

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ)

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 26/05/2023, με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου-Εισηγητής, Μαρία Βύρρα, Μέλη.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή, υπό Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 560/19-04-2023 του Οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «...» (εφ' εξής «προσφεύγων»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του: «ΔΗΜΟΣ ...», (εφ' εξής «αναθέτουσα Αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «... Α.Ε», (εφ' εξής «παρεμβαίνουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την εν θέματι προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητεί, ως έχων συμφέρον για την ανάθεση σ' αυτόν της οικείας σύμβασης, ν' ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 154/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., στο πλαίσιο του ηλεκτρονικού διαγωνισμού, υπ' αριθμό Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. 178342 και με αντικείμενο «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΩΝ ΠΑΙΔΙΚΩΝ – ΒΡΕΦΟΝΗΠΙΑΚΩΝ ΣΤΑΘΜΩΝ ΚΑΙ ΤΩΝ ΚΑΠΗ, κατά το μέρος που γίνεται δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «... Α.Ε.», υπ' αριθμό συστήματος 320476, με σκοπό την απόρριψή της.

Με την οικεία παρέμβαση επιδιώκεται η απόρριψη της προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 710,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών, με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, ο προσφεύγων υπέβαλε ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, πριν την εκπνοή της

Αριθμός Απόφασης:854/2023

προβλεπόμενης από την Διακήρυξη καταληκτικής ημερομηνίας και ώρας υποβολής των προσφορών, προσφορά, ως υποψήφιος ανάδοχος, για την συμμετοχή στον Διαγωνισμό, η οποία έλαβε αύξοντα αριθμό συστήματος Την 15/02/2023 συνήλθε η Επιτροπή του Διαγωνισμού, η οποία συγκροτήθηκε με την υπ' αριθμ. 828/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (εφ' εξής, η «Επιτροπή του Διαγωνισμού») και συνέταξε το 1^ο πρακτικό, σχετικά με την αποσφράγιση των προσφορών, την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και την γνωμοδότηση επί της επάρκειας των επανορθωτικών μέτρων προς απόδειξη της αξιοπιστίας της εταιρείας «...». Το ανωτέρω πρακτικό εγκρίθηκε με την υπ' αριθμ. 63/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, η οποία ενέκρινε την επάρκεια των επανορθωτικών μέτρων της εταιρείας «...», με συνέπεια την συνέχισή της στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού. Εν συνεχεία, την 07/03/2023, η Επιτροπή του Διαγωνισμού συνέταξε το 2^ο πρακτικό, με θέμα «ΣΥΝΕΧΙΣΗ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ - ΟΛΟΚΛΗΡΩΣΗ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ & ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ», βάσει του οποίου γίνονται αποδεκτές όλες οι προσφορές των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων. Την ίδια ημερομηνία, η Επιτροπή του Διαγωνισμού συνέταξε και το 3^ο πρακτικό, σχετικά με την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών και την ανάδειξη προσωρινών αναδόχων. Τα ανωτέρω πρακτικά εγκρίθηκαν με την υπ' αρ. 90/2023 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, η οποία ανέδειξε ως προσωρινό ανάδοχο της ΟΜΑΔΑΣ Β' τον οικονομικό φορέα «... Α.Ε.». Ακολούθως, στις 13/03/2023, απεστάλησαν οι προσκλήσεις υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης στους προσωρινούς αναδόχους. Ο οικονομικός φορέας «... Α.Ε.» υπέβαλε τα σχετικά δικαιολογητικά στις 15/03/2023, μέσω της λειτουργικότητας «ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Εν συνεχεία, την 30/03/2023, συνήλθε η Επιτροπή του Διαγωνισμού, προκειμένου να προβεί στον έλεγχο και στην αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων συνετάγη δε το 4^ο Πρακτικό, σύμφωνα με το οποίο γίνονται αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Το ανωτέρω πρακτικό εγκρίθηκε με την υπ' αρ. 154/2023 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής. Με την ως άνω προσβαλλόμενη απόφαση έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα

«... Α.Ε.», ο οποίος ανακηρύχθηκε οριστικός ανάδοχος της ΟΜΑΔΑΣ Β' του διαγωνισμού.

3. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147).

