

**Η**

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

**2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε την 27<sup>η</sup> Δεκεμβρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Αικατερίνη Ζερβού-Πρόεδρος, Χρυσάνθη Ζαράρη-Εισηγήτρια και Βικτωρία Πισμίρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 17.11.2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/2153/18.11.2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στο ....., ( εφεξής προσφεύγων), νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά της .....(εφεξής αναθέτουσα αρχή) νομίμως εκπροσωπούμενης και

Του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» που εδρεύει επί της οδού ... αρ. .. στο ... ( εφεξής α παρεμβαίνων), νομίμως εκπροσωπούμενου και

Του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» που εδρεύει επί της οδού .. αρ. ... στα ..... (εφεξής β παρεμβαίνων), ομοίως νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης με αρ. 30/1758/27.10.2021 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ..... κατά το μέρος που απορρίπτει την προσφορά του για το Τμήμα 4 «.....» και αναδεικνύει προσωρινό ανάδοχο του εν λόγω Τμήματος τον οικονομικό φορέα .....του ΙΩΑΝΝΗ, ήδη β παρεμβαίνων, κάνει δεκτή στο Τμήμα 3 Χυλοπίτες την προσφορά της εταιρείας ..... " και αναδεικνύει αυτή προσωρινό ανάδοχο, ήδη α

παρεμβαίνων, και απορρίπτει στο Τμήμα 1 Γραβιέρα την προσφορά της τελευταίας εταιρείας για μία μόνο πλημμέλεια αυτής, καθώς και κάθε άλλης συναφούς πράξης ή παράλειψης.

Αμφότεροι οι παρεμβαίνοντες αιτούνται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης καθ'ό μέρος προσβάλλεται από τον προσφεύγοντα.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής έχει καταβληθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017 e-παράβολο (Φορέας ΑΕΠΠ), ύψους 948,00€ ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό .....και εκτύπωση από την ιστοσελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με αναφορά «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»). Σημειώνεται ότι η προσφυγή αφορά στα τμήματα 1,3 και 4.

2. Επειδή, με την με αριθμό πρωτ. ....διακήρυξη της ..... – Π.Ε.....προκηρύχθηκε ηλεκτρονική ανοιχτή διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, άνω των ορίων, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής για την Προμήθεια .....της Πράξης "..., με κωδικό ΟΠΣ ..... στο πλαίσιο του Επιχειρησιακού Προγράμματος ..... για τις ανάγκες της ....., συνολικού προϋπολογισμού 237.525,48 ευρώ άνευ ΦΠΑ. Πιο αναλυτικά, αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης είναι η Προμήθεια ....., όπως παρουσιάζονται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της διακήρυξης, στο πλαίσιο του Επιχειρησιακού Προγράμματος ....., με σκοπό τη διανομή τους στους ωφελούμενους του

Προγράμματος. Η υπό ανάθεση σύμβαση υποδιαιρείται σε δύο (2) Υποέργα και τέσσερα (4) Τμήματα και συγκεκριμένα, στα Τρόφιμα (Υποέργο 1) τα οποία συνίστανται σε Γραβιέρα (Συσκευασία 300 γραμμαρίων  $\pm$  10%) (Τμήμα 1), Ηλιέλαιο (Συσκευασία καθαρού περιεχομένου 1,0 λίτρου  $\pm$  5%) (Τμήμα 2) και Χυλοπίτες (Συσκευασία καθαρού βάρους 500 γραμμαρίων  $\pm$  10%) (Τμήμα 3), και στα Είδη βασικής Υλικής Συνδρομής (Υποέργο 2) τα οποία συνίστανται σε Χλωρίνη (Συσκευασία 750 ml), Χαρτί Υγείας (8 ρολά) (Συσκευασία 8 τεμαχίων), Σκόνη για Πλύσιμο Ρούχων (Συσκευασία τουλάχιστον 55 μεζούρες πλύσης) (Τμήμα 4). Προσφορές ορίστηκε ότι μπορούν να υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα από τα ανωτέρω τμήματα και για το σύνολο της ποσότητας για τα υπό προμήθεια είδη του τμήματος.

3. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, περίληψη της διακήρυξης απεστάλη προς δημοσίευση στο Συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 27.04.2021 (βλ. άρθρο 1.6 της διακήρυξης), καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) ..... 2021-05-05 καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ .....

4.Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε στο πλαίσιο διαγωνιστικής διαδικασίας η οποία εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, από πλευράς προϋπολογισθείσας δαπάνης υπερβαίνει τα κατώτατα όρια που έχουν τεθεί με το άρθρο 345 του ν. 4412/2016.

5. Επειδή η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή, έχει ασκηθεί: α) εμπρόθεσμα, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερομένους στις 08.11.2021 δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού και β) με τη χρήση του τυποποιημένου

εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του ΠΔ 39/2017 και είναι νομίμως υπογεγραμμένη.

6. Επειδή, ο προσφεύγων ως προσφέρων στην επίμαχη διαδικασία του οποίου η προσφορά απορρίφθηκε ως προς το τμήμα 4 θεμελιώνει το έννομο συμφέρον του στην εκ μέρους του ισχυριζόμενη μη νόμιμη απόρριψη της προσφοράς του. Περαιτέρω, για τα τμήματα 1 και 3 για τα οποία η προσφορά του κρίθηκε αποδεκτή θεμελιώνει το έννομο συμφέρον του στην βλάβη του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτων. Ωστόσο, όσον αφορά τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος που στρέφονται κατά του ήδη α παρεμβαίνοντος και αφορούν στο τμήμα 1 για το οποίο με την προσβαλλόμενη απορρίφθηκε η προσφορά του τελευταίου, δοθέντος ότι ο α παρεμβαίνων δεν άσκησε προδικαστική προσφυγή κατά της απόρριψης της προσφοράς του, θεωρείται οριστικώς αποκλεισθείς ( βλ. Οδηγία 207/66/ΕΕ) επομένως, ο προσφεύγων στερείται εννόμου συμφέροντος προς προβολή ισχυρισμών επί του εν λόγω τμήματος για την προσφορά του α παρεμβαίνοντος.

7. Επειδή, στις 18.11.2021, η αναθέτουσα αρχή προέβη στην κοινοποίηση της προσφυγής σε κάθε ενδιαφερόμενο και απέστειλε στην ΑΕΠΠ εμπροθέσμως τις από 27.11.2021 απόψεις της, τις οποίες κοινοποίησε στους ενδιαφερομένους.

8. Επειδή ο α παρεμβαίνων κατέθεσε εμπροθέσμως την από 25.11.2021 παρέμβαση του στην επικοινωνία του διαγωνισμού, ο οποίος με προφανές έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης, ως προς το τμήμα 3 για το οποίο ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος. Ο β παρεμβαίνων κατέθεσε εμπροθέσμως την από 28.11.2021 παρέμβαση του στην επικοινωνία του διαγωνισμού, ο οποίος με προφανές έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της

προσβαλλόμενης, ως προς το τμήμα 4 με το οποίο ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος.

9. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω νομίμως και καταρχήν παραδεκτώς ασκείται η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή και οι ασκηθείσες παρεμβάσεις και υποβάλλονται ενώπιον του 2<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σε συνέχεια των με αρ. 2849 και 3035/2021 Πράξεων Προέδρου 7ου και 2ου Κλιμακίου, αντίστοιχα, σε συνέχεια της από 03.12.2021 Ολομέλειας της Αρχής.

10. Επειδή, ο προσφεύγων κατόπιν παράθεσης αναλυτικού ιστορικού, παραθέτει τα άρθρα 2.2.6, 2.2.6.1 της διακήρυξης και ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη πάσχει ακυρότητας ως προς την απόρριψη της προσφοράς του, και τούτο διότι κατά τους ανωτέρω όρους της διακήρυξης οι υποψήφιοι οφείλουν να δηλώσουν σε υπεύθυνη δήλωση την κατά το παρελθόν εκτέλεση τουλάχιστον μίας ή και περισσότερων συμβάσεων προμηθειών, που περιελάμβαναν στο σύνολο την προμήθεια ποσότητας -τεμαχίων, ίση με το 25% η ποσότητα του υπό ανάθεση Τμήματος ίδιων ή και συναφών ειδών. Η συνολική ποσότητα των υπό προμήθεια ειδών του υπό κρίση Τμήματος 4 του Υποέργου 2 του διαγωνισμού είναι 35.562 τεμάχια, επομένως, οι υποψήφιοι, προς πλήρωση του ανωτέρω κριτηρίου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας για το συγκεκριμένο Τμήμα πρέπει να δηλώσουν στην ως άνω υπεύθυνη δήλωση την στο παρελθόν εκτέλεση μίας ή και περισσότερων συμβάσεων προμήθειας, που περιελάμβαναν στο σύνολο την προμήθεια ποσότητας – τεμαχίων, περίπου 8.890 τεμαχίων ίδιων ή/και συναφών ειδών του συγκεκριμένου Τμήματος ήτοι χλωρίνης, χαρτιού υγείας και σκόνης για πλύσιμο ρούχων, που αποτελούν το αντικείμενο του συγκεκριμένου τμήματος. Εν προκειμένω κατά τους ισχυρισμούς του ο προσφεύγων δήλωσε ότι πληροί τον ανωτέρω όρο τεχνικής – επαγγελματικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.6.1 της διακήρυξης και συγκεκριμένα δήλωσε τις υπ αρ. πρωτ. ....και υπ

αρ. πρωτ. ....συμβάσεις με το ..... (αρχείο 18. ΥΔ ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ ). Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι δήλωσε την εκτέλεση στο σύνολο προμήθειας 60.910 τεμαχίων ίδιων ή/και συναφών ειδών και συγκεκριμένα, από την πρώτη ανωτέρω σύμβαση 25.756 τεμαχίων του είδους σκόνη για πλύσιμο ρούχων, το οποίο είναι ίδιο με το υπό προμήθεια είδος σκόνη για πλύσιμο ρούχων , 24.954 τεμαχίων του είδους καθαριστικό γενικής χρήσης , το οποίο είναι συναφές με το είδος χλωρίνη και ανήκει στην κατηγορία Ε ΥΣ και δη στα καθαριστικά οικιακής χρήσης (υλικά καθαρισμού με ΚΑΔ δραστηριότητας ..... ) με τις ίδιες συνθήκες αποθήκευσης και μεταφοράς, από τη δεύτερη ανωτέρω σύμβαση 5.100 τεμαχίων του είδους σκόνη για πλύσιμο ρούχων , το οποίο είναι ίδιο με το υπό προμήθεια είδος σκόνη για πλύσιμο ρούχων και 5.100 τεμαχίων του είδους καθαριστικό γενικής χρήσης , το οποίο είναι συναφές με το είδος χλωρίνη και ανήκει στην κατηγορία .....και δη στα καθαριστικά οικιακής χρήσης (υλικά καθαρισμού με ΚΑΔ δραστηριότητας ..... ) με τις ίδιες συνθήκες αποθήκευσης και μεταφοράς. Κατά τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, σύμφωνα με τη γραμματική ερμηνεία της παραγράφου 2.2.6.1. της διακήρυξης οι υποψήφιοι, οφείλουν, προκειμένου να δηλώσουν την πλήρωση του εν λόγω κριτηρίου, να δηλώσουν σε σχετική υπεύθυνη δήλωση την κατά το παρελθόν εκτέλεση τουλάχιστον μίας ή και περισσότερων συμβάσεων προμήθειας, που περιελάμβαναν στο σύνολο την προμήθεια ποσότητας - τεμαχίων, ίσης με το 25 % της ποσότητας του υπό ανάθεση Τμήματος ίδιων ή / και συναφών ειδών. Συγκεκριμένα, για το Τμήμα 4 οι υποψήφιοι έπρεπε να δηλώσουν την κατά το παρελθόν προμήθεια στο σύνολο περίπου 8.890 τεμαχίων ίδιων ή / και συναφών ειδών με τα υπό προμήθεια είδη του συγκεκριμένου Τμήματος, ήτοι, ειδών της χλωρίνης, χαρτιού υγείας και σκόνης για πλύσιμο ρούχων, που αποτελούν το αντικείμενο του συγκεκριμένου τμήματος. Παραβιάζοντας τον ανωτέρω όρο της διακήρυξης η προσβαλλόμενη έκρινε ότι απαιτείτο δήλωση κατά το

παρελθόν εκτέλεσης σύμβασης προμήθειας ποσότητας 25 % του κάθε ενός από τα τρία (3) προς προμήθεια είδη του Τμήματος 4, ήτοι, δήλωση τουλάχιστον μίας εκτελεσθείσας σύμβασης προμήθειας χλωρίνης ποσότητας 25% των 12.000 τεμαχίων της υπό ανάθεση σύμβασης, τουλάχιστον μίας εκτελεσθείσας σύμβασης προμήθειας χαρτιού υγείας ποσότητας 25% των 12.000 τεμαχίων της υπό ανάθεση σύμβασης και τουλάχιστον μίας εκτελεσθείσας σύμβασης προμήθειας σκόνης για πλύσιμο ρούχων ποσότητας 25% των 11.562 τεμαχίων της υπό ανάθεση σύμβασης. Η εν λόγω ερμηνεία είναι πλήρως λανθασμένη, καθώς στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή επιθυμούσε την στο παρελθόν εκτέλεση συμβάσεων ίδιων και όχι συναφών ειδών με τα υπό προμήθεια είδη του Τμήματος 4 δεν θα προέβλεπε στη διακήρυξη verbatim σύμβαση «που αφορά ίδια ή/και συναφή είδη της παρούσας». Σε κάθε περίπτωση, τυχόν ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της διακήρυξης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια ή την πλημμέλεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική προσφορά τους (ΕΑ ΣτΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται σε βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970, Αρμ. 1970, σελ. 1111, Εφ.Θεσ. 501/87, ΕΔημ.Εργ. 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, έκδοση θ', Σάκκουλας, σελ. 776). Επομένως, η παραβίαση αμφίσημων όρων της διακήρυξης δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζομένου, αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεών του (βλ. ΔΕφΑθηνών 147/2018).

*Β. Ως προς την προσφορά της υποψήφιας εταιρείας "....." για το Τμήμα 1 «Γραβιέρα» και το Τμήμα 3 «Χυλοπίτες» του Υποέργου 1 του*

διαγωνισμού 1. Η προσβαλλόμενη απόφαση απέρριψε την προσφορά της υποψήφιας εταιρείας "....." για το Τμήμα 1 «Γραβιέρα » του Υποέργου 1 του διαγωνισμού διότι, «η Υ/Δ του προμηθευτή ..... υποβλήθηκε σε απλό φωτοαντίγραφο χωρίς τις απαραίτητες επικυρώσεις ή θεωρήσεις ή ψηφιακές υπογραφές κλπ και να αποδεχτεί την προσφορά της εταιρείας για το τμήμα 3: χυλοπίτες (συσκευασία καθαρού βάρους 500 γρ.  $\pm$  10%)». Επειδή τα ζητούμενα πιστοποιητικά της παραγράφου 2.2.7. «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» της διακήρυξης αφορούν το σύνολο των Τμημάτων του Υποέργου 1 της διακήρυξης, η προσφορά της εν λόγω εταιρείας έπρεπε να απορριφθεί και για τον κατωτέρω λόγο, τόσο για το Τμήμα 1, όσο και για το Τμήμα 3 του Υποέργου 1 του διαγωνισμού.2. Η παράγραφος 2.2.7 «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» της διακήρυξης προβλέπει ότι «Ο προσφέρων Οικονομικός Φορέας πρέπει να καταθέσει με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ότι κατέχει τα παρακάτω Πιστοποιητικά τα οποία θα πρέπει να βρίσκονται σε ισχύ καθ'όλη τη διάρκεια της σύμβασης και θα τα καταθέσει σε περίπτωση που αναδειχθεί μειοδότης:- Πιστοποιητικό ISO 9001:2015,

- Πιστοποιητικό ISO 14001:2004,

- Διεθνές Σύστημα Υγιεινής και Ασφάλειας στην Εργασία ΕΑΟΤ 1801: 2008 - OHSAS 18001:2007, ή ισοδύναμα ή νεότερα αυτών, για την αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανασυσκευασία και τη διακίνηση τροφίμων και προϊόντων παντοπωλείου, διαπιστευμένα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα. Όσον αφορά στη διαχείριση της ασφαλείας των τροφίμων ο προσφέρων οικονομικός φορέας, οφείλει να καταθέσει με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ότι κατέχει και θα το καταθέσει όταν αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο



αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, με το οποίο να πιστοποιείται ότι η συσκευασία, ανασυσκευασία, η αποθήκευση και η διακίνηση των τροφίμων και των προϊόντων παντοπωλείου 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. Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας δε συσκευάζει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, προσκομίζεται με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία δηλώνει το Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, 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, καθώς και θα το καταθέσει όταν αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος. Επίσης πρέπει να καταθέσει στην προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση (άρθρο 8 του Ν.1599/1986) του νόμιμου εκπρόσωπου της επιχείρησης από την οποία θα προμηθευτούν τα προϊόντα και στην οποία θα δηλώνεται ότι έχει αποδεχθεί έναντι τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον Οικονομικό Φορέα υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή».3. Ως προς τα ζητούμενα πιστοποιητικά ποιότητας ISO 9001:2008, ISO 14001:2004 και ISO 22000:2005 η εταιρεία "....." δήλωσε στην υπεύθυνη δήλωση του Παραρτήματος VI ότι «Η επιχείρησή μου κατέχει τα παρακάτω Πιστοποιητικά τα οποία θα βρίσκονται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και θα τα καταθέσω σε περίπτωση που αναδειχθώ μειοδότης (αρχ. 16. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ\_signed):- Πιστοποιητικό ISO 9001:2008,-

Πιστοποιητικό ISO 14001:2004, ή ισοδύναμα ή νεότερα αυτών, για την αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανασυσκευασία και τη διακίνηση τροφίμων και προϊόντων παντοπωλείου, διαπιστευμένα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα. Όσον αφορά στη διαχείριση της ασφαλείας των τροφίμων η επιχείρησή μου κατέχει Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, σύμφωνα με το οποίο πιστοποιείται ότι η συσκευασία, ανασυσκευασία, η αποθήκευση και η διακίνηση των τροφίμων και των προϊόντων παντοπωλείου 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. Το ανωτέρω πιστοποιητικό θα βρίσκεται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και θα το καταθέσω σε περίπτωση που αναδειχθώ μειοδότης.»<sup>4</sup>. Το περιεχόμενο όμως της ανωτέρω δήλωσης είναι ψευδές καθώς όπως προκύπτει από τα προσκομισθέντα με την προσφορά της πιστοποιητικά ποιότητας ISO, αυτά δεν καλύπτουν τα ζητούμενα από τη διακήρυξη πεδία πιστοποίηση (αρχ. 1.ISO ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ):- το πιστοποιητικό ISO 22000:2005 της εταιρείας στην οδό και ..., .., στην Ελλάδα περιλαμβάνει πεδίο πιστοποίησης για την ανασυσκευασία, την αποθήκευση & τη διακίνηση προ-συσκευασμένων τροφίμων (απλή ψύξη, κατάψυξη, θερμοκρασία περιβάλλοντος) & νωπών φρούτων - λαχανικών, αλλά δεν περιλαμβάνει το ζητούμενο από τη διακήρυξη πεδίο πιστοποίησης συσκευασίας προϊόντων παντοπωλείου,- το πιστοποιητικό ISO 22000:2005 της εταιρείας στην οδό ....., .., στην Ελλάδα περιλαμβάνει πεδίο πιστοποίησης για την ανασυσκευασία, την αποθήκευση & τη διακίνηση τυποποιημένων τροφίμων (απλή ψύξη, κατάψυξη, θερμοκρασία περιβάλλοντος) & νωπών φρούτων - λαχανικών, αλλά δεν περιλαμβάνει το ζητούμενο από τη διακήρυξη πεδίο πιστοποίησης συσκευασίας των

προϊόντων παντοπωλείου, -το πιστοποιητικό ISO 9001:2015 της εταιρείας στην οδό ....., ....., στην Ελλάδα περιλαμβάνει πεδίο πιστοποίησης για την ανασυσκευασία, την αποθήκευση & διακίνηση τυποποιημένων τροφίμων (απλή ψύξη, κατάψυξη, θερμοκρασία περιβάλλοντος) & νωπών φρούτων - λαχανικών, την αποθήκευση και Διακίνηση Διάφορων Αναλώσιμων υλικών, αλλά δεν περιλαμβάνει το ζητούμενο από τη διακήρυξη πεδίο πιστοποίησης συσκευασίας προϊόντων παντοπωλείου, και- το πιστοποιητικό ISO 14001:2015 της εταιρείας στην οδό ....., ....., στην Ελλάδα περιλαμβάνει πεδίο πιστοποίησης για την εμπορία, την ανασυσκευασία, την αποθήκευση & τη διακίνηση τυποποιημένων τροφίμων (απλή ψύξη, κατάψυξη, θερμοκρασία περιβάλλοντος) & νωπών φρούτων - λαχανικών & υλικών καθαρισμού χώρων εστίασης, αλλά δεν περιλαμβάνει το ζητούμενο από τη διακήρυξη πεδίο πιστοποίησης συσκευασίας των προϊόντων παντοπωλείου. Επομένως, η προσφορά της εν λόγω εταιρείας πρέπει να απορριφθεί και για το Τμήμα 1 και για το Τμήμα 3 του Υποέργου 1 του διαγωνισμού, καθώς αυτή προσκόμισε υπεύθυνη δήλωση με ψευδές περιεχόμενο, όπως αυτό βεβαιώνεται από την απουσία των ζητούμενων από τη διακήρυξη πεδίων πιστοποίησης των προσκομισθέντων με την προσφορά της πιστοποιητικών ποιότητας ISO (ΑΕΠΠ 690/2020, 664/2020, Διοικ. Εφ. Αθ. 401/2019).5. Ως προς το ζητούμενο πιστοποιητικό ποιότητας για το Διεθνές Σύστημα Υγιεινής και Ασφάλειας στην Εργασία ΕΛΟΤ 1801: 2008 - OHSAS 18001:2007 ή ισοδύναμου αυτού, η εν λόγω εταιρεία, στην κατατεθειμένη υπεύθυνη δήλωσή της, του Παραρτήματος VI δεν δήλωσε, ως απαιτείται από τον ανωτέρω όρο της διακήρυξης, ότι κατέχει το ως άνω πιστοποιητικό για το Διεθνές Σύστημα Υγιεινής και Ασφάλειας στην Εργασία ΕΛΟΤ 1801: 2008 - OHSAS 18001:2007, ή ισοδύναμα ή νεότερα αυτών, για την αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανασυσκευασία και τη διακίνηση τροφίμων και προϊόντων παντοπωλείου, διαπιστευμένα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.Σ.Υ.Δ.)

ή άλλο αντίστοιχο φορέα και ότι αυτό θα βρίσκεται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και θα τα καταθέσει σε περίπτωση που αναδειχθεί μειοδότης (αρχ. 16. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ\_signed).Επομένως, η κατατεθείσα υπεύθυνη δήλωση είναι πλημμελής καθώς αυτή δεν περιλαμβάνει το ζητούμενο από τον ανωτέρω όρο περιεχόμενο, άλλως, δεν δηλώνεται στο σώμα αυτής η κατοχή του ανωτέρω πιστοποιητικού ή άλλου αντίστοιχου πιστοποιητικού ως απαιτείται από τη διακήρυξη (Διοικ. Εφ. Ιωαν. 1/2020). Ακόμα και εάν θεωρηθεί ότι η ως άνω πλημμέλεια, ήτοι η πλημμελής συμπλήρωση της κατατεθείμενης υπεύθυνης δήλωσης θεραπεύεται με την κατάθεση από την υποψήφια εταιρεία του ιδίου του πιστοποιητικού και πάλι η προσφορά της συγκεκριμένης εταιρείας είναι πλημμελής διότι αυτή κατέθεσε πιστοποιητικό ISO 45001:2018, πιο πρόσφατο από το ζητηθέν στη διακήρυξη πιστοποιητικό ΕΛΟΤ 1801: 2008 - OHSAS 18001:2007, το οποίο όμως δεν περιλαμβάνει πεδίο πιστοποίησης σχετικό με τη συσκευασία, την αποθήκευση, την ανασυσκευασία και τη διακίνηση για τα προϊόντα παντοπωλείου, όπως ζητείται ρητά από τη διακήρυξη (ΑΕΠΠ 690/2020, 664/2020, Διοικ. Εφ. Αθ. 401/2019).Επομένως, η προσφορά της εταιρείας "....." πρέπει να απορριφθεί και για το Τμήμα 1 και για το Τμήμα 3 του Υποέργου 1 του διαγωνισμού για τον ως άνω λόγο.6. Κατ' ακολουθίαν, η προσφορά της εν λόγω εταιρείας είναι πλημμελής εξαιτίας των ανωτέρω πλημμελειών σχετικά με την δήλωση της πλήρωσης των πιστοποιητικών της παραγράφου 2.2.7. «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της διακήρυξης, τα οποία αφορούν το σύνολο των Τμημάτων του Υποέργου 1 της διακήρυξης, επομένως, τόσο το Τμήμα 1, όσο και το Τμήμα 3 του Υποέργου 1 του διαγωνισμού.

11. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις από 27.11.2021 απόψεις της Επιτροπής Διαγωνισμού ισχυρίζεται ότι «Το σύνολο της Προσφυγής της ..... είναι αβάσιμο και πρέπει να απορριφθεί καθ' ολοκληρία και στις

επιμέρους αιτιάσεις του, για τους παρακάτω λόγους: Σε ότι αφορά το μέρος Α. της προσφυγής που αναφέρεται στην απόφαση απόρριψης της ..... για το Τμήμα 4 του Υποέργου 2: «.....» του διαγωνισμού, η διακήρυξη στην παράγραφο 2.2.6. με τίτλο «Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα» θέτει με σαφή και αναλυτικό τρόπο τους όρους και τις προϋποθέσεις που οι οικονομικοί φορείς, με ποινή αποκλεισμού, πρέπει να ικανοποιούν. Συγκεκριμένα στην παράγραφο 2.2.6.1. αναφέρεται πως αυτό επιτυγχάνεται εάν «Κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας (2018, 2019, 2020) και μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσας, να έχουν εκτελέσει ορθώς τουλάχιστον μία (1) σύμβαση προμηθειών που αφορά ίδια ή/και συναφή είδη της παρούσας, συνολικής ποσότητας τουλάχιστον ίσης ή μεγαλύτερης του 25% της ζητούμενης από την παρούσα διακήρυξη ποσότητας για το τμήμα που θα συμμετέχει, ή σε περίπτωση δραστηριοποίησης για χρονικό διάστημα μικρότερο των τριών (3) ετών, να αναφέρετε η ημερομηνία που ιδρύθηκε ή άρχισε τις δραστηριότητές του και να έχουν εκτελέσει ορθώς και πλήρως μία (1) σύμβαση προμηθειών που αφορά ίδια ή/και συναφή είδη της παρούσας, συνολικής ποσότητας τουλάχιστον ίσης ή μεγαλύτερης του 25% της ζητούμενης από την παρούσα διακήρυξη ποσότητας για το τμήμα που θα συμμετέχει.» Στην αμέσως επόμενη παράγραφο επεξηγεί περαιτέρω την μορφή και τον τρόπο που θα πρέπει ο οικονομικός φορέας να εκθέσει την ανωτέρω προϋπόθεση αναφέροντας «Προς απόδειξη τούτου, απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, να προσκομιστεί Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία να περιλαμβάνεται κατάλογος, με αναλυτικά στοιχεία των κυριότερων παραδόσεων, εντός ή/και εκτός Ελλάδας των τριών (3) τελευταίων ετών, σύμφωνα με τα παραπάνω, από την οποία θα προκύπτει με σαφήνεια η κάλυψη της παραπάνω απαίτησης. Στην Υπεύθυνη Δήλωση θα δηλώνεται επίσης η ακρίβεια και γνησιότητα των συνημμένων εγγράφων. Για κάθε είδος θα αναφέρονται αναλυτικά τα στοιχεία κάθε παράδοσης: α) της ποσότητας

παράδοσης, β) την αιτιολόγηση της συνάφειας του είδους, γ) πίνακας των παραδόσεων ανά κατηγορία είδους, όπως παρακάτω:» και παρατίθεται ως παράδειγμα η περίπτωση του 1ου τμήματος που είναι τα «Τρόφιμα» με πίνακα που έχει ως πεδία το «Είδος» , την «Μονάδα» και την «Ποσότητα» με παράδειγμα το ηλιέλαιο που μπορεί ως μονάδα μέτρησης να έχει το λίτρο και κενά πεδία για τα υπόλοιπα είδη του 1ου Τμήματος των Τροφίμων. Αντίστοιχα έχει και 2ό πίνακα από το Τμήμα 4 που είναι τα ..... με αντίστοιχες κενές θέσεις για το κάθε είδος ή συναφές αυτού που ο οικονομικός φορέας καλείται να αποδείξει πως καλύπτει. Επιπρόσθετα και για να μην υπάρχει καμία ασάφεια ή σύγχυση στους οικονομικούς φορείς περί της έννοιας των ειδών που η αναθέτουσα αρχή ζητά να προμηθευτεί στο τέλος της διακήρυξης που περιέχονται τα Παραρτήματα (σελ.65 αυτής) και στο 1ο παράρτημα με τίτλο «Μελέτη Τεκμηρίωσης - Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης – Τεχνικές Προδιαγραφές – Συγγραφή υποχρεώσεων» στην υποπαράγραφο 3 με τίτλο «είδη» υπάρχουν οι δύο πίνακες των αντίστοιχων δύο υποέργων με τα είδη προς προμήθεια, αυτά τα είδη δηλαδή για τα οποία πρέπει να προσκομίσουν τις σχετικές προγενέστερες συμβάσεις καλής εκτέλεσης προκειμένου να συμμορφωθούν με την παράγραφο 2.2.6.1. όπως φαίνονται και παρακάτω: ΤΡΟΦΙΜΑ Α/Α ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΕΙΔΟΣ CPV 1 ΓΡΑΒΙΕΡΑ .....2 ΗΛΙΕΛΑΙΟ .....3 ΧΥΛΟΠΙΤΕΣ .....ΕΙΔΗ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ..... Α/Α ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΕΙΔΟΣ CPV 1 ΣΚΟΝΗ ΓΙΑ ΠΛΥΣΙΜΟ ΡΟΥΧΩΝ - ΑΠΟΡΡΥΠΑΝΤΙΚΑ .....2 ΧΑΡΤΙ ΥΓΕΙΑΣ (8 ΤΕΜΑΧΙΑ) .....3 ΧΛΩΡΙΝΗ .....Εάν η αναθέτουσα αρχή δεν ήθελε οι παραπάνω ποσοστώσεις να αφορούν στα «είδη ή συναφή είδη» της παρούσας σύμβασης προμηθειών, θα είχε απαλείψει αυτό τον όρο. Εάν η αναθέτουσα αρχή ήθελε οι οικονομικοί φορείς να αποδείξουν την επαγγελματική τους ικανότητα απλώς με την προσκόμιση συμβάσεων γενικώς σε τρόφιμα ή γενικώς σ.....δεν θα

αναφέρονταν σε είδη και στο σχετικό πίνακα θα έβαζε τον γενικό όρο «τροφήμα» και όχι «ηλιέλαιο». Αυτό βεβαίως θα σήμαινε πως εάν ένας οικονομικός φορέας προσκόμιζε παλαιότερες συμβάσεις εντός τις 3ετίας που κάλυπταν τον όρο της ποσόστωσης 25% , με είδη καφέ ή με ζάχαρη ή ντομάτες και πορτοκάλια, θα κάλυπτε τους όρους της διακήρυξης. Κάτι τέτοιο όμως θα καταστρατηγούσε το πρωτογενές αίτημα και την φύση του προγράμματος (Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους – ΤΕΒΑ), για την υλοποίηση του οποίου συντάχθηκε η συγκεκριμένη διακήρυξη. Στην παράγραφο 1.3 της διακήρυξης με τίτλο «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης» παρατίθενται τα είδη προς προμήθεια με τους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV), για να είναι απόλυτα σαφές το αντικείμενο της προμήθειας και οι οικονομικοί φορείς καλούνται με βάση αυτά τα είδη ή συναφή αυτών των ειδών να εκπληρώσουν τις προϋποθέσεις της παραγράφου 2.2.6.1. Εάν η ..... θεώρησε πως η διακήρυξη έχει «ασάφειες ή πλημμέλειες» όπως ισχυρίζεται στην προσφυγή της, θα μπορούσε κατά την φάση της δημοσίευσης της να προβεί σε διευκρινιστικές ερωτήσεις προς την Επιτροπή Διαγωνισμού, πράγμα που δεν συνέβη. Επίσης ο ισχυρισμός της ..... περί «λανθασμένης ερμηνείας» δεν ευσταθεί διότι στον πίνακα που προσκόμισε και έχει επισυνάψει στην προσφυγή της για την κάλυψη των όρων της παραγράφου 2.2.6.1 και για το Υποέργο 1 των Τροφίμων με την αντίστοιχη απόδειξη συμβάσεων προμηθειών «...που αφορά ίδια ή/και συναφή είδη της παρούσας...», παραθέτει και για τα τρία είδη δηλαδή Γραβιέρα , Ηλιέλαιο και Χυλόπιτες συμβάσεις με ίδια ή συναφή είδη, γεγονός που καταδεικνύει ότι έχει επίγνωση πως οφείλει να καλύπτει για όλα τα είδη τις προϋποθέσεις της παραγράφου 2.2.6.1. Δεν μπορεί στη μια περίπτωση στο Υποέργο 1 να ερμηνεύει σωστά τους όρους και στην περίπτωση του Υποέργου 2 να θεωρεί την ερμηνεία λανθασμένη. Είναι δε αυταπόδεικτο από την διακήρυξη και τους

κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) πως το «χαρτί υγείας» δεν ανήκει στην ίδια κατηγορία και δεν έχει καμία συνάφεια με την «σκόνη για πλύσιμο ρούχων – απορρυπαντικά» και την «χλωρίνη», είναι επομένως ξεχωριστό είδος για το οποίο όφειλε να υποβάλλει ξεχωριστή σύμβασης προμήθειας που να εμπεριέχει το είδος ή/και συναφές είδος, όπως έπραξε ξεχωριστά για τα είδη «σκόνη για πλύσιμο ρούχων – απορρυπαντικά» και «χλωρίνη». Επομένως η μη παροχή ορθής εκτέλεσης τουλάχιστον μίας σύμβασης κατά την 3τία 2018 -2020 που αφορά ίδια ή/και συναφή είδη της του CPV χαρτί υγείας είναι στοιχείο που δεν ικανοποιεί τους όρους και τις προϋποθέσεις της υπό εξέταση διακήρυξης και οδηγεί ρητά στον αποκλεισμό του οικονομικού φορέα και επικυρώθηκε όπως όφειλε με την απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της ..... Συμπερασματικά ως προς το μέρος Α. της προσφυγής σχετικά με την απόφαση απόρριψης της ..... από το Τμήμα 4 του Υποέργου 2 πρέπει να απορριφθεί. Ως προς το μέρος Β. της προσφυγής με την οποία ζητείται ως πρόσθετος λόγος απόρριψης της προσφοράς της υποψήφιας εταιρείας «.....» να περιληφθούν τα ζητούμενα πιστοποιητικά της παραγράφου 2.2.7. με τίτλο «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» που μπορεί να οδηγήσουν σε αποκλεισμό σε περίπτωση που δεν προσκομιστούν εάν αναδειχθεί μειοδότης και πρέπει να βρίσκονται σε ισχύ καθ' όλη την διάρκεια της σύμβασης, το σκεπτικό πάσχει προδήλως λόγω ετεροχρονισμένης επίκλησης στοιχείων που έως και σήμερα δεν έχουν απασχολήσει την διαγωνιστική διαδικασία της παρούσας διακήρυξης. Όπως αναφέρεται ρητά στην παράγραφο 2.2.7 της Διακήρυξης «Ο προσφέρων Οικονομικός Φορέας πρέπει να καταθέσει με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ότι κατέχει τα παρακάτω Πιστοποιητικά τα οποία θα πρέπει να βρίσκονται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και θα τα καταθέσει σε περίπτωση που αναδειχθεί μειοδότης: - Πιστοποιητικό ISO 9001:2015, -



Πιστοποιητικό ISO 14001:2004, - Διεθνές Σύστημα Υγιεινής και Ασφάλειας στην Εργασία ΕΛΟΤ 1801: 2008 – OHSAS 18001:2007, ή ισοδύναμα ή νεότερα αυτών, για την αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανασυσκευασία και τη διακίνηση τροφίμων και προϊόντων παντοπωλείου, διαπιστευμένα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα.». Η υποχρέωση δηλαδή να καταθέσει τα ανωτέρω πιστοποιητικά προκύπτει – αποκλειστικά και μόνο – όταν επισήμως κριθεί μειοδότης και κληθεί εξ αυτού να επιβεβαιώσει όσα μέχρι τότε δηλώνει με τις υπεύθυνες δηλώσεις του. Εξ αυτού ακριβώς του λόγου η Επιτροπή Διαγωνισμού ελέγχει και εξετάζει τα δικαιολογητικά συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς, όπως αυτά αναφέρονται ευκρινώς ότι απαιτούνται από την διακήρυξη προκειμένου να είναι σύμφωνη η συμμετοχής τους στην 1η φάση του διαγωνισμού. Η παροχή επομένως πρόσθετων εγγράφων από υποψήφιο όπως πιστοποιητικά που ΔΕΝ σχετίζονται με αυτή την 1η φάση της διαγωνιστικής διαδικασίας ΔΕΝ αποτελούν και αντικείμενο αξιολόγησης, κρίσης ή άλλης ενέργειας. Για το λόγο αυτό και δεν αποτελεί και λόγω αποκλεισμού σε αυτή την 1η διαγωνιστική φάση, η μη προσκόμιση τέτοιων πιστοποιητικών από όλους τους υποψήφιους, όπως για παράδειγμα της ..... που δεν έχει προσκομίσει οτιδήποτε σχετικό. Θα ήταν επομένως παραβίαση των όρων του διαγωνισμού και γενικότερα της βασικής αρχής των Δημοσίων Συμβάσεων που ρητά διαχωρίζει τις βασικές προϋποθέσεις και δικαιολογητικά που κάθε υποψήφιος οικονομικός φορέας πρέπει να προσκομίζει και να εξετάζονται σε 1η φάση από την Επιτροπή Διαγωνισμού, από τα δικαιολογητικά που ο ίδιος οφείλει να προσκομίσει σε 2η φάση εφόσον έχει κηρυχτεί προσωρινός ανάδοχος, εάν με τα δικαιολογητικά που θα κληθεί να υποβάλλει στη 2η φάση αποκλείονταν από την 1η φάση. Το σκεπτικό επομένως της ..... περί της εγκυρότητας ή μη των πιστοποιητικών που έχουν επισυναφθεί στον φάκελο συμμετοχής της εταιρείας «.....», δεν αποτελούν αντικείμενο εξέτασης της Επιτροπής

Αξιολόγησης και επομένως δεν θα μπορούσαν να είναι αντικείμενο αποκλεισμού της σε αυτή της φάση της διαγωνιστικής διαδικασίας. Σε επόμενο χρόνο και όταν ο προσωρινός ανάδοχος κληθεί να υποβάλλει όσα οφείλει να προσκομίσει προκειμένου να εξεταστούν και ελεγχθούν από την Επιτροπή Διαγωνισμού, η τελευταία με βάση τους όρους και προϋποθέσεις της διακήρυξης και επομένως και αυτών της παραγράφου 2.2.7, θα εξετάσει εάν καλύπτονται αυτές ή όχι. Συμπερασματικά ως προς το μέρος Β. της προσφυγής σχετικά με πρόσθετους λόγους απόρριψης της εταιρείας «.....» από την διαγωνιστική διαδικασία και για το τμήμα 3 του Υποέργου 1, πρέπει να απορριφθεί

12. Επειδή ο α παρεμβαίνων κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού, ισχυρίζεται ότι «1. Ως προς τον πρώτο λόγο της προσφυγής (υπό 1 σ. 12 της προσφυγής), είναι προφανές ότι η ΥΔ του προμηθευτή γραβιέρας «.....» αφορά μόνον το εν λόγω προς προμήθεια είδος (Τμήμα 1) και ουδόλως επηρεάζει το Τμήμα 3 «Χυλοπίτες», όπως όλως αορίστως και αβασίμως επικαλείται η προσφεύγουσα.2. Με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της (υπό 2 - 4, σ. 11 -13 της προσφυγής) η προσφεύγουσα μάς καταλογίζει ότι τα πιστοποιητικά ISO 22000:2005, ISO 9001:2015, 14001:2015 [(αρχ. 1. ISO ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ^)] που προσκομίσαμε με την τεχνική προσφορά μας δεν καλύπτουν το πεδίο συσκευασίας ειδών παντοπωλείου. Ωστόσο, στην παρούσα φάση απαιτείτο, αλλά και αρκούσε η υποβολή εκ μέρους μας Υπεύθυνης Δήλωσης περί του ότι διαθέτουμε όλα τα αναγκαία πιστοποιητικά, τα οποία και θα προσκομίσουμε εφόσον αναδειρθούμε προσωρινοί μειοδότες. Την εν λόγω υπεύθυνη δήλωση του Παραρτήματος ν/ της διακήρυξης υποβάλαμε νομοτύπως, όπως άλλωστε ομολογεί και η προσφεύγουσα. Τα ίδια τα πιστοποιητικά ISO που προσκομίσαμε, τα προσκομίσαμε εκ περισσού στο παρόν στάδιο, οπότε ακόμη και αν υφίσταντο

ελλείψεις επ' αυτών, οι τελευταίες δεν θα μπορούσαν να επαρθούν τον αποκλεισμό μας.

Δεύτερον και σπουδαιότερον, η προσφεύγουσα όλως παρελκυστικώς και αβασίμως μας μέμφεται αναφορικά με την έλλειψη του πεδίου της συσκευασίας στα εκ μέρους μας προσκομισθέντα πιστοποιητικά ISO της εταιρίας μας. Και τούτο διότι, όπως σαφέστατα έχουμε δηλώσει, η εταιρία μας δεν παράγει ούτε συσκευάζει τα προς προμήθειαν είδη παντοπωλείου, αντιθέτως ασκεί εμπορία των ειδών αυτών. Συναφώς, με την ΥΔ του Παραρτήματος VI της διακήρυξης, δηλώσαμε επί λέξει «Σε περίπτωση που δεν συσκευάζει ο οικονομικός φορέας: Δεν συσκευάζω ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, και δηλώνω ότι οι επιχειρήσεις ..... & Θεόδωρος Ι. .... «.....», από τις οποίες θα προμηθευτώ τα διακινούμενα είδη, διαθέτουν το Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, σύμφωνα με το οποίο πιστοποιείται ότι η συσκευασία των τροφίμων πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι εφαρμόζει, διατηρεί και αναθεωρεί διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΤΑ 487/4-10-2000, όπως αυτή ισχύει» [προσκομιζόμενη]. Συνεπώς, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι προδήλως αναληθείς και παρελκυστικοί, η δε προσφυγή της απορριπτέα και στο σημείο αυτό. 3. Με τον τρίτο λόγο της προσφυγής της (υπό 5 σ. 15) η προσφεύγουσα αιτιάται ότι η εταιρία μας υπέβαλε με την τεχνική προσφορά της υπεύθυνη δήλωση του Παραρτήματος VI, η οποία δήθεν δεν περιλάμβανε δήλωση περί κατοχής πιστοποιητικού για το Διεθνές Σύστημα Υγιεινής και Ασφάλειας στην Εργασία ΕΛΟΤ 1801: 2008 - OHSAS 18001:2007, ή ισοδύναμο ή νεότερα αυτών, για την αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανασυσκευασία και τη διακίνηση τροφίμων και προϊόντων παντοπωλείου, διαπιστευμένα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο

αντίστοιχο φορέα. Ωστόσο, η εταιρία μας συμπλήρωσε και υπέβαλε την υπεύθυνη δήλωση που εμπεριέχεται στο Παράρτημα VI της διακήρυξης, όπως άλλωστε όφειλε. Συνεπώς, ακόμη και αν υπήρχε έλλειψη ως προς το περιεχόμενο της εν λόγω ΥΔ, πράγμα που αρνούμαστε, η έλλειψη αυτή ΟΥΔΟΛΩΣ θα μπορούσε να αποβεί σε βάρος μας, διότι θα αναγόταν σε σφάλμα του υποδείγματος ΥΔ της διακήρυξης. Συνεπώς, η αιτίαση της προσφεύγουσας είναι προδήλως αβάσιμη και αλυσιτελής. Όλως επικουρικώς, η αιτίαση της προσφεύγουσας πέρα από προδήλως αβάσιμη είναι και αλυσιτελής, δεδομένου ότι, και αληθής υποτιθέμενη (πράγμα που αρνούμαστε), δεν θα μπορούσε να επιφέρει τον αποκλεισμό μας, αλλά μόνον την κλήση μας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής προς παροχή διευκρινίσεων επί του περιεχομένου της νομοτύπως προσκομισθείσης ΥΔ του εκπροσώπου μας, κατ' άρθρον 102 ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει. Σε αντίθεση δε με όσα προδήλως αβασίμως επικαλείται η αντίδικος, η εκ μέρους μας κατάθεση του ιδίου του πιστοποιητικού ISO 45001:2018 (ως νεότερου ισοδύναμου του ΕΛΟΤ 1801: 2008 - OHSAS 18001:2007) αποδεικνύει πλήρως την συμμόρφωσή μας με τον όρο 2.2.7 της διακήρυξης, διότι, όπως ήδη τονίσθηκε, η εταιρία μας ΔΕΝ αναλαμβάνει την συσκευασία των ειδών παντοπωλείου. Η τελευταία αυτή προϋπόθεση συμμετοχής καλύπτεται μέσω των προαναφερθεισών ΥΔ των προμηθευτών μας. Συνεπώς, η εταιρία μας πληροί καθ' όλα τις απαιτήσεις του όρου 2.2.7 της διακήρυξης, η δε προδικαστική προσφυγή της αντιδίκου ελέγχεται ως αβάσιμη και απορριπτέα στο σύνολό της.

**13. Επειδή ο β παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι οι παραδοθείσες ποσότητες σε ποσοστό 25% των ειδών του υπο ανάθεση τμήματος θα πρέπει να προκύπτουν ανα είδος (είτε συναφές, είτε ταυτόσημο) και όχι γενικά στο σύνολο της ποσότητας των ειδών. Τούτο καθίσταται σαφέστερο με την παράθεση πίνακα στον οποίο ως παράδειγμα αναφέρεται το είδος ηλιέλαιο,**

έτσι ώστε ουδεμία ασάφεια να μην προκύπτει από τον εν λόγω όρο. Εσφαλμένα λοιπόν ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι: «Η συνολική ποσότητα των υπό προμήθεια ειδών του υπό κρίση Τμήματος 4 του Υποέργου 2 του διαγωνισμού είναι 35.562 τεμάχια, επομένως, οι υποψήφιοι, προς πλήρωση του ανωτέρω κριτηρίου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας για το συγκεκριμένο Τμήμα πρέπει να δηλώσουν στην ως άνω υπεύθυνη δήλωση την στο παρελθόν εκτέλεση μίας ή και περισσότερων συμβάσεων προμήθειας, που περιελάμβαναν στο σύνολο την προμήθεια ποσότητας – τεμαχίων, περίπου 8.890 τεμαχίων ίδιων ή και συναφών ειδών του συγκεκριμένου Τμήματος. Διαφορετικά στη διακήρυξη δεν θα αναφερόταν ότι πρέπει να δηλωθεί για κάθε είδος αναλυτικά τα στοιχεία κάθε παράδοσης με αναφορά της ποσότητας παράδοσης και την αιτιολόγηση της συνάφειας ανά είδος. Σε αντίθετη περίπτωση η αναθέτουσα αρχή θα αρκούνταν απλά στο να ζητήσει από τους οικονομικούς φορείς να έχουν παραδώσει γενικά ..... ανεξαρτήτως είδους. Κάτι τέτοιο όμως θα ακύρωνε το νόημα του εν λόγω κριτηρίου επιλογής εφόσον θέτοντας το η αναθέτουσα αρχή θέλησε να διαπιστώσει την εμπειρία των οικονομικών φορέων σε ίδιες ή συναφείς παραδόσεις, σε ότι δε αφορά τον όρο συναφείς παραδόσεις, ο όρος προσδιορίστηκε προκειμένου να μη δημιουργηθεί αδικαιολόγητος περιορισμός των συμμετεχόντων ζητώντας την παράδοση ίδιων ειδών, χωρίς όμως αυτό παράλληλα να καταστρατηγείται σε βαθμό που να είναι αποδεκτή οποιαδήποτε παράδοση γενικά οποιονδήποτε τροφίμων ή γενικά οποιονδήποτε ειδών ..... Είναι άλλωστε φανερό από την διακήρυξη στην οποία ορίζονται οι κωδικοί Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) πως το «χαρτί υγείας» δεν ανήκει στην ίδια κατηγορία και δεν έχει καμία συνάφεια με την «σκόνη για πλύσιμο ρούχων – απορρυπαντικά» και την «χλωρίνη». Αυτό σημαίνει ότι πρόκειται για ξεχωριστό είδος για το οποίο έπρεπε να υποβληθεί σύμβαση προμήθειας που να εμπεριέχει το είδος ή/και συναφές είδος, όπως δήλωσε χωριστά για τα είδη

«σκόνη για πλύσιμο ρούχων – απορρυπαντικά» και «χλωρίνη» **Σαφώς η ως άνω απαίτηση είναι κάτι που και η ίδια η προσφεύγουσα κατανόησε (ανεξάρτητα με όσα ισχυρίζεται) και τούτο προκύπτει εφόσον στον πίνακα που επισύναψε προκειμένου να αποδείξει την πλήρωση του ως άνω κριτηρίου επιλογής αιτιολόγησε τη συνάφεια του κάθε είδους χωριστά επικαλούμενη τον ΚΤΠ και τους ΚΑΔ.** Διαφορετικά θα ανέφερε γενικά ότι πρόκειται για τρόφιμα ή αντίστοιχα ..... χωρίς καμία αιτιολόγηση. ( παραθέτει πίνακες της προσφοράς) **Είναι προφανές λοιπόν ότι η προσφεύγουσα αιτιολόγησε για κάθε ένα από τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος τη συνάφεια με είδη που έχει παραδώσει σε προηγούμενες συμβάσεις γεγονός που καταδεικνύει ότι κατανόησε πλήρως το νόημα της παραγράφου 2.2.6.1, ότι δηλαδή η παραδοθείσα ποσότητα αφορά κάθε είδος ίδιο ή συναφές χωριστά και όχι της συνολικής ποσότητας του τμήματος . Σε αντίθετη περίπτωση δεν θα αιτιολογούσε για κάθε ένα από τα είδη τη συνάφεια τους με τα είδη που αναφέρονται στη διακήρυξη.** Έτσι έλαβε μέρος για τα είδη ΤΜΗΜΑΤΑ 1,2,3 και 4 για τα είδη: ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΟ ΠΡΟΙΟΝ ΓΡΑΒΙΕΡΑ ΗΛΙΕΛΑΙΟ ΧΥΛΟΠΙΤΕΣ ΧΛΩΡΙΝΗ ΧΑΡΤΙ ΥΓΕΙΑΣ ΣΚΟΝΗ ΓΙΑ ΠΛΥΣΙΜΟ ΡΟΥΧΩΝ Στο δε πίνακα παραδόσεων δήλωσε αναλυτικά για κάθε ένα από τα παραπάνω είδη τις συναφείς παραδόσεις που πραγματοποίησε χωρίς να κάνει καμία αναφορά στο είδος χαρτί υγείας. Έτσι για το είδος ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΟ ΠΡΟΙΟΝ ΓΡΑΒΙΕΡΑ δήλωσε ως συναφές το είδος φέτα, κασέρι και τυρί ημίσκληρο Για το είδος ΗΛΙΕΛΑΙΟ δήλωσε ως συναφές είδος το ελαιόλαδο ΧΥΛΟΠΙΤΕΣ δήλωσε ως συναφές το είδος ζυμαρικά ΧΛΩΡΙΝΗ δήλωσε ως συναφές το είδος καθαριστικό γενικής χρήσης (σύμφωνα κα με την διευκρίνιση που δόθηκε από την αναθέτουσα αρχή ΣΚΟΝΗ ΓΙΑ ΠΛΥΣΙΜΟ ΡΟΥΧΩΝ δήλωσε ως στοιχείο παράδοσης το ταυτόσημο είδος σκόνη για πλύσιμο ρούχων Για το δε ΧΑΡΤΙ ΥΓΕΙΑΣ παρέλειψε να αναφέρει ομοειδής ή συναφείς παραδόσεις. **Στο συνημμένο**

**πίνακα σκόπιμα δεν γίνεται καμία αναφορά στο εν λόγω είδος επιδιώκοντας με τον τρόπο αυτό να παραπλανήσει την αναθέτουσα αρχή με τη δικαιολογία ότι έχει παραδώσει συνολική ποσότητα 60.910 τεμαχίων ειδών ..... Άλλωστε η αναθέτουσα αρχή με το από 28/05/2021 έγγραφο της για παροχή διευκρινήσεων και σε απάντηση του ερωτήματος: Στην παράγραφο 2.2.6 της διακήρυξης Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα της διακήρυξης αναφέρεται ότι: «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν, επί ποινή αποκλεισμού, τα κάτωθι: 2.2.6.1. Κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας (2018, 2019, 2020) και μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσας, να έχουν εκτελέσει ορθώς τουλάχιστον μία (1) σύμβαση προμηθειών που αφορά ίδια ή/και συναφή είδη της παρούσας, συνολικής ποσότητας τουλάχιστον ίσης ή μεγαλύτερης του 25% της ζητούμενης από την παρούσα διακήρυξη ποσότητας για το τμήμα που θα συμμετέχει.» Ερώτημα 1α: Για τα ..... συναφή προϊόντα θεωρούνται τα προϊόντα που περιλαμβάνονται ως απορρυπαντικά στους αντίστοιχους οδηγούς της Διαχειριστικής Αρχής του Ε.Π. Βασικής Υλικής Συνδρομής ΤΕΒΑ; Ως συναφές του καθαριστικού χλωρίνη μπορεί να θεωρηθεί το είδος καθαριστικό υγρό γενικής χρήσης; Και η απάντηση ήταν .... Η παχύρρευστη χλωρίνη μπορεί να θεωρηθεί συναφές είδος με τα υγρά γενικού καθαρισμού. Με την παραπάνω λοιπόν απάντηση κατέστησε σαφές ότι η απαίτηση συνάφειας αναφέρεται σε κάθε είδος χωριστά και όχι γενικά σε ..... κάτι που και η προσφεύγουσα κατανόησε (γι αυτό άλλωστε και αιτιολόγησε πλήρως τη συνάφεια όλων των ειδών πλην του είδους χαρτί υγείας). **Η έλλειψη δε αναγραφής του είδους χαρτί υγείας στον πίνακα παραδόσεων του παραρτήματος VI οφείλεται σε μη κάλυψη της απαίτησης περί παράδοσης ίδιων ή συναφών ειδών και όχι σε ασάφεια της διακήρυξης ή διαφορετική ερμηνεία του ζητούμενου. Την δε απουσία****

πλήρωσης του εν λόγω κριτηρίου επιλογής προσπαθεί δήθεν να ερμηνεύσει ως ασάφεια της διακήρυξης. Σε κάθε περίπτωση η προσφεύγουσα είχε το περιθώριο να άρει την όποια την αμφιβολία περί συναφών παραδόσεων με την υποβολή διευκρινιστικού ερωτήματος, κάτι το οποίο δεν έπραξε και ως εκ τούτου δεν τίθεται ζήτημα ασάφειας ή πλημμέλειας των εγγράφων της σύμβασης όπως αβάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα. Στη συνέχεια η προσφεύγουσα αναφέρει: Το αναφερόμενο στην παράγραφο 2.2.6.1 κριτήριο ΔΕΝ ΟΡΙΣΕ ΑΠΑΙΤΗΣΗ ΠΑΡΑΔΟΣΗΣ ΕΠΙ ΤΗΣ ΣΥΝΟΛΙΚΗΣ ΠΟΣΟΤΗΤΑΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ, αλλά όρισε απαίτηση ποσοτήτων ανά είδος, δηλαδή θέσπισε ΜΟΝΟΣΗΜΑΝΤΑ ΚΑΙ ΧΩΡΙΣ ΕΝΑΛΛΑΚΤΙΚΗ, την απαίτηση επί τη βάσει συγκεντρωτικών στην 3ετία παραδόσεων ανά είδος σε επίπεδο ποσότητας. Επομένως, ουδόλως προκύπτει ότι ο παραπάνω κατάλογος τεκμηριώνει την κάλυψη του 2.2.6.1 κριτηρίου επιλογής. Συνεπώς, η προσφορά δεν είναι απλά όλως αόριστη και ανεπίδεκτη αξιολόγησης, αλλά και ουσιωδώς ελλιπής ως προς κρίσιμα στοιχεία που απαιτεί και στοιχειοθετούν το ίδιο το παραπάνω κριτήριο επιλογής, το οποίο παραμένει ακόμη και σε επίπεδο προκαταρκτικής απόδειξης, αναπόδεικτο. Αποκλείεται δε, η υποβολή δια διευκρινίσεων κατ' άρ. 102 Ν. 4412/2016 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, των στοιχείων ποσοτήτων συναφών ειδών, καθώς τούτο αποτελούσε κρίσιμο για τη στοιχειοθέτηση κριτηρίου επιλογής στοιχείο, που έπρεπε ήδη εκ της προσφοράς να προκύπτει και δεν μπορεί να υποβληθεί εκ των υστέρων συμπληρωματικά. Άλλωστε, δεν πρόκειται για «ασάφεια», αλλά για έλλειψη κρίσιμων στοιχείων που άγουν σε αοριστία, αναπόδεικτο και κρίσιμη και αθεράπευτη πλημμέλεια και αποδεικτική ανεπάρκεια της προσφοράς.

14. Επειδή, ο προσφεύγων με το νομίμως και εμπροθέσμως κατατεθέν από υπόμνημα του ισχυρίζεται ότι πράγματι, η διακήρυξη περιλαμβάνει πίνακα ειδών των τμημάτων των δύο υποέργων του διαγωνισμού, όμως, ο παραιθέμενος στις απόψεις της αναθέτουσας αρχής πίνακας ειδών, που



δήθεν επαναλαμβάνει τα ζητούμενα είδη είναι ψευδής και δεν αποτυπώνει ορθά το υποέργο 2, άλλως, προβλέπει για το υποέργο αυτό 3 τμήματα και όχι 1 τμήμα όπως η διακήρυξη. Ειδικότερα, το υποέργο 1 περιλαμβάνει 3 τμήματα, ήτοι τμήμα 1 ««Γραβιέρα »» με προς προμήθεια είδος μόνο τη γραβιέρα, τμήμα 2 ««Ηλιέλαιο »» με προς προμήθεια είδος μόνο το ηλιέλαιο και τμήμα 3 ««Χυλοπίτες» με προς προμήθεια είδος μόνο τις χυλοπίτες. Το υποέργο 2 περιλαμβάνει 1 τμήμα «Ε .....» και όχι 3 τμήματα, όπως ψευδώς αναφέρει η αναθέτουσα αρχή, με 3 προς προμήθεια είδη για το ένα τμήμα, ήτοι το είδος «ΣΚΟΝΗ ΓΙΑ ΠΛΥΣΙΜΟ ΡΟΥΧΩΝ - ΑΠΟΡΡΥΠΑΝΤΙΚΑ», το είδος «ΧΑΡΤΙ ΥΓΕΙΑΣ» και το είδος «ΧΛΩΡΙΝΗ». Επομένως, οι ζητούμενες στο κριτήριο της διακήρυξης ποσοστώσεις αφορούν «είδη ή συναφή είδη » του κάθε τμήματος, άρα για τα 3 τμήματα του υποέργου 1, που προβλέπουν την προμήθεια ενός είδους, οι ποσοστώσεις αφορούν «είδη ή συναφή είδη» του ενός προς προμήθεια είδους, ήτοι για το τμήμα 1 της γραβιέρας για το τμήμα 2 του ηλιέλαιου και για το τμήμα 3 των χυλοπιτών. Για το 1 τμήμα του υποέργου 2 οι ποσοστώσεις αφορούν «είδη ή συναφή είδη» των 3 προς προμήθεια ειδών του τμήματος αυτού, ήτοι της «« ΣΚΟΝΗΣ ΓΙΑ ΠΛΥΣΙΜΟ ΡΟΥΧΩΝ - ΑΠΟΡΡΥΠΑΝΤΙΚΑ», του « ΧΑΡΤΙΟΥ ΥΓΕΙΑΣ » και της « ΧΛΩΡΙΝΗΣ »».3. Κατ'ακολουθίαν, ορθά η εταιρεία μας προσκόμισε εκτελεσθείσες συμβάσεις που αποδεικνύουν τις ζητούμενες ποσοστώσεις αφενός, για το κάθε 1 είδος των 3 τμημάτων του υποέργου 1, αφετέρου, για τα 3 είδη του 1 τμήματος του υποέργου 2, οι οποίες τυχαίνει να αφορούν και ίδια αλλά και συναφή είδη του κάθε τμήματος . Ειδικότερα, για τα 3 είδη του 1 τμήματος του υποέργου 2 οι συμβάσεις αφορούν την προμήθεια σκόνης για πλύσιμο ρούχων, ίδιο είδος με το προς προμήθεια είδος της ««ΣΚΟΝΗΣ ΓΙΑ ΠΛΥΣΙΜΟ ΡΟΥΧΩΝ - ΑΠΟΡΡΥΠΑΝΤΙΚΑ» και καθαριστικού γενικής χρήσης, συναφές είδος με τη ««χλωρίνη »» , το οποίο ανήκει στην κατηγορία .....και δη στα καθαριστικά οικιακής χρήσης (υλικά καθαρισμού με ΚΑΔ

δραστηριότητας .....) με τις ίδιες συνθήκες αποθήκευσης και μεταφοράς. Σε κάθε περίπτωση, η δήθεν απαίτηση οι ποσοστώσεις των εκτελεσθεισών συμβάσεων να αφορούν ίδιο και όχι συναφές είδος του κάθε τμήματος έρχεται σε πλήρη αντίθεση με την απαίτηση της διακήρυξης για συμβάσεις σε ««είδη ή συναφή είδη »» των τμημάτων, το οποίο μάλιστα αποδέχεται και η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της επαναλαμβάνοντας τη συγκεκριμένη έκφραση ουκ ολίγες φορές καταλήγοντας, όμως, στη δήθεν απαίτηση εκτελεσθεισών συμβάσεων ιδίου και όχι συναφούς είδους του κάθε τμήματος..... 2.Η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ισχυρίζεται ότι ««Η παροχή επομένως πρόσθετων εγγράφων από υποψήφιο όπως πιστοποιητικά που ΔΕΝ σχετίζονται με αυτή την 1η φάση της διαγωνιστικής διαδικασίας ΔΕΝ αποτελούν και αντικείμενο αξιολόγησης, κρίσης ή άλλης ενέργειας. [...] Θα ήταν επομένως παραβίαση των όρων του διαγωνισμού και γενικότερα της βασικής αρχής των Δημοσίων Συμβάσεων που ρητά διαχωρίζει τις βασικές προϋποθέσεις και δικαιολογητικά που κάθε υποψήφιος οικονομικός φορέας πρέπει να προσκομίζει και να εξετάζονται σε 1η φάση από την Επιτροπή Διαγωνισμού, από τα δικαιολογητικά που ο ίδιος οφείλει να προσκομίσει σε 2η φάση εφόσον έχει κηρυχτεί προσωρινός ανάδοχος, εάν με τα δικαιολογητικά που θα κληθεί να υποβάλλει στη 2η φάση αποκλείονταν από την 1η φάση ». η μη πλήρωση όρων και προϋποθέσεων συμμετοχής στο παρόν στάδιο της διαδικασίας δεν δύναται να καλυφθεί με πιθανή πλήρωση αυτών σε μεταγενέστερο στάδιο αυτής, όπως το στάδιο της προσκόμισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου, καθώς, σύμφωνα με το ανωτέρω άρθρο του νόμου, πρέπει να πληρούνται και στα τρία ανωτέρω στάδια της διαγωνιστικής διαδικασίας (ΣτΕ 2723/2018, Διοικ. Εφ. Αθ. 79/2019).4. Ειδικότερα, η προσφορά της εν λόγω εταιρείας δεν πληροί τα ζητούμενα πιστοποιητικά ποιότητας της παραγράφου 2.2.7 της διακήρυξης για τους εξής δύο λόγους: Πρώτον, δήλωσε στην υπεύθυνη

δήλωση του Παραρτήματος VI ότι διαθέτει τα ζητούμενα πιστοποιητικά ποιότητας ISO 9001:2008, ISO 14001:2004 και ISO 22000:2005 με τα προβλεπόμενα στη διακήρυξη πεδία πιστοποίησης, όμως, όπως, προκύπτει από τα προσκομισθέντα με την προσφορά της πιστοποιητικά ποιότητας ISO, αυτά δεν καλύπτουν τα ζητούμενα από τη διακήρυξη πεδία πιστοποίησης και επομένως η εν λόγω δήλωση είναι ψευδής.

Δεύτερον, ως προς το ζητούμενο πιστοποιητικό ποιότητας για το Διεθνές Σύστημα Υγιεινής και Ασφάλειας στην Εργασία ΕΛΟΤ 1801: 2008 - OHSAS 18001:2007 ή ισοδύναμου αυτού, αφενός, στην κατατεθειμένη υπεύθυνη δήλωσή της, του Παραρτήματος VI δεν δήλωσε το πλήρες περιεχόμενο που απαιτείται από τον ανωτέρω όρο της διακήρυξης για το πιστοποιητικό αυτό, αφετέρου, το προσκομισθέν πιστοποιητικό ΕΛΟΤ 1801: 2008 - OHSAS 18001:2007 δεν περιλαμβάνει πεδία πιστοποίησης σχετικά με τη συσκευασία, την αποθήκευση, την ανασυσκευασία και τη διακίνηση για τα προϊόντα παντοπωλείου, όπως ζητείται ρητά από τη διακήρυξη. 5.Επομένως, η προσφορά της εταιρείας "....." πρέπει να απορριφθεί και για το Τμήμα 1 και για το Τμήμα 3 του Υποέργου 1 του διαγωνισμού για τον ως άνω λόγο, οι δε ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής να απορριφθούν.

15. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζονται τα κάτωθι: «2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν, επί ποινή αποκλεισμού, τα κάτωθι: 2.2.6.1. Κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας (2018, 2019, 2020) και μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσας, να έχουν εκτελέσει ορθώς τουλάχιστον μία (1) σύμβαση προμηθειών που αφορά ίδια ή/και συναφή είδη της παρούσας, συνολικής ποσότητας τουλάχιστον ίσης ή μεγαλύτερης του 25% της ζητούμενης από την παρούσα διακήρυξη ποσότητας για το τμήμα που θα συμμετέχει, ή σε περίπτωση δραστηριοποίησης για χρονικό διάστημα

μικρότερο των τριών (3) ετών, να αναφέρετε η ημερομηνία που ιδρύθηκε ή άρχισε τις δραστηριότητές του και να έχουν εκτελέσει ορθώς και πλήρως μία (1) σύμβαση προμηθειών που αφορά ίδια ή/και συναφή είδη της παρούσας, συνολικής ποσότητας τουλάχιστον ίσης ή μεγαλύτερης του 25% της ζητούμενης από την παρούσα διακήρυξη ποσότητας για το τμήμα που θα συμμετέχει. **Προς απόδειξη τούτου, απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, να προσκομιστεί Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία να περιλαμβάνεται κατάλογος, με αναλυτικά στοιχεία των κυριότερων παραδόσεων, εντός ή/και εκτός Ελλάδας των τριών (3) τελευταίων ετών, σύμφωνα με τα παραπάνω, από την οποία θα προκύπτει με σαφήνεια η κάλυψη της παραπάνω απαίτησης. Στην Υπεύθυνη Δήλωση θα δηλώνεται επίσης η ακρίβεια και γνησιότητα των συνημμένων εγγράφων.**

**Για κάθε είδος θα αναφέρονται αναλυτικά τα στοιχεία κάθε παράδοσης:**

**α) της ποσότητας παράδοσης,**

**β) την αιτιολόγηση της συνάφειας του είδους,**

**γ) πίνακας των παραδόσεων ανά κατηγορία είδους, όπως παρακάτω ....**

Στην προαναφερθείσα Υπεύθυνη Δήλωση θα δηλώνεται, επί ποινή αποκλεισμού, ότι θα προσκομιστούν ως αποδεικτικό στοιχείο παραδόσεων επικυρωμένα αντίγραφα, όπως προβλέπεται από τις διατάξεις του ν. 4250/14, εφόσον αναδειχθεί μειοδότης, τα εξής: α) αντίγραφα συμβάσεων, και β) Βεβαίωση από την Αναθέτουσα Αρχή: εάν αυτή είναι Δημόσια Αρχή, βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτή, ότι τα είδη παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης. εάν αυτή είναι ιδιωτικός φορέας, βεβαίωση από την οποία θα προκύπτει ότι η προμήθεια ολοκληρώθηκε επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης και θα συνοδεύεται με τα αντίστοιχα παραστατικά (δελτίο αποστολής και τιμολόγιο) ή άλλο ανάλογο αποδεικτικό στοιχείο. Στην περίπτωση που ο οικονομικός

φορέας εκτέλεσε μόνο τμήμα της προμήθειας θα πρέπει αυτό να δηλώνεται σαφώς στην Υπεύθυνη Δήλωση και τους πίνακες.

2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης Ο προσφέρων Οικονομικός Φορέας πρέπει να καταθέσει με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ότι κατέχει τα παρακάτω Πιστοποιητικά τα οποία θα πρέπει να βρίσκονται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και θα τα καταθέσει σε περίπτωση που αναδειχθεί μειοδότης: - Πιστοποιητικό ISO 9001:2015, - Πιστοποιητικό ISO 14001:2004, - Διεθνές Σύστημα Υγιεινής και Ασφάλειας στην Εργασία ΕΛΟΤ 1801: 2008 – OHSAS 18001:2007, ή ισοδύναμα ή νεότερα αυτών, για την αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανασυσκευασία και τη διακίνηση τροφίμων και προϊόντων παντοπωλείου, διαπιστευμένα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα. Όσον αφορά στη διαχείριση της ασφαλείας των τροφίμων ο προσφέρων οικονομικός φορέας, οφείλει να καταθέσει με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ότι κατέχει και θα το καταθέσει όταν αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφαλείας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, με το οποίο να πιστοποιείται ότι η συσκευασία, ανασυσκευασία, η αποθήκευση και η διακίνηση των τροφίμων και των προϊόντων παντοπωλείου 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. Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας δε συσκευάζει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, προσκομίζεται με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία δηλώνει το Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφαλείας των τροφίμων, διαπιστευμένο

από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, 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, καθώς και θα το καταθέσει όταν αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος. Επίσης πρέπει να καταθέσει στην προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση (άρθρο 8 του Ν.1599/1986) του νόμιμου εκπρόσωπου της επιχείρησης από την οποία θα προμηθευτούν τα προϊόντα και στην οποία θα δηλώνεται ότι έχει αποδεχθεί έναντι τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον Οικονομικό Φορέα υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή. ....

15. Επειδή, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο. Η δε παράβαση ουσιωδών όρων της διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους (ΕλΣυν 1949/2009 Τμήμα VI, ΕλΣυν Πράξη 115/2008 Τμήμα VI, ΕλΣυν Πράξη 10/2008 Τμήμα VI, ΕλΣυν Πράξη 22/2005 Τμήμα VI) και αντιστοίχως η παραβίαση τους εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Επομένως, όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣΤΕ 743/2000).

16. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ. C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκ. 25 και C-599/10, SAG ELV Slovenko κλπ, σκέψη 25 και περαιτέρω παραπομπές σε νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. ό.π C-278/14, σκ. 27). Επομένως, δεν μπορούν να τεθούν εκποδών διατάξεις που θεσπίσθηκαν επί ποινή αποκλεισμού (βλ., στο ίδιο πνεύμα, απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, C 496/99 P, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, Συλλογή 2004, σ. I 3801, σκέψη 115).

17. Επειδή, η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C 496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C 396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37).

18. Επειδή, με τον 1<sup>ο</sup> λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως απορρίφθηκε η προσφορά του για το τμήμα 4 ( ..... ) και

ότι σε κάθε περίπτωση υφίστατο ασάφεια στους οικείους όρους της διακήρυξης. Τόσο, η αναθέτουσα αρχή όσο και ο β παρεμβαίνων ισχυρίζονται ότι οι όροι της διακήρυξης ήταν σαφείς και πλήρεις και προφανώς τους κατανόησε ο προσφεύγων, για το λόγο δε αυτό για όλα τα επιμέρους είδη για τα οποία υπέβαλλε προσφορά πλην του είδους χαρτί υγείας, ακολούθησε τους όρους της διακήρυξης.

19. Επειδή, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης (2.2.6 και 2.2.6.1 βλ. σκ. 15 της παρούσας), απαιτείται, ως προς το κριτήριο ποιοτικής επιλογής που αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι προσφέροντες να έχουν εκτελέσει ορθώς τουλάχιστον μία (1) σύμβαση προμηθειών που αφορά ίδια ή/και συναφή **είδη** της παρούσας, συνολικής ποσότητας τουλάχιστον ίσης ή μεγαλύτερης του 25% της ζητούμενης από την παρούσα διακήρυξη ποσότητας για **το τμήμα** που θα συμμετέχει. Εν προκειμένω, επί ποινή αποκλεισμού ( αρ. 2.2.6.1), θα πρέπει να κατατεθεί Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία θα πρέπει να περιλαμβάνεται κατάλογος, με αναλυτικά στοιχεία των κυριότερων παραδόσεων, εντός ή/και εκτός Ελλάδας των τριών (3) τελευταίων ετών, όπου για κάθε είδος θα αναφέρονται αναλυτικά τα στοιχεία κάθε παράδοσης: α) της ποσότητας παράδοσης, β) την αιτιολόγηση της συνάφειας του είδους, γ) **πίνακας των παραδόσεων ανά κατηγορία είδους**. Επομένως, όπως σαφώς προκύπτει δεν απαιτείται γενικά η παράδοση ειδών παντοπωλείου ή ....., ούτε προβλέπεται η επιλεκτική απάντηση στην ως ΥΔ, αναπόσπαστο τμήμα των εγγράφων της σύμβασης. Συγκεκριμένα, όπως ρητά αναφέρεται, ο πίνακας παραδόσεων δεν αφορά σε κατηγορία τμήματος αλλά **σε κατηγορία είδους, όπου το επίμαχο Τμήμα 4 περιλαμβάνει 3 είδη**.

Η προσφορά του προσφεύγοντος απορρίφθηκε διότι «δεν δηλώνεται στην Υ/Δ του Παραρτήματος VI, ούτε σε ξεχωριστή Υ/Δ, το επί ποινή αποκλεισμού κριτήριο του αρ. 2.2.6.1 στο είδος χαρτί υγείας του 4ου τμήματος



*σχετικά με την εκτέλεση μίας τουλάχιστον σύμβασης που αφορά ίδια ή και συναφή είδη, συνολικής ποσότητας τουλάχιστον ίσης ή μεγαλύτερης του 25% της ζητούμενης από την διακήρυξη, που ισοδυναμεί με 3.000 τεμ., κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας (2018 2019 2020). Στην Υ/Δ του παραρτήματος της διακήρυξης που υπέβαλλε η εταιρεία και συγκεκριμένα στην παρ. 2.1 αυτής, δεν αναφέρεται σε καμία από τις συμβάσεις του φορέα η προμήθεια του χαρτιού υγείας ή άλλου συναφούς είδους».*

Εν προκειμένω, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, ο προσφεύγων στο Τμήμα 4 για τα είδη ΧΛΩΡΙΝΗ και ΣΚΟΝΗ ΓΙΑ ΠΛΥΣΙΜΟ ΡΟΥΧΩΝ, παρείχε τις ως άνω απαιτούμενες πληροφορίες υπό α), β), γ) στοιχείων του αρ. 2.2.6.1, ωστόσο, για το είδος χαρτί υγείας ουδέν δήλωσε. Συγκεκριμένα, όπως αναγράφεται στο οικείο πρακτικό σε καμία από τις συμβάσεις του προσφεύγοντος δεν αναφέρεται η προμήθεια χαρτιού υγείας ή άλλου συναφούς είδους. Επομένως, δοθέντος ότι ουδείς αμφισβητεί τα πραγματικά περιστατικά, προκύπτουν άλλωστε και από τα στοιχεία του φακέλου, νομίμως απορρίφθηκε η προσφορά του προσφεύγοντος διότι στο Τμήμα 4 ουδέν δήλωσε, απαίτηση τεθείσα επί ποινή αποκλεισμού. Αναφορικά με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος ως προς τις ασάφειες του επίμαχου όρου, αφορούν στον αριθμό των προηγηθεισών παραδόσεων και όχι στην υποχρέωση ή/μη δήλωσης παραδόσεων, ήτοι αλυσιτελώς προβάλλονται, και τούτο διότι ο προσφεύγων ουδέν αναφέρει, έστω εάν ικανοποιεί τον επίμαχο όρο με τον μειωμένο αριθμό παραδόσεων υπολογιζόμενο στο 25% του είδους και όχι του τμήματος. Όσον δε αφορά την απαίτηση δήλωσης παραδόσεων οι επίμαχοι όροι είναι σαφείς και πλήρεις και ο ίδιος άλλωστε ο προσφεύγων τους ακολούθησε για τα έτερα εκ μέρους του προσφερόμενα προϊόντα/ είδη του τμήματος 4. Συνεπώς, ορθά με την προσβαλλόμενη κρίθηκε απορριπτέα η προσφορά του προσφεύγοντος για το Τμήμα 4 κατά δεσμία αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής λόγω μη πλήρωσης απαίτησης/παροχής στοιχείου

τεθείσας επί ποινή αποκλεισμού, όπως βασίμως ισχυρίζονται η αναθέτουσα αρχή και ο β παρεμβαίνων, απορριπτόμενων των οικείων ισχυρισμών του προσφεύγοντος.

20. Επειδή, με το 2<sup>ο</sup> λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά του ήδη **α παρεμβαίνοντος** για το τμήμα 3 ( βλ. και σκ. 6 της παρούσας) κατά παράβαση των οριζόμενων στο αρ. 2.2.7 της διακήρυξης και τούτο διότι α) η ΥΔ του προμηθευτή .....υποβλήθηκε σε απλό φωτοαντίγραφο χωρίς επικυρώσεις, β) το περιεχόμενο της εκ μέρους του κατατεθείσας ΥΔ είναι ψευδές καθώς όπως προκύπτει από τα προσκομισθέντα με την προσφορά του πιστοποιητικά ποιότητας ISO, ότι δεν καλύπτουν τα ζητούμενα από τη διακήρυξη πεδία πιστοποίησης και συγκεκριμένα δεν περιλαμβάνει το ζητούμενο από τη διακήρυξη πεδίο πιστοποίησης συσκευασίας των προϊόντων παντοπωλείου. Ομοίως ισχυρίζεται ότι ο α παρεμβαίνων ως προς το πιστοποιητικό ΕΛΟΤ 1801: 2008 - OHSAS 18001:2007 ή ισοδύναμου αυτού, στην κατατεθειμένη υπεύθυνη δήλωσή του Παραρτήματος VI δεν δήλωσε, ως απαιτείται από τον ανωτέρω όρο της διακήρυξης, ότι το κατέχει για την αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανασυσκευασία και τη διακίνηση τροφίμων και προϊόντων παντοπωλείου, διαπιστευμένα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα και ότι αυτό θα βρίσκεται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και θα τα καταθέσει σε περίπτωση που αναδειχθεί μειοδότης (αρχ. 16. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ\_signed).

Η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι η κατάθεση των επίμαχων πιστοποιητικών προκύπτει κατά τη διακήρυξη μόνο για τον προσωρινό μειοδότη και επομένως δεν αποτελούν λόγο αποκλεισμού σε αυτή τη φάση της διαδικασίας.

Ο α' παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι ως προς τον πρώτο λόγο της προσφυγής είναι προφανές ότι η ΥΔ του προμηθευτή γραβιέρας «.....» αφορά μόνον το εν λόγω προς προμήθεια είδος (Τμήμα 1) και ουδόλως επηρεάζει το Τμήμα 3 «Χυλοπίτες», όπως όλως αορίστως και αβασίμως επικαλείται η προσφεύγουσα. Ως προς τον δεύτερο λόγο ισχυρίζεται ότι τα ίδια τα πιστοποιητικά ISO τα προσκόμισε εκ περισσού στο παρόν στάδιο, οπότε ακόμη και αν υφίσταντο ελλείψεις επ' αυτών, οι τελευταίες δεν θα μπορούσαν να επαρθούν τον αποκλεισμό του και ότι η προσφεύγουσα παρελκυστικώς και αβασίμως προβάλλει την έλλειψη του πεδίου της συσκευασίας στα προσκομισθέντα πιστοποιητικά ISO της εταιρίας του, διότι, όπως έχει δηλώσει, δεν παράγει ούτε συσκευάζει τα προς προμήθεια είδη παντοπωλείου, αντιθέτως ασκεί εμπορία των ειδών αυτών. Ως προς τον τρίτο λόγο της προσφυγής της η προσφεύγουσα αιτιάζεται ότι «η εταιρία μας υπέβαλε με την τεχνική προσφορά της υπεύθυνη δήλωση του Παραρτήματος VI, η οποία δήθεν δεν περιλάμβανε δήλωση περί κατοχής πιστοποιητικού για το Διεθνές Σύστημα Υγιεινής και Ασφάλειας στην Εργασία ΕΛΟΤ 1801: 2008 - OHSAS 18001:2007, ή ισοδύναμα ή νεότερα αυτών, για την αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανασυσκευασία και τη διακίνηση τροφίμων και προϊόντων παντοπωλείου, διαπιστευμένα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα. Ωστόσο, η εταιρία μας συμπλήρωσε και υπέβαλε την υπεύθυνη δήλωση που εμπεριέχεται στο Παράρτημα VI της διακήρυξης, όπως άλλωστε όφειλε».

21. Επειδή, αναφορικά με τον 1<sup>ο</sup> ισχυρισμό του προσφεύγοντος, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο α παρεμβαίνων κρίνεται απορριπτέος ως αβάσιμος, και τούτο διότι σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου ρητά αναγράφεται στην ΥΔ του Δ. Κολιού, ότι αφορά στο είδος γραβιέρα (Τμήμα 1) και ουδόλως επηρεάζει το Τμήμα 3 χυλοπίτες, άλλωστε για το Τμήμα 3 κατατέθηκε αντίστοιχη ΥΔ έτερου προμηθευτή με θεωρημένο ψηφιακά το γνήσιο της

υπογραφής. Αναφορικά με τον 2<sup>ο</sup> ισχυρισμό του προσφεύγοντος περί μη συμπερίληψης του ζητούμενου από τη διακήρυξη πεδίου πιστοποίησης συσκευασίας των προϊόντων παντοπωλείου, κρίνονται ομοίως απορριπτέοι ως αβάσιμοι καθόσον, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο α παρεμβαίνων, έχει δηλώσει, ότι (βλ. ΥΔ 31.05.2021, σελ. 7) «Δεν συσκευάζω ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, και δηλώνω ότι οι επιχειρήσεις ..... & Θεόδωρος Ι. .... «.....», από τις οποίες θα προμηθευτώ τα διακινούμενα είδη, διαθέτουν το Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, σύμφωνα με το οποίο 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». Παράλληλα, δεν αποδείχθηκε ότι είναι «ψευδής» η επίμαχη ΥΔ, ούτε προκύπτει ότι συντρέχει περίπτωση παράκαμψης του κανόνα της προαπόδειξης διότι οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος αφορούν στην εταιρεία του α παρεμβαίνοντος, ωστόσο ο τελευταίος, κατά τα ως άνω, δήλωσε συγκεκριμένα ότι δεν συσκευάζει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος (Τμήμα 3), η ίδια δε η διακήρυξη και το Υπόδειγμα ΥΔ προβλέπουν ρητά την οικεία περίπτωση, μη συσκευασίας εκ του ιδίου, γεγονός που άλλωστε δήλωσε ο α παρεμβαίνων. Τέλος, αναφορικά με τον ισχυρισμό του προσφεύγοντος περί μη συμπερίληψης στην ΥΔ του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ VI – «Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς – Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης», του «ISO 1801: 2008 - OHSAS 18001:2007», όπως βασίμως ισχυρίζεται ο α παρεμβαίνων, δεν περιλαμβάνεται σχετικό χωρίο στο επίμαχο έντυπο της διακήρυξης που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα αυτής (αρ.2.1). Επομένως, λαμβάνοντας υπόψη αφενός, ότι απαιτείται η διάθεση του επίμαχου ως άνω πιστοποιητικού (2.2.7) ήδη κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, αφετέρου ότι το

Παράρτημα VI αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα των εγγράφων της σύμβασης όπου δεν υφίσταται ο επίμαχος όρος, ενώ παράλληλα ο εκάστοτε προσφέρων έχει αποδεχθεί ανεπιφύλακτα τους όρους της διακήρυξης, προκύπτει ότι υφίσταται πλημμέλεια της διακήρυξης, μη δυνάμενη να άγει σε απόρριψη της προσφοράς του α παρεμβαίνοντος άνευ σχετικής προς τούτο κλήσης του προς συμπλήρωση της προσφοράς του. Εξάλλου, ο α παρεμβαίνων, επιμελώς κατέθεσε τα επίμαχα πιστοποιητικά που αφορούν στην εταιρεία του άμα την κατάθεση της προσφοράς του, ουδόλως δηλαδή προκύπτει ότι αγνόησε την επίμαχη απαίτηση, ενώ η επικαλούμενη εκ μέρους του προσφεύγοντος νομολογία (ΔΕΦΙωαννίνων 1/2020), ναι μεν αφορά σε πλημμέλεια ΥΔ ωστόσο ουδέν αναφέρεται εάν υφίστατο (τυχόν) πλημμέλεια όρων της διακήρυξης, όπως εν προκειμένω, που παγίως δεν δύναται νομίμως να ερμηνευθεί εις βάρος του προσφέροντος. Περαιτέρω, αβασίμως, ισχυρίζεται ο προσφεύγων ότι το επίμαχο πιστοποιητικό δεν περιλαμβάνει πεδίο πιστοποίησης σχετικό με την αποθήκευση, την ανασυσκευασία και τη διακίνηση για τα προϊόντα παντοπωλείου, όπως ζητείται ρητά από τη διακήρυξη, καθόσον σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, αυτά περιλαμβάνονται ρητά. Όσον αφορά την μη συμπερίληψη του πεδίου **συσσκευασία**, επαναλαμβάνεται ότι ο α παρεμβαίνων έχει δηλώσει ότι δεν συσκευάζει ο ίδιος. Επομένως, δοθέντος ότι υφίσταται πλημμέλεια των εγγράφων της σύμβασης (ΥΔ), ενώ απαιτείται ρητά η υπεύθυνη δήλωση πλήρωσης της οικείας απαίτησης, προκύπτει ότι η προσφορά του α παρεμβαίνοντος δεν εδύνατο να γίνει δεκτή άνευ σχετικής κλήσης του προς παροχή διευκρινήσεων, ως προς την διάθεση από τον προμηθευτή του, του επίμαχου πιστοποιητικού για τη συσκευασία. Συνεπώς, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος που αφορούν στην προσφορά του α παρεμβαίνοντος ως προς το Τμήμα 3 γίνονται εν μέρει δεκτοί, απορριπτόμενων των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής περί μη υποχρέωσης κατάθεσης τους σε αυτό το

στάδιο ήτοι ουδέν αναφέρει σε σχέση με την υποχρέωση δήλωσης των επίμαχων στοιχείων κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς.

22. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

23. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, να γίνει εν μέρει δεκτή η α παρέμβαση και δεκτή η β παρέμβαση.

24. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να επιστραφεί βάσει των άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ/τος 39/2017.

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται εν μέρει την α παρέμβαση.

Δέχεται την β παρέμβαση

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό.

Διατάσσει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 27 Δεκεμβρίου 2021 και εκδόθηκε στις 11 Ιανουαρίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**

**Ο Γραμματέας**

**Αικατερίνη Ζερβού**

**Σάββας Μακρίδης**