

Η

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

8^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 28^η Μαρτίου 2019 με την εξής σύνθεση:
Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή – Εισηγήτρια και Ιωάννης Κίτσος,
Μέλη

Για να εξετάσει την από 20-2-2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) – Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 234/21-2-2019, της εταιρείας με την επωνυμία ... ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ, με τον διακριτικό τίτλο ...-ΕΠΕ, που εδρεύει στον ..., ..., οδός ...αριθ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα,

Κατά του ..., (αναθέτουσα αρχή), που εδρεύει στο ..., ..., ...αριθ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα, και

Κατά της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία ...ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ, με τον διακριτικό τίτλο ..., που εδρεύει στον ..., ..., οδός ...αριθ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά: i) Να ακυρωθεί η με αριθ. Φ.604.3/9/5/18/Σ.120/6-2-2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, με την οποία κατακυρώθηκε στην ...ΜΟΝ. ΕΠΕ η σύναψη της συμφωνίας-πλαίσιο για τη προμήθεια κατεψυγμένων αλιευμάτων και ii) Να κριθεί ως μη νόμιμη και μη παραδεκτή η ως άνω προσφορά της αναδόχου εταιρείας και να διαταχθεί ο αποκλεισμός της, και iii) Να αναδειχθεί προσφεύγουσα προσωρινή ανάδοχος της προμήθειας.

Με την παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της προσφυγής και εν τοις πράγμασι την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης.

Αριθμός απόφασης: 432/2019

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθ. 363 παρ. 1, 6 παρ. 5 του ν. 4412/2016, 5 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 ύψους 1.375 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., εκτύπωση από την επίσημη ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ του ΥΠΟΙΚ με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ, και το αποδεικτικό πληρωμής την 20-2-2019 στην Τράπεζα Πειραιώς).

2. Επειδή με την ...διακήρυξη με αριθ. πρωτ. Φ.604.3/9/2/18, η αναθέτουσα αρχή διακήρυξε « *Ανοικτό Μειοδοτικό Διαγωνισμό για τη Σύναψη Συμφωνίας - Πλαίσιο Προμήθειας Κατεψυγμένων Αλιευμάτων, στο πλαίσιο κάλυψης αναγκών Π. Πλοίων και Ν. Υπηρεσιών Περιοχών ..., ...και ΚΕ ..., για Δύο (2) Έτη ή Μέχρι Αποδόσεως Διαγωνισμού Διακλαδικού Χαρακτήρα, Όποιο εκ των Τριών (3) Γεγονότων Επέλθει Πρώτο*», CPV : ..., *εκτιμώμενου προϋπολογισμού 275.000,00 € χωρίς ΦΠΑ, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, με βάση αποκλειστικά την τιμή* (σελ. 1-2 της διακήρυξης).

3. Επειδή η ως άνω διακήρυξη απεστάλη την 26-6-2018 για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, όπου δημοσιεύτηκε την 29-6-2018 και έλαβε τον αριθμό 2018/S 123-280824, και το πλήρες κείμενο αυτής αναρτήθηκε την 26-6-2018 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ. ...καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε αριθμό συστήματος

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθ. 345 του ν. 4412/2016, και επομένως νόμιμα και παραδεκτά έχει ασκηθεί η υπό εξέταση προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ.

5. Επειδή στον διαγωνισμό συμμετείχε η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα ανάδοχος, η ...ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΠΕ, η ...ΕΜΠΟΡΙΚΗ ...

Αριθμός απόφασης: 432/2019

με τις προσφορές τους υπ' αριθ. ..., ..., ...και ...αντίστοιχα, καθώς και έτεροι δύο ακόμη οικονομικοί φορείς.

6. Επειδή, με την από 5-10-2018, υπ' αριθ. Φ.604.3/9/4/18 απόφαση επί των σταδίου αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής η αναθέτουσα αρχή αποφάσισε «...**1. Την απόρριψη των προσφορών των εταιρειών «... ΑΕ» και «...ΑΕΒΕ», σύμφωνα με το σχετικό (στ) πρακτικό, το οποίο επισυνάπτεται και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσης, ως παράρτημα «Α». 2. Την αποδοχή των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς των εταιρειών «...ΕΠΕ», «...ΕΠΕ», «...ΜΟΝ ΕΠΕ» και «...ΑΕ». 3. Την ανάδειξη ως προσωρινού αναδόχου για το σύνολο των ειδών του ΠΠΕ της σχετικής (ε) διακήρυξης, της μειοδότης εταιρείας «...ΜΟΝ ΕΠΕ», αντί του ποσού των 212.394,00 ευρώ (άνευ ΦΠΑ)....». Η αναθέτουσα αρχή γνωστοποίησε την 12-10-2018 ηλεκτρονικά μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς ότι ανάρτησε την απόφαση στο ΕΣΗΔΗΣ, και την ανάρτησε στην κεντρική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού αυθημερόν την 12-10-2018. Ακολούθως την 24-10-2018 γνωστοποίησε ηλεκτρονικά μέσω της «επικοινωνίας» στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς ότι ανάρτησε «ανακοίνωση για την υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης» και αυθημερόν την 24-10-2018 ανάρτησε στην κεντρική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, ανακοίνωση σύμφωνα με την οποία κλήθηκε η παρεμβαίνουσα προσωρινή – τότε- ανάδοχος όπως προσκομίσει εντός 20 ημερών τα δικαιολογητικά που αναγράφονται στην «..Προσθήκη «III» Παραρτήματος «Γ» της διακήρυξης.**

7. Επειδή την 14-11-2018 η προσφεύγουσα μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, κοινοποίησε στην αναθέτουσα αρχή «Υπόμνημα» στο οποίο περιέχονται αιτιάσεις κατά των δικαιολογητικών κατακύρωσης, που εμπεριέχονται –μεταξύ άλλων αιτιάσεων- στους λόγους 1 και 2 της ήδη υπό εξέταση προσφυγής. Η αναθέτουσα αρχή γνωστοποίησε την 15-11-2018 της προσφεύγουσας στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς, μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού. Κατόπιν τούτων, η παρεμβαίνουσα μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού γνωστοποίησε προς την αναθέτουσα

Αριθμός απόφασης: 432/2019

αρχή την 21-11-2018 αντίθετο «Υπόμνημα» στο οποίο περιέχονται τα ήδη αναφερόμενα στο λόγο 2 της υπό εξέταση παρέμβασης.

8. Επειδή, σύμφωνα με την υπ' αριθ. Φ.604.3/9/5/18/6 Φεβρουαρίου 2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής «...**1. ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ ΣΥΜΦΩΝΙΑΣ - ΠΛΑΙΣΙΟ / ΤΙΜΕΣ** α. Αναδεικνύουμε προμηθευτή του ΠΟΝ την εταιρεία «...ΜΟΝ ΕΠΕ», όπως αναγράφεται στον επισυναπτόμενο Πίνακα Προμηθευτών Ειδών (ΠΠΕ) για την προμήθεια Κατεψυγμένων Αλιευμάτων, στο πλαίσιο κάλυψης αναγκών Π. Πλοίων και Ν. Υπηρεσιών περιοχών ..., ...και ΚΕ ..., για δύο (2) έτη ή μέχρι αποδόσεως διαγωνισμού Διακλαδικού Χαρακτήρα, προϋπολογιζόμενου κόστους 212.394,00 ευρώ (άνευ ΦΠΑ), όποιο εκ των τριών (3) γεγονότων επέλθει πρώτο... **ΠΙΝΑΚΑΣ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΕΩΝ ΕΙΔΩΝ**

ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΑΛΙΕΥΜΑΤΑ

Α/Α ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΠΩΝΥΜΙΑ	Μ/Μ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΕΣ ΠΟΣΟΤΗΤΕΣ ΑΝΑΛΩΣΗΣ ΓΙΑ ΔΥΟ (2) ΕΤΗ	ΤΙΜΗ ΑΝΑ Μ/Μ ΣΕ ΕΥΡΩ (ΑΝΕΥ ΦΠΑ)
1 ΞΙΦΙΑΣ ΦΕΤΑ 200-500 γραμμ.	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	500	7,75
2 ΓΛΑΥΚΟΣ ΦΕΤΑ ΧΩΡΙΣ ΔΕΡΜΑ 200-500 γραμμ	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	1.500	2,59
3 ΒΑΚΑΛΑΟΣ ΦΙΛΕΤΟ 200-400 γραμμ.	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	1.500	2,65
4 ΒΑΚΑΛΑΟΣ ΦΕΤΑ ΧΩΡΙΣ ΚΕΦΑΛΙ ΚΑΙ ΔΕΡΜΑ 400-600 γραμμ	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	100	3,34
5 ΒΑΚΑΛΑΟΣ ΥΓΡΑΛΑΤΟΣ 500-600 γραμμ.	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	6.500	2,30
6 ΨΑΡΟΚΡΟΚΕΤΑ ΒΑΚΑΛΑΟΥ	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	2.600	2,10
7 ΓΛΩΣΣΑ ΧΩΡΙΣ ΚΕΦΑΛΙ ΚΑΙ ΔΕΡΜΑ > 150 γραμμ.	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	4.500	3,80
8 ΠΕΡΚΑ ΦΙΛΕΤΟ 400-600 γραμμ.	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	7.600	5,05
9 ΣΥΝΑΓΡΙΔΑ Ή ΣΤΕΙΡΑ ΦΕΤΑ 300-500 γραμμ	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	200	8,99
10 ΣΦΥΡΙΔΑ ΟΛΟΚΛΗΡΗ 300-500 γραμμ	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	200	8,99

Αριθμός απόφασης: 432/2019

11 ΣΦΥΡΙΔΑ ΦΕΤΑ 200-500 γραμμ.	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	200	9,00
12 ΦΑΓΚΡΙ 300-500 γραμμ	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	100	4,08
13 ΣΑΡΓΟΣ 400-600 γραμμ.	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	100	4,04
14 ΛΙΘΡΙΝΙ 200- 250 γραμμ	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	50	3,50
15 ΜΠΑΡΜΠΟΥΝΙ 100-300 γραμμ.	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	100	3,60
16 ΧΤΑΠΟΔΙ 800-1.200 γραμμ.	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	5.000	6,22
17 ΚΑΛΑΜΑΡΙ ΚΑΘΑΡΙΣΜΕΝΟ	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	2.900	4,32
18 ΚΑΛΑΜΑΡΙ ΡΟΔΕΛΑ	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	2.200	4,32
19 ΣΟΥΠΙΕΣ ΚΑΘΑΡΙΣΜ. > 500 γραμμ./ΤΕΜ.	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	700	8,40
20 ΣΟΥΠΙΕΣ ΚΑΘΑΡΙΣΜ. < 500 γραμμ./ΤΕΜ.	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	2.500	4,32
21 ΓΑΡΙΔΕΣ Νο 4 ΑΤΛΑΝΤΙΚΟΥ	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	600	10,00
22 ΓΑΡΙΔΕΣ Νο 2 ΑΤΛΑΝΤΙΚΟΥ	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	1.000	10,00
23 ΓΑΡΙΔΕΣ Νο 1 ΑΤΛΑΝΤΙΚΟΥ	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	800	10,00
24 ΓΑΡΙΔΕΣ ΑΠΟΦΛΟΙΩΜΕΝΕΣ 60-80 τεμάχια/ λίμπρα	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	2.500	6,28
25 ΜΥΔΙΑ ΚΑΘΑΡΙΣΜΕΝΑ	ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ	ΚΙΛΟ	1.500	3,62

.....». Η προσβαλλόμενη απόφαση αναρτήθηκε στην κεντρική ηλεκτρονική σελίδα του διαγωνισμού την 13-2-2019, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στους διαγωνιζόμενους μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, με γνωστοποίηση περί της ως άνω ανάρτησης της προσβαλλόμενης στην κεντρική ηλεκτρονική σελίδα του διαγωνισμού.

9. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή νόμιμα και εμπρόθεσμα την 20-2-2019, μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην

Αριθμός απόφασης: 432/2019

ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

10. Επειδή την 22-2-2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη, στο άρθ. 365 παρ. 1 περ. (α) του ν. 4412/20169 και στο άρθ. 9 παρ. παρ. 1 περ. (α) του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, με μήνυμα μέσω της «*Επικοινωνίας*» και με ανάρτηση αυθημερόν στην κεντρική σελίδα του οικείου ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

11. Επειδή υπέρ της διατήρησης της προσβαλλόμενης απόφασης νόμιμα, εμπρόθεσμα, με προφανές έννομο συμφέρον καθόσον η προσφυγή στρέφεται κατά της κατακύρωσης της προμήθειας στην ίδια, και σύμφωνα με την παρ. 1 και 3 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016, και των άρθ. 7 και 8 του ΠΔ 39/2017, ασκήθηκε την 3-2-2019 η υπό εξέταση παρέμβαση της ...ΜΟΝ ΕΠΕ, με τον νόμιμο προβλεπόμενο τρόπο κατάθεσης στην «*επικοινωνία*» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

12. Επειδή η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ το με αριθ. πρωτ. Φ.604.3/9/6/18/4 Μαρτίου 2019 έγγραφο με τις απόψεις της επί της προσφυγής.

13. Επειδή η προσφυγή εισήχθη ενώπιον του 8^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360, 365 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, 8, 10, 112, 13 του ΠΔ 39/2017, κατόπιν της με αριθ. 290/2019 Πράξης του Προέδρου του 8^{ου} Κλιμακίου «*περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση αναθέτουσας αρχής προ χορήγησης προσωρινών μέτρων*».

14. Επειδή η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της ως άνω προσβαλλόμενης απόφασης κατακύρωσης, και αιτείται την ακύρωση αυτής, διότι κατά την προσφυγή τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης δεν πληρούν τις τυπικές προϋποθέσεις και όρους της διακήρυξης, και επικαλούμενη τις διατάξεις του ν. 4412/2016 και του Παραρτήματος Β ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ της διακήρυξης, άρθ. 2 παρ. 5 περ. β εδ. (3), (4), Παράρτημα Γ της

Αριθμός απόφασης: 432/2019

διακήρυξης, Προσθήκη III ισχυρίζεται με τον πρώτο λόγο της προσφυγής ότι «...Στην κρινόμενη υπόθεση, η αναδειχθείσα ως προσωρινή μειοδότης, όταν προσκλήθηκε να προσκομίσει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προβλέπονται στη Διακήρυξη, **δεν υπέβαλε -ως όφειλε με ποινή αποκλεισμού- τα δικαιολογητικά τα σχετικά με τη δηλωθείσα ως προμηθεύτριά της «Γ ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.» και συγκεκριμένα δεν υπέβαλε ούτε επιστολή της δηλωθείσας ως προμηθεύτριάς της «Γ, ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.»**, με την οποία να βεβαιώνει ο νόμιμος εκπρόσωπος της τελευταίας τη χορήγηση προς τον οικονομικό φορέα των προσφερόμενων (από τον οικονομικό φορέα) ειδών (δηλαδή να αποδεικνύεται η αλήθεια του περιεχομένου της με ημερομηνία 31-7-2018 υπεύθυνης δήλωσης του νομίμου εκπροσώπου της τότε συμμετέχουσας και στη συνέχεια αναδειχθείσας ως προσωρινής αναδόχου εταιρείας), **ούτε ισχύον πιστοποιητικό έγκρισης κατά HACCP για την ίδια προμηθεύτριά της**. Σημειώνω ότι το πιστοποιητικό που είχε κατατεθεί από την προσωρινή ανάδοχο -με την υποβολή της προσφοράς- είχε ήδη λήξει από τις 6 Οκτωβρίου 2018. **Αντί** των αμέσως ανωτέρω αναφερθέντων, υποχρεωτικά υποβλητέων δικαιολογητικών, **η προσωρινή ανάδοχος υπέβαλε το με ημερομηνία 9 Νοεμβρίου 2018 και υπό τον τίτλο «Ενημέρωση για εταιρεία Καλλιμάνης.pdf» έγγραφο της -παντελώς άγνωστης στη διαγωνιστική διαδικασία- «Oceana Frozen Food IKE»**, με το οποίο γνωστοποιείται (με άγνωστη ιδιότητα) η δήθεν «διαδικασία εξαγοράς από επενδυτή του εξωτερικού» της (δηλωθείσας ως προμηθεύτριας της προσωρινής μειοδότη) «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.» και η δήθεν εξ αυτού του λόγου αδυναμία της προσωρινής μειοδότη προς εκπλήρωση της (από τη Διακήρυξη και το Νόμο) υποχρέωσής της προς υποβολή των αναγκαίων δικαιολογητικών για την προμηθεύτριά της. Όμως, το έγγραφο αυτό **όχι μόνο δεν επάγεται οποιαδήποτε έννομη συνέπεια** και δεν θεραπεύει την -προβλεπόμενη επί ποινή αποκλεισμού- μη προσκόμιση των αντίστοιχων δικαιολογητικών, **αλλά** είναι -ως προς το περιεχόμενο του- και **αναληθές**. Συγκεκριμένα, η «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.» είναι σε πλήρη και κανονική λειτουργία, εφαρμόζει και τηρεί Σύστημα Διαχείρισης Ασφάλειας Τροφίμων σύμφωνα με το ISO 22000:2005 και έχει ανανεώσει την

Αριθμός απόφασης: 432/2019

πιστοποίησή της. Επισημαίνω ότι η ισχύς του σχετικού πιστοποιητικού της ίδιας προμηθεύτριας εταιρείας («Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.») που είχε υποβάλει ως δικαιολογητικό συμμετοχής η προσωρινή μειοδότης έπαυσε στις 6-10-2018, οπότε και εκδόθηκε νέο, ισχύον, πιστοποιητικό, το οποίο κατέχω και επισυνάπτω στην παρούσα ως -πραγματικά (βλ. παρακάτω τον «2° Λόγο»)-συνεργαζόμενη με τη «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.». Το ίδιο ως άνω σχολιαζόμενο υπό τον τίτλο «Ενημέρωση για εταιρεία Καλλιμάνης.pdf» έγγραφο που υποβλήθηκε από την προσωρινή μειοδότη ως δήθεν δικαιολογητικό κατακύρωσης, παρά την ανύπαρκτη αξία του, καταδεικνύει δυο (2) πρόσθετα σημαντικά στοιχεία i) **ότι η προσωρινή μειοδότης αποδέχεται πως η προσκόμιση τόσο της δήλωσης του νομίμου εκπροσώπου της δηλωθείσας ως προμηθεύτριας της «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.» περί αποδοχής της σχετικής προμήθειας όσο και του σχετικού πιστοποιητικού ISO 22000:2005 της ίδιας εταιρείας είναι απολύτως αναγκαία και ii) ότι πράγματι αδυνατεί να προσκομίσει τα έγγραφα αυτά, ανεξάρτητα από την αιτία της μη προσκόμισης** (βλ. παρακάτω τον πραγματικό λόγο αυτής της αδυναμίας). ...Επομένως, η προσβαλλόμενη απόφαση είναι ακυρωτέα αφού, κατά σαφή παραβίαση των οριζομένων στο άρθρο 103 Ν. 4412/2016, η Αναθέτουσα Αρχή αποδέχθηκε ως ορθά και πλήρη τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, ενώ, όπως αποδείχθηκε, **ελλείπουν παντελώς τα -με ποινή αποκλεισμού αξιούμενα- αποδεικτικά δικαιολογητικά κατακύρωσης τα σχετικά με τη δηλωθείσα ως προμηθεύτριά της προσωρινής αναδόχου «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.»**

15. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις αναφέρει ότι «... β. Η εταιρεία «...ΜΟΝ ΕΠΕ» κατά το στάδιο υποβολής δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς είχε δηλώσει ότι η προμήθεια κατεψυγμένων αλιευμάτων θα πραγματοποιείται από δύο προμηθευτές, ήτοι τις εταιρείες «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΣΕ» και «Δ. ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ» γ. Με την από 27-7-2018 υπεύθυνη δήλωση η εταιρεία «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ» αποδέχεται την εκτέλεση της εν λόγω προμήθειας για την εταιρεία «...ΜΟΝ ΕΠΕ» σε περίπτωση που μειοδοτήσει στο διαγωνισμό. δ. Κατά το στάδιο κατάθεσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, η εταιρεία «...ΜΟΝ ΕΠΕ» κατέθεσε όλα τα

Αριθμός απόφασης: 432/2019

απαιτούμενα δικαιολογητικά για την εταιρεία «Δ. ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ», τα οποία ελέγχθηκαν για την πληρότητα και κανονικότητά τους ...»

16. Επειδή ειδικά επί του πρώτου λόγου της προσφυγής η παρεμβαίνουσα, αναφέρει ότι «...Όλως ανεπίκαιρα ... η προσφεύγουσα εταιρεία ...αναφέρεται σε προγενέστερο στάδιο του υπό κρίση διαγωνισμού, ήτοι στο στάδιο κατάθεσης των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς! Ωστόσο, η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση προσφυγή της, προσβάλλει την απόφαση κατακύρωσης της Αναθέτουσας Αρχής, δηλαδή απόφαση η οποία έπεται της εξέτασης των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς! Κατά συνέπεια, η επίκληση του σχετικού όρου της διακήρυξης στον παρόν στάδιο είναι απολύτως μη νόμιμη. Η εταιρεία μας δε, κατά το στάδιο κατάθεσης των δικαιολογητικών συμμετοχής της – τεχνικής προσφοράς, είχε δηλώσει δύο προμηθευτές, ήτοι 1) την εταιρεία «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.» και 2) την εταιρεία «ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.», όπως άλλωστε συνομολογεί και αποδέχεται και η προσφεύγουσα στον τέταρτο λόγο της προσφυγής της. Επισημαίνουμε δε ότι η δήλωση δύο προμηθευτών σε τέτοιου είδους προϊόντα είναι απολύτως νόμιμη, όπως έχει δεχτεί και το Διοικητικό Εφετείο Αθηνών, με την υπ' αριθμ. 146/2018 απόφασή του. Το νόμιμο της προσφοράς δεν αμφισβητείται δε ούτε από την προσφεύγουσα εταιρεία. Κατά συνέπεια, απολύτως δικαιολογημένα, η εταιρεία μας δεν κατέθεσε τα ζητούμενα έγγραφα, ήτοι επιστολή «συνεργαζόμενων εταιρειών» και πιστοποιητικό έγκρισης για το σύστημα διαχείρισης ποιότητας και ασφάλειας τροφίμων (HACCP) σχετικά με την εταιρεία «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.». Απολύτως νόμιμα δε, καταθέσαμε όλα τα ως άνω δικαιολογητικά κατακύρωσης για την προμηθεύτρια εταιρεία «ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.» ... Επικουρικά, μάλιστα, γνωστοποιήσαμε στην Αναθέτουσα Αρχή ότι η εταιρεία «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.» βρίσκεται σε διαδικασία εξαγοράς από επενδυτή του εξωτερικού, για το λόγο αυτό δε, απολύτως νόμιμα, προσκομίσαμε δικαιολογητικά κατακύρωσης σχετικά με την δεύτερη δηλωθείσα από εμάς προμηθεύτρια εταιρεία, ήτοι την εταιρεία «ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ. Κατά συνέπεια, η μη προσκόμιση στην Αναθέτουσα Αρχή των δικαιολογητικών κατακύρωσης σχετικά με την εταιρεία «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.» είναι απολύτως

Αριθμός απόφασης: 432/2019

νόμιμη και δικαιολογημένη, δεδομένου ότι η εταιρεία μας κατέθεσε όλα τα ζητηθέντα από την διακήρυξη και την Αναθέτουσα Αρχή δικαιολογητικά κατακύρωσης σχετικά με την εταιρεία «ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.», την οποία απολύτως νόμιμα είχαμε δηλώσει ως δεύτερη προμηθεύτρια εταιρεία μας....»

17. Επειδή η προσφεύγουσα επικαλούμενη το άρθρ. 103 του ν. 4412/2016 ισχυρίζεται με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής ότι «...Στις 14 Νοεμβρίου 2018 ανάρτησα, μέσω της εφαρμογής «Επικοινωνία» του ψηφιακού τόπου του Διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, τη με την ίδια ημερομηνία επιστολή μου, στην οποία είχα επισυνάψει το από 17 Σεπτεμβρίου 2018 έγγραφο της «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.», δηλαδή της εταιρείας της εμφανιζόμενης ως παραγωγού-προμηθεύτριας (και) της προσωρινής αναδόχου. Από το έγγραφο αυτό προκύπτει -πλην των άλλων- ότι **αν και** η προσωρινή ανάδοχος είχε εμφανίσει τη «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.» ως παραγωγό-προμηθεύτριά της, **ουδέποτε** η «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.» (κατά λέξη) «**έχει προέλθει -πλην της «... ΕΠΕ»- με οποιοσδήποτε άλλο νομικό ή φυσικό πρόσωπο και βεβαίως ούτε με την ... ΜΟΝ. ΕΠΕ σε συμφωνία προμήθειας κατεψυγμένων αλιευμάτων**» σε σχέση με τον ανωτέρω Διαγωνισμό. Από το περιεχόμενο του αμέσως ανωτέρω εγγράφου προκύπτει με απόλυτη βεβαιότητα ότι ΟΛ δηλώσεις που έχει περιλάβει η προσωρινή μειοδότης κατά την υποβολή της προσφοράς της, οι σχετικές με την τεχνική και επαγγελματική της επάρκεια που σχετίζονται με την αντίστοιχη επάρκεια της δήθεν εμφανιζόμενης ως προμηθεύτριάς της «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.», είναι **ψευδείς** ή -κατ' ελάχιστον- **ανακριβείς**. Οι δηλώσεις αυτές περιέχονται τόσο στο (απολύτως ταυτιζόμενο με υπεύθυνη δήλωση) υποβληθέν από την προσωρινή μειοδότη Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (άρθρο 79 Ν. 4412/2016) όσο και στην επίσης, υποβληθείσα από την προσωρινή μειοδότη ως δικαιολογητικό συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς, με ημερομηνία 31 Ιουλίου 2018 Υπεύθυνη Δήλωση Ν. 1599/1986. Επισημαίνω ότι με την τελευταία αυτή Υπεύθυνη Δήλωση ο νόμιμος εκπρόσωπος της προσωρινής μειοδότης ρητά δεσμεύθηκε για ένα γεγονός που αποδείχθηκε **απολύτως ανακριβές**, ότι δηλαδή «... οι νόμιμοι εκπρόσωποι των ανωτέρω εταιρειών (στις οποίες καταλέγεται και η Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.) έχουν αποδεχθεί έναντι

μου την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας σε περίπτωση κατακύρωσης στην εταιρεία, καθ' όλη τη διάρκεια ισχύος της υπογραφείσας συμφωνίας - πλαισίου». **Συνομολογείται ουσιαστικά από την προσωρινή ανάδοχο ότι αυθαίρετα είχε δηλώσει τη «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.» ως προμηθεύτριά της.** Επομένως, το κατά τα ανωτέρω υποβληθέν ως δικαιολογητικό κατακύρωσης υπό τον τίτλο «Ενημέρωση για εταιρεία Καλλιμάνης.pdf» έγγραφο καταδεικνύει ότι στην προσπάθεια «κάλυψης» της αυθαιρεσίας, επιστρατεύθηκε μια άγνωστη, άσχετη και αδιάφορη -ως προς τον Διαγωνισμό- εταιρεία, αδιευκρίνιστου σκοπού και απροσδιόριστης αρμοδιότητας, προκειμένου να χορηγήσει «βεβαίωση» ανύπαρκτης αξίας και -όπως προέκυψε- ανακριβούς περιεχομένου. Περαιτέρω, προς ενίσχυση των προαναφερθέντων, επισημαίνω ότι εάν επρόκειτο όχι περί δόλιας μεθόδευσης, αλλά περί σφάλματος ή περί τυχόν κακής εμπορικής εξέλιξης μεταξύ των δυο {2} επιχειρήσεων (δηλαδή μεταξύ της προσωρινής αναδόχου και της «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.»), η προσωρινή ανάδοχος, κατά τη σαφή διατύπωση του άρθρου 104 παρ. 2 Ν. 4412/2016, **«όφειλε να ενημερώσει αμελλητί την αναθέτουσα αρχή σχετικά»** με τις μεταβολές που επήλθαν «στις προϋποθέσεις που είχε δηλώσει ότι πληροί ή για τις οποίες (μεταβολές) έλαβε γνώση μετά τη δήλωση και μέχρι την ημέρα έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης» ... «και το αργότερο μέχρι την ημέρα έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών του άρθρου 80». ...Επομένως, η προσβαλλόμενη απόφαση είναι -και για το λόγο αυτό- ακυρωτέα, αφού αν και τα στοιχεία που δήλωσε η συμμετέχουσα «...ΜΟΝ. ΕΠΕ» αποδείχθηκαν, κατά το στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αναμφισβητήτως ψευδή ή -κατ' ελάχιστου- ανακριβή....»

18. Επειδή ειδικά επί του δεύτερου λόγου της προσφυγής η παρεμβαίνουσα, αναφέρει ότι «...Αρχικά, και πάλι η προσφεύγουσα εταιρεία, **όλως μη νόμιμα και ανεπίκαιρα αναφέρεται σε προγενέστερο στάδιο του υπό κρίση διαγωνισμού,** ήτοι στο στάδιο κατάθεσης των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς, ...η προσφεύγουσα ...προσβάλλει την απόφαση κατακύρωσης της Αναθέτουσας Αρχής, δηλαδή απόφαση η οποία έπεται της εξέτασης των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς!

Αριθμός απόφασης: 432/2019

...Κατά δεύτερον, ο σχετικός λόγος προσφυγής της προσφεύγουσας τυγχάνει μη νόμιμος και όλως αβάσιμος, καθώς η εταιρεία μας διαθέτει και σας προσκομίζει την από 27.7.2018 βεβαίωση της εταιρείας «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.», με την οποία αυτή δηλώνει ότι, σε περίπτωση ανάδειξής μας ως αναδόχου, αυτή δεσμεύεται σχετικά με την εκτέλεση της προμήθειας και επιτρέπει την ελεύθερη πρόσβαση των οργάνων του υπό κρίση διαγωνισμού στις εγκαταστάσεις της. Την κατάθεση της εν λόγω βεβαίωσης της ως άνω προμηθεύτριας εταιρείας δε, έχουμε ήδη επισημάνει με το από 21.11.2018 υπόμνημά μας προς την Αναθέτουσα Αρχή, σε απάντηση του από 14.11.2018 όλως μη νόμιμου και αβάσιμου υπομνήματος της προσφεύγουσας ...Κατά συνέπεια, όλως μη νόμιμα, αβάσιμα και ψευδώς η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι αυθαίρετα δηλώσαμε την ως άνω εταιρεία ως προμηθεύτριά μας, δεδομένου ότι νόμιμα καταθέσαμε την από 27.7.2018 βεβαίωση της παραπάνω εταιρείας....»

19. Επειδή η προσφεύγουσα επικαλούμενη τα άρθ. 103 και 75 του ν. 4412/2016 ισχυρίζεται με τον τρίτο λόγο της προσφυγής ότι «...Στην κρινόμενη υπόθεση, με δεδομένη την αποκλειστική εμπορική δραστηριότητας της αναδειχθείσας προσωρινής αναδόχου, οι -περιληφθείσες τόσο στο υποβληθέν Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης όσο και στα λοιπά υποβληθέντα δικαιολογητικά συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς- δηλώσεις της προσωρινής αναδόχου «...ΜΟΝ. ΕΠΕ», που αναφέρονται στο ζήτημα της -από την πλευρά της- πλήρωσης του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής ως προς την τεχνική και επαγγελματική επάρκειά της, σχετίζονται προς την αντίστοιχη επάρκεια της (δηλωθείσας ως) προμηθεύτριάς της «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.». Την τεχνική και επαγγελματική αυτή επάρκεια, η οποία αρχικά, κατά το στάδιο της υποβολής της προσφοράς, δηλώθηκε, όφειλε η «...ΜΟΝ. ΕΠΕ» να αποδείξει κατά το στάδιο της κατακύρωσης, υποβάλλοντας τα σχετικά αποδεικτικά έγγραφα και λοιπά δικαιολογητικά. Όμως, η αναγκαία αυτή απόδειξη ουδέποτε υλοποιήθηκε, αφού δεν υποβλήθηκε οποιοδήποτε έγγραφο σχετικό με την προμηθεύτρια «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.» και κατά συνέπεια δεν αποδείχθηκε από την προσωρινή ανάδοχο η αξιούμενη

Αριθμός απόφασης: 432/2019

πλήρωση του σχετικού κριτηρίου ποιοτικής επιλογής, δηλαδή η τεχνική και επαγγελματική ικανότητά της..»

20. Επειδή ειδικά επί του τρίτου λόγου της προσφυγής η παρεμβαίνουσα, αναφέρει ότι «...όπως προαναφέρθηκε ...η εταιρεία μας, κατά το στάδιο κατάθεσης των δικαιολογητικών συμμετοχής της – τεχνικής προσφοράς, είχε δηλώσει **δύο προμηθευτές**, ήτοι 1) την εταιρεία «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.» και 2) την εταιρεία «**ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.**»... Κατά συνέπεια, απολύτως δικαιολογημένα, η εταιρεία μας δεν κατέθεσε τα ζητούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης σχετικά με την εταιρεία «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.». Απολύτως νόμιμα δε, καταθέσαμε όλα τα απαιτούμενα εκ της διακήρυξης δικαιολογητικά κατακύρωσης για την προμηθεύτρια εταιρεία «**ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.**»..... **Ως εκ τούτου, η τεχνική και επαγγελματική μας επάρκεια δεν θίγεται από την μη προσκόμιση δικαιολογητικών κατακύρωσης σχετικά με την εταιρεία «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.**», αποδεικνύεται απόλυτα και προκύπτει δε από την προσκόμιση των παραπάνω δικαιολογητικών, τα οποία αφορούν στην εταιρεία «**ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.**».....»

21. Επειδή η προσφεύγουσα επικαλούμενη τα άρθ. 103, 75 του ν. 4412/2016 και εν γένει την διακήρυξη ισχυρίζεται με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής ότι «...η προσωρινή ανάδοχος δήλωσε ως συνεργαζόμενη επιχείρηση τη «Δ. ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.» και υπέβαλε (και) ως δικαιολογητικό κατακύρωσης το πιστοποιητικό που εφαρμόζει η τελευταία αυτή εταιρεία κατά ISO 22000:2005. Όμως, το συγκεκριμένο πιστοποιητικό δεν πληροί τη σχετική ρύθμιση της Διακήρυξης, η οποία αξιώνει, επί ποινή αποκλεισμού πιστοποιητικό παραγωγού ή συσκευαστή ή τυποποιητή του τελικού προϊόντος, δηλαδή των κατεψυγμένων αλιευμάτων. Η προμηθεύτρια της προσωρινής αναδόχου «Δ. ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.», σύμφωνα με το πεδίο εφαρμογής του κατά τ' ανωτέρω πιστοποιητικού της, το οποίο κατά λέξη είναι «**ΑΝΑΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ & ΑΠΟΨΥΞΗ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ ΑΛΙΕΥΜΑΤΩΝ, ΕΜΠΟΡΙΑ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ ΤΡΟΦΙΜΩΝ**», ούτε παράγει κατεψυγμένα αλιεύματα, ούτε συσκευάζει κατεψυγμένα αλιεύματα, ούτε τυποποιεί κατεψυγμένα αλιεύματα. Η «Δ. ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.» είναι

πιστοποιημένη αποκλειστικά και μόνο για **την απόψυξη κατεψυγμένων αλιευμάτων** και την **ανασυσκευασία των αποψυχθέντων αλιευμάτων** - δηλαδή ουδεμία σχέση έχει με το υλικό αντικείμενο της υπό ανάθεσης σύμβασης, τα κατεψυγμένα αλιεύματα. Επομένως, η αναδειχθείσα ανάδοχος **απέτυχε ν' αποδείξει** -ως όφειλε, με τα δικαιολογητικά που προσκόμισε- **την τεχνική και επαγγελματική της επάρκεια και ως προς τη δηλωθείσα προμηθευτριά της «Δ. ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.»** και για το λόγο αυτό η προσφορά της έπρεπε να είχε απορριφθεί. Σημειώνω ότι ο συγκεκριμένος λόγος ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης γεννήθηκε κατά το στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης και όχι προγενέστερα, για τον ακόλουθο λόγο. Η συμμετέχουσα «...ΜΟΝ. ΕΠΕ» είχε δηλώσει αρχικά δυο (2) προμηθεύτριες επιχειρήσεις, τη «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.» και τη «Δ. ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.». Κατά την υποβολή των ζητηθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, η προσωρινή ανάδοχος δεν υπέβαλε οποιοδήποτε έγγραφο ως προς τη «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.» και επομένως **συνομολόγησε** ότι θα προμηθεύεται τα προσφερόμενα είδη αποκλειστικά και μόνο από την άλλη δηλωθείσα ως συνεργαζόμενη επιχείρηση, τη «Δ. ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.», **Ενώ** όμως, το αρχικό (κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς) πιστοποιητικό της στη συνέχεια «καταργηθείσας»/«εξαφανισθείσας» «Γ, ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.» εκάλυπτε τις προϋποθέσεις της Διακήρυξης, αφού το πεδίο εφαρμογής του αναφέρετο σε «επεξεργασία, συσκευασία και εμπορία κατεψυγμένων αλιευμάτων», οπότε παρείλκε οποιαδήποτε αμφισβήτηση περί της τεχνικής ικανότητας της «...ΜΟΝ. ΕΠΕ», **στη συνέχεια** (κατά το στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης) «καταργήθηκε»/«εξαφανίσθηκε» η μόνη πληρούσα την τεχνική ικανότητα προμηθευτριά της προσωρινής αναδόχου και απέμεινε ως μόνη και αποκλειστική προμηθευτριά της η «Δ. ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.», η οποία -κατά τα ανωτέρω- δεν καλύπτει την από τη Διακήρυξη αξίωση της «παραγωγής ή τυποποίησης ή συσκευασίας κατεψυγμένων αλιευμάτων». Επομένως, στο παρόν στάδιο, του ελέγχου των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, ανέκυψε για πρώτη φορά το δεδομένο ότι η

προσωρινή ανάδοχος δεν εκπληρώνει το ποιοτικό κριτήριο της αξιούμενης από τη Διακήρυξη τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας.»

22. Επειδή ειδικά επί του τέταρτου λόγου της προσφυγής, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι «...Με την από 01-03-19 βεβαίωση της εταιρείας «EQA HELLAS AE» διευκρινίζεται ότι στον όρο ανασυσκευασία, που αναφέρεται στο πεδίο εφαρμογής του υπ' αριθ. ΣΔΑΤ 6034/17 πιστοποιητικό της εταιρείας «Δ. ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.», περιλαμβάνονται και οι δραστηριότητες της συσκευασίας και τυποποίησης των κατεψυγμένων προϊόντων της εταιρείας, και κατά συνέπεια πληρούνται οι απαιτήσεις της παραγράφου 5β(4) άρθρου 2 της ...διακήρυξης...»

23. Επειδή ειδικά επί του τέταρτου λόγου της προσφυγής η παρεμβαίνουσα, αναφέρει ότι «...Ειδικότερα, σύμφωνα με το από 23.5.2017 πιστοποιητικό ΕΛΟΤ EN ISO 22000:2005 που καταθέσαμε σχετικά με την προμηθεύτρια εταιρεία μας, «ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε» αποδεικνύεται και προκύπτει πλήρως ότι η εταιρεία αυτή συσκευάζει και τυποποιεί τα υπό κρίση προϊόντα, συνεπώς, πληροί απόλυτα τις απαιτήσεις που θέτει η υπό κρίση διακήρυξη (σελ. 31), σε περίπτωση που η ανάδοχος εταιρεία εμπορεύεται και δεν παράγει ή συσκευάζει ή τυποποιεί τα σχετικά προϊόντα, όπως εν προκειμένω. Συγκεκριμένα, στο εν λόγω πιστοποιητικό αναφέρεται ξεκάθαρα ότι η προμηθεύτρια εταιρεία μας **ΑΝΑΣΥΣΚΕΥΑΖΕΙ και ΑΠΟΨΥΧΕΙ τα προϊόντα.... Προς επίρρωση του ισχυρισμού μας, σας προσκομίζουμε την από 1.3.2019 βεβαίωση της EQA HELLAS A.E., με την οποία πιστοποιείται και διευκρινίζεται ότι στον όρο «ανασυσκευασία», ο οποίος αναφέρεται στο πιστοποιητικό μας, περιλαμβάνονται οι δραστηριότητες της συσκευασίας και της τυποποίησης των κατεψυγμένων προϊόντων. Συνεπώς, όλως μη νόμιμα, αλυσιτελώς και παραπειστικά προβάλλεται ο εν λόγω ισχυρισμός από την προσφεύγουσα εταιρεία!...**»

24. Επειδή, ως προκύπτει από τα έγγραφα της διαδικασίας ως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας κατέλαβε την δεύτερη θέση στην σειρά μειοδοσίας των τεσσάρων αποδεκτών προσφορών (σκέψη 6). Ειδικότερα η οικονομική

Αριθμός απόφασης: 432/2019

προσφορά της προσφεύγουσας ανέρχεται σε 212.910 ευρώ, έναντι της παρεμβαίνουσας η οποία ανέρχεται σε 212.394 ευρώ, και έναντι της τρίτης ...ΜΟΝ ΕΠΕ η οποία ανέρχεται σε 226.875 ευρώ, και της τέταρτης ...ΑΕ που ανέρχεται σε 243.555 ευρώ. Συνεπώς, η προσφεύγουσα της οποίας η οικονομική προσφορά κατέλαβε την δεύτερη θέση στην σειρά μειοδοσίας, ισχυριζόμενη ότι πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, διότι έκανε δεκτά, ενώ έπρεπε να απορρίψει ως απαράδεκτη τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας προσωρινής αναδόχου, έχει έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής. Και τούτο διότι επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης και την απόρριψη της προσφοράς της προτασσομένης αυτής παρεμβαίνουσας αναδόχου, επί τω τέλει όπως αναδειχθεί η ίδια ανάδοχος της προμήθειας, έχοντας υποβάλει την αμέσως επόμενη, δεύτερη κατά σειρά, αποδεκτή ως νόμιμη και συμφερότερη οικονομική προσφορά βάσει τιμής. Συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα θεμελιώνει, εν προκειμένω, το έννομο συμφέρον της, ως ένας εκ των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων με αποδεκτή προσφορά στον διαγωνισμό, που εύλογα προσδοκά να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και ως εκ τούτου επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης ως προς την αποδοχή της παρεμβαίνουσας, επικαλούμενη άμεση βλάβη από την προσβαλλόμενη πράξη, η οποία, κατά τους ισχυρισμούς της, παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις διαδικασίες ανάθεσης και θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον προς παροχή έννομης προστασίας στη ζημία του από την παράνομη συμμετοχή τρίτου στο διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΣΤΕ 678/2016, ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, ΣΤΕ 678/2016, ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001, ΣΤΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣΤΕ Ολομ. 280/96, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», ΔιοικΔ, 2010, τ. 4, σελ 846- 7).

25. Επειδή, στο άρθρο 2 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «*Ορισμοί (άρθρο 2 και άρθρο 33 παρ. 1 εδάφιο β΄ της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και άρθρο 2 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)*» προβλέπεται ότι «*..10) ως «συμφωνία - πλαίσιο» νοείται μία συμφωνία που συνάπτεται μεταξύ μιας ή ενός ή περισσοτέρων*

Αριθμός απόφασης: 432/2019

αναθετουσών αρχών/αναθετόντων φορέων και ενός ή περισσότερων οικονομικών φορέων, η οποία αποσκοπεί στον καθορισμό των όρων που διέπουν τις συμβάσεις που πρόκειται να συναφθούν κατά τη διάρκεια συγκεκριμένης περιόδου, ιδίως όσον αφορά τις τιμές και, όπου ενδείκνυται, τις προβλεπόμενες ποσότητες...»

26. Επειδή, στο άρθρο 39 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Συμφωνίες-πλαίσιο (άρθρο 33 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» προβλέπεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές δύνανται να συνάπτουν συμφωνίες-πλαίσιο κατά την έννοια της περίπτωσης 10 της παραγράφου 1 του άρθρου 2 εφόσον εφαρμόζουν τις διατάξεις που προβλέπονται στο παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221).....»

27. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιωνπροσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως:ε) την ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης ...ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας,....καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης. ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων.... ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς... ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ... κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...»

28. Επειδή στο άρθρ. 71 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο « Γενικές αρχές (άρθρο 56 παρ. 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι : « Οι συμβάσεις ανατίθενται βάσει των κριτηρίων που καθορίζονται στα άρθρα 86 έως 89 εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει, σύμφωνα με τα άρθρα 79 έως και 81, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται

Αριθμός απόφασης: 432/2019

στην προκήρυξη σύμβασης ...και στα έγγραφα της σύμβασης, λαμβανομένου υπόψη, κατά περίπτωση, του άρθρου 57, β) η προσφορά προέρχεται από προσφέροντα ο οποίος ...πληροί τα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75 έως 77»

29. Επειδή στο άρθ. 75 «Κριτήρια επιλογής (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: ...γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους .. και 4. 4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας. ... 5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης....»

30. Επειδή στο άρθ. 79 «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του ν.4412/2016 ορίζεται ότι «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν... 3. Για τις συμβάσεις άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή. ... 5.... Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να

Αριθμός απόφασης: 432/2019

υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79, και κατά περίπτωση το άρθρο 80. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80 και 82....»

31. Επειδή στο άρθ. 80 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Αποδεικτικά μέσα (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι : «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α΄, ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82... 5. Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή περισσότερους από τους τρόπους που αναφέρονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α΄, ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών....» Και περαιτέρω, στο Παράρτημα XII με τον τίτλο «ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΑ ΜΕΣΑ ΓΙΑ ΤΑ ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΕΠΙΛΟΓΗΣ», του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016, στο «Μέρος II: Τεχνική ικανότητα» ορίζεται ότι : « Αποδεικτικά στοιχεία των τεχνικών ικανοτήτων του οικονομικού φορέα, που αναφέρονται στο άρθρο 75: ...ii) πιστοποιητικά εκδιδόμενα από επίσημα ινστιτούτα ή επίσημες υπηρεσίες ελέγχου της ποιότητας, αναγνωρισμένων ικανοτήτων, με τα οποία βεβαιώνεται η καταλληλότητα των αγαθών επαληθευόμενη με παραπομπές σεπρότυπα.»

32. Επειδή στο άρθ. 82 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης (άρθρο 62 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι : « 1. Οι αναθέτουσες αρχές, εάν απαιτούν την προσκόμιση πιστοποιητικών εκδιδόμενων από ανεξάρτητους οργανισμούς που βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με ορισμένα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, συμπεριλαμβανομένης της προσβασιμότητας για άτομα με ειδικές ανάγκες, παραπέμπουν σε συστήματα

Αριθμός απόφασης: 432/2019

διασφάλισης ποιότητας τα οποία βασίζονται στη σχετική σειρά ευρωπαϊκών προτύπων και έχουν πιστοποιηθεί από διαπιστευμένους οργανισμούς. Οι αναθέτουσες αρχές αναγνωρίζουν ισοδύναμα πιστοποιητικά από οργανισμούς εδρεύοντες σε άλλα κράτη - μέλη. Επίσης, κάνουν δεκτά άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν είχε τη δυνατότητα να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα προτεινόμενα μέτρα διασφάλισης ποιότητας πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας. 2. Εάν οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν την υποβολή πιστοποιητικών εκδιδόμενων από ανεξάρτητους οργανισμούς που να βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με συγκεκριμένα συστήματα ή πρότυπα όσον αφορά την περιβαλλοντική διαχείριση, παραπέμπουν στο σύστημα οικολογικής διαχείρισης και ελέγχου (EMAS) της Ένωσης ή σε άλλα συστήματα περιβαλλοντικής διαχείρισης που έχουν αναγνωριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 45 του Κανονισμού (ΕΚ) αριθμ. 1221/2009 ή σε άλλα πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης βασιζόμενα σε αντίστοιχα ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα που έχουν εκδοθεί από διαπιστευμένους οργανισμούς. Οι αναθέτουσες αρχές αναγνωρίζουν ισοδύναμα πιστοποιητικά από οργανισμούς εδρεύοντες σε άλλα κράτη - μέλη. Όταν ο οικονομικός φορέας τεκμηριωμένα δεν έχει πρόσβαση στα εν λόγω πιστοποιητικά ή δεν έχει τη δυνατότητα να τα αποκτήσει εντός των σχετικών προθεσμιών, για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, η αναθέτουσα αρχή αποδέχεται επίσης άλλα αποδεικτικά μέσα μέτρων περιβαλλοντικής διαχείρισης, υπό την προϋπόθεση ότι ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα συγκεκριμένα μέτρα είναι ισοδύναμα με εκείνα που απαιτούνται βάσει του εφαρμοστέου συστήματος ή του προτύπου περιβαλλοντικής διαχείρισης. »

33. Επειδή το άρθ. 103 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» προβλέπει ότι : «Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή

Αριθμός απόφασης: 432/2019

ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, που καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και δεν μπορεί να είναι μικρότερη των δέκα (10) ούτε μεγαλύτερη των είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την ως άνω προθεσμία, εφόσον αιτιολογείται αυτό επαρκώς και κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες. 3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται. 4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ

Αριθμός απόφασης: 432/2019

της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται. 5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και το άρθρο 75 η διαδικασία ματαιώνεται. 6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105. 7. Όσοι υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος. »

Αριθμός απόφασης: 432/2019

34. Επειδή το άρθρ. 104 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής Οψιγενείς μεταβολές» προβλέπει ότι :« 1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105. 2. Αν επέλθουν μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες οι προσφέροντες/υποψήφιοι είχαν δηλώσει ότι πληρούν, σύμφωνα με το άρθρο 79, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσφέρων/υποψήφιος μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οι προσφέροντες/υποψήφιοι οφείλουν να ενημερώσουν αμελλητί την αναθέτουσα αρχή σχετικά και το αργότερο μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών του άρθρου 80. 3. Σε περίπτωση έκκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για οψιγενείς μεταβολές κατά την έννοια της προηγούμενης παραγράφου που επήλθαν στο πρόσωπο του προσωρινού αναδόχου, δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με τις παραγράφους 4, 5 και 6 του άρθρου 72, και εφαρμόζονται κατά τα λοιπά οι διατάξεις των παραγράφων αυτών. Σε αντίθετη περίπτωση, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του προσωρινού αναδόχου, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 72.»

35. Επειδή σύμφωνα με τον όρο 9 της διακήρυξης (σελ. 4) : « 9. Κατά τα λοιπά, οι Γενικοί και Ειδικοί Όροι του διαγωνισμού, ως παραρτήματα «Α» και «Β», το παράρτημα «Γ» των απαιτούμενων δικαιολογητικών, το παράρτημα «Δ» της Τεχνικής Προδιαγραφής καθώς και το παράρτημα «Ε» Υπόδειγμα Συμφωνίας - Πλαίσιο / Εκτελεστικής Σύμβασης, καθορίζουν τις επιμέρους υποχρεώσεις και απαιτήσεις των οικονομικών φορέων. Οι Ειδικοί Όροι κατισχύουν των Γενικών και των λοιπών παραρτημάτων. Κατά τα λοιπά μη λεπτομερώς αναφερόμενα στους Γενικούς και Ειδικούς Όρους, ισχύουν τα καθοριζόμενα από το νομοθετικό πλαίσιο περί προμηθειών του Δημοσίου

(Ν.4412/16), και την οδηγία 2014/24/ΕΚ.» Ακολούθως, στο **ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Β» ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ** προβλέπεται «...**Άρθρο 2 Υποβολή Προσφορών - Διεξαγωγή - Επανάληψη Διαγωνισμού... 1. Τρόπος υποβολής προσφορών** Οι προσφορές υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.... **4. Διευκρινίσεις σχετικά με την ηλεκτρονική υποβολή και προσκόμιση εγγράφων** α. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά των (υπο)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» και «Οικονομική Προσφορά» υποβάλλονται επί ποινή απορρίψεως από τον προσφέροντα ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου pdf.... **5. Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά»** Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» περιλαμβάνονται: **α. Δικαιολογητικά Συμμετοχής:** Οι προσφέροντες υποβάλουν ηλεκτρονικά μαζί με την προσφορά τους, εγκαίρως και προσηκόντως, επί ποινή αποκλεισμού, σε μορφή αρχείου .pdf ...τα εξής δικαιολογητικά: (1) Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του Ν.1599/1986, της καταλληλότητας, ...και των ικανοτήτων των οικονομικών φορέων, ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι:... (β) Πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής..... **β. Τεχνική Προσφορά** (1) Η Τεχνική Προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του Συστήματος. ... (3) Υπεύθυνη δήλωση επί της καταγωγής των προσφερόμενων ειδών. Αυτή θα περιλαμβάνει δήλωση της επιχειρηματικής μονάδας (που παράγει ή τυποποιεί ή συσκευάζει το τελικό προϊόν), του τόπου εγκατάστασης της και την χώρα καταγωγής των προσφερόμενων ειδών, τόσο στην περίπτωση στην οποία η συμμετέχουσα εταιρεία παράγει η ίδια αυτά τα προϊόντα, όσο και στην περίπτωση που κάποια άλλη επιχειρηματική μονάδα τα παράγει αντί αυτής. (Υπόδειγμα ως προσθήκη Ι(Α) παραρτήματος «Γ»). Στη δεύτερη περίπτωση, απαιτείται επιπλέον και η υποβολή έτερης Υπεύθυνης Δήλωσης της συμμετέχουσας εταιρείας, στην οποία θα δηλώνεται ότι η παραγωγή ή συσκευασία ή τυποποίηση του τελικού προϊόντος (ως τέτοιο

Αριθμός απόφασης: 432/2019

νοείται το προς παράδοση στον τελικό καταναλωτή) θα γίνει από την εταιρεία στην οποία ανήκει ή η οποία εκμεταλλεύεται ολικά ή μερικά την μονάδα παραγωγής του τελικού προϊόντος και ότι ο νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρείας αυτής, έχει αποδεχθεί έναντι τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον οικονομικό φορέα υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή. (Υπόδειγμα ως προσθήκη I(B) παραρτήματος «Γ»).

Προσφορά που δεν περιλαμβάνει τις κατά περίπτωση ανωτέρω Υ/Δ θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη.... (4) Πιστοποιητικό έγκρισης για το σύστημα διαχείρισης ποιότητας και ασφάλειας τροφίμων (HACCP) που εφαρμόζεται στην εταιρεία τους (σύμφωνα με το πρότυπο ISO 22000:2005 ή αντίστοιχο).... Σε περίπτωση που οι συμμετέχουσες εταιρείες είναι μόνο έμποροι και δεν παράγουν ή συσκευάζουν ή τυποποιούν το τελικό προϊόν θα προσκομισθεί αντίστοιχο πιστοποιητικό και για τις συνεργαζόμενες εταιρείες. Η μη υποβολή του ανωτέρω πιστοποιητικού επιφέρει ποινή αποκλεισμού..... **6.**

Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Οικονομική Προσφορά»(2) ... Δε θα γίνονται δεκτές εναλλακτικές προσφορές γ. Για το εκάστοτε προσφερόμενο είδος θα αναγράφεται η εμπορική και επιστημονική του ονομασία / επωνυμία με την οποία κυκλοφορεί στην αγορά, καθώς και την ένδειξη περιοχής αλίευσης / παραγωγής (ως υπόδειγμα **προσθήκης II παραρτήματος «Γ»**). Μετά την ανάδειξη προμηθευτή, τα ανωτέρω στοιχεία των ειδών θα αναγράφονται στην κατακυρωτική απόφαση και δε θα επιτρέπεται αλλαγή τους χωρίς προηγούμενη άδεια της Υπηρεσίας. **Πριν και μετά την σύναψη της συμφωνίας - πλαίσιο δεν επιτρέπεται η αλλαγή της επιχειρηματικής μονάδας που δηλώθηκε με την προσφορά και με βάση την οποία έγινε η κατακύρωση.** Κατ' εξαίρεση, πριν τη σύναψη της συμφωνίας - πλαίσιο μπορεί να εγκριθεί η ανωτέρω αλλαγή μόνο λόγω ανωτέρας βίας ή διακοπής λειτουργίας της δηλωθείσας επιχειρηματικής μονάδας για οποιονδήποτε λόγο, ενώ μετά τη σύναψη της συμφωνίας - πλαίσιο μπορεί να εγκριθεί η ανωτέρω αλλαγή μετά από αιτιολογημένο αίτημα του προμηθευτή. Σε κάθε περίπτωση απαιτείται απόφαση του αρμοδίου αποφασίζοντος οργάνου, μετά από γνώμη του αρμόδιου συλλογικού οργάνου. **7. ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΗ ΑΠΟΣΦΡΑΓΙΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ.....** Κατά την προαναφερόμενη ημερομηνία και ώρα γίνεται

Αριθμός απόφασης: 432/2019

αποσφράγιση μόνο των ηλεκτρονικών (υπο)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά». Οι ηλεκτρονικοί (υπο)φάκελοι με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» αποσφραγίζονται ηλεκτρονικά μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων, σε ημερομηνία και ώρα που θα γνωστοποιηθεί σε αυτούς των οποίων οι προσφορές κρίθηκαν αποδεκτές μετά την αξιολόγηση των λοιπών στοιχείων αυτών. Αμέσως μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των (υπο)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά», οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό θα έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση στο περιεχόμενο των προσφορών που αποσφραγίσθηκαν. Ομοίως, μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των (υπο)φακέλων «Οικονομική Προσφορά»,.... **8. ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ**

ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΗΣ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ β. Η αρμόδια επιτροπή αξιολόγησης του διαγωνισμού συντάσσει και υπογράφει τα κατά περίπτωση πρακτικά αξιολόγησης των φακέλων και (υπο)φακέλων των προσφορών. γ. Η Αναθέτουσα Αρχή εκδίδει τις σχετικές αποφάσεις επί της αξιολόγησης των ηλεκτρονικών προσφορών.... **9. ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΑΝΑΔΕΙΞΗΣ ΜΕΙΟΔΟΤΗ –**

ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗ β. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών και την ανάδειξη αυτού στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση, ακολουθεί από την ΑΕΠ η έγγραφη ειδοποίησή του, που του αποστέλλεται ηλεκτρονικά, όπως υποβάλλει μέσω του Συστήματος, σε μορφή αρχείου .pdf και σε φάκελο με σήμανση «Δικαιολογητικά Κατακύρωσης» τα δικαιολογητικά του άρθρου 80 του Ν.4412/16, όπως καθορίζονται ειδικότερα στην παρούσα, ως αποδεικτικά στοιχείαγια την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής του άρθρου 75 του Ν.4412/16 (ως προσθήκη III, παραρτήματος «Γ»), που απαιτούνται κατά περίπτωση, και εν συνεχεία να τα προσκομίσει εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή και σε έντυπη μορφή... γ. **ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΗ ΑΠΟΣΦΡΑΓΙΣΗ ΦΑΚΕΛΟΥ «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ»:**... στ. Όταν αυτός στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση δεν υποβάλλει ηλεκτρονικά και δεν προσκομίσει σε έντυπη μορφή ένα ή περισσότερα από τα ως άνω έγγραφα και δικαιολογητικά, όπου απαιτείται, εφαρμόζεται διαδοχικά η διαδικασία που αναφέρεται στο άρθρο 103 του Ν. 4412/16.... **Άρθρο 11 Στοιχεία Προσδιορισμού Ικανότητας -**

Καταλληλότητας Προμηθευτών και Έλεγχοι Αυτών ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΙΣ / ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ / ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ 1. Οι διαγωνιζόμενοι, υποχρεούνται να διαθέτουν επάρκεια / καταλληλότητα αποθηκών, ψυγείων, μεταφορικών μέσων, προσωπικού, κλπ., καθώς επίσης να τηρούν τους κανόνες υγιεινής των τροφίμων, κατά HACCP με υποβολή αντίστοιχου πιστοποιητικού διαχείρισης ποιότητας και ασφάλειας τροφίμων, από διαπιστευμένο Φορέα Πιστοποίησης, τόσο για τους ίδιους όσο και για τις συνεργαζόμενες με αυτούς εταιρείες..... 5. ΑΔΕΙΕΣ/ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ... β. Προς πιστοποίηση των ανωτέρω θα κατατίθενται **μόνο από τον προμηθευτή στον οποίο πρόκειται να κατακυρωθεί** η προμήθεια, με ποινή αποκλεισμού, τα δικαιολογητικά που αναφέρονται αναλυτικά στην προσθήκη III παραρτήματος «Γ» αναλόγως της ιδιότητας των συμμετεχουσών εταιρειών (Όταν ο διαγωνιζόμενος είναι παραγωγός και ασκεί εμπορία-διάθεση- διακίνηση-διανομή ή όταν ο διαγωνιζόμενος είναι μόνο έμπορος αλλά όχι και παραγωγός και ασκεί διάθεση-διακίνηση-διανομή) 6. **Επισημαίνεται** ότι το πιστοποιητικό συμμόρφωσης κατά HACCP, το οποίο έχει συγκεκριμένη διάρκεια ισχύος, θα πρέπει να ισχύει κατά το χρόνο υπογραφής της συμφωνίας - πλαίσιο και να ανανεώνεται καθ' όλη την διάρκεια ισχύος της για κάθε μειοδότη προμηθευτή. Το νέο πιστοποιητικό θα πρέπει να κατατίθεται στον ΠΟΝ πριν από την λήξη του εκάστοτε ισχύοντος.....» Περαιτέρω, στο **ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Γ» ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΑ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ-ΥΠΟΔΕΙΓΜΑΤΑ** της διακήρυξης προβλέπεται ότι «...ΠΡΟΣΘΗΚΕΣ I(A): ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ ΚΑΤΑΓΩΓΗΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΕΙΔΩΝ 1(B): ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ ΑΠΟΔΟΧΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ II: ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ...III: ΦΑΚΕΛΟΣ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΜΟΝΟ ΓΙΑ ΤΟΝ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗ ΣΤΟΝ ΟΠΟΙΟ ΠΡΟΚΕΙΤΑΙ ΝΑ ΚΑΤΑΚΥΡΩΘΕΙ Η ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ... Προσθήκη I(A) Παραρτήματος «Γ» **ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ ΚΑΤΑΓΩΓΗΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΕΙΔΩΝ** Με ατομική μου ευθύνη και γνωρίζοντας τις κυρώσεις που προβλέπονται από τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 22 του Ν. 1599/86, δηλώνω τα κάτωθι: α) Επιχειρηματική Μονάδα: ... **Η παρούσα υποβάλλεται σε μορφή .pdf και φέρει την ψηφιακή υπογραφή του προσφέροντος Προσθήκη I(B)**

Παραρτήματος «Γ» ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ ΑΠΟΔΟΧΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ (Συμπληρώνεται και κατατίθεται μόνο στην περίπτωση που ο συμμετέχων δεν είναι και ο παραγωγός του τελικού προϊόντος) Με ατομική μου ευθύνη και γνωρίζοντας τις κυρώσεις που προβλέπονται από τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 22 του Ν.1599/86, δηλώνω ότι η παραγωγή των τελικών προϊόντων που προσφέρω στον εν λόγω διαγωνισμό θα πραγματοποιηθεί από τις κάτωθι εταιρείες στις οποίες ανήκουν ή οι οποίες εκμεταλλεύονται ολικά ή μερικά τις Μονάδες παραγωγής των τελικών προϊόντων: α) β) γ) κ.λ.π. Επιπρόσθετα δηλώνω ότι οι νόμιμοι εκπρόσωποι των ανωτέρω εταιρειών έχουν αποδεχθεί έναντι μου την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας σε περίπτωση κατακύρωσης στην εταιρεία μου, καθ' όλη την διάρκεια ισχύος της υπογραφείσας συμφωνίας – πλαίσιο...»

Προσθήκη II Παραρτήματος «Γ» ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ

ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ

Αναφερόμενοι στο Δημόσιο Διαγωνισμό που θα γίνει την σύμφωνα με την υπ' αριθμό Διακήρυξη και την σχετική ανακοίνωση στον τύπο, σας προσφέρουμε τα κάτωθι:

Α/Α	ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΟ ΕΙΔΟΣ *	Μ/Μ	ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΕΠΙΣΤΗΜΟΝΙΚΗ ΟΝΟΜΑΣΙΑ	ΕΝΔΕΙΞΗ ΠΕΡΙΟΧΗΣ ΑΛΙΕΥΣΗΣ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ	ΤΙΜΗ ΑΝΑ Μ/Μ ΣΕ ΕΥΡΩ (ΑΝΕΥ ΦΠΑ)	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΠΟΣΟΤΗΤΑ ΑΝΑΛΩΣΗΣ*	ΤΕΛΙΚΗ ΑΞΙΑ ΣΕ ΕΥΡΩ (6) Χ (7)
(1)	(2)	(3)	(4)	(5)	(6)	(7)	(8)

Προσθήκη III Παραρτήματος «Γ» "ΦΑΚΕΛΟΣ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΜΟΝΟ ΓΙΑ ΤΟΝ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΦΟΡΕΑ ΣΤΟΝ ΟΠΟΙΟ ΠΡΟΚΕΙΤΑΙ ΝΑ ΚΑΤΑΚΥΡΩΘΕΙ Η ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ" ... (5) Δικαιολογητικά από τα οποία να αποδεικνύεται η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (παράγραφος 4 άρθρου

Αριθμός απόφασης: 432/2019

75 του Ν.4412/16) ως κάτωθι: ... (6) *Επιστολές συνεργαζόμενων εταιρειών, που να βεβαιώνουν ότι θα χορηγούν στον διαγωνιζόμενο τα είδη του ΠΠΕ για όλο το διάστημα ισχύος της συμφωνίας - πλαίσιο, καθώς και ότι επιτρέπουν άνευ όρων στα όργανα του ΠΝ την ελεύθερη πρόσβαση στις εγκαταστάσεις τους για έλεγχο παρέχοντάς τους κάθε διευκόλυνση και διευκρίνιση που τυχόν αιτηθεί (άρθρο 78 του Ν.4412/16). (7) Πιστοποιητικό έγκρισης για το σύστημα διαχείρισης ποιότητας και ασφάλειας τροφίμων (HACCP) που εφαρμόζεται στην εταιρεία (σύμφωνα με το πρότυπο ISO 22000:2005 ή αντίστοιχο) ...Σε περίπτωση που οι συμμετέχουσες εταιρείες είναι μόνο έμποροι και δεν παράγουν ή συσκευάζουν ή τυποποιούν το τελικό προϊόν, θα προσκομισθεί αντίστοιχο πιστοποιητικό και για τις συνεργαζόμενες με αυτές εταιρείες (άρθρο 82 του Ν.4412/16).....»*

36. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας προϋποθέτει, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου,

Αριθμός απόφασης: 432/2019

C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, Universale-Bau, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

37. Επειδή, κατά τα παγίως γεγόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η διακήρυξη του διαγωνισμού, ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους διαγωνιζόμενους όσο και την αναθέτουσα αρχή, η οποία υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 105/2003, ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003, Ε.Α. 523/2010). Υπό την έννοια αυτή, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοϋλικού 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. 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). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000, ΣτΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993). Περαιτέρω, οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, ιδρύουν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣτΕ 743/2000). Τα παραπάνω προκύπτουν και από την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την κρίση επί των

Αριθμός απόφασης: 432/2019

προσκομιζόμενων δικαιολογητικών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54). Εξάλλου, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει την διαδικασία της αναθέσεως δημοσίων συμβάσεων (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής ορισμένων στοιχείων επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

38. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού στη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

39. Επειδή η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ. C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκ. 25 και C-599/10, SAG ELV Slovenko κλπ, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκ. 27).

40. Επειδή, από τη ρητή διατύπωση των όρων της διακήρυξης σε συνδυασμό με τις ως άνω διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας, καθίσταται σαφές ότι απαιτείται υποχρεωτικά επί ποινή αποκλεισμού (σκέψη 35 άρθ. 2 παρ. 9, άρθ. 11 παρ. 5 και 6 του Παραρτήματος Β, Προσθήκη ΙΙΙ του Παραρτήματος Γ της διακήρυξης, και άρθ. 103 και 104 του ν. 4412/2016

Αριθμός απόφασης: 432/2019

σκέψεις 33 και 34), η προσκόμιση από το προσωρινό ανάδοχο σε ηλεκτρονική μορφή και η κατάθεση σε φυσική μορφή *ι) επιστολών των συνεργαζόμενων με τον προσφέροντα εταιρειών, που να βεβαιώνουν ότι θα χορηγούν στον διαγωνιζόμενο τα υπό προμήθεια είδη για όλο το διάστημα ισχύος της συμφωνίας - πλαίσιο, καθώς και ότι επιτρέπουν άνευ όρων στα όργανα του ΠΝ την ελεύθερη πρόσβαση στις εγκαταστάσεις τους για έλεγχο παρέχοντάς τους κάθε διευκόλυνση και διευκρίνιση που τυχόν αιτηθεί (άρθρο 78 του ν.4412/16), και ιι) Πιστοποιητικού έγκρισης για το σύστημα διαχείρισης ποιότητας και ασφάλειας τροφίμων (HACCP) που εφαρμόζεται στην προσφέρουσα εταιρεία (σύμφωνα με το πρότυπο ISO 22000:2005 ή αντίστοιχο), και σε περίπτωση που η προσφέρουσα εταιρεία είναι μόνο έμπορος και δεν παράγει ή συσκευάζει ή τυποποιεί το τελικό προϊόν, απαιτείται να προσκομισθεί αντίστοιχο πιστοποιητικό και για τις συνεργαζόμενες με αυτές εταιρείες (άρθρο 82 του ν.4412/16).* Τα έγγραφα τούτα απαιτείται να προσκομισθούν από τον προσωρινό ανάδοχο ρητά ως απαραίτητα δικαιολογητικά κατακύρωσης, από τα οποία ρητώς και σαφώς απαιτείται να προκύπτει σωρευτικά ότι τόσο κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών όσο και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ως δηλώθηκε στις υποβληθείσες κατά την διαδικασία υπεύθυνες δηλώσεις του (άρθ. 2 παρ. 5 περ. β εδ. (3) και (4) Προσθήκες I(A) και I(B) του Παραρτήματος Γ), ο προσωρινός ανάδοχος εκπληρώνει τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής του άρθ. 11 παρ. 1, 5, 6 του Παραρτήματος Β της διακήρυξης. Δηλαδή ότι *ι) ο παραγωγός ή ο συσκευαστής ή ο τυποποιητής των προσφερόμενων ειδών διατροφής –είτε είναι ο ίδιος ο προσφέρων προσωρινός ανάδοχος είτε ο προμηθευτής του- συμμορφώνεται με το σύστημα διαχείρισης ποιότητας και ασφάλειας τροφίμων (HACCP) (σύμφωνα με το πρότυπο ISO 22000:2005 ή αντίστοιχο), και ιι) ότι ο παραγωγός των τελικών υπό προμήθεια ειδών, σε περίπτωση που δεν είναι ο ίδιος ο διαγωνιζόμενος, έχει αποδεχθεί έναντι του προσφέροντος την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον προσφέροντα.* Προς τούτο εξ άλλου, ρητώς και σαφώς υποχρεούνται οι προσφέροντες **ι)** Να δηλώσουν υπευθύνως -και επί ποινή αποκλεισμού- στη τεχνική προσφορά

Αριθμός απόφασης: 432/2019

τους την επιχειρηματική μονάδα (που παράγει ή τυποποιεί ή συσκευάζει το τελικό προϊόν) (άρθ. 2, παρ. 5 περ. β εδ. (3) Παράρτημα Β και προσθήκη Ι(Α) Παραρτήματος Γ της διακήρυξης), και ii) Να δηλώσουν υπευθύνως -και επί ποινή αποκλεισμού- στη τεχνική προσφορά τους ότι ο νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρείας αυτής, έχει αποδεχθεί έναντι τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας (άρθ. 2, παρ. 5 παρ. β εδ. (3) Παράρτημα Β και προσθήκη Ι(Β) Παραρτήματος Γ της διακήρυξης), και iii) Να δηλώσουν στη οικονομική προσφορά τους για κάθε προσφερόμενο είδος την εμπορική και επιστημονική του ονομασία / επωνυμία με την οποία κυκλοφορεί στην αγορά, καθώς και την ένδειξη περιοχής αλίευσης / παραγωγής (άρθ. 2, παρ. 6 περ. (2) εδ. γ Παράρτημα Β και προσθήκη ΙΙ Παραρτήματος Γ της διακήρυξης), και iv) Να διασφαλίζεται κατά πάντα χρόνο ότι ο παραγωγός / συσκευαστής / τυποποιητής των υπό προμήθεια ειδών διαθέτει πιστοποιητικό έγκρισης για το σύστημα διαχείρισης ποιότητας και ασφάλειας τροφίμων (HACCP) που εφαρμόζεται στην εταιρεία τους (σύμφωνα με το πρότυπο ISO 22000:2005 ή αντίστοιχο) (άρθ. 2, παρ. 5 παρ. β εδ. (4) της διακήρυξης, σκέψη 35).

41. Επειδή από την έρευνα των εγγράφων της προσφοράς της αναδόχου όπως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προέκυψε ότι υπέβαλε με την προσφορά της τα εξής ηλεκτρονικά έγγραφα : i) Αρχείο με τον τίτλο «*ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ*», στο οποίο παρέθεσε πίνακα με γραμμές και στήλες όπου ανέγραψε σε κάθε γραμμή κάθε ένα και όλα τα υπό προμήθεια τρόφιμα και στην στήλη «*ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΕΠΙΣΤΗΜΟΝΙΚΗ ΟΝΟΜΑΣΙΑ/ΕΠΩΝΥΜΙΑ*» δήλωσε ως προς όλα τα είδη «*ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ*», και ii) Αρχείο με τον τίτλο «*ΥΠ ΔΗΛ ΠΡΟΣΘΗΚΗ Ι(Α) ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Γ*», όπου παρατίθεται η οικεία υπεύθυνη δήλωση, ως προβλέπεται στην διακήρυξη, στην οποία δήλωσε υπευθύνως ένα πίνακα με γραμμές και στήλες, όπου ανέγραψε σε κάθε γραμμή κάθε ένα και όλα τα υπό προμήθεια τρόφιμα και στις στήλες «*ΕΠΙΧΕΙΡΗΜΑΤΙΚΗ ΜΟΝΑΔΑ*», «*ΤΟΠΟΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ*» και «*ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΕΠΙΣΤΗΜΟΝΙΚΗ ΟΝΟΜΑΣΙΑ / ΕΠΩΝΥΜΙΑ*» δήλωσε ως προς όλα τα είδη αντιστοίχως ανά στήλη, «*ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ & ΣΙΑ ΕΕ*», και «*ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΕΛΙΚΗ ΑΙΓΙΟΥ-ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ ΚΑΑ ΚΕΝΕΝΤΥ Ι ΡΕΝΤΗΣ*» και «*ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ &*

Αριθμός απόφασης: 432/2019

ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ», και iii) Αρχείο με τον τίτλο «ΥΠ ΔΗΛ ΠΡΟΣΘΗΚΗ I(B) ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Γ», όπου παρατίθεται η οικεία υπεύθυνη δήλωση, ως προβλέπεται στην διακήρυξη, στην οποία δήλωσε υπευθύνως ένα πίνακα με γραμμές και στήλες, όπου ανέγραψε σε κάθε γραμμή κάθε ένα και όλα τα υπό προμήθεια τρόφιμα και στις στήλες «ΕΠΙΧΕΙΡΗΜΑΤΙΚΗ ΜΟΝΑΔΑ», «ΤΟΠΟΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ» και «ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΟΝΟΜΑΣΙΑ ΠΡΟΙΟΝΤΩΝ» δήλωσε ως προς όλα τα είδη αντιστοίχως ανά στήλη, «Γ.ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ & Δ. ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ & ΣΙΑ ΕΕ», και «ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΕΛΙΚΗ ΑΙΓΙΟΥ-ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ ΚΑΑ ΚΕΝΕΝΤΥ I ΡΕΝΤΗΣ» και «ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ», και iv) Αρχείο με τον τίτλο «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ», στο οποίο παρέθεσε πίνακα με γραμμές και στήλες όπου ανέγραψε σε κάθε γραμμή κάθε ένα και όλα τα υπό προμήθεια τρόφιμα και στην στήλη «ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΕΠΙΣΤΗΜΟΝΙΚΗ ΟΝΟΜΑΣΙΑ/ΕΠΩΝΥΜΙΑ» δήλωσε ως προς όλα τα είδη «ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ». Συνεπώς προκύπτει σαφώς από τα στοιχεία της προσφοράς της παρεμβαίνουσας αναδόχου, ότι αδιαιρέτως, σωρευτικώς (με την χρήση του συνδέσμου και), και όχι εναλλακτικά (χωρίς τη χρήση του συνδέσμου ή/είτε), και άνευ διάκρισης ποσοτήτων ειδών και τιμών, για όλα τα υπό προμήθεια είδη δήλωσε ως προμηθευτές της αμφοτέρως τις εταιρείες ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ και ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ. Ωστόσο, κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, η παρεμβαίνουσα προσωρινή –τότε- ανάδοχος, ως προς την προμηθεύτριά της εταιρεία ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ δεν υπέβαλε τα απαιτούμενα από την διακήρυξη έγγραφα και ίδια δεν υπέβαλε ούτε το απαιτούμενο εν ισχύ Πιστοποιητικό έγκρισης για το σύστημα διαχείρισης ποιότητας και ασφάλειας τροφίμων (HACCP) που εφαρμόζεται στην εταιρεία (σύμφωνα με το πρότυπο ISO 22000:2005 ή αντίστοιχο), ούτε την απαιτούμενη δήλωση της που να βεβαιώνει ότι θα χορηγεί τα είδη για όλο το διάστημα ισχύος της συμφωνίας - πλαίσιο, καθώς και ότι επιτρέπουν άνευ όρων στα όργανα του ΠΝ την ελεύθερη πρόσβαση στις εγκαταστάσεις τους για έλεγχο παρέχοντάς τους κάθε διευκόλυνση και διευκρίνιση που τυχόν αιτηθεί (άρθρο 78 του Ν.4412/16). Για τους λόγους αυτούς είναι απορριπτός ως αβάσιμος ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι ανεπικαίρως η προσφεύγουσα αιτιάται την μη προσκόμιση των επίμαχων δικαιολογητικών

Αριθμός απόφασης: 432/2019

κατακύρωσης, εκλαμβάνοντας εσφαλμένα και απορριπτέα ότι τα επίμαχα δικαιολογητικά προσκομίζονται *σε προγενέστερο στάδιο του διαγωνισμού, ήτοι στο στάδιο κατάθεσης των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς* (σκέψεις 16 και 18). Και τούτο δεδομένου ότι αυτά τούτα τα επίμαχα δικαιολογητικά απαιτείται σύμφωνα με τους ρητούς και σαφείς όρους της διακήρυξης να προσκομιστούν κατά το στάδιο της προσκόμισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ως εκτενώς αναφέρεται στις σκέψεις 40 και 35. Εν προκειμένω, η μη προσκόμιση των αναγκαίων κατά την διακήρυξη ως άνω δικαιολογητικών κατακύρωσης που αφορούν στην - δηλωθείσα υπευθύνως στην προσφορά της αναδόχου ως προμηθεύτρια- ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ δεν αμφισβητείται, αλλά αντιθέτως ομολογείται τόσο από την παρεμβαίνουσα, όσο και από την αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της και βάσιμα αναφέρεται στην προσφυγή. Ωστόσο, παρά ταύτα, ως προκύπτει από την ίδια την προσβαλλόμενη, η κατακύρωση της συμφωνίας-πλαίσιο στην παρεμβαίνουσα ρητώς και σαφώς αφορά ως προς όλα τα υπό προμήθεια είδη, και είδη προέλευσης από την εταιρεία ΚΑΛΙΜΑΝΗΣ, και μάλιστα αδιαίρετως, σωρευτικώς (με την χρήση του συνδέσμου *και*), και όχι εναλλακτικά (χωρίς τη χρήση του συνδέσμου *ή/είτε*), και άνευ διάκρισης ποσοτήτων ή/και ειδών, εν σχέσει με την έτερη προμηθεύτρια της αναδόχου με την επωνυμία ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ. Ειδικότερα, ως προβλέπεται ρητώς και σαφώς στην διακήρυξη (σκέψη 35, άρθ. 2 παρ. 6 περ. (2) εδ. γ του Παραρτήματος Β) στην κατακυρωτική –ήδη προσβαλλόμενη- απόφαση αναγράφεται κάθε ένα προσφερόμενο είδος με την *εμπορική και επιστημονική του ονομασία / επωνυμία με την οποία κυκλοφορεί στην αγορά*, απαγορευομένης μάλιστα ρητά κατά την διακήρυξη τόσο της τροποποίησης των στοιχείων τούτων άνευ προηγούμενης αδείας της αναθέτουσας αρχής, όσο και της *αλλαγής της επιχειρηματικής μονάδας που δηλώθηκε με την προσφορά και με βάση την οποία έγινε η κατακύρωση*. Συγκεκριμένα στην προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης (σκέψη 8) περιλαμβάνεται *Πίνακας Προμηθευτέων Ειδών* όπου παρατίθενται σε γραμμές και στήλες κάθε ένα και όλα τα υπό προμήθεια τρόφιμα και στην στήλη «*ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΠΩΝΥΜΙΑ*» αναφέρεται ως προς όλα τα είδη «*ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ & ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ*». Συνεπώς, όπως βάσιμα αναφέρει η

Αριθμός απόφασης: 432/2019

προσφεύγουσα, παρά τους ρητούς και σαφείς όρους της διακήρυξης και του νόμου, κατακυρώθηκε η υπό εξέταση προμήθεια στην παρεμβαίνουσα και όσον αφορά στα είδη προέλευσης από την εταιρεία ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ, χωρίς όμως να έχουν προσκομιστεί από την παρεμβαίνουσα τα απαιτούμενα ως άνω δικαιολογητικά κατακύρωσης ως προς την εταιρεία ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ ως ομολογείται επί πλέον και από την ίδια την αναθέτουσα αρχή (σκέψεις 15 και 22) και την παρεμβαίνουσα (σκέψεις 16, 18, 20). Επί πλέον, στην προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης αδιαίρετως, σωρευτικώς (με την χρήση του συνδέσμου και), και όχι εναλλακτικά (χωρίς τη χρήση του συνδέσμου ή/είτε), και άνευ διάκρισης ποσοτήτων ή/και ειδών ορίζεται ότι η κατακυρωθείσα προμήθεια αφορά αδιακρίτως σε είδη τόσο της ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ όσο και της ΦΛΕΡΙΑΝΟΣ. Συνεπώς, προκύπτει ότι με βάση την προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης, ολόκληρη η κατακυρωθείσα ποσότητα όλων των υπό προμήθεια ειδών μπορεί –δυσνητικά και δικαιωματικά- να εκτελεστεί με προϊόντα της ΚΑΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ για την οποία –ομολογουμένως- δεν έχει προσκομιστεί κανένα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Συνεπώς, και δεδομένου ότι δεν υποβλήθηκε από την προσωρινή ανάδοχο εντός της αρχικά ταχθείσας προθεσμίας ούτε το απαιτούμενο εν ισχύ πιστοποιητικό ISO, ούτε η βεβαίωση του παραγωγού/συσκευαστή/τυποποιητή ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ, η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δέσμια αρμοδιότητα σύμφωνα με την διακήρυξη και τον νόμο να τάξει νέα προθεσμία στην παρεμβαίνουσα προκειμένου να τα προσκομίσει. Ωστόσο, η αναθέτουσα αρχή δεν έταξε στην παρεμβαίνουσα την προβλεπόμενη υποχρεωτικά από τον νόμο (άρθ. 103 ν. 4412/2016 σκέψη 33) και την διακήρυξη (σκέψη 35 άρθ. 2, παρ. 9, περ. στ) Παράρτημα Β) προθεσμία για την προσκόμιση αυτών. Η παροχή της δεύτερης προθεσμίας προβλέπεται ρητώς και σαφώς από τον νόμο σύμφωνα με το άρθ. 103 του ν. 4412/2016 (σκέψη 33) και τη διακήρυξη που ορίζει ότι *Όταν αυτός στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση δεν υποβάλλει ηλεκτρονικά και δεν προσκομίσει σε έντυπη μορφή ένα ή περισσότερα από τα ως άνω έγγραφα και δικαιολογητικά, όπου απαιτείται, εφαρμόζεται διαδοχικά η διαδικασία που αναφέρεται στο άρθρο 103 του Ν. 4412/16* (σκέψη 35 άρθ. 2, παρ. 9, περ. στ)

Αριθμός απόφασης: 432/2019

Παράρτημα Β). Προκύπτει επομένως κατ' εφαρμογή του νόμου και της διακήρυξης ότι αν δεν προσκομιστούν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που ζήτησε με την αρχική της πρόκληση η αναθέτουσα αρχή από τον προσωρινό ανάδοχο ή αν υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που προσκομίστηκαν « **παρέχεται προθεσμία** στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης, ...ειδοποίησης ...». Συνεπώς, ενόψει του παραπάνω όρου της διακήρυξης και του νόμου, σε συνδυασμό με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, προκύπτει ότι η εν λόγω χορήγηση προθεσμίας είναι υποχρεωτική καθόσον προβλέπεται ρητώς ότι άνευ ετέρου και σαφώς «**παρέχεται προθεσμία**» συμπλήρωσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης στον προσωρινό ανάδοχο, στην περίπτωση που υφίσταται, όπως εν προκειμένω σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, τέτοια ανάγκη συμπλήρωσης. Μάλιστα δε, προβλέπεται ρητώς, στις μνημονευόμενες παραπάνω διατάξεις, ότι μόνον μετά τη λήξη άπρακτης και της δεύτερης αυτής προθεσμίας συμπλήρωσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως συμφερότερη προσφορά. Για τον λόγο αυτό, είναι απορριπτέος ως αβάσιμος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι πρέπει να αποκλεισθεί η ανάδοχος και να κατακυρωθεί η προμήθεια στην ίδια καθώς υπέβαλε την αμέσως οικονομικότερη προσφορά, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή παρέλειψε, αν και όφειλε, να τάξει στην παρεμβαίνουσα την δεύτερη νόμιμη προθεσμία προσκόμισης των ελλειπόντων δικαιολογητικών, καθόσον αφορούν στα είδη προέλευσης από την εταιρεία ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ, ώστε μόνο μετά ταύτα και μόνο μετά την τυχόν άπρακτη ή άκαρπη παρέλευση και της δεύτερης αυτής προθεσμίας να μπορεί εγκύρως –κατά νόμο- να εξεταστεί περίπτωση αποκλεισμού της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και κατακύρωσης της προμήθειας στην προσφεύγουσα. Κατά τα λοιπά, απεδείχθη ότι η παρεμβαίνουσα κατά παράβαση ουσιώδους και επί ποινή αποκλεισμού όρου της διακήρυξης, και σε αντίθεση των ρητών αντίθετων υπευθύνων δηλώσεων της τεχνικής και οικονομικής προσφοράς της, δεν προσκόμισε τα απαιτούμενα

Αριθμός απόφασης: 432/2019

δικαιολογητικά, και επομένως, η προσβαλλόμενη πρέπει να ακυρωθεί διότι αποδέχθηκε ως πλήρη τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και κατακύρωσε την προμήθεια στην παρεμβαίνουσα. Κατ' ακολουθίαν τούτων, πρέπει να γίνουν δεκτοί ο πρώτος και τρίτος λόγος της προσφυγής και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση επειδή παρά τον νόμο και την διακήρυξη ανέδειξε ως οριστική ανάδοχο την παρεμβαίνουσα προσωρινή ανάδοχο, και ίδια ως προς τα είδη της εταιρείας ΚΑΛΛΙΜΑΝΗ ΑΕ, προτού της τάξει την υποχρεωτικά προβλεπόμενη -από τον νόμο και την διακήρυξη- προθεσμία ώστε να προσκομίσει i) το ελλείπον απαιτούμενο πιστοποιητικό ISO εν ισχύ από το οποίο να προκύπτει ότι η εταιρεία ΚΑΛΛΙΜΑΝΗ ΑΕ τόσο κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, όσο και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της κατακύρωσης συμμορφώνεται με *το σύστημα διαχείρισης ποιότητας και ασφάλειας τροφίμων (HACCP) (σύμφωνα με το πρότυπο ISO 22000:2005 ή αντίστοιχο)*, και την ii) ελλείπουσα απαιτούμενη *επιστολή της εταιρείας ΚΑΛΛΙΜΑΝΗ ΑΕ που να βεβαιώνει ότι θα χορηγεί στον διαγωνιζόμενο τα είδη για όλο το διάστημα ισχύος της συμφωνίας - πλαίσιο, καθώς και ότι επιτρέπει άνευ όρων στα όργανα του ΠΝ την ελεύθερη πρόσβαση στις εγκαταστάσεις τους για έλεγχο παρέχοντάς τους κάθε διευκόλυνση και διευκρίνιση που τυχόν αιτηθεί (άρθρο 78 του Ν.4412/16)*.

42. Επειδή εξ άλλου είναι απορριπτός ως αόριστος, αναπόδεικτος και περαιτέρω αβάσιμος ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι *είναι απολύτως νόμιμη και δικαιολογημένη* η μη προσκόμιση των απαιτούμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης ως προς την εταιρεία ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ, επικαλούμενη έγγραφο που αναφέρει ότι η εν λόγω εταιρεία *βρίσκεται σε διαδικασία εξαγοράς από επενδυτή του εξωτερικού* (σκέψη 16). Ειδικότερα, όπως προκύπτει από τα έγγραφα της διαδικασίας ως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού η παρεμβαίνουσα κατέθεσε ως δικαιολογητικό κατακύρωσης –μεταξύ άλλων και- ένα ηλεκτρονικό αρχείο με τον τίτλο *«ΕΝΗΜΕΡΩΣΗ ΓΙΑ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ»*. Πρόκειται για μία επιστολή με ημερομηνία 9-11-2018, εταιρείας με την επωνυμία OCEANA FROZEN FOOD IKE, η οποία ενημερώνει ότι η *«εταιρία Γ. Καλλιμάνης ΑΕ βρίσκεται σε διαδικασία εξαγοράς από επενδυτή εξωτερικού. Ως εκ τούτου*

Αριθμός απόφασης: 432/2019

από τις 31/10 που αιτηθήκαμε την αποστολή των πιστοποιητικών της έως και την διαδικασία ολοκλήρωσης της διαδικασίας δεν δύναται να μας παρέχει πιστοποιητικά πιστοποίησης χωρίς την προηγούμενη έγκριση από την νέα διοίκηση της εταιρίας». Ωστόσο από το στοιχείο τούτο, παρά τα αντίθετα που ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα, δεν προκύπτει νόμιμη και δικαιολογημένη περίπτωση απαλλαγής της από την προσκόμιση των απαιτούμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης επειδή i) Δεν προκύπτει η ιδιότητα υπό την οποία η τρίτη εταιρεία OCEANA FROZEN FOOD IKE νομίμως δικαιούται ή υποχρεούται όπως παρέχει την ως άνω ενημέρωση περί την εταιρεία ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ, και ii) Ακόμη και αν η εταιρεία OCEANA FROZEN FOOD IKE νομίμως δικαιούται όπως χορηγεί ενημέρωση στο όνομα και για λογαριασμό της ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ, και ακόμη και αν είναι ακριβής η πληροφορία περί διαδικασίας εξαγοράς της ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ από επενδυτή του εξωτερικού, όμως σε καμία περίπτωση δεν προκύπτει εκ μόνου του λόγου αυτού ότι η ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ έχει δεσμευτεί –με έγκυρη νόμιμη και υπαρκτή συμφωνία- έναντι του πιθανού επενδυτή, ότι μέχρι να τελεσφορήσει η εξαγορά και μέχρι να εγκατασταθεί η νέα διοίκηση, έχει νόμιμα δεσμευτεί να μην συνάπτει εμπορικές συμφωνίες και ιδία ούτε να χορηγεί βεβαιώσεις περί πώλησης των προϊόντων της ούτε να χρησιμοποιεί το πιστοποιητικό της HACCP και ISO στις συναλλαγές της, και iii) σε κάθε περίπτωση, προβλέπεται ρητά στο άρθ. 2 παρ. 6 του Παραρτήματος Β της διακήρυξης ότι **«Πριν και μετά την σύναψη της συμφωνίας - πλαίσιο δεν επιτρέπεται η αλλαγή της επιχειρηματικής μονάδας που δηλώθηκε με την προσφορά και με βάση την οποία έγινε η κατακύρωση. Κατ' εξαίρεση, πριν τη σύναψη της συμφωνίας - πλαίσιο μπορεί να εγκριθεί η ανωτέρω αλλαγή μόνο λόγω ανωτέρας βίας ή διακοπής λειτουργίας της δηλωθείσας επιχειρηματικής μονάδας για οποιοδήποτε λόγο, ενώ μετά τη σύναψη της συμφωνίας - πλαίσιο μπορεί να εγκριθεί η ανωτέρω αλλαγή μετά από αιτιολογημένο αίτημα του προμηθευτή. Σε κάθε περίπτωση απαιτείται απόφαση του αρμοδίου αποφασίζοντος οργάνου, μετά από γνώμη του αρμόδιου συλλογικού οργάνου.»** Όμως εν προκειμένω δεν προκύπτει από την ως άνω επιστολή επιτρεπτή περίπτωση αλλαγής της δηλωθείσας ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ και ιδία δεν

Αριθμός απόφασης: 432/2019

προκύπτει περίπτωση ανωτέρας βίας ή διακοπής λειτουργίας της για οποιονδήποτε λόγο, ούτε προκύπτει από τα έγγραφα της διαδικασίας ότι έχει χορηγηθεί έγκριση της αναθέτουσας αρχής περί αλλαγής του δηλωθέντος παραγωγού του τελικού προϊόντος ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ. Μάλιστα δε εν προκειμένω, τουναντίον προκύπτει από την ίδια την προσβαλλόμενη ότι ρητώς και σαφώς τα επίμαχα είδη έχουν συμπεριληφθεί στην –εξ άλλου ακυρωτέα- προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης (σκέψεις 8 40 και 41). Συνεπώς, για τους λόγους αυτούς είναι απορριπτέος ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας περί συνδρομής νόμιμου λόγου που δικαιολογημένα την απήλλαξε της υποχρέωσης προσκόμισης των επίμαχων δικαιολογητικών κατακύρωσης δεδομένου ότι ούτε επικαλέστηκε ούτε απέδειξε ότι συνέτρεξε τέτοια ικανή αναγκαία και κρίσιμη περίπτωση κατά την έννοια της διακήρυξης και του νόμου.

43. Επειδή περαιτέρω είναι απορριπτέος ως αβάσιμος ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι διαθέτει και προσκομίζει την από « 27.7.2018 βεβαίωση της εταιρείας «Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ Α.Ε.», με την οποία αυτή δηλώνει ότι, σε περίπτωση ανάδειξής μας ως αναδόχου, αυτή δεσμεύεται σχετικά με την εκτέλεση της προμήθειας και επιτρέπει την ελεύθερη πρόσβαση των οργάνων του υπό κρίση διαγωνισμού στις εγκαταστάσεις της » (σκέψη 18). Και τούτο ίδια επειδή όπως προκύπτει από τα έγγραφα της διαδικασίας ως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού η παρεμβαίνουσα δεν κατέθεσε την ως άνω επικαλούμενη βεβαίωση της ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ σε κανένα στάδιο της διαδικασίας και ίδια ούτε με την προσφορά της ούτε στο επίμαχο στάδιο της κατάθεσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, παρότι συνιστά αναγκαίο απαιτούμενο δικαιολογητικό κατακύρωσης (σκέψεις 40, 41, 35) και μάλιστα επί ποινή επί ποινή αποκλεισμού. Για τον ίδιο λόγο, παρά τον νόμο και τους ρητούς όρους της διακήρυξης αβασίμως η αναθέτουσα αρχή αξιολογεί το επίμαχο έγγραφο ως έγγραφο κατακύρωσης –ως αναφέρει στις απόψεις της- δεδομένου ότι σύμφωνα με τους ρητούς όρους του άρθ. 2 παρ. 1, παρ. 4, παρ. 9 του Παραρτήματος Α της διακήρυξης (σκέψη 35) ληπτέα υπ' όψιν κατά την διαδικασία είναι μόνον τα έγγραφα που υποβάλλονται ηλεκτρονικά στα πλαίσια της θεσμοθετημένης κατά στάδια διαδικασίας του

Αριθμός απόφασης: 432/2019

διαγωνισμού. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από τα έγγραφα της διαδικασίας ως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού η παρεμβαίνουσα απλώς ανέφερε την ύπαρξη της εν λόγω βεβαίωσης της ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ στην αναθέτουσα αρχή την 21-11-2018, και συγκεκριμένα στο από 21-11-2018 απαντητικό της Υπόμνημα (σκέψη 7) προς το από 14-11-2018 Υπόμνημα της προσφεύγουσας κατά των κατατεθέντων δικαιολογητικών της κατακύρωσης (σκέψη 7). Περαιτέρω, η παρεμβαίνουσα κοινοποίησε την εν λόγω βεβαίωση της ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ προς την αναθέτουσα αρχή ως συνημμένο έγγραφο της υπό εξέταση παρέμβασης που ανάρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 4-3-2019, μετά την έκδοση της προσβαλλόμενης απόφασης και την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής. Το εν λόγω έγγραφο, υπογραφόμενο από την *Βασιλική Καλλιμάνη Πρόεδρο & Δνουσα Σύμβουλο* για την ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ με ημερομηνία 27-7-2018 αναφέρει ότι «*Η ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΜΟΥ Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ, ΔΗΛΩΝΕΙ ΥΠΕΥΘΥΝΑ Ο,ΤΙ ΑΠΟΔΕΧΕΤΑΙ ΤΗΝ ΕΚΤΕΛΕΣΗ ΤΗΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΤΩΝ ΠΡΟΙΟΝΤΩΝ ΜΟΥ, ΣΤΗΝ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ...ΜΟΝ ΕΠΕ ΣΕ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ ΠΟΥ ΜΕΙΟΔΟΤΗΣΕΙ ΣΤΟΝ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ ΤΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ΣΑΣ ΚΑΘ' ΟΛΗ ΤΗ ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ, ΥΠΕΡ ΤΟΥ ΟΠΟΙΟΥ ΚΑΙ ΕΚΔΙΔΕΤΑΙ Η ΠΑΡΟΥΣΑ, ΚΑΘΩΣ ΕΠΙΣΗΣ ΚΑΙ ΕΠΙΤΡΕΠΩ ΑΝΕΥ ΟΡΩΝ ΣΤΑ ΟΡΓΑΝΑ ΤΟΥ Π.Ν. ΤΗΝ ΕΛΕΥΘΕΡΗ ΠΡΟΣΒΑΣΗ ΣΤΙΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΙΣ ΜΟΥ ΓΙΑ ΤΥΧΟΝ ΕΛΕΓΧΟ ΠΑΡΕΧΟΝΤΑΣ ΤΟΥΣ ΚΑΘΕ ΔΙΕΥΚΟΛΥΝΣΗ ΚΑΙ ΔΙΕΥΚΡΙΝΗΣΗ ΤΥΧΟΝ ΑΠΑΙΤΗΘΕΙ*» Η παρεμβαίνουσα όμως αορίστως δεν αναφέρει την ημερομηνία κατά την οποία έφθασε εις χείρας της το εν λόγω έγγραφο, ωστόσο προκύπτει κατά τα ως άνω ότι βρισκόταν ήδη στην κατοχή της την 21-11-2018, ως ανέφερε στο Υπόμνημά της προς την αναθέτουσα αρχή. Όμως το επίμαχο τούτο έγγραφο δεν κατατέθηκε από την παρεμβαίνουσα ούτε ως δικαιολογητικό κατακύρωσης ούτε στα πλαίσια της κατάθεσης της προσφοράς της, και η παρεμβαίνουσα δεν αναφέρει στην προσφυγή της οποιονδήποτε λόγο για τον οποίο εμποδίσθηκε νόμιμα και δικαιολογημένα να το καταθέσει εμπροθέσμως δεόντως και προσηκόντως ως δικαιολογητικό κατακύρωσης. Η μη κατάθεση του επίμαχου εγγράφου ως δικαιολογητικό κατακύρωσης προκύπτει από τα

Αριθμός απόφασης: 432/2019

έγγραφα της διαδικασίας ως είναι αναρτημένα στον οικείο ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, και ούτε αμφισβητείται από την παρεμβαίνουσα ότι πράγματι το εν λόγω έγγραφο δεν κατατέθηκε στα πλαίσια της διαγωνιστικής διαδικασίας ούτε με τη προσφορά της ούτε με τα δικαιολογητικά της κατακύρωσης. Συνεπώς, απαραδέκτως επικαλείται η παρεμβαίνουσα το εν λόγω έγγραφο και πρέπει να απορριφθεί ο σχετικός ισχυρισμός της διότι, σε κάθε περίπτωση, δεν το περιέλαβε στα προσκομισθέντα δικαιολογητικά της κατακύρωσης, η δε εκ των υστέρων πρωτοβουλία προσκόμισής του ενώπιον της αναθέτουσας αρχής, επ' ευκαιρία της άσκησης της παρέμβασής της, και τούτο ασφαλώς κατόπιν έκδοσης της προσβαλλόμενης απόφασης και ασκήσεως της υπό εξέταση προσφυγής, δεν θεραπεύει το γεγονός ότι το έγγραφο κατατέθηκε, άνευ δικαιώματος και εκτός της διαγωνιστικής διαδικασίας και ως εκ τούτου δεν μπορεί να ληφθεί υπ' όψιν ως δικαιολογητικό κατακύρωσης. Και τούτο ίδια επειδή, δεν προβλέπεται στην διακήρυξη ή στον νόμο ούτε η δυνατότητα κατάθεσης εγγράφων εφόσον τούτα δεν εντάσσονται σε συγκεκριμένο στάδιο του διαγωνισμού, ούτε η δυνατότητα κατάθεσης εγγράφων τα οποία δεν εξυπηρετούν τους σκοπούς και την εξέλιξη συγκεκριμένου σταδίου της διαδικασίας. Επομένως κατόπιν τούτων, το προσκομισθέν στην αναθέτουσα αρχή επίμαχο έγγραφο με την παρέμβαση την 4-3-2019 (σκέψη 11), ήτοι σχεδόν ένα μήνα μετά την έκδοση και κοινοποίηση της προσβαλλόμενης απόφασης κατακύρωσης την 13-2-2019 (σκέψη 8), απαραδέκτως κατατέθηκε εκτός διαδικασίας και δεν μπορεί σύμφωνα με τον νόμο και την διακήρυξη να αξιολογηθεί ως δικαιολογητικό κατακύρωσης. Και τούτο κατά μείζονα λόγο καθώς σε κάθε περίπτωση, προβλέπεται ρητώς και σαφώς τόσο στην διακήρυξη η οποία παραπέμπει ευθέως και αδιαστίκτως στον νόμο (σκέψη 35 άρθ. 2, παρ. 9, περ. στ) Παράρτημα Β, σκέψη 41), όσο και στον νόμο (άρθ. 103 παρ. 7 σκέψη 33) ότι τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης, είτε δυνάμει της αρχικής είτε της δεύτερης τασσόμενης προθεσμίας, γνωστοποιούνται υποχρεωτικά στους λοιπούς διαγωνιζόμενους που υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές δηλαδή εν προκειμένω στην προσφεύγουσα, η οποία δεν έχει λάβει γνώση του εγγράφου τούτου με τον τρόπο και στον χρόνο που ο νόμος ορίζει ήτοι με

Αριθμός απόφασης: 432/2019

κατάθεση στα δικαιολογητικά κατακύρωσης, ή εν γένει με ηλεκτρονική κατάθεση στην προσφορά της παρεμβαίνουσας. Εξ άλλου, η προσφεύγουσα είχε προσκομίσει στην αναθέτουσα αρχή με το από 14-11-2018 Υπόμνημά της (σκέψη 7), και ήδη προσκομίζει και πάλι, μετ' επικλήσεως στην υπό εξέταση προσφυγή, αντίθετο έγγραφο της ίδιας εταιρείας ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ προς την προσφεύγουσα, με ημερομηνία 17-9-2018 υπογεγραμμένο από την ίδια Βασιλική Κ. Καλλιμάνη Πρόεδρο & Διευθύνουσα Σύμβουλο για την Γ. ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ με ημερομηνία 17-9-2018, με εμφανιζόμενη επ' αυτού την από 18-9-2018 βεβαίωση του γνησίου της υπογραφής της, όπου αναφέρεται ότι «...Σε συνέχεια της ενημέρωσής μας ότι η «...ΜΟΝ. ΕΠΕ»συμμετέσχε στον ...Διαγωνισμό ...Διακήρυξη Νο ..., εμφάνισε ως προμηθεύτριά της στο σύνολο των υπό προμήθεια αλιευμάτων την Εταιρεία μας, κρίναμε αναγκαία την επισήμανση των κατωτέρω. α. Η Εταιρεία μας –πλην της επιχείρησής σας- δεν έχει προέλθει με οποιονδήποτε άλλο νομικό ή φυσικό πρόσωπο (και βεβαίως ούτε με την «...ΜΟΝ. ΕΠΕ») σε συμφωνία προμήθειας κατεψυγμένων αλιευμάτων αναφορικά με τον ανωτέρω Διαγωνισμό. β. Η μόνη εταιρεία με την οποία καταλήξαμε σε συμφωνία προμήθειας των κατεψυγμένων αλιευμάτων που αποτελούν το αντικείμενο του Διαγωνισμού και προς συμμετοχή στο Διαγωνισμό αυτό είναι η «...» ΕΠΕ. γ. Κατά παγία αρχή της Εταιρείας μας η δέσμευσή μας προς προμήθεια των προϊόντων μας, αφορά, ανά Διαγωνισμό, πάντοτε και αποκλειστικά και μόνο ένα συμμετέχοντα οικονομικό φορέα. δ. Κατά λογική ακολουθία, η Εταιρεία μας, αναφορικά πάντοτε με τον ανωτέρω Διαγωνισμό, δηλώνει ρητά, κατηγορηματικά και απολύτως δεσμευτικά ότι **δεν πρόκειται να προμηθεύσει με κατεψυγμένα αλιεύματα την «...ΜΟΝ. ΕΠΕ»** και οποιονδήποτε τυχόν άλλο –πλην της «...» ΕΠΕ- φυσικό ή νομικό πρόσωπο που συμμετέσχε στο Διαγωνισμό και εμφάνισε την Εταιρεία μας **αυθαίρετα** ως προμηθεύτριά του ως προς τα κατεψυγμένα αλιεύματα...» Συνεπώς υπό τις περιστάσεις, η αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την αρχή της χρηστής διοίκησης, η οποία επιβάλλει στα διοικητικά όργανα να ασκούν τις αρμοδιότητές τους κατά το αίσθημα δικαίου που επικρατεί, ώστε κατά την εφαρμογή των σχετικών διατάξεων να αποφεύγονται οι ανεπιεικείς και απλώς δογματικές ερμηνευτικές εκδοχές και

Αριθμός απόφασης: 432/2019

να επιδιώκεται η προσαρμογή των κανόνων δικαίου στις τις επικρατούσες κοινωνικές κα οικονομικές συνθήκες και απαιτήσεις (Ε. Π. Σπηλιωτόπουλος, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2010, σελ 96), όφειλε και οφείλει προτού προβεί σε κατακύρωση της προμήθειας στην παρεμβαίνουσα, και ιδία ως προς τα προϊόντα προέλευσης από την ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ ΑΕ, σε κάθε περίπτωση να ελέγξει με κάθε νόμιμο τρόπο και μέσον την ακρίβεια των υποβληθέντων ενώπιόν της εκατέρωθεν εγγράφων. Συναφώς έχει κριθεί ότι «...Επομένως, ουδόλως εκωλύετο η αναθέτουσα αρχή, μετά την αποσφράγιση και αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων και την κατακύρωση του είδους 1 στην αιτούσα να προβεί, αυτεπαγγέλτως ή και εξ αφορμής αναφοράς-εισηγήσεως υποβληθείσης από άλλον, όπως η Οικονομική Υπηρεσία του Νοσοκομείου, σε επανεξέταση της νομιμότητας συμμετοχής της αιτούσας εταιρίας στο διαγωνισμό και στον αποκλεισμό της από αυτόν λόγω του ότι εμφοχώρησε παράβαση διατάξεων του νόμου ή όρων της διακηρύξεως (πρβλ. ΣΤΕ 1668/2012, 742/2012, 2662/2004, 4166/1996)....» (ΔΕφΑθ 599/2013), καθώς και ότι «...Η Προϊσταμένη Αρχή, μετά τον έλεγχο νομιμότητας της διαδικασίας ανάθεσης από το Ελεγκτικό Συνέδριο και πριν την υπογραφή της σύμβασης, διατηρεί το δικαίωμα αναζήτησης οποιουδήποτε εγγράφου θεωρεί αναγκαίο για την απόδειξη αυτής....Σύμφωνα δε με τις αρχές της χρηστής Διοίκησης αν η Επιτροπή του Διαγωνισμού ή η Αναθέτουσα Αρχή αμφισβητεί αυτεπαγγέλτως ή μετά από ένσταση διαγωνιζομένου το περιεχόμενο της ως άνω υπεύθυνης δήλωσης και των πρόσθετων στοιχείων, οφείλει να ζητήσει τα στοιχεία αυτά, πριν να προβεί στον αποκλεισμό του διαγωνιζομένου..» (ΔΕφΑθ 564/2012), και « ... με την κρινόμενη αίτηση η αιτούσα προβάλλει ότι κατά παράβαση των αρχών της χρηστής διοίκησης και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, αλλά και κατά παράβαση της διαφάνειας, η αναθέτουσα αρχή ζήτησε μετά το πέρας της τεχνικής αξιολόγησης των προσφορών όλων των εταιρειών γνωμοδότηση μόνο για την προσφορά της από υπηρεσία που δεν προβλέπεται από τη διακήρυξη, αν και η μόνη αρμόδια Επιτροπή Τεχνικής Αξιολόγησης του διαγωνισμού είχε κάνει αποδεκτή και είχε βαθμολογήσει πρώτη την τεχνική προσφορά της ...Περαιτέρω, και κατά το μέρος που

Αριθμός απόφασης: 432/2019

πλήττεται η νομιμότητα της διαδικασίας, για το λόγο ότι το αποφασίζον όργανο ζήτησε τη γνώμη οργάνου που δεν προβλέπεται από τη διακήρυξη, δεν πιθανολογείται σοβαρά ως βάσιμος, διότι, κατά γενική αρχή του δικαίου, το αποφασίζον όργανο μπορεί να ζητεί από άλλο, ως οικειοθελή τύπο, να εκφράσει τη γνώμη του (πρβλ. ΕΑ 1140/2010, 1010/2008, 939/2004)...» (ΣΤΕ ΑΣΦ 61/2011) Συνεπώς, ι) Επειδή η αναθέτουσα αρχή φέρεται στις απόψεις της να λαμβάνει υπ' όψιν ως δικαιολογητικό κατακύρωσης κρίσιμο έγγραφο το οποίο προσκομίστηκε από την παρεμβαίνουσα παρά τον νόμο και την διακήρυξη εκτός διαγωνιστικής διαδικασίας και χωρίς να γνωστοποιηθεί ως ο νόμος ρητά προβλέπει στους λοιπούς διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς και ι) Εν όψει των ευθέως αντικρουομένων και αλληλοαναιρουμένων εγγράφων, φερόμενα αμφότερα προέλευσης του παραγωγού οίκου απάντων των προσφερομένων ειδών, που έχουν προσκομιστεί εκατέρωθεν από την ανάδοχο και την προσφεύγουσα, και ιι) Δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή δεν αμφισβήτησε το προσκομισθέν με την προσφυγή έγγραφο σύμφωνα με το οποίο τα κατακυρωθέντα είδη προελεύσεως από την εταιρεία ΚΑΛΛΙΜΑΝΗΣ δεν διατίθενται από την εταιρεία αυτή προς την παρεμβαίνουσα, και ενώ ιιι) Η αναθέτουσα αρχή δεν έχει ακόμη προβεί στις οφειλόμενες ενέργειες προς την επιβαλλόμενη υπό τις περιστάσεις διευκρίνιση των κρίσιμων εγγράφων που ετέθησαν υπ' όψιν της, σύμφωνα με τις αρχές της χρηστής διοίκησης, της διαφάνειας, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της νομιμότητας, της ισότητας και του υγιούς ανταγωνισμού, συνεπώς, για τους λόγους αυτούς πρέπει να γίνει δεκτή η προσφυγή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης.

44. Επειδή η εξέταση του τέταρτου λόγου της προσφυγής παρέλκει ως αλυσιτελής δοθέντος ότι οι πλημμέλειες της προσβαλλόμενης απόφασης κατακύρωσης (σκέψεις 41, 42, 43) παρέχουν αυτοτελή ερείσματα και αιτιολογούν αυτοδυνάμως την ακύρωσή της και την αποδοχή του αιτήματος της προσφυγής (ΣΤΕ ΕΑ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007 κα)

45. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

46. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

Αριθμός απόφασης: 432/2019

47. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί

48. Επειδή, ύστερα από τις προηγούμενες σκέψεις, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ.5 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 28-3-2019 και εκδόθηκε την 17-4-2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Χρήστος Σώκος

Νικόλαος Λιακασιδης