

**Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 28.05.2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 23.04.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 499/24-04-2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία « .....» και με διακριτικό τίτλο « .....», που εδρεύει στην ....., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά της ....., που εδρεύει στην ....., οδός ....., αρ. ...., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Των παρεμβαινόντων οικονομικών φορέων με την επωνυμία « ..... » και με διακριτικό τίτλο « .....», που εδρεύει στην ....., οδός ....., αρ. ...., όπως νομίμως εκπροσωπείται (εφεξής «πρώτος παρεμβαίνων») και « ..... του ....., που κατοικοεδρεύει στα ....., οδός ....., αρ. .... (εφεξής «δεύτερος παρεμβαίνων»).

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα αιτείται α) την ακύρωση της υπ' αριθ. 9/511/06-04-2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ..... (απόσπασμα υπ' αριθ. ../2020), η οποία ενέκρινε το υπ' αριθ. ../01.04.2020 Πρακτικό αποσφράγισης και αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού και κατακύρωσε τα αποτελέσματα του διαγωνισμού (εφεξής «προσβαλλόμενη πράξη»), καθώς και κάθε άλλης συναφούς πράξη ή παράλειψης, αναφορικά με την υπ' αριθ. πρωτ. .... Διακήρυξη της ..... - ..... β) την απόρριψη των προσφορών των εταιρειών: « .....», « .....», «.....», «.....», « .....», «.....», « .....» και «.....», για τις ομάδες Α, Β, Γ, Δ, Ε και ΣΤ του διαγωνισμού, ως μη πληρούσες τους όρους της διακήρυξης γ) την ανάδειξη της ως προσωρινής αναδόχου για τις ομάδες Α ΝΩΠΟ ΚΡΕΑΣ ΠΟΥΛΕΡΙΚΩΝ (ΚΟΤΟΠΟΥΛΟ), Β – ΧΟΙΡΙΝΟ ΝΩΠΟ ΑΝΕΥ ΟΣΤΩΝ, Γ – ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ, Δ – ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ, Ε – ΤΥΡΙ ΦΕΤΑ ΠΟΠ και ΣΤ – ΟΠΩΡΟΛΑΧΑΝΙΚΑ του διαγωνισμού

## **Αριθμός απόφασης: 690 / 2020**

ως μοναδικής εταιρείας πληρούσα τους όρους της διακήρυξης, δ) άλλως να επαναπροκηρυχθεί ο διαγωνισμός και ε) την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου. Ετέρωθεν, οι παρεμβαίνοντες αιτούνται όπως απορριφθεί η Προσφυγή κατά το σκέλος που αφορά την απόρριψη της προσφοράς τους και την ανάδειξη αυτών ως προσωρινών αναδόχων για τις αντίστοιχες ομάδες του διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού 1.726,00 ευρώ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό .....

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. πρωτ. .... Διακήρυξη της ..... - ..... προκηρύχθηκε δημόσιος, ανοικτός, διεθνής, ηλεκτρονικός, μειοδοτικός διαγωνισμός, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει τιμής για την υλοποίηση της Πράξης «Αποκεντρωμένες Προμήθειες Τροφίμων και Βασικής Υλικής Συνδρομής, Διοικητικές Δαπάνες και Παροχή Συνοδευτικών Μέτρων 2018-2019 – ..... Κοινωνική Σύμπραξη: ....., με Κωδικό ΟΠΣ ..... στο πλαίσιο του Επιχειρησιακού Προγράμματος Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής του Ταμείου Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους (Τ.Ε.Β.Α.)» για τις ανάγκες της ....., συνολικού προϋπολογισμού 395.561,08 ευρώ άνευ ΦΠΑ (453.792,00 ευρώ με ΦΠΑ). Η Προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 08.04.2019 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το δε πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 08.04.2019 με ΑΔΑΜ ..... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) όπου και έλαβε αύξοντα συστημικό αριθμό ....., ενώ περίληψη αυτής αναρτήθηκε στο διαδίκτυο, στον ιστότοπο του προγράμματος ΔΙΑΥΓΕΙΑ και στον ελληνικό τύπο. Το αντικείμενο του διαγωνισμού περιλαμβάνει δύο υποέργα και οκτώ

## Αριθμός απόφασης: 690 / 2020

ομάδες συνολικά. Το πρώτο υποέργο «ΤΡΟΦΙΜΑ» χωρίζεται σε έξι ομάδες, ήτοι Ομάδα Α, «κοτόπουλο νωπό», Ομάδα Β «χοιρινό νωπό άνευ οστού», Ομάδα Γ «είδη παντοπωλείου, Ομάδα Δ «ελαιόλαδο», Ομάδα Ε «τυρί φέτα», Ομάδα ΣΤ «οπρωρολαχανικά», ενώ το δεύτερο υποέργο «Είδη Βασικής Υλικής Συνδρομής» χωρίζεται σε δύο τμήματα, Ομάδα Ζ, «Είδη Βασικής Υλικής Συνδρομής» και Ομάδα Η, «γραφική ύλη». Σύμφωνα με την εν λόγω Διακήρυξη, οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς μπορούσαν να υποβάλουν προσφορές για μία ή για όλες τις ομάδες του διαγωνισμού και η προσφεύγουσα εταιρεία συμμετείχε για όλες τις ως άνω ομάδες του πρώτου υποέργου, ήτοι συμμετείχε για τις Ομάδες Α, Β, Γ, Δ, Ε και ΣΤ και δεν συμμετείχε για τις Ομάδες Ζ και Η. Με τις υπ' αριθ. ....../03-07-2019 (έγκριση Πρακτικού Νο1 02-07-2019 αποσφράγιση και αξιολόγηση δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών), υπ' αριθ. ....../03-10-2019, σε συμμόρφωση προς την 1032/2019 απόφαση της Α.Ε.Π.Π και την ....../20-01-2020, σε συμμόρφωση προς την 1030/2019 απόφαση της Α.Ε.Π.Π. έγιναν δεκτές οι προσφορές των υποψήφιων εταιρειών ανά ομάδα του διαγωνισμού ως κάτωθι: Για την Ομάδα Α, « .....» «.....» και «.....», για την Ομάδα Β, «.....», «.....», «.....», «.....» και « .....», για την Ομάδα Γ, « .....», «.....», « .....» και «.....», για την ομάδα Δ, «.....», « .....», «.....», «.....», για την Ομάδα Ε, « .....», « .....», «.....», « .....», «.....» και για την Ομάδα ΣΤ «.....» και «.....». Με την προσβαλλόμενη απόφαση, υπ' αριθ. 9/511/06-04-2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της ..... (απόσπασμα υπ' αριθ. .../2020) εγκρίθηκε το υπ' αριθ. ../01.04.2020 Πρακτικό αποσφράγισης και αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού και αποφασίστηκε, μεταξύ άλλων, α) η κατακύρωση της ομάδας Β, «ΧΟΙΡΙΝΟ ΝΩΠΟ ΑΝΕΥ ΟΣΤΩΝ» στην εταιρεία «.....», της ομάδας Γ «ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ» στην οικονομικό φορέα «.....», της ομάδας Δ «ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ» στην εταιρεία « .....», της ομάδας Ε «ΤΥΡΙ ΦΕΤΑ ΠΟΠ» στην εταιρεία « .....» και της ομάδας ΣΤ

## **Αριθμός απόφασης: 690 / 2020**

«ΟΠΩΡΟΛΑΧΑΝΙΚΑ» στην εταιρεία «.....» β) η απόρριψη της προσφοράς του οικονομικού φορέα «.....» για την ομάδα Α «ΝΩΠΟ ΚΡΕΑΣ ΠΟΥΛΕΡΙΚΩΝ (ΚΟΤΟΠΟΥΛΟ)» και γ) η ανάδειξη ως προσωρινού αναδόχου της ομάδας Α της εταιρείας «.....», που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά. Κατά της απόφασης αυτής στρέφεται η προσφεύγουσα ισχυριζόμενη, ότι παρανόμως έγιναν αποδεκτές οι προσφορές των προσωρινών αναδόχων και συνδιαγωνιζομένων της, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια), της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, ανήκουσας στους Φορείς της Γενικής Διοίκησης και συγκεκριμένα στον υποτομέα Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης Β΄ Βαθμού, της ανωτέρω αναφερόμενης προϋπολογισθείσας δαπάνης του υπό κρίση διαγωνισμού (άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016) και του χρόνου αποστολής προς δημοσίευση της προκήρυξης στην Ε.Ε.Ε.Ε. (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017). Περαιτέρω, η υπό εξέταση Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με την παρ. 1 (α) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (α) του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 13.04.2020 μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού οπότε και έλαβαν γνώση αυτής και η υπό κρίση Προσφυγή ασκήθηκε στις 23.04.2020, ήτοι εντός της κατά Νόμον προθεσμίας.

4. Επειδή, η προσφεύγουσα υπέβαλε την προσφορά της για τις Ομάδες Α, Β, Γ, Δ, Ε και ΣΤ του υπό εξέταση διαγωνισμού, ενώ με την προσβαλλόμενη παρανόμως - ως ισχυρίζεται - έγιναν αποδεκτές οι προσφορές των προσωρινών αναδόχων και συνδιαγωνιζομένων της, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της, αιτούμενη όπως απορριφθούν αυτές και αναδειχθεί αυτή ως προσωρινή ανάδοχος για τις εν λόγω ομάδες,

## **Αριθμός απόφασης: 690 / 2020**

αφού η προσφορά της ήταν η μόνη σύμφωνη με τους όρους της Διακήρυξης. Με κατ' αρχήν έννομο συμφέρον, λοιπόν, αιτείται την ακύρωση της προσβαλλομένης απόφασης ως προς την αποδοχή των προσφορών των συνδιαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων, για τις ως άνω ομάδες του διαγωνισμού, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της, αφού όπως γίνεται δεκτό ο κάθε προσφέρων, ο οποίος θεωρεί ότι μια απόφαση, με την οποία γίνεται δεκτή η συμμετοχή ανταγωνιστή σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης είναι παράνομη και ενέχει κίνδυνο να του προκαλέσει ζημία, έχει άμεσο έννομο συμφέρον προς άσκηση προσφυγής κατά της εν λόγω απόφασης, ανεξαρτήτως της ζημίας που μπορεί, επιπλέον να απορρέει από την ανάθεση της σύμβασης σε άλλον υποψήφιο (Σ.τ.Ε. 1573/2019, Σ.τ.Ε. ΕΑ 30/2019). Εξάλλου, αναγνωρίζεται έννομο συμφέρον όσον αφορά την απόρριψη των προσφορών συνδιαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων επί σκοπώ επαναπροκήρυξης του διαγωνισμού, ήτοι την κίνηση νέας διαδικασίας για την ανάθεση της σύμβασης (Σ.τ.Ε. ΕΑ 22/2018, 144/2018), καθώς αναγνωρίζεται στον διαγωνιζόμενο έννομο συμφέρον να επιδιώξει δικαστικώς τον αποκλεισμό των ανταγωνιστών του και τη ματαίωση της ανάθεσης σε αυτούς της σύμβασης, ως τέτοιας νοουμένης όχι μόνον της συμβάσεως, στη σύναψη της οποίας κατατείνει η προς ματαίωση διαγωνιστική διαδικασία, αλλά και της σύμβασης, στην οποία θα καταλήξει ενδεχόμενη κίνηση νέας διαγωνιστικής διαδικασίας, υπό την προϋπόθεση ότι το αντικείμενο της νεότερης συμβάσεως θα είναι, κατά τα ουσιώδη χαρακτηριστικά του, όμοιο με αυτό της αρχικής και ότι ο αποκλεισθείς θα μπορούσε να έχει τις απαιτούμενες προϋποθέσεις για τη συμμετοχή του στην εν λόγω νέα διαγωνιστική διαδικασία (Σ.τ.Ε. ΕΑ 106/2018), ενώ δεν απαιτείται η διεξαγωγή της διαγωνιστικής διαδικασίας σε ένα και μόνον στάδιο, που καταλήγει στην έκδοση μόνον μίας πράξης και είναι αδιάφορο το στάδιο, στο οποίο εχώρησε ο αποκλεισμός του διαγωνιζόμενου, αφού σε όλα τα στάδια του διαγωνισμού συντρέχει ο αυτός δικαιολογητικός λόγος θεμελίωσης του εννόμου συμφέροντος, ήτοι, η προσδοκία να αναλάβει ο ενδιαφερόμενος το αντικείμενο της συμβάσεως και όχι να του ανατεθεί, ειδικώς, η βάση της επίμαχης διαδικασίας σύμβασης (Σ.τ.Ε. ΕΑ 22/2018). Ωστόσο, απαραδέκτως αιτείται η προσφεύγουσα την ανάδειξη της ως προσωρινής αναδόχου για τις

## **Αριθμός απόφασης: 690 / 2020**

ομάδες Α, Β, Γ, Δ και Ε καθώς η Α.Ε.Π.Π. κατ' άρθρο 367 παρ. 1 δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της, και σε περίπτωση αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια και ουδεμία δυνατότητα της Α.Ε.Π.Π. προς έκδοση κατακυρωτικής απόφασης της υπό ανάθεση σύμβασης υφίσταται. Ετέρωθεν, εν γένει παραδεκτώς και με πρόδηλο έννομο συμφέρον παρεμβαίνουν, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017, οι οικονομικοί φορείς, «.....», και «..... του ....., καθ' ο μέρος η Προσφυγή αφορά στον αποκλεισμό των προσφορών τους για τις αντίστοιχες ομάδες που αυτές συμμετείχαν και κατά τα αναφερόμενα στην Προσφυγή, εταιρείας της και μόνο ως προς την Ομάδα Β «ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ» του διαγωνισμού, ενώ, περαιτέρω, οι Παρεμβάσεις τους αυτές ασκούνται εμπροθέσμως, αφού η υπό κρίση Προσφυγή κοινοποιήθηκε στους παρεμβαίντες μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 27.04.2020 και οι Παρεμβάσεις αυτές ασκήθηκαν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 06.05.2020 και 07.05.2020, αντίστοιχα, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις. Κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή και η ασκηθείσες επ' αυτής Παρεμβάσεις, είναι τυπικά παραδεκτές και θα πρέπει να εξεταστούν στην ουσία τους. Τέλος, παραδεκτώς η αναθέτουσα αρχή, στις 04.05.2020, κοινοποίησε μέσω του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού το υπ' αριθ. πρωτ. ....../04.05.2020 έγγραφο απόψεών της, με το οποίο αιτείται την απόρριψη της Προσφυγής και τη διατήρηση της προσβαλλόμενης απόφασής της, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα σε αυτό, ενώ και η προσφεύγουσα παραδεκτώς υπέβαλε στις 19.05.2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού το Υπόμνημά της, σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 43 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52) περ. 42, ήτοι προ πέντε (5) ημερών από την ημερομηνία εξέτασης της παρούσας (19.05.2020), αιτούμενη ό,τι και στην Προσφυγή της.

## Αριθμός απόφασης: 690 / 2020

5. Επειδή, η προσφεύγουσα με το Μέρος III της Προσφυγής της στρέφεται κατά των οριστικών αναδόχων των ομάδων Α, Β, Γ, Δ, Ε και ΣΤ του υπό κρίση διαγωνισμού.

6. Επειδή, αναφορικά με την προσφορά της εταιρείας «.....» η προσφεύγουσα ισχυρίζεται (υπό III Α της Προσφυγής) ότι δεν πληρούνται οι όροι της Διακήρυξης, ήτοι το κριτήριο χρηματοοικονομικής επάρκειας του όρου 2.2.5 αυτής, αφού υφίσταται πλημμέλεια αναφορικά με την προσκομισθείσα υπεύθυνη δήλωση του Παραρτήματος VI, του όρου 2.2.9.2. Β5 και των σελίδων 73-74 της Διακήρυξης αναφορικά με την προσκόμιση προτύπων διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης, αφού δεν προσκομίσθηκαν με την τεχνική προσφορά τα εν λόγω πρότυπα, ενώ επιπλέον αναφέρει ότι δεν πληρούται το κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του όρου 2.2.6, λόγω της πλημμελούς υπεύθυνης δήλωσης του Παραρτήματος VI και της απουσίας των ζητούμενων δικαιολογητικών, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή.

7. Επειδή, το άρθρο 79 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι *«Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Εγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από 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 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84. [...] 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 [...]»*. Περαιτέρω, το άρθρο 104 *«Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής*

## Αριθμός απόφασης: 690 / 2020

- Οψιγενείς μεταβολές» παρ. 1 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ.3 του άρθρου 105 [...]» και ως εκ τούτου η πλήρωση όλων των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά και στα τρία ως άνω αναφερόμενα χρονικά σημεία (βλ. Κατευθυντήρια Οδηγία, Νο 20, ΕΑΑΔΗΣΥ, σελ. 26). Περαιτέρω, το άρθρο 104 «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής - Οψιγενείς μεταβολές» του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ.3 του άρθρου 105 [...]».

8. Επειδή, ο όρος 2.2.9 «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής» της Διακήρυξης, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του Διαγωνισμού και δεσμεύει, συνεπώς, την αναθέτουσα αρχή και όλους όσους συμμετέχουν ανεπιφύλακτα σε αυτόν (ενδεικτικώς Σ.τ.Ε. ΕΑ 632/2010, Σ.τ.Ε. 4231/2000 7μ, Σ.τ.Ε. ΕΑ 1619/2008, 1616/2008, 3306/1991), ορίζει ότι «2.2.9.1 «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή των 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 της παραγράφου 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 αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. [...]», ο όρος 2.2.9.2. «Αποδεικτικά μέσα» ορίζει ότι «Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως



## **Αριθμός απόφασης: 690 / 2020**

ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.7, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 107 περ. 26 Ν.4497/2017 [...]], ο όρος 2.4.2 «Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών» ορίζει ότι «2.4.2.3.: «Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν την προσφορά τους σε ηλεκτρονικό φάκελο, ο οποίος περιλαμβάνει τα ακόλουθα: (α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά. [...]], 2.4.3 «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» 2.4.3.1: «Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και στην παράγραφο 2.2.9.1 της παρούσας διακήρυξης. β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του ν. 4412/2016 και στα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 παρούσας διακήρυξης. [...]], 2.4.3.2: «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την Αναθέτουσα Αρχή. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. [...]], 2.4.4 «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά»/Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών»: «Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παράγραφο 2.3 της παρούσας κριτήριο ανάθεσης, συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. [...]], 3.2 «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου- Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου»: «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, σύμφωνα

## **Αριθμός απόφασης: 690 / 2020**

και με το άρθρο 103 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 107 περ. 19 του Ν. 4497/2017/, 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 τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) 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. [...]».

9. Επειδή, από τη γραμματική και αδιάστικτη ερμηνεία των προδιαληφθεισών διατάξεων της Διακήρυξης εναργώς προκύπτει ότι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς κατά το στάδιο υποβολής των προσφορών τους υποχρεούνταν να καταθέσουν τα προβλεπόμενα στον ως άνω όρο 2.4.3 της Διακήρυξης δικαιολογητικά συμμετοχής, ήτοι το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.) και την εγγύηση συμμετοχής καθώς και την τεχνική προσφορά τους και τα προβλεπόμενα στον ως άνω όρο 2.4.4, ήτοι την οικονομική προσφορά τους. Περαιτέρω, ιδίως από τον όρο 2.2.9.1 αυτής, αλλά και από τις ρυθμίσεις του Ν. 4412/2016 - και ιδίως το άρθρο 79 του Ν. 4412/2016 και την εν γένει φιλοσοφία αυτού περί της διεξαγωγής των διαγωνιστικών διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων με ανοικτό διαγωνισμό, ως η προκείμενη, συνάγεται ότι καθιερώνεται ο κανόνας της προαπόδειξης, ήτοι η αποδεικτική διαδικασία κατά τη διεξαγωγή του διαγωνισμού διαρθρώνεται σε δύο, απολύτως διακριτά και αυτοτελή στάδια, α) σε αυτό της προαπόδειξης και β) σε αυτό της απόδειξης (κατακύρωσης). Τα ανωτέρω επιρρωνύονται από τη γραμματική ερμηνεία του όρου 2.4.3.1 της υπό κρίση Διακήρυξης όπου ορίζεται ότι η κατάθεση υποφακέλου δικαιολογητικών – τεχνικής προσφοράς περιλαμβάνει, α) το Ε.Ε.Ε.Σ. και β) την εγγύηση συμμετοχής. Στην υπό κρίση περίπτωση και σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις της Διακήρυξης του διαγωνισμού, οι οικονομικοί φορείς που συμμετείχαν σε αυτόν όφειλαν προς προκαταρκτική απόδειξη, μεταξύ άλλων, της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, να προσκομίζουν

## **Αριθμός απόφασης: 690 / 2020**

κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό το Ε.Ε.Ε.Σ. Ούτως, προαποδεικτικώς αποδείκνυαν την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής και τη μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού, στο πρόσωπό τους, ενώ από καμία διάταξη της Διακήρυξης δεν προκύπτει ότι απαιτείτο να προσκομισθεί κατά το 1ο στάδιο του διαγωνισμού άλλο έγγραφο, πλην του Ε.Ε.Ε.Σ. προσηκόντως συμπληρωμένου. Και ναι μεν, σύμφωνα με το τον όρο 2.2.9.2 της διακήρυξης – κατ’ υιοθέτηση των επιταγών του άρθρου 104 του Ν. 4412/2016 - το δικαίωμα συμμετοχής των παραπάνω φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται, μεταξύ άλλων στον όρο 2.2.6, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016, η διάταξη, όμως, αυτή δεν αναιρεί την προηγούμενη του όρου 2.2.9.1 και άρα για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στο διαγωνισμό αρκεί η υποβολή νόμιμα συμπληρωμένου Ε.Ε.Ε.Σ., ενώ τα σχετικά δικαιολογητικά πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής απαιτούνται να προσκομίζονται στο στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οπότε και θα ελέγχεται αν αυτά υφίστατο και πληρούσαν τα οριζόμενα από τη Διακήρυξη κατά τα στον όρο 2.2.8.2 χρονικά σημεία (πρβλ. Σ.Τ.Ε. 2723/2018, Δ.Εφ.Αθ. 79/2019). Τα ανωτέρω, εξάλλου, επιρυνούνται από τα οριζόμενα στον όρο 3.2 της Διακήρυξης, η οποία ρητώς ορίζει ότι μετά την αξιολόγηση των προσφορών η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση, ήτοι τον προσωρινό ανάδοχο, να υποβάλει, εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης, 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 στον ως άνω όρο 2.2.9.2 της Διακήρυξης. Τότε και κατά τα προρρηθέντα, ο έλεγχος της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής των όρων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της Διακήρυξης, αποτελεί ζήτημα εξεταστέο κατά το στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οπότε και θα πρέπει να ελεγχθεί η πλήρωση των όρων αυτών της Διακήρυξης και η συμφωνία των δηλούμενων στο ΕΕΕΣ προς προκαταρκτική απόδειξη.

## Αριθμός απόφασης: 690 / 2020

10. Επειδή, περαιτέρω, κατά το νομολογιακό κανόνα του δικαίου του δημοσίων συμβάσεων περί της, κατά στάδια, προβολής των λόγων προσφυγής γίνεται δεκτό ότι δε δύναται παραδεκτά να προβάλλονται μεταγενέστερα λόγοι που αφορούν σε προγενέστερο στάδιο, αλλά θα πρέπει αυτοί να προβάλλονται επικαίρως (ενδεικτικά Σ.τ.Ε. ΕΑ 207/2002, 295/2003, 602/2003, 884/2003, 69/2005, 1032/2005, 245/2011 κ.ά.). Η αρχή αυτή, της επίκαιρης, άπαξ και αυτοτελούς προσβολής των βλαπτικών πράξεων όλων των οργάνων του διαγωνισμού, εντάσσεται στους αρνητικούς όρους του εννόμου συμφέροντος, αποκλείοντας τον παρεμπόπτοντα έλεγχο της νομιμότητας των λόγων αυτών με την ευκαιρία της προσβολής των μεταγενέστερων πράξεων ή παραλείψεων της διαγωνιστικής διαδικασίας με την προδικαστική προσφυγή (Σ.τ.Ε. ΕΑ 305/2011, 65/2012).

11. Επειδή, εν προκειμένω, με τις ανωτέρω αιτιάσεις της η προσφεύγουσα κατά της προσφοράς της εταιρείας « .....» (πρβλ σκέψη 6 της παρούσας), ανεπικαίρως στρέφεται κατά της αποδοχής της τεχνικής προσφοράς και των δικαιολογητικών συμμετοχής της, αφού η προσφορά της κατά το μέρος αυτό έγινε αποδεκτή με την υπ' αριθ. ....../03-07-2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής (έγκριση Πρακτικού Νο..... 02-07-2019 αποσφράγιση και αξιολόγηση δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών), η οποία συνιστά εκτελεστή πράξη, αυτοτελώς δυνάμενη να προσβληθεί εντός των νόμιμων προθεσμιών, ήτοι εντός δέκα ημερών από την κοινοποίηση της, έννομο δικαίωμα που, ωστόσο, δεν άσκησε η προσφεύγουσα. Επιπλέον, με την προσβαλλόμενη απόφαση, εγκρίθηκε το Πρακτικό αποσφράγισης και αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού και κατακυρώθηκαν τα αποτελέσματα του διαγωνισμού, εντούτοις για την ομάδα Α, «ΝΩΠΟ ΚΡΕΑΣ ΠΟΥΛΕΡΙΚΩΝ (ΚΟΤΟΠΟΥΛΟ)» απορρίφθηκε η προσφορά του οικονομικού φορέα «.....» μετά τη μη αποδοχή των δικαιολογητικών του κατακύρωσης και αναδείχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος για την ομάδα αυτή ο πρώτος παρεμβαίνων οικονομικός φορέας, εταιρεία « .....», χωρίς εισέτι να έχει κληθεί αυτός, η εταιρεία « .....», να προσκομίσει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του

## Αριθμός απόφασης: 690 / 2020

όρου 3.2 της Διακήρυξης, δηλαδή αναφορικά με την ομάδα Α, έχει ολοκληρωθεί το στάδιο της προαπόδειξης, αλλά δεν έχει ολοκληρωθεί το δεύτερο στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, σύμφωνα με τα προαναφερόμενα στη σκέψη 9 της παρούσας. Τούτων δοθέντων, κατά το μέρος που με τις ανωτέρω αιτιάσεις της η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος, εταιρείας « .....», δεν καλύπτει τους όρους της Διακήρυξης, ήτοι δεν πληρούνται τα κριτήρια χρηματοοικονομικής και επαγγελματικής επάρκειας ως αναφέρει στην Προσφυγή της, άνευ εννόμου συμφέροντος, ως ανεπίκαιρες, και κατά τούτο απαραδέκτως, προβάλλει αυτές, καθώς η προσφορά της εν λόγω εταιρείας κατά το μέρος αυτό, ήτοι την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής και της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, κρίθηκε ως πληρούσα τους όρους της Διακήρυξης με την υπ' αριθ. 21/1691/03-07-2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, η οποία δεν προσβλήθηκε κατά το μέρος αυτό, ήτοι της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας « .....» και ως εκ τούτου παράγει τα έννομα αποτελέσματά της όσον αφορά το σύννομο της προσφοράς αυτής κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της. Με άλλα λόγια και σύμφωνα με τον όρο 2.4 «*Κατάρτιση – Περιεχόμενο Προσφορών*» της Διακήρυξης και το άρθρο 79 του Ν.4412/2016 με την προαναφερόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής κρίθηκε η προκαταρκτική απόδειξη των οικονομικών φορέων περί μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού και η προκαταρκτική πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα προσκομιζόμενο από την εταιρεία αυτής ΕΕΕΣ και ουδεμία απαίτηση προς άλλη απόδειξη πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, πέραν της προκαταρκτικής απόδειξης που διενεργείται με την υπεύθυνη δήλωση του ΕΕΕΣ, υφίσταται κατά το 1<sup>ο</sup> στάδιο διενέργειας του διαγωνισμού. Ωσαύτως και αναφορικά με την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής – τα οποία η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι δεν πληρούνται - αλλά και η εν γένει συμμόρφωση της υπόψη προσφοράς με τους όρους της Διακήρυξης, θα κριθούν κατά το χρόνο προσκόμισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης - του άρθρου 104 του Ν. 4412/2016 και της εννοιολογικά ταυτόσημης διάταξης του όρου 2.2.9.2. της Διακήρυξης - οπότε και αυτή, η προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα και τα προσκομιζόμενα προς απόδειξη

## Αριθμός απόφασης: 690 / 2020

των κριτηρίων επιλογής έγγραφα / δικαιολογητικά κατακύρωσης, μέλλεται να κριθούν εάν καλύπτουν τους όρους της Διακήρυξης ή μη, με νεότερη πράξη της αναθέτουσας αρχής, οπότε και θα ελεγχθεί το αληθές των δηλούμενων στο προσκομιζόμενο ΕΕΕΣ της, με το οποίο προαποδεικτικώς έγινε δεκτό η πλήρωση των όρων της Διακήρυξης της προσφοράς της, εταιρείας « .....» με την υπ' αριθ. 21/1691/03-07-2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής. Κατά το μέρος δε, που έχουν προσκομισθεί έγγραφα με το φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς της εταιρείας « .....», που ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, αποδεικνύουν τη μη πλήρωση των όρων της Διακήρυξης, ως δηλώθηκε με το προσκομιζόμενο ΕΕΕΣ, αυτά, δοθέντος ότι υποβλήθηκαν εκ περισσού, κατά τα προλεχθέντα, δε δύναται να εξετασθούν στο παρόν στάδιο που ευρίσκεται η διαγωνιστική διαδικασία παραδεκτά από την ΑΕΠΠ, αφού δεν έχουν κριθεί εισέτι από την αναθέτουσα αρχή, αλλά μέλλεται να κριθούν, ως προελέχθη, από την αναθέτουσα αρχή κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Κατ' ακολουθίαν, οι λόγοι της Προσφυγής που στρέφονται κατά της προσφοράς της εταιρείας « .....» τυγχάνουν απορριπτέοι ως अपαράδεκτοι, καθώς όσον αφορά την πλήρωση των όρων της Διακήρυξης κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ανεπικαίρως προβάλλονται, καθώς το ζήτημα αυτό κρίθηκε με την υπ' αριθ. 21/1691/03-07-2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, η οποία δεν προσβλήθηκε και παράγει τα έννομα αποτελέσματά της, ενώ και αναφορικά με τη μη πλήρωση των όρων της Διακήρυξης της υπόψη προσφοράς κατά το χρόνο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, προώρως προσβάλλεται η υπόψη προσφορά της εταιρείας « .....» με την παρούσα Προσφυγή, καθόσον αναφορικά με την Ομάδα Α και την προσφορά της εταιρείας «.....», δεν έχουν ακόμα κατατεθεί από αυτήν / γίνει αποδεκτά από την αναθέτουσα αρχή, τα οριζόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης και συνεπώς απαράδεκτως. Κατ' ακολουθίαν, οι λόγοι της Προσφυγής κατά της προσφοράς της εταιρείας « .....» τυγχάνουν απορριπτέοι ως απαράδεκτοι.

