

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε την 04^η Σεπτεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Τόλης, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος - Εισηγητής και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου Μέλος.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 25.06.2023 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 961/26.06.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «Κ. Ι. ΑΤΕ», όπως νομίμως εκπροσωπείται,

κατά του «ΔΗΜΟΥ», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «Ν.&Σ.ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.» και το διακριτικό τίτλο «Ν..... ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ» {εφεξής παρεμβαίνουσα}, όπως νομίμως εκπροσωπείται και κατέθεσε την από 06.07.2023 παρέμβασή της.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 149/2023 απόφαση της οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος που έκανε αποδεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας.

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό κρίση προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε κατ' άρθρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρθρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αριθμ. ... ποσού € 7.080,00.

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε δημόσιο ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάθεση εκτέλεσης του έργου «ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΦΩΤΙΣΤΙΚΩΝ ΣΩΜΑΤΩΝ ΟΔΟΦΩΤΙΣΜΟΥ ΦΩΤΙΣΤΙΚΑ ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΑΣ LED, ΤΜΗΜΑ Β»,

Αριθμός απόφασης: 1323/2023

που διενεργείται σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4412/2016 και την με ΑΔΑΜ διακήρυξη ανοικτής διαδικασίας μέσω ΕΣΗΔΗΣ (αριθμ. Συστήματος ΕΣΗΔΗΣ). Κριτήριο για την ανάθεση της ανωτέρω σύμβασης εκπόνησης μελέτης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει της τιμής (χαμηλότερη τιμή, άρθρο 14 της διακήρυξης), η δε εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 1.415.545,58 € (πλέον ΦΠΑ 24%).

3. Επειδή, στον ως άνω διαγωνισμό υπέβαλε προσφορά η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα και άλλοι εννέα οικονομικοί φορείς. Με την υπ' αριθμ. .../2022 απόφαση της οικονομικής επιτροπής εγκρίθηκε το 1ο πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού. Σύμφωνα με αυτό, απορρίφθηκαν τρεις (3) προσφορές (μεταξύ των οποίων η προσφορά της παρεμβαίνουσας εταιρείας «Ν. & Σ. ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.») και οι λοιπές οκτώ (8) οικονομικές προσφορές κατατάχθηκαν κατά σειρά μειοδοσίας, σύμφωνα δε με τον σχετικό πίνακα η προσφορά της προσφεύγουσας (προσφ. έκπτωση 43%) κατατάχθηκε πρώτη. Κατόπιν προδικαστικής προσφυγής που υπέβαλε κατά του αποκλεισμού της η παρεμβαίνουσα εταιρεία «Ν. & Σ. ... ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.» εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 525/2023 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ, η οποία ακύρωσε την ανωτέρω .../2022 απόφαση της οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που την απέκλεισε.

Ακολούθως, με την υπ' αριθμ. .../2023 απόφασή της, η οικονομική επιτροπή, συμμορφούμενη με την ως άνω απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ, ενέκρινε «*την προσωρινή κατακύρωση για την ανάθεση του έργου ... στην εταιρεία "Ν.&Σ. ... ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.", ... με ποσοστό έκπτωσης 51%*». Στις 08.05.2023 η διεύθυνση τεχνικών υπηρεσιών και δόμησης της αναθέτουσας αρχής απέστειλε, μέσω της λειτουργίας «Επικοινωνία» του υποσυστήματος ΕΣΗΔΗΣ, την υπ' αριθμ. πρωτ./08-05-2023 πρόσκληση στην προσωρινή ανάδοχο και ήδη παρεμβαίνουσα «Ν. & Σ. ... ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.» για υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ανταποκρινόμενη στην ανωτέρω πρόσκληση η παρεμβαίνουσα υπέβαλε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Με το υπ' αριθμ. πρωτ. .../31. 5. 2023 έγγραφό της η επιτροπή διαγωνισμού ζήτησε από την παρεμβαίνουσα να συμπληρώσει το λεκτικό της υπεύθυνης δήλωσης πως δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού που αναφέρονται στην περίπτωση β.παρ.22 Α.4 της διακήρυξης.

Τέλος, με την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. .../2023 απόφαση της οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το Πρακτικό Νο 2 «ΕΛΕΓΧΟΥ

Αριθμός απόφασης: 1323/2023

ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΩΡΙΝΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΚΑΙ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ» της επιτροπής διαγωνισμού με το οποίο διαπιστώθηκε η πληρότητα και ορθότητα των δικαιολογητικών που προσκομίστηκαν από την παρεμβαίνουσα εταιρεία «Ν. & Σ. ... ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.» και αποφασίστηκε η κατακύρωση της σύμβασης σε αυτήν.

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης, της οποίας πλήρη γνώση έλαβαν ηλεκτρονικά οι προσφέροντες στις 14.06.2023, ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή στις 26.06.2023, ημέρα Δευτέρα, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν από την προσφεύγουσα στην ΕΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1, 362 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016, 4 παρ. 1 εδάφ. α' και 8 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017. Η προσφεύγουσα έχει έννομο συμφέρον για την άσκηση της παρούσας προσφυγής, αφού επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος η παρεμβαίνουσα.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 27.06.2023 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ τις υπ' αριθμ./10.07.2023 απόψεις της σχετικά με αυτήν, τις οποίες απόψεις κοινοποίησε στους συμμετέχοντες αυθημερόν, ενώ προς αντίκρουση αυτών η προσφεύγουσα κατέθεσε νομίμως και παραδεκτώς στις 17.07.2023, ημέρα Δευτέρα, το με ιδία ημερομηνία υπόμνημά της. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε επίσης στις 18.07.2023 το με ιδία ημερομηνία υπόμνημά της, το οποίο όμως δεν λαμβάνεται υπόψη ως εκπροθέσμως ασκηθέν, διότι όπως προκύπτει από το ΕΣΗΔΗΣ, η αναθέτουσα αρχή της κοινοποίησε τις απόψεις της στις 10.07.2023 και ώρα 21:24:56. Επομένως, αβάσιμα η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι δεν της είχαν κοινοποιηθεί οι απόψεις και έλαβε τυχαία γνώση αυτών.

6. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει η παρεμβαίνουσα εταιρεία, καθόσον η υπό κρίση προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στις 27.06.2023, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης και η εν λόγω παρέμβαση ασκήθηκε στις 06.07.2023, με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ και με σαφές έννομο συμφέρον καθότι η

Αριθμός απόφασης: 1323/2023

παρεμβαίνουσα επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία έχει ανακηρυχθεί οριστική ανάδοχος.

7. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση ουσιωδών διατάξεων της διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητεί το πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

8. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της υπό κρίση προσφυγής της ισχυρίζει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση πρέπει να ακυρωθεί διότι η παρεμβαίνουσα ενώ είχε υπό εκτέλεση, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της (29. 11. 2022), τα εξής έργα: «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ-ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ & ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΚΤΙΡΙΩΝ ΔΗΜΟΥ», «ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΟΣΤΕΟΦΥΛΑΚΙΟΥ ...», «ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΦΩΤΟΒΟΛΤΑΪΚΟΥ ΦΩΤΙΣΜΟΥ ΣΤΗΝ» και «ΑΝΑΔΙΑΡΡΥΘΜΙΣΗ ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΚΕΝΤΡΟΥ ΥΓΕΙΑΣ», δεν προσκόμισε ασφαλιστικές ενημερότητες γι' αυτά που να καλύπτουν την ημερομηνία υποβολής των προσφορών, αν και οι σχετικές συμβάσεις είχαν συναφθεί προγενέστερα αυτής και η εκτέλεση των εργασιών δεν είχε ολοκληρωθεί έως την ημερομηνία αυτή, δηλαδή στις 29. 11. 2022.

9. Επειδή, ύστερα από τη μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον πρώτο λόγο: Αρχικά, η προσφεύγουσα αβάσιμα ισχυρίζεται ότι το έργο «ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΟΣΤΕΟΦΥΛΑΚΙΟΥ» δεν είχε περατωθεί πριν τις 29.11.2022 από την παρεμβαίνουσα, αφού όπως προκύπτει από την υπ' αριθμ. πρωτ. .../02.12.2022 βεβαίωση περάτωσης εργασιών Δήμου ..., είχε ολοκληρωθεί στις 31.10.2022. Περαιτέρω, όσον αφορά το έργο «ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΦΩΤΟΒΟΛΤΑΪΚΟΥ ΦΩΤΙΣΜΟΥ ΣΤΗΝ», η παρεμβαίνουσα δεν είχε υποχρέωση υποβολής ασφαλιστικής ενημερότητας

Αριθμός απόφασης: 1323/2023

στις 29.11.2022 και τούτο διότι οι εργασίες στο επίμαχο έργο ξεκίνησαν στις 29.12.2022. Όπως έχει κριθεί με την υπ' αριθμ. Α 51/2022 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής, η σχετική υποχρέωση απογραφής υφίσταται από την έναρξη της απασχόλησης των εργαζομένων στο εν λόγω έργο. Σύμφωνα λοιπόν με τα προσκομισθέντα έγγραφα από την παρεμβαίνουσα, ήτοι τα ημερολόγια του έργου μηνών Οκτωβρίου 2022, Νοεμβρίου 2022, Δεκεμβρίου 2022 και Ιανουαρίου 2023, εγκεκριμένα με την με αριθμ./20.2.2023 απόφαση της Διευθύνουσας το έργο Υπηρεσίας, όσο και από το χρονοδιάγραμμα του έργου το οποίο έχει εγκριθεί με την με αριθμό πρωτ. .../3.10.2022 απόφαση του Προϊσταμένου της Διευθύνουσας Υπηρεσίας, προκύπτει ότι δεν υπήρξε κάποια απασχόληση οποιασδήποτε ειδικότητας εργαζομένου στο έργο πριν τις 29.11.2022 και η εκτέλεση της πρώτης ομάδας εργασιών (Εκσκαφή ορυγμάτων υπόγειων δικτύων σε έδαφος γαιώδες ή ημιβραχώδες) ξεκίνησε στις 29.12.2022.

Εν συνεχεία, όσον αφορά τα έργα «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ-ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ & ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΚΤΙΡΙΩΝ ΔΗΜΟΥ ...» και «ΑΝΑΔΙΑΡΡΥΘΜΙΣΗ ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΚΕΝΤΡΟΥ ΥΓΕΙΑΣ ...», αυτά προκύπτει, όπως συνομολογεί και η παρεμβαίνουσα, ότι δεν είχαν ολοκληρωθεί στις 29.12.2022. Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η έρευνα της συνδρομής των προϋποθέσεων ή των λόγων αποκλεισμού των οικονομικών φορέων λαμβάνει χώρα, σε τρία χρονικά στάδια της διαγωνιστικής διαδικασίας, ήτοι (1) κατά την υποβολή της προσφοράς, ως προς όλους τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς, (2) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και μόνο για τον προσωρινό ανάδοχο, και (3) κατά την σύναψη της σύμβασης και μόνο για τον οριστικό ανάδοχο, οπότε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης θα πρέπει να καλύπτουν οπωσδήποτε τα δύο πρώτα κατά σειρά χρονικά σημεία. Αντιθέτως, η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα αβάσιμα ισχυρίζονται ότι οι κρίσιμες ιδιότητες των προσωρινών αναδόχων κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς αποδεικνύονται δια της υποβολής ΕΕΕΣ χωρίς να χρειάζεται να συγκεντρώνουν τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα και να τα διαθέτουν σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς τους. Όπως έχει κριθεί με την απόφαση 1939/2022 ΣΤΕ, το ΕΕΕΣ λειτουργεί ως προκαταρκτική απόδειξη πλήρωσης των απαιτούμενων προϋποθέσεων συμμετοχής για τις ανάγκες του σταδίου υποβολής της προσφοράς, προκειμένου να μην υποχρεούνται να

Αριθμός απόφασης: 1323/2023

προσκομίσουν τα σχετικά αποδεικτικά μέσα όλοι οι διαγωνιζόμενοι. Δεν αποτελεί όμως οριστική απόδειξη συνδρομής των προϋποθέσεων αυτών κατά τον χρόνο συμμετοχής για τον οικονομικό φορέα στον οποίο αποφασίζεται να ανατεθεί η σύμβαση, η υποχρέωση του οποίου να αποδείξει ότι πληροί τις προϋποθέσεις αυτές και κατά τον χρόνο συμμετοχής με τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα παραμένει ακέραια και απλώς μετατίθεται σε επόμενο στάδιο το χρονικό σημείο προσκόμισης αποδεικτικών μέσων αναγόμενων και στον χρόνο υποβολής της προσφοράς. Η πρόβλεψη περί προσκόμισης «ενημερωμένων δικαιολογητικών» από τον οικονομικό φορέα στον οποίο αποφασίστηκε η ανάθεση της σύμβασης προϋποθέτει ότι προσκομίζονται πάντως δικαιολογητικά που καλύπτουν και τον χρόνο συμμετοχής. Μόνο με τον τρόπο αυτό διασφαλίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή είναι σε θέση να προβεί στις αναγκαίες επαληθεύσεις για την πλήρωση των προϋποθέσεων στα χρονικά σημεία που πρέπει αυτές να συντρέχουν, και αποτρέπεται ο κίνδυνος καταστρατήγησης της διαδικασίας, με τη συμμετοχή οικονομικών φορέων που δεν πληρούν τα κριτήρια συμμετοχής και την ανάθεση της σύμβασης σε οικονομικό φορέα που απέκτησε τις προϋποθέσεις σε στάδιο μεταγενέστερο της υποβολής της προσφοράς. Διαφορετική ερμηνεία της λειτουργίας του ΕΕΕΣ, όχι μόνο ως μέσου προκαταρκτικής, αλλά και οριστικής απόδειξης ότι οι προϋποθέσεις πληρούνται κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, θα καθιστούσε αδύνατο τον έλεγχο της αλήθειας όσων έχουν δηλωθεί στο ΕΕΕΣ και την εξακρίβωση ότι μεταγενέστερες μεταβολές που δηλώνονται είναι πράγματι οψιγενείς, θα είχε δε ως παρεπόμενη συνέπεια την πλήρη αποδυνάμωση του συστήματος κυρώσεων λόγω ψευδών δηλώσεων ή απόκρυψης πληροφοριών, αφού θα είναι αδύνατη ή ιδιαίτερος δυσχερής η απόδειξη στοιχειοθέτησης του πραγματικού των σχετικών παραβάσεων. Εξ άλλου, η δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να ζητήσει ανά πάσα στιγμή όλα τα δικαιολογητικά πριν από την ανάθεση, επαφιέμενη στην απόλυτη, και δυσχερώς ελέγξιμη εκ μέρους των διαγωνιζομένων, ευχέρειά της, δεν συνιστά αποτελεσματικό μέσο αποτροπής ψευδών δηλώσεων συμμετοχής. Άλλωστε, τυχόν αδυναμία ορισμένων δημοσίων υπηρεσιών να εκδώσουν δικαιολογητικά που ανατρέχουν σε παρελθόντα χρόνο, την οποία πάντως ο επιμελής διαγωνιζόμενος μπορεί να αντιμετωπίσει μεριμνώντας για την έκδοσή τους όταν υποβάλλει την προσφορά, δεν μπορεί να δικαιολογήσει την πρόβλεψη ενός

