

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε την 8 Φεβρουαρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος, Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Εισηγητής και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 15-1-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 141/15-1-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «***», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «***», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Και του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «***», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της από 5-1-2021 κοινοποιηθείσας, Απόφασης με αρ. 746/2020 Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος στα τμήματα 4, 5, 9 και 12 της διαδικασίας, αθροιστικής εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 63.598,51 ευρώ, ως και καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτός ο *** στο τμήμα 5, στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για « *** », αθροιστικής εκτιμώμενης αξίας άνευ ΦΠΑ 209.027,55 ευρώ, που προκηρύχθηκε με τη με αρ. πρωτ. *** διακήρυξη, η οποία απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 21-10-2020 και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ *** την 25-10-2020 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α *** .

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. *** και ποσού 600,00 ευρώ, φέρει δε ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ».

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας λόγω χρόνου αποστολής προς δημοσίευση και εκτιμώμενης αξίας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος με την από 15-1-20201 προσφυγή του, ο αποδεκτός στα τμήματα 4, 5, 9 και 12, εκ των οποίων στα 4, 9 και 12 κατετάγη ως δεύτερος μειοδότης και στο 5 τρίτος μειοδότης, προσφεύγων στρέφεται κατά της από 5-1-2021 κοινοποιηθείσας σε αυτόν εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, καθ' ο μέρος κατέστη αποδεκτή η προσφορά του ομοίως εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος, από 18-1-2021 κατόπιν της από 15-1-2021 κοινοποίησης της προσφυγής, παρεμβαίνοντας, πρώτου μειοδότη και προσωρινού αναδόχου στα ως άνω τμήματα, ως και στο τμήμα 5 του δεύτερου μειοδότη***. Η δε αναθέτουσα υποβάλλει τις από 22-1-2021 Απόψεις της, ενώ ο προσφεύγων το από 2-2-2021 υπόμνημά του. Επομένως, η προσφυγή και η παρέμβαση πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξετασθούν περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, κατά τον όρο 2.2.7 της διακήρυξης ορίζεται ότι «Ο προμηθευτής θα πρέπει να διαθέτει για τα είδη που προσδιορίζονται στις μελέτες πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP για τους χώρους παραγωγής, επεξεργασίας και εμπορίας των χορηγούμενων ειδών (αποθήκευσης και διακίνησης) από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης. Σε περίπτωση που ο προμηθευτής δεν είναι ο ίδιος παραγωγός, πρέπει να προσκομίσει πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP του παραγωγού από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης.», ενώ ο όρος 2.2.9.2.B5 περί αποδείξεως της ως άνω απαίτησης, ορίζει ότι «. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής με τα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7, οι υπόχρεοι

προσκομίζουν πιστοποιητικό ISO22000:2005 (Σύστημα διαχείρισης ασφάλειας τροφίμων) ή ισοδύναμο και πιστοποιητικό ISO 9001:2008 (συστημάτων διαχείρισης ποιότητας) ή ισοδύναμο.», ενώ κατά τον όρο 2.4.3.2.B περί των ειδών διατροφής και σίτισης ορίζεται ως αναγκαίο περιεχόμενο τεχνικής προσφοράς «Υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 (Α'75), όπως εκάστοτε ισχύει, υπογεγραμμένη από τον νόμιμο εκπρόσωπο του υποψηφίου αναδόχου, στην οποία ο προσφέρων θα πρέπει να δηλώνει για τα είδη που προσδιορίζονται στις μελέτες το εργοστάσιο το οποίο παρασκευάζεται το προσφερόμενο είδος και το οποίο θα πρέπει να διαθέτει ISO 9001:2008 (συστημάτων διαχείρισης ποιότητας) ή ισοδύναμο και Πιστοποιητικό EN ISO 22000:2005 (συστημάτων διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων) ή ισοδύναμο. Τα παραπάνω πιστοποιητικά πρέπει να υποβληθούν στον Φάκελο της Τεχνικής προσφοράς. Υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 (Α'75), όπως εκάστοτε ισχύει, υπογεγραμμένη από τον νόμιμο εκπρόσωπο του υποψηφίου αναδόχου, στην οποία ο προσφέρων θα πρέπει να δηλώνει ότι θα προσκομίσει πιστοποιητικό από διαπιστευμένο φορέα για την ορθή λειτουργία συστήματος ανάλυσης κινδύνων κρίσιμων σημείων ελέγχου (HACCP), της εταιρείας παραγωγής, επεξεργασίας, αποθήκευσης και διακίνησης των προϊόντων όπως αυτά προσδιορίζονται στις επιμέρους μελέτες.». Κατά συνδυασμό όλων των ανωτέρω, προκύπτει ότι ο παραγωγός κάθε προσφερόμενου αγαθού όφειλε να διαθέτει και ISO 9001 και ISO 22000 και δη, σωρευτικά και μάλιστα αυτά έπρεπε να υποβληθούν με την τεχνική προσφορά, ενώ άλλωστε θα έπρεπε να προσδιοριστούν και οι ανά είδος συγκεκριμένοι παραγωγί. Ουδόλως δε η ως άνω υποχρέωση υφίστατο μόνο για όσα είδη εκ περισσού, ανέφερε ειδικώς η Μελέτη την απαίτηση για πιστοποίηση HACCP, όπως αβάσιμα ο παρεμβαίνων επικαλείται, αφού η διατύπωση «για τα είδη που προσδιορίζονται στη μελέτη», αναφέρεται ακριβώς σε παραπομπή σε κάθε ζητούμενο είδος και όχι σε όποιο προϊόν μόνο, η Μελέτη αναφέρει απαίτηση για HACCP, συναγωγή όλως αυθαίρετη κατά την ανωτέρω διατύπωση («ο προσφέρων θα πρέπει να δηλώνει για τα είδη που προσδιορίζονται στις μελέτες το εργοστάσιο το οποίο παρασκευάζεται το

προσφερόμενο είδος και το οποίο θα πρέπει να διαθέτει ISO 9001:2008 (συστημάτων διαχείρισης ποιότητας) ή ισοδύναμο και Πιστοποιητικό EN ISO 22000:2005»). Εξάλλου, δεδομένου ότι η διακήρυξη όριζε ότι οι παραγωγοί έπρεπε να «διαθέτουν» κατά τον χρόνο της προσφοράς, πιστοποιητικά που έπρεπε άλλωστε να προσκομιστούν με αυτή και σε κάθε περίπτωση να δηλωθεί και η ύπαρξη τους, τα πιστοποιητικά αυτά έπρεπε να τελούν σε ισχύ κατά τον χρόνο της προσφοράς, άλλως οι παραγωγοί δεν θα τα «διέθεταν», ενώ ούτως, τα ζητούμενα να υποβληθούν με την προσφορά ήταν ακριβώς αυτά που αποδεικνύουν την κατά τον χρόνο προσφοράς, «διάθεση» των πιστοποιήσεων, δηλαδή έπρεπε να είναι ακριβώς αυτά που τελούσαν σε ισχύ κατά τον χρόνο της προσφοράς. Περαιτέρω, έκαστο εκ των ως άνω δύο πιστοποιητικών γινόταν αποδεκτό και δια ισοδυνάμου πιστοποιητικού, πλην όμως, αφενός δεδομένης της σωρευτικής μεταξύ τους απαίτησης ήταν πρόδηλο πως δεν λογίζονταν ως ισοδύναμο εκ της διακήρυξης, μεταξύ τους, άλλως δεν θα ζητούνταν και τα δύο διακριτά και σωρευτικά, αλλά είτε το ένα είτε το άλλο με αποδοχή ισοδυνάμου είτε και τα δύο μαζί, αλλά εναλλακτικά μεταξύ τους και όχι σωρευτικά. Αφετέρου, ουδόλως ούτως ή άλλως το ISO 9001 είναι ισοδύναμο του ISO 22000, ενώ προδήλως δεν είναι ισοδύναμο με κανένα εκ των δύο το ISO 14001. Τούτο, διότι το ISO 22000 αφορά συγκεκριμένα Σύστημα Διαχείρισης Ασφάλειας Τροφίμων για τις Επιχειρήσεις της Αλυσίδας των Τροφίμων, ενώ το ISO 9001 αφορά ένα πρότυπο διαχείρισης ποιότητας μιας εν όλω οργανωτικής δομής μιας επιχείρησης με βάση και γνώμονα ένα μοντέλο διοίκησης που εφαρμοζόμενο διασφαλίζει την προσδοκώμενη ποιότητα στα προϊόντα και υπηρεσίες που προσφέρει ένας Οργανισμός, με στόχο πάντα την ικανοποίηση του πελάτη (<https://www.iso.org/iso/22000.html> *** [/gr/el/pistopoiisi/pistopoiisi-systimaton/poiotita/iso-90012015-systimata-diacheirisis-poiotitas/](https://www.iso.org/iso/9001.html)). Το ISO 9001:2015 είναι ένα πρότυπο διαχείρισης της ποιότητας και εστιάζει στην οργάνωση, τη λειτουργία της επιχείρησης και την επικοινωνία της με τρίτους (π.χ. πελάτες, προμηθευτές κλπ). Σύμφωνα με το ISO 9001 η εταιρεία οργανώνεται και λειτουργεί σύμφωνα με συγκεκριμένες προδιαγραφές με στόχο την συνεχή βελτίωσή της, η οποία αποδεικνύεται μέσω μετρήσιμων ποσοτικών δεικτών. Σημαντικό ρόλο παίζει η

αναγνώριση και καταγραφή του συνόλου των διεργασιών της επιχείρησης (παραγωγικές, διοικητικές, υποστηρικτικές κ.α.). Από την άλλη, το ISO 22000 έχει πολύ πιο εστιασμένο και ειδικότερο στόχαστρο, γιατί ενσωματώνει τις αρχές του HACCP και εστιάζει στο κομμάτι της παραγωγικής διαδικασίας και ιδιαίτερα την ασφάλεια των τροφίμων, παραλείποντας άλλες πτυχές της εν γένει επιχειρηματικής λειτουργίας που εξετάζει το 9001 ούτε εξετάζει το πλήρες φάσμα διοικητικών και υποστηρικτικών λειτουργιών της επιχείρησης όπως το 9001 ούτε εξετάζει ζητήματα επικοινωνίας με πελάτες, ενσωμάτωσης των αιτημάτων και επιθυμιών τους στο σύστημα λήψης αποφάσεων της επιχείρησης και έμφασης στην ικανοποίηση πελατών, αφού ακριβώς το 22000 εστιάζει σε αυτήν καθαυτή την παραγωγική επιμέρους λειτουργία της διαχείρισης των τροφίμων και δη, από την ειδική οπτική της υγιεινής και ασφάλειας αυτών και όχι, όπως το 9001, στο πλαίσιο της συνολικής επιχειρηματικής δραστηριότητας, συνέπειας και ολικής παροχής στον πελάτη μιας ολοκληρωμένης υπηρεσίας ως συνισταμένη όχι μόνο παραγωγικών, αλλά και διοικητικών, υποστηρικτικών και επικοινωνιακών λειτουργιών ούτε εξετάζει τη σχέση και την αλληλεπίδραση μεταξύ οικονομικού φορέα και πελάτη. Το 9001 βασίζεται στις εξής 7 αρχές: 1. Customer Focus, 2. Leadership, 3. Engagement of People, 4. Process Approach, 5. Continuous Improvement, 6. Evident-based Decision Making, 7. Supplier Relationship Management, ενώ το 22000 ακολουθεί μια μεθοδολογία 4 σημείων: 1. System management, 2. Interactive communication, 3. HACCP (Hazard Analysis and Critical Control Point) principles και 4. Prerequisite programs. Περαιτέρω, τα δύο συστήματα-πιστοποιήσεις, εκτός της άλλης εστίασης, μεθοδολογίας, φιλοσοφίας και στόχων τους, φέρουν κρίσιμες πρακτικές διαφορές σε επιμέρους εξεταστέα αντικείμενα-παραμέτρους πιστοποίησης, όπως (παραπομπές σε αριθμούς αντίστοιχων σημείων των 2 προτύπων) όσον αφορά 4.2 DOCUMENT REQUIREMENTS, όπου ναι μεν υφίστανται παράλληλες αλλά όχι ισοδύναμες απαιτήσεις, 4.2.1-4.2.2 όπου δεν υπάρχει στο 22000, σε αντίθεση με το 9001, υποχρέωση για Quality manual, 5.5.2 MANAGEMENT REPRESENTATIVE, όπου δεν υπάρχει στο 22000 υποχρέωση ο team leader να προωθεί απαιτήσεις πελατών διαμέσου της

οργανωσιακής δομής, όπως στο 9001, ενώ άλλωστε, το 22000 δεν απευθύνεται και δεν αφορά και δεν καλύπτει τα εξεταστέα εκ του 9001 ζητήματα-παραμέτρους 7.5.4 CUSTOMER PROPERTY και 8.2.1 CUSTOMER SATISFACTION. Αντίθετα με τα ανωτέρω, το ISO 14001 συνιστά πιστοποίηση συστήματος περιβαλλοντικής διαχείρισης κατά το πρότυπο ISO 14001 με σκοπό του να βοηθά τους οργανισμούς να αποδείξουν τη συνεχή δέσμευση για βελτίωση των περιβαλλοντικών επιδόσεων. Το ISO 14001:2015 δίνει μεγαλύτερη έμφαση στην προληπτική βελτίωση των περιβαλλοντικών επιδόσεων και ενσωματώνει την περιβαλλοντική διαχείριση στα στρατηγικά σχέδια του εκάστοτε οργανισμού, ανεξαρτήτως τομέα δραστηριοτήτων και μεγέθους. Άλλωστε, το ίδιο το άρ. 82 N. 4412/2016 διαχωρίζει τα πρότυπα διαχείρισης ποιότητας, όπως το 9001, σε σχέση με τα πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης, όπως το 14001, ενώ όπως ήδη αναφέρθηκε, το 22000 συνιστά ειδικό περί των εργασιών και δραστηριοτήτων παραγωγής τροφίμων, πρότυπο περί της υγιεινής και ασφάλειας ως προς την παραγωγή και τη διαχείριση τους. Άρα, κανένα εκ των τριών ως άνω πιστοποιήσεων δεν είναι ισοδύναμη με οιαδήποτε άλλη εκ των τριών αυτών. Επομένως, έπρεπε να υποβληθούν με την προσφορά ISO 9001 ή ισοδύναμο και ISO 22000 ή ισοδύναμο, χωρίς το 9001 και το 22000 να είναι ισοδύναμα μεταξύ τους ή το 14001 ισοδύναμο με οιοδήποτε εκ των δύο, για κάθε παραγωγό και για κάθε προσφερόμενο αγαθό, τα δε υποβαλλόμενα πιστοποιητικά έπρεπε να τελούν σε ισχύ κατά τον χρόνο της προσφοράς. Ο παρεμβαίνων υπέβαλε την προσφορά του την 19-11-2020 με καταληκτικό χρόνο υποβολής προσφορών την 23-11-2020. Με αυτήν υπέβαλε και ISO 9001 του παραγωγού *** για την εμφιάλωση λαδιού, όχι όμως ISO 22000, ασχέτως της αβασίμου περί τούτου δηλώσεως του παρεμβαίνοντος, υπέβαλε δε και ISO 22000 του παραγωγού ***» - ***, με πεδίο εφαρμογής «Ευζωία πτηνών κατά την σφαγή. Παραγωγή, μεταποίηση, τυποποίηση και εμπορία κρέατος πουλερικών. Παραγωγή, μεταποίηση, τυποποίηση και εμπορία ψημένων προϊόντων κρέατος πουλερικών» και 14001 με πεδίο εφαρμογής «Παραγωγή, Επεξεργασία, Συσκευασία, Αποθήκευση και Διακίνηση Κρέατος Πουλερικών, Προψημένου Κρέατος Πουλερικών και

Διαχείριση Υγρών-Στερεών Ζωικών Υποπροϊόντων, όχι όμως ISO 9001, ασχέτως αβασίμου σχετικής δηλώσεως του παρεμβαίνοντος, βλ. παρακάτω. Άρα, για αμφότερους τους παραγωγούς *** για το λάδι, που αφορά το αποκλειστικό ζητούμενο είδος των τμημάτων 4 και 12, λόγω μη υποβολής ISO 22000 ως και για τον *** που αφορά το είδος κοτόπουλο, με α/α 9, του τμήματος 9, λόγω μη υποβολής ISO 9001 ο παρεμβαίνων είναι αποκλειστέος και στα 3 ως άνω τμήματα, ήτοι τα 4, 9 και 12, κατ' αποδοχή του δεύτερου κατ' αυτού λόγου της προσφυγής. Επιπλέον, όπως βάσιμα ο προσφεύγων επικαλείται στον δεύτερο λόγο του, όσον αφορά το τμήμα 9, δεν προκύπτει κανένας παραγωγός, πολλώ δε μάλλον με πιστοποιήσεις ISO 9001 και 22000 με πεδίο εφαρμογής την παραγωγή κιμά, κρέατος μόσχου και χοιρινού, όπως αυτά ζητούνται κατά τα με α/α 2-4 είδη του τμήματος 9 (ΕΙΔΗ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ) και άρα και προς τούτο είναι αποκλειστέος στο τμήμα 9 ο προσφεύγων. Εξάλλου, ο παρεμβαίνων, ενώ ζητήθηκε να υποβάλει δήλωση με τους παραγωγούς των προσφερόμενων εξ αυτού ειδών και δη, για κάθε εκ της διακήρυξης είδος θα έπρεπε να δηλώσει το εργοστάσιο παραγωγής («ο προσφέρων θα πρέπει να δηλώνει για τα είδη που προσδιορίζονται στις μελέτες το εργοστάσιο το οποίο παρασκευάζεται το προσφερόμενο είδος»), αυτός υπέβαλε δύο όλως αόριστες δηλώσεις, η πρώτη περί του ότι προσκόμισε τα ISO 9001 και 22000 για τους παραγωγούς***, χωρίς να αναφέρει ποιος παράγει ποιο αγαθό και είδος εκ των ζητούμενων στα τμήματα 3, 4, 5, 7, 9, 11, 12 της συμμετοχής του (εκ των οποίων τα 4, 5, 9 και 12 αφορούν την επίδικη προσφυγή) και χωρίς να προσδιορίζει κατά συγκεκριμένο τρόπο τον παραγωγό εκάστου εξ αυτού, προσφερόμενου είδους και άρα, κατ' αποδοχή του πρώτου λόγου της προσφυγής, ο παρεμβαίνων και προς τούτο είναι αποκλειστέος στα τμήματα 4, 9, 12, ως και το τμήμα 5-ΕΙΔΗ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ. Όσον αφορά τον τρίτο λόγο της προσφυγής, ο όρος 2.4.2.5 της διακήρυξης ορίζει ότι «Στις περιπτώσεις που με 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 την έναρξη της

διαδικασίας σύναψης της παρούσας σύμβασης. Εντός τριών (3) εργάσιμων 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 τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 "Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας", όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι, ενδεικτικά, η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων. Τα δικαιολογητικά που προσκομίζονται στο Πρωτόκολλο του Δήμου, τοποθετούνται σε σφραγισμένο φάκελο στο εξωτερικό μέρος του οποίου θα αναγράφονται ευκρινώς με κεφαλαία γράμματα η λέξη ΠΡΟΣΦΟΡΑ Προς το *** / Επιτροπή διενέργειας διαγωνισμού και αξιολόγησης προσφορών για την «***» Τα στοιχεία του αποστολέα & τα στοιχεία επικοινωνίας (επωνυμία ,τηλέφωνο επικοινωνίας, email). Σε περίπτωση όπου τα στοιχεία αυτά δεν προσκομισθούν παντελώς εντός της προαναφερόμενης προθεσμίας των τριών (3) εργάσιμων ημερών, η ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του υποψηφίου δεν αποσφραγίζεται και αποκλείεται από τη διαδικασία του διαγωνισμού. Στην περίπτωση όπου προσκομισθούν μεν στοιχεία από τον συμμετέχοντα, αλλά διαπιστωθεί ότι ορισμένα από αυτά που έχουν υποβληθεί με ηλεκτρονικό τρόπο και ενώ θα έπρεπε να προσκομισθούν, δεν προσκομίσθηκαν, τότε η αναθέτουσα αρχή τα απαιτεί από τον προσφέροντα ο οποίος είναι υποχρεωμένος να τα προσκομίσει εντός της προθεσμίας που θα του ορισθεί.». Επομένως, κάθε ηλεκτρονικώς υποβληθέν ιδιωτικό έγγραφο που υποβλήθηκε ηλεκτρονικά σε αντίγραφο μη επικυρωμένο, πρέπει να υποβληθεί καταρχήν και σε φυσική μορφή, αν δε, εν

όλω παραλειφθεί η υποχρέωση αυτή, η προσφορά αποκλείεται άνευ ετέρου, ενώ αν υποβληθούν (φυσικά) ορισμένα εξ αυτών, αλλά λείπουν άλλα, η αναθέτουσα καλεί προς συμπλήρωση τους. Ο παρεμβαίνων κατά τα ανωτέρω υπέβαλε μια σειρά από πιστοποιήσεις ISO παραγωγών, ήτοι ιδιωτικά έγγραφα εκδοθέντα εκ φορέων πιστοποίησης, όλα ανεπικύρωτα, χωρίς να υποβάλει κανένα σε φυσική μορφή. Αβασίμως δε, επικαλείται ότι ηλεκτρονικά υπέβαλε τα πρωτότυπα, αφού πρωτότυπα ηλεκτρονικώς υποβαλλόμενα έγγραφα, ήτοι υποβαλλόμενα δια ηλεκτρονικού αρχείου, είναι τα ηλεκτρονικά έγγραφα που φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή και δεν νοείται ως ηλεκτρονικώς υποβαλλόμενο πρωτότυπο, το ηλεκτρονικό αρχείο που προκύπτει φωτοσαρωμένο (σκαναρισμένο) έγγραφο, αφού τούτο συνιστά ακριβώς ηλεκτρονική φωτοσάρωση και άρα, αντίγραφο, ενώ άλλωστε και οι ίδιες οι φωτοτυπίες δεν συνιστούν παρά αναπαραγωγές φωτοσαρωμένων εγγράφων εκ του ηλεκτρονικού αρχείου που προκύπτει από τη φωτοσάρωση του αντιγραφόμενου εγγράφου. Επομένως, η απλή φωτοσάρωση εγγράφου δεν σημαίνει ότι αυτό είναι πρωτότυπο, ασχέτως αν η φωτοσάρωση προήλθε ή μη από πρωτότυπο, πράγμα που ουδόλως ο παρεμβαίνων αποδεικνύει, αλλά πρωτοτύπως υποβαλλόμενο, όταν πρόκειται για ηλεκτρονική υποβολή, είναι μόνο αυτό καθαυτό το ηλεκτρονικό έγγραφο, που φέρει άλλωστε, όπου απαιτείται υπογραφή, ηλεκτρονική υπογραφή, ενώ τα συγκεκριμένα υποβληθέντα εν προκειμένω φέρουν φωτοσαρωμένη φυσική υπογραφή. Άλλωστε, ούτε υπεύθυνη δήλωση του υπέβαλε ο παρεμβαίνων περί της γνησιότητας και ακρίβειας των ως άνω εγγράφων ή των εν γένει ιδιωτικών εγγράφων της προσφοράς του. Αλυσιτελώς δε η αναθέτουσα επικαλείται την προδήλως εσφαλμένη Απόφαση ΑΕΠΠ 1184/2019, η οποία δεν έλαβε υπόψη της, ότι δεν νοείται πρωτότυπη υποβολή εγγράφου που υποβάλλεται φωτοσαρωμένο, αφού ως ηλεκτρονικό έγγραφο νοείται το ηλεκτρονικά συντασσόμενο και το πρώτον ηλεκτρονικά εκδιδόμενο και παραγόμενο έγγραφο (πρωτότυπο) ή το ηλεκτρονικά αποτυπούμενο έγγραφο (αντίγραφο), βλ. και ΕφΠειρ 46/2014 («Ως ηλεκτρονικό έγγραφο θεωρείται το σύνολο των εγγραφών δεδομένων στον μαγνητικό δίσκο ενός ηλεκτρονικού υπολογιστή, οι οποίες, κατόπιν

επεξεργασίας, αποτυπώνονται κατά τρόπο αναγνώσιμο από τον άνθρωπο είτε στην οθόνη του μηχανήματος είτε στον προσαρτημένο εκτυπωτή του.»), ενώ άλλωστε ουδόλως οι Αποφάσεις της ΑΕΠΠ δύνανται να μεταβάλουν τη σαφή και πάγια έννοια του «εγγράφου», η οποία συνίσταται σε έγγραφο όργανο αποτύπωσης της δήλωσης ενός προσώπου, ήτοι του εκδότη, ο οποίος αναλαμβάνει την ευθύνη, δέσμευση και υιοθέτηση όσων αναφέρει το έγγραφο, δια της υπογραφής του, αφού ως εκδότης λογίζεται αυτός που αναλαμβάνει υποχρεώσεις από το έγγραφο (ΑΠ 1305/2009, ΕφΑθ 1503/2010), ενώ δεν νοείται φυσική υπογραφή σε ηλεκτρονικό έγγραφο ούτε νοείται ως ηλεκτρονική υπογραφή και προσήκουσα υπογραφή σε ηλεκτρονικό έγγραφο, η φωτοσάρωση φυσικής υπογραφής (βλ. ενδεικτικά Απόφαση ΑΕΠΠ 972/2019, πρβλ. και Απόφασεις ΑΕΠΠ 142/2017, 152/2017, 169/2018). Τα ως άνω επικυρώνονται άλλωστε και εκ του Ν. 4727/2020 πλέον (ΦΕΚ Α'/23-9-2020), που ορίζει στο άρ. 15 αυτού, ότι «Ηλεκτρονικά ιδιωτικά έγγραφα που εκδίδονται από φυσικά ή νομικά πρόσωπα ή νομικές οντότητες με χρήση εγκεκριμένης ηλεκτρονικής υπογραφής ή εγκεκριμένης ηλεκτρονικής σφραγίδας, γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά από τους φορείς του δημόσιου τομέα, από τα δικαστήρια όλων των βαθμών και τις εισαγγελίες όλης της χώρας και από φυσικά ή νομικά πρόσωπα ή νομικές οντότητες κατά την ηλεκτρονική διακίνησή τους. 2. Εκτύπωση των ηλεκτρονικών εγγράφων της παρ. 1 γίνεται υποχρεωτικά αποδεκτή από τους φορείς του δημόσιου τομέα, από τα δικαστήρια όλων των βαθμών και τις εισαγγελίες όλης της χώρας και από φυσικά ή νομικά πρόσωπα ή νομικές οντότητες, εφόσον φέρει επικύρωση από οποιαδήποτε διοικητική αρχή ή ΚΕΠ ή δικηγόρο, η οποία γίνεται μέσω της διαπίστωσης της ταύτισης του περιεχομένου του εκτυπωμένου εγγράφου με το ηλεκτρονικό ιδιωτικό έγγραφο.» και άρα, θεσπίζει ως πρωτότυπα ηλεκτρονικά υπογεγραμμένα έγγραφα και ως αντίγραφα (δεκτικά και χρήζοντα επικύρωσης) τις εκτυπώσεις αυτών. Προδήλως δε αφού η εκτύπωση του πρωτοτύπου ηλεκτρονικώς συνταχθέντος εγγράφου δεν συνιστά πρωτότυπο καίτοι εκτυπώνεται εκ πρωτοτύπου ηλεκτρονικού εγγράφου που φέρει εγκεκριμένη ηλεκτρονική υπογραφή, δεν νοείται ως ηλεκτρονικό πρωτότυπο έγγραφο,

αρχείο μη φέρον καμία ηλεκτρονική υπογραφή, που συνιστά απλή φωτοσάρωση, δηλαδή ψηφιακή φωτογραφία ενός εγγάρτου εγγράφου και φέρει γραφική απεικόνιση, ήτοι φωτοσάρωση-φωτογραφία χειρόγραφης υπογραφής. Συνεπώς, κατ' αποδοχή και του τρίτου ως άνω λόγου, ο παρεμβαίνων είναι αποκλειστέος στο σύνολο των τμημάτων συμμετοχής του, αφού ασχέτως όλων των άλλων βάσεων αποκλεισμού του, το σύνολο των πιστοποιητικών αυτών που απαιτούνταν με την προσφορά επί ποινή αποκλεισμού κατά τους ανωτέρω όρους, υποβλήθηκαν απαραδέκτως. Όσον αφορά τον τέταρτο λόγο της προσφυγής, ο όρος 2.4.4 της διακήρυξης, σχετικά με τα περιεχόμενα του φακέλου οικονομικής προσφοράς ορίζει ότι «2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του προσφέροντα. Η Οικονομική προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή αποκλεισμού στον (υπο)φάκελο «Οικονομική Προσφορά». Η οικονομική προσφορά, συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Κατά την ηλεκτρονική υποβολή της οικονομικής προσφοράς στο ΕΣΗΔΗΣ οι συμμετέχοντες καλούνται να συμπληρώσουν την τιμή προσφοράς (προσφερόμενη τιμή σε € χωρίς ΦΠΑ) . Για λόγους σύγκρισης των προσφορών για τα είδη: Ελαιόλαδο- Είδη σπρωροπωλείου- Είδη κρεοπωλείου Είδη ιχθυοπωλείου για τα οποία το κριτήριο κατακύρωσης είναι το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης σε ακέραιες μονάδες επί τις (%) επί της εκάστοτε, στη νόμιμα διαμορφωμένη κάθε φορά μέση λιανική τιμή πώλησης των προϊόντων κατά την ημέρα παράδοσης όπως αυτή προσδιορίζεται από τη αρμόδια υπηρεσία Εμπορίου στο *** στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα της οικονομικής προσφοράς του συστήματος, οι συμμετέχοντες θα συμπληρώσουν ως τιμή προσφοράς την τιμή με τρία (3) δεκαδικά ψηφία (αριθμό) που προκύπτει μετά την αφαίρεση του ποσοστού της έκπτωσης που προσφέρουν από την Τιμή Αναφοράς που τίθεται στην παρούσα Διακήρυξη για το αντίστοιχο υπό προμήθεια είδος.... Έστω ότι ο συμμετέχων οικονομικός φορέας έχει προσφέρει έκπτωση επί της τιμής (όπως ακριβώς ζητείται από τη Διακήρυξη) 10% για το

ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ ΕΞΤΡΑ ΠΑΡΘΕΝΟ ΟΞΥΤΗΤΑΣ ΑΠΟ 0,1ΩΣ 0,9 ΣΥΣΚ ΑΝΟΞΕΙΔΩΤΟ ΔΟΧΕΙΟ ΒΑΡΟΥΣ 5 ΛΙΤΡΩΝ Στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα της οικονομικής προσφοράς του συστήματος θα συμπληρώσει ως τιμή προσφοράς 27,82- $(27,82 \times 0,10) = 25,038$ Οι τιμές προσφοράς θα είναι σε ευρώ και ειδικότερα: Για τα τμήματα – υποτμήματα των ειδών που αφορούν την προμήθεια ειδών Παντοπωλείου – Αρτοποιείου - Γαλακτοκομικά Είδη- Φρέσκο γάλα 3,5% λιπαρά και είδη Ζαχαροπλαστείου, η τιμή της προσφοράς θα δοθεί με γνώμονα τον ενδεικτικό προϋπολογισμό του κάθε τμήματος -υποτμήματος και η κατακύρωση θα γίνει στον Οικονομικό φορέα που θα προσφέρει τη χαμηλότερη τιμή για το σύνολο των ειδών του Ενδεικτικού Προϋπολογισμού αντιστοίχως. Η προσφερόμενη τιμή που συνολικά θα καταχωρείται στο σύστημα θα προκύπτει αναλυτικά από τα αντίστοιχα έντυπα της οικονομικής προσφοράς που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος της διακήρυξης, τα οποία πρέπει να υποβληθούν σε μορφή pdf ψηφιακά υπογεγραμμένα. Για τα τμήματα των ειδών που αφορούν την προμήθεια ειδών για τα είδη: Ελαιόλαδο- Είδη οπωροπωλείου- Είδη κρεοπωλείου- Είδη ιχθυοπωλείου, το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) επί της εκάστοτε, στη νόμιμα διαμορφούμενη, κάθε φορά μέση λιανική τιμή πώλησης των προϊόντων κατά την ημέρα παράδοσης όπως αυτή προσδιορίζεται από την αρμόδια υπηρεσία εμπορίου στο *** , θα αποτυπώνεται ως τιμή στο σύστημα όπως αναλυτικά περιγράφεται παραπάνω .Η προσφερόμενη τιμή που συνολικά θα καταχωρείται στο σύστημα θα προκύπτει αναλυτικά από τα αντίστοιχα έντυπα της οικονομικής προσφοράς που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος της διακήρυξης, τα οποία πρέπει να υποβληθούν σε μορφή pdf ψηφιακά υπογεγραμμένα.» Άρα, για τα είδη 4-ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ, 5-ΕΙΔΗ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ, 9-ΕΙΔΗ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ και 12-ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ, οι μετέχοντες πέραν της φόρμας ηλεκτρονικής οικονομικής προσφοράς ΕΣΗΔΗΣ έπρεπε να συμπληρώσουν και να υποβάλουν και τα ειδικά έντυπα οικονομικής προσφοράς που άλλωστε αναρτήθηκαν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προς κάθε ενδιαφερόμενο για συμμετοχή και στα οποία ρητά παραπέμπει ο ως άνω όρος, αναφέροντας τα ως αναπόσπαστο μέρος της διακήρυξης, αλλά και ως υποχρεωτικώς υποβαλλόμενα μετά της

οικονομικής προσφοράς ΕΣΗΔΗΣ εντός του κατά τον όρο 2.4.4 της διακήρυξης, ρυθμιζόμενου ΦΑΚΕΛΟΥ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, σε αντίθεση με τους αβάσιμους ισχυρισμούς του παρεμβαίνοντος και της αναθέτουσας. Ο δε παρεμβαίνων δεν υπέβαλε αυτά μέσω της ηλεκτρονικής προσφοράς του ούτε στο πλαίσιο του οφειλόμενου να συμπεριληφθούν σε αυτόν υποφακέλου οικονομικής προσφοράς ούτε όμως γενικά, αλλά όπως η αναθέτουσα εν τέλει συνομολογεί, απέστειλε αυτά σε εκείνη δια μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου την 23-11-2020, με αποτέλεσμα πέραν του απαραδέκτου τέτοιας υποβολής τους, να προκύπτει πλέον και μείζον ζήτημα παράβασης της μυστικότητας των προσφορών και γνώση αυτών από την αναθέτουσα, πριν την αποσφράγιση, οι δε περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της αναθέτουσας, αγνοούν πλήρως την ΥΑ 56902/215/2017 που διέπει τους δια του ΕΣΗΔΗΣ διενεργούμενους, ως ο προκείμενος, διαγωνισμούς και αποτελεί μέρος του κατ'άρ. 1.6 της διακήρυξης θεσμικού πλαισίου αυτής, ως και τον όρο 2.4.2.1 («2.4.2.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερόμενους ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ...») και 2.4.2.3 («2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: (α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά.») της διακήρυξης. Άρα, σε κάθε περίπτωση, κατ' αποδοχή και του οικείου τέταρτου λόγου της προσφυγής, ο παρεμβαίνων είναι αποκλειστέος για τα τμήματα 4, 5, 9 και 12 της διαδικασίας. Άρα, κατ' αποδοχή όλων κατ' αυτού των λόγων της προσφυγής, ο παρεμβαίνων είναι για καθένα εκ των ανωτέρω και κατά τις ανωτέρω διακρίσεις, λόγων, αποκλειστέος από τα τμήματα 4, 5, 9 και 12 της διαδικασίας. Όσον αφορά τον στρεφόμενο κατά του *** στο τμήμα 5, λόγο της προσφυγής, όπως βάσιμα ο προσφεύγων επικαλείται και σε συνέχεια όσων ανωτέρω αναφέρθηκαν επί της

προσφοράς του παρεμβαίνοντος και των όρων της διακήρυξης, ο οικονομικός φορέας *** δεν έχει υποβάλει καμία υπεύθυνη δήλωση προσδιορισμού παραγωγού κάθε προσφερόμενου είδους και δη για κανένα είδος ούτε προκύπτει κανείς εν γένει παραγωγός, ενώ δεν υπέβαλε κανένα πιστοποιητικό ISO εν γένει περί οιοδήποτε παραγωγού και άρα, είναι άνευ ετέρου αποκλειστέος από το τμήμα 5.

4. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να απορριφθεί η παρέμβαση. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτό τον παρεμβαίνοντα στα τμήματα 4, 5, 9 και 12 και τον οικονομικό φορέα *** στο τμήμα 5 της διαδικασίας.

5. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί το παράβολο με αρ. *** και ποσού 600,00 ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ακυρώνει την Απόφαση με αρ. 746/2020 Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτό τον παρεμβαίνοντα στα τμήματα 4, 5, 9 και 12 και τον οικονομικό φορέα *** στο τμήμα 5 της διαδικασίας.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου με αρ. *** και ποσού 600,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 8-2-2021 και εκδόθηκε στις 12-2-2021.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΞΕΝΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ**