

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 15 Μαρτίου 2024 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Βικτωρία Πισμίρη – Μέλος και Εισηγήτρια και Ελευθερία Καλαμιώτη, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 08.02.2024 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 191/08.02.2024 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ... , αρ. ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του ... (εφεξής η «Αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της ... (εφεξής η «παρεμβαίνουσα»), με διεύθυνση στη ... , επί της οδού ... αρ. ... που άσκησε παρέμβαση στο πλαίσιο της προδικαστικής προσφυγής.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητεί να ακυρωθούν το υπ' αρ. ... Πρακτικό συνεδρίασης της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού που εγκρίθηκε με την υπ' αρ. ... /2023 απόφαση της ... Επιτροπής, το υπ' αρ. ... Πρακτικό συνεδρίασης της ανωτέρω Επιτροπής, που εγκρίθηκε με την υπ' αρ. .../2024 απόφαση της ... Επιτροπής, όπως τροποποιήθηκε με την υπ' αρ. .../2024 απόφαση καθώς και οι υπ' αρ. .../2024 και .../2024 ως άνω αποφάσεις.

Η εξέταση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το οφειλόμενο παράβολο, ποσού 600,00 € σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...

Αριθμός απόφασης : 557/2024

και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή, με την υπ' αρ. πρωτ .../03.10.2023 Διακήρυξη, προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων με αντικείμενο την «...», για το 80% των ειδών των ομάδων 1, 3, 4, 5, 7, 8 και για το 100% των ειδών των ομάδων 2 & 6, προϋπολογισμού 267.150,68€, (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 13%, αριθμ. μελέτης .../2023). Αντικείμενο της σύμβασης είναι η ... για 1 (ένα) Έτος από την υπογραφή των σχετικών συμβάσεων για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών της Αναθέτουσας Αρχής και του νομικού της προσώπου. Η σύμβαση υποδιαιρείται σε ομάδες, μεταξύ των οποίων η ομάδα ... «...» με καθαρή αξία μελέτης 41.746,38€, ποσοστό 80 % 33.397,10€ και συνολική αξία με ΦΠΑ 37.738,73€. Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης, ο κάθε ενδιαφερόμενος υποβάλλει προσφορά είτε για το σύνολο της προμήθειας, είτε για το σύνολο κάθε ομάδας, ενώ κριτήριο κατακύρωσης της σύμβασης, για την επίμαχη ομάδα ... είναι το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της νόμιμα διαμορφούμενης μέσης τιμής πώλησης του είδους, την ημέρα παράδοσης, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών από τις αρμόδιες υπηρεσίες ... της Η ως άνω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 03.10.2023 με Α.Δ.Α.Μ. ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, η δε επίμαχη ομάδα ... έλαβε συστημικό αριθμό ... Στο πλαίσιο του ανωτέρω διαγωνισμού εκδόθηκε η υπ' αρ. .../2023 απόφαση της ... Επιτροπής, με την οποία εγκρίθηκε το 1ο ΠΡΑΚΤΙΚΟ της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, δυνάμει της οποίας αποφασίστηκε η ανακήρυξη της παρεμβαίνουσας ως προσωρινής αναδόχου για την επίμαχη ομάδα ... Ακολούθως, με την υπ' αρ. .../2024 απόφαση της ... Επιτροπής τροποποιήθηκε η υπ' αρ. .../2024 απόφαση αυτής και αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος η ανωτέρω.

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που η Αναθέτουσα Αρχή ασκεί, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV

Αριθμός απόφασης : 557/2024

του νόμου αυτού, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 εμπρόθεσμα. Εντούτοις, απαραδέκτως η προσφεύγουσα στρέφεται αυτοτελώς κατά του υπ' αρ. .../06.12.2023 Πρακτικού συνεδρίασης της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού που εγκρίθηκε με την υπ' αρ. .../2023 απόφαση της ... Επιτροπής και του υπ' αρ. ... /12.01.2024 Πρακτικού συνεδρίασης της ανωτέρω Επιτροπής, που εγκρίθηκε με την υπ' αρ. ... /2024 απόφαση της ... Επιτροπής, ως στερουμένων εκτελεστότητας, καθώς και κατά της υπ' αρ... /2024 απόφασης, δοθέντος ότι στην απόφαση με την οποία τελειούται η σύνθετη διοικητική ενέργεια του διαγωνισμού, ήτοι η κατακυρωτική απόφαση, που εν προκειμένω είναι η προσβαλλομένη απόφαση υπ' αρ. .../2024, ενσωματώνονται όλες οι προηγούμενες εκτελεστές διοικητικές πράξεις, αυτή δε είναι η μόνη παραδεκτώς προσβαλλομένη (βλ. Φ. Αρναούτογλου, *Η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων του Ν. 3886/2010*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2013, σελ. 227).

5. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε προς την παρεμβαίνουσα την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, στις 09.02.2024, η οποία άσκησε εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς παρέμβαση στις 18.02.2024.

6. Επειδή, η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ΣτΕ 1217/2018, 2434/2017, 2551/2013, 2635/2009, Ε.Α. ΣτΕ 15/2021, 241/2020, 352/2016, Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά

Αριθμός απόφασης : 557/2024

στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕΛΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.).

7. Επειδή, στον Κανονισμό (ΕΚ) υπ' αρ. 852/2004 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 29ης Απριλίου 2004 για την υγιεινή των τροφίμων, που αντικατέστησε την Οδηγία 93/43/ΕΟΚ, κατά την αιτιολογική σκέψη 24 και το άρθρο 17 αυτού, στις υπ' αρ. 12-13 αιτιολογικές σκέψεις του, αναφέρεται ότι «(12) Η ασφάλεια των τροφίμων είναι συνάρτηση πολλών παραγόντων: η νομοθεσία θα πρέπει να θεσπίζει στοιχειώδεις απαιτήσεις

Αριθμός απόφασης : 557/2024

υγιεινής· θα πρέπει να διενεργούνται επίσημοι έλεγχοι για να ελέγχεται η συμμόρφωση των υπευθύνων επιχειρήσεων τροφίμων και οι υπεύθυνοι επιχειρήσεων τροφίμων θα πρέπει να καταρτίζονται και να εφαρμόζουν προγράμματα και διαδικασίες ασφάλειας των τροφίμων βάσει των αρχών

(13) Για την επιτυχή εφαρμογή των διαδικασιών βάσει των αρχών ..., απαιτείται η πλήρης συνεργασία και σύμπραξη των υπαλλήλων των επιχειρήσεων τροφίμων. Προς τούτο, οι υπάλληλοι θα πρέπει να εκπαιδεύονται. Η ... είναι μέσο με το οποίο βοηθούνται οι υπεύθυνοι επιχειρήσεων τροφίμων να επιτύχουν υψηλότερο επίπεδο ασφάλειας των τροφίμων. Η ... δεν θα πρέπει να θεωρείται ως μέθοδος αυτορρύθμισης και δεν θα πρέπει να υποκαθιστά τους επίσημους ελέγχους.». Στο δε άρθρο 5 αυτού ορίζεται ότι «1. Οι υπεύθυνοι επιχειρήσεων τροφίμων θεσπίζουν, εφαρμόζουν και διατηρούν πάγια διαδικασία ή διαδικασίες βάσει των αρχών 2. Οι αρχές ... που αναφέρονται στην παράγραφο 1 είναι: α) να εντοπίζονται οι τυχόν πηγές κινδύνου οι οποίες πρέπει να προληφθούν, να εξλειφθούν ή να μειωθούν σε αποδεκτά επίπεδα, β) να εντοπίζονται τα κρίσιμα σημεία ελέγχου στο ή στα στάδια στα οποία ο έλεγχος είναι ουσιαστικής σημασίας για την πρόληψη ή την εξάλειψη μιας πηγής κινδύνου ή τη μείωσή της σε αποδεκτά επίπεδα, γ) να καθορίζονται κρίσιμα όρια στα κρίσιμα σημεία ελέγχου, με τα οποία χωρίζεται το αποδεκτό από το μη αποδεκτό όσον αφορά την πρόληψη, την εξάλειψη ή τη μείωση των εντοπιζόμενων πηγών κινδύνου, δ) να καθορίζονται και να εφαρμόζονται αποτελεσματικές διαδικασίες παρακολούθησης στα κρίσιμα σημεία ελέγχου, ε) να καθορίζονται τα διορθωτικά μέτρα όταν διαπιστώνεται κατά την παρακολούθηση ότι ένα κρίσιμο σημείο ελέγχου δεν βρίσκεται υπό έλεγχο, στ) να καθορίζονται διαδικασίες, οι οποίες διεξάγονται τακτικά, για να επαληθεύεται ότι τα μέτρα που αναφέρονται στα στοιχεία α) έως ε) λειτουργούν αποτελεσματικά, και ζ) να καταρτίζονται έγγραφα και φάκελοι ανάλογα με τη φύση και το μέγεθος της επιχείρησης τροφίμων, ώστε να αποδεικνύεται η ουσιαστική εφαρμογή των μέτρων που αναφέρονται στα στοιχεία α) έως στ). Οι υπεύθυνοι επιχειρήσεων τροφίμων αναθεωρούν τη διαδικασία και προβαίνουν στις απαραίτητες τροποποιήσεις της, κάθε φορά

Αριθμός απόφασης : 557/2024

που πραγματοποιούνται αλλαγές στο προϊόν, τη μέθοδο, ή σε οποιοδήποτε στάδιο....». Σύμφωνα με το άρθρο 102 «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του ν. 4412/2016 «Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης 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.». Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2 «Τεχνική προσφορά» της Διακήρυξης «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με το Παράρτημα Ι 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. Ως εκ τούτου, οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό οφείλουν να υποβάλλουν όλα τα έγγραφα και δικαιολογητικά που αναφέρονται στην υπ' αριθ. ... /2023 μελέτη (Παράρτημα Ι).... ». Στο άρθρο 2.4.6 «Λόγοι απόρριψης προσφορών» της Διακήρυξης προβλέπεται ότι «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία, με την επιφύλαξη του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 περί συμπλήρωσης, 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 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων

Αριθμός απόφασης : 557/2024

δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς, ειδικά ως προς τους όρους, οι οποίοι ρητώς έχουν καθοριστεί, επί ποινή αποκλεισμού, στην παρούσα Διακήρυξη)... ια) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης, εφόσον αυτές δεν θεραπευτούν από τον προσφέροντα με την υποβολή ή τη συμπλήρωσή τους, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα με τα άρθρα 102 και 103 του ν.4412/2016,...». Στο άρθρο 3.1.2 «Αξιολόγηση προσφορών» της Διακήρυξης ορίζεται ότι «3.1.2.1 Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών, μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο ΕΣΗΔΗΣ οργάνων της εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. Η αναθέτουσα αρχή, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητά από τους προσφέροντες 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. Η συμπλήρωση ή η αποσαφήνιση ζητείται και γίνεται αποδεκτή υπό την προϋπόθεση ότι δεν τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα και ότι αφορά σε στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της καταληκτικής προθεσμίας παραλαβής προσφορών. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογία και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα...». Στο πεδίο «Ειδικοί Όροι» του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης αναφέρεται ότι «...Σύμφωνα με την Κ.Υ.Α 487/4.12.2000 (ΦΕΚ1219Β) που εκδόθηκε σε εναρμόνιση με την κοινοτική οδηγία 93/43/ΕΟΚ Ο προμηθευτής θα πρέπει να διαθέτει πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος ... (απ. 487/21-9- 2000 ΚΥΑ) για του χώρους παραγωγής, επεξεργασίας και εμπορίας των χορηγούμενων ειδών

(αποθήκευσης και διακίνησης) από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης. Σε περίπτωση που ο προμηθευτής δεν είναι παραγωγός, πρέπει να προσκομίσει πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος ... του παραγωγού από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης....».

8. Επειδή, με τον μόνο λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα υποστηρίζει πως, από τις εκεί παρατιθέμενες διατάξεις του νόμου και της Διακήρυξης, για τη νομιμότητα της προσφοράς στον επίμαχο διαγωνισμό ... προϊόντων όφειλε να είχε υποβληθεί, κατ' άρθρο 2.4.3.2 περ. α της Διακήρυξης, συνδυαζόμενο με τους Ειδικούς Όρους της σελίδας 94, μεταξύ των δικαιολογητικών συμμετοχής Πιστοποιητικό ... παραγωγού, εφόσον ο προσφέρων είναι ο ίδιος ο παραγωγός, άλλως, Πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος ... του παραγωγού από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης, με τον οποίο συνεργάζεται. Εν προκειμένω, υποστηρίζει πως η παρεμβαίνουσα, μεταξύ των δικαιολογητικών συμμετοχής- τεχνικής προσφοράς συμπεριέλαβε το με αρ. ... και με ημερομηνία αρχικής έκδοσης 18/10/2023 Πιστοποιητικό «ISO 22000:2018» για την ίδια, με το περιεχόμενο «... καθώς επίσης και το με αρ. ... και με ημερομηνία έκδοσης 10/02/2023 πιστοποιητικό της προμηθεύτριας εταιρίας «...» με τίτλο «...» στο πεδίο εφαρμογής «...» κατηγορίας ... Ακολουθως, αναφέρει ότι, όπως προκύπτει από τον τίτλο και το περιεχόμενο αμφοτέρων των παραπάνω πιστοποιητικών, κανένα εκ των δύο δεν συνιστά το απαιτούμενο από την Διακήρυξη Πιστοποιητικό «παραγωγού», συνεπώς κανένα από αυτά δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της Διακήρυξης. Συναφώς, αναφέρει ότι, το πιστοποιητικό αυτό απαιτείται ρητά επί ποινή απαραδέκτου και η προσφορά της έπρεπε να είχε κριθεί μη παραδεκτή και απορριπτέα.

9. Επειδή, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι κατέθεσε ... με πεδίο εφαρμογής την ... υπό ψύξη για την ίδια και ... με πεδίο εφαρμογής την ... για τον προμηθευτή της ... αναφέρει, δε ότι και η προσφεύγουσα κατέθεσε ... και όχι Ακολουθως, αναφέρει, μεταξύ άλλων, ότι το Πρότυπο ... είναι ένα Διεθνές Πρότυπο που προδιαγράφει τις απαιτήσεις για ένα σύστημα διαχείρισης της ασφάλειας των ... προκειμένου οι οργανισμοί της αλυσίδας ...

Αριθμός απόφασης : 557/2024

να καταδεικνύουν την ικανότητά τους στον έλεγχο των κινδύνων και να διασφαλίζεται η ασφάλεια των ... και πως εκδόθηκε από το Διεθνή Οργανισμό Τυποποίησης (ISO) το 2005 και ενσωματώνει τις απαιτήσεις του ..., τις απαιτήσεις των προαπαιτούμενων (...), τις απαιτήσεις της ισχύουσας νομοθεσίας και τις γενικές αρχές των συστημάτων διαχείρισης. Ακόμη, αναφέρει ότι το ... συνδυάζει δυναμικά τις αρχές του ... και τα στάδια εφαρμογής με τα προαπαιτούμενα προγράμματα, χρησιμοποιώντας την Ανάλυση Κινδύνων για τον καθορισμό της στρατηγικής που θα χρησιμοποιηθεί για την διασφάλιση ελέγχου του κινδύνου, συνδυάζοντας προαπαιτούμενα προγράμματα με το πρόγραμμα ... και πως η ίδια προσκόμισε το μείζον, ήτοι ... τόσο για την ίδια όσο και για τον προμηθευτή της - παραγωγό των ειδών του τμήματος ... , ήτοι υποστηρίζει ότι απέδειξε τη συμμόρφωση αυτής, αλλά και της παραγωγού εταιρίας, στο αιτούμενο

10. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή, με τις εμπροθέσμως κατατεθείσες από 21.02.2024 απόψεις της, υποστηρίζει ότι τα πιστοποιητικά έγιναν δεκτά και από την προσφεύγουσα και από την παρεμβαίνουσα και δεν κρίθηκε καμία προσφορά έως απαράδεκτη, λόγω του ότι πιστοποιητικό ... είναι ένα Διεθνές Πρότυπο που προδιαγράφει τις απαιτήσεις για ένα σύστημα διαχείρισης της ασφάλειας των ... προκειμένου οι οργανισμοί της αλυσίδας ... να καταδεικνύουν την ικανότητά τους στον έλεγχο των κινδύνων και να διασφαλίζεται η ασφάλεια των Εκδίδεται από το Διεθνή Οργανισμό Τυποποίησης (ISO) το 2005 και ενσωματώνει τις απαιτήσεις του ..., αναφέρει, δε, ότι το σύστημα λειτουργίας ... πιστοποιείται με το πιστοποιητικό ... Περαιτέρω, μεταξύ άλλων, υποστηρίζει ότι το σύστημα ... παρέχει ξεκάθαρα οφέλη για τις επιχειρήσεις ... και πως πρόκειται για ένα προληπτικό σύστημα, το οποίο εφαρμόζεται στη διαδικασία παραγωγής κάθε ... και καλύπτει όλα τα στάδια παραγωγής, από την παραλαβή των πρώτων υλών μέχρι και την τελική χρήση των προϊόντων από τους καταναλωτές. Ακολούθως, αναφέρει ότι το σύστημα ... επιβάλλεται να εφαρμόζεται, χωρίς να είναι υποχρεωτική η πιστοποίησή του και πως, σε περίπτωση που η επιχείρηση επιθυμεί να πιστοποιήσει το σύστημα ..., πρέπει να ικανοποιεί τις απαιτήσεις του προτύπου ... εξασφαλίζοντας, έτσι, την αποτελεσματικότερη και πιο

Αριθμός απόφασης : 557/2024

ολοκληρωμένη εφαρμογή του προτύπου. Εν συνεχεία, αναφέρει ότι, μέσω της εφαρμογής του ... πιστοποιείται, από τρίτο μέρος, η παροχή ασφαλών ... και, παράλληλα, τεκμηριώνεται προς τις αρχές ελέγχου η συμμόρφωση της επιχείρησης με τη σχετική νομοθεσία και της δίνεται η ευκαιρία να συμμετέχει σε διαγωνισμούς και προγράμματα επιδότησης όπου είναι απαραίτητη προϋπόθεση η ύπαρξη πιστοποιημένου

11. Επειδή, το υπόμνημα της προσφεύγουσας κατετέθη εκτός της προθεσμίας του άρθρου 365, παράγραφος 1 τελ. εδάφιο ν. 4412/2016, που, κατά την παράγραφο 8 αυτού, είναι αποκλειστική, συνεπώς, δεν λαμβάνεται υπόψη από το Κλιμάκιο, ως εκπροθέσμως κατατεθέν. Ειδικότερα, οι απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής κοινοποιήθηκαν σε αυτήν στις 21.02.2024, το δε υπόμνημα κατετέθη στις 28.02.2024.

12. Επειδή, επί του μόνου λόγου της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης, η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με το Παράρτημα Ι της Διακήρυξης περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται, οι δε συμμετέχοντες οφείλουν να υποβάλουν όλα τα έγγραφα και δικαιολογητικά που αναφέρονται στο εν λόγω Παράρτημα. Σε αυτό, ειδικότερα στο πεδίο «Ειδικοί Όροι», προβλέπεται ότι ο προμηθευτής θα πρέπει να διαθέτει πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος ... (απ. 487/21-9- 2000 ΚΥΑ) για του χώρους ... (...) από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης και, σε περίπτωση που ο προμηθευτής δεν είναι παραγωγός, πρέπει να προσκομίσει πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος ... του παραγωγού από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης. Το ... (... Ανάλυση Κινδύνων και Κρίσιμα Σημεία Ελέγχου) είναι διεθνής προδιαγραφή, η οποία βασίζεται στις αρχές της ... και περιλαμβάνει ένα σύνολο αρχών υγιεινής και ασφάλειας των Αποτελεί ένα προληπτικό Σύστημα Διαχείρισης Ασφάλειας των ..., η εφαρμογή του οποίου είναι υποχρεωτική σε όλες τις επιχειρήσεις ... σύμφωνα με τους ευρωπαϊκούς Κανονισμούς (ΕΚ) 178/2002 και 852/2004. Επιπλέον,

Αριθμός απόφασης : 557/2024

αποτελεί επιστημονικά βασισμένη και συστηματική προσέγγιση για τον εντοπισμό των βιολογικών, χημικών και φυσικών κινδύνων οι οποίοι μπορούν να εμφανισθούν στα διάφορα στάδια της παραγωγικής διαδικασίας ... και στοχεύει μέσω του καθορισμού των Κρίσιμων Σημείων Ελέγχου και της εγκατάστασης συστημάτων ελέγχου στην εξάλειψη ή μείωσή τους σε αποδεκτά όρια και εφαρμόζεται σε όλα τα στάδια της παραγωγικής διαδικασίας, από την παραλαβή της πρώτης ύλης, την παρασκευή, μεταποίηση, παραγωγή, συσκευασία, αποθήκευση, μεταφορά, διανομή, διακίνηση έως τη τελική διάθεση των ... στον καταναλωτή (βλ. ιστοσελίδα «<https://... />>). Το ... συνδυάζει μια σειρά από εθνικά πρότυπα ασφάλειας ... σε ένα απλό, διεθνώς αναγνωρισμένο σύνολο ευθυνών και απαιτήσεων και ενσωματώνει, επίσης, στοιχεία Καλών Βιομηχανικών Πρακτικών (...), και Ανάλυσης Κινδύνων Κρίσιμων Σημείων Ελέγχου (...) και άλλων κορυφαίων προληπτικών διαδικασιών (βλ. ιστοσελίδα «<https://...>>). Η παρεμβαίνουσα με την προσφορά της προσκόμισε το υπ' αρ. ... πιστοποιητικό ... της ίδιας, στο πεδίο εφαρμογής «...» (βλ. αρχείο με τίτλο «...»), καθώς και το υπ' αρ. ... πιστοποιητικό ISO 2200:2018 της προμηθεύτριας αυτής εταιρίας (βλ. αρχείο με τίτλο «...»). Ενόψει των ανωτέρω, καθώς και του Κανονισμού (ΕΚ) υπ' αρ. .../2004 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 29ης Απριλίου 2004 για την υγιεινή των τροφίμων, ειδικότερα του άρθρου 5 αυτού, προκύπτει ότι, προκειμένου να διαθέτει μια επιχείρηση πιστοποίηση ..., πρέπει να εφαρμόζει τις αρχές ..., όπως εκεί ειδικότερα ορίζονται. Παρόλο που η παρεμβαίνουσα και η Αναθέτουσα Αρχή υποστηρίζουν, ουσιαστικά, ότι, προκειμένου επιχείρηση να πιστοποιηθεί για το σύστημα ..., πρέπει να ικανοποιεί τις απαιτήσεις του προτύπου ... από μόνη την προσκόμιση των παραπάνω πιστοποιητικών από την παρεμβαίνουσα, δεν προκύπτει άνευ ετέρου και η τήρηση των αρχών για την πιστοποίηση ..., όπως από τη Διακήρυξη απαιτείται. Τούτο, διότι αν και σύμφωνα με τα αναγραφόμενα στην προαναφερόμενη ιστοσελίδα για το ISO 22000, αυτό ενσωματώνει, μεταξύ άλλων, στοιχεία Ανάλυσης Κινδύνων Κρίσιμων Σημείων Ελέγχου (...), όμως δεν προκύπτει αν τα παραπάνω προσκομισθέντα πιστοποιητικά ενσωματώνουν το σύνολο των αρχών υγιεινής και ασφάλειας των ... στις

οποίες βασίζεται η εν λόγω διεθνής προδιαγραφή (...). Εντούτοις, η προσφορά της δεν καθίσταται άνευ ετέρου απορριπτέα, αλλά, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει όπως καλέσει αυτήν προς παροχή διευκρινίσεων, κατ' άρθρο 102 ν. 4412/2016 και 3.1.2.1 της Διακήρυξης, ειδικότερα, εάν τα προσκομισθέντα πιστοποιητικά αυτά, όπως εκδόθηκαν από τους οργανισμούς πιστοποίησης, καλύπτουν και τις προϋποθέσεις πιστοποίησης Οίκοθεν νοείται ότι, σε περίπτωση που ήθελε κριθεί ότι το παραπάνω πιστοποιητικό ISO δεν υπερκαλύπτει τις απαιτήσεις πιστοποίησης ..., ενόψει του ότι και η προσφεύγουσα έχει υποβάλει το ίδιο πιστοποιητικό προς κάλυψη της σχετικής απαίτησης, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει όπως επανεξετάσει τις υποβληθείσες προσφορές, επί τη βάση αυτή. Επομένως, ο λόγος αυτός γίνεται δεκτός, κατά το μέρος που η Αναθέτουσα Αρχή έκανε δεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας, χωρίς να προβεί στην παραπάνω κλήση αυτής.

13. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί, η προσβαλλόμενη να ακυρωθεί, κατά το μέρος που η Αναθέτουσα Αρχή έκανε δεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας, χωρίς να προβεί προηγουμένως σε κλήση αυτής, κατ' άρθρο 102 ν. 4412/2016 και 3.1.2.1 της Διακήρυξης, η υπόθεση να αναπεμφθεί σε αυτήν και το παράβολο να επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη υπ' αρ. .../2024 απόφαση της ... Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας, χωρίς να προβεί προηγουμένως σε κλήση αυτής, κατ' άρθρο 102 ν. 4412/2016 και 3.1.2.1 της Διακήρυξης και η

Αριθμός απόφασης : 557/2024

υπόθεση να αναπεμφθεί σε αυτήν, ώστε να προβεί στην ως άνω κλήση της παρεμβαίνουσας, κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 15.03.2024 και εκδόθηκε στις 04.04.2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΦΩΤΕΙΝΗ ΜΑΡΑΝΤΙΔΟΥ