4. Επειδή, ο προσφεύγων υποστηρίζει, ότι «Επειδή σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.3.2 της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με την παρούσα και τα Παραρτήματά της, 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 στα ανωτέρω. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν: ... Β) τη χώρα παραγωγής του προσφερόμενου προϊόντος και την επιχειρηματική μονάδα στην οποία παράγεται αυτό, καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της». Επειδή, σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.6 της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: ... β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ θ) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης...» Επειδή σύμφωνα με το υποβληθέν αρχείο «ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΕΙΔΩΝ» ο οικονομικός φορέας «... Α.Ε.» για τα είδη με Α/Α 100 «Τυρί τύπου gouda», με Α/Α 103 «Τυρί edam σε φέτες» και με Α/Α 104 «Τυρί regato» της ΟΜΑΔΑΣ Β' κατονομάζει ως παραγωγό την εταιρεία «... ΑΕ», η οποία επ' ουδενί δεν αποτελεί παραγωγό των ανωτέρω προϊόντων, όπως προκύπτει ξεκάθαρα και από το πεδίο εφαρμογής «ΤΥΠΟΠΟΙΗΣΗ ΚΑΙ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΤΥΡΟΚΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΪΟΝΤΩΝ ... ΚΑΙ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑ ΤΩΝ ΤΥΡΟΚΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΪΟΝΤΩΝ ΣΕ ΤΡΙΤΟΥΣ. ΑΠΟΘΗΚΕΥΣΗ ΚΑΙ ΔΙΑΚΙΝΗΣΗ...» του σχετικού υποβληθέντος ISO 22000 της εν λόγω εταιρείας. (σχετική η ΑΠΟΦΑΣΗ 810/2022 ΕΑΔΗΣΥ, σελ. 11-12). Ομοίως για τα είδη με Α/Α 89 «Σιμιγδάλι ψιλό (συσσκευασία 500γρ.)» και με Α/Α 90 «Σιμιγδάλι χοντρό (συσσκευασία 500 γρ.)» της ΟΜΑΔΑΣ Β' του

Αριθμός Απόφασης:854/2023

υποβληθέντος αρχείου «ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΕΙΔΩΝ» . ο οικονομικός φορέας «... Α.Ε.» δηλώνει ως παραγωγό την εταιρεία «... ΕΛΕΝΗ», η οποία επ' ουδενί δεν αποτελεί παραγωγό των ανωτέρω προϊόντων. Λόγω της πολυετούς συνεργασίας μας με την εταιρεία «... .. Ε.Ε.» (επισημαίνεται ότι η εταιρεία έχει αλλάξει νομική μορφή), είμαστε σε θέση να γνωρίζουμε ότι η εταιρεία ΔΕΝ ΠΑΡΑΓΕΙ σιμιγδάλι. 2^{ος} Λόγος Προσφυγής. Επειδή σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.3.2 της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με την παρούσα και τα Παραρτήματά της, 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 στα ανωτέρω. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν:...

Β) τη χώρα παραγωγής του προσφερόμενου προϊόντος και την επιχειρηματική μονάδα στην οποία παράγεται αυτό, καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της».

Επειδή σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.6 της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: ... β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλειπίες, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ ..., θ) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.». Επειδή σύμφωνα με το υποβληθέν αρχείο «ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΕΙΔΩΝ» ο οικονομικός φορέας «... Α.Ε.» για το είδος με Α/Α 6 «Αλεύρι ΦΑΡΙΝΑ ολικής άλεσης (συσκευασία των 500 γρ.)» κατονομάζει ως παραγωγό την εταιρεία «ΜΥΛΟΙ ... ΑΕ». Επειδή με μία απλή αναζήτηση στην επίσημη ιστοσελίδα της εταιρείας «ΜΥΛΟΙ ... ΑΕ» (.../) προκύπτει χωρίς καμία αμφιβολία ότι η εν λόγω εταιρεία δεν παράγει φαρίνα ολικής άλεσης, όπως εσφαλμένα και καθ' όλα παραπλανητικά ισχυρίζεται ο οικονομικός φορέας «... Α.Ε.». 3^{ος} Λόγος Προσφυγής. Επειδή, σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.3.2 της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με την παρούσα και τα Παραρτήματά της, 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 στα ανωτέρω. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν: ... Β) τη χώρα παραγωγής του προσφερόμενου προϊόντος και την επιχειρηματική μονάδα στην οποία παράγεται αυτό, καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της». Επειδή σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.6 της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: ... β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ ..., θ) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.». Επειδή σύμφωνα με το υποβληθέν αρχείο «ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΕΙΔΩΝ» ο οικονομικός φορέας «... Α.Ε.» για το είδος με Α/Α 11 «Αναψυκτικό πορτοκαλάδα χωρίς ανθρακικό (φιάλη 1,5 λίτρου)» κατονομάζει ως παραγωγό την εταιρεία «ΑΦΟΙ ...ΑΕ». Επειδή με μία απλή αναζήτηση στην επίσημη ιστοσελίδα της εταιρείας «ΑΦΟΙ ...ΑΕ» προκύπτει χωρίς καμία αμφιβολία ότι η εν λόγω εταιρεία δεν παράγει Αναψυκτικό πορτοκαλάδα χωρίς ανθρακικό σε φιάλη του 1,5 λίτρου, παρά μόνο σε συσκευασίες 330ml, 250ml και 280ml. Επομένως, το εν λόγω είδος επ' ουδενί δεν πληροί τις τεθείσες τεχνικές προδιαγραφές. 4ος Λόγος Προσφυγής. Επειδή σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.3.2 της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με την παρούσα και τα Παραρτήματά της, 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 στα ανωτέρω.» Επειδή σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.6 της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:... β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ ..., θ) η

Αριθμός Απόφασης:854/2023

οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης...». Επειδή σύμφωνα με το κεφάλαιο «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» της μελέτης 01/2022 για το είδος με Α/Α 18 «Γάλα μακράς διαρκείας (UHT) με 3,5% λιπαρά (συσκευασία 1 λίτρου)» απαιτείται να είναι ελληνικής προέλευσης. Ωστόσο, ο οικονομικός φορέας «... Α.Ε.», σύμφωνα με το υποβληθέν αρχείο «ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΕΙΔΩΝ», για το εν λόγω είδος (είδος με Α/Α 16) δηλώνει ως χώρα προέλευσης την Ε.Ε.. Επομένως, η προσφορά του οικονομικού φορέα δεν πληροί τις τεθείσες τεχνικές προδιαγραφές, γιατί η χώρα προέλευσης δεν είναι αποκλειστικά ελληνική, όπως απαιτείται ρητά από την διακήρυξη, αλλά μπορεί να προέρχεται και από οποιαδήποτε άλλη χώρα της Ευρωπαϊκής Ένωσης κατά δήλωση του ίδιου του οικονομικού φορέα. 5ος Λόγος Προσφυγής. Επειδή σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.3.2 της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με την παρούσα και τα Παραρτήματά της, 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 στα ανωτέρω.». Επειδή σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.6 της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: ... β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ ..., ια) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης, ...». Επειδή σύμφωνα με το κεφάλαιο «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» της μελέτης 01/2022 για τα είδη με Α/Α 111 «Τυρί φέτα ελληνική ΠΟΠ τυποποιημένη (συσκευασία 1 κιλού)» και με Α/Α 112 «Τυρί φέτα ελληνική ΠΟΠ τυποποιημένη (δοχείο 4 κιλών)» απαιτείται «...η παρασκευή, συντήρηση και διακίνηση να τηρεί τον Κώδικα HACCP.». Ο οικονομικός φορέας «... Α.Ε.», σύμφωνα με το υποβληθέν αρχείο «ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΕΙΔΩΝ», για τα εν λόγω είδη (είδη με Α/Α 105 και Α/Α 106 αντίστοιχα) δηλώνει ως παραγωγό την εταιρεία «Δ. ...

Αριθμός Απόφασης:854/2023

ABEE». Ωστόσο, τα υποβληθέντα ISO της παραγωγού εταιρείας έχουν λήξει από τις 24/05/2022 (βλ. αρχεία «Δ. ... ABEE -FSSC22000 - ISO 22000 - AGROCERT (24-5-2019)» και «...»). Περαιτέρω, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.7 της διακήρυξης απαιτείται «Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με τα πρότυπα που παρατίθενται στην υπ' αριθμ. 01/2022 μελέτη της Δ/σης Κοινωνικών Υπηρεσιών, Παιδείας, Αθλητισμού & Πολιτισμού (Παράρτημα Ι) ή ισοδύναμα αυτών.». Επειδή σύμφωνα με την περίπτωση Β.5. της παραγράφου 2.2.9.2 της διακήρυξης, «Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα απαιτούμενα πιστοποιητικά που παρατίθενται στη μελέτη 01/2022 της Δ/σης Κοινωνικών Υπηρεσιών, Παιδείας, Αθλητισμού & Πολιτισμού (Παράρτημα Ι), τα οποία πρέπει να είναι σε ισχύ κατά την ημερομηνία του διαγωνισμού.». Συνδυαστικά με τα ανωτέρω και σύμφωνα με την παράγραφο 3.2 της διακήρυξης, οι προσωρινοί ανάδοχοι πρέπει να προσκομίσουν «... τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα 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.» Εκτός του γεγονότος ότι τα εν λόγω ISO της εταιρείας «Δ. ... ABEE» δεν ήταν σε ισχύ κατά την ημερομηνία του διαγωνισμού, δεν προσκομίστηκαν ούτε και ως δικαιολογητικά κατακύρωσης - αποδεικτικά μέσα βάσει της παραγράφου 3.2 της διακήρυξης, κατόπιν αποστολής σχετικής πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή. Επομένως η έλλειψη των ανωτέρω εγγράφων, κατά παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, συνιστά πλημμελή υποβολή αναγκαίου στοιχείου και δεν είναι δεκτική αναπλήρωσης. 6ος Λόγος Προσφυγής. Επειδή σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.3.2 της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με την παρούσα και τα Παραρτήματά της, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η

Αριθμός Απόφασης:854/2023

καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στα ανωτέρω.» Επειδή σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.6 της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: ... β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ ..., ια) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης, ...». Επειδή σύμφωνα με το κεφάλαιο «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» της μελέτης 01/2022 για τα είδη με Α/Α 61 «Κουταλάκια ξύλινα (συσκευασία 100 τμχ.)», με Α/Α 69 «Μαχαίρι ξύλινο (συσκευασία 100 τμχ.)» και με Α/Α 82 «Πιρούνι ξύλινο (συσκευασία 100 τμχ.)» απαιτείται «Ο παραγωγός να διαθέτει πιστοποιητικό συστήματος ποιότητας κατά το πρότυπο ΕΛΟΤ EN ISO 9001». Ο οικονομικός φορέας «... Α.Ε.», σύμφωνα με το υποβληθέν αρχείο «ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΕΙΔΩΝ», για τα εν λόγω είδη (είδη με Α/Α 57, Α/Α 65 και Α/Α 78 αντίστοιχα) δηλώνει ως παραγωγό την εταιρεία «... CO». Ωστόσο, δεν έχει προσκομίσει ISO 9001 της εν λόγω εταιρείας, παρά μόνο πιστοποίηση κατά FSC [βλ. αρχείο «... FSC (02-04-2023 ...)»] η οποία αποτελεί πρότυπο αειφορικής δασικής διαχείρισης και όχι ΠΡΟΤΥΠΟ ΔΙΑΣΦΑΛΙΣΗΣ ΠΟΙΟΤΗΤΑΣ. Περαιτέρω, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.7 της διακήρυξης απαιτείται «Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με τα πρότυπα που παρατίθενται στην υπ' αριθμ. 01/2022 μελέτη της Δ/σης Κοινωνικών Υπηρεσιών, Παιδείας, Αθλητισμού & Πολιτισμού (Παράρτημα Ι) ή ισοδύναμα αυτών.». Επειδή σύμφωνα με την περίπτωση Β.5. της παραγράφου 2.2.9.2 της διακήρυξης, «Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα απαιτούμενα πιστοποιητικά που παρατίθενται στη μελέτη 01/2022 της Δ/σης Κοινωνικών Υπηρεσιών, Παιδείας, Αθλητισμού & Πολιτισμού (Παράρτημα Ι), τα οποία πρέπει να είναι σε ισχύ κατά την ημερομηνία του διαγωνισμού.». Συνδυαστικά με τα ανωτέρω και σύμφωνα με την παράγραφο 3.2 της διακήρυξης, οι προσωρινοί ανάδοχοι πρέπει να προσκομίσουν «... τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα

Αριθμός Απόφασης:854/2023

ή αντίγραφα 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.». Εκτός του γεγονότος ότι το εν λόγω ΙSO της εταιρείας «... CO» δεν υφίστατο κατά την ημερομηνία του διαγωνισμού, δεν προσκομίστηκε ούτε και ως δικαιολογητικό κατακύρωσης - αποδεικτικό μέσο βάσει της παραγράφου 3.2 της διακήρυξης, κατόπιν αποστολής σχετικής πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή. Επομένως, η έλλειψη του ανωτέρω εγγράφου, κατά παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, συνιστά πλημμελή υποβολή αναγκαίου στοιχείου και δεν είναι δεκτική αναπλήρωσης. Επειδή από τα ανωτέρω καθίσταται εύληπτο ότι δεν ικανοποιούνται οι σχετικώς τεθείσες ειδικότερες τεχνικές προδιαγραφές για τα ανωτέρω προϊόντα καθώς και ότι υπάρχουν σφάλματα κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο, με περαιτέρω συνέπεια ότι αυτά και η εν συνόλω προσφορά του για την ΟΜΑΔΑ Β' τυγχάνουν απαράδεκτα και απορριπτέα (άρθρο 2.4.6. διακηρύξεως σε συνδυασμό με ειδικότερους όρους της οικείας τεχνικής μελέτης). Ως εκ τούτου η προσβαλλόμενη απόφαση έσφαλλε ως προς την αποδοχή του ως άνω οικονομικού φορέα στην συνέχεια του διαγωνισμού για την ΟΜΑΔΑ Β', ενώ έπρεπε να απορριφθεί λόγω των ανωτέρω πλημμελειών και η προσβαλλόμενη απόφαση να μεταρρυθμιστεί. Συνεπώς προκύπτει εναργώς ότι ο φάκελος της προσφοράς του οικονομικού φορέα «... Α.Ε.» είναι ελλιπής και έπρεπε να έχει απορριφθεί ήδη από το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών. Ως εκ τούτου η Προσβαλλόμενη Απόφαση έσφαλλε ως προς την αποδοχή του ως άνω οικονομικού φορέα στην συνέχεια του διαγωνισμού και την κήρυξή του ως αναδόχου για την ΟΜΑΔΑ Β', ενώ έπρεπε να απορριφθεί λόγω των ανωτέρω πλημμελειών και πρέπει να μεταρρυθμιστεί.».

5. Επειδή, η αναθέτουσα Αρχή με τις από 02/05/2023 εμπρόθεσμες απόψεις της, επί της από 18/04/2023, κατατεθείσας αυθημερόν προσφυγής και ο παρεμβαίνων οικονομικός φορέας με την από 27/04/2023 εμπρόθεσμη παρέμβαση, δοθείσης της από 18/04/2023 κοινοποίησης της προσφυγής υποστηρίζουν την απόρριψη της εν θέματι προσφυγής. Επί των απόψεων

Αριθμός Απόφασης:854/2023

κατετέθη παραδεκτώς το από 08/05/2023 υπόμνημα του προσφεύγοντος δοθέντος του ότι η 07^η/05/2023 ήταν ημέρα Κυριακή και άρα εξαιρετέα.

6. Επειδή, περαιτέρω, οι αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και του υγιούς και αποτελεσματικού ανταγωνισμού, οι οποίες διέπουν τις διαδικασίες σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, είτε διέπονται από το εθνικό δίκαιο είτε από το δίκαιο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, επιβάλλουν σαφή και ακριβή μνεία στην διακήρυξη των απαιτούμενων, για την συμμετοχή στους διαγωνισμούς, προσόντων και των υποβλητέων, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων. Συνεπώς, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς και ειδικώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία, η δε αναθέτουσα Αρχή δεν δύναται να προβεί σε αποκλεισμό διαγωνιζομένου από την διαγωνιστική διαδικασία, λόγω μη προσκόμισης διαφορετικών ή και επί πλέον από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικών (πρβλ. ΣΤΕ 2723/2018, 3703/2010, 1329, 1616, 1619/2008 κ.ά). Περαιτέρω, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από την νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον 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 ΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά την διάρκεια του διαγωνισμού είτε κατά την συνολολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη την 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.

7. Επειδή, κατόπιν της επισκόπησης του ένδικου διοικητικού φακέλλου, λεκτέα τα κάτωθι. Ως προς τον πρώτο λόγο της εξεταζόμενης προσφυγής, από τα στοιχεία του φακέλλου προκύπτει, ότι ήταν εναργής η απαίτηση της

διακήρυξης για αναφορά των επιχειρηματικών μονάδων παραγωγής (δηλαδή των παραγωγών των επιμέρους ειδών), κάτι, στο οποίο δεν ανταποκρίθηκε, κατά παράβαση της αρχής της τυπικότητας, η παρεμβαίνουσα, σύμφωνα με τα βασίμως εκτεθέντα στην προδικαστική προσφυγή. Επιπρόσθετα, παρά την εν θέματι πλημμέλεια της παρεμβαίνουσας (δηλαδή την εσφαλμένη αναφορά των παραγωγών σε συγκεκριμένα είδη) η παρεμβαίνουσα αναφέρεται απαράδεκτως σε πλημμέλειες, ως προς την υποβληθείσα προσφορά της προσφεύγουσας. Ως προς τον 2^ο και τον 3^ο λόγο της οικείας προσφυγής, η αναθέτουσα Αρχή, δια των απόψεών της, συνομολογεί την ελλιπή αξιολόγηση της προσφοράς της παρεμβαίνουσας διαλαμβάνοντας, ότι *«Η Επιτροπή του διαγωνισμού δεν είναι δυνατόν να επαληθεύσει όλες τις πτυχές των προσφορών των οικονομικών φορέων. Σε κάθε περίπτωση ο Δήμος ... θεωρεί ότι οι προμηθεύτριες εταιρείες που δηλώνονται από τον συμμετέχοντα διαθέτουν τα υπό προμήθεια είδη»*. Επιπρόσθετα, δεν καταδεικνύεται από τα τιθέμενα στοιχεία ενώπιον του Κλιμακίου, πώς, ενώ οι εταιρείες «ΑΦΟΙ ...ΑΕ» και «ΜΥΛΟΙ ... ΑΕ» δηλώνεται, ότι διαθέτουν τα εν θέματι και επίμαχα προϊόντα, δεν συμπεριλαμβάνουν στους επίσημους ιστοτόπους τους, η πρώτη εξ αυτών μία από τις συνηθέστερες συσκευασίες αναψυκτικών ήτοι αυτή του 1,5 λίτρου), και η δεύτερη εξ αυτών ένα ιδιαίτερο προϊόν ολικής άλεσης, κατ' αποδοχή του σχετικού ισχυρισμού του προσφεύγοντος. Επειδή σύμφωνα με το υποβληθέν αρχείο «ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΕΙΔΩΝ» ο οικονομικός φορέας «... Α.Ε.» για το είδος με Α/Α 6 «Αλεύρι ΦΑΡΙΝΑ ολικής άλεσης (συσκευασία των 500 γρ.)» κατονομάζει ως παραγωγό την εταιρεία «ΜΥΛΟΙ ... ΑΕ». Τούτο διότι ως βασίμως υποστηρίζει ο προσφεύγων με μία απλή αναζήτηση στην επίσημη ιστοσελίδα της εταιρείας «ΜΥΛΟΙ ... ΑΕ» (<https://.../>) προκύπτει ότι η εν λόγω εταιρεία δεν παράγει φαρίνα ολικής άλεσης, όπως αβασίμως ισχυρίζεται ο οικονομικός φορέας «... Α.Ε.». Τέλος, οι ενδεχόμενες επικληθείσες από την παρεμβαίνουσα εμπορικές συμφωνίες μεταξύ των ανωτέρω εταιρειών και του οικονομικού φορέα «... Α.Ε.» δεν προέκυψαν από τα στοιχεία του φακέλλου ως υπαρκτές και άρα παράγουσες έννομες συνέπειες και συνεπώς ο σχετικός ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας απορρίπτεται ως αναπόδεικτος. Ως προς τον τέταρτο λόγο προσφυγής, αυτός απορρίπτεται, καθώς, κατ' αποδοχή σχετικού ισχυρισμού της αναθέτουσας Αρχής, νομίμως η Επιτροπή διαγωνισμού θεώρησε, ότι το

γενικό σήμα (Ευρωπαϊκή Ένωση) καλύπτει και την ελληνική προέλευση. Σχετικά με τον 5^ο λόγο της προσφυγής, τόσο η αναθέτουσα Αρχή όσο και η παρεμβαίνουσα επιχειρηματολογούν, ότι η διαπίστωση της ισχύος του πιστοποιητικού της εταιρείας «Δ. ... ΑΒΕΕ» θα μπορούσε να γίνει ηλεκτρονικά, μέσω της ηλεκτρονικής ιστοσελίδας της εταιρείας πιστοποίησης. Υπό τα δεδομένα αυτά κρίνεται, ότι, βάσει της παραγράφου 2.2.9.2 της επίμαχης διακήρυξης, «Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), στο οποίο περιέχονται επίσης οι πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως η ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, η απαραίτητη δήλωση συναίνεσης». Συμπερασματικά, προκύπτει, ότι η μεν παρεμβαίνουσα δεν συμπλήρωσε τα σχετικά πεδία στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης ούτε σε κάποια συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση, ώστε να κατευθύνει την ηλεκτρονική αναζήτηση της αναθέτουσας Αρχής, ενώ η Επιτροπή του Διαγωνισμού, κατά τα διαληφθέντα της αναθέτουσας Αρχής, υπεισήλθε στην διαδικασία αναζήτησης αποδεικτικών στοιχείων για την ισχύ του πιστοποιητικού ISO, ευρισκόμενη σε προφανή αντίθεση και αντίφαση με τις απόψεις της, όπου αναφέρει, ότι *«Η Επιτροπή του διαγωνισμού δεν είναι δυνατόν να επαληθεύσει όλες τις πτυχές των προσφορών των οικονομικών φορέων.»*. Όσον αφορά στον 6^ο λόγο προσφυγής, για τον οποίο η αναθέτουσα Αρχή δεν κάνει καμία αναφορά προς αντίκρουσή του στις προδιαληφθείσες απόψεις της, η παρεμβαίνουσα αναφέρει, ότι προσκομίσθηκε πιστοποιητικό HACCP της ... ΑΕΒΕ. Εν πρώτοις, η απαίτηση περί προσκόμισης πιστοποιητικών ISO 9001 των παραγωγών ήταν ρητή εκ της διακήρυξης, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλλου. Επομένως, υπό τα δεδομένα αυτά, συνάγεται, ότι έπρεπε να προσκομισθεί το σχετικό πιστοποιητικό της παραγωγού εταιρείας (... CO.) και όχι της προμηθεύτριας (... ΑΕΒΕ), όπως αβασίμως έπραξε η παρεμβαίνουσα. Επέκεινα και υπό την ερμηνευτική εκδοχή της παρεμβαίνουσας, ως προς την εταιρεία που υπείχε την σχετική υποχρέωση προσκόμισης του πιστοποιητικού ISO 9001, η προσκόμιση πιστοποιητικού HACCP της ... ΑΕΒΕ είναι ελλιπής, ως προς τις απαιτήσεις της διακήρυξης, και άρα δεν καλύπτει τις τεθείσες επί ποινή αποκλεισμού αξιώσεις της, διότι δεν είναι ισοδύναμο του

Αριθμός Απόφασης:854/2023

πιστοποιητικού ISO 9001, και επομένως η προσφορά της παρεμβαίνουσας τυγχάνει απορριπτέα.

8. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα της προσφυγής παρίσταται βάσιμο, η προσβαλλόμενη τυγχάνει ακυρωτέα, κατά το σκεπτικό, και απορριπτέα τυγχάνει η οικεία παρέμβαση πρέπει δε, συνεπώς, να επιστραφεί το παράβολο της προσφεύγουσας.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ορίζει την επιστροφή του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 26/05/2023 και εκδόθηκε στις 09/06/2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