

**Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 17 Φεβρουαρίου 2021, με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 08.01.2021 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 93/11-01-2021 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και με διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στην ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά της ..., που εδρεύει στην ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Των παρεμβαινόντων οικονομικών φορέων «...», που εδρεύει στο ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται και «...», που εδρεύει στον ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθ. 35/2268/22.12.2020 απόφαση (υπ' αριθ. 35 (θέμα εκτός ημερησίας διάταξης 13ο) Πρακτικό της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας (εφεξής «η προσβαλλόμενη απόφαση») κατά τα μέρη του, με τα οποία, κατ' αποδοχή του 4<sup>ου</sup> και από 21.12.2020 Πρακτικού της Επιτροπής διενέργειας και κατακύρωσης του διαγωνισμού: (α) Απορρίπτεται η προσφορά της προσφεύγουσας εταιρείας, η οποία είχε αναδειχθεί προσωρινός μειοδότης για το Τμήμα Α (Α1) «Νωπό κρέας πουλερικών (κοτόπουλο)» του διαγωνισμού, δυνάμει της 28/1942/06.11.2020 απόφασης της αναθέτουσας, καταπίπτει η εγγυητική επιστολή της συμμετοχής για το Τμήμα αυτό, συνολικής αξίας

## Αριθμός απόφασης: 464 / 2021

1.689,45 ευρώ, εκδοθείσα από το ... και κηρύσσεται άγονος ο διαγωνισμός για το ίδιο Τμήμα (β) Κατακυρώνεται το αποτέλεσμα του διαγωνισμού για τα Τμήματά του Β «Κρέας- Χοιρινό νωπό άνευ οστού» και Δ «Παρθένο ελαιόλαδο» του διαγωνισμού στην εταιρεία «...» και εγκρίνεται η ανάθεση των ιδίων Τμημάτων του διαγωνισμού στην ίδια εταιρεία (γ) Κατακυρώνεται το αποτέλεσμα του διαγωνισμού για τα Τμήματά του Γ «Είδη Παντοπωλείου» και Ε «.» του διαγωνισμού στην εταιρεία «...» και εγκρίνεται η ανάθεση των ιδίων Τμημάτων του διαγωνισμού στην ίδια εταιρεία, ενώ, περαιτέρω, αιτείται να κατακυρωθεί σε αυτήν το Τμήμα Α (Α1) «Νωπό κρέας πουλερικών (κοτόπουλο)» του διαγωνισμού και να απορριφθεί η προσφορά της εταιρείας «...» για τα Τμήματα του διαγωνισμού Β «Κρέας- Χοιρινό νωπό άνευ οστού» και Δ «Παρθένο ελαιόλαδο» και της εταιρείας «...» για τα Τμήματα Γ «Είδη Παντοπωλείου» και Ε «τυρί φέτα Π.Ο.Π.» του διαγωνισμού. Ετέρωθεν, η αναθέτουσα αρχή και οι παρεμβαίνοντες οικονομικοί φορείς αιτούνται όπως απορριφθεί η Προσφυγή και διατηρηθεί η προσβαλλόμενη απόφαση.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού 1.690,00 ευρώ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), δοθέντος ότι η συνολική προϋπολογισθείσα αξία του Τμήματος Α, «(Α1) Νωπό κρέας πουλερικών (κοτόπουλο)», του Τμήματος Β «Κρέας- Χοιρινό νωπό άνευ οστού», του Τμήματος Γ «Είδη Παντοπωλείου», του Τμήματος Δ «Παρθένο ελαιόλαδο» και του Τμήματος Ε «τυρί φέτα Π.Ο.Π.» της υπό ανάθεση σύμβασης, για τα οποία Τμήματα ασκείται η υπό κρίση Προσφυγή, ανέρχεται στο συνολικό ποσό 337.243,71 ευρώ άνευ ΦΠΑ (382.341,00 ευρώ με ΦΠΑ).

## Αριθμός απόφασης: 464 / 2021

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. πρωτ. ... διακήρυξη της ... προκηρύχθηκε ανοικτός, διεθνής, δημόσιος διαγωνισμός, με τη χρήση ηλεκτρονικών μέσων και με κριτήριο αναθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, για την υλοποίηση της Πράξης Αποκεντρωμένες Προμήθειες Τροφίμων και Βασικής Υλικής Συνδρομής, Διοικητικές Δαπάνες και Παροχή Συνοδευτικών Μέτρων 2018-2019 – Περιφέρεια ... Κοινωνική Σύμπραξη: ΠΕ ..., με Κωδικό ΟΠΣ ... στο πλαίσιο του Επιχειρησιακού Προγράμματος Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής του Ταμείου Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους (Τ.Ε.Β.Α.) για τις ανάγκες της Π.Ε. ..., προϋπολογισμού 453.792,00 με ΦΠΑ, σε βάρος των πιστώσεων του Ε.Φ./Κ.Α.Ε. 071.9459.14.011.01 του προϋπολογισμού της ..., έτους 2019, η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις ... και με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό με α/α .... Το αντικείμενο του διαγωνισμού περιελάμβανε, μεταξύ άλλων, τα πέντε (5) τμήματα: Τμήμα Α, «(Α1) Νωπό κρέας πουλερικών (κοτόπουλο)», Τμήμα Β «Κρέας- Χοιρινό νωπό άνευ οστού», Τμήμα Γ «Είδη Παντοπωλείου», Τμήμα Δ «Παρθένο ελαιόλαδο» και Τμήμα Ε «τυρί φέτα Π.Ο.Π.» στα οποία συμμετείχε η εταιρεία «...» και ήδη προσφεύγουσα, υποβάλλοντας την προσφορά της, καθώς και οι εταιρείες «...» και «...» και ήδη παρεμβαίνουσες. Για το τμήμα το Τμήμα Α (Α1) «Νωπό κρέας πουλερικών (κοτόπουλο)» του διαγωνισμού, με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας, η οποία είχε αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος, καταπίπτει η εγγυητική επιστολή της συμμετοχής και κηρύσσεται άγονος ο διαγωνισμός, για τα Τμήματα Β «Κρέας- Χοιρινό νωπό άνευ οστού» και Δ «Παρθένο ελαιόλαδο» κατακυρώνεται το αποτέλεσμα του διαγωνισμού και εγκρίνεται η ανάθεση των Τμημάτων αυτών στην εταιρεία «...» και για τα Τμήματά του Γ «Είδη Παντοπωλείου» και Ε «τυρί φέτα Π.Ο.Π.» κατακυρώνεται το αποτέλεσμα του διαγωνισμού και εγκρίνεται η ανάθεση των Τμημάτων αυτών στην εταιρεία «...». Κατά της απόφασης αυτής στρέφεται η παρούσα Προσφυγή, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα σε αυτήν.

### **Αριθμός απόφασης: 464 / 2021**

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του ανωτέρω αντικείμενου του (προμήθεια), της ιδιότητας της αναθέτουσας αρχής, ανήκουσας στους Φορείς της Γενικής Διοίκησης και συγκεκριμένα στον υποτομέα Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης και του χρόνου αποστολής (02.04.2019) της Προκήρυξης προς δημοσίευσης στη Ε.Ε.Ε.Ε. (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και του Βιβλίου Ι (άρθρο 3 - 221), καθώς και στις οικείες διατάξεις του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017). Περαιτέρω, η υπό εξέταση Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με την παρ. 1 (α) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (α) του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ στις 30.12.2020 και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 08.01.2021, ήτοι εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας.

4. Επειδή, η προσφεύγουσα ασκεί την υπό κρίση Προσφυγή της, σύμφωνα με τα άρθρα 360 και 367 του Ν. 4412/2016 και τα άρθρα 3 και 18 του Π.Δ. 39/2017, αιτούμενη την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης απόφασης, αφού συμμετείχε στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλοντας την προσφορά της για τα Τμήμα Α, Β, Γ, Δ και Ε αυτής, η οποία κρίθηκε ως αποδεκτή και αναδείχθηκε αυτή προσωρινή ανάδοχος για το Τμήμα Α, εν συνεχεία όμως κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης απορρίφθηκε όσον αφορά το Τμήμα αυτό και κατέπεσε η εγγυητική επιστολή συμμετοχή της, ενώ παρανόμως έγιναν αποδεκτές οι προσφορές της εταιρεία «...» για τα Τμήματα Β «Κρέας- Χοιρινό νωπό άνευ οστού» και Δ «Παρθένο ελαιόλαδο» και «...» για τα Τμήματά του Γ «Είδη Παντοπωλείου» και Ε «τυρί φέτα Π.Ο.Π.» και κατακυρώθηκαν σε αυτές τα υπόψη Τμήματα. Ετέρωθεν, εν γένει παραδεκτώς και με πρόδηλο έννομο συμφέρον παρεμβαίνουν, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 οι οικονομικοί «...» και «...», κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στις Παρεμβάσεις τους, οι οποίες ασκήθηκαν εμπροθέσμως,

## Αριθμός απόφασης: 464 / 2021

καθόσον η υπό κρίση Προσφυγή κοινοποιήθηκε στους παρεμβαίνοντες μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 15.01.2021 και οι ανωτέρω Παρεμβάσεις ασκήθηκαν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 25.01.2021, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις. Κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή και οι ασκηθείσες επ' αυτής Παρεμβάσεις είναι τυπικά παραδεκτές και θα πρέπει να εξεταστούν στην ουσία τους.

5. Επειδή, με το υπ' αριθ. πρωτ. 7405/917/21.01.2021 έγγραφο της, η αναθέτουσα αρχή εκφράζει τις απόψεις της επί της εν λόγω Προσφυγής, αιτούμενη την απόρριψη αυτής και τη διατήρηση της προσβαλλόμενης απόφασης, εντούτοις αυτό τυγχάνει απορριπτέο ως εκπρόθεσμο, καθόσον κατ' άρθρο 365 «*Διαδικασία εξέτασης της προσφυγής*» του Ν. 4412/2016, ως έχει τροποποιηθεί και ισχύει με το άρθρο 43 παρ. 42 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52), καθώς και κατά το άρθρο 9 του Π.Δ. 39/2017, προκύπτει ότι, η αναθέτουσα αρχή διαβιβάζει στην Α.Ε.Π.Π., το αργότερο εντός δέκα (10) ημερών από την ημέρα κατάθεσης της προσφυγής τις απόψεις της επί αυτής, η δε, μη τήρηση της εν λόγω προθεσμίας συνεπάγεται το απαράδεκτο, ως εκπροθέσμων, των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, καθόσον κατά το άρθρο 365 παρ. 8 του Ν. 4412/2016 η υπόψη προθεσμία είναι αποκλειστική (βλ. ΑΕΠΠ Επταμ. Συνθ. 8/2020). Εν προκειμένω, η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 08.01.2021 (ημερομηνία κατάθεσης αυτής στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού) και ως εκ τούτου το έγγραφο απόψεων της αναθέτουσας αρχής κατατέθηκε εκπροθέσμως στις 21.01.2021, ήτοι πλέον των δέκα ημερών από την άσκηση της παρούσας Προσφυγής, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις.

6. Επειδή, με τον πρώτο λόγο της Προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι τυγχάνει παράνομη η απόρριψη της προσφορά της με την προσβαλλόμενη απόφαση για το τμήμα το Τμήμα Α (Α1) «*Νωπό κρέας πουλερικών (κοτόπουλο)*» του διαγωνισμού και η συνακόλουθη κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της με την αιτιολογία ότι «... Α. Απορρίπτεται η προσφορά της εταιρείας «...», η οποία είχε αναδειχθεί προσωρινός μειοδότης

## Αριθμός απόφασης: 464 / 2021

για το Τμήμα Α (Α1) Νωπό κρέας πουλερικών (κοτόπουλο) της διακήρυξης, βάσει της αριθμ. 28/1942/06-11-2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, επειδή τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλλε, δεν είναι πλήρη, σύμφωνα με τα σχετικώς οριζόμενα στη διακήρυξη, και συγκεκριμένα: Η ως άνω εταιρεία, κατά την αρχική της προσφορά είχε ως προμηθευτή για το Τμήμα Α (Α1) Νωπό κρέας πουλερικών (κοτόπουλο) της διακήρυξης, την εταιρεία «...». Σύμφωνα με τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, η ανάδοχος εταιρεία φέρεται να αλλάζει προμηθευτή, στην εταιρεία «...», χωρίς να ενημερώσει την Αναθέτουσα Αρχή για την αλλαγή προμηθευτή και για τους λόγους τους οποίους προέβη στην αλλαγή αυτή. Σε καμία περίπτωση δεν προβλέπεται στην σχετική Διακήρυξη μεταβολή από τις συμβατικές υποχρεώσεις του αναδόχου, χωρίς να αναφέρονται σοβαροί λόγοι που να πιστοποιούνται και από τον ίδιο τον παραγωγό - προμηθευτή του αναδόχου, ενώ επιπλέον δεν υποβλήθηκαν τα προβλεπόμενα ηλεκτρονικά δικαιολογητικά, όπως το ΕΕΕΣ της εταιρείας αυτής, καθώς ούτε και οι σχετικές Υπεύθυνες δηλώσεις. ...».

7. Επειδή, το άρθρο 78 «Στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων (άρθρο 63 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ» του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «1. Όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας που προβλέπονται στην παρ. 3 του άρθρου 75 και τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα που προβλέπονται στην παρ. 4 του άρθρου 75, ένας οικονομικός φορέας μπορεί, κατά περίπτωση και για συγκεκριμένη σύμβαση, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς. [...]» και το άρθρο 104 «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής - Οψιγενείς μεταβολές» 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

## Αριθμός απόφασης: 464 / 2021

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».

8. Επειδή, ο όρος 2.2.1. «Δικαίωμα Συμμετοχής» της Διακήρυξης ορίζει ότι «[...] 4 [...] Αν επέλθουν μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες οι προσφέροντες είχαν δηλώσει ότι πληρούν και οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσφέρων μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οι προσφέροντες 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 του Ν. 4412/2016 (άρθρο 104 παρ. 2 Ν. 4412/2016). 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 (άρθρο 104 παρ. 3 Ν. 4412/2016). Σε αντίθετη περίπτωση, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του προσωρινού αναδόχου [...]», ενώ ο όρος 2.2.9.1. «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών» ότι «Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της

## **Αριθμός απόφασης: 464 / 2021**

παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) [...] Στην περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), υποβάλλεται χωριστά από κάθε μέλος της ένωσης. Στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας δηλώνει στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) την πρόθεσή του ανάθεση υπεργολαβίας, υποβάλλει μαζί με το δικό του ΕΕΕΣ και το ΕΕΕΣ του υπεργολάβου εφόσον [...] Στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες ενός ή περισσότερων φορέων υποβάλλει μαζί με το δικό του ΕΕΕΣ και το ΕΕΕΣ κάθε φορέα στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα [...] Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.7., κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 107 περ. 26 Ν.4497/2017 [...] Β.5. Για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα παρακάτω δικαιολογητικά: [...] δ) για την παράγραφο 2.2.6.11.[...]7) Άδεια λειτουργίας της μονάδας επεξεργασίας κρέατος, τον Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις Κτηνιατρικές Υπηρεσίες καθώς και εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της εταιρείας που θα συμπεριλαμβάνει τα είδη στα οποία θα λάβει μέρος ο οικονομικός φορέας καθώς επίσης και τα πιστοποιητικά της επιχείρησης, τα οποία θα πρέπει να βασίζονται στα σχετικά ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα ISO 22000:2005 ή παρόμοιο αυτού. Τα πιστοποιητικά θα πρέπει να έχουν εκδοθεί από διαπιστευμένους φορείς πιστοποίησης, διαπιστευμένους προς τούτο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης Α.Ε. (Ε. ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα εξωτερικού για τα συγκεκριμένα είδη [...] Β.6. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με



## **Αριθμός απόφασης: 464 / 2021**

*πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περι αλλοντικής δια είρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα αντίστοι α αποδεικτικά στοι εία που προ λέπονται σε αυτή και συγκεκριμένα ως ακολούθως: [...] Σε περίπτωση που ο Οικονομικός Φορέας δε συσκευάζει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, προσκομίζεται το Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, από την επιχείρηση από την οποία θα προμηθεύεται τα διακινούμενα είδη, σύμφωνα με το οποίο πιστοποιείται ότι η συσκευασία των τροφίμων πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι εφαρμόζει, διατηρεί και αναθεωρεί διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προ λεπόμενα στην ΚΥΑ 487 4-10-2000, όπως αυτή ισχύει [...]».*

9. Επειδή, από τις προδιαληφθείσες διατάξεις του Νόμου και της Διακήρυξης προκύπτει ότι σε περίπτωση μεταβολών στις προϋποθέσεις τις οποίες οι προσφέροντες είχαν δηλώσει ότι πληρούν, σύμφωνα με το άρθρο 79 και οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσφέρων μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, 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 του Ν. 4412/2016, ήτοι των δικαιολογητικών κατακύρωσης και στην περίπτωση αυτή της έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για οπιγενείς μεταβολές κατά την έννοια της προηγούμενης παραγράφου που επήλθαν στο πρόσωπο του προσωρινού αναδόχου, δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής. Περαιτέρω, τόσο από τις διατάξεις του άρθρου 104 του Ν. 4412/2016, όσο και τις εννοιολογικά ταυτόσημες διατάξεις του όρου 2.2.1. της Διακήρυξης συνάγεται ότι οι οπιγενείς μεταβολές που ο διαγωνιζόμενος οφείλει να δηλώσει στην αναθέτουσα αρχή, καταλαμβάνουν μόνον τη μεταβολή στις προϋποθέσεις, τις οποίες οι προσφέροντες είχαν δηλώσει ότι πληρούν, δηλαδή την απώλεια προσόντος συμμετοχής, δια επέλευσης λόγου αποκλεισμού ή αναίρεσης πλήρωσης

## **Αριθμός απόφασης: 464 / 2021**

κριτηρίου επιλογής, και όχι τη μεταβολή του τρόπου πλήρωσης των προϋποθέσεων συμμετοχής και κάθε εν γένει στοιχείου (ΑΕΠΠ 359/2020). Τούτο σαφώς προκύπτει από τη γραμματική ερμηνεία των υπόψη διατάξεων, όπου ο διαγωνιζόμενος υποχρεούται σε ειδοποίηση της αναθέτουσας αρχής όσον αφορά οψιγενείς μεταβολές όσον αναφορά τα δηλωθέντα κατά το άρθρο 79 του Ν. 4412/2016, κατά την οποία περίπτωση της έγκαιρης ειδοποίησης της αναθέτουσας αρχής από τον διαγωνιζόμενο για τις επελθούσες οψιγενείς μεταβολές, δεν καταπίπτει η εγγυητική επιστολή συμμετοχής του, ενώ ουδεμία άλλη υποχρέωση προκύπτει προς ενημέρωση της αναθέτουσας αρχής, κατά τις ανωτέρω διατάξεις, σε περίπτωση που ο υποψήφιος εξακολουθεί να πληροί τα κριτήρια επιλογής και δε συντρέχει στο πρόσωπό του λόγος αποκλεισμού, υπό την προϋπόθεση βεβαίως ότι αποδεικνύει αυτά κατά πάντα χρόνο, οπότε και η προσφορά του είναι καθόλα νόμιμη. Περαιτέρω, η κατά τις ανωτέρω διατάξεις υποχρέωση του διαγωνιζόμενου να δηλώσει τις οψιγενείς μεταβολές στην αναθέτουσα αρχή αφορά, όπως προκύπτει από τη γραμματική διατύπωση αυτών, σε μεταβολές οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσφέρων μετά τη δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης και επομένως δεν προκύπτει υποχρέωση του διαγωνιζόμενου για σχετική δήλωσή του περί οψιγενών μεταβολών για μεταβολές που επήλθαν μετά την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησής του για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Επέκεινα, η ιδιότητα του τρίτου οικονομικού φορέα κατά την έννοια του άρθρου 78 του Ν. 4412/2016 σαφώς αντιδιαστέλλεται με εκείνη του απολύτως τρίτου ως προς την υπό ανάθεση σύμβαση, αφού ο μεν πρώτος είναι εκείνος που σωρευτικώς διαθέτει στον προσφέροντα ικανότητες που απαιτούταν κατ' αρχήν να διατίθενται από τον ίδιο τον προσφέροντα (δάνεια εμπειρία) και συγχρόνως οι ιδιότητες αυτές ορίζονται από τη διακήρυξη ως κριτήρια επιλογής περί την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, ενώ αντιθέτως, ο δεύτερος – απόλυτα τρίτος οικονομικός φορέας - δεν προτείνεται για την εκτέλεση μέρους του συμβατικού αντικειμένου ως υπεργολάβος, ούτε διαθέτει/δανείζει στον προσφέροντα ικανότητες που η

## **Αριθμός απόφασης: 464 / 2021**

διακήρυξη καθορίζει ως κριτήρια επιλογής, που ρητά προβλέπεται ότι πρέπει να διατίθενται από τον ίδιο και ότι πρέπει να συντρέχουν στο πρόσωπο του προσφέροντος, με αποτέλεσμα αυτός να συνιστά μέρος ξένο και άσχετο με τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης και ουδεμία υποχρέωση τίθεται όσον αφορά αυτόν, πέραν όσων ειδικώς ορίζει η διακήρυξη ότι πρέπει να προσκομιστούν σε σχέση με αυτόν (ΑΕΠΠ 641/2018, 237/2018), ουδόλως δε, απαιτείται ως προς αυτόν η προσκόμιση εντύπου ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, αφού αυτός δε συνιστά υπεργολάβο ή τρίτο οικονομικό φορέα κατά την έννοια του άρθρου 78 του Ν. 4412/2016 και για τις οποίες περιπτώσεις απαιτείται η προσκόμιση ξεχωριστού εντύπου ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ. Άλλοις λόγους, σε περίπτωση προμήθειας προϊόντος, δηλαδή διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης, η εκτέλεση της οποίας λαμβάνει χώρα δια απλής εμπορίας του τελευταίου, ο κατασκευαστής/παραγωγός του προϊόντος, το οποίο προσφέρει ο συμμετέχων στο διαγωνισμό, δε συνιστά ούτε τρίτο οικονομικό φορέα κατ' άρθρο 78 του Ν. 4412/2016, ούτε υπεργολάβο του προσφέροντος και επομένως, ουδόλως απαιτείται ως προς αυτόν η προσκόμιση εντύπου ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ (ΑΕΠΠ 434/2018), τα ανωτέρω σαφώς προκύπτουν από τα οριζόμενα στον όρο 2.2.9.1 της Διακήρυξης περί δάνειας εμπειρίας και υπεργολαβίας, για τις οποίες περιπτώσεις απαιτείται η προσκόμιση ξεχωριστού ΕΕΕΣ. Επιπλέον, ούτε ο Ν. 4412/2016, ούτε η Διακήρυξη επιβάλλουν απαγόρευση μεταβολής του προσώπου του κατασκευαστή/παραγωγού ή και του παρασκευαστή του προϊόντος που πρόκειται να προμηθεύσει τον προσωρινό ανάδοχο - πολλώ δε μάλλον, προβλέπεται στους λόγους αποκλεισμού προσφοράς, σύμφωνα με τον όρο 2.4.6 της Διακήρυξης αποκλεισμός της προσφοράς σε περίπτωση αλλαγής προμηθευτή - διότι αντίθετη ρύθμιση θα αντίκειτο αφ' ενός στους κανόνες του υγιούς ανταγωνισμού, αφ' ετέρου στην αρχή της ελευθερίας των συμβάσεων, στους κανόνες της αγοράς και της κοινής λογικής, καθιστώντας δυσχερή την κατάρτιση της δημόσιας σύμβασης προμήθειας, υπό την προϋπόθεση, όμως ότι η μεταβολή συνίσταται μόνον στο πρόσωπο του κατασκευαστή/παραγωγού του προϊόντος που πρόκειται να προμηθεύσει τον προσωρινό ανάδοχο και ότι το προϊόν παραμένει το ίδιο, χωρίς να επέρχεται μεταβολή σε αυτό, στις τεχνικές

## **Αριθμός απόφασης: 464 / 2021**

προδιαγραφές του, στην τιμή του και στα υπόλοιπα χαρακτηριστικά του, επί των οποίων κρίθηκε η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και ότι εξακολουθούν να πληρούνται τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη ως προς αυτό. Και τούτο διότι, τυχόν αντίθετη ερμηνευτική εκδοχή, θα υποχρέωνε τον προσφέροντα και τον προμηθευτή του, ο οποίος όχι μόνον δεν είναι υπεργολάβος ή κατ' άρθρο 78 του Ν. 4412/2016 δανείζων εμπειρία τρίτος, αλλά κατ' ουδένα τρόπο δε σχετίζεται με τη διαγωνιστική διαδικασία, όντας απολύτως τρίτος με αυτήν, να διατηρούν, ακόμη και παρά τα οικονομικά συμφέροντά τους και κατά παράβαση της αρχής της ελευθερίας των συμβάσεων, σε ισχύ την μεταξύ τους συνεργασία καθ' όλη τη διάρκεια της διαδικασίας αυτής, η οποία, ως γνωστόν συνήθως ολοκληρώνεται μετά αρκετών μηνών ή και ετών από την εκκίνησή της. Περαιτέρω, το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στους όρους των παραγράφων 2.2.1 έως 2.2.7., κρίνονται, σύμφωνα με τους όρους 2.2.9 και 3.2, σε τρία στάδια, κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης του όρου της παραγράφου 2.2.9.2, και κατά τη σύναψη της σύμβασης. Κατά το πρώτο στάδιο, το στάδιο της υποβολής των προσφορών, το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους αποδεικνύονται προκαταρκτικώς, ιδίως με την προσκόμιση υπευθύνων δηλώσεων και του ΕΕΕΣ, ειδικώς δε, στις περιπτώσεις που ο διαγωνιζόμενος ούτε συσκευάζει, ούτε κατασκευάζει παράγει το υπό προμήθεια είδος που είναι κρέας, υποχρεούται, σύμφωνα με τους όρους 2.2.6.6, 2.2.6.11 και 2.2.7, να προσκομίσει υπεύθυνη δήλωση, και προς πλήρωση του όρου 2.2.6.6., της επιχειρηματικής μονάδας, στην οποία συσκευάζεται ή παράγεται το προσφερόμενο είδος και ο τόπος εγκατάστασής της, να δηλώσει στην ως άνω υπεύθυνη δήλωση, προς πλήρωση του όρου 2.2.6.11, ότι διαθέτει και θα καταθέσει αν αναδειχθεί μειοδότης, τον κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για την προμήθεια ζωικών προϊόντων, την άδεια λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης, την άδεια λειτουργίας της μονάδας επεξεργασίας κρέατος, τον κωδικό αριθμό κτηνιατρικής έγκρισης από τις Κτηνιατρικές Υπηρεσίες καθώς και την εγγραφή στο Μητρώο

## **Αριθμός απόφασης: 464 / 2021**

Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της εταιρείας που θα συμπεριλαμβάνει τα είδη στα οποία θα λάβει μέρος ο οικονομικός φορέας καθώς επίσης και τα πιστοποιητικά της επιχείρησης, τα οποία θα πρέπει να βασίζονται στα σχετικά ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα ISO 22000:2005 ή παρόμοιο αυτού και προς πλήρωση του όρου 2.2.7, Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμου ή νεότερου αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, από την επιχείρηση από την οποία θα προμηθεύεται το υπό προμήθεια είδος, και υπεύθυνη δήλωση από το νόμιμο εκπρόσωπο της επιχείρησης, από την οποία θα προμηθευτεί το υπό προμήθεια είδος, στην οποία αυτός θα δηλώνει ότι έχει αποδεχθεί έναντί του την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας. Επίσης, κατά το αυτό στάδιο, ο διαγωνιζόμενος προκειμένου να αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια επιλογής, μεταξύ άλλων, των προαναφερομένων όρων των παραγράφων 2.2.6 και 2.2.7, προσκομίζει, σύμφωνα με τον όρο 2.2.9.1., κατά την υποβολή της προσφοράς του ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412 2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης(ΕΕΕΣ). Κατά το δεύτερο στάδιο, ήτοι κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο διαγωνιζόμενος που έχει αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος, υποχρεούται σε πλήρη απόδειξη των δικαιολογητικών που έχει υπευθύνως δηλώσει με την προσφορά του ότι υφίστανται και προς τούτο υποχρεούνται να προσκομίσει αυτά, ειδικά δε, στις περιπτώσεις που ο διαγωνιζόμενος ούτε συσκευάζει, ούτε κατασκευάζει παράγει το υπό προμήθεια είδος που είναι κρέας προσκομίζει τα ανωτέρω απαιτούμενα έγγραφα ως δικαιολογητικά κατακύρωσης. Αντιθέτως, κατά το στάδιο αυτό, της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, δεν προβλέπεται από τη διακήρυξη η υποβολή Ε.Ε.Ε.Σ., το οποίο, άλλωστε, κατατίθεται κατ' άρθρο 79§1 του Ν.4412/2016 κατά την υποβολή των προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμπάσεων άνω των ορίων, ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη και μόνον για τις περιπτώσεις που ρητά

## Αριθμός απόφασης: 464 / 2021

ορίζεται στον όρο 2.2.9.1. της Διακήρυξης, ήτοι στις περιπτώσεις συμμετοχής ένωσης προσώπων, υπεργολαβίας και δάνειας εμπειρίας.

10. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου του διαγωνισμού προκύπτει ότι η προσφεύγουσα εταιρεία κατά την αρχική της προσφορά είχε ως προμηθευτή για το Τμήμα Α (Α1) «Νωπό κρέας πουλερικών (κοτόπουλο)» της Διακήρυξης την εταιρεία «...» και με τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, προσκομίζει τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης της εταιρείας «...». Ειδικότερα, προσκομίσθηκε με το αρχείο 43 με τίτλο «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΚΟΤΟΠΟΥΛΟ, ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΜΟΝ ΕΠΕΞΕΡΓ ΚΟΤΟΠΟΥΛΟΥ» η με αρ. πρωτ. ... άδεια λειτουργίας της «...» εκ της Διεύθυνσης Ανάπτυξης της Π.Ε. ... της Περιφέρειας ..., η με αρ. πρωτ. ... τροποποίηση της άδειας λειτουργίας εργαστηρίου τεμαχισμού νωπών κρεάτων πουλερικών, παραγωγής παρασκευασμάτων, μηχανικά δια ωρισμένου κρέατος και κατάψυξης αυτών της «...» εκ της Διεύθυνσης Κτηνιατρικής της ..., η με αρ. πρωτ. ... τροποποίηση της ... άδειας λειτουργίας πτηνοσφαγείου της «...» εκ της Διεύθυνσης Κτηνιατρικής της ..., η με αρ. πρωτ. ... άδεια λειτουργίας πτηνοτροφείου της «...» εκ της Διεύθυνσης Αγροτικής Οικονομίας και Κτηνιατρικής της ... της Περιφέρειας ..., η με αρ. πρωτ. ... βεβαίωση εκ της Αγροτικής Οικονομίας και Κτηνιατρικής της Π.Ε. ... της Περιφέρειας ..., σύμφωνα με την οποία «Η επιχείρηση με την επωνυμία «...» που εδρεύει στο ..., λειτουργεί με την υπ' αριθμ. ... άδεια λειτουργίας σφαγιοτεχνικής εγκατάστασης και διαθέτει Κωδικό αριθμό έγκρισης ..., ενώ το εργαστήριο τεμαχισμού της ίδιας επιχείρησης λειτουργεί με την υπ' αριθμ. ... άδεια λειτουργίας και διαθέτει Κωδικό αριθμό έγκρισης .... Οι εγκαταστάσεις πληρούν τους όρους και τις προϋποθέσεις της ισχύουσας Εθνικής και Κοινοτικής Νομοθεσίας. Στην πτηνοτροφική επιχείρηση «...» πραγματοποιούνται οι προβλεπόμενοι κτηνιατρικοί έλεγχοι από τις αρμόδιες αρχές. Η επιχείρηση έχει εγκαταστήσει και εφαρμόζει σύστημα διαχείρισης ασφάλειας τροφίμων ISO 22000:2005 το οποίο πιστοποιήθηκε από τη Lloyds Register Quality Assurance Limited με αριθμό πιστοποιητικού ... και αριθμό έγκρισης ISO 22000-0034443 το οποίο ισχύει μέχρι τις 29/06/2021.», η με αρ. πρωτ. ... ανανέωση έγκρισης

## **Αριθμός απόφασης: 464 / 2021**

και καταχώρησης εμπόρου στο μητρώο της «...» εκ του Αναπληρωτή Προϊσταμένου .... της ... της Περιφέρειας ... και το Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 από την Lloyd's Register Quality Assurance για την «...», με το αρχείο 48 «ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ ISO ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΩΝ», μεταξύ άλλων, εκ νέου το Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 από την Lloyd's Register Quality Assurance για την «...», με το αρχείο 49α «ΑΔΕΙΕΣ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΩΝ» μεταξύ άλλων, εκ νέου η αρ. πρωτ. .. άδεια λειτουργίας της «...» εκ της Διεύθυνσης Ανάπτυξης της Π.Ε. ... της Περιφέρειας ..., η αρ. πρωτ. 07/5195/2009 τροποποίηση της άδειας λειτουργίας εργαστηρίου τεμαχισμού νωπών κρέατων πουλερικών, παραγωγής παρασκευασμάτων, μη ανικά δια ωρισμένου κρέατος και κατά υξης αυτών της «...» εκ της Διεύθυνσης Κτηνιατρικής της Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης ..., η αρ. πρωτ. ... τροποποίηση της ... άδειας λειτουργίας πτηνοσφαγείου της «...» εκ της Διεύθυνσης Κτηνιατρικής της Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης ... και η με αρ. πρωτ. 6938 2011 άδεια λειτουργίας πτηνοτροφείου αυτής εκ της Διεύθυνσης Αγροτικής Οικονομίας και Κτηνιατρικής της Π.Ε. ... της Περιφέρειας ..., με το αρχείο 49β με τίτλο «ΥΔ ΚΟΤΟΠΟΥΛΟ» η από 3.12.2020 υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της «...», με την οποία αυτός απευθυνόμενος στην αναθέτουσα δηλώνει ότι «Έχω αποδεχτεί έναντι της εταιρείας «...», την εκτέλεση της προμήθειας του είδους νωπό κρέας πουλερικών (κοτόπουλο), σε περίπτωση κατακύρωσης του διαγωνισμού στην εν λόγω εταιρεία. – Η εταιρεία «...» δεν απασχολεί ή δεν εκμεταλλεύεται ανηλίκους κάτω των 15 ετών, κατά παράβαση των άρθρων 138 και 182 της Διεθνούς Σύμβασης Εργασίας». Περαιτέρω, η προσφεύγουσα προσάγει και επικαλείται τις δύο επιστολές που αντάλλαξε με την εταιρεία «...», ήτοι το από 02.12.2020 έγγραφο στο οποίο δηλώνεται ότι «Στο πλαίσιο αυτό και επειδή ο δηλωθείς στην προσφορά μας ως προμηθευτής μας για το ως άνω προϊόν «...» αίφνης μας δήλωσε σήμερα ότι δεν επιθυμεί τη συνέχιση της συνεργασίας μας, παρακαλούμε θερμώς, ενόψει του επείγοντος του θέματος, να μας επιβεβαιώσετε άμεσα και εγγράφως τη βούληση της εταιρείας σας να αποδεχθεί έναντι ημών την εκτέλεση της προμήθειας του είδους «νωπό κρέας πουλερικών (κοτόπουλο)», σε περίπτωση κατακύρωσης του διαγωνισμού στην εταιρεία μας, σύμφωνα με τους

## **Αριθμός απόφασης: 464 / 2021**

οικονομικούς όρους που ήδη έχουμε συμφωνήσει.» και το από 02.12.2020 απαντητικό έγγραφο της «...», με το οποίο αυτή μας δηλώνει ότι αποδέχεται έναντι της εταιρίας «...» την εκτέλεση της προμήθειας του είδους «νωπό κρέας πουλερικών (κοτόπουλο)», στην οποία αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος του παραπάνω τμήματος στον ανοικτό μειοδοτικό Διαγωνισμό της ..., υπ' αριθμ. Πρωτ.... Τέλος αναμένουμε να μας γνωστοποιήσετε τα έγγραφα που πρέπει να σας αποστείλουμε για τις ανάγκες του παραπάνω διαγωνισμού.

11. Επειδή, από τα ανωτέρω προκύπτει – και δεν αμφισβητείται ούτε από την προσφεύγουσα ούτε από την αναθέτουσα αρχή - ότι πράγματι η προσφεύγουσα εταιρεία κατά την αρχική της προσφορά είχε ως προμηθευτή για το Τμήμα Α (Α1) «Νωπό κρέας πουλερικών (κοτόπουλο)» της Διακήρυξης την εταιρεία «...» και με τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, αλλάζει προμηθευτή, προσκομίζοντας τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης αυτού, ήτοι της εταιρείας «...». Η αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας είναι ότι «η ανάδοχος εταιρεία φέρεται να αλλάζει προμηθευτή με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, στην εταιρεία «...», «χωρίς να ενημερώσει την Αναθέτουσα Αρχή για την αλλαγή προμηθευτή και για τους λόγους τους οποίους προέβη στην αλλαγή αυτή. Σε καμία περίπτωση δεν προβλέπεται στην σχετική Διακήρυξη μεταβολή από τις συμβατικές υποχρεώσεις του αναδόχου, χωρίς να αναφέρονται σοβαροί λόγοι που να πιστοποιούνται και από τον ίδιο τον παραγωγό - προμηθευτή του αναδόχου, ενώ επιπλέον δεν υποβλήθηκαν τα προβλεπόμενα ηλεκτρονικά δικαιολογητικά, όπως το ΕΕΕΣ της εταιρείας αυτής, καθώς ούτε και οι σχετικές Υπεύθυνες δηλώσεις. ...», ήτοι από την ανωτέρω αιτιολογία προκύπτει ότι αυτή είναι επάλληλη, ερειδομένη σε τρεις βάσεις, πρώτον, ότι έπρεπε να ενημερωθεί η αναθέτουσα αρχή για την αλλαγή προμηθευτή και για τους λόγους που την επέβαλαν, δεύτερον, ότι δεν προβλέπεται στη διακήρυξη μεταβολή από τις συμβατικές υποχρεώσεις του αναδόχου χωρίς να αναφέρονται σοβαροί λόγοι που να πιστοποιούνται και από τον ίδιο τον παραγωγό, και τρίτον, δεν υποβλήθηκαν τα προβλεπόμενα ηλεκτρονικά δικαιολογητικά, όπως το ΕΕΕΣ του προμηθευτή της καθώς και οι



## **Αριθμός απόφασης: 464 / 2021**

σχετικές υπεύθυνες δηλώσεις αυτού. Εντούτοις, μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την υπόψη προσφορά με την ως άνω αιτιολογία, η οποία τυγχάνει παράνομη και κατά τις τρεις επάλληλες βάσεις της, καθότι, σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω η υπό κρίση περίπτωση δεν υπάγεται στο ρυθμιστικό περιεχόμενο του άρθρου 104 παρ. 2 του Ν.4412/2016 και των εννοιολογικά ταυτόσημων διατάξεων του όρου 2.2.1. της Διακήρυξης και η αλλαγή προμηθευτή δεν ανάγεται από τη Διακήρυξη ως λόγος αποκλεισμού της προσφοράς, παρανόμως δε, επιβλήθηκε η κύρωση αυτή, αφού η αλλαγή προμηθευτή δε συνιστά οφισγενή μεταβολή, που ο διαγωνιζόμενος οφείλει να δηλώσει στην αναθέτουσα αρχή. Και τούτο διότι, εν προκειμένω δεν υφίσταται μεταβολή στις προϋποθέσεις, τις οποίες η προσφεύγουσα δηλώνει ότι πληροί, ήτοι δεν υφίσταται απώλεια προσόντος συμμετοχής, δια επέλευσης λόγου αποκλεισμού ή αναίρεσης πλήρωσης κριτηρίου επιλογής, αφού το προσφερόμενο από αυτήν προϊόν εξακολουθεί να πληροί τα οριζόμενα από τη Διακήρυξη, αλλά αλλαγή του προμηθευτή του προϊόντος, ήτοι μεταβολή του τρόπου πλήρωσης των προϋποθέσεων συμμετοχής, μεταβολή που ουδόλως όφειλε αυτή να δηλώσει κατ' άρθρο 104 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 2.2.1 της Διακήρυξης (ΑΕΠΠ 359/2020), αφού η μεταβολή αυτή δε συνιστά λόγο αποκλεισμού της προσφοράς της, ώστε να τίθεται ζήτημα περί έγκαιρης ειδοποίησης της αναθέτουσας αρχής, προκειμένου να της επιστραφεί η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, περίπτωση για την οποία μόνον υφίσταται υποχρέωση έγκαιρης ειδοποίησης σύμφωνα με τα άρθρο 104 του Ν. 4412/2016 και του όρου 2.2.1. της Διακήρυξης. Περαιτέρω, η υπό κρίση περίπτωση δεν υπάγεται στο ρυθμιστικό περιεχόμενο του άρθρου 104 παρ. 2 του Ν.4412/2016 και των εννοιολογικά ταυτόσημων διατάξεων του όρου 2.2.1. της Διακήρυξης και για το λόγο ότι η προσφεύγουσα προσάγει και επικαλείται τις από 02.12.2020 επιστολές που αντάλλαξε με την εταιρεία «...», από τις οποίες ισχυρίζεται ότι προκύπτει ότι οι υπόψη μεταβολές, ήτοι η άρνηση του δηλωθέντος προμηθευτή της να εξακολουθήσει η συνεργασία τους και η αλλαγή αυτού εκ του λόγου αυτού με την εξεύρεση νέου προμηθευτή για το Τμήμα Α του διαγωνισμού, ως νομίμως είχε δικαίωμα να πράξει, επήλθαν αιφνιδίως και

## Αριθμός απόφασης: 464 / 2021

μετά την ημερομηνία αποστολής της έγγραφης ειδοποίησης από την αναθέτουσα για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Πέραν και ανεξαρτήτως ότι τα υπόψη δύο έγγραφα τα οποία επικαλείται η προσφεύγουσα συνιστούν ιδιωτικά έγγραφα και κατά γενική αρχή του δικονομικού δικαίου αυτά δεν αποδεικνύουν καταρχήν υπέρ του εκδότη τους (άρθρο 171 παρ. 5 ΚΔΔ και άρθρο 447 ΚΠολΔ), εντούτοις και αν ακόμα ήθελε θεωρηθεί η ανωτέρω μεταβολή οσιγενής και ως εκ τούτου όφειλε η προσφεύγουσα να ειδοποιήσει την αναθέτουσα αρχή (*quod non*), δεν προκύπτει με βεβαιότητα ότι αυτή έλαβε χώρα πριν την ημερομηνία αποστολής της έγγραφης ειδοποίησης από την αναθέτουσα για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ώστε να γεννάται σχετική υποχρέωση ειδοποίησης της προσφεύγουσας κατ' άρθρο 104 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 2.2.1. της Διακήρυξης, ούτε η αναθέτουσα αρχή αιτιολογεί, πολλώ δε μάλλον αποδεικνύει, ότι η μεταβολή αυτή είχε λάβει χώρα πριν την ημερομηνία αποστολής της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ώστε εν αμφιβολία τούτου, αυτό να ερμηνεύεται εις βάρος του διαγωνιζόμενου και να γεννάται σχετικός λόγος αποκλεισμού του. Άλλωστε και σε κάθε περίπτωση, υφίσταται σχετική ειδοποίηση της αναθέτουσας αρχής με την προσκόμιση των απαιτούμενων δικαιολογητικών του νέου προμηθευτή «...», κατά το στάδιο της προσκόμισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης και επομένως και για το λόγο αυτόν, επικουρικά, τυγχάνει μη νόμιμη η αιτιολογία της προσβαλλόμενης απόφασης κατά την πρώτη βάση απόρριψης της εν λόγω προσφοράς, ήτοι ότι δεν υπήρξε ενημέρωσή της για την αλλαγή του προμηθευτή και για το λόγο που αυτή έλαβε χώρα. Επέκεινα, η προσφεύγουσα δεν έχει εισέτι καταστεί ανάδοχος του Τμήματος Α της Διακήρυξης, με αποτέλεσμα να μην είναι νόμιμη η αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς της ότι «(Σ)ε καμία περίπτωση δεν προβλέπεται στην σχετική Διακήρυξη μεταβολή από τις συμβατικές υποχρεώσεις του αναδόχου, χωρίς να αναφέρονται σοβαροί λόγοι που να πιστοποιούνται και από τον ίδιο τον παραγωγό - προμηθευτή του αναδόχου», αφού η αιτιολογία αυτή ερείδεται επί εσφαλμένης προϋπόθεσης, ήτοι της υπογραφής της σύμβασης και της έναρξη εκτέλεσής της, γεγονός που δεν συντρέχει, ενώ ούτε από το Νόμο

## **Αριθμός απόφασης: 464 / 2021**

ούτε από τη Διακήρυξη προβλέπεται ότι υφίσταται απαγόρευση αλλαγής προμηθευτή κατά το στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας και ότι προκειμένου αυτή να λάβει χώρα θα πρέπει να υφίσταται σοβαρός λόγος και να ενημερωθεί η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά στη σκέψη 9 της παρούσας, όπως παρανόμως αναφέρει η προσβαλλόμενη πράξη. Επιπροσθέτως, ουδόλως απαιτείται από τη Διακήρυξη κατά το δεύτερο στάδιο απόδειξης της διαγωνιστικής διαδικασίας, ήτοι κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης η προσκόμιση εγγράφου ΕΕΕΣ ή Υπευθύνων Δηλώσεων, ως παρανόμως αιτιολογείται με την προσβαλλόμενη απόφαση, αφού κατά το στάδιο αυτό απαιτείται η προσκόμιση των ίδιων των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν την πλήρωση των απαιτούμενων από τη Διακήρυξη όρων και όχι του ΕΕΕΣ ή λοιπών εγγράφων που προσκομίζονται προαποδεικτικώς, σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά στη σκέψη 9 της παρούσας. Εν προκειμένω και σύμφωνα με τα αναφερόμενα ανωτέρω (σκέψεις 8 και 9) ειδικώς στις περιπτώσεις που ο διαγωνιζόμενος ούτε συσκευάζει, ούτε κατασκευάζει παράγει το υπό προμήθεια είδος που είναι κρέας υποχρεούται από τον όρο 2.2.9.2, πρώτον, προς απόδειξη του όρου 2.2.6.11. να προσκομίσει την άδεια λειτουργίας της μονάδας επεξεργασίας κρέατος, τον Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις Κτηνιατρικές Υπηρεσίες καθώς και την εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων καθώς επίσης και τα πιστοποιητικά της επιχείρησης, τα οποία θα πρέπει να βασίζονται στα σχετικά ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα ISO 22000:2005 ή παρόμοιο αυτού, δεύτερον, προς απόδειξη του όρου 2.2.7, ήτοι για την απόδειξη της συμμόρφωσης με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης, προσκομίζει το Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, από την επιχείρηση από την οποία θα προμηθεύεται τα διακινούμενα είδη, σύμφωνα με το οποίο πιστοποιείται ότι η συσκευασία των τροφίμων πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι εφαρμόζει, διατηρεί και αναθεωρεί διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487

## Αριθμός απόφασης: 464 / 2021

4-10-2000, όπως αυτή ισχύει, καθώς και υπεύθυνη δήλωση από το νόμιμο εκπρόσωπο της επιχείρησης, από την οποία θα προμηθευτεί το υπό προμήθεια είδος, στην οποία αυτός θα δηλώνει ότι έχει αποδεχθεί έναντί του την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, δικαιολογητικά τα οποία προσκομίζει η προσφεύγουσα με τα δικαιολογητικά κατακύρωση της, σύμφωνα με τα όσα αναφέρονται στη σκέψη 10 της παρούσας και συνεπώς πληρούνται τα απαιτούμενα από Διακήρυξη, ενώ ουδόλως η αναθέτουσα αρχή έκρινε ότι τα προσκομιζόμενα υπόψη σχετικά έγγραφα του νέου δηλωθέντος προμηθευτή για το Τμήμα αυτό του διαγωνισμού δεν καλύπτουν τους όρους της Διακήρυξης ή ότι υφίσταται μεταβολή του προσφερόμενου προϊόντος που δεν πληροί τους όρους της Διακήρυξης, μηδέ προβάλλεται σχετική αιτιολογία ως λόγος απόρριψης της υπόψη προσφοράς της προσφεύγουσας. Εξάλλου, ως και η ίδια η αναθέτουσα συνομολογεί με την προσβαλλόμενη απόφαση, η εταιρεία «...» αποτελεί το νέο προμηθευτή της προσφεύγουσας για το Τμήμα Α του διαγωνισμού και ουδόλως αυτή συνιστά τρίτο, δανείζοντα εμπειρία κατ' άρθρο 78 του Ν.4412/2016 ή υπεργολάβο, ώστε να απαιτείται η προσκόμιση εντύπου ΕΕΕΣ ή υπευθύνων δηλώσεων, εγγράφων, που σύμφωνα με τα κριθέντα ανωτέρω, προσκομίζονται προαποδεικτικώς και όχι κατά τα στάδια της απόδειξης, όπου προσκομίζονται τα οριζόμενα από τη Διακήρυξη πιστοποιητικά για το πως οι όροι αυτής πληρούνται συγκεκριμένως και αποδεικτικώς. Τούτων δοθέντων και οι τρεις επάλληλες αιτιολογικές βάσεις απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας τυγχάνουν μη νόμιμες και κατ' ακολουθίαν ο πρώτος λόγος της Προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας για το Τμήμα Α (Α1) «...» του διαγωνισμού, καταπίπτει η εγγυητική επιστολή συμμετοχής της για το Τμήμα αυτό και κηρύσσεται άγονος ο διαγωνισμός για το ίδιο Τμήμα.

12. Επειδή, με το δεύτερο μέρος της Προσφυγής της (υπό Β') η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι μη νομίμως έγινε αποδεκτή για τα Τμήματα Β «Κρέας- Χοιρινό νωπό άνευ οστού» και Δ «Παρθένο ελαιόλαδο» η προσφορά της εταιρείας «...» και ήδη παρεμβαίνουσας και εγκρίθηκε σε αυτήν η ανάθεση

## **Αριθμός απόφασης: 464 / 2021**

των Τμημάτων αυτών. Η Προσφυγή της κατά το μέρος αυτό ασκείται με έννομο συμφέρον (πρβλ. ΔΕΦΑΘ 334/2020, σκέψη 6), αφού η προσφεύγουσα συμμετείχε στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλοντας την προσφορά της για τα Τμήματα Β και Δ αυτής, η οποία κρίθηκε ως αποδεκτή και είναι τρίτη στο σχετικό πίνακα μειοδοσίας και ως εκ τούτου νομίμως ισχυρίζεται ότι παρανόμως έγιναν αποδεκτά για τα Τμήματα αυτά με την προσβαλλόμενη απόφαση τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας εταιρείας και αναδείχθηκε αυτή οριστικός ανάδοχος. Ειδικότερα, ισχυρίζεται με τον πρώτο λόγο της Προσφυγής κατά της υπόψη προσφοράς ότι την 01.12.2020 η εταιρεία «...» προσκλήθηκε από την αναθέτουσα, ως προσωρινή ανάδοχος των Τμημάτων Β και Δ του διαγωνισμού, να υποβάλει τα έγγραφα κατακύρωσης για τα εν λόγω Τμήματα. Μεταξύ των εγγράφων που υπέβαλε είναι το από 03.11.2020 πιστοποιητικό εκπροσώπησης της από το Τμήμα ΓΕΜΗ του Εμπορικού και Βιομηχανικού Επιμελητηρίου ..., το οποίο φέρει αριθμό πρωτοκόλλου ... και ψηφιακή υπογραφή της ίδιας ημέρας και υποβάλλεται προς πλήρωση του όρου 2.2.9.2. παρ. Β2 της Διακήρυξης. Για την ακρίβεια όλων των προσκομιζόμενων εγγραφών η εταιρεία «...» υποβάλλει την από 05.12.2020 υπεύθυνη δήλωση προς την αναθέτουσα με ψηφιακή υπογραφή της ίδιας ημέρας (βλ. αρχείο 146. ΥΔ ακρίβεια φωτοαντιγραφων\_signed-2-1). Επίσης, υποβάλλει δύο ακόμη υπεύθυνες δηλώσεις προς την αναθέτουσα, η μία της 05.12.2020 με ψηφιακή υπογραφή της ίδιας ημέρας (βλ. αρχείο 147. ΥΔ εκτέλεσης συμβασης\_signed-1) και η άλλη της 10.12.2020 με ψηφιακή υπογραφή της ίδιας ημέρας (βλ. αρχείο 148. ΥΔ για πιστοποίηση\_signed-2-1), από τις οποίες συνάγεται ότι εφόσον η χρονικώς νεότερη υπεύθυνη δήλωση της εταιρείας «...» προς την αναθέτουσα είναι αυτή της 10.12.2020 και ώρα 16.16΄, τα έγγραφα κατακύρωσης υποβλήθηκαν από την ίδια στην αναθέτουσα μετά τις 10.12.2020 και ως εκ τούτου κατά το χρόνο της υποβολής τους είχε παρέλθει το εργασιακό τριακονθήμερο του άρθρου 80 παρ. 12 περ.γ) του Ν.4412/2016 από τις 03.11.2020, οπότε είχε εκδοθεί το ... πιστοποιητικό εκπροσώπησης της «...», με αποτέλεσμα η προσφορά της να έπρεπε να απορριφθεί τόσο για το Τμήμα Β και το Τμήμα Δ. Περαιτέρω, με το δεύτερο λόγος της Προσφυγής της

## Αριθμός απόφασης: 464 / 2021

ισχυρίζεται ότι κατά παράβαση του όρου 2.2.6.11 και 2.2.9.2. B5 της Διακήρυξης, η εταιρεία «...», προσκληθείσα από την αναθέτουσα, ως προσωρινή ανάδοχος των Τμημάτων Β και Δ να υποβάλει τα έγγραφα κατακύρωσης για τα εν λόγω Τμήματα, προσκόμισε προς πλήρωση του όρου 2.2.9.2.§B5 περ.δ) αντί για την απαιτούμενη από τον όρο αυτό βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης, την με αρ. πρωτ. ... και ... έκθεση ελέγχου της Διεύθυνσης Αγροτικής Οικονομίας και Κτηνιατρικής της Περιφέρειας ..., η οποία εξεδόθη στο πλαίσιο άσκησης των αρμοδιοτήτων της σύμφωνα με τη σχετική νομοθεσία (βλ. αρχείο 130. ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΚΑΤΑΛΛΗΛΟΤΗΤΑΣ», η οποία δεν αποτελεί το απαιτούμενο πιστοποιητικό από τους όρους 2.2.6.11 και 2.2.9.2. B5 της Διακήρυξης. Με τον τρίτο λόγο κατά της εν λόγω προσφοράς η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι κατά παράβαση του όρου 2.2.9.2. B5 περ. δ) και του όρου 2.1.4. της Διακήρυξης η εταιρεία «...», ως προσωρινή ανάδοχος του Τμήματος Β παρέλειψε να υποβάλει την εγγραφή της προμηθεύτριάς της ως προς το ως άνω είδος εταιρείας «...» στο Μητρώο Έμπορων Ζωικών Προϊόντων, υποβάλλοντας μόνο την άδεια λειτουργίας και την χορήγηση κωδικού κτηνιατρικής έγκρισης των εγκαταστάσεων αυτής (βλ. αρχ. 138. ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΕΠΙΧΕΙΡΗΜΑΤΙΚΗΣ ΜΟΝΑΔΑΣ ....pdf), παρέλειψε παρανόμως, κατά παράβαση των ουσιωδών όρων 2.2.9.2.§B5 περ.δ) και 2.1.4 της διακήρυξης, του άρθρου 80§10 του Ν.4412/2016 και του άρθρου 36§2 περ. δ) του Κώδικα Δικηγόρων να συνυποβάλει με το υποβληθέν ISO 22000:2005 πιστοποιητικό της εταιρείας «...», το οποίο είναι στην αγγλική, αφ' ενός επικυρωμένη μετάφραση αυτού (το έγγραφο αυτό συνοδεύεται από απλή μετάφρασή του), αφ' ετέρου βεβαίωση της δικηγόρου ..., η οποία θέτει τη σφραγίδα της στην προμετωπίδα του αλλοδαπού πιστοποιητικού ως μεταφράστρια αυτού, ότι έχει επαρκή γνώση της γλώσσας από και προς την οποία μετάφρασε (βλ. αρχ. 136. ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ISO.pdf), ως απαιτείται από τον Κώδικα περί Δικηγόρων. Τέλος, με τον τέταρτο λόγο της Προσφυγής της κατά της εν λόγω εταιρείας ισχυρίζεται ότι κατά παράβαση του όρου 2.2.9.2. B6 της Διακήρυξης η εταιρεία «...» προσκληθείσα από την αναθέτουσα, ως

## Αριθμός απόφασης: 464 / 2021

προσωρινή ανάδοχος των Τμημάτων Β και Δ του διαγωνισμού, να υποβάλει τα έγγραφα κατακύρωσης, υπέβαλε, προς πλήρωση του όρου αυτού τα πιστοποιητικά ISO 22000:2005, 9001:2015 και 14001:2015, τα οποία, όμως, δεν πληρούν τα οριζόμενα στον όρο αυτόν, αφού (α) από το πιστοποιητικό ISO 22000:2005 (αρχ. 135. ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ.pdf) ελλείπει στο πεδίο πιστοποίησης η ζητούμενη από τον εν λόγω όρο πιστοποίηση περί της συσκευασίας και ανασυσκευασίας των προϊόντων παντοπωλείου. (β) από το πιστοποιητικό ISO 9001:2015 (αρχ. 135. ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ.pdf) ελλείπουν όλα τα ζητούμενα από τον εν λόγω όρο πεδία πιστοποίησης, ήτοι η συσκευασία, η ανασυσκευασία, η αποθήκευση και η διακίνηση των τροφίμων και των προϊόντων παντοπωλείου. (γ) από το πιστοποιητικό ISO 14001:2015 (αρχ. 135. ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ.pdf) ελλείπει στο πεδίο πιστοποίησης η ζητούμενη από τον εν λόγω όρο πιστοποίηση περί της συσκευασίας και ανασυσκευασίας των προϊόντων παντοπωλείου.

13. Επειδή, ο όρος 2.1.4 «Γλώσσα» της Διακήρυξης ορίζει ότι «[...] Οι προσφορές και τα περιλαμβανόμενα σε αυτές στοιχεία καθώς και τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. [...] Ειδικά, τα αλλοδαπά ιδιωτικά έγγραφα μπορούν να συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο. Ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα - εταιρικά ή μη- με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο μπορούν να υποβάλλονται σε άλλη γλώσσα [...] και να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική [...]» και ο όρος 2.2.9.2. ότι «[...] Β5 Για την απόδειξη της νόμιμης σύστασης και εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο, προσκομίζει τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, συγκρότηση Δ.Σ. σε σώμα, σε περίπτωση Α.Ε., κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του διαγωνιζομένου). Από τα ανωτέρω έγγραφα πρέπει να προκύπτουν η νόμιμη σύστασή του, όλες οι σχετικές τροποποιήσεις των

## **Αριθμός απόφασης: 464 / 2021**

καταστατικών, το/τα πρόσωπο/α που δεσμεύει/ουν νόμιμα την εταιρία κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού (νόμιμος εκπρόσωπος, δικαίωμα υπογραφής κλπ.), τυχόν τρίτοι, στους οποίους έχει χορηγηθεί εξουσία εκπροσώπησης, καθώς και η θητεία του/των ή και των μελών του οργάνου διοίκησης/ νόμιμου εκπροσώπου [...] Β.5. Για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα παρακάτω δικαιολογητικά: [...] δ) για την παράγραφο 2.2.6.11.: [...] 6) Βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης. 7) Άδεια λειτουργίας της μονάδας επεξεργασίας κρέατος, τον Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις Κτηνιατρικές Υπηρεσίες καθώς και εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της εταιρείας που θα συμπεριλαμβάνει τα είδη στα οποία θα λάβει μέρος ο οικονομικός φορέας καθώς επίσης και τα πιστοποιητικά της επιχείρησης, τα οποία θα πρέπει να βασίζονται στα σχετικά ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα ISO 22000:2005 ή παρόμοιο αυτού. Τα πιστοποιητικά θα πρέπει να έχουν εκδοθεί από διαπιστευμένους φορείς πιστοποίησης, διαπιστευμένους προς τούτο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης Α.Ε. (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα εξωτερικού για τα συγκεκριμένα είδη. [...] Β6 Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαίρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα αντίστοιχα αποδεικτικά στοιχεία που προβλέπονται σε αυτή και συγκεκριμένα ως ακολούθως: Ο προσφέρων Οικονομικός Φορέας καταθέτει τα παρακάτω Πιστοποιητικά τα οποία θα πρέπει να βρίσκονται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης: -Πιστοποιητικό ISO 9001:2008, -Πιστοποιητικό ISO 14001:2004, ή ισοδύναμα ή νεότερα αυτών, για την αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανασυσκευασία και τη διακίνηση τροφίμων και προ όντων παντοπωλείου, διαπιστευμένα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα. Όσον αφορά στη διαχείριση της ασφαλείας των τροφίμων ο προσφέρων Οικονομικός Φορέας, οφείλει να καταθέσει Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφαλείας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα



## Αριθμός απόφασης: 464 / 2021

Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, σύμφωνα με το οποίο πιστοποιείται ότι η συσκευασία, ανασυσκευασία, η αποθήκευση και η διακίνηση των τροφίμων και των προϊόντων παντοπωλείου πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι εφαρμόζει, διατηρεί και αναθεωρεί διαδικασίες HACCP, [...] Σε περίπτωση που ο Οικονομικός Φορέας δε συσκευάζει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, προσκομίζεται το Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού [...].».

14. Επειδή, το άρθρο 80 παρ. 12 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «[...] Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: [...] γ) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 75, τα αποδεικτικά ισχύουσας εκπροσώπησης σε περίπτωση νομικών προσώπων, [...] εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, [...]». Περαιτέρω, στο άρθρο 36 παρ. 2 περ. δ) του Κώδικα Δικηγόρων (Ν.4194/2013) ορίζεται ότι στο έργο του δικηγόρου ανήκει «[η] μετάφραση εγγράφων που έχουν συνταχθεί σε ξένη γλώσσα, καθώς και η μετάφραση ελληνικών εγγράφων σε οποιαδήποτε ξένη γλώσσα. Η μετάφραση έχει πλήρη ισχύ έναντι οποιασδήποτε δικαστικής ή άλλης αρχής, εφόσον συνοδεύεται από επικυρωμένο αντίγραφο του εγγράφου που μεταφράστηκε και ο δικηγόρος βεβαιώνει ότι έχει επαρκή γνώση της γλώσσας από και προς την οποία μετάφρασε».

15. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου της προσφοράς της εταιρείας «...» προκύπτει ότι μεταξύ των εγγράφων που υπέβαλε είναι το με αριθ. πρωτ. ... πιστοποιητικό εκπροσώπησης της από το Τμήμα ΓΕΜΗ του Εμπορικού και Βιομηχανικού Επιμελητηρίου ... και τα δικαιολογητικά της προσωρινού μειοδότη υπεβλήθησαν στις 10.02.2020. Συνεπώς, νομίμως η αναθέτουσα αρχή έκανε αυτό αποδεκτό, αφού μεταξύ της έκδοσης αυτού και της υποβολής του έχουν μεσολαβήσει είκοσι επτά (27) εργάσιμες ημέρες, ήτοι αυτό έχει εκδοθεί εντός τριάντα (30) εργασίμων ημερών πριν από την υποβολή του, κατ' άρθρο 80 παρ. 12 του Ν. 4412/2016 και ο υπόψη λόγος της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος. Περαιτέρω, η εταιρεία «...»,

## **Αριθμός απόφασης: 464 / 2021**

προς πλήρωση του όρου 2.2.9.2. παρ. Β5 περ. δ) υπέβαλε τη με αρ. πρωτ. ... και ... Εκθέσεις Ελέγχου της Διεύθυνσης Αγροτικής Οικονομίας και Κτηνιατρικής της Περιφέρειας ..., αρχείο «130. ΒΕΒΑΙΩΣΕΙΣ ΚΑΤΑΛΛΗΛΟΤΗΤΑΣ», από τη θεώρηση δε, της ... Έκθεσης Ελέγχου προκύπτει ότι πληρούνται οι προϋποθέσεις καταλληλότητας για αποθήκευση και διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης σύμφωνα με τους όρους 2.2.6.11 και 2.2.9.2. Β5 της Διακήρυξης, ουδεμία δε, έννομη συνέπεια ασκεί το γεγονός ότι το υπόψη έγγραφο τιτλοφορείται ως Έκθεση Ελέγχου και ουχί ως «Βεβαίωση καταλληλότητας», όπως η Διακήρυξη το ονοματίζει, καθώς κρίσιμο είναι το γεγονός ότι με αυτό αποδεικνύονται τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη. Μετά ταύτα, ο δεύτερος λόγος της Προσφυγής κατά της εταιρείας «...» τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος. Αναφορικά με τον τρίτο λόγο της Προσφυγής κατά της προσφοράς της προρρηθείσας εταιρείας, προκύπτει ότι υποβλήθηκαν προς πλήρωση του όρου 2.2.9.2. Β5 περ. δ) η άδεια λειτουργίας και η χορήγηση κωδικού κτηνιατρικής έγκρισης των εγκαταστάσεων της εταιρείας «...», αρχείο «138. ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΕΠΙΧΕΙΡΗΜΑΤΙΚΗΣ ΜΟΝΑΔΑΣ ....pdf», ενώ προς πλήρωση της προϋπόθεσης εγγραφής στο Μητρώο Έμπορων Ζωικών Προϊόντων υπεβλήθη η υπ' αριθ. πρωτ. 1742/2015 Απόφαση Έγκρισης και Καταχώρησης Εμπόρου στο Μητρώο Εμπορίου Τροφίμων Ζωϊκής Προέλευσης της εταιρείας «...» και επομένως πληρούνται τα οριζόμενα από τους όρους 2.2.6.11 και 2.2.9.2. Β5 της Διακήρυξης, αφού υπεβλήθησαν τα απαιτούμενα έγγραφα περί απόδειξης της νομιμότητας της παραγωγού προμηθεύτριας εταιρείας «...» και της νομιμότητας εμπορίας του προσφερόμενου είδους για το Τμήμα Β του συμμετέχοντος οικονομικού φορέα «...». Περαιτέρω και όσον αφορά το υποβληθέν ISO 22000:2005 πιστοποιητικό της εταιρείας «...», αρχείο «136. ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ISO.pdf», προκύπτει ότι αυτό είναι νομίμως μεταφρασμένο και επικυρωμένο από τη δικηγόρο κα ..., η δε, μη αναγραφή σε αυτό ότι, η δικηγόρος που το μετέφρασε έχει επαρκή γνώση της γλώσσας από και προς την οποία μετάφρασε, ως ο Κώδικας περί Δικηρόρων ορίζει, ουδόλως συνεπάγεται την ακυρότητα του εγγράφου αυτού, ενώ και σε κάθε περίπτωση αυτό δύναται παραδεκτά να συμπληρωθεί/ διευκρινισθεί κατ' άρθρο 102 του Ν.

## Αριθμός απόφασης: 464 / 2021

4412/2016 το οποίο ορίζει ότι «*Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε [...] πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται [...], μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, [...]*» και υπό την εκδοχή ότι η σήμανση και μετάφραση αυτού αποκλίνει από τα απαιτούμενα. Τούτων δοθέντων ο λόγος αυτός της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος. Τέλος, με τον τέταρτο λόγο της Προσφυγής της κατά της εν λόγω εταιρείας ισχυρίζεται ότι κατά παράβαση του όρου 2.2.9.2. Β6 της Διακήρυξης η εταιρεία «...» υπέβαλε τα πιστοποιητικά ISO 22000:2005, 9001:2015 και 14001:2015, τα οποία, όμως, δεν πληρούν τα οριζόμενα στον όρο αυτόν, ήτοι το πιστοποιητικό ISO 22000:2005, αρχείο «135. ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ.pdf» δεν καλύπτει την πιστοποίηση περί της συσκευασίας και ανασυσκευασίας των προϊόντων παντοπωλείου, το πιστοποιητικό ISO 9001:2015, αρχείο «135. ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ.pdf» δεν καλύπτει την πιστοποίησης για συσκευασία, ανασυσκευασία, αποθήκευση και διακίνηση των τροφίμων και των προϊόντων παντοπωλείου και το πιστοποιητικό ISO 14001:2015, αρχείο «135. ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ.pdf» δεν καλύπτει το πιστοποίησης συσκευασίας και ανασυσκευασίας των προϊόντων παντοπωλείου. Ο λόγος αυτός τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος, προεχόντως διότι αναφορικά με τα Τμήματα Β «Κρέας- Χοιρινό νωπό άνευ οστού» και Δ «Παρθένο ελαιόλαδο», τα εν λόγω πιστοποιητικά ISO της εταιρείας «...», για τα οποία η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι δεν καλύπτουν τους όρους της Διακήρυξης, σχετίζονται με προϊόντα παντοπωλείου, ήτοι το Τμήμα Γ της αυτής, για το οποίο, όμως η υπόψη εταιρεία δεν έχει ανακηρυχθεί ανάδοχος και ως εκ τούτου ουδεμία έννομη συνέπεια ασκούν αυτά ως προς την πλήρωση του όρου 2.2.9.2. Β6 της Διακήρυξης για τα Τμήματα Β και Δ. Δευτερευόντως διότι, για τα εν λόγω Τμήματα, Β και Δ, η εταιρεία «...» υπέβαλε το με αρ. ... πιστοποιητικό της εταιρείας «...», από το οποίο προκύπτει ότι αυτό καλύπτει το πεδίο «επεξεργασία και συσκευασία κρέατος, κιμά ...», καθώς και τα με αρ. ... και ... πιστοποιητικά της εταιρείας «...» από τα οποία προκύπτει η κάλυψη των πεδίων «τυποποίηση ελαιολάδων και σπορελαίων», η έννοια δε,

## Αριθμός απόφασης: 464 / 2021

της τυποποίησης περιλαμβάνει και τη συσκευασία και ανασυσκευασία και επομένως καλύπτονται οι σχετικοί όροι της Διακήρυξης, ο δε λόγος αυτός της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος. Κατ' ακολουθίαν, νομίμως η προσφορά της εταιρείας «...» έγινε αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή και οι σχετικοί λόγοι της Προσφυγής κατ' αυτής τυγχάνουν απορριπτέοι ως αβάσιμοι.

16. Επειδή, με το τρίτο μέρος της Προσφυγής της (υπό Γ') η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι μη νομίμως έγινε αποδεκτή για τα Τμήματα Γ «Είδη Παντοπωλείου» και Ε «τυρί φέτα Π.Ο.Π.» του διαγωνισμού η προσφορά της εταιρείας «...» και ήδη παρεμβαίνουσας και εγκρίθηκε σε αυτήν η ανάθεση των Τμημάτων αυτών, ενώ η Προσφυγή αυτή ασκείται με έννομο συμφέρον (πρβλ. ΔΕΦΑΘ 334/2020, σκέψη 6), αφού η προσφεύγουσα συμμετείχε στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλοντας την προσφορά της και για υπόψη Τμήματα. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται με τους δύο πρώτους λόγους της Προσφυγής της κατά της προρρηθείσας εταιρείας ότι δεν πληρούται οι όροι 2.2.5. και 2.2.9.2 παρ. Β4 περ.ι) και ii), αφού παρέλειψε να υποβάλει την αξιούμενη από τον όρο βεβαίωση τράπεζας για την πιστοληπτική ικανότητά της και αντί αυτής υπέβαλε την από 07.12.2020 υπεύθυνη δήλωσή της, αρχείο «3\_Υ.Δ\_ΠΙΣΤΟΛΗΠΤΙΚΗ ΙΚΑΝΟΤΗΤΑ\_signed»), στην οποία δηλώνει ότι «Όσον αφορά την βεβαίωση για τη χορήγηση πιστοληπτικής ικανότητας θα θέλαμε να σας ενημερώσουμε ότι έχει γίνει αίτηση, αλλά λόγω των δεδομένων συνθηκών δεν έχει εκδοθεί. Παρακαλώ όπως γίνει δεκτή η αίτηση μας για παράταση της προθεσμίας υποβολής για το εν λόγω πιστοποιητικό», ενώ, περαιτέρω και όσον αφορά τους υποβληθέντες ισολογισμούς των ετών 2016-2017-2018, αρχείο «ΙΣΟΛΟΓΙΣΜΟΣ 2016, ΙΣΟΛΟΓΙΣΜΟΣ 2018 και ΙΣΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΧΡΗΣΗΣ 2017», προς πλήρωση των όρων 2.2.5. και 2.2.9.2. Β4 περ. ii) της Διακήρυξης, αυτοί δεν πληρούν τις απαιτήσεις του Ν. 4308/2014, στο ρυθμιστικό περιεχόμενο του οποίου εμπίπτει κατ' άρθρο 1 παρ. 2 η εταιρεία «...» και δεν θα έπρεπε να ληφθούν υπόψη από την αναθέτουσα αρχή διότι (α) Οι ισολογισμοί των χρήσεων των ετών 2016 και 2018 δεν φέρουν υπογραφές τόσο του αρμοδίου οργάνου της διοίκησης της εταιρείας «...» όσο και του κατά το νόμο υπεύθυνου λογιστή για τη σύνταξη

## Αριθμός απόφασης: 464 / 2021

τους, κατά παράβαση των οριζομένων στο άρθρο 5§4 του Ν. 4308/2014 και (β) ο ισολογισμός της χρήσεως του έτους 2017 δεν περιέχει τις εξής απαιτούμενες κατ' ελάχιστον πληροφορίες του άρθρου 29 παρ. 2 του Ν. 4308/2014, ήτοι την επωνυμία της εταιρείας, το νομικό τύπο της, τη διεύθυνση της έδρας της και το δημόσιο μητρώο στο οποίο είναι εγγεγραμμένη ή τον Αριθμό Γ.Ε.ΜΗ. ή το ΑΦΜ της. Τέλος, με τον τρίτο λόγο της Προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι κατά παράβαση του όρου 2.2.9.2. Β6 της Διακήρυξης έγιναν δεκτά τα προσκομιζόμενα από την εταιρεία «...» δικαιολογητικά, προς πλήρωση του όρου αυτού, πιστοποιητικά ISO 22000:2005, 9001:2015 και 14001:2015, τα οποία, όμως, δεν πληρούν τα οριζόμενα στον όρο αυτόν, αφού από το πιστοποιητικό ISO 22000:2005, αρχείο «CERT-...\_22000\_2018» ελλείπει στο πεδίο πιστοποίησης η ζητούμενη από τον εν λόγω όρο πιστοποίηση περί της συσκευασίας και ανασυσκευασίας των προϊόντων παντοπωλείου, (β) από το πιστοποιητικό ISO 9001:2015, αρχείο «CERT- ...\_9001\_2015\_2018» ελλείπουν όλα τα ζητούμενα από τον εν λόγω όρο πεδία πιστοποίησης, ήτοι η συσκευασία, η ανασυσκευασία, η αποθήκευση και η διακίνηση των τροφίμων και των προϊόντων παντοπωλείου(γ) από το πιστοποιητικό ISO 14001:2015, αρχείο «CERT\_...\_14001\_2015\_2018\_...» ελλείπει στο πεδίο πιστοποίησης η ζητούμενη από τον εν λόγω όρο πιστοποίησης περί της συσκευασίας και ανασυσκευασίας των προϊόντων παντοπωλείου και (δ) από το πιστοποιητικό OHSAS 18001:2007, αρχείο OHSAS 18001, ελλείπει στο πεδίο πιστοποίησης η ζητούμενη από τον εν λόγω όρο πιστοποίησης περί της συσκευασίας και ανασυσκευασίας των προϊόντων παντοπωλείου, καθώς και διότι η εν λόγω εταιρεία έχει προσκομίσει για το είδος αλεύρι του τμήματος Γ πιστοποιητικό ISO 22000:2005 της εταιρείας από την οποία θα το προμηθευτεί, αρχείο CERT\_22000\_...», το οποίο, όμως, δεν περιέχει στο πεδίο της πιστοποίησής του τον όρο συσκευασία, όπως ζητείται ρητά από τους ανωτέρω όρους.

17. Επειδή, ο όρος 2.2.9.2 της Διακήρυξης ορίζει ότι «[...] Β4 Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα κάτωθι: i) Βεβαίωση τράπεζας για την πιστοληπτική ικανότητα της επιχείρησης και ii) -ή Ισολογισμούς

## Αριθμός απόφασης: 464 / 2021

ή αποσπάσματα ισολογισμών, για τις τρεις (3) τελευταίες οικονομικές ρήσεις (2016, 2017, 2018), στην περίπτωση που η δημοσίευση των ισολογισμών απαιτείται από τη νομοθεσία της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας. [...] Β6 Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα αντίστοιχα αποδεικτικά στοιχεία που προβλέπονται σε αυτή και συγκεκριμένα ως ακολούθως: Ο προσφέρων Οικονομικός Φορέας καταθέτει τα παρακάτω Πιστοποιητικά τα οποία θα πρέπει να βρίσκονται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης: -Πιστοποιητικό ISO 9001:2008, -Πιστοποιητικό ISO 14001:2004, ή ισοδύναμα ή νεότερα αυτών, για την αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανασυσκευασία και τη διακίνηση τροφίμων και προ όντων παντοπωλείου, διαπιστευμένα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα. Όσον αφορά στη διαχείριση της ασφαλείας των τροφίμων ο προσφέρων Οικονομικός Φορέας, οφείλει να καταθέσει Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, σύμφωνα με το οποίο πιστοποιείται ότι η συσκευασία, ανασυσκευασία, η αποθήκευση και η διακίνηση των τροφίμων και των προϊόντων παντοπωλείου πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι εφαρμόζει, διατηρεί και αναθεωρεί διαδικασίες HACCP, [...] Σε περίπτωση που ο Οικονομικός Φορέας δε συσκευάζει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, προσκομίζεται το Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού [...]».

18. Επειδή, το άρθρο 103 «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» στην παράγραφο 2, όπως αυτή αντικαταστάθηκε με το άρθρο 43 παρ. 12β του Ν.4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52) ορίζει ότι «2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα

## Αριθμός απόφασης: 464 / 2021

*οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές.[...]*».

19. Επειδή, από τις προδιαληφθείσες διατάξεις προκύπτει ότι προς απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν) Βεβαίωση τράπεζας για την πιστοληπτική ικανότητα της επιχείρησης και τους Ισολογισμούς ή αποσπάσματα ισολογισμών, για τις τρεις (3) τελευταίες οικονομικές ρήσεις (2016, 2017, 2018). Από την επισκόπηση του φακέλου της προσφοράς της εταιρείας «...» προκύπτει ότι αυτή υπέβαλε την από 07.12.2020 υπεύθυνη δήλωσή της, αρχείο «3\_Υ.Δ\_ΠΙΣΤΟΛΗΠΤΙΚΗ ΙΚΑΝΟΤΗΤΑ\_signed»), στην οποία δηλώνει ότι «Όσον αφορά την βεβαίωση για τη χορήγηση πιστοληπτικής ικανότητας θα θέλαμε να σας ενημερώσουμε ότι έχει γίνει αίτηση, αλλά λόγω των δεδομένων συνθηκών δεν έχει εκδοθεί. Παρακαλώ όπως γίνει δεκτή η αίτηση μας για παράταση της προθεσμίας υποβολής για το εν λόγω πιστοποιητικό», ήτοι νομίμως και κατ' εφαρμογή της διάταξης της παραγράφου 2 του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 αιτείται παράταση της προθεσμίας υποβολής για το πιστοποιητικό αυτό, το οποίο και έλαβε στις 10.12.2020 από την Εθνική Τράπεζα και υπέβαλε αυτό στις 11.12.2020, ήτοι εντός της ταχθείσης προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Επομένως, ο πρώτος λόγος της Προσφυγής περί ελλείψεως ουσιώδους δικαιολογητικού τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος. Περαιτέρω, προς πλήρωση του όρου 2.2.5 της Διακήρυξης απαιτούνταν η προσκόμιση των ισολογισμών ή αποσπάσματα ισολογισμών για τις τρεις (3) τελευταίες οικονομικές ρήσεις (2016, 2017, 2018). Από την επισκόπηση του φακέλου της εταιρείας «...» προκύπτει ότι αυτή υπέβαλε τους υπόψη ισολογισμούς των ετών 2016, 2017, 2018, ως απαιτείται από τον όρο 2.2.9.2. Β4 περ. ii της Διακήρυξης. Ο ισολογισμός του 2016 είναι υπογεγραμμένος από την Πρόεδρο και τη Διευθύνουσα Σύμβουλο της εταιρείας, καθώς και τους λογιστές σύνταξης του, φέρει δε νόμιμη επικύρωση από τον δικηγόρο κ. ..., ο ισολογισμός του

## **Αριθμός απόφασης: 464 / 2021**

2017 καίτοι δεν φέρει υπογραφές των οργάνων διοίκησης και των λογιστών, φέρει, ομοίως, νόμιμη επικύρωση από τον δικηγόρο κ. ..., ο οποίος βεβαιώνει ότι αυτός αποτελεί φωτοτυπικό αντίγραφο από το εκ της χείρας του πρωτοτύπου εγγράφου, ενώ και ο ισολογισμός του 2018 είναι υπογεγραμμένος από την Πρόεδρο, την Αντιπρόεδρο και το μέλος του Δ.Σ., εταιρείας, καθώς και τους λογιστές σύνταξής του και ως εκ τούτου οι ισολογισμοί αυτοί νομίμως έγιναν δεκτοί από την αναθέτουσα αρχή. Εξάλλου και δεδομένου ότι δεν αμφισβητείται από την προσφεύγουσα η ακρίβεια των οικονομικών μεγεθών που αυτή περιλαμβάνουν και υπό την εκδοχή ακόμα ότι υφίστανται ελλείψεις σήμανσης, υπογραφών ή τυπικών επουσιωδών στοιχείων, ως ισχυρίζεται κατ' ουσίαν η προσφεύγουσα, η αναθέτουσα αρχή όφειλε όπως καλέσει την εταιρεία αυτή σε παραδεκτή συμπλήρωση/διευκρίνιση κατ' άρθρο 102 του Ν. 4412/2016, καθότι θα επρόκειτο για ασάφεια που προκαλείται από το ίδιο το περιεχόμενο του προσκομισθέντος εγγράφου που θα μπορούσε νομίμως να διευκρινιστεί, χωρίς να τροποποιηθούν τα οικονομικά στοιχεία που περιέχονται σε αυτό (ΑΕΠΠ 1434/2020). Ως εκ τούτου, ο λόγος αυτός της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος. Τέλος και όσον αφορά την πλήρωση του όρου 2.2.9.2 Β6 της Διακήρυξης από την επισκόπηση της προσφοράς της εταιρείας «...» προκύπτει ότι κατατέθηκαν τα πιστοποιητικά κατά ISO 22000:2005, 9001:2015 και 14001:2015, τα οποία πληρούν τα οριζόμενα στον όρο αυτόν πεδία, ήτοι κατατέθηκαν τα πιστοποιητικά της εταιρείας «...» ως εμπόρου που διακινεί προϊόντα που δεν έχει παράγει/ συσκευάζει ο ίδιος - και ως εκ τούτου δεν υφίσταται υποχρέωση κάλυψης των πεδίων παρασκευής/συσκευασίας με τα υπόψη δικαιολογητικά, ει μη μόνον των πεδίων εμπορίας και διακίνησης – καθώς και τα πιστοποιητικά ISO των παραγωγών/συσκευαστών, που καλύπτουν τα πεδία της παραγωγής και της συσκευασίας των προσφερόμενων προϊόντων. Ειδικότερα και εν προκειμένω, υπεβλήθησαν τα πιστοποιητικά ISO 22000:2005, αρχείο «CERT-...\_22000\_2018», ISO 9001:2015, αρχείο «CERT-...\_9001\_2015\_2018», ISO 14001:2015, αρχείο «CERT\_...\_14001\_2015\_2018\_...» της εταιρείας «...» που καλύπτουν τα πεδία της διακίνησης, εμπορίας και αποθήκευσης



## **Αριθμός απόφασης: 464 / 2021**

τυποποιημένων τροφίμων, καθώς και τα πιστοποιητικά των παραγωγών/συσκευαστών των υπό προμήθεια ειδών, ήτοι Πιστοποιητικό της «...» αναφορικά με την προμηθευτή εταιρεία «...» στο πεδίο της μεταποίησης, ανάμειξης, συγκέντρωσης, αποξήρανσης, αποστείρωσης και συσκευασίας γάλακτος εβαπορέ και σκόνης, ISO 22000:2005, με αρ. 07010140 του φορέα «...» αναφορικά με την εταιρεία «...» στο πεδίο της παραγωγής, εμπορίας, διακίνησης και ξηράς αποθήκευσης ζυμαρικών προϊόντων & σιμιγδαλιού - εμπορίας και διακίνησης προϊόντων ξηράς αποθήκευσης, ISO 22000:2005, με αρ. ... του «...» αναφορικά με την εταιρεία «...» στο πεδίο της συσκευασίας και διανομής ζάχαρης, ISO 22000:2005, με αρ. ... του φορέα «...» αναφορικά με την εταιρεία «...» στο πεδίο της συσκευασίας οσπρίων, ζάχαρης, ρυζιού, δημητριακών και στο πεδίο της παραγωγής και συσκευασίας άχνης ζάχαρης, ISO 22000:2005, με αρ. ... του φορέα «...» αναφορικά με την εταιρεία «...» στο πεδίο της παραγωγής αλεύρων, ISO 22000:2005, με αρ. ... του φορέα «...» αναφορικά με εταιρεία «...» στο πεδίο της παραγωγής, τυποποίησης και αποθήκευσης φέτας ΠΟΠ και επομένως καλύπτονται οι σχετικοί όροι της Διακήρυξης, ο δε λόγος αυτός της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος. Μετά ταύτα, νομίμως η προσφορά της εταιρείας «...» έγινε αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή και οι σχετικοί λόγοι της Προσφυγής κατ' αυτής τυγχάνουν απορριπτέοι ως αβάσιμοι.

20. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή ως βάσιμη, νόμω και ουσία, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω και να γίνουν δεκτές και οι ασκηθείσες επ' αυτής Παρεμβάσεις, το παράβολο δε, που κατέθεσε η προσφεύγουσα να επιστραφεί σε αυτήν, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

### **Για τους λόγους αυτούς**

**Δέχεται εν μέρει την Προσφυγή.**

**Αριθμός απόφασης: 464 / 2021**

Ακυρώνει την υπ' αριθ. 35/2268/22.12.2020 απόφαση (υπ' αριθ. 35 Πρακτικό, θέμα εκτός ημερησίας διάταξης 13ο) της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας, κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της εταιρείας «...» για το Τμήμα Α (Α1) «Νωπό κρέας πουλερικών (κοτόπουλο)» του διαγωνισμού, καταπίπτει η εγγυητική επιστολή συμμετοχής της συνολικής αξίας 1.689,45 ευρώ, εκδοθείσα από το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων και κηρύσσεται άγονος ο διαγωνισμός για το Τμήμα αυτό, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Δέχεται τις Παρεμβάσεις.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 17 Φεβρουαρίου 2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 9 Μαρτίου 2021.

**Ο Πρόεδρος**

**Ο Γραμματέας**

**Νικόλαος Σ. Σαββίδης**

**Μιχαήλ Γ. Σοφιανός**