

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 8 Μαΐου 2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 31.3.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 390/31.3.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», η οποία εδρεύει στο, νομίμως εκπροσωπούμενης

Κατά του Δήμου και δη κατά της με αριθμ. 174/2020 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του ως άνω Δήμου με θέμα την επικύρωση και αποδοχή του από 9/3/2020 εισηγητικού πρακτικού αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, στο πλαίσιο του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με την με αριθμ. Διακήρυξη του Δήμου για την επιλογή αναδόχου με αντικείμενο την «Προμήθεια Φρέσκου Παστεριωμένου Γάλακτος ως μέσο προστασίας δικαιούχων εργαζομένων του Δήμου & της Δημοτικής Βιβλιοθήκης - Πολιτιστικός Οργανισμός Δήμου» προϋπολογισθείσας δαπάνης 660.564,10€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής ανά τμήμα (χαμηλότερη τιμή/λίτρο γάλακτος στο σύνολο εκάστου τμήματος).

Του παρεμβαίνοντος συμμετέχοντος στην ως άνω διαγωνιστική διαδικασία συνεταιρισμού με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στην, επί της οδού, αριθμ., νομίμως εκπροσωπούμενου, ο οποίος ασκεί την από 10.4.2020 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρέμβαση του.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης απόφασης της Οικονομικής

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στη Προσφυγή της. Ετέρωθεν, η παρεμβαίνουσα αιτείται όπως απορριφθεί η υπό κρίση Προσφυγή, επί σκοπώ διατήρησης της προσβαλλόμενης πράξης.

Η εξέταση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 2.923,00€ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό), δοθέντος ότι η προσφυγή ασκείται και για τα δύο τμήματα, Α και Β, της υπό ανάθεση σύμβασης, εκτιμώμενης προϋπολογισθείσας δαπάνης 584.570,80€ άνευ ΦΠΑ.

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. Διακήρυξη του Δήμου, προκηρύχθηκε η διενέργεια ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου για την σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια Φρέσκου Παστεριωμένου Γάλακτος, ως μέσο προστασίας δικαιούχων εργαζομένων του Δήμου και της Δημοτικής Βιβλιοθήκης - Πολιτιστικού Οργανισμού Δήμου, προϋπολογισμού 660.564,10€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (και 584.570,80€ άνευ ΦΠΑ), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής ανά τμήμα (χαμηλότερη τιμή/ λίτρο γάλακτος στο σύνολο εκάστου τμήματος), η οποία διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 16.10.2019 με ΑΔΑΜ καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), στις 18.10.2019 όπου έλαβε αύξοντα συστημικό αριθμό Ειδικότερα, αντικείμενο της οικείας σύμβασης είναι η προμήθεια Φρέσκου Παστεριωμένου Γάλακτος ως μέσο προστασίας δικαιούχων εργαζομένων του Δήμου & της Δημοτικής Βιβλιοθήκης - Πολιτιστικός Οργανισμός Δήμου, η δε συνολική δαπάνη (Τμήμα Α' και Τμήμα Β') της υπό ανάθεση προμήθειας (πολυετής δέσμευση) ανέρχεται στα 660.564,10€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 13%

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

και κατανέμεται ως ακολούθως: ΤΜΗΜΑ Α': Προμήθεια φρέσκου παστεριωμένου γάλακτος ως μέσο προστασίας δικαιούχων εργαζομένων του Δήμου, ως πολυετής δέσμευση που ανέρχεται στο ποσό των 646.167,90€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ και ΤΜΗΜΑ Β': Προμήθεια Φρέσκου Παστεριωμένου Γάλακτος ως μέσο προστασίας δικαιούχων εργαζομένων της Δημοτικής Βιβλιοθήκης - Πολιτιστικός Οργανισμός Δήμου ομοίως ως πολυετής δέσμευση, που ανέρχεται στα 14.396,20€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια), της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, της ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του (άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016) και του χρόνου αποστολής της προκήρυξης προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV 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) από τη προσφεύγουσα. Περαιτέρω, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 (α) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 (α) του άρθρου 4 του Π.Δ. 39/2017 έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στους συμμετέχοντες στις 23.3.2020, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής, η δε υπό κρίση Προσφυγή ασκήθηκε διά της αναρτήσεως της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 31.3.2020, ήτοι εντός της προβλεπόμενης κατά τις ως άνω διατάξεις δεκαήμερης προθεσμίας. Επιπλέον, εν γένει παραδεκτώς και στη νόμιμη προθεσμία, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ. 39/2017 παρεμβαίνει ο «» με την από 10.4.2020 Παρέμβαση του, αφού, όπως προκύπτει η εν λόγω Παρέμβαση ασκήθηκε εντός δέκα ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης από την αναθέτουσα αρχή στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (2.4.2020) της υπό εξέταση προσφυγής, ο παρεμβαίνων δε έχει πρόδηλο έννομο συμφέρον προς τούτο, δοθέντος ότι έχει αναδειχθεί οριστικός ανάδοχος διά της προσβαλλόμενης απόφασης και ευλόγως προσδοκά και επιδιώκει την σύναψη της επίμαχης

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

σύμβασης. Ενόψει τούτων, τόσο η προδικαστική προσφυγή όσο και η παρέμβαση έχουν ασκηθεί τύποις παραδεκτώσ και συνεπώς προσήκει η κατ'ουσίαν εξέταση τους. Περαιτέρω, με το με αριθμ. πρωτ./3.4.2020 διαβιβαστικό έγγραφο της η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει τις απόψεις της επί της προσφυγής, διά της ανάρτησης των σχετικών εγγράφων της, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 28.4.2020 και εν συνεχεία η προσφεύγουσα στις 30.4.2020 αναρτά στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Υπόμνημα της, επί της ανωτέρω συμπληρωματικής αιτιολογίας –διά του εγγράφου των απόψεων- της αναθέτουσας αρχής, παραδεκτώσ και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4605/2019, όπως τούτες τροποποίησαν τις σχετικές διατάξεις του Ν. 4412/2016.

4. Επειδή, διά της ως άνω προσβαλλομένης απόφασης της αναθέτουσας αρχής και κατ' αποδοχήν του από 9.3.2020 3^{ου} πρακτικού του αρμόδιου Γνωμοδοτικού Οργάνου/ Επιτροπής, ο Δήμος προέβη στην κατακύρωση της επίμαχης σύμβασης με τίτλο «Προμήθεια Φρέσκου Παστεριωμένου Γάλακτος ως μέσο προστασίας δικαιούχων εργαζομένων του Δήμου & της Δημοτικής Βιβλιοθήκης - Πολιτιστικός Οργανισμός Δ.», στον ήδη αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο με την επωνυμία «.....», διότι η προσφορά του –σύμφωνα με τα διατυπωθέντα στην προσβαλλομένη απόφαση- είναι πλήρης, σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης, τις τεχνικές προδιαγραφές και προσέφερε τη χαμηλότερη τιμή ανά λίτρο γάλακτος, στο σύνολο εκάστου τμήματος, έναντι συνολικού ποσού 471.831,50€, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%. Προσέτι, η προσφεύγουσα με πρόδηλο έννομο συμφέρον στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, αφού συμμετείχε στον υπό κρίση διαγωνισμό υποβάλλοντας νομίμως και παραδεκτώσ τη προσφορά της, η οποία και έγινε αποδεκτή, κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών, κατετάγη δε δεύτερη στον επίδικο διαγωνισμό, ισχυριζόμενη εν προκειμένω ότι υφίσταται ζημία από την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, αφού εσφαλμένως και παρανόμως –ως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα- η τελευταία, αφενός, έκανε δεκτά τα προσκομισθέντα από τον αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικά κατακύρωσης, αφετέρου, τον ανέδειξε ως οριστικό ανάδοχο της επίμαχης

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

σύμβασης και για τα δύο Τμήματα του διαγωνισμού, κατά τα ειδικότερα αναφερθέντα στη προσφυγή της. Ενόψει των ανωτέρω, αιτείται η προσφεύγουσα όπως ακυρωθεί η προσβαλλόμενη και γίνει μόνη αποδεκτή η προσφορά της, επί τω τέλει κατακύρωσης της σύμβασης στην ίδια.

5. Επειδή, με τον πρώτο λόγο προσφυγής της, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι ως προκύπτει από τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης από τον συμμετέχοντα και αναδειχθέντα οριστικό ανάδοχο αγροτικό συνεταιρισμό « «», η ενημερότητα που έπρεπε επί ποινή αποκλεισμού να υποβληθεί με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, υπεβλήθη, αλλά εσφαλμένως μόνο για το έτος 2018 και όχι για το έτος 2019 που έπρεπε υποχρεωτικά να υπάρχει. Κατά τη προσφεύγουσα συνεπώς, πρόκειται για προφανή έλλειψη δικαιολογητικού, μη δυνάμενο να υποβληθεί εκ των υστέρων και η προσφορά του αναδειχθέντος αναδόχου και ήδη παρεμβαίνοντος είναι απορριπτέα καταρχάς λόγω της παράλειψης υποβολής με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της απαιτούμενης ασφαλιστικής ενημερότητας για το έτος 2019.

6. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Άρθρο 21^ο Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης προσωρινού αναδόχου Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο») και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας, δέκα (10) ημερών (παρ. 1 του άρθρου 103 του Ν.4412/2016) από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του Ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στο άρθρο 12 της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 5 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 4, 6, 7, 8, 9 & 10 της διακήρυξης. Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων .pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση, επί αποδείξει, από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους. Όταν υπογράφονται

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

από τον ίδιο φέρουν προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλει εντός της προθεσμίας της παρ. 1 του παρόντος, αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί την χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για την χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παρ. 5 εδαφ. α' του Ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. Με την παραλαβή των ως άνω δικαιολογητικών, το σύστημα εκδίδει επιβεβαίωση της παραλαβής τους και αποστέλλει ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα σ' αυτόν στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν. Η προσφορά του προσωρινού ανάδοχου απορρίπτεται και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρούμενης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το ΕΕΕΣ, είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 4 (Δικαιούμενοι συμμετοχής) & 5 (Λόγοι αποκλεισμού) και άρθρα 6 έως 10 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσης. [...] Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή του Διαγωνισμού και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας είτε για την

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκππώτου. [...] Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών και της εισήγησης της Επιτροπής Διαγωνισμού επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης». Επιπλέον στο Άρθρο 12^ο της διακήρυξης με τίτλο Αποδεικτικά μέσα, ορίζεται: «Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στα άρθρα 4 έως 10 της παρούσας, 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 ισχύει και του άρθρου 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016. [...] Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 5 της παρούσης οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά σε ισχύ και κατά την υποβολή της προσφοράς και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης. α) ... β) για τις παραγράφους 5.2. α & β του άρθρου 5 της παρούσης, πιστοποιητικά που εκδίδονται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας. Λαμβανομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά, τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του Ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι. Τα εν λόγω πιστοποιητικά υποβάλλονται μαζί με τα υπόλοιπα αποδεικτικά μέσα, του άρθρου 12 της παρούσης διακήρυξης, από τον προσωρινό ανάδοχο. Ειδικότερα, ενήμερο πιστοποιητικό σε ισχύ που εκδίδεται από αρμόδια κατά περίπτωση αρχή, από το οποίο να προκύπτει ότι ο προμηθευτής είναι ενήμερος ως προς τις υποχρεώσεις του που αφορούν στις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης (κυρίας και επικουρικής) και ως προς τις φορολογικές υποχρεώσεις του. Διευκρινίζεται ότι το πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας θα αφορά όλους τους απασχολούμενους με οποιαδήποτε σχέση εργασίας και καθ'οιονδήποτε τρόπο στην επιχείρηση του συμμετέχοντος: για το προσωπικό (ΕΦΚΑ μισθωτών) και για καθένα από τους εταίρους και διοικούντες αυτής ατομικώς, εφόσον και με τον τρόπο που απορρέει από την ισχύουσα ασφαλιστική νομοθεσία η υποχρέωση (ΕΦΚΑ μη

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

μισθωτών κ.ο.κ.). Προσοχή: Τα πιστοποιητικά της παρούσας παραγράφου πρέπει να καλύπτουν και το χρόνο υποβολής της προσφοράς. Συνεπώς, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να τα προμηθευτούν κατά την υποβολή της προσφοράς. Υποβάλλονται επικαιροποιημένα μόνο από τον προσωρινό ανάδοχο κατά το στάδιο της κατακύρωσης καλύπτοντας όλο το χρονικό διάστημα από την προσφορά μέχρι την κατακύρωση. Αν το κράτος- μέλος ή η εν λόγω χώρα δεν εκδίδει τέτοιου είδους έγγραφο ή πιστοποιητικό ή όπου το έγγραφο ή το πιστοποιητικό αυτό δεν καλύπτει όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 5.1., 5.2. και 5.4. του άρθρου 5 της παρούσης το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη - μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους - μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας. Οι αρμόδιες δημόσιες αρχές παρέχουν, όπου κρίνεται αναγκαίο, επίσημη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι δεν εκδίδονται τα έγγραφα ή τα πιστοποιητικά της παρούσας παραγράφου ή ότι τα έγγραφα αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 5.1., 5.2 και 5.4. του άρθρου 5 της παρούσης». Τέλος, στο Άρθρο 5^ο της υπόψη διακήρυξης με τίτλο Λόγοι αποκλεισμού προβλέπεται ότι «Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους: 5.1 [...] 5.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) όταν ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και β) όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Στο ελληνικό δίκαιο, ο τελεσίδικος χαρακτήρας αφορά στη δικαστική απόφαση,

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

ενώ η δεσμευτική ισχύς αφορά στη διοικητική απόφαση. Αν ο οικονομικός φορέας είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση. Δεν αποκλείεται ο οικονομικός φορέας, όταν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους ή/και γ) ...»

7. Επειδή, από τους παρατεθέντες στην προηγούμενη σκέψη κανονιστικού περιεχομένου όρους της οικείας διακήρυξης προκύπτει εναργώς ότι κατά το στάδιο υποβολής, προς έλεγχο από την αναθέτουσα αρχή, των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου, ο τελευταίος είναι υποχρεωμένος να υποβάλλει τα έγγραφα δικαιολογητικά που περιγράφονται στο άρθρο 12 της διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 5 αυτής, μεταξύ των οποίων τα πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας και δη επικαιροποιημένα από τον προσωρινό ανάδοχο κατά το στάδιο της κατακύρωσης, καλύπτοντας ούτως όλο το χρονικό διάστημα από την προσφορά μέχρι την κατακύρωση. Εν προκειμένω και όπως συνάγεται από την επισκόπηση της προσφοράς του συμμετέχοντος και ήδη παρεμβαίνοντος συνεταιρισμού στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ.), ο ανωτέρω συμμετέχων έχει υποβάλει τα εξής ηλεκτρονικά αρχεία (.pdf) ως «Δικαιολογητικά μειοδότη»: α) την με αρ. πρωτ./21.10.2019 βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ και την με αρ. πρωτ./23.1.2020 βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ, β) Την με αρ. πρωτ./ 21.10.2019 Φορολογική ενημερότητα από την ΑΑΔΕ, την με αρ. πρωτ./31.12.2019 Φορολογική ενημερότητα από την ΑΑΔΕ ως επίσης και την με αριθμ. πρωτ./31.1.2020 Φορολογική ενημερότητα από την ΑΑΔΕ, γ) Τις από 5.11.2019, 6.11.2019 και 7.11.2019 υπεύθυνες δηλώσεις των τεσσάρων (4) μελών του ΔΣ του Συνεταιρισμού κατ' άρθρον 8 του Ν. 1599/1986, περί ασφαλιστικής και φορολογικής τους ενημερότητας και τα ακόλουθα σχετιζόμενα έγγραφα, ήτοι: την με αρ. πρωτ.

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

...../28.11.2019 βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ (για τον κ.) με ισχύ μέχρι την 28.5.2020, την με αρ. πρωτ. / 25.11.2019 βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ (για την κα) με ισχύ μέχρι την 25.5.2020, την με αρ. πρωτ. / 21.11.2019 βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ (για τον κ.) με ισχύ μέχρι την 20.5.2020, το από 29.11.2019 έγγραφο ΕΦΚΑ (για τον κ.) με ισχύ μέχρι την 31.12.2019 καθώς επίσης και το από 28.1.2020 έγγραφο ΕΦΚΑ (για τον κ.) με ισχύ μέχρι την 28.2.2020. Ενόψει τούτων, προκύπτει ότι ο αναδειχθείς ανάδοχος έχει συμμορφωθεί διά της υποβολής των ως άνω πιστοποιητικών στην ορισθείσα εν προκειμένω απαίτηση απόδειξης, κατά το στάδιο τούτο, της φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας και ειδικότερα της τήρησης των σχετικών φορολογικών και ασφαλιστικών υποχρεώσεων του, ως ορίζεται από το κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης και αβασίμως κατά συνέπεια η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο προσφυγής της παραπονείται ότι εσφαλμένως δεν έχει υποβάλει κατά το στάδιο τούτο, ήτοι της κατακύρωσης και προς απόδειξη των ανωτέρω, βεβαίωση ενημερότητας στο Εθνικό Μητρώο Αγροτικών Συνεταιρισμών και δη για το έτος 2019. Και τούτο διότι η εν λόγω βεβαίωση δεν απαιτείται εν προκειμένω προς απόδειξη της φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, δοθέντος ότι σύμφωνα με τον Ν. 4384/2016 οι αγροτικοί συνεταιρισμοί καταχωρίζονται στο Εθνικό Μητρώο Αγροτικών Συνεταιρισμών και άλλων συλλογικών φορέων (Μητρώο), το οποίο αποτελεί ψηφιακή βάση δεδομένων, ταυτοχρόνως δε, ως ο ανωτέρω νόμος ορίζει, οι αγροτικοί συνεταιρισμοί απαλλάσσονται από την υποχρέωση εγγραφής τους στο Γενικό Εμπορικό Μητρώο (ΓΕΜΗ), στο Μητρώο Εμπόρων του Ν. 3955/2011 (Α΄ 89) και στα Εμπορικά Επιμελητήρια της περιφέρειάς τους. Άλλοις λόγοις, η υποβολή της με αριθμ. πρωτ. / 8.11.2019 βεβαίωσης ενημερότητας του Αγροτικού Συνεταιρισμού στο Εθνικό Μητρώο Αγροτικών Συνεταιρισμών και άλλων συλλογικών φορέων ορθώς υπεβλήθη στον (υπο)φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς του συμμετέχοντος και ήδη παρεμβαίνοντος και αβασίμως κατά συνέπεια η προσφεύγουσα καταλογίζει εν προκειμένω έλλειψη επικαιροποιημένης υποβολής της βεβαίωσης ενημερότητας στο Μητρώο για το έτος 2019, ειδικά για την απόδειξη της φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας του φορέα, δοθέντος ότι η εν λόγω βεβαίωση δεν εμπίπτει στις

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

υπορεώσεις του συμμετέχοντα προς προσκόμιση της με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του, για την απόδειξη της φορολογικής και ασφαλιστικής του ενημερότητας.

8. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο προσφυγής της ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι στην προκειμένη περίπτωση, προς συμμόρφωση με τα ορισθέντα στο άρθρο 12.Γ της διακήρυξης αναφορικά με τις πράξεις επιβολής προστίμου από το ΣΕΠΕ η εταιρία « -», υπέβαλε την σχετική υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της με ημερομηνία φυσικής υπογραφής 5.11.2019 και ψηφιακής υπογραφής 8.11.2019, στην οποία όμως, αντί με το περιεχόμενό της να δηλώνεται ότι δεν έχει υποπέσει σε αδικήματα του εργατικού δικαίου κατά την προβλεπόμενη από το νόμο και τη διακήρυξη χρονική περίοδο δηλώνει ότι: «... σύμφωνα με το άρθρο 46.α. του άρθρου 43 του νόμου 4605/2019 μέχρι να καταστεί εφικτή η έκδοση του πιστοποιητικού που προβλέπεται στην περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 80 (του ν. 4412/16) αυτό αντικαθίσταται από υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού φορέα, χωρίς να απαιτείται επίσημη δήλωση του ΣΕΠΕ σχετικά με την έκδοση του πιστοποιητικού.». Δηλαδή, παραπονεείται η προσφεύγουσα συναφώς, ότι, αντί να δηλώσει όπως ο νόμος και η οικεία διακήρυξη απαιτεί επί ποινή αποκλεισμού, δεν έχει διαπράξει παραβιάσεις του εργατικού δικαίου, δηλώνει ότι χρειάζεται για το επίμαχο θέμα υπεύθυνη δήλωση.

9. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη και αναφορικά με τον ως άνω λόγο προσφυγής ορίζεται: « Άρθρο 5^ο Λόγοι αποκλεισμού Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους: 5.1 ... 5.2 α)... β) ... γ) η Αναθέτουσα Αρχή γνωρίζει ή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι έχουν επιβληθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα, μέσα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς: αα) τρεις (3) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, σύμφωνα με την υπουργική απόφαση 2063/Δ1632/2011 (Β'

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

266), όπως εκάστοτε ισχύει, ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από τρεις (3) διενεργηθέντες ελέγχους, ή ββ) δύο (2) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που αφορούν την αδήλωτη εργασία, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από δύο (2) διενεργηθέντες ελέγχους. Οι υπό αα' και ββ' κυρώσεις πρέπει να έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ. (Πρβ. άρθρο 73 παρ. 2 περίπτωση γ του Ν. 4412/2016, η οποία προστέθηκε με το άρθρο 39 του Ν. 4488/2017)». Περαιτέρω στο Άρθρο 12^ο με τίτλο Αποδεικτικά μέσα ορίζεται: «[...] Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 5 της παρούσης οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά σε ισχύ και κατά την υποβολή της προσφοράς και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης. α) ... β) ... γ) για τις περιπτώσεις 5.2. γ του άρθρου 5 της παρούσας, πιστοποιητικό από τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού της Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του, από το οποίο να προκύπτουν οι πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς και σε περίπτωση αδυναμίας έκδοσης τέτοιου πιστοποιητικού οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν μέχρι να καταστεί εφικτή η έκδοση του ανωτέρω πιστοποιητικού, υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986, χωρίς να απαιτείται επίσημη δήλωση του ΣΕΠΕ σχετικά με την έκδοση του πιστοποιητικού (άρθρο 376 παρ. 17 του ν. 4412/2016, όπως προστέθηκε με το άρθρο 43 παρ. 46 περ. α' του ν. 4605/2019)».

10. Επειδή, από τους προδιαληφθέντες όρους στην προηγούμενη σκέψη καθώς και στην 6^η σκέψη της παρούσας, συνάγεται ότι προκειμένου για την απόδειξη από τον συμμετέχοντα (και αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο) οικονομικό φορέα της περίπτωσης γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 73, απαιτείται ο προσωρινός ανάδοχος να προσκομίζει (αντί της ένορκης βεβαίωσης που προβλεπόταν προ τροποποιήσεων του Ν. 4605/19) υπεύθυνη δήλωση, στην οποία δηλώνεται ότι δεν έχουν εκδοθεί πράξεις επιβολής προστίμου σε βάρος του σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής. Και τούτο διότι, ως προς το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού της Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων (Σ.ΕΠ.Ε.), προστίθεται νέα παράγραφος (17) στο άρθρο 376 του Ν. 4412/2016, με το άρθρο 43 παρ. 46. περ. α. του Ν. 4605/2019, η οποία προβλέπει ότι: «17. Μέχρι να καταστεί εφικτή η έκδοση του πιστοποιητικού που προβλέπεται στην περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 80, αυτό αντικαθίσταται από υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού φορέα, χωρίς να απαιτείται επίσημη δήλωση του ΣΕΠΕ σχετικά με την έκδοση του πιστοποιητικού», όπερ άλλωστε ορίζεται και ρητώς στην υπόψη διακήρυξη του Δήμου Από την επισκόπηση δε των στοιχείων της υπόθεσης προκύπτει ότι πράγματι η παρεμβαίνουσα έχει καταθέσει την από 5.11.2019 υπεύθυνη δήλωση, για την οποία παραπονεείται η προσφεύγουσα, με εσφαλμένο περιεχόμενο ήτοι χωρίς να δηλώνει εάν έχει υποπέσει στις σχετικές παραβάσεις, ως και η ίδια άλλωστε συνομολογεί στην παρέμβαση της, κατά το στάδιο εντούτοις των δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς και συνεπώς ως μη απαιτούμενο το έγγραφο τούτο κατά το ανωτέρω στάδιο, δεν λαμβάνεται υπόψη, ούτε αξιολογείται από την αναθέτουσα αρχή. Περαιτέρω ωστόσο και ανεξαρτήτως από τη βασιμότητα του ισχυρισμού της προσφεύγουσας ότι η υποβληθείσα από τον αναδειχθέντα εν προκειμένω προσωρινό ανάδοχο από 27.1.2019 ένορκη βεβαίωση ουδόλως αναπληρώνει την υποχρεωτικότητα υποβολής βάσει της διακήρυξης διακριτής υπεύθυνης δήλωσης για το ΣΕΠΕ, εμφανίζεται από την επισκόπηση της προσφοράς της παρεμβαίνουσας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ.) ότι έχει υποβάλει, μεταξύ των λοιπών απαιτούμενων Υπεύθυνων Δηλώσεων (ως «δικαιολογητικά μειοδότη») το ηλεκτρονικό αρχείο ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ 5.pdf, το οποίο εμπεριέχει την από 31.1.2020 Υπεύθυνη Δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου της, στην οποία δηλώνεται συγκεκριμένα ότι «δεν συντρέχουν την εταιρεία μας οι οριζόμενοι λόγοι αποκλεισμού του άρθρου 5 της διακήρυξης με αριθμ.». Δεδομένων των ανωτέρω, προκύπτει ότι συμμορφώνεται και κατά αυτό το σκέλος η προσφορά της συμμετέχουσας στις απαιτήσεις της διακήρυξης σχετικά με τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και ειδικότερα αναφορικά

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

με την υποβολή της απαιτούμενης κατά τα ανωτέρω υπεύθυνης δήλωσης και συνεπώς ο σχετικός λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

11. Επειδή, με τον τρίτο λόγο προσφυγής της υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι τα προσκομισθέντα από τον αναδειχθέντα οριστικό ανάδοχο αποδεικτικά έγγραφα σχετικά με τον τεχνολογικό εξοπλισμό της εταιρίας, αλλά και την παραγωγική δυνατότητα, των εργαστηριακών αναλύσεων κ.λπ., τα οποία είναι ιδιωτικά έγγραφα, εσφαλμένως, δεν έχουν υποβληθεί ψηφιακά υπογεγραμμένα ούτε όμως φέρουν θεώρηση, ή επικύρωση από δικηγόρο ή συνοδεύονται από την υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 92.8. του νόμου 4412/16. Επίσης υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι η υπεύθυνη δήλωση σχετικά με τις εργαστηριακές αναλύσεις είναι φυσικά υπογεγραμμένη από τον κ. και σε άλλη ημερομηνία ψηφιακά υπογεγραμμένη από τον κ.με αποτέλεσμα το έγγραφο αυτό να είναι ανεπίδεκτο εκτιμήσεως. Η δε απαραίτητη υπεύθυνη δήλωση με τίτλο εγγράφου «ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗ ΜΕΛΕΤΗ 1» έχει υποβληθεί από το νόμιμο εκπρόσωπο χωρίς χρονολογία και χωρίς όχι απλά ψηφιακή υπογραφή που είναι απαραίτητο αλλά χωρίς καμία υπογραφή εκ μέρους του κ. Επομένως, στην προκειμένη περίπτωση, για την απόδειξη των ανωτέρω ελαχίστων προϋποθέσεων τεχνικής ικανότητας, έχουν υποβληθεί αρχεία τα οποία αποτελούν αρχεία ιδιωτικών εγγράφων χωρίς να είναι επικυρωμένα από δικηγόρο, χωρίς να φέρουν θεώρηση από κάποιον από τους φορείς του άρθρου 1 του Ν.4250/14 και χωρίς να συνοδεύονται από σχετική υπεύθυνη δήλωση σχετικά με το περιεχόμενό τους βάσει του άρθρου 92.8. του Ν. 4412/16, αλλά και απαραίτητες υπεύθυνες δηλώσεις είτε χωρίς ημερομηνία και υπογραφή του δηλούντος είτε με περισσότερα ονόματα δηλούντων και υπογραφές για την ίδια υπεύθυνη δήλωση. Κατά συνέπεια, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα συναφώς ότι η προσφορά της εταιρίας « -» πάσχει από μη νόμιμη υποβολή δικαιολογητικών κατά το Ν. 4250/14 και τη διακήρυξη και πρέπει να απορριφθεί.

12. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη ορίζεται: «Άρθρο 12^ο Αποδεικτικά μέσα Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στα άρθρα 4 έως 10 της παρούσας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

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 ισχύει και του άρθρου 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.[...] Για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του άρθρου 8 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: □ για την παράγραφο α του άρθρου 8 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν πίνακα τεχνικού προσωπικού της επιχείρησης αρμόδιο για την επεξεργασία και τον έλεγχο ποιότητας του παραγόμενου γάλακτος στην οποία θα αναφέρονται οι ειδικότητες, □ για την παράγραφο β του άρθρου 8 κωδικό έγκρισης από τον Ενιαίο Φορέα Ελέγχου Τροφίμων (ΕΦΕΤ) για την παραγωγική μονάδα του παστεριωμένου γάλακτος □ υπεύθυνη δήλωση του Ν.1599/1986 του υγειονομικού υπευθύνου της επιχείρησης ότι πραγματοποιούνται όλες οι εργαστηριακές αναλύσεις που απαιτούνται από την ισχύουσα νομοθεσία για την ποιότητα του γάλακτος, □ περίληψη της μελέτης διαχείρισης/επεξεργασίας υγρών αποβλήτων και τη διάθεση αυτών της επιχείρησης [...] Επισημαίνεται: □ οι ένορκες βεβαιώσεις που αναφέρονται στην παρούσα Διακήρυξη γίνονται αποδεκτές, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, □ οι υπεύθυνες δηλώσεις του Ν. 1599/1986 γίνονται αποδεκτές, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Σημειώνεται ότι δεν απαιτείται θεώρηση του γνησίου της υπογραφής τους». Περαιτέρω στο Άρθρο 8^ο με τίτλο Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα: «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: α) να διαθέτουν το απαιτούμενο τεχνικό προσωπικό αρμόδιο για την επεξεργασία και τον έλεγχο ποιότητας του παραγόμενου γάλακτος, β) κωδικό έγκρισης από τον Ενιαίο Φορέα Ελέγχου Τροφίμων (ΕΦΕΤ) για την παραγωγική μονάδα του παστεριωμένου γάλακτος και γ) να εφαρμόζουν το Σύστημα Αυτοελέγχου (H.A.C.C.P, Hazard Analysis Critical Control Points) και να τηρούν τα απαραίτητα γι' αυτό το σύστημα αρχεία, τα οποία θα μπορούν να ελεγχθούν ανά πάσα στιγμή από την Αναθέτουσα Αρχή».

13. Επειδή, από τους προδιαληφθέντες όρους στην προηγούμενη σκέψη καθώς και στην 6^η σκέψη της παρούσας, συνάγεται ότι προκειμένου

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

για την απόδειξη από τον συμμετέχοντα (και αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο) οικονομικό φορέα της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του, απαιτείται, μεταξύ άλλων, να υποβάλλει υπεύθυνη δήλωση του Ν.1599/1986 του υγειονομικού υπευθύνου της επιχείρησης ότι πραγματοποιούνται όλες οι εργαστηριακές αναλύσεις που απαιτούνται από την ισχύουσα νομοθεσία για την ποιότητα του γάλακτος καθώς και περίληψη της μελέτης διαχείρισης/ επεξεργασίας υγρών αποβλήτων και τη διάθεση αυτών της επιχείρησης. Από την επισκόπηση δε της προσφοράς του συμμετέχοντος και παρεμβαίνοντος συνεταιρισμού στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ.) προκύπτει ότι έχει υποβάλει, μεταξύ των λοιπών δικαιολογητικών κατακύρωσης, ως «δικαιολογητικά μειοδότη» το ηλεκτρονικό αρχείο ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ 9.pdf και το ηλεκτρονικό αρχείο ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗ ΜΕΛΕΤΗ.pdf. Στο πρώτο ηλεκτρονικό αρχείο εμπεριέχεται η από 30.1.2020 υπεύθυνη δήλωση κατ' άρθρο 8 του Ν. 1599/1986 του κ., ο οποίος ως υγειονομικός υπεύθυνος της επιχείρησης δηλώνει ότι «πραγματοποιούνται όλες οι εργαστηριακές αναλύσεις που απαιτεί η ισχύουσα νομοθεσία για την ποιότητα του γάλακτος», με φυσική υπογραφή του δηλούντος και θεώρηση του γνησίου αυτής και στο δεύτερο αρχείο εμπεριέχεται η με αριθμ. πρωτ./12.6.2012 με θέμα: «Έγκριση περιβαλλοντικών όρων (ΑΝΑΝΕΩΣΗ) Εργοστασίου Παστερίωσης Γάλακτος – Γιαούρτι – Κρέμα, ιδιοκτησίας Συνεταιρισμού Αγελαδοτρόφων Περιφέρειας» δυναμικότητας 29 τον/ημέρα σε πρώτη ύλη (γάλα), το οποίο ευρίσκεται στην οδό στην, Δ., Ν. της Περιφέρειας». Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι η συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα συμμορφώνεται και κατά αυτό το σκέλος στις απαιτήσεις της διακήρυξης ως προς την απόδειξη, κατά το στάδιο της κατακύρωσης, της τεχνικής και επαγγελματικής της ικανότητας και τούτο διότι, διά της υποβολής της έγκρισης των περιβαλλοντικών όρων της επιχείρησης προσκομίζει την περίληψη της μελέτης διαχείρισης/ επεξεργασίας υγρών αποβλήτων και τη διάθεση αυτών της επιχείρησης, ως η διακήρυξη απαιτεί, χωρίς να απαιτείται, ως αβασίμως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται επικύρωση, αφού πρόκειται για δημόσιο έγγραφο, ως και η ίδια άλλωστε συνομολογεί στην προσφυγή της τοιαύτη υποχρέωση ενέχεται για τα ιδιωτικά έγγραφα, πολλώ δε μάλλον δεν απαιτείται ψηφιακή υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου της επιχείρησης.

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

Αβασίμως δε η προσφεύγουσα παραπονείται συναφώς, αφού ερείδεται σε εσφαλμένη νομική αφετηρία, διότι εν προκειμένω ταυτίζει αβασίμως τις υποχρεώσεις που τίθενται από το κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη διακήρυξης σχετικά με τις υπεύθυνες δηλώσεις ως απαιτούμενα προς προσκόμιση δικαιολογητικά και της συνημμένης στην έγκριση των περιβαλλοντικών όρων της επιχείρησης υπεύθυνης δήλωσης του Προέδρου του Συνεταιρισμού που απευθύνεται εντούτοις προς την Περιφέρεια/ Διεύθυνση Ανάπτυξης με ημερομηνία θεώρησης γνησίου της υπογραφής την 8.6.2017, η οποία ελήφθη από την προμνησθείσα Δημόσια Υπηρεσία στις 8.8.2018 και έλαβε αριθμ. πρωτ., η οποία υπεύθυνη δήλωση αφενός αποτελεί συνημμένο αρχείο της απαιτούμενης έγκρισης των περιβαλλοντικών όρων αφετέρου υπεβλήθη στην ως άνω Υπηρεσία (Περιφέρεια) επί σκοπώ ενημέρωσης του φακέλου του αγροτικού συνεταιρισμού και ουχί ως προσκομισθέν [απαιτούμενο] δικαιολογητικό στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία. Κατά δεύτερον η υπεύθυνη δήλωση του υγειονομικού υπεύθυνου της επιχείρησης κατά της οποίας βάλλει η προσφεύγουσα, αποτελεί, ως εμφανίζεται από την προσφορά της συμμετέχουσας, το ηλεκτρονικό αρχείο ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ 6.pdf, το οποίο ωστόσο έχει υποβληθεί στον φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς της, εμπεριέχει δε την από 5.11.2019 υπεύθυνη δήλωση του υγειονομικού υπεύθυνου και πράγματι φέρει την φυσική υπογραφή του (του υγειονομικού υπεύθυνου) καθώς και την ψηφιακή υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου της επιχείρησης, ως δικαιολογητικό κατακύρωσης, εντούτοις, προσκομίζεται, ως προελέχθη, το ηλεκτρονικό αρχείο ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ 9.pdf που εμπεριέχει την από 30.1.2020 υπεύθυνη δήλωση του υγειονομικού υπεύθυνου, με το ίδιο περιεχόμενο με την ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση, φέρει δε την φυσική υπογραφή του υγειονομικού υπεύθυνου της επιχείρησης καθώς και θεώρηση του γνησίου αυτής. Εν προκειμένω δε και αφ'ης στιγμής δεν δύναται βάσιμα να υποστηριχθεί ότι κάθε εργαζόμενος της επιχείρησης οφείλει να διαθέτει ψηφιακή υπογραφή, η φυσική υπογραφή σε συνδυασμό με τη θεώρηση του γνησίου αυτής είναι επαρκής και αποδεκτή, δοθέντος ότι ούτως επιτυγχάνεται το ίδιο ζητούμενο αποτέλεσμα με την ψηφιακή υπογραφή, ήτοι η απόδειξη της γνησιότητας του εγγράφου, αποδεικνύεται δηλαδή ότι το περιεχόμενο του εγγράφου «βεβαιώνεται» πράγματι από τον συντάκτη και δηλούντα που το

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

υπογράφει χειρογράφως και τούτο πιστοποιείται με την θεώρηση του γνησίου αυτής, χωρίς να έχει αλλοιωθεί περαιτέρω. Σε ό,τι αφορά τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας για τα λοιπά προσκομισθέντα έγγραφα στο στάδιο τούτο της κατακύρωσης (τεχνολογικού εξοπλισμού κλπ) βασίμως υποστηρίζει εν προκειμένω η παρεμβαίνουσα ότι, ως γίνεται νομολογιακώς δεκτό, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνο τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιότητος κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό. Επομένως, δεν είναι, καταρχήν, νόμιμος ο αποκλεισμός διαγωνιζομένου λόγω μη προσκομίσεως διαφορετικών από τα προβλεπόμενα ή και επιπλέον δικαιολογητικών συμμετοχής που απαιτούνται από διατάξεις, στις οποίες η διακήρυξη δεν παραπέμπει ειδικώς ως εφαρμοστέο στο διαγωνισμό δίκαιο (ΣΤΕ 1328/2008, ΕπΑνΣΤΕ 632, 79/2010) και στην προκείμενη περίπτωση οι αιτιάσεις που προβάλλει η προσφεύγουσα κατά των εν λόγω εγγράφων προβάλλονται αλυσιτελώς, δεδομένου ότι τούτα έχουν προσκομισθεί εκ περισσού και συνεπώς δεν οφείλει η αναθέτουσα αρχή να τα αξιολογήσει, πολλώ δε μάλλον δεν δύναται να αποκλείσει για αυτό τον λόγο τον συμμετέχοντα.

14. Επειδή, με τον τέταρτο λόγο προσφυγής της υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι η συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα επιχείρηση παραβιάζει τους σχετικούς της διακήρυξης όρους αναφορικά με την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, καθώς έχει υποβάλει οικονομικές καταστάσεις που, ως ιδιωτικά έγγραφα του Συνεταιρισμού, έπρεπε να έχουν υποβληθεί υποχρεωτικά με προηγμένη ψηφιακή υπογραφή και επομένως, δοθείσης της παράλειψης τούτης, εσφαλμένως έγιναν δεκτά από την αναθέτουσα αρχή διά της προσβαλλομένης απόφασης ως νόμιμα και προσήκοντα δικαιολογητικά κατακύρωσης.

15. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη ορίζεται: «Άρθρο 12ο Αποδεικτικά μέσα Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στα άρθρα 4 έως 10 της παρούσας, 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

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

όπως ισχύει και του άρθρου 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.[...] Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα απαραίτητα κατά περίπτωση δικαιολογητικά (Ε1, Ε3, ισολογισμούς κ.λ.π.). Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο». Επιπροσθέτως σύμφωνα με το Άρθρο 7^ο: «Οικονομική & χρηματοοικονομική επάρκεια Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς: Να δηλώνουν ότι διαθέτουν/παρέχουν: Συνολικό κύκλο εργασιών της επιχείρησης κατά την τελευταία τριετία ίσο ή μεγαλύτερο με το 1/3 της προϋπολογισθείσας δαπάνης (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) για τα ακόλουθα έτη αναλυτικά: έτος (2016) κύκλος εργασιών (ποσό.....) νόμισμα (ευρώ) έτος (2017) κύκλος εργασιών (ποσό.....) νόμισμα (ευρώ) έτος (2018) κύκλος εργασιών (ποσό.....) νόμισμα (ευρώ). Σε περίπτωση που οι πληροφορίες σχετικά με τον απαιτούμενο κύκλο εργασιών δεν είναι διαθέσιμες για ολόκληρη την απαιτούμενη περίοδο, αναφέρετε την ημερομηνία σύστασης ή έναρξης των δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα. Σε περίπτωση ένωσης/σύμπραξης/κοινοπραξίας το ποσοστό καλύπτεται αθροιστικά για τα μέλη της ένωσης/σύμπραξης/κοινοπραξίας και θα δηλώνεται το ύψος και το ποσοστό συμμετοχής του καθενός ξεχωριστά».

16. Επειδή, από τους προδιαληφθέντες στην προηγούμενη σκέψη όρους της διακήρυξης, συνάγεται εναργώς ότι προκειμένου για την απόδειξη από τον συμμετέχοντα (και αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο) οικονομικό φορέα της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του, απαιτείται να υποβάλλει τα απαραίτητα κατά περίπτωση δικαιολογητικά, από όπου να προκύπτει ο απαιτούμενος κύκλος εργασιών, ενδεικτικά δε αναφέρονται Ε1, Ε3, ισολογισμοί και ρητώς ορίζεται ότι στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο. Επέκριναν, από την επισκόπηση της προσφοράς της συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ.) προκύπτει ότι, προς συμμόρφωση με τους ανωτέρω όρους έχει υποβάλει τα ηλεκτρονικά αρχεία E3 2016.pdf, E3 2017.pdf, E3 2018.pdf για τα οικονομικά έτη 2016, 2017, 2018 αντιστοίχως καθώς και τα ηλεκτρονικά αρχεία ΧΡΗΜΑΤΟΙΚΟΝΟΜΙΚΕΣ ΚΑΤΑΣΤΑΣΕΙΣ 2016.pdf, ΧΡΗΜΑΤΟΙΚΟΝΟΜΙΚΕΣ ΚΑΤΑΣΤΑΣΕΙΣ 2017.pdf, ΧΡΗΜΑΤΟΙΚΟΝΟΜΙΚΕΣ ΚΑΤΑΣΤΑΣΕΙΣ 2018.pdf ομοίως για τα οικονομικά έτη 2016, 2017, 2018 αντιστοίχως, που εμπεριέχουν τις χρηματοοικονομικές καταστάσεις του συνεταιρισμού για τα ως άνω (οικονομικά) έτη υπογεγραμμένες από ορκωτούς ελεγκτές, συμμορφούμενη πλήρως μετά ταύτα στους τεθέντες κανονιστικού περιεχομένου όρους της διακήρυξης. Συνεπώς, τα περί αντιθέτου ισχυριζόμενα από τη προσφεύγουσα πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμα, δοθέντος ότι δεν συνάγεται εν προκειμένω υποχρέωση οι ανωτέρω προσκομισθείσες καταστάσεις ή E3 να φέρουν ψηφιακή υπογραφή, η δε απόφαση της ΑΕΠΠ που επικαλείται η προσφεύγουσα (781/2018) εσφαλμένως «αξιοποιείται» προς επίρρωσιν των ισχυρισμών της, αφού ανεξάρτητα από την εφαρμογή της αρχής της αυτοτέλειας των διαγωνιστικών διαδικασιών, εν προκειμένω δεν τίθεται ζήτημα «ιδιωτικών» οικονομικών καταστάσεων μη δημοσιευμένων από το ΓΕΜΗ, ως η προσφεύγουσα υποστηρίζει, που αποτελεί μάλιστα αυτοτελή λόγο απόρριψης των δικαιολογητικών. Πολλώ δε μάλλον που στην ως άνω επικληθείσα απόφαση της ΑΕΠΠ, η προσφορά της προσφεύγουσας εκρίθη απορριπτέα (σκ. 18) λόγω της παράλειψης της να υποβάλλει δημοσιευμένες οικονομικές καταστάσεις για τα έτη 2014, 2015, 2016 ως η εκεί διακήρυξη ρητώς όριζε και όχι λόγω της έλλειψης ψηφιακής υπογραφής των.

17. Επειδή, με τον πέμπτο λόγο προσφυγής της ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι εσφαλμένως η παρεμβαίνουσα εταιρία «-.....» με το φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, κατέθεσε τα (υποχρεωτικά) πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας ISO 14001, 9001, 22001, ως απλά φωτοαντίγραφα, χωρίς να συνοδεύονται από την απαραίτητη επικύρωση από δικηγόρο ως ιδιωτικά έγγραφα, ως απαιτείται βάσει του Ν.4250/2014 και των όρων της διακήρυξης ούτε όμως και συνοδεύονται εναλλακτικά από την υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 92.8. του Ν.4412/16 και συνεπώς η προσφορά της είναι απορριπτέα.

18. Επειδή, στην υπόψη διακήρυξη του Δήμου ορίζεται: «Άρθρο 12ο Αποδεικτικά μέσα Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στα άρθρα 4 έως 10 της παρούσας, 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 ισχύει και του άρθρου 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.[...] Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης του άρθρου 9 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: □ Πιστοποιητικό ISO 9001:2008 τουλάχιστον ή άλλα ισοδύναμα ή ανώτερα αυτών από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης για την παραγωγή και την εμπορία γάλακτος, □ Πιστοποιητικό ISO 14000:2015 Συστήματος Περιβαλλοντικής Διαχείρισης τουλάχιστον ή άλλο ισοδύναμο ή ανώτερο αυτών από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης, □ Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 διασφάλιση της παροχής ασφαλών τροφίμων στον καταναλωτή τουλάχιστον το οποίο θα έχει χορηγηθεί από τον ΕΦΕΤ ή από άλλους κατάλληλα διαπιστευμένους φορείς για την παραγωγή - παρασκευή μέχρι την κατανάλωση των προϊόντων και □ Απόσπασμα ή περίληψη στην οποία ακολουθούνται οι επτά (7) αρχές του HACCP καθώς και όλα τα υπόλοιπα μέτρα που απαιτούνται από την ευρωπαϊκή και εθνική νομοθεσία για την ποιότητα του φρέσκου παστεριωμένου γάλακτος». Περαιτέρω στο Άρθρο 9^ο της διακήρυξης με τίτλο Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης ορίζεται: «Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με: α) τις προδιαγραφές και τους όρους του Κώδικα Τροφίμων και Ποτών σύμφωνα με τους οποίους γίνεται η πώληση φρέσκου παστεριωμένου γάλακτος αγελάδας, β) τα μικροβιολογικά σταθερότυπα που ορίζονται στις εκάστοτε κτηνιατρικές και υγειονομικές διατάξεις, γ) να διαθέτουν ISO 9001:2008 τουλάχιστον ή άλλα ισοδύναμα ή ανώτερα αυτών από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης για την παραγωγή και την εμπορία γάλακτος, δ) να διαθέτουν ISO 22000:2005 διασφάλιση της παροχής ασφαλών τροφίμων στον καταναλωτή τουλάχιστον το οποίο θα έχει χορηγηθεί από τον ΕΦΕΤ ή από άλλους κατάλληλα διαπιστευμένους φορείς για την παραγωγή - παρασκευή των προϊόντων μέχρι την κατανάλωση και ε) να διαθέτουν ISO 14000:2015

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

Συστήματα Περιβαλλοντικής Διαχείρισης τουλάχιστον ή άλλα ισοδύναμα ή ανώτερα αυτών από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης».

19. Επειδή, από τους προδιαληφθέντες στην προηγούμενη σκέψη όρους της διακήρυξης, συνάγεται εναργώς ότι προκειμένου για την απόδειξη από τον συμμετέχοντα (και αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο) οικονομικό φορέα της συμμόρφωσής του με τα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης, απαιτείται να υποβάλλει, μεταξύ άλλων, Πιστοποιητικό ISO 9001:2008 τουλάχιστον ή άλλα ισοδύναμα ή ανώτερα αυτών από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης για την παραγωγή και την εμπορία γάλακτος, Πιστοποιητικό ISO 14000:2015 Συστήματος Περιβαλλοντικής Διαχείρισης τουλάχιστον ή άλλο ισοδύναμο ή ανώτερο αυτών από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης, Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 διασφάλιση της παροχής ασφαλών τροφίμων στον καταναλωτή τουλάχιστον το οποίο θα έχει χορηγηθεί από τον ΕΦΕΤ ή από άλλους κατάλληλα διαπιστευμένους φορείς για την παραγωγή - παρασκευή μέχρι την κατανάλωση των προϊόντων. Εν προκειμένω και από την επισκόπηση του φακέλου της προσφοράς του αναδειχθέντος αναδόχου και παρεμβαίνοντος, εμφανίζεται ότι έχει υποβάλει ως «δικαιολογητικά μειοδότη» και προκειμένου για την συμμόρφωση του με τα ανωτέρω πρότυπα, το ηλεκτρονικό αρχείο ISO 14001.pdf, το ηλεκτρονικό αρχείο ISO 22000.pdf και το ηλεκτρονικό αρχείο ISO 9000.pdf, στα οποία εμπεριέχονται αντιστοίχως το πιστοποιητικό κατά το πρότυπο ISO 14001:2015 από τον φορέα πιστοποίησης με ημερομηνία λήξης ισχύος την 29.10.2022, το πιστοποιητικό κατά το πρότυπο ISO 22000:2005 από τον φορέα πιστοποίησης με ημερομηνία λήξης ισχύος την 29.6.2021 και το πιστοποιητικό κατά το πρότυπο ISO 9000:2015 ομοίως από τον φορέα πιστοποίησης με ημερομηνία λήξης ισχύος την 27.11.2022. Ορθώς καταρχήν ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι, σύμφωνα με τους κανονιστικού περιεχομένου όρους της διακήρυξης, τα «Αντίγραφα δημοσίων, ιδιωτικών και αλλοδαπών εγγράφων (πάντα ευκρινή) προσκομίζονται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του Ν. 4250/26.03.2014. Ειδικότερα, όλα τα δημόσια έγγραφα που αφορούν αλλοδαπούς οικονομικούς φορείς και που θα κατατεθούν από τους προσφέροντες στην παρούσα διαδικασία, θα είναι νόμιμα επικυρωμένα, και η μετάφραση των εν

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

λόγω εγγράφων μπορεί να γίνει είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά το νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του Ν.4250/26.03.2014», στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία εντούτοις η ως άνω συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα υπέβαλε, ως προελέχθη, τα απαιτούμενα πιστοποιητικά κατά το πρότυπο ISO, κατά πρώτον εκδοθέντα από τον ελληνικό φορέα πιστοποίησης και κατά δεύτερον σε πρωτότυπη μορφή. Αβασίμως κατά συνέπεια η προσφεύγουσα παραπονείται συναφώς ότι τα επικυρωμένα φωτοαντίγραφα των εν λόγω πιστοποιητικών εσφαλμένως υποβλήθηκαν από την παρεμβαίνουσα μόνο στον φυσικό φάκελο, διότι ερείδεται σε εσφαλμένη νομική αφετηρία, δοθέντος ότι η υποβολή ηλεκτρονικά των πρωτοτύπων καλύπτει την ορισθείσα απαίτηση και δεν παραβιάζει ούτε τις διατάξεις του Ν. 4250/2014 ούτε τους όρους της διακήρυξης. Κατ'ακολουθίαν ο σχετικός λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

20. Επειδή, με τον έκτο λόγο προσφυγής της ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι διά της προσβαλλομένης απόφασης εν προκειμένω παραβιάζονται τα άρθρα 5 και 21 της διακήρυξης σχετικά με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης για ασφαλιστική ενημερότητα καθώς και οι διατάξεις του άρθρου 102 του Ν. 4412/16 σχετικά με τη νόμιμη χρήση των διευκρινήσεων από την αναθέτουσα αρχή, δοθέντος ότι μετά την υποβολή του φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο, εσφαλμένως η αναθέτουσα αρχή με το από 28.2.2020 έγγραφό της, ζήτησε «διευκρινήσεις»/ συμπληρώσεις επί των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης από την εταιρία «-.....», αφού στην πραγματικότητα δεν ζητήθηκαν διευκρινήσεις, αλλά διαπιστώθηκε απουσία υποχρεωτικού δικαιολογητικού και ζητήθηκε παρανόμως το πρώτον υποβολή ελλείπουσας από το φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης ασφαλιστικής ενημερότητας και για το λόγο αυτό η προσφορά είναι απορριπτέα.

21. Επειδή, όπως προκύπτει από τα κριθέντα στη σκέψη 7 της παρούσης κατά την εξέταση του πρώτου λόγου προσφυγής, ο αναδειχθείς ανάδοχος έχει συμμορφωθεί διά της υποβολής των απαιτούμενων πιστοποιητικών και βεβαιώσεων στην ορισθείσα εν προκειμένω από το

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης απαίτηση απόδειξης της (φορολογικής και) ασφαλιστικής ενημερότητας και ειδικότερα της απόδειξης τήρησης των σχετικών ασφαλιστικών υποχρεώσεων του, αφού υπέβαλε νομίμως τις απαιτούμενες βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ που αφορούν στον ίδιο τον συνεταιρισμό και τα μέλη του ΔΣ του. Άλλοις λόγους, ως νομίμως ισχυρίζεται και η παρεμβαίνουσα, ουδέν σχετικό δικαιολογητικό εν προκειμένω ήταν ελλείπον, το οποίο βάσει νόμου και διακήρυξης θα μπορούσε να αναπληρωθεί μόνο ύστερα από σχετικό αιτιολογημένο αίτημα του συμμετέχοντος για την χορήγηση παράτασης προσκόμισης του. Σε ό,τι αφορά άλλωστε το επίμαχο απόκομμα σύνταξης που υποβλήθηκε με τις λοιπές βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας και για το οποίο παραπονείται η προσφεύγουσα ισχυριζόμενη ότι εσφαλμένως ζητήθηκαν διευκρινήσεις από την αναθέτουσα αρχή, λεκτέο ότι αλυσιτελώς προβάλλει τις σχετικές αιτιάσεις περί μη δυνατότητας της αναθέτουσας αρχής να ζητήσει διευκρινήσεις και αντιθέτως δέσμιας αρμοδιότητας της να απορρίψει την προσφορά, οι οποίες επί της αρχής είναι ορθές στην περίπτωση που πληρούται η προϋπόθεση της μη υποβολής από τον αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο του απαιτούμενου δικαιολογητικού κατακύρωσης, εν προκειμένω ωστόσο ερείδεται σε εσφαλμένη νομική αφετηρία ήτοι, ότι η έτερη συμμετέχουσα υπέπεσε στην παράλειψη υποβολής του απαιτούμενου δικαιολογητικού, όπερ εντούτοις δεν ισχύει, δοθέντος ότι η τελευταία είχε νομίμως υποβάλει το απόκομμα συνταξιοδότησης του Προέδρου του Δ.Σ. του συνεταιρισμού από τον Ο.Γ.Α., προκειμένου για την απόδειξη ότι ο ανωτέρω είναι συνταξιούχος και όχι μισθωτός. Συμπληρωματικώς δε ζητήθηκε από την αναθέτουσα αρχή η βεβαίωση ασφαλιστικού φορέα, όχι επί σκοπώ αναπλήρωσης ελλείποντος δικαιολογητικού, το οποίο άλλωστε κατά τα ανωτέρω, δεν είναι ελλείπον, αλλά αντιθέτως ορθώς υποβληθέν, προς επαύξηση του ήδη αποδειχθέντος, ότι δηλαδή ο ανωτέρω νόμιμος εκπρόσωπος της συμμετέχουσας τυγχάνει συνταξιούχος. Τούτων δοθέντων, τα περί αντιθέτου ισχυριζόμενα από την προσφεύγουσα πρέπει να μη γίνουν δεκτά.

22. Επειδή, μετά ταύτα, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και η παρέμβαση να γίνει ανιστοίχως δεκτή, κατ'ακολουθίαν τούτων, το παράβολο

Αριθμός απόφασης: 596 / 2020

που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προσφυγή και δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 8 Μαΐου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 27 Μαΐου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

**Τζέιμου Ελ. Γιάννακα
α.α. Βασίλειος Κ. Γκίζης**