

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**6<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στις 4 Δεκεμβρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Ειρήνη Αψοκάρδου Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Μαργαρίτα Κανάβα και Ιωάννα Θεμελή Μέλη.

Για να εξετάσει την από 27.10.2020 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 1556/29-10-2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα ... (εφεξής ο «προσφεύγων»), κατοίκου ... .

Κατά του ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί άλλως να ανακληθεί η υπ' αριθμ. 391/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που κάνει αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «...» για τις Ομάδες Δ, Η και Θ.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αψοκάρδου

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 Π.Δ. 39/2017, ποσού 750 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 27.10.2020 πληρωμή στην ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη των Ομάδων Δ' ΕΙΔΗ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ (...), Η'

## Αριθμός απόφασης: 1661/2020

ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ (...) και Θ' ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ (...) της σύμβασης για τις οποίες ασκείται η προδικαστική προσφυγή, συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 149.058,88 ευρώ (ήτοι 18.766+ 125.153+ 5.139,88 ευρώ αντίστοιχα) μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Ως εκ τούτου, το νόμιμο παράβολο αντιστοιχεί στο ποσό των 745,3 ευρώ. Συνεπώς, το ανωτέρω παράβολο, κατά το υπερβάλλον μέρος του (4,7 ευρώ), πρέπει να επιστραφείστον προσφεύγοντα, ανεξάρτητα με την έκβαση της προσφυγής του.

2. Επειδή με την υπ' αριθμ. πρωτ. ... Διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ, ΕΙΔΩΝ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΚΑΙ ΦΡΕΣΚΟΥ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ... ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΤΟΥ ΓΙΑ ΔΥΟ ΕΤΗ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει τιμής, ενδεικτικού προϋπολογισμού 405.458,69 ευρώ με ΦΠΑ. Ο διαγωνισμός υποδιαιρείται σε 16 Ομάδες, ενώ προσφορές μπορούν να υποβληθούν για μία ή περισσότερες ομάδες ή για το σύνολό τους. Σε κάθε περίπτωση η υποβολή προσφοράς αφορά το σύνολο των ειδών της κάθε ομάδας.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στην ΕΕΕΕ στις 29.07.2020 (...) και καταχωρήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ στις 3.08.2020 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε αύξοντες αριθμούς ΕΣΗΔΗΣ ..., ..., ..., ..., ..., ..., ... ανά Ομάδα.

4. Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικείμενου 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 άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 27-10-2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση

## Αριθμός απόφασης: 1661/2020

κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 19.10.2020 και β) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα 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 ο προσφεύγων, ως προσφέρων του εν θέματι διαγωνισμού του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας, ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

7. Επειδή στις 29.10.2020, σε κάθε συστημικό αριθμό των επίμαχων Ομάδων, η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής μέσω της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή με την υπ' αριθμ. 1845/2020 Πράξη της Προέδρου του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου, ορίστηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στις 6.11.2020 στην ΑΕΠΠ μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού τις απόψεις της επί της προδικαστικής προσφυγής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα αυθημερόν.

## Αριθμός απόφασης: 1661/2020

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6<sup>ου</sup> 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.

11. Επειδή στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, για τις Ομάδες Δ, Η και Θ, έλαβαν μέρος δύο οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων και η εταιρεία με την επωνυμία «...» με τις υπ' αριθμ. συστήματος ... και ... προσφορές τους αντίστοιχα.

Με το από 12-10-2020 Πρακτικό 1, η αρμόδια Επιτροπή εισηγήθηκε, μεταξύ άλλων, να γίνουν αποδεκτές οι προσφορές του προσφεύγοντος και της έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας για τις επίμαχες Ομάδες και να ανοιχθούν οι οικονομικές προσφορές τους. Με την προσβαλλόμενη εγκρίθηκε το ως άνω Πρακτικό.

12. Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται στην προσφυγή του ότι: «[...]1) Στο άρθρο 2.1.1. της υπ' αριθμ. ... διακήρυξης του ... αναφέρονται τα έγγραφα της σύμβασης. Ειδικότερα αναφέρεται ότι: [...] Στο άρθρο 2.4.3. της ανωτέρω διακήρυξης αναφέρονται τα έγγραφα τα οποία πρέπει να περιέχονται στο φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά». Ειδικότερα στο άρθρο 2.4.3.2. με τίτλο ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ αναφέρεται επί λέξει ότι: [...] Στο παράρτημα Α περιέχεται η υπ' αριθμ. 9784/27.7.2020 μελέτη, η οποία αποτελεί έγγραφο της σύμβασης σύμφωνα με τα ανωτέρω αναφερόμενα, και η οποία αναφέρει επί λέξει ότι: [...] Οι συμμετέχοντες δηλαδή οφείλουν να καταθέσουν για όλα τα προς προμήθεια είδη παντοπωλείου και κατεψυγμένα είδη πιστοποιητικό ISO 22000 ή κάποιο ισοδύναμο πιστοποιητικό των βιομηχανιών που παράγουν τα είδη αυτά. Στο φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» που κατέθεσα για κάθε μία εκ των ανωτέρω ομάδων συμπεριέλαβα και υπεύθυνη δήλωση (μολονότι δεν απαιτούνταν από τη διακήρυξη) όπου δήλωνα ποιο κατατεθειμένο πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας αντιστοιχούσε σε κάθε ένα από τα προς προμήθεια είδη προκειμένου η επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού να μπορέσει να αντιπαραβάλει τα κατατεθειμένα πιστοποιητικά με τα ζητούμενα

## Αριθμός απόφασης: 1661/2020

προϊόντα. Στο φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» που κατέθεσε η εταιρεία με την επωνυμία «...» υπήρχε η τεχνική προσφορά που κατέθεσε η εν λόγω εταιρεία για κάθε μια ομάδα, όπου αναφέρει επί λέξει ότι: «Στο φάκελο της Τεχνικής μας προσφοράς επισυνάπτουμε ενδεικτικά τα πιστοποιητικά ποιότητας ISO 22000:2005 ορισμένων προμηθευτών της εταιρείας μας» κι επιπλέον περιέχονταν μια σειρά πιστοποιητικών διασφάλισης ποιότητας χωρίς να εξειδικεύει η εν λόγω εταιρεία σε ποιο προϊόν αντιστοιχεί το κάθε πιστοποιητικό, με αποτέλεσμα να καθίσταται αδύνατος ο έλεγχος πλήρωσης των ζητούμενων από τη Διακήρυξη – μελέτη εγγράφων. Για το λόγο αυτό στις 18-9-2020 η αναθέτουσα αρχή, στο πλαίσιο της δυνατότητας που της δίνει η διακήρυξη που διέπει το διαγωνισμό (άρθρο 3.1.1.) αλλά και ο Νόμος, κοινοποίησε πρόσκληση στους συμμετέχοντες για προσκόμιση συμπληρωματικών στοιχείων ( «...στα πλαίσια του ελέγχου των τεχνικών προσφορών των συμμετεχόντων και ιδιαίτερα για το πώς θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών σύμφωνα με τις απαιτήσεις και προδιαγραφές της μελέτης....» όπως επί λέξει αναφέρει η πρόσκληση) κοινοποιώντας μας παράλληλα κι έναν πίνακα όπου θα έπρεπε να συμπληρώσουμε και να δηλώσουμε την εμπορική ονομασία των προσφερομένων από εμάς προϊόντων, τον παραγωγό τους και τον υπεύθυνο για την κυκλοφορία τους έτσι ώστε να μπορέσει να διαπιστώσει εάν κατά την ηλεκτρονική υποβολή των προσφορών μας είχαμε υποβάλλει πιστοποιητικά ISO των παραγωγών βιομηχανιών.

Στον εν λόγω πίνακα που συμπλήρωσε και κατέθεσε η εταιρεία με την επωνυμία «...» η εν λόγω εταιρεία δηλώνει ότι:

Α') για την ΟΜΑΔΑ Δ' ΕΙΔΗ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ (ΔΗΜΟΥ ...): [...]

2) Οι πίτες για σουβλάκια θα προέρχονται από την εταιρεία με την επωνυμία «...». Όμως στον φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» δεν έχει καταθέσει πιστοποιητικό ISO της εν λόγω εταιρείας, όπως η υπ' αριθμ. ... διακήρυξη που διέπει τον εν λόγω διαγωνισμό απαιτούσε από τους συμμετέχοντες να καταθέσουν, αναφέροντάς το ρητά στο

## Αριθμός απόφασης: 1661/2020

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α (έγγραφο της σύμβασης) όπου περιλαμβάνετε η υπ' αριθμ. 9784/27-7-2020 μελέτη –τεχνικές προδιαγραφές.

3) Το φύλλο κρούστας και το φύλλο χωριάτικο θα προέρχονται από την εταιρεία με την επωνυμία «...». Όμως στον φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» δεν έχει καταθέσει πιστοποιητικό ISO της εν λόγω εταιρείας, όπως η υπ' αριθμ. ... διακήρυξη που διέπει τον εν λόγω διαγωνισμό απαιτούσε από τους συμμετέχοντες να καταθέσουν αναφέροντάς το ρητά στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α.

Β') για την ΟΜΑΔΑ Η' ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ (ΔΗΜΟΥ ...): [...]

5) Οι χυλοπίτες θα προέρχονται από την εταιρεία με την επωνυμία «...». Όμως στον φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» δεν έχει καταθέσει πιστοποιητικό ISO της εν λόγω εταιρείας.

6) Το ηλιέλαιο θα προέρχεται από την εταιρεία με την επωνυμία «...». Όμως στον φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» δεν έχει καταθέσει πιστοποιητικό ISO της εν λόγω εταιρείας [...]

Γ') για την ΟΜΑΔΑ Θ' ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ (ΔΗΜΟΥ ...):

14) Το ηλιέλαιο θα προέρχεται από την εταιρεία με την επωνυμία «...». Όμως στον φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» δεν έχει καταθέσει πιστοποιητικό ISO της εν λόγω εταιρείας [...]

Συνεπώς η προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «...» πρέπει να κριθεί ως αόριστη, καταφανώς ελλιπής και μη σωστά υποβληθείσα για τις ομάδες Δ', Η' και Θ', αφού δεν καλύπτει όλες τις απαιτούμενες απαιτήσεις και προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α της με αριθμ. πρωτ. ... διακήρυξης (άρθρο 2.4.6. της με αριθμ. πρωτ. ... διακήρυξης) κι ως εκ τούτου θα έπρεπε να απορριφθεί η υποβληθείσα από αυτήν προσφορά και να μην προκριθεί στο επόμενο στάδιο της αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών [...].»..

13. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι: «[...]Από την εξέταση των προσφορών των συμμετεχόντων διαπιστώθηκε ότι δεν μπορούσε να γίνει αντιστοίχιση των προϊόντων με την ακριβή περιγραφή

## Αριθμός απόφασης: 1661/2020

των προσφερόμενων προϊόντων, τον παραγωγό τους, τον υπεύθυνο κατά το νόμο για την κυκλοφορία τους ανά προσφερόμενο προϊόν.

Η επιτροπή του διαγωνισμού, έχοντας υπόψη της το γεγονός ότι η ανάγκη προμήθειας τροφίμων είναι επιτακτική και κρίσιμη αφού είναι άμεσα συνδεδεμένη με τις ανελαστικές ανάγκες σίτισης, των Βρεφονηπιακών – Παιδικών Σταθμών του Δήμου, της Μαθητικής Εστίας, των Γευμάτων Αγάπης, του Κέντρου Ανοιχτής Προστασίας Ηλικιωμένων και του Κοινωνικού Παντοπωλείου αποφάσισε να ζητήσει συμπληρωματικά στοιχεία για να αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών σύμφωνα με τις απαιτήσεις και προδιαγραφές της μελέτης.

Διευκρινήσεις ζητήθηκαν και από τους δύο συμμετέχοντες, ... και από την ... με έγγραφο το οποίο επισυνάπτεται.

Και οι δύο συμμετέχοντες ανταποκρίθηκαν άμεσα.

Σύμφωνα με τις διευκρινήσεις που έδωσαν οι συμμετέχοντες συμπλήρωσαν πίνακα για τα είδη παντοπωλείου και τα κατεψυγμένα είδη, ποιος είναι ο παραγωγός ανά προσφερόμενο είδος, ποιος είναι ο υπεύθυνος κυκλοφορίας του κάθε προσφερόμενου είδους, ποια είναι η εμπορική ονομασία του κάθε προσφερόμενου είδους καθώς και η προσφερόμενη συσκευασία του.

Κατόπιν αυτών, η επιτροπή γνωρίζοντας πλέον την ακριβή εμπορική ονομασία του συνόλου των προσφερόμενων προϊόντων, εξέτασε το σύνολο των προσφερομένων ειδών προκειμένου να διαπιστώσει την καταλληλότητα τους και τη συμφωνία τους με τις τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην ... διακήρυξης του Δήμου. Μετά και την παροχή διευκρινήσεων η επιτροπή συσχέτισε η ίδια τα σχετικά έγγραφα με τα προσφερόμενα προϊόντα και παρατήρησε ότι υπάρχουν επί μέρους ελλείψεις και στις δύο προσφορές.

Στη συνέχεια η Επιτροπή λαμβάνοντας υπόψη της τόσο ότι η προμήθεια των συγκεκριμένων αγαθών (122 είδη παντοπωλείου και 11 είδη κατεψυγμένων προϊόντων για τους τέσσερις συστημικούς διαγωνισμούς) είναι απαραίτητη για τη λειτουργία των αντίστοιχων δομών του Δήμου

## Αριθμός απόφασης: 1661/2020

(Βρεφονηπιακών – Παιδικών Σταθμών του Δήμου, της Μαθητικής Εστίας, των Γευμάτων Αγάπη κλπ) όσο και ότι τα προσφερόμενα είδη, και των δύο συμμετεχόντων στο διαγωνισμό, στα οποία πάσχουν οι προσφορές, είναι ευρέως διαδεδομένα στην αγορά και κυκλοφορούν νομίμως, αποφάσισε να κάνει δεκτές και τις δύο προσφορές χωρίς να ζητήσει περαιτέρω διευκρινήσεις.

Στην περίπτωση που η επιτροπή δρούσε απόλυτα τεχνοκρατικά και με τη μέγιστη αυστηρότητα θα έπρεπε να απορρίψει και τις δύο προσφορές, το γεγονός ότι παραβλέφθηκαν μετά από έλεγχο κάποια σημεία στα οποία πάσχουν και οι δύο προσφορές αυτό δεν ευνοεί τον έναν συμμετέχοντα έναντι του άλλου [...].».

14. 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 [...].».

15. 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 σύμβασης ...περιέχουν 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, [...] ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87 [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.), [.....]».

16. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 54 του Ν.4412/2016 ορίζεται 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.

## Αριθμός απόφασης: 1661/2020

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.

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 σύμβασης κατ' εφαρμογή της παρ. 3. Η εν λόγω μνεία 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

## Αριθμός απόφασης: 1661/2020

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. [...]

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 ... 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 ..., οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται είτε από την αναθέτουσα αρχή είτε από την .... Αν έχουν καθορισθεί από την αναθέτουσα αρχή, ελέγχονται, τροποποιούνται, όπου απαιτείται, και εγκρίνονται από την ...».

17. 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 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. [...]

18. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 94 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «[...] 4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών

## Αριθμός απόφασης: 1661/2020

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 [...]».

19.Επειδή το άρθρο 346 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α΄ και β΄ της παραγράφου 2 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.[...]».

20. Επειδή το άρθρο 360 του Ν. 4412/2016 ορίζει 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.[...]».

21. Επειδή στον όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι: «[...] 1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια τροφίμων, ειδών παντοπωλείου και φρέσκου γάλακτος για τις ανάγκες των υπηρεσιών του ... και των Νομικών Προσώπων του για δύο έτη (Είδη αρτοποιείου - ζαχαροπλαστικού - κατεψυγμένων - κρεοπωλείου - παντοπωλείου -

## Αριθμός απόφασης: 1661/2020

οπωροπωλείου - ελαιολάδου - φρέσκου γάλακτος) συνολικού προϋπολογισμού 405.458,69 € με ΦΠΑ.

Η προμήθεια αποτελείται από δεκαέξι (16) ομάδες, ως κάτωθι:

Α' Ομάδα) Προμήθεια ειδών αρτοποιείου (CPV ...) για τους Παιδικούς Σταθμούς, Μαθητική Εστία και Γεύματα Αγάπης του ....

Β' Ομάδα) Προμήθεια ειδών αρτοποιείου (CPV ...) για τις αποκριάτικες εκδηλώσεις της Ενιαίας Κοινωνικής Επιχείρησης Πολιτισμού Παιδείας Προστασίας και Αλληλεγγύης ....

Γ' Ομάδα) Προμήθεια ειδών ζαχαροπλαστείου (CPV ...) για τους Παιδικούς Σταθμούς, Μαθητική Εστία και Κ.ΑΠ.Η. του ....

Δ' Ομάδα) Προμήθεια ειδών κατεψυγμένων (CPV ...) για τους Παιδικούς Σταθμούς, Μαθητική Εστία και Γεύματα Αγάπης του ....

Ε' Ομάδα) Προμήθεια ειδών κατεψυγμένων (CPV ...) για τις αποκριάτικες εκδηλώσεις της ....

ΣΤ' Ομάδα) Προμήθεια ειδών κρεοπωλείου (CPV ...) για τους Παιδικούς Σταθμούς, Μαθητική Εστία και Γεύματα Αγάπης του ....

Ζ' Ομάδα) Προμήθεια ειδών κρεοπωλείου (CPV ...) για τις αποκριάτικες εκδηλώσεις της ....

Η' Ομάδα) Προμήθεια ειδών παντοπωλείου (CPV ...) για τους Παιδικούς Σταθμούς, Μαθητική Εστία, Γεύματα Αγάπης, Κ.ΑΠ.Η. και Κοινωνικό Παντοπωλείο του ....

Θ' Ομάδα) Προμήθεια ειδών παντοπωλείου (CPV ...) για τις αποκριάτικες εκδηλώσεις της ... [...]

Κάθε οικονομικός φορέας έχει δικαίωμα υποβολής προσφοράς για μία ή περισσότερες ομάδες ή για το σύνολό τους. Σε κάθε περίπτωση η υποβολή προσφοράς αφορά το σύνολο των ειδών της κάθε ομάδας [...]

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α' της παρούσας διακήρυξης.

## Αριθμός απόφασης: 1661/2020

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής [...] 2.4.3.2 Τεχνική προσφορά

Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο "Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές" του Παραρτήματος Α ' της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.

Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν [...] 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 πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, 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

## Αριθμός απόφασης: 1661/2020

προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης. [...]

### ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α

Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης ( Η αρ.πρ: 9784/27.7.2020 Μελέτη ) [...].2. ΤΕΧΝΙΚΕΣ

### ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ

Τα προϊόντα και η διακίνηση τους θα πρέπει να πληρούν τους όρους του Κώδικα Τροφίμων και Ποτών και Αντικειμένων κοινής χρήσης, τις ισχύουσες Κτηνιατρικές, Υγειονομικές και Κοινοτικές Διατάξεις καθώς και τις εκάστοτε ισχύουσες εγκυκλίους και αποφάσεις του Υπουργείου Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων [...] Γ' ΟΜΑΔΑ : ΕΙΔΗ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ

Όλα τα κατεψυγμένα είδη θα πρέπει να είναι σχετικά πρόσφατης κατάψυξης, αρίστης ποιότητας με αναγραφόμενες προδιαγραφές και ημερομηνία λήξης επί της συσκευασίας τους. Τα προϊόντα να παράγονται σε βιομηχανία που εφαρμόζει το σύστημα HACCP και να κατέχει πιστοποιητικό ISO 22000 ( ή ισοδύναμο πιστοποιητικό) και να κατατεθούν [...] Ε' ΟΜΑΔΑ : ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ

Απαραίτητες για την ομάδα ειδών παντοπωλείου είναι η άδεια λειτουργίας καταστήματος τροφίμων. Όλα τα είδη θα είναι πρώτης ποιότητας και πρέπει να πληρούν τις εκάστοτε περί τροφίμων ισχύουσες διατάξεις. Επίσης όλα τα είδη θα πρέπει να είναι ευρέως διαδεδομένα στην ελληνική αγορά, να είναι αναγνωρίσιμα και δοκιμασμένα από το ευρύ καταναλωτικό κοινό και όλες οι βιομηχανίες (που παράγουν τα συγκεκριμένα τρόφιμα) να εφαρμόζουν σύστημα HACCP και να κατέχουν πιστοποιητικό ISO 22000 ( ή ισοδύναμο πιστοποιητικό) και να κατατεθούν.

Σε όλες τις συσκευασίες τροφίμων θα πρέπει να αναγράφεται η ημερομηνία λήξης. Ο προμηθευτής υποχρεούται, εφόσον τα προϊόντα δεν καλύπτουν τους όρους υγιεινής διατροφής να τα αντικαταστήσει αμέσως με υπόδειξη της Υπηρεσίας χωρίς ιδιαίτερη πληρωμή [...].».

22. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το



## Αριθμός απόφασης: 1661/2020

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).

23. 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).

24. 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).

25. 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

## Αριθμός απόφασης: 1661/2020

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, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

26. 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 αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

27. 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

## Αριθμός απόφασης: 1661/2020

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).

28. 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.

29. Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «*με ποινή αποκλεισμού...*», «*με ποινή απαραδέκτου...*», «*οι συμμετέχοντες πρέπει...*» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

30. Επειδή σε συνέχεια των ως άνω σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχής της τυπικότητας, είχε κριθεί κατά το προγενέστερο θεσμικό καθεστώς ότι όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαραδέκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ, δε, μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού. Περαιτέρω, οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν στο σύνολο τους, απαράβατους όρους της διακήρυξης πλην εάν ορίζεται ότι είναι προαιρετικές ή ότι είναι αποδεκτή η πλήρωση μέρους μόνο αυτών (ΔΕφΑθ αναστ. 230/2012).

31. Επειδή στην υπό κρίση προσφυγή του ο προσφεύγων υποστηρίζει, μεταξύ άλλων, ότι η προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «...» έπρεπε να

## **Αριθμός απόφασης: 1661/2020**

έχει απορριφθεί διότι ενώ στον πίνακα που υπέβαλε κατόπιν του αιτήματος της αναθέτουσας αρχής προκειμένου να δηλωθούν ανά προϊόν η εμπορική ονομασία των προϊόντων, ο παραγωγός και ο υπεύθυνος κυκλοφορίας για τα προϊόντα των Ομάδων Δ, Η και Θ, δήλωσε συγκεκριμένους παραγωγούς των προσφερόμενων από αυτήν προϊόντων δεν υπέβαλε με την προσφορά της τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη ISO των παραγωγών σε προϊόντα που ανήκουν στις ως άνω Ομάδες.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι οι προσφορές τόσο του προσφεύγοντος όσο και της έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας παρουσιάζουν ελλείψεις και ότι θα έπρεπε να απορρίψει και τις δύο προσφορές, ωστόσο, τις έκανε αμφοτέρως δεκτές προκειμένου να καλυφθούν οι ανάγκες της και να λειτουργήσουν οι δομές της.

32. Επειδή, σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, στο άρθρο 1.3 προβλέπεται ότι κάθε οικονομικός φορέας έχει δικαίωμα υποβολής προσφοράς για μία ή περισσότερες ομάδες ή για το σύνολό τους. Σε κάθε περίπτωση η υποβολή προσφοράς αφορά το σύνολο των ειδών της κάθε ομάδας. Περαιτέρω, στο άρθρο 2.4.3.2 προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί στο κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Α περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται και ότι περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα, ενώ στο άρθρο 2.4.6. ορίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά η οποία δεν υποβάλλεται, μεταξύ άλλων, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παράγραφο 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς) (περ. α), περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση (περ. β) και

## Αριθμός απόφασης: 1661/2020

παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης (περ. θ). Στο δε Παράρτημα Α, στις τεχνικές προδιαγραφές προβλέπεται ρητώς και σαφώς τόσο για την Ομάδα κατεψυγμένων όσο και για την Ομάδα ειδών παντοπωλείου να κατατεθούν πιστοποιητικά ISO 22000 ή ισοδύναμο πιστοποιητικό των παραγωγών των προσφερόμενων ειδών.

33. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, εφόσον κατά τη Διακήρυξη προσφορές υποβάλλονται για όλα τα είδη της Ομάδας, αρκεί να διαπιστωθεί πλημμέλεια στην προσφορά των συμμετεχόντων έστω και σε ένα προϊόν της Ομάδας για την οποία έχουν υποβάλει προσφορά, ώστε η προσφορά τους να απορριφθεί.

34. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η εταιρεία με την επωνυμία «...», στην Ομάδα Δ Είδη κατεψυγμένων, δηλώνει στον πίνακα που προσκόμισε ως παραγωγό για το είδος Πίτες για σουβλάκια (συσκ.10τμχ) την εταιρεία ... και για το είδος Φύλλο κρούστας (συσκ.500 γρ.) την εταιρεία ... . Ωστόσο, στα πιστοποιητικά ISO 22000 που υπέβαλε με την τεχνική της προσφορά για την Ομάδα Δ δεν περιλαμβάνονται πιστοποιητικά των ως άνω παραγωγών για τα είδη αυτά, ως βασίμως υποστηρίζει ο προσφεύγων. Περαιτέρω, στην Ομάδα Η Είδη Παντοπωλείου (...), δηλώνει στον πίνακα που προσκόμισε ως παραγωγό για το είδος Ζυμαρικά χυλοπίτες χωριάτικες με αυγά (συσκ. 500γρ.) την εταιρεία ... και για το είδος Ηλιέλαιο (5 λίτρων) την εταιρεία .... Ομοίως, από την επισκόπηση της προσφοράς της για την Ομάδα Η προκύπτει ότι δεν έχει προσκομίσει πιστοποιητικά ISO 22000 των εν λόγω παραγωγών, ως βασίμως υποστηρίζει ο προσφεύγων. Περαιτέρω, για την Ομάδα Θ Είδη Παντοπωλείου (...), δηλώνει στον πίνακα που προσκόμισε ως παραγωγό για το είδος Ηλιέλαιο (5 λίτρων) την εταιρεία .... ενώ στην προσφορά της για την Ομάδα Θ δεν συμπεριλαμβάνεται πιστοποιητικό ISO 22000 της εν λόγω εταιρείας, ως βασίμως υποστηρίζει ο προσφεύγων. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή έπρεπε κατά δέσμια

## **Αριθμός απόφασης: 1661/2020**

αρμοδιότητα και σύμφωνα με τις αρχές της τυπικότητας, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας να απορρίψει την προσφορά της, ως βασίμως υποστηρίζει ο προσφεύγων. Οι δε ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής ότι διαπίστωσε επίσης ελλείψεις στην προσφορά του προσφεύγοντος τυγχάνουν απορριπτέοι ως αόριστοι και γενικοί, ήτοι απαράδεκτοι καθώς δεν αναφέρονται ποιες είναι αυτές και σε ποια είδη αφορούν, ενώ για τα είδη που αναφέρονται ως άνω, ο προσφεύγων έχει προσκομίσει τα αντίστοιχα πιστοποιητικά ISO 22000 των παραγωγών που δηλώνει στον πίνακα που υπέβαλε ο ίδιος, ήτοι προβάλλει μετ' εννόμου συμφέροντος τους οικείους ισχυρισμούς του.

35. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω αναλυθέντα, η αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας με την επωνυμία «...» η οποία δεν πληροί όρο της Διακήρυξης που έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού σχετικά με την υποβολή πιστοποιητικών ISO 22000 των παραγωγών των ως άνω προσφερόμενων από αυτήν ειδών για τις Ομάδες Δ, Η και Θ, παρέχει αυτοτελές έρεισμα για την αποδοχή του αιτήματος της προσφυγής σχετικά με την προσφορά της για τις επίμαχες Ομάδες και, για τον λόγο αυτό, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των ισχυρισμών για τα λοιπά προϊόντα που ανήκουν στις Ομάδες αυτές της κρινόμενης προσφυγής κατά της ως άνω εταιρείας (πρβλ. Ε.Α. ΣΤΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007. Βλ. και ΑΕΠΠ 818/2018, σκ. 62 και ΑΕΠΠ 839/2018, σκ. 53, 969/2019 σκ. 49, 1360/2020, σκ.48).

36.Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

37. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

38. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρο 363 παρ.5 Ν.4412/2016).

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

**Αριθμός απόφασης: 1661/2020**

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 391/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, κατά τα προβλεπόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού επτακοσίων πενήντα (750) ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 4 Δεκεμβρίου 2020 και εκδόθηκε στις 17 Δεκεμβρίου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**  
**ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ**

**Ο Γραμματέας**  
**ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ**