

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 18 Μαρτίου 2022 με την εξής σύνθεση: Αικατερίνη Ζερβού, Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Βικτωρία Πισμίρη και Χρήστος Σώκος, Μέλη.

Για να εξετάσει τη συμμόρφωση με την υπ' αρ. Α17/2022 Απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Ιωαννίνων, η οποία εκδόθηκε επί της από 18.10.2021 με ΑΚ 85/2021 αίτησης αναστολής – αίτησης ακύρωσης του ..., κατοίκου ..., οδός ..., (εφεξής «ο προσφεύγων»), κατά της σιωπηρής απόρριψης της από 09.08.2021 προδικαστικής του προσφυγής κατά της υπ' αριθμ. Πρωτοκ. ... Πράξης του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου ..., (ΑΔΑ ...), ΘΕΜΑ 25ο: ΈΓΚΡΙΣΗ ΠΡΑΚΤΙΚΩΝ: Α) ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ - ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ Β) ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΤΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΔΙΕΝΕΡΓΕΙΑΣ- ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΤΟΥ ΑΝΟΙΚΤΟΥ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΚΑΤΩ ΤΩΝ ΟΡΙΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ «ΤΡΟΦΙΜΩΝ» ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ Γ.Ν. ... ΚΑΙ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ΤΟΥ: ΞΕΝΩΝΑΣ ..., (CPV ..., CPV :..., CPV: ..., CPV :..., CPV:..., CPV :..., CPV :..., CPV: ..., CPV: ..., CPV: ..., CPV :... CPV: ...).) ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΛΥΨΗ ΤΩΝ ΑΝΑΓΚΩΝ ΤΟΥ Γ.Ν. ..., ΜΕ ΚΡΙΤΗΡΙΟ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ ΤΗΝ ΠΛΕΟΝ ΣΥΜΦΕΡΟΥΣΑ ΑΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΑΠΟΨΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΜΟΝΟ ΒΑΣΕΙ ΤΙΜΗΣ ΚΑΙ ΤΟ ΜΕΓΑΛΥΤΕΡΟ ΠΟΣΟΣΤΟ ΕΚΠΤΩΣΗΣ ΕΠΙ ΤΟΙΣ % , ΕΠΙ ΤΗΣ ΔΙΑΜΟΡΦΟΥΜΕΝΗΣ ΜΕΣΗΣ ΛΙΑΝΙΚΗΣ ΤΙΜΗΣ ΠΩΛΗΣΗΣ ΑΠΟ ΤΟ ΤΜΗΜΑ ΕΜΠΟΡΙΟΥ ΤΗΣ ΠΕ ... (ΚΑΤΑ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ), ΣΥΝΟΛΙΚΗΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑΣ ΔΑΠΑΝΗΣ 209.079,35€ ΣΥΜΠ/ΝΟΥ ΦΠΑ. ΓΙΑ ΧΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΣΤΗΜΑ ΕΝΟΣ (1) ΕΤΟΥΣ, με την οποία η ως άνω αναθέτουσα αρχή, αφού εξέτασε και τις υποβληθείσες προσφορές, κατέταξε την εταιρία «...» πρώτη σε σειρά μειοδοσίας για το είδος υπό στοιχεία CPV : ... Οπωροκηπευτικά (εφεξής «η προσβαλλομένη»), στο πλαίσιο της οποίας άσκησε παρέμβαση η εταιρεία με την επωνυμία «...».

Με την ως άνω με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1606/10.08.2021 προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείτο την ακύρωση της ως άνω απόφασης κατά το μέρος που την βλάπτει, ήτοι κατά το μέρος, που με την απόφαση αυτή κρίθηκε αποδεκτή η οικονομική προσφορά της της εταιρείας «...» για την Κατηγορία: CPV: ... Οπωροκηπευτικά και αναδείχθηκε αυτή προσωρινή ανάδοχος για την εν λόγω κατηγορία ενώ η προσφορά της κατατάχθηκε δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας.

Η προσβαλλομένη εκδόθηκε στο πλαίσιο της υπ' αριθμ. ... Διακήρυξης του Γενικού Νοσοκομείου ... με την οποία προκηρύχθηκε Ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός κάτω των ορίων για την προμήθεια «ΤΡΟΦΙΜΩΝ» ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ Γ.Ν. ... ΚΑΙ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ΤΟΥ: ΞΕΝΩΝΑΣ ..., (CPV ..., CPV :..., CPV: ..., CPV :..., CPV:..., CPV :..., CPV :..., CPV: ..., CPV: ..., CPV: ..., CPV :... CPV: ...).) για την κάλυψη των αναγκών του Γ.Ν. ..., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής και το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της διαμορφούμενης μέσης λιανικής τιμής πώλησης από το τμήμα εμπορίου της ΠΕ ... (κατά περίπτωση), συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 209.079,35€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ για χρονικό διάστημα ενός έτους, η οποία έλαβε συστημικό αριθμό στο ΕΣΗΔΗΣ α/α

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Αικατερίνη Ζερβού.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία του τμήματος της σύμβασης για το οποίο ασκείται η προσφυγή χωρίς ΦΠΑ ποσού 26.241,10 €.

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

2. Επειδή, με την υπ' αρ. ... Διακήρυξη το Γενικό Νοσοκομείο Άρτας προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό κάτω των ορίων για την προμήθεια «ΤΡΟΦΙΜΩΝ» ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ Γ.Ν. ... ΚΑΙ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ΤΟΥ: ΞΕΝΩΝΑΣ ..., (CPV ..., CPV :..., CPV: ..., CPV :..., CPV:..., CPV :..., CPV :..., CPV: ..., CPV: ..., CPV: ..., CPV :... CPV: 15112130-6.) για την κάλυψη των αναγκών του Γ.Ν. ..., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής και το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της διαμορφούμενης μέσης λιανικής τιμής πώλησης από το τμήμα εμπορίου της ΠΕ ... (κατά περίπτωση), συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 209.079,35€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ για χρονικό διάστημα ενός έτους, η οποία έλαβε συστημικό αριθμό στο ΕΣΗΔΗΣ α/α ...

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που το Γενικό Νοσοκομείο ... ασκεί ως αναθέτουσα αρχή, καθώς και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρο 345, παρ. 1 και άρθρου 379, παρ. 7 αυτού, όπως ισχύουν, η δε ΑΕΠΠ, ενώπιον της οποίας ασκήθηκε η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε την 09.08.2021 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπόψη ότι η προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 29.07.2021, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρ. 361, παρ. 1 και 362, παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και στα άρ. 4, παρ. 1, εδ. α' και 8, παρ. 2 του π.δ. 39/2017.

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

5. Επειδή, η προσφεύγουσα έχει έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, καθότι έχει συμμετάσχει στην εν θέματι διαδικασία με την υποβολή τεχνικής και οικονομικής προσφοράς και επομένως, εύλογα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλομένης απόφασης, κατά το μέρος που βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς της ανακηρυχθείσας προσωρινής αναδόχου, επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

6. Επειδή, στις 10.08.2021 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ προς τους έτερους συμμετέχοντες στη διαγωνιστική διαδικασία, σύμφωνα με το άρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του Ν. 4412/2016 και το άρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

7. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 2103/2021 Πράξη του Προέδρου του 2^{ου} Κλιμακίου με την τότε σύνθεσή του ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης, κλήθηκε δε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

8. Επειδή, η «...», άσκησε νομίμως και εμπροθέσμως, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, παρέμβαση προς αντίκρουση της προσφυγής στις 19.08.2021, ήτοι εντός δεκαημέρου από την κοινοποίηση σε αυτήν της προσφυγής, και με έννομο συμφέρον, καθώς τα έννομα συμφέροντά της θίγονται, σε περίπτωση ευδοκίμησης της προσφυγής, την οποία η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την ίδια ημέρα στους ενδιαφερόμενους, μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. Με την παρέμβασή της, για τους λόγους που ειδικότερα αναφέρονται σε αυτήν, ζητεί αυτή να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε εμπρόθεσμα τις με αριθμ. Πρωτοκ. 18018/17.08.2021 απόψεις της στις 17.08.2021, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, επί της προσφυγής προς την ΑΕΠΠ και τους ενδιαφερόμενους. Με τις απόψεις της, για τους λόγους που ειδικότερα αναφέρονται σε αυτές, ζητεί την απόρριψη της υπό κρίση προσφυγής.

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

10. Επειδή, η προσφεύγουσα κατέθεσε υπόμνημα επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής καθώς και επί των ως άνω αναφερόμενων παρεμβάσεων μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 12.09.2021, αυθημερόν δε απέστειλε αυτό και με ηλεκτρονικό μήνυμα στην ΑΕΠΠ. Με το υπόμνημά της, για τους λόγους που ειδικότερα αναφέρονται σε αυτό, αιτείται να γίνει δεκτό τόσο αυτό, όσο και η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, το οποίο ωστόσο δεν δύναται να ληφθεί υπ' όψιν ως εκπροθέσμως υποβληθέν.

11. Επειδή παρήλθε η κατά χρόνο αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ και η σχετική προδικαστική προσφυγή απορρίφθηκε σιωπηρώς, σύμφωνα και με το υπ' αρ. ΕΞΕ ΤΑΥ 6759/20.10.2021 έγγραφο της Γραμματέως του 2^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ υπό την τότε σύνθεσή του.

12. Επειδή με την υπ' αρ. Α17/2022 Απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Ιωαννίνων, η οποία εκδόθηκε επί της από 18.10.2021 με ΑΚ 85/2021 αίτησης αναστολής – ακύρωσης της προσφεύγουσας, η υπόθεση αναπέμφθηκε στην ΑΕΠΠ.

13. Επειδή, με την υπ' αρ. 492/2022 Πράξη της Προέδρου του 2^{ου} Κλιμακίου ορίσθηκε εκ νέου Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης της υπόθεσης.

14. Επειδή, με την προσβαλλομένη υπ' αριθμ. Πρωτοκ. 27/22.07.2021 Πράξη του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου ... αποφασίσθηκε η ανάδειξη της παρεμβαίνουσας ως προσωρινής αναδόχου του επίμαχου διαγωνισμού για το είδος 9 «Οπρωροκηπευτικά».

15. Επειδή, το άρθρο 18 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» αναφέρει τα εξής : «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων. 2.)».

16. Επειδή, η παρ. 1 του άρθρου 53 του Ν. 4412/2016 ορίζει τα κάτωθι «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών».

17. Επειδή, το άρθρο 91 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών» αναφέρει το εξής: «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. 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 το άρθρο 102.».

18. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕΛΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Αριθμός Απόφασης:1032/2021 19 Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Άλλωστε, όπως παγίως έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

ΕCJ:EU:C:2015:228,σκ. 28, και απόφαση MedipacΚαζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54). Υπό αυτό το πρίσμα συνάγεται ότι η αυστηρότητα της εφαρμογής της διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεων του (Συμβάσεις Δημοσίων Έργων Χρ. Μητκίδης, 2009, σελ. 87 επ.). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδ. θ', σελ. 776).

19. Επειδή, ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τηρήσεως των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (ΣτΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008). Επίσης, όπως προαναφέρθηκε, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

20. Επειδή, η προσφεύγουσα, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της ισχυρίζεται τα κάτωθι:

«Τα ιδιωτικά έγγραφα που περιλαμβάνονται στην προσφορά της εταιρείας ... δεν έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο και δεν έχει υποβληθεί υπεύθυνη δήλωση περί της ακρίβειάς τους. Ειδικότερα, στο άρθρο 2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά»/2.4.3.1 αναφέρεται ότι: Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) Το τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.1. της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΤΕΥΔ το οποίο έχει αναρτηθεί, και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου doc, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα ΙΙ), 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 άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης (και ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI παρούσας). γ) Για την απόδειξη της νόμιμης σύστασης και εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο, προσκομίζει τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, συγκρότηση Δ.Σ. σε σώμα, σε περίπτωση Α.Ε., κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του διαγωνιζομένου). Από τα ανωτέρω έγγραφα πρέπει να προκύπτουν η νόμιμη σύστασή του, όλες οι σχετικές τροποποιήσεις των καταστατικών, το/τα πρόσωπο/α που δεσμεύει/ουν νόμιμα την εταιρία κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού (νόμιμος εκπρόσωπος, δικαίωμα υπογραφής κλπ.), τυχόν τρίτοι, στους οποίους έχει χορηγηθεί εξουσία εκπροσώπησης, καθώς και η θητεία του/των ή/και των μελών του οργάνου διοίκησης/ νόμιμου εκπροσώπου. Σε περίπτωση ατομικής επιχείρησης βεβαίωση έναρξης επιτηδεύματος από την αρμόδια ΔΟΥ του Οικονομικού φορέα. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν τα, κατά περίπτωση δικαιολογητικά, για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

ένωση, σύμφωνα με τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 19 παρ. 2 του ν. 4412/2016. Υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986, όπως εκάστοτε ισχύει, στην οποία να δηλώνει ότι : α) Αποδέχεται ανεπιφύλακτα τους όρους της παρούσας προκήρυξης. β) Η προσφορά συντάχθηκε σύμφωνα με τους όρους της παρούσας προκήρυξης, των οποίων οι προσφέροντες έλαβαν πλήρη και ανεπιφύλακτη γνώση. γ) Τα στοιχεία που αναφέρονται στην προσφορά είναι αληθή και ακριβή. δ) Παραίτηται από κάθε δικαίωμα αποζημίωσής του σχετικά με οποιαδήποτε απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής για αναβολή ή ακύρωση - ματαίωση του διαγωνισμού. ε) Συμμετέχει σε μια μόνο προσφορά στο πλαίσιο του παρόντος διαγωνισμού.

Υποβολή απλής φωτοτυπίας ιδιωτικών εγγράφων

Τα έγγραφα υποβάλλονται σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4250/2014. Ειδικά τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους.

Στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ - ΠΟΣΟΤΗΤΕΣ, κεφάλαιο ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ορίζεται ότι: «Επιπλέον είναι απαραίτητο το πιστοποιητικό εφαρμογής του συστήματος Ανάλυσης Κινδύνων & Κρίσιμων Σημείων Ελέγχου (HACCP) των προμηθευτών, των ενδιάμεσων μεσολαβητών εάν υπάρχουν, των εργοστασίων παραγωγής και συσκευασίας.

Από τα παραπάνω καθίσταται σαφές ότι οι οικονομικοί φορείς έπρεπε να υποβάλλουν με την προσφορά τους τα πιστοποιητικά Ανάλυσης Κινδύνων & Κρίσιμων Σημείων Ελέγχου (HACCP) των προμηθευτών, των ενδιάμεσων μεσολαβητών εάν υπάρχουν, των εργοστασίων παραγωγής και συσκευασίας, τα οποία και αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα.

Η εταιρεία ... υπέβαλε τα κάτωθι πιστοποιητικά Ανάλυσης Κινδύνων & Κρίσιμων Σημείων Ελέγχου (HACCP) των προμηθευτών του που είναι ιδιωτικά έγγραφα:

- Πιστοποιητικό ISO 9001 ...

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

- ...
- Πιστοποιητικό ISO AGRO2-1:2008 ...
- Πιστοποιητικό ISO 22000: 2018 ...
- Πιστοποιητικό ISO 22000: 2018 ...
- Πιστοποιητικό ISO 22000: 2018 ...
- Πιστοποιητικό ISO 22000: 2018 ...
- Πιστοποιητικό ISO 22000: 2018 ...

Όλα τα ως άνω πιστοποιητικά που αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα υποβλήθηκαν χωρίς την απαιτούμενη επικύρωση από δικηγόρο και δεν συνοδεύονταν από τη ζητούμενη στο Άρθρο 2.4.3.1 υπεύθυνη δήλωση περί της ακρίβειας τους και ως εκ τούτου η προσφορά του πρέπει να απορριφθεί.

Στο Άρθρο 2.4.6 «Λόγοι αποκλεισμού» της διακήρυξης ορίζεται ότι:

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 προσωρινού αναδόχου) της παρούσας

β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση 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 παρούσας 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) εναλλακτική προσφορά

ε) η οποία είναι υπό αίρεση,

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

ζ) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής,
η) 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.

Από τα οριζόμενα στη διακήρυξη προκύπτει, ως προς την ηλεκτρονική υποβολή των προσφορών, ότι γίνονται δεκτά απλά αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους.

Παράλληλα στο Ν.4605/2019 ΦΕΚ 52/01-04-2019 και συγκεκριμένα το άρθρο 8 αυτού αναφέρεται ότι: Στις περιπτώσεις που με την αίτηση συμμετοχής ή την προσφορά υποβάλλονται ιδιωτικά έγγραφα, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94) είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή έως και δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών.»

Από τον όρο της παραγράφου 2.4.3.1 ερμηνευόμενο σε συνδυασμό με το άρθρο 1 του ν. 4250/2014 που διέπει τον παρόντα διαγωνισμό, συνάγεται ότι είναι αποδεκτή η υποβολή ιδιωτικών εγγράφων σε απλό αντίγραφο αρκεί να συνυποβληθεί υπεύθυνη δήλωση που να βεβαιώνει την ακρίβεια τους.

Στη συγκεκριμένη, όμως, περίπτωση, η εταιρεία ... κατέθεσε φωτοτυπικά αντίγραφα από πιστοποιητικά διασφάλισης και ποιότητας, τα οποία αποτελούν απλά φωτοαντίγραφα από πρωτότυπα ιδιωτικών εγγράφων που δεν έφεραν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α' του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 ούτε επικύρωση από δικηγόρο ή υπεύθυνη δήλωση που να βεβαιώνει την ακρίβεια τους. Ενόψει τούτων, η προσφορά της εταιρείας ... πάσχει από μη νόμιμη υποβολή των δικαιολογητικών που απαιτούνται από τους προαναφερόμενους όρους της Διακήρυξης, η οποία επισύρει την απόρριψη των προσφορών κατά τον όρο 2.4.6. περ. α αυτής».

21. Επειδή, μετά την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου της εξεταζόμενης υπόθεσης, της ισχύουσας νομοθεσίας, του κανονιστικού πλαισίου της

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

διακήρυξης και την εξέταση των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών, σχετικά με τον πρώτο λόγο που προβάλλει η προσφεύγουσα θα πρέπει να γίνουν δεκτά τα ακόλουθα:

Στον όρο 2.4.2 της επίμαχης Διακήρυξης «Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών - Ηλεκτρονική Διαδικασία» αναφέρεται ότι:

«2.4.2.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερόμενους ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη (άρθρο 1.5), στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο Ν. 4412/2016 , ιδίως άρθρα 36 και 37 και την Υπουργική Απόφαση αριθμ. Π1/2390/2013 (ΦΕΚ 2677/Β – 21.10.13) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ)». Για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό το οποίο χορηγήθηκε από έναν εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/ΕΚ και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και τις διατάξεις της Υ.Α. 56902/215 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ)» και να εγγραφούν στο ηλεκτρονικό σύστημα (ΕΣΗΔΗΣ- Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr) ακολουθώντας την διαδικασία εγγραφής του άρθρου 5 της ίδιας Υ.Α. 2.4.2.2. Ο χρόνος υποβολής της προσφοράς και οποιαδήποτε ηλεκτρονική επικοινωνία μέσω του συστήματος βεβαιώνεται αυτόματα από το σύστημα με υπηρεσίες χρονοσήμανσης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 37 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 6 της ως άνω Υπουργικής Απόφασης. Μετά την παρέλευση της καταληκτικής ημερομηνίας και ώρας, δεν υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφοράς στο Σύστημα. Σε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, η αναθέτουσα αρχή θα ρυθμίσει τα της συνέχειας του διαγωνισμού με σχετική ανακοίνωσή της.

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

2.4.2.5. Ο χρήστης - οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν **ηλεκτρονικά** σε μορφή αρχείων τύπου .pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν ορατή μη κρυπτογραφημένη ψηφιακή υπογραφή σκληρής αποθήκευσης, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής, με την επιφύλαξη των αναφερθέντων στην τελευταία υποπαράγραφο της παραγράφου 2.4.2.1 του παρόντος για τους αλλοδαπούς οικονομικούς φορείς. Από το Σύστημα εκδίδεται ηλεκτρονική απόδειξη υποβολής προσφοράς, η οποία αποστέλλεται στον οικονομικό φορέα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Στις περιπτώσεις που με την προσφορά υποβάλλονται ιδιωτικά έγγραφα, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του Ν. 4250/2014 (Α' 94), είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή μετά την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της παρούσας σύμβασης. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν. 4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι ενδεικτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα, τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ψηφιακή υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά την διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν σε έντυπη μορφή και σε εύλογη προθεσμία όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά και στοιχεία που έχουν υποβάλει ηλεκτρονικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας».

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

Από τα ανωτέρω οριζόμενα προκύπτει εναργώς ότι ο τρόπος υποβολής των προσφορών καθώς και του συνόλου των δικαιολογητικών που συνοδεύουν αυτή είναι αμιγώς ηλεκτρονικός, ενώ η υποβολή των προσφορών και απάντων των εγγράφων γίνεται μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η Διακήρυξη. Σε κανένα σημείο του όρου 2.4.2 δεν προβλέπεται ως επιτρεπτή η το πρώτον υποβολή δικαιολογητικών σε φυσική – έντυπη μορφή προς την αναθέτουσα αρχή. Σε συνδυασμό δε και με τα όσα ορίζονται στον όρο 2.4.3.1 της Διακήρυξης περί υποχρέωσης υποβολής των ιδιωτικών εγγράφων συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση, στην οποία να βεβαιώνεται η ακρίβειά τους, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι η παρεμβαίνουσα κατά την υποβολή της προσφοράς της όφειλε να έχει συνυποβάλει στον ηλεκτρονικό τόπο του Διαγωνισμού μαζί με τα Πιστοποιητικά Ανάλυσης Κινδύνων & Κρίσιμων Σημείων Ελέγχου (HACCP) και υπεύθυνη δήλωση, με την οποία να βεβαιώνεται η ακρίβειά τους, καθώς τα τελευταία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα που κατατέθηκαν σε απλή φωτοτυπία και χωρίς επικύρωση από δικηγόρο, κατά τις διατάξεις του Ν. 4250/2014. Ωστόσο, κατά την εξέταση του ηλεκτρονικού φακέλου της προσφοράς της παρεμβαίνουσας δεν εντοπίζεται σχετική υπεύθυνη δήλωση περί της ακρίβειας των ιδιωτικών εγγράφων, ο δε ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής -ο οποίος πάντως δεν αποδεικνύεται από τα έγγραφα του φακέλου της υπόθεσης-, κατά τον οποίο η ως άνω απαιτούμενη υπεύθυνη δήλωση υπεβλήθη σε φυσική – έντυπη μορφή και όχι ηλεκτρονικά, δεν μπορεί να γίνει δεκτός, καθώς εν όψει της ηλεκτρονικής διεξαγωγής του εν λόγω διαγωνισμού ο τρόπος αυτός υποβολής δεν είναι ο προσήκων.

Σχετικά τέλος με τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας σύμφωνα με τον οποίο η ελλείπουσα υπεύθυνη δήλωση περί της ακρίβειας των υποβληθέντων ιδιωτικών εγγράφων δεν δύναται να συμπληρωθεί κατά τη διαδικασία του αρ. 102 Ν. 4412/2016, θα πρέπει να γίνουν δεκτά τα εξής: Εν προκειμένω και δεδομένου ότι η επίμαχη Διακήρυξη έχει δημοσιευθεί την 8^η.04.2021 τυγχάνει εφαρμογής το αρ. 102 Ν. 4412/2016 ως τροποποιηθέν ισχύει μετά τη θέση σε ισχύ του Ν. 4782/2021 την 9^η.03.2021, το οποίο ορίζει τα εξής: *«Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της*

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης». Κατά τα ανωτέρω, και υπό τα ισχύοντα ως προς τη συμπλήρωση δικαιολογητικών από την 9^η.03.2021 και εντεύθεν προκύπτει ότι είναι επιτρεπτή και η συμπλήρωση ελλειπόντων εγγράφων και δικαιολογητικών και κατά τούτο, η αναθέτουσα ναι μεν έσφαλε καταρχήν στο μέτρο που έκανε δεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας, η οποία παρουσίαζε πλημμέλεια ως προς τη μη συμπερίληψη της απαιτούμενης βεβαίωσης περί της ακρίβειας των ιδιωτικών εγγράφων, ωστόσο όφειλε να καλέσει αυτήν σε συμπλήρωση του ελείποντος εγγράφου εντός της τασσόμενης προθεσμίας του αρ. 102 Ν. 4412/2016, ως τροποποιηθέν ισχύει. Συνεπώς, ο σχετικός λόγος που προβάλλει η προσφεύγουσα θα πρέπει να γίνει δεκτός κατά τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα. 21. Επειδή, η προσφεύγουσα, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της ισχυρίζεται τα κάτωθι:

«Στο υποβληθέν Γραμμάτιο Είσπραξης Παρακαταθήκης Νο 8266 δεν αναφέρονται τα υποχρεωτικά στοιχεία των εγγυήσεων βάσει του Άρθρου 2.1.5 της διακήρυξης. Ειδικότερα, στο άρθρο 2.1.5 της Διακήρυξης αναφέρεται ότι: [.] Οι εγγυήσεις αυτές περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται, δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση (στην περίπτωση ένωσης αναγράφονται όλα τα παραπάνω για κάθε μέλος της ένωσης) [.] **η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης και την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη**

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης». Στο υποβληθέν Γραμμάτιο Είσπραξης Παρακαταθήκης δεν αναφέρεται το στοιχείο η) ανωτέρω, ήτοι δεν αναφέρονται τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης (τίτλος και αριθμός πρωτοκόλλου) όπως αποτυπώνεται και κατωτέρω (παρατίθεται αντίγραφο της εγγυητικής επιστολής). Από τα ανωτέρω καθίσταται σαφές ότι οι οικονομικοί φορείς που επιθυμούν να συμμετάσχουν στην διαγωνιστική διαδικασία οφείλουν καταθέσουν μαζί με την προσφορά τους και εγγυητική επιστολή συμμετοχής, το περιεχόμενο της οποίας πρέπει να είναι σύμφωνο με τους όρους της διακήρυξης και ειδικότερα των στοιχείων της ανωτέρω παραγράφου, που ορίζονται ως υποχρεωτικά, σε διαφορετική περίπτωση, η προσφορά τους είναι απορριπτέα. Ωστόσο, ο οικονομικός φορέας ... υπέβαλε το Γραμμάτιο Είσπραξης Παρακαταθήκης Νο ... με το εξής περιεχόμενο: Με το περιεχόμενο αυτό, η ως άνω εγγυητική επιστολή δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης καθώς εκλείπουν τα στοιχεία της παραγράφου η του Άρθρου 2.1.5, ήτοι: - Δεν αναγράφονται ορθά τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης τίτλος και αριθμός πρωτοκόλλου. Έτσι, στο υποβληθέν Γραμμάτιο Είσπραξης Παρακαταθήκης σχετικά με τα στοιχεία της διακήρυξης αναγράφεται: ΕΓΓΥΗΣΗ ΓΙΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ ΣΤΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ ΠΟΥ ΘΑ ΓΙΝΕΙ ΑΠΟ ΤΟ Γ.Ν ... ΣΤΙΣ 5/05/2021 ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΟΠΩΡΟΚΗΠΕΥΤΙΚΩΝ

Από τα παραπάνω προκύπτει ότι δεν αναφέρεται ορθά το υποχρεωτικό στοιχείο η) του Άρθρου 2.1.5 εφόσον αντί για το σωστό τίτλο της διακήρυξης ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ Αριθ. Δ.Σ. ... Ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού κάτω των ορίων για την προμήθεια «ΤΡΟΦΙΜΩΝ» ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ Γ.Ν. ... ΚΑΙ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ΤΟΥ: ΞΕΝΩΝΑΣ ..., για την κάλυψη των αναγκών του Γ.Ν. ..., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής και το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις % , επί της διαμορφούμενης μέσης λιανικής τιμής πώλησης από το τμήμα εμπορίου της ΠΕ ... αναγράφηκε εσφαλμένα ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΟΠΩΡΟΚΗΠΕΥΤΙΚΩΝ. Συνεπώς, η προσκομισθείσα από τον εν λόγω οικονομικό φορέα εγγυητική δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης και θέτει αντικείμενους προς την τελευταία όρους για την απόρριψη

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

της προσφοράς του οικονομικού φορέα. Η απουσία των απαραίτητων στοιχείων στο Γραμμάτιο Είσπραξης Παρακαταθήκης που υποβλήθηκε, αποτελεί ουσιώδη παράλειψη, που δικαιολογεί τον αποκλεισμό του οικονομικού φορέα Προσφορές που δεν πληρούν τις απαιτήσεις του Άρθρου 2.1.5 καθίστανται απορριπτές, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά (κατά μείζονα δε λόγο, όταν ορίζει) ότι οι εν λόγω απαιτήσεις τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑ ΣτΕ 79/2009, πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 26/2007 κ.ά., βλ. και Γνμδ ΝΣΚ 70/2002 που ορίζει ότι σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «με ποινή απαραδέκτου οι συμμετέχοντες πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της.

Σύμφωνα με το Άρθρο 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 ή δεν είναι σύμφωνη, με τον τρόπο, το περιεχόμενο και τους απαράβατους όρους 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. Σημειώνεται ότι οι τεχνικές προδιαγραφές αποτελούν στο σύνολό τους απαράβατους όρους και η οποιαδήποτε μη συμμόρφωση προς αυτές συνεπάγεται απόρριψη της 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 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

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

άρθρο 102 του ν. 4412/2016. Σημειώνεται ότι διευκρινίσεις που δίνονται από τους προσφέροντες οποτεδήποτε μετά την λήξη του χρόνου κατάθεσης των προσφορών τους δεν γίνονται δεκτές και απορρίπτονται ως απαράδεκτες. Διευκρινίσεις δίδονται μόνο όταν ζητούνται από συλλογικό όργανο, είτε ενώπιον του, είτε ύστερα από έγγραφο της αναθέτουσας αρχής μετά από σχετική γνωμοδότηση του συλλογικού οργάνου. Σημειώνεται ότι από τις διευκρινίσεις που δίδονται σύμφωνα με τα παραπάνω, λαμβάνονται υπόψη μόνο εκείνες που αναφέρονται στα σημεία που ζητήθηκαν. δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός δεν ισχύει στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων. ζ) η οποία είναι υπό αίρεση, η) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, 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. Έτσι, κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης και της νομοθεσίας που διέπει την παρούσα διαγωνιστική διαδικασία η εταιρεία ... δεν υπέβαλλε ορθά τη ζητούμενη εγγύηση. Βάσει των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν την διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων κατά το πνεύμα τόσο της κοινοτικής όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία (πρβλ. ΣΤΕ 5022/2012). Ο οικονομικός φορέας ... δεν υπέβαλλε ως όφειλε ορθά την εγγύηση για τη συμμετοχή του στο διαγωνισμό και η προσφορά του έπρεπε να απορριφθεί. Τα δε ανωτέρω αναφερόμενα σφάλματα αποτελούν ουσιώδεις ελλείψεις που δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή αποσαφήνιση. Ο διαχωρισμός μεταξύ ουσιώδους και επουσιώδους έλλειψης ως και μεταξύ τυπικού και ουσιώδους σφάλματος θα πρέπει να ερμηνεύεται μέσω του πρίσματος του άρ. 102 παρ. 3 και του άρ. 18 Ν. 4412/2016 και των αρχών που αυτά καθιερώνουν, το πρώτο στην ειδική περίπτωση της συμπλήρωσης και το δεύτερο γενικά επί των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

αμφότερα με τη σειρά τους πρέπει να ερμηνεύονται στο πλαίσιο του αποτελεσματικού ανταγωνισμού. Το κριτήριο δε του παραπάνω διαχωρισμού, συνίσταται στο ότι, η επιτρεπτή συμπλήρωση δεν πρέπει να είναι τέτοιας έκτασης ώστε να επιτρέπει τις εναλλακτικές προσφορές, να προσδίδει πλεονέκτημα στον υπέρ ου οικονομικό φορέα έναντι των ανταγωνιστών του εισάγοντας ευμενή υπέρ αυτού διάκριση, να μην επιτρέπει τη μεταβολή των υποβληθεισών προσφορών, να μην του παρέχει εμμέσως ευκαιρία πλήρωσης αποδεικτικής ή ουσιαστικής προϋπόθεσης ή να του παρέχει δυνατότητα για την το πρώτον επίκληση προσόντων, δυνατοτήτων, ικανοτήτων και νομικών και πραγματικών δεδομένων, τα οποία ανεξαρτήτως αν υφίσταντο ή όχι κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αυτός δεν τα επικαλέστηκε καίτοι η διακήρυξη τα απαιτούσε ή για την το πρώτον τήρηση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας που αυτός δεν τήρησε. Έτσι, προκύπτει πραγματικό κώλυμα ως προς τη δυνατότητα που θα είχε η αναθέτουσα να εισπράξει το ποσό της εγγυητικής σε περίπτωση κατάπτωσης της, η εγγυητική επιστολή δεν είχε συνταχθεί σε συμφωνία με τους όρους της διακήρυξης κατά τα λοιπά στοιχεία της, ώστε να εξασφαλίζεται με απόλυτη ασφάλεια η εγκυρότητα της. Συνεπώς, υπό το φως όλων των ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να επιβάλει την έννομη συνέπεια της απόρριψης της προσφοράς της εταιρείας ...».

22. Επειδή, από την επισκόπηση του σώματος του υποβληθέντος Γραμματίου Συστάσεως Παρακαταθήκης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων προκύπτει ότι σε αυτό αναγράφεται ο υπηρεσιακός αριθμός πρωτοκόλλου της Διακήρυξης «...» καθώς και τα στοιχεία της αναθέτουσας αρχής. Ως εκ τούτου πληρούνται οι προϋποθέσεις που θέτει ο όρος 2.1.5 της Διακήρυξης, καθόσον από τα αναγραφόμενα στοιχεία επί του ως άνω Γραμματίου προκύπτει το γεγονός ότι έχει εκδοθεί προς υποβολή στον επίμαχο διαγωνισμό. Άλλωστε, από τη διατύπωση του ως άνω όρου 2.1.5 τίθεται απαίτηση περί αναγραφής των «στοιχείων» της Διακήρυξης, στα οποία μπορεί να περιλαμβάνεται είτε ο υπηρεσιακός αριθμός πρωτοκόλλου αυτής, είτε ο αύξων αριθμός της είτε οιοδήποτε άλλο στοιχείο μπορεί να ταυτοποιήσει αυτήν. Επομένως, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος σύμφωνα με τον οποίο το επίμαχό Γραμμάτιο μη αναγράφοντας «τον σωστό τίτλο της διακήρυξης, ήτοι ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ Αριθ.

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

Δ.Σ. 35/2021» έχει συσταθεί και υποβληθεί κατά παράβαση του όρου 2.1.5 της Διακήρυξης, δεν ευσταθεί, καθόσον, ως και ανωτέρω εκτίθεται, επί του Γραμματίου αναγράφεται ο αριθμός πρωτοκόλλου της Διακήρυξης, ο οποίος ως διακριτικό στοιχείο αυτής αρκεί για την πλήρωση του ανωτέρω όρου. Συνεπώς, ο δεύτερος λόγος προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

23. Επειδή, η προσφεύγουσα, με τον τρίτο λόγο της προσφυγής της ισχυρίζεται τα κάτωθι:

«Δεν υποβλήθηκαν τα στοιχεία των οχημάτων μεταφοράς των υπό προμήθεια ειδών όπως ζητείται στο παράρτημα ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ – ΠΟΣΟΤΗΤΕΣ. Σύμφωνα με το Άρθρο 2.4.3.2, η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος IV της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Στο παράρτημα IV (σελ.125) αναφέρεται ότι: Οι συμμετέχοντες πρέπει να προσκομίσουν: .Άδεια λειτουργία της επιχείρησης από την αρμόδια υπηρεσία. .Ισχύον πιστοποιητικό περί εφαρμογής συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων το οποίο θα έχει χορηγηθεί από κατάλληλα διαπιστευμένους φορείς Πιστοποίησης από τον ΕΣΥΔ για την παραγωγή-παρασκευή- επεξεργασία, αποθήκευση, διακίνηση και εμπορία των προϊόντων. Τα μεταφορικά μέσα, πρέπει να είναι εφοδιασμένα με Βεβαίωση Καταλληλότητας Οχήματος από Υγειονομικής πλευράς, και Άδεια Κυκλοφορίας Οχήματος Μεταφοράς, οι οποίες εκδίδονται ή από τις κατά τόπους Διευθύνσεις Δημόσιας Υγείας των Περιφερειών ή από τις κατά τόπους Κτηνιατρικές Υπηρεσίες. Από τα παραπάνω προκύπτει ότι στο άρθρο 2.4.3.2 προβλέπεται ρητώς και σαφώς ότι η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές και συγκεκριμένα του Παραρτήματος IV,

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται καθώς και ότι περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Η εταιρεία ... δεν υπέβαλλε τα δικαιολογητικά των μεταφορικών μέσων που διαθέτει προκειμένου η Αναθέτουσα Αρχή να διαπιστώσει εάν τα εν λόγω οχήματα είναι κατάλληλα για τη μεταφορά των υπό προμήθεια ειδών. Ως εκ τούτου η Αναθέτουσα Αρχή δεν είναι σε θέση να εξετάσει εάν η επιχείρηση ... είναι σε θέση να μεταφέρει όπως απαιτείται τα είδη που της κατακυρώθηκαν και δεν υπέβαλε βάσει του Άρθρου 2.4.3.2 τα δικαιολογητικά που αποδεικνύουν πως πληρούνται οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές που τίθενται στο Παράρτημα IV, καθώς δεν συμπεριέλαβε τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης. Από τις παραπάνω διατάξεις της διακήρυξης προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή συμπεριέλαβε στο παράρτημα IV απαιτήσεις σχετικά με τα μεταφορικά μέσα, ήτοι ότι πρέπει να είναι εφοδιασμένα με Βεβαίωση Καταλληλότητας Οχήματος από Υγειονομικής πλευράς, και Άδεια Κυκλοφορίας Οχήματος Μεταφοράς, οι οποίες εκδίδονται ή από τις κατά τόπους Διευθύνσεις Δημόσιας Υγείας των Περιφερειών ή από τις κατά τόπους Κτηνιατρικές Υπηρεσίες. Λόγω της φύσης του προϊόντος (ευπαθές προϊόν) η επιχείρηση απαιτείται να διαθέτει τα κατάλληλα οχήματα εφοδιασμένα μάλιστα με την αντίστοιχη άδεια από την αρμόδια υπηρεσία. Ειδικότερα, απαιτείται από τους ανωτέρω όρους της διακήρυξης ο ίδιος ο ανάδοχος να μεταφέρει και να παραδώσει τα προς προμήθεια είδη στην αναθέτουσα αρχή και συνεπώς θα πρέπει να διαθέτει τα μεταφορικά μέσα εκείνα που απαιτούνται για την εν λόγω μεταφορά και παράδοση. Περαιτέρω, από τις διατάξεις της διακήρυξης συνάγεται ότι τα μεταφορικά μέσα θα πρέπει να πληρούν τις ισχύουσες υγειονομικές διατάξεις περί μεταφοράς προϊόντων και στην προκειμένη περίπτωση των ειδών για τα οποία κατατέθηκε η εν λόγω προσφορά. Πιο συγκεκριμένα, βάσει των απαιτήσεων της διακήρυξης και της ισχύουσας νομοθεσίας προκειμένου το υπό προμήθεια είδος να παραμένει ασφαλές προς κατανάλωση πρέπει να μεταφέρεται και να συντηρείται σε ελεγχόμενη χαμηλή

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

σχετικά θερμοκρασία και συνεπώς για την επίτευξη της ενδεδειγμένης θερμοκρασίας από την φόρτωση του είδους μέχρι την παράδοση του στην αναθέτουσα αρχή απαιτείται η μεταφορά να γίνεται με κατάλληλα μεταφορικά μέσα που να εξασφαλίζουν σταθερή θερμοκρασία, ήτοι με ψυγεία, για τη διατήρηση της θερμοκρασίας στο ίδιο επίπεδο. Επομένως, είναι σημαντικό να γίνεται χρήση κατάλληλων μεταφορικών μέσων από τον ανάδοχο για τη διατήρηση του προϊόντος σε κατάλληλες συνθήκες θερμοκρασίας. Η μη υποβολή δικαιολογητικών των μέσων μεταφοράς από την εταιρεία ... δε αφενός αποτελεί έλλειψη δικαιολογητικού του Αρθρου 2.4.3.2 και του Παραρτήματος IV. Σύμφωνα με το Άρθρο 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 ή δεν είναι σύμφωνη, με τον τρόπο, το περιεχόμενο και τους απαραίτους όρους 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. Σημειώνεται ότι οι τεχνικές προδιαγραφές αποτελούν στο σύνολό τους απαραίτους όρους και η οποιαδήποτε μη συμμόρφωση προς αυτές συνεπάγεται απόρριψη της 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 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 παρούσας 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. Σημειώνεται ότι διευκρινίσεις που δίνονται από τους προσφέροντες οποτεδήποτε μετά την λήξη του χρόνου κατάθεσης των προσφορών τους δεν γίνονται δεκτές και απορρίπτονται ως

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

απαράδεκτες. Διευκρινίσεις δίδονται μόνο όταν ζητούνται από συλλογικό όργανο, είτε ενώπιον του, είτε ύστερα από έγγραφο της αναθέτουσας αρχής μετά από σχετική γνωμοδότηση του συλλογικού οργάνου. Σημειώνεται ότι από τις διευκρινίσεις που δίδονται σύμφωνα με τα παραπάνω, λαμβάνονται υπόψη μόνο εκείνες που αναφέρονται στα σημεία που ζητήθηκαν. δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός δεν ισχύει στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων. ζ) η οποία είναι υπό αίρεση, η) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, 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. Η έλλειψη υποβολής των δικαιολογητικών των μέσων μεταφοράς της επιχείρησης (Άδεια κυκλοφορίας, άδεια καταλληλότητας από αρμόδια αρχή) αποτελεί έλλειψη που εμπίπτει στην περίπτωση α' ανωτέρω καθώς είναι ελλιπής ως προς το περιεχόμενο του της παραγράφου 2.4.3.2 ως μέρος του Άρθρου 2.4.3, ως εκ τούτου η προσφορά της εταιρείας ... πρέπει να απορριφθεί».

24. Επειδή, μετά την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης και ιδίως του κανονιστικού πλαισίου της επίμαχης Διακήρυξης προκύπτουν τα εξής:

Στο Παράρτημα IV - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ – ΠΟΣΟΤΗΤΕΣ και δη στο σημείο που αναφέρονται οι επιμέρους τεχνικές προδιαγραφές για το επίμαχο είδος για το οποίο ασκείται η υπό εξέταση προσφυγή, ήτοι το είδος «Οπωροκηπευτικά», CPV... προβλέπεται ότι: «Η συλλογή, συντήρηση και η μεταφορά θα πρέπει να πληρούν όλους τους όρους υγιεινής σύμφωνα με την υπάρχουσα νομοθεσία. Στην περίπτωση που ο προμηθευτής αγοράζει τα νωπά τρόφιμα φυτικής προέλευσης (οπωρολαχανικά) απευθείας από παραγωγό, ο παραγωγός πρέπει να διαθέτει Σύστημα Ολοκληρωμένης Διαχείρισης Γεωργικών Εκμεταλλεύσεων ή AGROSYSTEM», ενώ δεν περιλαμβάνεται απαίτηση περί προσκόμισης Άδειας λειτουργίας της επιχείρησης από την αρμόδια υπηρεσία, ισχύοντος πιστοποιητικού περί

Αριθμός Απόφασης : Σ 424/2022

εφαρμογής συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων το οποίο θα έχει χορηγηθεί από κατάλληλα διαπιστευμένους φορείς Πιστοποίησης από τον ΕΣΥΔ για την παραγωγή- παρασκευή- επεξεργασία, αποθήκευση, διακίνηση και εμπορία των προϊόντων, ούτε γίνεται μνεία για μεταφορικά μέσα εφοδιασμένα με Βεβαίωση Καταλληλότητας Οχήματος από Υγειονομικής πλευράς, και Άδεια Κυκλοφορίας Οχήματος Μεταφοράς, οι οποίες εκδίδονται ή από τις κατά τόπους Διευθύνσεις Δημόσιας Υγείας των Περιφερειών ή από τις κατά τόπους Κτηνιατρικές Υπηρεσίες, προϋποθέσεις οι οποίες τίθενται για άλλα είδη και δη τα υπό CPV: «Κονσερβοποιημένα Προϊόντα και ξηρά τροφή», CPV: ... «Χυμοί Φρούτων», και CPV: ... «Ελαιόλαδο». Επομένως, η προσφορά της παρεμβαίνουσας, στο μέτρο που έχει υποβληθεί για το είδος «Οπωροκηπευτικά», με ... δεν παρουσιάζει πλημμέλεια ελλείψει υποβολής δικαιολογητικών για τα μεταφορικά μέσα που διαθέτει, απορριπτομένου του σχετικού λόγου που προβάλλει η προσφεύγουσα.

25. Επειδή, η εισήγηση γίνεται δεκτή στο σύνολό της.

26. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

27. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, θα πρέπει να διαταχθεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλομένη κατά το σκεπτικό.

Απορρίπτει την παρέμβαση κατά το σκεπτικό.

Διατάσσει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 18 Μαρτίου 2022 και εκδόθηκε στις 24 Μαρτίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ ΖΕΡΒΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