

Η

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

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 23 Ιουλίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος, Πρόεδρος και Εισηγητής, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος και Κωνσταντίνος Κορομπέλης σε αναπλήρωση της κωλυόμενης Αγγελικής Πουλοπούλου, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 16.06.2021 με ΓΑΚ 1228/16.06.2021 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...» με το διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στον ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα,

Κατά της «Περιφέρειας ... – Περιφερειακή Ενότητα ...», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής παρεμβαίνουσα), που εδρεύει στα ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατέθεσε την από 28.06.2021 Παρέμβασή της.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθμ. 15/845/24.05.2021 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής (απόσπασμα από το με αριθμ. 15/2021 πρακτικό συνεδρίασης).

Με την Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό κρίση προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ...και ποσού 1.402,00 ευρώ.

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. πρωτοκόλλου 2499/18.08.2020 διακήρυξη της

Αριθμός απόφασης: 1294 /2021

αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοιχτός δημόσιος διαγωνισμός με τη χρήση ηλεκτρονικών μέσων και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, για την προμήθεια Τροφίμων και Ειδών Βασικής Υλικής Συνδρομής της πράξης: «ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΕΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΕΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΙ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ, ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΕΣ ΔΑΠΑΝΕΣ ΚΑΙ ΠΑΡΟΧΗ ΣΥΝΟΔΕΥΤΙΚΩΝ ΜΕΤΡΩΝ 2015-2016» – ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ... “ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΣΥΜΠΡΑΞΗ: Π.Ε. ...” με κωδικό ΟΠΣ ...» στο πλαίσιο του Επιχειρησιακού Προγράμματος Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής του Ταμείου Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους (Τ.Ε.Β.Α.) για τις ανάγκες της Π.Ε. ..., συνολικού προϋπολογισμού 280.280,50 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ και 323.190,47 Ευρώ με ΦΠΑ. Το αντικείμενο του διαγωνισμού περιλαμβάνει την προμήθεια Τροφίμων και Ειδών Βασικής Υλικής Συνδρομής, όπως αυτά παρουσιάζονται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της διακήρυξης, στο πλαίσιο του Επιχειρησιακού Προγράμματος Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής του Ταμείου Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους (Τ.Ε.Β.Α.), με σκοπό τη διανομή τους στους ωφελούμενους του Προγράμματος. Το αντικείμενο του διαγωνισμού υποδιαιρείται σε δύο Υποέργα και 3 τμήματα ως εξής: Το Υποέργο 1: Τρόφιμα, το οποίο περιλαμβάνει το Τμήμα 1 (Γαλακτοκομικό Προϊόν «Φέτα») και το Τμήμα 2 (Ελαιόλαδο Έξτρα Παρθένο), καθώς και το Υποέργο 2: Είδη Βασικής Υλικής Συνδρομής, το οποίο περιλαμβάνει το Τμήμα 3 (Είδη Βασικής Υλικής Συνδρομής). Σύμφωνα με τους όρους του διαγωνισμού, προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα από τα ανωτέρω Τμήματα και για το σύνολο της ποσότητας για τα υπό προμήθεια είδη του Τμήματος. Ο εν λόγω διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ...

3. Επειδή, στο διαγωνισμό συμμετείχαν συνολικά δέκα (10) υποψήφιοι οικονομικοί φορείς. Η προσφεύγουσα υπέβαλε προσφορά για όλα τα ανωτέρω τμήματα του διαγωνισμού. Η, δε, σειρά μειοδοσίας, όπως αυτή διαμορφώθηκε, αφενός, μετά την απόρριψη λόγω πλημμελειών κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής από την αναθέτουσα αρχή των προσφορών δύο υποψηφίων οικονομικών φορέων, αφετέρου, μετά την απόρριψη από την αναθέτουσα αρχή σε συμμόρφωση με την υπ' αριθμ. 280, 281/2021 απόφαση της Α.Ε.Π.Π. των προσφορών πέντε οικονομικών φορέων και μετά την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των υποψηφίων, για κάθε Τμήμα του

Αριθμός απόφασης: 1294 /2021

διαγωνισμού έχει ως εξής: Για το Τμήμα 1 (Γαλακτοκομικό Προϊόν «Φέτα»), μειοδότη ανακηρύχθηκε η παρεμβαίνουσα και δεύτερη η προσφεύγουσα. Για το Τμήμα 2 (Ελαιόλαδο Παρθένο), μειοδότη αναδείχθηκε η παρεμβαίνουσα και δεύτερη η προσφεύγουσα. Για το Τμήμα 3 (Είδη Βασικής Υλικής Συνδρομής), μειοδότη ανακηρύχθηκε η παρεμβαίνουσα, δεύτερη η «...» και τρίτη η προσφεύγουσα. Τα ανωτέρω εγκρίθηκαν με την υπ' αριθμ. 15/845/24.05.2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης, η οποία κοινοποιήθηκε ηλεκτρονικά στους προσφέροντες στις 09.06.2021 ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 16.06.2021, με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017 και με προφανές έννομο συμφέρον καθόσον η προσφεύγουσα έχει συμμετάσχει στον διαγωνισμό και προσδοκά να αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 17.06.2021 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις με αριθμό πρωτοκόλλου 2308/29.06.2021 απόψεις της σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, ζητώντας παράλληλα την απόρριψή της, τις οποίες απόψεις κοινοποίησε στην προσφεύγουσα αυθημερόν, ενώ προς αντίκρουση αυτών η προσφεύγουσα κατέθεσε νομίμως και παραδεκτώς το από 14.07.2021 Υπόμνημά της.

6. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει η παρεμβαίνουσα εταιρεία, καθόσον η υπό κρίση προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στην παρεμβαίνουσα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. στις 17.06.2021, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης και η εν λόγω παρέμβαση ασκήθηκε στις 28.06.2021, ημέρα Δευτέρα, με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, η παρεμβαίνουσα, δε,

Αριθμός απόφασης: 1294 /2021

έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία έχει ανακηρυχθεί προσωρινή ανάδοχος για τα τμήματα 1, 2 και 3 του διαγωνισμού.

7. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητείτο πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

8. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα κατά παράβαση του άρθρου 2.2.5 της Διακήρυξης κατέθεσε προς απόδειξη της χρηματοοικονομικής της επάρκειας βεβαίωση της Τράπεζας Πειραιώς, η οποία όμως δεν εγκρίνει το απαιτούμενο όριο χρηματοδότησης, αλλά, δέχεται να εξετάσει στο μέλλον αίτημα παροχής πίστωσης προς αυτήν, επομένως δεν προκύπτει, ως απαιτείται, ότι η τράπεζα έχει ήδη εγκρίνει πίστωση για το ζητούμενο από τον προσωρινό ανάδοχο ποσό χρηματοδότησης, αντιθέτως, η τράπεζα βεβαιώνει, ότι θα εξετάσει μελλοντικό αίτημα παροχής σχετικής πίστωσης.

9. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, των απόψεων της αναθέτουσας αρχής και της παρέμβασης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον πρώτο λόγο της κρινόμενης προσφυγής: Το άρθρο 2.2.5.1 της Διακήρυξης ορίζει ότι *«Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν για τις τρεις τελευταίες οικονομικές χρήσεις (2017,2018,2019) κατ' ανώτατο όριο μέσο γενικό κύκλο εργασιών τουλάχιστον ίσο με το 30 % του προϋπολογισμού (μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.) του τμήματος για το οποίο συμμετέχουν»* και το άρθρο 2.2.5.2. ορίζει ότι: *«Προς*

Αριθμός απόφασης: 1294 /2021

απόδειξη του ανωτέρω υποβάλλουν μαζί με την προσφορά τους, επί ποινή αποκλεισμού, Υπεύθυνη δήλωση στην οποία δηλώνεται: α) ο μέσος γενικός κύκλος εργασιών για τις τρεις τελευταίες οικονομικές χρήσεις και β) ότι σε περίπτωση που αναδειχτώ μειοδότης θα υποβάλλω: i) Βεβαίωση τράπεζας για την πιστοληπτική ικανότητα της επιχείρησης τουλάχιστον ίση με τη συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη του τμήματος για το οποίο υποβάλλει προσφορά».

Προς πλήρωση των ως άνω άρθρων της Διακήρυξης η παρεμβαίνουσα και προσωρινή ανάδοχος των τριών τμημάτων του διαγωνισμού κατέθεσε το «ΑΡΧΕΙΟ 7. ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΠΙΣΤΟΛΗΠΤΙΚΗΣ ΙΚΑΝΟΤΗΤΑΣ Π.Ε ...». Στο εν λόγω αρχείο της Τράπεζας Πειραιώς αναφέρεται ότι η τράπεζα δέχεται να εξετάσει αίτημα για παροχή πίστωσης στην παρεμβαίνουσα σε περίπτωση κατακύρωσης του διαγωνισμού σε αυτήν. Η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι στην διακήρυξη δεν υπήρχε συγκεκριμένος τύπος βεβαίωσης πιστοληπτικής ικανότητας ώστε να τηρηθεί με την μορφή υποδείγματος με αποτέλεσμα η προσκομισθείσα από αυτήν βεβαίωση να καλύπτει τους απαιτούμενους όρους. Όμως, η συγκεκριμένη απαίτηση για προσκόμιση βεβαίωσης τράπεζας περί πιστοληπτικής ικανότητας συμμετέχοντος οικονομικού φορέα είναι μία κοινή απαίτηση που συναντάται σε διαγωνισμούς προμήθειας τροφίμων και ειδών υλικής ανάγκης, στους οποίους έχει εμπειρία συμμετοχής η παρεμβαίνουσα. Ως εκ τούτου όφειλε να γνωρίζει ότι η σημασία της εν λόγω βεβαίωσης είναι να αναφέρει ότι ο εκάστοτε οικονομικός φορέας διαθέτει την απαιτούμενη πιστοληπτική ικανότητα συγκεκριμένου ποσού το οποίο δύναται να του χορηγηθεί κατά την ημερομηνία έκδοσής της. Η προσκομισθείσα επίμαχη βεβαίωση αναφέρεται σε μελλοντικό αίτημα εξέτασης πίστωσης προς την παρεμβαίνουσα και από την επισκόπησή της δεν προκύπτει ότι η τράπεζα δεσμεύεται να το κάνει δεκτό. Επίσης δεν προκύπτει ότι δύναται να χορηγηθεί στην παρεμβαίνουσα την στιγμή έκδοσης της βεβαίωσης ποσό τουλάχιστον ίσο με τη συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη του τμήματος για το οποίο υπέβαλε προσφορά. Κατόπιν των ανωτέρω προκύπτει ότι η επίμαχη βεβαίωση που κατέθεσε η παρεμβαίνουσα δεν καλύπτει τους όρους 2.2.5.1 και 2.2.5.2 της Διακήρυξης και σύμφωνα με τον όρο 3.2 iii) η προσφορά της θα έπρεπε να απορριφθεί για τα τμήματα που συμμετείχε, γενομένου δεκτού του πρώτου λόγου της προσφυγής και απορριπτομένων των ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας και της αναθέτουσας αρχής.

Αριθμός απόφασης: 1294 /2021

10. Επειδή, εν συνεχεία η προσφεύγουσα με τον δεύτερο λόγο της υπό κρίση προσφυγής της ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα δεν προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της κάτοψη της αποθήκης που θα χρησιμοποιήσει για την αποθήκευση των προς προμήθεια ειδών, από την οποία να προκύπτει το μέγεθος αυτής, κατά παράβαση του άρθρου 2.2.6.4 της Διακήρυξης.

11. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, των απόψεων της αναθέτουσας αρχής και της παρέμβασης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον δεύτερο λόγο της κρινόμενης προσφυγής: Η παρεμβαίνουσα προς πλήρωση του άρθρου 2.2.6.4 της Διακήρυξης, το οποίο ορίζει ότι ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να καταθέσει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης κάτοψη της αποθήκης, απ' την οποία να προκύπτει το μέγεθός της, κατέθεσε το αρχείο «33. ΑΠΟΘΗΚΗ» στις σελίδες 8,9,10 του οποίου φαίνεται η ακριβής τοποθεσία της αποθήκης (τοπογραφικό/κτηματολογικό διάγραμμα ή διαδικτυακή αποτύπωση κ.α. υπογεγραμμένο από πολιτικό μηχανικό), καθώς και η κάτοψη αυτής, απ' την οποία προκύπτει το μέγεθός της. Κατόπιν των ανωτέρω ο δεύτερος λόγος της προσφυγής είναι αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί.

12. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον τρίτο λόγο της υπό κρίση προσφυγής ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα θα χρησιμοποιήσει για τη μεταφορά των προς προμήθεια ειδών του Τμήματος 3 οχήματα τα οποία δεν διαθέτουν, άδεια κυκλοφορίας και βεβαίωση καταλληλότητας για τη μεταφορά των συγκεκριμένων ειδών αλλά μόνο για «ΟΠΩΡΟΚΗΠΕΥΤΙΚΑ ΚΑΙ ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΑ ΤΡΟΦΙΜΑ ΚΑΙ ΠΟΤΑ» κατά παράβαση των άρθρων 2.2.6.3 και 2.2.9.2 της Διακήρυξης.

13. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, των απόψεων της αναθέτουσας αρχής και της παρέμβασης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον τρίτο λόγο της κρινόμενης προσφυγής: Παρόμοιος λόγος με το ακριβές περιεχόμενο έχει ήδη κριθεί με την υπ' αριθμ. 280-281/2021 απόφαση Α.Ε.Π.Π. στα πλαίσια εξέτασης της με ΓΑΚ 1891/14.12.2020 Προδικαστικής Προσφυγής της συμμετέχουσας εταιρείας στον ίδιο διαγωνισμό «...», με δ.τ. «...» κατά της εδώ παρεμβαίνουσας αναφέροντας ότι «Ως προς τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι στην προσκομισθείσα κατά το πρότυπο του Παραρτήματος IV Υπεύθυνη Δήλωση ο ...δεν αναφέρεται ξεχωριστά στα οχήματα που χρησιμοποιεί για την μεταφορά τροφίμων και σε

Αριθμός απόφασης: 1294 /2021

αυτά που χρησιμοποιεί για την μεταφορά ειδών ΒΥΣ, γίνεται δεκτό ότι, εκ του όρου της παραγράφου 2.2.6.3. αλλά και του συνόλου των προδιαγραφών της διακήρυξης δεν προκύπτει η απαίτηση ο διαγωνιζόμενος να κάνει ξεχωριστή αναφορά στα οχήματα που θα χρησιμοποιήσει για την εκτέλεση κάθε Τμήματος της σύμβασης (για την περίπτωση που υποβάλει προσφορά για περισσότερα Τμήματα, ως εν προκειμένω), ούτε, άλλωστε, αποκλείεται να χρησιμοποιεί τα ίδια οχήματα για την εκτέλεση περισσότερων Τμημάτων. Συνεπώς και αυτός ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας απορρίπτεται ως αβάσιμος ενώ γίνεται δεκτός ως βάσιμος ο οικείος ισχυρισμός του παρεμβαίνοντος. Τέλος, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι στις άδειες κυκλοφορίας των δηλούμενων φορτηγών δεν αναφέρονται ως επιτρεπόμενα μεταφερόμενα είδη οι οδοντόκρεμες και οι οδοντόβουρτσες απορρίπτεται ως αβάσιμος. Και τούτο διότι, κατά τα διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής, παρότι πράγματι για την μεταφορά των τροφίμων απαιτούνται κατά κύριο λόγο ιδιαίτερες συνθήκες συντήρησης, θέρμανσης, ψύξης κτλ και συνεπώς οχήματα με συγκεκριμένες προδιαγραφές, για την μεταφορά βασικών ειδών, όπως οι οδοντόκρεμες και οι οδοντόβουρτσες, δεν απαιτούνται ιδιαίτερες συνθήκες, γι'αυτό και τα οχήματα που χρησιμοποιούνται για την μεταφορά των ειδών αυτών δεν απαιτείται να διαθέτουν εξειδικευμένες προδιαγραφές. Συνεπώς, για την πλήρωση του κριτηρίου της παραγράφου 2.2.6.3. επαρκεί η δήλωση του εν λόγω οικονομικού φορέα ότι : «2.3 Δεσμεύομαι, επί ποινή αποκλεισμού να αναλάβω τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.6.3 της παρούσας διακήρυξης, διαθέτω τα κάτωθι οχήματα μεταφοράς και δεσμεύομαι να προσκομίσω φωτοαντίγραφο της αδείας κυκλοφορίας και φωτοαντίγραφο της βεβαίωσης καταλληλότητας των οχημάτων μεταφοράς, εφόσον αναδειχθώ προσωρινός ανάδοχος: Η κατάσταση με τα στοιχεία των οχημάτων μεταφοράς για τα οποία δεσμεύομαι ότι θα αναλάβω τα όσα αναφέρονται ανωτέρω είναι: - Για τη μεταφορά του είδους ΦΕΤΑ: ...-...-... - Για τη μεταφορά ελαιολάδου και ειδών ΒΥΣ: ...-...-...», γενομένων δεκτών όσων ισχυρίζεται με την παρέμβασή του. Ως εκ τούτου, κατά τα αναλυτικώς εκτεθέντα στην παρούσα, απορρίπτονται ως αβάσιμοι όλοι οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας σε βάρος της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου «...» για το Τμήμα 3 της σύμβασης, γενομένων δεκτών των περί του αντιθέτου ισχυρισμών που ο τελευταίος προβάλλει με την Παρέμβασή του.»

Η παρεμβαίνουσα για την μεταφορά ελαιολάδου, που είναι τυποποιημένο

Αριθμός απόφασης: 1294 /2021

τρόφιμο και για την μεταφορά ειδών ΒΥΣ, που μπορούν να μεταφερθούν με οχήματα κατάλληλα για τυποποιημένα τρόφιμα, δήλωσε 1) το ...φορηγό κυριότητας της κλειστού τύπου με ψυκτικό μηχάνημα κατάλληλο για μεταφερόμενα είδη τυποποιημένων τροφίμων και ποτών και οπωροκηπευτικών, το οποίο μπορεί να χρησιμοποιηθεί για την μεταφορά ελαιολάδου και ειδών ΒΥΣ (συσκευασμένες οδοντόκρεμες και οδοντόβουρτσες) και διαθέτει βεβαίωση καταλληλότητας της περιφέρειας ... με αρ πρωτ.1767/2015 2) Το αρ ... φορηγό ιδιοκτησίας της κλειστού τύπου με ψυκτικό μηχάνημα κατάλληλο για μεταφερόμενα είδη τυποποιημένων τροφίμων και ποτών και οπωροκηπευτικών, το οποίο μπορεί να χρησιμοποιηθεί για την μεταφορά ελαιολάδου και ειδών ΒΥΣ (συσκευασμένες οδοντόκρεμες και οδοντόβουρτσες) και διαθέτει βεβαίωση καταλληλότητας της Περιφέρειας ... με αρ πρωτ.2876/2017. 3) Το αρ ... φορηγό ιδιοκτησίας της κλειστού τύπου κοινό μη ανατρεπόμενο κατάλληλο για μεταφερόμενα είδη τυποποιημένων τροφίμων που δεν χρειάζονται ψύξη και οπωρολαχανικών, το οποίο μπορεί να χρησιμοποιηθεί για μεταφορά ελαιολάδου και ειδών ΒΥΣ (οδοντόκρεμες –οδοντόβουρτσες) και διαθέτει βεβαίωση καταλληλότητας της Περιφέρειας Το άρθρο 2.2.6.3 της Διακήρυξης ορίζει ότι ο διαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας πρέπει να διαθέτει ικανό αριθμό φορηγών για τη μεταφορά και παράδοση τροφίμων και ικανό αριθμό φορηγών για τη μεταφορά ειδών βασικής υλικής συνδρομής (οδοντόκρεμες και οδοντόβουρτσες εν προκειμένου), και όχι ότι αποκλειστικά θα διαθέσει οχήματα μόνο για μεταφορά οδοντόβουρτσας και οδοντόκρεμας και αποκλειστικά μόνο για τα τυποποιημένα τρόφιμα. Κατόπιν των ανωτέρω ο τρίτος λόγος της υπό κρίσης προσφυγής είναι αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί.

14. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής της ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα δεν κατέθεσε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσής της το πιστοποιητικό εγγραφής της εταιρείας «...» από την οποία δηλώνει ότι θα προμηθεύεται τα είδη του Τμήματος 1 του διαγωνισμού, ενώ κάτι τέτοιο προβλέπεται ρητώς από τα άρθρα 2.2.6.11 και 2.2.9.2 της Διακήρυξης.

15. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, των απόψεων της αναθέτουσας αρχής και της παρέμβασης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον τέταρτο λόγο της κρινόμενης προσφυγής: Το άρθρο 2.2.6.11 της Διακήρυξης ορίζει ότι *«Για τη συμμετοχή σε ένα ή και σε περισσότερα Τμήματα του Υποέργου 1 : Τρόφιμα, απαιτείται: [...]*

Αριθμός απόφασης: 1294 /2021

Πέραν των ανωτέρω, ο οικονομικός φορέας (είτε έμπορος είτε παραγωγός παρασκευαστής) καλείται να υποβάλλει, επί ποινή αποκλεισμού, με την προσφορά του υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ότι κατέχει τα κάτωθι, κατά περίπτωση δικαιολογητικά, τα οποία θα υποβάλλει όταν αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος : [...] 5) Για την προμήθεια των τυροκομικών προϊόντων (τυρί φέτα Π.Ο.Π.): άδεια λειτουργίας της μονάδας παραγωγής των τυροκομικών προϊόντων, τον Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις κτηνιατρικές υπηρεσίες καθώς και εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της εταιρείας η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο οικονομικός φορέας καθώς επίσης και τα πιστοποιητικά της επιχείρησης, τα οποία πρέπει να βασίζονται στα σχετικά ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα ISO 22000:2005 ή παρόμοιο αυτού. Τα πιστοποιητικά πρέπει να έχουν εκδοθεί από διαπιστευμένους φορείς πιστοποίησης, διαπιστευμένους προς τούτο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης Α.Ε. (Ε. ΣΥ. Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα εξωτερικού για τα συγκεκριμένα είδη.». Επίσης το άρθρο 2.2.9.2 ορίζει ότι «B.5. Για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα παρακάτω δικαιολογητικά: [...] ε) για την παράγραφο 2.2.6.11.: [...] 5) Για την προμήθεια των τυροκομικών προϊόντων (τυρί φέτα Π.Ο.Π.): άδεια λειτουργίας της μονάδας παραγωγής των τυροκομικών προϊόντων, τον Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις κτηνιατρικές υπηρεσίες καθώς και εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της εταιρείας η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο οικονομικός φορέας καθώς επίσης και τα πιστοποιητικά της επιχείρησης, τα οποία πρέπει να βασίζονται στα σχετικά ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα ISO 22000:2005 ή παρόμοιο αυτού. Τα πιστοποιητικά πρέπει να έχουν εκδοθεί από διαπιστευμένους φορείς πιστοποίησης, διαπιστευμένους προς τούτο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης Α.Ε. (Ε. ΣΥ. Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα εξωτερικού για τα συγκεκριμένα είδη».

Η αναθέτουσα αρχή και η προσφεύγουσα ισχυρίζονται ότι η τελευταία με τα δικαιολογητικά κατακύρωσής της για το Τμήμα 1 του διαγωνισμού, υπέβαλε για την εταιρεία ..., ως παραγωγό του είδους φέτα ΠΟΠ, την με α.π 16433/22-11-2010 Χορήγηση πλήρους έγκρισης εγκατάστασης παραγωγής γαλακτοκομικών προϊόντων με κωδικό αριθμό έγκρισης 20.2331 χορηγηθείσα από τον ΕΦΕΤ, την ΓΝΩΣΤΟΠΟΙΗΣΗ ΓΙΑ ΤΗ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΜΕΤΑΠΟΙΗΤΙΚΗΣ

Αριθμός απόφασης: 1294 /2021

Ἡ ΣΥΝΑΦΟΥΣ ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΤΗΤΑΣ με αριθμό γνωστοποίησης 1102763 και Αρ. έγκρισης Κτηνιατρικής ΑΔΑ:... και ως εκ τούτου δεν χρειαζόταν να υποβληθεί και πιστοποιητικό εγγραφής στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων, αφού η κτηνιατρική έγκριση την κάλυπτε. Τα άρθρα 2.2.6.11 και 2.2.9.2 της Διακήρυξης ορίζουν ρητώς ότι εκτός από τον κωδικό αριθμό κτηνιατρικής έγκρισης και την άδεια λειτουργίας παραγωγής της μονάδας τυροκομικών προϊόντων, ο προσωρινός ανάδοχος υποχρεούται να υποβάλει και την εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της εταιρείας που παρασκευάζει τα τυροκομικά προϊόντα. Εν προκειμένω η εταιρεία αυτή είναι η «...». Όμως η παρεμβαίνουσα και προσωρινή ανάδοχος δεν υπέβαλε ως όφειλε το απαιτούμενο από την διακήρυξη πιστοποιητικό εγγραφής στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της προμηθεύτριας εταιρείας «...» και δεν δύναται να θεραπευθεί αυτή η πλημμέλεια με την προσκόμιση απλώς της έτσι και αλλιώς απαιτούμενης κτηνιατρικής έγκρισης. Εξάλλου, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, εκτός από την απαίτηση υποβολής του πιστοποιητικού εγγραφής στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της προμηθεύτριας εταιρείας «...» που προκύπτει από την Διακήρυξη, η ΥΑ 278701/2005 (ΦΕΚ Β, 726/30-05-2005) ορίζει στο άρθρο 2 περίπτωση 5 ότι οι έμποροι ζωικών προϊόντων ή ζωικής προέλευσης (γαλακτοκομικά προϊόντα) οφείλουν υποχρεωτικά να είναι εγγεγραμμένοι στο μητρώο εμπόρων ζωικών προϊόντων. Κατόπιν των ανωτέρω προκύπτει ότι οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας πρέπει να απορριφθούν και να γίνει δεκτός ως βάσιμος ο τέταρτος λόγος της υπό κρίση προσφυγής.

16. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

17. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 15/845/24.05.2021 απόφαση

Αριθμός απόφασης: 1294 /2021

της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής (απόσπασμα από το με αριθμ. 15/2021 πρακτικό συνεδρίασης), σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό της παρούσης.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 23 Ιουλίου 2021 και εκδόθηκε στις 2 Αυγούστου 2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΞΕΝΟΣ