

Η

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

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 5^η Οκτωβρίου 2020 με την εξής σύνθεση:
Ειρήνη Αποκάρδου Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή Εισηγήτρια, και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 26-8-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1186/27-8-2020 της εταιρείας με την επωνυμία *****, και τον διακριτικό τίτλο *****, που εδρεύει στα *****, νομίμως εκπροσωπούμενης,

Κατά του *****, που εδρεύει στη *****, και εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής η αναθέτουσα αρχή), και

Κατά της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία *****, που εδρεύει *****, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί η με αριθ. *****.

Η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της προσφυγής και εν τοις πράγμασι τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο ποσού 816,85 ευρώ, υπολογιζόμενο επί του

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

προϋπολογισμού της προμήθειας ποσού 163.370 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό *****, με την ένδειξη *δεσμευμένο*, και το από 26-8-2020 αποδεικτικό πληρωμής του στη Τράπεζα Πειραιώς).

2. Επειδή με την υπ' αριθμ. 11642/1-6-2020 διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή διακήρυξε *Ηλεκτρονικό διαγωνισμό με την ανοικτή διαδικασία για την επιλογή αναδόχου της δημόσιας σύμβασης με τίτλο «Δαπάνες Σίτισης των Μαθητών *****» Εκτιμώμενης Αξίας: 163.370,00 € χωρίς το Φ.Π.Α. CPV *****, με αντικείμενο τη παροχή υπηρεσίας πλήρους μεσημεριανού γεύματος, για τη σίτιση των 240 (κατ' εκτίμηση) μαθητών του *****, όλες τις εργάσιμες ημέρες της εβδομάδας (5 ημέρες) που είναι ανοιχτά τα σχολεία, σύμφωνα με τις σχετικές κάθε φορά αποφάσεις του Υπ. Παιδείας, τις ημέρες που κάνουν μαθήματα και όχι τις ημέρες εξετάσεων, ανάλογα με την απόφαση του αρμόδιου Υπουργείου σχετικά με την έναρξη των εξετάσεων, και με Κριτήριο ανάθεσης τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής (σελ. 1 και όροι 1.3, 2.3.1 της διακήρυξης).*

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης αναρτήθηκε την 1-6-2020 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ.*****, και στο ΕΣΗΔΗΣ όπου ο ηλεκτρονικός διαγωνισμός έλαβε αριθμό συστήματος

4. Επειδή ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, και επομένως παραδεκτά έχει ασκηθεί η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ.

5. Επειδή στο διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα με τις προσφορές τους υπ' αριθμ. ***** και ***** αντίστοιχα καθώς και ένας ακόμη οικονομικός φορέας.

6. Επειδή με την υπ' αριθμ. ***** απόφαση της αναθέτουσας αρχής, εγκρίθηκαν το *Πρακτικό Νο 1* της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών και Αξιολόγησης Προσφορών της αναθέτουσας αρχής, αποφασίστηκε η αποδοχή των τεχνικών και οικονομικών προσφορών όλων των διαγωνιζομένων οικονομικών φορέων, και ανακηρύχθηκε η παρεμβαίνουσα *προσωρινός*

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

ανάδοχος της προμήθειας, με προσφορά ύψους 102.238 ευρώ, ενώ η προσφορά της προσφεύγουσας ανέρχεται σε 104.346 και η προσφορά του τρίτου οικονομικού φορέα σε 113.832 ευρώ.

7. Επειδή σε συνέχεια τούτων, την 23-7-2020, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε προς την παρεμβαίνουσα, μέσω της λειτουργικότητας *επικοινωνία* του ηλεκτρονικού τόπου του Διαγωνισμού (εφεξής η *επικοινωνία*), τη με αριθ. πρωτ. **** πρόσκληση με την οποία κλήθηκε να « ... υποβάλει εντός του συστήματος του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. .. και να προσκομίσει (τμήμα πρωτοκόλλου, .. τα απαραίτητα δικαιολογητικά κατακύρωσης, εντός προθεσμίας 10 ημερών από την κοινοποίηση της παρούσας, όπως ορίζουν τα άρθρα 2.2.9.2 και 3.2 της διακήρυξης... ». Τα δικαιολογητικά κατακύρωσης αναρτήθηκαν στην προσφορά της παρεμβαίνουσας την 31-7-2020.

8. Επειδή, την 20-8-2020, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε προς όλους τους διαγωνιζόμενους μέσω της *επικοινωνίας*, την με αριθ. ***** προσβαλλόμενη απόφαση, σύμφωνα με την οποία κατακύρωσε στην παρεμβαίνουσα το αντικείμενο του διαγωνισμού.

9. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα την 26-8-2020, με κατάθεση μέσω της *επικοινωνίας*, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ 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.

10. Επειδή την 27-8-2020 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της προσφυγής μέσω της *επικοινωνίας* σύμφωνα με τα άρθ. 365 παρ. 1 περ. (α) του ν. 4412/20169 και στο άρθ. 9 παρ. παρ. 1 περ. (α) του ΠΔ 39/2017.

11. Επειδή την 31-8-2020 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε μέσω της *επικοινωνίας* στην ΑΕΠΠ το με αριθ. πρωτ. **** έγγραφο με τις απόψεις της επί της προσφυγής, σύμφωνα με το άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και το άρθ. 9 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017, καθώς και προς τους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς μέσω της *επικοινωνίας*, σύμφωνα με τον νόμο.

12. Επειδή στις 21-9-2020 η προσφεύγουσα κοινοποίησε μέσω της *επικοινωνίας* και με ηλεκτρονικό μήνυμα προς την ΑΕΠΠ, *υπόμνημα* επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής. Το υπόμνημα κατατέθηκε εμπροθέσμως και παραδεκτώς σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 365

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

του ν. 4412/2016, όπως αυτό προστέθηκε με το ν. 4605/2019 (ΦΕΚ 52/Α/1-4-2019), δοθέντος ότι η συζήτηση για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής ορίσθηκε στις 5-10-2020.

13. Επειδή υπέρ της διατήρησης της προσβαλλόμενης απόφασης εμπρόθεσμα, με προφανές έννομο συμφέρον, καθόσον η προσφυγή στρέφεται κατά της κατακύρωσης της προμήθειας στην παρεμβαίνουσα, ασκήθηκε την 4-9-2020, παρέμβαση της αναδειχθείσας οριστικής αναδόχου, με τον νόμιμο προβλεπόμενο τρόπο κατάθεσης στην *επικοινωνία*, κατ' άρθ. 362 ν. 4412/2016 και άρθ. 7 ΠΔ 39/2017, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από την παρεμβαίνουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

14. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, και 15 του ΠΔ 39/2017, κατόπιν της με αριθ. 1402/2020 Πράξης Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου *«περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση περί απόψεων επί προσωρινών μέτρων»*.

15. Επειδή η προσφεύγουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής με την οποία αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης που αποδέχθηκε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας και την ανακήρυξε οριστική ανάδοχο της προμήθειας, επικαλούμενη άμεση βλάβη από την προσβαλλόμενη πράξη, η οποία, κατά τους ισχυρισμούς της, παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις διαδικασίες ανάθεσης, θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον προς παροχή έννομης προστασίας στη ζημία της από την φερόμενη ως παράνομη κατακύρωση στην παρεμβαίνουσα, και στο προφανές επιδιωκόμενο όφελος αποκλεισμού της παρεμβαίνουσας, επί τω τέλει ανάδειξης της προσφεύγουσας ως προσωρινής αναδόχου της προμήθειας δεδομένου ότι έχει υποβάλει την επόμενη κατά σειρά μειοδοσίας αποδεκτή προσφορά, και στην προσδοκώμενη περαιτέρω ανακήρυξή της ως οριστικής αναδόχου.

16. Επειδή η προσφεύγουσα, επικαλούμενη τους όρους 2.2.9.2, 2.2.9.2 Β4 και 3.2 της διακήρυξης, το άρθ. 11 του Π.Δ. 40/1977 της 11/21.1.1977, το άρθ. 12 της ΥΑ Υ1γ/Γ.Π./οικ. 46829/2017, την κανονιστική φύση των όρων της διακήρυξης και τις αρχές της τυπικότητας, νομιμότητας, ισότητας, διαφάνειας και του ανταγωνισμού ισχυρίζεται ότι : *«... Αρμόδια υπηρεσία που*

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

μπορεί να εκδώσει βεβαίωση ότι κάποιο αυτοκίνητο πληροί τους όρους και τις προϋποθέσεις ασφαλούς μεταφοράς και υγιεινής των εν λόγω τροφίμων είναι η Διεύθυνση Υγείας (άρθρο 12 της Υ1γ/Γ.Π./ οικ. 47829/2017 (ΦΕΚ 2161/τ.β' 23 Ιουνίου 2017) Η εταιρία με την επωνυμία «*****» δεν υπέβαλλε άδεια της αρμόδιας υπηρεσίας όπως ρητώς ορίζεται και απαιτείται από την διακήρυξη δηλαδή της Δ/σης Υγείας. Υπέβαλλε μόνο άδεια κυκλοφορίας και τη συνημμένη άδεια για τη μεταφορά τροφίμων ζωικής προέλευσης από τη ***** (ΣΧΕΤΙΚΟ 1). Η Διεύθυνση***** έχει τη δυνατότητα να βεβαιώσει την πλήρωση των προϋποθέσεων οχήματος μόνο όσον αφορά τη μεταφορά τροφίμων ζωικής προέλευσης και συγκεκριμένα τη μεταφορά νωπών ή κατεψυγμένων κρεάτων, ιχθυηρών, πουλερικών και γάλακτος νωπού ή παστεριωμένου και γι' αυτό το λόγο οι προϋποθέσεις αυτές καθορίζονται από το άρθρο 11 του Π.Δ. 40/77 « Περί***** Επιθεωρήσεων των σφαγίων ζώων και προϊόντων ζωικής προελεύσεως». 6 Μάλιστα όπως προκύπτει και από το υπ' αριθμόν πρωτ. 13/932 συνημμένο έγγραφο της Διεύθυνσης***** προς την Τροχαία (ΣΧΕΤΙΚΟ 2) είναι ξεκάθαρο ότι η ***** δεν εφοδιάζει με σχετική άδεια οχήματα μεταφοράς μαγειρεμένων φαγητών και ότι τυχόν ύπαρξη δικής της αδειάς ή βεβαίωσης δεν απαλλάσσει την υποχρέωση εφοδιασμού τυχόν άλλων αδειών ή βεβαιώσεων από άλλες Υπηρεσίες όπως αυτή της Δ/σης Υγείας και Δημόσιας Υγιεινής. Προς επίρρωση των ανωτέρω επισυνάπτουμε και τις δικές μας άδειες- βεβαιώσεις της *****... Μάλιστα από τις εν λόγω άδειες η άδεια καταλληλόλητας του υπ' αριθμόν κυκλοφορίας ***** οχήματος, έχει εκδοθεί από την ***** όπως και της εταιρίας «*****» όμως από την αποκλειστικά αρμόδια υπηρεσία δηλαδή τη Διεύθυνση Δημόσιας Υγείας και όχι από την ***** η οποία όπως αναφέραμε ανωτέρω είναι αρμόδια αποκλειστικά για έλεγχο και έκδοση βεβαιώσεων μεταφοράς ωμών νωπών ή κατεψυγμένων κρεάτων, ιχθυηρών, πουλερικών και γάλακτος νωπού ή παστεριωμένου που δεν αφορά την εν λόγω υπηρεσία. Επίσης μεταξύ άλλων, στην υπ' αριθμόν πρωτ.134/9-1-2017 βεβαίωση από την Διεύθυνση***** που υπέβαλλε η εταιρία «*****», δεν αναφέρεται ότι το όχημα ελέγχθηκε και διαπιστώθηκε ότι είναι κατάλληλο για την μεταφορά τροφίμων (μαγειρεμένων φαγητών) αντίθετα αναφέρει ότι ελέγχθηκε ένα όχημα το οποίο πρόκειται να αγοραστεί και ότι κατά τον έλεγχο διαπιστώθηκε ότι το όχημα εκπληρώνει τις προϋποθέσεις για την μεταφορά τροφίμων ζωικής προέλευσης. Η εν λόγω βεβαίωση μάλιστα

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

εκδόθηκε ΜΟΝΟ για την χρήση ως δικαιολογητικό για την έκδοση άδειας κυκλοφορίας. Από τα παραπάνω προκύπτει ότι η εταιρία δεν υπέβαλλε ως απαιτούμενο δικαιολογητικό κατακύρωσης βεβαίωση της αρμόδιας υπηρεσίας όπως ΡΗΤΑ απαιτεί η διακήρυξη ότι το αυτοκίνητο πληροί τους όρους και τις προϋποθέσεις ασφαλούς μεταφοράς και υγιεινής των τροφίμων.... η προσφορά του προσωρινού αναδόχου «*****» πρέπει να απορριφθεί..»

17. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, επικαλούμενη τα άρθ. 75 παρ. 1, 18 παρ. 1, 54 παρ. 2 του ν. 4412/2016, την κανονιστική φύση των όρων της διακήρυξης τις αρχές της διαφάνειας, αμεροληψίας, του ανταγωνισμού, της τυπικότητας και ισότητας, τους όρους 2.2.9.2 Β4, 2.2.6 της διακήρυξης, και την απόφαση ΑΕΠΠ 149/2018 αναφέρει στις απόψεις της επί της προσφυγής, : «...Όσον αφορά γενικά την κατάρτιση των όρων, θα πρέπει να αναφέρουμε πως η αναθέτουσα αρχή είναι αυτή που θέτει τις απαιτήσεις που κρίνει αναγκαίες, για να διασφαλίσει με ασφάλεια, ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την καταλληλότητα για να εκτελέσουν την υπό ανάθεση σύμβαση.. Βασικό μέλημα του ***** ως Αναθέτουσας Αρχής, μέσω των αρμοδίων Οργάνων της και Επιτροπών της σε κάθε διαγωνιστική διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, είναι η διασφάλιση των αρχών της διαφάνειας, της αμεροληψίας και του υγιούς ανταγωνισμού, δηλαδή η προάσπιση της θεμελιώδους Αρχής της νομιμότητας προς όφελος του δημοσίου συμφέροντος και της δημόσιας υγείας. Σε κανένα σημείο η αναθέτουσα αρχή δεν υπερέβη τα άκρα όρια της διακριτικής της ευχέρειας ως προς την διαμόρφωση των όρων της διακήρυξης. Προς απόδειξη της παραπάνω απαίτησης ο υποψήφιος ανάδοχος υπέβαλε την άδεια κυκλοφορίας για τον όχημα με αριθμό κυκλοφορίας ***** και την αριθμ. ***** με την οποία πιστοποιείται ότι το συγκεκριμένο όχημα εκπληρώνει τις προϋποθέσεις για την μεταφορά τροφίμων (μαγειρεμένων φαγητών). Η συγκεκριμένη βεβαίωση, αποτελεί δικαιολογητικό για την έκδοση άδειας κυκλοφορίας του φορτηγού, συνεπώς πιστοποιήθηκε η καταλληλότητα του φορτηγού ψυγείου από τις αρμόδιες υπηρεσίες και για αυτό τον λόγο εκδόθηκε η άδεια κυκλοφορίας του. Συνεπώς με την υποβολή των παραπάνω δικαιολογητικών πληρούνται οι όροι του άρθρο 2.2.9.2 περ. Β4. Προς επίρρωση των ανωτέρω σας αναφέρουμε και την αριθ. 149/2018 απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών η οποία μεταξύ άλλων έλαβε απόφαση και για το ίδιο θέμα από προσφεύγουσα εταιρεία κατά του ίδιου

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

οικονομικού φορέα «*****», για τον ίδιο ακριβώς λόγο προσφυγής.... κατά την γνώμη μας η υπό εξέταση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της, .. »

18. Επειδή η προσφεύγουσα, επικαλούμενη τα προσκομισθέντα αποδεικτικά της έγγραφα, και την Μελέτη 61/2020 της Διακήρυξης, ισχυρίζεται στο Υπόμνημά της ότι «...επιδιώκοντας παρελκυστικά να επικυρώσει την προσβαλλόμενη απόφαση της*****, με το ως άνω έγγραφο απόψεων της ατυχώς κάνει επίκληση της υπ' αριθμ. 149/2018 απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών η οποία έκρινε ΟΧΙ ΙΔΙΟ ΑΛΛΑ ΕΝΤΕΛΩΣ ΔΙΑΦΟΡΕΤΙΚΟ λόγο προσφυγής... Σε αυτήν την διακήρυξη .. απαιτούνταν τα εξής: .. Πουθενά στην ως άνω διακήρυξη δεν γίνεται αναφορά για απαίτηση νόμιμης άδειας κυκλοφορίας κατάλληλου μεταφορικού μέσου για την μεταφορά των ειδών, από τον τόπο παρασκευής τους στον χώρο παράδοσης και βεβαίωσης της αρμόδιας υπηρεσίας ότι το αυτοκίνητο πληροί τους όρους και τις προϋποθέσεις ασφαλούς μεταφοράς και υγιεινής των τροφίμων, όπως αυτά τα δικαιολογητικά ρητά απαιτούνται στην παρούσα διακήρυξη.... η παρεμβαίνουσα εταιρία υπέβαλε την νόμιμη άδεια κυκλοφορίας του οχήματος της και δεν υπέβαλε επιπλέον ΚΑΜΙΑ βεβαίωση καταλληλότητας του οχήματος της για την μεταφορά τροφίμων από την κατά νόμο αρμόδια Διεύθυνση Δημόσιας Υγείας της Περιφέρειας προς πλήρωση του απαιτούμενου κριτηρίου της διακήρυξης (υπ' αριθμ. 508/2018 απόφαση της ΑΕΠΠ (2ο Κλιμάκιο).... Τέλος πρέπει να αναφέρουμε ότι εσφαλμένα και παρελκυστικά τόσο η αναθέτουσα αρχή όσο και η παρεμβαίνουσα αναφέρουν ότι η υπ.' αριθμό. 134/2017 βεβαίωση από την Κτηνιατρική Υπηρεσία της ***** που υπέβαλλε η παρεμβαίνουσα στον επίμαχο διαγωνισμό πιστοποιεί ότι το συγκεκριμένο όχημα «εκπληρώνει τις προϋποθέσεις για την μεταφορά τροφίμων (μαγειρεμένων φαγητών)». Μία απλή ανάγνωση της εν λόγω βεβαίωσης (ΣΧΕΤΙΚΟ 1) αποδεικνύει ότι ΔΕΝ πιστοποιεί ότι το όχημα ελέγχθηκε και διαπιστώθηκε ότι είναι κατάλληλο για την μεταφορά τροφίμων (μαγειρεμένων φαγητών) παρά μόνο ότι ελέγχθηκε και διαπιστώθηκε κατάλληλο για την μεταφορά τροφίμων ζωικής προέλευσης του άρθρου.11 του Π.Δ. 40/77. Η οποία αφορά όπως έχουμε αναφέρει και αποδεικνύεται και από την βεβαίωση της***** που υποβάλλουμε (ΣΧΕΤΙΚΟ 6) μόνο ΝΩΠΑ ή ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ κρέατα, ιχθυηρά, πουλερικά και γάλατα και όχι μεταφορά τροφίμων μαζικής

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

εστίασης όπως εσφαλμένα αναφέρουν. Αρμόδια υπηρεσία όπως προκύπτει και από την προσκομιζόμενη άδεια του φορτηγού αυτοκινήτου της εταιρίας μας (ΣΧΕΤΙΚΟ 5) είναι η*****. Συνεπώς η εταιρία ***** δεν υπέβαλλε ΤΗΝ ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΗ ΑΠΟ ΤΗΝ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΚΑΤΑΛΛΗΛΟΤΗΤΑΣ ΟΧΗΜΑΤΟΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΠΟΥ ΕΚΔΙΔΕΤΑΙ ΑΠΟ ΤΗΝ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΥΓΕΙΑΣ ΤΗΣ **** και γι' αυτό πρέπει να γίνει αποδεκτή η υπ' αριθμόν ΓΑΚ 1186/2020 προδικαστική προσφυγή της εταιρίας μας.. »

19. Επειδή η παρεμβαίνουσα επικαλούμενη τους όρους 2.2.9.2 της διακήρυξης ισχυρίζεται ότι « ... Για την εκπλήρωση του ως άνω κριτηρίου υποβλήθηκε από την εταιρεία μας***** . η άδεια κυκλοφορίας του οχήματος με αριθμό κυκλοφορίας **** και η υπ' αριθμ. ***** με την οποία πιστοποιείται ότι το συγκεκριμένο όχημα «εκπληρώνει τις προϋποθέσεις για την μεταφορά τροφίμων (μαγειρεμένων φαγητών)» και αναφέρει ότι η βεβαίωση αυτή χορηγείται για την έκδοση άδειας κυκλοφορίας. Συνεπώς με την υποβολή των παραπάνω δικαιολογητικών πληρούνται τα κριτήρια του άρθρου 2.2.9.2 της παραγράφου Β4 Η υπ' αριθμόν πρωτ. ***** , που παραδέχεται η προσφεύγουσα ότι κατατέθηκε, πιστοποιεί ότι το συγκεκριμένο όχημα εκπληρώνει τις προϋποθέσεις για την μεταφορά τροφίμων (μαγειρεμένων φαγητών). Όπως σημειώνεται και στην συγκεκριμένη βεβαίωση, η βεβαίωση, αποτελεί δικαιολογητικό για την έκδοση άδειας κυκλοφορίας του φορτηγού, συνεπώς πιστοποιήθηκε η καταλληλότητα του φορτηγού ψυγείου από τις αρμόδιες υπηρεσίες και για αυτό τον λόγο εκδόθηκε η άδεια κυκλοφορίας του. Σύμφωνα με την εγκύκλιο οικ. 23862/18.02.2013 ο τρόπος έκδοσης άδειας κυκλοφορίας των συγκεκριμένων οχημάτων και τα δικαιολογητικά που απαιτούνται είναι: «...Στα πλαίσια εφαρμογής της Υγειονομικής διάταξης ΥΙγ/Γ.Π/οικ. 96967/8.10.2012 (ΦΕΚ 2718/τ.Β/8-10-2012) παρέχονται διευκρινιστικές οδηγίες για την κατηγορία ΙΙ -Αποθήκευση- Διανομείς-Μεταφορείς παρ. (β) Μεταφορείς-Οχήματα μεταφοράς τροφίμων και ποτών. Σύμφωνα με την σχετική Νομοθεσία του Υπουργείου Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Μεταφορών, Υποδομών & Δικτύων (σχετ.2) προκειμένου να εκδοθεί άδεια κυκλοφορίας ΦΙΧ αυτοκινήτου μεταφοράς τροφίμων πρέπει: Οι αιτούντες για την χορήγηση της παραπάνω άδειας κυκλοφορίας εκτός των άλλων δικαιολογητικών, να προσκομίσουν: α) Βεβαίωση καταλληλότητας

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

οχήματος της αρμόδιας Περιφερειακής Υπηρεσίας Δημόσιας Υγιεινής ή της αρμόδιας Περιφερειακής υπηρεσίας***** (κατά περίπτωση) με την οποία θα βεβαιούται, ότι το συγκεκριμένο όχημα, όπως είναι διασκευασμένο, είναι κατάλληλο για την υγιεινή μεταφορά των συγκεκριμένων ειδών....» Συνεπώς η ***** της **** με την υπ'αριθμ. **** βεβαίωση της θεώρησε αρμόδια την υπηρεσία της για την συγκεκριμένη περίπτωση, δηλαδή για την μεταφορά τροφίμων (μαγειρεμένων φαγητών) και πιστοποίησε την καταλληλότητα του οχήματος και η ***** έκρινε κατάλληλη την βεβαίωση από την ***** για να εκδώσει την άδεια κυκλοφορίας για το συγκεκριμένο όχημα εφόσον εκπληρώνει τις προϋποθέσεις για την μεταφορά τροφίμων (μαγειρεμένων φαγητών). **B)** Σύμφωνα με την υπ'αριθμ. 149/2018 απόφαση του 5ου κλιμακίου της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών που αφορούσε στην εταιρεία μας «*****», για τον ίδιο ακριβώς λόγο προσφυγής ο οποίος είχε απορριφθεί, στην σκέψη 26 αυτής αναφέρεται... Επιπροσθέτως αξίζει να σημειωθεί ότι η ως άνω απόφαση της ΑΕΠΠ αποφασίστηκε στις 22.01.2018 ενώ η Υπουργική Απόφαση Υ1γ/Γ.Π/οικ.47829/2017 - ΦΕΚ 2161/Β/23-6-2017 στην οποία βασίζεται η προσφεύγουσα και ζητά την απόρριψη της ***** εκδόθηκε στις 23.06.2017. Λαμβάνοντας υπόψη όλα τα παραπάνω, τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης από την ***** δεν μπορούν να θεωρηθούν ελλιπή ...»

20. Επειδή στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» του ν. 4412/2016 (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), 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.. »

21. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιωνπροσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως:... ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με ...την τεχνική ή/και

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς... κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...»

22. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 71 του ν. 4412/2016 « Οι συμβάσεις ανατίθενται εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει σύμφωνα με τα άρθρα 79 έως και 81, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης... και στα έγγραφα της σύμβασης... β) η προσφορά προέρχεται από προσφέροντα ο οποίος ... πληροί τα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75 έως 77...»

23. Επειδή, στο άρθρο 75 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Κριτήρια επιλογής (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι « 1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν:... γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. ...5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος.»

24. Επειδή, στο άρθρο 80 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Αποδεικτικά μέσα (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) » ορίζεται ότι «..1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α΄, ως απόδειξη της .. πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα .. 76. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82... 9. Τα αποδεικτικά έγγραφα του παρόντος άρθρου και του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α΄, μπορεί να εξειδικεύονται στις στα πρότυπα έγγραφα σύμβασης που εκδίδει η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53. ...»

25. Επειδή, στο άρθρο 91 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών» 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

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και 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..»

26. Επειδή, στο άρθρο 103 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» ορίζεται ότι «..Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α΄ 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για ... την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. ... 3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου .. και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. .. 4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου .. και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. .. 5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται .. η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

αναδόχου .. και, .. η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. ...»

27. Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του ΠΔ 40/1977 της 11/21.1.1977 Περί της***** επιθεωρήσεως των σφαγίων ζώων και προϊόντων ζωϊκής προελεύσεως (ΦΕΚ Α 18) ορίζεται ότι « .. Άρθρον 2 Έννοιαi Κατά την έννοιαν του παρόντος διατάγματος, δια των κάτωθι όρων νοείται α) Τρόφιμον: Άπαντα τα προϊόντα ζωϊκής προελεύσεως άτινα χρησιμοποιούνται προς διατροφήν των ανθρώπων υπό οιανδήποτε μορφήν, σύνθεσιν και συσκευασίαν ευρίσκονται ταύτα... Μέσα μεταφοράς. Άρθρον 11.- 1. Μέσα μεταφοράς κατά την έννοιαν του παρόντος νοούνται τα τροχοφόρα, ... τα μεταφέροντα ζώα εκ του τόπου εκτροφής εις τα σφαγεία ή τρόφιμα εκ της χώρας προελεύσεως εις την χώραν προορισμού και εκ των σφαγείων, σφαγαιοτεχνικών και λοιπών εγκαταστάσεων εις τους τόπους διαθέσεως, εναποθηκείσεως ή καταναλώσεως. .. 3. Τα προοριζόμενα διά την μεταφοράν προϊόντων ζωϊκής προελεύσεως μέσα, διακρίνονται ως ακολούθως: α) Κοινά: Ταύτα δέον να είναι κεκαλυμμένα προς προστασίαν του μεταφερομένου προϊόντος εκ των καιρικών μεταβολών και των ρυπάνσεων. β) Ισόθερμα: Τα έχοντα αμάξωμα ή κιβώτιον (θάλαμον) του οποίου τα τοιχώματα, αι θύραι, η οροφή και τα δάπεδα φέρουν μόνωσιν προς περιορισμόν των εναλλαγών της θερμότητος μεταξύ του εσωτερικού των και του περιβάλλοντος. γ) Αυτοδύναμου ψύξεως: Τα ισόθερμα τα οποία φέρουν μηχανικόν εξοπλισμόν ο οποίος επιτρέπει την πτώσιν και την τήρησιν της θερμοκρασίας εις το εσωτερικόν του κιβωτίου εις τα προβλεπόμενα κατά περίπτωσιν επίπεδα.... 5. Τα μεταφέροντα τρόφιμα μέσα, δέον όπως είναι εφωδιασμένα με υλικά και όργανα, ως κάτωθι:... β) άγκιστρα δια την ανάρτησιν των νωπών κρεάτων. γ) Όργανα ελέγχου της θερμοκρασίας, ήτοι θερμόμετρα ή αυτογραφικάς συσκευάς διά την καταγραφήν ανά πάσαν στιγμήν της κρατούσης, εις το αμάξωμα ... 6. Ειδικώς τα τροχοφόρα (αυτοκίνητα) τα μεταφέροντα νωπά ή κατεψυγμένα κρέατα, ... δέον να εφοδιάζωνται υπό σχετικής αδείας εκδομένης υπό των κατά τόπους προϊσταμένων των κτηνιατρικών υπηρεσιών του Νόμου (Υπόδειγμα Α) η οποία ανανεούται ανά έτος. Προκειμένου τα εν λόγω αυτοκίνητα να

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

εφοδιασθούν υπό αδείας μεταφοράς δέον όπως πληρούν τας διατάξεις των παρ. 3, 4 και 5 του παρόντος άρθρου ως και τας τυχόν ειδικάς τοιαύτας των οικείων διαταγμάτων. Αι εν λόγω άδειαι καταχωρούνται εις ίδιον βιβλίον. Η άδεια ανακαλείται εφ' όσον διαπιστωθή η μη τήρησις των καθοριζομένων όρων. Συνθήκαι μεταφοράς. Αρθρον 12 ... 5. Τα μέσα μεταφοράς τροφίμων δέον όπως πληρούν τας δι' έκαστον είδος καθοριζόμενας εις το οικείον διάταγμα συνθήκας.» Περαιτέρω, στο Υπόδειγμα Α' -το οποίο είναι υπόδειγμα της προβλεπόμενης αδείας μεταφοράς προϊόντων ζωικής προέλευσης- αναφέρεται ρητώς ότι «..ΑΔΕΙΑ ΚΥΚΛΟΦΟΡΙΑΣ ΟΧΗΜΑΤΟΣ ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ** (** Αναγράφεται το είδος του τροφίμου το οποίο προορίζεται να μετεφέρη το όχημα...Δ/ΝΣΙΣ ΟΙΚΙΑΣ ΙΔΙΟΚΤΗΤΟΥ *** (***) Η εν λόγω άδεια χορηγείται υπό των αρμοδίων προς τούτο Κτηνιατρικών Υπηρεσιών...) ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΕΙΣ **** (**** Εις την περίπτωσιν καθ' ήν εις έν όχημα χορηγείται άδεια μεταφοράς νωπών κρεάτων και μη υφισταμένων καταλληλοτέρων μεταφορικών μέσων, θέλει χορηγηθεί εις το όχημα τούτο και δικαίωμα μεταφοράς ετέρων τροφίμων ως Κατεψυγμένων κρεάτων..., τούτο θέλει αναγραφεί εις τας παρατηρήσεις)... Το ανωτέρω όχημα πληροί τους καθοριζόμενους υπό της ισχύουσας***** Νομοθεσίας όρους. Η παρούσα άδεια ισχύει επί έν έτος από σήμεραν ήτοι μέχρι Ο Προϊστάμενος Δ/νσεως***** ή Νομοκτηνιατρείου Νομού ΣΦΡΑΓΙΣ ΥΠΟΓΡΑΦΗ »

28. Επειδή στην ΥΑ Υ1γ//2017 (ΥΑ Υ1γ/Γ.Π/οικ.47829 ΦΕΚ Β 2161 2017) με τον τίτλο Υγειονομικοί όροι και προϋποθέσεις λειτουργίας επιχειρήσεων τροφίμων / ποτών και άλλες διατάξεις (ΦΕΚ Β' 2161/23.06.2017) προβλέπεται ότι: « ... Άρθρο 12 ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ ΙΙ ΔΙΑΝΟΜΕΙΣ ΚΑΙ ΜΕΤΑΦΟΡΕΙΣ 1) Αποθήκευση -Χονδρική πώληση τροφίμων και ποτών Οι επιχειρήσεις αυτές πρέπει να τηρούν τους όρους υγιεινής που απαιτούνται για τον τομέα δραστηριότητας και το είδος του τροφίμου που διαχειρίζονται, σύμφωνα με τον Ε.Κ 852/2004. Ειδικότερα:... 2) Οχήματα μεταφοράς τροφίμων και ποτών. Τα οχήματα μεταφοράς ανήκουν είτε σε επιχειρήσεις τροφίμων και ποτών, είτε σε ιδιώτη διανομέα για τη μεταφορά τροφίμων και ποτών. Για τη χορήγηση βεβαίωσης υγειονομικής καταλληλότητας στη πρώτη περίπτωση απαιτείται μεταξύ άλλων η υποβολή παραστατικού στοιχείου νόμιμης λειτουργίας της επιχείρησης. Οι χώροι των οχημάτων και οι περιέκτες που χρησιμοποιούνται για τη μεταφορά τροφίμων

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

πρέπει να είναι άρτιοι, καθαροί και κατάλληλοι για τα τρόφιμα που θα μεταφέρονται. Οι επιφάνειες θα πρέπει να είναι ανθεκτικές για τα μεταφερόμενα φορτία και όταν απαιτείται να είναι πλενόμενες και ανθεκτικές στα χρησιμοποιούμενα απορρυπαντικά και απολυμαντικά σκευάσματα. Τα οχήματα και οι περιέκτες που προορίζονται για μεταφορά τροφίμων συνιστάται να είναι μόνο για αυτή τη χρήση. Αν μαζί με τα τρόφιμα μεταφέρονται και άλλα είδη, θα υπάρχει απομονωμένος χώρος για την αποθήκευσή τους και σε καμία περίπτωση δεν θα μεταφέρονται είδη που μπορεί να επηρεάσουν τα τρόφιμα. Πριν τη φόρτωση των τροφίμων θα προηγείται υποχρεωτικά καθαρισμός και απολύμανση όταν:

- Τα είδη τροφίμων που είχαν προηγουμένως μεταφερθεί μπορεί να επιμολύνουν το νέο φορτίο τροφίμων.
- Έχει προηγηθεί μεταφορά μη τροφίμων, εφόσον αυτό μπορεί να προκαλέσει επιμολύνσή του προς μεταφορά φορτίου.
- Ο χώρος ή ο περιέκτης είναι ακάθαρτος και χρειάζεται να γίνει καθαρισμός. Τα τρόφιμα θα μεταφέρονται κατά τρόπο ώστε να μην επιμολύνονται ή υποβαθμίζονται από εξωγενείς παράγοντες (περιβάλλον).

Όταν πρέπει να διατηρείται η αλυσίδα ψύξης και όταν μεταφέρονται ζεστά τρόφιμα, τα οχήματα ή οι περιέκτες θα πρέπει να εξασφαλίζουν τις απαιτούμενες συνθήκες με κατάλληλο τρόπο (αυτοδύναμο ψυκτικό μηχάνημα, κρυογονική ψύξη, ισοθερμική επένδυση, κ.λπ.) ανάλογα με τον προβλεπόμενο χρόνο μεταφοράς και το είδος των τροφίμων. Ο ενδιαφερόμενος υποβάλλει αίτηση για έκδοση βεβαίωσης υγειονομικής καταλληλότητας στην Υγειονομική Υπηρεσία της Περιφερειακής Ενότητας που ανήκει η Δ/ση Μεταφορών όπου θα γίνεται ή ταξινόμηση ή η έκδοση άδειας κυκλοφορίας του οχήματος...»

29. Επειδή στην διακήρυξη προβλέπεται ότι «...2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να αποδείξουν ότι τα προσφερόμενα είδη/γεύματα και η παροχή της υπηρεσίας της σίτισης καλύπτει τις τεχνικές προδιαγραφές και απαιτήσεις της σχετικής μελέτης, υποβάλλοντας :. .. ➤ Να κατέχουν τη νόμιμη άδεια κυκλοφορίας κατάλληλου μεταφορικού μέσου για την μεταφορά των ειδών, από τον τόπο παρασκευής τους στον χώρο παράδοσης και βεβαίωση της αρμόδιας υπηρεσίας ότι το αυτοκίνητο πληροί τους όρους και τις προϋποθέσεις ασφαλούς μεταφοράς και υγιεινής των τροφίμων... 2.2.9.2

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

Αποδεικτικά μέσα – Δικαιολογητικά Κατακύρωσης Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, ΚΡΙΝΟΝΤΑΙ ΚΑΤΑ ΤΗΝ ΥΠΟΒΟΛΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, ΚΑΤΑ ΤΗΝ ΥΠΟΒΟΛΗ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΤΗΣ ΠΑΡΟΥΣΑΣ ΚΑΙ ΚΑΤΑ ΤΗ ΣΥΝΑΨΗ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ... Δικαιολογητικά Κατακύρωσης Προσωρινού Αναδόχου Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον συμμετέχοντα στον διαγωνισμό, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση (προσωρινό ανάδοχο), να υποβάλει τα ακόλουθα δικαιολογητικά κατακύρωσης:...

B.4. Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.6. (απόδειξη τεχνικής και επαγγελματικής καταλληλότητας) ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να προσκομίσει.. Αντίγραφο της νόμιμης άδειας λειτουργίας εργαστηρίου παρασκευής τροφίμων, καθώς επίσης η Νόμιμη άδεια κυκλοφορίας κατάλληλου μεταφορικού μέσου για την μεταφορά των ειδών και βεβαίωση της αρμόδιας υπηρεσίας ότι το αυτοκίνητο πληροί τους όρους και τις προϋποθέσεις ασφαλούς μεταφοράς και υγιεινής των τροφίμων... 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, σύμφωνα και με το άρθρο 103 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, .. η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας, δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα .. όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για .. την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 -2.2.8 αυτής.. Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, .. και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: ...

ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

επιλογής) της παρούσας,.. ΜΕΛΕΤΗ Αριθ. 61 / 2020 .. 2. ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ - ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ Αντικείμενο του παρόντος διαγωνισμού είναι η ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσίας πλήρους μεσημεριανού γεύματος, για τη σίτιση των 340 μαθητών του ***** καθ' όλη τη διάρκεια του σχολικού έτους 2020-2021... ➤ Στην παρούσα παροχή υπηρεσίας περιλαμβάνεται η συσκευασία και μεταφορά του φαγητού, τα πιρούνια, πιάτα, τραπεζομάντιλα και χαρτοπετσέτες, καθώς και η διανομή στους μαθητές του σχολείου... Ε. ΜΕΤΑΦΟΡΑ :... Η μεταφορά των μερίδων θα γίνεται με φροντίδα του αναδόχου και θα πρέπει να πληροί αυστηρά τούς όρους υγιεινής και καθαριότητας, σύμφωνα με τις ισχύουσες υγειονομικές διατάξεις,... ΣΤ. ΔΙΑΝΟΜΗ : .. Τα ημερήσια γεύματα θα μεταφέρονται στο σχολείο, με κατάλληλο όχημα, το οποίο θα διαθέτει άδεια κυκλοφορίας από την αρμόδια υπηρεσία από την οποία θα προκύπτει με σαφήνεια ότι μπορεί να μεταφέρει φαγητά.»

30. 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, ΣτΕ Ε.Α. 523/2010), 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, IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000). Ως εκ τούτου, προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά (κατά μείζονα δε λόγο, όταν ορίζει) ότι οι εν λόγω απαιτήσεις τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑ ΣτΕ 79/ 2009, πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 26/2007 κ.ά.). Τα παραπάνω προκύπτουν και από την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών και προσκομιζόμενων δικαιολογητικών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construcrtion 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), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάσει των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

31. 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 εφόσον είναι σαφής (βλ. εξ αντιδιαστολής Απόφαση *Pirro Pizzo*, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51).

32. 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*, σκ. 25 και C-599/10, *SAG ELV Slovenko* κλπ, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επ...γχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 27). Τούτο ισχύει κατά μείζονα λόγο σε περίπτωση ενδεχόμενου αποκλεισμού από τη διαδικασία (C27/15, *Pirro Pizzo*, ECLI:C:2016:404, σκ. 42).

33. 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 ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή απόρριψης της προσφοράς.

34. Επειδή ως προκύπτει από τα έγγραφα της διαδικασίας όπως βρίσκονται αναρτημένα στον ηλεκτρονικό του διαγωνισμού, η παρεμβαίνουσα σχετικά με την μεταφορά των γευμάτων, κατέθεσε ως δικαιολογητικά

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

κατακύρωσης ι) την από 11-5-2017 άδεια κυκλοφορίας του με αριθ. κυκλοφορίας ***** ΙΧ φορτηγού κλειστού τύπου με ψυκτικό μηχάνημα και ιι) την με αριθ. πρωτ. *****, Γενική Δ/ση Περιφερειακής Αγροτικής Οικονομίας & ***** σύμφωνα με το οποίο είχε ελεχθεί από Κτηνίατρο της Δ/σης το παραπάνω ΙΧ φορτηγό το οποίο θα χρησιμοποιηθεί για την μεταφορά τροφίμων (μαγειρεμένων φαγητών) ... κατά τον έλεγχο διαπιστώθηκε ότι το όχημα εκπληρώνει τις προϋποθέσεις για τη μεταφορά τροφίμων ζωικής προέλευσης, που καθορίζονται από το άρθρο 11 του Π.Δ. 40/77 «Περί***** Επιθεωρήσεως των σφαγίων ζώων και προϊόντων ζωικής προελεύσεως». Σημειώνεται ότι ως προκύπτει από τον αναφερόμενο αριθμό πλαισίου μηχανής που αναγράφεται επί της αδείας κυκλοφορίας του ΙΧ φορτηγού και της προηγηθείσας βεβαίωσης του Τμήματος***** αμφότερα τα έγγραφα αφορούν σε αυτό τούτο το ίδιο φορτηγό, η κατοχή του οποίου άλλως τε δηλώθηκε κατά την κατάθεση της προσφοράς σε προγενέστερο στάδιο της διαδικασίας (σελ. 19 του κατατεθέντος ΤΕΥΔ της παρεμβαίνουσας). Συνεπώς, όπως βάσιμα αναφέρεται στην προσφυγή και στο υπόμνημα της προσφεύγουσας έπρεπε να απορριφθούν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και να αποκλεισθεί η παρεμβαίνουσα από την διαδικασία διότι δεν απέδειξε την εκπλήρωση του απαιτούμενου επί ποινή αποκλεισμού κριτηρίου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του όρου 2.2.6 της διακήρυξης περί κατοχής και προσκόμισης νόμιμης άδειας κυκλοφορίας κατάλληλου μεταφορικού μέσου για την μεταφορά των ειδών, από τον τόπο παρασκευής τους στον χώρο παράδοσης και βεβαίωση της αρμόδιας υπηρεσίας ότι το αυτοκίνητο πληροί τους όρους και τις προϋποθέσεις ασφαλούς μεταφοράς και υγιεινής των τροφίμων (σκέψη 29). Ειδικότερα, όπως βάσιμα αναφέρεται στην προσφυγή και ως προκύπτει από τα ως άνω προσκομισθέντα δικαιολογητικά της παρεμβαίνουσας, η προσκομισθείσα βεβαίωση της***** Υπηρεσίας δεν βεβαιώνει ότι το επίμαχο φορτηγό είναι κατάλληλο να μεταφέρει μαγειρευμένα γεύματα, το οποίο είναι το αντικείμενο της υπό εξέταση προμήθειας (σκέψεις 2 και 29 ΜΕΛΕΤΗ Αριθ. 61 / 2020 .. 2. ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ - ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ίδια κεφ. Ε. ΜΕΤΑΦΟΡΑ και ΣΤ. ΔΙΑΝΟΜΗ). Στο επίμαχο έγγραφο αναφέρεται μιν ότι το φορτηγό θα χρησιμοποιηθεί για την μεταφορά τροφίμων (μαγειρεμένων φαγητών), πλην όμως δεν βεβαιώνεται η καταλληλότητά του προς τούτο αλλά η καταλληλότητά του για τη μεταφορά τροφίμων ζωικής

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

προέλευσης, που καθορίζονται από το άρθρο 11 του Π.Δ. 40/77. Ρητά από την προσκομιζόμενη βεβαίωση της^{*****} Υπηρεσίας βεβαιώνεται η καταλληλότητα του επίμαχου φορτηγού για τις χρήσεις που αναφέρονται στο άρθ. 11 του ΠΔ 40/77. Ήτοι για την μεταφορά ζώων καθώς και νωπών και κατεψυγμένων κρεάτων ως σαφώς ορίζεται στο Άρθρον 11- του Π.Δ. 40/77: *Μέσα μεταφοράς κατά την έννοιαν του παρόντος νοούνται τα τροχοφόρα, ... τα μεταφέροντα ζώα εκ του τόπου εκτροφής εις τα σφαγεία ή τρόφιμα εκ της χώρας προελεύσεως εις την χώραν προορισμού και εκ των σφαγείων, σφαγιοτεχνικών και λοιπών εγκαταστάσεων εις τους τόπους διαθέσεως, εναποθηκεύσεως ή καταναλώσεως.* (σκέψη 27). Για τον λόγο αυτό είναι απορριπτέος ως αβάσιμος ο ισχυρισμός της παρέμβασης και της αναθέτουσας αρχής, ότι από την προσκομισθείσα βεβαίωση της^{*****} Υπηρεσίας πιστοποιείται η καταλληλότητα του φορτηγού για την μεταφορά μαγειρευμένων γευμάτων ως είναι το αντικείμενο της προμήθειας, καθόσον τούτο δεν βεβαιώνεται. Περαιτέρω σε καμία περίπτωση, η πιστοποίηση από την κτηνιατρική υπηρεσία περί καταλληλότητας μεταφοράς σφαγίων ζώων νωπών και κατεψυγμένων κρεάτων, δεν ισοδυναμεί με πιστοποίηση περί καταλληλότητας μεταφοράς μαγειρευμένων γευμάτων, καθόσον για την κατηγορία αυτή των τροφίμων ισχύει διαφορετική νομοθεσία η οποία ίδια προβλέπει άλλου είδους ελέγχους καταλληλότητας και διαφορετική αρμόδια αρχή προς τούτο. Συγκεκριμένα -ως βάσιμα αναφέρεται στην προσφυγή- εν προκειμένω ισχύουν και εφαρμόζονται οι διατάξεις της ΥΑ Υ1γ//2017 (ΥΑ Υ1γ/Γ.Π/οικ.47829 ΦΕΚ Β 2161 2017 σκέψη 28) και η *υγειονομική καταλληλότητα* των οχημάτων μεταφοράς και διανομής τροφίμων βεβαιώνεται από την *στην Υγειονομική Υπηρεσία της Περιφερειακής Ενότητας που ανήκει η Δ/ση Μεταφορών όπου θα γίνεται ή ταξινόμηση ή η έκδοση άδειας κυκλοφορίας του οχήματος* και όχι από την Κτηνιατρική Υπηρεσία της αντίστοιχης ΠΕ. Και τούτο πολλώ δε μάλλον που εκάτερη αρμόδια Υπηρεσία (Κτηνιατρική και Υγειονομική) προβαίνουν σε διαφορετικού είδους ελέγχους, πιστοποιούν διαφορετική καταλληλότητα και δη ως προς διαφορετικής κατηγορίας τρόφιμα (βλ. εκτενώς σκέψεις 27 και 28 περί εκατέρωθεν ελέγχων και πιστοποιήσεων). Συνεπώς, και εφόσον αφ' ενός μεν η διακήρυξη απαιτεί ρητά την κατάθεση βεβαίωση καταλληλότητας μεταφοράς των τροφίμων της προμήθειας από την *αρμόδια* αρχή και αφ' ετέρου η κατά νόμον *αρμόδια* αρχή

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

για την μεταφορά του αντικειμένου της προμήθειας είναι η Δ/ση ***** και όχι η *****, και εφόσον προσκομίζεται μόνον η βεβαίωση της Δ/σης***** σχετικά με την καταλληλότητα του δηλωθέντος οχήματος όπως μεταφέρει διαφορετικού είδους τρόφιμα από εκείνα της εξεταζόμενης προμήθειας, παρέπεται ότι πλημμελώς έγιναν αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας με την προσβαλλόμενη απόφαση. Περαιτέρω είναι απορριπτέοι ως αλυσιτελείς οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής ότι νόμιμα και δεσμευτικά έθεσε στην διακήρυξη τους όρους και τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής και τεχνικής ικανότητας καθόσον τούτο δεν αμφισβητείται. Επίσης είναι απορριπτέοι οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής και της παρέμβασης ότι το εξεταζόμενο ζήτημα κρίθηκε διαφορετικά με την απόφαση ΑΕΠΠ 149/2018, επειδή η επικαλούμενη απόφαση ΑΕΠΠ δεν φέρεται επί των εδώ κρίσιμων νομικών και πραγματικών ισχυρισμών. Και τούτο διότι εκεί κρίθηκε η επάρκεια της προσφοράς εν σχέσει με την ΕΓΚΥΚΛΙΟ οικ. 23862/18.02.2013 η οποία αναφέρει πιστοποίηση της καταλληλότητας από την Κτηνιατρική Υπηρεσία (βλ. Υ1γ/ ΓΠ/ οικ.23862/18.2.2013 με τον τίτλο Παρέχονται οδηγίες για το άρθρο 12 παρ. β. «Μεταφορείς –Οχήματα μεταφοράς τροφίμων & ποτών» της Υ.Δ. με αριθμ. Υ1γ/Γ.Π /οικ 96967 (ΦΕΚ 2718/τ.Β/8-10-2012) «Υγειονομικοί όροι και προϋποθέσεις λειτουργίας επιχειρήσεων τροφίμων και ποτών και άλλες Διατάξεις»), και δεν είχε τεθεί ισχυρισμός, ούτε εξετάσθηκε η εφαρμογή των μεταγενεστέρων διατάξεων της ΥΑ Υ1γ/Γ.Π/οικ.47829/2017 ως εν προκειμένω. Κατά την ειδική γνώμη της Εισηγήτριας, επί πλέον των άνω αναφερομένων σημειώνεται ότι ι) Οι αποφάσεις ΑΕΠΠ δεν δεσμεύουν ούτε αφορούν εν γένει σε όλους τους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς, όλους τους διαγωνισμούς και όλες αναθέτουσες αρχές, αλλά μόνον στους φορείς της εκάστοτε συγκεκριμένης προδικαστικής προσφυγής που άγεται προς κρίση (άρθ. 345 επ. και ίδια άρθ. 367 του ν. 4412/2016), και ιι) Οι αποφάσεις ΑΕΠΠ δεν διατυπώνουν γενικές κρίσεις και γενικές νομικές αξιολογήσεις εν είδει κανόνος εφαρμόσιμου εν γένει σε όλες τις διαδικασίες πέραν της εκάστοτε εξεταζόμενης (Απόφαση ΑΕΠΠ 609/2019 Εισηγήτρια Ι. Θεμελή). Επί πλέον και ανεξαρτήτως τούτων, αλυσιτελώς η παρεμβαίνουσα επικαλείται τα προβλεπόμενα στην εγκύκλιο οικ. 23862/18.02.2013 καθόσον σύμφωνα με όσα εκεί αναφέρονται και επικαλείται η παρεμβαίνουσα «Οι αιτούντες για την χορήγηση της παραπάνω άδειας κυκλοφορίας εκτός των άλλων

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

δικαιολογητικών, να προσκομίσουν: α) Βεβαίωση καταλληλότητας οχήματος της αρμόδιας Περιφερειακής Υπηρεσίας Δημόσιας Υγιεινής ή της αρμόδιας Περιφερειακής υπηρεσίας***** (κατά περίπτωση) με την οποία θα βεβαιούται, ότι το συγκεκριμένο όχημα, όπως είναι διασκευασμένο, είναι κατάλληλο για την υγιεινή μεταφορά των συγκεκριμένων ειδών...». Συνεπώς ως ρητώς προβλέπεται στην επικαλούμενη εγκύκλιο του 2013, η Κτηνιατρική και η Υγειονομική Υπηρεσία κατά περίπτωση βεβαιώνουν την καταλληλότητα του μεταφορικού μέσου για την υγιεινή μεταφορά των συγκεκριμένων ειδών, σαφώς νοουμένου των συγκεκριμένων ειδών για τα οποία εκάστη είναι κατά περίπτωση αρμόδια όπως βεβαιώνει, ήτοι των σφαγίων και νωπών και κατεψυγμένων κρεάτων η *****, και των λοιπών εν γένει τροφίμων η Δ/ση Υγιεινής. Επομένως για όλους τους παραπάνω λόγους πρέπει να γίνει δεκτός ο μόνος λόγος και το αίτημα της προσφυγής, να απορριφθεί η παρέμβαση, και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση που έκανε δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας και την ανακήρυξε οριστική ανάδοχο, ενώ η προσφορά της έπρεπε να απορριφθεί σύμφωνα με τα άρθ. 18, 53, 71, 91, 103 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 20-22, 25, 26), και τους όρους 2.2.9.2, και 3.2 της διακήρυξης (σκέψη 29) κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής, και σύμφωνα με τις αρχές της νομιμότητας της διαφάνειας και της τυπικότητας (σκέψεις 30-33), επειδή δεν απεδείχθη ότι πληροί -ούτε κατά τον χρόνο κατάθεσης της προσφοράς ούτε κατά τον χρόνο κατάθεσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης- το τεθέν απαράβατο επί ποινή αποκλεισμού ποιοτικό κριτήριο επιλογής επαγγελματικής και τεχνικής ικανότητας, καθώς δεν προσκόμισε βεβαίωση καταλληλότητας του δηλωθέντος φορτηγού της, από την κατά τον νόμο αρμόδια Υγειονομική Υπηρεσία (ΥΑ Υ1γ//2017 (ΥΑ Υ1γ/Γ.Π/οικ.47829 ΦΕΚ Β 2161 2017) σκέψη 28), και προσκρούει στους ρητούς και απαράβατους όρους της διακήρυξης που απαιτούν βεβαίωση καταλληλότητας που να έχει εκδοθεί ρητά από την αρμόδια Υπηρεσία (όροι 2.2.6, 2.2.9.2, 2.2.9.2 Β.4, 2.2.6, ΜΕΛΕΤΗ Αριθ. 61 / 2020 .. 2. ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ - ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ σκέψη 29), καθώς και στις διατάξεις των άρθ. 75, 80 του ν. 4412/2016 (σκέψη 23, 24).

35. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

36. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση που έκανε

Αριθμός Απόφασης : 1338/2020

δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας και την ανακήρυξε οριστική ανάδοχο του διαγωνισμού.

37. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη, κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

38. Επειδή ύστερα από την σκέψη 36, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθ. 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση.

Ορίζει την επιστροφή του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 5 Οκτωβρίου 2020 και εκδόθηκε την 26 Οκτωβρίου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ

Ο Γραμματέας

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