

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**1<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε στις 5 Οκτωβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος - Εισηγήτρια και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 26.07.2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ **1141/28.07.2023** του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «\*\*\*\*» (στο εξής «η προσφεύγουσα»), που εδρεύει στο \*\*\*\*, επί της οδού \*\*\*\* αρ. \*\* και εκπροσωπείται νόμιμα.

**ΚΑΤΑ**

-Του **ΔΗΜΟΥ \*\*\*\*** (στο εξής «η αναθέτουσα αρχή»), νόμιμα εκπροσωπούμενου.

-Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα «\*\*\*\*» (στο εξής « α' παρεμβαίνων») κατοίκου \*\*\*\*.

-Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα «\*\*\*\*» (στο εξής « β' παρεμβαίνων») κατοίκου \*\*\*\*.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί α. η απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου \*\*\*\* με αριθμό Ηρακλείου \*\*\*/30.05.2023, κατά το μέρος αυτής με το οποίο επικυρώθηκε το Πρακτικό της Επιτροπής του Διαγωνισμού με αριθμό 5 και αποκλείσθηκε από την περαιτέρω διεξαγωγή της διαγωνιστικής διαδικασίας αναφορικά με τα τμήματα «Δημοτική Ενότητα \*\*\*\*, Τοπική κοινότητα \*\*\*\*, Τοπική Κοινότητα \*\*\*\*, Δημοτική Ενότητα \*\*\*\*, 4η Κοινότητα \*\*\*\*», και «Δημοτική Ενότητα \*\*\*\*, 3η Κοινότητα \*\*\*\*, Τοπική Κοινότητα \*\*\*\*και Τοπική Κοινότητα \*\*\*\*», ενώ αναδείχθηκαν προσωρινοί μειοδότες οι οικονομικοί φορείς \*\*\*\*, \*\*\*\* και \*\*\*\* και β. η απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου \*\*\*\* με αριθμό \*\*\*/11.07.2023, με την οποία επικυρώθηκε το Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού με αριθμό 6 και κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού

## **Αριθμός Απόφασης : 1504/2023**

για τα προαναφερθέντα τμήματα στους παραπάνω οικονομικούς φορείς.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 3.332,50 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία των Τμημάτων 1 και 2 της σύμβασης, για τα οποία ασκείται η προσφυγή, συνολικής αξίας 666.500,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: \*\*\*\*).
2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό \*\*\*\*/26.07.2022 προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου για την «ΜΙΣΘΩΣΗ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΓΙΑ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟ ΑΓΡΟΤΙΚΩΝ ΔΡΟΜΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ \*\*\*\*» συνολικής εκτιμώμενης αξίας 1.239.690,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε με τη Διακήρυξη αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 08η.09.2022. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 08.08.2022 (ΑΔΑΜ: \*\*\*\*) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α \*\*\*\*.
3. Η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 26.07.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η δε προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους διά μέσου της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 19.07.2023, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του πδ 39/2017, και γ) κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΕΑΔΗΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.
4. Με την Πράξη του Προέδρου του 1<sup>ου</sup> Κλιμακίου με αριθμό 1383/2023 ορίστηκε η εισηγήτρια και η ημερομηνία συζήτησης της προσφυγής, ενώ στις 09.08.2023 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε εμπρόθεσμα τις απόψεις της με

## **Αριθμός Απόφασης : 1504/2023**

αριθμό Πρωτοκ. 74420/09.08.2023 για την αντίκρουση των ισχυρισμών της προσφεύγουσας.

5. Οι παρεμβαίνοντες κατέθεσαν τις παρεμβάσεις τους με ημερομηνία 07.08.2023 και 08.08.2023 εμπρόθεσμα, δεδομένου ότι η προδικαστική προσφυγή κοινοποιήθηκε στις 02.08.2023.

6. Σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του πδ 39/2017 προβλέπεται ότι: *«Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ {ήδη ΕΑΔΗΣΥ κατά το άρθρο 3 του ν.4912/2022} κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».*

7. Η Διακήρυξη, αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.).

8. Με τον πρώτο προβαλλόμενο λόγο η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι εσφαλμένα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της και ειδικότερα τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που κατέθεσε, κατά παράβαση των οριζόμενων στο άρθρο 103 του ν. 4412/2016. Πιο συγκεκριμένα, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας σύμφωνα με το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 και του όρου 3.2 της Διακήρυξης, δεν υφίστατο στάδιο αποκλεισμού μας πριν η αναθέτουσα αρχή να της απευθύνει κλήση σε συμπλήρωση της ελλείπουσας φορολογικής ενημερότητας κατά τον παραταθέντα χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι κατά την 21.04.2023, και πριν να

## **Αριθμός Απόφασης : 1504/2023**

αξιολογήσει τα δικαιολογητικά που κατατέθηκαν σε συμμόρφωση με τη δεύτερη κλήση της. Επίσης, ισχυρίζεται ότι δεν συνέτρεχε λόγος αποκλεισμού της εφόσον εντός του παραταθέντος χρόνου υποβολής δικαιολογητικών, δηλαδή έως την 21<sup>η</sup>.04.2023, είχε υποβάλει το σύνολο των δικαιολογητικών και είχε επικαλεσθεί και αποδείξει με το έγγραφό της με αριθμό πρωτ. 36745/21.04.2023 και την αίτησή της προς την ΑΑΔΕ με ημερομηνία 04.04.2023 ότι η μη προσκόμιση της ελλείπουσας φορολογικής ενημερότητας δεν αναγόταν σε δική της ευθύνη αλλά σε καθυστέρηση έκδοσής της από την ΑΑΔΕ. Επί του παραπάνω λόγου προσφυγής λεκτέα τα εξής:

9. Μετά την ανάδειξη της προσφεύγουσας ως προσωρινής ανάδοχου του διαγωνισμού για τα Τμήματα 1 και 2 της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή την κάλεσε για υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης με την Πρόσκληση με αριθμό πρωτοκ. 26.903/23.03.2023 και έθεσε προθεσμία για την υποβολή αυτών, ήτοι έως την 06.04.2023. Πριν την εκπνοή της παραπάνω προθεσμίας, η προσφεύγουσα κατέθεσε αίτηση προς την αναθέτουσα αρχή στις 04.04.2023 με την οποία ζήτησε παράταση δεκαπέντε ημερών για την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, επισυνάπτοντας και αίτησή της με την ίδια ημερομηνία (04.04.2023) προς την ΑΑΔΕ για την έκδοση φορολογικής ενημερότητας, στην οποία αναφέρεται ότι στις 04.04.2023 δεν μπορούσε να εκδοθεί φορολογική ενημερότητα. Η παραπάνω αίτηση της προσφεύγουσας έγινε δεκτή από την αναθέτουσα αρχή, η οποία με το έγγραφό της με αριθμό πρωτοκ. 31078/06.04.2023 χορήγησε παράταση για την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης έως την 21.04.2023. Στη συνέχεια, στις 21.04.2023 η προσφεύγουσα συνημμένα προς το έγγραφό της με αριθμό πρωτοκ. 36745/21.04.2023 κατέθεσε εντός της παραταθείσας προθεσμίας στις 21.04.2023 τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης, εκτός από τη φορολογική ενημερότητα, της οποίας την έκδοση είχε μεν ζητήσει στις 04.04.2023, ωστόσο δεν είχε εκδοθεί από την ΑΑΔΕ μέχρι τη λήξη της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών. Παράλληλα, την ίδια ημερομηνία (21.04.2023) με το ίδιο έγγραφό της η προσφεύγουσα ζήτησε νέα παράταση για την προσκόμιση της ελλείπουσας φορολογικής ενημερότητα, επικαλούμενη το άρθρο 103 παρ. 2 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το οποίο η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών

## **Αριθμός Απόφασης : 1504/2023**

κατακύρωσης, για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Η αναθέτουσα αρχή δεν απάντησε στο παραπάνω αίτημα της προσφεύγουσας για τη χορήγηση νέας παράτασης στην προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Τέλος, στις 04.05.2023 συνημμένα προς το έγγραφό της με αριθμό πρωτοκ. 41220/04.05.2023 η προσφεύγουσα υπέβαλε στην αναθέτουσα αρχή τη φορολογική ενημερότητα με αριθμό 77042798, ημερομηνία έκδοσης 04.05.2023 και ημερομηνία λήξης 04.06.2023.

**10.** Μετά τα παραπάνω, η Επιτροπή του Διαγωνισμού με το Πρακτικό με αριθμό 5, το οποίο εγκρίθηκε με την πρώτη προσβαλλόμενη απόφαση, απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας με την αιτιολογία ότι «α. όπως προκύπτει και από την επισυναπτόμενη αίτηση προς την ΑΑΔΕ του προσωρινού μειοδότη \*\*\*\* στις 04-04-2023 ΔΕΝ ΜΠΟΡΟΥΣΕ ΝΑ ΕΚΔΟΘΕΙ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ, β. ο προσωρινός μειοδότης \*\*\*\* μέχρι την καθορισμένη ημερομηνία που είχε ζητηθεί από τον ίδιο κατέθεσε όλα τα δικαιολογητικά που του ζητήθηκαν αλλά όχι την φορολογική ενημερότητα από την ΑΑΔΕ, αν και είχε ζητηθεί έγκαιρα σύμφωνα με την αίτηση του, δηλαδή από τις 04-04-2023. γ. ο προσωρινός μειοδότης \*\*\*\* με την υπ'αριθμ. 36745/21-4-2023 αίτηση του αποδέχεται ότι δεν μπόρεσε να εκδώσει φορολογική ενημερότητα μέσα στον καθορισμένο χρόνο που ο ίδιος είχε ζητήσει καθώς αναφέρει χαρακτηριστικά ότι «Διά της υποβληθείσης αιτήσεως (κωδικός αιτήματος \*\*\*\*/\*\*\*\*/\*\*\*\*/04-04-2023) περί χορηγήσεως φορολογικής ενημερότητας αποδείξαμε την αδυναμία παραλαβής βεβαίωσης φορολογικής ενημερότητας και συναφώς, μας χορηγήσατε παράταση (αρ.πρωτ.31078/06-04- 2023) για την προσκόμιση φορολογικής ενημερότητας, η οποία εκπνέει σήμερα 21/04. Πλην όμως μέχρι και σήμερα δεν έχει εκδοθεί η φορολογική ενημερότητα (που κατά τα ανωτέρω είχαμε αιτηθεί επικαίρως), εξ ου και είμαστε αναγκασμένοι να ζητήσουμε εκ νέου παράταση, σύμφωνα με την παρ. 2 άρθρου 103 ν. 4412/2016, κατά το οποίο η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για την χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές.», δ. η αίτηση παράτασης οφείλει να χορηγείται όταν η καθυστέρηση έκδοσης ενός πιστοποιητικού οφείλετε στην αρμόδια υπηρεσία και όχι στη μη ικανότητα του

## **Αριθμός Απόφασης : 1504/2023**

προσωρινού αναδόχου καθώς δεν πληροί τις προϋποθέσεις. ε. ο προσωρινός μειοδότης \*\*\*\* με την υπ' αριθμ. 41220/04-05-2023 αίτηση του, κατέθεσε την φορολογική ενημερότητα που έλειπε από τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Σύμφωνα με όλα τα παραπάνω η προσφορά του προσωρινού μειοδότη \*\*\*\* δεν γίνεται δεκτή στο σύνολο της, διότι η \*\*\*\*/04-05- 2023 φορολογική ενημερότητα δεν προσκομίστηκε εντός της προθεσμίας που χορηγήθηκε στον προσωρινό ανάδοχο μετά από αίτημα του, (δηλαδή μέχρι 21-04- 2023), αλλά αργότερα (στις 04-05-2023) και σε κάθε περίπτωση, δεν καλύπτει τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (21-04-2023) αφού έχει ισχύ από 04-05-2023 μέχρι 04-06-2023 και όχι αναδρομική».

**11.** Το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» ορίζει ότι «Πέραν των οριζόμενων στις παρ. 3 και 4 του άρθρου 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, και στο άρθρο 93, περί περιεχομένου φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής», ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας 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 το άρθρο 11 του ν. 2690/1999 (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, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα, ή να παράσχει διευκρινίσεις με την έννοια του άρθρου 102, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Αν ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αίτημα προς την αναθέτουσα αρχή για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά

έγγραφα με τα οποία 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 δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα του προηγούμενου εδαφίου και εντός της προθεσμίας της πρόσκλησης της παρ. 1». Επίσης, το άρθρο 104 του ίδιου νόμου με τίτλο «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής - Οψιγενείς μεταβολές» ορίζει ότι «1. Το δικαίωμα συμμετοχής, καθώς και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται: α) κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, με την υποβολή του ΕΕΕΣ, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80 και γ) κατά την εξέταση της υπεύθυνης δήλωσης, σύμφωνα με όσα ορίζονται στην περ. γ' της παρ. 3 του άρθρου 105, περί κατακύρωσης και σύναψης σύμβασης».

**12.** Περαιτέρω, το άρθρο 103 του ν. 4412/2016, όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρθρο 43 του ν. 4782/2021, υπό το πρίσμα της αποφυγής αδικαιολόγητων αποκλεισμών των οικονομικών φορέων από τις διαδικασίες ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για τυπικούς λόγους που οφείλονται στην ελλιπή ή μη τυπικώς προσήκουσα προσκόμιση των δικαιολογητικών του άρθρου 103, αλλά όχι στην πραγματική συνδρομή των λόγων αποκλεισμού του οικονομικού φορέα από τη διαδικασία ανάθεσης σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, εφόσον τα δικαιολογητικά που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο παρουσιάζουν ελλείψεις ή εφόσον αυτά δεν προσκομισθούν, να καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο προς παροχή διευκρινίσεων των ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών και προς συμπλήρωση τυχόν ελλειπόντων δικαιολογητικών. Μόνον εφόσον έχει προηγηθεί η προσήκουσα, κατά τα παραπάνω, κλήση του προσωρινού αναδόχου από τον αναθέτοντα φορέα και η εξέταση της συμμόρφωσης του οικονομικού φορέα προς αυτήν, μπορεί η αναθέτουσα αρχή να προβεί στην απόρριψη των δικαιολογητικών κατακύρωσης λόγω ελλείψεων που δεν θεραπεύτηκαν κατά την ανωτέρω διαδικασία (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 37/2021, σκ. 19, 29/2019, σκ. 11, ΔΕφΠειρ Ν60/2021, σκ. 13). Περαιτέρω, η ΕΑΔΗΣΥ, όταν εξετάζει διαφορά επί κατακυρωτικής απόφασης σχετικά με την πληρότητα και

το περιεχόμενο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οφείλει, στην περίπτωση που ακυρώσει την προσβαλλόμενη λόγω ελλείψεων ή ελαττωμάτων των δικαιολογητικών κατακύρωσης, να αναπέμψει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου αυτή να εκπληρώσει προηγουμένως την παραπάνω διαδικαστική υποχρέωσή της, ήτοι να καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο προς υποβολή των επίμαχων δικαιολογητικών και να εξετάσει τη συμμόρφωση του οικονομικού φορέα προς την πρόσκληση αυτή (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 37/2021, σκ. 21, ΔΕφΠειρ Ν60/2021, σκ. 14).

**13.** Μετά τα παραπάνω, στην κρινόμενη περίπτωση εσφαλμένα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας, χωρίς προηγουμένως να τάξει νέα προθεσμία και να την καλέσει να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά, και ειδικά τη φορολογική ενημερότητα, μετά την έγγραφη ενημέρωση της προσφεύγουσας στις 21.04.2023 περί του ότι η έκδοση της αιτηθείσας φορολογικής ενημερότητας δεν είχε καταστεί δυνατή μέχρι και την ημερομηνία αυτή. Αυτό δε ισχύει ανεξάρτητα από το ότι η προσφεύγουσα είχε καταρχήν αιτηθεί με δική της πρωτοβουλία στις 04.04.2023 την παράταση της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, καθώς το γεγονός αυτό δεν αναιρεί την υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να καλέσει την συμμετέχουσα εταιρεία σε συμπλήρωση εγγράφων, εάν διαπιστώσει ελλείψεις στον αρχικά κατατεθέντα φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης. Επομένως, ο πρώτος λόγος προσφυγής γίνεται δεκτός ως βάσιμος, καθώς εσφαλμένα η αναθέτουσα αρχή έκρινε απορριπτικά την προσφορά της προσφεύγουσας, και η υπόθεση θα πρέπει να αναπεμφθεί στην αναθέτουσα αρχή για την άσκηση της παραπάνω αρμοδιότητάς της και την κλήση της προσφεύγουσας σε συμπλήρωση των δικαιολογητικών κατακύρωσης με την ελλείπουσα φορολογική ενημερότητα.

**14.** Με το δεύτερο λόγο η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η αναθέτουσα αρχή παρερμήνευσε το περιεχόμενο της αίτησής της με αριθμό πρωτοκ. 36745/21.04.2023, με την οποία δήλωσε αδυναμία προσκόμισης φορολογικής ενημερότητας εντός της ταχθείσας προθεσμίας λόγω καθυστέρησης εκδόσεώς της από την ΑΑΔΕ και όχι λόγω αδυναμίας έκδοσης φορολογικής

## **Αριθμός Απόφασης : 1504/2023**

ενημερότητας, λόγω τυχόν οφειλών προς το Δημόσιο, όπως εσφαλμένα υπονοείται στο πρακτικό με αριθμό 5 της Επιτροπής Διαγωνισμού. Μετά την αποδοχή του πρώτου λόγου προσφυγής και την αναπομπή της υπόθεσης στην αναθέτουσα αρχή, για να απευθύνει κλήση προς συμπλήρωση της ελλείπουσας φορολογικής ενημερότητας, η οποία και θα αξιολογηθεί μετά την υποβολή της, η εξέταση του λόγου αυτού παρέλκει, καθώς η αμφισβήτηση σχετικά με την εκπλήρωση των φορολογικών υποχρεώσεων της προσφεύγουσας αφορά σε χρονικό σημείο που δεν θα ταυτίζεται με το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

**15.** Κατόπιν των παραπάνω σκέψεων, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή και να επιστραφεί το κατατεθέν παράβολο.

### **Για τους λόγους αυτούς**

- 1.** Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.
- 2.** Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το μέρος αυτής με το οποίο κρίθηκε απορριπτέα η προσφορά της προσφεύγουσας, χωρίς την προηγούμενη κλήση της σύμφωνα με το άρθρο 103 του ν. 4412/2016.
- 3.** Απορρίπτει τις παρεμβάσεις.
- 4.** Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 5 Οκτωβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 25 Οκτωβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ**

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**