

**Η**

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

**7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε την 7<sup>η</sup> Απριλίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Ζαράρη-Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Μιχάλης Σειραδάκης και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 27.02.2021 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 443/01.02.2021 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής προσφεύγων), που εδρεύει στα ..., επί της οδού ... αρ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Δήμου ... (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και

Του οικονομικού φορέα με την επωνυμία ...» που εδρεύει στην ..., ... (εφεξής παρεμβαίνων) όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί το με αριθμό απόφασης ...ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ Από το Πρακτικό ...της συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... με Θέμα: Έγκριση πρακτικού Νο 3 του διαγωνισμού που αφορά την προμήθεια φρέσκου γάλακτος των εργαζομένων του Δήμου ... 2020-21 κατά το μέρος του οποίου κηρύχθηκε ως οριστικός ανάδοχος ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία ..., για την προμήθεια φρέσκου γάλακτος των εργαζομένων του Δήμου ... 2020-21.

Ο παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της προσφυγής και προφανώς τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης,

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο ύψους 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ...και εκτύπωση ηλεκτρονικής συναλλαγής της 27.02.2021 που αφορά στην πληρωμή του εν λόγω παραβόλου δια μέσου της ΤΡΑΠΕΖΑΣ ΠΕΙΡΑΙΩΣ).

2.Επειδή, με την με αριθμό ...διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει της τιμής για την: : «Προμήθεια ειδών διατροφής για τους Παιδικούς σταθμούς του Δήμου, για το Κοινωνικό Παντοπωλείο και φρέσκου γάλακτος για εργαζομένους του Δήμου και των Νομικών του προσώπων 2020-2021» Ενδεικτική προϋπολογιζόμενη δαπάνη χωρίς Φ.Π.Α. 209.027,55€. Ο ως άνω διαγωνισμός υποδιαιρέθηκε σε οκτώ τμήματα. Προσφορές μπορούσαν να υποβληθούν για ένα ή περισσότερα τμήματα. Εν προκειμένω, ο προϋπολογισμός του επίμαχου τμήματος 2 ανέρχεται σε 46.825,50 €, πλέον ΦΠΑ.

3. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, περίληψη της διακήρυξης απεστάλη προς δημοσίευση στο Συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ε.Ε στις 21.10.2020 (βλ. άρθρο ...της διακήρυξης), η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΑΔΑΜ: ...) καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ....

4. Επειδή, ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του και της συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 27.02.2021 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, δοθείσας της κοινοποίησης της προσβαλλόμενης στους ενδιαφερομένους στις 17.02.2021, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, και γ) είναι νομίμως υπογεγραμμένη σύμφωνα με τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016 και του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή, ο προσφεύγων ως προσφέρων στην υπό στοιχείο 2, της παρούσας, διαγωνιστική διαδικασία, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, ως προς το μέρος που αφορά στη νόμιμη αποδοχή της προσφοράς του συνυποψηφίου αυτού και εν προκειμένω στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτων στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, δοθέντος ότι και η δική του προσφορά κρίθηκε αποδεκτή.

7. Επειδή, με την με αρ. 523/01.03.2021 Πράξη της Προέδρου του 7<sup>ου</sup> Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή: α) προέβη, στις **01.03.2021** σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο και β) απέστειλε, στην ΑΕΠΠ στις 09.03.2021 τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής της οποίες κοινοποίησε και στον προσφεύγοντα.

9. Επειδή, ο παρεμβαίνων στις 17.03.2021 ανάρτησε στην επικοινωνία του ΕΣΗΔΗΣ έγγραφο τιτλοφορούμενο ως Υπόμνημα, το οποίο προφανώς

αποτελεί παρέμβαση ωστόσο εν πάσει περιπτώσει εκπροθέσμως καθόσον κατατέθηκε 16 ημέρες μετά την σχετική κοινοποίηση της προσφυγής εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής. Επομένως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017, κρίνεται απορριπτέα ως εκπροθέσμως ασκηθείσα ήτοι απαράδεκτη.

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 7<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 και του Π.Δ/τος 39/2017.

11. Επειδή με την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, αποφασίσθηκε μεταξύ άλλων, κατόπιν εισήγησης της αρμόδιας επιτροπής αξιολόγησης, η κατακύρωση του τμήματος ... της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας στον παρεμβαίνοντα κατόπιν ελέγχου πληρότητας των δικαιολογητικών κατακύρωσης του.

12. Επειδή, ο προσφεύγων κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού, θεμελίωσης του παραδεκτού της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση ως προς τη αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος και αναδόχου για το επίμαχο τμήμα ..., πρέπει να ακυρωθεί λόγω μη νόμιμης αποδοχής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Εν προκειμένω ισχυρίζεται ότι 1. Δεν υποβλήθηκαν οι ατομικές ασφαλιστικές ενημερότητες των διαχειριστών και η φορολογική ενημερότητα της επιχείρησης με ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς, παρά μόνο για το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης ούτως δεν προκύπτει η μη συνδρομή του λόγου αποκλεισμού του όρου ..., ήτοι η τήρηση των προβλεπόμενων στην παρ. 2 του άρθρου 73 του Ν.4412/2016, που αφορά τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Κατόπιν παράθεσης των όρων της διακήρυξης ισχυρίζεται ότι «Από όλα τα ανωτέρω συνάγεται το συμπέρασμα ότι η διακήρυξη με σαφήνεια όριζε το χρόνο έκδοσης των δικαιολογητικών που απαιτούνταν τόσο για την υποβολή της προσφοράς όσο και για την υποβολή των δικαιολογητικών μειοδότη, δίνοντας την ευκαιρία σε

όλους τους συμμετέχοντες να προετοιμαστούν καταλλήλως για την ορθή υποβολή της προσφοράς τους. Η εταιρεία ... όμως δεν έλαβε υπόψη κατά τη σύνταξη της προσφοράς της ουσιώδεις όρους της διακήρυξης και της νομοθεσίας που τη διέπει (για την οποία υπάρχουν στη διακήρυξη πλείστες παραπομπές προκειμένου οι συμμετέχοντες να λάβουν πλήρη γνώση), έτσι υπέβαλλε ελλιπή δικαιολογητικά μειοδότη. Ακόμα και εάν ήθελε υποτεθεί ότι η συμμετέχουσα ... δεν είχε κατανοήσει πλήρως τα ζητούμενα δικαιολογητικά που αναφέρονται στη διακήρυξη είχε τη δυνατότητα βάσει του Άρθρου ...Παροχή Διευκρινίσεων να ζητήσει εμπρόθεσμα τυχόν επιπλέον πληροφορίες-διευκρινίσεις σχετικά με το χρόνο έκδοσης των δικαιολογητικών, το οποίο όμως δεν έπραξε, γεγονός που σημαίνει ότι κατανόησε πλήρως το περιεχόμενο της διακήρυξης. Δεν υπέβαλε όμως οποιοδήποτε διευκρινιστικό ερώτημα, περί αποσαφήνισης ενδεχόμενης ασάφειας των επίμαχων όρων της διακήρυξης, αλλά συμμετείχε ανεπιφύλακτα στη διεξαχθείσα διαδικασία, έχοντας πλήρη πεποίθηση περί των απαιτούμενων δικαιολογητικών για κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας. Κατά συνέπεια, ενόψει των ανωτέρω εκτεθέντων δεν προκλήθηκε καμία ουσιαστική ασάφεια στους όρους της διακήρυξης, η οποία να επέφερε σύγχυση στους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, κατά τρόπο που να μην δύνανται να υποβάλλουν νομότυπα τις προσφορές τους. Συνεπώς, υπό το φως όλων των ανωτέρω, εφόσον κατά το έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης διαπιστώθηκε ότι τα στοιχεία που υπέβαλλε η εταιρεία ... ήταν ελλιπή η αναθέτουσα αρχή όφειλε να επιβάλει την έννομη συνέπεια της απόρριψης της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 103 παρ. 3 του ν. 4412/2016

2. Τα υποβληθέντα πιστοποιητικά ISO ...και ISO ...δεν καλύπτουν τα ζητούμενα από τη διακήρυξη πεδία εφαρμογής. Κατόπιν επίκλησης του όρου ...της διακήρυξης και του όρου ...περί αποδείξεως της ως άνω απαίτησης ισχυρίζεται ότι η εταιρεία ... υπέβαλλε πιστοποιητικά ISO ...και ISO ...της εταιρείας ...με πεδίο εφαρμογής: Παραγωγή και Διακίνηση Τυροκομικών προϊόντων (φέτα, σκληρά τυριά, ημίσκληρα και τυριά Τυρογάλακτος) και Προϊόντων Γάλακτος (Παστεριωμένο γάλα, βούτυρο, κρέμα, γιοσαούρτι,

γαλοτύρι) καλύπτεται σύμφωνα με τα ζητούμενα το πεδίο εφαρμογής παραγωγής και διακίνησης, πλην όμως δεν καλύπτονται τα πεδία εφαρμογής επεξεργασίας, εμπορίας και αποθήκευσης. Με δεδομένο ότι η εταιρεία ... δεν υπέβαλλε πιστοποιητικά ISO της εταιρείας της και κατ' επέκταση τα δεν διαθέτει, τα πεδία εφαρμογής επεξεργασίας, εμπορίας και αποθήκευσης δεν καλύπτονται ούτε από τον παραγωγό, ούτε από τον ίδιο τον οικονομικό φορέα.

3. Δεν έχουν υποβληθεί πλήρη νομιμοποιητικά έγγραφα της επιχείρησης .... Στο άρθρο .../Αποδεικτικά μέσα της διακήρυξης ορίζεται στην παράγραφο .... ότι: Για την απόδειξη της νόμιμης εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο και υποχρεούται, κατά την κείμενη νομοθεσία, να δηλώνει την εκπροσώπηση και τις μεταβολές της σε αρμόδια αρχή (πχ ΓΕΜΗ), προσκομίζει σχετικό πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, το οποίο πρέπει να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του. Στις λοιπές περιπτώσεις τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, συγκρότηση Δ.Σ. σε σώμα, σε περίπτωση Α.Ε., κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του οικονομικού φορέα), συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου ότι εξακολουθούν να ισχύουν κατά την υποβολή τους. Για την απόδειξη της νόμιμης σύστασης και των μεταβολών του νομικού προσώπου, εφόσον αυτή προκύπτει από πιστοποιητικό αρμόδιας αρχής (πχ γενικό πιστοποιητικό του ΓΕΜΗ), αρκεί η υποβολή αυτού, εφόσον έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Στις λοιπές περιπτώσεις τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα νόμιμης σύστασης και μεταβολών (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του οικονομικού φορέα), συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου ότι εξακολουθούν να ισχύουν κατά την υποβολή τους. Η εταιρεία ... δεν υπέβαλλε την ως άνω υπεύθυνη δήλωση και ως εκ τούτου η προσφορά της πρέπει να απορριφθεί σύμφωνα με το άρθρο ...της διακήρυξης.

4. Δεν έχουν υποβληθεί επικυρωμένα αντίγραφα των πιστοποιητικών ISO ...και ISO ...της εταιρείας ...ως ιδιωτικά έγγραφα. Στο άρθρο ...Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών και στην παράγραφο ...αλλά και στο Άρθρο ...Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού καθορίζεται ότι: «Στις περιπτώσεις που με την προσφορά υποβάλλονται ιδιωτικά έγγραφα, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του Ν. 4250/2014 (Α' 94), είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή μετά την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της παρούσας σύμβασης.» Στη συγκεκριμένη, όμως, περίπτωση, η εταιρεία ... κατέθεσε φωτοτυπικά αντίγραφα από πιστοποιητικά διασφάλισης και ποιότητας, τα οποία αποτελούν απλά φωτοαντίγραφα από πρωτότυπα ιδιωτικών εγγράφων που δεν έφεραν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α' του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 ούτε επικύρωση από δικηγόρο ή υπεύθυνη δήλωση που να βεβαιώνει την ακρίβεια τους. Ενόψει τούτων, η προσφορά της εταιρείας ...πάσχει από μη νόμιμη υποβολή των δικαιολογητικών.

13. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις οικείες απόψεις της, ισχυρίζεται ότι *«Α)Σύμφωνα με την αιτιολογική Έκθεση που αφορά τον ν.4412/2016, οι διατάξεις ορίζουν ότι <Δεδομένου ότι ο διοικητικός φόρτος που απορρέει από την ανάγκη προσκόμισης σημαντικού αριθμού πιστοποιητικών ή άλλων εγγράφων που σχετίζονται με τα κριτήρια αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής, συνιστά, μεταξύ άλλων, σημαντικό εμπόδιο στη συμμετοχή των οικονομικών φορέων και ιδίως των Μ ΜΕ στις δημόσιες συμβάσεις, με το άρθρο 79 υιοθετείται η χρήση του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ), για τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, το οποίο αποτελεί μία επικαιροποιημένη υπεύθυνη δήλωση, με στόχο την απλούστευση της διαδικασίας, προς όφελος τόσο των αναθετουσών αρχών όσο και των οικονομικών φορέων. Στην παρ.2 ορίζεται ότι κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων , οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν.1599/1986(Α '75), ως προκαταρκτική*

απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις προβλεπόμενες προϋποθέσεις. Σε κάθε περίπτωση, ο προσφέρων στον οποίο έχει αποφασιστεί να ανατεθεί η σύμβαση θα πρέπει, ωστόσο, να υποχρεούται να παράσχει τα σχετικά αποδεικτικά στοιχεία και οι αναθέτουσες αρχές να μην συνάπτουν συμβάσεις με προσφέροντες που δεν είναι σε θέση να το πράξουν. Σύμφωνα με την Πράξη Ελεγκτικού συνεδρίου 153/2018...Ο υποψήφιος προμηθευτής οφείλει να αποδεικνύει προκειμένου να μην αποκλειστεί από τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης προμήθειας άνω των ορίων, ότι δεν βρίσκεται σε μια από τις προβλεπόμενες στα άρθρα 73 και 74, του ν.4412/2016 καταστάσεις σε δύο χρονικά σημεία (Α) κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του με την υποβολή του Ε.Ε.Ε.Σ., ως προκαταρκτική απόδειξη της μη συνδρομής των προαναφερόμενων καταστάσεων (αρθρ.73 και 74 του ν.4412/2016), προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν οι αρμόδιες αρχές ή τρίτα μέρη και προβλέπονται στο άρθρο 80 του ίδιου νόμου(αρθρ.79 του ν.4412/2016) και (Β) Μετά την αξιολόγηση των υποβληθεισών προσφορών και την ανάδειξή του ως προσωρινού αναδόχου, με την υποβολή ενημερωμένων/επικαιροποιημένων όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζεται ειδικότερα στα συμβατικά τεύχη (άρθρα 79 παρ.5,103 και 105 παρ.3 του ν.4412/2016).Τα δικαιολογητικά που σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις του άρθρου 103, καλείται να υποβάλλει ο προσφέρων στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση προς απόδειξη της μη συνδρομής στο πρόσωπό του των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, αφορούν στον χρόνο ανάδειξής του ως προσωρινού αναδόχου, και πρέπει να βρίσκονται σε ισχύ κατά τον χρόνο αυτό, (διατάξεις της παρ.5 του αρθρ.79 και της παρ.3 του άρθρου 105 του ν.4412/2016 με τις οποίες ορίζεται ότι πριν την ανάθεση της σύμβασης η αναθέτουσα αρχή απαιτείται να υποβάλει ενημερωμένα ή επικαιροποιημένα αντίστοιχα, τα σχετικά δικαιολογητικά ήτοι δικαιολογητικά που να ισχύουν κατά τον χρόνο υποβολής τους. Η ...υπέβαλε στον Δήμο ... στο πρώτο στάδιο του διαγωνισμού το επικαιροποιημένο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης προκειμένου να αποδείξει ότι ήταν κατά



την χρονική περίοδο φορολογικά ενήμερη και στο δεύτερο στάδιο όταν ανακηρύχθηκε προσωρινός μειοδότης προσκόμισε (έντυπο φάκελο) στον Δήμο ... με φορολογική ενημερότητα. Κατόπιν τούτου αναδείχθηκε ανάδοχος του διαγωνισμού φρέσκου γάλακτος εργαζομένων του Δήμου» .

14. Επειδή ο προσφεύγων νομίμως και εμπροθέσμως κατέθεσε το από 26.03.2020 Υπόμνημά του, του άρθρου 365 παρ. 1 ως ισχύει, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού που αφορά σε αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής και ισχυρίζεται μεταξύ άλλων ότι «Αναφορικά δε με τον ισχυρισμό της Αναθέτουσας Αρχής ότι η προσωρινή ανάδοχος υπέβαλε στο Δήμο ... στο πρώτο στάδιο του διαγωνισμού το ΕΕΕΣ προκειμένου να αποδείξει ότι ήταν κατά την χρονική περίοδο φορολογικά ενήμερη και στο δεύτερο στάδιο όταν ανακηρύχθηκε προσωρινός μειοδότης προσκόμισε (έντυπο φάκελο) στον Δήμο ... με φορολογική ενημερότητα, είναι παντελώς παράτυπο. Τούτο διότι σύμφωνα με το Άρθρο 1.4-Θεσμικό πλαίσιο της διακήρυξης αναφέρεται: Η ανάθεση και εκτέλεση της σύμβασης διέπονται από την κείμενη νομοθεσία και τις κατ' εξουσιοδότηση αυτής εκδοθείσες κανονιστικές πράξεις, όπως ισχύουν και ιδίως από: Τις διατάξεις του άρθρου 5 του Ν.4155/2013 (ΦΕΚ Α 120) «Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων και άλλες Διατάξεις», όπως ισχύουν. Σύμφωνα λοιπόν με το Άρθρο 3-Πεδίο εφαρμογής αυτού: 1.Οι Αναθέτουσες Αρχές υποχρεούνται, με την επιφύλαξη των διατάξεων του άρθρου 9, να χρησιμοποιούν αποκλειστικά το ΕΣΗΔΗΣ σε όλα τα στάδια της διαδικασίας ανάθεσης συμβάσεων της παρ. 1 του άρθρου 1 του παρόντος, δηλαδή από την υποβολή του αιτήματος μέχρι την υπογραφή και την εκτέλεση των συμβάσεων αυτών με προϋπολογισμό ανώτερου των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. 2.Η κατά τα ανωτέρω σύναψη και εκτέλεση των συμβάσεων της παραγράφου 1 του άρθρου 1 του παρόντος από τις αναθέτουσες αρχές με χρήση του ΕΣΗΔΗΣ γίνεται σύμφωνα με σχετικό Κανονισμό, ο οποίος θεσπίζεται με το προεδρικό διάταγμα του άρθρου 7 του παρόντος. Επίσης, στο ίδιο Άρθρο (1.4) στο οποίο μνημονεύεται η απόφαση Υπ. Οικονομίας & Ανάπτυξης 56902/215/19.05.2017 (ΦΕΚ 1924/02.06.2017 τεύχος Β') Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος

Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) και συγκεκριμένα στο Άρθρο 8-Επικοινωνία και διακίνηση εγγράφων, παρ.1 αναφέρεται ότι: 1. Η διαδικασία επικοινωνίας, ενημέρωσης και διακίνησης εγγράφων πραγματοποιείται μέσω του Συστήματος κατά περίπτωση, με: • την αποστολή ή κοινοποίηση σχετικών στοιχείων με μηνύματα δια της λειτουργικότητας «Επικοινωνία». • την ανάρτηση σχετικών στοιχείων από τις αναθέτουσες αρχές/ αναθέτοντες φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Προκηρυγμένου Διαγωνισμού» του εκάστοτε διαγωνισμού • την υποβολή σχετικών στοιχείων από τους οικονομικούς φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς», ο οποίος περιλαμβάνει τους (υπό)φακέλους: - «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» - «Οικονομική Προσφορά» - «Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου». Από τα ως ανω συνάγεται το συμπέρασμα ότι τα αρχεία-δικαιολογητικά από τους οικονομικούς φορείς γίνεται αποκλειστικά στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς», ο οποίος περιλαμβάνει τους (υπό)φακέλους: - «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» - «Οικονομική Προσφορά» - «Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου». Δεν προβλέπεται η υποβολή μόνο φυσικού φακέλου δικαιολογητικών εάν προηγουμένως δεν έχουν υποβληθεί μέσω ΕΣΗΔΗΣ. Μάλιστα, αναφέρεται ρητά ότι η υποβολή γίνεται αποκλειστικά στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς» ανάλογα με το είδος του εγγράφου (έγγραφο τεχνικής προσφοράς, έγγραφο οικονομικής προσφοράς ή δικαιολογητικό μειοδότη). Αυτά είναι τα μοναδικά πεδία στα οποία προβλέπεται η υποβολή των δικαιολογητικών προσφοράς. Εξάλλου, γίνεται περαιτέρω παγίως δεκτό ότι σε περίπτωση που η έλλειψη ορισμένης προσφοράς οφείλεται σε παράλειψη του προσφέροντος οικονομικού φορέα να επιδείξει την δέουσα επιμέλεια κατά τη σύνταξη του φακέλου της προσφοράς του, επιμέλεια η οποία άλλωστε απαιτείται από όλους τους διαγωνιζόμενους (ΔΕΚ C-599/2010 ΔΕΚ, σκ. 38), υφίσταται σχετική υποχρέωση της αρμόδιας Επιτροπής του Διαγωνισμού να προβεί σε απόρριψη της εν λόγω προσφοράς. Εξάλλου, η υποχρέωση αποκλεισμού υποψηφίου υφίσταται και στην περίπτωση που η ελλιπής υποβολή της προσφοράς οφείλεται σε παραδρομή του υποψηφίου

(πρβλ. ΑΕΠΠ 22 και 23/2020, ΣΤΕ ΕΑ 696/2009, ΔΕφΠειρ (Ασφ) 56/2013). Έκαστος υποψήφιος ανάδοχος υπέχει αυξημένο καθήκον επιμέλειας κατά τη σύνταξη και υποβολή του φακέλου της προσφοράς του σε διαγωνιστική διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, με αποτέλεσμα να μη συγχωρούνται ακόμα και εκ παραδρομής λάθη του, υφισταμένης αντιστοίχως, δέσμιας αρμοδιότητας της αναθέτουσας Αρχής να αποκλείσει οιοδήποτε υποψήφιο ανάδοχο δια μόρφωσε πλημμελώς (ακόμα και εκ παραδρομής) την προσφορά του. Να σημειωθεί ότι η Αναθέτουσα Αρχή με τις υποβληθείσες απόψεις της ουδεμία αναφορά κάνει στις λοιπές αιτιάσεις της Προδικαστικής μου Προσφυγής, ήτοι το σημείο 2 σύμφωνα με το οποίο: Τα υποβληθέντα πιστοποιητικά ISO ...και ISO ...δεν καλύπτουν τα ζητούμενα από τη διακήρυξη πεδία εφαρμογής αλλά και το σημείο 3, σύμφωνα με το οποίο: Δεν έχουν υποβληθεί πλήρη νομιμοποιητικά έγγραφα της επιχείρησης .... Ως εκ τούτου σιωπηρά αποδέχεται η Αναθέτουσα Αρχή τις παραπάνω αιτιάσεις μου και όφειλε να προβεί σε ανάκληση του πρακτικού για την ανάδειξη ως προσωρινού αναδόχου την εταιρεία ...». Τέλος, επισημαίνει ότι το τιτλοφορούμενο Υπόμνημα του προσφεύγοντος είναι εκπρόθεσμο και επεξηγεί τους λόγους και τις οικείες προθεσμίες εμπρόθεσμης κατάθεσης.

15. Επειδή, εφαρμοστέα είναι τα άρθρα 18, 53, 79,80,82,103 του ν. 4412/2016 στον οποίο η διακήρυξη ρητά παραπέμπει.

16. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται: «  
...Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης Ο προμηθευτής θα πρέπει να διαθέτει για τα είδη που προσδιορίζονται στις μελέτες πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP για τους χώρους παραγωγής, επεξεργασίας και εμπορίας των χορηγούμενων ειδών (αποθήκευσης και διακίνησης) από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης. Σε περίπτωση που ο προμηθευτής δεν είναι ο ίδιος παραγωγός, πρέπει να προσκομίσει πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP του παραγωγού από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης.

*Η συντήρηση και η διακίνηση των ειδών θα γίνεται σύμφωνα με τις διατάξεις του Π.Δ.203/98 του HACCP και τις Οδηγίες του ΕΦΕΤ περί μεταφοράς τροφίμων.*

*...Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου ...και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων ..., ..., ... και ...της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 , το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986.*

*... Αποδεικτικά μέσα Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους ...έως ..., κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016.*

*B.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής με τα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου ..., οι υπόχρεοι προσκομίζουν πιστοποιητικό ISO...(Σύστημα διαχείρισης ασφάλειας τροφίμων) ή ισοδύναμο και πιστοποιητικό ISO ...(συστημάτων διαχείρισης ποιότητας) ή ισοδύναμο*

*...Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά 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 από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο .... της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου ...της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση*

των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων ... - ... αυτής. Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής του τους, κατά τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94). Ειδικά τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία πρέπει να έχει συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή. 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. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλει εντός της προθεσμίας της παρ. ...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. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν. Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, 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, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών

διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ε.Ε.Ε.Π. , 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 ... (λόγοι αποκλεισμού) και ... έως ... (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας. Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Ε.Ε.Ε.Π. ότι πληροί, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υποβάλλει αληθή ή ακριβή δήλωση ή δεν προσκομίσει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά ή δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους ... -... της παρούσας διακήρυξης, η διαδικασία ματαιώνεται

17. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται

ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

18. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

19. Επειδή, η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

20. Επειδή, ο όλος μηχανισμός υποβολής και ελέγχου των δικαιολογητικών υποβληθέντων στο πλαίσιο διαγωνιστικής διαδικασίας ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων διέπεται από την αρχή της τυπικότητας,

δηλαδή της διαφανούς και αυστηρής διαδικασίας του Διαγωνισμού, κατά την οποία η νομιμότητα συμμετοχής προϋποθέτει την εκπλήρωση τυπικών προϋποθέσεων. Άλλωστε οι απαραίτητες ικανότητες των υποψηφίων αποδεικνύονται με την προσκόμιση δικαιολογητικών που ορίζονται από την εκάστοτε αναθέτουσα αρχή. Επομένως, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν στον τρόπο υποβολής των Προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009, Δημήτριος Ι. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ έκδοση, Σάκκουλας, 2017, σελ. 195-197).

21. Επειδή σύμφωνα με τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, ως προς τα επίμαχα έγγραφα, ο παρεμβαίνων κατέθεσε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης :

- Το με α.π ...αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας από τον Ε-ΕΦΚΑ που αφορά την ατομική ασφαλιστική ενημερότητα της .... - Το με α.π ...αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας από τον Ε-ΕΦΚΑ που αφορά την ατομική ασφαλιστική ενημερότητα του ...- Το με α.π ...αποδεικτικό ενημερότητας για χρέη προς το δημόσιο της εταιρείας ....

- το με αρ. Μητρώου πιστοποιητικού ... πιστοποιητικό DIN EN ISO ...ΤΗΣ ...- ΑΓΡΟΤΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ... ΜΕ ΠΕΔΪΟ ΕΦΑΡΜΟΓΗΣ : ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΚΑΙ ΔΙΚΑΙΝΗΣΗ ΤΥΡΟΚΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΪΟΝΤΩΝ (ΦΕΤΑ, ΣΚΛΗΡΑ ΤΥΡΙΑ, ΗΜΙΣΚΛΗΡΑ ΤΥΡΙΑ ΚΑΙ ΤΥΡΙΑ ΤΥΡΟΓΑΛΑΚΤΟΣ) ΚΑΙ ΠΡΟΪΟΝΤΩΝ ΓΑΛΑΚΤΟΣ (ΠΑΣΤΕΡΙΩΜΕΝΟ ΓΑΛΑ, ΒΟΥΤΥΡΟ, ΚΡΕΜΑ, ΓΙΑΟΥΡΤΙ, ΓΑΛΟΤΥΡΙ)

-το με αρ. Μητρώου πιστοποιητικού ... πιστοποιητικό DIN EN ISO ...ΤΗΣ ...- ΑΓΡΟΤΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ... ΜΕ ΠΕΔΪΟ ΕΦΑΡΜΟΓΗΣ : ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΚΑΙ ΔΙΑΚΙΝΗΣΗ ΤΥΡΟΚΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΪΟΝΤΩΝ (ΦΕΤΑ, ΣΚΛΗΡΑ ΤΥΡΙΑ, ΗΜΙΣΚΛΗΡΑ ΤΥΡΙΑ ΚΑΙ ΤΥΡΙΑ ΤΥΡΟΓΑΛΑΚΤΟΣ) ΚΑΙ ΠΡΟΪΟΝΤΩΝ



ΓΑΛΑΚΤΟΣ (ΠΑΣΤΕΡΙΩΜΕΝΟ ΓΑΛΑ, ΒΟΥΤΥΡΟ, ΚΡΕΜΑ, ΓΙΑΟΥΡΤΙ, ΓΑΛΟΤΥΡΙ).

Τα ως άνω 2 πιστοποιητικά τα κατέθεσε τόσο κατά την κατάθεση της προσφοράς του όσο και κατόπιν κλήσης του από την αναθέτουσα αρχή προς κατάθεση των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

Επίσης, κατέθεσε, μεταξύ άλλων ΥΔ, α) την από 22.11.2020 ΥΔ με το εξής περιεχόμενο *«Για την επιχείρηση ... (ΑΦΜ: ...) την οποία και νομίμως εκπροσωπώ και τη συμμετοχή μας στον Ανοικτό Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό με θέμα «Προμήθεια ειδών διατροφής για τους Παιδικούς σταθμούς του Δήμου, για το Κοινωνικό Παντοπωλείο και φρέσκου γάλακτος για εργαζομένους του Δήμου και των Νομικών του προσώπων 2020-2021», με αρ. πρωτ.: ...και αρ. συστήματος ..., δηλώνω υπεύθυνα πως το σύνολο των εγγράφων που προσκομίζονται στον εν λόγω διαγωνισμό είναι γνήσια αντίγραφα των πρωτοτύπων τα οποία και διαθέτω στην κατοχή μου»* και β) ΥΔ Για την επιχείρηση ... (ΑΦΜ: ...) την οποία και νομίμως εκπροσωπώ και τη συμμετοχή μας στον Ανοικτό Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό με θέμα *«Προμήθεια ειδών διατροφής για τους Παιδικούς σταθμούς του Δήμου, για το Κοινωνικό Παντοπωλείο και φρέσκου γάλακτος για εργαζομένους του Δήμου και των Νομικών του προσώπων 2020-2021», με αρ. πρωτ.: ...και αρ. συστήματος ..., δηλώνω υπεύθυνα πως το εργοστάσιο παραγωγής είναι η εταιρεία «...», ΑΦΜ: ... και διακριτικό τίτλο «...», η οποία παράγει το εμφιαλωμένο φρέσκο γάλα και για την οποία ισχύουν τα παρακάτω: •Η ...επεξεργάζεται, παρασκευάζει, τυποποιεί και συσκευάζει το προμηθευόμενο είδος στις εγκαταστάσεις της και εδρεύει στην ..., οδό ..., ΤΚ: ..., τηλ. .... •Η ...διαθέτει ISO...(σύστημα διαχείρισης ποιότητας) και ISO...(σύστημα διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων), σε ισχύ. •Η ...συμμορφώνεται με τους Ευρωπαϊκούς Κανονισμούς•Η ...ανταποκρίνεται πλήρως στις προδιαγραφές που αναφέρονται στη διακήρυξη του διαγωνισμού και τη σχετική μελέτη.*

22. Επειδή εν προκειμένω: αναφορικά με τον 4<sup>ο</sup> λόγο της προσφυγής ήτοι ότι δεν έχουν υποβληθεί επικυρωμένα αντίγραφα των πιστοποιητικών ISO ...και ISO ...της εταιρείας ...ως ιδιωτικά έγγραφα ούτε ΥΔ στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους κρίνεται απορριπτέος ως αβάσιμος και τούτο διότι τα ως άνω πιστοποιητικά κατετέθηκαν συγκεκριμένα δις τόσο με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης όσο και κατά την υποβολή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος συνοδευόμενα από σχετική ΥΔ του, νομίμως υπογεγραμμένη όπου ο παρεμβαίνων μία ημέρα πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών δήλωσε υπεύθυνα πως το σύνολο των εγγράφων που προσκομίζονται στον εν λόγω διαγωνισμό είναι γνήσια αντίγραφα των πρωτοτύπων τα οποία και διαθέτει στην κατοχή του, επομένως αδιαμφισβήτητα πληρούται ο σκοπός της οικείας διάταξης.

Αναφορικά με τον 2<sup>ο</sup> λόγο της προσφυγής ήτοι ότι τα υποβληθέντα πιστοποιητικά ISO ...και ISO ...δεν καλύπτουν τα ζητούμενα από τη διακήρυξη πεδία εφαρμογής, γίνεται δεκτός ως βάσιμος και τούτο διότι : Κατά τον όρο ...της διακήρυξης ορίζεται ότι «Ο προμηθευτής θα πρέπει να διαθέτει για τα είδη που προσδιορίζονται στις μελέτες πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP για τους χώρους παραγωγής, επεξεργασίας και εμπορίας των χορηγούμενων ειδών (αποθήκευσης και διακίνησης) από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης. Σε περίπτωση που ο προμηθευτής δεν είναι ο ίδιος παραγωγός, πρέπει να προσκομίσει πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP του παραγωγού από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης.», παράλληλα ο όρος ...περί αποδείξεως της ως άνω απαίτησης, ορίζει ότι «Για την απόδειξη της συμμόρφωσής με τα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου ..., οι υπόχρεοι προσκομίζουν πιστοποιητικό ISO...(Σύστημα διαχείρισης ασφάλειας τροφίμων ) ή ισοδύναμο και πιστοποιητικό ISO ...(συστημάτων διαχείρισης ποιότητας) ή ισοδύναμο. Σύμφωνα με τα αναλυτικά εκτεθέντα στην ανωτέρω σκέψη, ήτοι βάσει των στοιχείων του φακέλου, τα υποβληθέντα πιστοποιητικά εκ του παρεμβαίνοντος της εταιρείας ... καλύπτουν μεν τα πεδία εφαρμογής

«παραγωγής και διακίνησης», πλην όμως δεν καλύπτονται τα πεδία εφαρμογής «επεξεργασίας» και «αποθήκευσης». Εν προκειμένω, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων δεν αποκλείεται κάθε επιμέρους στάδιο της αλυσίδας παραγωγής και διάθεσης, να εκτελείται από άλλη επιχείρηση, πλην όμως κατά τη διακήρυξη, θα πρέπει οι πιστοποιήσεις να καλύπτουν κάθε επιμέρους τέτοιο στάδιο (εξ όσων αναφέρει η διακήρυξη σε κάθε περίπτωση), να προκύπτει ότι καλύπτονται τα επιμέρους πεδία εφαρμογής, καθώς όμως η εταιρεία ... δεν κατέθεσε πιστοποιητικό ISO ..., ούτε πιστοποιητικό ISO ..., τα πεδία επεξεργασίας και αποθήκευσης δεν καλύπτονται. Η παραπάνω έλλειψη καθιστά την προσφορά του παρεμβαίνοντος απορριπτέα σύμφωνα με τούς όρους της διακήρυξης και συγκεκριμένα σύμφωνα με το άρθρο ...περ. ΙΙΙ αυτής. Σημειώνεται ότι παρεμβαίνων σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου δεν κατέθεσε, ως νομίμως εδύνατο σχετικό διευκρινιστικό ερώτημα στην αναθέτουσα αρχή, ούτε κατέθεσε την προσφορά του με επιφύλαξη κατόπιν άσκησης προδικαστικής προσφυγής, ούτε η ΥΔ την οποία περιλαμβάνει στην προσφορά του στην οποία δηλώνει ότι «Η ...επεξεργάζεται, παρασκευάζει, τυποποιεί και συσκευάζει το προμηθευόμενο είδος στις εγκαταστάσεις της και εδρεύει στην ..., οδό ..., ΤΚ: ..., τηλ. .... •Η ...διαθέτει ISO...(σύστημα διαχείρισης ποιότητας) και ISO...(σύστημα διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων), σε ισχύ. •Η ...συμμορφώνεται με τους Ευρωπαϊκούς Κανονισμούς•Η ...ανταποκρίνεται πλήρως στις προδιαγραφές που αναφέρονται στη διακήρυξη του διαγωνισμού και τη σχετική μελέτη», δύναται να καλύψει νομίμως την οικεία απαίτηση και τούτο διότι τυχόν υποβολή άλλων εγγράφων για την απόδειξη της ιδιότητας αυτής, συνιστά παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων και συνεπάγεται το अपαράδεκτο αυτών, εξάλλου σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου κατά πάντα χρόνο ο παρεμβαίνων ουδόλως δήλωσε αδυναμία απόκτησης των οικείων πιστοποιητικών εντός των συγκεκριμένων προθεσμιών για λόγους που δεν ευθύνεται ο ίδιος προκειμένου να τύχουν εφαρμογής οι διατάξεις του άρθρου 82 ν.4412/2016.

Αναφορικά με τον 1<sup>ο</sup> λόγο της προσφυγής ήτοι ότι δεν υποβλήθηκαν οι ατομικές ασφαλιστικές ενημερότητες των διαχειριστών και η φορολογική ενημερότητα της επιχείρησης του παρεμβαίνοντος με ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς, πράγματι δεν υφίστανται στον ηλεκτρονικό τόπο διενέργειας του διαγωνισμού, ούτε ο παρεμβαίνων παρείχε στο ΕΕΕΣ του σχετική αναφορά και στοιχεία περί ηλεκτρονικής τους αναζήτησης σε βάση δεδομένων που διατίθεται δωρεάν πολλώ δε μάλλον σχετική ειδική προς τούτο εξουσιοδότηση στην αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με το Μέρος VI Τελικές δηλώσεις του ΕΕΕΣ. Ωστόσο, όπως προέκυψε κατόπιν σχετικής προς τούτο έγγραφης κλήσης της Εισηγήτριας στην αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με το άρθρο 12 του π.δ 39/2017, βάσει των οικείων απόψεων της όπου αναγράφει ότι ο παρεμβαίνων κατέθεσε σε έντυπο φάκελο με την προσφορά του την επίμαχη φορολογική ενημερότητα, προέκυψε ότι ο παρεμβαίνων κατέθεσε στην αναθέτουσα αρχή τα επίμαχα έγγραφα σε έντυπη μορφή στις 25.11.2020 ( αρ. ηλεκτρονικού πρωτ. ...). Παραταύτα, η έντυπη και μόνο κατάθεση τους ουδόλως δύναται να άρει νομίμως την πλημμελή κατάθεση δια έντυπης μορφής και μόνο και τούτο διότι σύμφωνα με την ΥΑ 56902/215/19.05.2017 (ΦΕΚ 1924/02.06.2017 τεύχος Β') Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., στην οποία η διακήρυξη ρητά παραπέμπει ( βλ. άρθρο ...της διακήρυξης), και συγκεκριμένα στο Άρθρο 8-Επικοινωνία και διακίνηση εγγράφων, παρ.1 ορίζεται «1. Η διαδικασία επικοινωνίας, ενημέρωσης και διακίνησης εγγράφων πραγματοποιείται μέσω του Συστήματος κατά περίπτωση, με: • την αποστολή ή κοινοποίηση σχετικών στοιχείων με μηνύματα δια της λειτουργικότητας «Επικοινωνία». • την ανάρτηση σχετικών στοιχείων από τις αναθέτουσες αρχές/ αναθέτοντες φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Προκηρυγμένου Διαγωνισμού» του εκάστοτε διαγωνισμού • την υποβολή σχετικών στοιχείων από τους οικονομικούς φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς», ο οποίος περιλαμβάνει τους (υπό)φακέλους: - «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» - «Οικονομική Προσφορά» «Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου». Περαιτέρω, στο Άρθρο ... Υποβολή-Αποσφράγιση-Αξιολόγηση

Δικαιολογητικών Προσωρινού Αναδόχου Κατακύρωση – Σύναψη Σύμβασης 1. Υποβολή - Αποσφράγιση - Αξιολόγηση Δικαιολογητικών Προσωρινού Αναδόχου» της ως άνω ΥΑ ορίζεται « ... Μετά την αξιολόγηση των προσφορών η αναθέτουσα αρχή/ αναθέτων φορέας ειδοποιεί εγγράφως μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του Συστήματος τον «προσωρινό ανάδοχο» να υποβάλλει εντός της προθεσμίας που καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου. ... Τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά στον χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς» και ειδικότερα στον (υπό)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου». Στο δε άρθρο ...της διακήρυξης Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου ρητά ορίζεται με έντονη γραφή **«Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής του τους, κατά τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94).** Περαιτέρω, στο άρθρο ...«Λόγοι απόρριψης προσφορών» της διακήρυξης ορίζεται ρητά ότι «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 ... (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, Επομένως κατά τους σαφείς όρους της διακήρυξης ρητά ορίζεται ότι σε περίπτωση παράβασης των οικείων όρων ως εν προκειμένω με την αποκλειστική κατάθεση των επίμαχων εγγράφων σε έντυπη μορφή επέρχεται αυτοδίκαια η απόρριψη της προσφοράς, ουδείς άλλωστε επικαλέστηκε τεχνική αδυναμία του ΕΣΗΔΗΣ πολλώ δε μάλλον αποδεδειγμένη, ούτε καν έτερο λόγο ανωτέρας βίας. Ακόμη δε και εάν ήθελε υποθεθεί ότι είναι αποδεκτή η κατάθεση τους κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς και πάλι η διακήρυξη είναι σαφέστατη ουδέν έγγραφο υποβάλλεται αποκλειστικά και μόνο

εντύπως παρά μόνο, πάντοτε σε συνέχεια ηλεκτρονικής κατάθεσης του. Σε έντυπη μορφή υποβάλλονται συγκεκριμένα έγγραφα και πάντως όχι ασφαλιστικές και φορολογικές ενημερότητες οι οποίες αποτελούν δημόσια έγγραφα. Περαιτέρω, κρίνονται απορριπτέοι οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής περί απόδειξης μη συνδρομής του επίμαχου λόγου αποκλεισμού περί μη αθέτησης φορολογικών και ασφαλιστικών υποχρέωσης κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς δια του ΕΕΕΣ και τούτο διότι δεν προβλέπεται ούτε από τον φορολογικό νόμο που αποτελεί αναγκαστικό δίκαιο, ούτε από την οικεία διακήρυξη ότι το ΕΕΕΣ μπορεί παραδεκτά να υποκαθιστά/αντικαθιστά το ΑΦΕ, ούτε ότι το ΕΕΕΣ αποδεικνύει παραδεκτά την φορολογική ή και ασφαλιστική ενημερότητα, ούτε ότι απαιτείται ΑΦΕ που να βεβαιώνει την φορολογική ενημερότητα μόνο για τον μετέπειτα της υποβολής προσφοράς χρόνο, τα όμοια ισχύουν και για την ασφαλιστική ενημερότητα. Σύμφωνα, δε με τα άρθρ. 71, 73 και 79 του ν. 4412/2016 το ΕΕΕΣ μπορεί να τεκμηριώνει αλλά μόνο προαποδεικτικά την φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα «για την συμμετοχή στην διαδικασία σύναψης σύμβασης», ως αναφέρεται στον νόμο. Περαιτέρω, η φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα που καταλαμβάνει το χρόνο της συμμετοχής στη διαδικασία απαιτείται να τεκμηριωθούν με πλήρη απόδειξη και ειδικά με το προβλεπόμενο κατά νόμο έγγραφο της αρμόδιας αρχής πριν από την ανάθεση της σύμβασης ( βλ. άρθρο ...). Δηλαδή απαιτείται να αναφέρονται στην ενημερότητα του προσωρινού αναδόχου, εν προκειμένω, κατά πάντα χρόνο συμμετοχής του στην διαγωνιστική διαδικασία, ήτοι από την υποβολή της προσφοράς του και μετά (βλ. μεταξύ πολλών και Απόφαση ΑΕΠΠ με αρ. 656/2018 πρώην 1ου κλιμακίου, την επ' αυτής με αρ. Ν 195/2018 Απόφαση ΔΕφ Πειρ, με την οποία απορρίφθηκε η αίτηση αναστολής επί της ως άνω απόφασης ΑΕΠΠ, ομοίως βλ. μεταξύ άλλων τις με αρ.614, 1355 /2020, 133/2021 Αποφάσεις ΑΕΠΠ, αλλά και το με αρ. πρωτ. 2210/19.04.2019 έγγραφο ΕΑΑΔΗΣΥ με θέμα «: «Διευκρινίσεις ως προς τον χρόνο έκδοσης και ισχύος των δικαιολογητικών που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο (δικαιολογητικών κατακύρωσης), κατόπιν δημοσίευσης του ν. 4605/2019» το οποίο επικαλείται και ο προσφεύγων). Επομένως, οι οικονομικοί φορείς

δηλώνουν στο ΕΕΕΣ που αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, γεγονότα που αφορούν στην ασφαλιστική και φορολογική τους ενημερότητα και ισχύουν κατά το χρόνο υπογραφής του (ΕΕΕΣ), προαποδεικνύοντας τα, τα οποία ανά πάσα στιγμή, κατά τη διάρκεια της διαγωνιστικής διαδικασίας κατόπιν αιτήματος της αναθέτουσας αρχής (βλ. άρθρο 79 παρ. 5 του ν. 4412/2016, Μέρος VI Τελικές Δηλώσεις του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, Αποφάσεις ad hoc ΑΕΠΠ του 7ου Κλιμακίου με αρ. 119, 851/2020 Εισηγήτρια Χ. Ζαράρη). Επομένως, γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος.

23. Επειδή, περαιτέρω, έχει ad hoc κριθεί (ΔΕφΠΕιρ Ν193/2019) ότι « κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου ...της διακήρυξης του επίδικου διαγωνισμού, οι οποίες εναρμονίζονται με τις αντίστοιχες, ισχύουσες πλέον, ρυθμίσεις του άρθρου 103 παρ. 2 του ν.4412/2016, όπως η τελευταία παράγραφος τροποποιήθηκε με την παρ. 12 του άρθρου 43 του ν.4605/2019, μετά την πρόσκληση προς τον αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο για υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης εντός της οριζόμενης προθεσμίας (βλ. αντίστοιχα παρ. 1 του άρθρου 103), ...δεν οφείλει η αναθέτουσα αρχή να ζητήσει από τον προσωρινό μειοδότη τη συμπλήρωση αυτών. Μόνο κατ' εξαίρεση, στην περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος .....υποβάλλοντας παράλληλα προς την αναθέτουσα αρχή εντός της οριζόμενης προθεσμίας σχετικώς αποδειχθέν αίτημα παράτασης προθεσμίας υποβολής τους, ο Δήμος υποχρεούται να του χορηγήσει την αιτούμενη παράταση για όσο χρόνο απαιτηθεί για την χορήγησή τους από τις αρμόδιες αρχές. Η εν λόγω δε ρύθμιση της διακήρυξης, καθώς και η αντίστοιχη του ν.4605/2019, εναρμονίζονται με την υποχρέωση διαφάνειας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, καθόσον διαμέσου της διακήρυξης οι συμμετέχοντες στον διαγωνισμό έχουν λάβει έγκαιρα γνώση ότι σε περίπτωση μη προσκόμισης των ανωτέρω απαιτούμενων δικαιολογητικών κατά την κατακύρωση ο Δήμος δεν έχει την υποχρέωση να τους καλέσει να τα συμπληρώσουν, η εν λόγω δε έλλειψη συνιστά λόγο απόρριψης της προσφοράς τους, κατά τα άρθρα ...και ...της διακήρυξης (βλ. σχετικά και Αιτιολογική Έκθεση του ν.4605/2019)».

24. Επειδή η εξέταση του 3<sup>ου</sup> λόγου της προσφυγής περί ελλείψεων στα νομιμοποιητικά έγγραφα, παρέλκει ως αλυσιτελής και τούτο διότι και αβάσιμος υποτιθέμενος δεν δύναται να άρει την ακύρωση της προσβαλλόμενης ως προς τον αποκλεισμό της προσφοράς του παρεμβαίνοντος καθόσον οι εξετασθέντες και γενόμενοι δεκτοί ως βάσιμοι έτεροι λόγοι (1<sup>ος</sup> και 4<sup>ος</sup>) αποτελούν έκαστος εξ αυτών αυτοτελές νόμιμο έρεισμα απόρριψης της προσφοράς του παρεμβαίνοντος.

25. Επειδή, γίνεται δεκτή η εισήγηση.

26. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η παρέμβαση ως απαράδεκτη λόγω εκπρόθεσμης άσκησης.

27. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να επιστραφεί βάσει των άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ/τος 39/2017.

#### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό.

Διατάσσει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 7.04.2021 και εκδόθηκε στις 9.04.2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.



**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη**

**Ελένη Λεπίδα**