

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2° ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 15 Ιανουαρίου 2021, με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 07.12.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1837/08.12.2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία « *** *** », που εδρεύει στα *** , οδός *** , όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά του***, που εδρεύει στον***, όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Των παρεμβαινουσών εταιρειών α) « *** » και το διακριτικό τίτλο « *** », που εδρεύει στον *** , οδός *** , όπως νομίμως εκπροσωπείται (εφεξής «πρώτη παρεμβαίνουσα») και β) « *** », που εδρεύει στο *** οδός *** , όπως νομίμως εκπροσωπείται (εφεξής «δεύτερη παρεμβαίνουσα»).

Με την Προδικαστική Προσφυγή του ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση άλλως τη μεταρρύθμιση της υπ' αριθ. 805/18.11.2020 απόφασης (54^η συνεδρίαση) της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Πειραιά (εφεξής «η προσβαλλόμενη»), η οποία εξεδόθη στα πλαίσια του διαγωνισμού της υπ' αριθ. πρωτ. 262/05.03.2020 Διακήρυξης με αντικείμενο την επιλογή αναδόχου για την «*** ΓΙΑ ΤΙΣ ΣΧΟΛΙΚΕΣ ΧΡΟΝΙΕΣ 2020-2021 & 2021-2022», καθ' ο μέρος με αυτή κατακυρώθηκαν οι Ομάδες Δ και Ε στις παρεμβαίνουσες εταιρείες, καθώς και κάθε άλλης συναφούς προγενέστερης ή μεταγενέστερης πράξης ή παράλειψης οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή του. Ετέρωθεν, η αναθέτουσα αρχή και οι παρεμβαίνουσες αιτούνται όπως απορριφθεί η Προδικαστική Προσφυγή, κατά τα ειδικότερα προβαλλόμενα από αυτές και διατηρηθεί η προσβαλλόμενη.

Αριθμός απόφασης: 237 / 2021

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού 902,00 ευρώ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ***), δοθέντος ότι η προϋπολογισθείσα αξία των Ομάδων Δ και Ε της υπό ανάθεση σύμβασης, για τις οποίες ασκείται η υπό κρίση Προσφυγή, ανέρχεται σε ποσό, προ ΦΠΑ, 180.309,22 ευρώ.

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. πρωτ. 262/05.03.2020 Διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή, Δήμος Πειραιά, προκήρυξε τη διενέργεια διεθνούς, ανοικτού, ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την επιλογή αναδόχου για την «***», προϋπολογισμού 387.254,02 ευρώ, πλέον Φ.Π.Α. 13% και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής και συγκεκριμένα για τις ομάδες που ασκείται η υπό κρίση Προσφυγή, ήτοι για την Ομάδα Δ «είδη ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ – ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΑ ΠΡΟΙΟΝΤΑ» το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης σε ακέραιες μονάδες επί τοις εκατό (%), στις τιμές του ενδεικτικού προϋπολογισμού σύμφωνα με το οποίο θα προκύπτει η χαμηλότερη καθαρή αξία ανά ομάδα ειδών και για την Ομάδα Ε «ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ- Ελαιόλαδο, αυγά, κατεψυγμένα λαχανικά» το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης σε ακέραιες μονάδες επί τοις εκατό (%), στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσης, όπως θα προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών της *** , σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν.3438/2006, η οποία εστάλη προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. στις 10.03.2020 και καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 12.03.2020 με ΑΔΑΜ *** καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.),

Αριθμός απόφασης: 237 / 2021

όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό με α/α *** . Με την προσβαλλόμενη απόφαση, κατ' έγκριση του υπ' αριθ. 4 Πρακτικού της Επιτροπής διενέργειας διαγωνισμών-αξιολόγησης προσφορών προμηθειών, η αναθέτουσα αρχή αποφάσισε - αναφορικά με τις ως άνω ομάδες του διαγωνισμού - την κατακύρωση της Ομάδας Δ στην εταιρεία « *** » και ήδη πρώτη παρεμβαίνουσα και της Ομάδα Ε στην εταιρεία « *** » και ήδη δεύτερη παρεμβαίνουσα. Ο ώδε δε, προσφεύγων, « *** *** », κατετάγη δεύτερος στη σειρά μειοδοσίας και στις δύο εν λόγω ομάδες του υπόψη διαγωνισμού. Κατά αυτής της απόφασης στρέφεται ο προσφεύγων, με την κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή του.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια), της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, ανήκουσας στους Φορείς της Γενικής Διοίκησης και συγκεκριμένα στον υποτομέα Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης Α΄ Βαθμού, της ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του (άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016) και του χρόνου αποστολής (10.03.2020) της Διακήρυξης στην Ε.Ε.Ε.Ε. (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017), επί του οποίου έχει τεθεί πέραν της σφραγίδας της ατομικής επιχείρησης του προσφεύγοντος και της επ' αυτής φυσικής υπογραφής του προσφεύγοντος και ηλεκτρονική υπογραφή με ημερομηνία 07.12.2020 και ώρα 14:40:17+02'00', απορριπτομένου ούτως ως αβάσιμου του περί του αντιθέτου - περί έλλειψης προηγμένης ηλεκτρονικής υπογραφής - λόγου της δεύτερης παρεμβαίνουσας, εταιρείας « *** ». Περαιτέρω, η υπό εξέταση Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με την παρ. 1 (α) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (α) του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες την 26.11.2020, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής και η προθεσμία έληγε στις 06.12.2020, ημέρα Κυριακή, κατά Νόμον εξαιρετέα και συνεπώς παρατάθηκε για την ίδια ώρα της επόμενης εργάσιμης ημέρας (βλ. Α.Ε.Π.Π. 567/2018,

Αριθμός απόφασης: 237 / 2021

524/2018, 330/2018, 175/2017), ήτοι τη Δευτέρα 07.12.2020, οπότε και ασκήθηκε η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή δια της κατάθεσής της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, απορριπτομένου ομοίως ως αβάσιμου του περί του εκπρόθεσμου αυτής λόγου της δεύτερης παρεμβαίνουσας, εταιρείας « *** ».

4. Επειδή, με πρόδηλο έννομο συμφέρον, ο οικονομικός φορέας « *** *** » και ήδη προσφεύγων στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, αφού συμμετείχε στον υπό κρίση διαγωνισμό για τις υπόψη Ομάδες Δ και Ε, η προσφορά του έγινε αποδεκτή και κατετάγη 2^{ος} στο σχετικό πίνακα και συνεπώς, σε περίπτωση αποδοχής της κρινόμενης Προδικαστικής Προσφυγής του και του συνακόλουθου αποκλεισμού των ώδε παρεμβαίνουσών εταιρειών « *** » και « *** », θα αναδειχθεί αυτός προσωρινός ανάδοχος της υπόψη σύμβασης για τις εν λόγω Ομάδες. Κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή είναι τυπικά παραδεκτή και θα πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

5. Επειδή, περαιτέρω, με πρόδηλο έννομο συμφέρον παρεμβαίνουν, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017, οι εταιρείες « *** » και « *** », καθώς αμφότερες συμμετείχαν στην υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία και με την προσβαλλόμενη απόφαση κατακυρώθηκε η μεν Ομάδα Δ της υπόψη προμήθειας στην εταιρεία « *** » και η δε Ομάδα Ε στην εταιρεία « *** », οι Παρεμβάσεις τους αυτές δε, ασκούνται εμπροθέσμως, αφού η υπό κρίση Προσφυγή κοινοποιήθηκε στις παρεμβαίνουσες μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 08.12.2020 και οι υπόψη Παρεμβάσεις ασκήθηκαν δια της κατάθεσής τους στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 17.12.2020 και 18.12.2020 αντιστοίχως, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις.

6. Επειδή, περαιτέρω, παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 365 του Ν. 4412/2016, ως έχει τροποποιηθεί και ισχύει με το άρθρο 43 παρ. 42 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52), η αναθέτουσα αρχή, με το υπ' αριθ.

Αριθμός απόφασης: 237 / 2021

πρωτ. 58445/1218/17.12.2020 έγγραφο Απόψεών της, το οποίο υπέβαλε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού αυθημερόν (17.12.2020) και με το οποίο – κατ’ ορθή εκτίμηση του περιεχομένου του – αιτείται την απόρριψη των λόγων της κρινόμενης Προδικαστικής Προσφυγής.

7. Επειδή, ειδικότερα, ο προσφεύγων, αναφορικά με την κατακύρωση της Ομάδας Δ του διαγωνισμού στην εταιρεία « *** », ώδε πρώτη παρεμβαίνουσα, ισχυρίζεται ότι αυτή είναι μη νόμιμη, για το λόγο ότι τα υποβληθέντα από την ως άνω εταιρεία πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας ISO δεν καλύπτουν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αφού φέρουν ημερομηνία προγενέστερη αυτής (1^{ος} λόγος της Προσφυγής) καθώς και διότι η ως άνω εταιρεία δεν δηλώνει κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης τα μέτρα που λαμβάνει για την εξασφάλιση της ποιότητας των προσφερόμενων ειδών, είτε με μορφή απλής δήλωσης είτε με μορφή υπεύθυνης δήλωσης (2^{ος} λόγος της Προσφυγής). Αναφορικά δε, με την κατακύρωση της Ομάδας Ε του διαγωνισμού στην εταιρεία « *** », ώδε δεύτερη παρεμβαίνουσα, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι αυτή είναι επίσης μη νόμιμη, διότι τα υποβληθέντα από την ως άνω εταιρεία δικαιολογητικά κατακύρωσης δεν φέρουν έγκυρη ψηφιακή υπογραφή (3^{ος} λόγος της Προσφυγής) καθώς και διότι η ως άνω εταιρεία δεν έχει υποβάλει το απαιτούμενο πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας του φορέα επικουρικής ασφάλισης TEAYET (4^{ος} λόγος της Προσφυγής).

8. Επειδή, με τις διατάξεις της υπ’ αριθ. 262/2020 Διακήρυξης που διέπει τον υπό κρίση διαγωνισμό και συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο αυτού ορίζονται ότι «*«2.2.3 «Λόγοι αποκλεισμού» «Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) ο οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό [...] ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους: [...] 2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) όταν ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ,*

Αριθμός απόφασης: 237 / 2021

σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και [...] Αν ο οικονομικός φορέας είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάσταση του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση.», «2.2.6 «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να δηλώνουν τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτουν όσον αφορά τη μεταφορά των ειδών, δηλαδή μεταφορικά μέσα κατάλληλα για μεταφορά τροφίμων καθώς και τα μέτρα που λαμβάνουν για την εξασφάλιση της ποιότητας.», 2.2.7 «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» «Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να καταθέσουν πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από επίσημα Ινστιτούτα Ελέγχου ποιότητας και συγκεκριμένα: [...]. Οι συμμετέχοντες για την ΟΜΑΔΑ Δ'- ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ- ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΑ θα πρέπει να διαθέτουν: Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο αυτού, για διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων Πιστοποιητικό ISO 9001:2008 ή ισοδύναμο αυτού, για διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων. Πιστοποιητικό ISO 14001:2004 ή ισοδύναμο αυτού, περιβαλλοντικής διαχείρισης για διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων. [...]», [...] 2.2.9.2 «Αποδεικτικά μέσα» «Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, 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 υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν. [...] Β.1. [...] β) «για τις παραγράφους 2.2.3.2 και 2.2.3.4 περίπτωση β' πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους -μέλους ή χώρας που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την

Αριθμός απόφασης: 237 / 2021

υποβολή του. [...] B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να δηλώνουν τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτουν και τα μέτρα που λαμβάνουν για την εξασφάλιση της ποιότητας. B.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.7 της παρούσας δικαιολογητικά [...], 2.4.2 «Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών» «[...] Για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό το οποίο χορηγήθηκε από έναν εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/EK και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και τις διατάξεις της Υ.Α. 56902/215 “Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ)» (ΦΕΚ Β 1924/02.06.2017) και να εγγραφούν στο ηλεκτρονικό σύστημα (ΕΣΗΔΗΣ-Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr) ακολουθώντας την διαδικασία εγγραφής του άρθρου 5 της ίδιας Υ.Α. [...] 2.4.2.5. [...] Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείων τύπου .pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής, [...]», ενώ ομοίως ορίζονται και τα σχετικά για την ηλεκτρονική υπογραφή της οικονομική προσφοράς στον όρο 2.4.4 της Διακήρυξης.

9. Επειδή, το άρθρο 37 του Ν. 4412/2016, ως ισχύει, ότι «1 [...] 2. Στα εργαλεία και τις συσκευές για την ηλεκτρονική διαβίβαση και παραλαβή προσφορών, καθώς και για την ηλεκτρονική παραλαβή αιτήσεων συμμετοχής πρέπει: α) να είναι διαθέσιμες στους ενδιαφερομένους οι πληροφορίες σχετικά με τις προδιαγραφές για την ηλεκτρονική υποβολή προσφορών και αιτήσεων

Αριθμός απόφασης: 237 / 2021

συμμετοχής, συμπεριλαμβανομένης της κρυπτογράφησης και της χρονοσήμανσης, β) να απαιτούνται προηγμένες ηλεκτρονικές υπογραφές, όπως ορίζονται στον Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014. Οι αναθέτουσες αρχές πρέπει να αποδέχονται τις προηγμένες ηλεκτρονικές υπογραφές που υποστηρίζονται από αναγνωρισμένο πιστοποιητικό, λαμβάνοντας υπόψη αν τα πιστοποιητικά χορηγούνται από έναν πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/ΕΚ της Επιτροπής [...]. Κατ' εξουσιοδότηση της προαναφερόμενης διάταξης του άρθρου 36 του Ν.4412/2016, εκδόθηκε η ΚΥΑ 56902/215/02.06.2017 (ΦΕΚ Β' 1924) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ», η οποία στο άρθρο 8 παρ. 3 ορίζει ότι «Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν μέσω του Συστήματος τα κατά περίπτωση έγγραφα που έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τους ίδιους υπογεγραμμένα με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό, το οποίο χορηγήθηκε από έναν εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/ΕΚ (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει) και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και τις διατάξεις της παρούσας». Περαιτέρω στο άρθρο 15 αυτής ορίζεται ότι «[...] 1.2.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου Portable Document Format (PDF) και εφόσον έχουν συνταχθεί/ παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8 [...]». Περαιτέρω, στο Π.Δ. 150/2001 «Προσαρμογή στην Οδηγία 99/93/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου σχετικά με το κοινοτικό πλαίσιο για ηλεκτρονικές υπογραφές» (Φ.Ε.Κ. Α' 71/25-6-2001) και συγκεκριμένα στο άρθρο 2 παρ. 2 ορίζεται ως «Προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή ψηφιακή υπογραφή ή ηλεκτρονική υπογραφή, που πληροί τους εξής όρους: α) συνδέεται μονοσήμαντα με τον υπογράφοντα, β) είναι ικανή να

Αριθμός απόφασης: 237 / 2021

καθορίσει ειδικά και αποκλειστικά την ταυτότητα του υπογράφοντος, γ) δημιουργείται με μέσα τα οποία ο υπογράφων μπορεί να διατηρήσει υπό τον αποκλειστικό του έλεγχο και δ) συνδέεται με τα δεδομένα στα οποία αναφέρεται κατά τρόπο, ώστε να μπορεί να εντοπισθεί οποιαδήποτε μεταγενέστερη αλλοίωση των εν λόγω δεδομένων». Τέλος, στο άρθρο 3 του Π.Δ. 150/2001 ορίζεται ότι: «Έννομες συνέπειες των ηλεκτρονικών υπογραφών: 1. Η προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που βασίζεται σε αναγνωρισμένο πιστοποιητικό και δημιουργείται από ασφαλή διάταξη δημιουργίας υπογραφής επέχει θέση ιδιόχειρης υπογραφής τόσο στο ουσιαστικό όσο και στο δικονομικό δίκαιο [...]».

10. Επειδή, αναφορικά με τους λόγους της υπό κρίση Προσφυγής (1^ο και 2^ο) που αφορούν στην κατακύρωση της Ομάδας Δ του υπόψη διαγωνισμού στην πρώτη παρεμβαίνουσα, εταιρεία « *** », από τη γραμματική ερμηνεία της προδιαληφθείσας διάταξης 2.2.7 της Διακήρυξης (βλ. σκέψη 8 της παρούσας), προκύπτει ότι οι συμμετέχοντες για την υπόψη Ομάδα Δ' του διαγωνισμού πρέπει να διαθέτουν πιστοποιητικά ISO κατά τα πρότυπα ISO 9001, 22000 και 14001 ή ισοδύναμα αυτών που να καλύπτουν το ζητούμενο πεδίο εφαρμογής «διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων». Εν προκειμένω, ως προκύπτει από την επισκόπηση της ηλεκτρονικής προσφοράς (υπ' αριθ. 170094) της πρώτης παρεμβαίνουσας εταιρείας « *** », η ως άνω εταιρεία υπέβαλε, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, ήτοι στις 14.04.2020 (βλ. αρχείο pdf «140. *** ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ»), τα ως άνω αξιούμενα, επί ποινή αποκλεισμού, από την υπόψη Διακήρυξη πιστοποιητικά για την επιχείρησή της και συγκεκριμένα πιστοποιητικά σύμφωνα με τα Πρότυπα EN ISO 22000:2005, 9001:2015 και 14001:2015 για το πεδίο εφαρμογής «ΑΠΟΘΗΚΕΥΣΗ – ΔΙΑΚΙΝΗΣΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑ ΕΜΠΟΡΙΑ ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΩΝ ΤΡΟΦΙΜΩΝ (ΑΠΛΗ ΨΥΞΗ, ΚΑΤΑΨΥΞΗ, ΘΕΡΜΟΚΡΑΣΙΑ ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΟΣ), ΝΩΠΩΝ ΦΡΟΥΤΩΝ-ΛΑΧΑΝΙΚΩΝ & ΑΝΑΛΩΣΙΜΩΝ ΥΛΙΚΩΝ» με ισχύ έως 25.03.2021, τα οποία επανακατέθεσε κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι στις 27.10.2020 (βλ. αρχείο pdf «126. *** ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ»). Συνεπώς, ούτως η παρεμβαίνουσα εταιρεία « *** »

Αριθμός απόφασης: 237 / 2021

απέδειξε τόσο κατά το προαποδεικτικό στάδιο όσο κατά το αποδεικτικό στάδιο, ήτοι όπως ορίζει ο όρος 2.2.9.2 της υπόψη Διακήρυξης (βλ. σκέψη 8 της παρούσας) - κατά πιστή μεταφορά του άρθρου 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 - ότι η προσφορά της πληροί την ως άνω απαίτηση της Διακήρυξης περί ύπαρξης των αξιούμενων προτύπων διασφάλισης ποιότητας ISO που καλύπτουν το ζητούμενο πεδίο εφαρμογής «διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων», με την κατάθεση των σχετικών πιστοποιητικών για την επιχείρησή της που ισχύουν μέχρι και τις 25.03.2021 σχετικά και ως εκ τούτου ο πρώτος λόγος της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος. Ο ισχυρισμός δε, του προσφεύγοντος ότι δοθέντος ότι το πιστοποιητικό ISO 22000 της εταιρείας « *** » με ημερομηνία λήξης την 10.08.2020, το πιστοποιητικό ISO 22000 της εταιρείας «Έλιος Ζυμαρικά» με ημερομηνία λήξης την 14.05.2020, το πιστοποιητικό ISO 22000 της εταιρείας «Πασχάλη Ελένη» με ημερομηνία λήξης την 05.06.2020 και το πιστοποιητικό ISO 22000 της εταιρείας « *** » με ημερομηνία λήξης την 15.09.2020, τα οποία υπέβαλε η πρώτη παρεμβαίνουσα κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς της, δεν καλύπτουν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, καθώς φέρουν ημερομηνία προγενέστερης αυτής και δεν προσκόμισε νεότερα κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, για το λόγο αυτό, να μην κατακυρώσει σε αυτήν την υπόψη Ομάδα Δ του διαγωνισμού, τυγχάνει απορριπτέος. Και τούτο διότι, από κανένα σημείο της Διακήρυξης - ούτε εξάλλου παραπέμπει σε κάποιο σημείο αυτής ο προσφεύγων - δεν προκύπτει ότι απαιτείται η προσκόμιση των ως άνω πιστοποιητικών ISO και για τις προμηθεύτριες εταιρείες έκαστης συμμετέχουσας εταιρείας, ήτοι εν προκειμένω για τις εταιρείες «***», «***», «***» και «***» και ως εκ τούτου, η μη ισχύς κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης τυχόν εκ του περισσού προσκομισθέντων κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς τέτοιων δικαιολογητικών δε συνιστά λόγο αποκλεισμού της συμμετέχουσας εταιρείας που έπραξε ούτως, ως εν προκειμένω η πρώτη παρεμβαίνουσα, εταιρεία « *** ». Τούτο δε, επιρρωνύεται από το ότι το πεδίο εφαρμογής που οι διαγωνιζόμενοι όφειλαν να καλύψουν

Αριθμός απόφασης: 237 / 2021

ήταν αυτό της «διακίνησης και αποθήκευσης των ειδών» και όχι (και) της «παραγωγής των ειδών», οπότε σε αυτή την περίπτωση πράγματι θα όφειλε η παρεμβαίνουσα εταιρεία « *** » να προσκομίσει κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης νεότερα εν ισχύ πιστοποιητικά ISO 22000 των ως άνω προμηθευτριών της-παραγωγών των προσφερόμενων προϊόντων εταιρειών «***», «***», «***» και «***». Ετέρωθεν, ουδόλως τίθεται θέμα εφαρμογής του όρου 2.2.8 της Διακήρυξης περί στήριξης στην ικανότητα τρίτων, όπως εσφαλμένως εμμέσως υπολαμβάνει ο προσφεύγων με την επίκληση του εν λόγω όρου της Διακήρυξης, καθόσον η εταιρεία « *** » δε στηρίζεται στις ως άνω εταιρείες - ούτε σε κάποια άλλη εταιρεία - όσον αφορά τα κριτήρια της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας για τη διακίνηση και αποθήκευση των προσφερόμενων ειδών, όπως προκύπτει από το περιεχόμενο της υποβληθείσας με την προσφορά της (βλ. αρχείο pdf «125. ΥΠ. ΔΗΛΩΣΗ για κριτήρια επιλογής (3) signed») από 07.04.2020 υπεύθυνης δήλωσης του νομίμου εκπροσώπου της, – ούτε εξάλλου υποστηρίζει σαφώς κάτι τέτοιο ο προσφεύγων -, ώστε να οφείλει να προσκομίσει τα ανωτέρω πιστοποιητικά ISO και γι' αυτές. Κατ' ακολουθίαν, ο πρώτος λόγος της Προσφυγής είναι απορριπτέος ως νόμω και ουσία αβάσιμος. Περαιτέρω, ως προς το δεύτερο λόγο της Προσφυγής, πρέπει να λεχθεί ότι σύμφωνα με την αδιάστικτη διατύπωση των όρων 2.2.6 και 2.2.9.2.B.4 της Διακήρυξης (βλ. σκέψη 8 της παρούσας), οι διαγωνιζόμενοι απαιτείται να δηλώνουν τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτουν όσον αφορά τη μεταφορά των ειδών, δηλαδή μεταφορικά μέσα κατάλληλα για μεταφορά τροφίμων καθώς και τα μέτρα που λαμβάνουν για την εξασφάλιση της ποιότητας. Στην υπό κρίση περίπτωση και όπως προκύπτει από τη μελέτη των υποβληθέντων από την πρώτη παρεμβαίνουσα, εταιρεία « *** », στον ηλεκτρονικό τόπο του υπόψη διαγωνισμού εγγράφων της, η ως άνω εταιρεία έχει συνυποβάλει με την προσφορά της στις 14.04.2020 την από 07.04.2020 υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της (βλ. αρχείο pdf «125. ΥΠ. ΔΗΛΩΣΗ για κριτήρια επιλογής (3) signed»), όπου δηλώνει ότι «[...] γ) Η συμμετέχουσα Εταιρεία διαθέτει την αξιούμενη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαγωνιστική διαδικασία (παρ. 2.2.6 της

Αριθμός απόφασης: 237 / 2021

Διακήρυξης). Αναλυτικά, διαθέτει κατάλληλο τεχνικό εξοπλισμό τόσο για τη μεταφορά των προς προμήθεια ειδών όσο και για τη διασφάλιση της ποιότητάς τους. Συγκεκριμένα, διαθέτει πέντε (5) φορηγά-ψυγεία Ι.Χ. , τα οποία φέρουν καταγραφικά θερμοκρασίας με δυνατότητα εκτύπωσης και τα οποία είναι πιστοποιημένα για την καταλληλότητά τους, για τη μεταφορά τροφίμων τόσο φυτικής όσο και ζωικής προέλευσης, από την αρμόδια Διεύθυνση Υγείας και την αρμόδια Διεύθυνση Κτηνιατρικής αντίστοιχα. Επισημαίνεται ότι τα ως άνω φορηγά ψυγεία υπόκεινται σε συνεχείς ελέγχους και διενεργούνται σε αυτά ειδικές και ασφαλείς απολυμάνσεις σε πολύ τακτά χρονικά διαστήματα. Σας αναφέρουμε τους κάτωθι αριθμούς κυκλοφορίας και σας προσκομίζουμε τις αντίστοιχες άδειες από τις αρμόδιες Υπηρεσίες: *** [...] ΜΕΤΡΑ ΠΟΥ ΛΑΜΒΑΝΕΙ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΞΑΣΦΑΛΙΣΗ ΤΗΣ ΠΟΙΟΤΗΤΑΣ Με την απόλυτη δέσμευση της Διοίκησης της Εταιρείας καθώς και του συνόλου των αρμόδιων εργαζόμενων, η Εταιρεία μας εφαρμόζει σειρά μέτρων και διαδικασιών εξασφάλισης της ποιότητας των προσφερομένων προϊόντων όπως ενδεικτικά:

1. Ανάλυση κινδύνων
2. Προσδιορισμός κρίσιμων σημείων ελέγχου
3. Καθορισμός κρίσιμων ορίων
4. Ανάπτυξη προγραμμάτων παρακολούθησης
5. Καθορισμός διορθωτικών ενεργειών
6. Ανάπτυξη προγραμμάτων επαλήθευσης
7. Ανάπτυξη προγραμμάτων καταγραφής και διατήρησης αρχείων των συνθηκών αποθήκευσης και διακίνησης των προϊόντων που προμηθεύουμε τους πελάτες μας. Η επιχείρησή μου υπόκειται σε συνεχείς ελέγχους σχετικά με την ασφάλεια και την ποιότητα των τροφίμων και συγκεκριμένα διαθέτει σε ισχύ πιστοποιήσεις εκδοθέντα από επίσημα Ινστιτούτα Ελέγχου ποιότητας κατά τα πρότυπα ISO 22000:2005, ISO 9001:2008, ISO 22005:2007, ISO 14001:2004 και OHSAS 18001:2007 για την εμπορία, αποθήκευση και τη διακίνηση τροφίμων. Αντίστοιχες πιστοποιήσεις διαθέτουν και οι επιχειρήσεις με τις οποίες συνεργάζεται η συμμετέχουσα εταιρεία.». Από το ως άνω περιεχόμενο της ως άνω από 07.04.2020 υπεύθυνης δήλωσης, την οποία η πρώτη παρεμβαίνουσα κατέθεσε κατά το προαποδεικτικό στάδιο της πλήρωσης των κριτηρίων της υπόψη Διακήρυξης, σαφώς προκύπτει ότι δηλώνει τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτει καθώς και τα μέτρα εξασφάλισης της ποιότητας

Αριθμός απόφασης: 237 / 2021

που εφαρμόζει, όπως απαιτούν οι ως άνω 2.2.6 και 2.2.9.2.B.4 όροι της Διακήρυξης. Εν συνεχεία δε, στο στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (27.10.2020), συνυπέβαλε την από 22.10.2020 υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της (βλ. αρχείο pdf «124. ΥΠ. ΔΗΛΩΣΗ για δικαιολογητικά σε ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς (ΔΙΚ. ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ)_signed»), όπου δηλώνει ότι «τα δικαιολογητικά που αποδεικνύουν («αποδεικτικά μέσα») το κατά την υποβολή της προσφοράς της εταιρείας της δικαίωμα συμμετοχής και τους κατά την υποβολή της προσφοράς της όρους και προϋποθέσεις συμμετοχής της στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, έχουν ήδη υποβληθεί με την προσφορά της, οπότε παρέλκει η υποχρέωση επαναπροσκόμισής τους». Από το περιεχόμενο αυτό της προαναφερόμενης υπεύθυνης δήλωσης, συνάγεται ότι η παρεμβαίνουσα « *** » με αυτή την υπεύθυνη δήλωσή της δηλώνει - μεταξύ άλλων - ότι οι ως ανωτέρω περιεχόμενες στην από 07.04.2020 υπεύθυνη δήλωσή της δηλώσεις-πληροφορίες για τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτει όσον αφορά τη μεταφορά των ειδών, δηλαδή μεταφορικά μέσα κατάλληλα για μεταφορά τροφίμων καθώς και τα μέτρα που λαμβάνει για την εξασφάλιση της ποιότητας εξακολουθούν να ισχύουν και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Συνεπώς, και σύμφωνα με τα οριζόμενα στον όρο 2.2.9.2.A παρ. 5 της Διακήρυξης ότι 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, η πρώτη παρεμβαίνουσα δεν υποχρεούτο να συνυποβάλει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης νεότερη υπεύθυνη δήλωση όπου απλώς θα επαναλάμβανε τις δηλώσεις-πληροφορίες που περιέχονται και στην ως άνω από 07.04.2020 υπεύθυνη δήλωσή της. Εξάλλου, η εν λόγω εταιρεία με την από 22.10.2020 υπεύθυνη δήλωσή της και με το ως άνω περιεχόμενο αυτής, επικαιροποίησε – επιβεβαίωσε την παραπάνω από 07.04.2020 υπεύθυνη δήλωσή της που είχε προσκομίσει κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς της, ώστε αυτή να ισχύει και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, πληρώντας

Αριθμός απόφασης: 237 / 2021

ούτως τα οριζόμενα από τη Διακήρυξη. Επομένως, ως προς τη συγκεκριμένη αξιούμενη δήλωση περί κατοχής του κατάλληλου τεχνικού εξοπλισμού και της λήψης μέτρων εξασφάλισης της ποιότητας των προσφερόμενων ειδών, ως στοιχείο της αξιούμενης τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας των συμμετέχοντων οικονομικών φορέων, η προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας, εταιρείας « *** », κρίνεται νόμιμη και ο δεύτερος λόγος της Προσφυγής κατά της εταιρείας αυτή είναι απορριπτέος. Μετά ταύτα η Προσφυγή καθ' ο μέρος στρέφεται κατά της κατακύρωση της Ομάδας Δ του υπόψη διαγωνισμού στην πρώτη παρεμβαίνουσα, εταιρεία « *** », πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη.

11. Επειδή, αναφορικά με τους λόγους της υπό κρίση Προσφυγής (3^ο και 4^ο) που αφορούν στην κατακύρωση της Ομάδας Ε του υπόψη διαγωνισμού στη δεύτερη παρεμβαίνουσα, εταιρεία « *** », λεκτέα τα ακόλουθα: Ως προς τον τρίτο λόγο της Προσφυγής, κατά την έννοια των διατάξεων που παρατίθενται στις σκέψεις 9 έως 13 της παρούσας, συνάγεται ότι, αναφορικά με τους διαγωνισμούς προϋπολογισθείσας αξίας άνω των 60.000 ευρώ, οι οποίοι διενεργούνται υποχρεωτικά ηλεκτρονικά μέσω της πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., και με σκοπό την απρόσκοπτη λειτουργία του συστήματος, όπως και την ορθή ηλεκτρονική διαβίβαση και παραλαβή των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής, απαιτείται οι οικονομικοί φορείς-χρήστες του συστήματος, να διαθέτουν προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή, η οποία χορηγείται υπό τις ειδικότερες προϋποθέσεις του Νόμου. Προς τούτο εφαρμόζεται ήδη ο Κανονισμός 910/2014 και το Π.Δ. 150/2001, με τα οποία καθορίζονται οι απαιτήσεις ασφάλειας για την παροχή υπηρεσιών ηλεκτρονικής ταυτοποίησης και το πλαίσιο εποπτείας των παρόχων τους. Κατά τα ειδικώς οριζόμενα στις προρρηθείσες διατάξεις (πρβλ. σκέψη 10), η ψηφιακή υπογραφή εκδίδεται από εγκεκριμένους παρόχους υπηρεσιών πιστοποίησης, οι οποίοι με τη χορήγησή της εγγυώνται για τα στοιχεία του κατόχου της ενώ η ψηφιακή υπογραφή επέχει θέση ιδιόχειρης υπογραφής. Με τη χρήση της προηγμένης ψηφιακής υπογραφής σκοπός είναι να επιτυγχάνεται η ταυτοποίηση του υπογράφοντος, δηλαδή η σύνδεση της ηλεκτρονικής συναλλαγής με το φυσικό

Αριθμός απόφασης: 237 / 2021

πρόσωπο που υπογράφει, η εγγύηση της γνησιότητας των ψηφιακών δεδομένων και η δέσμευση του υπογράφοντος ως προς την ηλεκτρονική συναλλαγή, δηλαδή ο υπογράφων να μη μπορεί να αρνηθεί την συμβολή του στην εν λόγω συναλλαγή. Στην υπό κρίση περίπτωση, ο προσφεύγων δηλώνει ότι σε όλα τα προσκομισθέντα από τη δεύτερη παρεμβαίνουσα δικαιολογητικά κατακύρωσης «πατώντας πάνω με το δείκτη του ποντικιού στην ψηφιακή υπογραφή εμφανίζεται το κάτωθι μήνυμα «την ένδειξη «IS INVALID» δηλαδή «ΕΙΝΑΙ ΑΚΥΡΗ». Ο έλεγχος, όμως, της εγκυρότητας της ψηφιακής υπογραφής δεν γίνεται με το τι παρουσιάζει ο υπολογιστής όταν ανοίξουμε το ψηφιακά υπογεγραμμένο έγγραφο π.χ. αν παρουσιάζει «signature is invalid», αλλά γίνεται μέσα από τις ιδιότητες της υπογραφής (signature properties) όπου παρουσιάζεται μεταξύ άλλων και ο φορέας που την έχει εκδώσει (πρβλ ΑΕΠΠ 663/2018 σκέψη 22) κι εν προκειμένω, ο προσφεύγων δε δηλώνει ότι προέβη σε κάποιο άλλον έλεγχο της εγκυρότητας της ψηφιακής υπογραφής πέραν της ως άνω επικαλούμενης ένδειξης «IS INVALID» του υπολογιστή του όταν πάτησε το δείκτη του «ποντικιού» πάνω στη ψηφιακή υπογραφή. Συνεπώς, η εμφάνιση στον υπολογιστή του προσφεύγοντος του μηνύματος «IS INVALID» δε συνεπάγεται ότι το υπόψη έγγραφο δεν φέρει προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή, αλλά πιθανότατα οφείλεται στο γεγονός ότι δεν είναι εγκατεστημένες σε αυτόν (στον υπολογιστή του) οι κατάλληλες εφαρμογές ή/και τα κατάλληλα ψηφιακά πιστοποιητικά των αρχών χρονοσήμανσης, όπως περιγράφεται στο εγχειρίδιο εγκατάστασης αρχών πιστοποίησης και χρονοσήμανσης ή στο ότι τα τυχόν εγκατασταθέντα πιστοποιητικά ή/και εφαρμογές δεν είναι ενημερωμένα, με αποτέλεσμα να μην επιτρέπεται στο χρήστη του συγκεκριμένου υπολογιστή η «ηλεκτρονική ανάγνωση» της υπόψη υπογραφής. Προς αντίκρουση δε, του ως άνω λόγου της Προσφυγής, η παρεμβαίνουσα έχει προσκομίσει στιγμιότυπο οθόνης με ανοιγμένη την από 27.10.2020 υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της που υπέβαλε στο διαγωνισμό (βλ. σχετ. 3) όπου ο κέρσορας του «ποντικιού» έχει τεθεί στην ηλεκτρονική υπογραφή του νομίμου εκπροσώπου της και το μήνυμα που εμφανίζεται είναι «*Signature is VALID, signed by *** < *** *** > -The document has not been modified since the*

Αριθμός απόφασης: 237 / 2021

signature was applied. -The signer's identity is valid.» (μτφρ.: «*Η υπογραφή είναι ΕΓΚΥΡΗ, έχει υπογραφεί από τον *** <d *** > - Το έγγραφο δεν έχει τροποποιηθεί από τότε που τέθηκε η υπογραφή. - Η ταυτότητα του υπογράφοντος είναι έγκυρη*») και ως εκ τούτου προκύπτει ότι το υπόψη έγγραφο φέρει προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό το οποίο χορηγήθηκε από έναν εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ως απαιτείται από τις προρρηθείσες διατάξεις της νομοθεσίας και του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού. Επέκεινα και σε κάθε περίπτωση, η εγκυρότητα της επίμαχης ψηφιακής υπογραφής επιβεβαιώνεται από την αναθέτουσα αρχή, η οποία, με το με αριθ. πρωτ. 58445/1218/17.12.2020 έγγραφο των απόψεών της, δηλώνει ότι «*στα έγγραφα των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υποβλήθηκαν, τα μέλη της επιτροπής πατώντας στην ψηφιακή υπογραφή εμφανιζόταν στον Η/Υ της το μήνυμα «is valid» δηλαδή ότι είναι έγκυρη.*». Τούτων δοθέντων, ο υπό κρίση 3^{ος} λόγος της Προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος. Περαιτέρω, ως προς τον 4^ο λόγο της Προσφυγής, από τη γραμματική ερμηνεία των όρων 2.2.3.2. 2.2.9.2.B.1. β) της Διακήρυξης (βλ. σκέψη 8 της παρούσας) προκύπτει με σαφήνεια ότι οι προσωρινοί ανάδοχοι της υπόψη προμήθειας οφείλουν, επί ποινή αποκλεισμού τους, να συνυποβάλουν με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, ασφαλιστική ενημερότητα, τόσο για τους κύριους όσο και για τους επικουρικούς φορείς ασφάλισης, με ημερομηνία έκδοσης έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή της. Στην υπό κρίση περίπτωση και από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου προσφοράς της δεύτερης παρεμβαίνουσας εταιρείας, προκύπτει ότι υπέβαλε το με ημερομηνία έκδοσης 19.08.2020, με αριθμό συστήματος 000/Π/324657/2020 και αριθ. πρωτ. 714597 αποδεικτικό ασφαλιστικό ενημερότητας (Ν. 4611/2019) εκδοθέν από τον e-Ε.Φ.Κ.Α. (βλ. σχετ. 4), με ισχύ για συμμετοχή σε δημοπρασίες επί έξι (6) μήνες από την έκδοσή του, ήτοι μέχρι 18.02.2021, σύμφωνα με το οποίο δεν οφείλει ληξιπρόθεσμες ασφαλιστικές εισφορές για το προσωπικό της. Την προσκόμιση του ανωτέρω αποδεικτικού ασφαλιστικής ενημερότητας δεν αμφισβητεί ο προσφεύγων, διατείνεται, όμως, ότι η παρεμβαίνουσα, εταιρεία « *** », όφειλε

Αριθμός απόφασης: 237 / 2021

να προσκομίσει και πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας του φορέα επικουρικής ασφάλισης με την επωνυμία «Ταμείο Επαγγελματικής Ασφάλισης Υπαλλήλων Εμπορίου Τροφίμων Ν.Π.Ι.Δ.» (Τ.Ε.Α.Υ.ΕΤ. -Ν.Π.Ι.Δ.), στο οποίο, σύμφωνα με την επικαλούμενη από τον προσφεύγοντα διάταξη της παρ. 1.2 α) του άρθρου 4 της ΥΑ Φ51020/5054/113 ΦΕΚ Β' 410/2013, υπάγονται υποχρεωτικά *«όλοι οι απασχολούμενοι στα παντοπωλεία, εδωδιμοπωλεία, οينوπαντοπωλεία, στις επιχειρήσεις υπεραγοράς (σούπερ μάρκετ), στα καταστήματα τροφίμων - φρέσκων, νωπών ή κατεψυγμένων καθώς και βιολογικών προϊόντων και ειδών υγιεινής διατροφής, στις επιχειρήσεις χονδρικής και λιανικής εμπορίας και διανομής κονσερβών και, γενικά, τυποποιημένων και νωπών ή διατηρημένων ειδών διατροφής, στα πρατήρια βιομηχανιών και βιοτεχνιών ειδών διατροφής, στις επιχειρήσεις εμπορίας και διανομής χονδρικά και λιανικά τυριών, λιπών και βουτύρων, γαλακτοκομικών προϊόντων, αλλαντικών, ελαίου και ελαιών, δημητριακών, αλεύρων, μπαχαρικών, στα καφεκοπτεία και στις επιχειρήσεις επεξεργασίας και εμπορίας καφέ και ξηρών καρπών και λοιπών συναφών ειδών της περιοχής Αθηνών, Πειραιώς και Περιχώρων (Ν. Αττικής πλην νήσων). β) οι Καταστηματάρχες χονδρικής και λιανικής πώλησης ειδών εμπορίου τροφίμων, όπως στην ανωτέρω παράγραφο περιγράφονται. [...]»* Η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι στην ασφάλιση του εν λόγω ταμείου εμπίπτουν όσοι απασχολούνται σε επιχειρήσεις που ασκούν αποκλειστικά και μόνο τις ως άνω δραστηριότητες, ότι η κύρια δραστηριότητα της εταιρείας της, όμως, ήταν ανέκαθεν, από ιδρύσεώς της, το χονδρικό εμπόριο προμήθειας πλοίων με διάφορα είδη, που δεν εμπίπτει στις ως άνω διατάξεις, είναι δε, πολύ ευρύτερη του εμπορίου ειδών διατροφής, το οποίο υποχρεωτικά υπάγεται στην επικουρική ασφάλιση του ανωτέρω Ταμείου και ότι ένεκα της ως άνω κύριας δραστηριότητάς της, υπείχε υποχρέωση ασφάλισης του προσωπικού της, αναφορικά με την επικουρική ασφάλιση, στο πρώην Ε.Τ.Ε.Α.Μ., μετέπειτα Ε.Τ.Ε.Α. και αργότερα Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π., το οποίο (Ε.Τ.Ε.Α.Ε.Π.) ήδη από 01.03.2020 καταργήθηκε ως αυτοτελές ΝΠΔΔ κι εντάχθηκε στον e-Ε.Φ.Κ.Α. και καταργήθηκε ως αυτοτελές ΝΠΔΔ, ενώ ο e-Ε.Φ.Κ.Α. κατέστη καθολικός εκ του νόμου διάδοχος του,

Αριθμός απόφασης: 237 / 2021

δυνάμει του άρ. 51Α παρ. 2 του ν. 4387/2016, το οποίο προστέθηκε με το άρ. 1 του ν. 4670/2020. Πράγματι, στο ανωτέρω προσκομισθέν από την παρεμβαίνουσα υπ' αριθ. πρωτ. 714597 αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας του e-ΕΦΚΑ αναγράφεται στο είδος της κύριας δραστηριότητας που ασκεί «Χονδρικό εμπόριο προμήθειας πλοίων με διάφορα είδη». Η εν λόγω δραστηριότητα δε συμπεριλαμβάνεται στις αναφερόμενες στις ως άνω διατάξεις ως υποχρεωτικά υπαγόμενες στο «Ταμείο Επαγγελματικής Ασφάλισης Υπαλλήλων Εμπορίου Τροφίμων Ν.Π.Ι.Δ.» (Τ.Ε.Α.Υ.ΕΤ. - Ν.Π.Ι.Δ.), ούτε εξάλλου ο προσφεύγων κατονομάζει με την Προσφυγή του τη δραστηριότητα που ασκεί η παρεμβαίνουσα, ένεκα της οποίας εμπίπτει στην επικουρική ασφάλιση του Τ.Ε.Α.Υ.ΕΤ. - Ν.Π.Ι.Δ. Συνεπώς, με το εν λόγω υπ' αριθ. πρωτ. 714597 αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας του e-ΕΦΚΑ, η παρεμβαίνουσα αφενός μεν, αποδεικνύει την υπαγωγή της στην επικουρική ασφάλιση του e-Ε.Φ.Κ.Α., απορριπτομένου ούτως ως αβάσιμου του ως άνω ισχυρισμού του προσφεύγοντος περί υποχρεωτικής υπαγωγής της παρεμβαίνουσας στην επικουρική ασφάλιση του Τ.Ε.Α.Υ.ΕΤ. - Ν.Π.Ι.Δ., αφετέρου δε, ότι δεν οφείλει ασφαλιστικές εισφορές για κύρια και επικουρική ασφάλιση, ως απαιτεί η Διακήρυξη. Επιπλέον δε, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε την από 23.10.2020 υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της, με την οποία δηλώνει «Το υπαλληλικό και εργατικό προσωπικό, καθώς και τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου της εταιρίας ασφαλίζονται στον ΕΦΚΑ (ΙΚΑ ΜΙΚΤΑ ΕΤΑΜ και ΙΚΑ ΒΑΡΕΑ ΤΕΑΜ) για την κύρια και επικουρική τους ασφάλιση, για την οποία καταβάλλουμε τις εισφορές που αναλογούν εμπρόθεσμα και είμαστε ασφαλιστικά ενήμεροι» καθώς και την υπ' αριθ. 410/2-0.9.2020 ένορκη βεβαίωση του νομίμου εκπροσώπου της, όπου ενόρκως βεβαιώνει ότι η εταιρεία «δεν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις της όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, κύριας είτε επικουρικής». Κατόπιν των ανωτέρω, ο υπόψη (4^{ος}) λόγος της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος.

12. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, πρέπει να απορριφθεί η Προσφυγή και να γίνουν δεκτές οι ασηκθείες επί αυτής Παρεμβάσεις,

Αριθμός απόφασης: 237 / 2021

σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω, το δε, παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα να καταπέσει, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται τις Παρεμβάσεις.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 15 Ιανουαρίου 2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 4 Φεβρουαρίου 2021.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νικόλαος Σ. Σαββίδης

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου