

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 21 Μαΐου 2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη, Μέλος και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλος και Εισηγητής, δυνάμει της με αριθμό 569/2020 Πράξης του Προέδρου του Κλιμακίου

Για να εξετάσει την Προδικαστική Προσφυγή του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 454/14-04-2020 της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «» και το διακριτικό τίτλο «», που εδρεύει στο, επί της οδού, αριθ., νόμιμα εκπροσωπούμενης

Κατά του, που εδρεύει στην, επί της οδού, αρ., όπως νόμιμα εκπροσωπείται

και των παρεμβαινόντων οικονομικών φορέων, α) της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «» και το διακριτικό τίτλο «», που εδρεύει στον, επί της οδού αριθ., νόμιμα εκπροσωπούμενης, β) της εταιρείας περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία «» και το διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στον, επί της οδού, αρ., νόμιμα εκπροσωπούμενης, γ) της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «» και το διακριτικό τίτλο «», που εδρεύει στον, επί του, νόμιμα εκπροσωπούμενης και δ) του, που κατοικοεδρεύει στα, επί της οδού,

Με την κρινόμενη προσφυγή ζητείται να ζητείται να ακυρωθεί η με αριθμό 371/2020 πράξη της Οικονομικής Επιτροπής του, με την οποία εγκρίνονται τα αποτελέσματα ελέγχου και αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών των συμμετεχόντων στο διαγωνισμό για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ και ΕΙΔΩΝ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ (ΒΥΣ - Είδη Προσωπικής Υγιεινής)», στο πλαίσιο του

Επιχειρησιακού Προγράμματος Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής για το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους (Τ.Ε.Β.Α.), για τις ανάγκες της Δ/σης Κοινωνικής Αλληλεγγύης & Υγείας του», κατά το μέρος που για το τμήμα Α΄ του διαγωνισμού γίνονται αποδεκτές οι προσφορές των παρεμβαινόντων οικονομικών φορέων.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό), ποσού 15.000,00€, το οποίο ανέρχεται στο ανώτερο προβλεπόμενο ύψος, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017, δοθέντος ότι το αναλογικό ποσοστό (0,5%) επί της προϋπολογισθείσας χωρίς ΦΠΑ αξίας του τμήματος Α΄ της σύμβασης (6.598.330,20€), για το οποίο ασκείται η προσφυγή, υπερβαίνει το πιο πάνω καταβληθέν ποσό.

2. Επειδή, η προσφυγή ανατέθηκε προς εξέταση στο επιληφθέν Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ με το από 14-04-2020 ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου της.

3. Επειδή, ο (εφεξής καλούμενος στην παρούσα «αναθέτουσα αρχή» ή «»), με τη με αριθμό πρωτοκόλλου/31-05-2019 απόφαση του Δημάρχου του προκήρυξε ηλεκτρονική ανοικτή διαδικασία, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, για την προμήθεια τροφίμων και ειδών Βασικής Υλικής Συνδρομής, στο πλαίσιο του Επιχειρησιακού Προγράμματος Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής του Ταμείου Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους (Τ.Ε.Β.Α.), με σκοπό τη διανομή τους στους ωφελούμενους του Προγράμματος, συνολικού προϋπολογισμού, μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. 7.566.346,12€ (εφεξής «διαγωνισμός»). Η διακήρυξη του διαγωνισμού αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 03-06-2019, με Αριθμό Διαδικτυακής

Αριθμός απόφασης: 654 / 2020

Ανάρτησης Μητρώου (ΑΔΑΜ) Ο διαγωνισμός διεξάγεται μέσω της διαδικτυακής πύλης του ΕΣΗΔΗΣ, υπό τον συστημικό αριθμό Στο άρθρο 1.3 της διακήρυξης του διαγωνισμού, με τίτλο «Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης» ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «...Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα: 3) ΤΜΗΜΑ Α: Προμήθεια Τροφίμων, εκτιμώμενης αξίας 6.598.330,20 € άνευ Φ.Π.Α. 13% και 24% (7.502.786,05€ συμπ/νου Φ.Π.Α. 13% και 24%) 4) ΤΜΗΜΑ Β: Προμήθεια Ειδών Βασικής Υλικής Συνδρομής (Είδη προσωπικής υγιεινής), εκτιμώμενης αξίας 968.015,92€ άνευ Φ.Π.Α. 24% (1.200.339,74€ συμπ/νου Φ.Π.Α. 24%) ... Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς αποκλειστικά βάσει τιμής είτε για το σύνολο των ποσοτήτων εκάστου Τμήματος είτε για το σύνολο των ποσοτήτων όλων των Τμημάτων και η προσφορά θα υποβληθεί: Όσον αφορά στα είδη: α) Παρθένο ελαιόλαδο σε συσκευασία των πέντε (5) λίτρων και β) Νωπό κρέας πουλερικών (κοτόπουλο), η οικονομική προσφορά των υποψηφίων θα υποβληθεί σε ποσοστό έκπτωσης (επί τοις εκατό) στην Τιμή Αναφοράς, όπως αυτή έχει καθοριστεί στον Ενδεικτικό Προϋπολογισμό, ήτοι 22,96 € άνευ Φ.Π.Α. 13% για το Παρθένο ελαιόλαδο και 2,03€ άνευ Φ.Π.Α. 13%. Το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης θα παραμένει σταθερό καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Η τιμολόγηση για τα δύο ανωτέρω είδη θα πραγματοποιείται σύμφωνα με το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης του Αναδόχου επί της μέσης λιανικής τιμής πώλησης των ειδών κατά την παράδοση, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης των τιμών της, Γενική Δ/ση Βιώσιμης Ανάπτυξης & Κλιματικής Αλλαγής - Δ/ση, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν. 3438/2006 (ΦΕΚ 33 Α'). ...». Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο διαγωνισμό ορίστηκε η 10^η Ιουλίου 2019 και ώρα 13:00 μ.μ., μετά την παρέλευση της οποίας διαπιστώθηκε ότι για το τμήμα Α' - Τρόφιμα της σύμβασης υποβλήθηκαν προσφορές από δέκα (10) οικονομικούς φορείς, και συγκεκριμένα από την εταιρεία «.....», την εταιρεία «.....», την εταιρεία «.....», την εταιρεία «», την εταιρεία «», επιπλέον δε από την προσφεύγουσα και τους παρεμβαίνοντες. Μετά την

Αριθμός απόφασης: 654 / 2020

αποσφράγιση των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» των συμμετεχόντων και τον έλεγχο και την αξιολόγηση των περιεχόμενων σε αυτούς εγγράφων και στοιχείων, η επιτροπή του διαγωνισμού με το από 18-03-2020 1^ο Πρακτικό της, μεταξύ άλλων, για το Τμήμα Α΄ της σύμβασης, εισηγήθηκε την αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών της προσφεύγουσας και των παρεμβαινόντων και των απόρριψη των λοιπών συμμετεχόντων. Με τη με αριθμό 371/2020 πράξη της, τέλος, (εφεξής καλούμενη στην παρούσα «προσβαλλόμενη απόφαση» ή «προσβαλλόμενη πράξη») η Οικονομική Επιτροπή του καθ' ου Δήμου, ενέκρινε το ως άνω από 18-03-2020 1^ο Πρακτικό της επιτροπής του διαγωνισμού, το οποίο και ενσωματώθηκε στην πράξη αυτή της Οικονομικής Επιτροπής. Κατά της πράξης αυτής της Οικονομικής Επιτροπής του καθ' ου Δήμου, κατά το μέρος της κατά το οποίο γίνονται αποδεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι τεχνικές προσφορές των παρεμβαινόντων στρέφεται η προσφεύγουσα, για τους λόγους και κατά τα ειδικά αιτήματα που αναπτύσσονται στην κρινόμενη προσφυγή της.

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (αρ. 5 και 6 του ν. 4412/2016), της δραστηριότητας που ασκεί και της νομικής φύσης του που διενεργεί το διαγωνισμό ως μη κεντρικής κυβερνητικής αρχής, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, επιπλέον υπάγεται και στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και πιο συγκεκριμένα του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (αποστολή για δημοσίευση της προκήρυξης του διαγωνισμού στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 30-05-2019), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, όπως ισχύουν, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Επειδή, η προσφυγή ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του π.δ. 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362

Αριθμός απόφασης: 654 / 2020

του Ν. 4412/2016, είναι δε και εμπρόθεσμη, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 361 παρ. 1 περ. α΄ του ν. 4412/2016 και στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. α΄ του π.δ. 39/2017, δοθέντος ότι από τα αναρτημένα στοιχεία στην λειτουργικότητα της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ α/α συστήματος74094) προκύπτει ότι η προσβαλλόμενη πράξη κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 02-04-2020 και η προσφυγή ασκήθηκε στις 13-04-2020, δηλαδή την επόμενη μη εξαιρετέα ημέρα από τις 12-04-2020, κατά την οποία έληγε η προβλεπόμενη δεκαήμερη προθεσμία για την άσκησή της, η οποία όμως ήταν ημέρα Κυριακή.

6. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου του διαγωνισμού προκύπτει ότι η προσφεύγουσα συμμετείχε στο διαγωνισμό και υπέβαλε προσφορά και για το Τμήμα Α΄- Τρόφιμα της σύμβασης, η οποία ως προς τα δικαιολογητικά συμμετοχής της και την τεχνική της προσφορά έγινε αποδεκτή. Κατά συνέπεια, η προσφεύγουσα με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, βάλλει κατά της προσβαλλόμενης πράξης της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος της κατά το οποίο για το Τμήμα Α΄ της σύμβασης γίνονται αποδεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι τεχνικές προσφορές των λοιπών συμμετεχόντων οικονομικών φορέων, διότι η προσφεύγουσα διατηρεί την προσδοκία να της ανατεθεί το επίμαχο τμήμα της σύμβασης, επιπλέον αν οι λοιποί συμμετέχοντες στο τμήμα αυτό του διαγωνισμού έπρεπε να αποκλειστούν, κατά τα ιστορούμενα στην προσφυγή, η προσφεύγουσα θα συνέχιζε μόνη στο διαγωνισμό.

7. Επειδή συνακόλουθα, ως τύποις παραδεκτή, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

8. Επειδή, εξάλλου, με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρων 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016 και 7 του π.δ. 39/2017 και εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις ίδιες ως άνω διατάξεις, υπέρ της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, παρεμβαίνουν α) η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «.....» και το διακριτικό τίτλο «», β) η εταιρεία περιορισμένη ευθύνης με την

επωνυμία «» και το διακριτικό τίτλο «.....», γ) η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «» και το διακριτικό τίτλο «.....» και δ) ο, των οποίων οι φάκελοι των δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς, επιπλέον της προσφεύγουσας, έγιναν δεκτοί με την προσβαλλόμενη πράξη της αναθέτουσας αρχής, με τις αναρτηθείσες στις 23-04-2020 από τους τρεις πρώτους παρεμβαίνοντες οικονομικούς φορείς και στις 24-04-2020 από τον τέταρτο αντίστοιχα παρεμβάσεις τους.

9. Επειδή, περαιτέρω, με το με αριθμό πρωτ./23-04-2020 έγγραφο του Γενικού Γραμματέα του η αναθέτουσα αρχή παραθέτει τις απόψεις της επί της προσφυγής, παραπέμποντας στην από 18-03-2020 γνωμοδότηση της επιτροπής του διαγωνισμού επί των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών του διαγωνισμού.

10. Επειδή, τέλος, στις 15-05-2020, η προσφεύγουσα παραδεκτώσ ανήρτησε στην επικοινωνία του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού το από ίδιας ημερομηνίας υπόμνημά της, σύμφωνα με τις διατάξεις του τελευταίου εδαφίου της πρώτης παρ. του άρ. 365 του ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει. Στο υπόμνημά της αυτό η προσφεύγουσα, μεταξύ άλλων, ισχυρίζεται ότι το με αριθμό πρωτοκόλλου/23-04-2020 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής δεν αποτελεί «απόψεις» κατά την έννοια του νόμου και ως εκ τούτου η αναθέτουσα αρχή δεν κατέθεσε απόψεις επί της προσφυγής της, γεγονός εκ του οποίου συνάγεται τεκμήριο συνομολόγησης της ακρίβειας της πραγματικής βάσεως των ισχυρισμών της κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 365 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και 14 παρ. 1 του π.δ. 39/2017. Από τις διατυπώσεις, όμως, των διατάξεων των άρθρων 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 14 παρ. 1 του π.δ. 39/2017 δεν προκύπτει ότι οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής πρέπει επί ποινή ακυρότητάς τους να αποστέλλονται με συγκεκριμένη μορφή, ούτε ότι πρέπει να έχουν συγκεκριμένη δομή, μπορούν δε να περιέχουν αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την προσφυγή πράξης. Κατά συνέπεια, νομίμως οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής μπορεί να αναφέρονται στο πρακτικό της επιτροπής του διαγωνισμού που εγκρίθηκε με την προσβαλλόμενη πράξη, υπολαμβάνοντας ότι στην περιεχόμενη στο πρακτικό

αυτό γνώμη της επιτροπής του διαγωνισμού εμπεριέχεται η αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την προσφυγή πράξης. Όσα δε περί του αντιθέτου προβάλλονται είναι αβάσιμα και απορριπτέα. Από τις διατυπώσεις των πιο πάνω διατάξεων, εξάλλου, δεν προκύπτει ότι εφόσον οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής δεν περιέχουν ρητή άρνηση των ισχυρισμών της προσφυγής συνάγεται τεκμήριο ομολογίας τους. Αντιθέτως, από τις διατυπώσεις των διατάξεων της παρ. 2 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016 και της παρ. 1 του άρθρου 14 του π.δ. 39/2017 προκύπτει ότι τέτοιο τεκμήριο (ομολογίας) δύναται να συναγάγει η ΑΕΠΠ μόνον αν δεν αποσταλούν καθόλου ο φάκελος της υπόθεσης και απόψεις της αναθέτουσας αρχής ή αν τα στοιχεία που εστάλησαν θεωρηθούν ελλιπή, περίπτωση όμως που δεν συντρέχει εν προκειμένω. Και τούτο, διότι όχι μόνο απεστάλησαν απόψεις κατά τα άνω, αλλά επιπλέον η αναθέτουσα αρχή παραχώρησε στην ΑΕΠΠ πρόσβαση σε όλα τα στοιχεία και έγγραφα του διαγωνισμού, όπως αυτά ευρίσκονται στον ηλεκτρονικό τόπο αυτού, ανάμεσα στα οποία είναι η διακήρυξη μετά των συνημμένων σε αυτή παραρτημάτων και το σύνολο των στοιχείων και εγγράφων των προσφορών των διαγωνιζομένων, τα οποία επαρκούν για τον έλεγχο του βασίμου των αιτιάσεων της προσφεύγουσας.

11. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού που συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο που δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή που τον διενεργεί όσο και τους υποψήφιους να συμμετάσχουν σε αυτόν, στο άρθρο με 2.3 με τίτλο «Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών», μεταξύ άλλων, ορίζει τα εξής: «2.3.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν την προσφορά, τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή τους στην παρούσα διαγωνιστική διαδικασία και μέχρι τη σύναψη της σύμβασης μέσω του Συστήματος με τρόπο και σε χρόνο που ορίζεται κατά περίπτωση στις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και τις απαιτήσεις που ορίζονται στην παρούσα Διακήρυξη και τη μελέτη της Δ/σης Κοινωνικής Αλληλεγγύης & Υγείας, που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της παρούσας, για το σύνολο των περιγραφόμενων ειδών. ... 2.3.2.3 Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν την προσφορά τους σε ηλεκτρονικό φάκελο, ο οποίος περιλαμβάνει τα ακόλουθα: (α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη

«Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. ... 2.3.4. Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» 2.3.4.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: i) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παράγραφο 2.2.6.1 και στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ζ΄ της παρούσας. ... ii) την Εγγύηση Συμμετοχής, όπως προβλέπεται στις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης. ... 2.3.4.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις τεχνικές προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την Αναθέτουσα Αρχή με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α΄ - ΤΜΗΜΑ 1 «Τεχνικές Προδιαγραφές Τροφίμων» και το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Β΄ - ΤΜΗΜΑ 2 «Τεχνικές Προδιαγραφές ΒΥΣ» της Διακήρυξης. ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ Α ΚΑΙ ΤΜΗΜΑ Β i) Περιλαμβάνει έγγραφα ή/και δικαιολογητικά, με τα οποία θα περιγράφονται ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και τεχνικές προδιαγραφές πληρούνται, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης. ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ Α – Τρόφιμα ii) Ο (υπο)φάκελος της τεχνικής προσφοράς για το Τμήμα 1, επίσης, θα περιλαμβάνει υποχρεωτικά τα κάτωθι στοιχεία: α) Σύστημα διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων (HACCP) για τους χώρους παραγωγής, επεξεργασίας, αποθήκευσης, διακίνησης και εμπορίας χορηγούμενων ειδών ή Πιστοποιητικό ISO 22000 διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥΔ) ή άλλο αντίστοιχο φορέα ή άλλο αντίστοιχο ισοδύναμο πιστοποιητικό. β) Σε περίπτωση που ο προμηθευτής δεν επεξεργάζεται, δεν τυποποιεί, δεν μεταποιεί, δεν συσκευάζει και δεν αποθηκεύει ο ίδιος στην επιχείρησή του τα προς διακίνηση ζητούμενα είδη, τότε θα πρέπει να προσκομίζει το HACCP ή το ISO της επιχείρησης από την οποία θα προμηθεύεται τα διακινούμενα είδη. γ) Όσον αφορά στο είδος Κονσέρβα τόνος σε νερό, σε περίπτωση εισαγωγής του από τρίτες χώρες, θα πρέπει να είναι σύμφωνο με την ισχύουσα κοινοτική και εθνική νομοθεσία περί εισαγωγών, ενώ σε περίπτωση κοινοτικής προέλευσης του είδους ο Ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει Κωδικό Αριθμό εγκατάστασης της

παραγωγικής μονάδας. δ)Υπεύθυνη δήλωση του Ν.1599/1986, στην οποία αναγράφεται ότι έλαβε γνώση και συμμορφώνεται με όλους τους όρους της μελέτης στο σύνολό τους χωρίς καμία μεταβολή. ...». Το άρθρο 2.3.7, εξάλλου, με τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών», μεταξύ άλλων, ορίζει τα εξής: «Η Αναθέτουσα Αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.3.1. (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), ... 2.3.4. (Περιεχόμενο Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνικής Προσφοράς), ... β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, ... η) η οποία η οποία κρίνεται ως μη κανονική ήτοι: (παρ. 3 άρθρου 26 Ν.4412/2016), ήτοι ι. δεν πληροί τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης (παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές), ...». Τέλος, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α΄ - ΤΜΗΜΑ 1 της διακήρυξης με τίτλο «Τεχνικές Προδιαγραφές Τροφίμων» για το είδος «ΓΑΛΑ ΠΛΗΡΕΣ ΣΥΜΠΥΚΝΩΜΕΝΟ ΤΥΠΟΥ ΕΒΑΠΟΡΕ (CPV))», προβλέπεται η εξής τεχνική προδιαγραφή: «Γάλα πλήρες συμπυκνωμένο (τύπου Εβαπορέ): Είναι το μερικά αφυδατωμένο γάλα του οποίου η κατά βάρος περιεκτικότητα σε λιπαρά είναι τουλάχιστον 7,5 % και σε ολικό στερεό υπόλειμμα γάλακτος τουλάχιστον 25%. Το προϊόν και η συσκευασία του να πληροί τους όρους του Κώδικα Τροφίμων και Ποτών και Αντικειμένων Κοινής Χρήσης και τις ισχύουσες Κοινοτικές - Υγειονομικές και Κτηνιατρικές Διατάξεις καθώς και τους Κανονισμούς του Υπουργείου Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων. Η συσκευασία να φέρει ενδείξεις στα ελληνικά, όπως αυτές αναφέρονται στο άρθρο 11, 11α του Κ.Τ.Π. περί επισήμανσης με σαφή την ημερομηνία λήξης. Να διατίθεται σε συσκευασία καθαρού βάρους 380 – 500 γραμμαρίων, σε μεταλλικά κυτία και κατά προτίμηση με εύκολο άνοιγμα (easy open). Να έχει χρόνο ελάχιστης διατηρησιμότητας οκτώ (8) μηνών τουλάχιστον από την

Αριθμός απόφασης: 654 / 2020

ημερομηνία παραλαβής του από τον Δήμο», για το είδος «ΚΟΝΣΕΡΒΑ ΤΟΝΟΣ ΣΕ ΝΕΡΟ (CPV))» προβλέπεται η τεχνική προδιαγραφή: «Να πληροί τους όρους που αναφέρονται στα άρθρα 92, 93, 97 του Κ.Τ.Π. (Κώδικα Τροφίμων και Ποτών και Αντικειμένων Κοινής Χρήσης) και τις ισχύουσες Κοινοτικές και Υγειονομικές Διατάξεις καθώς και τον Καν Ε.Ε. 640/2010. Η συσκευασία να φέρει ενδείξεις στα ελληνικά, όπως αυτές αναφέρονται στο άρθρο 11, 11α του Κ.Τ.Π. περί επισήμανσης και ότι αναφέρεται στον Καν Ε.Ε. 1169/2011, με σαφή την ημερομηνία λήξης. Να διατίθεται σε συσκευασία καθαρού βάρους 160 – 200 γραμμαρίων, σύμφωνα με τις διατάξεις της ενωσιακής και εθνικής νομοθεσίας (Κ.Τ.Π.). Να έχει χρόνο ελάχιστης διατηρησιμότητας δώδεκα (12) μηνών τουλάχιστον από την ημερομηνία παραλαβής του από τον Δήμο. Σε περίπτωση εισαγωγής του από τρίτες χώρες, θα πρέπει να είναι σύμφωνο με την ισχύουσα κοινοτική και εθνική νομοθεσία περί εισαγωγών, ενώ σε περίπτωση κοινοτικής προέλευσης του είδους ο Ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει Κωδικό Αριθμό εγκατάστασης της παραγωγικής μονάδας» και για το είδος «ΚΟΜΠΟΣΤΑ ΡΟΔΑΚΙΝΟ (CPV))», προβλέπεται η εξής προδιαγραφή: «Να πληροί τους όρους του Κώδικα Τροφίμων και Ποτών και Αντικειμένων Κοινής Χρήσης και τις ισχύουσες Κοινοτικές και Υγειονομικές Διατάξεις. Στη μεταλλική συσκευασία πρέπει απαραίτητα να αναγράφεται τόσο το μετά την αποστράγγιση καθαρό βάρος του περιεχομένου καρπού όσο και η πυκνότητα του σιροπιού. Επίσης να φέρει ενδείξεις στα ελληνικά, όπως αυτές αναφέρονται στο άρθρο 11, 11α του Κ.Τ.Π. περί επισήμανσης. Να διατίθεται σε μεταλλικό κούτιο καθαρού βάρους 800 έως 1.000 γραμμαρίων και κατά προτίμηση με εύκολο άνοιγμα (easy open). Να έχει χρόνο ελάχιστης διατηρησιμότητας δώδεκα (12) μηνών τουλάχιστον από την ημερομηνία παραλαβής του από τον Δήμο».

12. Επειδή, στο κεφάλαιο Α΄ της προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η τρίτη παρεμβαίνουσα δεν προσδιορίζει στην τεχνική της προσφορά και δεν εξειδικεύει τα γραμμάρια του καθαρού βάρους που θα έχουν τα προσφερόμενα από εκείνη είδη γάλακτος, τόνου και κομπόστας ροδάκινου, αναφέροντας μόνο γενικά και αόριστα ότι το καθαρό βάρος των προσφερομένων ειδών θα είναι μέσα στο εύρος των τεχνικών προδιαγραφών

της διακήρυξης. Με τον τρόπο αυτό, υποστηρίζει η προσφεύγουσα, η τεχνική περιγραφή της παρεμβαίνουσας δεν είναι σύμφωνη με την απαίτηση του άρθρου 2.3.4.2 i) της διακήρυξης, καθώς δεν περιγράφει ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις ικανοποιούνται, έλλειψη η οποία καθιστά απορριπτέα την τεχνική της προσφορά. Από τα στοιχεία και έγγραφα που είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προκύπτει ότι η τρίτη παρεμβαίνουσα, μεταξύ άλλων, υπέβαλε α) το αρχείο «Τεχνική Προσφορά Συστήματος», στο οποίο για τις τεχνικές προδιαγραφές «ΓΑΛΑ ΠΛΗΡΕΣ ΣΥΜΠΥΚΝΩΜΕΝΟ ΤΥΠΟΥ ΕΒΑΠΟΡΕ: Η συσκευασία να φέρει ενδείξεις στα ελληνικά, όπως αυτές αναφέρονται στο άρθρο 11, 11^α του Κ.Τ.Π. περί επισήμανσης με σαφή την ημερομηνία λήξης. Να διατίθεται σε συσκευασία καθαρού βάρους 380 ? 500 γραμμαρίων, σε μεταλλικά κυτία και κατά προτίμηση με εύκολο άνοιγμα (easy open). Να έχει χρόνο ελάχιστης διατηρησιμότητας οκτώ (8) μηνών τουλάχιστον από την ημερομηνία παραλαβής του από τον Δήμο», «ΚΟΝΣΕΡΒΑ ΤΟΝΟΣ ΣΕ ΝΕΡΟ: Να πληροί τους όρους που αναφέρονται στα άρθρα 92, 93, 97 του Κ.Τ.Π. (Κώδικα Τροφίμων και Ποτών και Αντικειμένων Κοινής Χρήσης) και τις ισχύουσες Κοινοτικές και Υγειονομικές Διατάξεις καθώς και τον Καν Ε.Ε. 640/2010. Η συσκευασία να φέρει ενδείξεις στα ελληνικά, όπως αυτές αναφέρονται στο άρθρο 11, 11^α του Κ.Τ.Π. περί επισήμανσης και ότι αναφέρεται στον Καν Ε.Ε. 1169/2011, με σαφή την ημερομηνία λήξης. Να διατίθεται σε συσκευασία καθαρού βάρους 160 ? 200 γραμμαρίων, σύμφωνα με τις διατάξεις της ενωσιακής και εθνικής νομοθεσίας (Κ.Τ.Π.)» και «ΚΟΜΠΟΣΤΑ ΡΟΔΑΚΙΝΟ: Να πληροί τους όρους του Κώδικα Τροφίμων και Ποτών και Αντικειμένων Κοινής Χρήσης και τις ισχύουσες Κοινοτικές και Υγειονομικές Διατάξεις. Στη μεταλλική συσκευασία πρέπει απαραίτητα να αναγράφεται τόσο το μετά την αποστράγγιση καθαρό βάρος του περιεχομένου καρπού όσο και η πυκνότητα του σιροπιού. Επίσης να φέρει ενδείξεις στα ελληνικά, όπως αυτές αναφέρονται στο άρθρο 11, 11^α του Κ.Τ.Π. περί επισήμανσης. Να διατίθεται σε μεταλλικό κυτίο καθαρού βάρους 800 έως 1.000 γραμμαρίων και κατά προτίμηση με εύκολο άνοιγμα (easy open). Να έχει χρόνο ελάχιστης διατηρησιμότητας δώδεκα (12) μηνών τουλάχιστον από την ημερομηνία παραλαβής του από τον Δήμο», απάντησε θετικά («ΝΑΙ»), β) την από 09-07-

2019 δήλωση προμηθευτών, στην οποία αναφέρει ότι το είδος «ΓΑΛΑ ΠΛΗΡΕΣ ΣΥΜΠΥΚΝΩΜΕΝΟ ΤΥΠΟΥ ΕΒΑΠΟΡΕ» θα το προμηθευτεί από την εταιρεία, η οποία το προμηθεύεται συσκευασμένο από τη εταιρεία «.....», το είδος «ΚΟΝΣΕΡΒΑ ΤΟΝΟΣ» ότι θα το προμηθευτεί από την εταιρεία «.....» με έδρα το και το είδος «ΚΟΜΠΟΣΤΑ ΡΟΔΑΚΙΝΟ» από την εταιρεία με έδρα τηκαι γ) την από 09-07-2019 Υπεύθυνη Δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της, στην οποία, μεταξύ άλλων, για το τμήμα 1 της σύμβασης δηλώνει τα εξής: «-Λάβαμε γνώση και συμμορφωνόμαστε με όλους τους όρους της μελέτης στο σύνολό τους χωρίς καμία μεταβολή». Τα παραπάνω στοιχεία ισχυρίζεται η τρίτη παρεμβαίνουσα ικανοποιούσαν τους όρους της διακήρυξης, δοθέντος ότι οι προδιαγραφές που έθεσε η αναθέτουσα αρχή για τα είδη «γάλα πλήρες συμπυκνωμένο τύπου εβαπορέ», «τόνος» και «κομπόστα ροδάκινο» έδιναν την δυνατότητα στους προσφέροντες να προσφέρουν συσκευασίες που δεν έχουν ένα ακριβές βάρος, όπως κάποια άλλα είδη, αλλά να είναι εντός ενός μικρού εύρους γραμμαρίων. Ο ισχυρισμός αυτός της τρίτης παρεμβαίνουσας είναι βάσιμος. Και τούτο, διότι, από τους παρατεθέντες στην ενδέκατη σκέψη της παρούσας όρους της διακήρυξης, δεν συνάγεται με ρητή και σαφή επί ποινή απόρριψης της προσφοράς διατύπωση ότι οι συμμετέχοντες όφειλαν στην τεχνική τους προσφορά να δηλώσουν το ακριβές βάρος των συσκευασιών με τις οποίες προσφέρονται τα είδη «γάλα πλήρες συμπυκνωμένο τύπου εβαπορέ», «τόνος» και «κομπόστα ροδάκινο». Αντιθέτως, ενόψει της διατύπωσης του άρθρου 1.3.2 της διακήρυξης περί το κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης που έχει ως εξής: «Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς αποκλειστικά βάσει τιμής είτε για το σύνολο των ποσοτήτων εκάστου Τμήματος», σε συνδυασμό με το περιεχόμενο στο Παράρτημα Δ' της διακήρυξης Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς, συνάγεται ότι το ακριβές βάρος της προσφερόμενης συσκευασίας δεν ασκεί καμία επιρροή ούτε στην τεχνική αξιολόγηση των προσφερόμενων αγαθών ούτε στην τιμή προσφοράς των διαγωνιζομένων για αυτά, αφού προβλέπεται να προσφερθεί τιμή ανά τεμάχιο ανεξαρτήτως του ακριβούς βάρους της συσκευασίας τους. Αρκεί να είναι εντός του προβλεπόμενου εύρους γραμμαρίων. Αν η αναθέτουσα αρχή

Αριθμός απόφασης: 654 / 2020

επιθυμούσε να δηλώνεται το ακριβές βάρος των συσκευασιών με τις οποίες προσφέρονται τα επίμαχα είδη όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (πρβλ. ΕφΑΘ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84). Ασάφειες όμως ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται σε βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια ή την πλημμέλεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική προσφορά τους (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011). Επομένως, δεν θα ήταν νόμιμος ο αποκλεισμός συμμετέχοντος αν με την τεχνική του προσφορά είχε δηλώσει ότι τα επίμαχα είδη τα προσφέρει σε συσκευασίες εντός του στις επίμαχες προδιαγραφές εύρους γραμμαρίων. Και τούτο, διότι κατά πάγια αρχή του εθνικού και κοινοτικού δικαίου, οι όροι μιας διακήρυξης, πρέπει να ερμηνεύονται αυστηρά υπό την έννοια της συσταλτικής εκδοχής και υπό την προϋπόθεση ότι είναι σαφείς και χωρίς αμφισημίες, ενώ δεν επιτρέπεται όρος τεθείς επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη να ερμηνεύεται και να εφαρμόζεται διασταλτικά, ώστε να συνάγεται κατά το στάδιο της αξιολόγησης νέος λόγος αποκλεισμού που δεν προκύπτει ρητά και με πλήρη σαφήνεια από τη διακήρυξη (ΑΕΠΠ 491, 796 / 2018). Δοθέντος ότι από τα ανωτέρω αναφερόμενα στοιχεία και έγγραφα της τεχνικής προσφοράς της τρίτης παρεμβαίνουσας, προκύπτει ότι τα είδη «γάλα πλήρες συμπυκνωμένο τύπου εβαπορέ», «τόνος» και «κομπόστα ροδάκινο» τα προσφέρει σε συσκευασίες εντός του στις επίμαχες προδιαγραφές εύρους γραμμαρίων, συνακόλουθα νομίμως δεν αποκλείστηκε. Κατόπιν τούτων, και αφού η προσφεύγουσα δεν εγείρει καμία άλλη αιτίαση σε βάρος της τρίτης παρεμβαίνουσας, η κρινόμενη προσφυγή, κατά το Α΄ κεφάλαιό της, με το οποίο στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης πράξης, κατά το μέρος της κατά το οποίο γίνεται αποδεκτή η προσφορά της τρίτης παρεμβαίνουσας, πρέπει να απορριφθεί.

13. Επειδή, περαιτέρω, στο κεφάλαιο Β΄ της προσφυγής της, η προσφεύγουσα για την πρώτη παρεμβαίνουσα, καταρχήν ισχυρίζεται ότι στην τεχνική της προσφορά δεν προσδιορίζει και δεν εξειδικεύει τα γραμμάτια του καθαρού βάρους που θα έχουν τα προσφερόμενα από εκείνη είδη γάλακτος,

τόνου και κομπόστας ροδάκινου, αναφέροντας μόνο γενικά και αόριστα ότι το καθαρό βάρος των προσφερομένων ειδών θα είναι μέσα στο εύρος των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης. Ίδιον ισχυρισμό, άλλωστε, η προσφεύγουσα πρόβαλε και για την τρίτη παρεμβαίνουσα. Από τα στοιχεία και έγγραφα που είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προκύπτει ότι η πρώτη παρεμβαίνουσα με την προσφορά της, μεταξύ άλλων, υπέβαλε το αρχείο «10.1 Τεχνική Προσφορά Μελέτη Λειτουργίας Έργου», στο οποίο για το είδος «ΓΑΛΑ ΠΛΗΡΕΣ ΣΥΜΠΥΚΝΩΜΕΝΟ ΤΥΠΟΥ ΕΒΑΠΟΡΕ (CPV)», αναφέρει τα εξής: «Γάλα πλήρες συμπυκνωμένο (τύπου Εβαπορέ): Είναι το μερικά αφυδατωμένο γάλα του οποίου η κατά βάρος περιεκτικότητα σε λιπαρά είναι τουλάχιστον 7,5 % και σε ολικό στερεό υπόλειμμα γάλακτος τουλάχιστον 25%. Το προϊόν και η συσκευασία του να πληροί τους όρους του Κώδικα Τροφίμων και Ποτών και Αντικειμένων Κοινής Χρήσης και τις ισχύουσες Κοινοτικές - Υγειονομικές και Κτηνιατρικές Διατάξεις καθώς και τους Κανονισμούς του Υπουργείου Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων. Η συσκευασία φέρει ενδείξεις στα ελληνικά, όπως αυτές αναφέρονται στο άρθρο 11, 11α του Κ.Τ.Π. περί επισήμανσης με σαφή την ημερομηνία λήξης. Διατίθεται σε συσκευασία καθαρού βάρους 380 – 500 γραμμαρίων, σε μεταλλικά κυτία και κατά προτίμηση με εύκολο άνοιγμα (easy open). Έχει χρόνο ελάχιστης διατηρησιμότητας οκτώ (8) μηνών τουλάχιστον από την ημερομηνία παραλαβής του από τον Δήμο», για το είδος «ΚΟΝΣΕΡΒΑ ΤΟΝΟΣ ΣΕ ΝΕΡΟ (CPV)» αναφέρει: «Πληροί τους όρους που αναφέρονται στα άρθρα 92, 93, 97 του Κ.Τ.Π. (Κώδικα Τροφίμων και Ποτών και Αντικειμένων Κοινής Χρήσης) και τις ισχύουσες Κοινοτικές και Υγειονομικές Διατάξεις καθώς και τον Καν Ε.Ε. 640/2010. Η συσκευασία φέρει ενδείξεις στα ελληνικά, όπως αυτές αναφέρονται στο άρθρο 11, 11α του Κ.Τ.Π. περί επισήμανσης και ότι αναφέρεται στον Καν Ε.Ε. 1169/2011, με σαφή την ημερομηνία λήξης. Διατίθεται σε συσκευασία καθαρού βάρους 160 – 200 γραμμαρίων, σύμφωνα με τις διατάξεις της ενωσιακής και εθνικής νομοθεσίας (Κ.Τ.Π.). Έχει χρόνο ελάχιστης διατηρησιμότητας δώδεκα (12) μηνών τουλάχιστον από την ημερομηνία παραλαβής του από τον Δήμο. Σε περίπτωση εισαγωγής του από τρίτες χώρες, είναι σύμφωνο με την ισχύουσα κοινοτική και εθνική νομοθεσία περί εισαγωγών, ενώ σε περίπτωση κοινοτικής

προέλευσης του είδους ο Ανάδοχος διαθέτει Κωδικό Αριθμό εγκατάστασης της παραγωγικής μονάδας» και για το είδος «ΚΟΜΠΟΣΤΑ ΡΟΔΑΚΙΝΟ (CPV))», ότι: «Πληροί τους όρους του Κώδικα Τροφίμων και Ποτών και Αντικειμένων Κοινής Χρήσης και τις ισχύουσες Κοινοτικές και Υγειονομικές Διατάξεις. Στη μεταλλική συσκευασία απαραίτητα αναγράφεται τόσο το μετά την αποστράγγιση καθαρό βάρος του περιεχομένου καρπού όσο και η πυκνότητα του σιροπιού. Επίσης φέρει ενδείξεις στα ελληνικά, όπως αυτές αναφέρονται στο άρθρο 11, 11α του Κ.Τ.Π. περί επισήμανσης. Διατίθεται σε μεταλλικό κουτί καθαρού βάρους 800 έως 1.000 γραμμαρίων και κατά προτίμηση με εύκολο άνοιγμα (easy open). Έχει χρόνο ελάχιστης διατηρησιμότητας δώδεκα (12) μηνών τουλάχιστον από την ημερομηνία παραλαβής του από τον Δήμο». Επιπλέον, προκύπτει ότι η πρώτη παρεμβαίνουσα υπέβαλε και το αρχείο «Υπεύθυνες Δηλώσεις περί συμμόρφωσης Τμήμα 1», στο οποίο ο νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρείας για το τμήμα 1 της σύμβασης δηλώνει τα εξής: «Λάβαμε γνώση και συμμορφωνόμαστε με όλους τους όρους της μελέτης στο σύνολό τους χωρίς καμία μεταβολή». Δοθέντος ότι από τα ανωτέρω αναφερόμενα στοιχεία και έγγραφα προκύπτει ότι η πρώτη παρεμβαίνουσα τα είδη «γάλα πλήρες συμπυκνωμένο τύπου εβαπορέ», «τόνος» και «κομπόστα ροδάκινο» τα προσφέρει σε συσκευασίες εντός του στις επίμαχες προδιαγραφές εύρους γραμμαρίων, ενόψει και των όσων γίνονται δεκτά στην αμέσως προηγούμενη σκέψη, συνακόλουθα νομίμως αυτή (η πρώτη παρεμβαίνουσα) δεν αποκλείστηκε, με την αιτιολογία ότι δεν εξειδικεύει τα γραμμάρια του καθαρού βάρους που θα έχουν τα προσφερόμενα από εκείνη είδη γάλακτος, τόνου και κομπόστας ροδάκινου. Όσα δε περί του αντιθέτου ισχυρίζεται η προσφεύγουσα είναι αβάσιμα και απορριπτέα. Συνακόλουθα, απορριπτέα είναι και η πρώτη αιτίαση της προσφεύγουσας σε βάρος της πρώτης παρεμβαίνουσας.

14. Επειδή, έτι περαιτέρω, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η πρώτη παρεμβαίνουσα έπρεπε να αποκλειστεί, διότι για το προσφερόμενο είδος «ελαιόλαδο» κατέθεσε τα πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότηταςFood και Food της εταιρείας που την προμηθεύει το είδος

αυτό, στο πεδίο εφαρμογής των οποίων όμως δεν περιλαμβάνεται η παραγωγή παρθένου ελαιολάδου. Τούτο δε, μολονότι, όπως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, οι προσφέροντες που δεν είναι παραγωγοί οφείλουν να υποβάλουν πιστοποιητικό του παραγωγού περί ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP για τους χώρους παραγωγής και επεξεργασίας με πεδίο εφαρμογής την παραγωγή και επεξεργασία των προϊόντων αντίστοιχα. Όπως όμως βάσιμα ισχυρίζεται η πρώτη παρεμβαίνουσα, από τη γραμματική ερμηνεία του αναφερόμενου στην ενδέκατη σκέψη της παρούσας όρου 2.3.4.2 ii) της διακήρυξης, στην περίπτωση που ο προσφέρων δεν είναι ο ίδιος παραγωγός του προσφερόμενου αγαθού, δεν προκύπτει με ρητή και σαφή επί ποινή απόρριψης διατύπωση υποχρέωση προσκόμισης πιστοποιητικού συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων (HACCP) του προμηθευτή του προσφέροντος το επίμαχο είδος (ελαιόλαδο) (αν δηλαδή δεν το παράγει ο ίδιος ο προσφέρων) που να καλύπτει και την παραγωγή του, δηλαδή στην περίπτωση του ελαιολάδου τη διαδικασία έκθλιψης των ελιών, μετά την συλλογή και αποθήκευσή τους σε κατάλληλους χώρους και την άλεση του συλλεγέντος καρπού με αποτέλεσμα τη δημιουργία της ελαιοζύμης, από την οποία παράγεται ο χυμός της ελιάς με τη διαδικασία της έκθλιψης, και την μετέπειτα ωρίμανσή του υπό συγκεκριμένες συνθήκες (πρβλ. ΑΕΠΠ 551/2019, σκ. 41). Ούτε, άλλωστε, προκύπτει η απαίτηση αμέσως ή εμμέσως ο προσφέρων ή ο προμηθευτής του να είναι και παραγωγός του ελαιολάδου, καθώς, κατά την τεχνική προδιαγραφή για το «ΠΑΡΘΕΝΟ ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΤΩΝ ΠΕΝΤΕ ΛΙΤΡΩΝ» το προς προμήθεια είδος είναι το συσκευασμένο πλέον ελαιόλαδο των 5 λίτρων, χωρίς, πέραν της ποιότητάς του (τεχνικές προδιαγραφές) και των επίμαχων πιστοποιητικών, να υπάρχει ρητή μνεία ως προς άλλες προϋποθέσεις που αφορούν την παραγωγή του. Αντιθέτως, από τον όρο 2.3.4.2 ii) της διακήρυξης προκύπτει ότι πιστοποιητικό ISO 22000 από διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥΔ) ή άλλο αντίστοιχο φορέα απαιτείται να προσκομίσει ο προσφέρων για τον προμηθευτή του μόνον όμως ως προς την επεξεργασία, την τυποποίηση, τη μεταποίηση, τη συσκευασία και την αποθήκευση των προμηθευόμενων από αυτόν ειδών. Δοθέντος ότι από το περιεχόμενο στην

τεχνική προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας αρχείο με την ονομασία «4.2 Κατάλογος εγκεκριμένων προμηθευτών Χορηγητών Α΄ Υλών», προκύπτει ότι το είδος «Παρθένο Ελαιόλαδο σε συσκευασία των 5 λίτρων» η πρώτη παρεμβαίνουσα θα το προμηθευτεί από την εταιρεία «.....», μέσω της εταιρείας «», για τις οποίες από το αρχείο με την ονομασία «4.3 Πιστοποιητικά Ποιότητας Προμηθευτών», προκύπτει ότι διαθέτουν, η πρώτη πιστοποιητικό ISO 22000, μεταξύ άλλων και για την αποθήκευση και διακίνηση τυποποιημένων τροφίμων (αρ. πιστοποιητικού) και η δεύτερη πιστοποιητικό « Food», σύμφωνα με την BRC για την εμφιάλωση και τυποποίηση παρθένου ελαιολάδου (αρ. πιστοποιητικού), ενόψει των όσων γίνονται δεκτά παραπάνω, νομίμως δεν αποκλείστηκε η πρώτη παρεμβαίνουσα, με την αιτιολογία ότι για το είδος παρθένο ελαιόλαδο δεν προσκόμισε πιστοποιητικό συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων (HACCP) του προμηθευτή της που να καλύπτει και την παραγωγή του. Συνακόλουθα, και η δεύτερη αιτίαση της προσφεύγουσας σε βάρος της πρώτης παρεμβαίνουσας πρέπει να απορριφθεί.

15. Επειδή, σχετικά με την πρώτη παρεμβαίνουσα, τέλος, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι το πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας ISO 22000 της εταιρείας «», η οποία την προμηθεύει το είδος κοτόπουλο» του Τμήματος Α΄ της σύμβασης, έληξε στις 08-07-2019, δηλαδή δύο ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών και δεν ήταν σε ισχύ ούτε κατά το χρόνο αποσφράγισης των προσφορών, στις 16-07-2019, αλλ' ούτε και κατά το χρόνο αξιολόγησης των φακέλων Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνικής Προσφοράς στις 18-03-2020. Ως εκ τούτου, υποστηρίζει η προσφεύγουσα, η προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί και για το λόγο αυτό. Ωστόσο, στο άρθρο 2.2.6.2 της διακήρυξης με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα (Δικαιολογητικά Κατακύρωσης)», ορίζεται ότι «Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.4 , πρέπει να συντρέχουν και κρίνονται: Α) κατά την υποβολή της προσφοράς, Β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της

παρούσας και Γ) 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 παρ. 26 Ν.4497/2017». Από τη γραμματική διατύπωση του πιο πάνω όρου της διακήρυξης, που, άλλωστε, αντιστοιχεί απολύτως με τη διατύπωση των διατάξεων του άρθρου 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, συνάγεται ότι η πλήρωση των όρων και των προϋποθέσεων συμμετοχής των διαγωνιζομένων, πρέπει να συντρέχει σε τρεις χρόνους και συγκεκριμένα, κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατά το χρόνο σύναψης της σύμβασης. Κατά συνέπεια, στο στάδιο που ευρίσκεται ο διαγωνισμός, κρίσιμος χρόνος κατά τον οποίο πρέπει να πληρούνται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής των διαγωνιζομένων δεν είναι ο χρόνος κατά τον οποίο λήγει η προθεσμία για την υποβολή προσφορών, ούτε ο χρόνος αποσφράγισής τους, όπως αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, αλλά ο χρόνος υποβολής της προσφοράς εκάστου διαγωνιζομένου. Κατά συνέπεια, εφόσον το προβλεπόμενο στον όρο 2.3.4.2 ii) πιστοποιητικό ISO 22000 που διαγωνιζόμενος προσκομίζει είναι σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του νομίμως γίνεται δεκτό, ακόμα και αν κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ή κατά την ημερομηνία αποσφράγισής τους έχει λήξει. Και τούτο, διότι, όπως γίνεται δεκτό στη δωδέκατη σκέψη της παρούσας, οι όροι μιας διακήρυξης, πρέπει να ερμηνεύονται αυστηρά υπό την έννοια της συσταλτικής εκδοχής και υπό την προϋπόθεση ότι είναι σαφείς και χωρίς αμφισημίες, ενώ δεν επιτρέπεται όρος τεθείς επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη να ερμηνεύεται και να εφαρμόζεται διασταλτικά, ώστε να συνάγεται κατά το στάδιο της αξιολόγησης νέος λόγος αποκλεισμού που δεν προκύπτει ρητά και με πλήρη σαφήνεια από τη διακήρυξη (ΑΕΠΠ 491, 796 / 2018). Στην προκειμένη περίπτωση, από τη μελέτη των αναρτημένων στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στοιχείων της προσφοράς της πρώτης παρεμβαίνουσας προκύπτει ότι το με αριθμό έγκρισης PIR πιστοποιητικό ISO 22000:2005 της εταιρείας με την επωνυμία «», από την οποία η πρώτη παρεμβαίνουσα, στο αρχείο της προσφοράς της με την ονομασία «4.2 Κατάλογος εγκεκριμένων προμηθευτών Χορηγητών Α΄ Υλών», δήλωσε ότι προμηθεύεται το είδος «ΝΩΠΟ ΚΡΕΑΣ ΠΟΥΛΕΡΙΚΩΝ (ΚΟΤΟΠΟΥΛΟ) ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΔΙΣΚΑΚΙ

ΚΑΘΑΡΟΥ ΒΑΡΟΥΣ 1.300- 2.000 ΓΡΑΜΜΑΡΙΩΝ», εκδόθηκε στις 09-07-2016 και έληγε στις 08-07-2019. Δοθέντος ότι η πρώτη παρεμβαίνουσα υπέβαλε την προφορά της και το συγκεκριμένο πιστοποιητικό στις 05-07-2019, συνακόλουθα, το επίμαχο πιστοποιητικό ήταν σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της και ενόψει των όσων γίνονται δεκτά παραπάνω στην παρούσα σκέψη νομίμως δεν αποκλείστηκε, παρόλο που κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών (10-07-2019), όπως και κατά την ημερομηνία αποσφράγισής τους (16-07-2019) το πιστοποιητικό αυτό είχε λήξει. Κατόπιν τούτων, απορριπτέα είναι και η τρίτη και τελευταία αιτίαση της προσφεύγουσας σε βάρος της πρώτης παρεμβαίνουσας.

16. Επειδή, εξάλλου, στο κεφάλαιο Γ΄ της προσφυγής της, σχετικά με τη δεύτερη παρεμβαίνουσα, η προσφεύγουσα καταρχήν ισχυρίζεται, όπως άλλωστε είχε ισχυριστεί και για την πρώτη και την τρίτη παρεμβαίνουσες, ότι στην τεχνική της προσφορά δεν προσδιορίζει και δεν εξειδικεύει τα γραμμάρια του καθαρού βάρους που θα έχει το προσφερόμενο από εκείνη είδος γάλακτος, αναφέροντας μόνο γενικά και αόριστα ότι το καθαρό βάρος του προσφερομένου είδους θα είναι μέσα στο εύρος των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης. Όπως, όμως, γίνεται δεκτό στις σκέψεις 12^η και 13^η της παρούσας δεν θα ήταν νόμιμος ο αποκλεισμός συμμετέχοντος αν με την τεχνική του προσφορά είχε δηλώσει ότι μεταξύ άλλων ειδών το γάλα το προσφέρει σε συσκευασία εντός του στις επίμαχες προδιαγραφές εύρους γραμμαρίων και δεν είχε δηλώσει το ακριβές βάρος της συσκευασίας αυτού. Δοθέντος ότι η δεύτερη παρεμβαίνουσα εταιρεία, μεταξύ άλλων αρχείων και στοιχείων της προσφοράς της, υπέβαλε το αρχείο με την ονομασία «127. Κατάλογος προσφερομένων ειδών», στο οποίο για το είδος «ΓΑΛΑ ΠΛΗΡΕΣ ΣΥΜΠΥΚΝΩΜΕΝΟ ΤΥΠΟΥ ΕΒΑΠΟΡΕ ΣΕ ΣΥΚΕΥΑΣΙΑ(ΜΕΤΑΛΛΙΚΟ ΚΥΤΙΟ) ΤΩΝ 380 - 500 ΓΡΑΜΜΑΡΙΩΝ», δηλώνει ότι το προσφέρει σε συσκευασία με την περιγραφή «ΜΕΤΑΛΙΚΟΣ ΠΕΡΙΕΚΤΗΣ 388-410 ΓΡ.», από την εταιρεία, με την περιγραφική ονομασία» και το αρχείο με την ονομασία « ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΟΦΪΜΩΝ», στο οποίο αναφέρει ότι «έλαβα γνώση και συμμορφώνομαι με όλους τους όρους των τεχνικών προδιαγραφών στο σύνολό τους χωρίς

καμία μεταβολή», για το επίμαχο δε είδος αναφέρει ότι «Το προσφερόμενο είδος ΓΑΛΑ ΠΛΗΡΕΣ ΣΥΜΠΥΚΝΩΜΕΝΟ ΤΥΠΟΥ ΕΒΑΠΟΡΕ «» θα είναι το μερικά αφυδατωμένο γάλα του οποίου η κατά βάρος περιεκτικότητα σε λιπαρά είναι τουλάχιστον 7,5 % και σε ολικό στερεό υπόλειμμα γάλακτος τουλάχιστον 25%. Το προϊόν και η συσκευασία του θα πληροί τους όρους του Κώδικα Τροφίμων και Ποτών και Αντικειμένων Κοινής Χρήσης και τις ισχύουσες Κοινοτικές - Υγειονομικές και Κτηνιατρικές Διατάξεις καθώς και τους Κανονισμούς του Υπουργείου Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων. Η συσκευασία του θα φέρει ενδείξεις στα ελληνικά, όπως αυτές αναφέρονται στο άρθρο 11, 11α του Κ.Τ.Π. περί επισήμανσης με σαφή την ημερομηνία λήξης. Θα διατίθεται σε συσκευασία καθαρού βάρους 388-410 γραμμαρίων, σε μεταλλικά κυτία και κατά προτίμηση με εύκολο άνοιγμα (easy open). Θα έχει χρόνο ελάχιστης διατηρησιμότητας οκτώ (8) μηνών τουλάχιστον από την ημερομηνία παραλαβής του από τον Δήμο», συνακόλουθα η δεύτερη παρεμβαίνουσα νομίμως δεν αποκλείστηκε, με την αιτιολογία ότι δεν εξειδικεύει τα γραμμάτια του καθαρού βάρους που θα έχει το προσφερόμενο από αυτή είδος γάλακτος. Όσα δε περί του αντιθέτου ισχυρίζεται η προσφεύγουσα είναι αβάσιμα και απορριπτέα. Ως εκ τούτων, η πρώτη αιτίαση της προσφεύγουσας σε βάρος της δεύτερης παρεμβαίνουσας πρέπει να απορριφθεί.

17. Επειδή, περαιτέρω, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η τεχνική προσφορά της δεύτερης παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί και για το λόγο ότι κατά παράβαση της απαίτησης της παραγράφου 2.3.4.2. ii) της διακήρυξης, για το προσφερόμενο είδος «γάλα συμπυκνωμένο τύπου εβαπορέ» του Τμήματος Α΄ δεν κατέθεσε το απαιτούμενο πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας ISO 22000 που να καταλαμβάνει και την παραγωγή του γάλακτος. Τούτο δε, διότι, όπως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, μολονότι το πιστοποιητικό της εταιρείας «» που την προμηθεύει με αυτό το είδος στην Ελλάδα, έχει πεδίο εφαρμογής την παραγωγή γαλάτων, ωστόσο η παραγωγή του συγκεκριμένου προϊόντος ευρείας κυκλοφορίας (γάλα εβαπορέ) γίνεται στην, ως αναγράφεται και στην ετικέτα του προϊόντος. Συνεπώς, το κατατεθειμένο πιστοποιητικό της ελληνικής

εταιρείας για το γάλα εβαπορέ δεν αφορά την παραγωγή του προσφερόμενου είδους, αφού αυτό παράγεται στην, σε διαφορετικό χώρο παραγωγής από αυτόν της ελληνικής εταιρείας που την προμηθεύει με αυτό. Όπως, όμως, γίνεται δεκτό στη 14^η σκέψη της παρούσας για το παρθένο ελαιόλαδο, από τη γραμματική ερμηνεία του αναφερόμενου στην ενδέκατη σκέψη της παρούσας όρου 2.3.4.2 ii) της διακήρυξης δεν προκύπτει με ρητή και σαφή επί ποινή απόρριψης διατύπωση υποχρέωση προσκόμισης πιστοποιητικού συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων (HACCP) του προμηθευτή του προσφέροντος και το γάλα τύπου εβαπορέ (αν δηλαδή δεν το παράγει ο ίδιος ο προσφέρων) που να καλύπτει και την παραγωγή του, δηλαδή στην περίπτωση του γάλακτος τη διαδικασία συλλογής φρέσκου γάλακτος, αποστείρωσής του και αφαίρεσης μέρος του ύδατος που περιέχει. Ούτε άλλωστε προκύπτει η απαίτηση αμέσως ή εμμέσως ο προσφέρων ή ο προμηθευτής του να είναι και παραγωγός του γάλακτος, καθώς, κατά την τεχνική προδιαγραφή για το «ΓΑΛΑ ΠΛΗΡΕΣ ΣΥΜΠΥΚΝΩΜΕΝΟ ΤΥΠΟΥ ΕΒΑΠΟΡΕ» το προς προμήθεια είδος είναι το συσκευασμένο πλέον γάλα τύπου εβαπορέ σε συσκευασία καθαρού βάρους 388-410 γραμμαρίων, σε μεταλλικά κυτία και κατά προτίμηση με εύκολο άνοιγμα (easy open), χωρίς, πέραν των ποιοτικών χαρακτηριστικών που πρέπει να έχει, να υπάρχει και ρητή μνεία ως προς άλλες προϋποθέσεις που αφορούν τη διαδικασία παραγωγής του. Αντιθέτως, από τον όρο 2.3.4.2 ii) της διακήρυξης προκύπτει ότι πιστοποιητικό ISO 22000 από διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥΔ) ή άλλο αντίστοιχο φορέα απαιτείται να προσκομίσει ο προσφέρων για τον προμηθευτή του μόνον όμως ως προς την επεξεργασία, την τυποποίηση, τη μεταποίηση, τη συσκευασία και την αποθήκευση των προμηθευόμενων από αυτόν ειδών. Δοθέντος ότι από το περιεχόμενο στην τεχνική προσφορά της δεύτερης παρεμβαίνουσας αρχείο με την ονομασία «127. Κατάλογος προσφερομένων ειδών», στο οποίο για το είδος «ΓΑΛΑ ΠΛΗΡΕΣ ΣΥΜΠΥΚΝΩΜΕΝΟ ΤΥΠΟΥ ΕΒΑΠΟΡΕ ΣΕ ΣΥΚΕΥΑΣΙΑ(ΜΕΤΑΛΛΙΚΟ ΚΥΤΙΟ) ΤΩΝ 380 - 500 ΓΡΑΜΜΑΡΙΩΝ», η δεύτερη παρεμβαίνουσα δηλώνει ότι το προσφέρει σε συσκευασία με την περιγραφή «ΜΕΤΑΛΙΚΟΣ ΠΕΡΙΕΚΤΗΣ 388-410 ΓΡ.», από την εταιρεία, με την περιγραφική ονομασία, η οποία από το αρχείο με την ονομασία

«Πιστοποιητικά Προμηθευτριών εταιρειών», προκύπτει ότι διαθέτει πιστοποιητικό ISO 22000, μεταξύ άλλων και για το σχεδιασμό και την παραγωγή γαλάτων, καθώς και για την εισαγωγή, αποθήκευση και διάθεση γαλακτοκομικών προϊόντων (αρ. πιστοποιητικού GR., ενόψει των όσων γίνονται δεκτά παραπάνω, νομίμως δεν αποκλείστηκε η δεύτερη παρεμβαίνουσα, με την αιτιολογία ότι για το είδος «γάλα» δεν προσκόμισε πιστοποιητικό συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων (HACCP) του παραγωγού του γάλακτος, ακόμη και υπό την εκδοχή ότι αυτό παράγεται σε άλλη εγκατάσταση από αυτή του προμηθευτή της. Συνακόλουθα, και η δεύτερη αιτίαση της προσφεύγουσας σε βάρος της δεύτερης παρεμβαίνουσας πρέπει να απορριφθεί.

18. Επειδή, τέλος, η προσφεύγουσα στο κεφάλαιο Δ' της προσφυγής της βάλλει και κατά του τέταρτου παρεμβαίνοντος, ισχυριζόμενη καταρχάς ότι και αυτός, όπως και οι λοιποί παρεμβαίνοντες, στην τεχνική του προσφορά δεν προσδιορίζει και δεν εξειδικεύει τα γραμμάρια του καθαρού βάρους που θα έχουν τα προσφερόμενα από αυτόν είδη γάλακτος, τόνου και κομπόστας ροδάκινου, αναφέροντας μόνο γενικά και αόριστα ότι το καθαρό βάρος των προσφερομένων ειδών θα είναι μέσα στο εύρος των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης. Ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στη 12^η, τη 13^η και τη 16^η σκέψεις της παρούσας, όμως, ο εν λόγω ισχυρισμός της προσφεύγουσας στηρίζεται επί ανύπαρκτης προϋπόθεσης. Και τούτο, διότι από τους παρατεθέντες στην ενδέκατη σκέψη της παρούσας όρους της διακήρυξης, δεν συνάγεται με ρητή και σαφή επί ποινή απόρριψης της προσφοράς διατύπωση ότι οι συμμετέχοντες όφειλαν στην τεχνική τους προσφορά να δηλώσουν το ακριβές βάρος των συσκευασιών με τις οποίες προσφέρονται τα είδη «γάλα πλήρες συμπυκνωμένο τύπου εβαπορέ», «τόνος» και «κομπόστα ροδάκινο». Δοθέντος ότι στο αναρτημένο με την προσφορά του τέταρτου παρεμβαίνοντος αρχείο με την ονομασία «Αναλυτική Τεχνική προσφορά», δηλώνονται τα εξής: «Τα προσφερόμενα από την επιχείρησή μου είδη θα είναι παραγωγής των παρακάτω εργοστασίων: 1 ΓΑΛΑ ΠΛΗΡΕΣ ΣΥΜΠΥΚΝΩΜΕΝΟ ΤΥΠΟΥ ΕΒΑΠΟΡΕ ΣΕ ΣΥΚΕΥΑΣΙΑ(ΜΕΤΑΛΛΙΚΟ ΚΥΤΙΟ) ΤΩΝ 380 - 500 ΓΡΑΜΜΑΡΙΩΝ ...

..... 9 ΚΟΝΣΕΡΒΑ ΤΟΝΟΣ ΣΕ ΝΕΡΟ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΚΑΘΑΡΟΥ ΒΑΡΟΥΣ 160-200 ΓΡΑΜΜΑΡΙΩΝ ... 10 ΚΟΜΠΟΣΤΑ ΡΟΔΑΚΙΝΟ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΚΑΘΑΡΟΥ ΒΑΡΟΥΣ 800-1.000 ΓΡΑΜΜΑΡΙΩΝ ... Τα προσφερόμενα είδη θα έχουν τα παρακάτω χαρακτηριστικά, ιδιότητες και τεχνικές προδιαγραφές: ΓΑΛΛΑ ΠΛΗΡΕΣ ΣΥΜΠΥΚΝΩΜΕΝΟ ΤΥΠΟΥ ΕΒΑΠΟΡΕ. Η κατά βάρος περιεκτικότητα σε λιπαρά θα είναι τουλάχιστον 7,5 % και σε ολικό στερεό υπόλειμμα γάλακτος τουλάχιστον 25%. Το προϊόν και η συσκευασία του θα πληροί τους όρους του Κώδικα Τροφίμων και Ποτών και Αντικειμένων Κοινής Χρήσης και τις ισχύουσες Κοινοτικές - Υγειονομικές και Κτηνιατρικές Διατάξεις καθώς και τους Κανονισμούς του Υπουργείου Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων. Η συσκευασία θα φέρει ενδείξεις στα ελληνικά, όπως αυτές αναφέρονται στο άρθρο 11, 11α του Κ.Τ.Π. περί επισήμανσης με σαφή την ημερομηνία λήξης. Θα διατίθεται σε συσκευασία καθαρού βάρους 380–500 γραμμαρίων, σε μεταλλικά κυτία και κατά προτίμηση με εύκολο άνοιγμα (easy open). Θα έχει χρόνο ελάχιστης διατηρησιμότητας οκτώ (8) μηνών τουλάχιστον από την ημερομηνία παραλαβής του από τον Δήμο. ... ΚΟΝΣΕΡΒΑ ΤΟΝΟΣ ΣΕ ΝΕΡΟ Θα πληροί τους όρους που αναφέρονται στα άρθρα 92, 93, 97 του Κ.Τ.Π. (Κώδικα Τροφίμων και Ποτών και Αντικειμένων Κοινής Χρήσης) και τις ισχύουσες Κοινοτικές και Υγειονομικές Διατάξεις καθώς και τον Καν Ε.Ε. 640/2010. Η συσκευασία θα φέρει ενδείξεις στα ελληνικά, όπως αυτές αναφέρονται στο άρθρο 11, 11α του Κ.Τ.Π. περί επισήμανσης και ότι αναφέρεται στον Καν Ε.Ε. 1169/2011, με σαφή την ημερομηνία λήξης. Θα διατίθεται σε συσκευασία καθαρού βάρους 160 – 200 γραμμαρίων, σύμφωνα με τις διατάξεις της ενωσιακής και εθνικής νομοθεσίας (Κ.Τ.Π.). Θα έχει χρόνο ελάχιστης διατηρησιμότητας δώδεκα (12) μηνών τουλάχιστον από την ημερομηνία παραλαβής του από τον Δήμο. Η εταιρεία παραγωγής διαθέτει Κωδικό Αριθμό εγκατάστασης της παραγωγικής μονάδας. ΚΟΜΠΟΣΤΑ ΡΟΔΑΚΙΝΟ Θα πληροί τους όρους του Κώδικα Τροφίμων και Ποτών και Αντικειμένων Κοινής Χρήσης και τις ισχύουσες Κοινοτικές και Υγειονομικές Διατάξεις. Στη μεταλλική συσκευασία θα αναγράφεται τόσο το μετά την αποστράγγιση καθαρό βάρος του περιεχομένου καρπού όσο και η πυκνότητα του σιροπιού. Επίσης θα φέρει

ενδείξεις στα ελληνικά, όπως αυτές αναφέρονται στο άρθρο 11, 11α του Κ.Τ.Π. περί επισήμανσης. Θα διατίθεται σε μεταλλικό κυτίο καθαρού βάρους 800 έως 1.000 γραμμαρίων και κατά προτίμηση με εύκολο άνοιγμα (easy open). Θα έχει χρόνο ελάχιστης διατηρησιμότητας δώδεκα (12) μηνών τουλάχιστον από την ημερομηνία παραλαβής του από τον Δήμο. ...», ενόψει των όσων γίνονται δεκτά ανωτέρω, συνακόλουθα νομίμως δεν αποκλείστηκε ούτε ο τέταρτος παρεμβαίνων, με την αιτιολογία ότι δεν εξειδικεύει τα γραμμάτια του καθαρού βάρους που θα έχουν τα προσφερόμενα από αυτόν είδη γάλακτος, τόνου και κομπόστας ροδάκινου. Όσα δε περί του αντιθέτου ισχυρίζεται η προσφεύγουσα είναι αβάσιμα και απορριπτέα. Κατόπιν τούτων, η πρώτη αιτίαση της προσφεύγουσας σε βάρος του τέταρτου παρεμβαίνοντος πρέπει να απορριφθεί.

19. Επειδή, εξάλλου, σε βάρος του τέταρτου παρεμβαίνοντος η προσφεύγουσα επιπλέον ισχυρίζεται ότι στο πεδίο εφαρμογής των πιστοποιητικών διασφάλισης ποιότητας BRC Global Standard Food και IFS Food της εταιρείας « που προμηθεύει τον τέταρτο παρεμβαίνοντα τα είδη «φασόλια» και «ρύζι» του Τμήματος Α΄ της σύμβασης δεν περιλαμβάνεται η παραγωγή των προϊόντων αυτών. Ως εκ τούτου, υποστηρίζει η προσφεύγουσα, η προφορά του τέταρτου παρεμβαίνοντα έπρεπε να απορριφθεί, αφού οι προσφέροντες που δεν είναι παραγωγοί οφείλουν να υποβάλουν πιστοποιητικό του παραγωγού περί ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP για τους χώρους παραγωγής και επεξεργασίας με πεδίο εφαρμογής την παραγωγή και επεξεργασία των προϊόντων αντίστοιχα. Όπως, όμως, γίνεται δεκτό στη 14^η και 17^η σκέψη της παρούσας για τις αντίστοιχες αιτιάσεις που η προσφεύγουσα προέβαλε σε βάρος της προσφοράς της πρώτης και της δεύτερης των παρεμβαίνουσών, από τη γραμματική ερμηνεία του αναφερόμενου στην ενδέκατη σκέψη της παρούσας όρου 2.3.4.2 ii) της διακήρυξης δεν προκύπτει με ρητή και σαφή επί ποινή απόρριψης διατύπωση υποχρέωση προσκόμισης πιστοποιητικού συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων (HACCP) του προμηθευτή του προσφέροντος τα επίμαχα είδη (φασόλια και ρύζι), στην περίπτωση, δηλαδή, που δεν τα παράγει ο ίδιος ο προσφέρων, το οποίο

Αριθμός απόφασης: 654 / 2020

πιστοποιητικό πρέπει να καλύπτει και την παραγωγή τους, δηλαδή στην περίπτωση των οσπρίων και του ρυζιού της καλλιέργειας και της συγκομιδής τους. Ούτε, άλλωστε, προκύπτει η απαίτηση αμέσως ή εμμέσως ο προσφέρων ή ο προμηθευτής του να είναι και παραγωγός των επίμαχων ειδών, καθώς, κατά την τεχνική προδιαγραφή για τα είδη «ΦΑΣΟΛΙΑ ΜΕΤΡΙΑ» και «ΡΥΖΙ ΝΥΧΑΚΙ» πέραν της ποιότητάς τους, να είναι δηλαδή Α΄ ποιότητας, βραστερά και πρόσφατης συλλογής δεν υπάρχει ρητή μνεία ως προς άλλες προϋποθέσεις που αφορούν τη διαδικασία παραγωγής τους. Αντιθέτως, από τον όρο 2.3.4.2 ιι) της διακήρυξης προκύπτει ότι πιστοποιητικό ISO 22000 από διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥΔ) ή άλλο αντίστοιχο φορέα απαιτείται να προσκομίσει ο προσφέρων για τον προμηθευτή του μόνον όμως ως προς την επεξεργασία, την τυποποίηση, τη μεταποίηση, τη συσκευασία και την αποθήκευση των προμηθευόμενων από αυτόν ειδών. Δοθέντος ότι από το περιεχόμενο στην τεχνική προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας αρχείο με την ονομασία «Πιστοποιητικά ISO Τρόφιμα», προκύπτει ότι η εταιρεία «» είναι πιστοποιημένη κατά ISO 22000 (αρ. πιστοποιητικού 049 08 0105), μεταξύ άλλων και για τη συσκευασία οσπρίων και ρυζιού σε πλαστικά φιλμ, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά παραπάνω, νομίμως δεν αποκλείστηκε ο τέταρτος παρεμβαίνων, με την αιτιολογία ότι για τα είδη φασόλια και ρύζι δεν προσκόμισε πιστοποιητικό συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων (HACCP) του προμηθευτή της που να καλύπτει και την παραγωγή του. Συνακόλουθα, και η δεύτερη αιτίαση της προσφεύγουσας σε βάρος του τέταρτου παρεμβαίνοντος πρέπει να απορριφθεί.

20. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, οι δε παρεμβάσεις πρέπει να γίνουν δεκτές, σύμφωνα με το σκεπτικό.

21. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει, 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

Αριθμός απόφασης: 654 / 2020

Απορρίπτει την προσφυγή.

Δέχεται τις παρεμβάσεις.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου, που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 21 Μαΐου και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 9 Ιουνίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κων/νος Πολ. Κορομπέλης

Τζέιμυ Ελ. Γιάννακα