

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 25 Σεπτεμβρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Ειρήνη Αποκάρδου Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Ιωάννα Θεμελή και Μαργαρίτα Κανάβα Μέλη.

Για να εξετάσει την από 18-08-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1141/19-08-2020 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*****» και τον διακριτικό τίτλο «*****» (εφεξής «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στα*****, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ***** (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και

της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «*****» και τον διακριτικό τίτλο «*****» (εφεξής «παρεμβαίνουσα»), με έδρα το*****, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. ***** από 06-8-2020 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος που έκανε εσφαλμένα αποδεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας.

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της ως άνω προσφυγής και τη διατήρηση του κύρους της προσβαλλόμενης και να της κοινοποιηθούν οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής ως προς την προσφυγή, ώστε να ασκήσει τυχόν τα οικεία δικονομικά της δικαιώματα.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αποκάρδου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

39/2017, ύψους 15.000 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ***** , το από 18-08-2020 αποδεικτικό τραπεζικής συναλλαγής της Τράπεζας Πειραιώς για την πληρωμή του εν λόγω παραβόλου και εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης). Το ποσό του παραβόλου υπολογίστηκε με βάση την προϋπολογισθείσα δαπάνη της σύμβασης για το Τμήμα 4 για το οποίο ασκείται η προσφυγή προσμετρομένου επ' αυτού και του δικαιώματος προαίρεσης ποσού 1.688.122,06 ευρώ, ήτοι 4.623.713,79 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Ωστόσο για τον υπολογισμό του οφειλόμενου παραβόλου, σύμφωνα με παγία νομολογία, δεν συνυπολογίζεται στην εκτιμώμενη αξία της σύμβασης για την οποία ασκείται η προσφυγή και το τυχόν προβλεπόμενο μονομερές υπέρ της αναθέτουσας αρχής δικαίωμα προαίρεσης ή παράτασης της σύμβασης (ΔΕφΑθ 262/2014, 512/2014, ΔΕφΑθ 16/2020, ΣτΕ ΑΣΦ 10/2017, 187/2017, 319, 182/2019, ΔΕφΘεσ/νίκης Ν58/2019 κα). Συνεπώς, και ανεξαρτήτως της έκβασης της παρούσας προσφυγής, πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα το υπερβαλλόντως καταβληθέν παράβολο ποσού 322 ευρώ.

2.Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. πρωτ. ***** Διακήρυξη προκήρυξε δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την «παροχή υπηρεσιών σίτισης/διατροφής στους υπηκόους τρίτων χωρών που κρατούνται στις εγκαταστάσεις των *****», με μονομερές δικαίωμα παράτασης της διάρκειας της Σύμβασης από την Αναθέτουσα Αρχή για ένα επιπλέον έτος (2022)» (CPV *****), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, εκτιμώμενης αξίας 14.559.881,72 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Ο διαγωνισμός υποδιαιρείται σε 8 Τμήματα, προσφορές δύναται να υποβληθούν για ένα ή περισσότερα τμήματα ή/και για το σύνολο των τμημάτων του διαγωνισμού.

3. Επειδή η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 5-11-2019 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης (...) ενώ το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ)

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

στις 8-11-2019 (Α.Δ.Α.Μ. *****) καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ *****.

4. Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθ. 345 του ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 18-08-2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 9-08-2020, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν 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.

6.Επειδή η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, για το Τμήμα 4 στο οποίο έχει καταταγεί δεύτερη στη σειρά μειοδοσίας, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας που έχει αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος και, εν προκειμένω, στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

7. Επειδή στις 19-08-2020 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς όλους τους ενδιαφερόμενους τρίτους δια μέσω της κεντρικής σελίδας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8.Επειδή με την με αρ. 1354/2020 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή στις 28-08-2020 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε τις απόψεις της στην ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, επί της υπό εξέταση προσφυγής, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν στην προσφεύγουσα.

10. Επειδή η παρεμβαίνουσα κατέθεσε εμπροθέσμως στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού την από 31-08-2020 με αρ. ΓΑΚ ΑΕΠΠ ΠΑΡ. 1433/2020 παρέμβαση δοθέντος ότι έλαβε γνώση στις 19-08-2020 της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016, η οποία με προφανές έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της επίμαχης απόφασης με την οποία και κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος στο επίμαχο Τμήμα.

Περαιτέρω, σύμφωνα με τα άρθρα 362 και 367 του Ν.4412/2016, η παρεμβαίνουσα απαραδέκτως αιτείται με το έγγραφο της παρέμβασής της να της κοινοποιηθούν οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής ως προς την προσφυγή, ώστε να ασκήσει τυχόν τα οικεία δικονομικά της δικαιώματα, δοθέντος ότι με την παρέμβαση ο παρεμβαίνων αιτείται παραδεκτώς τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης. Εξάλλου, σύμφωνα με το άρθρο 5 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας προβλέπεται το δικαίωμα κάθε ενδιαφερόμενου να λαμβάνει γνώση των διοικητικών εγγράφων, το περιεχόμενο αυτού καθώς και ο τρόπος άσκησής του, ήτοι κατόπιν γραπτής αίτησής του προς τούτο (βλ. ενδεικτικά αποφάσεις 6ου Κλιμακίου ΑΕΠΠ 107/2020, 824/2020 και 857/2020 εισηγήτρια Ε. Αψοκάρδου).

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

12. Επειδή στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, συμμετείχαν έντεκα οικονομικοί φορείς, ενώ στο Τμήμα 4 συμμετείχαν η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα υποβάλλοντας τις με αριθμ. συστήματος ***** προσφορές τους αντίστοιχα. Με την

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

προσβαλλόμενη εγκρίθηκαν οι γνωμοδοτήσεις της Μόνιμης Επιτροπής Προμηθειών & Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων / Α.Ε.Α., της Μόνιμης Επιτροπής Παραλαβής και Αποσφράγισης Προσφορών / Α.Ε.Α. και της ορισθείσας Επιτροπής Αξιολόγησης Τεχνικών προσφορών, κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας και η τελευταία αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος. Δέον όπως επισημανθεί ότι η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα συμμετείχαν αμφότερες και στο Τμήμα 5 της υπό ανάθεση σύμβασης, στο οποίο η προσφεύγουσα έχει καταταχθεί τρίτη στη σειρά μειοδοσίας και η παρεμβαίνουσα έχει επίσης αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος, ωστόσο, η υπό κρίση προσφυγή αφορά μόνο στο Τμήμα 4.

13. Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, ειδικότερα, στην προσφυγή της ότι: « [...] *Ι. ΕΛΛΕΙΨΕΙΣ-ΠΛΗΜΜΕΛΕΙΕΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΙΑΣ ΜΕ ΤΗΝ ΕΠΩΝΥΜΙΑ «*****» ΟΙ ΟΠΟΙΕΣ ΕΠΙΣΥΡΟΥΝ ΤΟΝ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟ ΤΗΣ ΑΠΟ ΤΗ ΣΥΝΕΧΕΙΑ ΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ. 1. Επειδή (βλ. Αποφάσεις ΑΕΠΠ 135/2017 και 30/2018), ο εκάστοτε προσφέρων, είναι ελεύθερος να συνάπτει δεσμούς με τους φορείς στις δυνατότητες των οποίων στηρίζεται και να επιλέγει τη νομική φύση των δεσμών αυτών, εντούτοις, οφείλει να αποδεικνύει ότι όντως έχει στη διάθεσή του τους πόρους των συγκεκριμένων φορέων που δεν του ανήκουν και είναι αναγκαίοι για την εκτέλεση της συγκεκριμένης σύμβασης. Ένας οικονομικός φορέας δεν μπορεί να αποκλεισθεί από διαδικασία αναθέσεως δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών επειδή δεν πληροί αφ' εαυτού τις ελάχιστες απαιτούμενες τεχνικές και επαγγελματικές προϋποθέσεις για τη συμμετοχή του αλλά προτίθεται να χρησιμοποιήσει τις ικανότητες και δεξιότητες τρίτων και οι οποίοι τις διαθέτουν και στους οποίους θα προσφύγει εάν του ανατεθεί η σύμβαση. Στην περίπτωση αυτή πρέπει να αποδείξει στην αναθέτουσα αρχή ότι πράγματι βρίσκονται στη διάθεσή του τα μέσα των φορέων που πρόκειται να χρησιμοποιήσει για την εκτέλεση της σύμβασης. Περαιτέρω (Αποφάσεις ΑΕΠΠ 253/2017 και 30/2018), η στήριξη στις ικανότητες τρίτου οικονομικού φορέα να μεν κατοχυρώνεται από το άρ. 78 και το άρ. 307 Ν. 4412/2016, αλλά και από την ενωσιακή νομολογία, ως μέσο προώθησης του ανταγωνισμού και της μικρομεσαίας επιχειρηματικότητας, πλην όμως δεν αίρει*

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

την υποχρέωση προς νόμιμη επίκληση και λήψη υπόψη των ικανοτήτων αυτών, τήρησης των αναγκαίων διατυπώσεων, οι οποίες ομοίως εξάλλου απορρέουν από την παραπάνω διάταξη νόμου και την ως άνω νομολογία, ως και την υποχρέωση νόμιμης προσκόμισης κάθε κατά τον νόμο και τη διακήρυξη απαιτούμενου για την παραδεκτή επίκληση αυτή, δικαιολογητικών (ΣτΕ ΕΑ 284, 373 405, 409, 410, 411, 415/2013, ΔΕφ Αθ Ν136/2018). Εξάλλου, στην περίπτωση υπαγόμενης στο Βιβλίο ΙΙ Ν. 4412/2016 ανοικτής διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης άνω των ορίων, όπως η προκείμενη, οι προσφέροντες δύνανται για την εκ μέρους τους πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής ως προς την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα να επικαλούνται στήριξη σε ικανότητες και μέσα που καταρχήν διαθέτουν τρίτοι, ήτοι μη προσφέροντες και μη συγκροτούντες ένωση/κοινοπραξία μετά του προσφέροντος, οικονομικοί φορείς, οι οποίοι δεσμεύονται ότι εφόσον ο προσφέρων αναδειχθεί ανάδοχος θα του διαθέσουν το οικείο μέσο και ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης, πλην όμως το δικαίωμα αυτό και η επίκλησή του συναρτάται από συγκεκριμένες υποχρεωτικές διατυπώσεις, σύμφωνα με τον συνδυασμό των άρ. 305, 307 και 308 Ν. 4412/2016 ως και 78 και 79 Ν. 4412/2016. Ειδικότερα (πρβλ. και Απόφαση ΑΕΠΠ 96/2017 και ΔΕφΑθ Ν136/2018), η καταρχήν δυνατότητα στήριξης στις ικανότητες τρίτου δεν αίρει την υποχρέωση ρητής αναφοράς της στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ του προσφέροντος ότι θα στηριχθεί σε τρίτο οικονομικό φορέα, άνευ της οποίας αναφοράς δεν λαμβάνει ούτως ή άλλως και αποκλείεται εξαρχής και δη δια της ίδιας της παραλείψεως δηλώσεως άρα αρνητικής σχετικής δηλώσεως του ίδιου του προσφέροντος, η στήριξη του στον τρίτο οικονομικό φορέα. Τέτοια παράλειψη δήλωσης στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ του προσφέροντος περί τρίτου οικονομικού φορέα μπορεί να ερμηνευθεί μόνο ως εκ μέρους του προσφέροντος δήλωση ότι συγκεντρώνει ο ίδιος αποκλειστικά στο πρόσωπό του τα απαιτούμενα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, αποκλείεται δε η περαιτέρω και σε ύστερο στάδιο, ήτοι μετά την υποβολή της προσφοράς του, το πρώτον επίκληση τέτοιας στήριξης σε τρίτο οικονομικό φορέα ή αντίστοιχα στήριξης σε τρίτο οικονομικό φορέα νέο και επιπλέον όσων τυχόν τρίτων οικονομικών φορέων είχε ήδη επικληθεί με την προσφορά του, καθώς τούτο θα αποτελούσε ανεπίτρεπτη μεταβολή της προσφοράς κατά παράβαση

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

εξάλλου και του άρ. 104 Ν. 4412/2016. Εξάλλου, η παράλειψη τέτοιας δήλωσης στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ του ίδιου του προσφέροντος περί στήριξης στις ικανότητες συγκεκριμένου τρίτου φορέα, δεν αναπληρώνεται από την τυχόν ταυτόχρονη με την υποβολή της προσφοράς του απλή υποβολή του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ κάποιου τρίτου οικονομικού φορέα ούτε αν τέτοια λάβει χώρα (άνευ όμως δηλώσεως τούτου και στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ του προσφέροντος) συνιστά διαζευκτική πρόταση πλήρωσης των όρων της διακήρυξης, η οποία καθιστά το σύνολο της προσφοράς αόριστη. Ούτε όμως η δήλωση του προσφέροντος στο δικό του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ περί της στήριξης σε συγκεκριμένο τρίτο οικονομικό φορέα αίρει την υποχρέωση για υποβολή εκ του προσφέροντος και με επιμέλειά του προφανώς, αυτοτελούς ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ συνταχθέντος και ψηφιακά υπογεγραμμένου εκ του τρίτου οικονομικού φορέα περί της μη συνδρομής στο πρόσωπό του τρίτου αυτού φορέα λόγων αποκλεισμού και τη συγκέντρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής επί των οποίων θα στηριχθεί ο προσφέρων. Στην περίπτωση δε που οι παραπάνω δύο προϋποθέσεις δεν πληρούνται ή δεν υποβληθεί το οικείο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ του τρίτου οικονομικού φορέα ήδη με την προσφορά, τότε οι ικανότητες του τρίτου δεν μπορούν να λογιστούν υπέρ του προσφέροντος, η δε προσφορά του τελευταίου είναι επομένως αόριστη και τελεί σε ουσιώδη έλλειψη (πρβλ. Αποφάσεις ΑΕΠΠ 96, 208, 231, 246/2017 και 30/2018). Η δε έλλειψη των παραπάνω συνιστά έλλειψη αθεράπευτη κατ' άρ. 102 και 310 Ν. 4412/2016 (βλ. Αποφάσεις ΑΕΠΠ Α51, 96, 208 και 231/2017, ΔΕΦΑΘ Ν136/2018). Ούτε η τυχόν αυτή έλλειψη θεραπεύεται με την υποβολή μαζί με την προσφορά οιοδήποτε άλλου στοιχείου, συμφωνητικού ή υπεύθυνης ή άλλης δήλωσης συνεργασίας του τρίτου οικονομικού φορέα, η οποία ναι μεν δύναται να απαιτείται κατ' άρ. 78 και 307 Ν. 4412/2016 από την αναθέτουσα ως αποδεικτικό μέσο της δέσμευσής αυτού, αλλά διατηρεί καταρχήν την αυτοτέλειά της ως αποδεικτικό μέσο εντός της διαγωνιστικής διαδικασίας και δεν αναπληρώνει τον ρόλο του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ ως προς την προκαταρκτική απόδειξη των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής που ανά περίπτωση συνδράμει ο τρίτος φορέας και της έλλειψης λόγων αποκλεισμού κατ' άρ. 73 Ν. 4412/2016 (Απόφαση ΑΕΠΠ 208, 247/2017) ούτε αναπληρώνεται όμως, τουλάχιστον καταρχήν, από το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ του προσφέροντος και του τρίτου οικονομικού

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

φορέα. Ο δε σκοπός του παραπάνω αποδεικτικού μέσου απορρέει ευθέως από το τρίτο εδάφιο του άρ. 78 παρ. 1 και 307 παρ. 2 Ν. 4412/2016, ενώ, εξάλλου, οι οικείες εγγραφές στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ του προσφέροντος και του τρίτου οικονομικού φορέα ναι μεν συνιστούν δηλώσεις στο πλαίσιο της προκαταρκτικής απόδειξης, η πρώτη του ίδιου του προσφέροντος ότι θα στηριχθεί σε τρίτο και η δεύτερη του τρίτου ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής και δεν συντρέχουν εις βάρος του λόγοι αποκλεισμού. Πλην όμως δεν αφορούν αυτή καθαυτή τη διάρκεια και το περιεχόμενο της δέσμευσης του τρίτου οικονομικού φορέα να διαθέσει στον τρίτο συγκεκριμένες ικανότητες ούτε αποδεικνύουν με οριστικό, σαφή και βέβαιο τρόπο το ότι ο προσφέρων όντως θα δύναται να διαθέσει και δη για όλο το τυχόν διάστημα της σύμβασης και για κάθε σχετική επιμέρους πτυχή του συμβατικού αντικειμένου τις οικείες ικανότητες του τρίτου οικονομικού φορέα, πράγμα όντως αναγκαίο, όπως προκύπτει και από την ενωσιακή νομολογία, για την κρίση της αναθέτουσας περί της πλήρωσης εκ μέρους του προσφέροντος των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, άρα και για το καταρχήν παραδεκτό της ίδιας της συμμετοχής του προσφέροντος (η οποία εξετάζεται στο επιμέρους στάδιο των δικαιολογητικών, κατ' άρ. 100 παρ. 2 εδ. α ' Ν. 4412/2016 (βλ. Απόφαση ΑΕΠΠ 231/2017)). Ούτως, η επίκληση ικανότητας τρίτου οικονομικού φορέα σε κάθε περίπτωση προϋποθέτει και δη σωρευτικά, ΠΡΩΤΟΝ, ειδική αναφορά της στήριξης στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ του προσφέροντος και δη στο Μέρος II Ενότητα Γ', ΔΕΥΤΕΡΟΝ, την υποβολή ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ νομίμως συμπληρωμένου και ψηφιακά υπογεγραμμένου από τον ίδιο τον τρίτο οικονομικό φορέα. ΤΡΙΤΟΝ, απαιτείται απόδειξη, αναλόγως του ειδικότερου προς τούτο τρόπου που τυχόν θεσπίζει η διακήρυξη, περί του αν και πως ο προσφέρων διαθέτει τους αναγκαίους πόρους των τρίτων οικονομικών φορέων και της δέσμευσης των τελευταίων να του διαθέσουν τις ικανότητες και τους πόρους τους τόσο για τη συμμετοχή του στη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης όσο και για την εκτέλεση του συμβατικού αντικειμένου. Όσα αναφέρονται παραπάνω για τις, επί ποινή αποκλεισμού, προϋποθέσεις νόμιμης στήριξης στις ικανότητες τρίτων προκειμένου να μην θεωρηθεί η προσφορά αόριστη και τελούσα σε ουσιώδη έλλειψη, ισχύουν αναλογικά και στην περίπτωση της ανάθεσης μέρους ή ολόκληρης της σύμβασης σε υπεργολάβο. Επειδή, περαιτέρω, η

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

προβλεπόμενη στα άρ.78 και 307 Ν. 4412/2016 περίπτωση, δηλαδή στήριξης στις ικανότητες τρίτου οικονομικού φορέα ως προς την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής περί της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας ως και περί της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, συνιστά μια όλως διαφορετική έννοια έναντι αυτής του υπεργολάβου (ΔΕΦΑΘ Ασφ. 476, 477, 478/2011, οι οποίες εκδοθείσες υπό το καθεστώς του Ν. 3316/2005, αναφέρονται σε “ μη υπεργολάβο προμηθευτή ” του διαγωνιζόμενου για να περιγράψουν τρίτο οικονομικό φορέα που παρέχει δάνειο εξοπλισμό στον προσφέροντα προς το πρώτον απόκτηση ή ενίσχυση στο οριζόμενο από τη διακήρυξη επίπεδο απαίτησης κριτηρίου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας), αφού θεσπίζεται από τον νόμο στο πλαίσιο μιας παροχής διευκόλυνσης προς τους οικονομικούς φορείς (και δη τις μικρομεσαίες επιχειρήσεις, βλ. παρακάτω) και προς τον σκοπό του περαιτέρω ανοίγματος των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων στον ανταγωνισμό, ώστε οι οικονομικοί φορείς να δύνανται ως προσφέροντες να πληρούν τα κριτήρια επιλογής και ως τυχόν ανάδοχοι να εκτελέσουν τη σύμβαση, εφόσον η νόμιμη συμμετοχή τους στη διαδικασία ανάθεσης ως και η εκτέλεση της σύμβασης, προϋποθέτουν ικανότητες, προσόντα και ιδιότητες που οι ίδιοι δεν κατέχουν. Σημειωτέων δε, ότι η ως άνω παρεχόμενη στους συμμετέχοντες, δηλαδή τους προσφέροντες, δυνατότητα και ευχέρεια αφορά αποκλειστικά και μόνο τις κατηγορίες των κριτηρίων επιλογής που ορίζουν οι παραπάνω διατάξεις και υπό τους περιορισμούς που οι ίδιες θέτουν. Η δε ιδιότητα του “ τρίτου οικονομικού φορέα ” υπό την έννοια των άρ. 78 και 307 Ν. 4412/2016 διακρίνεται από τα ακόλουθα τέσσερα χαρακτηριστικά, εκ των οποίων τα δύο είναι κοινά με αυτήν του “ υπεργολάβου ” και τα δύο διαφορετικά. Πρώτον, απαιτείται ιδιότητα “ τρίτου ” έναντι του προσφέροντος, δεύτερον, ο “ τρίτος οικονομικός φορέας ” των άρ. 78 και 307 Ν. 4412/2016 δεν συνιστά προσφέροντα, μετέχοντα, μέρος ένωσης με τον προσφέροντα και αντισυμβαλλόμενο της αναθέτουσας, όπως δηλαδή ισχύει και για τον υπεργολάβο. Σε αντίθεση όμως με τον υπεργολάβο, η ιδιότητα του “ τρίτου οικονομικού φορέα ” δεν αφορά την εκτέλεση τμήματος του συμβατικού αντικείμενου, υπό την έννοια ότι για να αποτελεί ένας οικονομικός φορέας “ τρίτο οικονομικό φορέα ” ουδόλως απαιτείται αλλά ούτε αρκεί η εκτέλεση

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

μέρους της σύμβασης, χωρίς βέβαια τούτο να αποκλείεται. Τέταρτον, και πάλι σε αντίθεση με την έννοια του “ υπερβολάβου ”, για τη διάγνωση ιδιότητας “ τρίτου οικονομικού φορέα ” απαιτείται και συγχρόνως αρκεί η παροχή στον προσφέροντα στήριξης για την πλήρωση των συγκεκριμένων κατηγοριών κριτηρίων επιλογής (ως προς τη χρηματοοικονομική και οικονομική επάρκεια και την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα), η οποία παρέχεται με την από τον “ τρίτο οικονομικό φορέα ” διάθεση προς τον προσφέροντα των από τη διακήρυξη απαιτούμενων και μάλιστα απαιτούμενων ως “ κριτήρια επιλογής ” περί την οικονομική/χρηματοοικονομική επάρκεια και περί την τεχνική/επαγγελματική ικανότητα, ικανοτήτων, ιδιοτήτων και εν γένει προσόντων τα οποία κατά το γράμμα και το κανονιστικό περιεχόμενο της διακήρυξης έπρεπε να συντρέχουν στο πρόσωπο του προσφέροντος και να κατέχονται και να διατίθενται ευθέως και εξαρχής από αυτόν, πλην όμως, ακριβώς επειδή δεν τα κατέχει και δεν τα διαθέτει, του επιτρέπεται η παραδεκτή συμμετοχή στη διαδικασία μέσω των ικανοτήτων και ιδιοτήτων, που του παρέχει προς αυτόν τον σκοπό, δηλαδή την παραδεκτή συμμετοχή του και τυχόν ανάδειξή του σε ανάδοχο, ο “ τρίτος οικονομικός φορέας ” (δηλαδή “ δανείζει ” τις ικανότητες αυτές στον προσφέροντα, ώστε να του επιτρέψει να καταστεί παραδεκτός μετέχων στη διαδικασία και τυχόν ανάδοχος). Περαιτέρω, ουδόλως η έννοια του “ τρίτου οικονομικού φορέα ” προϋποθέτει, εξαρτάται, απαιτεί, αλλά και αρκείται (όσον αφορά τη στήριξη επί κριτηρίων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας) στην εν γένει πρόβλεψη της διακήρυξης ειδικώς περί εγκαταστάσεων, μηχανημάτων, εξοπλισμού και τεχνικών μέσων. Αντίθετα, η έννοια αυτή συναρτάται με το ανά περίπτωση και ανά διακήρυξη γράμμα των αντίστοιχων κριτηρίων επιλογής περί την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Περαιτέρω, παρότι κατά τα ανωτέρω, η έννοια του “ υπερβολάβου ” είναι απολύτως διακριτή από αυτήν του “ τρίτου οικονομικού φορέα ” κατά την έννοια των άρ. 78 και 307 Ν. 4412/2016, ουδόλως αποκλείεται η σύμπτωσή τους, ως αυτοτελείς, διαφορετικές αλλά ουδόλως αλληλοαποκλειόμενες ιδιότητες, στο πρόσωπο ενός τρίτου από τον ανάδοχο οικονομικού φορέα. Δηλαδή, ουδόλως αποκλείεται ο τρίτος οικονομικός φορέας στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται ο προσφέρων, να προτείνεται και ως υπερβολάβος για την εκτέλεση τμήματος της σύμβασης (ή

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

με αντίστροφη διατύπωση, ότι ο προτεινόμενος υπεργολάβος παρέχει συγχρόνως τέτοια στήριξη). Αυτή είναι η περίπτωση, όπου η διακήρυξη θέτει ως κριτήριο επιλογής ως προς την τεχνική/επαγγελματική ικανότητα τη διάθεση εκ μέρους του προσφέροντος κάποιου μέσου, το οποίο εξάλλου, σύμφωνα με τον ορισμό του φυσικού αντικειμένου θα χρησιμοποιηθεί για την εκτέλεση μέρους του συμβατικού αντικειμένου. Αν ο προσφέρων εκτελέσει ο ίδιος, δηλαδή με το προσωπικό του, την άσκηση ιδίου διευθυντικού δικαιώματος επ' αυτού και ως δική του δραστηριότητα, το οικείο μέρος του συμβατικού αντικειμένου, αλλά με χρήση μέσου που θα του διαθέσει τρίτος, τότε ο τρίτος αυτός είναι απλώς “ τρίτος οικονομικός φορέας ” κατά την έννοια του άρ. 307 Ν. 4412/2016. Αν πάλι, το μέσο αυτό χρησιμοποιηθεί για την εκτέλεση του συμβατικού αντικειμένου, από έναν περαιτέρω τρίτο, τότε ο μὲν διαθέσας το μέσο αλλά μη εκτελών το τμήμα της σύμβασης, είναι απλώς “ τρίτος οικονομικός φορέας ”, ο δε μη διαθέτων το μέσο, αλλά εκτελών το τμήμα της σύμβασης είναι υπεργολάβος. Αν όμως, ο τρίτος δεν διαθέσει απλώς στον ανάδοχο το μέσο (ώστε να εκτελέσει ο ίδιος ο ανάδοχος ή περαιτέρω τρίτος υπεργολάβος του αναδόχου το οικείο τμήμα του συμβατικού αντικειμένου), αλλά επιπλέον χρησιμοποιήσει ο ίδιος ο τρίτος το μέσο στο πλαίσιο εκ μέρους του εκτέλεσης (ήτοι με τυχόν δικό του προσωπικό, στο πλαίσιο της δικής του εν γένει οργανωτικής επιχειρησιακής δομής και με δική του ευθύνη ως προς την εκτέλεση έναντι του αναδόχου) του οικείου τμήματος του συμβατικού αντικειμένου, τότε ο παραπάνω τρίτος είναι συγχρόνως και “ τρίτος οικονομικός φορέας ” και “ υπεργολάβος ”. Τούτο δε προκύπτει ευχερώς και από ότι κατ' άρ. 336 παρ. 6 Ν. 4412/2016 η συνδρομή των λόγων αποκλεισμού επαληθεύεται, όχι απλώς δυνητικά, αλλά υποχρεωτικά, για τους υπεργολάβους μόνο αν η υπεργολαβία υπερβαίνει το 30% του ολικού συμβατικού αντικειμένου, ενώ κατ' άρ. 308 οι λόγοι αποκλεισμού επαληθεύονται υποχρεωτικά για τους “ τρίτους οικονομικούς φορείς ” στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται ο προσφέρων, εκ των οποίων προκύπτει ότι όσον αφορά τους υπεργολάβους, οι λόγοι αποκλεισμού επαληθεύονται υποχρεωτικώς είτε αν παρέχουν δάνειες ικανότητες ως “ τρίτοι οικονομικοί φορείς ”, πέραν της υπεργολαβίας, είτε, αν δεν παρέχουν τέτοια στήριξη, το προτεινόμενο για αυτούς ποσοστό υπεργολαβίας υπερβαίνει το 30%

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

(αντίστροφα, δεν επαληθεύονται υποχρεωτικά οι λόγοι αποκλεισμού για υπεργολάβους που σωρευτικά δεν παρέχουν “ δάνειες ικανότητες ” στον προσφέροντα και συγχρόνως δεν προτείνονται να εκτελέσουν ως υπεργολάβοι ποσοστό άνω του 30% της ολικής σύμβασης που προσφέρεται να αναλάβει από προσφέρων). Αυτά αποδεικνύονται και από τα ίδια τα έντυπα ΕΕΕΣ, ως και του ΤΕΥΔ, που μάλιστα ο αναθέτων χρησιμοποίησε, αφού το Μέρος ΙΙ Ενότητα Δ ’ (αντίστοιχη πρόβλεψη και στο ΕΕΕΣ) αναφέρεται σε δήλωση εκ μέρους του υποβάλλοντος το ΤΕΥΔ προσφέροντος όσον αφορά τις “ Πληροφορίες σχετικά με υπεργολάβους στην ικανότητα των οποίων δεν στηρίζεται ο οικονομικός φορέας ” και περαιτέρω ορίζεται υποβολή αυτοτελώς των πληροφοριών περί λόγων αποκλεισμού (δηλαδή αυτοτελούς ΤΕΥΔ) για τους υπεργολάβους που προτείνονται για ποσοστό που υπερβαίνει το 30% της σύμβασης (επειδή, προφανώς αν ο προσφέρων στηρίζεται σε ικανότητες προτεινόμενου υπεργολάβου, ανεξαρτήτως ποσοστού της υπεργολαβίας, ή κάθε εν γένει τρίτου ακόμη και μη προτεινόμενου ως υπεργολάβου, τούτο θα πρέπει να δηλωθεί στο έτερο σημείο του Μέρους ΙΙ Ενότητα Γ ’ όπου υπάρχει γενικό ερώτημα περί εν γένει στήριξης σε ικανότητες άλλων οικονομικών φορέων).

2. Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.7.1 της διακήρυξης (Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή των προσφορών- σελ. 21 της διακήρυξης): [...]

Επιπρόσθετα σύμφωνα με το άρθρο 18 του Ν. 4412/2016 [...]. Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 91 του Ν. 4412/2016 [...] Η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια.

Επίσης ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τηρήσεως των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (ΣΤΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008). Επίσης, όπως προαναφέρθηκε, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

Σύμφωνα δε με πάγια νομολογία, ενόψει της αρχής της τυπικότητας, που, όπως προαναφέρθηκε, διέπει τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να καλεί τους προμηθευτές να συμπληρώσουν τα νομίμως, καταρχήν, υποβληθέντα δικαιολογητικά ή να παρέχουν σχετικές διευκρινίσεις αλλά όχι να αναπληρώσουν μη υποβληθέντα ή μη νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά (ΣτΕ 2454/09, ΕΑ ΣτΕ 457, 364/09, 738/09, 180/09, 567/08, 3075/08, 307/07, ΔΕφΑΘ 271/2011). Περαιτέρω, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C- 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C- 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36) οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση κάποιας ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, Archus and Gama, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C- 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36).

Τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001,

85/2000).

Επειδή, οι διαγωνιζόμενοι φέρουν την ευθύνη για τη νόμιμη σύνταξη της προσφοράς τους, το περιεχόμενο της οποίας δεσμεύει τον προσφέροντα (Α.Ε.Π.Π. 102/2018).

Επειδή η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο που δεσμεύει τόσο την Αρχή που διενεργεί το διαγωνισμό όσο και τους διαγωνιζομένους, και για το λόγο ακριβώς αυτό επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σ' αυτή τα προσόντα που απαιτούνται για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της αίτησης συμμετοχής, δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Με βάση την αρχή της τυπικότητας της διαγωνιστικής διαδικασίας, όλες οι διατάξεις της διακήρυξης, που αφορούν τους τύπους, οι οποίοι πρέπει να τηρηθούν κατά τη διαδικασία αυτή, καθιερώνουν ουσιώδεις όρους (τύπους) με εξαίρεση εκείνους για τους οποίους προκύπτει το αντίθετο, η δε παράβαση αυτών συνεπάγεται το अपαράδεκτο της προσφοράς που υποβλήθηκε από τον υποψήφιο (ΣΤΕ 1971. 1970, 1969/2013, ΕΑ ΣΤΕ 689/2011, ΕΣ Τμημ. VI 2495/2009, 1949/2009 κ.α.). Ο αποκλεισμός του υποψηφίου, η προσφορά του οποίου δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης, δεν καταλείπεται στη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής, η οποία υποχρεούται να προβεί στην έκδοση της σχετικής πράξης αποκλεισμού. Επομένως, δεν μπορούν να προβληθούν βάσιμα λόγοι ότι ο αποκλεισμός του υποψηφίου από τον διαγωνισμό στην περίπτωση αυτή έρχεται σε αντίθεση με την αρχή της αναλογικότητας ή ότι έγινε καθ' υπέρβαση των άκρων ορίων της διακριτικής ευχέρειας και κατά κατάχρηση εξουσίας των οργάνων του διαγωνισμού (ΣΤΕ 2889/2011). Η παράλειψη υποβολής ή η μη προσήκουσα υποβολή ενός και μόνον δικαιολογητικού ή εγγράφου δικαιολογεί τον αποκλεισμό από τη διαγωνιστική διαδικασία. Η Επιτροπή του Διαγωνισμού πρέπει να ερευνά τον φάκελο ενός εκάστου των διαγωνιζομένων και, αν από τον σχετικό έλεγχο διαπιστώσει ότι ελλείπει παντελώς δικαιολογητικό, που προβλέπεται από το νόμο ή από τους όρους της διακήρυξης, οφείλει να προβεί, άνευ ετέρου, στον αποκλεισμό του διαγωνιζομένου. Έχει συναφώς κριθεί ότι οι υποψήφιοι δεν μπορούν να προσάπτουν στην αναθέτουσα αρχή την έλλειψη τήρησης κάποιας υποχρέωσης, δεδομένου ότι η ασάφεια της προσφοράς οφείλεται σε δική τους παράλειψη να επιδείξουν τη δέουσα

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

επιμέλεια κατά τη σύνταξη του σχετικού Φακέλου, επιμέλεια η οποία άλλωστε απαιτείται από όλους τους υποψηφίους (ΔΕΚ C-599/2010 ΔΕΚ, σκ. 38), ενώ η υποχρέωση αποκλεισμού υποψηφίου υφίσταται και στην περίπτωση που η ελλιπής υποβολή της προσφοράς οφείλεται σε παραδρομή του υποψηφίου (ΣτΕ ΕΑ 696/2009, ΔΕφΠειρ (Ασφ) 56/2013).

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 102 «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών» του Ν. 4412/2016 [...]Επειδή, ο διαχωρισμός μεταξύ ουσιώδους και επουσιώδους έλλειψης ως και μεταξύ τυπικού και ουσιώδους σφάλματος θα πρέπει να ερμηνεύεται μέσω του πρίσματος του άρθρου 102 και του άρθρου 18 Ν. 4412/2016 και των αρχών που αυτά καθιερώνουν, το πρώτο στην ειδική περίπτωση της συμπλήρωσης και το δεύτερο γενικά επί των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και αμφότερα με τη σειρά τους πρέπει να ερμηνεύονται στο πλαίσιο του αποτελεσματικού ανταγωνισμού. Το κριτήριο δε του παραπάνω διαχωρισμού, συνίσταται στο ότι, η επιτρεπτή συμπλήρωση δεν πρέπει να είναι τέτοιας έκτασης ώστε να επιτρέπει τις εναλλακτικές προσφορές, να προσδίδει πλεονέκτημα στον υπέρ ου οικονομικό φορέα έναντι των ανταγωνιστών του εισάγοντας ευμενή υπέρ αυτού διάκριση, να μην επιτρέπει τη μεταβολή των υποβληθεισών προσφορών, να μην του παρέχει εμμέσως ευκαιρία πλήρωσης αποδεικτικής ή ουσιαστικής προϋπόθεσης ή να του παρέχει δυνατότητα για την το πρώτον επίκληση προσόντων, δυνατοτήτων, ικανοτήτων και νομικών και πραγματικών δεδομένων, τα οποία ανεξαρτήτως αν υφίσταντο ή όχι κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αυτός δεν τα επικαλέστηκε καίτοι η διακήρυξη τα απαιτούσε ή για την το πρώτον τήρηση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας που αυτός δεν τήρησε. Αντίστροφα, είναι παραδεκτή η συμπλήρωση και η διόρθωση, όταν από το ίδιο το περιεχόμενο και αντικείμενο του σφάλματος προκύπτει ότι αυτό είναι έλασσον σε σχέση με το αποδεικτικό αντικείμενο της διακήρυξης, σύνηθες και ιδιαίτερα ευχερές να λάβει χώρα κατά τη σύνταξη της προσφοράς και κατά τα διδάγματα της κοινής λογικής και πείρας, ενώ το σφάλμα πρέπει να είναι τέτοιου είδους, ώστε η αναγωγή του σε απλή, εύλογη και συνήθη, άρα και συγγνωστή, παραδρομή θα πρέπει να είναι αντικειμενικά προφανής στην κρίση κάθε ευλόγως σκεπτόμενου τρίτου και δη των οργάνων αξιολόγησης, τα οποία ακριβώς για αυτόν τον λόγο έχουν την

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

ευχέρεια κατά την ακριβώς παραπάνω κρίση τους και συνεπεία αυτής να καλέσουν κατ' άρθρ. 102 τον οικονομικό φορέα για διευκρινίσεις. Περαιτέρω, κρίσιμο κριτήριο για την κρίση περί του συγγνωστού, άρα και συμπληρώσιμου/διορθώσιμου ενός σφάλματος/έλλειψης αποτελεί υπό προϋποθέσεις η τυχόν ασάφεια και ελλειπτικότητα των οικείων όρων της διακήρυξης (βλ και απόφαση με αρ. 253/2017 ΑΕΠΠ). Ωστόσο, καθίσταται σαφές ότι η πλημμέλεια που αναφέρεται ανωτέρω, θα πρέπει να δημιουργεί αντικειμενικώς αμφισημία σε συγκεκριμένο όρο ή προδιαγραφή άλλως θα πρέπει να είναι ικανή να δημιουργήσει στον επαρκώς ενημερωμένο υποψήφιο δικαιολογημένη αμφιβολία ως προς την ορθή διαμόρφωση της προσφοράς του, κατά τρόπο που να καθίσταται επιβεβλημένη η επίκληση της αρχής της ίσης μεταχείρισης και συνεπεία αυτής υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να καλέσει τον υποψήφιο ανάδοχο δυνάμει του άρθρου 102 παρ. 5 για διευκρίνιση ή συμπλήρωση της προσφοράς του (βλ. ενδεικτικά ΑΕΠΠ 393/2019).

Επειδή, η διαγραφόμενη με τις διατάξεις του άρθρου 102 διαδικασία δεν μπορεί να θεραπεύσει την παράλειψη προσκόμισης εγγράφων ή παροχής πληροφοριών, των οποίων η υποβολή ήταν απαραίτητη βάσει ρητών και με σαφήνεια διατυπωθέντων όρων της διακήρυξης, ούτε να οδηγήσει στην τροποποίηση υποβληθείσας προσφοράς.

Σύμφωνα με τα ανωτέρω η προσφορά της εταιρίας «*****» είναι αόριστη και τελεί σε ουσιώδη έλλειψη διότι αφενός στο υποβληθέν από αυτήν ΕΕΕΣ δεν γίνεται αναφορά περί ανάθεσης τμήματος της σύμβασης σε υπεργολάβο και αφετέρου διότι αφού η ως άνω εταιρία στηρίζεται και στις ικανότητες των υπεργολάβων της στην ... και στην ... (άδειες λειτουργίας ... και ...) θα έπρεπε στα χωριστά Ε.Ε.Ε.Σ. εκάστου υπεργολάβου να συμπεριληφθούν και οι πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με το μέρος IV, δηλαδή οι σχετικές με την ή τις ικανότητες τους, στις οποίες θα στηριχθεί ο προσφέρων οικονομικός φορέας, πληροφορίες, γεγονός που δεν έγινε (Κατευθυντήρια Οδηγία 23 ΕΑΔΗΣΣΥ).

3. Σύμφωνα με το ΤΕΥΧΟΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ – ΑΠΑΙΤΗΣΕΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΣΙΤΙΣΗΣ / ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ ΣΤΑ ΠΡΟΑΝΑΧΩΡΗΣΙΑΚΑ ΚΕΝΤΡΑ ΚΡΑΤΗΣΗΣ ΑΛΛΟΔΑΠΩΝ (σελ 46-47 της

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

διακήρυξης) αναφέρεται: [...] Η εταιρία ***** συμμετέχει για τα τμήματα: ..., ..., ..., ... που έχουν συνολική εκτιμώμενη αξία σύμβασης δίχως ΦΠΑ 18.336.317,82. Όμως όπως αποδεικνύεται και από το ΕΕΕΣ (προκαταρκτική απόδειξη) και από το πιστοποιητικό ασφαλιστικής κάλυψης που υποβάλλει στα δικαιολογητικά συμμετοχής- τεχνικής προσφοράς η ασφαλιστική κάλυψη της εταιρίας είναι ίση με 8.700.000 ευρώ γεγονός που την αποκλείει από τη συνέχιση του διαγωνισμού. Ακόμα και με τη συμπληρωματική ασφάλιση της ***** που υποβάλλει καλύπτεται μόνο το ποσό των 13.700.000 ευρώ που είναι πολύ μικρότερη και σαφέστατα μη επαρκής για να καλύψει την ανωτέρω επί ποινής αποκλεισμού απαίτηση της διακήρυξης.

4. Σύμφωνα με το ΤΕΥΧΟΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ – ΑΠΑΙΤΗΣΕΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΣΙΤΙΣΗΣ / ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ ΣΤΑ ΠΡΟΑΝΑΧΩΡΗΣΙΑΚΑ ΚΕΝΤΡΑ ΚΡΑΤΗΣΗΣ ΑΛΛΟΔΑΠΩΝ (σελ 48 της διακήρυξης) αναφέρεται: [...] Στη παράγραφο -4- του παραρτήματος Ι, της υπ' αριθ. ***** Διακήρυξης Α.Ε.Α., Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών, αναφέρεται ότι το φαγητό που θα διανέμεται, θα πρέπει να παρασκευάζεται την ίδια ημέρα. Ως εκ τούτου η ζητούμενη εμπειρία θα πρέπει να προέρχεται από παραγωγή και διάθεση φρέσκου γεύματος αυθημερόν παραχθέντος (παραγωγική μέθοδος, cook & serve).

Στο ΕΕΕΣ (προκαταρκτική απόδειξη) η εταιρία ***** αναφέρει διάφορες συμβάσεις οι οποίες όμως δεν αναφέρονται για χρονικό διάστημα 365 ημερών και πάνω. Η μόνη σύμβαση που επικαλείται για χρονικό διάστημα πάνω από 365 ημέρες είναι αυτή της ***** η οποία όμως όπως προκύπτει από τις υποβληθέντες συμβάσεις δεν αφορούν αποκλειστικά αυθημερόν παραχθέν με την παραγωγική μέθοδο cook & serve, (άρθρα 16 παρ 13 των υποβληθέντων συμβάσεων) , αλλά παραχθέντος με cook & freeze. Συνεπώς δεν καλύπτει την ανωτέρω απαίτηση του διαγωνισμού.

5. Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης: [...]. Η εταιρία ***** δεν περιγράφει πουθενά στην προσφορά της πως οι συγκεκριμένες προδιαγραφές πληρούνται. Συνεπώς δεν καλύπτει και αυτή την απαίτηση του διαγωνισμού.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6 της διακήρυξης λόγοι απόρριψης προσφορών: [...], πρέπει η προσφορά της εταιρίας «*****» να απορριφτεί

ως απaráδεκτη.

. [...]]».

14. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει αυτολεξεί τα κάτωθι: « [...] 2. Κατόπιν των προρρηθέντων στις ανωτέρω παραγράφους -α- έως και -ιδ- του εδαφίου των Απόψεων της παρούσης, αναφορικά με τις αιτιάσεις του 1ου και 2ου λόγου αποκλεισμού που προβάλλει ο προσφεύγων οικονομικός φορέας και αφορούν την κατάρτιση και υποβολή των Ε.Ε.Ε.Σ. από τον οικονομικό φορέα με την επωνυμία «*****», αναφέρονται τα κάτωθι :

α. Ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «*****» στο Ε.Ε.Ε.Σ. που υπέβαλε, δηλώνει, μεταξύ άλλων, τα κάτωθι :[...]

β. Παράλληλα ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «*****», συμπεριέλαβε στο φάκελο της προσφοράς του τα Ε.Ε.Ε.Σ. των υπεργολάβων του, στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται, ως εξής :

i. Στο Ε.Ε.Ε.Σ. του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*****», δηλώνονται, μεταξύ άλλων, τα κάτωθι : [...]

ii. Στο Ε.Ε.Ε.Σ. του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*****», δηλώνονται μεταξύ άλλων τα κάτωθι :[...]

iii. Στο Ε.Ε.Ε.Σ. του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*****», δηλώνονται μεταξύ άλλων τα κάτωθι :[...]

iv. Στο Ε.Ε.Ε.Σ. του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*****», δηλώνονται μεταξύ άλλων τα κάτωθι : [...]

Η αρμόδια επιτροπή αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής (ΜΕΠΣΔΣΥ/ΑΕΑ), έκρινε τα ως άνω Ε.Ε.Ε.Σ., ότι υποβλήθηκαν εγκαίρως, προσηκόντως και σύμφωνα με τους όρους της υπ' αριθ. ***** Διακήρυξης Α.Ε.Α. και τις κατευθυντήριες οδηγίες 14 και 23 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. Ειδικότερα, ως προαναφέρθηκε, ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «*****» στο Ε.Ε.Ε.Σ. δηλώνει τους οικονομικούς φορείς στους οποίους θα στηριχθεί, καθώς επίσης και το τμήμα της Σύμβασης που θα αναθέσει σ' αυτούς υπό τη μορφή υπεργολαβίας, παρέχοντας την προκαταρκτική απόδειξη ότι δεν ισχύουν στο πρόσωπο του οι λόγοι αποκλεισμού και ότι ικανοποιεί τα σχετικά κριτήρια επιλογής.

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

Παράλληλα, οι υπεργολάβοι στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται ο οικονομικός φορέας «*****», υπέβαλαν τα Ε.Ε.Ε.Σ., συμπληρωμένα, σύμφωνα με τους όρους της παρ.2.2.7.1 της υπ' αριθ. **** Διακήρυξης Α.Ε.Α., παρέχοντας την προκαταρκτική απόδειξη ότι δεν ισχύουν στο πρόσωπο τους οι λόγοι αποκλεισμού και ότι ικανοποιούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής που δανείζουν.

Στο πεδίο Δ' του Ε.Ε.Ε.Σ. δηλώνονται οι υπεργολάβοι στην ικανότητα των οποίων δεν στηρίζεται ο προσφέρων. Ο οικονομικός φορέας «*****», στο εν λόγω πεδίο απάντησε ΟΧΙ, όπως προβλέπεται από την κατευθυντήρια 23 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., δεδομένου ότι στην προκειμένη περίπτωση ο προσφέρων στηρίζεται στις ικανότητες των υπεργολάβων του, τελούν δηλαδή (οι υπεργολάβοι) ταυτόχρονα και «δανείζοντες εμπειρία».

Επισημαίνεται ότι, από τους όρους της Διακήρυξης και από τις διευκρινίσεις που παρασχέθηκαν (διευκρίνιση σε ερώτημα 25), δεν απαιτείται να δηλωθεί το ποσοστό της σύμβασης που θα παραχωρηθεί υπό τη μορφή υπεργολαβίας, προκειμένου να ελεγχθεί εάν ξεπερνά το ποσοστό του 30%, ώστε σ' αυτή τη περίπτωση να υποβάλλει Ε.Ε.Ε.Σ., καθόσον όλοι οι δηλωμένοι ως υπεργολάβοι, ανεξαρτήτως ποσοστού υπεργολαβίας, υποχρεούνται στην υποβολή Ε.Ε.Ε.Σ., σύμφωνα με την περίπτωση της παραγράφου 5 του άρθρου 131 του Ν. 4412/2016.

Από το σύνολο λοιπόν των Ε.Ε.Ε.Σ. που υποβλήθηκαν από τον οικονομικό φορέα «****.» με την προσφορά του, δεν προκύπτουν ασάφειες ή ουσιώδεις ελλείψεις, επί ποινή αποκλεισμού, ούτε τίθεται αμφιβολία ως προς το τμήμα της Σύμβασης που θα δοθεί υπό τη μορφή υπεργολαβίας και τη στήριξη που θα λάβει από τους υπεργολάβους του.

γ. Υπό το ίδιο πρίσμα αξιολογήθηκαν τα Ε.Ε.Ε.Σ. του προσφεύγοντα και του οικονομικού φορέα που του παρέχει στήριξη. Ειδικότερα :

i. Στο Ε.Ε.Ε.Σ. του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*****», δηλώνονται μεταξύ άλλων τα κάτωθι : [...]

ii. Στο Ε.Ε.Ε.Σ. του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «****», δηλώνονται μεταξύ άλλων τα κάτωθι : [...]

Παρατηρείται δηλαδή ότι, το Ε.Ε.Ε.Σ. του οικονομικού φορέα που παρέχει στήριξη στον προσφεύγοντα και τα Ε.Ε.Ε.Σ. των υπεργολάβων στην

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

ικανότητα των οποίων στηρίζεται ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «*****», δεν διαφοροποιούνται στο σχετικό πεδίο Μέρους IV: Κριτήρια επιλογής, ορθά δε έχουν αμφότερα συμπληρωθεί, σύμφωνα με τα όσα προβλέπονται στην οικεία Διακήρυξη και τη σχετική Νομοθεσία, λόγος για τον οποίο (μεταξύ άλλων) οι δύο προσφορές έγιναν αποδεκτές από την Αναθέτουσα Αρχή.

3. Αναφορικά με τον προβαλλόμενο 3ο λόγο προσφυγής, ένεκα σχετικού υπομνήματος του προσφεύγοντα που είχε αποστείλει στην Αναθέτουσα Αρχή μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, στο οποίο αναφέρεται ως άνω λόγος προσφυγής, τα Αποφαινόμενα Όργανα της Αναθέτουσας Αρχής προς διαμόρφωση της κρίσης, ζήτησαν από την επιτροπή αξιολόγησης τεχνικών προσφορών να αιτιολογήσει την γνωμοδότηση της, η οποία γνώρισε τα κάτωθι : «Ως πιστοποιητικά ασφαλιστικής κάλυψης επαγγελματικών κινδύνων ή βεβαιώσεις επαγγελματικών κινδύνων, λογίζονται τα έγγραφα που εκδίδονται από τις ασφαλιστικές εταιρείες με τα οποία : α. πιστοποιείται ότι ο προσφέρων οικονομικός φορέας είναι ασφαλισμένος έναντι επαγγελματικών κινδύνων που απορρέουν από τη συγκεκριμένη δραστηριότητα, ήτοι τη δραστηριότητα που ασκεί τη δεδομένη χρονική στιγμή (χρόνος υποβολής προσφοράς) και β. βεβαιώνεται ότι ο προσφέρων οικονομικός φορέας δύναται να ασφαλιστεί έναντι των επαγγελματικών κινδύνων που απορρέουν από την παροχή υπηρεσιών σίτισης στο Προαναχωρησιακό Κέντρο Κράτησης Αλλοδαπών για το οποίο υπέβαλλε προσφορά, στη περίπτωση που του ανατεθεί η Σύμβαση.

Από τα ως άνω έγγραφα των ασφαλιστικών εταιρειών, επί ποιινή αποκλεισμού, πρέπει να προκύπτει ότι το χρηματικό όριο ευθύνης επαγγελματικών κινδύνων, το οποίο πρέπει να καλύπτει την εκτιμώμενη αξία του τμήματος ή των τμημάτων για τα οποία υποβάλλει προσφορά ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας, χωρίς να απαιτείται από τους όρους των τεχνικών προδιαγραφών, οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς να διαθέτουν, εν ισχύ, ασφαλιστήριο συμβόλαιο για τους επαγγελματικούς κινδύνους που απορρέουν από τη παροχή υπηρεσιών σίτισης, καθώς επίσης ότι το γεωγραφικό όριο ευθύνης επαγγελματικών κινδύνων πρέπει να καλύπτει την έδρα των Προαναχωρησιακών Κέντρων Κράτησης Αλλοδαπών για τα οποία υποβάλλει προσφορά.

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

Περαιτέρω σημειώνεται ότι, ως ορίζεται από τους όρους των τεχνικών προδιαγραφών σε συνδυασμό με τις παρασχεθείσες διευκρινίσεις που αποτελούν αναπόσπαστο τμήμα της υπ' αριθ. ***** Διακήρυξης Α.Ε.Α., το απαιτούμενο ασφαλιστήριο συμβόλαιο θα πρέπει να προσκομιστεί κατά την υπογραφή της Σύμβασης, από το οποίο θα προκύπτουν τα κάτωθι :

α) το χρηματικό όριο ευθύνης ασφαλιστικής κάλυψης έναντι των επαγγελματικών κινδύνων το οποίο ανέρχεται στην ετήσια εκτιμώμενη αξία της Σύμβασης (άνευ Φ.Π.Α., συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και δαπανών), δεδομένου ότι η συνολική διάρκεια του ασφαλιστηρίου συμβολαίου δε μπορεί να υπερβαίνει το έτος.

β) το γεωγραφικό όριο ασφαλιστικής ευθύνης, στο οποίο θα περιλαμβάνεται το Προαναχωρησιακό Κέντρο Κράτησης Αλλοδαπών Τρίτων Χωρών, δεδομένου ότι τμήμα της Σύμβασης θα εκτελείται εντός αυτού (παράθεση γευμάτων, αποκατάσταση και καθαριότητα χώρου)

γ) το αντικείμενο της Σύμβασης, ήτοι η παροχή υπηρεσιών σίτισης.

Σε περίπτωση που δεν προσκομιστεί το απαιτούμενο ασφαλιστήριο συμβόλαιο κατά την υπογραφή της Σύμβασης, ο Ανάδοχος κηρύσσεται έκπτωτος και καταπίπτει υπέρ του δημοσίου η εγγυητική επιστολή συμμετοχής.

Ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «*****», υπέβαλλε προσφορά για τα κάτωθι τμήματα :

α/α	ΤΙΤΛΟΣ ΤΜΗΜΑΤΟΣ	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ 2020 (€)	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ 2021 (€)	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ 2022 (€)
1.	Παροχή υπηρεσιών σίτισης/διατροφής στο Προαναχωρησιακό Κέντρο Κράτησης Αλλοδαπών	1.155.642,05	1.152.484,56	1.152.484,56
2.	Παροχή υπηρεσιών σίτισης/διατροφής στο Προαναχωρησιακό Κέντρο Κράτησης Αλλοδαπών	433.149,19	587.473,39	587.473,39
3.	Παροχή υπηρεσιών σίτισης/διατροφής στο Προαναχωρησιακό Κέντρο Κράτησης Αλλοδαπών	1.330.634,32	2.653.997,42	2.653.997,42
4.	Παροχή υπηρεσιών σίτισης/διατροφής στο Προαναχωρησιακό Κέντρο Κράτησης Αλλοδαπών	1.247.469,68	1.688.122,06	1.688.122,06
5.	Παροχή υπηρεσιών σίτισης/διατροφής στο Προαναχωρησιακό Κέντρο Κράτησης Αλλοδαπών	346.519,35	829.374,19	829.374,19
Άθροισμα:		4.513.414,59	6.911.451,62	6.911.451,62

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

Ο ως άνω οικονομικός φορέας, με την υπ' αριθ. ***** ηλεκτρονική προσφορά του, υπέβαλλε προς συμμόρφωση ως προς την ως άνω απαίτηση, το από 29-11-2019 πιστοποιητικό ασφάλισης της εταιρείας «*****», σε ακριβές φωτοαντίγραφο, από το οποίο προκύπτει ότι το ετήσιο όριο ασφαλιστικής κάλυψης επαγγελματικής ευθύνης ανέρχεται στο χρηματικό ποσό των #8.700.000,00# ευρώ, το οποίο καλύπτει την ετήσια εκτιμώμενη αξία των τμημάτων για τα οποία υπέβαλλε προσφορά, ως απαιτείται από τους όρους της Διακήρυξης.

Η Επιτροπή Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών είχε δέσμια υποχρέωση να αξιολογήσει τόσο τον εν λόγω οικονομικό φορέα, όσο και τους λοιπούς προσφέροντες ως προς την προαναφερόμενη απαίτηση με βάση το κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης, ελέγχοντας τα υποβληθέντα έγγραφα ως προς τους απαραίτους όρους ως αυτοί τέθηκαν στο τεύχος τεχνικών προδιαγραφών».

Πράγματι, ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «*****», υπέβαλλε πιστοποιητικό ασφάλισης στο οποίο αναγράφονται, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα :

«Πιστοποιητικό Ασφάλισης

Προς Κάθε ενδιαφερόμενο

Ημερομηνία Έκδοσης 29.11.2019

Λήπτης της Ασφάλισης / Ασφαλισμένος *****

Είδος Κάλυψης Ασφαλιστική κάλυψη επαγγελματικής ευθύνης

Παρεχόμενες επαγγελματικές υπηρεσίες Εμπόριο Τροφίμων & Ειδών παντοπωλείου

Αριθμός συμβολαίου *****

Περίοδος Ασφάλισης 10.07.2019-10.07.2020

Ανώτατο Ετήσιο Όριο Ευθύνης €8.700.000 (...)

Συνεπώς, το ως άνω πιστοποιητικό έγινε αποδεκτό, δεδομένου ότι καλύπτει την ετήσια εκτιμώμενη αξία των τμημάτων του διαγωνισμού που υπέβαλε προσφορά και κατ' επέκταση και τη συνολική, ως καθορίστηκε με την υπ' αριθ. *** Διακήρυξη Α.Ε.Α..

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

4. Αναφορικά με τον προβαλλόμενο από τον προσφεύγοντα οικονομικό φορέα, 4ο λόγο αποκλεισμού, η επιτροπή αξιολόγησης τεχνικών προσφορών γνώρισε τα κάτωθι :

«Ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «*****», στην υπ' αριθ.157388 ηλεκτρονική προσφορά του, υπέβαλλε προς συμμόρφωση με την ως άνω απαίτηση τα κάτωθι:

α) Τον απαιτούμενο πίνακα εμπειρίας σε μορφή αρχείου .pdf, συμπληρωμένο, ως ορίζεται από τους όρους τεχνικών προδιαγραφών της υπ' αριθ. **** Διακήρυξης Α.Ε.Α. και ψηφιακά υπογεγραμμένο, από τον νόμιμο εκπρόσωπό του.

β) Την υπ' αριθ. ***** βεβαίωση της *****περί της καλής εκτέλεσης των υπ' αριθ. 01/2018, 02/2018 και 05/2018 Συμβάσεων με τον ως άνω προσφέροντα.

γ) Την από 19-04-2018 βεβαίωση του ***** , περί της καλής εκτέλεσης της υπ' αριθ. 01/2018 Σύμβασης με τον ως άνω προσφέροντα.

δ) Βεβαίωση της ***** , περί της καλής εκτέλεσης των υπ' αριθ. 2/2018, 3/2018, 4/2018, 6/2018, 7/2018, 9/2018, 10/2018, 11/2018, 12/2018 και 17/2018 Συμβάσεων με τον ως άνω προσφέροντα .

ε) Την από 19-04-2018 Βεβαίωση της ***** Σύμβασης με τον ως άνω προσφέροντα

στ) Την υπ' αριθ. ***** , περί της καλής εκτέλεσης των υπ' αριθ. ***** Συμβάσεων με τον ως άνω προσφέροντα.

ζ) Τις άνω Συμβάσεις.

η) Την από 09-12-2019 υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 Ν.1599/1986, σε μορφή αρχείου .pdf, ψηφιακά υπογεγραμμένη από τον νόμιμο εκπρόσωπο, στην οποία δηλώνει ρητά τα ακόλουθα : «Όλες οι υποβαλλόμενες παραδόσεις – διανομές (βλ. πίνακες Προϋπηρεσίας) έχουν εκτελεστεί καλώς και είναι σύμφωνες με τις απαιτήσεις της διακήρυξης.».

θ) Αναλυτική κατάσταση λογιστηρίου του ως άνω προσφέροντα, σε μορφή αρχείου .pdf, ψηφιακά υπογεγραμμένη από τον νόμιμο εκπρόσωπό του, περί των παραδόσεων που πραγματοποιήθηκαν ανά ημέρα και αριθμό ατόμων στ η *****.

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

Από την αξιολόγηση των άνω εγγράφων / δικαιολογητικών, καλύπτεται η απαίτηση περί της πρωτύτερης εμπειρίας του προσφέροντα για την παροχή 110 (εκατόν δέκα) πλήρη γευμάτων (Γρωινό, Μεσημεριανό, Βραδινό) για διάστημα αθροιστικά μεγαλύτερο των 365 ημερών, κατά την τελευταία τριετία, καθώς και η απαίτηση περί του αυθημερόν παραχθέντος φαγητού με την μέθοδο cook & serve.

Ειδικότερα, όσον αφορά τις Συμβάσεις που έχουν συναφθεί με την 96η Ανωτέρα Διοίκηση Ταγμάτων Εθνοφυλακής, στο άρθρο 16 αυτών με τίτλο «ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ», ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα :

«(α) Στο χώρο / χώρους θα παράγονται τα γεύματα σύμφωνα με τα προγράμματα συσσιτίου, όπως περιγράφονται στα Παραρτήματα «Ε» έως «Ι» της σύμβασης, τα οποία, κατά περίπτωση και ανά είδος, άμεσα θα καταψύχονται σε θερμοκρασία από -18°C έως -20°C , σύμφωνα με τη μέθοδο cook & freeze ή θα παρασκευάζονται με τη μέθοδο cook & serve και τα οποία θα τοποθετούνται σε κατάλληλη συσκευασία για την προώθηση στο ΚΥΤ ... εντός 60 πρώτων λεπτών της ώρας».

Οι ως άνω παρεχόμενες υπηρεσίες για το ΚΥΤ ... καλύπτουν τους όρους των προδιαγραφών και ελήφθησαν υπόψιν για τον υπολογισμό της πρωτύτερης εμπειρίας του προσφέροντα για την διανομή αυθημερόν παραχθέντος φαγητού, δεδομένου ότι οι εν λόγω Συμβάσεις προβλέπουν ρητά ότι συγκεκριμένα είδη θα παράγονται και θα διατίθενται με την μέθοδο «cook & serve» στο ***** εντός 60 πρώτων λεπτών της ώρας, χωρίς να εναπόκειται στη διακριτική ευχέρεια του προσφέροντα να διαλέξει εάν θα χρησιμοποιήσει τη μέθοδο «cook & freeze» ή «cook & serve». Αντιθέτως, προβλέπεται ρητά ότι απαιτείται η εκτέλεση της σύμβασης με τη μέθοδο «cook & serve» και ως εκ τούτου τεκμηριώνεται η εμπειρία του προσφέροντα ως προς τον απαιτούμενο όρο των τεχνικών προδιαγραφών.

Ακόμη και εάν ήθελε υποτεθεί ότι, η Επιτροπή διατηρεί αμφιβολίες ως προς τον τρόπο εκτέλεσης των εν λόγω Συμβάσεων, δεν θα μπορούσε να καλέσει για διευκρινίσεις, σύμφωνα με το άρθρο 102 του Ν.4412/2016, τον εν λόγω οικονομικό φορέα, δεδομένου ότι έχει ήδη υποβάλλει υπεύθυνη δήλωση γνωρίζοντας τις κυρώσεις, που προβλέπονται από τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 22 του Ν.1599/1986, στην οποία δηλώνει ρητά ότι : «οι

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

υποβαλλόμενες παραδόσεις – διανομές (βλ. πίνακες Προϋπηρεσίας) έχουν εκτελεστεί καλώς και είναι σύμφωνες με τις απαιτήσεις της διακήρυξης», δηλαδή καλύπτουν την απαίτηση cook & serve».

Περαιτέρω αξίζει να σημειωθεί ότι, οι εν λόγω συμβάσεις που αφορούν ***** , μνημονεύονται στη σελίδα 29 της υπ' αριθ. 1093/2019 Απόφασης της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών, από την οποία προκύπτει ότι λαμβάνονται υπόψη για τον υπολογισμό της πρωτύτερης εμπειρίας του προσφέροντα για την παροχή γευμάτων με τη μέθοδο cook & serve».

Υπό των φως των ως άνω δεδομένων, η τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*****» συμμορφώνεται με τους όρους της Διακήρυξης.

5. Αναφορικά με τον προβαλλόμενο από τον προσφεύγοντα οικονομικό φορέα, 5ο λόγο αποκλεισμού, γνωρίζεται ότι, ο οικονομικός με την επωνυμία «*****», υπέβαλε υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του Ν.1599/1986, στην οποία δηλώνει ότι «Συμμορφωνόμαστε πλήρως με τις τεχνικές προδιαγραφές ως αυτές ορίζονται στην υπ' αριθ. ***** Διακήρυξη Α.Ε.Α. για τα τμήματα που υποβάλλουμε προσφορά», υποβάλλοντας παράλληλα τα απαιτούμενα έγγραφα ως απαιτείται από την Διακήρυξη, τα οποία κρίθηκαν από την αρμόδια επιτροπή τεχνικής αξιολόγησης ότι υποβλήθηκαν εγκαίρως, προσηκόντως και σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης. [...].».

15. Επειδή η παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της ισχυρίζεται αυτολεξεί τα κάτωθι: « [...] II. ΕΙΔΙΚΟΤΕΡΟΙ ΛΟΓΟΙ ΠΑΡΕΜΒΑΣΗΣ

ΠΡΟΚΑΤΑΡΚΤΙΚΗ ΣΗΜΕΙΩΣΗ

Η νυν προσφυγή του οικονομικού φορέα ***** αφορά, όπως ρητά αναφέρει στις σελ. 4-5 αυτής περί θεμελίωσης του εννόμου συμφέροντος της, στο τμήμα 4 και μόνο του διαγωνισμού. Επομένως, δεδομένου ότι στο αιτητικό της προσφυγής το ακυρωτικό αίτημα του προσφεύγοντος αναφέρεται γενικά σε ακύρωση αποδοχής μας, **ΕΠΙΣΗΜΑΙΝΟΥΜΕ** ότι το μόνο νόμιμο και σύμφωνο με το ίδιο το επικαλούμενο έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος, αίτημα του δεν δύναται παρά να αφορά **ΑΠΟΚΛΕΙΣΤΙΚΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ 4** του διαγωνισμού και άρα, κάθε γενική αναφορά της προσφυγής δεν δύναται παρά να ερμηνευθεί τοιουτοτρόπως.

**ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ ΠΡΩΤΟ ΕΙΣ ΒΑΡΟΣ ΜΑΣ ΛΟΓΟ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ/
ΠΕΡΙ ΕΕΕΣ ΜΑΣ**

1. Στο δε ΕΕΕΣ μας, καταρχάς, ορθώς δηλώσαμε τους ως άνω υπεργολάβους στο ΜΕΡΟΣ ΙΙ ΕΝΟΤΗΤΑ Γ του ΕΕΕΣ μας, ακριβώς διότι μας παρέχουν μονάδες και πιστοποιήσεις ποιότητας αυτών και άρα, μας παρέχουν στήριξη προς πλήρωση των οικείων κριτηρίων επιλογής, όπως οι μονάδες και οι πιστοποιήσεις ποιότητας (ουδόλως δε το γεγονός πως τα κριτήρια αυτά περιλαμβάνονται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι, όπως εξάλλου και η προηγούμενη εμπειρία και η ασφαλιστική κάλυψη, μεταβάλλει το περιεχόμενο τους ως κριτήρια επιλογής), ενώ άλλωστε και το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι ακριβώς κάτω από όλες αυτές τις απαιτήσεις, στην παρ. 3 αυτού αναφέρει ότι «Κάθε συμμετέχων, προκειμένου να αποδείξει την επάρκεια και τις τεχνικές ή και επαγγελματικές ικανότητές του στην εκτέλεση παρόμοιων προμηθειών, μπορεί να στηρίζεται στις δυνατότητες άλλων φορέων, προς τους οποίους συνδέεται με άμεσους ή έμμεσους δεσμούς, ανεξάρτητα από τη νομική φύση τους, υπό την προϋπόθεση ότι είναι σε θέση να αποδείξει ότι όντως βρίσκονται στη διάθεσή του τα μέσα των εν λόγω φορέων που είναι αναγκαία για την εκτέλεση της συμβάσεως.», επιρρωνύοντας ούτως τη φύση των ανωτέρω ως κριτηρίων επιλογής δεκτικών στήριξης από τρίτο και άρα, το γεγονός πως αν ο μετέχων στηρίζεται σε τέτοιες μονάδες και πιστοποιήσεις για την πλήρωση των όρων της διακήρυξης, ο στηρίζων και παρέχων τούτα σε αυτόν δεν είναι απλός υπεργολάβος, αλλά και υπεργολάβος και παρέχων στήριξη προς πλήρωση κριτηρίου επιλογής.

Επιπλέον τούτου, όμως, στο δικό μας ΕΕΕΣ αναφέραμε [...]

Συγχρόνως, όσον αφορά τα ΕΕΕΣ των υπεργολάβων μας αναφέρονται τα ακόλουθα: [...]

i. Στο Ε.Ε.Ε.Σ. του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «****», δηλώνονται, μεταξύ άλλων, τα κάτωθι : [...]

ii. Στο Ε.Ε.Ε.Σ. του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «****», δηλώνονται μεταξύ άλλων τα κάτωθι : [...]

iii. Στο Ε.Ε.Ε.Σ. του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «****», δηλώνονται μεταξύ άλλων τα κάτωθι : [...]

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

iv. Στο Ε.Ε.Ε.Σ. του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*****», δηλώνονται μεταξύ άλλων τα κάτωθι : [...]

Επομένως, σε αντίθεση με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος αναλύσαμε και στο δικό μας ΕΕΕΣ, αλλά και σε συμφωνία με τα ΕΕΕΣ των παρεχόντων σε εμάς στήριξη υπερβολάβων μας, σε τι συνίσταται όχι μόνο η στήριξη σε πόρους που θα μας παρέχουν, αλλά και οι εργασίες του συμβατικού αντικειμένου που θα αναλάβουν, ένας προς ένας διακριτά.

Εξάλλου, ο όρος 2.2.7.1 της διακήρυξης όρισε ότι [...]

Επομένως, πρώτον, η διακήρυξη και δη, όπως αποσαφηνίστηκε μάλιστα, όρισε ότι ανεξαρτήτως ποσοστού αξίας της υπερβολαβίας, ο απλός ακόμα υπερβολάβος συμπληρώνει ούτως ή άλλως ΕΕΕΣ. Δεύτερον, διέκρινε μεταξύ του ΕΕΕΣ απλού υπερβολάβου, στο οποίο δεν συμπληρώνεται το ΜΕΡΟΣ IV και ΕΕΕΣ υπερβολάβου που παρέχει στήριξη προς πλήρωση κριτηρίου επιλογής, στο ΕΕΕΣ του οποίου συμπληρώνεται και το ΜΕΡΟΣ IV. Εμείς, κατά τα ανωτέρω ούτως ή άλλως, όχι μόνο αναλύσαμε και τι εργασίες θα εκτελέσει κάθε υπερβολάβος διακριτά, αλλά και δια ποιων πόρων του θα μας παρέχει στήριξη, όσον αφορά το δικό μας ΕΕΕΣ, περαιτέρω δε υποβάλαμε τα ΕΕΕΣ των υπερβολάβων και παρεχόντων στήριξη σε εμάς, που επιβεβαιώνουν ως προς τι θα μας παράσχουν στήριξη, αλλά και υπερβολαβικές εργασίες και επιπλέον φέρουν συμπληρωμένο, ακριβώς διότι είναι και παρέχοντες στήριξη και υπερβολάβοι σωρευτικά, το ΜΕΡΟΣ IV, όπως ακριβώς προβλέφθηκε για αυτή την κατηγορία υπερβολάβων-παρέχοντων στήριξη, από τους ανωτέρω όρους.

Εξάλλου, οι ως άνω όροι της διακήρυξης αναφέρονται στο «ακριβές τμήμα» της σύμβασης που θα αναθέσει υπερβολαβικά, δηλαδή στις οικείες εργασίες αυτού, πράγμα όλως αναλυθέν στο ΕΕΕΣ μας και συμφωνούν και τα ΕΕΕΣ των υπερβολάβων. Δεν ζητήθηκε και δη, καθ' οιονδήποτε ειδικό τρόπο ειδική μνεία σε συγκεκριμένη έκφραση των εργασιών που ανατίθενται σε υπερβολάβο σε όρους ποσοστού, ενώ εξάλλου, η μόνη δικαιολόγηση τούτου θα ήταν αν η διακήρυξη όριζε ότι αν η υπερβολαβία υπερβεί το 30% της σύμβασης, τότε υποβάλλεται ΕΕΕΣ υπερβολάβου. Όμως, εν προκειμένω, το ΕΕΕΣ του υπερβολάβου, ακόμη και του μη παρέχοντος στήριξη προς πλήρωση κριτηρίου επιλογής, υποβάλλεται ούτως ή άλλως ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΩΣ

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

του ποσοστού της αξίας του τμήματος της Σύμβασης που θα αναλάβουν, όπως ρητά και η διακήρυξη και η επ' αυτής διευκρίνιση όρισαν. Άρα, δεδομένης της μη μνείας της διακήρυξης και του ως άνω όρου σε «ποσοστό υπερβολαβίας», αλλά και της περαιτέρω ειδικής πρόβλεψης του αδιάφορου του ποσοστού αυτού ως προς τη συμπλήρωση ΕΕΕΣ από τον απλό υπερβολάβο, εν προκειμένω δεν είναι δυνατόν να συναχθεί από εύλογο διαγωνιζόμενο ότι δεν αρκούσε η αναλυτική παράθεση των εργασιών που θα αναλάβει ο υπερβολάβος, αλλά έπρεπε να εξαχθεί και άνευ εννόμου σημασίας ειδικό ποσοστό αυτών και τούτο, ενώ ουδόλως υπάρχει τέτοιος όρος στη διακήρυξη και ενώ η διακήρυξη όρισε πως δεν έχει έννομη σημασία το ποσοστό της υπερβολαβίας, άλλωστε μάλιστα, τα γενικής διατύπωσης ερωτήματα του ΕΕΕΣ και δη, του γενικού για κάθε διαδικασία κάθε αναθέτουσας της διαδικτυακής πύλης promitheus.gov.gr, δεν δύνανται να θεσπίσουν νέους όρους και απαιτήσεις σε σχέση με όσα η διακήρυξη ρητά ορίζει, αλλά περιορίζονται στη διευκόλυνση απάντησης επί όσων η διακήρυξη ήδη όρισε ρητά και με σαφήνεια ως απαιτούμενα (Αποφάσεις ΑΕΠΠ 233 και 234/2017).

Άρα, όχι μόνο αόριστη δεν ήταν η δήλωση υπερβολαβίας μας, αλλά και υπέρ του δέοντος αναλυτική, τόσο για το τι εργασίες ακριβώς θα αναλάβει έκαστος, όσο και το τι πόρο έκαστος εισφέρει υπέρ της προσφοράς μας και επί του οποίου στηριζόμαστε και μάλιστα, όλα τα παραπάνω με εκ των προτέρων υποβολή με την προσφορά μας του οικείου οριστικού αποδεικτικού μέσου, κατοχής εκ του υπερβολάβου εκάστου οικείου απαιτούμενου κατά τη διακήρυξη προσόντος, χωρίς εξάλλου ο προσφεύγων να επικαλείται παράλειψη εξ ημών οιοδήποτε εγγράφου περί των μονάδων και των παραγωγικών εργασιών και πιστοποιήσεων επί των οποίων στηριζόμαστε στους υπερβολάβους και παρέχοντες σε εμάς στήριξη προς πλήρωση των αντιστοίχων όρων της διακήρυξης.

2. Όσον αφορά το σύνολο των υπερβολάβων μας υποβάλαμε ΓΙΑ ΟΛΟΥΣ αυτοτελή ΕΕΕΣ του καθενός, πλήρως συμπληρωμένα, σύμφωνα με το συνημμένο στη διακήρυξη ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΕΕΕΣ που συνιστά έγγραφο της σύμβασης κατά τον όρο 2.1.1 της διακήρυξης και άρα, όλως παραδεκτά υποβαλλόταν είτε αυτό είτε το προκύπτον εκ της διαδικτυακής πύλης

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

promitheus.gov.gr. Το συνημμένο στη διακήρυξη ΕΕΕΣ δεν περιλάμβανε παρά γενική δήλωση πλήρωσης ΟΛΩΝ ΤΩΝ ΚΡΙΤΗΡΙΩΝ ΕΠΙΛΟΓΗΣ και όχι επιμέρους ερωτήματα, απαντήσαν πάντως όλοι οι υπερβολάβοι μας θετικά και άρα, οι απαντήσεις τους ήταν πλήρεις σε κάθε περίπτωση. Ουδόλως δε ορίστηκε οιαδήποτε ειδική απαίτηση για τους υπερβολάβους, πέραν όσων αφορούν ούτως ή άλλως τον προσφέροντα, όσον αφορά τους πόρους, πιστοποιήσεις, παραγωγικές μονάδες κλπ, που πρέπει να υποβληθούν με την προσφορά και αποτελούν όρους συμμετοχής.

Επιπλέον, κατά το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι ορίστηκε τι πρέπει να υποβληθεί προς εξαρχής απόδειξη των προσόντων του αναδόχου, παρ. 3 ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι και υποβλήθηκαν όλα, ακόμα και όσα αφορούσαν και τους υπερβολάβους μας που θα αναλάβουν αποκλειστικά την παραγωγή γευμάτων δια των οικείων μονάδων τους. Υποβάλαμε ούτως αυτούσιες τις άδειες λειτουργίας των μονάδων τους και τις υπεύθυνες δηλώσεις τόπου εγκατάστασης τους, ως και τα πιστοποιητικά ποιότητας εκάστου εξ αυτών και τα πιστοποιητικά εγγραφής ΕΜΠΑ αυτών, στοιχεία που κατά το ως άνω ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι ούτως ή άλλως έπρεπε να υποβληθούν ήδη με την προσφορά χωρίς να αρκεί η δήλωση κατοχής τους, ως προκαταρκτική απόδειξη στο ΕΕΕΣ, μαζί με υπεύθυνες δηλώσεις τους για στήριξη σε εμάς και παροχή των οικείων πόρων τους, όπως και δική μας υπεύθυνη δήλωση χρήσης των επικαλούμενων μέσων τους.

Επομένως, το σύνολο των ισχυρισμών του πρώτου εις βάρος μας λόγου της προσφυγής, είναι απορριπτέοι ως αόριστοι και αβάσιμοι.

ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ ΔΕΥΤΕΡΟ ΕΙΣ ΒΑΡΟΣ ΜΑΣ ΛΟΓΟ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ/ ΠΕΡΙ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟΥ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗΣ ΚΑΛΥΨΗΣ

1. Το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της διακήρυξης, στο ΚΕΦ. 3 αυτού ορίζει ότι με την προσφορά μεταξύ άλλων, πρέπει να υποβληθεί και “Πιστοποιητικό ασφαλιστικής κάλυψης ή βεβαιώσεις επαγγελματικών κινδύνων ίσο τουλάχιστον με την εκτιμώμενη αξία σύμβασης των συνολικών υπό ανάθεση υπηρεσιών για το δεδομένο χρονικό διάστημα και της / των υπηρεσίας /-ιών για την / τις οποία /-ες εκδηλώνεται η συμμετοχή του προσφέροντος, προκειμένου να εξασφαλιστεί το κατάλληλο επίπεδο ασφαλιστικής κάλυψης

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

έναντι επαγγελματικών κινδύνων.”. Δηλαδή, χρειαζόταν να υποβληθεί με την προσφορά πιστοποιητικό κάλυψης ίσο με την αξία της σύμβασης.

Προφανώς, ο ως άνω όρος πάντως ήταν δυσερμήνευτος για τον απλό λόγο ότι οι ασφαλιστικές εταιρίες δεν εκδίδουν τριετή συμβόλαια, αλλά ετήσια, ενώ η διάρκεια της ως άνω σύμβασης είναι καταρχήν διετής με δικαίωμα προαίρεσης για τρίτο έτος και προς τούτο, απευθύναμε πριν την υποβολή της προσφοράς μας ερώτημα στην αναθέτουσα με το εξής περιεχόμενο “Σχετικά με την κάλυψή του όρου «ίσο τουλάχιστον με την εκτιμώμενη αξία σύμβασης» θα θέλαμε να μας αποσαφηνίσετε εάν για την κάλυψή του παραπάνω κριτηρίου υπολογίζουμε την ετήσια εκτιμώμενη αξία της σύμβασης και όχι το σύνολο των 3 ετών (συμπεριλαμβανομένου και του δικαιώματος προαίρεσης), δεδομένου ότι τα ασφαλιστήρια συμβόλαια έχουν ετήσια διάρκεια. Σε αντίθετη περίπτωση τότε το ετήσιο ποσό υπολογίζεται αθροιστικά για τα 3 έτη ;».

Η αναθέτουσα απάντησε ως εξής “ΔΙΕΥΚΡΙΝΙΣΗ: Το ζητούμενο πιστοποιητικό ασφαλιστικής κάλυψης ή βεβαιώσεις επαγγελματικών κινδύνων θα πρέπει να αναφέρεται στους κινδύνους εκείνους που θεωρούνται εύλογοι από την συγκεκριμένη δραστηριότητα. Υποχρέωση όλων των υποψήφιων οικονομικών φορέων είναι να υποβάλουν, επί ποινή αποκλεισμού, στο φάκελο της Τεχνικής Προσφοράς, Πιστοποιητικό ασφαλιστικής κάλυψης ή βεβαιώσεις επαγγελματικών κινδύνων ίσης τουλάχιστον αξίας με εκείνης της εκτιμώμενης αξίας σύμβασης των συνολικών υπό ανάθεση υπηρεσιών, όπως ορίζεται ρητά στην παράγραφο 3, του παραρτήματος Ι, της υπ’ αριθ. ***** Διακήρυξης Α.Ε.Α., του τεύχους των τεχνικών προδιαγραφών. Το δε «συμβόλαιο» ασφάλισης απαιτείται να υποβληθεί από τον ανάδοχο κατά την υπογραφή της σύμβασης, στην αρμόδια Επιτροπή της Αναθέτουσας Αρχής, όπως προβλέπεται από την παράγραφο 8 του άρθρου 4 του σχεδίου Σύμβασης του παραρτήματος V της υπ’ αριθ. *** Διακήρυξης Α.Ε.Α. Το ασφαλιστήριο συμβόλαιο ανανέωσης θα παραδίδεται στην αναθέτουσα αρχή τουλάχιστον δέκα (10) ημέρες πριν τη λήξη του συμβολαίου και σε κάθε περίπτωση θα είναι σε ισχύ μέχρι τη λήξη της σύμβασης, συμπεριλαμβανομένου του χρονικού διαστήματος της ενδεχόμενης ενεργοποίησης του δικαιώματος προαίρεσης. Περίπτωση παράληψης των παραπάνω αποτελεί ειδικό λόγο καταγγελίας της σύμβασης.”. Άρα, η αναθέτουσα αν μη τι άλλο αποσαφήνισε πως δεν

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

απαιτείται τυχόν τριετές συμβόλαιο ή συμβόλαιο ετήσιας αξίας ίσης με την τριετή αξία της σύμβασης, αλλά πιστοποιητικό και έγγραφο εκ του οποίου να προκύπτει η συνολική κάλυψη της τελευταίας. Τούτο και υποβάλαμε και συγκεκριμένα, πιστοποιητικό ασφάλισης της ***** με ρητή αναφορά περί «ετησίου ορίου ευθύνης « 8.700.000 ευρώ, το οποίο για 3 έτη ισούται με 26.100.000 ευρώ, χωρίς το ως άνω ετήσιο όριο να περιορίζει τη συνολική επί τριετίας κάλυψη στα 8.700.000 ευρώ, αλλά αντίθετα αποδεικνύει ότι αυτοτελώς για κάθε έτος πιστοποιείται κάλυψη 8.700.000 ευρώ και άρα προδήλως σε διάστημα 3 ετών η ως άνω πιστοποίηση σημαίνει 3X8.700.000 ευρώ και άρα, πιστοποιεί και ότι δυνάμεθα να καλύψουμε κάθε έτος την ετήσια αξία της σύμβασης και πιστοποιεί την κάλυψη εκ μέρους μας για τα 3 έτη της σύμβασης, της οικείας αξίας του επί 3, άρα, 26.100.000,00 ευρώ, αλλά και τη συνολική ούτως αξία της σύμβασης και μάλιστα κατά την ειδικότερη κατ' έτος κατανομή της.

Ειδικότερα δε, κατά τον όρο 1.3.2 της διακήρυξης, η συνολική εκτιμώμενη αξία άνευ ΦΠΑ όλων και των 8 τμημάτων μαζί και αθροιστικά για το έτος 2020 είναι 6.024.238,97 ευρώ, για το έτος 2021 8.535.642,75 ευρώ και για το 2022, ήτοι το έτος του δικαιώματος προαίρεσης, 8.535.642,75 ευρώ. Εμείς υποβάλαμε συμβόλαιο με ΕΤΗΣΙΑ ΚΑΛΥΨΗ 8.700.000,00 ευρώ, δηλαδή υπερβαίνουσα την ετήσια αξία όλων των τμημάτων του διαγωνισμού μαζί. Εξάλλου, ούτε ζητήθηκε ούτε προέκυπτε ως εύλογο να πρέπει ετησίως να καλύπτουμε την αθροιστική 3ετή αξία της διακήρυξης, δηλαδή σε 3 χρόνια της εκτέλεσης να εμφανίζουμε αθροιστική κάλυψη περί τα 70 εκ. ευρώ. Αυτή η αυθαίρετη ερμηνεία επί της ουσίας τριπλασιάζει τις πραγματικές εκ της διακήρυξης υποχρεώσεις μας και αντιβαίνει την αρχή της τυπικότητας και δη, ενώ εξάλλου, αν η αναθέτουσα σκοπούσε σε τέτοιο παράλογο και δυσανάλογο όρο, θα όφειλε να έχει εκφράσει τούτο σαφώς.

Η παραπάνω πιστοποίηση εξάλλου ερείδεται επί ασφαλιστηρίου συμβολαίου με αριθμό αναφερόμενο (*****) και με περίοδο ισχύος 10.7.2019-10.7.2020, δηλαδή ερείδεται επί αληθούς και τρέχουσας κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς μας ασφαλιστικής σύμβασης, απλό πιστοποιητικό ισχύος της τελευταίας είναι το πιστοποιητικό ασφάλισης που

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

υποβάλαμε, η δε αναθέτουσα αν αμφέβαλε ή ήθελε αποσαφήνιση, δύνατο κατ' άρ. 102 Ν. 4412/2016 να το ζητήσει.

Υποβάλαμε δε και αυτούσιο ασφαλιστήριο της ***** με ανώτατη αξία ετήσιας κάλυψης τα 5.000.000 ευρώ και διάρκεια έως 8-10-2020, που ως αναλυτικό ασφαλιστήριο αναγράφει το σύνολο των καλυπτόμενων δραστηριοτήτων της επιχείρησής μας, μεταξύ των οποίων και οι επίδικες του νυν αντικειμένου, όπως και την κάλυψη των ζημιών από προστηθέντες μας με κάθε είδους συμβατική μεταξύ ημών και αυτών σχέση.

Άλλωστε, ο προσφεύγων αναφέρεται μεν στη «συνολική εκτιμώμενη αξία» της σύμβασης, ξεχνώντας ότι όπως και ο ίδιος αναφέρει, η ως άνω συνολική εκτιμώμενη αξία είναι ακριβώς αυτή που αντιστοιχεί στα 3 έτη της συνολικής διάρκειας της σύμβασης. Επομένως, εφόσον κάποιος για κάθε έτος έχει 8.700.000 ευρώ κάλυψη, για 3 έτη, όσο και η διάρκεια της σύμβασης έχει κάλυψη 26.100.000 ευρώ, στη δε περίπτωση μας με 13.700.000 ευρώ ετήσια κάλυψη, καλύπτουμε 41.100.000 ευρώ σε τριετή κάλυψη.

Εξάλλου, ακόμη και αν υποτίθετο ότι έπρεπε το πιστοποιητικό να αναφέρει το συνολικό ποσό της τριετούς σύμβασης ΩΣ ΑΝΩΤΑΤΗ ΕΤΗΣΙΑ ΚΑΛΥΨΗ (διότι υπενθυμίζουμε ότι ρητά το πιστοποιητικό μας αναφέρει τα 8.700.000 ευρώ ως ανώτατη κατ' έτος κάλυψη και όχι ανώτατη εν γένει κάλυψη), όχι μόνο ο όρος θα ήταν παράλογος, ζητώντας ετήσια κάλυψη αξίας τριετίας, χωρίς τούτο να ευρίσκει έρεισμα και στις διευκρινίσεις της αναθέτουσας, που αναφέρθηκαν σε κάλυψη του συνολικού ποσού αξίας της σύμβασης σε 3 έτη διάρκειάς της, όρο που καλύπτουμε, αλλά θα έπρεπε συγχρόνως, υπό την ίδια λογική το οικείο πιστοποιητικό να αναφέρεται σε κάλυψη 3 ετών, πράγμα που δεν συμβαίνει ούτε στο πιστοποιητικό του προσφεύγοντος ούτε κανενός άλλου διαγωνιζομένου, βλ. παρακάτω και τούτο διότι καμία ασφαλιστική δεν βεβαιώνει κάλυψη ανώτερη της διάρκειάς του ασφαλιστηρίου συμβολαίου και τα ασφαλιστήρια συμβόλαια δεν έχουν 3ετή ισχύ και αυτό προκύπτει και από το σύνολο των βεβαιώσεων ή/και ασφαλιστηρίων που υποβλήθηκαν.

2. Ο δε ως άνω λόγος προβάλλεται πάντως και άνευ εννόμου συμφέροντος διότι ***** υπέβαλε ένα ανυπόγραφο απόσπασμα 2 σελίδων από ένα ασφαλιστήριο που αναφέρεται σε κάλυψη αστικής ευθύνης 1.000.000

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

και περαιτέρω αναφορές σε όλως άσχετες αναθέτουσες, όπως η *****, συνοδεία μιας αστοχειοθέτητης υπευθύνου δηλώσεως του ίδιου του διαγωνιζόμενου περί του ότι έχει όριο ασφάλισης 10.000.000 ευρώ. Είναι προφανές ότι αν θεωρηθεί ότι η υποβολή του ζητούμενου εκ της διακήρυξης πιστοποιητικού με ανώτατη κατ' έτος κάλυψη υπερκαλύπτουσα ακόμη και την εκτιμώμενη κατ' έτος αξία όχι μόνο των 5 τμημάτων στα οποία μετείχαμε αλλά όλων των τμημάτων της διαδικασίας, είναι τυχόν ανεπαρκής διότι δεν μνημονεύεται το αντιστοιχούν σε επίπεδο Ζετίας ποσό της ανώτατης ετήσιας κάλυψης, πολλώ δε μάλλον είναι απορριπτέα η προσφορά του ***** που υποβάλλει άλλα αντί άλλων και προσπαθεί να αποδείξει με ανυπόγραφα αποσπάσματα άσχετων ασφαλιστηρίων για άλλα έργα και μη προβλεπόμενες κατά τη διακήρυξη υπεύθυνες δηλώσεις το οικείο ποσό του ενώ μάλιστα, στο απόσπασμα ασφαλιστηρίου εμφανίζονται όλως ανεπαρκή ακόμη και για την ετήσια αξία του οικείου τμήματος ποσά ανώτατης ετήσιας κάλυψης.

Επομένως, το σύνολο των ανωτέρω ισχυρισμών προβάλλονται αβασίμως και άνευ ελλείψεως εννόμου συμφέροντος του προσφεύγοντος.

ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ ΤΡΙΤΟ ΛΟΓΟ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ/ ΠΕΡΙ ΠΡΟΗΓΟΥΜΕΝΗΣ ΕΜΠΕΙΡΙΑΣ ΜΑΣ

Κατά το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της διακήρυξης, απαιτήθηκε να υποβληθούν με την προσφορά και «Αποδεικτικά στοιχεία, από τα οποία να προκύπτει ότι [ο προσφέρων] έχει αναλάβει τις τελευταίες 1.095 ημέρες πριν από την δημοσίευση της Διακήρυξης, υπηρεσίες μαζικής σίτισης, ήτοι συστηματική επί καθημερινής βάσεως (συμπεριλαμβανομένου Σαββάτου και Κυριακής) παροχή υπηρεσιών σίτισης 110 (εκατόν δέκα) πλήρης γευμάτων (Πρωινό, Μεσημεριανό, Βραδινό) για διάστημα αθροιστικά όχι μικρότερο των 365 ημερών. Να καταθέσει κατάλογο, στον οποίο να αναφέρονται οι κυριότερες συμβάσεις παροχής υπηρεσιών σίτισης των τελευταίων 1.095 ημερών πριν από την δημοσίευση της Διακήρυξης. Προς τούτο, οι υποψήφιοι Πάροχοι Υπηρεσιών, να υποβάλλουν συμπληρωμένο τον κάτωθι πίνακα:... Τα δηλούμενα στοιχεία αποδεικνύονται εάν ο αποδέκτης είναι : - Δημόσια Αρχή : Με πιστοποιητικά / βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης συμβάσεων ή συμφωνητικών τα οποία έχουν εκδοθεί από την αρμόδια αρχή. - Ιδιωτικός φορέας : Με

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

πιστοποιητικά / βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης συμβάσεων ή συμφωνητικών, τα οποία εκδόθηκαν από τον ιδιωτικό φορέα.».

Άρα, απαιτήθηκε εντός των τελευταίων 1095 ημερών πριν τη δημοσίευση της διακήρυξης, οι προσφέροντες να έχουν εκτελέσει υπηρεσίες καθημερινής συστηματικής σίτισης τουλάχιστον 110 γευμάτων την ημέρα και τούτο, ήτοι η εκτέλεση υπηρεσιών σίτισης 110 γευμάτων την ημέρα, να αφορά συνολικό διάστημα τουλάχιστον 365 ημερών εντός των τελευταίων 1095 ημερών.

Επιπλέον, το αποδεικτικό ζητούμενο ήταν η εκτέλεση των ως άνω υπηρεσιών, όπως αναφέρονται στον ανωτέρω όρο της διακήρυξης, ήτοι όσον αφορά τους σιτισθέντες και το χρονικό διάστημα σίτισης.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα, με τη διευκρίνιση 11 αυτής επί του ερωτήματος «Επιβεβαιώσετε όπως η απαιτούμενη για την κατάθεση παραδεκτής προσφοράς εμπειρία πρέπει να αναφέρεται σε υπηρεσίες μαζικής σίτισης και όχι υπηρεσίες μαζικής εστίασης, δηλαδή ότι οι παραδεκτώς επικληθείσες εργασίες πρέπει να αφορούν την παρασκευή των γευμάτων σε μονάδα παραγωγής, τη συσκευασία τους και τη μεταφορά τους» ανέφερε ότι «Στη παράγραφο -4- του παραρτήματος Ι «Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών», της υπ' αριθ. **** Διακήρυξης Α.Ε.Α., ορίζονται τα ακόλουθα: «το φαγητό που θα διανέμεται, θα πρέπει να παρασκευάζεται την ίδια ημέρα». Ως εκ τούτου, η ζητούμενη εμπειρία θα πρέπει να προέρχεται από παραγωγή, συσκευασία και διάθεση φρέσκου γεύματος αυθημερόν παραχθέντος (παραγωγική μέθοδος, cook & serve).» και με τη διευκρίνιση αυτής στο ερώτημα 6 με περιεχόμενο «Παρακαλώ όπως διευκρινίσετε ότι η εμπειρία πρέπει να προέρχεται αποκλειστικά από παραγωγή και διάθεση φρέσκου γεύματος αυθημερόν παραχθέντος (παραγωγική μέθοδος cook & serve) αποκλείοντας άλλες μεθόδους προπαρασκευής όπως cook & chill ή cook & freeze, καθώς το έργο προβλέπει ότι: «Το φαγητό που θα διανέμεται, θα πρέπει να παρασκευάζεται την ίδια ημέρα..» δηλαδή μέθοδος cook & serve», απαντήθηκε ότι «ΔΙΕΥΚΡΙΝΙΣΗ: Στη παράγραφο -4- του παραρτήματος Ι, της υπ' αριθ. **** Διακήρυξης Α.Ε.Α., Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών, το φαγητό που θα διανέμεται, θα πρέπει να παρασκευάζεται την ίδια ημέρα. Ως εκ τούτου η ζητούμενη εμπειρία θα πρέπει να προέρχεται από παραγωγή και διάθεση

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

φρέσκου γεύματος αυθημερόν παραχθέντος (παραγωγική μέθοδος, cook & serve).».

Από τα παραπάνω συνάγεται ότι η οικεία εμπειρία για την πλήρωση των όρων του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι περιορίζεται μόνο σε όσες εκ των σιτίσεων εκτελέστηκαν με μέθοδο cook and serve.

Καταρχάς, ουδόλως ορίστηκε ότι έπρεπε τα παραπάνω να προκύπτουν από 1 και μόνο αποκλειστικά σύμβαση με 1 αντισυμβαλλόμενο, αλλά απαιτήθηκε μόνο εντός των τελευταίων 1095 ημερών από την από 8-11-2019 δημοσίευση της διακήρυξης, ήτοι από 9-11-2016 έως 8-11-2019, να έχουν εκτελεσθεί σιτίσεις 110 γευμάτων ημερησίως για 365 ημέρες αθροιστικά.

Σύμφωνα δε με τους οικείους όρους της διακήρυξης υποβάλαμε ΠΙΝΑΚΑ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ, όλες με άνω των 110 σιτιζόμενων ανά ημέρα, οι οποίες ασχέτως των επαναλαμβανόμενων συμβάσεων με την ***** αθροίζουν για το 2017, συμβάσεις 1-3 κατά την αρίθμηση του ΠΙΝΑΚΑ μας 108 ημέρες και για το 2018, συμβάσεις 4-6 ΠΙΝΑΚΑ μας 70 ημέρες και άρα. 178 ημέρες αθροιστικά, εκτός των συμβάσεων της ****.

Επιπλέον, εμείς επικληθήκαμε όλως ορθώς και σύμβαση μας με την *****, συμβάσεις 7-26 ΠΙΝΑΚΑ μας και δη 7-17 για έτος 2018 και 8-26 για έτος 2019, συνολικής διάρκειας 608 ημερών και όλες άνω των 100 σιτιζόμενων την ημέρα, για συνεχές διάστημα σύμφωνα με τις διαδοχικές οικείες συμβάσεις 31-1-2018 έως 30-9-2019 και αντικείμενο την καθημερινή σίτιση των δικαιούχων στην Δομή της ..., όπου για την κάλυψη των απαιτήσεων του Έργου, η επιχείρησή μας ίδρυσε παραγωγική μονάδα στον νησί της ..., όπως φαίνεται και από τα υποβαλλόμενα πιστοποιητικά ποιότητας της εταιρείας μας. Απαραίτητη προϋπόθεση για την ομαλή και καλή εκτέλεση του Έργου, ήταν η καθημερινή παροχή ζεστών γευμάτων, η δυνατότητα άμεσης ανταπόκρισης εντός 1 ώρας κατά την διανομή των προσφερόμενων γευμάτων. Η εταιρεία μας έχει παράξει με την μέθοδο cook & serve.

Σε αντίθεση δε με τους αναληθείς ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, η πάγια διατύπωση του άρ. 16 παρ. 13 των ανωτέρω συμβάσεων ήταν «β. Οι εγκαταστάσεις και τα μέσα που θα χρησιμοποιηθούν θα είναι:

(1) Κεντρική Μονάδα ή Μονάδες

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

(α) Στο χώρο / χώρους θα παράγονται τα γεύματα σύμφωνα με τα προγράμματα συσσιτίου, όπως περιγράφονται στα Παραρτήματα «Ε» έως «Ι» της σύμβασης, τα οποία, κατά περίπτωση και ανά είδος, άμεσα θα καταψύχονται σε θερμοκρασία από -18°C έως -20°C , σύμφωνα με τη μέθοδο cook & freeze ή θα παρασκευάζονται με τη μέθοδο cook & serve και τα οποία θα τοποθετούνται σε κατάλληλη συσκευασία για την προώθηση στο ΚΥΤ ... εντός 60 πρώτων λεπτών της ώρας.

(β) Τήρηση κατά την κρίση (εάν απαιτείται) και με ευθύνη του αναδόχου, αποθέματος για κάλυψη εκτάκτων αναγκών τουλάχιστον 5 – 10 ημερών.

(γ) Τα συσκευασμένα γεύματα (σε ατομικές συσκευασίες CPET ειδικές για τρόφιμα) θα είναι σε χαρτοκιβώτια και σε παλέτες ανά είδος / κωδικό για ευκολότερο έλεγχο και κατανομή.

(δ) Η διακίνηση / διανομή των γευμάτων θα είναι επί καθημερινής βάσης με φορτηγό αυτοκίνητο που θα διαθέτει θάλαμο-κατάψυξη.

(2) Ενδιάμεση – Προωθημένη Μονάδα ή Μονάδες

(α) Είναι δυνατή η χρησιμοποίηση με την προϋπόθεση ότι πληρούνται οι απαιτήσεις υγιεινής και ασφάλειας, σύμφωνα με τα διεθνή πρότυπα που προσδιορίζονται στους Γενικούς και Ειδικούς Όρους.

(β) Τήρηση υποχρεωτικά αποθέματος για κάλυψη εκτάκτων αναγκών τουλάχιστον 2-4 ημερών για ισάριθμο αριθμό φιλοξενούμενων.

(3) Σημεία Παράθεσης

(α) Ο χώρος προετοιμάζεται και αντίστοιχα αποκαθίσταται με μέριμνα του αναδόχου.

(β) Τα γεύματα θα παραδίδονται καθημερινά, στην προβλεπόμενη θερμοκρασία στα σημεία κατανάλωσης, απευθείας στο προσωπικό με ευθύνη του αναδόχου.».

Άρα, προβλέφθηκε όχι μέθοδος cook and freeze, αλλά αναλόγως της δυνατότητας του αναδόχου να διαθέτει μονάδα στην περιοχή, είτε αυτή είτε ρητά αναφερόμενη στους ως άνω όρους μέθοδος cook and serve και απευθείας προώθηση εντός 60 λεπτών για διανομή με ευθύνη του αναδόχου στους σιτιζόμενους. Είναι προφανές δε, ότι η εντός 60 λεπτών προώθηση είναι όρος μεθόδου παραγωγής φρέσκου γεύματος cook and serve, αφού

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

προφανώς το φρέσκο γεύμα πρέπει άμεσα να προωθηθεί προς ανάλωση. Τα δε ως άνω συμβατικά έντυπα αναφέρονταν διαζευκτικά στις ως άνω μεθόδους γιατί ήταν εξαρχής προδιατυπωμένα ασχέτως αναδόχου και προέβλεπαν για την περίπτωση τυχόν αναδόχου χωρίς επιτόπια αδειοδοτημένη μονάδα παραγωγής φρέσκων γευμάτων ή για την περίπτωση που διέκοπτε την παραγωγή της η επιτόπια μονάδα ή αυτή δεν ήταν επαρκής για οποιονδήποτε λόγο και έπρεπε σε κάθε περίπτωση να συνεχίσει η διάθεση γευμάτων με κατεψυγμένα γεύματα από μακριά ή με ανάλωση αποθέματος κατεψυχθέντος για έκτακτη ανάγκη, πράγμα που δεν είναι η περίπτωση μας. Άρα, εξ όσων υποβάλαμε και εκ των ως άνω συμβάσεων ουδόλως προκύπτει ότι εκτελέσαμε με μέθοδο *cook and freeze*, αλλά αντίθετα προβλέπεται παραγωγή με *cook and serve* και απλή διαζευκτική ευχέρεια μεταξύ των 2 μεθόδων που δεν χρησιμοποιήθηκε στην περίπτωση μας. Αντίθετα, εμείς με επιτόπια αδειοδοτημένη μονάδα στη ... εκτελέσαμε επιτόπια παραγωγή φρέσκων γευμάτων στο σύνολο της εκτέλεσης της σύμβασης, χωρίς ουδόλως δε να προκύπτει το αντίθετο από τα υποβληθέντα της προσφοράς μας.

Άλλωστε, ορισμένες εκ των ως άνω συμβάσεων και συγκεκριμένα οι αφορώσες το 2018 3, 4, 6, 7, 9, 10, 11, 12/2018 συγκεκριμένες συμβάσεις που αντιστοιχούν στις 9-16 συμβάσεις του οικείου πίνακα μας, έχουν εξετασθεί *ad hoc* από την ΑΕΠΠ, στο πλαίσιο προσφυγής οικονομικού φορέα με τον οποίο τις εκτελούσαμε σε ένωση και με εμάς να παράγουμε επιτοπίως τα γεύματα φρέσκα δια της μονάδας μας και δια της Απόφασης ΑΕΠΠ 1093/2018 κρίθηκε ότι το περιεχόμενο τους είναι τέτοιο, που δεν δικαιολογεί το άνευ ετέρου συμπέρασμα ότι οι συμβάσεις αυτές εκτελέσθηκαν με *cook and freeze* και όχι με τον διαζευκτικά αναφερόμενο τρόπο *cook and serve* και τούτο ενώ οι κρίσιμοι όροι του άρ. 16 των συμβάσεων είναι πανομοιότυποι με αυτούς των άλλων συμβάσεων μας με την *****.

Με τη δε προσφορά μας άλλωστε, υποβάλαμε και τις οικείες πιστοποιήσεις ποιότητας της επιχείρησής μας, στο πεδίο μεταξύ άλλων και της παραγωγής και διάθεσης πλήρων γευμάτων και ζεστής και κρύας κουζίνας και καλυπτόμενη εγκατάσταση και εγκατάσταση και μονάδα παραγωγής μας στη ..., η οποία είναι και αυτή δια της οποίας εξυπηρετήσαμε και εκτελέσαμε με μέθοδο *cook and serve* την ως άνω σύμβαση με την*****.

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

Επομένως, δια μόνης της ως άνω 608 ημερών σύμβασης πληρούμε την οικεία απαίτηση, η δε εκτέλεση της με μέθοδο *cook and serve* από εμάς είναι αποδεδειγμένη από το γεγονός ότι λειτουργούμε και ιδρύσαμε επί τούτου μάλιστα μονάδα παραγωγής φρέσκων γευμάτων στη Χίο για την εκτέλεση της ως άνω σύμβασης. Άλλωστε και οι λοιπές αθροίζουσες 108 ημέρες συμβάσεις μας, πέραν της ... και αυτές εκτελέσθηκαν με *cook and serve* από τις εγκαταστάσεις μας στην ... και ενώ και σε αυτές οι προδιατυπωμένοι συμβατικοί όροι αναφέρονται διαζευκτικά σε *cook and serve* ή *cook and chill*.

Εξάλλου, αν η αναθέτουσα αμφέβαλε περί του τρόπου παραγωγής των γευμάτων στις προηγούμενες συμβάσεις μας, δύνατο κατ' άρ. 102 παρ. 5 Ν. 4412/2016 να ζητήσει διευκρινίσεις, αποκλεισμένου πάντως του αποκλεισμού μας αφού ουδόλως προκύπτει και δη με οιαδήποτε σαφήνεια εκ των εγγράφων της προσφοράς μας ότι δεν εκτελέσαμε τις ως άνω συμβάσεις μας με μέθοδο *cook and serve*.

Εξάλλου, ο φέρων το βάρος απόδειξης κατ' άρ. 367 παρ. 1 Ν. 4412/2016 προσφεύγων όφειλε ο ίδιος να αποδείξει και να επικληθεί στοιχειοθετημένα την ακαταλληλότητα των συμβάσεων που επικληθήκαμε και τη μη εκ μέρους μας απαιτούμενη εμπειρία, ως και τη μη παραγωγή των γευμάτων των συμβάσεων αυτών με *cook and serve*. Άρα, οι ισχυρισμοί του είναι και αναπόδεικτοι εκτός από αβάσιμοι, ενώ όλως αορίστως προβάλλεται ο ισχυρισμός αυτός με εσφαλμένη μνεία σε ανύπαρκτο και αλλοιωμένο όρο των οικείων συμβάσεων μας.

Συνεπώς, υπερκαλύπτουμε τα απαιτούμενα με 716 ημέρες παρεχόμενης σίτισης πλήρων γευμάτων με μέθοδο *cook and serve* σε άνω των 110 ατόμων ημερησίως εντός των 1.095 ημερών πριν τη δημοσίευση της νυν διακήρυξης. Επομένως, ο ως άνω λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος και ως αορίστως προβαλλόμενος, αναπόδεικτος, αλλά και ως ουσιαστικά αβάσιμος, ενώ σε κάθε περίπτωση δεν συγκροτείται λόγος αποκλεισμού, αλλά στη χειρότερη εκδοχή λόγος διευκρινίσεων κατ' άρ. 102 Ν. 4412/2016, παρότι όμως ο προσφεύγων ουδόλως αιτείται τούτο και άρα, δεν δύναται κατ' άρ. 360 και 367 Ν. 4412/2016, η ΑΕΠΠ να υπερβεί το αιτητικό του.

**ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ ΤΕΤΑΡΤΟ ΕΙΣ ΒΑΡΟΣ ΜΑΣ ΛΟΓΟ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ/
ΠΕΡΙ ΤΟΥ ΟΡΟΥ 2.4.3.2**

Ο όρος 2.4.3.2 της διακήρυξης προβλέπει ότι «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την Αναθέτουσα Αρχή, ανά τμήμα του διαγωνισμού με το Παράρτημα I της Διακήρυξης με τίτλο: “Τεχνικές Προδιαγραφές-Απαιτήσεις”, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερομένων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.» και άρα, ορίζει ότι το περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς είναι αυτό που αναλύεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I, στο οποίο παραπέμπει και το οποίο περιλαμβάνει αναλυτική μνεία των απαιτούμενων εγγράφων και αποδεικτικών μέσων της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με την παρ. 3 αυτού και όλα όσα κατά τα λοιπά περιλαμβάνονται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I.

Ουδόλως δε ο προσφεύγων επικαλείται οιαδήποτε μη υποβολή τέτοιου εγγράφου εξ όσων ρητά απαιτούνται (ασχέτως των λοιπών λόγων της προσφυγής του), ενώ κατά το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I στο οποίο παραπέμπει ο όρος 2.4.3.2 ουδόλως απαιτήθηκε κάποια πανηγυρική τεχνική περιγραφή με επανάληψη των όρων της διακήρυξης, παρά με σαφήνεια και αποκλειστικό τρόπο αναλύθηκε τι ακριβώς πρέπει να υποβληθεί, ενώ αν υπονοείτο και κάποια επιπλέον απαίτηση ουδόλως τούτο προκύπτει με οιαδήποτε σαφήνεια από τη διακήρυξη και άρα, η όποια ασάφεια δεν δύναται να συνιστά έρεισμα αποκλεισμού μας.

Άλλωστε, η ως άνω γενική διατύπωση του όρου 2.4.3.2 δεν δύναται να αποτελεί άνευ ετέρου λόγο συναγωγής ότι απαιτείται και οτιδήποτε άλλο πέραν όσων με σαφήνεια το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I στο οποίο ο όρος 2.4.3.2 παραπέμπει, ορίζει, ενώ μάλιστα, ο ίδιος ο όρος 2.4.3.2 ως προς τι περιλαμβάνεται στην τεχνική προσφορά προβλέπει ότι «Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερομένων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.».

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

Επομένως, ο ως άνω λόγος είναι καταρχήν αόριστος, περαιτέρω δε αποπειράται να αλλοιώσει το περιεχόμενο της διακήρυξης, δια της κατά δημιουργική ερμηνεία του προσφεύγοντος προσθήκης νέων επί ποινή αποκλεισμού απαιτήσεων, σε αντίθεση με τις αρχές της διαφάνειας και της τυπικότητας και άρα, ο ως άνω λόγος είναι απορριπτέος. [...]».

16. Επειδή στο άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης.

Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων.

Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων [...]».

17. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασηςπεριέχουν ιδίως : [.....]ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων, [...] ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87 [...] ιζ) τους απαραίτατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.), [.....]».

18. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 54 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών.

Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της.

Οι τεχνικές προδιαγραφές μπορούν επίσης να καθορίζουν αν απαιτείται μεταβίβαση δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας.

Για όλες τις συμβάσεις που προορίζονται για χρήση από φυσικά πρόσωπα είτε πρόκειται για το ευρύ κοινό είτε για το προσωπικό της αναθέτουσας αρχής, οι τεχνικές προδιαγραφές, καταρτίζονται με τρόπο ώστε να λαμβάνουν υπόψη κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή το σχεδιασμό για όλους τους χρήστες.

Αν έχουν υιοθετηθεί υποχρεωτικές απαιτήσεις προσβασιμότητας δυνάμει νομοθετικής πράξης της Ένωσης, οι τεχνικές προδιαγραφές, όσον αφορά τα κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή τον σχεδιασμό για όλους τους χρήστες, καθορίζονται με παραπομπή στις εν λόγω απαιτήσεις.

2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό.

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους:

α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση,

β) με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και, με σειρά προτεραιότητας, σε εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών πρότυπων, σε ευρωπαϊκές τεχνικές εγκρίσεις, σε κοινές τεχνικές προδιαγραφές, σε διεθνή πρότυπα, σε άλλα τεχνικά συστήματα αναφοράς που έχουν θεσπιστεί από ευρωπαϊκούς οργανισμούς τυποποίησης ή -όταν αυτά δεν υπάρχουν- σε εθνικά πρότυπα, σε εθνικές τεχνικές εγκρίσεις ή σε εθνικές τεχνικές προδιαγραφές στον τομέα του σχεδιασμού, του υπολογισμού και της εκτέλεσης των έργων και της χρησιμοποίησης των αγαθών, κάθε παραπομπή συνοδεύεται από τον όρο ή «ισοδύναμο»,

γ) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση α', με παραπομπή, ως τεκμήριο συμβατότητας προς τις εν λόγω επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β',

δ) με παραπομπή στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' για ορισμένα χαρακτηριστικά και με παραπομπή στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις που αναφέρονται στην περίπτωση α' για ορισμένα άλλα χαρακτηριστικά.

4. Οι τεχνικές προδιαγραφές, εκτός εάν δικαιολογείται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν περιέχουν μνεία συγκεκριμένης κατασκευής ή προέλευσης ή ιδιαίτερης μεθόδου κατασκευής που να χαρακτηρίζει τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που παρέχονται από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα ούτε εμπορικού σήματος, διπλώματος ευρεσιτεχνίας, τύπων ή συγκεκριμένης καταγωγής ή παραγωγής που θα είχε ως αποτέλεσμα να ευνοούνται ή να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή ορισμένα προϊόντα. Η εν λόγω μνεία επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, όταν δεν είναι δυνατόν να γίνει επαρκώς προσδιορισμένη και κατανοητή περιγραφή του αντικειμένου της

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

σύμβασης κατ' εφαρμογή της παρ. 3. Η εν λόγω μεία συνοδεύεται από τον όρο «ή ισοδύναμο».

5. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα παραπομπής στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' της παρ. 3, δεν απορρίπτει προσφορά με την αιτιολογία ότι τα προσφερόμενα έργα, αγαθά ή οι υπηρεσίες δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές στις οποίες έχει παραπέμψει, εφόσον ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων των αποδεικτικών μέσων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι οι λύσεις που προτείνει πληρούν κατά ισοδύναμο τρόπο τις απαιτήσεις που καθορίζονται από τις τεχνικές προδιαγραφές.

6. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα που αναφέρεται στην περίπτωση α' της παρ. 3 για τη διατύπωση των τεχνικών προδιαγραφών με αναφορά στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις, δεν απορρίπτει προσφορά έργων, αγαθών ή υπηρεσιών που πληρούν ένα εθνικό πρότυπο το οποίο αποτελεί μεταφορά ευρωπαϊκού προτύπου, μία ευρωπαϊκή τεχνική έγκριση, μία κοινή τεχνική προδιαγραφή, ένα διεθνές πρότυπο ή ένα τεχνικό πλαίσιο αναφοράς που έχει εκπονηθεί από έναν ευρωπαϊκό οργανισμό τυποποίησης, εφόσον οι εν λόγω προδιαγραφές καλύπτουν τις επιδόσεις ή τις λειτουργικές απαιτήσεις που ορίζει.

Ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων και εκείνων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι το έργο, η αγαθό ή η υπηρεσία που πληροί το πρότυπο ανταποκρίνεται στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις τις οποίες έχει ορίσει η αναθέτουσα αρχή.

7. Οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται και εγκρίνονται πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης κατά το άρθρο 61.

8. Ειδικά για τις συμβάσεις έργων, με απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων μπορούν να εγκρίνονται προδιαγραφές και κανονισμοί που αναφέρονται στον τρόπο κατασκευής των έργων και στην ποιότητα, στον τρόπο σύνθεσης και επεξεργασίας, στη χρήση και στον έλεγχο των υλικών κατασκευής των έργων. Με την απόφαση αυτή μπορεί να ορίζεται

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

αν οι θεσπιζόμενες προδιαγραφές είναι υποχρεωτικές σε κάθε περίπτωση ή ισχύουν προαιρετικά ή ισχύουν ως ελάχιστα όρια.

9. Ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, κατά την κατάρτιση των τεχνικών προδιαγραφών οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν υπόψη τις ενιαίες προδιαγραφές που εκπονούνται από τις ΕΚΑΑ των περιπτώσεων β' και γ' της παραγράφου 1 του άρθρου 41 και αναρτώνται στο ΕΣΗΔΗΣ. Στις περιπτώσεις διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης η οποία διενεργείται από ΚΑΑ, οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται είτε από την αναθέτουσα αρχή είτε από την ΚΑΑ. Αν έχουν καθοριστεί από την αναθέτουσα αρχή, ελέγχονται, τροποποιούνται, όπου απαιτείται, και εγκρίνονται από την ΚΑΑ».

19. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 58 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «Στα έγγραφα της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή ζητάει από τον προσφέροντα να αναφέρει στην προσφορά του το τμήμα της σύμβασης που προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνει».

20. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν:

α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας,

β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια,

γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης [...]

3. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να διασφαλίζουν

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Για το σκοπό αυτόν, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να έχουν έναν ορισμένο ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση. Επίσης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να παρέχουν πληροφορίες σχετικά με τους ετήσιους λογαριασμούς, παρουσιάζοντας την αναλογία, ιδίως, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού. Μπορούν επίσης να απαιτούν κατάλληλο επίπεδο ασφαλιστικής κάλυψης έναντι επαγγελματικών κινδύνων.

Ο ελάχιστος ετήσιος κύκλος εργασιών που απαιτείται να έχουν οι οικονομικοί φορείς δεν υπερβαίνει το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, εκτός από δεόντως αιτιολογημένες περιπτώσεις, όπως σχετικά με τους ειδικούς κινδύνους που αφορούν τη φύση των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Η αναθέτουσα αρχή αναφέρει τους βασικούς λόγους για την απαίτηση αυτή στα έγγραφα της σύμβασης ή στη χωριστή έκθεση που προβλέπεται στο άρθρο 341.

Η αναλογία, ενδεικτικά, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού μπορεί να λαμβάνεται υπόψη όταν η αναθέτουσα αρχή προσδιορίζει τις μεθόδους και τα κριτήρια της συνεκτίμησης αυτής στα έγγραφα της σύμβασης. Οι μέθοδοι και τα κριτήρια αυτά χαρακτηρίζονται από διαφάνεια, αντικειμενικότητα και αποφυγή διακρίσεων.

Όταν μια σύμβαση υποδιαιρείται σε τμήματα, το παρόν άρθρο εφαρμόζεται σε σχέση με κάθε επιμέρους τμήμα. Εντούτοις, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καθορίζει τον ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών που πρέπει να έχουν οι οικονομικοί φορείς ανά ομάδες τμημάτων, αν ανατεθούν στον ανάδοχο περισσότερα τμήματα που πρέπει να εκτελεστούν ταυτοχρόνως [...]

4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας.

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. Μια αναθέτουσα αρχή μπορεί να θεωρεί ότι ένας οικονομικός φορέας δεν διαθέτει τις απαιτούμενες επαγγελματικές ικανότητες εάν διαπιστώσει ότι ο οικονομικός φορέας έχει συγκρουόμενα συμφέροντα που ενδέχεται να επηρεάσουν αρνητικά την εκτέλεση της σύμβασης.

Στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης σύμβασης προμηθειών για τις οποίες απαιτούνται εργασίες τοποθέτησης ή εγκατάστασης, παροχή υπηρεσιών ή εκτέλεση έργων, η επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων να παράσχουν αυτή την υπηρεσία ή να εκτελέσουν την εγκατάσταση ή τα έργα μπορεί να αξιολογείται βάσει της τεχνογνωσίας τους, της αποτελεσματικότητας, της εμπειρίας και της αξιοπιστίας τους [...].».

21. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 79 του Ν.4412/2016 προβλέπεται 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.

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

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

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.

Κατά την απάντηση οικονομικού φορέα στο ερώτημα του ΕΕΕΣ ή άλλου αντίστοιχου εντύπου ή δήλωσης για τυχόν σύναψη συμφωνιών με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού, η συνδρομή περιστάσεων, όπως η τριετής παραγραφή της παραγράφου 10 του άρθρου 73 ή η εφαρμογή της διάταξης της παραγράφου 3β του άρθρου 44 του ν. 3959/2011, αναλύεται στο σχετικό πεδίο που προβάλλει κατόπιν θετικής απάντησης, ενώ ισχύουν τα όσα αναφέρονται στο προηγούμενο εδάφιο για την προσκόμιση δικαιολογητικών.

Στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης δημόσιας σύμβασης, που είτε εκκινούν μετά τη θέση σε ισχύ της παρούσας διάταξης είτε έχουν εκκινήσει νωρίτερα αλλά δεν έχει ακόμη συμπληρωθεί και υποβληθεί στο ΕΕΕΣ, οι τυχόν προηγούμενες αρνητικές απαντήσεις στο ανωτέρω ερώτημα του ΕΕΕΣ ή άλλου αντίστοιχου εντύπου ή δήλωσης, από οικονομικούς φορείς οι οποίοι εμπíπτουν στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 44 παράγραφος 3β του ν. 3959/2011, δεν στοιχειοθετούν τον λόγο αποκλεισμού του άρθρου 73 παράγραφος 4 περίπτωση ζ' ή/και θ' του παρόντος νόμου και δεν απαιτείται να δηλωθούν κατά τη συμπλήρωση του ΕΕΕΣ και κάθε αντίστοιχου εντύπου.

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.

Οι οικονομικοί φορείς μπορούν να χρησιμοποιήσουν εκ νέου ΕΕΕΣ το οποίο έχει ήδη χρησιμοποιηθεί σε προηγούμενη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, εφόσον επιβεβαιώνουν ότι οι πληροφορίες του εγγράφου εξακολουθούν να είναι αληθείς [...]

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

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 [.....]».

22. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 91 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: « 1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. [...]».

23. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 94 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «[...] 4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης [...]».

24. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

25. Επειδή στο άρθρο 360 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής.

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ένδικων βοηθημάτων του Τίτλου 3 κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων των αναθετουσών αρχών.

3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά τη διαδικασία της ανάθεσης δημόσιων συμβάσεων εκτός από την προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1».

26. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «[...] 1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της Σύμβασης

1.3.1 Αντικείμενο διαγωνιστικής διαδικασίας [...]

Α/Α	ΤΙΤΛΟΣ ΤΜΗΜΑΤΟΣ	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ, ΚΑΤΑ ΕΤΟΣ, ΑΝΕΥ ΦΠΑ ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΜΕΝΩΝ ΚΡΑΤΗΣΕΩΝ ΚΑΙ ΔΑΠΑΝΩΝ (€)			ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ, ΑΝΕΥ ΦΠΑ ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΜΕΝΩΝ ΚΡΑΤΗΣΕΩΝ, ΔΑΠΑΝΩΝ & ΤΟΥ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΟΣ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗΣ(€)
		2020	2021	2022 (Δικαίωμα Προαίρεσης)	
1.	Παροχή υπηρεσιών σίτισης/διατροφής στο Προαναχωρησιακό Κέντρο Κράτησης Αλλοδαπών	1.155.642,05	1.152.484,56	1.152.484,56	3.460.611,16 €
2.	Παροχή υπηρεσιών σίτισης/διατροφής στο Προαναχωρησιακό Κέντρο Κράτησης Αλλοδαπών	433.149,19	587.473,39	587.473,39	1.608.095,97 €
3.	Παροχή υπηρεσιών σίτισης/διατροφής στο Προαναχωρησιακό Κέντρο Κράτησης Αλλοδαπών	1.330.634,32	2.653.997,42	2.653.997,42	6.638.629,16 €
4.	Παροχή υπηρεσιών σίτισης/διατροφής στο Προαναχωρησιακό Κέντρο Κράτησης Αλλοδαπών	1.247.469,68	1.688.122,06	1.688.122,06	4.623.713,79 €
5.	Παροχή υπηρεσιών σίτισης/διατροφής στο	346.519,35	829.374,19	829.374,19	2.005.267,74 €

[...] 2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης Σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν μέσο γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών της τελευταίας τριετίας (2016, 2017 και 2018) ύψους ίσου ή μεγαλύτερου με το 1/3 της συνολικής εκτιμώμενης αξίας (προ Φ.Π.Α.. συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης) του τμήματος ή του αθροίσματος των τμημάτων της παρούσας Σύμβασης (για τα οποία συμμετέχει), ως ορίστηκε στην παράγραφο 1.3.2 της παρούσας Διακήρυξης. Εάν ο οικονομικός φορέας λειτουργεί για χρονικό

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

διάστημα μικρότερο της τριετίας, θα πρέπει να διαθέτει τον αντίστοιχο ετήσιο κύκλο εργασιών για το χρονικό διάστημα της λειτουργίας του.

2.2.6 Στήριξη στην ικανότητα τρίτων

Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά στα κριτήρια οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, ως ορίζονται στην παρούσα Διακήρυξη, να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τούς αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται.

Όταν οι οικονομικοί φορείς στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά στα κριτήρια που σχετίζονται με την απαιτούμενη με τη Διακήρυξη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι εν λόγω οικονομικοί φορείς και αυτοί στους οποίους στηρίζονται είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης.

Υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων.

2.2.7 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής

2.2.7.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών

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 και 2.2.6 της παρούσης, 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 Γ.Ε.Ε.Σ.). το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του Ν. 1599/1986. Το Ε.Ε.Ε.Σ. καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με το Παράρτημα IV παρούσας.

Το Ε.Ε.Ε.Σ. μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών.

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

Επειδή η προς ανάθεση Σύμβαση υποδιαιρείται σε τμήματα. αλλά τα κριτήρια επιλογής είναι κοινά για όλα τα τμήματα. πρέπει να συμπληρωθεί και να υποβληθεί ένα (1) Ε.Ε.Ε.Σ..

Σε όλες τις περιπτώσεις. όπου περισσότερα από ένα φυσικά πρόσωπα είναι μέλη του διοικητικού. διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου ενός οικονομικού φορέα ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης. λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό. υποβάλλεται ένα Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.). το οποίο είναι δυνατό να φέρει μόνο την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα ως προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3.1 της παρούσας για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού. διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης. λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν.

Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού. όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησής του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης Σύμβασης.

Στην περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων. το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.). υποβάλλεται χωριστά από κάθε μέλος της ένωσης.

Επισημαίνεται ότι. στην περίπτωση που ο προσφέρων οικονομικός φορέας δεν πληροί τις ελάχιστες αναγκαίες απαιτήσεις. αναφορικά με την τεχνική - επαγγελματική ικανότητα και την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια, όπως αυτές καθορίζονται στην παρούσα Διακήρυξη. μπορεί να στηρίζεται στις δυνατότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78 του Ν. 4412/2016, ως ισχύει. προς τους οποίους συνδέεται με άμεσους ή έμμεσους δεσμούς, ανεξάρτητα από τη νομική φύση τους. προκειμένου να αποδείξει ότι πληροί τις απαιτήσεις. Σ' αυτή την περίπτωση ο προσφέρων οικονομικός φορέας δηλώνει στο Ε.Ε.Ε.Σ. του (μέρος ΙΙ - παράγραφος Γ'), ότι θα στηριχτεί σε τρίτους (άλλους οικονομικούς φορείς), σημειώνοντας την αντίστοιχη ένδειξη και επισυνάπτει χωριστά έντυπα Ε.Ε.Ε.Σ. για κάθε οικονομικό φορέα που θα

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

του παράσχει στήριξη. Στα επισυναπτόμενα χωριστά Ε.Ε.Ε.Σ, των οικονομικών φορέων. που θα παράσχουν στήριξη στον προσφέροντα, δηλώνεται αντίστοιχα ο, κατά περίπτωση, νόμιμος εκπρόσωπός τους, ο οποίος και θα υπογράψει ψηφιακά το ηλεκτρονικό αρχείο (.pdf) που θα παραχθεί. Κατά τη συμπλήρωση του Ε.Ε.Ε.Σ. των οικονομικών φορέων που θα παράσχουν στήριξη στον προσφέροντα. πέραν των δηλώσεων που αφορούν στους λόγους αποκλεισμού από τη διαδικασία, πρέπει να συμπεριλαμβάνονται και οι πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με το μέρος IV, δηλαδή οι σχετικές με την ή τις ικανότητές τους, στις οποίες θα στηριχτεί ο προσφέρων οικονομικός φορέας. πληροφορίες.

Στην περίπτωση που ο προσφέρων οικονομικός φορέας αναφέρει στην προσφορά του ότι θα αναθέσει τμήμα της Σύμβασης υπό τη μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους. σύμφωνα με το άρθρο 4.4 της παρούσας θα πρέπει να σημειώσει την αντίστοιχη ένδειξη στο Ε.Ε.Ε.Σ. του (μέρος II - παράγραφος Δ). Ακολούθως στο πεδίο που εμφανίζεται αναφέρει το τμήμα. καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνει κατά το άρθρο 58 του Ν. 4412/2016. ως ισχύει. Και σε αυτή την περίπτωση ο οικονομικός φορέας που υποβάλει προσφορά. επισυνάπτει χωριστό έντυπο Ε.Ε.Ε.Σ. για κάθε υπεργολάβο (άρθρ. 131 του Ν.4412/2016. ως ισχύει). Στα επισυναπτόμενα χωριστά Ε.Ε.Ε.Σ των υπεργολάβων δηλώνεται αντίστοιχα ο, κατά περίπτωση, νόμιμος εκπρόσωπός τους, ο οποίος και θα υπογράψει ψηφιακά το ηλεκτρονικό αρχείο (.pdf) που θα παραχθεί. Τα χωριστά Ε.Ε.Ε.Σ. των υπεργολάβων συμπληρώνονται ως προς τα μέρη I. II. III.

Εφόσον ο προσφέρων οικονομικός φορέας στηρίζεται και στις ικανότητες του/ων υπεργολάβου/ων θα πρέπει στο/α χωριστό/α Ε.Ε.Ε.Σ. εκάστου υπεργολάβου να συμπεριληφθούν και οι πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με το μέρος IV. δηλαδή οι σχετικές με την ή τις ικανότητες τους. στις οποίες θα στηριχθεί ο προσφέρων οικονομικός φορέας. Πληροφορίες [...] 2.2.7.2 Αποδεικτικά μέσα Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.6, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του Ν. 4412/2016, ως ισχύει.

Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.6 της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (παράγραφοι 2.2.4 - 2.2.6), όπως έχουν δηλωθεί στο χωριστά υποβληθέν Ε.Ε.Ε.Σ. από πλευράς των άλλων φορέων. Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν φορέα στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται, εφόσον ο τελευταίος δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των παραγράφων 2.2.3.1, 2.2.3.2, 2.2.3.3 και 2.2.3.5 [...].

Β.4. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τους απαιτούμενους ισολογισμούς. Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα προαναφερόμενα δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο [...].

2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την Αναθέτουσα Αρχή, ανά τμήμα του διαγωνισμού με το Παράρτημα Ι της Διακήρυξης με τίτλο: "Τεχνικές Προδιαγραφές-Απαιτήσεις". περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά. βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερομένων ειδών. με βάση το κριτήριο ανάθεσης. σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.

Ο οικονομικός φορέας. εφόσον αναφέρει στην προσφορά του ότι θα αναθέσει τμήμα της Σύμβασης υπό τη μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, θα πρέπει να δηλώσει το ακριβές τμήμα της Σύμβασης που προτίθεται να αναθέσει υπό τη μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους. καθώς επίσης και τους υπεργολάβους που προτείνει. Επισημαίνεται ότι τα στοιχεία των προτεινόμενων υπεργολάβων θα πρέπει να ταυτίζονται με τα αυτά που έχουν δηλωθεί στα υποβληθέντα. ως δικαιολογητικά συμμετοχής. Ε.Ε.Ε.Σ.

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

Ο οικονομικός φορέας, εφόσον στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, προκειμένου καλύψει την απαιτούμενη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα της παρούσας Διακήρυξης, θα δηλώσει τους οικονομικούς φορείς στους οποίους θα στηριχτεί και τη στήριξη που θα λάβει από αυτούς. Επισημαίνεται ότι τα στοιχεία των τρίτων, που θα παράσχουν την στήριξή τους στον προσφέροντα, θα πρέπει να ταυτίζονται με τα αυτά που έχουν δηλωθεί στα υποβληθέντα, ως δικαιολογητικά συμμετοχής, Ε.Ε.Ε.Σ.

Εφόσον υποβληθούν ιδιωτικά έγγραφα εντός του φακέλου της τεχνικής προσφοράς, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94) είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του Ν.1599/1986 (Α'75), όπως εκάστοτε ισχύει του προσφέροντος οικονομικού φορέα στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους, ψηφιακά υπογεγραμμένα από τον νόμιμο εκπρόσωπο (ως αυτός ορίζεται στο άρθρο 79Α του Ν. 4412/2016), μετά την έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης.

Εφόσον υποβληθούν υπεύθυνες δηλώσεις της παρ. 4 του άρθρου 8 του Ν.1599/1986 εντός του φακέλου της τεχνικής προσφοράς, πρέπει να έχουν συνταχθεί και υπογραφεί ψηφιακά από τον νόμιμο εκπρόσωπο (ως αυτός ορίζεται στην παράγραφο 2 του άρθρου 79Α του Ν. 4412/2016).του οικονομικού φορέα μετά την έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης [...].2.4.6

Λόγοι απόρριψης προσφορών

Η Αναθέτουσα Αρχή, με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα Διακήρυξη και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2 (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3 (Περιεχόμενα φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής - Τεχνική προσφορά»), 2.4.4 (Περιεχόμενα φακέλου «Οικονομική προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5 (Χρόνος ισχύος των προσφορών), 3.1 (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου) της παρούσας,

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης Διακήρυξης, [...] θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης Διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της Σύμβασης [...] 4.4 Υπεργολαβία

4.4.1 Ο Ανάδοχος δεν απαλλάσσεται από τις συμβατικές του υποχρεώσεις και ευθύνες λόγω ανάθεσης της εκτέλεσης τμήματος/τμημάτων της Σύμβασης σε υπεργολάβους. Η τήρηση των υποχρεώσεων της παρ. 2 του άρθρου 18 του Ν. 4412/2016, ως ισχύει, από υπεργολάβους δεν αίρει την ευθύνη του κυρίου αναδόχου.

4.4.2 Κατά την υπογραφή της σύμβασης, ο κύριος ανάδοχος υποχρεούται να αναφέρει στην Αναθέτουσα Αρχή το όνομα, τα στοιχεία επικοινωνίας και τους νομίμους εκπροσώπους των υπεργολάβων του, οι οποίοι υποχρεούνται να γνωστοποιεί στην Αναθέτουσα Αρχή κάθε αλλαγή των πληροφοριών αυτών, κατά τη διάρκεια της σύμβασης, καθώς και τις απαιτούμενες πληροφορίες σχετικά με κάθε νέο υπεργολάβο, τον οποίο ο κύριος ανάδοχος χρησιμοποιεί εν συνεχεία στην εν λόγω Σύμβαση, προσκομίζοντας τα σχετικά συμφωνητικά/δηλώσεις συνεργασίας. Σε περίπτωση διακοπής της συνεργασίας του Αναδόχου με υπεργολάβο/ υπεργολάβους της σύμβασης, αυτός υποχρεούται σε άμεση γνωστοποίηση της διακοπής αυτής στην Αναθέτουσα Αρχή, οφείλει δε να διασφαλίσει την ομαλή εκτέλεση του τμήματος / των τμημάτων της Σύμβασης είτε από τον ίδιο, είτε από νέο υπεργολάβο τον οποίο θα γνωστοποιήσει στην Αναθέτουσα Αρχή κατά την ως άνω διαδικασία.

4.4.3 Η Αναθέτουσα Αρχή επαληθεύει τη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού για τους υπεργολάβους, όπως αυτοί περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.3 και με τα αποδεικτικά μέσα της παραγράφου 2.2.7.2 της παρούσας. Όταν από την ως άνω επαλήθευση προκύπτει ότι συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού απαιτεί ή δύναται να απαιτήσει την αντικατάστασή του, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στις παρ. 5 και 6 του άρθρου 131 του Ν.

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

4412/2016, ως ισχύει. [...] ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι - Τεχνικές Προδιαγραφές - Απαιτήσεις ΤΕΥΧΟΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ - ΑΠΑΙΤΗΣΕΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΣΙΤΙΣΗΣ / ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ ΣΤΑ ***** [...]3. ΠΡΟΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΑ - ΠΡΟΣΟΝΤΑ ΥΠΟΨΗΦΙΟΥ ΠΑΡΟΧΟΥ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ-ΑΝΑΔΟΧΟΥ:

Ο υποψήφιος Πάροχος Υπηρεσιών, πρέπει να διαθέτει κατά την ημέρα του διαγωνισμού και να υποβάλει επί ποινή αποκλεισμού στο φάκελο της Τεχνικής Προσφοράς κατ' ελάχιστο τα ακόλουθα :

- Άδεια ασκήσεως επαγγέλματος ή άδεια ασκήσεως επαγγελματικής δραστηριότητας ή άδεια λειτουργίας.

- Υπεύθυνη Δήλωση για τον τόπο εγκατάστασης της επιχείρησης παρασκευής των γευμάτων ο οποίος δύναται να υποστεί εξ αρχής από την Υπηρεσία υγειονομικό έλεγχο.

- Υπεύθυνη δήλωση ότι η μονάδα παραγωγής-επεξεργασίας, βρίσκεται σε απόσταση μικρότερη των 120χλμ. από το χώρο σίτισης.

- Πιστοποιητικά :

- Σύστημα Διαχείρισης της Ασφάλειας Τροφίμων κατά το πρότυπο ISO 22000 ή ισοδύναμο σε ισχύ για την / τις παραγωγική/κές μονάδα /δες των υποψηφίων αναδόχων που θα δηλωθούν για την παραγωγή των προσφερόμενων γευμάτων.

- Σύστημα Διαχείρισης Ποιότητας κατά ISO 9001 ή ισοδύναμο, σε ισχύ για την / τις παραγωγική/κές μονάδα /δες των υποψηφίων αναδόχων που θα δηλωθούν για την παραγωγή των προσφερόμενων γευμάτων.

- Πιστοποίηση συστήματος περιβαλλοντικής διαχείρισης σύμφωνα με το πρότυπο ISO 14001 ή EMAS, σε ισχύ για την / τις παραγωγική/κές μονάδα /δες των υποψηφίων αναδόχων που θα δηλωθούν για την παραγωγή των προσφερόμενων γευμάτων.

Επισημαίνεται ότι :

- Ο φορέας πιστοποίησης των παραπάνω συστημάτων, πρέπει να είναι διαπιστευμένος από το ΕΣΥΔ ή από φορέα διαπίστευσης μέλος της Ευρωπαϊκής Συνεργασίας για τη Διαπίστευση (European Cooperation for Accreditation - EA) και μάλιστα μέλος της αντίστοιχης Συμφωνίας Αμοιβαίας Αναγνώρισης MLA.

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

- Σε περίπτωση που κάποιος/-α από τα προαναφερθέντα πιστοποιητικό/-ά, λήγει κατά τη διάρκεια της σύμβασης, ο πάροχος υπηρεσιών οφείλει να το/-α ανανεώσει έγκαιρα, καθώς σε διαφορετική περίπτωση θα υποστεί τις κυρώσεις της κείμενης νομοθεσία περί «έκπτωτου».

- Άδεια λειτουργίας εγκατάστασης από το Τμήμα Κτηνιατρικής και Απόφαση χορήγησης κωδικού αριθμού έγκρισης από τον ΕΦΕΤ.

- Έγγραφο από το οποίο να προκύπτει ότι ο υποψήφιος ανάδοχος, καθώς και οι τυχόν συνεργαζόμενοι με αυτόν τρίτοι, διαθέτουν αριθμό ΕΜΠΑ (Υποχρέωση των επιχειρήσεων για εγγραφή στο Μητρώο Παραγωγών Συσκευασιών και άλλων Προϊόντων).

- Υπεύθυνη δήλωση του υποψηφίου αναδόχου, ότι σε περίπτωση αδυναμίας παραγωγής στην αρχική κύρια μονάδα θα χρησιμοποιηθεί εφεδρική (η οποία θα πρέπει να ικανοποιεί τις ίδιες προϋποθέσεις με την αρχική), τα στοιχεία της οποίας θα αναγράφονται στην εν λόγω υπεύθυνη δήλωση.

- Πιστοποιητικό ασφαλιστικής κάλυψης ή βεβαιώσεις επαγγελματικών κινδύνων ίσο τουλάχιστον με την εκτιμώμενη αξία σύμβασης των συνολικών υπό ανάθεση υπηρεσιών για το δεδομένο χρονικό διάστημα και της / των υπηρεσίας /-ιών για την / τις οποία /-ες εκδηλώνεται η συμμετοχή του προσφέροντος, προκειμένου να εξασφαλιστεί το κατάλληλο επίπεδο ασφαλιστικής κάλυψης έναντι επαγγελματικών κινδύνων.

- Δικαιολογητικά για τη μεταφορά των προϊόντων συσσιτίων με κατάλληλα οχήματα, τα οποία θα πρέπει να δηλωθούν και να προσκομίσουν:

1. Άδεια/ βεβαίωση καταλληλότητας από τη Δ/ση Δημόσιας Υγείας.

2. Άδεια/ βεβαίωση καταλληλότητας εκδοθείσα από την Δ/ση Κτηνιατρικής.

3. Άδεια κυκλοφορίας οχήματος.

Επισημαίνεται ότι οι οδηγοί αυτών, πρέπει να είναι κάτοχοι των απαιτούμενων εγγράφων οδήγησης για τον ανάλογο τύπο οχήματος.

- Αποδεικτικά στοιχεία, από τα οποία να προκύπτει ότι έχει αναλάβει τις τελευταίες 1.095 ημέρες πριν από την δημοσίευση της Διακήρυξης, υπηρεσίες μαζικής σίτισης, ήτοι συστηματική επί καθημερινής βάσεως (συμπεριλαμβανομένου Σαββάτου και Κυριακής) παροχή υπηρεσιών σίτισης

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

110 (εκατόν δέκα) πλήρης γευμάτων (Πρωινό, Μεσημεριανό, Βραδινό) για διάστημα αθροιστικά όχι μικρότερο των 365 ημερών. Να καταθέσει κατάλογο, στον οποίο να αναφέρονται οι κυριότερες συμβάσεις παροχής υπηρεσιών σίτισης των τελευταίων 1.095 ημερών πριν από την δημοσίευση της Διακήρυξης. Προς τούτο, οι υποψήφιοι Πάροχοι Υπηρεσιών, να υποβάλλουν συμπληρωμένο τον κάτωθι πίνακα:

Α/Α	Επωνυμία Φορέα (πελάτη)	Περίοδος σύμβασης		Σύντομη περιγραφή των προσφερόμενων υπηρεσιών	Συνολική αξία σύμβασης	Μέτρα ελέγχου και διασφάλισης της ποιότητας «ISO - HACCP»	Αριθμός σιτισθέντων ανά ημέρα	Υπεύθυνος παρακολούθησης σύμβασης εκ μέρους του Φορέα (πελάτη)	
		από	έως					Όνομ/μο	Τηλ. επικοινωνίας

Τα δηλούμενα στοιχεία αποδεικνύονται εάν ο αποδέκτης είναι :

- Δημόσια Αρχή : Με πιστοποιητικά / βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης συμβάσεων ή συμφωνητικών τα οποία έχουν εκδοθεί από την αρμόδια αρχή.
- Ιδιωτικός φορέας : Με πιστοποιητικά / βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης συμβάσεων ή συμφωνητικών, τα οποία εκδόθηκαν από τον ιδιωτικό φορέα.

Κάθε συμμετέχων, προκειμένου να αποδείξει την επάρκεια και τις τεχνικές ή και επαγγελματικές ικανότητές του στην εκτέλεση παρόμοιων προμηθειών, μπορεί να στηρίζεται στις δυνατότητες άλλων φορέων, προς τους οποίους συνδέεται με άμεσους ή έμμεσους δεσμούς, ανεξάρτητα από τη νομική φύση τους, υπό την προϋπόθεση ότι είναι σε θέση να αποδείξει ότι όντως βρίσκονται στη διάθεσή του τα μέσα των εν λόγω φορέων που είναι αναγκαία για την εκτέλεση της σύμβασης. Υπό την ανωτέρω έννοια, συμμετέχων που δεν πληροί αφ' εαυτού τις ελάχιστες ανωτέρω απαιτήσεις, μπορεί να καταθέσει αποδεικτικά στοιχεία άλλων φορέων, συνοδευόμενα όμως, επί ποινή αποκλεισμού, από τα κάτωθι έγγραφα :

i) Υπεύθυνη Δήλωση του Ν. 1599/1986 (ή σε περίπτωση αλλοδαπού φορέα, κείμενο ανάλογης αποδεικτικής αξίας), υπογεγραμμένη από το νόμιμο εκπρόσωπο του φορέα αυτού, στην οποία θα αναφέρεται ότι στην περίπτωση που ο συμμετέχων καταστεί ανάδοχος, ο φορέας θα θέσει στη διάθεσή του, για

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

όλη την καλυπτόμενη από την σύμβαση χρονική περίοδο, τους πόρους και μέσα που είναι αναγκαία για την εκτέλεση της συμβάσεως.

Η υπεύθυνη δήλωση θα περιλαμβάνει απαραίτητως τα παρακάτω στοιχεία:

- την πλήρη επωνυμία και διεύθυνση του φορέα,
- την πλήρη επωνυμία και διεύθυνση του συμμετέχοντα,
- τον αριθμό της διακήρυξης,
- την Υποομάδα ή Υποομάδες Ειδών τις οποίες αφορά, - το είδος

και η έκταση των πόρων και των μέσων που θα τεθούν στη διάθεση του συμμετέχοντα για την εκτέλεση της συμβάσεως.

ii) Υπεύθυνη Δήλωση του Ν,1599/1986 (ή σε περίπτωση αλλοδαπού φορέα, κείμενο ανάλογης αποδεικτικής αξίας), υπογεγραμμένη από το νόμιμο εκπρόσωπο του συμμετέχοντα, στην οποία θα αναφέρεται ότι ο υποβάλλων προσφορά πρόκειται όντως να κάνει χρήση των οποιασδήποτε φύσεως μέσων που επικαλείται κατά την καλυπτόμενη από τη σύμβαση χρονική περίοδο.

Η Αναθέτουσα Αρχή διατηρεί κάθε δικαίωμα να ζητήσει διευκρινήσεις ή συμπληρωματικά στοιχεία επί των ανωτέρω, προκειμένου να διαπιστώσει ότι πληρούνται οι προϋποθέσεις και οι όροι του άρθρου 78, του Ν.4412/2016.

iii) Υπό τις ίδιες συνθήκες, μια κοινοπραξία οικονομικών φορέων μπορεί να στηρίζεται στις δυνατότητες των μετεχόντων στην κοινοπραξία ή άλλων φορέων [...].».

27. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

28. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η αναθέτουσα αρχή είναι καταρχήν ελεύθερη - πλην τυχόν ειδικότερων όρων χρηματοδότησης - να διαμορφώνει

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

κατά την κρίση της τους όρους της διακήρυξης για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης με βάση τις ανάγκες της και τη σκοπιμότητά που εκείνη κρίνει. Η θέσπιση με την διακήρυξη των προδιαγραφών και των αναγκών της αναθέτουσας αρχής από ποσοτική και ποιοτική άποψη, που κρίνει πρόσφορες ή αναγκαίες για την καλύτερη εξυπηρέτησή τους, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού εκ μόνου του λόγου ότι συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής στον διαγωνισμό ή καθιστά ουσιωδώς δυσχερή την συμμετοχή σ' αυτόν τινών διαγωνιζομένων, των οποίων τα προϊόντα δεν πληρούν τις προδιαγραφές αυτές, δεδομένου ότι από την φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό προσώπων, η δε σκοπιμότητα της θέσπισής τους εν γένει απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στον διαγωνισμό (Ε.Α. ΣτΕ 354/2014, 1140/2010 κ.ά.). Ελέγχονται, όμως, και στην περίπτωση αυτή, οι τεχνικές προδιαγραφές από της απόψεως της τηρήσεως της τήρησης του εγχώριου κι ενωσιακού δικαίου και περαιτέρω της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων καθώς και της αρχής της αναλογικότητας (βλ. ΣτΕ. 9/2015 (ΑΣΦ), Ε.Α. 415/2014, 354/2014, 257/2010 κ.ά.).

29. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27).

30. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

31. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-Bau*, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manona*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

32. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣτΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

33. Επειδή οι αρχές της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν να καθορίζονται σαφώς στην διακήρυξη οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό καθώς και τα κριτήρια ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης (βλ. ΕΣ 133/2008, Πράξη, Τμ. VI) με στόχο την επίτευξη πλήρους διαφάνειας και προστασίας του ανταγωνισμού (βλ. ΕΣ 2263/2011, 2016/2010, Τμ. VI).

34. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των όρων της κανονιστικής πράξης στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας, απορρίπτοντας κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που παραβιάζει απαράβατους όρους της διακήρυξης.

35. Επειδή δέσμια αρμοδιότητα υπάρχει όταν το διοικητικό όργανο, εφόσον διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου πραγματικές ή νομικές προϋποθέσεις για την εφαρμογή τους, είναι υποχρεωμένο να εκδώσει διοικητική πράξη που περιέχει ορισμένη ατομική ρύθμιση, την οποία προκαθορίζουν οι κανόνες αυτοί (βλ. Επαμεινώνδα Π. Σπηλιωτόπουλο, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 15η έκδ., αριθμ. 148, σελ. 138). Στην περίπτωση της δέσμιας αρμοδιότητας, ο κανόνας δικαίου υποδεικνύει στη Διοίκηση κατά τρόπο επιτακτικό τη συμπεριφορά που πρέπει να υιοθετήσει και δεν της αφήνει περιθώρια εκτίμησης (βλ. ΣΤΕ 286/2012) περιέχοντας πλήρες και λεπτομερές πραγματικό και τις σαφείς και συγκεκριμένες έννομες συνέπειες που αυτό επιφέρει (βλ. ΣΤΕ 4720/2012).

36. Επειδή, είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη τήρησης υποχρεώσεων που απορρέουν από τα σχετικά με τη διαδικασία έγγραφα και την ισχύουσα εθνική νομοθεσία καθόσον είναι σαφής (βλ. εξ αντιδιαστολής Απόφαση *Pirro Pizzo*, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51, όπου κρίθηκε ότι δεν επιτρέπεται ο αποκλεισμός οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τήρησεως από τον

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

φορέα αυτόν υποχρεώσεως η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, αλλά από την ερμηνεία της εν λόγω νομοθεσίας και των εν λόγω εγγράφων, καθώς και από την εκ μέρους των εθνικών διοικητικών αρχών και των εθνικών δικαστηρίων συμπλήρωση των κενών των εγγράφων και της νομοθεσίας).

37. Επειδή, το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και ελάφρυνσης των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής και ενέχει, προϋποθέτει και ερείδεται επί μιας καταρχήν εμπιστοσύνης ως προς τον προσφέροντα οικονομικό φορέα και όσον αφορά τα εξ αυτού δηλούμενα, τα οποία θα ελεγχθούν επισταμένως κατά το στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης πριν την οριστικοποίηση της ανακήρυξης του ως αναδόχου.

38. Επειδή το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ συναρτάται αποκλειστικά με τους όρους που περιλαμβάνονται στα έγγραφα της σύμβασης (διακήρυξη, αίτηση συμμετοχής κλπ) της εκάστοτε διαδικασίας και συνιστά προκαταρκτική απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, αντικαθιστώντας την υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς. Τα εν λόγω, δε, πιστοποιητικά, κατά τις διατάξεις του ν. 4412/2016, υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο κατόπιν προς τούτο κλήσης της αναθέτουσας αρχής, πλην της περίπτωσης ενεργοποίησης της δυνατότητας της παρ. 5 του άρθρου 79 του ιδίου νόμου, όταν δηλαδή απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας ή στην περίπτωση που άλλως ορίζει η διακήρυξη οι όροι της οποίας δεν έχουν προσβληθεί.

39. Επειδή, σύμφωνα με τη γραμματική διατύπωση των διατάξεων του άρθρου 75 του ν. 4412/2016, συνάγεται ότι, οι αναθέτουσες αρχές, πριν την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, δύνανται να ελέγχουν την «ικανότητα» των οικονομικών φορέων για την εκτέλεση της σύμβασης, εισάγοντας στη διακήρυξη τα περιοριστικώς αναφερόμενα στην εν λόγω διάταξη κριτήρια επιλογής αυτών, ήτοι σε σχέση με: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Επισημαίνεται ότι όλα τα κριτήρια επιλογής είναι προαιρετικά και τίθενται στη διακήρυξη κατά την κρίση και τη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής η οποία έχει τη δυνατότητα, να επιλέξει ένα, περισσότερα ή όλα ενδεχομένως τα ως άνω κριτήρια επιλογής, συνεκτιμώντας τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά της υπό ανάθεση σύμβασης (εκτιμώμενη αξία αυτής, ειδικές περιστάσεις κλπ), με σχετική πρόβλεψη στη διακήρυξη. Ωστόσο, εφόσον τεθούν στη διακήρυξη, η πλήρωση τους καθίσταται υποχρεωτική. Ειδικότερα, η συμπερίληψή τους αποβλέπει στο να διαπιστώσει η αναθέτουσα αρχή, εάν ο εκάστοτε συμμετέχων στη διαγωνιστική διαδικασία, οικονομικός φορέας, διαθέτει κατά τεκμήριο την ικανότητα να ανταποκριθεί στην εκτέλεση της σύμβασης και συνίσταται στο να θεσπιστούν εύλογες προϋποθέσεις συμμετοχής σε σχέση με την υπό ανάθεση σύμβαση (βλ. σχετικά και Κατευθυντήρια Οδηγία ΕΑΑΔΗΣΥ με αρ.13).

40. Επειδή με το άρθρο 78 του ν. 4412/2016, παρέχεται η δυνατότητα στήριξης του συμμετέχοντος σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης οικονομικού φορέα σε ικανότητες άλλων (τρίτων) φορέων, όσον αφορά είτε την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκειά του, είτε την τεχνική ή επαγγελματική ικανότητά του, ανεξαρτήτως της νομικής φύσεως των δεσμών του με τους φορείς αυτούς. Εφόσον ο υποψήφιος οικονομικός φορέας αδυνατεί να ανταποκριθεί με τα δικά του μέσα στις απαιτήσεις εκτέλεσης της σύμβασης, την οποία επιθυμεί να συνάψει, έχει το δικαίωμα να συμμετέχει στην διαδικασία ανάθεσης με προσφυγή στις δυνατότητες τρίτου φορέα για την απόδειξη της καταλληλότητάς του, αρκεί να αποδείξει με την προσκόμιση των αποδείξεων που προβλέπονται στην διακήρυξη, δέσμευση του τρίτου φορέα ότι θα , διαθέσει τους επικαλούμενους πόρους, ώστε να βρίσκονται στη διάθεσή του αναδόχου για την εκτέλεση της σύμβασης. Το δικαίωμα κάθε οικονομικού φορέα να επικαλείται, για συγκεκριμένη σύμβαση, τις δυνατότητες άλλων φορέων, ασχέτως της φύσεως των δεσμών του με αυτούς, συνάδει με τον σκοπό του ανοίγματος των δημοσίων συμβάσεων στον ευρύτερο δυνατό ανταγωνισμό, τον οποίο επιδιώκουν οι σχετικές με το αντικείμενο αυτό Οδηγίες προς όφελος όχι μόνον των οικονομικών φορέων αλλά και των

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

αναθετουσών αρχών και περαιτέρω στην διευκόλυνση της πρόσβασης των μικρομεσαίων επιχειρήσεων στις δημόσιες συμβάσεις (ΔΕΕ, Απόφαση της 7.4.2016, υπόθεση C-324/14, *Partner Apelski Dariusz κατά Zarzad Oczyszczania Miasta*, σκ. 33, 34, Απόφαση της 10.10.2013, υπόθεση C-94/12, *Swm Construzioni 2 SpA και Mannocchi Luigino DI κατά Provincia di Fermo*, σκ. 29 και 33). Ο δανεισμός της ικανότητας μπορεί να έχει ως νομική βάση οποιαδήποτε άλλη έννομη σχέση, αρκεί να αποδεικνύεται με την προσκόμιση των αποδείξεων που προβλέπονται στην διακήρυξη η δέσμευση περί διάθεσης των πόρων από τον τρίτο προς τον προσφέροντα για τους σκοπούς εκτέλεσης της προμήθειας εφόσον ανατεθεί. Αρκεί δηλαδή να υφίσταται η εν λόγω δέσμευση του τρίτου, ανεξάρτητα από τη φύση του νομικού δεσμού μεταξύ του διαγωνιζόμενου και του τρίτου, στα πλαίσια της οποίας θέλει αναπτυχθεί συνεργασία περί την εκτέλεση της σύμβασης εφόσον ανατεθεί (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, 2017, σ.451 με παραπομπές σε ΔΕΚ Απόφαση της 2.12.1999, υπόθεση C-176/98, *Holst Italia κατά Comune di Cagliari*, Απόφαση της 12.7.2001, υπόθεση C-399/98, *Ordine degli Architecti delle Province di Milano e Lodi κ.λ.π. κατά Comune di Milano*).

41. Επειδή περαιτέρω, η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας αντιτίθενται επίσης σε κάθε διαπραγματεύση μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και ενός προσφέροντος στο πλαίσιο διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης, πράγμα που συνεπάγεται ότι, καταρχήν, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31). Συνεπώς, οποιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση κάποιας ασάφειας και όχι την υποβολή μη υποβληθέντος δικαιολογητικού και συνακόλουθα την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11^{ης} Μαΐου 2017, *Archus and Gama*, C-131/2016, της 29^{ης} Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κλπ*, C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10^{ης} Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

36). Ειδικότερα, η αίτηση και παροχή διευκρίνησης δεν δύναται να καταλήξει στο να υποβάλει, στην πραγματικότητα, ο συγκεκριμένος προσφέρων νέα προσφορά (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36). Σε κάθε περίπτωση, μια αίτηση διευκρίνησης δεν μπορεί να θεραπεύσει την παράλειψη προσκόμισης εγγράφων ή παροχής πληροφοριών των οποίων η κοινοποίηση ήταν απαραίτητη βάσει των εγγράφων της οικείας σύμβασης, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (βλ., συναφώς, απόφαση της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 40).

42. Επειδή, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να καλέσει τους προμηθευτές να συμπληρώσουν τα νομίμως, καταρχήν, υποβληθέντα δικαιολογητικά ή να παρέχουν σχετικές διευκρινίσεις, όχι όμως να αναπληρώσουν μη υποβληθέντα ή μη νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά (βλ. ΣΤΕ 2454/09, ΕΑ ΣΤΕ 457, 364/09, 738/09, 180/09, 567/08, 3075/08, 307/07, ΔΕΦΑΘ 271/2011 σκέψεις 43, 44, 45, ΔΕΦΑΘ 537/2015, Ε.Α. Σ.Τ.Ε. 127/2010, 1173/2009, ΔΕΦΑΘ 859/2012 (ΑΣΦ), ΔΕΦΑΘ 239/2019, Ε.Α. ΣΤΕ 1319, 1065, 935, 819/2007 κα). Ειδικότερα κατά την έννοια των διατάξεων του άρθ. 102 και του όμοιου άρθ. 310 του ν. 4412/2016 οι οποίες δεν αφίστανται του προγενέστερου δικαίου, οι προβλεπόμενες από αυτές διευκρινίσεις, δίδονται μόνον εφόσον ζητηθούν από το αρμόδιο όργανο, κατά τη διαγραφόμενη διαδικασία, λαμβάνονται δε υπόψη, ενόψει και της αυστηρώς τυπικής διαδικασίας των δημοσίων διαγωνισμών, μόνον εφόσον έχουν ως αντικείμενο τη συμπλήρωση νομίμως κατ' αρχήν υποβληθέντων στοιχείων και όχι την αναπλήρωση της έλλειψης τέτοιων στοιχείων ή την τροποποίηση του περιεχόμενου της προσφοράς, ώστε να απαλειφθούν αντιθέσεις και να συμφωνεί αυτή με όρους της διακήρυξης (πρβλ. ΣΤΕ 1856/2008, 2660/2004 7μ., ΕΑ ΣΤΕ 668, 567/2009, ΔΕΦΑΘ 743/2012 (ΑΣΦ), κ.ά.). Σε κάθε περίπτωση ως έχει παγίως κριθεί η αναθέτουσα αρχή είναι υποχρεωμένη να αποκλείσει προσφορά που δεν περιλαμβάνει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά με το κατά την διακήρυξη και τον νόμο αξιούμενο

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

περιεχόμενο, αποκλειομένης εν προκειμένω της ευχέρειας εκ μέρους της να καλέσει τον διαγωνιζόμενο προς συμπλήρωση εκ των υστέρων του περιεχομένου των δικαιολογητικών διότι τότε θα επρόκειτο για ανεπίτρεπτη αναπλήρωση μη νομίμως υποβληθέντος δικαιολογητικού (ΔΕφΑθ (ΑΝΑΣΤ) 537/2017, ΣΤΕ ΕΑ 127/2010, 364/2009, 1173/2009), και τούτο γιατί, η έλλειψη του στοιχείου τούτου, κατά παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, συνιστά πλημμελή υποβολή αναγκαίου στοιχείου και δεν είναι δεκτική αναπλήρωσης ούτε κατ' εφαρμογή του σχετικού άρθρου της διακήρυξης, το οποίο αναφέρεται στην εκ των υστέρων διευκρίνιση και συμπλήρωση, νομίμως, όμως, κατ' αρχήν, υποβληθέντων δικαιολογητικών και στοιχείων (ΔΕφΑθ 859/2012 (ΑΣΦ)).

43. Επειδή, σύμφωνα με τον πρώτο λόγο της υπό εξέταση προσφυγής, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας τυγχάνει απορριπτέα λόγω αοριστίας διότι στο ΕΕΕΣ που υπέβαλε δεν γίνεται αναφορά περί ανάθεσης τμήματος της σύμβασης σε υπεργολάβο και λόγω του ότι, εφόσον στηρίζεται στις ικανότητες των υπεργολάβων της σε ... και ..., έκαστος υπεργολάβος θα έπρεπε να συμπεριλάβει στα χωριστά ΕΕΕΣ τις πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με το Μέρος IV.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι στο ΕΕΕΣ που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα δήλωσε ότι θα στηριχθεί σε έτερους οικονομικούς φορείς, τους κατονόμασε και ανέφερε σε τι συνίσταται η στήριξη αυτή καθώς και το μέρος της σύμβασης που θα αναθέσει σ' αυτούς. Παράλληλα, η παρεμβαίνουσα συμπεριέλαβε στην προσφορά της χωριστά ΕΕΕΣ των υπεργολάβων στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται και στο πεδίο του ΕΕΕΣ που δηλώνονται οι υπεργολάβοι στην ικανότητα των οποίων δεν στηρίζεται ο προσφέρων, απάντησε αρνητικά και για τους λόγους αυτούς έκρινε ότι τα ΕΕΕΣ υποβλήθηκαν εγκαίρως και προσηκόντως και υπό το ίδιο πρίσμα ελέγχθηκαν και τα ΕΕΕΣ που υπέβαλε η προσφεύγουσα. Ως δε επισημαίνει η αναθέτουσα αρχή, από τους όρους της Διακήρυξης και από τις διευκρινίσεις που παρασχέθηκαν, δεν απαιτείται να δηλωθεί το ποσοστό της σύμβασης που θα παραχωρηθεί υπό τη μορφή υπεργολαβίας, προκειμένου να ελεγχθεί εάν ξεπερνά το ποσοστό του 30%, ώστε σ' αυτή τη περίπτωση να

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

υποβάλλει ΕΕΕΣ, καθόσον όλοι οι δηλωμένοι ως υπεργολάβοι, ανεξαρτήτως ποσοστού υπεργολαβίας, υποχρεούνται στην υποβολή ΕΕΕΣ.

Εξάλλου, η παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της υποστηρίζει ότι, σε αντίθεση με τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, ανέλυσε και στο δικό της ΕΕΕΣ, αλλά και σε συμφωνία με τα ΕΕΕΣ των παρεχόντων σε εκείνη στήριξη υπεργολάβων της, σε τι συνίσταται όχι μόνο η στήριξη σε πόρους που θα της παρέχουν, αλλά και οι εργασίες του συμβατικού αντικειμένου που θα αναλάβουν, ένας προς ένας διακριτά.

44. Επειδή, σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, στο άρθρο 2.2.7.1 προβλέπεται ρητώς ότι στην περίπτωση που ο προσφέρων οικονομικός φορέας αναφέρει στην προσφορά του ότι θα αναθέσει τμήμα της Σύμβασης υπό τη μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, σύμφωνα με το άρθρο 4.4 της παρούσας θα πρέπει να σημειώσει την αντίστοιχη ένδειξη στο Ε.Ε.Ε.Σ. του (μέρος II – παράγραφος Δ) και στο πεδίο που εμφανίζεται αναφέρει το τμήμα, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνει. Τα δε χωριστά ΕΕΕΣ των υπεργολάβων συμπληρώνονται ως προς τα μέρη I, II, III και, εφόσον ο προσφέρων οικονομικός φορέας στηρίζεται και στις ικανότητες του/ων υπεργολάβου/ων θα πρέπει στο/α χωριστό/α ΕΕΕΣ εκάστου υπεργολάβου να συμπεριληφθούν και οι πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με το μέρος IV, δηλαδή οι σχετικές με την ή τις ικανότητες τους, στις οποίες θα στηριχθεί ο προσφέρων οικονομικός φορέας, πληροφορίες.

Περαιτέρω, στο ΕΡΩΤΗΜΑ 25 με περιεχόμενο: *«Αναφορικά με την απαίτηση 2.2.7.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών αναφέρεται η υποχρέωση υποβολής ΕΕΕΣ από τους υπεργολάβους. Παρακαλούμε να διευκρινίσετε εάν εισάγεται επέκταση της υποχρέωσης σε όλους τους υπεργολάβους, η εάν η υποχρέωση περιορίζεται μόνον σε υπεργολάβους στους οποίους ανατίθεται ποσοστό 30% της αξίας της σύμβασης, (παρ. 6 άρθρου 131 ν. 4412/ 2016) ως και σε όσους παρέχουν στήριξη στον υποψήφιο ανάδοχο (άρθρο 78, ν. 4412/2016)»,* η αναθέτουσα αρχή απάντησε αυτολεξεί ως εξής: *«ΔΙΕΥΚΡΙΝΙΣΗ: Ο προσφέρων, σύμφωνα με όσα ορίζονται στην παράγραφο 2.2.7.1 της υπ' αριθ. ***** Διακήρυξης Α.Ε.Α., στο Ε.Ε.Ε.Σ. του φορέα του, θα δηλώσει όλους τους οικονομικούς φορείς στις ικανότητες των οποίων θα στηριχτεί κατ' άρθρο 78 του*

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

Ν.4412/2016 και όλους τους οικονομικούς φορείς που αναφέρει στην προσφορά του ότι θα αναθέσει τμήμα της Σύμβασης υπό τη μορφή υπεργολαβίας, κατά την παράγραφο 5 του άρθρου 131 του Ν.4412/2016, ανεξαρτήτως του ποσοστού της αξίας του τμήματος της Σύμβασης θα αναλάβουν. Ακολούθως, κατά τον τρόπο που ρητά αναφέρεται στη παράγραφο 2.2.7.1 της υπ' αριθ. ***** Διακήρυξης Α.Ε.Α, επισυνάπτεται Ε.Ε.Ε.Σ. για κάθε οικονομικό φορέα στις ικανότητες των οποίων θα στηριχτεί και για κάθε οικονομικό φορέα που αναφέρει στην προσφορά του ότι θα αναθέσει τμήμα της Σύμβασης υπό τη μορφή υπεργολαβίας (...).

45. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η παρεμβαίνουσα στο ΕΕΕΣ της δήλωσε :«(...) Γ: Πληροφορίες σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες άλλων οντοτήτων

Βασίζεται σε ικανότητες άλλων οντοτήτων

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;

Απάντηση: Ναι

*Όνομα της οντότητας ******

*Ταυτότητα της οντότητας ******

Τύπος ταυτότητας VAT

*Κωδικοί CPV ******

*Όνομα της οντότητας ******

*Ταυτότητα της οντότητας - ******

Τύπος ταυτότητας VAT

*Κωδικοί CPV ******

*Όνομα της οντότητας ******

*Ταυτότητα της οντότητας ******

Τύπος ταυτότητας VAT

*Κωδικοί CPV ******

*Όνομα της οντότητας ******

*Ταυτότητα της οντότητας ******

Τύπος ταυτότητας VAT

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

Κωδικοί CPV ***** Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι

Δ: Πληροφορίες σχετικά με υπεργολάβους στην ικανότητα των οποίων δεν στηρίζεται ο οικονομικός φορέας

Δεν βασίζεται σε ικανότητες άλλων οντοτήτων

Ο οικονομικός φορέας προτίθεται να αναθέσει οποιοδήποτε τμήμα της σύμβασης σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας;

Απάντηση: Όχι

Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι

(...) Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής (...)

Μηχανήματα, εγκαταστάσεις και τεχνικός εξοπλισμός

Ο οικονομικός φορέας θα έχει στη διάθεσή του τα ακόλουθα μηχανήματα, εγκαταστάσεις και τεχνικό εξοπλισμό για την εκτέλεση της σύμβασης:

Παρακαλώ περιγράψτε

Η ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ΜΑΣ ΔΙΑΘΕΤΕΙ ΓΙΑ ΤΟΝ ΣΚΟΠΟ ΑΥΤΟ ΤΗΝ ΠΑΡΑΓΩΓΙΚΗ ΤΗΣ ΜΟΝΑΔΑ ΜΕ ΟΛΟ ΤΟΝ ΑΠΑΡΑΙΤΗΤΟ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΑ, Η ΟΠΟΙΑ ΒΡΙΣΚΕΤΑΙ ΕΠΙ ΤΗΣ ***** ΕΛΛΑΔΑ ΚΑΙ Η ΟΠΟΙΑ ΘΑ ΔΙΑΤΕΘΕΙ ΩΣ***** ΔΙΑΘΕΤΟΥΜΕ ΕΠΙΣΗΣ ΤΗΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΜΕ ΤΟΝ ΑΠΑΡΑΙΤΗΤΟ ΤΕΧΝΙΚΟ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΑ ΤΟΥ ΣΥΝΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥ ΥΠΕΡΓΟΛΑΒΟΥ ΜΑΣ ΜΕ ΤΗΝ ***** ΕΛΛΑΔΑ ΚΑΙ Η ΟΠΟΙΑ ΘΑ ΧΡΗΣΙΜΟΠΟΙΗΘΕΙ ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΤΟΥ ΗΜΙΣΥ ΤΩΝ ΠΟΣΟΤΗΤΩΝ ΤΩΝ ΠΡΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΣΙΤΗΡΕΣΙΩΝ ΠΟΥ ΑΦΟΡΟΥΝ ΤΙΣ ***** ΘΑ ΔΙΑΘΕΣΟΥΜΕ ΤΗΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΜΕ ΤΟΝ ΑΠΑΡΑΙΤΗΤΟ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΑ ΤΟΥ ΣΥΝΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥ ΥΠΕΡΓΟΛΑΒΟΥ ΜΑΣ ΜΕ ΤΗΝ ΕΠΩΝΥΜΙΑ ***** ΚΑΙ Η ΟΠΟΙΑ ΘΑ ΧΡΗΣΙΜΟΠΟΙΗΘΕΙ ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΤΟΥ ΗΜΙΣΥ ΤΩΝ ΣΙΤΗΡΕΣΙΩΝ ΠΟΥ ΑΦΟΡΟΥΝ ***** ΘΑ ΔΙΑΘΕΣΟΥΜΕ ΤΗΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΤΟΥ ΣΥΝΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥ ΜΕ ΕΜΑΣ ΥΠΕΡΓΟΛΑΒΟΥ ***** ΚΑΙ Η ΟΠΟΙΑ ΘΑ ΑΝΑΛΑΒΕΙ ΤΗΝ ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΤΩΝ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΣΙΤΗΡΕΣΙΩΝ ΠΟΥ ΑΦΟΡΑ ΤΙΣ***** . ΘΑ ΔΙΑΘΕΣΟΥΜΕ ΤΗΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΜΕ ΟΛΟ ΤΟΝ ΑΠΑΡΑΙΤΗΤΟ ΤΕΧΝΙΚΟ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΑ ΤΗΣ ΣΥΝΕΡΓΑΖΟΜΕΝΗΣ ΜΕ

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

ΕΜΑΣ ΥΠΕΡΓΟΛΑΒΟΥ ***** Η ΟΠΟΙΑ ΘΑ ΔΙΑΘΕΣΕΙ ΤΗΝ ΠΑΡΑΓΩΓΙΚΗΣ ΤΗΣ ΜΟΝΑΔΑ ΩΣ ΕΦΕΔΡΙΚΗ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΛΥΨΗ ΤΩΝ ΑΝΑΓΚΩΝ ΣΕ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ ΠΟΥ ΑΠΑΙΤΗΘΕΙ ΤΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ***** .

Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε:

Όχι

(...)

Ποσοστό υπεργολαβίας

Ο οικονομικός φορέας προτίθεται, ενδεχομένως, να αναθέσει σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας το ακόλουθο μέρος (δηλαδή ποσοστό) της σύμβασης.

Επισημαίνεται ότι εάν ο οικονομικός φορέας έχει αποφασίσει να αναθέσει μέρος της σύμβασης σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας και στηρίζεται στις ικανότητες του υπεργολάβου για την εκτέλεση του εν λόγω μέρους, τότε θα πρέπει να συμπληρωθεί χωριστό ΕΕΕΣ για τους σχετικούς υπεργολάβους, βλέπε μέρος II, ενότητα Γ ανωτέρω.

Προσδιορίστε

ΤΟ ΜΕΡΟΣ ΠΟΥ ΘΑ ΑΝΑΘΕΣΗ Η ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ΜΑΣ ΣΕ ΥΠΕΡΓΟΛΑΒΟΥΣ ΑΦΟΡΑ ΤΗΝ ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΤΩΝ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΓΕΥΜΑΤΩΝ, ΣΕ ΚΑΘΕ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ Η ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΘΑ ΠΡΑΓΜΑΤΟΠΟΙΗΘΕΙ ΥΠΟ ΤΗΝ ΕΠΙΒΛΕΨΗ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ΜΑΣ, ΕΠΙΣΗΣ Η ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΤΩΝ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΓΕΥΜΑΤΩΝ ΚΑΙ Η ΔΙΑΝΟΜΗ ΘΑ ΠΡΑΓΜΑΤΟΠΟΙΗΘΕΙ ΑΠΟ ΦΟΡΤΗΓΑ ΟΧΗΜΑΤΑ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ΜΑΣ ΚΑΙ ΤΟ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΜΑΣ. ΕΠΙ ΤΟΥ ΣΥΝΟΛΟΥ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΜΑΣ ΑΝΑΘΕΤΟΥΜΕ ***** ΤΗΝ ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΤΟΥ ΗΜΙΣΥ ΤΩΝ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ (ΠΡΩΙΝΟΥ -ΓΕΥΜΑΤΟΣ - ΔΕΙΠΝΟΥ) ΣΤΗΝ ΥΠΕΡΓΟΛΑΒΟ ΜΑΣ *****. ΓΙΑ ΤΙΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΙΣ ΤΗΣ ... ΚΑΙ ... ΑΝΑΘΕΤΟΥΜΕ ΤΗΝ ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΤΩΝ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΣΤΗΝ ΥΠΕΡΓΟΛΑΒΟ ΜΑΣ *****.

Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι (...). Περαιτέρω, στο ΕΕΕΣ της ***** δηλώνονται τα κάτωθι: «(...) Τμήματα που συμμετάσχει ο ΟΦ

Κατά περίπτωση, αναφορά του τμήματος ή των τμημάτων για τα οποία ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να υποβάλει προσφορά.

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

Απάντηση: «ΣΤΑ ΠΛΑΙΣΙΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ***** ΤΗΣ ΟΠΟΙΑΣ ΕΙΜΑΣΤΕ ΥΠΕΡΓΟΛΑΒΟΣ (ΚΑΙ ΥΠΟ ΤΗΝ ΕΠΙΒΛΕΨΗ ΤΗΣ) ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΑΡΟΧΗ ΕΦΕΔΡΙΚΗΣ ΜΟΝΑΔΑΣ ΠΟΥ ΘΑ ΑΦΟΡΑ ΣΕ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ ΕΝΕΡΓΟΠΟΙΗΣΗΣ ΤΗΝ ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΚΑΙ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΩΝ ΠΡΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΣΙΤΗΡΕΣΙΩΝ (ΠΡΩΙΝΟ - ΓΕΥΜΑ - ΔΕΙΠΝΟ) ΠΟΥ ΑΦΟΡΟΥΝ ΤΙΣ ΠΑΡΑΔΟΣΕΙΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ *****».

Η ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΚΑΙ ΔΙΑΝΟΜΗ ΘΑ ΠΡΑΓΜΑΤΟΠΟΙΕΙΤΑΙ ΜΕ ΟΧΗΜΑΤΑ ΚΑΙ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ *****». (...)

Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής

α: Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής

Όσον αφορά τα κριτήρια επιλογής (ενότητα α ή ενότητες Α έως Δ του παρόντος μέρους), ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι: Πληροί όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής

Απάντηση: Ναι (...).

Στο ΕΕΕΣ της ... δηλώνονται τα κάτωθι: «(...) Τμήματα που συμμετάσχει ο ΟΦ

Κατά περίπτωση, αναφορά του τμήματος ή των τμημάτων για τα οποία ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να υποβάλει προσφορά.

Απάντηση: ΣΤΑ ΠΛΑΙΣΙΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ***** ΤΗΣ ΟΠΟΙΑΣ ΕΙΜΑΣΤΕ ΥΠΕΡΓΟΛΑΒΟΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΚΑΙ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΩΝ ΠΡΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΣΙΤΗΡΕΣΙΩΝ (ΠΡΩΙΝΟ - ΓΕΥΜΑ - ΔΕΙΠΝΟ) ΠΟΥ ΑΦΟΡΟΥΝ ΤΙΣ ΠΑΡΑΔΟΣΕΙΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ***** ***** ΘΑ ΠΡΑΓΜΑΤΟΠΟΙΕΙΤΑΙ ΜΕ ΟΧΗΜΑΤΑ ΚΑΙ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ *****

Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής

α: Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής

Όσον αφορά τα κριτήρια επιλογής (ενότητα α ή ενότητες Α έως Δ του παρόντος μέρους), ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι: Πληροί όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής

Απάντηση: Ναι (...).

Στο ΕΕΕΣ της ***** δηλώνονται τα κάτωθι: «(...) Τμήματα που συμμετάσχει ο ΟΦ

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

Κατά περίπτωση, αναφορά του τμήματος ή των τμημάτων για τα οποία ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να υποβάλει προσφορά.

Απάντηση: ΣΤΑ ΠΛΑΙΣΙΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ***** ΤΗΣ ΟΠΟΙΑΣ ΕΙΜΑΣΤΕ ΥΠΕΡΓΟΛΑΒΟΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΚΑΙ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΟΥ 50% ΤΩΝ ΠΡΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΣΙΤΗΡΕΣΙΩΝ (ΠΡΩΙΝΟ - ΓΕΥΜΑ - ΔΕΙΠΝΟ) ΠΟΥ ΑΦΟΡΟΥΝ ΤΙΣ ΠΑΡΑΔΟΣΕΙΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ***** ΚΑΙ ΤΟΥ ΣΥΝΟΛΟΥ ΤΩΝ ΠΡΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΣΙΤΗΡΕΣΙΩΝ (ΠΡΩΙΝΟ - ΓΕΥΜΑ - ΔΕΙΠΝΟ) ΠΟΥ ΑΦΟΡΟΥΝ ***** . Η ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΚΑΙ ΔΙΑΝΟΜΗ ΘΑ ΠΡΑΓΜΑΤΟΠΟΙΕΙΤΑΙ ΜΕ ΟΧΗΜΑΤΑ ΚΑΙ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΤΗΣ ***** (...)

Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής

α: Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής

Όσον αφορά τα κριτήρια επιλογής (ενότητα α ή ενότητες Α έως Δ του παρόντος μέρους), ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι: Πληροί όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής

Απάντηση: Ναι (...).

Τέλος στο ΕΕΕΣ της ***** δηλώνονται τα κάτωθι: «(...) Τμήματα που συμμετάσχει ο ΟΦ

Κατά περίπτωση, αναφορά του τμήματος ή των τμημάτων για τα οποία ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να υποβάλει προσφορά.

Απάντηση: ΣΤΑ ΠΛΑΙΣΙΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ***** ΤΗΣ ΟΠΟΙΑΣ ΕΙΜΑΣΤΕ ΥΠΕΡΓΟΛΑΒΟΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΚΑΙ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΟΥ 50% ΤΩΝ ΠΡΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΣΙΤΗΡΕΣΙΩΝ (ΠΡΩΙΝΟ - ΓΕΥΜΑ - ΔΕΙΠΝΟ) ΠΟΥ ΑΦΟΡΟΥΝ ΤΙΣ ΠΑΡΑΔΟΣΕΙΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ***** . Η ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΚΑΙ ΔΙΑΝΟΜΗ ΘΑ ΠΡΑΓΜΑΤΟΠΟΙΕΙΤΑΙ ΜΕ ΟΧΗΜΑΤΑ ΚΑΙ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ *****

Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής

α: Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής

Όσον αφορά τα κριτήρια επιλογής (ενότητα α ή ενότητες Α έως Δ του παρόντος μέρους), ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι: Πληροί όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής

Απάντηση: Ναι (...).

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

Σε ό,τι αφορά το ΕΕΕΣ της προσφεύγουσας, δηλώνονται τα εξής: «(...) Γ: Πληροφορίες σχετικά με τη στήριξη στις ικανότητες άλλων οντοτήτων

Βασίζεται σε ικανότητες άλλων οντοτήτων

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;

Απάντηση: Ναι

Όνομα της οντότητας *****

Ταυτότητα της οντότητας *****

Τύπος ταυτότητας VAT

Κωδικοί CPV *****

Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι

Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής

α: Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής

Όσον αφορά τα κριτήρια επιλογής (ενότητα α ή ενότητες Α έως Δ του παρόντος μέρους), ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι: Πληροί όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής

Απάντηση: Ναι (...), στο δε ΕΕΕΣ της ***** δηλώνονται τα κάτωθι: «(...) Τμήματα που συμμετάσχει ο ΟΦ Κατά περίπτωση, αναφορά του τμήματος ή των τμημάτων για τα οποία ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να υποβάλει προσφορά.

Απάντηση: στηρίζω τη εταιρία***** . που συμμετέχει στο συγκεκριμένο διαγωνισμό και στην οποία παραχωρώ το εργαστήριο παρασκευής γευμάτων που βρίσκετε ***** , η οποία θα χρησιμοποιηθεί σε περίπτωση αδυναμίας παραγωγής στην αρχική κύρια μονάδα για το τμήμα της ...ς και δεσμευόμαστε ότι θα της παρέχουμε όλους τους αναγκαίους πόρους για την εκτέλεση της ανωτέρω υλοποίησης. (...)

Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής

α: Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής

Όσον αφορά τα κριτήρια επιλογής (ενότητα α ή ενότητες Α έως Δ του παρόντος μέρους), ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι: Πληροί όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής

Απάντηση: Ναι (...)».

46. Επειδή το συμφέρον είναι έννομο όταν: α) δεν αντίκειται στο δίκαιο β) αναγνωρίζεται από το δίκαιο και γ) αποσκοπεί στη διατήρηση των ισχυουσών ρυθμίσεων, οι οποίες διασφαλίζουν μια ευνοϊκή για τον αιτούντα κατάσταση και οι ως άνω προϋποθέσεις πρέπει να συντρέχουν αθροιστικώς (Δ. Θ. ΠΥΡΓΑΚΗΣ, *ΤΟ ΕΝΝΟΜΟ ΣΥΜΦΕΡΟΝ ΣΤΗ ΔΙΚΗ ΕΝΩΠΙΟΝ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, σελ. 81 και 84). Επομένως, η προβολή από την προσφεύγουσα της οποίας η προσφορά έχει γίνει αποδεκτή, ισχυρισμού κατά άλλου συνδιαγωνιζόμενου, ο οποίος συντρέχει και για την ίδια, με σκοπό τον αποκλεισμό του από τη συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας, αντίκειται στην αρχή του ίσου μέτρου κρίσης, η οποία αποτελεί ειδικότερη έκφανση των αρχών της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας που διέπουν το σύνολο του ενωσιακού δικαίου των δημοσίων συμβάσεων, αλλά και στην καλή πίστη και πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτος.

47. Επειδή η απόρριψη του ισχυρισμού της προσφεύγουσας ως άνευ εννόμου συμφέροντος προβαλλόμενου, διαφυλάσσει την αρχή της ίσης μεταχείρισης επιτρέποντας την ενιαία αξιολόγηση των προσφορών, χωρίς, παράλληλα, να στερεί από την αναθέτουσα αρχή τη διακριτική ευχέρεια να ανακαλέσει για το λόγο αυτό την αποδοχή όλων των οικονομικών προσφορών με την ίδια πλημμέλεια (Ε.Α. ΣτΕ 127/2015, 56/2008, πρβλ. ΣτΕ 3095/2001 κ.ά.) καθώς και εξυπηρετεί την οικονομία, την ταχύτητα και την αποτελεσματικότητα της διαδικασίας. Επομένως, η προσφεύγουσα άνευ εννόμου συμφέροντος επικαλείται ότι η παρεμβαίνουσα δεν συμπλήρωσε στο υποβληθέν ΕΕΕΣ της αναφορά στο τμήμα της σύμβασης που θα αναθέσει σε υπεργολάβο, καθώς ούτε η ίδια έχει δηλώσει κάτι τέτοιο στο δικό της ΕΕΕΣ (βλ. ΑΕΠΠ 67/2019 και ΕΑ ΣτΕ 59/2019).

48. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, σε κάθε περίπτωση, η παρεμβαίνουσα ανέλυσε στο ΕΕΕΣ της σε τι συνίσταται η στήριξη σε τρίτους, χωρίς να απαιτείται να αναφέρει συγκεκριμένο ποσοστό δοθέντος ότι η Διακήρυξη δεν διαχωρίζει ανάλογα με το ποσοστό της υπεργολαβίας την υποχρέωση υποβολής χωριστού ΕΕΕΣ από τους τρίτους, ως βασίμως υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα. Περαιτέρω, απορριπτός

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

τυγχάνει και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας, πρωτίστως, ως άνευ εννόμου συμφέροντος προβαλλόμενος, ότι στα χωριστά ΕΕΕΣ της παρεμβαίνουσας, οι υπεργολάβοι της δεν ανέφεραν τις πληροφορίες που απαιτούνται ως προς τις ικανότητες των οποίων θα στηριχθεί η παρεμβαίνουσα καθώς και ο δικός της υπεργολάβος στο Μέρος IV απαντά μονολεκτικά ΝΑΙ, ως οι υπεργολάβοι της παρεμβαίνουσας. Επομένως, ορθώς η αναθέτουσα αρχή έκανε αποδεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας και, συνακόλουθα, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

49. Επειδή, σύμφωνα με τον δεύτερο λόγο της υπό εξέταση προσφυγής, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να έχει απορριφθεί διότι έπρεπε να υποβάλει πιστοποιητικό ασφαλιστικής κάλυψης ή βεβαιώσεις επαγγελματικών κινδύνων ίσο τουλάχιστον με την εκτιμώμενη αξία σύμβασης των συνολικών υπό ανάθεση υπηρεσιών για το δεδομένο χρονικό διάστημα και της υπηρεσίας/-ιών για την/τις οποία/-ες εκδηλώνεται η συμμετοχή του προσφέροντος και δοθέντος ότι η παρεμβαίνουσα συμμετέχει στα Τμήματα 1-5 συνολικής εκτιμώμενης αξίας άνευ ΦΠΑ 18.336.317,82 ευρώ, δεν υπέβαλε πιστοποιητικό ισόποσης αξίας.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι το ως άνω πιστοποιητικό έγινε αποδεκτό, δεδομένου ότι καλύπτει την ετήσια εκτιμώμενη αξία των τμημάτων του διαγωνισμού που υπέβαλε προσφορά η παρεμβαίνουσα, και κατ' επέκταση, και τη συνολική.

Εξάλλου, η παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της υποστηρίζει ότι κατ' αρχήν, η προσφεύγουσα προβάλλει τον δεύτερο λόγο της προσφυγής άνευ εννόμου συμφέροντος διότι η ίδια υπέβαλε ένα ανυπόγραφο απόσπασμα 2 σελίδων από ένα ασφαλιστήριο που αναφέρεται σε κάλυψη αστικής ευθύνης 1.000.000 ευρώ και αναφορά σε έτερες αναθέτουσες αρχές μαζί με υπεύθυνη δήλωση της ίδιας περί του ότι έχει όριο ασφάλισης 10.000.000 ευρώ. Εξάλλου, ισχυρίζεται ότι το πιστοποιητικό ασφάλισης της **** με ρητή αναφορά περί ετησίου ορίου ευθύνης 8.700.000 ευρώ, το οποίο για 3 έτη ισούται με 26.100.000 ευρώ πιστοποιεί την κάλυψη εκ μέρους της για τα 3 έτη της σύμβασης, κατά την ειδικότερη κατ' έτος κατανομή της, αλλά και ότι υπέβαλε αυτούσιο ασφαλιστήριο της ***** με ανώτατη αξία ετήσιας κάλυψης

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

τα 5.000.000 ευρώ και διάρκεια έως 8-10-2020. Αναφέρει δε ότι εφόσον κάποιος για κάθε έτος έχει 8.700.000 ευρώ κάλυψη, για 3 έτη, όσο και η διάρκεια της σύμβασης έχει κάλυψη 26.100.000 ευρώ, ετήσια κάλυψη και 41.100.000 ευρώ σε τριετή κάλυψη.

50. Επειδή, σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, στο Παράρτημα Ι, ΤΕΥΧΟΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ – ΑΠΑΙΤΗΣΕΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΣΙΤΙΣΗΣ/ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ ΣΤΑ ***** 3. ΠΡΟΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΑ - ΠΡΟΣΟΝΤΑ ΥΠΟΨΗΦΙΟΥ ΠΑΡΟΧΟΥ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ-ΑΝΑΔΟΧΟΥ προβλέπεται ότι ο υποψήφιος Πάροχος Υπηρεσιών πρέπει να υποβάλει με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, πιστοποιητικό ασφαλιστικής κάλυψης ή βεβαιώσεις επαγγελματικών κινδύνων ίσο τουλάχιστον με την εκτιμώμενη αξία σύμβασης των συνολικών υπό ανάθεση υπηρεσιών για το δεδομένο χρονικό διάστημα και της /των υπηρεσίας /-ιών για την / τις οποία /-ες εκδηλώνεται η συμμετοχή του προσφέροντος, προκειμένου να εξασφαλιστεί το κατάλληλο επίπεδο ασφαλιστικής κάλυψης έναντι επαγγελματικών κινδύνων. Εξάλλου, στο άρθρο 2.4.6 προβλέπεται ότι η Αναθέτουσα Αρχή, με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται, μεταξύ άλλων, στην παράγραφο 2.4.3 (Περιεχόμενα φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική προσφορά») (περ. α).

51. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε το από 29-11-2019 πιστοποιητικό ασφάλισης της εταιρείας «*****», σε ακριβές φωτοαντίγραφο, από το οποίο προκύπτει ότι το ετήσιο όριο ασφαλιστικής κάλυψης επαγγελματικής ευθύνης ανέρχεται ετησίως στο χρηματικό ποσό των 8.700.000,00 ευρώ και ασφαλιστήριο της ***** για ετήσια κάλυψη τα 5.000.000 ευρώ για τη συμμετοχή της στα Τμήματα 1,2,3,4 και 5. Η δε προσφεύγουσα υπέβαλε αντίγραφο ασφαλιστηρίου της εταιρείας **** ύψους 10.000.000 ευρώ και υπεύθυνη δήλωση στην οποία δηλώνει ότι διαθέτει το εν λόγω ύψος ασφαλιστικής κάλυψης για τη συμμετοχή της στα Τμήματα 4 και 5.

52. Επειδή, κατά την πλειοψηφούσα γνώμη των Μελών του Κλιμακίου Ι. Θεμελή και Μ. Κανάβα, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής δεν μπορεί να

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

απορριφθεί ει μη μόνον εφόσον προηγουμένως εξεταστεί εάν η προσφορά της παρεμβαίνουσας εκπληρώνει το απαιτούμενο από την διακήρυξη όριο ασφαλιστικής κάλυψης σύμφωνα με τους ρητούς όρους της διακήρυξης. Σύμφωνα με τη διακήρυξη και τη χορηγηθείσα διευκρίνηση ο προσφέρων πρέπει να υποβάλει επί ποινή απόρριψης της τεχνικής προσφοράς του Πιστοποιητικό ασφαλιστικής κάλυψης ή βεβαιώσεις επαγγελματικών κινδύνων ίσο τουλάχιστον με την εκτιμώμενη αξία σύμβασης των συνολικών υπό ανάθεση υπηρεσιών για το δεδομένο χρονικό διάστημα και της / των υπηρεσίας /-ιών για την / τις οποία /-ες εκδηλώνεται η συμμετοχή του προσφέροντος, προκειμένου να εξασφαλιστεί το κατάλληλο επίπεδο ασφαλιστικής κάλυψης έναντι επαγγελματικών κινδύνων (σκέψεις 26 και 50). Συνεπώς για την εκπλήρωση της απαιτούμενης επί ποινή απόρριψης της προσφοράς τεχνικής απαίτησης περί ασφαλιστικής κάλυψης, αδιακρίτως για οποιοδήποτε τμήμα της διακήρυξης για το οποίο υποβάλει προσφορά, οφείλει να προσκομίσει ασφαλιστική κάλυψη κατ' ελάχιστον ίση με την εκτιμώμενη αξία όλων των τμημάτων για τα οποία υποβάλει προσφορά, και σαφώς όχι ίση με μόνη την εκτιμώμενη αξία του καθ' έναστον εξεταζόμενου τμήματος. Σε περίπτωση που η προσφερόμενη ασφαλιστική κάλυψη συμποσούται τουλάχιστον στην εκτιμώμενη αξία όλων των τμημάτων για τα οποία υποβλήθηκε προσφορά, και δη την συνολική αξία και όχι την ετήσια αξία, τότε η προσφορά εκπληρώνει την συγκεκριμένη τεχνική απαίτηση σε σχέση με κάθε ένα τμήμα για το οποίο υποβλήθηκε προσφορά. Συνεπώς για τον λόγο αυτό προκειμένου να γίνει δεκτή ή να απορριφθεί η προσφορά εν προκειμένω του εξεταζόμενου Τμήματος 4 της προμήθειας πρέπει να εξετασθεί η προσφερόμενη ασφαλιστική κάλυψη για όλα τα Τμήματα για τα οποία έχει υποβάλει προσφορά η παρεμβαίνουσα και για όλη την χρονική διάρκεια της σύμβασης, ως ακριβώς απαιτείται με την διακήρυξη, που δεν έχει προσβληθεί και δεσμεύει όλους τους διαγωνιζόμενους, την αναθέτουσα αρχή και την κρίση της ΑΕΠΠ, κατ' άρθ. 367 παρ. 5 του ν. 4412/2016. Συνεπώς πρέπει να εξετασθεί όχι μόνον η εκπλήρωση της συγκεκριμένης τεχνικής απαίτησης στην προσφορά της παρεμβαίνουσας, αλλά και στην προσφορά της προσφεύγουσας προκειμένου -εφόσον πληροί την συγκεκριμένη τεχνική προδιαγραφή- να θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

προσβολή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας για τον λόγο αυτό. Ωστόσο, η πρόταση για τη νομική και ουσιαστική βασιμότητα ή μη της προσφυγής υποβάλλεται από τον Εισηγητή μη χωρούσης εν προκειμένω υποκατάστασής του προς τούτο από τα λοιπά Μέλη του Κλιμακίου (άρθ. 12 και 13 του ΠΔ 39/2017), επιφυλασσομένης πάντως της τυχόν μειωθηφούσας γνώμης του.

53. Επειδή, σύμφωνα με τη μειωθηφούσα άποψη της Εισηγήτριας και Προέδρου του Κλιμακίου Ε. Αψοκάρδου, κατά τα ως άνω διαλαμβανόμενα, οι λόγοι της προσφυγής δύνανται να προβληθούν παραδεκτώς μόνο ως προς το Τμήμα 4 για το οποίο έχει ασκηθεί η υπό κρίση προσφυγή και συμμετέχουν τόσο η προσφεύγουσα όσο και η παρεμβαίνουσα. Ωστόσο, αφενός μεν το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας θα έπρεπε να αξιολογηθεί με βάση το ποσό των Τμημάτων 4 και 5 για τα οποία έχει υποβάλει προσφορά η ίδια σε σχέση με το ποσό που καλύπτει το πιστοποιητικό ασφαλιστικής κάλυψης που έχει προσκομίσει. Αφετέρου δε, προκειμένου να κριθεί εάν η παρεμβαίνουσα καλύπτει με το υποβληθέν πιστοποιητικό ασφαλιστικής κάλυψης το ποσό των Τμημάτων 1,2,3,4 και 5 στα οποία έχει υποβάλει προσφορά, ο ισχυρισμός θα έπρεπε να εξεταστεί σε σχέση με τον προϋπολογισμό όλων των ως άνω Τμημάτων. Ως εκ τούτου, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως απαραδέκτως προβαλλόμενος και ανεπίδεκτος εκτιμήσεως καθώς η ΑΕΠΠ, δυνάμει των διατάξεων των παρ. 1 και 5 του άρθρου 367 του Ν.4412/2016, δεν δύναται να προβεί σε παρεμπόδιον έλεγχο νομιμότητας. Περαιτέρω, ως προκύπτει από την πρόταση της Εισηγήτριας για τη νομική και ουσιαστική βασιμότητα της προσφυγής (βλ. κατωτέρω σκέψη 57), η εξέταση του υπό κρίση λόγου καθίσταται και αλυσιτελής, καθώς δεν δύναται να μεταβληθεί από την εξέτασή του το διατακτικό της παρούσας απόφασης επί της προσφυγής (βλ. ΣτΕ 308/2020 και αποφάσεις 6^{ου} Κλιμακίου ΑΕΠΠ 1213/2020, 1092/2020, 1088-1089/2020 εισηγήτρια Ι.Θεμελή και ΑΕΠΠ 1208/2020, 1208/2020, 1187/2020, εισηγήτρια Μ.Κανάβα).

54. Επειδή, σύμφωνα με τον τρίτο λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να έχει απορριφθεί διότι στο ΕΕΕΣ της αναφέρει διάφορες συμβάσεις που

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

δεν συμπληρώνουν το χρονικό διάστημα των 365 ημερών και ότι από τη μοναδική σύμβαση που αφορά σε τέτοιο χρονικό διάστημα προκύπτει ότι δεν αφορά σε αποκλειστικά παραχθέν αυθημερόν με την παραγωγική μέθοδο cook & serve αλλά παραχθέντος με cook & freeze και, ως εκ τούτου, δεν καλύπτει την οικεία απαίτηση του διαγωνισμού.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι οι απαιτούμενες υπηρεσίες για το ΚΥΤ ... καλύπτουν τους όρους των προδιαγραφών και ελήφθησαν υπόψιν για τον υπολογισμό της πρωτύτερης εμπειρίας του προσφέροντα για την διανομή αυθημερόν παραχθέντος φαγητού, δεδομένου ότι οι εν λόγω Συμβάσεις προβλέπουν ρητά ότι συγκεκριμένα είδη θα παράγονται και θα διατίθενται με την μέθοδο cook & serve εντός 60 πρώτων λεπτών της ώρας, χωρίς να εναπόκειται στη διακριτική ευχέρεια του προσφέροντα να διαλέξει εάν θα χρησιμοποιήσει τη μέθοδο cook & freeze ή cook & serve. Αντιθέτως, προβλέπεται ρητά ότι απαιτείται η εκτέλεση της σύμβασης με τη μέθοδο cook & serve και ως εκ τούτου τεκμηριώνεται η εμπειρία του προσφέροντα ως προς τον απαιτούμενο όρο των τεχνικών προδιαγραφών. Εξάλλου, κατά την αναθέτουσα αρχή, ακόμη και εάν ήθελε υποτεθεί ότι, η Επιτροπή διατηρεί αμφιβολίες ως προς τον τρόπο εκτέλεσης των εν λόγω Συμβάσεων, δεν θα μπορούσε να καλέσει για διευκρινίσεις, σύμφωνα με το άρθρο 102 του Ν.4412/2016, τον εν λόγω οικονομικό φορέα, δεδομένου ότι έχει ήδη υποβάλλει υπεύθυνη δήλωση, γνωρίζοντας τις κυρώσεις που προβλέπονται, στην οποία δηλώνει ρητά ότι οι υποβαλλόμενες παραδόσεις – διανομές έχουν εκτελεστεί καλώς και είναι σύμφωνες με τις απαιτήσεις της διακήρυξης, δηλαδή καλύπτουν την απαίτηση cook & serve. Επιπλέον, οι εν λόγω συμβάσεις μνημονεύονται στην απόφαση ΑΕΠΠ 1093/2019, από την οποία προκύπτει ότι λαμβάνονται υπόψη για τον υπολογισμό της πρωτύτερης εμπειρίας του προσφέροντα για την παροχή γευμάτων με τη μέθοδο cook & serve.

Εξάλλου, η παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της υποστηρίζει ότι η ζητούμενη εμπειρία θα πρέπει να προέρχεται από παραγωγή, συσκευασία και διάθεση φρέσκου γεύματος αυθημερόν παραχθέντος (παραγωγική μέθοδος, cook & serve) και ότι ουδόλως ορίστηκε ότι έπρεπε τα παραπάνω

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

να προκύπτουν από μία και μόνο αποκλειστικά σύμβαση με έναν αντισυμβαλλόμενο, αλλά απαιτήθηκε μόνο εντός των τελευταίων 1095 ημερών από την από 8-11-2019 δημοσίευση της διακήρυξης, ήτοι από 9-11-2016 έως 8-11-2019, να έχουν εκτελεσθεί σιτίσεις 110 γευμάτων ημερησίως για 365 ημέρες αθροιστικά. Από τον ΠΙΝΑΚΑ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ που υπέβαλε, όλες με άνω των 110 σιπιζόμενων ανά ημέρα, μόνο από τη σύμβαση με την **** προκύπτει συνολική διάρκεια 608 ημερών για συνεχές διάστημα σύμφωνα με τις διαδοχικές οικείες συμβάσεις 31-1-2018 έως 30-9-2019, όλες άνω των 110 σιπιζόμενων ανά ημέρα, και αντικείμενο την καθημερινή σίτιση των δικαιούχων στην Δομή της ..., όπου απαραίτητη προϋπόθεση για την ομαλή και καλή εκτέλεση του έργου, ήταν η καθημερινή παροχή ζεστών γευμάτων, η δυνατότητα άμεσης ανταπόκρισης εντός 1 ώρας κατά την διανομή των προσφερόμενων γευμάτων και για την κάλυψη των απαιτήσεών του, ίδρυσε παραγωγική μονάδα στον νησί της Είναι δε προφανές, κατά την παρεμβαίνουσα, ότι η αναφορά στην εντός 60 λεπτών προώθηση είναι όρος μεθόδου παραγωγής φρέσκου γεύματος cook and serve, αφού προφανώς το φρέσκο γεύμα πρέπει άμεσα να προωθηθεί προς ανάλωση. Όσο για τα συμβατικά έντυπα που αναφέρονται διαζευκτικά στις ως άνω μεθόδους είναι γιατί ήταν εξ αρχής προδιατυπωμένα ασχέτως αναδόχου και προέβλεπαν για την περίπτωση τυχόν αναδόχου χωρίς επιτόπια αδειοδοτημένη μονάδα παραγωγής φρέσκων γευμάτων ή για την περίπτωση που διέκοπτε την παραγωγή της η επιτόπια μονάδα ή αυτή δεν ήταν επαρκής για οποιονδήποτε λόγο και έπρεπε σε κάθε περίπτωση να συνεχίσει η διάθεση γευμάτων με κατεψυγμένα γεύματα από μακριά ή με ανάλωση αποθέματος κατεψυχθέντος για έκτακτη ανάγκη, πράγμα που δεν είναι η περίπτωση της. Αντίθετα, με την επιτόπια αδειοδοτημένη μονάδα στη ... η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι εκτέλεσε επιτόπια παραγωγή φρέσκων γευμάτων στο σύνολο της εκτέλεσης της σύμβασης, χωρίς ουδόλως δε να προκύπτει το αντίθετο από τα υποβληθέντα της προσφοράς της, επικαλούμενη την απόφαση ΑΕΠΠ 1093/2019 η οποία έκρινε ότι δεν προκύπτει άνευ ετέρου συμπέρασμα ότι οι συμβάσεις αυτές εκτελέστηκαν με cook and freeze και όχι με τον διαζευκτικά αναφερόμενο τρόπο cook and serve. Για τον λόγο αυτό, εξάλλου, υπέβαλε και τις οικείες πιστοποιήσεις

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

ποιότητας στο πεδίο μεταξύ άλλων και της παραγωγής και διάθεσης πλήρων γευμάτων και ζεστής και κρύας κουζίνας και καλυπτόμενη εγκατάσταση και εγκατάσταση και μονάδα παραγωγής στη Ομοίως, και οι λοιπές αθροίζουσες 108 ημέρες συμβάσεων της, πέραν της ...Υ και αυτές εκτελέστηκαν με cook and serve από τις εγκαταστάσεις της στην ... και ενώ και σε αυτές οι προδιατυπωμένοι συμβατικοί όροι αναφέρονται διαζευκτικά σε cook and serve ή cook and chill. Εξάλλου, αν η αναθέτουσα αμφέβαλε περί του τρόπου παραγωγής των γευμάτων στις προηγούμενες συμβάσεις της, δύνατο κατ' άρ. 102 παρ. 5 Ν. 4412/2016 να ζητήσει διευκρινίσεις, αποκλεισμένου πάντως του αποκλεισμού της αφού ουδόλως προκύπτει και δη με οιαδήποτε σαφήνεια εκ των εγγράφων της προσφοράς της ότι δεν εκτέλεσε τις ως άνω συμβάσεις με την επίμαχη μέθοδο. Επιπρόσθετα, η προσφεύγουσα δεν απέδειξε με τους ισχυρισμούς της την ακαταλληλότητα των συμβάσεων που επικαλέστηκε και τη μη εκ μέρους της απαιτούμενη εμπειρία, ως και τη μη παραγωγή των γευμάτων των συμβάσεων αυτών με cook and serve και οι ισχυρισμοί της τυγχάνουν απορριπτέοι.

55. Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, στο άρθρο 2.4.3.2 προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή, ανά τμήμα του διαγωνισμού με το Παράρτημα Ι της Διακήρυξης με τίτλο: “Τεχνικές Προδιαγραφές-Απαιτήσεις”, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες προδιαγραφές πληρούνται, στο δε ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι, ΤΕΥΧΟΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ – ΑΠΑΙΤΗΣΕΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΣΙΤΙΣΗΣ/ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ ΣΤΑ *****, 3. ΠΡΟΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΑ - ΠΡΟΣΟΝΤΑ ΥΠΟΨΗΦΙΟΥ ΠΑΡΟΧΟΥ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ-ΑΝΑΔΟΧΟΥ, απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, ο υποψήφιος Πάροχος Υπηρεσιών να διαθέτει αποδεικτικά στοιχεία, από τα οποία να προκύπτει ότι έχει αναλάβει τις τελευταίες 1.095 ημέρες πριν από την δημοσίευση της Διακήρυξης, υπηρεσίες μαζικής σίτισης, ήτοι συστηματική επί καθημερινής βάσεως (συμπεριλαμβανομένου Σαββάτου και Κυριακής) παροχή υπηρεσιών σίτισης 110 (εκατόν δέκα) πλήρης γευμάτων (Πρωινό, Μεσημεριανό, Βραδινό) για διάστημα αθροιστικά όχι μικρότερο των 365 ημερών και προς τούτο, να καταθέσει πίνακα και αποδεικτικά. Εξάλλου, στο άρθρο 2.4.6 προβλέπεται ότι η Αναθέτουσα

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

Αρχή, με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται, μεταξύ άλλων, στην παράγραφο 2.4.3 (Περιεχόμενα φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική προσφορά») (περ. α), η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. (περ. β) καθώς και η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης Διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της Σύμβασης (περ. θ). Επομένως, σύμφωνα με τη Διακήρυξη, ως βασίμως υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα, δεν απαιτείται οι συνεχόμενες 365 μέρες να προκύπτουν από περισσότερες της μιας συμβάσεις.

56. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, στο ΕΡΩΤΗΜΑ 6 με περιεχόμενο: *«Στο παράρτημα Ι τεύχος τεχνικών προδιαγραφών αναφέρεται: Ο υποψήφιος Πάροχος Υπηρεσιών, πρέπει να διαθέτει κατά την ημέρα του διαγωνισμού και να υποβάλει επί ποινή αποκλεισμού στο φάκελο της Τεχνικής Προσφοράς κατ' ελάχιστο τα ακόλουθα : (...) Αποδεικτικά στοιχεία, από τα οποία να προκύπτει ότι έχει αναλάβει τις τελευταίες 1.095 ημέρες πριν από την δημοσίευση της Διακήρυξης, υπηρεσίες μαζικής σίτισης, ήτοι συστηματική επί καθημερινής βάσεως (συμπεριλαμβανομένου Σαββάτου και Κυριακής) παροχή υπηρεσιών σίτισης 110 (εκατόν δέκα) πλήρης γευμάτων (Πρωινό, Μεσημεριανό, Βραδινό) για διάστημα αθροιστικά όχι μικρότερο των 365 ημερών. Παρακαλώ όπως διευκρινίσετε ότι η εμπειρία πρέπει να προέρχεται αποκλειστικά από παραγωγή και διάθεση φρέσκου γεύματος αυθημερόν παραχθέντος (παραγωγική μέθοδος cook & serve) αποκλείοντας άλλες μεθόδους προπαρασκευής όπως cook & chill ή cook & freeze, καθώς το έργο προβλέπει ότι: «Το φαγητό που θα διανέμεται, θα πρέπει να παρασκευάζεται την ίδια ημέρα...» δηλαδή μέθοδος cook & serve», η αναθέτουσα αρχή έδωσε την κάτωθι απάντηση: «ΔΙΕΥΚΡΙΝΙΣΗ: Στη παράγραφο -4- του*

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

παραρτήματος I, της υπ' αριθ. ***** Διακήρυξης Α.Ε.Α., Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών, το φαγητό που θα διανέμεται, θα πρέπει να παρασκευάζεται την ίδια ημέρα. Ως εκ τούτου η ζητούμενη εμπειρία θα πρέπει να προέρχεται από παραγωγή και διάθεση φρέσκου γεύματος αυθημερόν παραχθέντος (παραγωγική μέθοδος, cook & serve)», ενώ στο ΕΡΩΤΗΜΑ 11 με περιεχόμενο «Επιβεβαιώσετε όπως η απαιτούμενη για την κατάθεση παραδεκτής προσφοράς εμπειρία πρέπει να αναφέρεται σε υπηρεσίες μαζικής σίτισης και όχι υπηρεσίες μαζικής εστίασης, δηλαδή ότι οι παραδεκτως επικληθείσες εργασίες πρέπει να αφορούν την παρασκευή των γευμάτων σε μονάδα παραγωγής, τη συσκευασία τους και τη μεταφορά τους» δόθηκε η από την αναθέτουσα αρχή η εξής απάντηση: «ΔΙΕΥΚΡΙΝΙΣΗ: Στη παράγραφο -4- του παραρτήματος I «Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών», της υπ' αριθ. ***** Διακήρυξης Α.Ε.Α., ορίζονται τα ακόλουθα: «το φαγητό που θα διανέμεται, θα πρέπει να παρασκευάζεται την ίδια ημέρα». Ως εκ τούτου, η ζητούμενη εμπειρία θα πρέπει να προέρχεται από παραγωγή, συσκευασία και διάθεση φρέσκου γεύματος αυθημερόν παραχθέντος (παραγωγική μέθοδος, cook & serve)». Περαιτέρω, η παρεμβαίνουσα με την προσφορά της υπέβαλε ΕΕΕΣ στο οποίο δηλώνει, μεταξύ άλλων, τις συμβάσεις με την ***** , για το διάστημα από 31.01.2018 - 14.03.2018 και 15.03.2018 - 30.09.2019, αναλυτικό κατάλογο με τις εν λόγω συμβάσεις (αρ. 7-26) καθώς και αντίγραφα των οικείων συμβάσεων όπου, πράγματι, αναφέρεται ότι τα γεύματα θα παράγονται, κατά περίπτωση και ανά είδος, άμεσα θα καταψύχονται σε θερμοκρασία από -18°C έως -20°C, σύμφωνα με τη μέθοδο cook & freeze ή θα παρασκευάζονται με τη μέθοδο cook & serve και τα οποία θα τοποθετούνται σε κατάλληλη συσκευασία για την προώθηση στο ΚΥΤ ... εντός 60 πρώτων λεπτών της ώρας. Από τα κείμενα των συμβάσεων προκύπτει ότι αφορά σε ημερήσια παραγωγή μερίδων αριθμού που υπερβαίνει κατά πολύ τον ημερήσιο αριθμό των 110. Ενδεικτικά, αναφέρονται από τις συμβάσεις της ***** η σύμβαση από 31-1-2018 έως 28-02-2018, όπου αναφέρονται 2600 μερίδες ημερησίως, από 15-03-2018 έως 31-03-2018 όπου αναφέρονται 2200 μερίδες ημερησίως, από 1-04-2018 έως 19-04-2018 όπου αναφέρονται 1700 μερίδες ημερησίως, από

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

29-04-2018 έως 28-05-2018, όπου αναφέρονται 1700 μερίδες ημερησίως κ.ο.

57. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, η παρεμβαίνουσα απέδειξε με τα έγγραφα που προσκόμισε με την προσφορά της ότι σε σύμβαση που υπερβαίνει συνεχόμενα τις απαιτούμενες 365 ημέρες, στην οποία οι παρεχόμενες υπηρεσίες περιλάμβαναν την παραγωγή γευμάτων, μεταξύ άλλων, και με τη μέθοδο cook & serve, για περισσότερα από 110 γεύματα ημερησίως. Ωστόσο, εφόσον τα εν λόγω γεύματα δεν έχουν παραχθεί αποκλειστικά με την απαιτούμενη μέθοδο, ως βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, δεν προκύπτει ευχερώς από την προσφορά της παρεμβαίνουσας ότι πληρείται ο όρος της απαιτούμενης μεθόδου ως προς τον απαιτούμενο αριθμό γευμάτων ημερησίως για συνεχόμενες 365 ημέρες. Ως εκ τούτου, ακόμα κι αν ήθελε υποτεθεί ότι για την εκτέλεση της ως άνω σύμβασης χρησιμοποιούνταν και η απαιτούμενη μέθοδος παραγωγής, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να ζητήσει διευκρινίσεις από την παρεμβαίνουσα, κατά τις διατάξεις της παρ. 5 του άρθρου 102 του Ν.4412/2016, προκειμένου να άρει την ως άνω ασάφεια προτού κάνει αποδεκτή την προσφορά της και, ως προς τούτο, η προσβαλλόμενη πάσχει ακυρότητα. Επομένως, ο τρίτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

58. Επειδή, περαιτέρω, οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής ότι ακόμα και αν είχε αμφιβολίες δεν θα εδύνατο να ζητήσει διευκρινίσεις εφόσον έχει συνυποβληθεί υπεύθυνη δήλωση συμμόρφωσης με τους όρους της Διακήρυξης, είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι καθώς οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν με την τεχνική τους προσφορά να αποδεικνύουν ότι καλύπτουν όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές υποβάλλοντας όλα τα έγγραφα και δικαιολογητικά, ως προβλέπει το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεν αρκεί να δηλώνουν απλώς ότι τα καλύπτουν (βλ. απόφαση ΑΕΠΠ 1220/2019, σκ. 62, εισηγήτρια Ε. Αψοκάρδου). Εφόσον, επομένως, η αναθέτουσα αρχή είχε αμφιβολίες ως προς την κάλυψη της ως άνω απαίτησης, όφειλε κατά την παρ. 5 του άρθρου 102 του Ν.4412/2016 να καλέσει την παρεμβαίνουσα για διευκρινίσεις, ως βασίμως υποστηρίζει η τελευταία.

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

59. Επειδή, σύμφωνα με τον τέταρτο λόγο της υπό κρίση προσφυγής, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί διότι δεν περιγράφει πουθενά πως οι συγκεκριμένες προδιαγραφές πληρούνται.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι η παρεμβαίνουσα, πλην της υπεύθυνης δήλωσης στην οποία δηλώνει ότι συμμορφώνεται με τις τεχνικές προδιαγραφές, υπέβαλλε, παράλληλα, τα απαιτούμενα έγγραφα ως απαιτείται από την Διακήρυξη, τα οποία κρίθηκαν από την αρμόδια επιτροπή τεχνικής αξιολόγησης ότι υποβλήθηκαν εγκαίρως, προσηκόντως και σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης.

Εξάλλου, η παρεμβαίνουσα με την παρέμβασή της υποστηρίζει ότι η Διακήρυξη ορίζει ότι το περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς είναι αυτό που αναλύεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι, στο οποίο παραπέμπει και το οποίο περιλαμβάνει αναλυτική μνεία των απαιτούμενων εγγράφων και αποδεικτικών μέσων της τεχνικής προσφοράς. Επιπλέον, η παρεμβαίνουσα επισημαίνει ότι η προσφεύγουσα ουδόλως επικαλείται οιαδήποτε μη υποβολή τέτοιου εγγράφου εξ όσων ρητά απαιτούνται και το Παράρτημα στο οποίο παραπέμπει το άρθρο 2.4.3.2, στο οποίο ουδόλως απαιτείται κάποια πανηγυρική τεχνική περιγραφή με επανάληψη των όρων της διακήρυξης, παρά με σαφήνεια και αποκλειστικό τρόπο αναλύθηκε τι ακριβώς πρέπει να υποβληθεί, ενώ αν υπονοείτο και κάποια επιπλέον απαίτηση ουδόλως τούτο προκύπτει με οιαδήποτε σαφήνεια από τη διακήρυξη και άρα, η όποια ασάφεια δεν δύναται να συνιστά έρεισμα αποκλεισμού της, με αποτέλεσμα τα όσα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα να είναι, κατ' αρχήν, αόριστα.

60. Επειδή, σύμφωνα με τη Διακήρυξη, στο άρθρο 2.4.3.2 προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή, ανά τμήμα του διαγωνισμού με το Παράρτημα Ι της Διακήρυξης με τίτλο: “Τεχνικές Προδιαγραφές-Απαιτήσεις”, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες προδιαγραφές πληρούνται, ενώ στο εν λόγω Παράρτημα προβλέπονται αναλυτικά όλες οι απαιτήσεις και τα έγγραφα που πρέπει να προσκομίσουν με την προσφορά τους οι διαγωνιζόμενοι. Στο δε άρθρο 2.4.6 προβλέπεται ότι η Αναθέτουσα Αρχή, με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται, μεταξύ άλλων, στην παράγραφο 2.4.3 (Περιεχόμενα φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική προσφορά») (περ. α).

61. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, η προσφεύγουσα όλως γενικώς και αορίστως αναφέρει ότι η παρεμβαίνουσα δεν περιγράφει στην προσφορά της πως οι συγκεκριμένες προδιαγραφές πληρούνται, χωρίς να ισχυρίζεται ούτε να αποδεικνύει ότι συγκεκριμένα κάποια από τις προδιαγραφές δεν πληρείται από το σύνολο των προσκομισθέντων εγγράφων και δικαιολογητικών με την προσφορά της παρεμβαίνουσας, ούτε ισχυρίζεται ούτε αποδεικνύει ότι ελλείπει κάποιο έγγραφο ή δικαιολογητικό που απαιτούνταν, επί ποινή αποκλεισμού, προκειμένου να υποστηρίξει ότι η υποβληθείσα προσφορά δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, ως βασίμως υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα. Ως εκ τούτου, ο τέταρτος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί πρωτίστως ως αόριστος και, άρα, अपαράδεκτος και, σε κάθε περίπτωση, ως αναπόδεικτος.

62. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

63. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

64. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί.

65. Επειδή, ύστερα από τη σκέψη 63, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 4000/1/4-ρε' από 06-8-2020 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά τα προβλεπόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού δεκαπέντε χιλιάδων (15.000) ευρώ.

Αριθμός απόφασης: 1304/2020

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 25 Σεπτεμβρίου 2020 και εκδόθηκε στις 15 Οκτωβρίου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος
ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ**

**Ο Γραμματέας
ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ**