

**Η**

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

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 2 Μαρτίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος Πρόεδρος Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Εισηγητής και Ελισσάβητ Αλαγιαλόγλου, αναπληρούσα την κωλυομένη Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 29-1-2021 Προδικαστικής Προσφυγής με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 161/29-1-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «...» νομίμως εκπροσωπούμενης.

Και του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της από 21-1-2021 κοινοποιηθείσας υπ' αρ. 9/2021 Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτό τον παρεμβαίνοντα στα τμήματα 4 και 6, επιμέρους εκτιμώμενης αξίας άνευ ΦΠΑ, 343.870,00 και 85.719,20 ευρώ αντίστοιχα και συνολικά 429.589,20 ευρώ, στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ Τροφίμων (είδη παντοπωλείου, Οπωροπωλείου, Κρεοπωλείου κλπ) και Γάλακτος δικαιούχων εργαζομένων χρονικής διάρκειας 24 μηνών (ενδεικτικά αναφερομένου διαστήματος έτους 2021-2022) για τις ανάγκες του ... και του Ν.Π. " Οργανισμός Παιδικής Αγωγής και Άθλησης "...», αθροιστικής εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 950.916.10 ευρώ, που προκηρύχθηκε με τη με αρ. πρωτ. ... διακήρυξη, η οποία απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 22-10-2020 και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ ... την 27-10-2020 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α ....

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ... και ποσού 2.150,00 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας λόγω εκτιμώμενης αξίας και χρόνου αποστολής προς δημοσίευση στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται, την 29-1-2021 η Προσφυγή του αποδεκτού στα τμήματα 4 και 6, δεύτερου μειοδότη προσφεύγοντος, κατά της από 21-1-2021 κοινοποιηθείσας εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, καθ' ο μέρος κρίθηκε πρώτος αποδεκτός μειοδότης και προσωρινός ανάδοχος ο εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος από 8-2-2021 παρεμβαίνων, κατόπιν της από 29-1-2021 κοινοποίησης της προσφυγής, η δε αναθέτουσα υποβάλλει τις από 9-2-2021 Απόψεις της. Άρα, η προσφυγή και η παρέμβαση πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξετασθούν περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, ο περί του περιεχομένου τεχνικής προσφοράς, όρος 6.2.1 της διακήρυξης ορίζει ότι «Τα στοιχεία 6.2.1 αποτελούν γενικά υποβαλλόμενα στοιχεία για όλες τις ομάδες και τα τμήματα και κατατίθενται από όλους τους από οικονομικούς φορείς που συμμετέχουν στην διαγωνιστική διαδικασία. 6.2.1.1 Υπεύθυνη Δήλωση του Ν. 1599/1986 (Α'75), του νομίμου εκπροσώπου του οικονομικού φορέα , στην οποία να δηλώνει: ...στ) Το εργοστάσιο παραγωγής των προσφερομένων ειδών καθώς και ότι τα προσφερόμενα είδη είναι σύμφωνα με τα ζητούμενα στις τεχνικές προδιαγραφές.». Επομένως, ζητήθηκε μεταξύ άλλων στην οικεία υπεύθυνη δήλωση της τεχνικής προσφοράς να δηλωθούν τα εργοστάσια παραγωγής των προσφερόμενων ειδών, ενώ εντός των ειδών του τμήματος 4 και του τμήματος 6, ζητείται μεταξύ άλλων και ελαιόλαδο συσκευασμένο σε πλαστική φιαλή του 1 και των 5 λίτρων αντίστοιχα, κατά τις σελ. 43 και. 47, ομοίως αντίστοιχα, της διακήρυξης. Συνεπώς, δεδομένου ότι το ζητούμενο στα ανωτέρω δύο τμήματα ελαιόλαδο, ζητείται ως συσκευασμένο αγαθό και δη, με αναφορά στη συσκευασία ονομασίας πώλησης, ο αριθμός παρτίδας τυποποίησης και ο αλφαριθμητικός κώδικας έγκρισης του, όπως και η επωνυμία διαζευκτικά του παραγωγού ή συσκευαστή, προκύπτει ότι ζητήθηκε ως τυποποιημένο αγαθό και όχι χύδην και κατ' αποτέλεσμα τούτου, ως «εργοστάσιο παραγωγής» κατά την έννοια του ως άνω

όρου 6.2.1.1, ήτοι ως αντικείμενο δήλωσης στην οικεία υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος, νοείται ακριβώς το εργοστάσιο που παράγει το αγαθό ως συσκευασμένο-τυποποιημένο, δηλαδή το εργοστάσιο τυποποίησης και εμφιάλωσης του και όχι η όποια τυχόν αγροτική επιχείρηση παράγει χύδην την πρώτη ύλη του ελαιόλαδου που εν συνεχεία θα τυποποιηθεί για την παραγωγή του ζητούμενου (τυποποιημένου) αγαθού. Τούτο, ενώ κατ' άρ. 1<sup>α</sup> παρ. 4 Ν. 2251/1994, ως παραγωγός ορίζεται «ο κατασκευαστής ενός καταναλωτικού αγαθού, ο εισαγωγέας του καταναλωτικού αγαθού σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε), και κάθε πρόσωπο που παρουσιάζεται ως παραγωγός θέτοντας επί αυτού το όνομά του, το σήμα του ή άλλο διακριτικό σημείο» και άρα, αφενός στην περίπτωση του τυποποιημένου ελαιόλαδου, το τελευταίο και όχι η χύδην ύλη, είναι το καταναλωτικό αγαθό, αφετέρου ο συσκευαστής που θέτει την εμπορική επωνυμία του επί του αγαθού και διανέμει εμπορικά αυτό υπό δική του εμπορική επωνυμία, συνιστά κατά νόμο παραγωγό του αγαθού και αυτό πέραν του ότι κατά τις σελ. 43 και 47 της διακήρυξης, ρητά ορίζεται η επάρκεια μνείας στη συσκευασία και μόνου του συσκευαστή. Άλλωστε, το ζητούμενο ως τυποποιημένο ελαιόλαδο συνιστά προϊόν συγκεκριμένης εμπορικής επωνυμίας-ονομασίας πώλησης, ταυτοποιημένης τυποποίησης και κωδικού έγκρισης και άρα, το χύδην ελαιόλαδο δεν ταυτίζεται με το ζητούμενο αγαθό, αλλά συνιστά την πρώτη ύλη παραγωγής του. Τούτο ενώ άλλωστε ο όρος 6.2.1.1 αναφέρθηκε σε «εργοστάσιο παραγωγής» του προσφερόμενου αγαθού και όχι σε παραγωγό πρώτης ύλης ή εν γένει παραγωγό και ενώ το ζητούμενο αγαθό αφορούσε τυποποιημένο ελαιόλαδο, δηλαδή συσκευασίες ελαιόλαδου και όχι ελαιόλαδο ως χύδην προϊόν, με συνέπεια ακόμη και αν υποθεθεί ότι απαιτείτο η δήλωση και του παραγωγού του ελαίου χύδην προ της εμφιαλώσεως του, τούτο δεν προκύπτει, ενόψει των ανωτέρω, με οιαδήποτε επαρκή για επί ποινή αποκλεισμού όρο, της προσφοράς. Ο δε παρεμβαίνων προσφέρει για τα τμήματα 4 και 6, ελαιόλαδο με εμπορική ονομασία «...» συσκευασίας 1 και 5 λίτρων, αντίστοιχα για τα τμήματα 4 και 6 (σύμφωνα με την κατ' άρ. 6.1.5 της διακήρυξης ζητούμενη δήλωση-πίνακα προσφερόμενων ειδών), που κυκλοφορεί και διανέμεται στην αγορά, συσκευάζεται και τυποποιείται από τον παραγωγό ..., όπως δεν αντικρούει ο προσφεύγων και επιβεβαιώνεται και εξ ευρέως δημοσιευμένων στο διαδίκτυο περί του προϊόντος στοιχείων, ως και του επίσημου διαδικτυακού τόπου της ως άνω επιχείρησης, την οποία επιχείρηση

άλλωστε, ορθά δήλωσε ως εργοστάσιο παραγωγής του ως άνω αγαθού, στην οικεία κατ' άρ. 6.2.1.1 της διακήρυξης, υπεύθυνη δήλωση του. Κατ' αποτέλεσμα των ανωτέρω, αλυσιτελώς ο προσφεύγων επικαλείται ότι η ... δεν κατέχει ελαιοτριβείο και δεν διαθέτει ως καταστατικό σκοπό και ως αντικείμενο πιστοποίησης (ασχέτως, ότι δεν ζητήθηκε η τελευταία όσον αφορά το εργοστάσιο παραγωγής) την παραγωγή ελαιολάδου (ως πρώτη ύλη), αλλά μόνο την τυποποίηση και εμπορία του και άρα, ότι η ... δεν συνιστά τον παραγωγό του ελαίου ως αγροτικού προϊόντος, παρά μόνο το παραλαμβάνει από άλλους παραγωγούς και περαιτέρω, το τυποποιεί, συσκευάζει και διανέμει υπό δική του εμπορική επωνυμία, αφού ουδόλως τα ανωτέρω αναιρούν ότι τόσο κατά νόμο, όσο και στην πράξη, ο τυποποιητής ελαιολάδου που τρέπει το χύδην ελαιόλαδο σε τυποποιημένο αγαθό και διανέμει αυτό στην αγορά με δική του επωνυμία και εμπορική ονομασία, συνιστά ακριβώς το εργοστάσιο παραγωγής του ζητούμενου και προσφερόμενου εκ του παρεμβαίνοντος, αγαθού, δηλαδή τυποποιημένου ελαιολάδου. Τούτο ενώ άλλωστε, ουδόλως ζητήθηκε με σαφήνεια, όσον αφορά άλλωστε τέτοιο τυποποιημένο ελαιόλαδο, να αναφερθεί η επιχείρηση παραγωγής του προς τυποποίηση ελαίου ως αγροτικής πρώτης ύλης. Συνεπώς, το σύνολο των ισχυρισμών της προσφυγής είναι απορριπτέοι.

4. Επειδή, κατ' αποτέλεσμα των ανωτέρω, πρέπει να απορριφθεί η Προδικαστική Προσφυγή. Να γίνει δε δεκτή η Παρέμβαση.

5. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη πρέπει να καταπέσει το παράβολο με αρ. ... και ποσού 2.150,00 ευρώ.

#### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου με αρ. ... και ποσού 2.150,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 2-3-2021 και εκδόθηκε στις 9-3-2021.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΣΩΚΟΣ ΧΡΗΣΤΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΞΕΝΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ**