

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 10 Φεβρουαρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει την από 2.01.2023 με ΓΑΚ Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 17/4.01.2023 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στο ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Δήμου ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. ... απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, περί έγκρισης των υπ' αριθμ. .../12.12.2022 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού, σχετικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων, στην οποία ενσωματώνεται και η υπ' αριθμ. .../18.11.2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής περί έγκρισης των υπ' αριθμ. ... και ... Πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού, σχετικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών και ανακήρυξης προσωρινών αναδόχων (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατα του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), που εδρεύει στον ..., οδός ..., αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή του, ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης, κατά το σκέλος που κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές του παρεμβαίνοντος για τις Ομάδες Α, Β, Δ και του οικονομικού φορέα «...» για τις Ομάδες Α, Β και ανακηρύχθηκε ο παρεμβαίνων οριστικός ανάδοχος για τις Ομάδες Α, Β και Δ του διαγωνισμού.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής.

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο κατά τα άρθρα 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 1.648 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... την από 30.12.2022 πληρωμή στην ΤΡΑΠΕΖΑ ΠΕΙΡΑΙΩΣ και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη των Ομάδων Α (...€), Β (...€) και Δ (...€) της σύμβασης σχετικά με τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι ...€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή, με τη με αριθμ. πρωτ. ... Διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε δημόσιο ανοικτό Διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου με αντικείμενο «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ... », με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας ,από οικονομική άποψη, προσφοράς βάσει τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας ... € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 3.08.2022 με Α.Δ.Α.Μ. ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό Ο διαγωνισμός υποδιαιρείται σε πέντε Ομάδες, οι δε προσφορές μπορούν να υποβληθούν για μία ή περισσότερες Ομάδες και για το σύνολο των ειδών έκαστης Ομάδας. Ως εκ τούτου, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή, ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 2.01.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 23.12.2022 και εν γένει παραδεκτά.

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

4. Επειδή, ο παρεμβαίνων κατέθεσε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 12.01.2022, ήτοι εμπροθέσμως δεδομένης της από 2.01.2022 κοινοποίησης της προσφυγής από την αναθέτουσα αρχή, τη με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 214/2023 παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του έχει κριθεί αποδεκτή και έχει ανακηρυχθεί οριστικός ανάδοχος για τις Ομάδες Α, Β και Δ του διαγωνισμού.

5. Επειδή, στο υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος τέσσερις οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων, ο παρεμβαίνων και οι οικονομικοί φορείς «...» και «... ΚΑΘΩΣ ΚΑΙ ...». Σύμφωνα με την υπ' αριθμ. ... απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος των Ομάδων Α και Β του διαγωνισμού ο παρεμβαίνων, δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας κατατάχθηκε ο οικονομικός φορέας «...» και τρίτος ο προσφεύγων, ενώ για την Ομάδα Δ ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος ο παρεμβαίνων και ο προσφεύγων κατατάχθηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας. Κατόπιν δε ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων, με την προσβαλλόμενη απόφαση, μεταξύ άλλων, ο παρεμβαίνων ανακηρύχθηκε οριστικός ανάδοχος για τις Ομάδες Α, Β και Δ του διαγωνισμού

6. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του εν θέματι διαγωνισμού, του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχθηκε τρίτος σε σειρά μειοδοσίας για τις Ομάδες Α και Β και δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας για την Ομάδα Δ θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή των προσφορών του παρεμβαίνοντος και του οικονομικού φορέα «...», ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτων στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη των προσφορών τους (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

7. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 " Δημόσιες Συμβάσεις Έργων Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 214/25/ΕΕ) ΦΕΚ Α' 200/24.10.16" ορίζει ότι: « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...]

2. Τα έγγραφα της σύμβασης...περιέχουν ιδίως : [...]ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων, ...ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...».

8. Επειδή, το άρθρο 54 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περ.1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της». [...]. Όπου δε η πλήρωση των προδιαγραφών επισημαίνεται ως απαίτηση, καθίσταται σαφές ότι οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν απαράβατους όρους της διακήρυξης (βλ. απόφαση ΔΕΕ της 5^{ης} Δεκεμβρίου 2013, C-561/12 Nordecon AS, Ramboll Eesti AS κατά Rahandusministeerium)

9. Επειδή, το άρθρο 75 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας[...]

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος».

10. Επειδή, το άρθρο 80 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παρ. 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α΄, ως απόδειξη ... της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82 περί προτύπων διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης...5. Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή περισσότερους από τους τρόπους που αναφέρονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α΄, ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών... 13. Τα έγγραφα του παρόντος υποβάλλονται σύμφωνα με τον ν. 2690/1999 (Α΄ 45) και τα άρθρα 13 και 15 του ν. 4727/2020 (Α΄ 184). Ειδικά τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους».

11. Επειδή, το άρθρο 82 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι αναθέτουσες αρχές, εάν απαιτούν την προσκόμιση πιστοποιητικών εκδιδόμενων από ανεξάρτητους οργανισμούς που βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με ορισμένα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, συμπεριλαμβανομένης της προσβασιμότητας για άτομα με ειδικές ανάγκες, παραπέμπουν σε συστήματα διασφάλισης ποιότητας τα οποία βασίζονται στη σχετική σειρά ευρωπαϊκών προτύπων και έχουν πιστοποιηθεί από διαπιστευμένους οργανισμούς...».

12. Επειδή, το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 42 του ν. 4782/2021 (ΦΕΚ Α΄36) και ισχύει εν προκειμένω ορίζει ότι : «Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

και της διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης». Κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων η αναθέτουσα αρχή δύναται να ζητήσει να διορθωθούν ή να συμπληρωθούν σε επιμέρους σημεία τα στοιχεία που περιλαμβάνονται σε ένα φάκελο υποψηφιότητας, αρκεί να μην τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα με τέτοιο τρόπο, ώστε να του δίνεται αθέμιτο πλεονέκτημα έναντι των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης και η αίτηση αυτή της αναθέτουσας αρχής να αφορά στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της προθεσμίας που είχε ταχθεί για την υποβολή υποψηφιότητας. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογία και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα (ΣτΕ ΕπΑν 237/2021). Η ανωτέρω, όμως, δυνατότητα συμπλήρωσης-διευκρίνισης προϋποθέτει αναγκαίως να έχει προηγηθεί σχετική απάντηση/εγγραφή στην προσφορά, που δεν ισχύει όμως σε περίπτωση παντελούς ελλείψεως ουσιωδών στοιχείων της προσφοράς (ΔεφΧανίων 18/2022), οπότε η συμπλήρωση αυτών θα συνιστούσε μεταγενέστερη (μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών) τροποποίηση της προσφοράς που έχει υποβληθεί κατά καταστρατήγηση της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της νομιμότητας.

13. Επειδή, στους κρισίμους για την εξέταση της παρούσας προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «[...]1.3 ...Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα: ΟΜΑΔΑ Α: «ΤΡΟΦΙΜΑ (με τιμές από ελεύθερη αγορά) για MIS ... », εκτιμώμενης αξίας προ Φ.Π.Α. ... € πλέον Φ.Π.Α. ... € ΟΜΑΔΑ Β: «ΤΡΟΦΙΜΑ (με τιμές παρατηρητηρίου) για MIS ...», εκτιμώμενης αξίας

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

προ Φ.Π.Α. ... € πλέον Φ.Π.Α. ... €... ΟΜΑΔΑ Δ: «ΤΡΟΦΙΜΑ (με τιμές παρατηρητηρίου) για MIS ...», εκτιμώμενης αξίας προ Φ.Π.Α. ... € πλέον Φ.Π.Α. ...€ ... 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα ... Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, κατά τα έτη (2018, 2019, 2020, 2021) και μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσας διακήρυξης να έχουν εκτελέσει ορθώς: – Δύο (2) τουλάχιστον συμβάσεις προμηθειών πλήρως ολοκληρωμένες, αξίας τουλάχιστον του 20% προϋπολογισμού της/των ομάδας/ομάδων που συμμετέχουν (μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.),...Η παραπάνω απαίτηση δεν δύναται να καλυφθεί από περισσότερες αθροιζόμενες μεταξύ τους συμβάσεις. Προς απόδειξη των ανωτέρω, οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν μαζί με την προσφορά τους, επί ποινή αποκλεισμού, τα ακόλουθα δικαιολογητικά: 1. Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία περιλαμβάνεται κατάλογος ειδών, σύμφωνα με το παρακάτω υπόδειγμα:... 2. Αντίγραφο των εν λόγω συμβάσεων... 2.2.6.5 Προς απόδειξη της προέλευσης των προσφερόμενων ειδών, οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν μαζί με την προσφορά τους, επί ποινή αποκλεισμού, Υπεύθυνη Δήλωση όπου θα δηλώνεται αναλυτικά για κάθε είδος η επιχειρηματική μονάδα στην οποία παράγεται το κάθε είδος καθώς και ο τόπος εγκατάστασης αυτής...2.2.6.10 1. Για τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία, ο οικονομικός φορέας πρέπει να καταθέσει με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού: (α) εάν είναι έμπορος τη νόμιμη άδεια λειτουργίας «Κέντρου Αποθήκευσης και Διανομής» της επιχείρησής του από την αρμόδια υπηρεσία για την αποθήκευση και διακίνηση τροφίμων και ευπαθών προϊόντων η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο οικονομικός φορέας. (β) εάν είναι παρασκευαστής ή παραγωγός την άδεια λειτουργίας της επιχείρησής του η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο οικονομικός φορέας. Ανάλογα την ομάδα ειδών στην οποία συμμετέχει ο οικονομικός φορέας, πρέπει να υποβληθούν μαζί με την προσφορά του: ... 2. Για τα νωπά κρέατα: Άδεια λειτουργίας της μονάδας επεξεργασίας κρέατος, τον Κωδικό αριθμό κτηνιατρικής έγκρισης από τις Κτηνιατρικές Υπηρεσίες καθώς και την εγγραφή

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της μονάδας επεξεργασίας κρέατος που θα συμπεριλαμβάνει τα είδη στα οποία θα λάβει μέρος ο οικονομικός φορέας. 3. Για τα τυροκομικά προϊόντα: Άδεια λειτουργίας της μονάδας παραγωγής των τυροκομικών προϊόντων, τον Κωδικό αριθμό κτηνιατρικής έγκρισης από τις Κτηνιατρικές Υπηρεσίες καθώς και την εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της εταιρείας η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο οικονομικός φορέας. ...

2.2.7.1 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης, τα οποία θα πρέπει να έχουν εκδοθεί από διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥΔ) ή άλλο αντίστοιχο φορέα εξωτερικού Φορέα. Ο προσφέρων οικονομικός φορέας πρέπει με την προσφορά του να καταθέσει τα παρακάτω Πιστοποιητικά τα οποία θα πρέπει να βρίσκονται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης: 1) Πιστοποιητικό/πιστοποιητικά Συστήματος Διαχείρισης Ποιότητας κατά το πρότυπο ISO ... , ή ισοδύναμο, με πεδίο κάλυψης την αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανασυσκευασία, τη διακίνηση, εμπορία και διανομή τροφίμων (ξηρής αποθήκευσης, αποθήκευσης σε ψύξη) προϊόντων παντοπωλείου, ειδών προσωπικής και οικιακής υγιεινής (ανάλογα την/τις ομάδα/ομάδες ειδών που συμμετέχει). 2) Πιστοποιητικό Συστήματος Περιβαλλοντικής Διαχείρισης κατά το πρότυπο ISO ... ή και νεότερο αυτού όπως κάθε φορά ισχύει ή ισοδύναμο, με πεδίο εφαρμογής την αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανασυσκευασία, τη διακίνηση, εμπορία και διανομή τροφίμων (ξηρής αποθήκευσης, αποθήκευσης σε ψύξη) προϊόντων παντοπωλείου, ειδών προσωπικής και οικιακής υγιεινής (ανάλογα την/τις ομάδα/ομάδες ειδών που συμμετέχει). 3) Πιστοποιητικό Συστήματος Διαχείρισης της Υγείας & Ασφάλειας στους χώρους Εργασίας κατά το πρότυπο ISO ... , ή ισοδύναμο με πεδίο την αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανασυσκευασία, τη διακίνηση, εμπορία και διανομή τροφίμων (ξηρής αποθήκευσης, αποθήκευσης σε ψύξη) προϊόντων παντοπωλείου, ειδών προσωπικής και οικιακής υγιεινής (ανάλογα την/τις ομάδα/ομάδες ειδών που συμμετέχει) ...

2.2.7.2 Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας δε παράγει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, προσκομίζεται το Πιστοποιητικό ISO ... ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων,

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, από την επιχείρηση που παράγει τα διακινούμενα είδη...2.2.7.4 Όταν οι οικονομικοί φορείς δεν θα κατασκευάσουν/ παραγάγουν οι ίδιοι το τελικό προϊόν, σε δική τους επιχειρηματική μονάδα, στην προσφορά τους πρέπει να καταθέσουν υπεύθυνη δήλωση (άρθρο 8 του Ν.1599/1986) του νόμιμου εκπρόσωπου της επιχείρησης από την οποία θα προμηθευτούν τα προϊόντα ότι έχει αποδεχθεί έναντι τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον οικονομικό φορέα υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή.[...] 2.2.9.1... Επί ποινή αποκλεισμού, υποβάλλονται κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς οι επιμέρους Υπεύθυνες Δηλώσεις και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν τη συμμόρφωση των οικονομικών φορέων, στις απαιτήσεις των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6, 2.2.7 και 2.2.8 σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην παράγραφο (B2-B5 & B8 –B9) αποδεικτικά μέσα...B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά της παραγράφου 2.2.6. B.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά της παραγράφου 2.2.7...B.11. Επισημαίνεται ότι γίνονται αποδεκτές: • οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών. Σημειώνεται ότι δεν απαιτείται θεώρηση του γνησίου της υπογραφής τους... 2.4.3.1 Δικαιολογητικά συμμετοχής ... γ) Τα αναφερόμενα έγγραφα που ορίζονται ως αποδεικτικά έγγραφα στις παραγράφους 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6, 2.2.7 και 2.2.8 σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην παράγραφο ... (B2-B5 & B8–B9) ... 2.4.3.2 Τεχνική προσφορά Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα,

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

συμπεριλαμβανομένων και των ζητούμενων υπεύθυνων δηλώσεων των ειδών...2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από απαραίτους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους ...2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), ...β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ, εφόσον αυτές δεν επιδέχονται συμπλήρωσης, διόρθωσης, αποσαφήνισης ή διευκρίνισης ή, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί από τον προσφέροντα, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και την παρ. ... της παρούσας διακήρυξης...ι) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης...ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ... – Τεχνικές Προδιαγραφές Ειδών ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΓΙΑ ΚΡΕΜΑ ΔΗΜΗΤΡΙΑΚΩΝ (ΒΡΕΦΙΚΗ ΤΡΟΦΗ) ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΩΝ 7.1. Κάθε υποψήφιος προμηθευτής υποχρεούται να υποβάλει μαζί με την τεχνική προσφορά μία υπεύθυνη δήλωση όπου θα δηλώνει τα παρακάτω: ... δ) τον αριθμό γνωστοποίησης που έχει λάβει από τον Εθνικό Οργανισμό Φαρμάκων (ΕΟΦ)...ΚΡΕΜΑ ΡΥΖΑΛΕΥΡΟΥ ... ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΩΝ 7.1. Κάθε υποψήφιος προμηθευτής υποχρεούται να υποβάλει μαζί με την τεχνική προσφορά μία υπεύθυνη δήλωση όπου θα δηλώνει τα παρακάτω: ... δ) τον αριθμό γνωστοποίησης που έχει λάβει από τον Εθνικό Οργανισμό Φαρμάκων ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΓΙΑ ΒΡΕΦΗ ΚΑΙ ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΔΕΥΤΕΡΗΣ ΒΡΕΦΙΚΗΣ ΗΛΙΚΙΑΣ ...ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΩΝ 7.1. Κάθε υποψήφιος προμηθευτής υποχρεούται να υποβάλει μαζί με την τεχνική προσφορά μία υπεύθυνη δήλωση όπου θα δηλώνει τα παρακάτω: ... δ) τον αριθμό γνωστοποίησης που έχει λάβει από τον Εθνικό Οργανισμό Φαρμάκων...». Κατά δε τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (Ολ.ΣΤΕ2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

14. Επειδή, ο προσφεύγων με τον πρώτο λόγο της προσφυγής ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος για τις Ομάδες Α, Β και Δ του διαγωνισμού, διότι για το είδος νωπά κρέατα των Ομάδων Β και Δ δήλωσε ως επιχειρηματική μονάδα παραγωγής την εταιρεία "...". αλλά δεν προσκόμισε ως όφειλε την άδεια λειτουργίας κέντρου αποθήκευσης και διανομής της εν λόγω εταιρείας. Επιπροσθέτως, ο προσφεύγων προβάλλει ότι για το είδος τυρί γραβιέρα ΠΟΠ της Ομάδας Α του διαγωνισμού ο παρεμβαίνων δήλωσε ως επιχειρηματική μονάδα παραγωγής την εταιρεία «...» όμως, δεν προσκόμισε ως όφειλε, για την εν λόγω εταιρεία, την άδεια λειτουργίας της μονάδας παραγωγής των τυροκομικών προϊόντων, τον Κωδικό αριθμό κτηνιατρικής έγκρισης από τις Κτηνιατρικές Υπηρεσίες καθώς και την εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων.

15. Επειδή, σύμφωνα με τον όρο 2.2.6.10 της διακήρυξης ο διαγωνιζόμενος πρέπει να καταθέσει, επί ποινή αποκλεισμού, με την προσφορά του, προς απόδειξη του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας, μεταξύ άλλων, αν είναι παραγωγός την άδεια λειτουργίας της επιχείρησής του, καθώς επίσης, για τα νωπά κρέατα και τα τυροκομικά προϊόντα την άδεια λειτουργίας

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

της μονάδας παραγωγής, τον κωδικό αριθμό κτηνιατρικής έγκρισης από τις Κτηνιατρικές Υπηρεσίες και την εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων. Παρόμοια δε απαίτηση προσκόμισης, επί ποινή αποκλεισμού, με την προσφορά των εγγράφων που τεκμηριώνουν τη συμμόρφωση των διαγωνιζομένων με το ως άνω κριτήριο τεχνικής ικανότητας προβλέπεται και στους όρους ... και ... της διακήρυξης.

16. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, για το είδος νωπό κρέας (βόειο και χοιρινό) των Ομάδων Β και Δ ο παρεμβαίνων δήλωσε ως επιχειρηματική μονάδα παραγωγής την εταιρεία "...". και προσκόμισε τη με αριθμ. πρωτ. ... γνωστοποίηση λειτουργίας κέντρου αποθήκευσης και λειτουργίας της εν λόγω εταιρείας για τη δραστηριότητα «χονδρικό εμπόριο φρούτων και λαχανικών, γαλακτοκομικών προϊόντων, αβγών και βρώσιμων ελαίων και λιπών, κρέατος και προϊόντων κρέατος κλπ» και το με αριθμ. πρωτ. ... έγγραφο της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας περί κοινοποίησης της ως άνω γνωστοποίησης, απορριπτομένων ως αβάσιμων των περι αντιθέτου ισχυρισμών του προσφεύγοντος. Ωστόσο, ως συνομολογεί και ο παρεμβαίνων, για την εταιρεία «...», την οποία δήλωσε ως επιχειρηματική μονάδα παραγωγής για το είδος τυρί γραβιέρα ΠΟΠ δεν έχουν προσκομιστεί η αδειά λειτουργίας της μονάδας παραγωγής, ο κωδικός αριθμός κτηνιατρικής έγκρισης από τις Κτηνιατρικές Υπηρεσίες και η εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων. Αβασίμως, ο παρεμβαίνων προβάλλει δυνατότητα συμπλήρωσης των ως άνω ελλείψεων δια της εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 διότι, κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψη 11, τυχόν σχετική κλήση προυποθέτει αφενός να μην απουσιάζει παντελώς ουσιώδες στοιχείο της προσφοράς, καθώς η συμπλήρωση αυτού δια διευκρινίσεων θα συνιστούσε μεταγενέστερη τροποποίηση της προσφοράς και αφετέρου να πρόκειται για αντικειμενικώς εξακριβώσιμο προυπάρχον της προσφοράς στοιχείο, ενώ εν προκειμένω, με την κλήση θα επιχειρείτο η το πρώτον διαπίστωση της ύπαρξης των απαιτούμενων, επί ποινή αποκλεισμού, αλλά μη υποβληθέντων εγγράφων σχετικά με την εταιρεία «...». Ενόψει τούτου, αλυσιτελώς αφενός μεν επισυνάπτονται με την παρέμβαση τα ελλείποντα έγγραφα δοθέντος ότι η Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. δεν δύναται να

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

αξιολογήσει το πρώτον μη υποβληθέντα με την προσφορά στοιχεία, αφετέρου η αναθέτουσα αρχή αναφέρεται στην αξιολόγηση εγγράφων ,που αφορούν άλλο είδος (φέτα ΠΟΠ) και όχι το είδος τυρί γραβιέρα ΠΟΠ. Ομοίως, αλυσιτελώς και ο προσφεύγων προβάλλει αιτιάσεις περί τυχόν εφαρμογής του άρθρου 103 του ν. 4412/2016 δεδομένης της πλειστάκις επαναλαμβανόμενης στη διακήρυξη και δη, επί ποινή αποκλεισμού, απαίτησης προσκόμισης των επίμαχων εγγράφων με την προσφορά και όχι κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, η αναθέτουσα αρχή ορθώς έκρινε αποδεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντος για τις Ομάδες Β και Δ, ενώ, δοθέντος ότι δεν είναι επιτρεπτή προσφορά μέρους των ειδών μιας Ομάδας όφειλε κατά δεσμία αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του παρεμβαίνοντος για την Ομάδα Α του διαγωνισμού και ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτός ως βάσιμος.

17. Επειδή, ο προσφεύγων με το δεύτερο λόγο της προσφυγής ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος για τις Ομάδες Α, Β και Δ του διαγωνισμού διότι δεν πληροί το κριτήριο επιλογής του όρου ... της διακήρυξης, καθώς τα προσκομισθέντα πιστοποιητικά ISO ..., ... και ... δεν καλύπτουν το πεδίο της συσκευασίας.

18. Επειδή, στον όρο 2.2.7.1 της διακήρυξης τίθεται ως κριτήριο επιλογής οι διαγωνιζόμενοι να καταθέσουν, επί ποινή αποκλεισμού, με την προσφορά ισχύοντα πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας ISO ..., ..., ... ή ισοδύναμα, με πεδίο κάλυψης, μεταξύ άλλων, τη συσκευασία και την ανασυσκευασία τροφίμων. Ωστόσο, σύμφωνα με τη με αριθμ. πρωτ. .../29.08.2022 διευκρίνιση της αναθέτουσας αρχής, εάν οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς είναι έμποροι και όχι παρασκευαστές/ παραγωγοί, τότε το πεδίο εφαρμογής των πιστοποιητικών τους δύναται να αφορά την ανασυσκευασία των προϊόντων. Σημειωτέον δε ότι, ως γίνεται παγίως δεκτό, η ως άνω διευκρίνιση, δοθέντος ότι δεν αμφισβητήθηκε από κανένα συμμετέχοντα, εντάχθηκε στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, τροποποιώντας τον όρο 2.2.7.1 της διακήρυξης (βλ. ΣΤΕ 142/2022, 828/2019 επτ., 827/2019 επτ, ΕΑ ΣΤΕ 401/2018, 400/2018). Επομένως, εφόσον ο

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

διαγωνιζόμενος είναι έμπορος δεν είναι νόμιμος ο αποκλεισμός του λόγω μη υποβολής πιστοποιητικών διασφάλισης ποιότητας ISO ..., ..., ..., ... με πεδίο κάλυψης τη συσκευασία, καθώς δεν αποτελούν απαιτούμενα από τη διακήρυξη έγγραφα.

19. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο παρεμβαίνων, που είναι έμπορος, έχει καταθέσει με την προσφορά του πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας ISO ..., ... και ... με πεδίο κάλυψης την ανασυσκευασία, γεγονός που δεν αμφισβητεί ο προσφεύγων. Αλυσιτελώς, ενόψει των εκτεθέντων στην προηγούμενη σκέψη, ο προσφεύγων, προβάλλει ισχυρισμούς αφενός μεν περί εννοιολογικής διαφοροποίησης της συσκευασίας από την ανασυσκευασία και αφετέρου περι τυχόν εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 103 του ν. 4412/2016. Συνεπώς, κατά τα ανωτέρω, ο παρεμβαίνων υπέβαλε με την προσφορά του πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας με τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη πεδία και ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

20. Επειδή, ο προσφεύγων με τον τρίτο λόγο της προσφυγής υποστηρίζει ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος για τις Ομάδες Α και Β, διότι για τα είδη «ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΓΙΑ ΒΡΕΦΗ (ΓΑΛΑ ΣΚΟΝΗ ΓΙΑ ΜΩΡΑ) 1ης ΒΡΕΦΙΚΗΣ ΗΛΙΚΙΑΣ» και «ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΓΙΑ ΒΡΕΦΗ (ΓΑΛΑ ΣΚΟΝΗ ΓΙΑ ΜΩΡΑ) 2ης ΒΡΕΦΙΚΗΣ ΗΛΙΚΙΑΣ» της Ομάδας Α το κατατεθέν πιστοποιητικό για την προμηθεύτρια/παραγωγό εταιρεία «...» δεν πιστοποιεί την παραγωγή των ως άνω βρεφικών ειδών, αλλά την παραγωγή σκόνης γάλακτος. Περαιτέρω, ο προσφεύγων προβάλλει ότι για το είδος «ΑΛΕΥΡΙ Γ.Ο.Χ.» της Ομάδας Α ο παρεμβαίνων δήλωσε ως επιχειρηματική μονάδα παραγωγής την εταιρεία «...» όμως το πιστοποιητικό ISO της εν λόγω εταιρείας δεν περιλαμβάνει σχετικό με την παραγωγή πεδίο πιστοποίησης, αλλά μόνο για την άλεση και τη συσκευασία του σιταριού, ενώ εξάλλου το επίμαχο πιστοποιητικό δεν ήταν σε ισχύ την καταληκτική ημερομηνία κατάθεσης προσφορών, κατόπιν δε διευκρινίσεων προσκομίστηκε από τον παρεμβαίνοντα. Επίσης, κατά τον προσφεύγοντα, το κατατεθειμένο από τον παρεμβαίνοντα πιστοποιητικό για την επιχειρηματική μονάδα παραγωγής

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

«...» σχετικά με τα είδη «ΜΗΛΑ», «ΠΟΡΤΟΚΑΛΙΑ» και «ΠΑΤΑΤΕΣ» της Ομάδας Β δεν πιστοποιεί την παραγωγή των εν λόγω ειδών.

21. Επειδή, στον όρο 2.2.7.2 της διακήρυξης προβλέπεται ότι σε περίπτωση που ο διαγωνιζόμενος δεν είναι παραγωγός των υπό προμήθεια ειδών θα πρέπει να προσκομιστούν τα πιστοποιητικά ISO ... των παραγωγών αναφορικά με τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων. Σημειωτέον ότι κατά τους όρους 2.2.9.1 και 2.4.3.1 της διακήρυξης τα ως άνω πιστοποιητικά απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού να υποβληθούν με την προσφορά και προδήλως να είναι σε ισχύ κατά το χρόνο κατάθεσής τους άλλως, δεν αποδεικνύεται η πλήρωση του επίμαχου κριτηρίου επιλογής.

22. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο παρεμβαίνων δήλωσε στην προσφορά του για τα είδη «ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΓΙΑ ΒΡΕΦΗ (ΓΑΛΑ ΣΚΟΝΗ ΓΙΑ ΜΩΡΑ) 1^{ης} ΒΡΕΦΙΚΗΣ ΗΛΙΚΙΑΣ» και «ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΓΙΑ ΒΡΕΦΗ (ΓΑΛΑ ΣΚΟΝΗ ΓΙΑ ΜΩΡΑ) 2^{ης} ΒΡΕΦΙΚΗΣ ΗΛΙΚΙΑΣ» της Ομάδας Α ως επιχειρηματική μονάδα παραγωγής την εταιρία «...» και προσκόμισε το πιστοποιητικό έγκρισης που αφορά *«...Την εξαέρωση (evaporation) του γάλακτος και προϊόντων με βάση το γάλα, τη συσκευασία γάλακτος εβαπορέ και ζαχαρούχου συμπυκνωμένου γάλακτος σε κονσέρβες, σε σάκους σε κυτία και χύδην. Την ξήρανση με ψεκασμό του εβαπορέ γάλακτος, τη συσκευασία σκόνης γάλακτος σε μεγάλους σάκους και σάκους.»* Ως εκ τούτου, βασίμως ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι το ως άνω πιστοποιητικό δεν καλύπτει την παραγωγή των υπό προμήθεια βρεφικών ειδών, ενώ αλυσιτελώς προβάλλει ισχυρισμούς περί τυχόν εφαρμογής του άρθρου 103 του ν. 4412/2016 καθόσον το επίμαχο έγγραφο δεν αποτελεί δικαιολογητικό κατακύρωσης αλλά έπρεπε να υποβληθεί με την προσφορά. Ομοίως αλυσιτελώς ο παρεμβαίνων προβάλλει ότι προφανώς εκ παραδρομής, δήλωσε εσφαλμένως ως επιχειρηματική μονάδα παραγωγής την εταιρεία «...» αντί της εταιρείας «...», καθώς ουδόλως τούτο αναιρεί την έλλειψη υποβολής του ζητούμενου πιστοποιητικού, το δε γεγονός ότι ο προσφεύγων έχει δηλώσει ως παραγωγό για το ίδιο είδος την εταιρεία «...» και έχει καταθέσει το απαιτούμενο πιστοποιητικό σε καμία περίπτωση δεν καθιστά επιτρεπτή την κλήση του παρεμβαίνοντος, κατ' άρθρον 102 του ν.

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

4412/2016, να καταθέσει το ελλείπον πιστοποιητικό, δοθέντος ότι έκαστος διαγωνιζόμενος φέρει την ευθύνη ορθής σύνταξης και υποβολής των αναγκαίων στοιχείων της προσφοράς του, το περιεχόμενο της οποίας προδήλως δεν δύναται να εξαρτάται από έτερες προσφορές, εν προκειμένω δε η κλήση του παρεμβαίνοντος προς συμπλήρωση θα συνεπαγόταν ανεπίτρεπτη εκ των υστέρων τροποποίηση της προσφοράς του δια της το πρώτον μεταγενέστερης αφενός μεν δήλωσης της ορθού παραγωγού εταιρείας για τα επίμαχα είδη, αφετέρου προσκόμισης ουσιώδους πιστοποιητικού και θεραπεία πλημμέλειας που επάγεται αποκλεισμό. Πέραν των ανωτέρω, ως προς το είδος «ΑΛΕΥΡΙ Γ.Ο.Χ.» της Ομάδας Α, ο παρεμβαίνων δήλωσε ως επιχειρηματική μονάδα παραγωγής την εταιρεία «...» και προσκόμισε πιστοποιητικό με πεδίο εφαρμογής την άλεση σίτου που καλύπτει την παραγωγή αλευριού παρά τα περί αντιθέτου προβαλλόμενα από τον προσφεύγοντα, το οποίο όμως πιστοποιητικό ρητώς αναφέρει στο σώμα του ως ημερομηνία λήξης την ...02.2022 και άρα δεν ήταν σε ισχύ την ...09.2022, ήτοι την ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Ενόψει τούτου, βασίμως ο προσφεύγων προβάλλει ότι ο παρεμβαίνων δεν απέδειξε κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών, ως όφειλε, την πλήρωση του κριτηρίου επιλογής του όρου 2.2.7.2 της διακήρυξης το είδος «ΑΛΕΥΡΙ Γ.Ο.Χ.», με αποτέλεσμα να συντρέχει λόγος αποκλεισμού του, ενώ, ως έχει εκτεθεί δεν συντρέχει εν προκειμένω ζήτημα εφαρμογής του άρθρου 103 του ν. 4412/2016. Ωστόσο, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχήν κάλεσε και μάλιστα δυο φορές τον παρεμβαίνοντα και συγκεκριμένα, αφενός μεν την 4.10.2022 να διευκρινίσει το πεδίο εφαρμογής ληγμένου πιστοποιητικού, αφετέρου την 31.10.2022 να καταθέσει το ισχύον κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών πιστοποιητικό, δοθέντος ότι, κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψη 11, οι ως άνω δυο κλήσεις του παρεμβαίνοντος, κατ' άρθρον 102 του ν. 4412/2016, είχαν ως αποτέλεσμα την ανεπίτρεπτη εκ των υστέρων τροποποίηση της προσφοράς του αλλά και τη θεραπεία πλημμέλειας που επάγεται τον αποκλεισμό του. Οι δε ισχυρισμοί του παρεμβαίνοντος περί της προϋφιστάμενης της προσφοράς ισχύος του μεταγενεστέρως υποβληθέντος πιστοποιητικού τυγχάνουν απορριπτέες ως

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

αβάσιμες, καθώς η όποια προγενέστερη της προσφοράς ισχύς ενός εγγράφου συνιστά προϋπόθεση επί της οποίας ερείδεται η κλήση προς συμπλήρωση αυτού και άρα πρέπει η διαπίστωσή της να προηγείται της κλήσης ώστε να την καθιστά επιτρεπτή και όχι να αποτελεί συνέπεια της κλήσης. Σχετικά όμως με τις αιτιάσεις του προσφεύγοντος ότι το πεδίο εφαρμογής του υποβληθέντος από τον παρεμβαίνοντα πιστοποιητικού της παραγωγού εταιρείας ως προς τα είδη «ΜΗΛΑ», «ΠΟΡΤΟΚΑΛΙΑ» και «ΠΑΤΑΤΕΣ» της Ομάδας Β δεν καλύπτει την παραγωγή των εν λόγω ειδών σημειωτέον ότι θα πρέπει να απορριφθούν ως άνευ εννόμου συμφέροντος προβαλλόμενες, Και τούτο διότι, κατά πάγια νομολογία, η προβολή από τον προσφεύγοντα του οποίου η προσφορά έχει γίνει αποδεκτή, ισχυρισμού κατά άλλου συνδιαγωνιζόμενου, ο οποίος συντρέχει και για τον πρώτο, με σκοπό τον αποκλεισμό του δεύτερου από τη συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας, αντίκειται στην αρχή του ίσου μέτρου κρίσης, η οποία αποτελεί ειδικότερη έκφανση των αρχών της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας που διέπουν το σύνολο του ενωσιακού δικαίου των δημοσίων συμβάσεων, αλλά και στην καλή πίστη. Ειδικότερα, εν προκειμένω, ο προσφεύγων για τα είδη «ΜΗΛΑ», «ΠΟΡΤΟΚΑΛΙΑ» και «ΠΑΤΑΤΕΣ» της Ομάδας Β έχει δηλώσει ως επιχειρηματική μονάδα παραγωγής την εταιρεία «...», όμως το προσκομισθέν πιστοποιητικό της δεν καλύπτει την παραγωγή των εν λόγω ειδών και ως εκ τούτου, η προσφορά του προσφεύγοντος παρουσιάζει την ίδια πλημμέλεια που ο ίδιος ισχυρίζεται ότι συντρέχει για τον παρεμβαίνοντα. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων και δοθέντος ότι δεν είναι επιτρεπτή προσφορά μέρους των ειδών μιας Ομάδας, η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δεσμία αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του παρεμβαίνοντος για την Ομάδα Α καθώς δεν έχουν κατατεθεί με την προσφορά, επί ποινή αποκλεισμού, απαιτούμενα πιστοποιητικά για τα είδη «ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΓΙΑ ΒΡΕΦΗ (ΓΑΛΑ ΣΚΟΝΗ ΓΙΑ ΜΩΡΑ) 1^{ης} ΒΡΕΦΙΚΗΣ ΗΛΙΚΙΑΣ», «ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΓΙΑ ΒΡΕΦΗ (ΓΑΛΑ ΣΚΟΝΗ ΓΙΑ ΜΩΡΑ) 2^{ης} ΒΡΕΦΙΚΗΣ ΗΛΙΚΙΑΣ» και «ΑΛΕΥΡΙ Γ.Ο.Χ.» και ο τρίτος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτός ως βάσιμος.

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

23. Επειδή, ο προσφεύγων με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος για την Ομάδα Α του διαγωνισμού διότι, για την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας του όρου 2.2.6.1 της διακήρυξης, επικαλέστηκε δύο συμβάσεις, η μια εκ των οποίων έχει μικρότερη από την απαιτούμενη κατά τον ως άνω όρο αξία.

24. Επειδή, στον όρο 2.2.6.1 της διακήρυξης τίθεται ως κριτήριο τεχνικής ικανότητας οι διαγωνιζόμενοι να έχουν εκτελέσει ορθώς δύο τουλάχιστον συμβάσεις προμηθειών, αξίας τουλάχιστον του 20% προϋπολογισμού των ομάδων που συμμετέχουν (μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.), η ως άνω όμως απαίτηση δεν δύναται να καλυφθεί αθροιστικώς από περισσότερες συμβάσεις. Περαιτέρω, στον ίδιο όρο αλλά και τους όρους 2.2.9.1 και 2.4.3.1 της διακήρυξης προβλέπεται ότι όσοι συμμετέχουν οφείλουν, επί ποινή αποκλεισμού, να καταθέσουν με την προσφορά, μεταξύ άλλων, αντίγραφα των επικαλούμενων συμβάσεων και βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης αυτών. Επομένως, στον υπό κρίση διαγωνισμό, δεν ισχύει ο κανόνας της προαπόδειξης ως προς το κριτήριο τεχνικής ικανότητας του όρου 2.2.6.1 της διακήρυξης, ήτοι δεν αρκεί για την κάλυψή του η υποβολή του ΕΕΕΣ αλλά οι διαγωνιζόμενοι υποχρεούνται σε πλήρη απόδειξη, κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών, δια της προσκόμισης των απαιτούμενων προς τον σκοπό αυτό εγγράφων, για το λόγο δε αυτό άλλωστε η αναθέτουσα αρχή επέλεξε δια του αναρτηθέντος στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού υποδείγματος ΕΕΕΣ οι συμμετέχοντες να συμπληρώσουν μόνον τη γενική ένδειξη (α) για όλα τα κριτήρια επιλογής.

25. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο παρεμβαίνων προσκόμισε με την προσφορά του την από 19.06.2018 σύμβαση με το ... αξίας ... € και τη με αριθμ. πρωτ. .../27.04.2020 σύμβαση με το Δήμο ... αξίας €. Δοθέντος όμως ότι ο παρεμβαίνων συμμετέχει στις ομάδες Α, Β και Δ του διαγωνισμού με συνολική αξία € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, όφειλε να είχε καταθέσει, προς απόδειξη του κριτηρίου του όρου 2.2.6.1 της διακήρυξης μια τουλάχιστον σύμβαση αξίας 65.905,35€, το οποίο όμως δεν έπραξε. Ως εκ τούτου, ο παρεμβαίνων δεν

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

αποδεικνύει δια των υποβληθέντων με την προσφορά του εγγράφων την πλήρωση του κριτηρίου του όρου 2.2.6.1 της διακήρυξης και η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δεσμία αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του. Ουδεμία δε ασάφεια παρουσιάζει η προσφορά του παρεμβαίνοντος ώστε να δύναται να υποστηριχθεί ότι τυγχάνει εφαρμογής η διατάξη του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, καθώς εν προκειμένω, προβλέπεται σαφώς και ρητώς η πλήρης απόδειξη του επίμαχου κριτηρίου, επί ποινή αποκλεισμού, κατά το στάδιο υποβολής των προσφορών, υποχρέωση την οποία ο παρεμβαίνων συνομολογεί ότι δεν τήρησε, η δε όποια προαπόδειξη του κριτηρίου του όρου 2.2.6.1 της διακήρυξης μέσω της γενικής ενδειξης (α) του ΕΕΕΣ ούτε μπορεί να ανατρέψει την διαπιστωθείσα απουσία πλήρους απόδειξης του κριτηρίου ούτε να δημιουργήσει την οιαδήποτε αμφιβολία περί της πλήρωσης ή μη αυτού. Παρά ταύτα, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 η αναθέτουσα αρχή κάλεσε τον παρεμβαίνοντα προς διευκρινίσεις, ο δε παρεμβαίνων προέβη δια των εξηγήσεών του σε ανεπίτρεπτη εκ των υστέρων τροποποίηση της προσφοράς του καθώς, αν και δηλώνει ότι οι προσκομισθείσες με την προσφορά του συμβάσεις δεν καλύπτουν το κριτήριο του όρου 2.2.6.1 της διακήρυξης, υπέβαλε νέα σύμβαση σε αντικατάσταση της ήδη δηλωθείσας και κατατεθείσας σύμβασης με το Δήμο ... Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, ο τέταρτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

26. Επειδή, ο προσφεύγων με τον πέμπτο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος για την Ομάδα Α του διαγωνισμού διότι για τα είδη «ΖΥΜΑΡΙΚΑ ... Νο6» και «ΖΥΜΑΡΙΚΑ ... » προσκομίζει υπεύθυνη δήλωση του προμηθευτή «...» περί αποδοχής της εκτέλεσης της προμήθειας των ως άνω ειδών, στην οποία όμως περιλαμβάνεται αίρεση.

27. Επειδή, σύμφωνα με τον όρο 2.2.7.4 της διακήρυξης, εφόσον ο διαγωνιζόμενος δεν είναι παραγωγός, οφείλει να καταθέσει με την προσφορά του υπεύθυνη δήλωση του προμηθευτή/παραγωγού ότι έχει αποδεχθεί έναντι του την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσής της στο συμμετέχοντα. Σημειωτέον ότι σε περίπτωση μη

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

προσκόμισης της ως άνω υπεύθυνης δήλωσης με το προσήκον περιεχόμενο συντρέχει λόγος αποκλεισμού της προσφοράς, κατά τα αναφερόμενα στους όρους, 2.2.9.1 , 2.4.3.1 και 2.4.6 της διακήρυξης.

28. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο παρεμβαίνων δήλωσε για τα είδη «ΖΥΜΑΡΙΚΑ ... Νο6» και «ΖΥΜΑΡΙΚΑ ...» της Ομάδας Α ως παραγωγό την εταιρεία «...» και προσκόμισε την από 23.08.2022 υπεύθυνη δήλωση της ως άνω εταιρείας, στην οποία αναφέρεται ότι αποδέχεται την εκτέλεση της προμήθειας των ως άνω ειδών και θα προμηθεύσει τον παρεμβαίνοντα με τις απαιτούμενες ποσότητες, εφ' όσον τηρούνται οι όροι της μεταξύ τους συνεργασίας. Ως εκ τούτου, η εν λόγω δήλωση του παραγωγού δεν περιλαμβάνει ρητή και κατηγορηματική τήρηση της απαίτησης προμήθειας στον παρεμβαίνοντα των επίμαχων ειδών, ως απαιτεί η διακήρυξη, αλλά εξαρτάται από αίρεση, με αποτέλεσμα να μην εμπεριέχει το προσήκον, κατά τη διακήρυξη, περιεχόμενο και για το λόγο αυτό να μη μπορεί να γίνει αποδεκτή, ούτε να διορθωθεί δια διευκρινίσεων, ως βασίμως υποστηρίζει ο προσφεύγων. Αβασίμως, ενόψει του σαφούς και αδιαμφισβήτητου χαρακτήρα της περιεχόμενης στην από 23.08.2022 υπεύθυνη δήλωση αιρέσεως, η αναθέτουσα αρχή και ο παρεμβαίνων υποστηρίζουν ότι η εν λόγω επιφύλαξη αποτελεί αυτονόητη και εύλογη

προϋπόθεση ομαλής συνεργασίας, η οποία δεν αίρει τη δεσμευτικότητα της δήλωσης, καθώς ουδόλως τούτη η προϋπόθεση συντρέχει ή δηλώνεται στο πλαίσιο κάθε εμπορικής σχέσης, αλλά αποτελεί ειδικό όρο της συγκεκριμένης δήλωσης, που προδήλως περιορίζει τη δυνατότητα ομαλής προμήθειας των ειδών «ΖΥΜΑΡΙΚΑ ... Νο6 » και «ΖΥΜΑΡΙΚΑ ...». Αλυσίπελως, δε ο παρεμβαίνων επικαλείται έτερη απόφαση της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. που δεν αφορά την υπό κρίση αίρεση αλλά όρο έγκαιρης πληρωμής βάσει και της αρχής της αυτοτέλειας των διαγωνισμών. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, η αναθέτουσα αρχή όφειλε ,κατά δεσμία αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά του παρεμβαίνοντος για την Ομάδα Α του διαγωνισμού και ο πέμπτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

29. Επειδή, ο προσφεύγων με τον έκτο λόγο της προσφυγής ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος για την Ομάδα Α του διαγωνισμού διότι έχει καταθέσει υπεύθυνες δηλώσεις των προμηθευτών περί αποδοχής εκτέλεσης της σύμβασης, οι οποίες φέρουν ιδιόχειρη υπογραφή χωρίς θεώρηση του γνησίου αυτής.

30. Επειδή, στον όρο 2.2.9.1 και τον όρο 2.4.3.1 της διακήρυξης προβλέπεται ότι οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλλουν τις υπεύθυνες δηλώσεις που αποδεικνύουν την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής κατά τα προβλεπόμενα στον όρο 2.2.9.2 της διακήρυξης. Στο δε όρο 2.2.9.2 της διακήρυξης ουδόλως τίθεται η υποχρέωση ψηφιακής υπογραφής των υπεύθυνων δηλώσεων, πολλώ μάλλον ρητώς αναφέρεται ότι δεν απαιτείται να φέρουν θεώρηση του γνησίου της υπογραφής τους. Επομένως, βάσει των προεκτεθέντων, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού, εφόσον η προβλεπόμενη κατά τον όρο 2.2.7.4 της διακήρυξης υπεύθυνη δήλωση του προμηθευτή/παραγωγού, περί αποδοχής εκτέλεσης της συγκεκριμένης προμήθειας, δεν φέρει ψηφιακή υπογραφή ή θεώρηση του γνησίου της υπογραφής της.

31. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο παρεμβαίνων υπέβαλε με την προσφορά του αρχείο υπό τίτλο «... ΥΠ. ΔΗΛΩΣΕΙΣ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΩΝ» ,στο οποίο επισυνάπτονται οι απαιτούμενες κατά τον όρο 2.2.7.4 της διακήρυξης υπεύθυνες δηλώσεις των προμηθευτών/παραγωγών των προς προμήθεια ειδών, έκαστη εκ των οποίων φέρει ιδιόχειρη υπογραφή, το κύρος της οποίας δεν αμφισβητείται από τον προσφεύγοντα, πλην της ηλεκτρονικής υπεύθυνης δήλωσης του προμηθευτή «...». Συνεπώς, κατά τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη, οι επίμαχες υπεύθυνες δηλώσεις των προμηθευτών του παρεμβαίνοντος έχουν υποβληθεί σε συμμόρφωση με τις απαιτήσεις της διακήρυξης, αλυσιτελώς δε ο προσφεύγων προβάλλει αιτιάσεις περί τυχόν εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 103 του ν. 4412/2016 και άρα, ο έκτος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

32. Επειδή, με τον έβδομο λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για τις Ομάδες Α και Β του διαγωνισμού διότι, για το είδος «ελαφρά συμπυκνωμένος χυμός τομάτας» της Ομάδας Α το πιστοποιητικό ISO ... της επιχειρηματικής μονάδας παραγωγής δεν ήταν σε ισχύ κατά το στάδιο υποβολής των προσφορών. Περαιτέρω, ο προσφεύγων προβάλλει ότι για τα είδη «ΝΩΠΟ ΒΟΕΙΟ ΚΡΕΑΣ (ΜΠΟΥΤΙ Α/Ο)» και «ΝΩΠΟ ΧΟΙΡΙΝΟ ΚΡΕΑΣ (ΣΠΑΛΑ Α/Ο)» της Ομάδας Β του διαγωνισμού, το υποβληθέν πιστοποιητικό ISO ... της παραγωγού εταιρείας δεν πιστοποιεί την παραγωγή των ειδών, όπως απαιτείται από τη διακήρυξη, αλλά τον τεμαχισμό κρέατος και πουλερικών και την παραγωγή παρασκευασμάτων κρέατος και πουλερικών.

33. Επειδή, ως έχει ήδη εκτεθεί υπό σκέψη 21, σύμφωνα με τον όρο 2.2.7.2 της διακήρυξης απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, οι συμμετέχοντες να προσκομίσουν με την προσφορά ισχύοντα πιστοποιητικά ISO ...:2005 των παραγωγών των υπό προμήθεια ειδών. Από δε την επισκόπηση της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» προκύπτει ότι για το είδος «ελαφρά συμπυκνωμένος χυμός τομάτας» της Ομάδας Α έχει δηλώσει ως επιχειρηματική μονάδα παραγωγής την εταιρεία «...» και προσκόμισε πιστοποιητικό ISO ... της παραγωγού εταιρείας, το οποίο ρητώς στο σώμα του αναφέρει ως ημερομηνία λήξης της 26.06.2022 και άρα, δεν ήταν σε ισχύ την 5.09.2022, ήτοι την ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Επίσης, για τα είδη «ΝΩΠΟ ΒΟΕΙΟ ΚΡΕΑΣ (ΜΠΟΥΤΙ Α/Ο)» και «ΝΩΠΟ ΧΟΙΡΙΝΟ ΚΡΕΑΣ (ΣΠΑΛΑ Α/Ο)» της Ομάδας Β του διαγωνισμού ο οικονομικός φορέας «...» έχει δηλώσει στην προσφορά του ως επιχειρηματική μονάδα παραγωγής την εταιρεία «...», ωστόσο το υποβληθέν πιστοποιητικό ISO ... της εν λόγω εταιρείας καλύπτει τον τεμαχισμό κρέατος και πουλερικών και την παραγωγή παρασκευασμάτων κρέατος και πουλερικών, τα οποία όμως αποτελούν έτερη κατηγορία προϊόντων από τα ζητούμενα στη διακήρυξη, ως βασίμως προβάλλει ο προσφεύγων. Σημειωτέον ότι, ως έχει ήδη εκτεθεί υπό σκέψη 22, οι ως άνω ελλείψεις δεν είναι δεκτικές διευκρινίσεων, κατ' άρθρον 102 του ν. 4412/2016, διότι τυχόν σχετική κλήση θα συνεπαγόταν τροποποίηση της

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

προσφοράς και θεραπεία ουσιαδών πλημμελειών που επάγονται αποκλεισμό και άρα μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή κάλεσε την 31.10.2022 τον οικονομικό φορέα «...» να προσκομίσει το ελλείπον έγγραφο, ήτοι το ισχύον κατά το χρόνο υποβολής προσφοράς πιστοποιητικό ISO ... της παραγωγού εταιρείας «...». Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, ο οικονομικός φορέας «...» δεν απέδειξε κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών, ως όφειλε, την πλήρωση του κριτηρίου επιλογής του όρου 2.2.7.2 της διακήρυξης για τα είδη «ελαφρά συμπυκνωμένος χυμός τομάτας» της Ομάδας Α και «ΝΩΠΟ ΒΟΕΙΟ ΚΡΕΑΣ (ΜΠΟΥΤΙ Α/Ο)» και «ΝΩΠΟ ΧΟΙΡΙΝΟ ΚΡΕΑΣ (ΣΠΑΛΑ Α/Ο)» της Ομάδας Β, η δε αναθέτουσα αρχή όφειλε ,κατά δεσμία αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά του για τις εν λόγω Ομάδες και ως εκ τούτου ο έβδομος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

34. Επειδή, ο προσφεύγων με τον όγδοο λόγο της προσφυγής ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για την Ομάδα Α του διαγωνισμού διότι, για τα είδη «ΖΥΜΑΡΙΚΑ ... Νο6» και «ΖΥΜΑΡΙΚΑ ΚΡΙΘΑΡΑΚΙ ...» προσκομίζει υπεύθυνη δήλωση του προμηθευτή «...» περί αποδοχής της εκτέλεσης της προμήθειας των ως άνω ειδών ,στην οποία περιλαμβάνεται αίρεση. Δοθέντος ότι όμοιος λόγος έχει ήδη ανωτέρω εξεταστεί ως προς την προσφορά του παρεμβαίνοντος, ισχύουν *mutatis mutandis* τα εκτεθέντα υπό σκέψεις 27-28 και η αναθέτουσα αρχή όφειλε ,κατά δεσμία αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά του οικονομικού φορέα «...», ο δε όγδοος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

35. Επειδή, ο προσφεύγων με τον ένατο λόγο της προσφυγής προβάλλει ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για την Ομάδα Α του διαγωνισμού διότι η εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της εταιρείας «...» δεν είναι πλέον σε ισχύ, καθώς έχει εκδοθεί βάσει της από .../17.11.2006 αίτησης και έχει παρέλθει η πενταετής κατά τη νομοθεσία ισχύς του πιστοποιητικού εγγραφής.

36. Επειδή, ως έχει ήδη εκτεθεί υπό σκέψη 15, κατά τον όρο 2.2.6.10 της διακήρυξης ο διαγωνιζόμενος πρέπει να καταθέσει, επί ποινή αποκλεισμού, με την προσφορά του, προς απόδειξη του κριτηρίου τεχνικής

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

ικανότητας για τα τυροκομικά προϊόντα την αδεια λειτουργίας της μονάδας παραγωγής, τον κωδικό αριθμό κτηνιατρικής έγκρισης από τις Κτηνιατρικές Υπηρεσίες και την εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων, τα οποία έγγραφα προδήλως πρέπει να είναι σε ισχύ κατά το χρόνο κατάθεσής τους άλλως δεν πληρείται το επίμαχο κριτήριο επιλογής.

37. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο οικονομικός φορέας «...» έχει δηλώσει στην προσφορά του ως επιχειρηματική μονάδα παραγωγής για το είδος «ΤΥΡΙ ΦΕΤΑ ΠΟΠ ...» και έχει προσκομίσει την απόφαση έγκρισης εγγραφής στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της παραγωγού εταιρείας «...», η οποία ως αναφέρει στο σώμα της έχει εκδοθεί βάσει της από .../17.11.2006 αίτησης του Ωστόσο, σύμφωνα με το άρθρο 4 της υπ' αριθμ. 278701(ΦΕΚ Β' 726/30.05.2005) ΚΥΑ «*Μητρώο εμπόρων ζωικών προϊόντων και προϊόντων ζωικής προέλευσης σε συμμόρφωση προς τις Οδηγίες 89/662/ΕΟΚ (άρθρο 5) και 90/675/ΕΟΚ και σε εκτέλεση των Αποφάσεων υπ' αριθμ. 2003/24/ΕΚ, 2004/292/ΕΚ και 2005/123/ΕΚ της Επιτροπής*» η εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων εγκρίνεται με απόφαση της Νομαρχιακού επιπέδου Κτηνιατρικής Αρχής και η έγκριση αυτή ισχύει από την επομένη της εκδόσεως και για διάρκεια 5 ετών, ενώ στο άρθρο 6 της ίδιας ΚΥΑ η εγγραφή στο μητρώο ανανεώνεται κάθε πέντε έτη με αίτηση που υποβάλλει ο κάθε έμπορος στην αρμόδια Νομαρχιακού επιπέδου Κτηνιατρική Αρχή. Ως εκ τούτου, η υποβληθείσα έγκριση εγγραφής στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της παραγωγού εταιρείας «...», ερειδόμενη σε αίτηση που έχει υποβληθεί προ ... ετών, δεν είναι ισχύουσα κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών, ως βασίμως υποστηρίζει ο προσφεύγων, ενώ αλυσπελώς η αναθέτουσα αρχή αναφέρεται στην προσκομισθείσα άδεια λειτουργίας της εν λόγω επιχείρησης, που αποτελεί έτερο έγγραφο, διακριτό της απαιτούμενης από τη διακήρυξη εγγραφής στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων. Τυχόν δε κλήση του οικονομικού φορέα «...» να συμπληρώσει το ελλείπον έγγραφο ,κατ' άρθρον 102 του ν. 4412/2016, δεν είναι νόμιμη, καθώς θα συνεπαγόταν τροποποίηση της προσφοράς και θεραπεία ουσιώδους πλημμέλειας που επάγεται αποκλεισμό. Συνεπώς, η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δεσμία αρμοδιότητα να απορρίψει

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

την προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για την Ομάδα Α του διαγωνισμού και ο ένατος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

38. Επειδή, ο προσφεύγων με το δέκατο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για την Ομάδα Α του διαγωνισμού διότι, στην υποβληθείσα κατά το Παράρτημα ... της διακήρυξης υπεύθυνη δήλωση για τα είδη «ΚΡΕΜΑ ΡΥΖΑΛΕΥΡΟΥ», «ΚΡΕΜΑ ΔΗΜΗΤΡΙΑΚΩΝ», «ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΓΙΑ ΒΡΕΦΗ (ΓΑΛΑ ΣΚΟΝΗ ΓΙΑ ΜΩΡΑ) 1ης ΒΡΕΦΙΚΗΣ ΗΛΙΚΙΑΣ» και «ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΓΙΑ ΒΡΕΦΗ (ΓΑΛΑ ΣΚΟΝΗ ΓΙΑ ΜΩΡΑ) 2ης ΒΡΕΦΙΚΗΣ ΗΛΙΚΙΑΣ». δεν περιλαμβάνεται ο απαιτούμενος κατά τη διακήρυξη αριθμός γνωστοποίησης που έχει λάβει από τον Εθνικό Οργανισμό Φαρμάκων.

39. Επειδή, στον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά πρέπει να περιλαμβάνει όλα τα έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών του Παραρτήματος II της διακήρυξης, στο εν λόγω δε Παράρτημα τίθεται ρητώς η απαίτηση για τα είδη «ΚΡΕΜΑ ΡΥΖΑΛΕΥΡΟΥ», «ΚΡΕΜΑ ΔΗΜΗΤΡΙΑΚΩΝ», «ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΓΙΑ ΒΡΕΦΗ (ΓΑΛΑ ΣΚΟΝΗ ΓΙΑ ΜΩΡΑ) 1ης ΒΡΕΦΙΚΗΣ ΗΛΙΚΙΑΣ» και «ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΓΙΑ ΒΡΕΦΗ (ΓΑΛΑ ΣΚΟΝΗ ΓΙΑ ΜΩΡΑ) 2ης ΒΡΕΦΙΚΗΣ ΗΛΙΚΙΑΣ» της Ομάδας Α του διαγωνισμού οι συμμετέχοντες να υποβάλουν υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα αναφέρεται ο αριθμός γνωστοποίησης που έχουν λάβει από τον Εθνικό Οργανισμό Φαρμάκων για τα ως άνω είδη. Επομένως, κατά τον όρο 2.4.6 της διακήρυξης συντρέχει λόγος αποκλεισμού συμμετέχοντος στην Ομάδα Α του διαγωνισμού εφόσον δεν δηλωθεί στην προσφορά το ως άνω απαιτούμενο δεδομένο.

40. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο οικονομικός φορέας «...» έχει προσκομίσει με την προσφορά του αρχείο υπό τίτλο «3.α ΥΔ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ ... 7.1 sd», στο οποίο επισυνάπτεται η ζητούμενη κατά το Παράρτημα ... της διακήρυξης από 5.09.2022 υπεύθυνη δήλωση για τα είδη της Ομάδας Α «ΚΡΕΜΑ ΡΥΖΑΛΕΥΡΟΥ», «ΚΡΕΜΑ ΔΗΜΗΤΡΙΑΚΩΝ», «ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΓΙΑ ΒΡΕΦΗ (ΓΑΛΑ ΣΚΟΝΗ ΓΙΑ ΜΩΡΑ) 1ης ΒΡΕΦΙΚΗΣ ΗΛΙΚΙΑΣ» και

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

«ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΓΙΑ ΒΡΕΦΗ (ΓΑΛΑ ΣΚΟΝΗ ΓΙΑ ΜΩΡΑ) 2ης ΒΡΕΦΙΚΗΣ ΗΛΙΚΙΑΣ», δίχως όμως να αναφέρεται ο αριθμός γνωστοποίησης που έχει λάβει από τον Εθνικό Οργανισμό Φαρμάκων για τα επίμαχα είδη. Η δε ως άνω έλλειψη της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» δεν είναι δυνατόν να συμπληρωθεί ,κατ' άρθρον 102 του ν. 4412/2016, διότι θα συνεπαγόταν τροποποίηση της προσφοράς και θεραπεία ουσιώδους πλημμέλειας που επάγεται αποκλεισμό. Συνεπώς, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δεσμία αρμοδιότητα ,να απορρίψει την προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για την Ομάδα Α του διαγωνισμού και ο δέκατος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

41. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, να γίνει εν μέρει δεκτή η παρέμβαση, να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. .../21.12.2022 προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, στην οποία ενσωματώνεται και η υπ' αριθμ. .../18.11.2022 απόφαση, αφενός μεν κατά το σκέλος που κρίνεται αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος για την Ομάδα Α του διαγωνισμού και ανακηρύσσεται οριστικός ανάδοχος της εν λόγω Ομάδας, αφετέρου κατά το σκέλος που κρίνεται αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...», για τις Ομάδες Α και Β του διαγωνισμού και να επιστραφεί το παράβολο στον προσφεύγοντα, κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προσφυγή.

Δέχεται εν μέρει την παρέμβαση

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. .../21.12.2022 προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, στην οποία ενσωματώνεται και η υπ' αριθμ. .../18.11.2022 απόφαση, κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου ποσού 1.648 ευρώ.

Αριθμός απόφασης: 310 /2023

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10 Φεβρουαρίου 2023 και εκδόθηκε στις 24 Φεβρουαρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**