

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Το 2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ Α.Ε.Π.Π. αποτελούμενο από τον Πρόεδρο, Νικόλαο Σαββίδη και τα μέλη Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη – Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη, αναπληρώτρια της Γερασιμούλας – Μαρίας Δρακονταειδή, δυνάμει της με αριθμό 23/2018 Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ, συνεδρίασε σήμερα, 22 Μαΐου 2018, στην έδρα της Αρχής.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 380/27-04-2018 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει επί της οδού Πλάτωνος αριθ. 4, στο Καλοχώρι Ν. Θεσσαλονίκης στην Μεταμόρφωση Αττικής, (εφεξής προσφεύγων) και εκπροσωπείται νόμιμα, μέσα στα πλαίσια του με αριθμό 9/2017 Διεθνή Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού, για την προμήθεια διαφόρων προϊόντων διατροφής του Γ.Ν. Ημαθίας (Υ.Μ. Βέροιας και Νάουσας) με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής και συγκεκριμένα: Α) το μεγαλύτερο προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης επί τοις % στη Μέση Λιανική Τιμή πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσής του. Αφορά τις κατηγορίες: 1.1) κρέατα – πουλερικά νωπά με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 149.507,20, 1.2) ελαιειδή με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 33.552, 1.3) οπωροκηπευτικά με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 76.690,46 και 1.4) ιχθείς (νωπά και κατεψυγμένα) με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 30.572 και όλα τα ανωτέρω είδη/κατηγορίες τροφίμων έχουν συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 41729,1 και μερικό προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 290.321,66 και Β) την χαμηλότερη τιμή για τις υπόλοιπες κατηγορίες τροφίμων με συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 41733,1, οι οποίες έχουν ως εξής: 2.1) κατεψυγμένα λαχανικά διάφορα με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ

Αριθμός απόφασης: 448 / 2018

7.256,31, 2.2) τυροκομικά με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 52.899, 2.3) άρτος και αρτοσκευάσματα με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 24.620,80, 2.4) γαλακτοκομικά με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 59.962,4, 2.5) είδη παντοπωλείου με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 98.160,241, 2.6 είδη ζαχαροπλαστικής με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 310,8 και 2.7) αυγά με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 12.760, και όλα τα ανωτέρω είδη/κατηγορίες τροφίμων έχουν μερικό προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 255.969,55. Ο επίδικος διαγωνισμός αφορά σε διάφορα προϊόντα διατροφής με CPV 15800000-6 Τρόφιμα. Ο συνολικός προϋπολογισμός του επίδικου διαγωνισμού ανέρχεται σε ευρώ 546.291,21 χωρίς του Φ.Π.Α. και σε ευρώ 624.605,09 συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ. Σημειώνεται ότι στον επίδικο Διαγωνισμό γίνονται δεκτές προσφορές για ένα τμήμα- συστημικό του διαγωνισμού ή για μία ή περισσότερες κατηγορίες ή είδος αυτού ή για το σύνολο των τμημάτων-συστημικών, στο σύνολο όμως της ζητούμενης ποσότητας και διατηρείται το δικαίωμα/ είναι δυνατή η ανάθεση της σύμβασης για ένα ή όλα τα τμήματα-συστημικούς (Ν.4412/16 άρθρο 59).

Κατά της Αναθέτουσας Αρχής με την επωνυμία «ΓΕΝΙΚΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ΗΜΑΘΙΑΣ» που εδρεύει στο Νομό Ημαθίας, όπως εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής Αναθέτουσα Αρχή ή ΑΑ) και

Με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης υπ' αριθ. 7/Θέμα Ε.Η.Δ. 2ο/30-3-2018 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου Ημαθίας, των εγκριθέντων με αυτήν πρακτικών, υπό ημερομηνίες 1-9-2017, 12-9-2017 και 29-3-2018 της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού και κάθε άλλης συναφούς πράξης της αναθέτουσας Αρχής, κατά το μέρος που κρίθηκαν αποδεκτές, από άποψη πληρότητας των δικαιολογητικών συμμετοχής και συμμόρφωσης προς τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, οι προσφορές των οικονομικών φορέων: 1) του οικονομικού φορέα «.....» γιατί έχει παραλείψει να θέσει την προηγμένη ηλεκτρονική (ψηφιακή) του υπογραφή στο ΕΕΕΣ και στις Υπεύθυνες Δηλώσεις που έχει υποβάλει στην προσφορά του και για τους δύο συστημικούς αριθμούς. Πιο αναλυτικά, όπως ισχυρίζεται ο προσφεύγων, ο οικονομικός φορέας

Αριθμός απόφασης: 448 / 2018

«.....» έχει υποβάλει με την προσφορά της, εκτός άλλων, το υποχρεωτικώς ζητούμενο ΕΕΕΣ της ίδιας, τις υπεύθυνες δηλώσεις που απαιτούνται με τη διακήρυξη και γενικά τα στοιχεία που προέρχονται από αυτήν, χωρίς να φέρουν ψηφιακή (άλλως, προηγμένη/ εγκεκριμένη ηλεκτρονική) υπογραφή, με συνέπεια να μην είναι δυνατός ο έλεγχος της γνησιότητας και αυθεντικότητάς τους. Με αυτόν τον τρόπο, όμως, το υποβληθέν ΕΕΕΣ, οι υπεύθυνες δηλώσεις της εταιρίας «.....» και τα λοιπά έγγραφα που υπογράφονται από το νόμιμο εκπρόσωπό της είναι ανυπόστατα και, πάντως, άκυρα, αφού δεν φέρουν έγκυρη ψηφιακή υπογραφή, και επομένως, λογίζονται ως μη υποβληθέντα, δηλαδή ανύπαρκτα. 2) του οικονομικού φορέα «.....» γιατί παρέλειψε να καταθέσει τις άδειες μεταφοράς τροφίμων και τα πιστοποιητικά υγείας των εργαζομένων/ μεταφορέων, το πιστοποιητικό της «AGROCERT» και το πιστοποιητικού παραγωγού, 3) του οικονομικού φορέα «.....» γιατί παρέλειψε να καταθέσει τις άδειες μεταφοράς τροφίμων και τα πιστοποιητικά υγείας των εργαζομένων/ μεταφορέων, 4) του οικονομικού φορέα «.....» γιατί προσκόμισε αντίγραφο ιδιωτικού εγγράφου χωρίς νόμιμη επικύρωση, 5) του οικονομικού φορέα «.....» γιατί παρέλειψε και καταθέσει τα πιστοποιητικά υγείας των εργαζομένων/ μεταφορέων, 6) του οικονομικού φορέα «.....», γιατί παρέλειψε να υποβάλει το ΤΕΥΔ του οικονομικού φορέα στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται, γιατί παρέλειψε να καταθέσει τις άδειες μεταφοράς τροφίμων και τα πιστοποιητικά υγείας των εργαζομένων/ μεταφορέων, γιατί προσκόμισε αντίγραφο ιδιωτικού εγγράφου χωρίς νόμιμη επικύρωση και 7) του οικονομικού φορέα «.....» γιατί παρέλειψε να καταθέσει τις άδειες μεταφοράς τροφίμων. Σημειώνεται ότι στον επίδικο διαγωνισμό ο προσφεύγων έχει καταθέσει προσφορά για τον συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 41729,1 στα είδη/ κατηγορίες: 1.1) κρέατα – πουλερικά νωπά με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 149.507,20, 1.2) ελαιοειδή με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 33.552, και 1.4) ιχθείς (νωπά και κατεψυγμένα) με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 30.572 και στον συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 41733,1 στα είδη/κατηγορίες: 2.1) κατεψυγμένα λαχανικά διάφορα με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 7.256,31, 2.2) τυροκομικά με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 52.899, 2.5) είδη

Αριθμός απόφασης: 448 / 2018

παντοπωλείου με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 98.160,241, 2.6 είδη ζαχαροπλαστικής με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 310,8 και 2.7) αυγά με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 12.760.

Έτι περαιτέρω ο προσφεύγων ζήτησε να ανασταλεί η πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας, ιδίως δε η αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών, η αξιολόγηση αυτών και η ανάδειξη προσωρινών μειοδοτών, μέχρι την έκδοση απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της παρούσας προδικαστικής προσφυγής ή, άλλως, να οριστούν όποια μέτρα κρίνει κατάλληλα η Αρχή, προκειμένου να διασφαλιστεί ότι, σε περίπτωση αποδοχής της προσφυγής, δεν θα επηρεαστεί η εκ νέου εξέταση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών από τυχόν μεσολαβήσασα γνωστοποίηση των οικονομικών δεδομένων των προσφορών και, γενικά, δεν θα δημιουργηθούν έννομες καταστάσεις βλαπτικές των άξιων προστασίας συμφερόντων του προσφεύγοντα. Επί του αιτήματός του εκδόθηκε η με αριθμό Α206/2018 απόφαση της ΑΕΠΠ.

Επί της ανωτέρω προδικαστικής προσφυγής κατατέθηκαν εμπρόθεσμα και νομότυπα οι εξής παρεμβάσεις: 1) Για τον συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 41729,1 κατατέθηκε η παρέμβαση του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», με την οποία αιτείται να γίνει δεκτή η παρέμβασή του και οι επ' αυτής ισχυρισμοί του, και να απορριφθεί καθ' ολοκληρίαν η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή και οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντα κατά το σκέλος που τον αφορά, καθώς το επίμαχο πιστοποιητικό (του παρεμβαίνοντα) εκδόθηκε νόμιμα από την εταιρία QMSCERT, σαρώθηκε και έλαβε ηλεκτρονική μορφή εξαρχής, η δε εγκυρότητά του ελέγχεται και μπορεί να ελεγχθεί ανά πάσα στιγμή στην αναγραφόμενη στο πιστοποιητικό ηλεκτρονική διεύθυνση και ως εκ τούτου είναι απόλυτα περιττή και άνευ αντικειμένου η επικύρωσή του από δικηγόρο, ενώ η επικύρωση από δικηγόρο κρίνεται αναγκαία μόνο στην περίπτωση που το πιστοποιητικό είναι απλή φωτοτυπία του πρωτοτύπου και δεν αναγράφεται η δυνατότητα ηλεκτρονικού ελέγχου της εγκυρότητάς του. 2) Για τον συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 41733,1 κατατέθηκε η

Αριθμός απόφασης: 448 / 2018

παρέμβαση του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», με την οποία αρνείται τους πραγματικούς ισχυρισμούς του προσφεύγοντα.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Νεκταρία – Πηνελόπη
Ταμανίδα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και έκανε ομόφωνα δεκτά τα εξής

1. Επειδή, για την άσκηση της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, συνολικού ποσού 1.925,10 Ευρώ (κωδικός e-Παραβόλου 203752584958 0625 0065), που αντιστοιχεί στο προβλεπόμενο 0,5% της προϋπολογιζόμενης δαπάνης των τμημάτων του διαγωνισμού στα πλαίσια του οποίου ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, η οποία ανέρχεται στο ποσό των 385.017,55. Το εν λόγω ποσό πληρώθηκε σύμφωνα με το προσκομιζόμενο e-παράβολο αυτόματης δέσμευσης ποσού 1.925,10 Ευρώ, στο οποίο αναφέρεται ως κατάσταση: «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ» και το οποίο έχει εκδοθεί για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)».

2. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή, η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως στις 27-04-2018, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016. Ειδικότερα, εν προκειμένω, η τελευταία ημέρα της αποκλειστικής δεκαήμερης προθεσμίας άσκησης της προσφυγής έληγε στις 27-04-2018 δεδομένου ότι ο προσφεύγων έλαβε γνώση της προσβαλλομένης στις 17-04-2018 οπότε αυτή αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων

Αριθμός απόφασης: 448 / 2018

(Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου διενεργείται (ηλεκτρονικά) ο διαγωνισμός και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερομένους. Η εν λόγω προσφυγή αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και κοινοποιήθηκε αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, η ΑΕΠΠ είναι αρμόδια για την εξέταση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής και λόγω ποσού (345 παρ.1 Ν.4412/2016, 6 παρ.1 Ν.4412/2016).

5. Επειδή, ο προσφεύγων έχει έννομο συμφέρον στην άσκηση της υπό κρίση προσφυγής, καθώς έχει ήδη – κατά τα προαναφερθέντα - συμμετάσχει στον επίδικο Διαγωνισμό καταθέτοντας προσφορά. Περαιτέρω, εκκρεμεί η αμφισβήτηση της νομιμότητας συμμετοχής των έτερων οικονομικών φορέων και τίθεται αυτή εν αμφιβόλω, με δεδομένο μάλιστα ότι το κριτήριο ανάθεσης του παρόντος διαγωνισμού είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής.

6. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 11 της επίδικης Διακήρυξης ορίζεται ότι: «Οι προσφορές υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, του ΕΣΗΔΗΣ μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη, στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο. Οι υποψήφιοι Ανάδοχοι οφείλουν να καταθέσουν τα ακόλουθα κατά περίπτωση δικαιολογητικά Συμμετοχής, τα οποία θα πρέπει να συμπεριλάβουν στον (υπό)φάκελο Δικαιολογητικά Συμμετοχής/ Τεχνική προσφορά. Εντός του ηλεκτρονικού αρχείου της προσφοράς τοποθετούνται υποχρεωτικά τα αναφερόμενα κατωτέρω δικαιολογητικά συμμετοχής. Ειδικότερα, οι προσφέροντες υποβάλλουν: 1. Τα φυσικά πρόσωπα, ημεδαπά ή αλλοδαπά. α. Εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό, για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% επί της συνολικής προσφερθείσας δαπάνης, χωρίς Φ.Π.Α., σύμφωνα με όσα ειδικότερα ορίζονται στο άρθρο 31ο της παρούσας διακήρυξης. Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής υποβάλλεται από τον προσφέροντα ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου PDF και προσκομίζεται από

Αριθμός απόφασης: 448 / 2018

αυτόν στην Αρμόδια Υπηρεσία Διεξαγωγής του Διαγωνισμού σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο) εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή. β. Παραστατικό εκπροσώπησης, εφόσον συμμετέχουν στο διαγωνισμό με αντιπρόσωπό τους. γ. Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 του Ν.4412/2016 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν.4412/2016. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78 του Ν. 4412/2016, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά στους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά. Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 79 του Ν. 4412/2016, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή. (Άρθρο 79, παρ. 3 του Ν.4412/2016) δ. Αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης του προσφέροντος, ήτοι την έναρξη επιτηδεύματος από την αντίστοιχη Δημόσια Οικονομική

Αριθμός απόφασης: 448 / 2018

Υπηρεσία και τις τυχόν μεταβολές. 2. Τα νομικά πρόσωπα, ημεδαπά ή αλλοδαπά: Όλα τα ανωτέρω δικαιολογητικά της παραγράφου α., β., γ. και δ. του παρόντος άρθρου . . . Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του προσφέροντος στη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή, πλην των ΦΕΚ και των εγγράφων που φέρουν ψηφιακή υπογραφή. Σύμφωνα με τον Ν.4250/2014, τα έγγραφα που υπογράφονται από τον συμμετέχοντα, φέρουν ψηφιακή υπογραφή και δεν απαιτείται σχετική θεώρηση. Για τα έγγραφα που έχουν εκδοθεί από Δημόσια Αρχή, απαιτείται τουλάχιστον η προσκόμιση απλού φωτοαντιγράφου, ενώ για τα έγγραφα που έχουν εκδοθεί από Ιδιωτικό Φορέα, απαιτείται τουλάχιστον η προσκόμιση φωτοαντιγράφου από επικυρωμένο αντίγραφο. Επισημαίνεται ότι τα ανωτέρω δικαιολογητικά και όλα τα άλλα στοιχεία και έγγραφα του υποφακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής-τεχνική προσφορά» που έχουν υποβληθεί με την ηλεκτρονική προσφορά και απαιτούνται να προσκομισθούν στην αναθέτουσα αρχή εντός της ανωτέρω αναφερόμενης προθεσμίας είναι τα δικαιολογητικά και στοιχεία που δεν έχουν εκδοθεί / συνταχθεί από τον ίδιο τον οικονομικό φορέα και κατά συνέπεια δεν φέρουν την ψηφιακή του υπογραφή. Ως τέτοια στοιχεία ενδεικτικά είναι: η εγγύηση συμμετοχής, πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από δημόσιες αρχές ή άλλους φορείς. 7. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. (Άρθρο 79, παρ. 5 του Ν.4412/2016) Σε περίπτωση μη υποβολής ή μη προσήκουσας υποβολής των αναφερόμενων πιο πάνω δικαιολογητικών, η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Το αυτό ισχύει και σε περίπτωση υποβολής υπεύθυνων δηλώσεων με αναληθές ή ανακριβές περιεχόμενο....».

7. Επειδή, στο άρθρο 37 του Ν. 4412/2016 «Πολιτική ασφαλείας ΕΣΗΔΗΣ (άρθρο 22 παρ. 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι: «1. Το

Αριθμός απόφασης: 448 / 2018

επίπεδο ασφαλείας του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. πρέπει να είναι ανάλογο προς τους κινδύνους. 2. Στα εργαλεία και τις συσκευές για την ηλεκτρονική διαβίβαση και παραλαβή προσφορών, καθώς και για την ηλεκτρονική παραλαβή αιτήσεων συμμετοχής πρέπει: α) να είναι διαθέσιμες στους ενδιαφερομένους οι πληροφορίες σχετικά με τις προδιαγραφές για την ηλεκτρονική υποβολή προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής, συμπεριλαμβανομένης της κρυπτογράφησης και της χρονοσήμανσης, β) να απαιτούνται προηγμένες ηλεκτρονικές υπογραφές, όπως ορίζονται στον_Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014. Οι αναθέτουσες αρχές πρέπει να αποδέχονται τις προηγμένες ηλεκτρονικές υπογραφές που υποστηρίζονται από αναγνωρισμένο πιστοποιητικό, λαμβάνοντας υπόψη αν τα πιστοποιητικά χορηγούνται από έναν πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/ 767/ΕΚ της Επιτροπής, ανεξάρτητα από το αν έχουν δημιουργηθεί με ή χωρίς ασφαλή διάταξη δημιουργίας υπογραφών, με την επιφύλαξη της συμμόρφωσης με τις ακόλουθες προϋποθέσεις: αα) οι αναθέτουσες αρχές πρέπει να καθορίζουν τον απαιτούμενο μορφότυπο προηγμένων υπογραφών, βάσει των μορφοτύπων που έχουν θεσπιστεί με την Απόφαση 2011/130/ΕΕ της Επιτροπής και να θέτουν σε εφαρμογή τα αναγκαία μέτρα ώστε να είναι σε θέση να επεξεργαστούν τεχνικά τους εν λόγω μορφότυπους· όταν χρησιμοποιείται διαφορετικός μορφότυπος ηλεκτρονικής υπογραφής, τότε η ηλεκτρονική υπογραφή ή ο φορέας του ηλεκτρονικού εγγράφου περιλαμβάνει πληροφορίες σχετικά με τις ισχύουσες δυνατότητες επικύρωσης, υπό την ευθύνη της Εθνικής Επιτροπής Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων (ΕΕΤΤ). Οι δυνατότητες επικύρωσης επιτρέπουν στην αναθέτουσα αρχή να επικυρώνει, σε σύγχρονη σύνδεση, δωρεάν και κατά τρόπο κατανοητό για άτομα με διαφορετική μητρική γλώσσα, την ηλεκτρονική υπογραφή που έχει παραληφθεί, ως προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή, υποστηριζόμενη από αναγνωρισμένο πιστοποιητικό. Η ΕΕΤΤ κοινοποιεί τις πληροφορίες σχετικά με τον πάροχο των υπηρεσιών επικύρωσης στην Επιτροπή. ββ) σε περίπτωση προσφορών που υπογράφονται με την υποστήριξη αναγνωρισμένου πιστοποιητικού που περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης, οι

Αριθμός απόφασης: 448 / 2018

αναθέτουσες αρχές δεν πρέπει να εφαρμόζουν πρόσθετες απαιτήσεις που ενδέχεται να εμποδίσουν τη χρήση των εν λόγω υπογραφών από τους προσφέροντες...».

8. Επειδή, αναφορικά με τον πρώτο λόγο της κρινόμενης προσφυγής και κατόπιν ενδελχούς επισκόπησης του φακέλου του ηλεκτρονικού διαγωνισμού και συγκεκριμένα στην προσφορά του οικονομικού φορέα «.....», ο οποίος έχει συμμετάσχει στον επίδικο Διαγωνισμό καταθέτοντας προσφορά και για τους δύο συστημικούς αριθμούς, κρίνεται ότι ο πρώτος λόγος της κρινόμενης προσφυγής είναι βάσιμος. Και τούτο διότι τα κατατεθέντα ΤΕΥΔ και ΥΔ του οικονομικού φορέα «.....» δεν φέρουν προηγμένες ψηφιακές υπογραφές, όπως απαιτεί η παρατεθείσα νομοθεσία και η επίδικη Διακήρυξη. Πιο αναλυτικά, τα επίμαχα έγγραφα του οικονομικού φορέα «.....» αποτελούν αρχεία pdf, τα οποία έχουν προκύψει από επεξεργασία - σάρωση πρότερων αρχείων, επί των οποίων (πρότερων) έχουν τεθεί οι απαιτούμενες προηγμένες ψηφιακές υπογραφές, με αποτέλεσμα τα κατατεθέντα αρχεία να αποτελούν απλή απεικόνιση, στην οποία αναγράφεται μεν ότι το έγγραφο είναι «ψηφιακά υπογεγραμμένο» από τον φερόμενο εκπρόσωπό της κ., αλλά το «ψηφιακά υπογεγραμμένο» δεν μπορεί να επαληθευτεί, όταν η «υπογραφή» επιλεγεί με τη συσκευή κατάδειξης («ποντίκι»), ότι συνδέεται πράγματι με την υπογράφοντα και άρα δεν αποτελεί προηγμένη ψηφιακή υπογραφή, σύμφωνα με τις επιταγές της επίδικης Διακήρυξης.

9. Επειδή, στην επίδικη Διακήρυξη ορίζεται ότι: «... 2. ΦΑΚΕΛΟΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ Ο Φάκελος της Τεχνικής Προσφοράς διαιρείται στις εξής παρακάτω αναφερόμενες πληροφορίες, δηλώσεις ή πιστοποιητικά, με την ίδια σειρά και αρίθμηση: Α) Προσφερόμενο είδος και Τεχνικά χαρακτηριστικά Β) Συμπληρωμένο τον Πίνακα Συμμόρφωσης. Α) Προσφερόμενο είδος και Τεχνικά χαρακτηριστικά. Στις προσφορές (φάκελος τεχνικής προσφοράς) πρέπει να κατατίθεται και έγγραφη δήλωση του συμμετέχοντα με την οποία να δηλώνεται ότι: α) αποδέχεται όλους τους όρους

Αριθμός απόφασης: 448 / 2018

της διακήρυξης και η προσφορά του πληροί πλήρως τις απαιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές του διαγωνισμού, β) ο προσφέρων διαθέτει κατάλληλη και επαρκή υποδομή (εξειδικευμένο προσωπικό και τεχνικά μέσα, κτλ.). Για την εκτέλεση της σύμβασης, γ) η προσφορά του ισχύει για διάστημα τουλάχιστον δώδεκα μηνών και δ) το χρόνο παράδοσης του υπό προμήθεια υλικού. 2. Τα πιστοποιητικά και δικαιολογητικά, όπως αναφέρονται στις Τεχνικές Προδιαγραφές- Παράρτημα Α΄, όπως άδειες λειτουργίας, πιστοποιητικά ISO κ.λ.π., ανάλογα με την κατηγορία ειδών και υποβάλλονται ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή. ... (σελίδα 51,52) Οι συμμετέχοντες πρέπει να προσκομίσουν: **1.** Άδεια λειτουργίας της Επιχείρησης από την αρμόδια Υπηρεσία και σε περίπτωση που ο συμμετέχων έχει την έδρα του εκτός Νομού Αττικής και άδεια λειτουργίας του υποκαταστήματος στο Νομό Αττικής, εφόσον υπάρχει. Η επιχείρηση τροφίμων πρέπει να προσκομίσει και την καταχώρηση ή την έγκριση εγκατάστασής τους, σύμφωνα με την Κ.Υ.Α. Αριθμ. 15523 /2006. Όλες οι επιχειρήσεις τροφίμων έχουν την υποχρέωση καταχώρησης ή έγκρισης των εγκαταστάσεων τους, σύμφωνα με το άρθρο 6 του Κανονισμού (ΕΚ) υπ' αριθμό. 852/2004 Αναγκαία συμπληρωματικά μέτρα εφαρμογής των Κανονισμών (ΕΚ) υπ' αριθμ. 178/2002, 852/2004, 853/2004, 854/2004 και 882/2004 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου και εναρμόνιση της Οδηγίας 2004/41/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου για την υγιεινή των τροφίμων **2.** Ισχύον Πιστοποιητικό περί εφαρμογής συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων [ΚΥΑ 487/2000 (ΦΕΚ1219β/4.10.2000)] σύμφωνα με τις απαιτήσεις του προτύπου EN ISO 22000:2005 το οποίο θα έχει χορηγηθεί από τον ΕΦΕΤ ή από άλλους κατάλληλα διαπιστευμένους φορείς για την παραγωγή – παρασκευή - επεξεργασία, αποθήκευση, διακίνηση, εμπορία των προϊόντων. Επίσης, θα πρέπει να προσκομίζει τα αποτελέσματα των μικροβιολογικών και χημικών αναλύσεων των προϊόντων, που πραγματοποιεί στα πλαίσια του αυτοελέγχου, κάθε φορά που αυτό ζητείται. Σε περίπτωση που ο συμμετέχων στον διαγωνισμό δεν είναι παραγωγός ή παρασκευαστής θα πρέπει να

Αριθμός απόφασης: 448 / 2018

επισυνάφει: **1ov** Ισχύον Πιστοποιητικό περί εφαρμογής συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων [ΚΥΑ 487/2000 (ΦΕΚ1219β/4.10.2000)] σύμφωνα με τις απαιτήσεις του προτύπου EN ISO 22000:2005 το οποίο θα έχει χορηγηθεί από τον ΕΦΕΤ ή από άλλους κατάλληλα διαπιστευμένους φορείς για την παραγωγή – παρασκευή - επεξεργασία των προϊόντων. **2ov** Υπεύθυνη δήλωση του παραγωγού – παρασκευαστή ή συσκευαστή ότι έλαβε γνώση των όρων της διακήρυξης και θα προμηθεύει τον συγκεκριμένο προμηθευτή με τα προϊόντα σε περίπτωση κατακύρωσης σε αυτόν του διαγωνισμού. **3ov** Η μεταφορά [Κ.Υ.Α. 487/04.10.2000 (ΦΕΚ 1219Β)] θα γίνεται με καθαρά και απολυμασμένα μεταφορικά μέσα-ψυγεία και μέχρι τους χώρους αποθήκευσης του Νοσοκομείου, τα οποία θα εξασφαλίζουν θερμοκρασία 0-40C, σύμφωνα με την εκάστοτε ισχύουσα Νομοθεσία και θα φέρουν καταγραφικό θερμοκρασίας του θαλάμου μεταφοράς. (ΕΦΕΤ ΟΔΗΓΟΣ ΥΓΙΕΙΝΗΣ Νο 9). Τα μεταφορικά μέσα πρέπει να είναι εφοδιασμένα με Βεβαίωση Καταλληλότητας Οχήματος από Υγειονομικής πλευράς, η οποία εκδίδεται από τις κατά τόπους Διευθύνσεις Δημόσιας Υγείας των Περιφερειών και Άδεια Κυκλοφορίας Οχήματος Μεταφοράς, η οποία εκδίδεται από τις κατά τόπους Κτηνιατρικές Υπηρεσίες. Κατά την ώρα παράδοσης ο προμηθευτής οφείλει να προσκομίζει και να παραδίδει στην επιτροπή παραλαβής αντίγραφο του καταγραφικού της θερμοκρασία του οχήματος μεταφοράς, ο δε μεταφορέας θα πρέπει να διαθέτει Βιβλιάριο υγείας και να φέρει κατά την διάρκεια των χειρισμών παράδοσης των νωπών κρεάτων, όπου απαιτείται, γάντια μιας χρήσεως. Ο προμηθευτής υποχρεούται να παραδίδει τα τρόφιμα ως προς το είδος και την ποσότητα, σύμφωνα με την δοθείσα παραγγελία του Νοσοκομείου, όπως επίσης και να παρέχει στην επιτροπή παραλαβής κάθε πληροφορία και στοιχείο που θα της ζητείται σχετικά με τον προσδιορισμό του είδους. (σελίδες 55-56) ΝΩΠΑ ΠΟΥΛΕΡΙΚΑ ΚΑΤΑΛΛΗΛΟΤΗΤΑ ΚΑΙ ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΕΣ ΙΔΙΟΤΗΤΕΣ Όλα τα νωπά πουλερικά θα πρέπει να Α ποιότητας και να τηρούνται οι όροι των άρθρων 88, 88(1) και 89 του Κώδικα Τροφίμων, Ποτών και Λοιπών Αντικειμένων Κοινής Χρήσεως και να πληρούν τις εκάστοτε Υγειονομικές, Κτηνιατρικές και Κοινοτικές διατάξεις. ... β. Να

Αριθμός απόφασης: 448 / 2018

έχουν εκτραφεί με 100% φυτική διατροφή, η οποία να πιστοποιείται από Κρατικό φορέα (AGROCERT)».

10. Επειδή, αναφορικά με τον δεύτερο λόγο της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής λεκτέα τα ακόλουθα: 1. Το πρώτο σκέλος του λόγου περί δήθεν παράλειψης κατάθεσης άδειας μεταφοράς τροφίμων και πιστοποιητικών υγείας των εργαζομένων/ μεταφορέων στην τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» κρίνεται αβάσιμο, γιατί δεν στηρίζεται στην επίδικη Διακήρυξη. Η επίδικη Διακήρυξη θέτει ως προϋπόθεση τα μεταφορικά μέσα να είναι εφοδιασμένα με Βεβαίωση Καταλληλότητας Οχήματος από Υγειονομικής πλευράς και Άδεια Κυκλοφορίας Οχήματος Μεταφοράς, ο δε μεταφορέας να διαθέτει Βιβλιάριο υγείας, τούτα όμως δεν απαιτείται να προσκομιστούν προαποδεικτικά επί ποινή αποκλεισμού. 2. Ομοίως το δεύτερο σκέλος του λόγου περί δήθεν παράλειψης κατάθεσης πιστοποιητικού AGROCERT στην τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» κρίνεται αβάσιμο, γιατί δεν στηρίζεται στην επίδικη Διακήρυξη. Η επίδικη Διακήρυξη θέτει ως προϋπόθεση τα νωπά κοτόπουλα να έχουν εκτραφεί με 100% φυτική διατροφή, η οποία να πιστοποιείται από Κρατικό φορέα (AGROCERT), το πιστοποιητικό όμως που βεβαιώνει τα παραπάνω δεν απαιτείται από την διακήρυξη να προσκομιστεί κατά την αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς επί ποινή αποκλεισμού. 3. Το τρίτο σκέλος του λόγου περί παράλειψης κατάθεσης πιστοποιητικού παραγωγού στην τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» κρίνεται βάσιμο, διότι από την ενδεδεχθή επισκόπηση των εγγράφων της προσφοράς του, προκύπτει ότι δεν προσκόμισε το απαιτούμενο ισχύον πιστοποιητικό περί εφαρμογής συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων [ΚΥΑ 487/2000 (ΦΕΚ1219β/4.10.2000)] σύμφωνα με τις απαιτήσεις του προτύπου EN ISO 22000:2005 το οποίο να έχει χορηγηθεί από τον ΕΦΕΤ ή από άλλους κατάλληλα διαπιστευμένους φορείς για την παραγωγή – παρασκευή - επεξεργασία των προϊόντων. Αντ' αυτού προσκόμισε απλά μία βεβαίωση του προμηθευτή του ότι διαθέτει το επίμαχο πιστοποιητικό, το οποίο σε καμία

Αριθμός απόφασης: 448 / 2018

περίπτωση δεν πληροί τον σχετικό όρο της επίδικης Διακήρυξης. Ως εκ των ανωτέρων πρέπει να απορριφθεί η τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» για την συμμετοχή του στον συστημικό αριθμό 41729,1 στην κατηγορία ΚΡΕΑΤΑ – ΠΟΥΛΕΡΙΚΑ ΝΩΠΑ.

11. Αναφορικά με τον τρίτο λόγο της κρινόμενης προσφυγής περί δήθεν παράλειψης κατάθεσης άδειας μεταφοράς τροφίμων και πιστοποιητικών υγείας των εργαζομένων/ μεταφορέων στην τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» κρίνεται αβάσιμος, γιατί δεν στηρίζεται στην επίδικη Διακήρυξη. Η επίδικη Διακήρυξη θέτει ως προϋπόθεση τα μεταφορικά μέσα να είναι εφοδιασμένα με Βεβαίωση Καταλληλότητας Οχήματος από Υγειονομικής πλευράς και Άδεια Κυκλοφορίας Οχήματος Μεταφοράς, ο δε μεταφορέας να διαθέτει Βιβλιάριο υγείας, τούτα όμως δεν απαιτείται από την διακήρυξη να προσκομιστούν κατά την αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς επί ποινή αποκλεισμού.

12. Επειδή η επίδικη Διακήρυξη ορίζει ότι: «(σελίδα 15-16) Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του προσφέροντος στη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή, πλην των ΦΕΚ και των εγγράφων που φέρουν ψηφιακή υπογραφή. Σύμφωνα με τον Ν.4250/2014, τα έγγραφα που υπογράφονται από τον συμμετέχοντα, φέρουν ψηφιακή υπογραφή και δεν απαιτείται σχετική θεώρηση. Για τα έγγραφα που έχουν εκδοθεί από Δημόσια Αρχή, απαιτείται τουλάχιστον η προσκόμιση απλού φωτοαντιγράφου, ενώ για τα έγγραφα που έχουν εκδοθεί από Ιδιωτικό Φορέα, απαιτείται τουλάχιστον η προσκόμιση φωτοαντιγράφου από επικυρωμένο αντίγραφο. ... (σελίδα 107) ... Οι συμμετέχοντες πρέπει να προσκομίσουν:

1. Άδεια λειτουργίας της Επιχείρησης από την αρμόδια Υπηρεσία και σε περίπτωση που ο συμμετέχων έχει την έδρα του εκτός Νομού Αττικής και άδεια λειτουργίας του υποκαταστήματος στο Νομό Αττικής, εφόσον υπάρχει. Η επιχείρηση τροφίμων πρέπει να προσκομίσει και την καταχώρηση ή την

Αριθμός απόφασης: 448 / 2018

έγκριση εγκατάστασής τους, σύμφωνα με την Κ.Υ.Α. Αριθμ. 15523 /2006. Όλες οι επιχειρήσεις τροφίμων έχουν την υποχρέωση καταχώρησης ή έγκρισης των εγκαταστάσεων τους, σύμφωνα με το άρθρο 6 του Κανονισμού (ΕΚ) υπ' αριθμό. 852/2004 Αναγκαία συμπληρωματικά μέτρα εφαρμογής των Κανονισμών (ΕΚ) υπ' αριθμ. 178/2002, 852/2004, 853/2004, 854/2004 και 882/2004 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου και εναρμόνιση της Οδηγίας 2004/41/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου για την υγιεινή των τροφίμων. 2. Ισχύον Πιστοποιητικό περί εφαρμογής συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων (ΚΥΑ 487/2000 ΦΕΚ1219β/4.10.2000) σύμφωνα με τις απαιτήσεις του προτύπου EN ISO 22000:2005 το οποίο θα έχει χορηγηθεί από τον ΕΦΕΤ ή από άλλους κατάλληλα διαπιστευμένους φορείς για την παραγωγή – παρασκευή - επεξεργασία, αποθήκευση, διακίνηση και εμπορία των προϊόντων. Επίσης, θα πρέπει να προσκομίζει τα αποτελέσματα των μικροβιολογικών και χημικών αναλύσεων των προϊόντων, που πραγματοποιεί στα πλαίσια του αυτοελέγχου, κάθε φορά που αυτό ζητείται. Σε περίπτωση που ο συμμετέχων στον διαγωνισμό δεν είναι παραγωγός ή παρασκευαστής θα πρέπει να επισυνάψει: 1ον Ισχύον Πιστοποιητικό περί εφαρμογής συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων σύμφωνα με τις απαιτήσεις του προτύπου EN ISO 22000:2005 το οποίο θα έχει χορηγηθεί από τον ΕΦΕΤ ή από άλλους κατάλληλα διαπιστευμένους φορείς για την παραγωγή – παρασκευή των προϊόντων».

13. Αναφορικά με τον τέταρτο λόγο της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής κρίνεται αβάσιμος και τούτο διότι λαμβανομένων υπόψη των διατάξεων του άρθρου 1 του Ν. 4250/2014 όπου ορίζεται ότι: «Οι διατάξεις του Κώδικα αυτού εφαρμόζονται στο Δημόσιο, στους οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης και στα άλλα νομικά πρόσωπα δημόσιου δικαίου, εκτός αν άλλως ορίζεται σε επιμέρους διατάξεις. ... Ομοίως, υποβάλλονται και γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά ευκρινή φωτοαντίγραφα από αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων τα οποία έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο, καθώς και ευκρινή φωτοαντίγραφα από τα πρωτότυπα όσων ιδιωτικών εγγράφων φέρουν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α....», σε συνδυασμό με

Αριθμός απόφασης: 448 / 2018

τις προπαρατεθείσες διατάξεις της επίδικης Διακήρυξης και κατόπιν ενδεδειγμένης επισκόπησης του ηλεκτρονικού φακέλου του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», ο τελευταίος υπέβαλλε μέσω του ΕΣΗΔΗΣ αρχείο τύπου .pdf, κατά τις επιταγές της επίδικης Διακήρυξης από το πρωτότυπο του επίμαχου πιστοποιητικού και όχι από φωτοαντίγραφο, ενώ η υποχρέωση περί θεώρησης από τις υπηρεσίες και τους φορείς της περιπτώσεως α' του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 ή επικύρωσης από δικηγόρο ενυπάρχει κατά την προσκόμιση του επίμαχου εγγράφου, όταν αυτό αποτελεί ιδιωτικό έγγραφο, τρεις εργάσιμες ημέρες μετά την ηλεκτρονική υποβολή.

14. Αναφορικά με τον πέμπτο λόγο της κρινόμενης προσφυγής περί δήθεν παράλειψης κατάθεσης άδειας μεταφοράς τροφίμων και πιστοποιητικών υγείας των εργαζομένων/ μεταφορέων στην τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» κρίνεται αβάσιμος, γιατί δεν στηρίζεται στην επίδικη Διακήρυξη. Η επίδικη Διακήρυξη θέτει ως προϋπόθεση τα μεταφορικά μέσα να είναι εφοδιασμένα με Βεβαίωση Καταλληλότητας Οχήματος από Υγειονομικής πλευράς και Άδεια Κυκλοφορίας Οχήματος Μεταφοράς, ο δε μεταφορέας να διαθέτει Βιβλιάριο υγείας, τούτα όμως δεν τα ζητάει να προσκομιστούν προαποδεικτικά επί ποινή αποκλεισμού.

15. Επειδή στην ΚΑΤΕΥΘΥΝΤΗΡΙΑ ΟΔΗΓΙΑ 23 (Απόφαση 3/24-01-2018) της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, με θέμα «Ειδικά θέματα συμπλήρωσης του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) και του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ)» ορίζεται ότι: «... Επισημαίνεται, τέλος, ότι οι κατασκευαστές/ παραγωγοί ή/ και οι κάθε είδους «προμηθευτές» ειδών/ υλικών/ προϊόντων των οικονομικών φορέων/συμμετεχόντων δεν αποτελούν, κατά γενικό κανόνα, τρίτους φορείς, υπό την έννοια των διατάξεων του άρθρου 78 του ν. 4412/2016 (αντίστοιχο άρθρο 63 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), στις ικανότητες των οποίων αυτοί στηρίζονται και, συνεπώς, δεν απαιτείται η υποβολή ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ εκ μέρους τους, με την επιφύλαξη των οριζόμενων στην επόμενη παράγραφο. Στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή προβλέπει στα έγγραφα της σύμβασης

Αριθμός απόφασης: 448 / 2018

συγκεκριμένο κριτήριο επιλογής για τον έλεγχο της καταλληλότητας των προσφερόντων, όπως να διαθέτει συγκεκριμένες εγκαταστάσεις, μηχανήματα ή τεχνικό εξοπλισμό για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης, τότε, εφόσον ο προσφέρων δεν διαθέτει ο ίδιος τις απαιτούμενες εγκαταστάσεις ή μηχανήματα και στηρίζεται στις ικανότητες τρίτων ως προς αυτά, ο οικονομικός φορέας που παρέχει στον προσφέροντα τις εν λόγω εγκαταστάσεις/μηχανήματα είναι τρίτος, κατά τα προαναφερθέντα, και απαιτείται να προσκομίσει ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, στο οποίο δηλώνει ότι στηρίζει τον προσφέροντα ως προς το συγκεκριμένο κριτήριο επιλογής, ήτοι διαθέτει τις συγκεκριμένες εγκαταστάσεις/ μηχανήματα που απαιτεί η αναθέτουσα αρχή.»

16. Επειδή αναφορικά με τον έκτο λόγο της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής λεκτέα τα ακόλουθα: 1) Το πρώτο σκέλος του έκτου λόγου περί παράλειψης του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» κρίνεται αβάσιμο. Και τούτο διότι, από την επίδικη Διακήρυξη δεν προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή έχει προβλέψει στα έγγραφα της σύμβασης συγκεκριμένο κριτήριο επιλογής για τον έλεγχο της καταλληλότητας των προσφερόντων, όπως να διαθέτει συγκεκριμένες εγκαταστάσεις, μηχανήματα ή τεχνικό εξοπλισμό για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης, ώστε να υφίσταται νομική υποχρέωση για τον προσφέροντα να προσκομίσει ΤΕΥΔ του τρίτου στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται. Ως εκ των ανωτέρων επομένως η εταιρεία «.....» δεν αποτελεί τρίτο κατά την έννοια του άρθρου 78 του Ν. 4412/2016 και άρα δεν υποχρεούται ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «.....» να προσκομίσει ΤΕΥΔ για λογαριασμό του «.....». 2) Το δεύτερο σκέλος του έκτου λόγου περί δήθεν παράλειψης κατάθεσης άδειας μεταφοράς τροφίμων και πιστοποιητικών υγείας των εργαζομένων/ μεταφορέων στην τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» κρίνεται ομοίως αβάσιμο, γιατί δεν στηρίζεται στην επίδικη Διακήρυξη. Η επίδικη Διακήρυξη θέτει ως προϋπόθεση τα μεταφορικά μέσα να είναι εφοδιασμένα με Βεβαίωση Καταλληλότητας Οχήματος από Υγειονομικής πλευράς και Άδεια Κυκλοφορίας Οχήματος Μεταφοράς, ο δε μεταφορέας να διαθέτει Βιβλιάριο υγείας, τούτα όμως δεν απαιτείται από την διακήρυξη να προσκομιστούν κατά την αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς

Αριθμός απόφασης: 448 / 2018

επί ποινή αποκλεισμού. 3) Το τρίτο σκέλος του έκτου λόγου περί προσκόμισης αντιγράφου ιδιωτικού εγγράφου χωρίς νόμιμη επικύρωση απορρίπτεται ως αόριστο, γιατί από το σώμα της προσφυγής δεν προσδιορίζεται από τον προσφεύγοντα σε ποιο από τα επτά τμήματα/κατηγορίες προϊόντων του συστημικού αριθμός 41733,1 αναφέρεται το επίμαχο πιστοποιητικό κατά ISO 22000:2005, ούτε τι πιστοποιεί, ούτε παραπέμπει σε σχετικό όρο της Διακήρυξης, ώστε να κριθεί αρχικά αν πρέπει να προσκομιστεί προαποδεικτικά και εν συνεχεία η νόμιμη επικύρωση του, όπως εξάλλου έπραξε ο προσφεύγων στον τέταρτο λόγο της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής.

17. Επειδή, αναφορικά με τον έβδομο λόγο της κρινόμενης προσφυγής περί δήθεν παράλειψης κατάθεσης άδειας μεταφοράς τροφίμων στην τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» κρίνεται αβάσιμος, γιατί δεν στηρίζεται στην επίδικη Διακήρυξη. Η επίδικη Διακήρυξη θέτει ως προϋπόθεση τα μεταφορικά μέσα να είναι εφοδιασμένα με Βεβαίωση Καταλληλότητας Οχήματος από Υγειονομικής πλευράς και Άδεια Κυκλοφορίας Οχήματος Μεταφοράς, τούτα όμως δεν τα ζητάει να προσκομιστούν προαποδεικτικά επί ποινή αποκλεισμού.

18. Επειδή εν όψει των ανωτέρων η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δέκτη και συγκεκριμένα για τον πρώτο λόγο και το τρίτο σκέλος του δεύτερου λόγου σύμφωνα με τις σκέψεις 8 και 10 αντίστοιχα.

19. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προσφυγή.

Ακυρώνει την με αριθμό υπ' αριθ. 7/Θέμα Ε.Η.Δ. 2ο/30-3-2018

Αριθμός απόφασης: 448 / 2018

απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου Ημαθίας, κατά το μέρος που κρίθηκε αποδεκτή από άποψη πληρότητας των δικαιολογητικών συμμετοχής και συμμόρφωσης προς τις τεχνικές προδιαγραφές της επίδικης διακήρυξης, η προσφορά του οικονομικού φορέα «ΩΜΕΓΑ» στους συστημικούς αριθμούς 41729,1 & 41733,1, και η προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΔΑΓΚΟΥΛΗΣ & ΣΙΑ ΕΕ» για την συμμετοχή του στον συστημικό αριθμό 41729,1 στην κατηγορία ΚΡΕΑΤΑ – ΠΟΥΛΕΡΙΚΑ ΝΩΠΑ.

Δέχεται τις παρεμβάσεις.

Ορίζει την επιστροφή του παράβολου ποσού 1.925,10 Ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 22-05-2018 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 11-06-2018.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

ΜΕΛΠΟΜΕΝΗ ΤΣΙΑΛΑΦΟΥΤΑ