Αριθμός απόφασης: 1323/2023

συστήματος απόδειξης που στηρίζεται κατ' ουσίαν στα προκαταρκτικώς δηλωθέντα στο ΕΕΕΣ από τον οικονομικό φορέα, δεδομένου μάλιστα ότι δεν διασφαλίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή είναι πράγματι σε θέση να προβεί στις απαιτούμενες επαληθεύσεις ώστε να αναθέσει τη σύμβαση σε οικονομικό φορέα που αποδεδειγμένα πληροί τα απαιτούμενα κριτήρια ποιοτικής επιλογής τόσο κατά τον χρόνο συμμετοχής όσο και κατά τον χρόνο ανάθεσης. Έτι περαιτέρω, το σύστημα απόδειξης θα εστερείτο της απαιτούμενης διαφάνειας, διότι άνευ προσκομίσεως από τον υποψήφιο ανάδοχο των δικαιολογητικών που ανάγονται στον χρόνο υποβολής της προσφοράς, οι λοιποί διαγωνιζόμενοι - οι οποίοι δεν έχουν τη δυνατότητα γνώσης πολλών εξ αυτών λόγω νόμιμων περιορισμών - δεν θα έχουν τη δυνατότητα να αμφισβητήσουν αποτελεσματικά την αλήθεια των δηλούμενων στο ΕΕΕΣ του υποψηφίου αναδόχου και εντεύθεν τη σχετική κρίση της αναθέτουσας αρχής, και να συμβάλουν έτσι αποτρεπτικά και σε ενδεχόμενο συμπαιγνίας μεταξύ αναθετουσών αρχών και οικονομικών φορέων. Εν όψει των ανωτέρω, η διάταξη του άρθρου 104 παρ. 1 περ. α' του ν. 4412/2016 κατόπιν της τροποποίησής της με τον ν. 4782/2021 - η οποία άλλωστε απλώς επιβεβαίωσε τα ισχύοντα βάσει της προϊσχύουσας ρύθμισης, ότι δηλαδή οι προϋποθέσεις συμμετοχής κρίνονται με την υποβολή του ΕΕΕΣ, χωρίς να μεταβάλλει το κανονιστικό της περιεχόμενο ή τις κρίσιμες διατάξεις του άρθρου 79 περί ΕΕΕΣ, ερμηνευόμενη σύμφωνα με τους δεσμευτικούς κανόνες της οδηγίας 2014/24, έχει την έννοια ότι ο προσωρινός ανάδοχος πρέπει να προσκομίζει αποδεικτικά μέσα, από τα οποία να αποδεικνύεται ότι τόσο κατά το χρονικό σημείο υποβολής της προσφοράς όσο και κατά το χρονικό σημείο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως βασίμως προβάλλεται από την προσφεύγουσα. Επομένως, η παρεμβαίνουσα είχε την υποχρέωση να προσκομίσει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας για τα δύο ως άνω έργα, γεγονός το οποίο δεν έπραξε, παρότι ήταν ασφαλιστικά ενήμερη όπως προκύπτει από τις σχετικές βεβαιώσεις ΕΦΚΑ. Όμως, η παράλειψη αυτή δεν μπορεί να οδηγήσει στην αυτόθροη απόρριψη της προσφοράς της και τούτο διότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει πρώτα κατά δέσμια αρμοδιότητα να την καλέσει για συμπλήρωση ελλιπούς δικαιολογητικού σύμφωνα με το άρθρο 103 του Ν.4412/2016, απορριπτομένου ως αβάσιμου του αντίθετου ισχυρισμού της προσφεύγουσας. Κατόπιν των ανωτέρω συνάγεται ότι η προσβαλλόμενη

Αριθμός απόφασης: 1323/2023

απόφαση πρέπει να ακυρωθεί και να αναπεμφθεί η υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου να καλέσει την παρεμβαίνουσα να προσκομίσει τα ελλιπή δικαιολογητικά κατακύρωσης.

10. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή.

11. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, θα πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του π.δ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση και αναπέμπει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου να καλέσει την παρεμβαίνουσα να προσκομίσει τα ελλιπή δικαιολογητικά κατακύρωσης, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό της παρούσης.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 04^η Σεπτεμβρίου 2023 και εκδόθηκε την 25^η Σεπτεμβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ

ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