο στη μερίδα ΓΕΜΗ της εν λόγω εταιρείας, ενώ περαιτέρω δεν υφίστατο υποχρέωση υποβολής των εν λόγω δικαιολογητικών κατά το μέρος που σύμφωνα με το άρθρο 23.3 η αναθέτουσα αρχή είχε τη δυνατότητα να λαμβάνει αυτά και τις συναφείς με αυτά πληροφορίες απευθείας μέσω

## **Αριθμός απόφασης: 883 / 2020**

πρόσβασης στην εθνική βάση δεδομένων του ΓΕΜΗ, ως την προκείμενη περίπτωση.

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

### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 23 Ιουλίου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 31 Ιουλίου 2020.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης**

**Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου**