

**Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

**Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2Ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 17 Μαρτίου 2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 6.2.2020 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 184/17.2.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία « .....», που εδρεύει στην ....., στο ....., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του ..... και δη κατά της με αριθμ. 5/2020 με αρ. πρωτ. 1125/21.1.2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ως άνω αναθέτουσας αρχής, στο πλαίσιο ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού (με α/α ΕΣΗΔΗΣ .....), που διενεργείται δυνάμει της με ΑΔΑΜ (στο ΚΗΜΔΗΣ) ..... και με αριθμ. πρωτ. .... διακήρυξης, με αντικείμενο την Προμήθεια Γάλακτος για το προσωπικό του Δήμου, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής και προϋπολογισμού ύψους 150.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για τους ειδικότερους λόγους που αναφέρονται στην ως άνω υπό εξέταση προσφυγή.

Κατά της παρεμβαίνουσας συμμετέχουσας στην οικεία διαγωνιστική διαδικασία ατομικής επιχείρησης « .....» που κατοικοεδρεύει στη ....., επί της οδού ....., αρ. ...., η οποία άσκησε την από 14.2.2020 (ημερομηνία ανάρτησης στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρέμβαση της.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

## **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, ο διαγωνισμός με ΑΔΑΜ στο ΚΗΜΔΗΣ ..... που προκήρυξε ο ..... ειδικότερα με την με αριθμ. πρωτ. .... διακήρυξή του, ενόψει του προϋπολογισμού της υπό ανάθεση σύμβασης (άρθρα 345 παρ. 1 και 6 παρ.1 του Ν.4412/2016), του αντικειμένου της, καθώς και της δραστηριότητας και νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, συναφώς και στο πεδίο εφαρμογής του Ν.4412/2016. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (ημερομηνία δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, η 5.12.2019), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την περ. γ' της παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, όπως ισχύει, η δε ΑΕΠΠ ενώπιον της οποίας ασκείται η προδικαστική προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

2. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί τύποις παραδεκτώως, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 περ. α', 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α', 8 παρ. 2 και Παράρτημα Ι του Π.Δ. 39/2017, καταβλήθηκε δε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ..... εκδοθέν για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)», ποσού 670,00€. Δεδομένου ωστόσο ότι η προϋπολογισθείσα αξία της υπόψη σύμβασης άνευ ΦΠΑ ανέρχεται σε 132.728,40€, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, το αναλογούν ποσό παραβόλου εν προκειμένω είναι 663,642€, όπερ συνεπάγεται ότι η προσφεύγουσα έχει καταβάλλει περί τα 7,00€ αχρεωστήτως, ποσό το οποίο σε περίπτωση απόρριψης της προσφυγής της θα πρέπει να της επιστραφεί, δοθέντος ότι σε περίπτωση αποδοχής της προσφυγής επιστρέφεται το σύνολο του καταβληθέντος ποσού.

### **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

3. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη πράξη, αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 27.1.2020, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, η δε Προδικαστική Προσφυγή της προσφεύγουσας εταιρείας κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 6.2.2020, ήτοι εντός της νόμιμης κατά τα ως άνω δεκαήμερης προθεσμίας, ενώ η αναθέτουσα αρχή εν προκειμένω κοινοποίησε την εν λόγω Προσφυγή στην ΑΕΠΠ μετά έντεκα ημερών από την άσκηση της, ήτοι στις 17.2.2020 διά μηνύματος ηλεκτρονικής αλληλογραφίας.

4. Επειδή, με την προσβαλλόμενη με αριθμ. 5/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του ....., όπως τούτη εκδόθηκε στο πλαίσιο ανοικτού, ηλεκτρονικού διαγωνισμού (με α/α στο ΕΣΗΔΗΣ .....), που αυτός διενεργεί, για την Προμήθεια Γάλακτος προκειμένου για την κάλυψη των αναγκών του προσωπικού του, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, προϋπολογισμού 150.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, κατ' αποδοχήν του με αριθμ. πρωτ. ....../17.1.2019 Πρακτικού Αξιολόγησης/Γνωμοδότησης της επιτροπής διεξαγωγής του ως άνω διαγωνισμού, απεφασίσθη κατά πρώτον η απόρριψη της προσφοράς της συμμετέχουσας και ήδη προσφεύγουσας εταιρείας «Γαλακτοκομικά .....» καθώς και της συμμετέχουσας εταιρείας με την επωνυμία « .....» και κατά δεύτερον η αποδοχή της προσφοράς της ατομικής επιχείρησης « .....» ως προς το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης της τεχνικής προσφοράς των. Ειδικά για τη προσφεύγουσα, αποτυπώνονται στη προσβαλλόμενη απόφαση τα ακόλουθα: «2. Για τον οικονομικό φορέα ..... -Δεν έχει υποβάλλει την υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 6.4 (υποχρεώσεις αναδόχου) όπου αναφέρεται η διάθεση ψυγείων, ο τρόπος παράδοσης και η αντικατάσταση των προϊόντων (υπάρχει μόνο ένα έγγραφο που αναφέρεται

### **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

γενικών στα ψυγεία και την παράδοση). Ρητά ορίζεται ότι: Όλα τα ανωτέρω καλούνται οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς να προσκομίσουν, κατά την αξιολόγηση τους (έλεγχος δικαιολογητικών συμμετοχής /τεχνική προσφορά) υπεύθυνη δήλωση, στην οποία να δηλώνεται ότι διαθέτουν τον εξοπλισμό αυτό, ειδάλλως αποκλείονται από τη συνέχιση του διαγωνισμού. ΑΠΟΡΡΙΠΤΕΤΑΙ.» Ενόψει των ανωτέρω, κατά της ως άνω απόφασης της αναθέτουσας αρχής, στρέφεται η προσφεύγουσα αφενός σχετικά με την απόρριψη της προσφοράς της αφετέρου σχετικά με την αποδοχή της προσφοράς της έτερης συμμετέχουσας επιχείρησης « .....

5. Επειδή, ειδικότερα η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι είναι παράνομη και πάντως αναίτιολογητη η προσβαλλόμενη, καθ'ο μέρος η Οικονομική Επιτροπή της Αναθέτουσας Αρχής αξιολόγησε μόνον τους υποφακέλους «Δικαιολογητικά Συμμετοχής και Τεχνική Προσφορά», παραβιάζοντας εν προκειμένω τα άρθρα 3.1.1. και 3.1.2. της διακήρυξης. Αντί της αποσφράγισης όλων των φακέλων (Δικαιολογητικών Συμμετοχής, τεχνικής Προσφοράς, Οικονομικής Προσφοράς) και τη λήψη μιας απόφασης του έχοντος την αποφασιστική αρμοδιότητα οργάνου (Οικονομικής Επιτροπής της .....

), ως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, με την προσβαλλόμενη, όπως ρητά αναφέρεται άλλωστε σε αυτή αξιολογήθηκαν μόνον οι υποφάκελοι «Δικαιολογητικά Συμμετοχής και Τεχνική Προσφορά» των υποψηφίων αναδόχων, ωστόσο η διαδικασία αποσφράγισης και αξιολόγησης κατ' αυτό τον τρόπο των προσφορών συνιστά ευθεία παραβίαση τόσο της προκήρυξης του εν λόγω διαγωνισμού όσο και του Ν. 4412/2016. Με τον δεύτερο λόγο της της προσφυγής της παραπονείται η προσφεύγουσα ότι παραβιάζεται διά της προσβαλλομένης απόφασης περί του λόγου απόρριψης της προσφοράς της, το άρθρο 2.4.3. της διακήρυξης ως προς το υποχρεωτικό περιεχόμενο των φακέλων δικαιολογητικών και τεχνικής προσφοράς. Στην προκειμένη περίπτωση από την απόφαση της οικονομικής επιτροπής προκύπτει ότι η προσφορά της προσφεύγουσας αποκλείεται από τη συνέχεια του επίμαχου διαγωνισμού, ενώ έχει υποβάλλει το σύνολο των εγγράφων που απαιτούνται για την παραδεκτή υποβολή προσφοράς στο στάδιο αυτό. Ο δε αυτοτελής

### **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

λόγος αποκλεισμού της που κατά τα διατυπωθέντα στην προσβαλλόμενη απόφαση αφορά στην δήλωση του άρθρου 6.4. της διακήρυξης είναι νομικά αβάσιμος, ως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, για τους εξής λόγους: α) διότι το άρθρο 6 της διακήρυξης αφορά όπως αναφέρει και ο τίτλος του, τους «ειδικούς όρους εκτέλεσης» της σύμβασης, και ποτέ δεν απαντά σε υποχρεώσεις που αναφέρονται στη διαγωνιστική διαδικασία. Υπό αυτή την έννοια το άρθρο 6.4. της διακήρυξης αφορά σε ειδικές υποχρεώσεις του αναδόχου (και όχι των υποψηφίων) που θα πρέπει να τηρούνται κατά την εκτέλεση της σύμβασης. β) Δεδομένου ότι η υπεύθυνη δήλωση αυτή δεν εμπεριέχεται στο άρθρο 2.4.3. σύμφωνα με το οποίο και ελέγχονται οι υποψήφιοι ως προς την πληρότητα της υποβολής παραδεκτής προσφοράς, δημιουργεί εκ των πραγμάτων μία ασάφεια ως προς το υποχρεωτικό ή μη κατά τη φάση αυτή, δεδομένης της απουσίας σχετικής αναφοράς από τα ειδικώς ορισθέντα στο άρθρο 2.4.3. Επομένως, η μη αναφορά στο παρεχόμενο των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς δεν θα μπορούσε να «καταλογιστεί» στους υποψηφίους και να οδηγεί σε αποκλεισμό των προσφορών τους. Και τούτο διότι βάσει παγίας νομολογίας και των Διοικητικών Δικαστηρίων και του Ελεγκτικού Συνεδρίου «η αρχή της διαφάνειας προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη διακήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπον ώστε αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο τους και να ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και αφετέρου να καθίσταται δυνατός ο έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση». Έχει δηλαδή κριθεί ότι σε περίπτωση αντιφατικότητας, αμφιβολίας ή ασάφειας περί της ερμηνείας όρου της διακήρυξης, η ασάφεια δεν μπορεί να βλάπτει τον συμμετέχοντα, η ερμηνεία των όρου θα πρέπει να λαμβάνει υπόψιν το κριτήριο του τι αντιλαμβάνεται ο προσφέρων, και η προσφορά του θα πρέπει να γίνεται δεκτή. γ) Σε κάθε περίπτωση, η ίδια η προσφεύγουσα υπέβαλε στο φάκελο της προσφοράς της

## **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

την από 17.12.2019 υπεύθυνη δήλωση με περιεχόμενο το οποίο και σαφώς καλύπτει και την όποια μελλοντική και ασαφή κατά το παρόν διαγωνιστικό στάδιο απαίτηση του άρθρου 6, στην οποία και ρητά δηλώνεται μεταξύ άλλων ότι: «...2. ... Λάβαμε γνώση όλων των όρων της παρούσας διακήρυξης και μελέτης, των τεχνικών προδιαγραφών αυτής, καθώς και των σχετικών με αυτήν διατάξεων και νόμων και αποδεχόμαστε αυτούς πλήρως και ανεπιφύλακτα...». Με τον τρίτο λόγο της προδικαστικής της προσφυγής στρέφεται η προσφεύγουσα κατά της αποδοχής διά της προσβαλλομένης απόφασης της προσφοράς της καθ'ής ήδη παρεμβαίνουσας επιχείρησης « .....». Ειδικότερα υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι στην προκειμένη περίπτωση, η εταιρία « ..... του .....» κατέθεσε στο φάκελο συμμετοχής της για την παραγωγή εταιρία γάλακτος ..... το υποχρεωτικό πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας ISO 14.001, το οποίο ωστόσο δεν πληροί επί της ουσίας τις προϋποθέσεις χρήσης του Εθνικού λογότυπου διαπίστευσης, δηλαδή του λογότυπου που χρησιμοποιείται από διαπιστευμένους φορείς προκειμένου να αποδείξουν τις προϋποθέσεις νόμιμης υπόστασής τους, δεδομένου ότι στην ιστοσελίδα της ....., της παγκόσμιας ένωσης φορέων διαπίστευσης αναφέρονται, μεταξύ άλλων: «Το Λογότυπο που χρησιμοποιείται στο πιστοποιητικό από τον φορέα .....(..... με αριθμό .....) ως φαινομενικά λογότυπο διαπίστευσης δεν αποτελεί λογότυπο διαπίστευσης όπως προκύπτει & από τα ανωτέρω. [...] Η ..... αποτελεί παράρτημα του παγκόσμιας εμβέλειας ..... οργανισμού ..... (.....), ο οποίος παρέχει αντίστοιχες υπηρεσίες σε πάνω από 20 χώρες και ο οποίος είναι διαπιστευμένος από τον κρατικό οργανισμό διαπίστευσης του ..... ( .....). Όλα τα πιστοποιητικά εγκρίνονται και εκδίδονται από τις κεντρικές ή τις περιφερειακές υπηρεσίες πιστοποίησης (κρίσιμα γραφεία) της ....., σύμφωνα με εναρμονισμένες διαδικασίες οι οποίες τελούν υπό τον έλεγχο του Κρατικού Φορέα Διαπίστευσης ( .....) της ..... και φέρουν την αντίστοιχη επισήμανση. Οι διαπιστεύσεις της ..... μπορούν να αναζητηθούν στην αντίστοιχη ιστοσελίδα του ..... » Επιπλέον,

## **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι εν προκειμένω η εταιρεία « .....του .....» κατέθεσε στο φάκελο συμμετοχής της το ως άνω πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας ISO 14.001 στα αγγλικά χωρίς να συνοδεύεται από την απαραίτητη μετάφραση στην ελληνική γλώσσα και κατά ρητή παράβαση της διακήρυξης, είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά το νόμο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο. Τέλος, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι η προσφορά της ήδη παρεμβαίνουσας θα έπρεπε να είχε απορριφθεί και για λόγους παραβίασης των ορισθέντων στο άρθρο 2.2.3.4 της υπόψη διακήρυξης, ήτοι για λόγους αποκλεισμού που σχετίζονται με τη διάπραξη σοβαρού επαγγελματικού παραπτώματος, το οποίο αποδεικνύεται καταρχήν με δικαστικές ή διοικητικές αποφάσεις αλλά και με κάθε κατάλληλο μέσο ή πρόσφορο μέσο, και η φύση του είναι τέτοια που μπορεί να θέσει εν αμφιβόλω την ακεραιότητα του οικονομικού φορέα και, ως εκ τούτου, να καταστήσει τον οικονομικό φορέα ακατάλληλο να λάβει την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, ανεξαρτήτως εάν ο οικονομικός φορέας έχει την τεχνική και οικονομική ικανότητα να εκτελέσει τη σύμβαση. Τέτοιο παράπτωμα προκειμένου για βιομηχανίες συνιστά, μεταξύ άλλων, και η παραβίαση κανόνων της κείμενης ελληνικής περιβαλλοντικής νομοθεσίας που πρέπει υποχρεωτικά να τηρείται από τις ελληνικές βιομηχανίες. Στην προκειμένη περίπτωση ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι αποτελεί κοινό τόπο ότι στην ..... έχει επιβληθεί από τον αρμόδιο Περιφερειάρχη περιβαλλοντικό πρόστιμο για διοχέτευση υγρών αποβλήτων στο δίκτυο όμβριων της Α' ....., προκαλώντας υποβάθμιση του περιβάλλοντος. Συνημμένο στη προσφυγή της καταθέτει η προσφεύγουσα σχετικό δημοσίευμα, όπου αναφέρεται μεταξύ άλλων αφενός ότι η προσφυγή της απερρίφθη από την Αποκεντρωμένη Διοίκηση και αφετέρου ότι η γαλακτοβιομηχανία λειτουργεί χωρίς απόφαση έγκρισης περιβαλλοντικών όρων σε ισχύ. Επομένως, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι, στην περίπτωση που έχει επιβληθεί πρόστιμο από αρμόδια αρχή, όπως εν προκειμένω, λόγω διάπραξης επαγγελματικού παραπτώματος, ήτοι παραβίαση κανόνων περιβαλλοντικής

### **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

νομοθεσίας, ο υποβάλλων δεσμευτική υπεύθυνη δήλωση ΕΕΕΣ σε διαγωνιστική διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης οφείλει, αφενός, να δηλώσει ρητά τούτο απαντώντας στη σχετική ερώτηση του ΕΕΕΣ και αφετέρου, να προσκομίσει στοιχεία από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει λάβει συγκεκριμένα τεχνικά και οργανωτικά μέτρα, κατάλληλα για την αποφυγή επανάληψης της παράβασης, στην οποία υπέπεσε. Σε αντίθετη περίπτωση, όπως εν προκειμένω, ο εν λόγω οικονομικός φορέας «.....», απέκρουσε από την αναθέτουσα αρχή πληροφορίες που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας νομίμου λόγου αποκλεισμού στο πρόσωπό της γαλακτοβιομηχανίας ....., αφού στο υποβληθέν ΕΕΕΣ από την παραγωγό εταιρεία γαλακτοβιομηχανία δεν υπάρχει καμία αναφορά στο επαγγελματικό/ περιβαλλοντικό της παράπτωμα κατά παράβαση του άρθρου 73 παρ. 4 περ. (ζ) Ν. 4412/16 και του άρθρου 57 παρ. 4 περ. (η) της Οδηγίας (βλ. αντίστοιχη περίπτωση ΕΑ ΣΤΕ 40/2019). Ενόψει των ανωτέρω, αιτείται η προσφεύγουσα την ακύρωση της προσβαλλομένης απόφασης, δεδομένης της ζημίας της, από την παράνομη απόρριψη της προσφοράς της όσο και εκ μόνης της παράνομης παραμονής της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας στο διαγωνισμό, καθώς ως διατείνεται η ίδια ήταν η μόνη εντέλει που υπέβαλε προσφορά σύμφωνη με τους όρους του διαγωνισμού.

6. Επειδή, η παρεμβαίνουσα «..... του .....» προβάλλει, με την νομίμως και εν γένει παραδεκτώς ασκηθείσα παρέμβαση της υπέρ της διατήρησης ισχύος της υπ' αριθ. 5/2020 απόφασης της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της ως άνω προσφεύγουσας, ότι δηλαδή ορθώς απερρίφθη και δη για τον λόγο που διατυπώνεται στη προσβαλλόμενη απόφαση. Σε ό,τι αφορά δε τους προβαλλόμενους από τη προσφεύγουσα λόγους απόρριψης κατά της δικής της προσφοράς, η παρεμβαίνουσα αμφισβητεί το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας, ισχυριζόμενη εν προκειμένω ότι καθώς η προσφεύγουσα στα αιτήματα της αναφέρει το ενδεχόμενο επαναπροκήρυξης του διαγωνισμού, αναγνωρίζει εμμέσως, το νόμιμο του αποκλεισμού της και έχοντας ως μόνο στόχο την απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και την συνακόλουθη



### **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

ματαιώση του διαγωνισμού, πλήττει με τον τρόπο αυτό το γενικότερο δημόσιο συμφέρον. Κι αυτό διότι, σύμφωνα με την απόφαση 235/2019 της Επιτροπής Αναστολών της Ολομέλειας του ΣΤΕ και μεν η απλή προσδοκία ματαιώσεως και επαναπροκηρύξεως του διαγωνισμού αρκεί για να θεμελιώσει έννομο συμφέρον του νομίμως αποκλεισθέντος να πλήξει την νομιμότητα της συμμετοχής άλλων συνδιαγωνιζομένων, όταν η προσφορά του αποκλείσθηκε για τυπικές ελλείψεις ή παράλειψη προσήκουσας υποβολής δικαιολογητικών όμως αντιθέτως, αν προϋπόθεση για να μπορεί να συμμετάσχει στην νέα διαδικασία είναι είτε να μεταβάλει το ουσιαστικό περιεχόμενο της προσφοράς του, είτε να μεταβληθούν όροι της διακήρυξης, τους οποίους είτε δεν είχε αμφισβητήσει επικαίρως, είτε τους είχε αμφισβητήσει ανεπιτυχώς, όπερ ισχύει εν προκειμένω κατά τη παρεμβαίνουσα επιχείρηση, το συμφέρον του ανεπιτυχώς συμμετάσχοντος να προκαλέσει ματαιώση και επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού δεν είναι ούτε έννομο, ούτε άξιο προστασίας.

7. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το με αρ. πρωτ. 4526/27.2.2020 έγγραφο της αποστέλλει τις απόψεις της και αναρτά το ως άνω έγγραφο στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, ούτως γνωστοποιώντας τούτες και στη προσφεύγουσα, αιτούμενη συναφώς την απόρριψη της υπό κρίση Προσφυγής.

8. Επειδή, η προσφεύγουσα παραδεκτώς και εμπροθέσμως την 10.3.2020 ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ Υπόμνημα της, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4605/2019, όπως τούτες τροποποιούν τις σχετικές διατάξεις του Ν. 4412/2016.

9. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη ορίζεται, μεταξύ άλλων «2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, να προσκομίσουν στον φάκελο Δικαιολογητικά συμμετοχής/τεχνική προσφορά: Για την προμήθεια φρέσκου γάλακτος ο συμμετέχων, θα πρέπει να διαθέτει και να υποβάλλει με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού: Πιστοποιητικό EN ISO .....

## **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

Πιστοποιητικό EN ISO ..... Πιστοποιητικό EN ISO ..... και να δηλωθεί στο ΤΕΥΔ, στο ανάλογο/απαιτούμενο πεδίο εφαρμογής. Στα ανωτέρω πιστοποιητικά θα πρέπει να γίνεται σαφής αναφορά στο πεδίο εφαρμογής για γάλα (γαλακτοκομικά προϊόντα). Στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας δεν είναι ο ίδιος παραγωγός του γάλακτος θα πρέπει να υποβάλλει πιστοποιητικά ISO ....., Πιστοποιητικό EN ISO ..... και ISO ..... του εργοστασίου παραγωγής. Για την διασφάλιση των συμφερόντων του Δήμου, ο συμμετέχων θα πρέπει κατά τα δύο [2] προηγούμενα έτη (2017-2018) να έχει υπογράψει και εκτελέσει επιτυχώς συμβάσεις με προμήθειες φρέσκου γάλακτος με φορείς του Δημοσίου ή των ΟΤΑ συνολικής αξίας άνω των 150.000,00€. Επίσης, χημική ανάλυση από διαπιστευμένο εργαστήριο. Σε περίπτωση που οι προμήθειες εκτελέσθηκαν σε χρονική περίοδο που καλύπτει δύο συνεχόμενα έτη, σαν αναφορά βεβαίωσης λαμβάνεται η ημερομηνία υπογραφής της σχετικής σύμβασης εκ μέρους του οικονομικού φορέα και των φορέων του Δημοσίου. Τα παραπάνω θα βεβαιώνονται με υποβολή υπεύθυνης δήλωσης εκ μέρους του οικονομικού φορέα η οποία θα συνοδεύεται και με βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης των συμβάσεων εκ μέρους των φορέων του Δημοσίου ή των ΟΤΑ αντίστοιχα.[...] 2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» 2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: Α) Για την απόδειξη ότι οι προσφέροντες δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 της παρούσης και πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής της παραγράφου 2.2.4 της παρούσης προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, (ΤΕΥΔ), το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΤΕΥΔ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται και υπογράφεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν το ΤΕΥΔ για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση. Β) Εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το

### **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

άρθρο 72 του Ν. 4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης. Γ) Παραστατικό εκπροσώπησης εφόσον οι οικονομικοί φορείς συμμετέχουν στον διαγωνισμό με εκπρόσωπο/αντιπρόσωπό τους.

2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί στα παραρτήματα της παρούσης διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα, πληροφορίες, δηλώσεις ή πιστοποιητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η συμφωνία των προδιαγραφών των προσφερόμενων ειδών με αυτές της παρούσας διακήρυξης, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα (άρθρο 94 παρ. 4 του ν. 4412/2016). Συγκεκριμένα, τα στοιχεία που απαιτούνται με βάση την παρούσα Διακήρυξη είναι: 1) Οι συμμετέχοντες πρέπει να καταθέσουν στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» δημοσιευμένους ισολογισμούς των τριών (3) προηγούμενων διαχειριστικών χρήσεων, σε περίπτωση που υποχρεούνται στην έκδοση ισολογισμών. Σε περίπτωση που δεν υποχρεούνται στην έκδοση ισολογισμών ή δεν υποχρεούνται στην δημοσίευση ισολογισμών ή αυτή δεν έχει εκ της νομοθεσίας ολοκληρωθεί, προσκομίζουν κάθε πρόσφορο δημόσιο έγγραφο ή και υπεύθυνη δήλωση από το οποίο προκύπτει ο κύκλος εργασιών τους για τα προηγούμενα τρία (3) έτη. Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας δραστηριοποιείται για χρονικό διάστημα μικρότερο των τριών (3) διαχειριστικών χρήσεων, τότε θα πρέπει να προσκομιστούν τα ως άνω δικαιολογητικά, κατά περίπτωση, για όσες διαχειριστικές χρήσεις δραστηριοποιείται εφόσον δεν είναι υπόχρεος στην έκδοση ισολογισμών ή δεν υποχρεούται στην δημοσίευση ισολογισμών ή αυτή δεν έχει εκ της νομοθεσίας ολοκληρωθεί. 2) Υπεύθυνη δήλωση: ότι έλαβαν γνώση των όρων της διακήρυξης και των τεχνικών προδιαγραφών και αποδέχεται αυτούς πλήρως και ανεπιφύλακτα, εκτός εάν στην προσφορά τους ρητά αναφέρουν τα σημεία που τυχόν δεν αποδέχονται. Στην περίπτωση αυτή ο διαγωνιζόμενος πρέπει να αναφέρει στην προσφορά του τους όρους αυτής που είναι διαφορετικοί από τους όρους της διακήρυξης, προκειμένου να

### **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

αξιολογηθούν. 3) Υπεύθυνη δήλωση που θα αναφέρει τη χώρα/τόπο προέλευσης του προσφερόμενου προϊόντος. Εφόσον μεσολαβεί στάδιο επεξεργασίας και τυποποίησης του προϊόντος (πρέπει να δηλωθεί το εργοστάσιο, στο οποίο γίνεται η επεξεργασία, η διαδικασία τυποποίησης - συσκευασίας, καθώς και ο τόπος εγκατάστασής του. Όλα τα δικαιολογητικά συμμετοχής στο διαγωνισμό πρέπει να έχουν εκδοθεί τρεις (3) μήνες πριν από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών. Οι υπεύθυνες δηλώσεις του Ν. 1599/86 πρέπει να φέρουν ημερομηνία σύνταξης από την ημερομηνία τελευταίας δημοσίευσης στον τύπο έως και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών. Η μη προσκόμιση κάποιου από τα παρακάτω δικαιολογητικά αποτελεί λόγο αποκλεισμού του συμμετέχοντος. Η μη υποβολή των απαιτούμενων δικαιολογητικών που αναγράφονται παραπάνω και σύμφωνα με τους όρους του Διαγωνισμού (παρ. 2.2.5 και 2.2.6 και της παρούσας Διακήρυξης) καθιστά την προσφορά απορριπτή. Σημειώνεται ότι όλες οι αναφερόμενες υπεύθυνες δηλώσεις του Ν. 1599/86, πρέπει να φέρουν σφραγίδα της επιχείρησης και να υπογράφονται >από το ίδιο το φυσικό πρόσωπο που συμμετέχει στο διαγωνισμό, ή > όταν πρόκειται για εταιρεία από τον νόμιμο εκπρόσωπο αυτής, Η υπεύθυνη δήλωση υπογράφεται ψηφιακά από τον προσφέροντα και δεν απαιτείται θεώρηση γνησίου υπογραφής. [...] 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση

### **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, δ) ....., ε) ....., ζ) ....., η) .... θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.[...] 6.4 Υποχρεώσεις του Αναδόχου Η παραλαβή θα γίνει αφού η επιτροπή παραλαβής βεβαιωθεί ότι το προς προμήθεια είδος πληροί τους όρους της διακήρυξης και των τεχνικών προδιαγραφών και είναι απολύτως σύμφωνα με την προσφορά του αναδόχου. Σε περίπτωση που το υπό παραλαβή είδος δεν είναι σύμφωνα με τους όρους της προσφοράς και υπάρχουν διαφορές και αποκλίσεις από αυτούς, τότε, αυτό δεν θα παραληφθεί, και ο ανάδοχος υποχρεούται να αποκαταστήσει τις διαφορές, σύμφωνα με τους όρους της σύμβασης και της προσφοράς, εκτός αν η επιτροπή παραλαβής μετά και από γνώμη της επιτροπής αξιολόγησης, κρίνει ότι τα νέα τεχνικά χαρακτηριστικά υπερκαλύπτουν όλες τις απαιτήσεις της αρχικής σύμβασης και είναι μέσα στα πλαίσια της εξέλιξης και της βελτίωσης τους. Επίσης, ο ανάδοχος υποχρεούται να παραδώσει κατά την υπογραφή της σύμβασης, τα ανάλογα φυγεία συντήρησης που θα εγκαταστήσει στους χώρους εργασίας του Δήμου Ασπροπύργου προκειμένου να φυλάσσεται το φρέσκο γάλα. Το φρέσκο γάλα θα παραδίδεται τρεις (3) φορές την εβδομάδα ή καθημερινά αν αυτό κριθεί απαραίτητο κατόπιν σχετικής συνεννόησης μεταξύ Δήμου και οικονομικού φορέα (πλην Κυριακών και επισήμων αργιών ) σε συσκευασία ενός (1) λίτρου, στους χώρους του Εργοταξίου του Δήμου. Σε περίπτωση αδυναμίας του προμηθευτή να προμηθεύσει τα είδη ή σε περίπτωση που παρατηρηθούν καθυστερήσεις στις παραδόσεις των ειδών το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου έχει το δικαίωμα να διαλύσει τη σύμβαση και να κηρύξει τον προμηθευτή

## **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

έκπτωση σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις. Όλα τα ανωτέρω καλούνται οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς να προσκομίσουν, κατά την αξιολόγησή τους, [έλεγχος δικαιολογητικών/τεχνική προσφορά] υπεύθυνη δήλωση, στην οποία να δηλώνεται ότι διαθέτουν τον εξοπλισμό αυτό. Ειδάλλως, αποκλείονται από τη συνέχιση του διαγωνισμού».

10. Επειδή, από τη συνδυαστική εφαρμογή των στη προηγούμενη σκέψη διαληφθέντων όρων και των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι η προσφεύγουσα και κατά τον δεύτερο λόγο προσφυγής της, βασίμως ισχυρίζεται ότι εσφαλμένως απερρίφθη η προσφορά της διά της προσβαλλομένης με την αιτιολογία ότι δεν είχε υποβάλλει την απαιτούμενη Υπεύθυνη Δήλωση του άρθρου 6.4 της διακήρυξης. Και τούτο διότι πράγματι δημιουργείται αμφισημία και σύγχυση από τους σχετικούς όρους της διακήρυξης, δεδομένου ότι η υποχρέωση της προσκόμισης της επίμαχης υπεύθυνης δήλωσης εντάσσεται στο πεδίο των υποχρεώσεων του αναδόχου, αφού εν προκειμένω η αναθέτουσα αρχή ρητώς ορίζει στην κανονιστικού περιεχομένου διακήρυξη της, ότι ο ανάδοχος υποχρεούται να παραδώσει κατά την υπογραφή της σύμβασης, τα ανάλογα ψυγεία συντήρησης που θα εγκαταστήσει στους χώρους εργασίας του Δήμου ..... προκειμένου να φυλάσσεται το φρέσκο γάλα. Η σχετική προς τούτο Υπεύθυνη Δήλωση που αναφέρεται στη τελευταία παράγραφο του κεφαλαίου των υποχρεώσεων του αναδόχου κρίνεται κατά συνέπεια ότι εσφαλμένως παρεισφρύει σε αυτό το κεφάλαιο και όχι στα ειδικότερα ορισθέντα στο πεδίο 2.4.3 της διακήρυξης αναφορικά με τα απαιτούμενα στο φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς. Περαιτέρω, βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι, ως γίνεται δεκτό, σε περίπτωση αντιφατικότητας, αμφιβολίας ή ασάφειας περί της ερμηνείας όρου της διακήρυξης, η ασάφεια δεν μπορεί να βλάπτει τον καλόπιστο συμμετέχοντα, καθώς η Διοίκηση είναι αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα. Προς επίρρωση των ανωτέρω, όπως προκύπτει από την επισκόπηση της προσφοράς της προσφεύγουσας [με αριθμό .....] στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, έχει υποβάλλει νομίμως και προσηκόντως τη προσφορά της και ειδικότερα ο υποφάκελος

### **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς εμπεριέχει όλα τα απαιτούμενα έγγραφα που ορίζονται επί ποινή αποκλεισμού στο κεφάλαιο 2.4.3.2 της διακήρυξης. Προσέτι βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι τα έγγραφα στοιχεία και δικαιολογητικά του κεφαλαίου 2.4.3 της διακήρυξης ως απαιτούμενα περιεχόμενα του φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική προσφορά» και η συνακόλουθη υποχρέωση προσκόμισης τους από τον συμμετέχοντα οικονομικό φορέα, ελέγχεται βάσει του άρθρου 2.4.6 της διακήρυξης με τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών», σύμφωνα με το οποίο η αναθέτουσα αρχή μετά τον έλεγχο και την αξιολόγηση των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: «α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται ... συγκεκριμένα στις παραγράφους ... 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς)...», όπερ συνεπάγεται ότι η προσφεύγουσα εν προκειμένω συμμορφώθηκε στις ανωτέρω κανονιστικού περιεχομένου υποχρεώσεις της αναφορικά με τα υποβληθέντα από μέρος της δικαιολογητικά και έγγραφα, ως απαιτείται κατ'αυτό το στάδιο. Σε κάθε περίπτωση ωστόσο, και αν ήθελε υποτεθεί ότι απαιτεί η αναθέτουσα αρχή την επίμαχη Υπεύθυνη Δήλωση ειδικά σε αυτό το στάδιο, της προκαταρκτικής απόδειξης, εδύνατο να τη ζητήσει βάσει του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 και 3.1.3 της διακήρυξης, καθώς η έλλειψη της οφείλεται σε αμφισημία της διακήρυξης, πολλώ δε μάλλον που η προσφεύγουσα μεταξύ των λοιπών απαιτούμενων δικαιολογητικών, είχε υποβάλλει και την από 17.12.2019 Υπεύθυνη Δήλωση της σχετικά με την πλήρη και ανεπιφύλακτη αποδοχή των όρων της διακήρυξης. Συνεπεία των ανωτέρω και δεδομένου ότι η έλλειψη υποβολής της ως άνω Υπεύθυνης Δήλωσης αποτέλεσε στην προσβαλλομένη απόφαση την αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς της, η προσφορά της προσφεύγουσας πρέπει να γίνει αποδεκτή και η προσβαλλομένη απόφαση να ακυρωθεί κατά το σκέλος που την απορρίπτει.

11. Επειδή, αναφορικά με τον πρώτο λόγο προσφυγής σχετικά με την παραβίαση διά της προσβαλλομένης των άρθρων 3.1.1 και 3.1.2 της διακήρυξης, όπου ορίζονται τα εξής: «3.1 Αποσφράγιση και αξιολόγηση

### **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

προσφορών. 3.1.1 Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών Το πιστοποιημένο στο ΕΣΗΔΗΣ, για την αποσφράγιση των προσφορών αρμόδιο όργανο της Αναθέτουσας Αρχής (Επιτροπή Διαγωνισμού), προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας ηλεκτρονικής αποσφράγισης των φακέλων των προσφορών, κατά το άρθρο 100 του ν. 4412/2016, ακολουθώντας τα εξής στάδια: • Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» κατά την ημερομηνία και ώρα που θα ορίσει η αναθέτουσα αρχή • Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Οικονομική Προσφορά», κατά την ημερομηνία και ώρα που θα ορίσει η αναθέτουσα αρχή • Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά κατακύρωσης», κατά την ημερομηνία και ώρα που θα ορίσει η αναθέτουσα αρχή. Με την αποσφράγιση των ως άνω φακέλων, ανά στάδιο, κάθε προσφέρων που συνεχίζει σε επόμενο στάδιο αποκτά πρόσβαση στις λοιπές προσφορές και τα υποβληθέντα δικαιολογητικά τους, με την επιφύλαξη των πτυχών εκείνων της κάθε προσφοράς που έχουν χαρακτηριστεί ως εμπιστευτικές. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβληθεί, ή να διευκρινίσουν το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς τους, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016.

3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών. Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της (Επιτροπή Διαγωνισμού), εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. Ειδικότερα: α) Η αρμόδια Επιτροπή καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου. (άρθρο 72 παρ. 5 του ν. 4412/2016) “Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί με τους φορείς που φέρονται να έχουν εκδώσει τις εγγυητικές επιστολές προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους” β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης και



### **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

συντάσσει πρακτικό για την αποδοχή ή την απόρριψη των τεχνικών προσφορών. Τα ανωτέρω υπό στοιχεία α και β στάδια μπορεί να γίνονται και ενιαία. γ) Οι κατά τα ανωτέρω σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών, μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών στοιχείων των προσφορών, αποσφραγίζονται κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στην ειδική πρόσκληση. Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές κατά τα προηγούμενα ως άνω στάδια α' και β' οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται αλλά τηρούνται από την αναθέτουσα αρχή μέχρι την οριστική επίλυση τυχόν διαφορών που προκύπτουν από την ως άνω διαδικασία σύμφωνα με την παράγραφο 3.4. της παρούσας. δ) Η Επιτροπή Αξιολόγησης προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών και συντάσσει πρακτικό στο οποίο εισηγείται αιτιολογημένα την αποδοχή ή απόρριψή τους, την κατάταξη των προσφορών με βάση το οριζόμενο με την παρούσα κριτήριο ανάθεσης και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου. Εάν οι τιμές της προσφοράς φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με το αντικείμενο του έργου, η αναθέτουσα αρχή (άρθρο 221 παρ. 1 του ν. 4412/2016) απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης (Οι συμμετέχοντες υποχρεούνται να παρέχουν τα στοιχεία αυτά και να διευκολύνουν κάθε σχετικό έλεγχο της αναθέτουσας Αρχής). (άρθρα 88 και 89 ν.4412/2016). Στην περίπτωση ισότιμων προσφορών η αναθέτουσα αρχή επιλέγει τον ανάδοχο με κλήρωση μεταξύ των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν ισότιμες προσφορές. Η κλήρωση γίνεται ενώπιον της Επιτροπής του Διαγωνισμού και παρουσία των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν τις ισότιμες προσφορές (άρθρο 90 παρ. 1 του ν. 4412/2016) Τα αποτελέσματα των ανωτέρω σταδίων επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται στους προσφέροντες μέσω του ΕΣΗΔΗΣ (παρ. 4 του άρθρου 100 και άρθρο 70 του ν. 4412/2016). Κατά των ανωτέρω αποφάσεων χωρεί

## **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

ένσταση / προδικαστική προσφυγή σύμφωνα με την παράγραφο 3.4. της παρούσας.»

12. Επειδή, με τον πρώτο λόγο προσφυγής της παραπονεείται η προσφεύγουσα ότι δεν εφαρμόστηκε εν προκειμένω το άρθρο 100 του Ν. 4412/2016 και ότι θα έπρεπε σύμφωνα και με τους ως άνω (βλ. προηγούμενη σκέψη) σχετικούς όρους της διακήρυξης να ανοιχθούν και οι οικονομικές προσφορές των συμμετεχόντων. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 100 του Ν. 4412/2016 με τίτλο Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών: «1. Το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας αποσφράγισης των προσφορών την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή από τη σχετική πρόσκληση. Η αποσφράγιση διενεργείται δημόσια, παρουσία των προσφερόντων/συμμετεχόντων ή των νομίμως εξουσιοδοτημένων εκπροσώπων τους, οι οποίοι λαμβάνουν γνώση των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία και των στοιχείων που υποβλήθηκαν από αυτούς, όπως ειδικότερα ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 21. Η αποσφράγιση διενεργείται δημόσια. 2. Τα επιμέρους στάδια στην ανοικτή διαδικασία ή στο δεύτερο στάδιο της κλειστής διαδικασίας, όταν οι εν λόγω διαδικασίες δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, έχουν ως εξής: α) Αποσφραγίζεται ο κυρίως φάκελος προσφοράς, ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής στην ανοικτή διαδικασία, καθώς και ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς, εφόσον προβλέπεται η υποβολή της στα έγγραφα της σύμβασης, μονογράφονται δε και σφραγίζονται από το αρμόδιο όργανο όλα τα δικαιολογητικά που υποβάλλονται κατά το στάδιο αυτό και η τεχνική προσφορά, ανά φύλλο. Το αρμόδιο όργανο καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου. Οι φάκελοι των οικονομικών προσφορών δεν αποσφραγίζονται, αλλά μονογράφονται και σφραγίζονται από το παραπάνω όργανο και τοποθετούνται σε ένα νέο φάκελο ο οποίος επίσης σφραγίζεται και

### **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

υπογράφεται από το ίδιο όργανο και φυλάσσεται, προκειμένου να αποσφραγισθεί την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την πρόσκληση. β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης και συντάσσει πρακτικό για την απόρριψη των τεχνικών προσφορών που δεν γίνονται αποδεκτές και την αποδοχή ή/και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών με βάση το κριτήριο ανάθεσης των εγγράφων της σύμβασης. γ) Οι κατά τα ανωτέρω σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών, μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών στοιχείων των προσφορών, αποσφραγίζονται κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την ειδική πρόσκληση και ακολουθεί σχετική ανακοίνωση τιμών. Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές κατά τα προηγούμενα ως άνω στάδια α΄ και β΄ οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται, αλλά επιστρέφονται. 3. [...] 4. Τα αποτελέσματα κάθε σταδίου επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες ή στους συμμετέχοντες μαζί με αντίγραφο των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών του αντίστοιχου σταδίου. Ειδικά, για τις συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, πλέον ΦΠΑ, που δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, εκδίδεται μία απόφαση, κατά τα ανωτέρω, ανεξαρτήτως του κριτηρίου ανάθεσης. Για τις συμβάσεις που διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής ανεξαρτήτως ποσού και ανεξαρτήτως διαδικασίας, αποσφραγίζονται οι φάκελοι δικαιολογητικών, τεχνικής και οικονομικής προσφοράς όλων των διαγωνιζόμενων για όλα τα στάδια και εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα: α) όλων των σταδίων της παραγράφου 2 στην περίπτωση ανοικτής διαδικασίας και β) του δεύτερου σταδίου, ήτοι της υποβολής προσφορών, στην περίπτωση κλειστής διαδικασίας και ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση. Κατά των ανωτέρω αποφάσεων χωρεί

### **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

ένσταση, σύμφωνα με το άρθρο 127 για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως και εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, προ ΦΠΑ, ή η, σύμφωνα με το άρθρο 360, προδικαστική προσφυγή για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, προ ΦΠΑ. Επίσης για τις συμβάσεις με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει του κόστους ή τη βέλτιστη σχέση ποιότητας - τιμής και ανεξαρτήτως ποσού και διαδικασίας, όταν εξ αρχής έχει υποβληθεί μία προσφορά, εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα: α) όλων των σταδίων της παραγράφου 2 στην περίπτωση ανοικτής διαδικασίας και β) του δεύτερου σταδίου, ήτοι της υποβολής προσφορών, στην περίπτωση κλειστής διαδικασίας και ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση». Από τις ως άνω διατάξεις συνάγεται πράγματι ότι προκειμένου για τους διαγωνισμούς που διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής ανεξαρτήτως ποσού και ανεξαρτήτως διαδικασίας, αποσφραγίζονται οι φάκελοι δικαιολογητικών, τεχνικής και οικονομικής προσφοράς όλων των διαγωνιζόμενων για όλα τα στάδια και εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα όλων των σταδίων της παραγράφου 2 του άρθρου 100 του Ν. 4412/2016 στην περίπτωση της ανοικτής διαδικασίας. Από τους όρους της επίμαχης διακήρυξης (βλ. σκ. 11) ωστόσο προκύπτει ρητώς ότι καταρχήν με την αποσφράγιση των φακέλων, ανά στάδιο, κάθε προσφέρων που συνεχίζει σε επόμενο στάδιο αποκτά πρόσβαση στις λοιπές προσφορές και τα υποβληθέντα δικαιολογητικά τους, σημειωτέον εν προκειμένω ότι κατά την γραμμική ερμηνεία των ανωτέρω, δυνατότητα πρόσβασης στις λοιπές προσφορές αποκτά ο συμμετέχων που συνεχίζει και δεν έχει αποκλειστεί από την αναθέτουσα αρχή κατά ένα από τα προηγηθέντα στάδια. Ακόμη ειδικότερα διατυπώνεται στους ως άνω όρους της διακήρυξης ότι «...γ) Οι κατά τα ανωτέρω σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών, μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών στοιχείων των προσφορών, αποσφραγίζονται κατά την ημερομηνία και ώρα που

### **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

ορίζεται στην ειδική πρόσκληση. Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές κατά τα προηγούμενα ως άνω στάδια α' και β' οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται αλλά τηρούνται από την αναθέτουσα αρχή μέχρι την οριστική επίλυση τυχόν διαφορών που προκύπτουν από την ως άνω διαδικασία». Άλλοις λόγους, δεν τηρήθηκαν από την αναθέτουσα αρχή τα ορισθέντα κατ' άρθρο 100 σχετικά με την έκδοση μίας απόφασης ύστερα από την ολοκλήρωση όλων των σταδίων του διαγωνισμού, παραδεκτώς και βασίμως ωστόσο καθώς, παρόλη την αναφορά στο άρθρο 100 του Ν. 4412/2016, διαπιστώνεται ότι τα ορισθέντα στα πεδία 3.1.1 και 3.1.2 ως ειδικότερα αλλά και καθώς αποτελούν μέρος του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης, υπερισχύουν και συνεπώς εν προκειμένω ορθώς εφαρμόστηκαν. Κατά αυτόν τον τρόπο εξάλλου, εδόθη η δυνατότητα της άσκησης προδικαστικής προσφυγής στο στάδιο αυτό, στη προσφεύγουσα, που κατά τα κριθέντα στην παρούσα, ακυρώνει τον ορισθέντα διά της προσβαλλομένης απόφασης αποκλεισμό της. Συνεπώς, εν προκειμένω ορθώς έπραξε η αναθέτουσα αρχή, ολοκληρώνοντας το στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης της τεχνικής προσφοράς και εκδίδοντας σχετική απόφαση, «αναμένοντας» κατά αυτόν τον τρόπο διά της άσκησης και εξέτασης των προδικαστικών προσφυγών τους οριστικούς αποκλεισθέντες, προκειμένου μετά ταύτων να προχωρήσει στο άνοιγμα των οικονομικών προσφορών.

13. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος. Και τούτο διότι, ακόμη και στη περίπτωση που ήθελε υποτεθεί ότι η ως άνω αναφορά στις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 100 του Ν. 4412/2016 είναι εσφαλμένη, διαπιστώνεται ότι οι σχετικοί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας εντούτοις αφορούν στη νομιμότητα, αναγκαιότητα ή και σκοπιμότητα των όρων της διακήρυξης και δια τούτο θα μπορούσαν να προβληθούν και να προσβληθούν εμπροθέσμως. Ως δε γίνεται νομολογιακώς δεκτό, δεν δύνανται σε κάθε περίπτωση να τύχουν παραδεκτής επίκλησης κατά το στάδιο αξιολόγησης των προσφορών, διότι δια της μη έγκαιρης προβολής τους δια

### **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

προδικαστικής προσφυγής στρεφόμενης κατά της διακήρυξης και της ανεπιφύλακτης συμμετοχής τους στο διαγωνισμό, οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς παύουν να έχουν οποιοδήποτε έννομο συμφέρον και συνεπώς οι εκ των υστέρων αμφισβητήσεις του κύρους των όρων της διακήρυξης δεν είναι σύννομες (ΣΤΕ 2770/2013). Ενόψει τούτων, τα περί αντιθέτου ισχυριζόμενα από τη προσφεύγουσα πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμα.

14. Επειδή, δεδομένων των ανωτέρω, προκύπτει ότι βασίμως βάλλει η προσφεύγουσα κατά της απόρριψης της προσφοράς της. Καθόσον δε κρίνεται ότι ο αποκλεισμός της από την επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία είναι ακυρωτέος, νομίμως και παραδεκτός, ήτοι με έννομο συμφέρον στρέφεται η προσφεύγουσα κατά της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας ....., η προσφορά της οποίας έγινε αποδεκτή.

15. Επειδή, κατ'ακολουθίαν, η προσφεύγουσα, μεταξύ των προβαλλομένων διά της προσφυγής της ισχυρισμών κατά της αποδοχής της προσφοράς της έτερης συμμετέχουσας επιχείρησης, υποστηρίζει βασίμως ότι η ως άνω συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα έχει υποβάλλει, μεταξύ των λοιπών απαιτούμενων δικαιολογητικών εγγράφων, πιστοποιητικό ISO ..... για την παραγωγό εταιρία γάλακτος ....., ως όφειλε, χωρίς εντούτοις να συνοδεύεται τούτο από την απαραίτητη μετάφραση στην ελληνική γλώσσα, κατά ρητή παράβαση της διακήρυξης και κατά συνέπεια η προσφορά και μόνο για αυτό το λόγο πρέπει να απορριφθεί.

16. Επειδή, στην διακήρυξη ορίζεται συναφώς ότι: «2.1.4 Γλώσσα. Τα έγγραφα της σύμβασης έχουν συνταχθεί στην ελληνική γλώσσα. Τυχόν ενστάσεις ή προδικαστικές προσφυγές υποβάλλονται στην ελληνική γλώσσα. Οι προσφορές και τα περιλαμβανόμενα σε αυτές στοιχεία συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Στα αλλοδαπά δημόσια έγγραφα και δικαιολογητικά εφαρμόζεται η

### **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

Συνθήκη της Χάγης της 5.10.1961, που κυρώθηκε με το ν. 1497/1984 (Α'188). Ειδικότερα, όλα τα δημόσια έγγραφα που αφορούν αλλοδαπούς οικονομικούς φορείς και που θα κατατεθούν από τους προσφέροντες στην παρούσα διαδικασία, θα είναι νόμιμα επικυρωμένα, και η μετάφραση των εν λόγω εγγράφων μπορεί να γίνει είτε από τη μεταφραστική υπηρεσία του ΥΠ.ΕΞ., είτε από το αρμόδιο προξενείο, είτε από δικηγόρο κατά την έννοια των άρθρων 454 του Κ.Πολ.Δ. και 53 του Κώδικα περί Δικηγόρων, είτε από ορκωτό μεταφραστή της χώρας προέλευσης, αν υφίσταται στη χώρα αυτή τέτοια υπηρεσία. Επιτρέπεται αντίστοιχα η κατάθεση οιαδήποτε δημόσιου εγγράφου και δικαιολογητικού που αφορά αλλοδαπή Επιχείρηση με τη μορφή επικυρωμένης φωτοτυπίας προερχόμενης είτε από το νόμιμο επικυρωμένο έγγραφο από το αρμόδιο Προξενείο της χώρας του προσφέροντος, είτε από το πρωτότυπο έγγραφο με την σφραγίδα "Apostile" σύμφωνα με την συνθήκη της Χάγης της 05-10-61. Η επικύρωση αυτή πρέπει να έχει γίνει από δικηγόρο κατά την έννοια των άρθρων 454 του Κ.Π.Δ. και 53 του Κώδικα περί Δικηγόρων. Ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα -εταιρικά ή μη- με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο μπορούν να υποβάλλονται σε άλλη γλώσσα [πχ αγγλική], χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική.» Ενόψει τούτων και καθώς από την επισκόπηση της προσφοράς της παρεμβαίνουσας [με αρ.....], η προσφορά της, ως άλλωστε και η ίδια συνομολογεί, φαίνεται να πάσχει από τη μη νόμιμη υποβολή του ανωτέρω δικαιολογητικού/πιστοποιητικού που απαιτείται από τους σχετικούς όρους της διακήρυξης, η οποία εντούτοις επισύρει την απόρριψη των προσφορών κατά τον όρο 2.4.3.2. (βλ. σκ.9) αυτής και δεν αποτελεί επουσιώδη πλημμέλεια περί της κατανόησης του περιεχομένου του πιστοποιητικού, ως αβασίμως ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα, η οποία δύναται να συμπληρωθεί με διευκρινήσεις κατά τις παρ. 2 και 5 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016. Συνεπώς ο σχετικός λόγος της προσφεύγουσας πρέπει να γίνει δεκτός και η προσβαλλομένη απόφαση να ακυρωθεί κατά το μέρος που κάνει αποδεκτή τη προσφορά της παρεμβαίνουσας επιχείρησης.

### **Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

17. Επειδή, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στις παραπάνω σκέψεις και αναφορικά με την ως άνω αναφερόμενη πλημμέλεια της τεχνικής προσφοράς [Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά»], η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί, η δε αναθέτουσα αρχή που την έκανε αποδεκτή έσφαλε και πρέπει η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος αυτός να ακυρωθεί, του τρίτου λόγου (β' υποσκέλους) της κρινόμενης προσφυγής γενόμενου δεκτού. Κατά συνέπεια, η εξέταση των λοιπών ισχυρισμών της προσφυγής κατά της προσφοράς της καθ'ής συμμετέχουσας, παρέλκει ως αλυσιτελής, δοθέντος ότι η ως άνω πλημμέλεια της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς της, τον αποκλεισμό της από την διαδικασία, και την αποδοχή του αιτήματος της προδικαστικής προσφυγής (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007, 227, 83/2013, 344/2017, 102/2015, 82/2014, ΔΕφΑΘ 514/2014 (ΑΝΑΣΤ), 239/2019, 841/2012 (ΑΣΦ), ΔΕφΘεσ/νικης 83/2019 κ.α.).

18. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η δε παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί και συνεπώς το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

#### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την Προσφυγή και απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ακυρώνει την με αριθμ. 5/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ....., στο πλαίσιο ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού (με α/α ΕΣΗΔΗΣ .....), που προκηρύχθηκε διά της με αριθμ. πρωτ. .... Διακήρυξης, με αντικείμενο την Προμήθεια Γάλακτος, προϋπολογισμού ύψους 150.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, καθ' ο μέρος απορρίπτει τη προσφορά της εταιρείας « .....» καθώς και κατά το μέρος που δέχεται τη προσφορά της ατομικής επιχείρησης « .....».



**Αριθμός απόφασης: 380 / 2020**

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στη προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 17 Μαρτίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 3 Απριλίου 2020.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Κωνσταντίνος Κορομπέλης**

**Τζέιμυ Γιάννακα**