

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 21 Ιανουαρίου 2021, με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 14.12.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1900/15-12-2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*****».

Κατά του *****, όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «*****», όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθ. 419/2020 (πρακτικό της 30 30.11.2020 συνεδρίασης) απόφασης της ***** κατά το μέρος που αφορά στην Ομάδα 5, ΕΙΔΗ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ του ΥΠΟΕΡΓΟΥ 2 του διαγωνισμού. Ετέρωθεν, η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα εταιρεία αιτούνται όπως απορριφθεί η Προσφυγή και διατηρηθεί η προσβαλλόμενη απόφαση.

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

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός απόφασης: 271 / 2021

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 1.538,99 ευρώ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό *****), δοθέντος ότι η προϋπολογισθείσα αξία της Ομάδας 5 της υπό ανάθεση σύμβασης, για την οποία ασκείται η υπό κρίση Προσφυγή, ανέρχεται σε ποσό, προ ΦΠΑ, 307.797,60 ευρώ.

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. πρωτ. ***** Διακήρυξη του ***** προκηρύχθηκε ανοικτός δημόσιος διαγωνισμός, με τη χρήση ηλεκτρονικών μέσων και με κριτήριο αναθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, για την προμήθεια «ΤΡΟΦΙΜΑ» και «ΒΑΣΙΚΗ ΥΛΙΚΗ ΣΥΝΔΡΟΜΗ» στο πλαίσιο του επιχειρησιακού προγράμματος επισιτιστικής και βασικής υλικής συνδρομής του ***** για τις ανάγκες της κοινωνικής σύμπραξης ΠΕ Ροδόπης, συνολικού προϋπολογισμού 1.886.568,00 € χωρίς ΦΠΑ, η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 27.07.2020 και με ΑΔΑΜ *****, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό με α/α *****. Το αντικείμενο του διαγωνισμού περιελάμβανε πέντε (5) ομάδες. Για την Ομάδα 5, «Είδη Βασικής Υλικής Συνδρομής» του διαγωνισμού, προσφορά υπέβαλαν, μεταξύ άλλων, η «*****» και ήδη προσφεύγουσα και η εταιρεία «*****» και ήδη παρεμβαίνουσα, η οποία και ανεδείχθη προσωρινός ανάδοχος με την προσβαλλόμενη απόφαση. Κατά της απόφασης αυτής στρέφεται η παρούσα, κατά το μέρος που παρανόμως με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας και έγινε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «*****», ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του ανωτέρω αντικειμένου του (προμήθεια), της ιδιότητας της αναθέτουσας αρχής, ανήκουσας στους Φορείς της Γενικής Διοίκησης και συγκεκριμένα στον υποτομέα Οργανισμών

Αριθμός απόφασης: 271 / 2021

Τοπικής Αυτοδιοίκησης Α΄ Βαθμού και του χρόνου αποστολής (23.07.2020) της Προκήρυξης προς δημοσίευση στη Ε.Ε.Ε.Ε. (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και του Βιβλίου Ι (άρθρο 3 - 221), καθώς και στις οικείες διατάξεις του Βιβλίου ΙV 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). 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 κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 08.12.2020 και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 14.12.2020, ήτοι εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας.

4. Επειδή, η προσφεύγουσα με πρόδηλο έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση Προσφυγή της, σύμφωνα με τα άρθρα 360 και 367 του Ν. 4412/2016 και τα άρθρα 3 και 18 του Π.Δ. 39/2017, αιτούμενη την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης απόφασης, αφού συμμετείχε στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλοντας την προσφορά της για την Ομάδα 5 αυτής, η οποία κρίθηκε, παρανόμως ως ισχυρίζεται, ως μη αποδεκτή ενώ έγινε αποδεκτή αυτή της εταιρείας «*****» και ήδη παρεμβαίνουσας και αναδείχθηκε αυτή προσωρινή ανάδοχος για την υπόψη Ομάδα. Ετέρωθεν, εν γένει παραδεκτώς και με πρόδηλο έννομο συμφέρον παρεμβαίνει, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 η εταιρεία «*****», αφού, η προσφορά της κρίθηκε ως αποδεκτή για την Ομάδα 5 και αναδείχθηκε ανάδοχος, ενώ η Παρέμβασή της αυτή τυγχάνει και εμπρόθεσμη. Ωστόσο και κατά το σκέλος της Παρέμβασης, με την οποία η παρεμβαίνουσα προβάλλει και έτερες πλημμέλειες της προσφοράς της προσφεύγουσας, για τις οποίες όφειλε η αναθέτουσα αρχή να την έχει, επιπλέον, απορρίψει, αυτή τυγχάνει απορριπτή ως απαράδεκτη, καθόσον κατ' άρθρα 360 και 362 του Ν. 4412/2016 όφειλε όπως ασκήσει Προδικαστική Προσφυγή προς παραδεκτή προβολή των εν λόγω ισχυριζόμενων πλημμελειών. Κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή και η ασκηθείσα επ'

Αριθμός απόφασης: 271 / 2021

αυτής Παρέμβαση είναι τυπικά παραδεκτές και θα πρέπει να εξεταστούν στην ουσία τους.

5. Επειδή, παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 365 «Διαδικασία εξέτασης της προσφυγής» 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. πρωτ. 30279/21.12.2020 έγγραφό της, εκφράζει τις απόψεις της επί των λόγων αυτής, αιτούμενη την απόρριψη της Προσφυγής.

6. Επειδή, με την Προσφυγή της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι παρανόμως απορρίφθηκε η προσφορά της με την αιτιολογία ότι τα υποβληθέντα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, πιστοποιητικά ISO, που υπέβαλε σε απλή φωτοτυπία, δεν έφεραν ως ιδιωτικά έγγραφα επικύρωση από δικηγόρο, αφού με αυτά συνυποβλήθηκε σχετική υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιωνόταν η ακρίβεια του περιεχομένου τους.

7. Επειδή, με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας με την αιτιολογία ότι «Όσον αφορά την προσφορά του οικονομικού φορέα "*****" Α. Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.7 "ΠΡΟΤΥΠΑ ΔΙΑΣΦΑΛΙΣΗΣ ΠΟΙΟΤΗΤΑΣ ΚΑΙ ΠΡΟΤΥΠΑ ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ" της αριθμ.***** διακήρυξης: Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης απαιτείται να διαθέτουν τα απαραίτητα πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας που εκδίδονται από επίσημα γραφεία ποιοτικού ελέγχου ή αρμόδιες υπηρεσίες, από πιστοποιημένους οργανισμούς συμμόρφωσης. ΟΣΟΝ ΑΦΟΡΑ ΤΑ ΕΙΔΗ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ της παρούσας προμήθειας, σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας δεν συσκευάζει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, ο υποψήφιος ανάδοχος προσκομίζει Πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας των ***** ή νεώτερο, ή παρόμοιο και ισοδύναμο, διαπιστευμένο από το ***** ή άλλο αντίστοιχο φορέα εξωτερικού των κατασκευαστών και μόνο για τα Είδη Βασικής Υλικής Συνδρομής. Και όπως αναφέρεται ρητά στη σελ. 40 της διακήρυξης τα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης θα

Αριθμός απόφασης: 271 / 2021

προσκομιστούν κατά το στάδιο αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής / τεχνικής προσφοράς (Διευκρινίσεις επί της διακήρυξης Νο3, αριθμ.18682/20-08-2020). Σύμφωνα με πλήθος αποφάσεων της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών και με το άρθρο 1 του ν. 4250/2014 που διέπει τον διαγωνισμό, συνάγεται ρητώς ότι τα ιδιωτικά έγγραφα που περιλαμβάνονται στο φάκελο των «δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς» και συγκεκριμένα έγγραφα όπως πιστοποιητικά ISO, πρέπει, επί ποινή απαραδέκτου, να υποβληθούν σε αντίγραφα ή ευκρινή φωτοαντίγραφα, εφόσον τα πρωτότυπα φέρουν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περιπτώσεως α΄ του άρθρου 1 του ανωτέρου νόμου ή επικύρωση από δικηγόρο. Επομένως τα ελληνικά πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης, θα πρέπει να υποβάλλονται επικυρωμένα από δικηγόρο. Το γεγονός δε ότι οι εν λόγω ιδιωτικοί φορείς είναι εγκεκριμένοι και πιστοποιημένοι από το *****, δηλαδή από το νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου που έχει ορισθεί ως *****, δεν δύναται να τους εντάξει στις κατηγορίες φορέων που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 1 του Ν. 4250/2014 (Α.Ε.Π.Π. 18/2017, 885/2018, 1049/2018, 749/2019, 830/2019). Η επιχείρηση “***** ” υπέβαλε τα απαραίτητα πιστοποιητικά ISO, εκ των οποίων αυτά που αφορούν την επιχειρηματική μονάδα παραγωγής *****, ήτοι *****, δεν φέρουν, είτε θεώρηση από τις υπηρεσίες και τους φορείς της περιπτώσεως α΄ του άρθρου 1 του Ν.4250/2014, είτε επικύρωση από δικηγόρο, όπως ρητά απαιτεί το τρίτο εδάφιο της περίπτωσης β΄ της παρ.2 του άρθρου 1 του Ν.4250/2014. Η Επιτροπή λαμβάνοντας υπόψη [...] έκρινε ότι η ανωτέρω έλλειψη, δεν δύναται να θεραπευθεί, διότι δεν μπορούν να τύχουν εφαρμογής οι διατάξεις του άρθρου 102 του Ν.4412/2016. • Συνεπώς η προσφορά της επιχείρησης “***** ”, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6 “Λόγοι απόρριψης προσφοράς” της διακήρυξης είναι απορριπτέα στο σύνολό της».

8. Επειδή, ο όρος 2.2.7 «ΠΡΟΤΥΠΑ ΔΙΑΣΦΑΛΙΣΗΣ ΠΟΙΟΤΗΤΑΣ ΚΑΙ ΠΡΟΤΥΠΑ ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ» ορίζει ότι «Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης απαιτείται να διαθέτουν

Αριθμός απόφασης: 271 / 2021

τα απαραίτητα πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας που εκδίδονται από επίσημα γραφεία ποιοτικού ελέγχου ή αρμόδιες υπηρεσίες, από πιστοποιημένους οργανισμούς συμμόρφωσης. [...] ΟΣΟΝ ΑΦΟΡΑ ΤΑ ΕΙΔΗ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ της παρούσας προμήθειας, σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας δεν συσκευάζει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, ο υποψήφιος ανάδοχος προσκομίζει Πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας των **** ή νεώτερο, ή παρόμοιο και ισοδύναμο, διαπιστευμένο ***** ή άλλο αντίστοιχο φορέα εξωτερικού των κατασκευαστών και μόνο για τα Είδη Βασικής Υλικής Συνδρομής» ο όρος 2.2.9.2. «Αποδεικτικά μέσα – Δικαιολογητικά Κατακύρωσης» ότι «[...] Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης οι προσωρινοί ανάδοχοι προσκομίζουν τα απαραίτητα πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης (όπως απαιτούνται από την παρούσα) κατά το στάδιο αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής/τεχνικής προσφοράς [...] Με την παράγραφο 7αε του άρθρου 43 του Ν. 4605/2019 προστίθεται παρ. 13 στο άρθρο 80 Ν. 4412/2016 και προβλέπεται ότι τα έγγραφα υποβάλλονται σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4250/2014. Ειδικά τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους. Τα αλλοδαπά έγγραφα που υποβάλλονται στο στάδιο κατακύρωσης πρέπει να υποβληθούν συνοδευόμενα με επικυρωμένη μετάφραση». Τέλος, ο όρος 2.4 «Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών» της Διακήρυξης ορίζει ότι «2.4.2 Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών [...] 2.4.5 Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν. 4250/2014. Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από

Αριθμός απόφασης: 271 / 2021

το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων [...]».

9. Επειδή, το άρθρο 1 «Κατάργηση της υποχρέωσης επικυρώσεων αντιγράφων εγγράφων», ως ισχύει, του Ν. 4250/2014 (ΦΕΚ Α 74), στον οποίο και παραπέμπουν οι προρρηθείσες διατάξεις της Διακήρυξης ορίζει ότι «1. Το άρθρο 1 του ν. 2690/1999 (Α 45) τροποποιείται ως εξής: «Οι διατάξεις του Κώδικα αυτού εφαρμόζονται στο Δημόσιο, στους οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης και στα άλλα νομικά πρόσωπα δημόσιου δικαίου, εκτός αν άλλως ορίζεται σε επιμέρους διατάξεις.» 2. Οι παράγραφοι 3 και 4 του άρθρου 11 του ν. 2690/1999 (Α 45) καταργούνται και η παράγραφος 2 του ιδίου άρθρου αντικαθίσταται ως εξής: «2.α. Οι ρυθμίσεις της παρούσας παραγράφου εφαρμόζονται στο Δημόσιο, τους Οργανισμούς Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.), τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου, τα Δικαστήρια όλων των βαθμών, τα νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου που ανήκουν στο κράτος ή επιχορηγούνται τακτικώς, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις από κρατικούς πόρους κατά 50% τουλάχιστον του ετήσιου προϋπολογισμού τους, τις δημόσιες επιχειρήσεις και τους οργανισμούς που προβλέπονται στις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 3429/2005, καθώς και στα νομικά πρόσωπα και τις επιχειρήσεις των Ο.Τ.Α β. Δεν υφίσταται πλέον η υποχρέωση υποβολής πρωτοτύπων εγγράφων, με την επιφύλαξη της περίπτωσης δ και των εγγράφων που προσκομίζονται για δικαστική χρήση, που έχουν εκδοθεί από τις υπηρεσίες και τους φορείς της περίπτωσης α ή επικυρωμένων αντιγράφων των εγγράφων αυτών από τους ενδιαφερόμενους για το σύνολο των συναλλαγών τους με τις υπηρεσίες και τους φορείς της περίπτωσης α. Αντί πρωτοτύπων ή επικυρωμένων αντιγράφων, υποβάλλονται και γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά από τις υπηρεσίες και τους φορείς της περίπτωσης α, ευκρινή φωτοαντίγραφα των πρωτοτύπων εγγράφων που εκδόθηκαν από τις υπηρεσίες και τους φορείς αυτούς ή των ακριβών αντιγράφων τους. Ομοίως, υποβάλλονται και γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά ευκρινή φωτοαντίγραφα από αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων τα οποία έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο, καθώς και ευκρινή φωτοαντίγραφα από τα πρωτότυπα όσων ιδιωτικών εγγράφων φέρουν θεώρηση από υπηρεσίες και

Αριθμός απόφασης: 271 / 2021

φορείς της περίπτωσης α. Ομοίως, υποβάλλονται και γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά ευκρινή φωτοαντίγραφα από αντίγραφα εγγράφων που έχουν εκδοθεί από αλλοδαπές αρχές και έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο».

10. Επειδή, περαιτέρω, το άρθρο 80 παρ. 13 του Ν. 4412/2016, όπως προστέθηκε με το άρθρο 43 παρ. 7αε του Ν. 4605/2019, (ΦΕΚ Α' 52) και ισχύει ορίζει ότι «[...] Στις περιπτώσεις που με την αίτηση συμμετοχής ή την προσφορά υποβάλλονται ιδιωτικά έγγραφα, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του Ν.4250/2014 (Α' 94) είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή μετά τη διαδικασία σύναψης της σύμβασης».

11. Επειδή, από τις ανωτέρω διατάξεις του κανονιστικού πλαισίου της Διακήρυξης και του Νόμου, στον οποίον αυτές παραπέμπουν, συνάγεται ότι, προς απόδειξη των απαιτούμενων από τον όρο 2.2.7 της Διακήρυξης κριτηρίων επιλογής και όσον αφορά τα είδη Βασικής Υλικής Συνδρομής, σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας δεν συσκευάζει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, προσκομίζει πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας των ***** ή άλλο αντίστοιχο φορέα εξωτερικού των κατασκευαστών και τα οποία πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης υποβάλλονται, επί ποινή αποκλεισμού, κατά το στάδιο αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής/τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 80 - ως αυτό έχει τροποποιηθεί και ισχύει - και το Νόμο 4250/2014. Κατά τις διατάξεις αυτές (βλ. σκέψη 9) και όσον αφορά τα ιδιωτικά έγγραφα, δεν απαιτείται να υποβάλλονται ενώπιον των οικείων δημοσίων αρχών τα ίδια τα πρωτότυπα ή επικυρωμένα αντίγραφα αυτών, αλλά αρκούν και απλά φωτοαντίγραφα από τα επικυρωμένα από δικηγόρο αντίγραφα ή απλά φωτοαντίγραφα από πρωτότυπα που είναι θεωρημένα από τις οικείες υπηρεσίες. Επομένως, δια των σχετικών αυτών προβλέψεων και της τροποποίησης που επήλθε στο άρθρο 11 παρ. 3 και 4 του Ν. 2690/1999 και ισχύει και για τα οικεία έγγραφα που υποβάλλονται στο πλαίσιο διαδικασιών

Αριθμός απόφασης: 271 / 2021

ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, προκύπτει πως όσον αφορά τα ιδιωτικά έγγραφα, σε αντιστοιχία και με τα δημόσια έγγραφα, ήρθη η υποχρέωση υποβολής πρωτοτύπων ή εξομοιούμενων με αυτά επικυρωμένων αντιγράφων και επιτράπη η υποβολή απλών φωτοαντιγράφων, αρκεί τα φωτοαντίγραφα αυτά να προέρχονται από πρωτότυπο θεωρημένο από δημόσια αρχή (οπότε εξομοιώνονται με δημόσιο έγγραφο, ως προς την αντιμετώπιση τους κατά την ως άνω διάταξη) ή από επικυρωμένο αντίγραφο του πρωτοτύπου. Επέκεινα και κατά τον όρο 2.2.9.2. παρ. 5 της Διακήρυξης και σε συμφωνία με τη διάταξη του άρθρου 80 παρ. 13 του Ν. 4412/2016, όπως αυτή προστέθηκε και ισχύει (βλ. σκέψη 10) ορίζεται ως επιπλέον εναλλακτική ως προς τα ανωτέρω και σε σχέση με τα ιδιωτικά έγγραφα, ότι γίνονται αποδεκτά αυτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή μετά τη διαδικασία σύναψης της σύμβασης. Όλοι οι προρρηθέντες εναλλακτικοί τρόποι υποβολής ιδιωτικών εγγράφων, καθιερώνονται ως ισοδύναμοι αναφορικά με την αποδεικτική ισχύ των υποβαλλόμενων ιδιωτικών εγγράφων. Ωστόσο και σύμφωνα με τον όρο 2.4.5 της Διακήρυξης εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με το Ν. 4250/2014, ενώ δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπονται από το Ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων. Από την υπόψη ειδικότερη διάταξη 2.4.5. της Διακήρυξης, προκύπτει ότι αναφορικά με τα προσκομιζόμενα σε φυσικό φάκελο έγγραφα, δεν προσκομίζονται, μεταξύ άλλων, όσα προβλέπονται από το Ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων, δηλαδή τα απλά φωτοαντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων που προέρχονται από πρωτότυπο θεωρημένο από δημόσια αρχή ή από επικυρωμένο αντίγραφο του πρωτοτύπου, που βάσει του

Αριθμός απόφασης: 271 / 2021

ανωτέρω Ν. 4250/2014 γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, ενώ στο Ν. 4250/2014 δεν περιλαμβάνονται τα απλά φωτοαντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων που συνυποβάλλεται με υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους, όπως αυτά γίνονται αποδεκτά με τη σχετική διάταξη που προστέθηκε και ισχύει στο άρθρο 80 του Ν. 4412/2016. Άλλοις λόγοις, ο όρος 2.4.5 της Διακήρυξης ορίζει ότι δεν προσκομίζονται εντός τριών ημερών σε έντυπη μορφή όσα στοιχεία και δικαιολογητικά προβλέπονται από το Ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων, στα οποία δεν εμπίπτουν τα απλά φωτοαντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους, για τα οποία σύμφωνα με τον υπόψη όρο της Διακήρυξης, εφόσον δεν υποβάλλονται νομίμως επικυρωμένα, θα πρέπει να υποβληθούν σε πρωτότυπη μορφή.

12. Επειδή, εν προκειμένω και όπως προκύπτει από τη θεώρηση του φακέλου της υπόθεσης, η προσφεύγουσα υπέβαλε με την προσφορά της, μεταξύ άλλων, και τρία πιστοποιητικά ISO που αφορούν την επιχειρηματική μονάδα παραγωγής “*****”, τα οποία προέρχονται από νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου, ήτοι ιδιωτικό φορέα διαπίστευσης, την «*****» και ως εκ τούτου αυτά συνιστούν ιδιωτικά έγγραφα. Συνεπώς, τα έγγραφα αυτά νομίμως υποβλήθηκαν ηλεκτρονικά σε απλά φωτοαντίγραφα χωρίς να φέρουν επικύρωση από δικηγόρο ή θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α, όπως ρητά απαιτεί το τρίτο εδάφιο της περίπτωσης β΄ της παρ.2 του άρθρου 1 του Ν.4250/2014, σύμφωνα με το άρθρο 80 παρ. 13 του Ν. 4412/2016, όπως προστέθηκε με το άρθρο 43 παρ. 7αε του Ν. 4605/2019, (ΦΕΚ Α΄ 52) και ενσωματώθηκε στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία με τον όρο 2.2.9.2 της Διακήρυξης, αφού από τη θεώρηση της εν λόγω προσφοράς προκύπτει ότι έχει υποβληθεί το αρχείο με τίτλο «Υπεύθυνη Δήλωση», στο οποίο και μεταξύ άλλων αναφέρεται ότι «... Επειδή με την προσφορά υποβάλλω ιδιωτικά έγγραφα σε απλή φωτοτυπία,, συνυποβάλλω την παρούσα υπεύθυνη δήλωση, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη, και βεβαιώνω την ακρίβειά τους. ...». Ωστόσο και σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω, ο τρόπος

Αριθμός απόφασης: 271 / 2021

αυτός υποβολής των υπόψη ιδιωτικών εγγράφων ήταν σύμφωνος με τα οριζόμενα από τη Διακήρυξη αναφορικά με την ηλεκτρονική υποβολή τους, αλλά δεν ήταν σύμφωνος με τον όρο 2.4.5. της Διακήρυξης και την υποχρέωση υποβολής τους σε φυσική μορφή μετά τριών ημερών στην αναθέτουσα αρχή, αφού ως η αναθέτουσα αρχή αναφέρει (σελ. 5 των απόψεών της), στο φυσικό φάκελο που υποβλήθηκε δεν περιλαμβάνονται τα πρωτότυπα των τριών πιστοποιητικών ISO που αφορούν την επιχειρηματική μονάδα παραγωγής «*****», μηδέ η προσφεύγουσα ισχυρίζεται με την Προσφυγή της κάτι τέτοιο. Ως εκ τούτου θα πρέπει να γίνει δεκτός ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι δε δύναται νομίμως αυτή να κάνει αποδεκτό απλό φωτοαντίγραφο των εν λόγω πιστοποιητικών στο φυσικό φάκελο, διότι δεν προβλέπεται από το Ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται αυτά σε αντίγραφα των πρωτοτύπων, σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω, η υπόψη προσφορά δε, νομίμως απορρίφθηκε με την αιτιολογία που έγινε δεκτή με την προσβαλλόμενη απόφαση, καθόσον όπως συνάγεται, τα υπόψη ιδιωτικά έγγραφα, πιστοποιητικά ISO, δεν έχουν κατατεθεί ως ορίζεται στο φυσικό φάκελο και επομένως ο πρώτος λόγος της Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί.

13. Επειδή, με το δεύτερο λόγο της Προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι παρανόμως έγινε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «*****» και ήδη παρεμβαίνουσας, αφού «αναφορικά με το είδος υγρό σαπούνι χεριών 500μλ, ενώ από τη διακήρυξη ζητείται καλλυντικό προϊόν, όπως αυτό ορίζεται στο άρθρο 2 του Καν.1223/2009, με δήλωση στον ευρωπαϊκό φορέα ****, η υπόψη εταιρεία έχει προσφέρει υγρό καθαρισμού χεριών με εταιρεία παραγωγής «*****» και στη ζητούμενη υπεύθυνη δήλωση έχει «εφεύρει», ως αναφέρει ****, καθώς το προσφερόμενο προϊόν δεν είναι καταχωρισμένο στον ευρωπαϊκό φορέα, αντίθετα ο αριθμός που αναφέρει είναι ο αριθμός καταχώρησης στο ****».

14. Επειδή, στη Διακήρυξη ορίζεται (σελ. 8) ότι «Οι ενδιαφερόμενοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για μία ή για περισσότερες

Αριθμός απόφασης: 271 / 2021

ομάδες, ή για το σύνολο της παρούσας προμήθειας, για τη συνολική προκηρυχθείσα ποσότητα κάθε είδους, εφόσον καλύπτονται οι τεχνικές προδιαγραφές όπως παρουσιάζονται στην επισυναπτόμενη μελέτη η οποία αποτελεί αναπόσπαστο μέρος». Περαιτέρω, στην υπ' αριθ. 74/2020 Μελέτη ορίζεται στις «**ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΕΙΔΩΝ ΥΠΟΕΡΓΟΥ 2- ΕΙΔΗ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ ΟΜΑΔΑ 5 ΕΙΔΗ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ**» (σελ. 61) ότι «[...] 2 **ΥΓΡΟ ΣΑΠΟΥΝΙ ΧΕΡΙΩΝ (500 ml)** Η προδιαγραφή αυτή αποσκοπεί στον καθορισμό των απαιτήσεων για την προμήθεια του είδους «υγρό σαπούνι (κρεμοσάπουνο)» για τις ανάγκες του Επιχειρησιακού Προγράμματος Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής για το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας Απώρων. Το σαπούνι χαρακτηρίζεται ως καλλυντικό προϊόν, όπως αυτό ορίζεται στο άρθρο 2 του Καν.1223/2009. [...] 1. Χαρακτηριστικά Προϊόντος 1.1. Γενικά Χαρακτηριστικά 1.1.1. Το σαπούνι πρέπει να παράγεται και να συσκευάζεται σε νομίμως λειτουργούσες επιχειρήσεις σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ευρωπαϊκή και εθνική νομοθεσία. 1.1.2. Η παραγωγή και η διάθεσή του σαπουνιού στην αγορά πρέπει να συμμορφώνονται με τα προβλεπόμενα στην ευρωπαϊκή και την ελληνική νομοθεσία περί υγιεινής και ασφάλειας προϊόντων. [...] 1.1.4. Το σαπούνι πρέπει να συμμορφώνεται με τα οριζόμενα στον Καν.1223/2009. [...] 3. Επισημάνσεις Στην επισήμανση του προϊόντος θα περιέχονται οι υποχρεωτικές πληροφορίες που απαιτείται να παρέχονται στον καταναλωτή βάσει των διατάξεων της ενωσιακής (Καν.1223/2009) και εθνικής (Δι.Ε.Π.Π.Υ.) νομοθεσίας [...] 5. Υποχρεώσεις Προμηθευτών Κάθε υποψήφιος προμηθευτής υποχρεούται να υποβάλει μαζί με την τεχνική προσφορά μία υπεύθυνη δήλωση όπου θα δηλώνει τα παρακάτω: [...] δ) το προϊόν είναι καταχωρημένο στον Ευρωπαϊκό Φορέα (*****) ως καλλυντικό προϊόν και να αναφέρει τον αριθμό καταχώρησης του».

15. Επειδή, από τις προδιαληφθείσες διατάξεις προκύπτει ότι όσον αφορά το είδος «ΥΓΡΟ ΣΑΠΟΥΝΙ ΧΕΡΙΩΝ (500 ml)», αυτό χαρακτηρίζεται ως καλλυντικό προϊόν, όπως αυτό ορίζεται στο άρθρο 2 του Καν.1223/2009, για το οποίο και σε συμμόρφωση με τους όρους της

Αριθμός απόφασης: 271 / 2021

Διακήρυξης απαιτούνταν η προσκόμιση Υπεύθυνης Δήλωσης, στην οποία μεταξύ άλλων θα αναγραφόταν ότι το το προϊόν είναι καταχωρημένο στον Ευρωπαϊκό Φορέα (*****) ως καλλυντικό προϊόν και θα αναφερόταν ο αριθμός καταχώρησης του. Όπως και η παρεμβαίνουσα συνομολογεί με την Παρέμβασή της (σελ. 16 και 17), στην υποβαλλόμενη με το φάκελο της προσφορά της Υπεύθυνη δήλωση, καίτοι αυτή ανέγραψε ότι το προσφερόμενο προϊόν της του προμηθευτή «*****» αποτελεί καλλυντικό, αυτό συνιστά απορρυμαντικό – καθαριστικό προϊόν (βλ. και την προσκομιζόμενη και επικαλούμενη βεβαίωση του προμηθευτή «*****») και ουχί καλλυντικό, ως η Διακήρυξη απαιτεί. Περαιτέρω, στην υπόψη υπεύθυνη δήλωση ανέγραψε ως αριθμό καταχώρησης *****, ο οποίος συνιστά την καταχώρηση του προσφερόμενου προϊόντος (υγρό καθαρισμού χεριών) στο μητρώο απορρυπαντικών και καθαριστικών προϊόντων του Γενικού Χημείου του Κράτους (βλ. την από 07-02- 2012 βεβαίωση του Υπουργείου Οικονομικών). Ως εκ τούτου, δεν πληρούνται οι όροι της Διακήρυξης όσον αφορά το εν λόγω προσφερόμενο είδος της εταιρείας «*****», αφού ως συνομολογείται, αυτό δεν αποτελεί καλλυντικό, αλλά απορρυμαντικό – καθαριστικό, ενώ ο αναγραφόμενος αριθμός δεν αποτελεί αριθμό καταχώρησης στον *****, κατά τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη, αλλά αριθμό μητρώου του Γενικού Χημείου του Κράτους. Περαιτέρω και σε κάθε περίπτωση, από τα αναφερόμενα στη σχετικώς προσκομιζόμενη υπεύθυνη δήλωση της εταιρείας «*****» περί καταχώρησης του προϊόντος ως καλλυντικό προϊόν και αναφοράς του αριθμού καταχώρησης του στον *****, δεν αποδεικνύεται η πλήρωση των όρων της Διακήρυξης, ήτοι ότι το προσφερόμενο αυτό προϊόν συμμορφώνεται με τις απαιτούμενες από τη Μελέτη της Διακήρυξης τεχνικές προδιαγραφές και ότι αυτό αποτελεί καλλυντικό, καταχωρημένο στον *****, κατά τα ανωτέρω και συνεπώς μη νομίμως έγινε δεκτή η υπόψη προσφορά για την Ομάδα 5 του διαγωνισμού. Η υπόψη δε, πλημμέλεια της προσφοράς, ουδόλως συνιστά επουσιώδες και εκ παραδρομής σφάλμα, ως η αναθέτουσα και η παρεμβαίνουσα ισχυρίζονται, δυνάμενο να διευκρινισθεί κατ' άρθρο 102 του Ν.4412/2016, αφού τα υπόψη έγγραφα της προσφοράς, ομού με τα προσκομιζόμενα μετ' επικλήσεως με την παρέμβαση

Αριθμός απόφασης: 271 / 2021

έγγραφα, αποδεικνύουν ότι τα δηλωθέντα από την παρεμβαίνουσα για το υπόψη είδος ήταν αρκούντως ακριβή και ορθά, πλην όμως, δεν ήταν σύμφωνα με τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη και ουδεμία ασάφεια υφίσταται προς διευκρίνιση. Μετά ταύτα, ο δεύτερος λόγος της Προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

16. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή εν μέρει, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω και να απορριφθεί η Παρέμβαση, το παράβολο δε, που κατέθεσε η προσφεύγουσα να επιστραφεί σε αυτήν, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. ***** κατά το μέρος που έγινε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «*****» για την Ομάδα 5, ΕΙΔΗ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ του ΥΠΟΕΡΓΟΥ 2 του διαγωνισμού.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 21 Ιανουαρίου 2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 10 Φεβρουαρίου 2021.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νικόλαος Σ. Σαββίδης

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου