

Η
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)
1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 15 Μαρτίου 2018 με την εξής σύνθεση:
Ειρήνη Αφοκάρδου Πρόεδρος, Ευαγγελία Μιχολίτση -Εισηγήτρια και
Χρυσάνθη Ζαράρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την με ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο
του διαγωνισμού 5/2/2018, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ
107/06.02.2018, Προδικαστική Προσφυγή της ατομικής επιχείρησης του
....., με έδρα τα, επί της οδού, αρ....., νομίμως
εκπροσωπούμενης.

Κατά του Δήμου Γαλασίου, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή η αιτούσα επιδιώκει την μεταρρύθμιση
της με αριθμό 22/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου
Γαλασίου της 23^η Ιανουαρίου 2018, κατά το μέρος που εγκρίνει το Πρακτικό
2/17.01.2018 της Επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού και αξιολόγησης
προσφορών του Δήμου Γαλασίου και απορρίπτει τη συμμετοχή της
προσφεύγουσας για την Ομάδα Β1 του διαγωνισμού έτσι ώστε να γίνει δεκτή
η προσφορά της για την εν θέματι υποομάδα, καθώς και *«κάθε προγενέστερη
πράξη και παράλειψη οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας, η οποία επικυρώνεται
με την προσβαλλόμενη παραπάνω απόφαση ή στην οποία αυτή εδράζεται,
καθώς και κάθε μεταγενέστερη πράξη και παράλειψη οφειλόμενης νόμιμης
ενέργειας, η οποία εδράζεται στην προσβαλλόμενη απόφαση»*.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ευαγγελία Μιχολίτση

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής έχει
καταβληθεί e-παραβόλο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν.4412/2016 και 5
του ΠΔ 39/2017, ύψους 874 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό

Αριθμός απόφασης: 218/2018

189301825958 0410 0098, αποδεικτικό πληρωμής της EUROBANK ERGASIAS A.E της 5/2/2018, εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ που αναφέρει ότι το ως άνω παράβολο είναι «δεσμευμένο» καθώς και εκτύπωση περί της ΓΓΠΣ περί αυτοδέσμευσης του).

2.Επειδή με την με αρ. 36124/20.10.2017 Απόφαση του Δημάρχου Γαλατσίου, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός δημόσιος διεθνής διαγωνισμός ανάδειξης προμηθευτού – χορηγητού προμήθειας ειδών διατροφής & ατομικής προστασίας (γάλακτος) για τις ανάγκες του Δήμου & των εποπτευόμενων νομικών του προσώπων «ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑ & ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ ΔΗΜΟΥ ΓΑΛΑΤΣΙΟΥ» & «ΠΟΛΙΤΙΣΤΙΚΟΣ & ΑΘΛΗΤΙΚΟΣ ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΔΗΜΟΥ ΓΑΛΑΤΣΙΟΥ «ΒΑΣΙΛΗΣ ΠΑΠΑΔΙΟΝΥΣΙΟΥ» ΕΤΩΝ 2018 – 2019», συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 1.399.025,88 ευρώ πλέον ΦΠΑ -ο οποίος διαιρείται σε επιμέρους ομάδες κι υποομάδες - και προϋπολογισμού της επίμαχης υποομάδας Β1 156.707,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ, με κριτήρια κατακύρωσης για την προμήθεια φρέσκου γάλακτος και έτοιμων γευμάτων τη χαμηλότερη τιμή προσφοράς, ειδών διατροφής (είδη παντοπωλείου) τη χαμηλότερη τιμή προσφοράς στο σύνολο των ειδών της υποομάδας αυτής, ελαιόλαδου το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο Δελτίο Πιστοποίησης Τιμών της Υπηρεσίας Εμπορίου της Περιφέρειας Αττικής, ειδών οπωροπωλείου το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο Δελτίο Πιστοποίησης Τιμών της Υπηρεσίας Εμπορίου της Περιφέρειας Αττικής, κατεψυγμένων λαχανικών, κατεψυγμένων ειδών ιχθυοπωλείου, ειδών κρεοπωλείου το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο Δελτίο Πιστοποίησης Τιμών της Υπηρεσίας Εμπορίου της Περιφέρειας Αττικής, ειδών άρτου – ζαχαροπλαστικής τη χαμηλότερη τιμή προσφοράς στο σύνολο των ειδών της υποομάδας αυτής.

3. Επειδή η ως άνω προκήρυξη απεστάλη στις 23.10.2017 για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, αναρτήθηκε

Αριθμός απόφασης: 218/2018

στις 25.10.2017 στο ΚΗΜΔΗΣ (Α.Δ.Α.Μ. 17PROC00144688) και στο ΕΣΗΔΗΣ και έλαβε αριθμό Συστήματος 47855.

4. Επειδή στις 25.01.2018 η αναθέτουσα αρχή ανάρτησε και ενημέρωσε τους υποψηφίους -μέσω του διαδικτυακού τόπου του Διαγωνισμού- για την έκδοση της με αρ. υπ' αρ. 22/2018 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Γαλασίου (πρακτικό της 3ης συνεδρίασης της 23ης Ιανουαρίου 2018), που εγκρίνει το Πρακτικό 2/17.01.2018 της Επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού και αξιολόγησης προσφορών της αναθέτουσας αρχής.

5. Επειδή η αρμόδια επιτροπή διενέργειας διαγωνισμού και αξιολόγησης προσφορών της αναθέτουσας αρχής απεφάνθη ειδικά όσον αφορά την τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας με βάση τις τιθέμενες τεχνικές προδιαγραφές ότι είναι σύμφωνη με την μελέτη με αριθμό 15/2017 και τη μελέτη με αριθμό 12/2017 για τις υποομάδες Β3, Β5, Β6 και μη σύμφωνη με τη μελέτη 12/2017 για την υποομάδα 1 και συγκεκριμένα ανέφερε ότι στο πιστοποιητικό ISO 22000 της εταιρείας «.....» δεν μνημονεύεται ότι η εν λόγω εταιρεία εμπορεύεται ΒΟΥΤΥΡΟ ΜΑΡΓΑΡΙΝΗ.

6. Επειδή με την ως άνω προσβαλλόμενη απόφαση (αριθμ. 22/2018 με ΑΔΑ : ΩΚΤ1Ω9Λ-ΚΤΓ) της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής της Συνεδρίασης της 23^{ης} Ιανουαρίου 2018 απορρίφθηκε η προσφορά της ως άνω προσφεύγουσας ως προς τη συμμετοχή της στην υποομάδα Β1, με βάση τα όσα αναφέρονται στο πρακτικό με αριθμό 2/2018 της αρμόδιας Επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού και αξιολόγησης προσφορών

7. Επειδή η προσφεύγουσα κατέθεσε στις 5/2/2018 στον διαδικτυακό τόπο διαγωνισμού την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή (μετά των συνημμένων σε αυτή εγγράφων), νομίμως υπογεγραμμένη, έχοντας κάνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ/τος 39/2017, την οποία κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου αυθημερόν.

8. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016.

9. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 9 του π.δ 39/2017 κοινοποίησε, στις 7/2/2018 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της προσφυγής.

