

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 12 Απριλίου 2022, υπό την Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατόπιν της με αριθμ. 507/2022 Πράξης.

Για να εξετάσει την από 4.3.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 357/8.3.2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (*εφεξής ο «προσφεύγων»*), που εδρεύει στα (οδός ... αριθμ....).

Κατά του Δήμου ..., ΟΤΑ α΄ βαθμού (*εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»*), που εδρεύει στο ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της, *κοινοποιηθείσας την 23-2-2022 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ*, υπ' αριθμ. 23/2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής (απόσπασμα εκ του πρακτικού 04/18-2-2022, της τακτικής συνεδρίασης της 18-2-2022) με Θέμα «Έγκριση πρακτικού ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατακύρωση αποτελέσματος διαγωνισμού για Προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου και του Ν.Π.Δ.Δ.», καθ' ο μέρος αναδείχθηκε ανάδοχος για τα τμήματα 6 και 8 η εταιρεία

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017 (*βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 4-3-2022 ηλεκτρονική απόδειξη πληρωμής της τράπεζας Eurobank και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»*) ποσού 600,00 ευρώ, το οποίο υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία,

Αριθμός απόφασης: 669/2022

άνευ Φ.Π.Α., των τμημάτων της σύμβασης για τα οποία ασκείται η προσφυγή, ήτοι εν προκειμένω για τα τμήματα 6 και 8, συνολικής εκτιμώμενης αξίας άνευ Φ.Π.Α. €14.828,00.

2. Επειδή δυνάμει της με αριθμ. πρωτ. ... Διακήρυξης του Δήμου Πωγωνίου, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την «Προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου και του Κοινωνικού Συσσιτίου – Παντοπωλείου και του ΝΠΔΔ του Δήμου ...», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 75.756,41€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 86.167,94€), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής. Σύμφωνα με το άρθρ. 1.3 της Διακήρυξης, η σύμβαση υποδιαιρείται σε εννέα (9) τμήματα ως κατωτέρω, ενώ, ρητώς ορίστηκε ότι προσφορές δύνανται να υποβληθούν είτε για το σύνολο μεμονωμένου τμήματος, είτε ακόμη στο σύνολο της μελέτης, ενώ για τα είδη αρτοποιείου μπορεί να δοθεί προσφορά ανά δημοτική ενότητα:

ΤΜΗΜΑ 1: ΕΙΔΗ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ 3.454,40 €
ΤΜΗΜΑ 2: ΕΙΔΗ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ 5.367,89 €
ΤΜΗΜΑ 3: ΕΙΔΗ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ 9.027,40 €
ΤΜΗΜΑ 4: ΕΙΔΗ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΠΡΟΙΟΝΤΑ 2.522,40 €
ΤΜΗΜΑ 5: ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ 12.815,02 €
ΤΜΗΜΑ 6: ΓΑΛΑ 3.828,00 €
ΤΜΗΜΑ 7: ΤΡΟΦΙΜΑ ΚΟΙΝΩΝΙΚΟΥ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΣΥΣΣΙΤΙΟΥ ΔΗΜΟΥ 22.621,30 €
ΤΜΗΜΑ 8: ΓΑΛΑ ΦΡΕΣΚΟ 1 ΛΙΤΡΟΥ ΔΗΜΟΥ 11.000,00 €
ΤΜΗΜΑ 9: ΜΠΩΛ 5.120,00 €

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 3-12-2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ...

4. Επειδή, σύμφωνα με τη Διακήρυξη, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 20-12-2021 και ώρα 10:00 π.μ. και ως ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών η 20-12-2021 και ώρα 11:00πμ. Στον εν λόγω διαγωνισμό μετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά ο προσφεύγων (με α/α προσφοράς συστήματος 252533) καθώς και ο οικονομικός φορέας ... (με α/α προσφοράς συστήματος 258717). Ειδικότερα, ο προσφεύγων υπέβαλε προσφορά για τα τμήματα 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8 και 9 και η έτερη

Αριθμός απόφασης: 669/2022

συμμετέχουσα εταιρεία ... για τα τμήματα 6 και 8. Με την υπ' αριθμ. 3/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, εγκρίθηκαν τα Πρακτικά 1 και 2 της Επιτροπής του Διαγωνισμού περί αποσφράγισης και αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, και αποφασίστηκε η αποδοχή των προσφορών αμφότερων των συμμετεχόντων και η ανάδειξη του προσφεύγοντος ως προσωρινού αναδόχου για τα τμήματα 2, 3, 4, 5, 6 και 7 (για το τμήμα 9 απορρίφθηκε ως απαράδεκτη η οικονομική προσφορά του, καθώς υπερέβαινε τον προϋπολογισμό της μελέτης για το υπόψη τμήμα) και της εταιρείας ... για τα τμήματα 6 και 8. Σε συνέχεια των ανωτέρω, οι ως άνω αναδειχθέντες προσωρινοί ανάδοχοι, κλήθηκαν με τα υπ' αριθμ. πρωτ. 486 και 487/31-1-2022 έγγραφα της Αναθέτουσας Αρχής μέσω ΕΣΗΔΗΣ την 1-2-2022, όπως υποβάλουν εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της πρόσκλησης τα προβλεπόμενα από το άρθρο 2.2.9.2 της διακήρυξης δικαιολογητικά κατακύρωσης. Η Επιτροπή του Διαγωνισμού με το 3^ο Πρακτικό της προέβη στην αποσφράγιση και αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσφεύγοντος και της εταιρείας ... και εισηγήθηκε την αποδοχή αυτών και την κατακύρωση των τμημάτων 2, 3, 4, 5, 6 και 7 της υπό ανάθεση σύμβασης στον προσφεύγοντα, στην δε έτερη συμμετέχουσα εταιρεία ... κατακυρώθηκαν οριστικώς τα τμήματα 6 και 8 της δημοπρατούμενης προμήθειας. Με την ήδη προσβαλλόμενη με την παρούσα προσφυγή και με αριθμ. 23/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, εγκρίθηκε το άνω Πρακτικό και αποφασίστηκε ό,τι και η Επιτροπή εισηγούνταν σ' αυτό, ήτοι η αποδοχή των δικαιολογητικών κατακύρωσης αμφότερων των διαγωνιζομένων και η κατακύρωση των τμημάτων 2, 3, 4, 5, 6 και 7 στον προσφεύγοντα, και των τμημάτων 6 και 8 στην εταιρεία Κατά της άνω εκτελεστής κατακυρωτικής απόφασης της αναθέτουσας αρχής στρέφεται ο προσφεύγων με την υπό κρίση προσφυγή του, αιτούμενος την ακύρωσή της καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας ... και κατακυρώθηκαν στην τελευταία οριστικώς τα Τμήματα 6 και 8 της υπό ανάθεση σύμβασης, για τους ειδικώς αναφερόμενους στην προσφυγή του λόγους.

5. Επειδή ο διαγωνισμός ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, της νομικής φύσης και της

Αριθμός απόφασης: 669/2022

δραστηριότητας της αναθέτουσας αρχής και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, η δε ΑΕΠΠ, ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

6. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 23-2-2022 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 4-3-2022, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση, ενώ, επίσης, ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και είναι ψηφιακώς υπογεγραμμένη.

7. Επειδή, ο προσφεύγων θεμελιώνει το έννομο συμφέρον του για την άσκηση της υπό κρίση προσφυγής στο γεγονός ότι μη νομίμως, κατά τους ισχυρισμούς του, κατακυρώθηκε η δημοπρατούμενη σύμβαση και δη τα τμήματα 6 και 8 αυτής στην έτερη συμμετέχουσα εταιρεία ..., ματαιώνοντας την προσδοκία του ιδίου, εκ του γεγονότος ότι ήταν ο αμέσως επόμενος στην σειρά κατάταξης, να αναδειχθεί ανάδοχος των συγκεκριμένων τμημάτων της σύμβασης.

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή προέβη την 8-3-2022 στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στην έτερη συμμετέχουσα, αναδειχθείσα οριστική ανάδοχο και θιγόμενη από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να ασκήσει ενδεχομένως το προβλεπόμενο δικαίωμα παρέμβασής της.

9. Επειδή με την υπ' αριθμ. 507/2022 Πράξη Μονομελούς Κλιμακίου ορίστηκε ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

10. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε στις 16-3-2022 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ σε όλους τους συμμετέχοντες και στην ΑΕΠΠ, ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., τις απόψεις της [υπό μορφή απόφασης] και δη τη με αριθμ. 53/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, αιτούμενη παραλλήλως την απόρριψη αυτής για τους εκεί αναφερόμενους λόγους. Επί των άνω απόψεων της αναθέτουσας αρχής, ο προσφεύγων υπέβαλε νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 21-

Αριθμός απόφασης: 669/2022

3-2022, ήτοι εντός της προβλεπόμενης πενθήμερης προθεσμίας, το με ίδια ημερομηνία Υπόμνημά του.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του παρόντος Μονομελούς Κλιμακίου, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 136 του ν. 4782/2021 (36 Α) και ισχύει, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

12. Επειδή ο προσφεύγων με τους προβαλλόμενους λόγους της προσφυγής του επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, διότι κατά τους ισχυρισμούς του παρά το νόμο και τη Διακήρυξη κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας ... και αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος στα τμήματα 6 και 8 του διαγωνισμού, καίτοι η προσφορά της παρουσιάζει ουσιώδεις ελλείψεις και αποκλίσεις και συντρέχουν πλημμέλειες στα υποβληθέντα εκ μέρους της δικαιολογητικά κατακύρωσης, επαγόμενες τον αποκλεισμό της. Ειδικότερα, με τον **πρώτο** λόγο της προσφυγής του, ο προσφεύγων παραπονείται διότι κατά τους ισχυρισμούς του η προσφορά της εταιρείας ... έπρεπε να απορριφθεί καθότι δεν διαθέτει τα επί ποινή αποκλεισμού ζητούμενα στη διακήρυξη και δη στο άρθρ. 2.2.7 αυτής πιστοποιητικά ποιότητας ISO 22000:2005 και ISO 9001:2015 και δη τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της όσο και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Με τον **δεύτερο** λόγο, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα καθώς δεν προσκόμισε με τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της. Περαιτέρω, με τον **τρίτο** λόγο της υπό εξέταση προσφυγής του, ο προσφεύγων προβάλλει ότι η προσφορά της εταιρείας ... είναι αποκλειστέα καθώς έχουν υποβληθεί ιδιωτικά έγγραφα, άνευ επικύρωσης από δικηγόρο και χωρίς να συνοδεύονται από υπεύθυνη δήλωση περί της ακρίβειάς τους, κατά παράβαση των όρων της Διακήρυξης και του νόμου.

13. Επειδή στο **άρθρο 18** του ν. 4412/20216 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου

Αριθμός απόφασης: 669/2022

συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης [...]».

14. Επειδή στο **άρθρο 79** του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι:

«1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων, πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες 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 ακόλουθες προϋποθέσεις:

α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν,

β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής, τα οποία έχουν καθορισθεί σύμφωνα με τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής, 76, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου και 77, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών... Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά.

3.[...]4.....5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.

Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή,, απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να

Αριθμός απόφασης: 669/2022

υποβάλλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με το παρόν άρθρο, και, κατά περίπτωση, το άρθρο 80, περί αποδεικτικών μέσων. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80, περί αποδεικτικών μέσων και 82, περί προτύπων διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης».

15. Επειδή στο **άρθρο 103** του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι:

«Πέραν των οριζόμενων στις παρ. 3 και 4 του άρθρου 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, και στο άρθρο 93, περί περιεχομένου φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής», ισχύουν και τα ακόλουθα:

1. Μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), 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 το άρθρο 11 του ν. 2690/1999 (Α' 74), όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα, ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Αν ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αίτημα προς την αναθέτουσα αρχή για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα του προηγούμενου εδαφίου και εντός της

Αριθμός απόφασης: 669/2022

προθεσμίας της πρόσκλησης της παρ. 1. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και όταν η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή του πρώτου εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 79, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών, διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι εκ προθέσεως απατηλά, ή ότι έχουν υποβληθεί πλαστά αποδεικτικά στοιχεία, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, περί εγγυήσεων, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης, όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση, η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται.

4.[...] .5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παρ. 1 και τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής, 76, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου και 77, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, περί χρόνου συνδρομής όρων συμμετοχής και οψιγενών μεταβολών, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, σύμφωνα με το άρθρο 72, περί εγγυήσεων, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης, όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις

Αριθμός απόφασης: 669/2022

των άρθρων 73 και 74 και β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, η διαδικασία ματαιώνεται.....».

16. Επειδή, τέλος, σύμφωνα με το **άρθρο 104** του ν. 4412/2016, ως έχει τροποποιηθεί με το άρθρ. 44 του ν. 4782/2021 και ισχύει και στην προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία, η οποία εκκίνησε την 3-12-2021, ορίζεται ότι «1. Το δικαίωμα συμμετοχής, καθώς και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται: α) κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, με την υποβολή του ΕΕΕΣ, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80 και γ) κατά την εξέταση της υπεύθυνης δήλωσης, σύμφωνα με όσα ορίζονται στην περ. γ' της παρ. 3 του άρθρου 105, περί κατακύρωσης και σύναψης σύμβασης».

17. Επειδή στη Διακήρυξη του διαγωνισμού που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο αυτού, δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (ΕΑ ΣΤΕ 352/2016, 53/2011, ΣΤΕ 3669/2015, 5022/2012), σε σχέση με τα τιθέμενα ζητήματα ορίζονται τα ακόλουθα:

«Άρθρο 2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού: Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους:

2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) όταν ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή β) όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Αν ο οικονομικός φορέας είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν στις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση. Οι υποχρεώσεις των περ. α' και β' της παρ. 2.2.3.2 θεωρείται ότι δεν έχουν αθετηθεί εφόσον δεν έχουν καταστεί ληξιπρόθεσμες ή εφόσον αυτές έχουν υπαχθεί σε δεσμευτικό διακανονισμό που τηρείται. Δεν

Αριθμός απόφασης: 669/2022

αποκλείεται ο οικονομικός φορέας, όταν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους στο μέτρο που τηρεί τους όρους του δεσμευτικού κανονισμού.

Άρθρο 2.2.7: Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης: Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να διαθέτουν και συμμορφώνονται με τα πρότυπα ISO 22000:2005 & ISO 9001:2015, ή ισοδύναμα σχετικά και το αντικείμενο δραστηριότητάς τους, που εμπίπτει στις απαιτήσεις της παρούσας σύμβασης, υπό την προϋπόθεση να περιλαμβάνεται η αποθήκευση, διακίνηση ή μεταφορά των ειδών.

2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής: Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς δια του ΕΕΕΣ, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.9.2 και κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης, της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016

2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών: Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα II, το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986.

2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα: Α. Για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3 και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής κατά τις παραγράφους 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά του παρόντος. Η προσκόμιση των εν λόγω δικαιολογητικών γίνεται κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες,

Αριθμός απόφασης: 669/2022

σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.

B. 1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3, οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα δικαιολογητικά που αναφέρονται παρακάτω.

.....[...] **β)** για την παράγραφο 2.2.3.2 πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Ιδίως οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα προσκομίζουν:

i) Για την απόδειξη της εκπλήρωσης των φορολογικών υποχρεώσεων της παραγράφου 2.2.3.2 περίπτωση (α)

ii) Για την απόδειξη της εκπλήρωσης των υποχρεώσεων προς τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης της παραγράφου 2.2.3.2 περίπτωση α' πιστοποιητικό εκδιδόμενο από τον e-ΕΦΚΑ.

iii) Για την παράγραφο 2.2.3.2 περίπτωση α', πλέον των ως άνω πιστοποιητικών, υπεύθυνη δήλωση ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών τους όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης.

B.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν **στα δικαιολογητικά κατακύρωσης όσα έχουν αναφερθεί σε αυτή.**

2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών: Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από απαραίτους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσαβ) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ, εφόσον αυτές δεν επιδέχονται συμπλήρωσης, διόρθωσης,

Αριθμός απόφασης: 669/2022

αποσαφήνισης ή διευκρίνισης ή, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί από τον προσφέροντα, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας διακήρυξης,..... ι) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης, **ια)** η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης, εφόσον αυτές δεν θεραπευτούν από τον προσφέροντα με την υποβολή ή τη συμπλήρωσή τους, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα με τα άρθρα 102 και 103 του ν.4412/2016, **ιβ)** εάν από τα δικαιολογητικά του άρθρου 103 του ν. 4412/2016, που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4. επ., περί κριτηρίων επιλογής, ιγ) εάν κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών του άρθρου 103 του ν.4412/2016, διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 του ν. 4412/2016, είναι εκ προθέσεως απατηλά, ή ότι έχουν υποβληθεί πλαστά αποδεικτικά στοιχεία.

3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου: Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, 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 όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής.

Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη

Αριθμός απόφασης: 669/2022

υποβληθέντα ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν.

Ο προσωρινός ανάδοχος δύναται να υποβάλει αίτημα, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, προς την αναθέτουσα αρχή, για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα περί αίτησης χορήγησης δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. Στην περίπτωση αυτή η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής αυτών, για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγησή τους από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα αυτή τόσο εντός της αρχικής προθεσμίας για την υποβολή δικαιολογητικών όσο και εντός της προθεσμίας για την προσκόμιση ελλειπόντων ή τη συμπλήρωση ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών, κατά την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, ως ανωτέρω προβλέπεται. Η παρούσα ρύθμιση εφαρμόζεται αναλόγως και όταν η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του πρώτου εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

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 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) είναι εκ προθέσεως απατηλά, ή έχουν υποβληθεί πλαστά αποδεικτικά στοιχεία, 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 αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) ή η πλήρωση μιας ή περισσοτέρων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας...»

18. Επειδή, κατά την άνω έννοια των διατάξεων του Ν. 4412/2016, όπως υιοθετούνται και από το κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη Διακήρυξης, το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων, οι επί ποινή αποκλεισμού τιθέμενοι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, που προβλέπονται στα άρθρα 2.2.4 έως 2.2.8 της Διακήρυξης, πρέπει να συντρέχουν, και ως εκ τούτου κρίνονται σωρευτικά, σε 3 χρονικά σημεία, ήτοι **α)** κατά την υποβολή της προσφοράς, **β)** κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και **γ)** κατά τη σύναψη της σύμβασης. Ειδικότερα, κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς, ισχύει ο κανόνας της προκαταρκτικής απόδειξης περί μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού και περί πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής που τίθενται με τους όρους της Διακήρυξης μέσω της συμπλήρωσης και υποβολής του ΕΕΕΣ, το οποίο συνιστά υπεύθυνη δήλωση που υποβάλλουν οι συμμετέχοντες ως δικαιολογητικό συμμετοχής κατά την υποβολή της προσφοράς τους, και στην οποία δηλώνουν ότι, αντιστοίχως προς τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, δεν εμπίπτουν στις καταστάσεις εκείνες που συνιστούν λόγους αποκλεισμού, όπως και ότι πληρούν τα ανάλογα με τη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικής επιλογής, ως προκαταρκτική απόδειξη της προσωπικής τους κατάστασης, ώστε να θεμελιώσουν κατ' αρχήν το δικαίωμα συμμετοχής τους στο διαγωνισμό. Σε δεύτερο στάδιο, το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων κρίνεται κατά το χρονικό σημείο που η αναθέτουσα αρχή καλεί τον διαγωνιζόμενο που κατ' αρχήν ανέδειξε ως προσωρινό ανάδοχο της σύμβασης να προσκομίσει τα απαιτούμενα κατά τη διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης, προκειμένου εκ των εν λόγω εγγράφων ο διαγωνιζόμενος να αποδείξει στο αυτό στάδιο της διαδικασίας ότι ικανοποιεί πλήρως όλες τις απαιτήσεις που συνδέονται με την κατοχύρωση του δικαιώματος συμμετοχής του στο διαγωνισμό, στοιχεία τα οποία προαποδεικτικά δήλωσε ότι πληροί με τη συμπλήρωση και υποβολή του ΕΕΕΣ. Συνεπώς, ειδικά κατά το στάδιο ελέγχου των προσκομισθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο έλεγχος που διενεργείται έχει διπλό περιεχόμενο, αφενός μεν ελέγχεται η αλήθεια και ακρίβεια των δηλούμενων στο ΕΕΕΣ, ήτοι επαληθεύεται εάν κατ' αληθή και ορθή δήλωση του διαγωνιζομένου, αυτός πληρούσε την εκάστοτε απορρέουσα από το σχετικό δικαιολογητικό απαίτηση κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αφετέρου δε ελέγχεται εάν εκ του περιεχομένου των δικαιολογητικών

Αριθμός απόφασης: 669/2022

κατακύρωσης που προσκομίζονται, αποδεικνύεται και κατά το στάδιο της κατακύρωσης (στάδιο στο οποίο τα εν λόγω δικαιολογητικά προσκομίζονται) η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και η πλήρωση των απαιτήσεων των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, όπως αυτά δηλώθηκαν στο ΕΕΕΣ. Περαιτέρω, πρέπει να επισημανθεί ότι κατά το άρθρο 104 του ν.4412/2016, όπως ισχύει κατόπιν της τροποποίησής του με το άρθρο 44 Ν. 4782/2021, ο ανωτέρω έλεγχος συνδρομής των κριτηρίων επιλογής στο πρόσωπο των διαγωνιζομένων κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς βασίζεται αποκλειστικά στις υποβαλλόμενες με το ΕΕΕΣ δηλώσεις των διαγωνιζομένων, χωρίς να απαιτείται να υποβληθεί οποτεδήποτε το αντίστοιχο αποδεικτικό μέσο με χρόνο ισχύος που να καλύπτει τη συγκεκριμένη χρονική στιγμή. Ωστόσο, αυτονοήτως, ενόψει και της φύσης του ΕΕΕΣ ως ενημερωμένης υπεύθυνης δήλωσης, τα δηλούμενα σε αυτό πρέπει να είναι αληθή και ακριβή, δηλαδή οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να διαθέτουν **πράγματι** τις προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό που δηλώνουν σε αυτό κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς τους, αποδεικνυομένων των ανωτέρω με τα υποβαλλόμενα από την πλευρά τους δικαιολογητικά κατακύρωσης, ήτοι αποδεικνυομένων ως αληθών δια των δικαιολογητικών κατακύρωσης όσων με το ΕΕΕΣ δηλώνονται εκ μέρους τους.

19. Επειδή, περαιτέρω κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων του άρθρου 103 Ν. 4412/2016 και άρθρου 3.2 της Διακήρυξης, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, κατόπιν ελέγχου των υποβληθέντων κατ' αρχήν από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικών κατακύρωσης, να τον καλέσει να καλύψει, εντός δεκαήμερης προθεσμίας, τυχόν ελλείψεις των εν λόγω δικαιολογητικών - *είτε με την υποβολή αρχικώς μη υποβληθέντος δικαιολογητικού είτε με τη συμπλήρωση αρχικώς μεν υποβληθέντος, αλλά μη πληρούντος τις απαιτήσεις της διακήρυξης δικαιολογητικού* - σε περίπτωση κατά την οποία οι ελλείψεις αυτές επάγονται αποκλεισμό του προσωρινού αναδόχου. Η αρχική, δηλαδή, παράλειψη η πλημμελής υποβολή εκ μέρους του αναδόχου κάποιου από τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, δεν συνεπάγεται αυτομάτως και άνευ ετέρου τον αποκλεισμό του από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, αλλά υποχρεώνει, κατ' αρχήν, την αναθέτουσα αρχή να προβεί στην οφειλόμενη κατά τα άνω κλήση του προσωρινού αναδόχου προς συμπλήρωση του ελλείποντος ή/και ελλιπούς

Αριθμός απόφασης: 669/2022

δικαιολογητικού. Μόνον εφόσον έχει προηγηθεί η προσήκουσα κατά τα άνω κλήση του προσωρινού αναδόχου από την αναθέτουσα αρχή και η εξέταση της συμμόρφωσης του οικονομικού φορέα προς αυτήν, μπορεί η αναθέτουσα αρχή να προβεί στην απόρριψη των δικαιολογητικών κατακύρωσης λόγω ελλείψεων που δεν θεραπεύτηκαν κατά την ανωτέρω διαδικασία (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 37/2021, σκ. 19, 29/2019, σκ. 11, ΔΕφΠειρ Ν60/2021, σκ. 13).

20. Επειδή, ο **προσφεύγων** με τον **πρώτο** λόγο της υπό εξέταση προσφυγής του προβάλλει ότι μη νομίμως και κατά παράβαση των άρθρων 2.2.7 και 2.2.9 της Διακήρυξης έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της εταιρείας ... και αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος των Τμημάτων 6 και 8, καθότι δεν υπέβαλε τα αξιούμενα εκ του άρθρ. 2.2.7 Πιστοποιητικά ISO 22000:2005 και ISO 9001:2015, παρά μόνον βεβαίωση της εταιρείας πιστοποιήσεων ..., εκ του περιεχομένου της οποίας προκύπτει ότι κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της (27-12-2021) αλλά και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (10-2-2022), η εταιρεία ... δεν κατείχε τις απαιτούμενες πιστοποιήσεις του άρθρ. 2.2.7 και συνεπώς, η αναθέτουσα αρχή είχε κατά τη διακήρυξη και το νόμο δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά της.

21. Επειδή η **αναθέτουσα αρχή** επί του πρώτου λόγου της προσφυγής επάγεται τα ακόλουθα: «Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης της προμήθειας ορίζεται ότι: «1).....Συγκεκριμένα για το τμήμα Φρέσκο Γάλα: α) Πιστοποίηση κατά ISO 9001 ή ισοδύναμο (συμμόρφωση με το Σύστημα Διαχείρισης Ποιότητας) του παραγωγού, β) Πιστοποίηση κατά ISO 22000 ή ισοδύναμο (συμμόρφωση με το Σύστημα Διαχείρισης Ασφάλειας Τροφίμων του παραγωγού». 2) ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ, στην οποία θα δηλώνουν ότι καλύπτουν όλες τις απαιτήσεις και προδιαγραφές , που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο «Τεχνικές Προδιαγραφές» του Παραστήματος Ι της Διακήρυξης. Ο οικονομικός φορέας «...» έχει υποβάλλει ηλεκτρονικά και εντύπως προσφορά μόνο για το φρέσκο γάλα και έχει καταθέσει α) Πιστοποίηση κατά ISO 9001: 2015 του παραγωγού φρέσκου γάλακτος ..., με την απαιτούμενη επικύρωση και μετάφραση από την Δικηγόρο «...» β) Πιστοποίηση κατά ISO 22000: 2018 του παραγωγού φρέσκου γάλακτος ..., με την απαιτούμενη επικύρωση και μετάφραση από την Δικηγόρο «...» και γ) την από 27-12-2021 ψηφιακά υπογεγραμμένη υπεύθυνη

Αριθμός απόφασης: 669/2022

δήλωση στην οποία δηλώνει ότι καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και προδιαγραφές, που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο «Τεχνικές Προδιαγραφές» του Παραστήματος Ι της Διακήρυξης. Βάσει των ανωτέρω η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης και συγκεκριμένα της απαιτήσεις της Τεχνικής προσφοράς του άρθρου 2.4.3.2 και ο 1ος λόγος της προσφυγής του οικονομικού φορέα «...» θεωρείται αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί».

22. Επειδή από τα άρθρ. 2.2.7 και 2.2.9.2 Β5 της Διακήρυξης προκύπτει ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προς πλήρωση των ζητούμενων κριτηρίων ποιοτικής επιλογής και δη των προτύπων διασφάλισης ποιότητας πρέπει να διαθέτουν τις αξιούμενες πιστοποιήσεις, ήτοι ISO 22000:2005 & ISO 9001:2015, ή ισοδύναμα σχετικά με το αντικείμενο δραστηριότητάς τους, που εμπίπτει στις απαιτήσεις της σύμβασης, υπό την προϋπόθεση να περιλαμβάνεται η αποθήκευση, διακίνηση ή μεταφορά των προς προμήθεια ειδών. Η κατοχή των άνω πιστοποιήσεων έχει σαφώς τεθεί ως κριτήριο ποιοτικής επιλογής που πρέπει να κατέχουν οι διαγωνιζόμενοι, επί ποινή άλλως απόρριψης της προσφοράς τους, και σαφώς διαφοροποιείται από τις πιστοποιήσεις των παραγωγών των προς προμήθεια προϊόντων που ζητούνται ως κριτήριο τεχνικής καταλληλότητας στο άρθρ. 2.4.3.2 της Διακήρυξης. Ως εκ τούτου είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας ότι δεν απαιτείται η υποβολή των πιστοποιήσεων του άρθρ. 2.2.7, ενόσω έχουν υποβληθεί οι πιστοποιήσεις των παραγωγών των προϊόντων του άρθρ. 2.4.3.2., καθώς πρόκειται για σαφώς διακριτές πιστοποιήσεις, οι μεν πιστοποιήσεις του άρθρ. 2.2.7 έχουν τεθεί ως κριτήριο ποιοτικής επιλογής που πρέπει να κατέχουν οι διαγωνιζόμενοι, επί ποινή απαραδέκτου της προσφοράς τους, οι δε πιστοποιήσεις του άρθρ. 2.4.3.2 αφορούν τους παραγωγούς των προϊόντων και έχουν τεθεί ως κριτήριο τεχνικής καταλληλότητας. Περαιτέρω, προς απόδειξη πλήρωσης του όρου 2.2.7, ο προσωρινός ανάδοχος πρέπει κατ' άρθρ. 2.2.9.2 Β5 και 3.2. της Διακήρυξης να προσκομίσει τα αξιούμενα πιστοποιητικά, τα οποία σαφώς πρέπει να καλύπτουν τόσο το χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, υπό την έννοια ότι ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να κατέχει κατ' ουσίαν το οικείο προσόν και

Αριθμός απόφασης: 669/2022

κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αποδεικνυομένων ούτως όσων προαποδεικτικώς δια του ΕΕΕΣ δήλωσε.

23. Επειδή από την επισκόπηση των ανηρημένων δικαιολογητικών κατακύρωσης της εταιρείας ..., προκύπτει ότι η τελευταία προς απόδειξη πλήρωσης του όρου 2.2.7 της Διακήρυξης προσκόμισε τη με ημερομηνία έκδοσης 14-1-2022 βεβαίωση της εταιρείας πιστοποιήσεων, στην οποία επί λέξει αναγράφονται τα ακόλουθα: *“Με την επιστολή μας αυτή βεβαιώνεται ότι η εταιρία: ... Έχει ολοκληρώσει την επιτόπια διαδικασία αξιολόγησης των Συστημάτων Διαχείρισης Ποιότητας και Ασφάλειας Τροφίμων βάσει των ISO 9001:2015 και ISO 22001:2018 και πεδίου πιστοποίησης «ΜΟΝΑΔΑ ΕΦΟΔΙΑΣΤΙΚΗΣ ΑΛΥΣΙΔΑΣ – ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ LOGISTICS ΕΜΠΟΡΙΑ ΕΙΔΩΝ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ» και αναμένεται η έκδοση των πιστοποιητικών”*. Ήτοι εκ του χρόνου έκδοσης της άνω βεβαίωσης (14-1-2021) και εκ του περιεχομένου της, προκύπτει ότι η εταιρεία ... κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της (27-12-2021) αλλά και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (10-2-2021), δεν κατείχε το απαιτούμενο κριτήριο ποιοτικής επιλογής του άρθρου 2.2.7 της Διακήρυξης, ούτε ακόμη και κατά το μεταγενεστέρο χρόνο ανάδειξης της ως οριστικής αναδόχου των επίμαχων τμημάτων. Άλλωστε, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η εταιρεία ... μόλις στις 13-4-2022 υπέβαλε τα επίμαχα πιστοποιητικά μέσω μηνύματος στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού. Ειδικότερα, προσκόμισε το με αριθμ. πιστοποιητικό ..., ISO 22000:2018, εκδόσεως της εταιρείας ... (ήτοι άλλης εταιρείας από αυτήν που είχε εκδώσει την αρχική βεβαίωση) με ημερομηνία αρχικής πιστοποίησης 7-1-2022 και ισχύ έως 6-1-2025, καθώς και το με αριθμ. πιστοποιητικό ..., ISO 9001:2015, εκδόσεως της εταιρείας, με ημερομηνία αρχικής πιστοποίησης 7-1-2022 και ισχύ έως 6-1-2025. Ωστόσο, ως προελέχθη (ανωτέρω σκ.22), τα αξιούμενα προσόντα ποιοτικής επιλογής θα πρέπει αφενός ήδη να υφίστανται κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, αφετέρου να υφίστανται αποδεικτικά μέσα που δύνανται να αποδείξουν ότι υφίστανται κατά την δια του ΕΕΕΣ δήλωση περί συνδρομής τους. Η ανωτέρω θέση επιρρωνύεται και εκ της δυνατότητας της αναθέτουσας αρχής, που ρητώς ορίζεται στο άρθρο 2.2.9.2.A, να ζητήσει τα δικαιολογητικά του άρθρ. 3.2 (ήτοι τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου) οποτεδήποτε και προγενέστερα της ανάδειξης

Αριθμός απόφασης: 669/2022

του προσωρινού αναδόχου. Άλλωστε, διαφορετική προσέγγιση, ήτοι αν δηλαδή απλώς αρκούσε δια του ΕΕΕΣ να δηλώνονται στοιχεία που δεν συντρέχουν κατά την υποβολή του, θα καθιστούσε κενή περιεχομένου και ανεφάρμοστη τη διάταξη του άρθρ. 103 παρ. 3 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την οποία κατά το στάδιο δικαιολογητικών κατακύρωσης πρέπει να διαπιστωθεί η αλήθεια των δηλούμενων στο ΕΕΕΣ. Εξάλλου και στο άρθρ. 3.2 της Διακήρυξης προβλέπεται ότι η προσφορά του προσωρινού αναδόχου απορρίπτεται εάν κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης διαπιστωθεί είτε ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν στο ΕΕΕΣ είναι εκ προθέσεως απατηλά είτε ότι δεν προκύπτει από τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, η πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, όπως δηλώθηκαν στο ΕΕΕΣ. Ήτοι το οικείο προσόν, όπως δηλώνεται στο ΕΕΕΣ, πρέπει και κατά χρόνο υποβολής του να συντρέχει και κατ' ουσία, και δεν είναι δυνατόν, παραδεκτώς, εκ των δικαιολογητικών κατακύρωσης να προκύπτει η εκ του προσφέροντος και εν τέλει προσωρινού αναδόχου κτήση των προσόντων συμμετοχής εν μέσω της αξιολόγησης, πολλώ δε μάλλον σε χρόνο μεταγενέστερο και δη μετά και την ανάδειξή του ως οριστικού αναδόχου. Συνεπώς εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι το επίμαχο και αξιούμενο προσόν του άρθρ. 2.2.7 της Διακήρυξης θα πρέπει ήδη να συντρέχει κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς κατά ρητή απαίτηση του νόμου και της Διακήρυξης και ουδόλως αρκεί η το πρώτον κτήση του κατά το χρόνον υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης ή εν γένει μετά την προσφορά ή και σε χρόνο μετά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, καθώς τούτο θα σήμαινε έλλειψη των αναγκαίων να υφίστανται κατά την υποβολή της προσφοράς προσόντων. Ενόψει δε του γεγονότος ότι η εταιρεία ... ούτε κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης κατείχε το ζητούμενο προσόν του άρθρου 2.2.7, αφού δεν προσκόμισε τις πιστοποιήσεις του άνω άρθρου, παρά μόνον την προρρηθείσα βεβαίωση, η προσφορά της είναι απορριπτέα κατ' άρθρ. 2.4.6 και 3.2 της Διακήρυξης. Άλλωστε, οι προσκομισθείσες πιστοποιήσεις εκ της άνω εταιρείας (σε χρόνο μεταγενέστερο και δη μόλις στις 13-4-2022) δεν έχουν αναδρομικό χαρακτήρα ενώ ρητώς μνημονεύουν ως ημερομηνία αρχικής πιστοποίησης την 7-1-2022, ώστε αντικειμενικώς δεν καλύπτουν το χρόνο υποβολής της προσφοράς της (27-12-2021).

Αριθμός απόφασης: 669/2022

24. Κατόπιν των ανωτέρω, ο υπόψη **πρώτος** λόγος θα πρέπει να γίνει δεκτός καθόσον η εταιρεία ... αποδείχθηκε ότι δεν κατείχε τα απαιτούμενα κατά το άρθρ. 2.2.7 της Διακήρυξης, πρότυπα διασφάλισης ποιότητας κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, η δε κτήση των άνω προσόντων σε χρόνο μεταγενέστερο και δη όπως προκύπτει δια της ανάρτησής τους στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και από το περιεχόμενό τους στις 7-1-2022, επιβεβαιώνει τα ανωτέρω. Συνεπεία των ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να απορρίψει την προσφορά της άνω εταιρείας, κατά δέσμια αρμοδιότητα, ενώ περαιτέρω, δέον όπως σημειωθεί ότι εν προκειμένω, δεν χρήζει αναπομπής η υπόθεση στην αναθέτουσα, προκειμένου να κληθεί η άνω εταιρεία να υποβάλει τα (τυχόν) ελλείποντα δικαιολογητικά κατ' άρθρ. 103 του Ν.4412/2016, ως ισχύει, και τούτο ακριβώς διότι εκ της (εκπρόθεσμης) σε κάθε περίπτωση υποβολής τους από την εταιρεία ... αποδεικνύεται η μη πλήρωση του κριτηρίου του άρθρ. 2.2.7 της Διακήρυξης, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της.

25. Επειδή, τα παραπάνω αναφερόμενα παρέχουν αυτοτελές, επαρκές και νόμιμο έρεισμα απόρριψης της προσφοράς της εταιρείας ... και αποδοχής της προσφυγής, ώστε η εξέταση των έτερων ισχυρισμών της προσφυγής κατά της άνω εταιρείας παρέλκει ως αλυσιτελής, καθόσον ανεξαρτήτως αποδοχής ή απόρριψης αυτών, ως έχει κριθεί ανωτέρω σε κάθε περίπτωση έσφαλε η προσβαλλομένη απόφαση και θα πρέπει να απορριφθεί η προσφορά της εταιρείας ... (πρβλ. Ε.Α. ΣΤΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007. Βλ. και ΑΕΠΠ 818/2018, σκ. 62 και ΑΕΠΠ 839/2018, σκ. 53, 969/2019 σκ. 49, 1360/2020, σκ.48).

26. Επειδή σε συνέχεια των ανωτέρω η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

27. Επειδή πρέπει σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017 να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή, κατά το σκεπτικό της παρούσας.

Αριθμός απόφασης: 669/2022

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη με αριθμ. 23/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, καθ' ο μέρος αναδείχθηκε ανάδοχος για τα τμήματα 6 και 8 της υπό ανάθεση σύμβασης, η εταιρεία ...

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12 Απριλίου 2022 και εκδόθηκε στις 3 Μαΐου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Το Μέλος,

Σωτηρία Σταματοπούλου

Ο Γραμματέας,

Σωκράτης Τσαπαλιάρης