

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 3 Φεβρουαρίου 2025 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης – Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού Μέλος, Φιλία Κοντραφούρη, Μέλος, -Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 27/12/2024 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1911/27-12-2024 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» με διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στην ..., οδός ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Της ... που εδρεύει στην ... στην ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» με διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στην ..., επί της οδού ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...», με διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στο ..., ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Της παρεμβαίνουσας ..., κατοίκου ..., οδός ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της απόφασης, 24, της ..., την αποδοχή της προσφορά της για τα είδη με α/α Διακήρυξης 5, 6, 7 και 8, και την ακύρωση των προσφορών των οικονομικών φορέων **1., 2., 3., 4., 5.**, για τα είδη με α/α 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 13, 14, 15, 17, 20.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 700,00 ευρώ σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία 139.722,30 ευρώ των ειδών με α/α 1-11,

13-15, 17 και 20 της σύμβασης για τα οποία συμμετέχει η προσφεύγουσα (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

2. Με την Προκήρυξη σύμβασης με αριθμό .../2024 προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης για την Προμήθεια ... (...) και ..., εκτιμώμενης αξίας ... ευρώ πλέον ΦΠΑ. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις .../.../2024. Ο διαγωνισμός διενεργείται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς με βάση την τιμή. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η ...η/.../2024.

3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα, οι παρεμβαίνουσες και άλλοι δύο οικονομικοί φορείς. Με την απόφαση ...,... 24 της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκαν τα αποτελέσματα του ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών, οικονομικών προσφορών και δικαιολογητικών κατακύρωσης και ανακηρύχθηκαν οι οριστικοί ανάδοχοι ανά προσφερόμενο είδος. Συγκεκριμένα η κατακύρωση ήταν η ακόλουθη:

α. «...» για την προμήθεια των ειδών με Α/Α 5 (...), 6 (...), 12 (...), 13 (...), 14 (...) και 15 (...)

β. «...» για την προμήθεια των ειδών με Α/Α 1 (...), 3 (...) και 4 (...)

γ. «...» για την προμήθεια των ειδών με Α/Α 7 (...), 8 (...), 11 (...), 17 (...) και 20 (...)

δ. «...» για την προμήθεια των ειδών με Α/Α 9 (... (...)) και 18 (...)

ε. «...» για την προμήθεια των ειδών με Α/Α 2 (...) και 10 (...). Η παραπάνω απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς την ...η2024.

4. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (προμήθεια), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο.

5. Η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα που συμμετέχει παραδεκτά στον διαγωνισμό ασκεί την προδικαστική προσφυγή με έννομο συμφέρον

προβάλλοντας λόγους κατά της απόρριψης της προσφοράς της καθώς και λόγους κατά των προσφορών των οικονομικών φορέων, στους οποίους κατακυρώθηκε οριστικά το αποτέλεσμα του διαγωνισμού.

6. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στους θιγόμενους οικονομικούς φορείς στις 27/12/2024 και υπέβαλε απόψεις στις 10/1/2025 εμπρόθεσμα. Η πρώτη παρεμβαίνουσα άσκησε παρέμβαση στις 30/12/2024, η δεύτερη στις 03-01-2025 και η τρίτη στις 05-01-2025, όλες νόμιμα και εμπρόθεσμα.

7. Η Διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει τόσο τους τρίτους, προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και τον αναθέτοντα φορέα που υποχρεούται μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τους όρους της (βλ. ενδεικτικά αποφάσεις ΣΤΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, 2551/2013, 5022/2012, 2635/2009, ΕΑ ΣΤΕ 15/2021, 352/2016, 53/2011, 241/2020, Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224/2007, 78/2007, 19/2005 και αποφάσεις 7ου Τμ. Ε.Σ 539/2024, 2106/2021 κ.α.) ορίζει τα εξής με τις κρίσιμες για την επίλυση της παρούσας διαφοράς διατάξεις:

*«**2.2.8.2** Αποδεικτικά μέσα - Α. Για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3 και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής κατά τις παραγράφους 2.2.4 - 2.2.6 (εφόσον απαιτούνται), οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά του παρόντος. Η προσκόμιση των εν λόγω δικαιολογητικών γίνεται κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.[...]*

***B.2.** Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού (ή εμπορικού) μητρώου του κράτους εγκατάστασης. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του αντίστοιχου επαγγελματικού (ή εμπορικού) μητρώου του Παραρτήματος ΧΙ*

του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, με το οποίο πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και αφετέρου το ειδικό επάγγελμά τους.[...]

Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο οικείο επαγγελματικό μητρώο ή πιστοποιητικό που εκδίδεται από την οικεία υπηρεσία του Γ.Ε.Μ.Η. [...]

2.4.3.2 Τεχνική προσφορά 2.4.3.2.1 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο «Τεχνικές Προδιαγραφές» (αντίστοιχες ...) του Παραρτήματος «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 υλικών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.

2.4.3.2.2 Πέραν των ανωτέρω, απαιτείται στον (υπο)φάκελο της τεχνικής προσφοράς, η υποβολή των κατωθι:

2.4.3.2.2.1 Υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 παραγρ. 4 του Ν.1599/86, όπως εκάστοτε ισχύει, υπογεγραμμένη ψηφιακά, με ημερομηνία υπογραφής μετά την έναρξη διαδικασίας σύναψης της σύμβασης (ήτοι μετά τη δημοσίευση της διακήρυξης του διαγωνισμού), χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου υπογραφής από αρμόδια διοικητική αρχή ή ΚΕΠ με την οποία θα δηλώνεται:

2.4.3.... Η χώρα παραγωγής του προσφερόμενου υλικού καθώς και η επωνυμία και ο τόπος εγκατάστασης της επιχειρηματικής μονάδας στην οποία αυτό παράγεται.

2.4.3.... Εάν ο οικονομικός φορέας δεν θα κατασκευάσει το προσφερόμενο είδος μερικά ή ολικά σε δικό του εργοστάσιο, απαιτείται υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπρόσωπου του κατασκευαστικού οίκου προς την υπηρεσία ότι η κατασκευή του τελικού προϊόντος θα γίνει από τον ίδιο τον κατασκευαστικό οίκο (στον οποίο ανήκει ή ο οποίος εκμεταλλεύεται ολικά ή μερικά τη μονάδα κατασκευής του τελικού προϊόντος) και ότι ο κατασκευαστικός οίκος έχει αποδεχθεί έναντι τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον ανάδοχο υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή.

2.4.3.... Ότι συμμορφώνεται με τις τεχνικές προδιαγραφές ως αναγράφονται στο Παράρτημα «Ι» της Διακήρυξης...

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: ... θ) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης, [...]

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».

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΕΡΙΓΡΑΦΕΣ

ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΕΡΙΓΡΑΦΕΣ ΕΙΔΩΝ

...

1. Να είναι πιστοποιημένο προϊόν, αναγνωρισμένης μάρκας, ευρείας κατανάλωσης και κυκλοφορίας στην ελληνική αγορά.[...]

...

1. Να είναι πιστοποιημένο προϊόν, αναγνωρισμένης μάρκας, ευρείας κατανάλωσης και κυκλοφορίας στην ελληνική αγορά.

8. Με τον **πρώτο** λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση είναι μη νόμιμη, κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της, γιατί δεν πληρούσε δήθεν την προδιαγραφή «Να είναι

πιστοποιημένο προϊόν, αναγνωρισμένης μάρκας, ευρείας κατανάλωσης και κυκλοφορίας στην ελληνική αγορά».

9. Η αναθέτουσα διατείνεται ότι τα προσφερόμενα είδη της εταιρείας ... (Product code: ...) είναι ελληνικής εταιρείας, πλην όμως, δεν είναι ευρείας κατανάλωσης, ούτε αναγνωρισμένης μάρκας, καθόσον αυτά δεν διατίθενται σε σούπερ μάρκετ, ... και ... στην ελληνική αγορά και συνεπώς δεν είναι συμβατά με τις απαιτήσεις του διαγωνισμού. Ο όρος στην τεχνική περιγραφή «αναγνωρισμένης μάρκας και ευρείας κατανάλωσης και κυκλοφορίας στην ελληνική αγορά» διατυπώθηκε προκειμένου να εξασφαλιστεί η αξιοπιστία και η ποιότητα των προϊόντων από τον τελικό χρήστη (...). Αντίθετα τα ... του μειοδότη «...» (Α/Α 5,6) με Product code ... και τα ... του μειοδότη «...» (Α/Α 7,8) με Product code ... είναι αναγνωρισμένης μάρκας στην ελληνική αγορά και πωλούνται σε μεγάλα καταστήματα αλυσίδων λιανικής και σουπερμάρκετ.

10. Στην προκείμενη περίπτωση, μετά από επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού, γίνονται δεκτά τα εξής: Η προσφεύγουσα στο ηλεκτρονικό φάκελο της προσφοράς της συμπεριέλαβε αρχείο με τίτλο «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ.pdf» στον οποίο υπέβαλε προσφορά – μεταξύ άλλων - για τα είδη με α/α 5, 6, 7 και 8 και δήλωσε για κάθε ένα από τα προσφερόμενα είδη ότι *«Θα είναι πιστοποιημένο προϊόν, αναγνωρισμένης μάρκας, ευρείας κατανάλωσης και κυκλοφορίας στην ελληνική αγορά»*. Στον παραπάνω φάκελο συμπεριέλαβε την Υπεύθυνη Δήλωση με ημερομηνία 12/09/2024 σχετικά με τη χώρα παραγωγής των προσφερόμενων υλικών και την επωνυμία και τον τόπο εγκατάστασης της επιχειρηματικής μονάδας στην οποία αυτά παράγονται από την οποία προκύπτει ότι τα προσφερόμενα από μέρους του προϊόντα είναι της ελληνικής εταιρείας

Μετά από έρευνα στο διαδίκτυο, στην οποία επιτρέπεται να προβεί η ΕΑΔΗΣΥ για τη θεμελίωση της κρίσης της (βλ. ΔΕφΑΘ 786/2022, 2494/2022, ΔΕφΚομ 9/2019), προκύπτει με σαφήνεια ότι το προσφερόμενο προϊόν ... δεν είναι ευρείας κατανάλωσης και κυκλοφορίας στην ελληνική αγορά, διότι δεν το εμπορεύεται καμία από τις αλυσίδες supermarket στην Ελλάδα, ούτε κάποιο ..., ούτε κάποιο γνωστό εμπορικό κατάστημα με Αντίθετα, προκύπτει με σαφήνεια ότι το προϊόν ... που εμπορεύεται η εταιρεία ... και τα ... της μειοδότης «...» με κωδικό ... είναι αναγνωρισμένης μάρκας, ευρείας κατανάλωσης και κυκλοφορίας στην ελληνική αγορά δεδομένου ότι διατίθενται

τόσο από σχεδόν όλες τις γνωστές αλυσίδες supermarket στην Ελλάδα, όσο και από γνωστές αλυσίδες καταστημάτων ... (... , ... , ... κλπ.) καθώς και από το skroutz, ... κλπ.

11. Η παραπάνω πλημμέλεια των προσφερομένων προϊόντων της προσφεύγουσας, δεν μπορεί να αρθεί με τη διαδικασία του άρθρου 102 του ν. 4412/2016. Και τούτο διότι, κατά την έννοια των οικείων διατάξεων του άρθρου 102 ν. 4412/2016 και των αντίστοιχων διατάξεων του άρθρου 3.1.2.1 της Διακήρυξης, όπως αυτές ερμηνεύθηκαν από τα αρμόδια Δικαστήρια και μετά την τροποποίησή τους με τις διατάξεις του άρθρου 42 ν. 4782/2022 (βλ. ΣΤΕ 1894/2022, 1553/2022, 725/2022), είναι επιτρεπτή, μετά από πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, η συμπλήρωση ή διευκρίνιση νομίμως κατ' αρχήν υποβληθέντων δικαιολογητικών, όχι όμως και η αντικατάσταση εγγράφων που δεν υποβλήθηκαν σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης, όπως στην προκείμενη περίπτωση κατά την οποία η πλήρωση της παραπάνω απαίτησης έπρεπε να γίνει με το φάκελο της τεχνικής προσφοράς (πρβλ. ΔΕΦΑΘ 103/2021, 147/2018, σκ. 16, ΔΕΦΘεσ/νίκης 88/2018, σκ. 16 *in fine*).

12. Με τα παραπάνω δεδομένα, με βάση τις διατάξεις του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης σε συνδυασμό με το άρθρο 2.4.6. περ. θ' της Διακήρυξης, η προσφεύγουσα δεν απέδειξε ότι η προσφορά της πληροί την παραπάνω τεχνική προδιαγραφή και η αναθέτουσα αρχή είχε δεσμία αρμοδιότητα να την απορρίψει. **Συνεπώς, ο πρώτος λόγος της προσφυγής προβάλλεται αβάσιμα και πρέπει να απορριφθεί.**

13. Με τον **δεύτερο** λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι ο συμμετέχων οικονομικός φορέας ... έχει συμπληρώσει εσφαλμένα το ΕΕΕΣ στην προσφορά του διότι απάντησε αρνητικά στο ερώτημα (σελ. 3) του Μέρους ΙΙ : Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα του ΕΕΕΣ «Ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να τη λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν;», με αποτέλεσμα να μην δεσμευτεί προαποδεικτικά για την παροχή των απαιτούμενων για την απόδειξη της ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας στοιχείων, γεγονός που συνιστά λόγο αποκλεισμού και καθιστά την προσφορά του απορριπτέα.

14. Η αναθέτουσα θεωρεί ότι αποτελεί πρόδηλο σφάλμα ή σσονος σημασίας καθόσον ο οικονομικός φορέας «...» έχει προσκομίσει στα δικαιολογητικά κατακύρωσης το αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας ισχύος έως ...-...-25.

15. Στην προκείμενη περίπτωση, μετά από επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού, γίνονται δεκτά τα εξής: Από τη συστηματική εξέταση του περιεχομένου της Ενότητας Α του Μέρους ΙΙ του εντύπου ΕΕΕΣ προκύπτει ότι, εφόσον ο διαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε Εθνικό Σύστημα (Προ)επιλογής και συμπληρώσει τη σχετική ένδειξη «ΝΑΙ» στο οικείο ερώτημα, αυτός είναι υποχρεωμένος να συμπληρώσει και τα επόμενα πεδία, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνεται το επίμαχο ερώτημα εάν θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες για την πρόσβαση της αναθέτουσας αρχής σε σχετική εθνική βάση δεδομένων. Αντιθέτως, στην περίπτωση που ο διαγωνιζόμενος απαντήσει αρνητικά στο αρχικό ερώτημα, δεν συμπληρώνει τις ερωτήσεις που ακολουθούν, μεταξύ των οποίων και την επίμαχη. Άλλωστε, το ερώτημα στο Μέρος ΙΙ Α του ΕΕΕΣ περί εγγραφής σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων αφορά μόνον στις συμβάσεις έργων, καθώς η βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ, σε συνδυασμό με την ενημερότητα πτυχίου, συνιστά τον μοναδικό, εθνικό «επίσημο κατάλογο» που πληροί τις προϋποθέσεις του άρθρου 83 του ν. 4412/2016. Το συγκεκριμένο δε πεδίο συμπεριλαμβάνεται στο υπόδειγμα ΕΕΕΣ της προκείμενης διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης προμηθειών, προς συμπλήρωση από τυχόν αλλοδαπό οικονομικό φορέα, στη χώρα εγκατάστασης του οποίου υφίσταται επίσημος κατάλογος για παρόχους υπηρεσιών (βλ. την Κατευθυντήρια Οδηγία 23 της ΕΑΑΔΗΣΥ: *«Σε κάθε περίπτωση επισημαίνεται ότι το πεδίο του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, που αφορά στην εγγραφή οικονομικών φορέων σε επίσημους καταλόγους, δεν μπορεί να απαλειφθεί από τις αναθέτουσες αρχές σε κανένα είδος σύμβασης (προμηθειών, υπηρεσιών, έργων, μελετών κλπ), καθώς δεν μπορεί να αποκλειστεί το ενδεχόμενο συμμετοχής στη διαδικασία αλλοδαπού οικονομικού φορέα, εγγεγραμμένου σε επίσημο κατάλογο της χώρας εγκατάστασής του ή άλλης χώρας ή ακόμη και το ενδεχόμενο εγγραφής ημεδαπού οικονομικού φορέα σε επίσημο κατάλογο άλλης χώρας, την εγγραφή στον οποίον δύναται να επικαλεστεί συμπληρώνοντας τη σχετική ένδειξη στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ»*). Στην προκείμενη περίπτωση, η παραπάνω εταιρεία, η οποία δεν είναι εγγεγραμμένη

σε επίσημο κατάλογο (ούτε θα μπορούσε να είναι για το προκείμενο είδος σύμβασης, όπως προεκτέθηκε), δήλωσε «ΟΧΙ» στο οικείο αρχικό ερώτημα του ΕΕΕΣ και περαιτέρω, «ΟΧΙ» και στα υποερωτήματα που ακολουθούσαν, μεταξύ των οποίων και στο εάν «ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να τη λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν;». Ενόψει όσων έγιναν δεκτά παραπάνω και δεδομένου ότι η εταιρεία έχει απαντήσει αρνητικά στο Μέρος ΙΙΙ του ΕΕΕΣ στα ερωτήματα σχετικά με την ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα, η παραπάνω απάντηση στο ΕΕΕΣ δεν ασκεί επιρροή ως προς την ορθή συμπλήρωση του ΕΕΕΣ της παραπάνω εταιρείας, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της προσφεύγουσας (ΔΕφΠειρ 356/2022, σκ. 9, ΕΑΔΗΣΥ 143/2023). Συνεπώς, **ο δεύτερος λόγος της προσφυγής προβάλλεται αβάσιμα και πρέπει να απορριφθεί.**

16. Με τον **τρίτο** λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι ο συμμετέχων οικονομικός φορέας ... δεν υπέβαλε με το φάκελο της τεχνικής προσφοράς την Υπεύθυνη Δήλωση της παραγράφου 2.4.3.... της Διακήρυξης στην οποία αναφέρεται «η χώρα παραγωγής του προσφερόμενου υλικού καθώς και η επωνυμία και ο τόπος εγκατάστασης της επιχειρηματικής μονάδας στην οποία αυτό παράγεται».

17. Η αναθέτουσα αντιτάσσει ότι η επιτροπή αξιολόγησης ζήτησε διευκρινίσεις για τη χώρα παραγωγής των προϊόντων μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ την ... 2024. Ο οικονομικός φορέας «...» προσκόμισε ηλεκτρονικά εκ νέου την Υπεύθυνη Δήλωση μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ στην οποία αναγράφονται αναλυτικά οι χώρες παραγωγής των υπό προμήθεια ειδών την ... 2024.

18. Στην προκείμενη περίπτωση, μετά από επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού, γίνονται δεκτά τα εξής: Ο παραπάνω συμμετέχων υπέβαλε στις 12/9/2024 φάκελο τεχνικής προσφοράς στον οποίο συμπεριέλαβε Υπεύθυνη Δήλωση με ημερομηνία 11/09/2024 και τίτλο αρχείου «ΥΔ ΧΩΡΑΣ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ» στην οποία αναγραφόταν ότι «η χώρα παραγωγής των προσφερόμενων υλικών καθώς και η επωνυμία και ο τόπος εγκατάστασης των επιχειρηματικών μονάδων στις οποίες αυτά παράγονται, είναι σύμφωνα με τις

*προδιαγραφές». Η αναθέτουσα στη συνέχεια ζήτησε από τον συγκεκριμένο συμμετέχοντα με τη διαδικασία του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 να συμπληρώσει το περιεχόμενο της παραπάνω Δήλωσης. Η εταιρεία υπέβαλε στις 4/10/2024 στο ΕΣΗΔΗΣ μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» διευκρινίσεις για διάφορα ζητήματα που είχε θέσει η αναθέτουσα μεταξύ των οποίων και για την Υπεύθυνη Δήλωση με ημερομηνία 4/10/2024 στην οποία αναγράφεται ότι «Η χώρα παραγωγής των προϊόντων ποικίλει ανάλογα με τη παρτίδα και την ημερομηνία καθόσον το πλείστον των εταιρειών είναι πολυεθνικές και έχουν διάφορα εργοστάσια κατασκευής με αποτέλεσμα να υπάρχουν προϊόντα κατασκευασμένα σε διαφορετικά εργοστάσια και χώρες. Η αναγνωρισιμότητα των εταιρειών αποτελεί τεκμήριο ποιότητας και εξασφάλισης. Τα προϊόντα για τα ... κατασκευάζονται στη ... στις ιδιόκτητες εγκαταστάσεις της εταιρείας Το ... κατασκευάζεται στην Ελλάδα από την αντίστοιχη εταιρεία». Η αναθέτουσα, νόμιμα ακολούθησε τη διαδικασία του άρθρου 102 ν. 4412/2016 στην προκείμενη περίπτωση γιατί επρόκειτο για συμπλήρωση/διευκρίνιση νομίμως κατ' αρχήν υποβληθέντος δικαιολογητικού. Συνεπώς, ορθά έγινε δεκτή η παραπάνω Υπεύθυνη Δήλωση από την αναθέτουσα αρχή και **ο τρίτος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.***

19. Με τον **τέταρτο** λόγο της προσφυγής η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η τρίτη παρεμβαίνουσα δεν υπέβαλε με το φάκελο της τεχνικής προσφοράς την Υπεύθυνη Δήλωση της παραγράφου 2.4.3.... της Διακήρυξης στην οποία αναφέρεται *«Ότι συμμορφώνεται με τις τεχνικές προδιαγραφές ως αναγράφονται στο Παράρτημα «Ι» της Διακήρυξης».*

20. Η αναθέτουσα και η παρεμβαίνουσα παραπέμπουν στην Υπεύθυνη Δήλωση με ημερομηνία 12/09/2024 που αναφέρει τα εργοστάσια και τις χώρες παραγωγής των προσφερόμενων προϊόντων η οποία συμπεριλαμβάνει την παραπάνω δήλωση συμμόρφωσης.

21. Στην προκείμενη περίπτωση, μετά από επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού, προκύπτει ότι η τρίτη παρεμβαίνουσα υπέβαλε την Υπεύθυνη Δήλωση με ημερομηνία 12/09/2024 και τίτλο αρχείο «Υπ. Δήλωση Εργοστάσια_signed» στην οποία αναγράφεται –εκτός των άλλων –ότι *«Έχω λάβει γνώση των τεχνικών προδιαγραφών και τις αποδέχομαι πλήρως και ανεπιφύλακτα».* Κατά συνέπεια, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε την απαιτούμενη Υπεύθυνη Δήλωση συμμορφούμενη έτσι πλήρως με το άρθρο 2.4.3... της

Διακήρυξης. Συνεπώς, ο **τέταρτος λόγος αβάσιμα προβάλλεται και πρέπει να απορριφθεί.**

22. Με τον **πέμπτο** λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι οι υπόλοιποι συμμετέχοντες δεν ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας, όπως απαιτείται από το άρθρο 2.2.4 της Διακήρυξης σχετικά με την «καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας» είτε διότι δεν ασκούν λιανικό εμπόριο, είτε επειδή τα είδη που εμπορεύονται με βάση τα στοιχεία εγγραφής τους στο επιμελητήριο, δεν έχουν σχέση με τα προς προμήθεια είδη.

23. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι σύμφωνα με το άρθρο 2 περίπτωση ιθ' και κ' του ν. 4177/2013 *«Λιανεμπορική επιχείρηση» ή «Λιανοπωλητής» είναι η επιχείρηση ή το πρόσωπο που καθιστά διαθέσιμο προϊόν στον τελικό καταναλωτή και «Χονδρεμπορική επιχείρηση» είναι η επιχείρηση που προμηθεύεται προϊόντα από παραγωγούς ή παρασκευαστές και τα μεταπωλεί σε επιχειρήσεις λιανικού εμπορίου. Η ... (...), λειτουργεί ως τελικός καταναλωτής (καθώς θα χρησιμοποιήσει η ίδια τα προϊόντα - διαθέτοντάς τα δωρεάν στους ...—δηλαδή δεν θα τα μεταπωλήσει), ως εκ τούτου Χονδρεμπορικές επιχειρήσεις δεν μπορούν να διαθέτουν τα προϊόντα τους απευθείας σε καταναλωτές. Για τον λόγο αυτόν προκειμένου να θεωρηθεί η επαγγελματική δραστηριότητα των συμμετεχόντων συναφής άρα και κατάλληλη για την εκτέλεση της σύμβασης, θα πρέπει να αφορά στη λιανική πώληση των υπό προμήθεια προϊόντων, τα οποία δεν είναι άλλα από ... και*

24. Η αναθέτουσα αντιτάσσει ότι όλοι οι ανωτέρω οικονομικοί φορείς έχουν προσκομίσει στον ηλεκτρονικό φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης αποδεικτικά εμπορικής δραστηριότητάς τους στο ΓΕΜΗ όπου διαφαίνεται ότι η οικονομική δραστηριότητά τους είναι συναφή με την προμήθεια τους διαγωνισμού

25. Η πρώτη παρεμβαίνουσα (...) αντιτάσσει ότι η αναθέτουσα αρχή είναι δημόσιος φορέας και όχι φυσικό πρόσωπο και επομένως όλα τα παραστατικά που θα συνοδεύουν την προμήθεια θα πρέπει είναι τιμολόγια και όχι απόδειξη λιανικής δηλ. δεν θα αφορούν λιανική πώληση.

26. Η δεύτερη παρεμβαίνουσα (...) αντιτάσσει ότι είναι εγγεγραμμένη στο ... κι άρα διαθέτει την ιδιότητα που απαιτείται σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.4 της Διακήρυξης. Αυτό προκύπτει ευκρινώς από το πιστοποιητικό μητρώου

επιχειρήσεων του ... όπου διαπιστώνεται σαφώς ότι είναι μέλος του ... από την 10η /04/2003 και παραμένει ενεργή καθώς τόσο από τα πιστοποιητικά του ΓΕΜΗ που κατέθεσε, όσο και από το καταστατικό (άρθρο 2 εδάφιο 5) προκύπτει ότι ο σκοπός της είναι μεταξύ άλλων και το Χονδρικό εμπόριο ..., ... και Επιπρόσθετα, από τα “Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης” της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της ΑΑΔΕ αποδεικνύεται ότι η δραστηριότητα της περιλαμβάνει τους απαιτούμενους σύμφωνα με την Διακήρυξη κωδικούς δραστηριότητας ως ακολούθως: ... ΧΟΝΔΡΙΚΟ ΕΜΠΟΡΙΟ ..., ... ΧΟΝΔΡΙΚΟ ΕΜΠΟΡΙΟ ... και ... ΧΟΝΔΡΙΚΟ ΕΜΠΟΡΙΟ

27. Μετά από επισκόπηση των ηλεκτρονικών φακέλων των λοιπών συμμετεχόντων οικονομικών φορέων προκύπτουν τα παρακάτω: Η πρώτη παρεμβαίνουσα ..., η τρίτη παρεμβαίνουσα ... καθώς και η εταιρεία ... υπέβαλαν Πιστοποιητικό του ... στο οποίο αναφέρεται ως δραστηριότητα επιχείρησης – μεταξύ άλλων – χονδρικό εμπόριο ... (ΚΑΔ ...). Η συμμετέχουσα εταιρεία ... υπέβαλε έγγραφο του Εμπορικού και Βιομηχανικού ... στο οποίο αναγράφεται ως αντικείμενο δραστηριότητας – μεταξύ άλλων - η εισαγωγή, εξαγωγή και εμπορία χονδρικής πάσης φύσεως ... και Δεδομένου ότι το άρθρο 2.2.4 της Διακήρυξης απαιτεί οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της σύμβασης να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας και δεν διακρίνει εάν αυτή αφορά λιανεμπορική ή χονδρεμπορική επιχείρηση, οι παραπάνω οικονομικοί φορείς απέδειξαν με τα προαναφερθέντα προσκομιζόμενα έγγραφα ότι πληρούν την παραπάνω απαίτηση της Διακήρυξης.

28. Ως προς τον δεύτερο παρεμβαίνοντα γίνονται δεκτά τα παρακάτω: Σύμφωνα με το άρθρο Β2 της Διακήρυξης «Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) ... Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο οικείο επαγγελματικό μητρώο ή πιστοποιητικό που εκδίδεται από την οικεία υπηρεσία του Γ.Ε.ΜΗ».

29. Η εταιρεία ... προσκόμισε με το φάκελο της προσφοράς της καταρχήν πιστοποιητικό με αρ. πρωτ. .../2.2.2024 του Εμπορικού και Βιομηχανικού ... στο οποίο το αναγραφόμενο αντικείμενο δραστηριότητας δεν είναι συναφές με το αντικείμενο της υπό ανάθεση προμήθειας. Όμως, μετά από έρευνα στο

διαδίκτυο, στην οποία επιτρέπεται να προβεί η ΕΑΑΔΗΣΥ για τη θεμελίωση της κρίσης της (βλ. ΔΕφΑθ 786/2022, 2494/2022, ΔΕφΚομ 9/2019), προκύπτει ότι μετά την Ανακοίνωση στο Γενικό Εμπορικό Μητρώο με αρ. πρωτ. .../27.9.2024 και δημοσίευση στο διαδικτυακό τόπο του Γ.Ε.ΜΗ., καταχωρίστηκε η απόφαση με αριθμό .../27.09.2024 της Υπηρεσίας ΓΕΜΗ του ... (ΑΔΑ: ...), με την οποία εγκρίθηκε η τροποποίηση του άρθρου 2 (σκοπός) του καταστατικού της ... Εταιρείας με την επωνυμία ... και προστέθηκε ως αντικείμενο δραστηριότητας της και το Χονδρικό εμπόριο ..., ... και Πράγματι, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε στις 21/11/2024 με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης το νέο τροποποιημένο καταστατικό της εταιρείας στο οποίο αναφέρεται ως αντικείμενο δραστηριότητας και το Χονδρικό εμπόριο ..., ... και Με τα παραπάνω δεδομένα και ο **πέμπτος** λόγος της προσφυγής προβάλλεται αβάσιμα και πρέπει να απορριφθεί.

30. Κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να ορισθεί η κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται τις παρεμβάσεις της α', β' και γ' παρεμβαίνουσας

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 3 Φεβρουαρίου 2025 και εκδόθηκε στις 20 Φεβρουαρίου 2025, στην Αθήνα.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΙΩΑΝΝΗΣ - ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΚΥΡΙΑΚΗ ΧΑΡΙΤΟΥ

Α.Α. ΣΑΒΒΑΣ ΜΑΚΡΙΔΗΣ