

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 05.03.2019 με την εξής σύνθεση:
Σταυρούλα Κουρή Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου - Εισηγήτρια και
Εμμανουέλα Σωτηροπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 07.02.2018 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 163/11.02.2019 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία [...], νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά του [...] και του υπ'αριθ. 14/2019-28/1/2019 αποσπάσματος απόφασης περί εγκρίσεως του Πρακτικού Ι της 3^{ης} και από 28 Ιανουαρίου 2019 Συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου [...], στο πλαίσιο προκηρυχθέντος διαγωνισμού για την «Προμήθεια τροφίμων για τις κοινωνικές δομές ετών 2018-2019 και προαίρεση για το έτος 2020».

Της παρεμβαίνουσας εταιρίας [...], νομίμως εκπροσωπούμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή του, ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση του υπ'αριθ. 14/2019-28/1/2019 αποσπάσματος απόφασης του Δήμου [...] με την οποία εγκρίθηκε το Πρακτικό Ι της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, κατά το μέρος που με την εν λόγω απόφαση έγιναν αποδεκτές στο

Αριθμός απόφασης: 264/2019

επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, πέραν της προσφοράς του, και οι προσφορές των οικονομικών φορέων [...].

2. Επειδή, με την Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα [...] επιδιώκει την απόρριψη της υπόψη Προσφυγής και ως εκ τούτου τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν έγινε αποδεκτή η προσφορά της για τα είδη των Ομάδων Α' και Δ (4.1.-4.5) Περαιτέρω αιτείται την απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος και τον αποκλεισμό του από το επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας.

3. Επειδή, με την υπ' αριθ. πρωτ. 26509/01.11.2018 Διακήρυξη προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός, ανοικτός, δημόσιος διαγωνισμός (κάτω των ορίων) με αντικείμενο την «Προμήθεια Τροφίμων για τις Κοινωνικές Δομές ετών 2018-2019 και προαίρεση για το έτος 2020», προϋπολογισθείσας αξίας 84.818,50 € (χωρίς ΦΠΑ και δικαίωμα προαίρεσης), σε οκτώ (8) Τμήματα, με δικαίωμα υποβολής προσφοράς για όλα τα τμήματα ή για συγκεκριμένα τμήματα, πάντα όμως για το σύνολο των ειδών του εκάστοτε τμήματος, και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής. Η εν λόγω Διακήρυξη έλαβε ΑΔΑΜ 18PROC003931006 2018-11-01 και καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 01.11.2018, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό : α/α 66135. Στο διαγωνισμό υπέβαλαν τις προσφορές τους τρεις οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων για τα Τμήματα Α', Β', Γ', Δ', Ε', ΣΤ', Ζ', και Η', ο [...] για τα Τμήματα Α', Β', Γ', Ε', ΣΤ' και Ζ' και η εταιρία [...] για τα Τμήματα Α' και Δ'. Οι προσφορές των ως άνω οικονομικών φορέων έγιναν αποδεκτές κατά το στάδιο αξιολόγησης των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών, οπότε με την προσβαλλόμενη αποφασίστηκε η συνέχισή τους στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού (αποσφράγιση οικονομικών προσφορών).

4. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 258781073959 0408 0015),

Αριθμός απόφασης: 264/2019

ποσού 600,00 €, το οποίο συνιστά το κατώτατο κατά το νόμο ποσό παραβόλου, όπως υπολογίζεται με βάση την προϋπολογισθείσα αξία του αντικειμένου της σύμβασης στο οποίο αφορά η υπόψη προσφυγή.

5. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 84.818,50 € χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου δημοσίευσής του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

6. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ.α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 28.01.2019, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες και η υπόψη Προσφυγή κατατέθηκε μέσω ΕΣΗΔΗΣ στις 07.02.2019, ήτοι εντός της προβλεπόμενης εκ του νόμου δεκαήμερης προθεσμίας.

7. Επειδή, το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος στοιχειοθετείται στο γεγονός ότι, αν και ο ίδιος έχει υποβάλλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά του στον υπόψη διαγωνισμό, μεταξύ άλλων και για τα Τμήματα που έχουν υποβάλλει τις προσφορές τους οι δύο έτεροι διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς, προσδοκώντας εύλογα να του ανατεθεί η εκτέλεση της δημοπρατούμενης σύμβασης για τα εν λόγω Τμήματα, καθότι η προσφορά του έγινε αποδεκτή κατά το στάδιο αξιολόγησης των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών, η συνέχιση στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας των δύο άλλων διαγωνιζομένων, παρά τα σφάλματα που εμφιλοχωρούν στις προσφορές του, απομειώνει την προσδοκία του τούτη.

8. Επειδή, με την υπό κρίση Προσφυγή του, ο προσφεύγων οικονομικός φορέας στρέφεται κατά του υπ' αριθ. 14/2019-28/1/2019

Αριθμός απόφασης: 264/2019

αποσπάσματος απόφασης του Δήμου [...] με την οποία εγκρίθηκε το Πρακτικό Ι της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου και ως εκ τούτου έγιναν αποδεκτές στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, πέραν της προσφοράς του προσφεύγοντος, και οι προσφορές των συνδιαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων [...] και [...]. Εν προκειμένω, αναφορικά με την προσφορά του οικονομικού φορέα [...] για τα Τμήματα Α' και Δ' της δημοπρατούμενης σύμβασης, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία [...], παρότι δηλώνει ότι θα αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας τμήμα της σύμβασης σε τρίτο οικονομικό φορέα και συγκεκριμένα στην εταιρία [...], δεν συνυποβάλλει με την προσφορά της χωριστό ΤΕΥΔ για τον ως άνω υπεργολάβο, δεν αναφέρει το ποσοστό της σύμβασης που αυτός να αναλάβει να εκτελέσει, ούτε υποβάλλει την απαιτούμενη κατά τη διακήρυξη δήλωση συνεργασίας μεταξύ των δύο οικονομικών φορέων υπό τη μορφή ιδιωτικού συμφωνητικού ή συμβολαιογραφικής πράξης. Επίσης, η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία [...], παρότι υποβάλλει υπεύθυνη δήλωση του [...] σύμφωνα με την οποία ο τελευταίος δηλώνει ότι : «Παραχωρώ τα οχήματα ΑΙΚ1871 και ΑΙΡ 7003 στην [...], εφόσον κηρυχθεί ανάδοχος στο διαγωνισμό για την Προμήθεια Τροφίμων για τις Κοινωνικές Δομές του Δήμου [...] ετών 2018-2019 και προαίρεση για το έτος 2020», δεν δηλώνει ότι στηρίζεται στις ικανότητες τρίτων φορέων για την εκτέλεση της δημοπρατούμενης προμήθειας, ούτε υποβάλει χωριστό ΤΕΥΔ για τον τρίτο οικονομικό φορέα. Αναφορικά δε με την προσφορά του οικονομικού φορέα [...] για τα Τμήματα Α', Ε', ΣΤ' και Ζ' της δημοπρατούμενης σύμβασης, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι ο συνδιαγωνιζόμενος [...], παρότι έχει δηλώσει ότι θα χρησιμοποιήσει για την μεταφορά των υπό προμήθεια ειδών το με αριθ. κυκλοφορίας ΑΙΡ 3718 όχημα, τούτο είναι ακατάλληλο για την μεταφορά των ειδών των Τμημάτων Ε', ΣΤ' και Ζ', τα οποία απαιτείται να μεταφέρονται σε συνθήκες ψύξης, αλλά και για την μεταφορά των ειδών του Τμήματος Α', στα οποία συγκαταλέγονται και είδη ζωικής προέλευσης, οπότε για τη μεταφορά τους απαιτείται βεβαίωση καταλληλότητας του οχήματος από αρμόδια Κτηνιατρική Υπηρεσία. Για αυτούς τους λόγους, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι οι προσφορές των

Αριθμός απόφασης: 264/2019

συνδιαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων δεν πληρούν τις προϋποθέσεις του νόμου και της διακήρυξης, θα πρέπει να απορριφθούν και ως εκ τούτου να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος τούτο.

9. Επειδή, η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία [...] υπέβαλε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ έγγραφο με τίτλο «Κατάθεση απόψεων [...]», το οποίο έγγραφο καθ'ερμηνεία του περιεχομένου του συνιστά κατά τις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και του ΠΔ 39/201 Παρέμβαση, καθότι περιέχει όλα τα ουσιώδη στοιχεία προς τούτο. Η εν λόγω Παρέμβαση ασκείται παραδεκτώς και δη εμπροθέσμως, διότι, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017, η υπόψη Προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή προς τους ενδιαφερόμενους τρίτους στις 07.02.2019, οπότε και έλαβε γνώση αυτής η παρεμβαίνουσα, και η Παρέμβαση κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. στις 17.02.2019, ήτοι εντός της σχετικής δεκαήμερης προθεσμίας, σε κάθε δε περίπτωση η εν λόγω Παρέμβαση ασκείται μετ'εννόμου συμφέροντος από την παρεμβαίνουσα. Ειδικότερα, με την Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη των λόγων προσφυγής κατά το μέρος που αφορούν στην προσφορά της και ως εκ τούτου την αποδοχή της συμμετοχής της στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, επικαλούμενη ότι από την Υπεύθυνη Δήλωση του προμηθευτή της [...] δεν προκύπτει υπεργολαβική σχέση μεταξύ τους, αλλά σχέση προμηθευτή – πελάτη. Μάλιστα, η παρεμβαίνουσα προβάλλει ειδικά ότι, λαμβάνοντας υπόψη τη φύση της προμήθειας (ασαφής όγκοι παραγγελιών καθώς και μεγάλες παραδόσεις εν μέσω εορτών) και προκειμένου να εξασφαλιστεί απρόσκοπτα και με συνέπεια στους όρους της διακήρυξης η ανωτέρω προμήθεια, επέλεξε, παρότι διαθέτει σύγχρονο εργαστήριο κρέατος πιστοποιημένο κατά ISO 22000:2005, να προσκομίσει περαιτέρω Υ/Δ της προμηθεύτριας της εταιρίας [...], η οποία είναι προμηθεύτρια εταιρεία των μεγαλύτερων αλυσίδων Σούπερ Μάρκετ με δικές της σειρές προϊόντων ευρείας κατανάλωσης και πιστοποιημένη με τα υψηλότερα στάνταρ. Άλλωστε, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι για τους ίδιους ως άνω λόγους, υπέβαλε και δήλωση παραχώρησης αυτοκινήτων, που

Αριθμός απόφασης: 264/2019

ενδεχομένως χρειαστούν σε μαζική προμήθεια, του ιδιοκτήτη [...], ο οποίος είναι ομόρρυθμο μέλος της εταιρείας και διαχειριστής αυτής, και συνεπώς δεν μπορεί να χαρακτηριστεί τρίτο πρόσωπο. Κατά το μέρος δε που με την ως άνω Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα προβάλλει αιτήματα που αφορούν στην απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος [...], η κριθείσα Παρέμβαση απορρίπτεται ως απαράδεκτη.

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε το με αριθ. πρωτ. 3363/18.02.2019 έγγραφο απόψεων επί της υπόψη προσφυγής, αναφερόμενη στο βάσιμο της απόφασης της περί αποδοχής των προσφορών των δύο συνδιαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων. Ειδικότερα, αναφορικά με την προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας [...], η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι η εν λόγω διαγωνιζόμενη επικαλείται στο ΕΕΕΣ της προσφοράς της την στήριξη της σε τρίτους με την μορφή υπεργολαβίας, το οποίο αποδεικνύει με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης του φορέα στον οποίο στηρίζεται η εταιρεία, ενώ όσον αφορά στην διάθεση οχημάτων προς την εταιρεία, ισχυρίζεται ότι αυτά παραχωρούνται με σχετική υπεύθυνη δήλωση-δέσμευση από φυσικό πρόσωπο, το οποίο τυγχάνει και μέλος της συγκεκριμένης εταιρείας, το οποίο συμβαδίζει με τον όρο του άρθρου 2.2.8. της διακήρυξης, όπου προβλέπεται ότι η όποια στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων είναι δυνατή ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς. Τέλος, αναφορικά με την προσφορά του συνδιαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα [...], η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι, εφόσον το δηλούμενο όχημα διαθέτει ψυκτικό μηχάνημα, η αρμόδια Επιτροπή θεώρησε ότι μπορούν να μεταφερθούν με ασφάλεια και σύμφωνα με τους κανονισμούς τα προϊόντα που ανήκουν στις ειδικές κατηγορίες τροφίμων (αυγά, γάλα, κατεψυγμένα προϊόντα κλπ).

11. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 367 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: *«1.Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει*

Αριθμός απόφασης: 264/2019

την προσφυγή με απόφασή της... 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 ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ 39/2017. Ενόψει των ανωτέρω, η Α.Ε.Π.Π. επιλαμβάνεται προδικαστικών προσφυγών που στρέφονται κατά πράξεων ή παραλείψεων αναθετουσών αρχών που εκδίδονται/συντελούνται κατά το στάδιο ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων, όπως αυτές προσβάλλονται ενώπιόν της, από κάθε πρόσωπο το οποίο έχει ή είχε έννομο συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση, εξετάζοντας τους προβαλλόμενους πραγματικούς και νομικούς ισχυρισμούς των εμπλεκόμενων μερών και αποφαινεται αιτιολογημένα.

12. Επειδή, αναφορικά με τον πρώτο λόγο προσφυγής, και δη την απόρριψη της προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας [...] για τον λόγο ότι δεν υπέβαλε χωριστό έντυπο ΤΕΥΔ για την υπεργολάβο εταιρία [...], ούτε το απαιτούμενο κατά τη διακήρυξη έγγραφο για τη δήλωση της συνεργασίας της με αυτήν, λαμβάνονται υπόψη τα εξής : Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 58 του Ν. 4412/2016 : «Στα έγγραφα της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή ζητάει από τον προσφέροντα να αναφέρει στην προσφορά του το τμήμα της σύμβασης που προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνει», ενώ σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 131 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι : «5. Προκειμένου να μην αθετούνται οι υποχρεώσεις της παρ. 2 του άρθρου 18, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν, σύμφωνα με τα άρθρα 79 έως 81, να επαληθεύσουν τη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού για τους υπεργολάβους, σύμφωνα με τα άρθρα 73 και 74. Στην περίπτωση αυτή, η αναθέτουσα αρχή: α) απαιτεί από τον οικονομικό φορέα να αντικαταστήσει έναν υπεργολάβο, όταν από την ως άνω επαλήθευση προκύπτει ότι συντρέχουν υποχρεωτικοί λόγοι αποκλεισμού του και β) μπορεί να απαιτήσει από τον οικονομικό φορέα να αντικαταστήσει έναν υπεργολάβο, όταν από την ως άνω επαλήθευση προκύπτει ότι συντρέχουν δυνητικοί λόγοι αποκλεισμού του. 6. Κατά παρέκκλιση από την προηγούμενη παράγραφο, αν το (α) τμήμα(τα)

Αριθμός απόφασης: 264/2019

της σύμβασης το (α) οποίο (α) ο κύριος ανάδοχος είχε αναφέρει στην προσφορά του, κατά το άρθρο 58 ή κατά την έναρξη εκτέλεσης της σύμβασης ή κατά τη διάρκεια αυτής, σύμφωνα με την παρ. 4, ότι προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, υπερβαίνει το ποσοστό του τριάντα τοις εκατό (30%) της συνολικής αξίας της σύμβασης, όπως αυτή έχει τροποποιηθεί, σύμφωνα με το άρθρο 132, η αναθέτουσα αρχή: α) επαληθεύει υποχρεωτικά τη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού για τους υπεργολάβους, σύμφωνα με τα άρθρα 73 και 74 και β) απαιτεί υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα να αντικαταστήσει έναν υπεργολάβο, όταν από την ως άνω επαλήθευση προκύπτει ότι συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού του. 7. Στις περιπτώσεις επαλήθευσης των λόγων αποκλεισμού για τους υπεργολάβους, σύμφωνα με τις παραγράφους 5 και 6, οι απαιτούμενες πληροφορίες συνοδεύονται από τις υπεύθυνες δηλώσεις και των υπεργολάβων, σύμφωνα με το άρθρο 79». Τέλος, στο άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης προβλέπεται ότι : « {...}. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν». Κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων, οι διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται, κατά την υποβολή της προσφοράς τους, να δηλώσουν τους υπεργολάβους που προτίθενται να χρησιμοποιήσουν για την εκτέλεση της σύμβασης καθώς και το/τα τμήματα της σύμβασης που αυτοί δεσμεύονται να εκτελέσουν, στο πρόσωπο των οποίων (υπεργολάβων) θα πρέπει να μην συντρέχουν οι προβλεπόμενοι κατά τη διακήρυξη και τα άρθρα 73 και 74 του Ν. 4412/2016 λόγοι αποκλεισμού, ήτοι οι υπεργολάβοι αναλαμβάνουν να υλοποιήσουν το ανατεθέν σε αυτούς τμήμα/τμήματα του συμβατικού αντικειμένου.

13. Επειδή, περαιτέρω, με την Κατευθυντήρια Οδηγία 10/2015 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων προσδιορίζεται η έννοια της υπεργολαβίας ως εξής : «Ως υπεργολαβία ορίζεται η εξ επαχθούς αιτίας σύμβαση μίσθωσης έργου, δια της οποίας ο ανάδοχος σύμβασης αναλαμβάνει νομικές δεσμεύσεις έναντι άλλων νομικών ή φυσικών προσώπων, μη συνδεόμενων με τον εργοδότη με νομικό δεσμό και με σκοπό την εκτέλεση μέρους της σύμβασης. Ο ανάδοχος παραμένει μόνος υπεύθυνος για το

Αριθμός απόφασης: 264/2019

εκτελούμενο από τον υπεργολάβο μέρος. Η συμβατική σχέση μεταξύ υπεργολάβου και εργολάβου διέπεται από τα άρθρα 681 επ. ΑΚ». Επιπρόσθετα, διακρίνεται η έννοια του υπεργολάβου από αυτήν του τρίτου προμηθευτή ως εξής : «Ο υπεργολάβος διακρίνεται από τον προμηθευτή δημόσιας σύμβασης, καθώς ο υπεργολάβος αναλαμβάνει να υλοποιήσει-εκτελέσει μέρος του αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης, ενώ ο προμηθευτής αναλαμβάνει να παράσχει-διαθέσει συγκεκριμένο/α αγαθό/α στο εν λόγω πλαίσιο». Τέλος, με την Κατευθυντήρια Οδηγία 23/2018 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων επισημαίνεται ότι : «Οι κατασκευαστές/ παραγωγοί ή/ και οι κάθε είδους «προμηθευτές» ειδών/ υλικών/προϊόντων των οικονομικών φορέων/συμμετεχόντων δεν αποτελούν, κατά γενικό κανόνα, τρίτους φορείς 38, υπό την έννοια των διατάξεων του άρθρου 78 του ν. 4412/2016 (αντίστοιχο άρθρο 63 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), στις ικανότητες των οποίων αυτοί στηρίζονται και, συνεπώς, δεν απαιτείται η υποβολή ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ εκ μέρους τους, με την επιφύλαξη των οριζόμενων στην επόμενη παράγραφο» ενώ αναφορικά με την υποχρέωση συμπλήρωσης του χωριστού ΤΕΥΔ από τους υπεργολάβους επισημαίνεται ότι «Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, τμήμα/τα της σύμβασης το/α οποίο/α υπερβαίνει/ουν σωρευτικά το ποσοστό του τριάντα τοις εκατό (30%) της συνολικής αξίας της σύμβασης, ο οικονομικός φορέας υποβάλλει χωριστά ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, όπου παρατίθενται οι πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με τις ενότητες Α και Β του Μέρους II και σύμφωνα με το Μέρος III του ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ 42 για κάθε έναν από τους υπεργολάβους. Σε περίπτωση μη υπέρβασης του εν λόγω ποσοστού, εναπόκειται στη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής να αποφασίσει και επομένως να ορίσει στην διακήρυξη ή στην πρόσκληση και στα έγγραφα της σύμβασης εάν οι σχετικές πληροφορίες των ενότητων Α και Β του Μέρους II και του Μέρους III, πρέπει ή δεν πρέπει να παρέχονται για υπεργολάβους στις ικανότητες των οποίων δεν βασίζεται ο οικονομικός φορέας, και κατά συνέπεια, εάν θα υποβληθεί από αυτούς ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ».

Αριθμός απόφασης: 264/2019

14. Επειδή, λαμβάνοντας υπόψη ότι με τον όρο του άρθρου 1.3 της επίμαχης διακήρυξης ορίζεται ως αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης η προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες διανομής και σίτισης των ωφελούμενων του Κοινωνικού Παντοπωλείου-Δομής Σίτισης του Δήμου [...] για τα έτη 2018-2019, σε συνολικά οκτώ (8) τμήματα, εκ των οποίων το Τμήμα 1 αφορά σε «Είδη παντοπωλείου», το Τμήμα 2 αφορά σε «Είδη ελαιολάδων», το Τμήμα 3 αφορά σε «Είδη σπρωροπωλείου», το Τμήμα 4 αφορά σε «Είδη κρεοπωλείου», το Τμήμα 5 αφορά σε «Είδη γαλακτομικών», το Τμήμα 6 αφορά σε «Κατεψυγμένα ψάρια», το Τμήμα 7 αφορά σε «Κατεψυγμένα λαχανικά» και το Τμήμα 8 αφορά σε «Είδη αρτοποιείου» όπως και ότι με τον όρο του άρθρου 2.2.4. της διακήρυξης ορίζεται ότι δικαίωμα συμμετοχής στην διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης έχουν οι οικονομικοί φορείς που ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας, προκύπτει ότι η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία [...] έχει πράγματι δικαίωμα να συμμετάσχει στον επίμαχο διαγωνισμό, υποβάλλοντας την προσφορά της για τα Τμήματα 1 και 4 αυτού, καθότι συνιστά επιχείρηση που δραστηριοποιείται στο λιανικό, χονδρικό εμπόριο κρεάτων, κατεψυγμένων προϊόντων, ειδών διατροφής, επεξεργασίας και διακίνησης προϊόντων κρέατος. Υπό αυτήν την έννοια, η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία προκειμένου να ανταποκριθεί στην εκτέλεση του δημοπρατούμενου αντικειμένου, για το οποίο υπέβαλε την προσφορά της, ως νομίμως δικαιούτο, προέβη σε συνεργασία με την εταιρία [...], η οποία κατά τα ανωτέρω συνιστά τρίτη προμηθεύτρια εταιρία και η οποία με την από 30.11.2018 υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου της, [...], δεσμεύτηκε ότι θα προμηθεύσει/τεμαχίσει/συσκευάσει το σύνολο της προμήθειας κρεάτων/πουλερικών που αναφέρονται στη διακήρυξη σε περίπτωση που κηρυχθεί ανάδοχος η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία [...]. Τούτων δοθέντων και συνεκτιμούμενων όσων αναλυτικά εκφέρονται στις σκέψεις 12-13 της παρούσας, η τρίτη εταιρία [...] σε καμία περίπτωση δεν συνιστά υπεργολάβο, ούτε η σχέση αυτής με την συνδιαγωνιζόμενη χαρακτηρίζεται ως σχέση υπεργολαβίας, με συνέπεια η εταιρία [...] να μην έχει εκ του νόμου υποχρέωση να υποβάλλει χωριστό ΤΕΥΔ και η προσφορά της

Αριθμός απόφασης: 264/2019

συνδιαγωνιζόμενης [...] να μην πάσχει από ελάττωμα για τον λόγο αυτόν. Αναφορικά δε με την δήλωση της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας [...] στο Μέρος II, πεδίο Δ του ΤΕΥΔ της προσφοράς της ότι προτίθεται να αναθέσει τμήμα της σύμβασης στην εταιρία [...] υπό την μορφή υπεργολαβίας, από την συνολική επισκόπηση του φακέλου προσφοράς της προκύπτει ότι η δήλωση αυτήν δεν ανταποκρίνεται πράγματι στην πρόθεση της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας να αναθέσει στην τρίτη εταιρία [...] υπό τη μορφή υπεργολαβίας την εκτέλεση μέρους της αντικειμένου της σύμβασης στο οποίο αφορά η προσφορά της, παρά μόνον ετέθη προκειμένου να καταδείξει την σχέση συνεργασίας προμηθευτή-αγοραστή μεταξύ του τρίτου οικονομικού φορέα και της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας και ως τέτοια δέον να λαμβάνεται. Ενόψει των ανωτέρω, απορρίπτεται ως αβάσιμος ο πρώτος λόγος προσφυγής κατά το μέρος που αφορά στο ελάττωμα της προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας [...] σε σχέση με την δήθεν φερόμενη ως υπεργολάβο εταιρία [...].

15. Επειδή, περαιτέρω, αναφορικά με την απόρριψη της προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας [...] για τον λόγο ότι δεν υπέβαλε χωριστό ΤΕΥΔ για τον τρίτο οικονομικό φορέα [...], ο οποίος, με την υποβληθείσα από 30.11.2018 δήλωσή του παραχώρησε σε αυτήν τα με αριθ. κυκλοφορίας ΑΙΚ 1871 και ΑΙΡ 7003 οχήματα, ιδιοκτησίας του, για την εκτέλεση της δημοπρατούμενης σύμβασης, δέον να εξετασθεί κατά το παρόν στάδιο της διαδικασίας ειδικώς το περιεχόμενο του προσκομισθέντος από την εταιρία [...] ΤΕΥΔ σε σχέση με τους όρους της διακήρυξης και τα ισχύοντα στην κείμενη νομοθεσία.

16. Επειδή, ειδικότερα, η παρούσα διαγωνιστική διαδικασία διέπεται από τις διατάξεις του Ν. 4412/2016, στο άρθρο 79 παρ. 1-2 του οποίου ορίζεται ότι : *«1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕ-ΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α`75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των*

Αριθμός απόφασης: 264/2019

πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά τους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά». 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

Αριθμός απόφασης: 264/2019

εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων» και στο άρθρο 75 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Κριτήρια επιλογής» ορίζεται ότι : «1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα [...2...3...] 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.[...].».

17. Επειδή, αναλόγως με όσα προβλέπονται στις αναφερόμενες ως άνω διατάξεις του Ν. 4412/2016, στην επίμαχη διακήρυξη, η οποία άλλωστε θέτει το κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας, προβλέπεται στο άρθρο 2.2.6 με τίτλο : «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» ότι : «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς δηλώνουν :α) πίνακα με το προσωπικό, β) ενδεικτικά προσπέκτους ή πίνακες με τα χαρακτηριστικά των ειδών, γ) τον τεχνικό εξοπλισμό (π.χ. οχήματα κτλ) που διαθέτουν και τα μέτρα που λαμβάνουν για την εξασφάλιση της ποιότητας, καθώς και της παράδοσης των ειδών σε περίπτωση μεταφοράς αυτών» και στο άρθρο 2.2.9.1. με τίτλο «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών» ότι : «Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6, 2.2.7 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 Ένιο Εγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα II το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ)

Αριθμός απόφασης: 264/2019

2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1».

18. Επειδή, κατ' εφαρμογή της ισχύουσας ως άνω νομοθεσίας και σύμφωνα με τους όρους της υπόψη Διακήρυξης, κατά το στάδιο αξιολόγησης των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων ισχύει ο κανόνας της προαπόδειξης, κατ' εφαρμογή του οποίου οι διαγωνιζόμενοι καλούνται μέσω της συμπλήρωσης και υποβολής του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, το οποίο συνιστά προκαταρκτική υπεύθυνη δήλωση, να αποδεικνύουν τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεσης σύμβασης, χωρίς περαιτέρω υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών. Ειδικότερα, εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι, λόγω της φύσεως του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ως ουσιώδους δικαιολογητικού συμμετοχής, το οποίο επέχει θέση υπευθύνου δηλώσεως με τις συνέπειες του Ν. 1599/1986, και λειτουργεί ως προκαταρκτική απόδειξη ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής που ορίζονται στην οικεία διακήρυξη και στην κείμενη νομοθεσία, δεν είναι επιτρεπτή η υποκατάστασή του από άλλα στοιχεία της προσφοράς διαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα μη έχοντα τον αυτόν δεσμευτικό χαρακτήρα. Άλλωστε, κατ' επιταγή της νομοθεσίας, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν κατά την υποβολή του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ και την παράλληλη υποβολή των σχετικών πιστοποιήσεων/δικαιολογητικών, διότι με τον τρόπο αυτόν παρακάμπτεται ο κανόνας της προαπόδειξης που εισάγει ο ν. 4412/2016 και προκαλείται πρόσθετο διοικητικό βάρος στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων. Στον σκοπό αυτόν θα αντίκειτο η εκ των πραγμάτων διαμόρφωση υποχρέωσης των αναθετουσών αρχών, προκειμένου να διαπιστώσουν την συμμόρφωση της προσφοράς προς τους όρους της διακήρυξης, να ελέγχουν, πλην του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, και αυτοβούλως υποβαλλόμενα δικαιολογητικά ή στοιχεία των υποχρεωτικώς μεν υποβαλλόμενων δικαιολογητικών και εγγράφων, πλην όμως μη απαιτούμενων κατά το παρόν στάδιο του διαγωνισμού (ΔΕφΘεσ/νίκης 166/2018). Προς τούτο, επισημαίνεται ειδικά και στην με αριθ. 23/2018 Κατευθυντήρια Οδηγία της ΕΑΑΔΗΣΥ, ότι εάν οι

Αριθμός απόφασης: 264/2019

διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς υποβάλουν αυτοβούλως στον φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής», πέραν του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, ένα ή περισσότερα από τα σχετικά πιστοποιητικά/δικαιολογητικά, η εν λόγω υποβολή δεν αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς και αποκλεισμού τους, καθότι η αναθέτουσα αρχή δέον να μην ελέγχει τα εν λόγω δικαιολογητικά στην παρούσα φάση του διαγωνισμού.

19. Επειδή, στην κριθείσα περίπτωση, από την επισκόπηση του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ που συμπεριέλαβε στην προσφορά της η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία [...] προκύπτει ότι στο ερώτημα του πεδίου Γ (Μέρος II) εάν στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται στο μέρος IV και στα (τυχόν) κριτήρια και κανόνες που καθορίζονται στο μέρος V κατωτέρω; έδωσε την απάντηση ΟΧΙ, ενώ στο πεδίο Γ του Μέρους IV όπου της ζητείται να περιγράψει τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτει για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης απάντησε ότι διαθέτει «ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΑ ΚΑΤΑΛΛΗΛΑ ΑΔΕΙΟΔΟΤΗΜΕΝΑ, ΠΛΗΡΩΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΕΝΟ ΕΡΓΑΣΤΗΡΙΟ-ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣΤΗΡΙΟ ΜΕ ΑΔΕΙΟΔΟΤΗΣΗ». Υπό αυτά τα δεδομένα, και λαμβανομένων υπόψη όσων εκτίθενται στις σκέψεις 16-18 της παρούσας, κατά το παρόν στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, όπου ισχύει ο κανόνας της προαποδείξεως και του ελέγχου των προσφορών των διαγωνιζομένων με βάσει τα δηλούμενα στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, δεν δύναται να ελέγχονται, πλην του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, και λοιπά αυτοβούλως υποβαλλόμενα εκ μέρους της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας δικαιολογητικά ή στοιχεία, όπως η από 30.11.2018 δήλωση του [...] περί παραχώρησης χρήσης των υπ' αριθ. κυκλοφορίας ΑΙΚ 1871 και ΑΙΡ 7003 οχημάτων στην εταιρία, ώστε να απορριφθεί η προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας λόγω πλημμέλειας που απορρέει από την εν λόγω δήλωση, παρά μόνον πρέπει να ελεγχθεί εάν τα δηλούμενα στο ΤΕΥΔ της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας συμβαδίζουν με τα προαποδεικτικώς ζητούμενα να δηλωθούν σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης. Ήτοι, στην κριθείσα περίπτωση η δήλωση της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας ότι δεν στηρίζεται στις ικανότητες τρίτων φορέων για την πλήρωση των απαιτήσεων τεχνικής ικανότητας και ότι διαθέτει κατάλληλα αδειοδοτημένα

Αριθμός απόφασης: 264/2019

οχήματα συμβαδίζει με τις απαιτήσεις της διακήρυξης και δη τον όρο 2.2.6. αυτής καθότι βεβαιώνεται προαποδεικτικώς ότι τα υπό προμήθεια είδη θα μεταφέρονται από κατάλληλα οχήματα, ώστε να διασφαλίζεται η ζητούμενη ποιότητα κατά την παράδοσή τους, και κατά τούτο η προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας [...] ορθώς έγινε δεκτή, απορριπτομένου ως αβάσιμου και του δεύτερου σκέλους του πρώτου λόγου προσφυγής περί απορρίψεως της προσφοράς της τελευταίας.

20. Επειδή, αναφορικά με τον τρίτο λόγο προσφυγής, με τον οποίον ο προσφεύγων βάλλει κατά της προσφοράς του έτερου συνδιαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα [...], ισχυριζόμενος ότι το δηλούμενο στην προσφορά του όχημα με αριθ. κυκλοφορίας ΑΙΡ 3718 δεν είναι κατάλληλο για την μεταφορά σε συνθήκες ψύξης ή κατάψυξης των ειδών των ομάδων Α, Ε, ΣΤ και Ζ διότι δεν διαθέτει ψυγείο, ούτε βεβαίωση καταλληλότητας από την αρμόδια κτηνιατρική υπηρεσία, ώστε να διασφαλίζεται ότι τα μεταφερόμενα είδη δεν θα υποστούν αλλοιώσεις, διαπιστώνονται τα εξής : Αναφορικά με τον έλεγχο των ανωτέρω επικαλούμενων εκ μέρους του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα εγγράφων του οχήματος ΑΙΡ 3718 προς απόδειξη ότι αυτό δεν είναι κατάλληλο για την μεταφορά των προσφερόμενων ειδών, ισχύουν *mutatis-mutandis* όσα εκτίθενται στη σκέψη 18 της παρούσας, υπό την έννοια ότι δεν δύναται στο παρόν στάδιο του διαγωνισμού το σύννομο της προσφοράς του συνδιαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα να κριθεί επί τη βάση ελέγχου δικαιολογητικών εγγράφων της προσφοράς του, όπως η άδεια κυκλοφορίας και η βεβαίωση καταλληλότητας του ΑΙΡ 3718 οχήματος, τα οποία δεν οφείλει στο παρόν στάδιο να υποβάλλει. Παρόλα αυτά, από τη δήλωση που περιέχεται στο ΤΕΥΔ της προσφοράς του συνδιαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα ότι θα χρησιμοποιήσει: «Επαγγελματικό όχημα με αριθμό κυκλοφορίας ΑΙΡ 3718» δεν προκύπτει πως καλύπτονται οι απαιτήσεις του όρου 2.2.6. της διακήρυξης, ήτοι δεν αναφέρεται εάν το ως άνω όχημα είναι κατάλληλα αδειοδοτημένο για την μεταφορά των υπό προμήθεια ειδών και επιπλέον δεν γίνεται καμία απολύτως αναφορά στα απαιτούμενα κατά τη διακήρυξη μέτρα που λαμβάνει ο διαγωνιζόμενος για την εξασφάλιση της ποιότητας και της παράδοσης των

Αριθμός απόφασης: 264/2019

ειδών σε περίπτωση μεταφοράς αυτών, με συνέπεια κατά τούτο η προσφορά του να μην είναι νόμιμη, γενομένου δεκτού του οικείου λόγου προσφυγής.

21. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή γίνεται εν μέρει δεκτή και δη κατά το μέρος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς του συνδιαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα [...] για τα Τμήματα Α', Ε', ΣΤ' και Ζ' του δημοπρατούμενου αντικειμένου, ενώ γίνεται δεκτή και η ασκηθείσα παρέμβαση.

22. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, ποσού 600,00 πρέπει να της επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την ασκηθείσα Παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη με αριθ. 14/2019-28/1/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου [...], κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του οικονομικού φορέα [...] για τα Τμήματα Α', Ε', ΣΤ' και Ζ' του δημοπρατούμενου αντικειμένου, όπως η εν λόγω απόφαση εκδόθηκε στο πλαίσιο προκηρυχθέντος διαγωνισμού για την «Προμήθεια τροφίμων για τις κοινωνικές δομές ετών 2018-2019».

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 258781073959 0408 0015), ποσού 600,00 ευρώ.

Αριθμός απόφασης: 264/2019

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 5 Μαρτίου 2019 και εκδόθηκε στις 12 Μαρτίου 2019.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Σταυρούλα Κουρή

Ανθούλα Νικολαΐδου