

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 26 Ιανουαρίου 2021, με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 18.12.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1940/21-12-2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», που κατοικοεδρεύει

Κατά του Δήμου ..., που εδρεύει ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

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

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθ. 419/2020 (πρακτικό της 30.11.2020 συνεδρίασης) απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... κατά το μέρος που αφορά στην Ομάδα 3, «τυροκομικά είδη» και στην Ομάδα 4 «είδη κρεοπωλείου» 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: 311 / 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 3.630,00 ευρώ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), δοθέντος ότι η προϋπολογισθείσα αξία των Ομάδων 3 και 4 της υπό ανάθεση σύμβασης, για τις οποίες ασκείται η υπό κρίση Προσφυγή, ανέρχεται σε ποσό, προ ΦΠΑ, 725.076,4 ευρώ (=252.269,60 + 472.806,80).

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. πρωτ. ... Διακήρυξη του Δήμου ... 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 ταμείου ευρωπαϊκής βοήθειας προς τους άπορους (Τ.Ε.Β.Α.) για τις ανάγκες της κοινωνικής σύμπραξης ..., 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 3, «τυροκομικά είδη», την Ομάδα 4 «είδη κρεοπωλείου», και την Ομάδα 5, «είδη Βασικής Υλικής Συνδρομής» του διαγωνισμού, προσφορά υπέβαλε, μεταξύ άλλων, ο «...» και ήδη προσφεύγων, ενώ για την ομάδα 4, προσφορά υπέβαλε και η εταιρεία «...» και ήδη παρεμβαίνουσα. Με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε η προσφορά του προσφεύγοντος και για τις τρεις ανωτέρω ομάδες, για τις οποίες αυτός υπέβαλε προσφορά και ανεδείχθη προσωρινή ανάδοχος για την Ομάδα 4 η ώδε παρεμβαίνουσα εταιρεία. Κατά της απόφασης αυτής στρέφεται η παρούσα, κατά το μέρος που παρανόμως, ως ο προσφεύγων ισχυρίζεται, με αυτήν (την προσβαλλόμενη απόφαση) απορρίφθηκε η προσφορά του για τις Ομάδες 3 και 4 και μόνον - καθώς για την Ομάδα 5 συνομολογεί ότι ορθώς αποκλείσθηκε

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

αυτή (σελ. 5 της Προσφυγής) - και έγινε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «...», κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή του.

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 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 18.12.2020, 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 τις Ομάδα 3 και 4 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 Ομάδα 4. Ετέρωθεν, εν γένει παραδεκώς 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 4 και ανεδείχθη ανάδοχος, ενώ η Παρέμβασή της αυτή τυγχάνει και εμπρόθεσμη. Κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή και η ασκηθείσα επ' αυτής

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

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

5. Επειδή, παραδεκτώς, 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. 30626/24.12.2020 έγγραφό της, εκφράζει τις απόψεις της επί των λόγων αυτής, αιτούμενη την απόρριψη της Προσφυγής. Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή εμμένει στους λόγους απόρριψης της εν λόγω προσφοράς, συμπληρώνοντας, νομίμως, την αιτιολογία απόρριψης της και για το λόγο ότι «κατόπιν επανελέγχου των δικαιολογητικών βάσει και της προσφυγής με ΓΑΚ 1926/2020, θα πρέπει να απορριφθεί διότι διαπιστώθηκε πως δεν υπεβλήθη το ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΕΠΙ ΤΩΝ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ το οποίο υφίσταται στην σελίδα 88 της τεχνικής μελέτης και επί ποινή αποκλεισμού έπρεπε να υποβληθεί, όπως ρητά αναφέρεται στην μελέτη «Η κάθε προσφορά θα συνοδεύεται από το ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΕΠΙ ΤΩΝ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ της παρούσης», με αποτέλεσμα η προσφορά του να κρίνεται अपαράδεκτη σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης και πρέπει να απορριφθεί εν τω συνόλω των ομάδων που έχει υποβάλει προσφορά».

6. Επειδή, περαιτέρω, παραδεκτώς, σύμφωνα με την προρρηθείσα διάταξη του άρθρου 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, η προσφεύγουσα εταιρεία υπέβαλε στις 18.01.2021, ήτοι προ πέντε (5) ημερών από την ημερομηνία εξέτασης της παρούσας (26.01.2021), το Υπόμνημά της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ.

7. Επειδή, με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε η προσφορά του προσφεύγοντος για τις Ομάδες 3 και 4 με την αιτιολογία ότι «Όσον αφορά την προσφορά του οικονομικού φορέα "... ... Β. Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2 "Τεχνική Προσφορά" της αριθμ.... διακήρυξης μεταξύ των άλλων δικαιολογητικών που πρέπει να υποβληθούν στον υποφάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής / τεχνικής προσφοράς είναι: Για την προμήθεια των τυροκομικών προϊόντων την άδεια λειτουργίας της μονάδας παραγωγής

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

των τυροκομικών προϊόντων, τον Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις κτηνιατρικές υπηρεσίες, πιστοποιητικά της επιχείρησης τα οποία θα πρέπει να βασίζονται στα σχετικά ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα ISO 22000:2005 ή παρόμοιο και ισοδύναμα αυτού. Η επιχείρηση “...” στην από 11/09/2020 Υπεύθυνη Δήλωση, δηλώνει ότι για το είδος με α/α: 2 “Γραβιέρα ΠΟΠ Εγχώρια” (500 γραμ.) της ομάδας 3 – Τυροκομικά Είδη του Υπέργου 1 – Είδη Τροφίμων προσφέρει προϊόν με την εμπορική ονομασία “...” με παραγωγό εταιρεία την “...” και χώρα παραγωγής την Ελλάδα. Στη φωτογραφία που κατέθεσε το προσφερόμενο προϊόν φέρει ετικέτα με την εμπορική ονομασία “...”, η οποία παράγεται από: ... και συσκευάζεται και διανέμεται από: Ωστόσο δεν υπέβαλε την άδεια λειτουργίας της μονάδας παραγωγής των τυροκομικών προϊόντων, τον Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις κτηνιατρικές υπηρεσίες, πιστοποιητικά της επιχείρησης τα οποία θα πρέπει να βασίζονται στα σχετικά ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα ISO 22000:2005 ή παρόμοιο και ισοδύναμα αυτού, αλλά ISO 22000:2005 της εταιρείας “...” με πεδίο εφαρμογής: «Τυποποίηση και συσκευασία τυροκομικών προϊόντων, υποκατάστατων τυροκομικών προϊόντων με φυτικά λιπαρά, βουτύρου και μαργαρίνης και επεξεργασία των τυροκομικών προϊόντων σε τρίτους. Αποθήκευση και διακίνηση τυποποιημένων τροφίμων υπό ψύξη, κατάψυξη και θερμοκρασία περιβάλλοντος», την «Άδεια εγκατάστασης και ανασυσκευασίας τυροκομικών προϊόντων» της ίδιας εταιρείας από τον ΕΦΕΤ, με την «Άδεια λειτουργίας εγκατάστασης ψυκτικών αποθηκών και ανασυσκευασίας τροφίμων ζωικής προέλευσης της επιχείρησης» από την Κτηνιατρική Δ/ση της Περιφέρειας Η επιχείρηση “...” δεν υπέβαλε τα απαιτούμενα δικαιολογητικά της μονάδας παραγωγής της εγχώριας γραβιέρας, αλλά της εταιρείας τυποποίησης και συσκευασίας. Γ. Η επιχείρηση “...” στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.) δηλώνει ότι στηρίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων και συγκεκριμένα στην “...” χωρίς ωστόσο να προσδιορίζει ακριβώς για ποια ομάδα και είδος. Η εταιρεία “...” στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.) που υπέβαλε, στο ερώτημα «αν ο οικονομικός φορέας συμμετέχει στη διαδικασία σύναψης σύμβασης από κοινού με άλλους», δηλώνει: «ΠΑΡΟΧΗ

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

ΣΤΗΡΙΞΗΣ ΣΤΗΝ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ... ΚΡΕΑΣ ΜΟΣΧΑΡΙ (ΟΜΑΔΑ 4 – ΕΙΔΗ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ CPV ...) ΓΙΑ ΤΟ ΚΡΙΤΗΡΙΟ ΕΠΙΛΟΓΗΣ 2.2.6». Στην από 09/09/2020 Υπεύθυνη Δήλωση του ..., δηλώνεται: ότι επικαλείται τη στήριξη σε ικανότητα τρίτου (παροχή δάνειας εμπειρίας) από την εταιρεία ... και η στήριξη αφορά στην πλήρωση του κριτηρίου επιλογής του άρθρου 2.2.6 για την Ομάδα 4 – ΕΙΔΗ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ και τέλος σε περίπτωση κατακύρωσης του διαγωνισμού υπέρ αυτού θα προμηθευτεί το σύνολο των ειδών της Ομάδας 4 από την εταιρεία Στην από 09/09/2020 Υπεύθυνη Δήλωση του ... δηλώνεται: η στήριξη της εταιρείας αφορά στην πλήρωση του κριτηρίου επιλογής που αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα του άρθρου 2.2.6 για την Ομάδα 4 – ΕΙΔΗ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ και τέλος ότι αποδέχεται να προμηθεύσει τον ... με το σύνολο των ειδών της Ομάδας 4, ήτοι κρέας μοσχάρι και κοτόπουλο νωπό ολόκληρο σε περίπτωση που η επιχείρηση “...” αναδειχθεί μειοδότης. Εξάλλου, στην αριθμ.πρωτ.:... π.ε./12-01-2017 άδεια λειτουργίας, όπως τροποποιήθηκε με την αριθμ.... απόφαση της Δ/σης Κτηνιατρικής της Περιφέρειας ..., χορηγείται στην εταιρεία ... «Άδεια Λειτουργίας εγκατάστασης αποστέωσης, τεμαχισμού, τυποποίησης, νωπού κρέατος μηρυκαστικών και χοίρων, παραγωγής παρασκευασμάτων από αυτό, κιμά και κατάψυξης αυτών» χωρίς ωστόσο να αναφέρεται ο τεμαχισμός και τυποποίηση νωπού κρέατος πουλερικών. Επίσης, η επιχείρηση “...” στην από 11/09/2020 Υπεύθυνη Δήλωση, ενώ δηλώνει ως επιχειρηματική μονάδα παραγωγής ή εισαγωγέα για το είδος με α/α: 2 “Κοτόπουλο νωπό ολόκληρο 1,5” κιλό της ομάδας 4 – Είδη Κρεοπωλείου του Υπέργου 1 – Είδη Τροφίμων την εταιρεία ..., υποβάλλει δικαιολογητικά του Αγροτικού Πτηνοτροφικού Συνεταιρισμού ... “...”, ήτοι: α) άδεια λειτουργίας πτηνοσφαγίου, β) Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις κτηνιατρικές υπηρεσίες, γ) καταχώρηση στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων και δ) ISO 22000:2005 της επιχείρησης. Δ. Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2 “Τεχνική Προσφορά” της αριθμ.... διακήρυξης μεταξύ των άλλων δικαιολογητικών που πρέπει να υποβληθούν στον υποφάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής / τεχνικής προσφοράς είναι: ... Για την προμήθεια των ειδών βασικής υλικής συνδρομής το φύλλο δεδομένων ασφάλειας (MSDS)

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

των απορρυπαντικών στα Ελληνικά, συμφωνά με την οδηγία Ε.Ε. 1907/2006, και τον κανονισμό ΕΚ. 1272/2008 CLP. Η επιχείρηση “...” δεν έχει υποβάλει το Δελτίο Δεδομένων Ασφαλείας (MSDS) των απορρυπαντικών, ως όφειλε [αν και στην ηλεκτρονική προσφορά του υπέβαλε αρχεία με το όνομα: MSDS, ωστόσο εμπεριέχουν Τεχνικά Δελτία των απορρυπαντικών και όχι Δελτία Δεδομένων Ασφαλείας] Δ. ... Για την προμήθεια των ειδών βασικής υλικής συνδρομής ... ΣΤ. 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. Για τους υποψηφίους αναδόχους σε ότι αφορά στη διαχείριση της ασφαλείας των τροφίμων ο προσφέρων οικονομικός φορέας, προσκομίζει πιστοποιητικό Συστήματος Διαχείρισης Ασφάλειας Τροφίμων (ΣΔΑΤ) κατά το πρότυπο ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού με το οποίο να πιστοποιείται ότι εφαρμόζονται τα κατάλληλα συστήματα διαχείρισης των τροφίμων και η διακίνηση πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο. ΟΣΟΝ ΑΦΟΡΑ ΤΑ ΤΡΟΦΙΜΑ της παρούσας προμήθειας σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας δεν συσκευάζει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, ο υποψήφιος ανάδοχος προσκομίζει Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή παρόμοιο και ισοδύναμο, για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, από την επιχείρηση από την οποία θα προμηθεύεται τα διακινούμενα είδη, με το οποίο να πιστοποιείται ότι η συσκευασία των τροφίμων πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι εφαρμόζει, διατηρεί και αναθεωρεί διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4-10-2000, όπως αυτή ισχύει. ... 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

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

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 Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥΔ), δηλαδή από το νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου που έχει ορισθεί ως ο Εθνικός Οργανισμός Διαπίστευσης της Ελλάδας, 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 , τα οποία ωστόσο 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, πλην αυτών που αφορούν την ίδια την επιχείρηση "...” και την εταιρεία "...” στις οποίες την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα στηρίζεται. Η Επιτροπή λαμβάνοντας υπόψη: ...» έκρινε ότι οι ανωτέρω ελλείψεις, δεν δύναται να θεραπευθούν, 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, με το υπ' αριθ. πρωτ. 30626/24.12.2020 έγγραφο απόψεών της, η αναθέτουσα αρχή συμπληρώνοντας την αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας υποστηρίζει ότι αυτή τυγχάνει απορριπτέα στο σύνολό της, καθόσον διαπιστώθηκε πως δεν υπεβλήθη το Φύλλο Συμμόρφωσης επί των τεχνικών προδιαγραφών. Ο όρος 1.3 «*Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης*» της Διακήρυξης ορίζει ότι «*[Ο]ι ενδιαφερόμενοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για μία ή για περισσότερες ομάδες, ή για το σύνολο της παρούσας προμήθειας, για τη συνολική προκηρυχθείσα ποσότητα κάθε είδους, εφόσον καλύπτονται οι*

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

τεχνικές προδιαγραφές όπως παρουσιάζονται στην επισυναπτόμενη μελέτη η οποία αποτελεί αναπόσπαστο μέρος [...]. Το άρθρο 12 «Συμφωνία με τεχνικές προδιαγραφές - Τεχνικά στοιχεία προσφοράς» της υπ' αριθ. 74/2020 Μελέτης του Παραρτήματος V της Διακήρυξης ορίζει ότι «Η κάθε προσφορά θα συνοδεύεται από το ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΕΠΙ ΤΩΝ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ της παρούσης, τεχνική περιγραφή των υπό προμήθεια ειδών και την εμπορική ονομασία του είδους καθώς και την επιχειρηματική μονάδα παραγωγής και την χώρα παραγωγής και συσκευασίας. Στον φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς θα πρέπει να υποβληθούν επί ποινή αποκλεισμού οποιοδήποτε δικαιολογητικό είναι απαραίτητο προκειμένου να αποδεικνύεται πως καλύπτονται οι επισυναπτόμενες τεχνικές προδιαγραφές (όπως για παράδειγμα τεχνικά χαρακτηριστικά στοιχεία/prospectus/φυλλάδια ή φωτογραφίες των ειδών για τα οποία υποβάλλεται προσφορά)» και στη σελ. 84 της υπόψη Μελέτης υφίσταται το Υπόδειγμα «5. ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΕΠΙ ΤΩΝ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ». Από την επισκόπηση της υπόψη προσφοράς στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, προκύπτει ότι δεν έχει υποβληθεί το απαιτούμενο Φύλλο Συμμόρφωσης επί των τεχνικών προδιαγραφών του άρθρου 12 της υπ' αριθ. 74/2020 Μελέτης του Παραρτήματος V της Διακήρυξης και ως εκ τούτου η υπόψη προσφορά τυγχάνει απορριπτέα στο σύνολό της, νομίμως δε, απορρίφθηκε με τη συμπληρωματική αιτιολογία της αναθέτουσας αρχής και για το λόγο αυτόν, ο οποίος αποτελεί και αυτοτελή αιτία απόρριψης της υπόψη προσφοράς.

9. Επειδή, με τον πρώτο λόγο της Προσφυγής του ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι παρανόμως απορρίφθηκε η προσφορά του για τις Ομάδες 3 και 4 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 η από 02.09.2020 σχετική υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιωνόταν η ακρίβεια του περιεχομένου τους, σύμφωνα με το άρθρο 80 παρ. 12 του Ν 4412/2016 και τον

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

όρο 2.1.4 της Διακήρυξης, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή του.

10. 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 τα απαραίτητα πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας που εκδίδονται από επίσημα γραφεία ποιοτικού ελέγχου ή αρμόδιες υπηρεσίες, από πιστοποιημένους οργανισμούς συμμόρφωσης. Για τους υποψηφίους αναδόχους σε ότι αφορά στη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων ο προσφέρων οικονομικός φορέας, προσκομίζει πιστοποιητικό Συστήματος Διαχείρισης Ασφάλειας Τροφίμων (ΣΔΑΤ) κατά το πρότυπο ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού με το οποίο να πιστοποιείται ότι εφαρμόζονται τα κατάλληλα συστήματα διαχείρισης των τροφίμων και η διακίνηση πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο. ΟΣΟΝ ΑΦΟΡΑ ΤΑ ΤΡΟΦΙΜΑ της παρούσας προμήθειας σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας δεν συσκευάζει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, ο υποψήφιος ανάδοχος προσκομίζει Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή παρόμοιο και ισοδύναμο, για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, από την επιχείρηση από την οποία θα προμηθεύεται τα διακινούμενα είδη, με το οποίο να πιστοποιείται ότι η συσκευασία των τροφίμων πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι εφαρμόζει, διατηρεί και αναθεωρεί διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4-10-2000, όπως αυτή ισχύει [...]», 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

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

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

11. 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 ίδιου 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

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

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 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».

12. 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».

13. 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 ISO 9001:2005 ή νεώτερο, ή παρόμοιο και ισοδύναμο, διαπιστευμένο από το

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥΔ) 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 11) 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 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 11) 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

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

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 ανωτέρω Ν. 4250/2014 γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, ενώ στο Ν. 4250/2014 δεν περιλαμβάνονται τα απλά φωτοαντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων, για τα οποία συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση και 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 λόγους, 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, για την αποδοχή των οποίων συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους, για τα οποία έγγραφα (φωτοαντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων), σύμφωνα με τον υπόψη όρο της Διακήρυξης, εφόσον δεν υποβάλλονται νομίμως επικυρωμένα, θα πρέπει να υποβληθούν σε πρωτότυπη μορφή κατά την προσκόμιση της έντυπης μορφής των απαιτούμενων, σύμφωνα με τον όρο 2.4.5. της Διακήρυξης, δικαιολογητικών στην αναθέτουσα αρχή εντός τριών ημερών από την κατάθεση της προσφοράς. Εν προκειμένω και όπως προκύπτει από τη θεώρηση του φακέλου της υπόθεσης, η προσφορά του προσφεύγοντος

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

απορρίφθηκε για την Ομάδα 3, μεταξύ άλλων, διότι «[...] Η επιχείρηση “...” υπέβαλε τα απαραίτητα πιστοποιητικά ISO, τα οποία ωστόσο 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, πλην αυτών που αφορούν την ίδια την επιχείρηση “...” και την εταιρεία “...” στις οποίες την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα στηρίζεται [...]», το πραγματικό της οποίας αιτιολογίας, δεν αμφισβητεί ο προσφεύγων, αλλά ισχυρίζεται ότι δεν όφειλε όπως υποβάλει τα ανωτέρω πιστοποιητικά ISO επικυρωμένα από δικηγόρο, αφού ως ιδιωτικά έγγραφα υπέβαλε αυτά 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, αφού συνυπέβαλε σχετική υπεύθυνη δήλωση, 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 η υπόψη διάταξη στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία με τον όρο 2.2.9.2 της Διακήρυξης. Ωστόσο και σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω, ο τρόπος αυτός υποβολής των υπόψη ιδιωτικών εγγράφων ήταν σύμφωνος με τα οριζόμενα από τη Διακήρυξη αναφορικά με την ηλεκτρονική υποβολή τους και τον όρο 2.2.9.2. αυτής, 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 δεν προκύπτει ότι στο φυσικό φάκελο που υποβλήθηκε περιλαμβάνονται τα πρωτότυπα των υπόψη πιστοποιητικών ISO, μηδέ ο προσφεύγων ισχυρίζεται με την Προσφυγή του κάτι τέτοιο. Ως εκ τούτου, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι νομίμως απορρίφθηκε η εν λόγω προσφορά για το λόγο αυτό, αφού η αναθέτουσα αρχή δε δύναται νομίμως να κάνει αποδεκτό απλό φωτοαντίγραφο των εν λόγω πιστοποιητικών στο φυσικό φάκελο, χωρίς αυτά να είναι νομίμως επικυρωμένα ή θεωρημένα, διότι δεν προβλέπεται από το Ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται αυτά σε απλά αντίγραφα των πρωτοτύπων, σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω, η υπόψη προσφορά δε, νομίμως απορρίφθηκε με την

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

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 σύμφωνα με τον όρο 2.4.5 της Διακήρυξης και επομένως ο πρώτος λόγος της Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί.

14. Επειδή, με το δεύτερο λόγο της Προσφυγής του, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι παρανόμως απορρίφθηκε για την Ομάδα 3 η προσφορά του με την αιτιολογία ότι για το είδος με α/α: 2 «Γραβιέρα ΠΟΠ Εγχώρια (500 γραμ.)», ενώ προσφέρει προϊόν με την εμπορική ονομασία «...», με παραγωγό εταιρεία την «...» και χώρα παραγωγής την Ελλάδα, όπως δηλώνει, στη φωτογραφία που κατέθεσε για το προσφερόμενο προϊόν, αυτό φέρει ετικέτα με την εμπορική ονομασία «...», το οποίο παράγεται από «...» και συσκευάζεται και διανέμεται από την «...» και ενώ όφειλε να υποβάλει την άδεια λειτουργίας της μονάδας παραγωγής των τυροκομικών προϊόντων, τον Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις κτηνιατρικές υπηρεσίες και πιστοποιητικά της επιχείρησης τα οποία θα πρέπει να βασίζονται στα σχετικά ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα ISO 22000:2005 ή παρόμοιο και ισοδύναμα αυτού, υπέβαλε ISO 22000:2005 της εταιρείας «...» με πεδίο εφαρμογής «Τυποποίηση και συσκευασία τυροκομικών προϊόντων, υποκατάστατων τυροκομικών προϊόντων με φυτικά λιπαρά, βουτύρου και μαργαρίνης και επεξεργασία των τυροκομικών προϊόντων σε τρίτους. Αποθήκευση και διακίνηση τυποποιημένων τροφίμων υπό ψύξη, κατάψυξη και θερμοκρασία περιβάλλοντος», την «Άδεια εγκατάστασης και ανασυσκευασίας τυροκομικών προϊόντων» της ίδιας εταιρείας από τον ΕΦΕΤ, με την «Άδεια λειτουργίας εγκατάστασης ψυκτικών αποθηκών και ανασυσκευασίας τροφίμων ζωικής προέλευσης της επιχείρησης» από την Κτηνιατρική Δ/ση της Περιφέρειας ..., ήτοι δεν υπέβαλε τα απαιτούμενα δικαιολογητικά της μονάδας παραγωγής της εγχώριας γραβιέρας, αλλά της εταιρείας τυποποίησης και συσκευασίας.

15. Επειδή, ο όρος 2.4.3.2 της Διακήρυξης ορίζει ότι «2.4.3.2. Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την Αναθέτουσα Αρχή, περιγράφοντας

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. [...] ΕΠΙΠΛΕΟΝ εντός του υποφακέλου των δικαιολογητικών συμμετοχής/τεχνικής προσφοράς ΘΑ ΥΠΟΒΛΗΘΟΥΝ ΤΑ ΚΑΤΩΘΙ: [...] Για την προμήθεια των τυροκομικών προϊόντων την άδεια λειτουργίας της μονάδας παραγωγής των τυροκομικών προϊόντων, τον Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις κτηνιατρικές υπηρεσίες, πιστοποιητικά της επιχείρησης τα οποία θα πρέπει να βασίζονται στα σχετικά ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα ISO 22000:2005 ή παρόμοιο και ισοδύναμα αυτού [...]» και 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 [...].

16. Επειδή, το άρθρο 83 «Τυροκομικά Προϊόντα» του Κώδικα Τροφίμων και Ποτών (ΥΑ 1100/87, ΦΕΚ Β' 788) ορίζει ότι «[...] 1γ. ...) Απόφαση 313047/14.1.94 του Υφυπουργού Γεωργίας (ΦΕΚ 16/Β/14.1.94). Άρθρο 1 Ορισμός 1. Η ονομασία "... " (...) αναγνωρίζεται ως προστατευόμενη ονομασία προέλευσης (Π.Ο.Π.) για το τυρί που παράγεται παραδοσιακά στην ... και συγκεκριμένα στις περιοχές που αναφέρονται στη παρ. 2 του παρόντος άρθρου [...]. 2. Το γάλα το οποίο χρησιμοποιείται για την παρασκευή του τυριού "... " (...) πρέπει να προέρχεται αποκλειστικά από τις περιοχές των νομών ..., ..., ... και [...] Άρθρο 3 [...] 4. Η παρασκευή και η ωρίμανση του τυριού γίνεται σε εγκαταστάσεις που βρίσκονται στις περιοχές που αναφέρονται στο άρθρο 1 της παρούσας».

17. Επειδή, από τις προδιαληφθείσες διατάξεις προκύπτει ότι οι υποψήφιοι οικονομικοί, υποχρεούνται, επί ποινή αποκλεισμού, να υποβάλουν, με την τεχνική προσφορά τους, τα απαιτούμενα πιστοποιητικά ISO διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης, όπως απαιτούνται από τη Διακήρυξη, ενώ για την προμήθεια των τυροκομικών προϊόντων οφείλουν να

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

υποβάλλουν την άδεια λειτουργίας της μονάδας παραγωγής των τυροκομικών προϊόντων, τον Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις κτηνιατρικές υπηρεσίες και πιστοποιητικά της επιχείρησης αυτής τα οποία θα πρέπει να βασίζονται στα σχετικά ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα ISO 22000:2005 ή παρόμοιο και ισοδύναμα αυτού, ήτοι υποβάλλουν τα ανωτέρω αποδεικτικά έγγραφα αναφορικά με τη μονάδα παραγωγής των δηλούμενων από αυτούς προϊόντων. Περαιτέρω, από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων της Διακήρυξης και του άρθρου 83 του Κώδικα Τροφίμων και Ποτών, προκύπτει ότι το προϊόν «γραβιέρα Προστατευόμενης Ονομασίας Προέλευσης (ΠΟΠ) ...» απαιτείται να παρασκευάζεται στην ..., δηλαδή να παράγεται παραδοσιακά στην ... από γάλα που πρέπει να προέρχεται, αποκλειστικά και μόνον, από τις συγκεκριμένες περιοχές των νομών ..., ..., ... και ... (πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ 299/2019). Στην προκείμενη περίπτωση και όπως προκύπτει από την αιτιολογία της προσβαλλόμενη απόφασης το πραγματικό της οποίας δεν αμφισβητεί ο προσφεύγων, αυτός για το είδος 2 «Γραβιέρα ΠΟΠ Εγχώρια (500 γραμ.)», προσφέρει προϊόν με την εμπορική ονομασία «...», το οποίο στη φωτογραφία που κατέθεσε για αυτό αντί δείγματος στην ετικέτα του αναφέρει ότι παράγεται από «...» και συσκευάζεται και διανέμεται από την «...», ενώ και το πιστοποιητικό ISO 22000:2005 της εταιρείας «...» που υπέβαλε, αναφέρει ως πεδίο εφαρμογής «Τυποποίηση και συσκευασία τυροκομικών προϊόντων, υποκατάστατων τυροκομικών προϊόντων με φυτικά λιπαρά, βουτύρου και μαργαρίνης και επεξεργασία των τυροκομικών προϊόντων σε τρίτους. Αποθήκευση και διακίνηση τυποποιημένων τροφίμων υπό ψύξη, κατάψυξη και θερμοκρασία περιβάλλοντος» και επιπλέον υπέβαλε την «Άδεια εγκατάστασης και ανασυσκευασίας τυροκομικών προϊόντων» της αυτής εταιρείας από τον ΕΦΕΤ και την «Άδεια λειτουργίας εγκατάστασης ψυκτικών αποθηκών και ανασυσκευασίας τροφίμων ζωικής προέλευσης της επιχείρησης» αυτής από την Κτηνιατρική Δ/ση της Περιφέρειας Εντούτοις, τα εν λόγω πιστοποιητικά και έγγραφα δεν καλύπτουν τα οριζόμενα από τον όρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης περί προσκόμισης των πιστοποιητικών της μονάδας παραγωγής, καθώς από τη ρητή διατύπωση αυτών προκύπτει ότι αυτά δεν καλύπτουν την παραγωγή –

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

παρασκευή του υπό προμήθεια είδους, ει μη μόνον την τυποποίηση και τη συσκευασία αυτού. Με άλλα λόγια, η εν λόγω απαίτηση του όρου 2.4.3.2 της Διακήρυξης εν προκειμένω δεν πληρούται, αφού στα προσκομιζόμενα πιστοποιητικά της εταιρείας «...» δεν υφίσταται κάλυψη και του πεδίου παραγωγής – παρασκευής για το υπόψη προσφερόμενο προϊόν, «Τυρί Γραβιέρα ... ΠΟΠ Ορεινή» και επομένως δε δύναται παραδεκτά να γίνει λόγος για πιστοποιητικά που καλύπτουν τον κατασκευαστικό οίκο του προσφερόμενου προϊόντος, καθώς οι έννοιες της τυποποίησης και της συσκευασίας προϊόντος ουδόλως περιλαμβάνουν και την παραγωγή αυτού στην υπό κρίση περίπτωση. Και τούτο διότι, ναι μεν ως παραγωγός νοείται όχι απαραίτητως ο παραγωγός της πρώτης ύλης των προσφερόμενων προϊόντων, αλλά και ο τελικός παραγωγός αυτών, αυτός δηλαδή που τα συσκευάζει και τα θέτει σε κυκλοφορία ως τελικό προϊόν, στην προκείμενη περίπτωση, όμως, όπου το προσφερόμενο για την εν λόγω προμήθεια είδος από τον οικονομικό φορέα ...» είναι «... ΠΟΠ ΟΡΕΙΝΗ», όπου σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 83 του Κανονισμού Τροφίμων και Ποτών (βλ. σκέψη 16), ορίζεται ότι ως γραβιέρα ... αναγνωρίζεται το τυρί που παράγεται παραδοσιακά στην ... και συγκεκριμένα αποκλειστικά στις περιοχές των νομών ..., ..., ... και ... και δε γίνεται δεκτή η παρασκευή γραβιέρας ..., εκτός ..., ως κατασκευαστικός οίκος του τελικού παραγόμενου προϊόντος γραβιέρας ..., για την οποία απαιτείται η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών που ορίζονται στο Νόμο (άρθρο 83 του Κώδικα Τροφίμων) από την επιχειρηματική μονάδα παραγωγής αυτής (πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ 299/2019), δε νοείται η εταιρεία που συσκευάζει και θέτει σε κυκλοφορία το προϊόν, ήτοι η εταιρεία «...», της οποίας τα σχετικά πιστοποιητικά και έγγραφα προσκομίζονται προς κάλυψη των όρων της Διακήρυξης, τα οποία, όμως, στο πεδίο εφαρμογής τους δεν περιλαμβάνουν και την παρασκευή του υπόψη προσφερόμενου προϊόντος, αλλά μόνον την τυποποίηση και τη συσκευασία αυτού και ως εκ τούτου νομίμως απορρίφθηκε η υπόψη προσφορά, αφού αυτά δεν καλύπτουν τα οριζόμενα από τη Διακήρυξη. Μετά ταύτα, ο δεύτερος λόγος της Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί.

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

18. Επειδή, με τον τρίτο λόγο της Προσφυγής της, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι εσφαλμένα απορρίφθηκε η προσφορά του για την Ομάδα 4 με την αιτιολογία ότι δεν προσδιόρισε αυτός για ποια ομάδα και ποιο είδος επικαλείται τη στήριξη στην εταιρεία «...», αφού προσδιόρισε τα ανωτέρω και υπέβαλλε όλα τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, ΕΕΕΣ, υπεύθυνη δήλωση από την οποία προκύπτει ότι θα έχει στη διάθεση του τους αναγκαίους πόρους, δέσμευση του φορέων στην ικανότητα του οποίου στηρίχθηκε, καθώς και υπεύθυνη δήλωση ότι πρόκειται να κάνει χρήση των μέσων των οποίων επικαλείται, ενώ επιπροσθέτως υποστηρίζει ότι παρανόμως απορρίφθηκε η προσφορά του για την Ομάδα αυτή με την αιτιολογία ότι στην υπ' αριθ. πρωτ. ... π.ε./12-01-2017 άδεια λειτουργίας, όπως τροποποιήθηκε με την αριθμ... απόφαση της Δ/σης Κτηνιατρικής της Περιφέρειας ..., της εταιρείας «...» χορηγήθηκε σε αυτήν «Άδεια Λειτουργίας εγκατάστασης αποστέωσης, τεμαχισμού, τυποποίησης, νωπού κρέατος μηρυκαστικών και χοίρων, παραγωγής παρασκευασμάτων από αυτό, κιμά και κατάψυξης αυτών» χωρίς να αναφέρεται ο τεμαχισμός και τυποποίηση νωπού κρέατος πουλερικών, επιπλέον δε, καίτοι η προσφεύγουσα στην από 11/09/2020 υπεύθυνη δήλωση της δηλώνει ως επιχειρηματική μονάδα παραγωγής ή εισαγωγέα για το είδος με α/α: 2 «Κοτόπουλο νωπό ολόκληρο 1,5” κιλό» την εταιρεία «...», υπέβαλε δικαιολογητικά (άδεια λειτουργίας πτηνοσφαγίου, Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις κτηνιατρικές υπηρεσίες, καταχώρηση στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων και δ) ISO 22000:2005) της επιχείρησης «Αγροτικού Πτηνοτροφικού Συνεταιρισμού ... “...”».

19. Επειδή, ο όρος 2.4.3.2 της Διακήρυξης ορίζει ότι *«Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την Αναθέτουσα Αρχή, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης της παρούσης. [...]»* και ο όρος 2.2.6 ότι *«[...] Κατάθεση από τους οικονομικούς φορείς για την προμήθεια νωπών πουλερικών την άδεια λειτουργίας επιχείρησης που*

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

σχετίζεται με την εκτροφή και εμπορίας κοτόπουλων, τον Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις κτηνιατρικές υπηρεσίες καθώς και εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της εταιρείας που θα συμπεριλαμβάνει τα είδη στα οποία θα λάβει μέρος ο οικονομικός φορέας και τα πιστοποιητικά της επιχείρησης, τα οποία θα πρέπει να βασίζονται στα σχετικά ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα ISO 22000:2005 ή παρόμοιο και ισοδύναμο αυτού. [...] Να δηλώσουν σε τεχνική έκθεση την εμπορική ονομασία του είδους, την επιχειρηματική μονάδα παραγωγής ή του εισαγωγέα και την χώρα παραγωγής και συσκευασίας, όταν δεν θα κατασκευάσουν/παραγάγουν οι ίδιοι το τελικό προϊόν σε δική τους επιχειρηματική μονάδα [...]. Στην υπό κρίση περίπτωση και σε συμμόρφωση με τα ανωτέρω, ο προσφεύγων υπέβαλε με την τεχνική του προσφορά την από 11/9/2020 υπεύθυνη δήλωσή του περί προέλευσης των προσφερομένων από αυτόν ειδών, δηλώνοντας για το είδος νωπό κοτόπουλο τον προμηθευτή του, εταιρεία «...», ενώ όπως προκύπτει το προσφερόμενο προϊόν παράγεται από «τον Αγροτικό Πτηνοτροφικό Συνεταιρισμό ... “...”», της οποίας τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, σύμφωνα με τον όρο 2.2.6 της Διακήρυξης, προσκόμισε ο προσφεύγων. Ως εκ τούτου, νομίμως ως προς την αιτία αυτήν, αποκλείστηκε η προσφορά του με την προσβαλλόμενη απόφαση, αφού από τον ανωτέρω όρο της Διακήρυξης, απαιτούνταν η δήλωση της επιχειρηματικής μονάδας παραγωγής ή του εισαγωγέα, σε περίπτωση που το προσφερόμενο προϊόν δεν παράγεται στην Ελλάδα, ως μη έπραξε ο προσφεύγων κατά τα προλεχθέντα, ενώ αβασίμως (ο προσφεύγων) δικαιολογεί τα δηλωθέντα από αυτόν, ταυτίζοντας την έννοια του εισαγωγέα με εκείνη του προμηθευτή, αφού στην υπό κρίση περίπτωση από τους όρους της Διακήρυξης και δοθέντος ότι το προϊόν που δηλώνει είναι εγχώριας παραγωγής, πρέπει να δηλωθεί η μονάδα παραγωγής και ουχί ο εισαγωγέας, αφού η έννοια του τελευταίου δεν υφίσταται. Τούτου δοθέντος, καίτοι ο προσφεύγων ορθώς προσκομίζει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά από τη Διακήρυξη, που αφορούν τη μονάδα παραγωγής του προσφερόμενου από αυτόν προϊόντος, ήτοι τα δικαιολογητικά του «Αγροτικού Πτηνοτροφικού Συνεταιρισμού ... “...”», εντούτοις στη σχετική τεχνική έκθεση του μη νομίμως αναγράφει τον προμηθευτή αυτού, εταιρεία «...» και όχι την

Αριθμός απόφασης: 311 / 2021

ανωτέρω εταιρεία παραγωγής, «Αγροτικό Πτηνοτροφικό Συνεταιρισμό ... “...”». Συνεπώς νομίμως με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε για την Ομάδα 4 η προσφορά του και για το λόγο αυτόν, αφού δεν ταυτίζονται τα δηλωθέντα όσον αφορά την ομάδα παραγωγής του προσφερόμενου προϊόντος στην απαιτούμενη από τον όρο 2.4.3.2. της Διακήρυξης τεχνική έκθεση, με τα προσκομιζόμενα έγγραφα, όπως αυτά απαιτούνται από τον όρο 2.2.6 της Διακήρυξης προς απόδειξη των κρίσιμων ιδιοτήτων της μονάδας παραγωγής και ως εκ τούτου δεν πληρούνται οι προρρηθέντες όροι της Διακήρυξης, ενώ τέλος - και λαμβανομένου υπόψη ότι νομίμως απορρίφθηκε η προσφορά του - παρέλκει η εξέταση των υπολοίπων λόγων απόρριψης αυτής αναφορικά με την Ομάδα 4 του διαγωνισμού.

20. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω και να γίνει δεκτή η Παρέμβαση, το παράβολο δε, που κατέθεσε η προσφεύγουσα να καταπέσει, 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

Απορρίπτει την Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 26 Ιανουαρίου 2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 15 Φεβρουαρίου 2021.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νικόλαος Σ. Σαββίδης

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου