

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
5^Ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 6 Φεβρουαρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος- Εισηγήτρια, και Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 27.12.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1871/29.12.2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα «...» (εφ' εξής η «προσφεύγουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της «... (....)» (εφ' εξής ο «αναθέτων φορέας»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης, υπ' αριθμό 21092/14-12-2022, απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της, κατά το σκέλος που ανακηρύσσει οριστικό ανάδοχο στο τμήμα 27 του διαγωνισμού τον οικονομικό φορέα «....».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής προκύπτει ότι καταβλήθηκε και δεσμεύθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600,00 ευρώ, (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2.Επειδή, με την υπ' αριθμό Δ6880 διακήρυξη, προκηρύχθηκε δημόσιος ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός άνω των ορίων με αντικείμενο την «ΜΙΣΘΩΣΗ ΦΟΡΤΗΓΩΝ Δ.Χ. ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΕΡΓΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΛΥΨΗ ΤΩΝ ΑΝΑΓΚΩΝ ΤΗΣ», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 6.412.038,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και δικαιώματος προαίρεσης, η οποία αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 6.02.2020 με Α.Δ.Α.Μ., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό

3. Επειδή, η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης άνευ Φ.Π.Α. και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρ. 345 του ν. 4412/2016, η δε Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4.Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή (α) έχει ασκηθεί εμπροθέσμως, καθ' όσον η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., στις 16.12.2022, η δε προσφυγή κατατέθηκε εμπρόθεσμα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 27.12.2022 (κατά παρέκταση, δεδομένου ότι η 26^η.12.2022 ήταν αργία- δεύτερη ημέρα των Χριστουγέννων- και άρα εξαιρετέα), ήτοι κατατέθηκε εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης, (β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017.

5.Επειδή, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, καθώς η προσφεύγουσα, ως επιλαχούσα, βάλλει κατά της προσφοράς του αναδόχου, επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η σύμβαση για το επίδικο τμήμα.

6. Επειδή, ο αναθέτων φορέας, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 της παρ. 1 του Ν. 4412/2016, κοινοποίησε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την προσφυγή στις 28.12.2022 στους

συμμετέχοντες και θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να λάβουν γνώση και ν' ασκήσουν ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής τους.

7. Επειδή, ο αναθέτων φορέας, νομίμως και εμπροθέσμως, υπέβαλε τις απόψεις του σχετικά με την κρινόμενη προσφυγή στις 11.01.2023.

8.Επειδή, με τον μοναδικό της προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, ότι μη νομίμως έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του οικονομικού φορέα «....», διότι, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, ο εν λόγω οικονομικός φορέας δεν προσκόμισε με τα επίμαχα δικαιολογητικά: *«...ασφαλιστική ενημερότητα εν ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς του, από την οποία να αποδεικνύει ότι κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του δεν όφειλε ασφαλιστικές εισφορές ως ελεύθερος επαγγελματίας ή αυτοαπασχολούμενος. Για τον λόγο αυτό η Αναθέτουσα Αρχή, όφειλε να απορρίψει κατά δέσμια αρμοδιότητα τον φάκελο δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου του εν λόγω οικονομικού φορέα και κατ'επέκταση την προσφορά του, θέτοντάς τον εκτός της παρούσας διαγωνιστικής διαδικασίας...»*. Εν ολίγοις, η προσφεύγουσα επικαλείται ότι: *«...ο οικονομικός φορέαςΣ δεν αποδεικνύει ότι κατά την υποβολή της προσφοράς δεν συνέτρεχε στο πρόσωπό του ως ελεύθερος επαγγελματίας, ο οριζόμενος στην παράγραφο 2.2.3.2 περίπτωση α' και β' της διακήρυξης λόγος αποκλεισμού αναφορικά στην καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης...»*.

9. Επειδή, οι διατάξεις του άρθρου 103 παρ. 1 και 2 Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν με τις διατάξεις του άρθρου 43 Ν. 4782/2021, με έναρξη ισχύος από 01.06.2021, ορίζουν τα εξής: *«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 διευκρινήσεις 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». Σημειωτέον ότι οι ρυθμίσεις του νέου άρθρου 103 Ν. 4412/2016 καταλαμβάνουν και τις εκκρεμείς, κατά την έναρξη ισχύος του, διαδικασίες (ΔΕΦΑΘ (ΑΣΦ) 376/2021, σκ. 9), εφ' όσον το στάδιο δικαιολογητικών οριστικού αναδόχου δεν είχε περατωθεί (με την έκδοση σχετικής εκτελεστής πράξης αξιολόγησης αυτών και έγκρισης ή απόρριψης τους) ως την έναρξη ισχύος του. Επομένως, το ανωτέρω άρ. 103, ως ισχύει, καταλαμβάνει και την νυν διαγωνιστική διαδικασία, δεδομένου ότι οι νεότερες διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 103 του ν. 4412/2016 είχαν ήδη τεθεί σε ισχύ κατά τον χρόνο έκδοσης της προσβαλλόμενης, υπ' αριθμό 21092/14-12-2022, απόφασης.

10.Επειδή, κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων του άρθρου 103 Ν. 4412/2016, η αναθέτουσα Αρχή υποχρεούται, κατόπιν ελέγχου των υποβληθέντων κατ' αρχήν από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικών κατακύρωσης, να τον καλέσει να καλύψει, εντός δεκαήμερης προθεσμίας, τυχόν ελλείψεις των εν λόγω δικαιολογητικών - είτε με την υποβολή αρχικώς μη υποβληθέντος δικαιολογητικού είτε με τη συμπλήρωση αρχικώς μεν υποβληθέντος αλλά μη πληρούντος τις απαιτήσεις της διακήρυξης δικαιολογητικού - σε περίπτωση, κατά την οποία οι ελλείψεις αυτές επάγονται αποκλεισμό του προσωρινού αναδόχου. Η αρχική, δηλαδή, παράλειψη ή

πλημμελής υποβολή εκ μέρους του αναδόχου κάποιου από τα δικαιολογητικά κατακύρωσης δεν συνεπάγεται αυτομάτως και άνευ ετέρου τον αποκλεισμό του από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, αλλά υποχρεώνει, κατ' αρχήν, την αναθέτουσα Αρχή να προβεί στην οφειλόμενη κατά τα άνω κλήση του προσωρινού αναδόχου προς συμπλήρωση του ελλείποντος ή/και ελλιπούς δικαιολογητικού. Μόνον εφ' όσον έχει προηγηθεί η προσήκουσα κατά τα άνω κλήση του προσωρινού αναδόχου από την αναθέτουσα Αρχή και ο έλεγχος της συμμόρφωσης του οικονομικού φορέα προς αυτήν, μπορεί ο αναθέτων φορέας 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, ΔΕφΑθ Ν42/2020). Περαιτέρω, η Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., 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 κατ' αρχήν αποδεχθέντων από την αναθέτουσα Αρχή δικαιολογητικών κατακύρωσης, να αναπέμψει την υπόθεση στην αναθέτουσα Αρχή, προκειμένου αυτή να εκπληρώσει προηγουμένως την ανωτέρω 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, ΔΕφΑθ Ν42/2020, σκ. 10).

11. Επειδή, στην Διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, δεσμεύοντας αμφίδρομα τον αναθέτοντα φορέα και τους διαγωνιζόμενους (ΕΑ ΣτΕ 352/2016, 53/2011, ΣτΕ 3669/2015, 5022/2012), ορίζονται, σχετικά με τα τιθέμενα εν προκειμένω ζητήματα, τα εξής: **Άρθρα 2.2.3 και 2.2.3.2 περ. α' και β':** «Αποκλείεται από την συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους: ... α) Όταν ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ,

σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και β) όταν η Ε.ΥΔ.Α.Π. Α.Ε. μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης...», **Άρθρο 2.2.9.2. Α:** «Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης η οποία επέρχεται όταν κοινοποιηθεί η απόφαση κατακύρωσης στον προσωρινό ανάδοχο, εφόσον ο τελευταίος υποβάλλει, έπειτα από σχετική πρόσκληση, υπεύθυνη δήλωση, που υπογράφεται κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 79Α του Ν. 4412/2016, στην οποία θα δηλώνεται ότι δεν έχουν επέλθει στο πρόσωπό του οψιγενείς μεταβολές κατά την έννοια του άρθρου 104 του Ν. 4412/2016 και μόνον στην περίπτωση του προσυμβατικού ελέγχου ή της άσκησης προδικαστικής προσφυγής κατά της απόφασης κατακύρωσης...», **Άρθρο 2.2.9.2 Β1 περ. β': «Β.1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσωρινοί Ανάδοχοι προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: ...β) για την παράγραφο 2.2.3.2 πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, 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. **Επισημαίνεται ότι, επειδή τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας απαιτείται να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να μεριμνούν ν' αποκτούν εγκαίρως τα ανωτέρω πιστοποιητικά με ημερομηνία έκδοσης, που να καλύπτει την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφοράς. Τα πιστοποιητικά αυτά θα προσκομίζονται μόνο από τον προσωρινό ανάδοχο, κατά το στάδιο της κατακύρωσης, μαζί με τα αντίστοιχα, που απαιτούνται για την κάλυψη της ημερομηνίας υποβολής των δικαιολογητικών και της σύναψης της σύμβασης, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του Ν. 4412/2016».****

12.Επειδή, αναφορικά με τον λόγο της προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Από τα στοιχεία του φακέλλου προκύπτει, ότι ο οικονομικός φορέας «.....Σ»

υπέβαλε την προσφορά του στον επίδικο διαγωνισμό στις 11.03.2020. Περαιτέρω, από την επισκόπηση της προσφοράς του συγκεκριμένου οικονομικού φορέα προκύπτει, ότι αυτός προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, πρώτον, την με αρ. πρωτ. 382/09.05.2019 βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ, με ισχύ έως 08.05.2020, στην οποία αναγράφονται επί λέξει, μεταξύ άλλων, τα εξής: «...Ο Ε.Φ.Κ.Α. βεβαιώνει ότι, ο πιο κάτω εργοδότης: ΟΝΟΜΑΤΕΠΩΝΥΜΟ/ΕΠΩΝΥΜΙΑ:Σ ΑΝΑΡΓΥΡΟΣ...Α.Φ.Μ. ΕΙΔΟΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗΣ: ΧΩΜΑΤΟΥΡΓΙΚΕΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ...*Δεν οφείλει ληξιπρόθεσμες ασφαλιστικές εισφορές για το προσωπικό του/της...», και δεύτερον, το με αρ. πρωτ. 2537598/27.09.2021 αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (Ν. 4611/2019) του e-ΕΦΚΑ, με ισχύ έως 26.11.2021, στο οποίο αναγράφονται επί λέξει, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Ο e-Ε.Φ.Κ.Α βεβαιώνει ότι Ο/Η: ΟΝΟΜΑΤΕΠΩΝΥΜΟ/ΕΠΩΝΥΜΙΑ:ΣΑ.Φ.Μ. ΕΙΔΟΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗΣ: ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΕΚΣΚΑΦΩΝ ΚΑΙ ΜΕΤΑΚΙΝΗΣΗΣ ΓΑΙΩΝ...*Δεν οφείλει ληξιπρόθεσμες ασφαλιστικές εισφορές για ο προσωπικό του/της *Ασφαλιστικά ενήμερος ως ελεύθερος επαγγελματίας, αυτοαπασχολούμενος ή αγρότης...». (βλ. προσφορά του εν λόγω οικονομικού φορέα, ψηφιακό αρχείο «Δικαιολογητικά Μειοδότη», όπου εμπεριέχεται το αρχείο «B1b_ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ.pdf»). Εν όψει των ανωτέρω, κατά τους βάσιμους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, ο οικονομικός φορέας «....Σ» δεν υπέβαλε ασφαλιστική ενημερότητα ως ελεύθερος επαγγελματίας, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, κατά παράβαση του άρθρου 2.2.9.2 Β1 περ. β' της διακήρυξης. Εν όψει, όμως, των γενομένων δεκτών ανωτέρω (βλ. σκέψη 10), η εν λόγω πλημμέλεια του φακέλλου δικαιολογητικών κατακύρωσης του οικονομικού φορέα «....» δεν άγει άνευ ετέρου σε αποκλεισμό του, αλλά υποχρεώνει τον αναθέτοντα φορέα να τον καλέσει να προσκομίσει την ελλείπουσα ασφαλιστική ενημερότητα, με ισχύ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 103 παρ. 2 Ν. 4412/2016, οι οποίες τυγχάνουν εφαρμογής στην προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία. Η δε Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. δεν μπορεί να υποκαταστήσει τον αναθέτοντα φορέα στην άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας. Εξ άλλου, το γεγονός ότι η ανωτέρω πλημμέλεια δεν οδηγεί άνευ ετέρου στον αποκλεισμό της παρεμβαίνουσας, παρά μόνον εφ' όσον δεν προσκομίσει, κατόπιν πρόσκλησης, τα ελλείποντα δικαιολογητικά, δεν καθιστά αλυσιτελή τον

προβαλλόμενο λόγο της προσφυγής, καθ' όσον η προσφεύγουσα διατηρεί την προσδοκία ν' αποκλεισθεί η παρεμβαίνουσα από τον διαγωνισμό, εφ' όσον δεν ανταποκριθεί στην υποχρέωσή της να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά, εντός της ταχθησομένης προς τούτο προθεσμίας (πρβλ. ΣτΕ1020/2022). Για τους λόγους αυτούς, πρέπει να γίνει δεκτός ο προκείμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής, κατά τα ως άνω, και ν' ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, προκειμένου η υπόθεση ν' αναπεμφθεί και ο αναθέτων φορέας ν' ασκήσει την προβλεπόμενη στο άρθρο 103 Ν. 4412/2016 αρμοδιότητά του, κατά τ' ανωτέρω.

13. Επειδή, κατόπιν των προαναφερθέντων, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, ν' ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά και ανέδειξε ανάδοχο τον οικονομικό φορέα «....», χωρίς προηγούμενη κλήση του, κατ' αρ. 103 του ν. 4412.2016, προς συμπλήρωση της ελλείπουσας ασφαλιστικής ενημερότητας, ν' αναπεμφθεί δε η υπόθεση στον αναθέτοντα φορέα, κατά τ' ανωτέρω.

14. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέβαλε η προσφεύγουσα, κατά τις διατάξεις του άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό, και αναπέμπει την υπόθεση στον αναθέτοντα φορέα, προκειμένου να προβεί στις δέουσες ενέργειες, κατά το άρθρο 103 του Ν. 4412/2016, όπως αυτό ισχύει μετά την τροποποίησή του με το άρθρο 43 του ν. 4782/2021.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 6 Φεβρουαρίου 2023 και εκδόθηκε στις 28 Φεβρουαρίου 2023 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.