

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 19.08.2019, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη, Πρόεδρος, Νικόλαος Σαββίδης και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 09.07.2019 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 872/10.07.2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα, ένωσης εταιρειών «.....» και «.....» και με δ.τ. «.....», που εδρεύει, (εφεξής «προσφεύγουσα»), όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας, που εδρεύει στην Πάτρα, οδός Πανεπιστημίου, αρ. 254 και εκπροσωπείται νόμιμα.

Της παρεμβαίνουσας ένωσης εταιρειών, «.....» (εφεξής «1η παρεμβαίνουσα»), της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», που εδρεύει (εφεξής «2η παρεμβαίνουσα»), της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» και με δ.τ. «.....», που εδρεύει (εφεξής «3η παρεμβαίνουσα») και της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» και με δ.τ. «.....», που εδρεύει (εφεξής «4η παρεμβαίνουσα»), όπως νομίμως εκπροσωπούνται και οι οποίες κατέθεσαν την από 22.07.2019 Παρέμβασή της (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ).

Με την Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της υπ' αριθ. 1427/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, αναφορικά με την υπ' αριθ. διακήρυξη

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

για την προμήθεια ειδών βασικής υλικής συνδρομής και τροφίμων της πράξης «ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΕΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΕΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΙ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ, ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΕΣ ΔΑΠΑΝΕΣ ΚΑΙ ΠΑΡΟΧΗ ΣΥΝΟΔΕΥΤΙΚΩΝ ΜΕΤΡΩΝ 2018-2019 ΤΗΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΣΥΜΠΡΑΞΗΣ Π.Ε. ΑΙΤΩΛΟΑΚΑΡΝΑΝΙΑΣ (ΚΩΔ. ΟΠΣ), ΤΗΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΣΥΜΠΡΑΞΗΣ Π.Ε. ΑΧΑΪΑΣ (ΚΩΔ. ΟΠΣ) ΚΑΙ ΤΗΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΣΥΜΠΡΑΞΗΣ Π.Ε. ΗΛΕΙΑΣ (ΚΩΔ. ΟΠΣ) ΣΤΟ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΙΑΚΟ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ «ΕΠΙΣΙΤΙΣΤΙΚΗΣ ΚΑΙ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ» ΤΟΥ ΤΑΜΕΙΟΥ ΒΟΗΘΕΙΑΣ ΠΡΟΣ ΤΟΥΣ ΑΠΟΡΟΥΣ (ΤΕΒΑ) 2014-2020, κατά το μέρος που με αυτήν εγκρίθηκε το Πρακτικό Νο 1, αποσφράγισης προσφορών - αξιολόγησης προσφορών (ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης τεχνικών προσφορών) της Επιτροπής Αξιολόγησης του διαγωνισμού και έγινε δεκτή η προσφορά της ένωσης εταιρειών «.....», «.....» & «.....», ως πληρούσα τους όρους της διακήρυξης και επιτεράπη η συμμετοχή αυτής στο επόμενο στάδιο της αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών του διαγωνισμού αυτού, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της. Ετέρωθεν, η προσφεύγουσα αιτούνταν όπως ανασταλεί η περαιτέρω πρόοδος της ανωτέρω διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της παρούσας Προδικαστικής Προσφυγής, αίτημα το οποίο έγινε δεκτό με τις υπ' αριθ. Α 340, 341/2019 Αποφάσεις της Α.Ε.Π.Π., με την οποία ορίστηκε η μετάθεση της ημερομηνίας αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών μετά την εικοστή (20) ημέρα από την ημερομηνία ορισμού εξέτασης (19.08.2019) της υπό κρίση Προσφυγής. Περαιτέρω, οι παρεμβαίνουσες αιτούνται όπως απορριφθεί η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή καθ' ολοκληρίαν επί τω τέλει παραμονής της 1^{ης} παρεμβαίνουσας στον διαγωνισμό και τη διατήρηση του κύρους της προσβαλλομένης απόφασης καθ' ο μέρος ενέκρινε την αποδοχή της προσφοράς της 1^{ης} παρεμβαίνουσας ως προς αμφότερα τα τμήματα του υπό κρίση διαγωνισμού.

Η εξέταση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού€ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό), δοθέντος ότι η υπό εξέταση Προσφυγή ασκείται για το σύνολο του υπό προκήρυξη διαγωνισμού και το καταβληθέν ποσό αντιστοιχεί στο ανώτατο κατά νόμο καταβαλλόμενο ποσό.

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. διακήρυξη της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας προκηρύχθηκε η διενέργεια ανοικτού, άνω των ορίων, ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου για την προμήθεια τροφίμων και ειδών βασικής υλικής συνδρομής της πράξης «ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΕΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΕΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΙ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ, ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΕΣ ΔΑΠΑΝΕΣ ΚΑΙ ΠΑΡΟΧΗ ΣΥΝΟΔΕΥΤΙΚΩΝ ΜΕΤΡΩΝ 2018-2019 ΤΗΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΣΥΜΠΡΑΞΗΣ Π.Ε. ΑΙΤΩΛΟΑΚΑΡΝΑΝΙΑΣ (ΚΩΔ. ΟΠΣ), ΤΗΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΣΥΜΠΡΑΞΗΣ Π.Ε. ΑΧΑΪΑΣ (ΚΩΔ. ΟΠΣ) ΚΑΙ ΤΗΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΣΥΜΠΡΑΞΗΣ Π.Ε. ΗΛΕΙΑΣ (ΚΩΔ. ΟΠΣ) ΣΤΟ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΙΑΚΟ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ «ΕΠΙΣΙΤΙΣΤΙΚΗΣ ΚΑΙ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ» ΤΟΥ ΤΑΜΕΙΟΥ ΒΟΗΘΕΙΑΣ ΠΡΟΣ ΤΟΥΣ ΑΠΟΡΟΥΣ (ΤΕΒΑ) 2014-2020 συνολικού προϋπολογισμού € πλέον Φ.Π.Α., ήτοι για το Τμήμα Α' € και για το Τμήμα Β' € και η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 17.12.2018 με ΑΔΑΜ καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό α/α Ειδικότερα, αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια τροφίμων και ειδών βασικής υλικής συνδρομής στους δικαιούχους του ΤΕΒΑ της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας των Κοινωνικών Συμπράξεων των Π.Ε. Αιτωλοακαρνανίας, Π.Ε. Αχαΐας και Π.Ε. Ηλείας. Στο αντικείμενο της σύμβασης περιλαμβάνεται α) η προμήθεια των ανωτέρω ειδών, β) η πακετοποίηση, γ) η μεταφορά αυτών σε δέματα, η τοποθέτηση και η

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

παράδοσή τους με κατάλληλα οχήματα στους χώρους διανομής και δ) η εκφόρτωση, τοποθέτηση και παράδοση αυτών ταξινομημένων ανά κατηγορία δέματος εντός των χώρων διανομής στους τελικούς δικαιούχους (ωφελούμενους του προγράμματος), όπως τα ανωτέρω αναλυτικώς αναφέρονται στη Διακήρυξη και στο Παράρτημα Α αυτής. Προσφορές υποβάλλονται ανά «Τμήμα», Τμήμα Α: ΤΡΟΦΙΜΑ, Τμήμα Β: ΕΙΔΗ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ. Ο κάθε «Προσφέρων» μπορεί να υποβάλλει προσφορά για ένα ή και για τα δύο ανωτέρω «Τμήματα» όλων των Περιφερειακών Ενοτήτων, ήτοι Π.Ε Αιτωλοακαρνανίας, Π.Ε. Αχαΐας και Π.Ε. Ηλείας. Οι προσφορές πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να δίδονται για το σύνολο των προς προμήθεια ειδών του «Τμήματος» για το οποίο ο κάθε Προσφέρων συμμετέχει και να περιλαμβάνουν ανάλυση τιμήματος ανά προϊόν/αγαθό (τιμή προϊόντος για τα προϊόντα με σταθερή τιμή και ποσοστό έκπτωσης επί της τιμής του προϊόντος για τα προϊόντα των οποίων η τιμή εξαρτάται από το Δελτίο Τιμών της Δ/σης Ανάπτυξης Π.Ε. Αχαΐας της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας από την οποία προκύπτει η προσφερόμενη τιμή) και συνολικό τίμημα για το σύνολο των προς προμήθεια ειδών του Τμήματος. Η σύμβαση για κάθε Τμήμα θα ανατεθεί με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), ενώ η αξιολόγηση γίνεται με βάση το συνολικό προσφερόμενο τίμημα για το σύνολο των προς προμήθεια ειδών του κάθε Τμήματος.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικείμενου του (προμήθεια), της ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του (άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016) και του χρόνου αποστολής (12.12.2018) της προκήρυξης προς δημοσίευσης στην Ε.Ε.Ε.Ε. (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017).

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

4. Επειδή, στον υπό κρίση διαγωνισμό υπέβαλαν προσφορές οι οικονομικοί φορείς 1. η ένωση εταιρειών «.....» και ήδη 1^η παρεμβαίνουσα, 2. η εταιρεία «.....», 3. η εταιρεία «.....», 4. η εταιρεία «.....» 5. η προσφεύγουσα, ένωση εταιρειών «.....» και 6. Εταιρεία «.....». Με την προσβαλλόμενη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας κατ' έγκριση του Πρακτικού 1, αποσφράγισης προσφορών-αξιολόγησης προσφορών (ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης τεχνικών προσφορών) της Επιτροπής Αξιολόγησης του διαγωνισμού, έγιναν δεκτές οι προσφορές των ενώσεων εταιρειών «.....» και «.....», ήτοι της προσφεύγουσας και της 1^{ης} παρεμβαίνουσας και απορρίφθηκαν οι προσφορές των υπόλοιπων υποψήφιων εταιρειών.

5. Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα με πρόδηλο έννομο συμφέρον στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης, αφού συμμετείχε στον υπό κρίση διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά, ισχυριζόμενη ότι υφίσταται ζημία από την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, αφού παρανόμως έκρινε ως αποδεκτή την προσφορά της έτερης συμμετέχουσας και 1^{ης} παρεμβαίνουσας, ένωσης εταιρειών «.....», ενώ η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 (γ) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (γ) του Π.Δ. 39/2017, έχει ασκηθεί εμπροθέσμως εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 02.07.2019 και η Προσφυγή κατατέθηκε στις 09.07.2019.

6. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και με προφανές έννομο συμφέρον παρεμβαίνουν, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017, η ένωση εταιρειών «.....» και οι εταιρείες «.....», «.....» και «.....», αφού η προσφορά της και ήδη 1^{ης} παρεμβαίνουσας έγινε αποδεκτή στον υπό κρίση διαγωνισμό και ως εκ τούτου με πρόδηλο έννομο συμφέρον επιδιώκουν τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

κατά το μέρος αυτό, ενώ η Παρέμβαση τους αυτή ασκείται εμπροθέσμως, αφού η υπό κρίση Προσφυγή κοινοποιήθηκε στην παρεμβαίνουσα στις 12.07.2019 και η Παρέμβαση ασκήθηκε στις 22.07.2019.

7. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση Προσφυγή και η ασκηθείσα επ' αυτής Παρέμβαση, είναι τυπικά παραδεκτές και θα πρέπει να εξεταστούν στην ουσία τους.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε το υπ' αριθ. Α.Π.:οικ. ΠΔΕ/ΔΟΔΕ/216289/13630 έγγραφο απόψεών της επί των λόγων της Προσφυγής, αναφέροντας ότι εμμένει στις απόψεις της, όπως αυτές αναφέρθηκαν στο από 25.06.2019 Πρακτικό της.

9. Επειδή, το άρθρο 78 του ν. 4412/2016 «*Στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων (άρθρο 63 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)*» ορίζεται ότι «1. Όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας που προβλέπονται στην παρ. 3 του άρθρου 75 και τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα που προβλέπονται στην παρ. 4 του άρθρου 75, ένας οικονομικός φορέας μπορεί, κατά περίπτωση και για συγκεκριμένη σύμβαση, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς. Όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ' του Μέρους ΙΙ του Παραρτήματος ΧΙΙ του Προσαρτήματος Α' ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν ωστόσο να βασίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Αν ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, αποδεικνύει στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, ιδίως, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό. Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει, σύμφωνα με τα άρθρα 79, 80 και 81, αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

αποκλεισμού, σύμφωνα με τα άρθρα 73 και 74. {...}. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να απαιτεί ο οικονομικός φορέας και αυτοί οι φορείς να είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. {...} 2. Στην περίπτωση συμβάσεων έργων ή συμβάσεων υπηρεσιών ή στην περίπτωση εργασιών τοποθέτησης και εγκατάστασης στο πλαίσιο σύμβασης προμηθειών, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν την εκτέλεση ορισμένων κρίσιμων καθηκόντων απευθείας από τον ίδιο τον προσφέροντα ή, αν η προσφορά υποβάλλεται από ένωση οικονομικών φορέων, όπως αναφέρεται στην παρ. 2 του άρθρου 19, από έναν από τους συμμετέχοντες στην ένωση αυτή». Περαιτέρω, στον όρο 2.2.8 «Στήριξη στην ικανότητα τρίτων» της διακήρυξης ορίζεται ότι «Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς (άρθρο 78 παρ.1 του ν. 4412/2016). Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους, τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. Εφόσον οι οικονομικοί φορείς επικαλεστούν τη χρηματοοικονομική, τεχνική ή επαγγελματική ικανότητα τρίτων, υποχρεούνται με την προσφορά τους σωρευτικώς: (α) να υποβάλουν όλα τα δικαιολογητικά που αποδεικνύουν ότι οι φορείς στην ικανότητα των οποίων προτίθενται να στηριχθούν πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής ή εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού (ΕΕΕΣ και λοιπά δικαιολογητικά) και (β) να αποδείξουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης όλα τα απαραίτητα μέσα για την εκτέλεσή της με την προσκόμιση ιδιωτικού συμφωνητικού, σχετικής δέσμευσης μεταξύ του οικονομικού φορέα και του επικαλούμενου τρίτου, στην οποία δηλώνεται ότι οι τρίτοι δεσμεύονται να παράσχουν όλες τις απαιτούμενες από την παρούσα εγγυήσεις».

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

10. Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται με τον πρώτο λόγο της υπό κρίση Προσφυγής της ότι η προσφορά της ένωσης «.....» τυγχάνει απορριπτέα διότι υφίσταται παράλειψη προσκόμισης δικαιολογητικών των τρίτων δανειζόντων εμπειρία κατά παράβαση των άρθρων 78 και 79 παρ. 1 και 4 του Ν.4412/2016 και του όρου 2.2.8. της διακήρυξης, ήτοι δεν υποβλήθηκαν το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Συμβάσεων (εφεξής «Ε.Ε.Ε.Σ.») των δανειζόντων εμπειρία, καθώς και τα σχετικά ιδιωτικά συμφωνητικά μεταξύ της ένωσης και των δανειζόντων εμπειρία, καίτοι η εν λόγω υποψήφια ένωση δήλωσε στο Ε.Ε.Ε.Σ. που προσκόμισε στο σχετικό ερώτημα ότι «στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής». Ο λόγος αυτός της Προσφυγής τυγχάνει ορισμένος και ο σχετικός ισχυρισμός των παρεμβαινόντων περί αοριστίας αυτού γιατί δεν αναφέρεται από την προσφεύγουσα ποιος είναι ο τρίτος στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται η 1^η παρεμβαίνουσα θα πρέπει να απορριφθεί, δοθέντος ότι η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι στα υποβληθέντα Ε.Ε.Ε.Σ. της ένωσης «.....» δηλώνεται η στήριξη σε τρίτο φορέα, χωρίς όμως να ονομάζεται αυτός και να υποβάλλεται κάποιο σχετικό έγγραφο και ως εκ τούτου παραδεκτά δεν αναφέρει η προσφεύγουσα στην Προσφυγή της τον τρίτο αυτόν οικονομικό φορέα, αφού κάτι τέτοιο ως εικός δεν είναι δυνατό και αυτό ακριβώς συνιστά τον λόγο της Προσφυγής. Στην υπό εξέταση περίπτωση και από τη θεώρηση των εγγράφων του φακέλου στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προκύπτει ότι κατατέθηκαν τρία (3) Ε.Ε.Ε.Σ., αρχεία με τίτλο «1.3.1. ΕΕΕΣ, «1.3.2. ΕΕΕΣ και «1.3.3. ΕΕΕΣ, στα οποία απαντώνται καταφατικά τα ερωτήματα αν «(ο) οικονομικός φορέας συμμετέχει στη διαδικασία σύναψης σύμβασης από κοινού με άλλους(;)» (Μέρος II Α σελ. 4) και αν «(ο) οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται στο μέρος IV και στα (τυχόν) κριτήρια και κανόνες που καθορίζονται στο μέρος V κατωτέρω (;)» (Μέρος II Γ σελ. 6). Από τις ανωτέρω απαντήσεις των υποβληθέντων Ε.Ε.Ε.Σ. των μελών της ένωσης σαφώς

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

συνάγεται ότι η καταφατική απάντηση στην ερώτηση αν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής έχει την έννοια ότι καθένα από τα μέλη της ένωσης στηρίζεται σε τρίτο, ήτοι στα υπόλοιπα μέλη της ένωσης, τα οποία και εν προκειμένω έχουν υποβάλει σχετικό Ε.Ε.Ε.Σ., ως προελέχθη και συνεπώς πληρούνται οι σχετικές διατάξεις του Νόμου και της διακήρυξης, άρθρα 78 και 79 του Ν. 4412/2016 και όρος 2.2.8 της διακήρυξης. Η ανωτέρω, συνεπώς, δήλωση εκάστου των μελών της ένωσης υποβλήθηκε ατομικά και για λογαριασμό του και ως εκ τούτου το κάθε μέλος της ένωσης με το υποβληθέν Ε.Ε.Ε.Σ. του δήλωσε τις απαντήσεις του αυτοτελώς και για το πρόσωπό του και όχι για την ίδια την ένωση ως ενότητα και για το λόγο αυτόν απάντησε ότι δεν πληροί από μόνο του όλα τα κριτήρια επιλογής και στηρίζεται για την πλήρωσή τους σε τρίτο οικονομικό φορέα, ήτοι στα υπόλοιπα μέλη της ένωσης. Τα ανωτέρω, άλλωστε, στοιχούν και με το σύνολο της προσφοράς της υπόψη ένωσης και των εγγράφων του φακέλου της, από τα οποία προκύπτει ότι ουδείς τρίτος εκτός της ένωσης δεν παρέχει στήριξη για την οικονομική και χρηματοοικονομική της επάρκεια και την τεχνική και επαγγελματική της ικανότητα και συνεπώς ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας θα πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

11. Επειδή, ο όρος 4.1 της διακήρυξης «Γενικοί όροι υποβολής προσφορών» ορίζει ότι «(η) ένωση οικονομικών φορέων υποβάλλει κοινή προσφορά, η οποία υπογράφεται υποχρεωτικά ηλεκτρονικά είτε από όλους τους οικονομικούς φορείς που αποτελούν την ένωση, είτε από εκπρόσωπό τους νομίμως εξουσιοδοτημένο. Στην προσφορά, απαραίτητως πρέπει να προσδιορίζεται η έκταση και το είδος της συμμετοχής του (συμπεριλαμβανομένης της κατανομής αμοιβής μεταξύ τους) κάθε μέλους της ένωσης, καθώς και ο εκπρόσωπος/συντονιστής αυτής». Περαιτέρω, στον όρο 2.2.6.5 της διακήρυξης αυτής προβλέπεται ότι «(γ) για την απόδειξη της πρόθεσης του οικονομικού φορέα να ανταποκριθεί στα προαναφερθέντα, απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, να προσκομίσει, Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία αναφέρεται: ότι δεσμεύεται να διαθέσει αποθηκευτικό χώρο καθ' όλη τη

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

διάρκεια υλοποίησης της σύμβασής τους και σε κάθε περίπτωση μέχρι τις 31/12/2019, τα στοιχεία των αποθηκών, καθώς τις απαραίτητες άδειες [...]».

12. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της Προσφυγής, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι υφίσταται παράλειψη προσκόμισης υπεύθυνης δήλωσης της ένωσης «.....» με τα στοιχεία και τις άδειες των αποθηκών που απαιτούνται από τον όρο 2.2.6.5 της διακήρυξης, αφού η υπόψη υπεύθυνη δήλωση δεν υπεγράφη από το νόμιμο εκπρόσωπο της ένωσης ή των αναπληρωτή αυτού, αλλά κάθε ένα από τα μέλη της ένωσης αυτής κατέθεσε ξεχωριστά την ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση για λογαριασμό του και όχι για λογαριασμό της ένωσης και για το λόγο αυτό η προσφορά της πρέπει να απορριφθεί. Από τη θεώρηση της προσφοράς της ένωσης «.....» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προκύπτει ότι κατατέθηκαν τα αρχεία με τίτλο «1.2 ΥΔ ΣΥΝΟΛΙΚΗ», «1.2.2 ΥΔ ΓΕΝΙΚΗ » και «6.5.1. ΥΔ ΠΕΡΙ ΔΙΑΘΕΣΗΣ & ΧΩΡΟΘΕΤ. ΑΠΟΘΗΚΩΝ», ήτοι μία υπεύθυνη δήλωση νομίμως υπογεγραμμένη για έκαστο των μελών της ένωσης, σε κάθε μία από την οποία δηλώνεται αντίστοιχα ότι «Δεσμευόμαστε, κατά απολυτή συνάρτηση των όρων της παρ. 2.2.6.5. της προαναφερόμενης Διακήρυξης να αναλάβουμε την παροχή υπηρεσιών για τη μεταφορά και προσωρινή αποθήκευση των ειδών του Τμήματος Α και του Τμήματος Β που δεν διανεμήθηκαν κατά την επί τόπου διανομή και την εκ νέου μεταφορά τους στους χώρους της διανομής της Κοινωνικής Σύμπραξης για κάθε Π.Ε. για την εκ νέου διανομή τους στους ωφελούμενους, παρέχοντας τι υπηρεσίες που περιγράφονται στην προηγούμενη παράγραφο της Διακήρυξης. Η προσωρινή αποθήκευση των ειδών θα πραγματοποιείται σε αποθηκευτικούς χώρους, με τις νόμιμες αδειοδοτήσεις, ανάλογα με τα είδη προς προσωρινή αποθήκευση, που θα διατίθενται από την Εταιρεία μας στην Κοινωνική Σύμπραξη για τα χρονικά διάστημα υλοποίησης της σύμβασης. Για την εύρυθμη υλοποίηση του έργου της Κοινωνικής Σύμπραξης οι διατιθέμενοι αποθηκευτικοί χώροι χωροθετούνται εντός της έδρας της Περιφερειακής Ενότητας Αιτωλοακαρνανίας (Μεσολλόγγι), εντός της έδρας της Περιφερειακής

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

Ενότητας Αχαΐας (Πάτρα) και εντός της έδρας της Περιφερειακής Ενότητας Ηλείας (Πύργος) [...] (α) Δεσμευόμαστε να διαθέσουμε αποθηκευτικούς χώρους καθ' όλη τη διάρκεια υλοποίησης της σύμβασης και σε κάθε περίπτωση μέχρι τις 31/12/2019. (β) Τα στοιχεία των αποθηκών μας είναι : 1. Μεσολόγγι- ΦΩΚΑΣ ΑΕΒΕ- ΤΡΕΛΑΓΚΑΘΑ ΜΕΣΟΛΟΓΓΙΟΥ, -ΤΗΛ. 2631024841 2. Πάτρα- ΠΑΠΑΓΕΩΡΓΙΟΥ ΑΦΟΙ ΑΕΒΕ- ΗΛΕΙΑΣ 5, Κ. ΟΒΡΥΑ ΠΑΤΡΑ-ΤΗΛ. 2610526001 3. Πύργος- ΙΩΑΝΝΗΣ ΤΕΡΖΗΣ ΑΕΕ- ΚΑΣΤΑ ΚΑΤΑΚΟΛΟΥ ΔΗΜΟΣ ΠΥΡΓΟΥ- ΤΗΛ. 2621022784 και έχουν τις απαραίτητες άδειες, οι οποίες επισυνάπτονται στην προσφορά μας (γ) [...]». Συνεπώς και όπως εναργώς συνάγεται από τα προαναφερόμενα δηλωθέντα στις τρεις (3) υπεύθυνες δηλώσεις εκάστου μέλους της ένωσης πληρούνται τα οριζόμενα στους όρους 4.1 και 2.2.6.5 της διακήρυξης, αφού, τα απαιτούμενα σύμφωνα με τον όρο 2.2.6.5. αναφορικά με τη δέσμευση των αποθηκευτικών χώρων και τα στοιχεία αυτών, δηλώθηκαν από όλα τα μέλη της ένωσης με αντίστοιχες υπεύθυνες δηλώσεις όπως ο όρος 4.1. της διακήρυξης ορίζει. Άλλωστε και σε κάθε περίπτωση η σχετική δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της ένωσης,, αρχείο με τίτλο «1.2 ΥΔ ΣΥΝΟΛΙΚΗ», αναφέρει ότι δηλώνει «(α)τομικά και υπό την ιδιότητά (μ)ου ως Αντιπροέδρου & Διευθύνοντος Συμβούλου της ανώνυμου εταιρείας υπό την επωνυμία «.....» [...] αλλά και ως μέλους της συσταθείσας Ένωσης Εταιρειών «.....», καλουμένη εφεξής «η Ένωση», δυνάμει του από 23/01/2019 Ιδιωτικού Συμφωνητικού Ένωσης Εταιρειών για τη συμμετοχή της υπό την μόρφη της Ένωσης στον Ηλεκτρονικό Ανοικτό Διεθνή Διαγωνισμό, συμφωνά με την υπ. αρ. 402448/18586 και αριθ. Συστήματος Διακήρυξης», ήτοι δηλώνεται σαφώς ότι η δήλωση αυτού γίνεται και υπό την ιδιότητά του ως μέλους της ένωσης και συνεπώς, εφόσον αυτός, έχει οριστεί από το προρρηθέν ιδιωτικό συμφωνητικό ως νόμιμος εκπρόσωπος αυτής, πληρούνται τα οριζόμενα στον όρο 2.2.6.5. της διακήρυξης και μόνον εκ της υποβληθείσας αυτής δήλωσης, αφού αυτή είναι σύμφωνη τον όρο 4.1 της διακήρυξης. Κατ' ακολουθίαν ο σχετικός λόγος της Προσφυγής τυγχάνει ουσία αβάσιμος.

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

13. Επειδή, στον όρο 2.2.6.11 της διακήρυξης προβλέπεται ότι «Ο υποψήφιος οικονομικός φορέας πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να καταθέσει με την προσφορά του Ασφαλιστήριο Συμβόλαιο Αστικής Ευθύνης έναντι τρίτων. Το εν λόγω Ασφαλιστήριο θα αντιστοιχεί τουλάχιστον στο 30% του συνολικού προϋπολογισμού του τμήματος της παρούσας για το οποίο ο οικονομικός φορέας συμμετέχει (μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.). Προσκομίζεται επιπλέον Υπεύθυνη δήλωση, επί ποινή αποκλεισμού, με την οποία ο οικονομικός φορέας δεσμεύεται ότι το ανωτέρω συμβόλαιο θα βρίσκεται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης.». Επιπλέον, η αναθέτουσα αρχή παρείχε διευκρινίσεις σύμφωνα με τις οποίες «Ερώτηση 10: Σε περίπτωση συμμετοχής στον διαγωνισμό, Ενώσεων Οικονομικών Φορέων, πρέπει να πληρούν το σύνολο των κριτηρίων επιλογής όλοι οι φορείς κάθε ένας ξεχωριστά ή υπάρχει δυνατότητα αλληλοκάλυψης των κριτηρίων επιλογής από τον κάθε συμμετέχοντα οικονομικό φορέα. Απάντηση 10: Σας διευκρινίζουμε ότι τα κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.5, 2.2.6 & 2.2.7 καλύπτονται αθροιστικά σε περίπτωση ενώσεων Οικονομικών Φορέων.».

14. Επειδή με τον τρίτο λόγο της Προσφυγής της η προσφεύγουσα αναφέρει ότι η προσφορά της έτερης συνδιαγωγόμενης ένωσης τυγχάνει απορριπτέα για το λόγο ότι υφίσταται παράλειψη προσκόμισης υπεύθυνης δήλωσης περί του ασφαλιστηρίου συμβολαίου αστικής ευθύνης της ένωσης, σύμφωνα με τον όρο 2.2.6.11 της διακήρυξης, αφού αυτή έχει υπογραφεί από τον νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρείας – μέλος της ένωσης «.....», και όχι από τον εκπρόσωπο της ένωσης, ή τον αναπληρωτή του και ως εκ τούτου αυτή δε δεσμεύει την ένωση, αλλά μόνον το εν λόγω μέλος της ένωσης. Στην υπό εξέταση περίπτωση και προς κάλυψη του ακριβώς ανωτέρω όρου της διακήρυξης κατατέθηκε το αρχείο με τίτλο «6.15.1 ΥΔ ΠΕΡΙ ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ», το οποίο υπογράφηκε νομίμως από το νόμιμο εκπρόσωπο του ενός μέλους της ένωσης, ήτοι την εταιρεία «.....» και στην οποία υπεύθυνη δήλωση δηλώνεται μεταξύ άλλων «Δεσμεύομαι, επί ποινή αποκλεισμού περί της ασφάλισης της εταιρείας για αστική ευθύνη της σύμβασης, έναντι τρίτων κατά

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

τη διάρκεια της σύμβασης, όπως ρητά αναφέρεται στη διακήρυξη του διαγωνισμού για την «Προμήθεια υλικής συνδρομής» της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας (παρ. 2.2.6.11)» και η οποία εταιρεία είναι αυτή που σύμφωνα με τις διευκρινίσεις που εντάχθηκαν στο κανονιστικό περιεχόμενο της διακήρυξης είναι αυτή που εισφέρει το σχετικό κριτήριο επιλογής, ήτοι το ασφαλιστήριο συμβόλαιο αστικής ευθύνης προς πλήρωση του όρου 2.2.6.11 της διακήρυξης, όπως προκύπτει από το αρχείο με τίτλο «6.11.1 ΒΕΒΑΙΩΣΗ, ΑΣΦΑΛ. ΣΥΜΒΟΛΑΙΟ». Συνεπώς πληρούνται οι ανωτέρω όροι της διακήρυξης, αφού το μέλος της ένωσης που καλύπτει το σχετικό στοιχείο των όρων της διακήρυξης και εισφέρει αυτό στην ένωση ως μέλος της, είναι και αυτό του οποίου ο νόμιμος εκπρόσωπος υπογράφει την σχετιζόμενη άμεσα με αυτό υπεύθυνη δήλωση. Άλλωστε, θα πρέπει να γίνει δεκτός και ο ισχυρισμός των παρεμβαινόντων ότι νομίμως η υπόψη υπεύθυνη δήλωση υπογράφεται από το μέλος της ένωσης αυτό, καθόσον αυτό μόνον ως αντισυμβαλλόμενο μέρος στο ασφαλιστήριο αυτό συμβόλαιο είναι υπεύθυνο να πληρώνει και να το διατηρεί σε ισχύ και είναι το μόνο που μπορεί τυχόν να το καταγγείλει ή να το διακόψει ή να το ανανεώσει (αφού μη αντισυμβαλλόμενοι είναι αδύνατον να διακόψουν ή να ανανεώσουν μια σύμβαση στην οποία δεν είναι αντισυμβαλλόμενοι) και αυτονοήτως είναι και το μόνο που μπορεί να βεβαιώνει τη διατήρηση αυτού σε ισχύ. εταιρεία «.....». Ως εκ τούτου η οικεία υπεύθυνη δήλωση που υποβλήθηκε για τη διατήρηση αυτού του ασφαλιστηρίου συμβολαίου της εταιρεία «.....» σε ισχύ, νομίμως υπεβλήθη με δηλούντα, υπογράφοντα και δεσμευόμενο το νόμιμο εκπρόσωπο αυτής και της και ο κατ' ακολουθίαν ο λόγος αυτός της Προσφυγής, τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος, νόμω και ουσία.

15. Επειδή, ο όρος 2.2.7 της διακήρυξης ορίζει ότι «2.2.7.1 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: Πιστοποιητικό ISO 9001:2008, Πιστοποιητικό ISO 14001:2004, Διεθνές Σύστημα Υγιεινής και Ασφάλειας στην Εργασία ΕΛΟΤ 1801:2008– OHSAS 18001:2007, ή ισοδύναμα ή νεότερα αυτών, για την

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανασυσκευασία και τη διακίνηση τροφίμων και προϊόντων παντοπωλείου, διαπιστευμένα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα. Όσον αφορά στη διαχείριση της ασφαλείας των τροφίμων ο προσφέρων οικονομικός φορέας, οφείλει να καταθέσει: Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, με το οποίο να πιστοποιείται ότι η συσκευασία, ανασυσκευασία, η αποθήκευση και η διακίνηση των τροφίμων και των προϊόντων παντοπωλείου πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι εφαρμόζει, διατηρεί και αναθεωρεί διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4-10-2000, όπως αυτή ισχύει. 2.2.7.2 Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας δε συσκευάζει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, προσκομίζεται το Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, από την επιχείρηση από την οποία θα προμηθεύεται τα διακινούμενα είδη, με το οποίο να πιστοποιείται ότι η συσκευασία των τροφίμων πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι εφαρμόζει, διατηρεί και αναθεωρεί διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4-10-2000, όπως αυτή ισχύει [...], ενώ σύμφωνα με τις διευκρινίσεις που παρείχε η αναθέτουσα αρχή (βλ. ανωτέρω σκέψη 16) «τα κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.5, 2.2.6 & 2.2.7 καλύπτονται αθροιστικά σε περίπτωση ενώσεων Οικονομικών Φορέων.».

16. Επειδή, με τον τέταρτο λόγο της Προσφυγής, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης για το λόγο ότι έκανε αποδεκτή την προσφορά της ένωσης εταιρειών «.....» καίτοι δεν πληρούται ο όρος 2.2.7.1. της διακήρυξης περί προσκόμισης των ζητούμενων προτύπων διασφάλισης ποιότητας. Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι η προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης ένωσης είναι πλημμελής, τόσο ως προς τα κατατεθειμένα δικαιολογητικά της εταιρείας – μέλος αυτής «.....», όσο και ως προς τα δικαιολογητικά της εταιρείας – μέλος αυτής «.....»,

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

αφού τα πιστοποιητικά ποιότητας της εταιρείας «.....» (αρχείο 7.6) αφενός, δεν περιλαμβάνουν όλα τα ζητούμενα πεδία πιστοποίησης της διακήρυξης, ήτοι, δεν περιλαμβάνουν το πεδίο της «συσκευασίας», αφετέρου, πιστοποιούν μόνο είδη τροφίμων και όχι τα είδη παντοπωλείο. Ετέρωθεν, όσον αφορά το μέλος της ένωσης «.....», η προσφεύγουσα αναφέρει ότι δεν προσκομίσθηκε κανένα πιστοποιητικό ποιότητας για τα είδη, που θα προμηθεύσει η εν λόγω εταιρεία, ήτοι δεν προσκομίζεται πιστοποιητικό ποιότητας της εταιρείας «.....» για τα είδη παντοπωλείου μωρομάντηλα, οδοντόκρεμα, οδοντόβουρτσες, σαμπουάν, σκόνη για πλύσιμο ρούχων, χαρτί υγείας, καθαριστικό γενικής χρήσης, υγρό πιάτων, αφρόλουτρο και για τα είδη οπωροπωλείου (μήλα, πορτοκάλια, πατάτες, λάχανο), υποχρέωση την οποία υπείχε η εταιρεία αυτή, αφού σύμφωνα με τον όρο 2.2.7.1. της διακήρυξης τα εν λόγω πιστοποιητικά οφείλει να τα προσκομίσει ο προμηθευτής-κατασκευαστής των συγκεκριμένων προϊόντων, δηλαδή η εκάστοτε εταιρεία-μέλος της ένωσης και την έλλειψη αυτών, δεν δύναται να καλύψουν ούτε, προσκομισθέντα πιστοποιητικά ISO προμηθευτών των εν λόγω εταιρειών και μη κατασκευαστών των συγκεκριμένων προϊόντων, ούτε, προσκομισθέντα πιστοποιητικά ISO λοιπών μελών της ένωσης και προμηθευτών-κατασκευαστών άλλων προϊόντων. Από τις προδιαληφθείσες διατάξεις της διακήρυξης και τις διευκρινίσεις της αναθέτουσας αρχής (βλ. ανωτέρω σκέψη), συνάγεται ότι τα κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.5, 2.2.6 & 2.2.7, αρά και του επίμαχου όρου 2.2.7 περί προσκόμισης των ζητούμενων προτύπων διασφάλισης ποιότητας (ISO), καλύπτονται αθροιστικά σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων. Εντούτοις, ορίζεται στην παράγραφο 2.2.7.2. της διακήρυξης ότι σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας δε συσκευάζει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, προσκομίζεται το Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, από την επιχείρηση από την οποία θα προμηθευτεί τα διακινούμενα είδη, δηλαδή συνάγεται ότι η παράγραφος 2 του όρου 2.2.7 είναι ειδικότερη και απαιτεί την

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

προσκόμιση του εν λόγω αναφερόμενου πιστοποιητικού. Η διάταξη αυτή, του όρου 2.2.7.2, σαφώς απαιτούσε ειδικότερα την προσκόμιση των εν λόγω πιστοποιητικών και ουδεμία ασάφεια της διακήρυξης υφίσταται προς τούτο, ενώ, περαιτέρω, η ειδική ρύθμιση αυτή της παραγράφου 2.2.7.2. δε δύναται παραδεκτά να θεωρηθεί ότι έπαυσε να ισχύει ως προς την απαίτηση της προσκόμισης των πιστοποιητικών των προμηθευτών αυτή, κατόπιν των παρασχεθεισών διευκρινίσεων από την αναθέτουσα αρχή, καθόσον με τις τελευταίες ορίζεται ότι καλύπτονται αθροιστικά οι απαιτήσεις των κριτηρίων επιλογής των παραγράφων 2.2.5, 2.2.6 & 2.2.7 σε περίπτωση ένωσης εταιρειών, πλήν, όμως, η κάλυψη αυτή αυτονοήτως δεν αφορά περιπτώσεις όπου η διακήρυξη ρητά απαιτούσε να συντρέχει συγκεκριμένη ιδιότητα σε συγκεκριμένο πρόσωπο, ως εν προκειμένω, δηλαδή, κατά την οποία απαιτούνται να παρασχεθούν πιστοποιητικά ISO των προμηθευτών. Εξάλλου και σε κάθε περίπτωση η διάταξη του όρου 2.2.7.2. κατ' ουσίαν ισχύει ως ειδικότερη ρύθμιση και κατ' ουδέν δύναται να θεωρηθεί ότι η απαίτηση που θεσπίζει προσκόμισης των εν λόγω πιστοποιητικών, καταργήθηκε εκ των παρασχεθεισών νεότερων γενικών διευκρινίσεων περί αθροιστικής κάλυψης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τον κανόνα *ex posterior generalis non derogat legi priori speciali*, ως η αρχή αυτή αυτή λειτουργεί ως εξαίρεση στη γενική νομική ερμηνευτική αρχή που αποτυπώνει το άρθρο 2 του ΑΚ (βλ. ΑΠ 284/2004, ΣΤΕ 1517/2003, ΔΕφΑΘ 1808/2000), κατά τον οποίο όταν ο νομοθέτης χρησιμοποιεί όχι μόνο γενική, αλλά και αόριστη διατύπωση, δεν καταλείπεται καμία αμφιβολία ότι ουδαμώς δύναται να θίξει παλαιότερες ειδικές διατάξεις που ισχύουν ως προς ορισμένες ειδικώς ρυθμιζόμενες σχέσεις και καταστάσεις. Με άλλα λόγια και όπως γίνεται δεκτό, σύμφωνα με την ανωτέρω αρχή όταν ένας νόμος διέπει μια συγκεκριμένη δέσμη σχέσεων στην λεπτομέρεια, είναι παράλογο να αποδοθεί στον νομοθέτη η πρόθεση να καταργήσει τη λεπτομερή αυτή ρύθμιση απλώς και μόνο διότι έρχεται σε αντίθεση με μια πιο γενική αρχή που περιέχεται σε ένα μεταγενέστερο νόμο. Τούτων δοθέντων, στην προκειμένη περίπτωση και σύμφωνα με το γράμμα των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει ότι τα εν λόγω πιστοποιητικά οφείλει να

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

τα κατέχει και να τα προσκομίσει ο προμηθευτής - κατασκευαστής των συγκεκριμένων προϊόντων, σύμφωνα με τον υπόψη όρο της διακήρυξης, σε περίπτωση, δε, ένωσης εταιρειών αυτά προσκομίζονται για κάθε μέλος της ένωσης αντιστοίχως και για τα είδη που αυτό το μέλος προμηθεύει – κατασκευάζει και δε δύναται να καλυφθούν – εισφερθούν ως κριτήριο που πληρούται από έτερος μέλος της ένωσης, αφού η νεότερη διευκρίνιση περί αθροιστικής κάλυψης των κριτηρίων επιλογής δεν αναιρεί την ειδική υποχρέωση που θεσπίζει ο όρος 2.2.7.2 της διακήρυξης. Στην υπό κρίση περίπτωση και όσον αφορά την υποβολή των προβλεπόμενων από τη διακήρυξη πιστοποιητικών ISO 9001:2008, ISO 14001:2004, OHSAS 18001:200 και ISO 22000:2005, από την επισκόπηση της προσφοράς της ένωσης εταιρειών «.....» προκύπτει ότι υπεβλήθησαν το υπ' αριθ. 91698 πιστοποιητικό ISO 9001:2015 της εταιρείας «.....» το οποίο αναφέρεται μεταξύ άλλων και στην πιστοποίηση υπηρεσιών εφοδιαστικής αλυσίδας (LOGISTICS) Ποτών, Ειδών Καθαριότητας, Ειδών Προσωπικής Υγιεινής και Τυποποιημένων Τροφίμων σε συνθήκες συντήρησης, ψύξης, κατάψυξης και περιβάλλοντος, καθώς και το υπ' αριθ. 10164561 πιστοποιητικό ISO 9001:2015 της εταιρείας «.....» για τυποποίηση, συσκευασία, αποθήκευση και μεταφορά ελαιολάδου, σπορελαίων, αλλά και αποθήκευση, ανασυσκευασία, διακίνηση, εμπορία τυποποιημένων ξηρών τροφίμων, κονσερβοποιημένων τροφίμων και τυποποιημένων γλυκισμάτων, το υπ' αριθ. 042180063 πιστοποιητικό ISO 14001:2015 της εταιρείας «.....» που καλύπτει και υπηρεσίες εφοδιαστικής αλυσίδας (LOGISTICS) Ποτών, Ειδών Καθαριότητας, Ειδών Προσωπικής Υγιεινής και Τυποποιημένων Τροφίμων σε συνθήκες συντήρησης, ψύξης, κατάψυξης και περιβάλλοντος, καθώς και το υπ' αριθ. 0083206 πιστοποιητικό ISO 14001:2015 της εταιρείας «.....» για τυποποίηση, συσκευασία, αποθήκευση και μεταφορά ελαιολάδου, σπορελαίων, αλλά και αποθήκευση, ανασυσκευασία, διανομή τυποποιημένων ξηρών τροφίμων, κονσερβοποιημένων τροφίμων και τυποποιημένων γλυκισμάτων, ως και ειδών ατομικής υγιεινής και ειδών γενικού καθαρισμού,

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

το υπ' αριθ. 110-6 πιστοποιητικό OHSAS 18001:2007 της εταιρείας «.....», με το οποίο παρέχεται πιστοποίηση και για υπηρεσίες εφοδιαστικής ελυσίδας (LOGISTICS) Ποτών, Ειδών Καθαριότητας, Ειδών Προσωπικής Υγιεινής και Τυποποιημένων Τροφίμων σε συνθήκες συντήρησης, ψύξης, κατάψυξης και περιβάλλοντος, το υπ' αριθ. 034412148-HS-OH πιστοποιητικό OHSAS 18001:2007 της εταιρείας «.....» για τυποποίηση, συσκευασία, αποθήκευση και μεταφορά ελαιολάδου, σπορελαίων, αλλά και αποθήκευση, ανασυσκευασία, διακίνηση, εμπορία τυποποιημένων ξηρών τροφίμων, κονσερβοποιημένων τροφίμων και τυποποιημένων γλυκισμάτων, το υπ' αριθ. 049170026 πιστοποιητικό ISO 22000:2005 της εταιρείας «.....» μεταξύ άλλων για αποθήκευση και διανομή προσυσκευασμένων τροφίμων σε συνθήκες συντήρησης υπό ψύξη, κατάψυξη και συνθήκες περιβάλλοντος και το υπ' αριθ. 0034214 πιστοποιητικό ISO 22000:2005 της «.....» για τυποποίηση, συσκευασία, αποθήκευση και μεταφορά ελαιολάδου, σπορελαίων, συσκευασία ελαιολάδου και σπορελαίων σε παλετοδεξαμενές και PET, ως και γυάλινες φιάλες και χαρτοκιβώτια, αλλά και αποθήκευση, ανασυσκευασία, διακίνηση, εμπορία τυποποιημένων ξηρών τροφίμων, κονσερβοποιημένων τροφίμων και τυποποιημένων γλυκισμάτων». Από τη θεώρηση των προαναφερομένων πιστοποιητικών προκύπτει ότι υποβλήθηκαν τα σχετικά πιστοποιητικά δύο εκ των τριών μελών την ένωσης και συνεπώς προκύπτει ότι δεν πληρούται οι ανωτέρω όροι της διακήρυξης, διότι σύμφωνα με τα όσα έγιναν δεκτά στη σκέψη 20 της παρούσας η προσκόμιση των ανωτέρω πιστοποιητικών από έτερο μέλος της ένωσης δεν αρκεί για την κάλυψη του όρου αυτού και συνεπώς αναφορικά με το λόγο αυτό της προσφυγής σχετικά με τη μη προσκόμιση πιστοποιητικών ISO του μέλους της ένωσης, εταιρείας «.....», αυτός τυγχάνει βάσιμος. Περαιτέρω, όσον αφορά τη διατύπωση των προαναφερόμενων πιστοποιητικών της εταιρείας «.....» περί υπηρεσίες εφοδιαστικής αλυσίδας (logistics), σημειώνεται ότι σύμφωνα με το άρθρο 1 του Ν.4302/2014 (ΦΕΚ Α'225) «[...] α) *Εφοδιαστική (Logistics) είναι το σύνολο των διεργασιών που είναι απαραίτητες*

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

για το σχεδιασμό, την υλοποίηση και τον έλεγχο της ροής (της μεταφοράς, της διαμεταφοράς και της αποθήκευσης) αγαθών και εμπορευμάτων [...] β) Δραστηριότητες Εφοδιαστικής είναι ιδίως: Η συλλογή, φόρτωση, μεταφορά, μεταφόρτωση, εκφόρτωση και παράδοση αγαθών και εμπορευμάτων, η ομαδοποίηση (consolidation) και ο διαχωρισμός (deconsolidation) αγαθών και εμπορευμάτων, η αποθήκευση και η διαχείριση της απογραφής εμπορευμάτων [...] Η συσκευασία, η ανασυσκευασία, η ετικετοποίηση, ο έλεγχος της ποιότητας, η συναρμολόγηση ή οι μικρές τροποποιήσεις [...]» και ως εκ τούτου πληρούται από τα πιστοποιητικά αυτά οι όροι της διακήρυξης περί αποθήκευσης, συσκευασίας, ανασυσκευασίας και διακίνησης». Κατ' ακολουθίαν και σύμφωνα με τα κριθέντα ανωτέρω ο λόγος αυτός της Προσφυγής πρέπει να γίνει μερικά δεκτός και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το μέρος που έκρινε την προσφορά της ένωσης εταιρειών «.....» παραδεκτή για το Τμήμα Α, Τρόφιμα, του υπό κρίση διαγωνισμού.

17. Επειδή, ο όρος 2.2.7.3 της διακήρυξης προβλέπει ότι «(ό)σον αφορά στα προϊόντα Βασικής Υλικής Συνδρομής, εφόσον απαιτείται από τη Νομοθεσία, κάθε ένα εξ αυτών πρέπει να φέρει σχετική σήμανση CE. Επιπλέον, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να καταθέσουν: 1) Κατά περίπτωση άδειες κυκλοφορίας των προϊόντων (αίτηση ή αριθμό Εθνικό Μητρώο Χημικών Προϊόντων) καθώς και την καταχώρηση των στοιχείων στο Κέντρο Δηλητηριάσεων, εφόσον απαιτείται και όπως αυτά ορίζονται από την Ελληνική και Ευρωπαϊκή νομοθεσία σύμφωνα με το άρθρο 45 του κανονισμού ΕΚ. 1272/2008 CLP». Περαιτέρω, σύμφωνα με τις διευκρινίσεις της αναθέτουσας αρχής ορίζεται ότι «Ερώτηση 8 Σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.7.3, σελίδα 43 της διακήρυξης, απαιτείται: «2.2.7.3. Όσον αφορά στα προϊόντα Βασικής Υλικής Συνδρομής, εφόσον απαιτείται από τη Νομοθεσία, κάθε ένα εξ αυτών πρέπει να φέρει σχετική σήμανση CE. Επιπλέον, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να καταθέσουν: 1) Κατά περίπτωση άδειες κυκλοφορίας των προϊόντων (αίτηση ή αριθμό Εθνικό Μητρώο Χημικών Προϊόντων) καθώς και την καταχώρηση των στοιχείων στο Κέντρο Δηλητηριάσεων, εφόσον απαιτείται και

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

όπως αυτά ορίζονται από την Ελληνική και Ευρωπαϊκή νομοθεσία σύμφωνα με το άρθρο 45 του κανονισμού ΕΚ. 1272/2008 CLP. 2) Φύλλο Δεδομένων Ασφαλείας (MSDS) των απορρυπαντικών, εφόσον απαιτείται από τη Νομοθεσία, στα Ελληνικά σύμφωνα με την Οδηγία ΕΕ 1907/2006 και τον Κανονισμό ΕΚ 1272/2008 CLP. 3) Πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας των ISO 9001:2008 ή ισοδύναμο αυτού διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥΔ) ή άλλο αντίστοιχο φορέα εξωτερικού των κατασκευαστών και μόνο για τα είδη του Τμήματος Β-Είδη Βασικής Υλικής Συνδρομής (εφόσον απαιτείται από τη Νομοθεσία).». Παρακαλούμε όπως μας διευκρινίσετε τα κάτωθι: Αν η απαίτηση της παραγράφου 2.2.7.3(1) και 2.2.7.3.(2) αφορά μόνο τα απορρυπαντικά είδη, ήτοι τα είδη καθαριστικό υγρό γενικής χρήσης, σκόνη για πλύσιμο ρούχων και υγρό πιάτων. Ποια προϊόντα αφορά η απαίτηση της παραγράφου 2.2.7.3(3), δεδομένου ότι μεγάλοι κατασκευαστικοί οίκοι επώνυμων προϊόντων βασικής υλικής συνδρομής δεν απαιτείται να διαθέτουν πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας και συνεπώς έχει καταστεί δυσχερής η αναζήτηση πιστοποιητικών ποιότητας ορισμένων εκ των προϊόντων του Τμήματος Β – είδη βασικής υλικής συνδρομής. Απάντηση 8 Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.7.3 της Διακήρυξης, οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς πρέπει να καταθέσουν με την προσφορά τους άδειες κυκλοφορίας των προϊόντων (αίτηση ή αριθμό Εθνικό Μητρώο Χημικών Προϊόντων) καθώς και την καταχώριση των στοιχείων στο Κέντρο Δηλητηριάσεων όπως αυτά ορίζονται από την Ελληνική και Ευρωπαϊκή νομοθεσία, σύμφωνα με το άρθρο 45 του κανονισμού ΕΚ. 1272/2008 CLP. Συνεπώς, οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς πρέπει να προσκομίσουν τα απαιτούμενα των παραγράφων 2.2.7.3 (1) και 2.2.7.3(2) για τα είδη: καθαριστικό υγρό γενικής χρήσης, σκόνη για πλύσιμο ρούχων και υγρό πιάτων». Περαιτέρω, το άρθρο 45 του Κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 1272/2008 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, για την ταξινόμηση, την επισήμανση και τη συσκευασία των ουσιών και των μειγμάτων, την τροποποίηση και την κατάργηση των οδηγιών 67/548/ΕΟΚ και 1999/45/ΕΚ και την τροποποίηση του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 1907/2006 ορίζει ότι «(ο)ρισμός αρμόδιων φορέων

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

για την παραλαβή των πληροφοριών που αφορούν την ανταπόκριση σε καταστάσεις έκτακτου κινδύνου για την υγεία 1. Τα κράτη μέλη ορίζουν τον ή τους φορείς που είναι αρμόδιοι για την παραλαβή πληροφοριών που αφορούν, ειδικότερα, τη λήψη προληπτικών ή θεραπευτικών μέτρων ιδίως σε καταστάσεις έκτακτου κινδύνου για την υγεία, από τους εισαγωγείς και τους μεταγενέστερους χρήστες που διαθέτουν τα μείγματα στην αγορά. Στις πληροφορίες αυτές περιλαμβάνονται η χημική σύνθεση των μειγμάτων που διατίθενται στην αγορά και ταξινομούνται ως επικίνδυνα βάσει των επιπτώσεων τους στην υγεία ή των φυσικών τους επιπτώσεων και της χημικής ταυτότητας των ουσιών για τις οποίες ο Οργανισμός έχει δεχθεί αίτημα για τη χρήση εναλλακτικής χημικής ονομασίας, σύμφωνα με το άρθρο 24 [...]. Περαιτέρω, το άρθρο 2 του Κανονισμού (ΕΚ) 648/2004 του Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου σχετικά με τα απορρυπαντικά ορίζει ότι «(γ)ια τους σκοπούς του παρόντος κανονισμού, νοούνται ως: 1. "απορρυπαντικό": κάθε ουσία ή παρασκεύασμα που περιέχει σάπωνες ή/και άλλες επιφανειοδραστικές ουσίες και προορίζεται για διαδικασίες πλύσης και καθαρισμού. Τα απορρυπαντικά δύνανται να βρίσκονται σε οποιαδήποτε μορφή (υγρό, σκόνη, πολτός, ράβδοι, ταμπλέτες, τεμάχια ή μορφοποιημένα, κ.λπ.) και να διατίθενται στην αγορά ή να χρησιμοποιούνται στις οικίες ή για σκοπούς ιδρυμάτων ή για βιομηχανικούς σκοπούς», ενώ το άρθρο 3 ορίζει «(δ)ιάθεση στην αγορά: 1. Κατά τη διάθεσή τους στην αγορά, τα απορρυπαντικά και οι επιφανειοδραστικές ουσίες για απορρυπαντικά που αναφέρονται στο άρθρο 1, πληρούν τους όρους, τα χαρακτηριστικά και τα όρια που καθορίζονται στον παρόντα κανονισμό και στα παραρτήματά του και, ανάλογα με την περίπτωση, στην οδηγία 98/8/ΕΚ, και σε όλη τη σχετική κοινοτική νομοθεσία [...]». Επέκεινα στο άρθρο 3 της ΥΑ 381/2005 (ΦΕΚ Β΄ 539/02.05.2006) «(ο)ρισμός αρμόδιας Εθνικής Αρχής και τον καθορισμό μέτρων" ελέγχου, τελών και κυρώσεων για την εκτέλεση του Κανονισμού (ΕΚ) 648/2004 του Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου σχετικά με τα απορρυπαντικά» ορίζεται ότι «[...] 3. Ο "παρασκευαστής", όπως ορίζεται στο άρθρο 2 του Κανονισμού, υποχρεούται να γνωστοποιεί στην αρμόδια Αρχή κάθε πληροφορία που ζητείται σχετικά με τις πρώτες ύλες ή/και το τελικό

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

προϊόν, όπως π.χ. τη σύνθεση του προϊόντος, τη διαδικασία παραγωγής, τη βιοδιασπασιμότητα των επιφανειοδραστικών ουσιών, τις πειραματικές δοκιμές κ.α.. Επίσης ο "παρασκευαστής" υποχρεούται να διαθέτει αμελλητί και δωρεάν το δελτίο στοιχείων συστατικών του παραρτήματος VII μέρος Γ του Κανονισμού, στο Κέντρο Δηλητηριάσεων και κατόπιν σχετικού αιτήματος σε οποιοδήποτε "ιατρικό προσωπικό", όπως ορίζεται στο άρθρο 2 του Κανονισμού [...] 4. Με την επιφύλαξη άλλων διατάξεων, οι επιφανειοδραστικές ουσίες για απορρυπαντικά, τα απορρυπαντικά και τα άλλα προϊόντα που θεωρούνται ως απορρυπαντικά, όπως ορίζονται στο άρθρο 2 του κανονισμού 648/2004, μπορούν να διατίθενται στην ελληνική αγορά μόνον εφόσον είναι σύμφωνα προς τις διατάξεις του Κανονισμού και των παραρτημάτων του».

18. Επειδή, με τον πέμπτο λόγο της Προσφυγής της η προσφευγούσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της ένωσης εταιρειών «.....» παρανόμως έγινε αποδεκτή αφού υφίσταται παράλειψη καταχώρησης στοιχείων στο Κέντρο Δηλητηριάσεων σύμφωνα με τον όρο 2.2.7.3. της διακήρυξης, αφού για τα είδη καθαριστικό υγρό γενικής χρήσης, σκόνη για πλύσιμο ρούχων και υγρό πιάτων δεν προσκομίσθηκε η απαιτούμενη καταχώριση των στοιχείων αυτών. Από τις προδιαληφθείσες ανωτέρω διατάξεις προκύπτει ότι για τα απορρυπαντικά/ καθαριστικά προϊόντα που υπάγονται στον Κανονισμό 648/2004/EK, ισχύει παράλληλα στην υποχρέωση καταχώρησης στο Εθνικό Μητρώο Χημικών Προϊόντων, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΚ)/1272/2008 (CLP), η υποχρέωση υποβολής της πλήρους σύνθεσης του προϊόντος στο Κέντρο Δηλητηριάσεων, βάσει του άρθρου 9, παράγραφος 3 και του Παραρτήματος VII, Μέρος Γ του Κανονισμού 648/2012/EK και του άρθρου 3, παράγραφος 3 της Υ.Α. 381/2005, υποχρέωση, όμως, την οποία δεν υπέχει το κατά νόμο υπόχρεο πρόσωπο πριν από την κυκλοφορία των υπόψη προϊόντων στην αγορά. Στην υπό κρίση περίπτωση, αναφορικά με τη μη προσκόμιση της καταχώρησης των απορρυπαντικών στο Κέντρο Δηλητηριάσεων, οι παρεμβαίνουσες προσάγουν και επικαλούνται τις από 22.04.2019 δύο (2) επιστολές – δηλώσεις της εταιρείας με την επωνυμία «.....», ισχυριζόμενες ότι,

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

ουδεμία υποχρέωση προς τούτο είχαν, αφού σύμφωνα με τα όσα βεβαιώνει η υπόψη εταιρεία, προμηθευτής – παραγωγός των εν λόγω προϊόντων, τα προϊόντα αυτά είναι νέα και δεν έχουν εισέτι κυκλοφορήσει στην αγορά και συνεπώς δεν υφίσταται υποχρέωση καταχώρησης των στοιχείων τους στο Κέντρο Δηλητηριάσεων. Ως εκ τούτου και σύμφωνα με τα όσα έγιναν δεκτά ανωτέρω, καίτοι για τα είδη καθαριστικό υγρό γενικής χρήσης, σκόνη για πλύσιμο ρούχων και υγρό πιάτων δεν προσκομίσθηκε καταχώριση των στοιχείων του στο Κέντρο Δηλητηριάσεων, πληρούται ο όρος 2.2.7.3. της διακήρυξης, αφού δεν υφίστατο σχετική υποχρέωση προς τούτο και συνεπώς ο λόγος αυτός της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος.

19. Επειδή, ο όρος 2.2.6.14 της διακήρυξης ορίζει ότι *«Για τη συμμετοχή στο ΤΜΗΜΑ Α : ΤΡΟΦΙΜΑ, απαιτείται: «[...] Πέραν των ανωτέρω, ο υποψήφιος οικονομικός φορέας οφείλει να καταθέσει με την προσφορά του : [...] 6) Βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης [...]».*

20. Επειδή, με τον έκτο λόγο της υπό κρίση Προσφυγής, η προσφεύγουσα αναφέρει ότι υφίσταται παράλειψη προσκόμισης βεβαίωσης καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης, κατά παράβαση του όρου 2.2.6.14 της διακήρυξης, αφού η προσκομιζόμενη βεβαίωση (αρχείο 6.14.3) πιστοποιεί την καταλληλότητα για μεταποίηση φυτικών προϊόντων και όχι για αποθήκευση. Από τη θεώρηση της υπ' αριθ. 3820/23.03.2012 προσκομιζόμενης βεβαίωσης καταλληλότητας για την αδειοδότηση εγκαταστάσεων μεταποίησης φυτικών προϊόντων της Διεύθυνσης Αγροτικής Οικονομίας & Κτηνιατρικής της Περιφερειακής Ενότητας Φθιώτιδας προς το μέλος της ένωσης, εταιρεία «.....» προκύπτει ότι αυτή πληροί τον όρο 2.2.6.14 της διακήρυξης, περί καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης. Και τούτο διότι στο υπόψη έγγραφο αναγράφεται ότι παρέχεται βεβαίωση καταλληλότητας στην ως άνω εταιρεία σύμφωνα με την ΚΥΑ 15523/2006 και τηρούνται οι απαιτήσεις υγιεινής όπως περιγράφονται στον Κανονισμό (ΕΚ 852/2004) και συνεπώς θα πρέπει να

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

γίνει δεκτό *argumentum a maiore ad minus* ότι εφόσον η εταιρεία αυτή έχει κριθεί κατάλληλη για μεταποίηση φυτικών προϊόντων, προφανώς καλύπτει και τις απαιτήσεις για αποθήκευση και χονδρική διάθεση των προϊόντων αυτών, αφού η αποθήκευση συνιστά αυτόνομο μέρος της λειτουργίας μεταποίησης και προϋπόθεση εκ των ουκ άνευ που πρέπει να πληρούται, για να δύναται να λάβει χώρα η δραστηριότητα της μεταποίησης. Ο χαρακτηρισμός του εγγράφου αυτού διά του τίτλου του ως «βεβαίωση καταλληλότητας για την αδειοδότηση εγκαταστάσεων μεταποίησης φυτικών προϊόντων», ουδεμία έννομη συνέπεια επί τα χείρω επιφέρει, αφού το περιεχόμενο της βεβαίωσης αυτής πιστοποιεί την πλήρωση του όρου 2.2.6.14. κατά τα προλεχθέντα. Τα ανωτέρω επιρρωνύονται και από το γεγονός ότι προαπαιτούμενο για την εν λόγω αδειοδότηση της εταιρείας «.....» αποτέλεσε η τήρηση των προϋποθέσεων του Κανονισμού (ΕΚ) 852/2004, ο οποίος στις διατάξεις του των Κεφαλαίων I, III, IV, VI, IX, X ορίζει πλείστες όσες φορές την τήρηση ασφαλούς αποθήκευσης των τροφίμων και των πρώτων υλών. Συνεπώς, ο λόγος αυτός της Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί, αφού το προσκομιζόμενο έγγραφο προς κάλυψη του σχετικού όρου της διακήρυξης πιστοποιεί τα απαιτούμενα.

21. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να γίνει μερικώς δεκτή ως βάσιμη, νόμω και ουσία, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω αναφορικά με τον τέταρτο λόγο της Προσφυγής και να απορριφθεί κατά τους λοιπούς και να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται μερικώς την Προσφυγή και απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. 1427/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδος κατά το μέρος που έκανε

Αριθμός απόφασης: 1006 / 2019

αποδεκτή την προσφορά της ένωσης εταιρειών «.....» για το Τμήμα Α, Τρόφιμα, του υπό κρίση διαγωνισμού.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 19 Αυγούστου 2019 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη και εκδόθηκε στις 6 Σεπτεμβρίου 2019.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μαρία Κων. Μανδράκη

Ελένη Κατσίκα