

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 10 Σεπτεμβρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Αγγελική Πουλοπούλου Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Εισηγητής και Πηνελόπη Νεκταρία Ταμανίδη, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 19-8-2019 με Γεν. Αρ. Κατ. Α.Ε.Π.Π. 1045/19-8-2019 Προδικαστική Προσφυγή της Κοινοπραξίας με την επωνυμία – (εφεξής «προσφεύγων»), νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΠΡΟΝΟΙΑΚΩΝ ΕΠΙΔΟΜΑΤΩΝ ΚΑΙ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ» (ΟΠΕΚΑ), νομίμως εκπροσωπούμενης.

Και του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» (εφεξής «παρεμβαίνων»), νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την ως άνω προσφυγή της, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της από 9-8-2019 κοινοποιηθείσας σε αυτήν με αρ. 1600/2/8-8-2019 Απόφασης ΔΣ της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος δι' αυτής κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα στο τμήμα 73 ΠΕ ΛΕΣΒΟΥ (εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 510.705,00 ευρώ), στο πλαίσιο του ΔΗΜΟΣΙΟΥ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΥ ΑΝΟΙΚΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΝΑΔΕΙΞΗ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗΣ-ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΔΙΑΝΟΜΗΣ ΖΕΣΤΩΝ ΓΕΥΜΑΤΩΝ ΣΕ ΜΑΘΗΤΕΣ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΚΑΤΑ ΤΗ ΣΧΟΛΙΚΗ ΧΡΟΝΙΑ 2019-2020 αθροιστικής εκτιμώμενης αξίας 65.044.161 ευρώ άνευ ΦΠΑ, που προκηρύχθηκε με τη με αρ. 4/19 και με αρ. πρωτ.

238/Z2/17-5-2019 διακήρυξη, η οποία απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 17-5-2019 και δημοσιεύθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ με Μοναδικό ΑΔΑΜ 19PROC004992172 την 22-5-2019 και στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ με συστημικό α/α 74959 την 23-5-2019.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016, παράβολο με αρ. 29200516095910180082 ποσού 2.554 ευρώ, φέρει δε την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ».

2. Επειδή, με την από 19-8-2019 προσφυγή της, η προσφεύγουσα που κατέστη αποδεκτή στο οικείο τμήμα του διαγωνισμού εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος βάλλει κατά της αποδοχής του νυν προσωρινού αναδόχου του ίδιου τμήματος και αμέσως προηγούμενου της ίδιας μειοδότη, επικαλούμενη ελλιπή συμπλήρωση του Μέρους ΙΙ του ΕΕΕΣ και εσφαλμένη απάντηση περί προηγούμενων συμβάσεων του, περαιτέρω δε μη νόμιμη διόρθωση του Μέρους ΙV του ΕΕΕΣ με διευκρινίσεις. Ομοίως εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος, ο παρεμβαίνων, κατόπιν της από 19-8-2019, κοινοποίησης της προσφυγής, ασκεί την από 28-8-2019 παρέμβαση του, αιτούμενος την απόρριψη της προσφυγής, τα αντίστοιχα δε αιτείται και η αναθέτουσα με τις από 30-8-2019 Απόψεις της, ενώ η προσφεύγουσα απάντησε με το από 5-9-2019 υπόμνημα της. Απορριπτέος δε τυγχάνει ο ισχυρισμός του παρεμβαίνοντος περί μη νομιμοποίησης της....., όπως μόνη της υπογράψει την προσφυγή για λογαριασμό της κοινοπραξίας, αφού όπως και ο παρεμβαίνων αναφέρει συνδιαχειριστές της κοινοπραξίας είναι αμφότερα τα μέλη της, νομίμως εκπροσωπούμενα, άρα εκ του νομίμου εκπροσώπου

εκάστου αυτών, αμφότεροι δε όμως υπέγραψαν το από 30-11-2018 κατά το οποίο προβλέπεται ότι «Κοινός Εκπρόσωπος των μελών της κοινοπραξίας για τη συμμετοχή της κοινοπραξίας στον διαγωνισμό και για την εκπροσώπηση της κοινοπραξίας και των μελών της έναντι της Αναθέτουσας Αρχής ορίζεται η κα....., στην οποία παρέχεται η ειδική εντολή και πληρεξουσιότητα να υπογράψει για λογαριασμό της κοινοπραξίας τα έγγραφα της προσφοράς, την οικονομική προσφορά, καθώς και κάθε άλλο σχετικό με τον διαγωνισμό έγγραφο, να υποβάλλει την προσφορά, να υποβάλλει τυχόν ενστάσεις, αντιρρήσεις, προσφυγές τις οποίες κρίνει απαραίτητες σε όλη την διάρκειά του διαγωνισμού, όπως επίσης να συντάξει και υποβάλλει οποιαδήποτε άλλα έγγραφα συμπεριλαμβανομένων και των τυχόν διαφωνιών, να πράξει καθετί που κρίνει απαραίτητο και έχει σχέση με τον παραπάνω διαγωνισμό, να παρίστανται σε όλες τις φάσεις του και γενικά να προβεί σε κάθε ενέργεια απαραίτητη για την συμμετοχή της κοινοπραξίας στον ως άνω διαγωνισμό καθώς και για τυχόν επαναλήψεις του, να υπογράψει τη σύμβαση σε περίπτωση ανάδειξης της κοινοπραξίας σε μειοδότη και γενικά να ενεργήσει και να πράξει ότι είναι απαραίτητο για την περαίωση της παραπάνω ανατιθέμενης σε αυτόν εντολή . Επίσης θα κοινοποιούνται σε αυτήν τα έγγραφα σχετικά με τον διαγωνισμό που απευθύνονται από την υπηρεσία στην ως άνω κοινοπραξία στην ως άνω διεύθυνση της αλληλογραφίας.». Δια των ως άνω, αμφότερα τα μέλη της κοινοπραξίας νομίμως εκπροσωπούμενα, ανέθεσαν και εξουσιοδότησαν τη νυν υπογράφουσα, όπως για λογαριασμό της κοινοπραξίας, μεταξύ άλλων, ασκεί προσφυγές σχετικές με τη συμμετοχή της στον προκείμενο διαγωνισμό, η δε αναφορά ή συνυπογραφή του πρακτικού και από έτερα δύο πρόσωπα, πέραν των ως άνω νομίμων εκπροσώπων των μελών της κοινοπραξίας, μέλη ΔΣ εκάστου των μελών της, ουδόλως αναιρεί τη σε κάθε περίπτωση εξ αμφοτέρων των εκπροσώπων των μελών και διαχειριστών της κοινοπραξίας εξουσιοδότηση της νυν υπογράφουσας, η δε όποια δήλωση περί κοινού εκπροσώπου στο ΕΕΕΣ τυγχάνει άνευ αντικειμένου, αφού υπεβλήθη ήδη με την προσφορά το οικείο έγγραφο οριστικής απόδειξης εκπροσώπησης. Περαιτέρω, σε κάθε περίπτωση αλυσιτελώς αμφότεροι οι διάδικοι προβάλλουν

αιτιάσεις περί των λόγων απόρριψης της προσφοράς του προσφεύγοντος που επικαλείται ο παρεμβαίνων, αφού, όπως και ο ίδιος στην παρέμβασή του αναφέρει, δεν δύναται δι' αυτής να αιτηθεί τον αποκλεισμό του προσφεύγοντος, εξάλλου δεν συνιστούν αντικείμενο εξέτασης επί της νυν προσφυγής και προκειμένου τυχόν για την κατάγνωση του παραδεκτού της, αλλά σε κάθε περίπτωση θα είναι δυνατόν να προβληθούν μόνο εφόσον ο παρεμβαίνων αποκλειστεί και δη, δια το πρώτον προσφυγής του. Επομένως, η προσφυγή και η παρέμβαση πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξεταστούν περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, όσον αφορά τον πρώτο λόγο της προσφυγής, προκύπτει ότι κατά το άρ. 83 Ν. 4412/2016 περί επίσημων καταλόγων και σε συνέχεια του άρ. 64 Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, ορίζεται ότι «1. Η λειτουργία όλων των επίσημων καταλόγων εγκεκριμένων εργοληπτών, προμηθευτών ή παρόχων υπηρεσιών, συμπεριλαμβανομένων των μελετητών, που προβλέπονται από τις εκάστοτε ισχύουσες εθνικές διατάξεις ή/και η πιστοποίηση από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α', διέπεται από τις διατάξεις του παρόντος άρθρου. ... 2. Οι προϋποθέσεις εγγραφής στους επίσημους καταλόγους εγκεκριμένων εργοληπτών, προμηθευτών ή παρόχων υπηρεσιών, καθώς και οι προϋποθέσεις που αφορούν την έκδοση πιστοποιητικών από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α', προσαρμόζονται στις διατάξεις των άρθρων 73 έως 83. Αιτήσεις εγγραφής μπορούν να υποβάλλονται και από οικονομικούς φορείς, οι οποίοι ανήκουν σε ένωση και επικαλούνται πόρους, που τους διαθέτουν άλλοι συμμετέχοντες σε αυτήν, σύμφωνα με το άρθρο 78. Σε αυτές τις περιπτώσεις, οι εν λόγω οικονομικοί φορείς αποδεικνύουν στην αρχή που συντάσσει τον επίσημο κατάλογο ότι θα έχουν στη διάθεσή τους αυτούς τους πόρους καθ' όλη τη διάρκεια ισχύος του πιστοποιητικού, που πιστοποιεί την εγγραφή τους στον επίσημο κατάλογο και ότι οι εν λόγω συμμετέχοντες στην ένωση συνεχίζουν να

πληρούν, κατά το ίδιο διάστημα, τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος ή το πιστοποιητικό που επικαλούνται οι φορείς αυτοί για την εγγραφή τους. 3. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους ή διαθέτουν πιστοποιητικό μπορούν, για την εκάστοτε σύμβαση, να προσκομίζουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης. Στα πιστοποιητικά αυτά αναφέρονται τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων έγινε η εγγραφή των εν λόγω οικονομικών φορέων στον επίσημο κατάλογο ή η πιστοποίηση και η κατάταξη στον εν λόγω κατάλογο. 4. Η πιστοποιούμενη εγγραφή στους επίσημους καταλόγους από τους αρμόδιους οργανισμούς ή το πιστοποιητικό, που εκδίδεται από τον οργανισμό πιστοποίησης, συνιστά τεκμήριο καταλληλότητας όσον αφορά τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος ή το πιστοποιητικό. 5. Η εγγραφή και κατάταξη στα Μ.Ε.Ε.Π., Μητρώο Μελετητών και Μητρώο Γραφείων Μελετών, και η κατοχή αντίστοιχου πτυχίου αποτελεί τεκμήριο τεχνικής καταλληλότητας γενικής εμπειρίας. 6. Οι πληροφορίες που μπορούν να συναχθούν από την εγγραφή σε επίσημους καταλόγους ή από την πιστοποίηση δεν τίθενται υπό αμφισβήτηση χωρίς αιτιολόγηση. Όσον αφορά την καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και των φόρων και τελών, μπορεί να ζητείται πρόσθετο πιστοποιητικό από κάθε εγγεγραμμένο οικονομικό φορέα, όποτε πρόκειται να ανατεθεί μια σύμβαση....7. Οι απαιτήσεις προσκόμισης αποδείξεων για τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, που καλύπτονται από τον επίσημο κατάλογο ή το πιστοποιητικό, είναι σύμφωνες με το άρθρο 80, και, ανάλογα με την περίπτωση, με το άρθρο 82. Για την εγγραφή των οικονομικών φορέων άλλων κρατών μελών σε επίσημο κατάλογο ή για την πιστοποίησή τους, δεν απαιτούνται άλλες αποδείξεις ή δηλώσεις, πλην εκείνων που ζητούνται από τους οικονομικούς φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα. Οι οικονομικοί φορείς μπορούν να ζητούν, ανά πάσα στιγμή, την εγγραφή τους σε επίσημο κατάλογο ή την έκδοση πιστοποιητικού. Ενημερώνονται, σε ευλόγως σύντομο χρονικό διάστημα, για την απόφαση της αρχής που συντάσσει τον επίσημο κατάλογο ή του αρμόδιου οργανισμού

πιστοποίησης...». Το δε άρ. 79 Ν. 4412/2016, σε συνέχεια με το άρ. 59 Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, ορίζει ότι «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84. [περί περιορισμού του αριθμού των πληρούντων τα κριτήρια επιλογής, ζήτημα που δεν συντρέχει εν προκειμένω]. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά τους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά. Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, σύμφωνα με την παρ. 6, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης.... 3. Για τις συμβάσεις άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της

5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή.. ... 5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή, εξαιρουμένων των συμβάσεων που βασίζονται σε συμφωνίες-πλαίσιο, όταν οι συμβάσεις αυτές συνάπτονται δυνάμει της παρ. 4 του άρθρου 39 ή της περίπτωσης α΄ της παρ. 5 του άρθρου 39, απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79, και κατά περίπτωση το άρθρο 80. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80 και 82. 6. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση ή συνάψει τη συμφωνία-πλαίσιο, διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά. Για τον σκοπό του πρώτου εδαφίου, η Γενική Δ/ση Μεταρρυθμιστικής Πολιτικής και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης και οι αρμόδιοι φορείς τήρησης των βάσεων δεδομένων, διασφαλίζουν ότι οι βάσεις δεδομένων, οι οποίες περιέχουν σχετικές πληροφορίες για τους οικονομικούς φορείς και μπορούν να χρησιμοποιούνται από τις αναθέτουσες αρχές, μπορούν επίσης να χρησιμοποιούνται υπό τις ίδιους όρους από τις αναθέτουσες αρχές άλλων κρατών-μελών....». Κατά τον δε όρο 2.2.9.2 παρ. Β7 της διακήρυξης «Β.7. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους που

προβλέπονται από τις εκάστοτε ισχύουσες εθνικές διατάξεις ή διαθέτουν πιστοποίηση από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α΄ του ν. 4412/2016, μπορούν να προσκομίζουν πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης. Στα πιστοποιητικά αυτά αναφέρονται τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων έγινε η εγγραφή των εν λόγω οικονομικών φορέων στον επίσημο κατάλογο ή η πιστοποίηση και η κατάταξη στον εν λόγω κατάλογο. Η πιστοποιούμενη εγγραφή στους επίσημους καταλόγους από τους αρμόδιους οργανισμούς ή το πιστοποιητικό, που εκδίδεται από τον οργανισμό πιστοποίησης, συνιστά τεκμήριο καταλληλότητας όσον αφορά τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος ή το πιστοποιητικό. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών που αναφέρονται στο πιστοποιητικό εγγραφής τους.». Κατά τον δε όρο 2.2.9.1 της διακήρυξης περί Προκαταρκτικής απόδειξης κατά την υποβολή προσφορών θεσπίζεται «Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσας, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα III, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1.». Κατά τον όρο 2.2.3.2. της διακήρυξης θεσπίζονται οι ακόλουθοι λόγοι αποκλεισμού «Στις ακόλουθες περιπτώσεις : α) όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από

δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και β) όταν η Αναθέτουσα Αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Αν ο προσφέρων είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση. Δεν αποκλείεται ο προσφέρων οικονομικός φορέας, όταν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους.», ενώ κατά τον όρο 2.2.9.2 παρ. Β1.β της διακήρυξης ορίζονται τα ακόλουθα αποδεικτικά μέσα περί μη συνδρομής του ως άνω λόγου αποκλεισμού «β) για τις παραγράφους 2.2.3.2 και 2.2.3.4 περίπτωση β' πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια Αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας. Ειδικότερα για τους οικονομικούς φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα, τα πιστοποιητικά ότι δεν τελούν υπό πτώχευση, πτωχευτικό συμβιβασμό ή υπό αναγκαστική διαχείριση ή ότι δεν έχουν υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης, εκδίδονται από το αρμόδιο Πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα. Το πιστοποιητικό ότι το νομικό πρόσωπο δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με δικαστική απόφαση εκδίδεται από το οικείο Πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα, το δε πιστοποιητικό ότι δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με απόφαση των εταίρων εκδίδεται από το Γ.Ε.Μ.Η., σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, ως κάθε φορά ισχύουν. Τα φυσικά πρόσωπα (ατομικές επιχειρήσεις) δεν προσκομίζουν πιστοποιητικό περί μη θέσεως σε εκκαθάριση. Η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων. Αν το κράτος-μέλος ή η εν λόγω χώρα δεν εκδίδει τέτοιου είδους έγγραφο ή πιστοποιητικό ή όπου το έγγραφο ή το πιστοποιητικό αυτό δεν καλύπτει όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παραγράφους

2.2.3.1 και 2.2.3.2 και στην περίπτωση β' της παραγράφου 2.2.3.4, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη - μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους - μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας.». Στο έντυπο ΕΕΕΣ που προδιατυπωμένο τέθηκε προς συμπλήρωση από τους οικονομικούς φορείς, όσον αφορά την προκείμενη διαδικασία, υφίστατο στο Μέρος II Ενότητα Α σχετικά με τις πληροφορίες περί του οικονομικού φορέα ερώτημα περί του αν «Ο ΟΦ είναι εγγεγραμμένος σε Εθνικό Σύστημα (Προ)Επιλογής: Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό [π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής];», η δε αρνητική απάντηση σε αυτό συνεπαγόταν επόμενο ερώτημα με περιεχόμενο «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;». Κατά τα ανωτέρω, το ΕΕΕΣ τέθηκε ως μέσο προκαταρκτικής απόδειξης, δια υπευθύνου δηλώσεως των προσφερόντων, περί μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού και πλήρωσης κριτηρίων επιλογής, με την οριστική απόδειξη να επαφίεται για το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Προφανώς πάντως, η πρόβλεψη στη διακήρυξη περί προκαταρκτικής απόδειξης για τους λόγους αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής, ναι μεν σημαίνει ότι δεν μπορεί η αναθέτουσα να αποκλείσει προσφέροντα που δεν υπέβαλε τα οικεία αποδεικτικά μέσα οριστικής απόδειξης, ήτοι τα προβλεπόμενα ως δικαιολογητικά κατακύρωσης, ήδη με την προσφορά του, αρκούσης περί της απόδειξης προσωρινώς, της οικείας δια του ΕΕΕΣ δηλώσεως (όμως η αναθέτουσα έχει ευχέρεια όπως, κατά την αξιολόγηση, άρα μετά την υποβολή προσφοράς, ζητήσει τα οικεία αποδεικτικά

μέσα πρόωρα, ήτοι πριν το στάδιο δικαιολογητικών κατακύρωσης), όμως ουδόλως εμποδίζει οιονδήποτε μετέχοντα όπως υποβάλει με την προσφορά του τα οικεία αποδεικτικά μέσα, προς οριστική εκ μέρους του απόδειξη ήδη δια της προσφοράς του, των ανά περίπτωση λόγων αποκλεισμού και κριτηρίων επιλογής. Είναι προφανές δε, πως σε περίπτωση τέτοιας ήδη με την προσφορά οριστικής απόδειξης, σε κάθε περίπτωση, οι δηλώσεις στο ΕΕΕΣ, οι οποίες εκ του νόμου προβλέπονται προς διευκόλυνση της συμμετοχής, καθίστανται άνευ εννόμου σημασίας, για την αποδοχή ή μη προσφορών, εφόσον πάντως αποδεικνύουν με βεβαιότητα την πλήρωση ή αντιστρόφως, την αδυναμία πλήρωσης των οικείων προϋποθέσεων συμμετοχής, δηλαδή τη μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού και την κάλυψη των κριτηρίων επιλογής. Περαιτέρω, από τα ανωτέρω προκύπτει ότι οι επίσημοι κατάλογοι θεσπίζονται ως ακόμη μια διευκόλυνση συμμετοχής, υπό την έννοια ότι η εγγραφή σε αυτούς και η δι' αυτής εξαρχής απόδειξη έλλειψης λόγων αποκλεισμού και πλήρωσης συγκεκριμένων κριτηρίων επιλογής, εξαρχής απαλλάσσει τους μετέχοντες από την υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης και καθιστά αυτούς αποδεκτούς ως προς τους οικείους όρους της διακήρυξης, προς τούτο δε, παρέλκει και η σχετική ερώτηση στο ΕΕΕΣ περί του αν ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής φόρων και ασφαλιστικών εισφορών, εφόσον ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε τέτοιο κατάλογο. Σε κάθε περίπτωση δεν υφίστανται τέτοιοι κατάλογοι στην Ελλάδα όσον αφορά διαδικασίες ανάθεσης συμβάσεων προμηθειών και υπηρεσιών ούτε το ΓΕΜΗ συνιστά τέτοιον κατάλογο, αλλά εμπορικό μητρώο που αποδεικνύει την πλήρωση των κατ' άρ. 75 παρ. 2 Ν. 4412/2016 κριτηρίων καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας. Επιπλέον, εκ των ως άνω προκύπτει ότι η εν τέλει εγγραφή σε επίσημο κατάλογο, απαλλάσσει τους μετέχοντες από την ούτως ή άλλως αναλαμβανόμενη από αυτούς υποχρέωση υποβολής των οικείων ενημερωτήτων ως δικαιολογητικά κατακύρωσης, πλην όμως εφόσον δεν είναι εγγεγραμμένοι σε τέτοιους καταλόγους, η υποχρέωση που ούτως ή άλλως υφίσταται εις βάρος τους δια της συμμετοχής τους στη διαδικασία και τους όρους της διακήρυξης, για υποβολή τέτοιων ενημερωτήτων παραμένει. Σε κάθε

όμως περίπτωση, δεδομένου ότι εν προκειμένω λόγω φύσης του συμβατικού αντικειμένου, το ζήτημα περί επισήμων καταλόγων ούτως ή άλλως εξαρχής αποκλειόταν, τουλάχιστον για εγκατεστημένους στην Ελλάδα, οικονομικούς φορείς, προέκυπτε ότι οιαδήποτε πρόβλεψη της διακήρυξης, ερώτημα του ΕΕΕΣ, επ' αυτού απάντηση και εν γένει οτιδήποτε αφορούσε τους καταλόγους αυτούς, είχε καταστεί εξαρχής άνευ αντικειμένου, όσον αφορά ελληνικές επιχειρήσεις τουλάχιστον και αυτές όφειλαν ούτως ή άλλως να υποβάλουν τις οικείες ενημερότητες με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Εξάλλου, εξαρχής το ως άνω ερώτημα περί του αν ο οικονομικός φορέας είναι σε θέση να υποβάλει βεβαιώσεις πληρωμής φόρων και ασφαλιστικών εισφορών ή να παράσχει πληροφορίες στην αναθέτουσα για να τις λάβει από εθνική βάση δεδομένων, είναι ούτως ή άλλως άνευ εννόμου σημασίας και αντικειμένου για εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς, που υποχρεούνται στην υποβολή των οικείων ενημεροτήτων, αφού η οικεία ερώτηση αναφέρεται σε τυχόν μετέχοντες από άλλες χώρες που δεν εκδίδουν οικεία πιστοποιητικά και για αυτούς ειδικά προβλέπεται κατά τον όρο 2.2.9.2 παρ. Β1 της διακήρυξης η αντικατάσταση τέτοιας βεβαίωσης από ένορκη βεβαίωση ή υπεύθυνη δήλωση, ευχέρεια που ούτως ή άλλως δεν υφίσταται για ελληνικές επιχειρήσεις, όπως ο παρεμβαίνων, όπου προφανώς εκδίδονται οικείες βεβαιώσεις. Εξ ου και τέθηκε το ερώτημα περί δυνατότητας υποβολής βεβαιώσεων, προκειμένου να καλυφθούν οι οικονομικοί φορείς από τέτοιες χώρες και να εφαρμοσθεί υπέρ τους η πρόβλεψη για ένορκη βεβαίωση ή υπεύθυνη δήλωση. Περαιτέρω, σε κάθε περίπτωση, το ως άνω ερώτημα υπερκαλύπτεται από το ειδικό, εντός του Μέρους ΙΙΙ Ενότητα Β του ΕΕΕΣ αυτοτελές ερώτημα περί παραβίασης υποχρεώσεων ως προς την καταβολή φόρων και ασφαλιστικών εισφορών. Άρα, ούτως ή άλλως τόσο το περί επισήμων καταλόγων ερώτημα, όσο και αυτό περί δυνατότητας προσκόμισης βεβαιώσεων πληρωμής φόρων και ασφαλιστικών εισφορών ή πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων, ήταν εξαρχής άνευ αντικειμένου όσον αφορά κάθε εγκατεστημένο στην Ελλάδα οικονομικό φορέα και η όποια επ' αυτών απάντηση ή μη απάντηση, ουδεμία επιρροή στην αξιολόγηση, έννομο αποτέλεσμα ως προς τις υποχρεώσεις του

οικονομικού φορέα και την εκ μέρους του απόδειξη μη συνδρομής λόγου αποκλεισμού και εν γένει συνέπεια θα ήταν δυνατόν να έχει. Εξάλλου, το Μέρος VI του ΕΕΕΣ περιέχει και δήλωση του δηλούντος ότι «επισημως ότι είμαι σε θέση, κατόπιν αιτήματος και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσω τα πιστοποιητικά και τις λοιπές μορφές αποδεικτικών εγγράφων που αναφέρονται» και άρα, ούτως ή άλλως, η ανωτέρω δήλωση περί δυνατότητας υποβολής βεβαιώσεων ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας ή παραχώρησης στοιχείων προς πρόσβαση σε βάση δεδομένων, να καθίσταται άνευ αυτοτελούς έννομης σημασίας και να καλύπτεται από την ως άνω αναφερόμενη. Περαιτέρω, μόνη της ερώτηση στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ ουδόλως συγκροτεί λόγο αποκλεισμού, εφόσον δεν ερείδεται σε συγκεκριμένο σαφή όρο της διακήρυξης και μεταξύ άλλων, θεσπισθέντα λόγο αποκλεισμού ή κριτήριο επιλογής (Απόφαση ΑΕΠΠ 234/2017). Επομένως, σε κάθε περίπτωση η τυχόν απάντηση εν προκειμένω στα ερωτήματα περί συμπερίληψης σε επίσημο κατάλογο ερώτημα ή η απάντηση ή μη απάντηση στο ερώτημα περί δυνατότητας του οικονομικού φορέα να υποβάλει βεβαιώσεις πληρωμής φόρων και ασφαλιστικών εισφορών ή να παράσχει στοιχεία για την πρόσβαση της αναθέτουσας σε τυχόν οικεία δωρεάν βάση δεδομένων, ουδόλως δύναται να συγκροτήσει βάση αποκλεισμού προσφοράς, ιδίως εγκατεστημένου στην Ελλάδα οικονομικού φορέα, όπως ο παρεμβαίνων. Αλυσιτελώς, η προσφεύγουσα επικαλείται την Απόφαση ΑΕΠΠ 719/2019 και τούτο αφενός διότι εν προκειμένω τα πραγματικά περιστατικά διαφέρουν και δεν αποτελεί, όπως ο προσφεύγων επικαλείται, πανομοιότυπη περίπτωση, αφού εν προκειμένω, έχουν ήδη υποβληθεί με την προσφορά του παρεμβαίνοντος και ως πλήρης σχετική απόδειξη ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα, αφετέρου διότι, ακόμη και ασχέτως της υποβολής αυτής ήδη με την προσφορά του παρεμβαίνοντος, υφίσταται παγία νομολογία της ΑΕΠΠ (Αποφάσεις ΑΕΠΠ 234/2017, 59/2018 και 77/2018 με αναλυτική αιτιολόγηση) περί του ότι η εκ παραδρομής θετική απάντηση στο περί επισημών καταλόγων ερώτημα και ο περαιτέρω αποκλεισμός του ερωτήματος περί δυνατότητας υποβολής βεβαιώσεων ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας ή παραχώρησης

στοιχείων προς πρόσβαση σε βάση δεδομένων, δεν συνιστά άνευ ετέρου λόγο αποκλεισμού της προσφοράς

4. Επειδή, εν προκειμένω, ο παρεμβαίνων υπέβαλε ΕΕΕΣ, στο ερώτημα του οποίου περί συμπερίληψης σε επίσημο κατάλογο, απάντησε θετικά, δηλώνοντας το ΓΕΜΗ και τα στοιχεία εγγραφής του σε αυτό, με αποτέλεσμα να αποκλεισθεί εν συνεχεία το ερώτημα περί δυνατότητας του να υποβάλει βεβαιώσεις πληρωμής φόρων και ασφαλιστικών εισφορών ή να παράσχει στοιχεία για την πρόσβαση της αναθέτουσας σε τυχόν οικεία δωρεάν βάση δεδομένων. Πλην όμως, κατά τα αναφερθέντα στην αμέσως προηγούμενη σκέψη, ουδόλως τούτο ήταν δυνατό να συγκροτήσει λόγο αποκλεισμού της προσφοράς του. Εξάλλου και σε κάθε περίπτωση, ο παρεμβαίνων ήδη δια της προσφοράς του υπέβαλε και φορολογική, με αρ. πρωτ. 66708083/17-5-2019 και με ισχύ για 2 μήνες και ασφαλιστική με αρ. πρωτ. 800/21-5-2019 και αρ. συστ. 203/Υ/733/2019 και ισχύ έως 20-6-2019, ενημερότητα του, όπως βάσιμα ισχυρίζεται, που τελούσαν σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, ενώ υπέβαλε και ειδική υπεύθυνη δήλωση ανεπιφύλακτης αποδοχής των όρων της διακήρυξης, μεταξύ των οποίων και η επανυποβολή των οικείων ενημεροτήτων κατά τον χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης. Σε αντίθεση δε με όσα η προσφεύγουσα επικαλείται δεν προκύπτει καμία παράβαση όρου διακήρυξης από τον παρεμβαίνοντα, ενώ δεν συντρέχει παράβαση του όρου 2.4.3.1.β της διακήρυξης περί μη υποβολής του ΕΕΕΣ, αφού αφενός αυτό υπεβλήθη, αφετέρου δεν υφίστατο καμία εντός αυτού ουσιώδης πλημμέλεια και τουλάχιστον όσον αφορά τα αναφερόμενα από τον προσφεύγοντα ούτε το ως άνω ερώτημα αφορά κάποια ουσιώδη και μη καλυπτόμενη από άλλα ερωτήματα και όρους της διακήρυξης πληροφορία ούτε αφορά δήλωση περί μη συνδρομής λόγου αποκλεισμού ή συνδρομής κριτηρίου επιλογής, ενώ επιπλέον, όντως μεν οι δηλώσεις περί συνδρομής λόγου αποκλεισμού ή κριτηρίων επιλογής δεν μπορούν να τροποποιούνται ή να προστίθενται μετά την υποβολή του ΕΕΕΣ, πλην όμως τούτο δεν σημαίνει ότι οτιδήποτε γράφεται εντός του ΕΕΕΣ συνιστά ουσιώδες στοιχείο (όπως δεν

συνιστούν εξάλλου, όπως πληροφοριακά στοιχεία της ταυτότητας του προσφεύγοντος, το Μέρος V όταν δεν συντρέχει ζήτημα περιορισμού συμμετοχής, το Μέρος VI ή ακόμη και ερωτήματα περί λόγων αποκλεισμού και κριτηρίων επιλογής, που δεν αφορούν και δεν απορρέουν από όρους της διακήρυξης), εκτός όσων σχετίζονται με ρητές και σαφείς απαιτήσεις της διακήρυξης, ενώ εξάλλου τα ως άνω δεν σημαίνουν ούτε ότι αποκλείεται εντός του ΕΕΕΣ να εμφοχωρήσουν σφάλματα όπως πρόδηλα, τυπικά και γραφικά (στα οποία προφανώς δεν εντάσσεται παράλειψη δήλωσης συγκεκριμένου απαιτούμενου από τη διακήρυξη στοιχείου ή αποσιώπηση γεγονότος κρίσιμου περί λόγου αποκλεισμού ή μη επίκληση προσόντος απαιτούμενου από τη διακήρυξη για κάλυψη κριτηρίου επιλογής), τα οποία είναι επανορθώσιμα κατ'άρ. 102 Ν. 4412/2016. Κατ'αποτέλεσμα, ούτως ή άλλως ο παρεμβαίνων αφενός παρείχε πλήρη και οριστική απόδειξη για την εκ μέρους του μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού περί μη πληρωμής φόρων και ασφαλιστικών εισφορών, πέραν του γεγονότος ότι ούτως ή άλλως απάντησε αρνητικά στα λοιπά σχετικά ερωτήματα του Μέρους III Ενότητα Β περί των οικείων λόγων αποκλεισμού, ως προς παραβίαση υποχρεώσεων όσον αφορά την καταβολή φόρων και ασφαλιστικών εισφορών, ενώ συγχρόνως ούτως ή άλλως δεσμεύεται επί ποινή αποκλεισμού του, να υποβάλει στο στάδιο δικαιολογητικών κατακύρωσης, να υποβάλει ενημερωμένες νέες τέτοιες βεβαιώσεις. Συνεπώς, πρέπει να απορριφθεί ο πρώτος λόγος της προσφυγής.

5. Επειδή, όσον αφορά τον δεύτερο λόγο της προσφυγής, προκύπτει ότι κατά τον όρο 2.2.6 της διακήρυξης θεσπίζονται κριτήρια επιλογής τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας που προβλέπουν τα εξής *«Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης Σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: α) να διαθέτουν εμπειρία επιτυχούς εκτέλεσης συμβάσεων παροχής υπηρεσιών παραγωγής και διάθεσης ζεστών γευμάτων (cook & serve), κατά τη διάρκεια των τριών (3) τελευταίων ετών (2016-2018), ύψους για κάθε έτος, τουλάχιστον ίσο με το 70% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για*

περισσότερα από ένα Τμήμα, το 70% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης, προκύπτει από το άθροισμα της προϋπολογισθείσας αξίας των επιμέρους Τμημάτων. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, συμπεριλαμβανομένων και των προσωρινών συμπράξεων, η παραπάνω ελάχιστη προϋπόθεση μπορεί να καλύπτεται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης. β) να διαθέτουν για την μονάδα παρασκευής των γευμάτων, άδεια λειτουργίας εγκατάστασης παραγωγής γευμάτων με κωδικό αριθμό έγκρισης (IMP) από τον ΕΦΕΤ, για την παραγωγή γευμάτων.».

Ο παραπάνω όρος τροποποιήθηκε με την 184/2019 Απόφαση Διοικητή ΟΠΕΚΑ ως εξής «4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν με τη Τεχνική τους Προσφορά: α) αναλυτικό κατάλογο, στον οποίο να αναφέρονται οι κυριότερες συμβάσεις παροχής υπηρεσιών παραγωγής και διάθεσης ζεστών γευμάτων (cook & serve), των τριών (3) τελευταίων ετών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.6 της παρούσας. Παρεχόμενες υπηρεσίες διάφορες από αυτές που αφορά η παρούσα Διακήρυξη, δε θα ληφθούν υπόψη για την πλήρωση της συγκεκριμένης απαίτησης. Στον ανωτέρω κατάλογο, πρέπει να δηλώνονται, κατ' ελάχιστον, τα παρακάτω: η περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης και της παρεχόμενης υπηρεσίας, ο αποδέκτης της παρεχόμενης υπηρεσίας, το συμβατικό χρονικό διάστημα, το εκάστοτε συμβατικό ποσό (αξία σύμβασης) Τα παραπάνω αποδεικνύονται με βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης που έχουν εκδοθεί ή θεωρηθεί από την αρμόδια Αρχή, σε περίπτωση δημόσιας Αναθέτουσας Αρχής ή βεβαίωση-δήλωση του αποδέκτη, σε περίπτωση ιδιωτικού φορέα. Αν από τις προσκομισθείσες βεβαιώσεις, δεν προκύπτουν με σαφήνεια τα παραπάνω, οι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να προσκομίσουν τις αντίστοιχες συμβάσεις. Σε κάθε περίπτωση, η Αναθέτουσα Αρχή, μπορεί να ζητά από τους οικονομικούς φορείς, οποιοδήποτε έγγραφο κρίνει σκόπιμο, προς απόδειξη των παραπάνω.».

Κατά τον δε όρο 2.2.9.2 παρ. Β4, που αφορά την απόδειξη πλήρωσης του κριτηρίου επιλογής 2.2.6.α, απόδειξη που πρέπει να πληρούται ήδη με την προσφορά (κατά τον όρο 2.2.9.2 παρ. Β4 και τον όρο 2.2.9.1, ως και τον όρο 2.4.3) ορίζεται ότι ««Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της

παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν με τη Τεχνική τους Προσφορά: α) αναλυτικό κατάλογο, στον οποίο να αναφέρονται οι κυριότερες συμβάσεις παροχής υπηρεσιών παραγωγής και διάθεσης ζεστών γευμάτων (cook & serve), των τριών (3) τελευταίων ετών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.6 της παρούσας. Παρεχόμενες υπηρεσίες διάφορες από αυτές που αφορά η παρούσα Διακήρυξη, δε θα ληφθούν υπόψη για την πλήρωση της συγκεκριμένης απαίτησης. Στον ανωτέρω κατάλογο, πρέπει να δηλώνονται, κατ' ελάχιστον, τα παρακάτω η παρεχόμενη υπηρεσία και το αντικείμενο της σύμβασης [αναλυτική περιγραφή παρεχόμενων υπηρεσιών, αριθμός παρεχόμενων γευμάτων (συνολικά και ημερησίως), κλπ.], ο αποδέκτης της παρεχόμενης υπηρεσίας, το συμβατικό χρονικό διάστημα εκφρασμένο και σε αριθμό ημερών κατ' έτος, το εκάστοτε συμβατικό ποσό (αξία σύμβασης) και ο προϋπολογισμός του έργου. Τα παραπάνω αποδεικνύονται με βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης που έχουν εκδοθεί ή θεωρηθεί από την αρμόδια Αρχή, σε περίπτωση δημόσιας Αναθέτουσας Αρχής ή βεβαίωση-δήλωση του αποδέκτη, σε περίπτωση ιδιωτικού φορέα. Αν από τις προσκομισθείσες βεβαιώσεις, δεν προκύπτουν με σαφήνεια τα παραπάνω, οι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να προσκομίσουν τις αντίστοιχες συμβάσεις. Σε κάθε περίπτωση, η Αναθέτουσα Αρχή, μπορεί να ζητά από τους οικονομικούς φορείς, οποιοδήποτε έγγραφο κρίνει σκόπιμο, προς απόδειξη των παραπάνω.». Άρα, σε κάθε περίπτωση, οι προσφέροντες όφειλαν να κατέχουν εκτελεσθείσες συμβάσεις παραγωγής και διάθεσης ζεστών γευμάτων για καθένα από τα έτη 2016, 2017 και 2018 αξίας άνευ ΦΠΑ ίσης με το 70% της άνευ ΦΠΑ εκτιμώμενης αξίας του τμήματος ή των τμημάτων για τα οποία υπέβαλαν προσφορά. Ο δε προσφεύγων υποβάλλοντας προσφορά για το τμήμα 73, επιμέρους εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 510.705,00 ευρώ, με αποτέλεσμα το κριτήριο επιλογής 2.2.6.α να προσδιορίζεται σε $(0,7 \times 510.705,00 =) 357.493,50$ ευρώ κατ' έτος για καθένα από τα έτη 2016, 2017 και 2018. Ο δε παρεμβαίνων όσον αφορά το έτος 2016, δήλωσε στο ΕΕΕΣ του Μέρους IV Ενότητα Γ, προηγούμενη σύμβαση αξίας 41.714.901 ευρώ, ενώ όπως ο προσφεύγων ορθώς αιτιάται, κατά τον οικείο κατάλογο συμβάσεων του παρεμβαίνοντος η αξία της ανερχόταν σε 4.171.491

ευρώ, κατ' αποτέλεσμα δε τούτου προκύπτει ότι ο παρεμβαίνων στο ΕΕΕΣ έθεσε ένα επιπλέον ψηφίο «0» στην αξία αυτή. Πλην όμως, ο ως άνω λόγος προβάλλεται ούτως ή άλλως αλυσιτελώς, δεδομένου ότι ο παρεμβαίνων σε κάθε περίπτωση κατά την αληθή αξία της σύμβασης, όπως δηλώθηκε στον αυτοτελή κατάλογο που υπέβαλε με την προσφορά του, χωρίς να βάλλει ο προσφεύγων κατά της εκεί δηλωθείσας αξίας της, πληρούσε ούτως ή άλλως το κριτήριο επιλογής για το έτος 2016 και δη το υπερκάλυπτε, εμφανίζοντας υπεροκταπλάσια της ελάχιστης απαιτούμενης αξίας. Επομένως, ακόμη και αν λαμβανόταν υπόψη η μικρότερη αξία, κατά τον οικείο κατάλογο, αξία, και πάλι η προσφορά του θα ήταν αποδεκτή και περαιτέρω, ουδόλως η ως άνω δήλωση στο ΕΕΕΣ επηρέασε και ήταν δυνατόν να μεταβάλει την εκ μέρους του εξαρχής πλήρωση του οικείου κριτηρίου για το επίμαχο έτος. Κατ' αποτέλεσμα των ανωτέρω, η εκ μέρους της αναθέτουσας κλήση του παρεμβαίνοντος για διευκρινίσεις ως προς το ανωτέρω ζήτημα, ουδεμία επίδραση θα μπορούσε να έχει στην αποδοχή ή μη της προσφοράς του παρεμβαίνοντος και είχε όλως τυπικό και μη επαγόμενο έννομες συνέπειες χαρακτήρα, χωρίς να θέτει τον παρεμβαίνοντα σε ευνοϊκή θέση και να θέτει αυτόν σε διακριτική υπέρ του μεταχείριση, ενώ εξάλλου, εν τέλει δεν απαιτείτο καν οικεία συμπλήρωση, δεδομένης της εξαρχής επίλυσης του περί πληρώσεως για το 2016 του οικείου κριτηρίου επιλογής, ζητήματος, ήδη δια του καταλόγου συμβάσεων του που επιβεβαιώνει τη σε κάθε περίπτωση κάλυψη εκ μέρους του οικείου ελαχίστου ορίου παραδόσεων, σε συνδυασμό με την έλλειψη ουσίας της όποιας διαφοράς, λόγω της ούτως ή άλλως πλήρωσης του κριτηρίου επιλογής. Εξάλλου, η θέση ενός επιπλέον ψηφίου «0» στην οικεία δηλωθείσα αξία συνιστά κατ' εύλογη κρίση και την κοινή πείρα, ένα όλως σύνηθες και συγγνωστό πρόδηλο γραφικό και τυπικό σφάλμα, που είναι δυνατόν να διορθωθεί κατ' άρ. 102 Ν. 4412/2016, πολλώ δε μάλλον όταν το ίδιο το σφάλμα προκύπτει εκ των ήδη υποβληθέντων εγγράφων της προσφοράς. Συνεπώς, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής είναι απορριπτός.

6. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω, κατ' απόρριψη αμφοτέρων των

λόγων της προσφυγής, η Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί. Να γίνει δεκτή η Παρέμβαση.

7. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το εκ του προσφεύγοντος καταβληθέν παράβολο ποσού 2.554,00 ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου ποσού 2.554,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10-9-2019 και εκδόθηκε στις 27-9-2019.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΑΓΓΕΛΙΚΗ ΠΟΥΛΟΠΟΥΛΟΥ ΑΣΗΜΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΚΩΝ/ΝΟΣ