10. Επειδή η προσφεύγουσα θεμελιώνει, κατ' αρχήν, έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, η οποία απορρίπτει την προσφορά της ως προς την υποομάδα B1 οπότε η προσβαλλόμενη απόφαση είναι αυταπόδεικτα για αυτό το λόγο ευθέως και άμεσα βλαπτική για την ίδια. Επομένως, νομίμως και κατ' αρχήν παραδεκτώς ασκείται η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή. Απαραδέκτως, ωστόσο αιτείται η προσφεύγουσα τη μεταρρύθμιση άλλως τροποποίηση της προσβαλλόμενης καθόσον το εν λόγω αίτημα εκφεύγει της αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ με βάση τα ειδικότερα οριζόμενα στον Ν. 4412/2016 και στο ΠΔ 39/2017. Ειδικότερα στην παρ. 2 του άρθρου 367 του Ν. 4412/2016 με τίτλο « Διαδικασία λήψης απόφασης συνέπειες αποφάσεων ΑΕΕΠ» προβλέπεται ρητώς το εξής : *«2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια».*

11. Επειδή στο διαγωνισμό, όσον αφορά την επίμαχη υποομάδα B1, υποβλήθηκαν εμπρόθεσμα 6 προσφορές οικονομικών φορέων.

12. Επειδή επί τη βάσει σχετικού αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων που η προσφεύγουσα σωρεύει στο έγγραφο της προσφυγής της εκδόθηκε από την ΑΕΠΠ η με αριθμό Α76/2018 απόφαση, η οποία απέρριψε το εν λόγω αίτημα αναστολής – προσωρινών μέτρων, λόγω συνδρομής υπέρτερου δημοσίου συμφέροντος.

13. Επειδή η προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ισχυρίζεται ότι από τη διακήρυξη δεν προκύπτει με σαφήνεια ότι το αποδεικτικό HACCP ή ISO 22000, για το υπό προμήθεια είδος «βούτυρο μαργαρίνη» πρέπει να υποβληθεί, επί ποινή αποκλεισμού στο φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς, αλλά μόνο ότι η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές

Αριθμός απόφασης: 218/2018

που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. 12/2017 τεχνική μελέτη του Παραρτήματος της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται, γεγονός που - ως διατείνεται η προσφεύγουσα - δηλώθηκε από την τελευταία στην προσφορά της. Η προσφεύγουσα, επίσης, αναφέρει και επισυνάπτει στην προσφυγή της πιστοποιητικό ISO 22000 της παραγωγού εταιρείας «.....» που αφορά στο προϊόν «βούτυρο μαργαρίνη». Τέλος, υποστηρίζει η προσφεύγουσα, ότι δεδομένου ότι η ίδια υπέβαλε πλήρη και αναλυτική τεχνική προσφορά, η, δε, διακήρυξη δεν απαιτεί την προσκόμιση των πιστοποιητικών ISO στο παρόν στάδιο του διαγωνισμού, καθόσον μάλιστα υφίσταται βάσει σχετικής δήλωσης στο υποβληθέν με την προσφορά ΕΕΕΣ προκαταρκτική απόδειξη περί της πλήρωσης της εν λόγω απαίτησης, άλλως περιέχει η σχετική διακήρυξη ασάφεια ως προς το χρόνο και τον τρόπο της υποβολής των εν λόγω πιστοποιητικών, θα μπορούσε η αναθέτουσα αρχή, δυνάμει του άρθρου 102 παρ. 4 και λόγω της σχετικής ασάφειας της διακήρυξης, να ζητήσει από την προσφεύγουσα να υποβάλει το συγκεκριμένο πιστοποιητικό και να μην προβεί σε απόρριψη της προσφοράς της.

14. Επειδή στις 12/2/2018 με το με αριθμό πρωτ. 3891 έγγραφό της απέστειλε η αναθέτουσα αρχή προς την ΑΕΠΠ μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού και ταυτόχρονα με ηλεκτρονικό ταχυδρομείο τις απόψεις της επί του αιτήματος αναστολής περιλαμβάνοντας ισχυρισμούς και επί του αβασίμου των προβαλλόμενων ισχυρισμών της προσφυγής.

15. Επειδή στις από 12/2/2018 απόψεις της η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει όσον αφορά τη βασιμότητα των ισχυρισμών της προσφεύγουσας ότι : α) η ίδια (αναθέτουσα αρχή) δεν έκανε χρήση του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 καθώς κατά τα λεγόμενά της θα προσέκρουε στη διάταξη της παρ. 3 του αυτού άρθρου που ορίζει τα εξής : *«Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβαση»,* β) είναι σαφές από τους όρους της διακήρυξης και δη το άρθρο 17.3 αυτής ότι απαιτείτο η προσκόμιση του εν θέματι πιστοποιητικού στο στάδιο δικαιολογητικών συμμετοχής – Τεχνικής

Αριθμός απόφασης: 218/2018

Προσφοράς, η προσφεύγουσα δεν έκανε σχετικό ερώτημα προς διευκρίνιση και άλλωστε υπέβαλε τα απαιτούμενα πιστοποιητικά για τα 40 είδη πλην του συγκεκριμένου ελλείποντος, οπότε γνώριζε – ως συμπεραίνει η αναθέτουσα αρχή – ότι απαιτείτο, γ) ήταν σαφές ότι έπρεπε να προσκομισθεί το εν λόγω πιστοποιητικό βάσει του άρθρου 17.3 που αναφέρει ότι πρέπει να προσκομισθούν τα έγγραφα και δικαιολογητικά για την αξιολόγηση της καταλληλότητας των προϊόντων, ενώ αντίστοιχα η σχετική με αριθμό 12/2017 μελέτη αναφέρει ρητώς ότι πρέπει να προσκομισθεί το εν λόγω δικαιολογητικό και δ) η προσφεύγουσα κατέθεσε εσφαλμένα πιστοποιητικό από την «.....» ως παραγωγό εταιρεία, όταν στο πιστοποιητικό ISO 22000 της εταιρείας μνημονεύεται ότι παράγει και διακινεί αλλαντικά και σαλάτες και μόνο, όχι «ΒΟΥΤΥΡΟ ΜΑΡΓΑΡΙΝΗ και στην «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» της (στον κατάλογο της σελίδα 9 στο 6ο είδος «ΒΟΥΤΥΡΟ ΤΥΠΟΥ SOFT 250 gr») αναφέρει ως παραγωγό την εταιρεία «.....» με εμπορικό σήμα «.....».

16. Επειδή στις 15/2/2018 απέστειλε η αναθέτουσα αρχή προς την ΑΕΠΠ με ηλεκτρονικό ταχυδρομείο τις απόψεις επί της υπό εξέταση προσφυγής.

17. Επειδή στις από 15/2/2018 απόψεις της η αναθέτουσα αρχή αναφέρει ως προς τους προβαλλόμενους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας ότι : 1. Η αναθέτουσα αρχή δεν έκανε χρήση του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 (παρ. 1, 2 και 5) σε κανέναν από τους τέσσερις υποψηφίους διότι θα ερχόταν σε αντίθεση με την παρ. 3 του αυτού άρθρου, λαμβάνοντας υπόψη και την πράξη 123/2017 του Ζ' Κλιμακίου Ελεγκτικού Συνεδρίου που έκρινε ότι δεν είναι θεμιτή η αναπλήρωση της έλλειψης τέτοιων δικαιολογητικών. 2) η αναθέτουσα δεν έλαβε κανένα ερώτημα για διευκρινίσεις ως προς το χρόνο κατάθεσης των σχετικών πιστοποιητικών τροφίμων από τους συμμετέχοντες. Περαιτέρω, η τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας έλαβε γνώση της σχετικής διακήρυξης και περιέχει τα πιστοποιητικά των τροφίμων για όλες τις ομάδες και υποομάδες που συμμετέχει, ως έπραξαν και όλοι οι λοιποί συμμετέχοντες, γεγονός που αποδεικνύει, κατά τα λεγόμενα της αναθέτουσας αρχής, ότι η προσφεύγουσα γνώριζε ότι όφειλε να υποβάλει το επίμαχο δικαιολογητικό. Επιπροσθέτως,

Αριθμός απόφασης: 218/2018

επισημαίνει ότι «σύμφωνα με το Ν. 4412/2016 και την υπ' αριθμ. 23/13/2/3018 Οδηγία της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (σελίδα 4μ υποσημείωση 3), «Διευκρινίζεται ότι το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ δεν περιλαμβάνει πληροφορίες σχετικά με τις τεχνικές προδιαγραφές ...» και, συνεπώς, δεν τίθεται θέμα προκαταρκτικής απόδειξης από τον προσφέροντα και ήδη προσφεύγοντα αυτών των τεχνικών προδιαγραφών και των πιστοποιητικών που τις συνοδεύουν». 3) Με δεδομένο ότι το άρθρο 17.3. παραπέμπει στα έγγραφα και δικαιολογητικά της αντίστοιχης μελέτης/τεχνικής περιγραφής και η σχετική υπ' αριθμ. 12/2017 Τεχνική Περιγραφή μνημονεύει ρητά την υποχρεωτική προσκόμιση πιστοποιητικού ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP του παραγωγού από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης και, λαμβάνοντας υπόψη ότι το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ δεν περιλαμβάνει οποιοδήποτε στοιχείο όσον αφορά τις τεχνικές προδιαγραφές των προσφορών, το επίμαχο δικαιολογητικό κατατίθεται προκαταβολικά και δεν απαιτείται η προσκόμισή του μόνο από τον υποψήφιο ανάδοχο και 4) Παρόλο που η προσφεύγουσα αναφέρει ότι υπέβαλε πλήρη και αναλυτική τεχνική προσφορά, στα αντίστοιχα σημεία της τεχνικής της προσφοράς ανέφερε ως παραγωγό για το «ΒΟΥΤΥΡΟ ΤΥΠΟΥ SOFT 250 gr» την εταιρεία «.....» με εμπορικό σήμα «.....» και κατέθεσε εσφαλμένα πιστοποιητικό ISO 22000 της άνω εταιρείας, στο οποίο μνημονεύεται ότι παράγει και διακινεί μόνο αλλαντικά και σαλάτες και όχι «ΒΟΥΤΥΡΟ ΜΑΡΓΑΡΙΝΗ» σε αντίθεση με την εταιρεία «.....», η οποία κατέθεσε εμπρόθεσμα τόσο ηλεκτρονικά όσο και σε έντυπη μορφή το εν λόγω πιστοποιητικό (ISO 22000) από την εταιρεία «.....», ως όφειλε.

18. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5^{ης} Ιανουαρίου 2016, άμεσης εφαρμογής για τα κράτη μέλη, καθιερώνεται το τυποποιημένο έντυπο για το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας (Επίσημη Εφημ. ΕΕ L3/16 της 6-1-2016). Περαιτέρω, όπως αναφέρεται στο Προσίμιο του Εκτελεστικού Κανονισμού: « (1) [...] Κατά συνέπεια, το τυποποιημένο έντυπο για το ΕΕΕΠ θα πρέπει να καταρτιστεί κατά τρόπο ώστε να παρακαμφθεί η ανάγκη προσκόμισης σημαντικού αριθμού πιστοποιητικών ή άλλων εγγράφων που σχετίζονται με τα κριτήρια αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής. Με τον ίδιο

πάντα στόχο κατά νου, το τυποποιημένο έντυπο θα πρέπει επίσης να παρέχει τις ενδεδειγμένες πληροφορίες όσον αφορά τις οντότητες στις οποίες τις ικανότητες βασίζεται ο οικονομικός φορέας, ούτως ώστε η επαλήθευση των πληροφοριών αυτών να διενεργείται μαζί με την επαλήθευση που αφορά τον κύριο οικονομικό φορέα, και με τους ίδιους όρους.[...] (3) Για την αποφυγή του διοικητικού φόρτου για τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς και τις πιθανές αντιφατικές ενδείξεις στα διάφορα έγγραφα της προμήθειας, οι πληροφορίες τις οποίες οι οικονομικοί φορείς πρέπει να παρέχουν στο ΕΕΕΠ θα πρέπει να αναφέρονται σαφώς από τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς εκ των προτέρων στην προκήρυξη διαγωνισμού ή με αναφορές σε άλλα μέρη των εγγράφων της προμήθειας, τις οποίες οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει, σε κάθε περίπτωση, να εξετάζουν προσεκτικά, ενόψει της συμμετοχής τους και ενδεχομένης υποβολής προσφορών. (4) Το ΕΕΕΠ αναμένεται επίσης να συμβάλει σε περαιτέρω απλοποίηση, τόσο για τους οικονομικούς φορείς όσο και για τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς, με την αντικατάσταση των πολλών και διαφόρων εθνικών υπεύθυνων δηλώσεων από ένα τυποποιημένο έντυπο, που θα καθιερωθεί σε ευρωπαϊκό επίπεδο.[...]». Τέλος, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ 1 Οδηγίες του Κανονισμού αναφέρεται ότι: «Το ΕΕΕΠ είναι υπεύθυνη δήλωση από τους οικονομικούς φορείς, ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη. Όπως προβλέπεται στο άρθρο 59 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, πρόκειται για μια τυπική δήλωση του οικονομικού φορέα ότι δεν βρίσκεται σε μια από τις καταστάσεις λόγω της οποίας οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, ότι πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής και ότι, κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και τα κριτήρια που έχουν καθοριστεί για τον περιορισμό του αριθμού των πληρούντων τα κριτήρια επιλογής υποψηφίων που θα κληθούν να συμμετάσχουν. Στόχος του είναι να μειωθεί ο διοικητικός φόρτος που απορρέει από την απαίτηση προσκόμισης σημαντικού αριθμού πιστοποιητικών ή άλλων εγγράφων που σχετίζονται με τα κριτήρια αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής. [...] Κατά την προετοιμασία των εγγράφων της προμήθειας για μια δεδομένη διαδικασία προμήθειας, οι αναθέτουσες αρχές και οι αναθέτοντες φορείς πρέπει να δηλώνουν στην προκήρυξη διαγωνισμού, στα έγγραφα της

Αριθμός απόφασης: 218/2018

προμήθειας που αναφέρονται στην προκήρυξη διαγωνισμού ή στις προσκλήσεις επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος ποιες πληροφορίες θα ζητηθούν από τους οικονομικούς φορείς, συμπεριλαμβανομένης ρητής δήλωσης σχετικά με το αν οι πληροφορίες που ορίζονται στα μέρη II και III πρέπει ή δεν πρέπει να παρέχονται για υπερβολικούς στις ικανότητες των οποίων δεν βασίζεται ο οικονομικός φορέας). Μπορούν επίσης να διευκολύνουν το έργο των οικονομικών φορέων αναφέροντας τις εν λόγω πληροφορίες απευθείας σε ηλεκτρονική έκδοση του ΕΕΕΠ, χρησιμοποιώντας για παράδειγμα την υπηρεσία *ESPD* (<https://webgate.acceptance.ec.europa.eu/growth/toolsdatabases/ecertis2/resources/espd/index.html>), την οποία οι υπηρεσίες της Επιτροπής θα παρέχουν δωρεάν σε αναθέτουσες αρχές, αναθέτοντες φορείς, οικονομικούς φορείς, παρόχους ηλεκτρονικών υπηρεσιών και άλλα ενδιαφερόμενα μέρη[...]. Η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας μπορεί να ζητεί από κάθε προσφέροντα, ανά πάσα στιγμή κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλει όλα ή ορισμένα από τα απαιτούμενα πιστοποιητικά και δικαιολογητικά, όποτε αυτό είναι απαραίτητο για να διασφαλιστεί η ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας [...]. Σύμφωνα με το άρθρο 59 παράγραφος 2 δεύτερο εδάφιο της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, το ΕΕΕΠ παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή:[...].»

19. Επειδή σύμφωνα με το 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. [...] 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.[...].»

20. Επειδή το άρθρο 53 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» προβλέπει στην παρ. 1 τα εξής : «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών».

21. Επειδή το άρθρο 54 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Τεχνικές Προδιαγραφές» προβλέπει 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.[...]. 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 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

Αριθμός απόφασης: 218/2018

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

22. Επειδή το άρθρο 56 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Εκθέσεις δοκιμών, πιστοποίηση και άλλα αποδεικτικά μέσα» προβλέπει ρητώς ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να προσκομίζουν έκθεση δοκιμών από οργανισμό αξιολόγησης της συμμόρφωσης ή πιστοποιητικό που έχει εκδοθεί από τέτοιο οργανισμό ως αποδεικτικό μέσο συμμόρφωσης με απαιτήσεις ή κριτήρια που αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές, τα κριτήρια ανάθεσης ή τους όρους εκτέλεσης της σύμβασης. Αν οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν την υποβολή πιστοποιητικών εκδιδόμενων από συγκεκριμένο οργανισμό αξιολόγησης της συμμόρφωσης, οφείλουν να δέχονται επίσης πιστοποιητικά από άλλους ισοδύναμους οργανισμούς αξιολόγησης της συμμόρφωσης. Για τους σκοπούς της παρούσας παραγράφου, οργανισμός αξιολόγησης της συμμόρφωσης είναι ένας οργανισμός ο οποίος πραγματοποιεί δραστηριότητες αξιολόγησης της συμμόρφωσης, συμπεριλαμβανομένων βαθμονομήσεων, δοκιμών, πιστοποίησης και επιθεώρησης και είναι διαπιστευμένος, σύμφωνα με τον κανονισμό (ΕΚ) αριθμ. 765/2008 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου...[.....]».

23. Επειδή το άρθρο 75 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Κριτήρια επιλογής» προβλέπει τα εξής : « 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. 2. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν

Αριθμός απόφασης: 218/2018

από τους οικονομικούς φορείς να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων υπηρεσιών, εφόσον οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν ειδική έγκριση ή να είναι μέλη συγκεκριμένου οργανισμού για να μπορούν να παράσχουν τη σχετική υπηρεσία στη χώρα καταγωγής τους, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να τους ζητεί να αποδείξουν ότι διαθέτουν την έγκριση αυτή ή ότι είναι μέλη του εν λόγω οργανισμού. Με απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων που εκδίδεται μετά από γνώμη του Τεχνικού Επιμελητηρίου Ελλάδος ή με κοινή απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού, που εκδίδεται μετά από γνώμη επιτροπής που συστήνουν και στην οποία εκπροσωπούνται τα οικεία επαγγελματικά επιμελητήρια, προσδιορίζεται το αντικείμενο κάθε κατηγορίας μελέτης του Παραρτήματος I του Προσαρτήματος Γ'. Με την ίδια απόφαση καθορίζεται η αντιστοιχία κάθε κατηγορίας μελέτης με το επιστημονικό πεδίο απασχόλησης των εγγεγραμμένων στο «Μητρώο Μελετητών», καθώς και στο «Μητρώο Γραφείων Μελετών» του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α', σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, με γνώμονα την εφαρμογή του Κανονισμού ΕΚ 2195/2002. Με όμοια απόφαση μπορούν να διαιρούνται ή ενοποιούνται εν γένει οι παραπάνω κατηγορίες...[...].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.[...] .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 79 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης» (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) ορίζεται ότι: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών

Αριθμός απόφασης: 218/2018

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,[.....]2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση 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 και δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α΄ 30). Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων. 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.4. [.....]»

25. Επειδή το άρθρο 80 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα» (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) προβλέπει 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 μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82. Όσον αφορά το άρθρο 78, οι οικονομικοί φορείς μπορούν να στηρίζονται σε οποιοδήποτε κατάλληλο μέσο προκειμένου να αποδείξουν στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχουν τους αναγκαίους πόρους στη διάθεσή τους. 2. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73: α) για την παράγραφο 1 του εν λόγω άρθρου, την προσκόμιση αποσπάσματος του σχετικού μητρώου, όπως του ποινικού μητρώου ή, ελλείψει αυτού, ισοδύναμου εγγράφου που εκδίδεται από αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή του κράτους-μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο εν λόγω οικονομικός φορέας, από το οποίο προκύπτει ότι πληρούνται αυτές οι προϋποθέσεις. Η υποχρέωση προσκόμισης του ως άνω αποσπάσματος αφορά και τα πρόσωπα του δεύτερου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 73, β) για τις παραγράφους 2 και 4 περίπτωση β' του άρθρου 73, πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας. Αν το κράτος-μέλος ή η εν λόγω χώρα δεν εκδίδει τέτοιου είδους έγγραφο ή πιστοποιητικό ή όπου το έγγραφο ή το πιστοποιητικό αυτό δεν καλύπτει όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παράγραφους 1 και 2 και στην περίπτωση β' της παραγράφου 4 του άρθρου 73, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη - μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας. Οι αρμόδιες δημόσιες αρχές παρέχουν, όπου κρίνεται αναγκαίο, επίσημη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι δεν εκδίδονται τα έγγραφα ή τα πιστοποιητικά της παρούσας παραγράφου ή ότι τα έγγραφα αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 1 και 2 και στην περίπτωση β' της παραγράφου 4 του άρθρου 73. Οι επίσημες δηλώσεις καθίστανται

Αριθμός απόφασης: 218/2018

διαθέσιμες μέσω του επιγραμμικού αποθετηρίου πιστοποιητικών (e-Certis) του άρθρου 81.γ) για την περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 73, πιστοποιητικό από τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού της Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων, από το οποίο να προκύπτουν οι πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής. 3. Για την απόδειξη της απαίτησης της παραγράφου 2 του άρθρου 75, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού μητρώου του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α', με το οποίο να πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και το ειδικό επάγγελμά τους, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα και στα άρθρα 76 και 77, κατά περίπτωση. Για την απόδειξη άσκησης γεωργικού ή κτηνοτροφικού επαγγέλματος, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν σχετική βεβαίωση άσκησης επαγγέλματος, από αρμόδια διοικητική αρχή ή αρχή Οργανισμού Τοπικής Αυτοδιοίκησης.4. [...]5. Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή περισσότερους από τους τρόπους που αναφέρονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α', ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών.6. [...]7. Εφόσον ζητηθεί, η Αρχή θέτει στη διάθεση άλλων κρατών μελών κάθε πληροφορία σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού που παρατίθενται στα άρθρα 73 και 74, την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας και τις χρηματοοικονομικές και τεχνικές ικανότητες των προσφερόντων που αναφέρονται στα άρθρα 75, 76 και 77, καθώς και κάθε πληροφορία σχετικά με τα αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στο παρόν άρθρο.8. [...]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.[.....].

26. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 91 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «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

Αριθμός απόφασης: 218/2018

παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης [...]

27. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 93 του Ν.4412/2016, «Περιεχόμενο φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» ορίζεται ότι «Ο ξεχωριστός σφραγισμένος φάκελος, με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» περιέχει: α) στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ του άρθρου 79 και την εγγύηση συμμετοχής, κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 72 [...]

28. Επειδή το άρθρο 94 με τίτλο «Περιεχόμενο φακέλου «Τεχνική Προσφορά» και δη στην παρ. 4 ορίζεται ρητώς το εξής : «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».

29. Επειδή το άρθρο 102 Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) προβλέπει ότι : «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφιών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1

Αριθμός απόφασης: 218/2018

του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή σσωνος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

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), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) της διακήρυξης, 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

Αριθμός απόφασης: 218/2018

τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

31.Επειδή οι όροι των τεχνικών προδιαγραφών είναι απαράβατοι και η απόκλιση των προσφορών από αυτές συνεπάγεται τον αποκλεισμό τους, εκτός εάν ορισμένες προδιαγραφές είναι σύμφωνα με τη διακήρυξη προαιρετικές (ΣΤΕ ΕΑ 192/2012, 291/2011, ΕΣ Τμ. Μείζ.-Επταμ. 2446/2012, Γνωμ. ΝΣΚ 521/2011).

32.Επειδή η αρχή της τυπικότητας στα πλαίσια της διαδικασίας ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, ως έκφανση της συνταγματικά κατοχυρωμένης αρχής της ισότητας (αρθ 4 παρ 1 Συντ) και της ασφάλειας δικαίου υπαγορεύει τη γραμματική ερμηνεία των οικείων διατάξεων της διακήρυξης. Επομένως, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει την διαδικασία της αναθέσεως δημοσίων συμβάσεων (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) 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.

33.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).

34. 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

Αριθμός απόφασης: 218/2018

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

35.Επειδή, 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 ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς και την υποβολή μη υποβληθέντος δικαιολογητικού (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).

36. Επειδή λόγοι που αφορούν τους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού προβάλλονται ανεπικαίρως στο παρόν στάδιο κι επομένως απαραδέκτως (βλ. ΣΤΕ 2770/2013, 5690/1996, 964/1998 Ολομ., 966/1998 Ολομ., 1415/2000 Ολομ., 3602/2005 επταμ., 702/2008, 1794/2008, 1667/2011 Ολομ., 3952/2011, 2137/2012, πρβλ. και ΔΕΚ, απόφαση της 12.2.2002, *Universale-Bau AG*, C-470/99 , σκέψεις 65 έως 79, καθώς και απόφαση της 27.2.2003, *Santex SpA*, C-327/00 , σκέψεις 32 έως 66).

37.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».

38. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 360 του Ν.4412/2016 προβλέπεται 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.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.».

39. Επειδή η διακήρυξη αναφέρει : **α)** Στο άρθρο 7 με τίτλο «Τεχνικές προδιαγραφές» προβλέπεται ότι «Οι τεχνικές προδιαγραφές όλων των προς προμήθεια ειδών διατροφής θα πρέπει να είναι σύμφωνες με τις αναφερόμενες στις συνταχθείσες για κάθε Υπηρεσία του Δήμου και των εποπτευόμενων από αυτόν ΝΠΔΔ (βλέπε άρθρο 9 της παρούσης, υπ' αριθ. 2 έως 5 έγγραφα), οι οποίες (Μελέτες) προσαρτώνται στην παρούσα διακήρυξη και αποτελεί αναπόσπαστο κομμάτι αυτής. Άλλως, ο υποψήφιος αποκλείεται από την περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία, **β)** Στο άρθρο 9 με τίτλο «έγγραφο της σύμβασης» ορίζεται ότι «Στοιχεία των συμβάσεων που θα υπογραφούν, τα οποία θα προσαρτηθούν σ' αυτές αποτελώντας αναπόσπαστο μέρος τους, είναι, κατά σειρά ισχύος, τα ακόλουθα: 1. η παρούσα Διακήρυξη του Διαγωνισμού, 2. οι Τεχνικές Προδιαγραφές των προς προμήθεια διαφόρων ειδών διατροφής, όπως αυτές εγκρίθηκαν από τα Διοικητικά Συμβούλια των εποπτευόμενων από το Δήμο ΝΠΔΔ, 3. η υπ' αριθ. 15/2017 Μελέτη της Δ/σης Κοινωνικής Πολιτικής & Υγείας (Τμήμα Υγείας & Υγιεινής) για την προμήθεια διαφόρων ειδών διατροφής, τα οποία θα διατεθούν για την ενίσχυση των οικονομικά αδυνάτων κατοίκων του Δήμου από τη Δομή Παροχής Βασικών Αγαθών, με τη μορφή ατομικών πακέτων, τα οποία θα περιέχουν συγκεκριμένα είδη και ποσότητες, ανάλογα με τα μέλη της κάθε οικογένειας, κατά τη διάρκεια των ετών 2018 & 2019. 4. η υπ' αριθ. 16/2017 Μελέτη της Δ/σης Κοινωνικής Πολιτικής & Υγείας (Τμήμα Υγείας & Υγιεινής) για την προμήθεια έτοιμων γευμάτων που θα μοιράζονται σε ημερήσια βάση σε δικαιούχους άπορους και άστεγους του Δήμου κατά τη διάρκεια των ετών 2018 & 2019 & 5. η υπ' αριθ. Πρωτ. 30932/11.09.2017 Μελέτη της Δ/σης Διοικητικών Υπηρεσιών (Τμήμα Ανθρώπινου Δυναμικού) για την προμήθεια φρέσκου παστεριωμένου γάλακτος που θα χορηγηθεί ως είδος ατομικής προστασίας στους δικαιούχους υπαλλήλους του Δήμου κατά τη διάρκεια των ετών 2018 & 2019. Σελίδα 19 6. η προσφορά του μειοδότη της κάθε σύμβασης». **γ)** Στο τελευταίο εδάφιο του άρθρου 12 της διακήρυξης με τίτλο «Λόγοι αποκλεισμού» αναφέρεται «Για τα δικαιολογητικά που αποδεικνύουν τη μη ύπαρξη λόγων αποκλεισμού του παρόντος άρθρου βλέπε άρθρο 16 (Αποδεικτικά Μέσα) της παρούσης». **δ)** Στο άρθρο 13 με τίτλο «Κριτήρια επιλογής» αναφέρει μεταξύ άλλων «... 13.3. Πρότυπα διασφάλισης

Αριθμός απόφασης: 218/2018

ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης. Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με τα αναφερόμενα στις υπ' αριθ. 15 & 16/2017 Μελέτες της Δ/σης Κοινωνικής Πολιτικής & Υγείας, την υπ' αριθ. Πρωτ. 30932/11.09.2017 Μελέτη της Δ/σης Διοικητικών Υπηρεσιών (Τμήμα Ανθρώπινου Δυναμικού) και τις Τεχνικές Προδιαγραφές που εγκρίθηκαν από τα Διοικητικά Συμβούλια των εποπτευόμενων από το Δήμο Ν.Π.Δ.Δ., για το καθένα από τα προς προμήθεια είδη πρότυπα (διασφάλισης ποιότητας, περιβαλλοντικής διαχείρισης, διαχείρισης υγείας και ασφάλειας στην εργασία του παραγωγού κλπ.). Για τα απαιτούμενα δικαιολογητικά που αποδεικνύουν τη συμμόρφωση με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης, βλέπε άρθρο 16 (Αποδεικτικά Μέσα) της παρούσης». ε) Στο άρθρο 15 με τίτλο «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή των προσφορών» προβλέπεται ότι «Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις του άρθρου 12 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής του άρθρου 13 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 (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος...[...]. στ) Στο άρθρο 16 με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα» αναφέρονται τα εξής: « Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στα άρθρα 12 έως 13, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ' του ν. 4412/2016. 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

Αριθμός απόφασης: 218/2018

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. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του άρθρου 79 του ν. 4412/2016. Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν. ..[...].

B.4. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους που προβλέπονται από τις εκάστοτε ισχύουσες εθνικές διατάξεις ή διαθέτουν πιστοποίηση από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, μπορούν να προσκομίζουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης. Στα πιστοποιητικά αυτά αναφέρονται τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων έγινε η εγγραφή των εν λόγω οικονομικών φορέων στον επίσημο κατάλογο ή η πιστοποίηση και η κατάταξη στον εν λόγω κατάλογο. Η πιστοποιούμενη εγγραφή στους επίσημους καταλόγους από τους αρμόδιους οργανισμούς ή το πιστοποιητικό, που εκδίδεται από τον οργανισμό πιστοποίησης, συνιστά τεκμήριο καταλληλότητας όσον αφορά τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος ή το πιστοποιητικό. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών που αναφέρονται στο πιστοποιητικό εγγραφής τους. ..[...]

B.6. Για την απόδειξη της Τεχνικής Ικανότητας (άρθρο 13 παρ. 2 της παρούσης) οι οικονομικοί φορείς πρέπει να προσκομίσουν όσα έγγραφα ζητούνται από τις στο άρθρο 9 (υπ' αριθ. 2 έως 5 έγγραφα) της παρούσης διακήρυξης Σελίδα 32 αναφερόμενες Μελέτες και Τεχνικές Προδιαγραφές των Υπηρεσιών του Δήμου και των εποπτευόμενων από αυτόν ΝΠΔΔ. B.7. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης (άρθρο 13 παρ. 3 της παρούσης) οι οικονομικοί φορείς οφείλουν, επί ποινή απαραδέκτου, να προσκομίσουν όσα

Αριθμός απόφασης: 218/2018

πιστοποιητικά ζητούνται από τις στο άρθρο 9 (υπ' αριθ. 2 έως 5 έγγραφα) της παρούσης διακήρυξης αναφερόμενες Μελέτες και Τεχνικές Προδιαγραφές των Υπηρεσιών του Δήμου και των εποπτευόμενων από αυτόν ΝΠΔΔ». 1) Στην παρ. 17. 3 με τίτλο «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» του άρθρου 17 με τίτλο «Κατάρτιση – Περιεχόμενο Προσφορών» αναφέρεται αυτολεξεί : «Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν:

α) Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με τις οδηγίες που παρέχονται στο Παράρτημα Α της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) το οποίο έχει αναρτηθεί, και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου .xml, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της παρούσης διακήρυξης. β) Η εγγύηση συμμετοχής,[.....].....Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος 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», 1α) Στην με αριθμό 12/2017 τεχνική μελέτη με τίτλο «προμήθεια τροφίμων του ΝΠΔΔ «Οργανισμός Κοινωνικής Προστασίας & Αλληλεγγύης Δήμου Γαλατσίου» για τα έτη 2018 & 2019 αναφέρεται μεταξύ άλλων στην «Τεχνική Περιγραφή» ότι : «.....Ο προμηθευτής θα πρέπει να διαθέτει πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP (αρ. 487/21-9-2000 ΚΥΑ) για τους χώρους παραγωγής, επεξεργασίας και εμπορίας των χορηγούμενων ειδών (αποθήκευσης και διακίνησης) από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης. Σε περίπτωση που ο προμηθευτής δεν είναι παραγωγός, πρέπει να προσκομίσει πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP του

Αριθμός απόφασης: 218/2018

παραγωγού από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης» και ιβ) Σύμφωνα με το συνημμένο της διακήρυξης έγγραφο με τίτλο «ΟΔΗΓΙΕΣ ΣΥΜΠΛΗΡΩΣΗΣ ΕΥΡΩΠΑΙΚΟΥ ΕΝΙΑΙΟΥ ΕΓΓΡΑΦΟΥ ΣΥΜΒΑΣΗΣ» προβλέπεται μεταξύ άλλων ότι «Το ΕΕΕΣ δεν περιλαμβάνει τεχνικές προδιαγραφές. Καλύπτει μόνο τους όρους συμμετοχής (προεπιλογή) από πλευράς κριτηρίων αποκλεισμού και επιλογής».

40. Επειδή με την με αριθμό πρωτ. 40557/ 22-11-2017 απάντηση του Δήμου Γαλασίου στο από 20-11-2017 έγγραφο της προσφεύγουσας απευθυνόμενη στην τελευταία – η οποία κοινοποιήθηκε ως διευκρίνιση στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στις 22-11-2017- με θέμα «απάντηση σε αίτημα παροχής διευκρινίσεων για το διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό μειοδοτικό διαγωνισμό προμήθειας διαφόρων ειδών διατροφής και ατομικής προστασίας (χορήγηση φρέσκου γάλακτος) για τις ανάγκες του Δήμου Γαλασίου και των εποπτευόμενων από αυτόν νομικών του προσώπων ετών 2018-2109» αναφέρεται αυτολεξεί ότι : «Εφόσον οι Μελέτες – Τεχνικές Προδιαγραφές των προς προμήθεια ειδών διατροφής, οι οποίες επισυνάπτονται στο Παράρτημα της υπ' αριθ. Πρωτ. 36124/20-10-2017 Διακήρυξης του διαγωνισμού για την προμήθεια διαφόρων ειδών διατροφής και ατομικής προστασίας (χορήγηση φρέσκου γάλακτος) για τις ανάγκες του Δήμου Γαλασίου και των εποπτευόμενων από αυτόν νομικών του προσώπων ετών 2018 – 2019 και αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής, δεν απαιτούν κανένα άλλο πιστοποιητικό πλην των HACCP και ISO 22000, οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς οφείλουν να υποβάλλουν μόνον αυτά & η μη προσκόμιση των λοιπών πιστοποιητικών που αναφέρονται στο έγγραφό σας (14001:2004, 9001:2008 & OHSAS 18001:2007) δεν αποτελεί λόγο απόρριψης οποιασδήποτε προσφοράς».

41. Επειδή στο με από 17-11-2017 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής σε απάντηση του από 17-11-2017 εγγράφου του οικονομικού φορέα «.....» απευθυνόμενο στον τελευταίο – το οποίο κοινοποιήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στις 17-11-2017- με τίτλο «παροχή διευκρινίσεων» αναφέρονται αυτολεξεί τα εξής :

«Απαντώντας στο ανωτέρω ερώτημά σας, σας ενημερώνουμε ότι τα μοναδικά διεθνή πρότυπα που προβλέπονται από τις μελέτες και οφείλει να

Αριθμός απόφασης: 218/2018

διαθέτει κάθε υποψήφιος που υποβάλλει προσφορά για τα συγκεκριμένα είδη είναι:

1. το ISO 22000 (σελ. 62 του αρχείου της Διακήρυξης – Μελέτης του Διαγωνισμού, ως προς την προμήθεια έτοιμων γευμάτων για τη σίτιση απόρων & σελ. 79 του αρχείου της Διακήρυξης – Μελέτης του Διαγωνισμού, ως προς την προμήθεια ειδών λαχανικών του Οργανισμού Κοινωνικής Προστασίας & Αλληλεγγύης Δήμου Γαλασίου) &

2. το HACCP για διάφορα είδη του Διαγωνισμού.»

42. Επειδή οι ως άνω διευκρινίσεις παρασχέθηκαν δυνάμει του άρθρου 10 της σχετικής διακήρυξης και των άρθρων 60 και 67 του Ν. 4412/2016.

43. Επειδή, η προσφεύγουσα έχει νομίμως υποβάλει ΕΕΕΣ, προς προκαταρκτική απόδειξη των κριτηρίων επιλογής και ειδικότερα : α) Στο Μέρος IV Κριτήρια επιλογής και δη στην παρ,. Γ. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα υπό τον τίτλο «Για τις συμβάσεις προμηθειών : πιστοποιητικά από ιδρύματα ελέγχου της ποιότητας» η προσφεύγουσα στην ερώτηση «Μπορεί ο οικονομικός φορέας να προσκομίσει τα απαιτούμενα πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από επίσημα ινστιτούτα ελέγχου ποιότητας ή υπηρεσίες αναγνωρισμένων ικανοτήτων, με τα οποία βεβαιώνεται η καταλληλότητα των προϊόντων, επαληθευόμενη με παραπομπές στις τεχνικές προδιαγραφές ή σε πρότυπα και τα οποία ορίζονται στη σχετική προκήρυξη ή στα έγγραφα της προμήθειας;» απάντησε «ΝΑΙ» και αντίστοιχα στην παρ. Δ. με τίτλο «Συστήματα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» στην ερώτηση υπό τον τίτλο «Πιστοποιητικά από ανεξάρτητους οργανισμούς σχετικά με τα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας» «Θα είναι σε θέση ο οικονομικός φορέας να προσκομίσει πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από ανεξάρτητους οργανισμούς που βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, συμπεριλαμβανομένης της προσβασιμότητας για άτομα με ειδικές ανάγκες; » απάντησε «ΝΑΙ».

44. Επειδή στο αναρτημένο αρχείο εντός της υποβληθείσας προσφοράς της, με τον τίτλο «τεχνική προσφορά» η προσφεύγουσα αναφέρει μεταξύ άλλων ως προς την Ομάδα Β στην οποία εντάσσεται η υπό κρίση υποομάδα Β1 «...Ως προμηθευτής θα διαθέτω πιστοποιητικό ύπαρξης και

Αριθμός απόφασης: 218/2018

ορθής λειτουργίας συστήματος ISO 22000: 2005 (εμπεριέχει HACCP) (αρ. 487/21-9-2000 ΚΥΑ) για τους χώρους εμπορίας των χορηγούμενων ειδών (αποθήκευση και διακίνηση) από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης. Καθότι δεν είμαι παραγωγός, προσκομίζω πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP (ή ISO 22000: 2005) του παραγωγού από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης». Παρακάτω, δε ως προς την υποομάδα Β1 και το επίμαχο προς προμήθεια αγαθό αναφέρει συμπληρώνοντας σχετικό πίνακα ότι το βούτυρο τύπου gr, έχει προέλευση την Ε.Ε., παραγωγό την εταιρεία «.....» και εμπορικό σήμα «.....».

45. Επειδή στον πίνακα συμμόρφωσης υπό τον ηλεκτρονικό τίτλο «81736 Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» αναφέρεται ότι έχει υποβληθεί φάκελος ISO προϊόντων προμηθευτών με όνομα αρχείο "ISO.pdf". Επίσης, υπό τον τίτλο απαντήσεις τεχνικής προσφοράς επισημαίνει τα κάτωθι:

ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ	ΑΠΑΙΤΗΣΗ	ΑΠΑΝΤΗΣΗ	ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ
ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ / ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ			
Ο υποψήφιος προμηθευτής οφείλει να υποβάλει - αναρτήσει όλα δικαιολογητικά που αναφέρονται στη Διακήρυξη για τη συμμετοχή του και όσα αφορούν στην Τεχνική Προσφορά του. Όσον αφορά την Τεχνική Προσφορά, εφόσον οι απαιτήσεις της διακήρυξης και των συνημμένων σ' αυτή Μελετών δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων	ΝΑΙ	ΝΑΙ.ΔΕΙΤΕ ΑΝΑΛΥΤΙΚΑ ΕΠΙΣΥΝΑΠΤΟ ΜΕΝΑ ΑΡΧΕΙΑ ΥΠΟΦΑΚΕΛΟ Υ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤ ΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ Σ-ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ.	ΝΑΙ.ΔΕΙΤΕ ΑΝΑΛΥΤΙΚΑ ΕΠΙΣΥΝΑΠΤΟ ΜΕΝΑ ΑΡΧΕΙΑ ΥΠΟΦΑΚΕΛΟ Υ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤ ΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ Σ-ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ.

<p>επισυνάπτει στην τεχνική του προσφορά ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. Επίσης, επισυνάπτει σε ηλεκτρονικά αρχεία, εφόσον απαιτούνται από τις Μελέτες, πιστοποιήσεις (ISO κ.ά.) και οποιοδήποτε άλλο δικαιολογητικό είναι αναγκαίο για την απόδειξη της τήρησης της τεχνικής του προσφοράς με τις αναφερόμενες στις Μελέτες τεχνικές προδιαγραφές και απαιτήσεις (βλέπε Άρθρο 17.3 της Διακήρυξης).</p>			
---	--	--	--

46. Επειδή, επομένως, προκύπτει από τον έλεγχο της προσφοράς της προσφεύγουσας σε σχέση με τα αναφερόμενα στην προσφυγή της ότι εκ παραδρομής δεν προσκομίστηκε το ορθό πιστοποιητικό της παραγωγού εταιρείας με το σήμα, η οποία αναφέρεται το πρώτον ως παραγωγός με την υποβληθείσα προσφυγή αλλά πιστοποιητικό της προμηθεύτριας εταιρείας η οποία πέραν των άλλων, δεν καλύπτει το προς προμήθεια προϊόν, καθώς αφορά «ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΚΑΙ ΔΙΑΚΙΝΗΣΗ ΑΛΛΑΝΤΙΚΩΝ ΣΑΛΑΤΩΝ». Ειδικότερα, με βάση τα ρητώς οριζόμενα στους οικείους όρους της διακήρυξης (μελέτη με αριθμό 12/2017) και τις σχετικές διευκρινίσεις το στην προκείμενη περίπτωση απαιτούμενο δικαιολογητικό είναι το HACCP του παραγωγού του προς προμήθεια προϊόντος εάν ο υποψήφιος ανάδοχος δεν είναι παραγωγός.

47. Επειδή, καταρχήν, το HACCP εκδίδεται επί τη βάση των προβλεπομένων από τον Ευρωπαϊκό Κανονισμό 852/2004 ως ισχύει και δη του άρθρου 5 αυτού. Το δε ISO 22000 συνιστά ένα Διεθνές Πρότυπο

Αριθμός απόφασης: 218/2018

Διασφάλισης, το οποίο δεν αποτελεί πρότυπο HACCP αλλά βρίσκεται σε συμφωνία με τις αρχές του HACCP.

48. Επειδή, η προσφεύγουσα δήλωσε στην προσφορά της την εταιρεία «.....» ως παραγωγό εταιρεία του υπό κρίση προϊόντος, ήτοι του βουτύρου μαργαρίνης (250gr), και υπέβαλε με την προσφορά της - στο υποβληθέν αρχείο με ηλεκτρονικό τίτλο "ISO.pdf", - ISO 22000: 2005, της ως άνω εταιρείας, το οποίο ωστόσο, ως προαναφέρθη κάλυπτε την «ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΚΑΙ ΔΙΑΚΙΝΗΣΗ ΑΛΛΑΝΤΙΚΩΝ ΣΑΛΑΤΩΝ».

49. Επειδή, η προσφεύγουσα με την υποβληθείσα προσφυγή της ανέφερε ρητώς ότι εν τέλει παραγωγός εταιρεία είναι η και το εμπορικό σήμα του προς προμήθεια προϊόντος είναι το, ενώ η εταιρεία η εταιρεία είναι η εταιρεία που το εισάγει αποκλειστικά στην Ελλάδα.

50. Επειδή, ανεξαρτήτως του αν απαιτείται πιστοποιητικό HACCP ή αν δύναται κατά την κρίση της αναθέτουσας αρχής να θεωρηθεί το πιστοποιητικό ISO 22000 ως «ισοδύναμο» του ρητά προβλεπόμενου κι επομένως να θεωρηθεί αποδεκτό, δεν έχει υποβληθεί εντός της προσφοράς της προσφεύγουσας ουδέν εκ των δύο πιστοποιητικών όσον αφορά την παραγωγό εταιρεία του υπό κρίση προϊόντος, ήτοι του βουτύρου.

51. Επειδή με την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα υποβάλλει το πρώτον το υπό κρίση δικαιολογητικό, το οποίο δεν έχει υποβληθεί με την προσφορά της.

52. Επειδή σε αντίθεση με τα όσα προβάλλει η προσφεύγουσα, οι διευκρινίσεις αναφέρονται στην προσκόμιση των επίμαχων πιστοποιητικών από τους υποψηφίους οικονομικούς φορείς με βάση τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στην αντίστοιχη κατά περίπτωση μελέτη και όχι από τον υποψήφιο ανάδοχο μη καταλείποντας περιθώριο για παρερμηνεία. Αντιστοίχως, καθίσταται σαφές από το συνδυασμό των διατάξεων της διακήρυξης (σκεπτ. 39) ότι καταρχήν το ΕΕΕΣ δεν καλύπτει ζητήματα τεχνικών προδιαγραφών, η πλήρωση των οποίων αποδεικνύεται με την προσκόμιση των απαιτούμενων πληροφοριών και ρητά κατονομαζόμενων στη διακήρυξη δικαιολογητικών. Περαιτέρω, η τεχνική προσφορά διαμορφώνεται αναφορικά με την υπό κρίση υποομάδα σύμφωνα με τα αναλυτικώς

Αριθμός απόφασης: 218/2018

αναφερόμενα στην τεχνική περιγραφή με αριθμό 12/2017 όπου αναφέρει την υποχρέωση προσκόμισης των επίμαχων πιστοποιητικών. Ως εκ τούτου, καθίσταται σαφές για κάθε ευλόγως ενημερωμένο και κανονικά επιμελή υποψήφιο ότι είναι υποχρεωτική η προσκόμιση των επίμαχων πιστοποιητικών εντός της τεχνικής προσφοράς ως στοιχείο αξιολόγησής της και ουδεμία ασάφεια υφίσταται στα συμβατικά έγγραφα ως προς τις υποχρεώσεις των υποψηφίων (βλ. σκεπτ. 34).

53. Επειδή, άλλωστε, από το περιεχόμενο της προσφοράς της προσφεύγουσας καθίσταται σαφές ότι αντιλήφθηκε ορθώς τα ως άνω αναφερόμενα, καθόσον δήλωσε ότι προσκομίζει (σκεπτ. 44) το επίμαχο πιστοποιητικό του παραγωγού του βουτύρου και παρέπεμψε ρητώς σε προσκομισθέν ηλεκτρονικό αρχείο, που περιλαμβάνει τα αντίστοιχα πιστοποιητικά παραγωγών έτερων προς προμήθεια προϊόντων, ως βασίμως υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της.

54. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή κατά δέσμια αρμοδιότητα σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην σκέψη 32 και με βάση το περιεχόμενο της εν λόγω προσφοράς, απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας, διότι στο πιστοποιητικό ISO 22000 της εταιρείας «.....» φερόμενης ως παραγωγού εταιρείας δεν μνημονεύεται ότι η εν λόγω εταιρεία εμπορεύεται ΒΟΥΤΥΡΟ ΜΑΡΓΑΡΙΝΗ.

55. Επειδή με την επιφύλαξη της παρ. 5 οι προβλέψεις του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 εναπόκεινται στην διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής και σε κάθε περίπτωση τελούν υπό την προϋπόθεση ότι αυτή κρίνει ότι πρόκειται για επουσιώδη παράλειψη ή ήσσονος σημασίας σφάλματος, που δεν επηρεάζει τις έννομες συνέπειες της εγκυρότητας της προσφοράς και υπό την προϋπόθεση ότι εν τοις πράγμασι δεν θίγεται η αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων με το να καθίσταται οικονομικός φορέας σε ιδιαίτερα ευμενή ή δυσμενή θέση σε σχέση με τους άλλους συμμετέχοντες.

56. Επειδή η εφαρμογή του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 ως και του 18 της διακήρυξης δεν μπορεί να ερμηνευθεί υπό την έννοια ότι επιτρέπει στην ανωτέρω αρχή να δέχεται οποιαδήποτε διόρθωση παραλείψεων οι οποίες, κατά τις ρητές διατάξεις των εγγράφων του διαγωνισμού, συνεπάγονται υποχρεωτικώς τον αποκλεισμό του ενδιαφερόμενου προσφέροντος

Αριθμός απόφασης: 218/2018

(απόφαση της 10ης Νοεμβρίου του 2016, C-199/15, *Ciclat Soc. coop. κατά Consip SpA, Autorità per la Vigilanza sui Contratti Pubblici di lavori, servizi e forniture*, σκέψη 30, απόφαση της 6ης Νοεμβρίου 2014, *Cartiera dell'Adda*, C-42/13, EU:C:2014:2345, σκέψη 46). Αντίθετη ερμηνεία θα οδηγούσε σε υποβολή το πρώτον μη υποβληθέντος δικαιολογητικού, κατά σαφή καταστρατήγηση υποχρεωτικού όρου της διακήρυξης, η δε συγκεκριμένη διόρθωση θα μετέβαλλε τις έννομες συνέπειες της προσφοράς τροποποιώντας την κατά τρόπο που πασιφανώς δημιουργεί θέμα άνισης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (βλ. και σκεπτ. 34, 35).

57.Επειδή, ωστόσο, αν και η αιτιολογία έχει πλημμέλειες εντούτοις η πράξη είναι νόμιμη με άλλη αιτιολογία, το κύρος της πράξης δεν πάσχει ακυρότητα (ΣτΕ 2239/1970, 4698/1988). Επομένως, η πλημμελής αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την υπό κρίση προσφυγή απόφασης αναφορικά με το προσκομισθέν ISO της εταιρίας με την επωνυμία «.....», ενώ εν προκειμένω η υποχρεωτική προσκόμιση αφορούσε την παραγωγό εταιρεία, η οποία είναι η «.....» δεν έχει, εν προκειμένω, επίπτωση στο κύρος αυτής, διότι καταρχήν είχε ως έρεισμα τα προβλεπόμενα στην τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας, δευτερευόντως, δε, σε κάθε περίπτωση, ορθώς απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας ως απαράδεκτη, ήτοι και με την ορθή αιτιολογία η προσβαλλόμενη είναι ορθή ως προς το διατακτικό της (βλ. Μ. ΠΙΚΡΑΜΕΝΟΣ, *Η αιτιολογία των διοικητικών πράξεων και ο ακυρωτικός δικαστικός έλεγχος*, εκδ. Σάκκουλα-Αθήνα-Θεσσαλονίκη, 2012, σελ. 344 επόμ.).

58.Επειδή σε κάθε περίπτωση, η ΑΕΠΠ δεν έχει την αρμοδιότητα υποκατάστασης της αναθέτουσας αρχής και πρωτογενούς κρίσης της προσφοράς τινός συμμετέχοντος λαμβάνοντας υπόψη δικαιολογητικό που προσκομίζεται το πρώτον με την εξεταζόμενη προσφυγή, καθώς εκφεύγει των αρμοδιοτήτων της με βάση τα άρθρα 346 επ. του Ν. 4412/ 2016 και ΠΔ. 39/2017.

59. Επειδή, όλως επικουρικώς, αμφισβητώντας την υποχρέωση υποβολής του υπό κρίση δικαιολογητικού στο παρόν στάδιο, εμμέσως αλλά σε κάθε περίπτωση ανεπικαίρως κι επομένως, απαραδέκτως, η προσφεύγουσα βάλλεται κατά όρου της διακήρυξης (βλ. σκεπτ. 36).

Αριθμός απόφασης: 218/2018

60. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

61. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

62. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 15 Μαρτίου 2018 και εκδόθηκε στις 22 Μαρτίου 2018 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Ειρήνη Ε. Αψοκάρδου

Ο Γραμματέας

ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΜΠΑΚΟΥ