

Η

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

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 26 Ιουλίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος, Πρόεδρος και Εισηγητής, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος και Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή σε αναπλήρωση της κωλυόμενης Αγγελικής Πουλοπούλου, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 18.06.2021 με ΓΑΚ 1253/22.06.2021 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...» με το διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στον ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα,

Κατά του «ΔΗΜΟΥ ...», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής παρεμβαίνουσα), που εδρεύει στο ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατέθεσε την από 02.07.2021 Παρέμβασή της.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. πρωτ. 552/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής (απόσπασμα από το 23ο πρακτικό συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής) κατά το μέρος που αφορά στο Τμήμα 1 (Τρόφιμα): Είδη Παντοπωλείου του διαγωνισμού.

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 4.170,00 ευρώ.

Αριθμός απόφασης: 1303 /2021

2. Επειδή, την υπ αριθμ. πρωτ. 21905/6658/28.04.2020 διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε Ανοικτός Δημόσιος Διαγωνισμός, με τη χρήση ηλεκτρονικών μέσων και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, για την προμήθεια με τίτλο «ΤΡΟΦΙΜΑ» και «ΒΑΣΙΚΗ ΥΛΙΚΗ ΣΥΝΔΡΟΜΗ» 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 κοινωνικής σύμπραξης ΠΕ ..., συνολικού προϋπολογισμού 1.425.520,00 € χωρίς ΦΠΑ (1.630.808,10 € με ΦΠΑ). Το αντικείμενο του διαγωνισμού περιελάμβανε (4) τέσσερα τμήματα: ΤΜΗΜΑ 1 (ΤΡΟΦΙΜΑ): ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ, ΤΜΗΜΑ 2 (ΤΡΟΦΙΜΑ): ΝΩΠΟ ΚΡΕΑΣ ΠΟΥΛΕΡΙΚΩΝ, ΤΜΗΜΑ 3 (ΤΡΟΦΙΜΑ): ΕΙΔΗ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ, ΤΜΗΜΑ 4: ΒΑΣΙΚΗ ΥΛΙΚΗ ΣΥΝΔΡΟΜΗ. Προσφορές γίνονταν για την συνολική προκηρυχθείσα ποσότητα κάθε τμήματος για ένα ή περισσότερα από τα ανωτέρω τμήματα. Ο εν λόγω διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ...

3. Επειδή, η προσφεύγουσα υπέβαλε προσφορά, μεταξύ άλλων και για το Τμήμα 1 (Τρόφιμα): Είδη Παντοπωλείου. Ακολούθως, με διαδοχικές αποφάσεις της αναθέτουσας αρχής και της ΑΕΠΠ, η σειρά μειοδοσίας για το εν λόγω Τμήμα 1 διαμορφώθηκε ως εξής: προσωρινή ανάδοχος αναδείχθηκε η παρεμβαίνουσα και δεύτερη κατά σειρά μειοδοσίας η προσφεύγουσα. Η προσβαλλόμενη υπ αριθμ. 552/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... (απόσπασμα από το 23ο πρακτικό συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής), ενέκρινε το πρακτικό 7/03.06.2021 αποσφράγισης και αξιολόγησης ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ του ως άνω διαγωνισμού σύμφωνα με το οποίο η αρμόδια Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού γνωμοδότησε, μεταξύ άλλων, την κατακύρωση της προμήθειας για το ΤΜΗΜΑ 1 (ΤΡΟΦΙΜΑ) ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ στην παρεμβαίνουσα.

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης, η οποία κοινοποιήθηκε ηλεκτρονικά στους προσφέροντες στις 08.06.2021 ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 18.06.2021, 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

Αριθμός απόφασης: 1303 /2021

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 με παραδεκτή προσφορά και προσδοκά να αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος στο Τμήμα 1 του διαγωνισμού.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 22.06.2021 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 62188/25.06.2021 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 21.07.2021 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.ΔΗ.Σ. στις 22.06.2021, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης και η εν λόγω παρέμβαση ασκήθηκε στις 02.07.2021, με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, η παρεμβαίνουσα, δε, έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία έχει ανακηρυχθεί προσωρινή ανάδοχος για το τμήμα 1 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

Αριθμός απόφασης: 1303 /2021

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 για το είδος «ΤΥΡΙ ...» δήλωσε στο Παράρτημα V – Πίνακα Συμμόρφωσης Τεχνικών Προδιαγραφών της προσφοράς της ως εργοστάσιο παρασκευής τυποποίησης αυτού την εταιρεία «...», όμως τα προσκομισθέντα πιστοποιητικά παρόλο, που βεβαιώνουν την «παραγωγή και διακίνηση γαλακτοκομικών και τυροκομικών προϊόντων» της εταιρείας δεν καλύπτουν την παραγωγή ειδικώς του είδους «...», που απαιτεί πιστοποίηση παραγωγής στις περιοχές των ..., της ... και της ... και ως εκ τούτου η προσφορά της πρέπει να απορριφθεί.

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 2.2.7 της Διακήρυξης ορίζει ότι *«Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με τα εξής: α) Οι κατασκευαστικοί οίκοι των τελικών προσφερόμενων υλικών απαιτείται να διαθέτουν σε ισχύ πιστοποιητικό διασφάλισης διαχείρισης ποιότητας EN ISO 9001:2015 ή ισοδύναμο, το οποίο να καλύπτει το αντικείμενο της προμήθειας. (απαιτείται και για τα ΤΡΟΦΙΜΑ και για ΒΥΣ). β) Οι κατασκευαστικοί οίκοι των τελικών προσφερόμενων υλικών απαιτείται να διαθέτουν σε ισχύ πιστοποιητικό διασφάλισης διαχείρισης της Ασφάλειας Τροφίμων κατά ISO 22000 : 2005 ή ισοδύναμο, το οποίο να καλύπτει το αντικείμενο της προμήθειας. (απαιτείται μόνο για τα ΤΡΟΦΙΜΑ). γ) Οι κατασκευαστικοί οίκοι των τελικών προσφερόμενων υλικών απαιτείται να διαθέτουν σε ισχύ πιστοποιητικό διασφάλισης για Σύστημα Περιβαλλοντικής Διαχείρισης κατά ISO 14001 : 2015 ή ισοδύναμο, το οποίο να καλύπτει το αντικείμενο της προμήθειας. (απαιτείται και για τα ΤΡΟΦΙΜΑ και για ΒΥΣ) [...]».* Επίσης, το άρθρο 2.2.9.2. «Αποδεικτικά μέσα» της διακήρυξης ορίζει ότι *« [...] Β. 6. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω πρότυπα : Για την παράγραφο 2.2.7. α) οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν πιστοποιητικό διασφάλισης διαχείρισης ποιότητας EN ISO*

Αριθμός απόφασης: 1303 /2021

9001:2015 ή ισοδύναμου του κατασκευαστικού οίκου του τελικού προσφερόμενου προϊόντος από το οποίο θα προκύπτει το σχετικό με τον διαγωνισμό αντικείμενο. Για την παράγραφο 2.2.7. β) οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν πιστοποιητικό διαχείρισης της Ασφάλειας Τροφίμων EN ISO 22000 : 2005 ή ισοδύναμου του κατασκευαστικού οίκου του τελικού προσφερόμενου προϊόντος από το οποίο θα προκύπτει το σχετικό με τον διαγωνισμό αντικείμενο. Για την παράγραφο 2.2.7. γ) οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν πιστοποιητικό διασφάλισης για Σύστημα Περιβαλλοντικής Διαχείρισης κατά ISO 14001 : 2015 ή ισοδύναμο του κατασκευαστικού οίκου του τελικού προσφερόμενου προϊόντος από το οποίο θα προκύπτει το σχετικό με τον διαγωνισμό αντικείμενο.». Περαιτέρω, το άρθρο 3.2. «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου» της διακήρυξης, ορίζει ότι: «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει, σύμφωνα και με το άρθρο 103 του ν. 4412/2016, σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παρ... 2.2.4 - 2.2.8 αυτής. [...] Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της Αναθέτουσας Αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης είναι ψευδή ή ανακριβή ή ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα

2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας.».

Η παρεμβαίνουσα με την προσφορά της κατέθεσε τον απαιτούμενο Πίνακα συμμόρφωσης τεχνικών προδιαγραφών κατασκευαστικών οίκων των τελικών προσφερόμενων προϊόντων με τα αξιούμενα πρότυπα ποιότητας. Στον εν λόγω πίνακα συμμόρφωσης δήλωσε για το είδος «ΤΥΡΙ ...» ως εργοστάσιο παρασκευής και τυποποίησης αυτού την εταιρεία «...». Σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.7. , 2.2.9.2. και 3.2 της Διακήρυξης, η παρεμβαίνουσα όφειλε να προσκομίσει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσής της τα πιστοποιητικά EN ISO 9001 : 2015 ή ισοδύναμο και ISO 22000 : 2005 ή ισοδύναμο, προς απόδειξη των δηλωθέντων από αυτήν στον Πίνακα Συμμόρφωσης. Όσον αφορά το προαναφερθέν είδος «ΤΥΡΙ ...», στο οποίο η παρεμβαίνουσα είχε δηλώσει ως εργοστάσιο παρασκευής και τυποποίησης αυτού την εταιρεία «...», προσκόμισε τα πιστοποιητικά EN ISO 9001 : 2015 και ISO 22000 : 2018 αυτής, από τα οποία πιστοποιητικά αποδεικνύεται η παραγωγή και διακίνηση γαλακτοκομικών και τυροκομικών προϊόντων. Όμως, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 83 τμήμα Δ του Κανονισμού Τροφίμων και Ποτών το είδος «ΤΥΡΙ ...» μπορεί να παράγεται μόνο στις περιοχές των ..., της ... ή της ..., όπου και πιστοποιείται. Από τα προσκομισθέντα πιστοποιητικά της εταιρείας «....» και σύμφωνα με τον συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων της Διακήρυξης με τον όρο του Παραρτήματος Ι «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ ΓΙΑ ΤΥΡΙ ...» (σελ. 138) και το άρθρο 83 του Κώδικα Τροφίμων και Ποτών, προκύπτει ότι οι τεχνικές προδιαγραφές του προϊόντος «ΤΥΡΙ ...» απαιτούν το προϊόν αυτό να παρασκευάζεται στις περιοχές των ..., της ... ή της ..., δηλαδή να παράγεται παραδοσιακά μόνο σε αυτές τις περιοχές από γάλα που πρέπει να προέρχεται, αποκλειστικά και μόνον, επίσης από τις συγκεκριμένες περιοχές (πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ 299/2019), ωστόσο από κανένα στοιχείο του φακέλου δεν προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης πιστοποιητικά ISO διασφάλισης διαχείρισης ποιότητας και ασφάλειας τροφίμων που να αποδεικνύουν ότι το εργοστάσιο παραγωγής του είδους αυτού βρίσκεται στις ως άνω περιοχές. Οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας ότι ο υπό κρίση πρώτος λόγος της προσφυγής άπτεται της νομιμότητας του υποβληθέντος από αυτήν Πίνακα Συμμόρφωσης Τεχνικών Προδιαγραφών και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτος, κρίνονται αβάσιμοι και τούτο διότι με τον υπό

Αριθμός απόφασης: 1303 /2021

κρίση λόγο η προσφεύγουσα στρέφεται, όπως αναφέρθηκε εκτενώς στην παρούσα σκέψη, κατά των πιστοποιητικών ISO που κατέθεσε η παρεμβαίνουσα ως δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία δεν αποδεικνύουν την πλήρωση των απαιτούμενων προτύπων ποιότητας από τον κατασκευαστικό οίκο του τελικού προσφερόμενου προϊόντος κατά τα ρητώς οριζόμενα από την Διακήρυξη. Κατόπιν των ανωτέρω ο υπό κρίση πρώτος λόγος είναι βάσιμος, πρέπει να γίνει δεκτός και η προσβαλλόμενη πράξη να ακυρωθεί.

10. Επειδή, εν συνεχεία η προσφεύγουσα με τον δεύτερο λόγο της υπό κρίση προσφυγής της ισχυρίζεται ότι τα προσκομισθέντα πιστοποιητικά ISO στο στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας δεν αποδεικνύουν ως πεδίο πιστοποίησης για την παραγωγή μερικώς αφυδατωμένου γάλακτος (evaporated milk) σε κουτιά με αποστείρωση, ώστε αυτά να πιστοποιούν την ορθή παραγωγή από την εταιρεία «...» γάλακτος (εβαπορέ), ως απαιτείται από τη διακήρυξη.

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 με την προσφορά της κατέθεσε τον απαιτούμενο Πίνακα συμμόρφωσης τεχνικών προδιαγραφών στον οποίο δήλωσε για το είδος «Συμπυκνωμένο γάλα (εβαπορέ)» ως εργοστάσιο παρασκευής και τυποποίησης αυτού την εταιρεία «...». Σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.7. , 2.2.9.2. και 3.2 της Διακήρυξης, η παρεμβαίνουσα όφειλε να προσκομίσει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσής της τα πιστοποιητικά EN ISO 9001 : 2015 ή ισοδύναμο και ISO 22000 : 2005 ή ισοδύναμο, προς απόδειξη των δηλωθέντων από αυτήν στον Πίνακα Συμμόρφωσης. Όσον αφορά το προαναφερθέν είδος «Συμπυκνωμένο γάλα (εβαπορέ)», στο οποίο η παρεμβαίνουσα είχε δηλώσει ως εργοστάσιο παρασκευής και τυποποίησης αυτού την εταιρεία «...», προσκόμισε τα πιστοποιητικά EN ISO 9001 : 2015 και ISO 22000 : 2018 αυτής, από τα οποία πιστοποιητικά αποδεικνύεται η παραγωγή, αποθήκευση, διακίνηση & εμπορία γάλακτος. Όμως, το άρθρο 80 του Κώδικα Τροφίμων και Ποτών αναφέρει τα είδη γάλακτος αναλυτικά και ορίζει ως γάλα επί λέξει «το απαλλαγμένο από πρωτόγαλα προϊόν του ολοσχερούς, χωρίς διακοπή αρμέγματος υγιούς γαλακτοφόρου ζώου, που ζει και τρέφεται υπό υγιεινούς όρους και που δεν βρίσκεται σε κατάσταση υπερκόπωσης. Με τον όρο «γάλα» απλά, χωρίς να

Αριθμός απόφασης: 1303 /2021

συνοδεύεται αυτό από κάποιο επίθετο, νοείται αποκλειστικά και μόνο το γάλα το οποίο: α) Προέρχεται από αγελάδα. β) Είναι νωπό. γ) Είναι πλήρες. δ) Δεν έχει υποστεί αφυδάτωση ή συμπύκνωση. ε) Δεν περιέχει άλλες ύλες που έχουν προστεθεί από έξω.». Περαιτέρω, το άρθρο 80^A(1) του ίδιου Κώδικα κάνει διαχωρισμό και περιγράφει τα διατηρημένα γάλατα, μερικά ή ολικά αφυδατωμένα όπου στο Παράρτημα II αυτού κάνει ειδική αναφορά για το προϊόν «evaporated milk – εβαπορέ» και ορίζει ότι ως τέτοιο «*νοείται το προϊόν που ορίζεται στο παράρτημα I σημείο 1 στοιχείο β) του οποίου η κατά βάρος περιεκτικότητα σε λιπαρά, είναι τουλάχιστον 9% και σε ολικό στερεό υπόλειμμα γάλακτος τουλάχιστον 31%*». Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι τα προσκομιζόμενα πιστοποιητικά ISO για την εταιρεία «...» δεν καλύπτουν την απαιτούμενη εξειδικευμένη υλικοτεχνική δομή για την παραγωγή και τη συσκευασία γάλακτος εβαπορέ, αλλά μόνο την παραγωγή και συσκευασία γάλατος, απορριπτομένων ως αβάσιμων των ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας περί του αντιθέτου. Επίσης, η επικαλούμενη με την παρέμβαση με αριθμ., πρωτ. ΚΖ/64496/01-07-2021 βεβαίωση της ... (...) και με το διακριτικό τίτλο « ...» δεν αποτελεί πιστοποίηση κατά ISO 9001 : 2015 και ISO 22000 : 2018 σχετικά με το είδος «συμπυκνωμένο γάλα εβαπορέ», ώστε να θεωρηθεί ότι καλύπτει την εν λόγω απαίτηση της Διακήρυξης και σε κάθε περίπτωση η προαναφερθείσα βεβαίωση θα έπρεπε να είχε χρόνο έκδοσης προγενέστερο της υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και όχι την 01.07.2021. Κατόπιν των ανωτέρω ο υπό κρίση δεύτερος λόγος είναι βάσιμος, πρέπει να γίνει δεκτός και η προσβαλλόμενη πράξη να ακυρωθεί.

12. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η παρέμβαση.

13. 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. πρωτ. 552/2021 απόφαση της

Αριθμός απόφασης: 1303 /2021

Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής (απόσπασμα από το 23ο πρακτικό συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής) κατά το μέρος που αφορά στο Τμήμα 1 (Τρόφιμα): Είδη Παντοπωλείου του διαγωνισμού, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό της παρούσης.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 26 Ιουλίου 2021 και εκδόθηκε στις 4 Αυγούστου 2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΞΕΝΟΣ