

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 1 Οκτωβρίου 2018 με την εξής σύνθεση: Σταυρούλα Κουρή Πρόεδρος, Εμμανουέλα Σωτηρόπουλου-Εισηγήτρια και Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 12/9/2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)-Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 913/12.09.18 της προσφεύγουσας ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του (.....) και της υπ' αριθμ. 1563/04.09.2018 Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του(.....) του Υπουργείου Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, δυνάμει της οποίας έγινε αποδεκτό το υπ' αριθμ. 4/03.09.2018 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας των διαδικασιών σύναψης της σύμβασης «Σχολικά Γεύματα» κατά το μέρος που κρίθηκαν νόμιμα τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκόμισε ο οικονομικός φορέας με την επωνυμίακαι διακριτικό τίτλο, για την οριστική κατακύρωση υπέρ αυτού του αποτελέσματος του προκείμενου διαγωνισμού, ως προς το τμήμα 1 ομάδα 1 που αφορά τον Δήμο της ΠΕ Έβρου.

Με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί άλλως να ανακληθεί η με αρ. 1563/04.09.2018 Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του(.....) του Υπουργείου Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, δυνάμει της οποίας κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, προτάθηκε η ανάθεση της επίμαχης σύμβασης και δη η κατακύρωση του διαγωνισμού στην εταιρεία με την επωνυμία για το τμήμα 1- Ομάδα 1 που αφορά τον Δήμο της ΠΕ Έβρου.

Αριθμός Απόφασης :802 /2018

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Εμμανουέλα Σωτηροπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή ο(.....) του Υπουργείου Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης ως Αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε Δημόσιο Ηλεκτρονικό Ανοιχτό Διαγωνισμό, με Αριθμό Διακήρυξης 1/2018 και Αριθμό Συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. 57431, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει της τιμής, για την ανάδειξη αναδόχου για την «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗΣ-ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΔΙΑΝΟΜΗΣ ΖΕΣΤΩΝ ΓΕΥΜΑΤΩΝ ΣΕ ΜΑΘΗΤΕΣ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΚΑΤΑ ΤΗ ΣΧΟΛΙΚΗ ΧΡΟΝΙΑ 2018-2019» (CPV 55523100-3), προϋπολογισμού τριάντα ενός εκατομμυρίων εννιακοσίων ενενήντα τεσσάρων χιλιάδων οκτακοσίων εβδομήντα τεσσάρων ευρώ (31.994.874,00 €) πλέον Φ.Π.Α. ή τριάντα εννέα εκατομμυρίων εξακοσίων εβδομήντα τριών χιλιάδων εξακοσίων σαράντα τριών ευρώ και εβδομήντα έξι λεπτών (39.673.643,76 €), συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, διάρκειας ενενήντα τεσσάρων (94) σχολικών ημερών. Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης όπου έλαβε Συστημικό αριθμό 2018/S 084-189938 και δημοσιεύτηκε στις 2/5/2018, αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων/ΚΗΜΔΗΣ στις 2/5/2018 λαμβάνοντας ΑΔΑΜ 18PROC003026858 2018-05-02 και αυθημερόν καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. όπου έλαβε το Συστημικό Αριθμό 57431. Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 15^η Μαΐου 2018 και ώρα 15:00 μ.μ. και ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών η 21^η Μαΐου, ημέρα Δευτέρα και ώρα 13:00 μ.μ. Ωστόσο, δυνάμει της υπ' αριθμ. 193/15.05.2018 απόφασης του Διοικητή του τροποποιήθηκαν τα άρθρα 2.2.5 και 2.2.6 της Διακήρυξης και αποφασίστηκε η μετάθεση των σχετικών ημερομηνιών και η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 4^η Ιουνίου 2018, ημέρα Δευτέρα και ώρα 15:00 μ.μ. και η ημερομηνία αποσφράγισης των

Αριθμός Απόφασης :802 /2018

προσφορών είναι η 8^η Ιουνίου, ημέρα Παρασκευή και ώρα 13:00 μ.μ. Η εν λόγω τροποποίηση απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης όπου έλαβε Συστημικό αριθμό 2018/S 092-209551 και δημοσιεύτηκε στις 16/5/2018. Η προσφεύγουσα εταιρεία υπέβαλε στις 14.05.2018 και ώρα 13:34:33 την υπ' αριθμ. 97428 προσφορά της στον ανωτέρω διαγωνισμό και μετά τη μετάθεση των ανωτέρω ημερομηνιών, αιτήθηκε δυνάμει του από 16.05.2018 εγγράφου της, το οποίο αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. αυθημερόν, την απόσυρση της προσφοράς της, η οποία έγινε δεκτή, δυνάμει της υπ' αριθμ. 198/23.05.2018 απόφασης του Διοικητή του, η οποία αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. αυθημερόν, υπέβαλε εκ νέου στις 14.06.2018 και ώρα 19:14:05 την υπ' αριθμ. 99307 προσφορά της για το τμήμα 1 (Περιφερειακή Ενότητα Έβρου, Δήμος) της Ομάδας 1 της διακήρυξης του διαγωνισμού προϋπολογισθείσας αξίας του τμήματος αυτού 195.426,00 ευρώ άνευ Φ.Π.Α. Για το Τμήμα 1 της ομάδας 1 υπέβαλλε προσφορά και η εταιρεία με την επωνυμία, υποβάλλοντας την με αρ. 99005 προσφορά της την 04/06/2018 και ώρα 13:54:10. Κατά το στάδιο αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών έγιναν δεκτές και προκρίθηκαν στο επόμενο στάδιο αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών οι προσφορές και των δύο εταιριών, ήτοι και της προσφεύγουσας και της, όπου με τη με αρ. 1561/2/2-8-2018 απόφαση του ΔΣ του ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος για το τμήμα 1, ομάδα 1 η εταιρεία Στις 28/08/2018 πραγματοποιήθηκε η ηλεκτρονική αποσφράγιση των φακέλων με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλαν μετά από σχετική πρόσκληση οι προσωρινοί ανάδοχοι, μεταξύ των οποίων και η εταιρεία με την επωνυμία Εν συνεχεία, εξεδόθη η υπ' αριθμ. 1563/04.09.2018 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του δυνάμει της οποίας έγινε αποδεκτό κατά πλειοψηφία, με τη σύμφωνη γνώμη του Κυβερνητικού Επιτρόπου και μειοψηφούσης της εκπροσώπου του Συλλόγου Εργαζομένων του, το υπ' αριθμ. 4/03.09.2018 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας των διαδικασιών σύναψης της σύμβασης «Σχολικά Γεύματα» και κρίθηκαν, μεταξύ άλλων, νόμιμα τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκόμισε ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία και κατακυρώθηκε

Αριθμός Απόφασης :802 /2018

υπέρ αυτού το αποτέλεσμα του προκείμενου διαγωνισμού, ως προς το τμήμα 1 ομάδα 1 που αφορά τον Δήμο της ΠΕ Έβρου. Η απόφαση αυτή κοινοποιήθηκε στους λοιπούς ενδιαφερομένους, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα, μέσω του διαδικτυακού τόπου του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων την 6/9/2018.

2. Επειδή με την υπό κρίση Προσφυγή της, η οποία κατετέθη την 12/9/2018 στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.), κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και αυθημερόν η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017 κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στους λοιπούς ενδιαφερόμενους με μήνυμα μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, η Προσφεύγουσα στρέφεται κατά της με αρ. 1563/04.09.2018 Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του(.....) του Υπουργείου Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, δυνάμει της οποίας έγινε αποδεκτό το υπ' αριθμ. 4/03.09.2018 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας των διαδικασιών σύναψης της σύμβασης «Σχολικά Γεύματα» κατά το μέρος που κρίθηκαν νόμιμα τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκόμισε ο οικονομικός φορέας με την επωνυμίακαι αποφασίστηκε η ανάθεση της σύμβασης στη ως άνω συνδιαγωνιζόμενη εταιρία, ως προς το τμήμα 1 ομάδα 1 που αφορά τον Δήμο της ΠΕ Έβρου.

3. Επειδή για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 233000637958 1112 0060, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, ποσού εννιακοσίων εβδομήντα επτά ευρώ και δεκατριών λεπτών (977,13€).

4. Επειδή η Προσφυγή έχει ασκηθεί με 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.

5. Επειδή ο επίδικος διαγωνισμός, εμπίπτει ενόψει του αντικείμενου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016.

Αριθμός Απόφασης :802 /2018

6. Επειδή η Α.Ε.Π.Π. είναι αρμόδια βάσει συνολικού ποσού της Διακήρυξης του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017 και του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

7. Επειδή η Α.Ε.Π.Π. είναι και κατά χρόνο αρμόδια, όπως προκύπτει από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 5 περ. γ), 38 παρ. 7, 61 παρ. 1, 66 παρ. 1, 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, εφόσον η διαγωνιστική διαδικασία εκκίνησε σε χρόνο μεταγενέστερο από την 26η Ιουνίου 2017.

8. Επειδή η Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ) του Ν. 4412/2016.

9. Επειδή η Προσφεύγουσα με προφανές έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση Προδικαστική της Προσφυγή αιτούμενη την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης κατά το σκέλος αυτής, με το οποίο κατακύρωσε το τμήμα 1 της Ομάδας 1 του διαγωνισμού σε έτερο οικονομικό φορέα και συγκεκριμένα στην εταιρεία με την επωνυμία, ενώ θα έπρεπε, κατά τους ισχυρισμούς της να απορριφθεί η προσφορά του, αφού προδήλως βλάπτεται από την προσβαλλόμενη, εφόσον η προσφορά της έχει ήδη γίνει αποδεκτή και μετά το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών είναι ο αμέσως επόμενος στην σειρά κατάταξης μετά τον προσωρινό ανάδοχο, ώστε σε περίπτωση απόρριψης της προσφοράς του οικονομικού φορέα με την επωνυμία, θα αποτελέσει τον οικονομικό φορέα, στον οποίο θα κατακυρωθεί το τμήμα 1 της Ομάδας 1 του διαγωνισμού, στα πλαίσια του οποίου ασκεί την υπό εξέταση προσφυγή.

Επομένως, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξεταστεί περαιτέρω κατ' ουσία από το 3ο Κλιμάκιο της Α.Ε.Π.Π.

10. Επειδή στο άρθρο 346 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι *«Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα*

να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

11. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 367 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ 39/2017.

12. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π., σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις, επιλαμβάνεται προδικαστικών προσφυγών που στρέφονται κατά πράξεων ή παραλείψεων αναθετουσών αρχών που εκδίδονται/συντελούνται κατά το στάδιο ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων, όπως αυτές προσβάλλονται ενώπιόν της, από κάθε πρόσωπο το οποίο έχει ή είχε έννομο συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση, εξετάζοντας τους προβαλλόμενους πραγματικούς και νομικούς ισχυρισμούς των εμπλεκόμενων μερών και αποφαινεται αιτιολογημένα.

13. Επειδή, ο ν. 4412/2016 που είναι εφαρμοστέος στον επίδικο διαγωνισμό, ορίζει στο άρθρο 103 ότι «Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, που καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και δεν μπορεί να είναι μικρότερη των

δέκα (10) ούτε μεγαλύτερη των είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (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 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την ως άνω προθεσμία, εφόσον αιτιολογείται αυτό επαρκώς και κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες. [...] 4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται. 5. [...] 6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου

105. 7. Όσοι υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος» και στο άρθρο 104 παρ. 1 όπι: «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105».

14. Επειδή, στο άρθρο 2.2.9.2 της οικείας διακήρυξης περί των δικαιολογητικών κατακύρωσης ορίζεται μεταξύ άλλων ότι «[...] Β.1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: [...] δ) για την παράγραφο 2.2.3.5, δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης των μετοχών, εφόσον ο προσωρινός ανάδοχος είναι ανώνυμη εταιρία. (εξαιρούνται της υποχρέωσης αυτής οι εταιρείες που είναι εισηγμένες στο Χρηματιστήριο της χώρας εγκατάστασής τους και υποβάλλουν περί τούτου υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου τους). Ειδικότερα ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει πιστοποιητικό αρμόδιας αρχής του κράτους της έδρας, από το οποίο να προκύπτει ότι οι μετοχές είναι ονομαστικές, καθώς και αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου (μετοχολόγιο), όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας, το πολύ τριάντα εργάσιμες ημέρες πριν από την ημέρα υποβολής της προσφοράς. [...] Β.6. Για την απόδειξη της νόμιμης σύστασης και εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο, προσκομίζει τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, συγκρότηση Δ.Σ. σε σώμα, σε περίπτωση Α.Ε., κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του διαγωνιζομένου). Από τα ανωτέρω έγγραφα πρέπει να προκύπτουν η νόμιμη σύστασή του, όλες οι σχετικές τροποποιήσεις των καταστατικών, το/τα πρόσωπο/α που δεσμεύει/ουν νόμιμα την εταιρία κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού (νόμιμος εκπρόσωπος, δικαίωμα υπογραφής

κλπ.), τυχόν τρίτοι, στους οποίους έχει χορηγηθεί εξουσία εκπροσώπησης, καθώς και η θητεία του/των ή/και των μελών του οργάνου διοίκησης/ νόμιμου εκπροσώπου.», στο άρθρο 2.4.6 περί των λόγων απόρριψης προσφορών ορίζεται ότι «Ο με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών) και παρακάτω στις παραγράφους 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών) και 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) της παρούσας, [...] θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας Διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης» και στο άρθρο 3.2 περί υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης προβλέπεται ότι: «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, Ο αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας, δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α΄ 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας Διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της Διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 – 2.2.8 αυτής. Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή. Με την

Αριθμός Απόφασης :802 /2018

παραλαβή των ως άνω δικαιολογητικών, το σύστημα εκδίδει επιβεβαίωση της παραλαβής τους και αποστέλλει ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα σ' αυτόν στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση. Αν μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση και κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης, μέσω του Συστήματος, ειδοποίησής του. Ο μπορεί αιτιολογημένα να παρατείνει την ως άνω προθεσμία κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες. Όσοι υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν. Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ του η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) [...] ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 - 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας, [...] Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υποβάλλει αληθή ή ακριβή δήλωση ή δεν προσκομίσει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά ή δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4-2.2.8 της παρούσας Διακήρυξης, η διαδικασία ματαιώνεται. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή του Διαγωνισμού και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της Αναθέτουσας Αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου.[...] Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών και της εισήγησης της Επιτροπής επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης.»

15. Επειδή, στο άρθρο 1 του ν.4250/2014 «Διοικητικές απλουστεύσεις, καταργήσεις Ν.Π., αξιολόγηση, διαθεσιμότητα κλπ. Δημοσίων υπαλλήλων» (Α΄74/26.3.2014) ορίζεται ότι: «1. Οι διατάξεις του Κώδικα αυτού εφαρμόζονται στο Δημόσιο, στους οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης και στα άλλα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου, εκτός αν άλλως ορίζεται σε επιμέρους διατάξεις. 2. Οι παράγραφοι 3 και 4 του άρθρου 11 του ν.2690/1999 (Α΄45) καταργούνται και η παράγραφος 2 του ίδιου άρθρου αντικαθίσταται ως εξής: α. Οι ρυθμίσεις της παρούσας παραγράφου εφαρμόζονται στο Δημόσιο, τους Οργανισμούς Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΟΤΑ), τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου, τα Δικαστήρια όλων των βαθμών, τα νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου που ανήκουν στο Κράτος ή επιχορηγούνται τακτικώς, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις από κρατικούς πόρους κατά 50% τουλάχιστον του ετήσιου προϋπολογισμού τους, τις δημόσιες επιχειρήσεις και τους οργανισμούς που προβλέπονται στις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 3249/2005, καθώς και στα νομικά πρόσωπα και τις επιχειρήσεις των ΟΤΑ. β. Δεν υφίσταται πλέον η υποχρέωση υποβολής πρωτοτύπων εγγράφων, με την επιφύλαξη της περίπτωσης δ΄ και των εγγράφων που προσκομίζονται για δικαστική χρήση, που έχουν εκδοθεί από τις υπηρεσίες και τους φορείς της περίπτωσης α΄ ή επικυρωμένων αντιγράφων των εγγράφων αυτών από τους ενδιαφερομένους για το σύνολο των συναλλαγών τους με τις υπηρεσίες και τους φορείς της περίπτωσης α΄. Αντί πρωτοτύπων ή επικυρωμένων αντιγράφων, υποβάλλονται και γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά από τις υπηρεσίες και τους φορείς της περίπτωσης α, ευκρινή φωτοαντίγραφα των πρωτοτύπων εγγράφων που εκδόθηκαν από τις υπηρεσίες και τους φορείς αυτούς ή των ακριβών αντιγράφων τους. 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....δ. Η απαίτηση υποβολής πρωτοτύπων εγγράφων, που έχουν εκδοθεί από τις υπηρεσίες και τους φορείς της περίπτωσης α, όταν προβλέπεται ρητά από την κείμενη νομοθεσία, καταργείται με την παρέλευση τριών μηνών από τη δημοσίευση του παρόντος νόμου.... ε. Με την επιφύλαξη της περίπτωσης δ, από τη δημοσίευση του

παρόντος νόμου καταργείται κάθε ειδική ή γενική διάταξη που αντίκειται στις διατάξεις αυτού».

16. Επειδή με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας με την επωνυμία, η οποία ανακηρύχθηκε οριστική ανάδοχος του τμήματος 1 της Ομάδας 1 του υπόψη διαγωνισμού, ισχυριζόμενη ότι τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλε ήταν ελλιπή, κατά παράβαση της κείμενης νομοθεσίας και των όρων της διακήρυξης. Ειδικότερα υποστηρίζει ότι «[...]δυνάμει του Ν. 4250/2014, κάθε διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα δικαιολογητικά που απαιτεί η Διακήρυξη σε αντίγραφα ή ευκρινή φωτοαντίγραφα, εφόσον τα πρωτότυπα φέρουν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περιπτώσεως α' του άρθρου 1 του Ν. 4250/2014 ή επικύρωση από δικηγόρο. Περαιτέρω, στην παράγραφο 2.4.2.5 της Διακήρυξης (σελ. 24), ορίζεται ότι «Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων " Η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία προς κάλυψη της ανωτέρω απαίτησης, υποβάλλει τα ακόλουθα ιδιωτικά έγγραφα, ήτοι α) το υπ' αριθμ. 712/15-02- 2016 αντίγραφο Καταστατικού περί σύστασης ανώνυμης εταιρείας, β) το ακριβές αντίγραφο του υπ' αριθμ. 3/01-9-2017 Πρακτικού Γενικής Συνέλευσης και γ) το Βιβλίο μετόχων της εταιρείας, χωρίς ωστόσο επικύρωση από δικηγόρο, παρά το ρητό όρο της Διακήρυξης (άρθρο 3.2)[...] Από την προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας προκύπτει ότι υποβάλλει κάποια δικαιολογητικά, πιστοποιητικά σε αντίγραφα χωρίς όμως, κάποια από αυτά να φέρουν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περιπτώσεως α' του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 ή επικύρωση από δικηγόρο[...]»

17. Επειδή η αναθέτουσα με τις προσκομιζόμενες απόψεις της επί της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής υποστηρίζει τη νομιμότητα της προσβαλλόμενης πράξης, ισχυριζόμενη ότι «[...] α) το υπ' αριθμ. 712-15'02'2016 υποβληθέν αντίγραφο του συμβολαιογραφικού εγγράφου με τίτλο « ΣΤΣΤΑΣΗ ΑΝΩΝΥΜΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ΜΕΤΟΧΙΚΟΥ ΚΕΦΑΛΑΙΟΥ ΕΥΡΩ 27.000»

ήτοι, του καταστατικού της επιχείρησης «.....» φέρει ψηφιακή υπογραφή υπαλλήλου της Υπηρεσίας ΓΕΜΗ του Επιμελητηρίου Έβρου και αποτελεί αντίγραφο από το καταχωρισμένο στη μερίδα ΓΕΜΗ της εταιρείας. Η τοποθέτηση της ψηφιακής υπογραφής επί του ανωτέρω εγγράφου εκ μέρους της Δημόσιας Αρχής και ο λόγος για τον οποίο αυτή τέθηκε, αποδεικνύει πέρα από κάθε αμφιβολία τη γνησιότητα αυτού και περιττεύει οποιαδήποτε επιπλέον επικύρωση του. Η δε Αναθέτουσα Αρχή υποχρεούται να το αποδεχθεί ως έχει.

β) όσον αφορά τα άλλα δύο προσκομισθέντα έγγραφα για τα οποία η προσφεύγουσα αιτιάζεται την μη προσήκουσα υποβολή τους, δηλαδή το ακριβές αντίγραφο του υπ' αριθμ. 3/01-9-2017 Πρακτικού Γενικής Συνέλευσης και το Βιβλίο μετόχων της εταιρείας, συνιστούν έγγραφα της ίδιας εταιρείας τα οποία υπογράφονται ψηφιακά για τη γνησιότητα και εγκυρότητα τους από τη νόμιμο εκπρόσωπο αυτής. Ως εκ τούτου είναι αυτονόητη η υποχρέωση της Αναθέτουσας Αρχής να τα αποδεχτεί. [...]»

18. Επειδή από το παραπθέμενο στη σκέψη 14 περιεχόμενο της διακήρυξης του ένδικου διαγωνισμού προκύπτει ότι ο προσωρινός ανάδοχος όφειλε να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που το άρθρο 2.2.9.2 της διακήρυξης προέβλεπε, μεταξύ άλλων, τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης του και το βιβλίο μετόχων της εταιρείας, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν μέσω του συστήματος της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού. Αν μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση και κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η Αναθέτουσα οφείλει να παράσχει προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης, μέσω του Συστήματος, ειδοποίησης του. Αν μετά ταύτα δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως

Αριθμός Απόφασης :802 /2018

επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας.

19. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, όπως περιέχεται στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, προκύπτει ότι η εταιρεία με την επωνυμία, η οποία με τη με αρ. 1561/2/2-8-2018 απόφαση του ΔΣ του ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος για το τμήμα 1 ομάδα 1 του υπό κρίση διαγωνισμού, την 25-8-2018 υπέβαλε ηλεκτρονικά, ύστερα από σχετική πρόσκληση που της κοινοποίησε η αναθέτουσα αρχή την 17-8-2018, τα απαιτούμενα σύμφωνα με την διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης, μεταξύ των οποίων το αρχείο με τίτλο «ΚΑΤΑΣΤΑΤΙΚΟ new BEST», ήτοι αντίγραφο του με αρ. 712/15-2-2016 καταστατικού περί σύστασης ανώνυμης εταιρείας της συμβολαιογράφου Αλεξανδρούπολης, το αρχείο με τίτλο «ΓΕΝΙΚΗ ΣΥΝΕΛΕΥΣΗ.ΣΥΓΚΡΟΤΗΣΗ ΣΕ ΣΩΜΑ_signed», ήτοι αντίγραφο του με αρ. 3/1-9-2017 πρακτικού Γενικής συνέλευσης και το αρχείο με τίτλο «ΜΕΤΟΧΟΛΟΓΙΟ_signed», ήτοι αντίγραφο του βιβλίου μετόχων της εταιρείας. Τα προσκομιζόμενα ως άνω δύο πρώτα έγγραφα, ήτοι το αντίγραφο του με αρ. 712/15-2-2016 καταστατικού περί σύστασης ανώνυμης εταιρείας της συμβολαιογράφου Αλεξανδρούπολης και το αντίγραφο του με αρ. 3/1-9-2017 πρακτικού Γενικής συνέλευσης είναι σύμφωνα με το νόμο και τους οικείους όρους της διακήρυξης και τούτο διότι α) το μεν προσκομιζόμενο αντίγραφο του καταστατικού αποτελεί, ως αναγράφεται στην πρώτη σελίδα αυτού, ακριβές αντίγραφο από το καταχωρισμένο στη μερίδα ΓΕΜΗ της εταιρείας την 18-2-2016 και το οποίο είναι υπογεγραμμένο από την αρμόδια προς επικύρωση του υπάλληλο του ΓΕΜΗ και συνεπώς αποτελεί, φωτοαντίγραφο του ακριβούς αντιγράφου του και β) το δε προσκομιζόμενο αντίγραφο του με αρ. 3/1-9-2017 πρακτικού Γενικής συνέλευσης φέρει την ένδειξη στον τίτλο αυτού ότι αποτελεί ακριβές αντίγραφο και ψηφιακή υπογραφή (η οποία επέχει θέση ιδιόγραφης υπογραφής) της προέδρου του ΔΣ αυτής καις, ήτοι της αρμόδιας σύμφωνα με το νόμο και το καταστατικό της ως άνω εταιρείας (βλ. άρθρο 17 παρ. 3 του καταστατικού όπου αναφέρεται ότι «τα αντίγραφα και τα αποσπάσματα των πρακτικών επικυρώνονται από τον

Πρόεδρο του ΔΣ ή τον αναπληρωτή του») προς επικύρωση του και τα αντίθετα ισχυριζόμενα από την προσφεύγουσα είναι απορριπτέα ως αβάσιμα. Αντίθετα, στο προσκομιζόμενο βιβλίο μετόχων δεν υπάρχει καμία βεβαίωση της ακρίβεια του περιεχομένου του απλού φωτοαντιγράφου, ήτοι καμία ένδειξη ότι αποτελεί ακριβές αντίγραφο του βιβλίου μετόχων της εταιρείας. Και ναι μεν η ψηφιακή υπογραφή της νομίμου εκπροσώπου της εταιρείας στο ως άνω έγγραφο πιστοποιεί ότι το ηλεκτρονικό αυτό έγγραφο δημιουργήθηκε πράγματι από τον συντάκτη του, ουδόλως όμως αποδεικνύει ότι αυτό αποτελεί ακριβές αντίγραφο του, ως αβάσιμα υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή, καθώς ως ιδιωτικό έγγραφο και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο ν. 4250/2014 και τη διακήρυξη πρέπει να φέρει επικύρωση από το νόμιμο προς τούτο όργανο, ως αναφέρεται ρητά στο άρθρο 3.2 της διακήρυξης και όχι της Προέδρου του ΔΣ αυτής καθόσον η επικύρωση του ουδόλως συγκαταλέγεται στις αρμοδιότητες της. Να σημειωθεί ότι το άρθρο 2.4.2.5 της διακήρυξης, που επικαλείται η αναθέτουσα αρχή, αφορά στον τρόπο υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής και όχι των δικαιολογητικών κατακύρωσης, όπως εν προκειμένω. Συνεπώς, το ως άνω προσκομιζόμενο βιβλίο των μετόχων από τον προσωρινό ανάδοχο πράγματι, ως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα, παρουσιάζει αποκλίσεις από τους ανωτέρω όρους της διακήρυξης, όπως ειδικότερα παρατίθενται αυτοί στη σκέψη 14 της παρούσας.

20. Επειδή, εν όψει των όσων έγιναν δεκτά στην αμέσως προηγούμενη σκέψη, η Επιτροπή Διενέργειας των διαδικασιών σύναψης της σύμβασης «Σχολικά Γεύματα» όφειλε, σύμφωνα με το άρθρο 103 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 3.2 της διακήρυξης (βλ. σκέψη 13 και 14 της παρούσης), να καλέσει την προσωρινή ανάδοχο, κοινοποιώντας της σχετική έγγραφη ειδοποίηση και τάσσοντας της προθεσμίας πέντε (5) ημερών να συμπληρώσει τις ελλείψεις στο προσκομισθέν από εκείνη έγγραφο. Αν η προσωρινός ανάδοχος δεν υπέβαλε στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα το απαιτούμενο πρωτότυπο ή αντίγραφο του παραπάνω δικαιολογητικού, τότε μόνο θα έπρεπε να απορριφθεί η προσφορά της, να καταπέσει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής της και η κατακύρωση να γίνει στον προσφέροντα που

υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, ήτοι στην προσφεύγουσα.

21. Επειδή, από τα ανωτέρω αναγραφόμενα προκύπτει ότι από τα επίμαχα προσκομιζόμενα από την προσωρινή ανάδοχο δικαιολογητικά κατακύρωσης, μόνον το αντίγραφο του βιβλίου μετόχων δεν είναι σύμφωνο με το νόμο και τους όρους της διακήρυξης και η αναθέτουσα αρχή οφείλει να την καλέσει να συμπληρώσει τις προαναφερόμενες πλημμέλειες στο έγγραφο αυτό προτού απορρίψει την προσφορά της, ως έγινε δεκτό στην αμέσως προηγούμενη σκέψη. Υπό τα δεδομένα αυτά, η προσβαλλομένη απόφαση πρέπει να ακυρωθεί κατά το μέρος με το οποίο έκρινε ως αποδεκτό το προσκομισθέν αντίγραφο βιβλίου των μετόχων της εταιρείαςπου φέρει τη ψηφιακή υπογραφή της νομίμου εκπροσώπου της και να αναπεμφθεί η υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου αυτή να ενεργήσει τα νόμιμα και να προβεί σε νέα κρίση, σύμφωνα με την αμέσως προηγούμενη σκέψη.

22. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή και να αναπεμφθεί η υπόθεση για τα κατά στις αμέσως παραπάνω δύο σκέψεις αναφερθέντα.

23. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει τη με αρ. 1563/04.09.2018 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του(.....) του Υπουργείου Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, δυνάμει της οποίας έγινε αποδεκτό το υπ' αριθμ. 4/03.09.2018 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας των διαδικασιών σύναψης της σύμβασης «Σχολικά Γεύματα» κατά το μέρος που κρίθηκε νόμιμο το αντίγραφο του βιβλίου μετόχων που προσκόμισε ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία και αποφασίστηκε σε εκείνον η ανάθεση της σύμβασης ως

Αριθμός Απόφασης :802 /2018

προς το τμήμα 1 ομάδα 1 που αφορά τον Δήμο της ΠΕ Έβρου και αναπέμπει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου να ενεργήσει τα νόμιμα, σύμφωνα με τα κριθέντα στις σκέψεις 20 & 21 της παρούσας.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού εννιακοσίων εβδομήντα επτά ευρώ και δεκατριών λεπτών (977,13€).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε την 1η Οκτωβρίου 2018 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Σταυρούλα Κουρή

Μαρία Μανώλογλου