12. Επειδή, παραδεκτώς, σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω (πρβλ. σκέψεις 7 έως 11 της παρούσας), τα οποία ισχύουν *mutatis*

## Αριθμός απόφασης: 690 / 2020

*mutandis*, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας « .....» (υπό III Β της Προσφυγής), η οποία κρίθηκε μετά και τον έλεγχο των προσκομιζόμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης ως αποδεκτή, ισχυριζόμενη αναφορικά με την προσφορά της εταιρείας αυτής ότι τυγχάνει απορριπτέα, αφού δεν προσκομίσθηκε η υπεύθυνη δήλωση περί μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του όρου 2.2.9.2. της Διακήρυξης, δεν πληρούται το κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής επάρκειας του όρου 2.2.9.2, αφού η προσκομισθείσα απόφαση έγκρισης και καταχώρησης εμπόρου στο μητρώο της Διεύθυνσης Κτηνιατρικής της ..... – ....., δεν βρίσκεται εν ισχύ, δεν πληρούται ο όρος των σελίδων 73-74 της Διακήρυξης αναφορικά με την προσκόμιση προτύπων διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης, αφού τα προσκομισθέντα ISO δεν καλύπτουν τα ζητούμενα πεδία πιστοποίησης της «ανασυσκευασίας» και της «αποθήκευσης», ενώ δεν πληρούται και το κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του όρου 2.2.6, αφού η εν λόγω εταιρεία δεν προσκόμισε κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά και βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης.

13. Επειδή, ο όρος 2.2.9.2 «Αποδεικτικά μέσα» ορίζει ότι «[...] Β. 1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: [...] γ) [...] Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.4 προσκομίζεται υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού [...] Β.5 Για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα παρακάτω δικαιολογητικά: [...] δ) για την παράγραφο 2.2.6.11. 1) Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας είναι έμπορος πρέπει να καταθέσει την νόμιμη αδειοδότηση της επιχείρησής του, σύμφωνα με την κείμενη Νομοθεσία, για την αποθήκευση, διατήρηση, διακίνηση τροφίμων και ευπαθών προϊόντων, η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο Οικονομικός Φορέας. 2) Σε περίπτωση που ο

## **Αριθμός απόφασης: 690 / 2020**

οικονομικός φορέας είναι παρασκευαστής ή παραγωγός πρέπει να καταθέσει την νόμιμη αδειοδότηση της επιχείρησής του, σύμφωνα με την κείμενη Νομοθεσία, η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο Οικονομικός Φορέας. 3) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για την προμήθεια ζωικών προϊόντων 4) Άδεια Λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης. 5) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά. 6) Βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης [...] Β.6 Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα αντίστοιχα αποδεικτικά στοιχεία που προβλέπονται σε αυτή και συγκεκριμένα ως ακολούθως: Ο προσφέρων Οικονομικός Φορέας καταθέτει τα παρακάτω Πιστοποιητικά τα οποία θα πρέπει να βρίσκονται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης: Πιστοποιητικό ISO 9001:2008, Πιστοποιητικό ISO 14001:2004, ή ισοδύναμα ή νεότερα αυτών, για την αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανασυσκευασία και τη διακίνηση τροφίμων και προϊόντων παντοπωλείου, διαπιστευμένα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα. Όσον αφορά στη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων ο προσφέρων Οικονομικός Φορέας, οφείλει να καταθέσει Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, σύμφωνα με το οποίο πιστοποιείται ότι η συσκευασία, ανασυσκευασία, η αποθήκευση και η διακίνηση των τροφίμων και των προϊόντων παντοπωλείου πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι εφαρμόζει, διατηρεί και αναθεωρεί διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4-10-2000, όπως αυτή ισχύει. Το ανωτέρω πιστοποιητικό θα βρίσκεται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Σε περίπτωση που ο Οικονομικός Φορέας δε συσκευάζει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, προσκομίζεται το Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, από την επιχείρηση από την οποία θα προμηθεύεται τα διακινούμενα είδη, σύμφωνα με το οποίο πιστοποιείται ότι η συσκευασία



## Αριθμός απόφασης: 690 / 2020

των τροφίμων πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι εφαρμόζει, διατηρεί και αναθεωρεί διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4-10-2000, όπως αυτή ισχύει [...]». Τέλος, ο όρος 2.2.6.11. ορίζει ότι «(γ)ια τη συμμετοχή σε ένα ή και σε περισσότερα Τμήματα του Υποέργου 1 : ΤΡΟΦΙΜΑ, απαιτείται οι οικονομικοί φορείς μεταξύ άλλων πιστοποιητικών να διαθέτουν «[...] 3) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για την προμήθεια ζωικών προϊόντων 4) Άδεια Λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης. 5) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά. 6) Βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης .....».

14. Επειδή, σύμφωνα με την υπ' αριθ. ΥΑ 278701/2005 (ΦΕΚ Β' 726/30.5.2005) «Μητρώο εμπόρων ζωικών προϊόντων και προϊόντων ζωικής προέλευσης σε συμμόρφωση προς τις Οδηγίες 89/662/ΕΟΚ (άρθρο 5) και 90/675/ΕΟΚ και σε εκτέλεση των Αποφάσεων υπ' αριθμ. 200324/ΕΚ, 2004/292ΕΚ και 2005/123ΕΚ της Επιτροπής» ορίζεται στο άρθρο 6 ότι «1. Η εγγραφή στο μητρώο ανανεώνεται κάθε πέντε (5) έτη με αίτηση που υποβάλλει ο κάθε έμπορος στην αρμόδια Νομαρχιακού επιπέδου Κτηνιατρική Αρχή. Η αίτηση συνοδεύεται από τα δικαιολογητικά του άρθρου 4 παράγραφος 1 καθώς και από κατάσταση με το ύψος των εξαγωγών και εισαγωγών κατά προϊόν, που ο έμπορος αυτός πραγματοποίησε κατά την προηγούμενη χρονική περίοδο εγγραφής στο μητρώο. 2. Η ανανέωση συντελείται με την χορήγηση του ίδιου αριθμού καταχώρησης που εγκρίνεται με απόφαση του Προϊσταμένου της αρμόδιας Νομαρχιακού επιπέδου Κτηνιατρικής Αρχής, εντός τριάντα (30) ημερών από την υποβολή της αιτήσεως. Η ανανέωση της έγκρισης ισχύει για πέντε (5) έτη».

15. Επειδή, από την επισκόπηση της προσφοράς της εταιρείας « .....» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, υπ' αριθ. ...., προκύπτει ότι η εν λόγω εταιρεία δεν προσκόμισε την απαιτούμενη από τον όρο 2.2.9.2. Β1 της Διακήρυξης υπεύθυνη δήλωση για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 και κατά τούτο, ο σχετικός προβαλλόμενος λόγος της προσφεύγουσας θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος. Περαιτέρω, βάσιμος τυγχάνει και ο

## Αριθμός απόφασης: 690 / 2020

ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η προσκομισθείσα και με αριθμό πρωτοκόλλου ...../05.02.2007 απόφαση έγκρισης και καταχώρησης εμπόρου στο μητρώο της Διεύθυνσης Κτηνιατρικής της Νομαρχίας ..... – ..... (αρχείο με τίτλο «20\_Μητρώο\_εμπόρων.pdf») της εταιρείας «.....», δεν βρίσκεται σε ισχύ, σύμφωνα με το άρθρο 6 της ΥΑ 278701/2005, αφού αυτή φέρει ως χρόνο έκδοσης το έτος 2007, χωρίς να προσκομίζεται σχετική απόφαση ανανέωσης και ως εκ τούτου δεν πληρούται ο όρος 2.2.9.2. Β5 περ. δ) περί προσκόμισης της νόμιμης έγκρισης εμπόρου. Αναφορικά με την πλήρωση του όρου 2.2.9.2. Β6 της Διακήρυξης περί προσκόμισης των απαιτούμενων πιστοποιητικών ISO, από τη θεώρηση του προσκομισθέντος αρχείου «iso.pdf.» της υπόψη εταιρείας συνάγεται ότι τα προσκομισθέντα πιστοποιητικά δεν καλύπτουν τα πεδία πιστοποίησης «συσκευασίας» και «ανασυσκευασίας», κατά τα οριζόμενα στον σχετικό όρο της Διακήρυξης (πρβλ. Δ.Εφ.Αθ 401/2019, σκέψη 8), ενώ επιπλέον δεν προκύπτει από τη θεώρηση της προσφοράς να έχει προσκομισθεί αριθμός έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά και βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης, ως απαιτείται κατά τον όρο 2.2.9.2. Β5 και 2.2.6.11 δ) της Διακήρυξης (Δ.Εφ.Ιωαν. 1/2020, ΑΕΠΠ 1252/2019). Μετά ταύτα, προκύπτει ότι οι σχετικοί λόγοι Προσφυγής κατά της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας « .....» θα πρέπει να γίνουν δεκτοί, αφού από τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης δεν αποδεικνύεται η πλήρωση των όρων της Διακήρυξης, ενώ και κατά το μέρος που δηλώθηκε από την υπόψη εταιρεία με το προσκομιζόμενο ΕΕΕΣ η πλήρωση των όρων της Διακήρυξης, η προσφορά τυγχάνει απορριπτέα. Κατ' ακολουθίαν η προσβαλλόμενη πρέπει να ακυρωθεί κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρείας « .....»,.

16. Επειδή, παραδεκτώς, σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω (πρβλ. σκέψεις 7 έως 11 της παρούσας), τα οποία ισχύουν *mutatis mutandis*, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας « .....» και ήδη δεύτερου παρεμβαίνοντος (υπό ΙΙΙ Γ της Προσφυγής), η οποία κρίθηκε μετά και τον έλεγχο των προσκομιζόμενων

## Αριθμός απόφασης: 690 / 2020

δικαιολογητικών κατακύρωσης ως αποδεκτή, ισχυριζόμενη αναφορικά με την προσφορά της εταιρείας αυτής ότι τυγχάνει απορριπτέα, διότι η εν λόγω εταιρεία δήλωσε ότι διαθέτει εγκατάσταση ψυκτικών αποθηκών, εντούτοις αυτή είναι μισθωμένη από τρίτο, στο όνομα του οποίου έχει εκδοθεί και η άδεια λειτουργίας και όχι δική της και ως εκ τούτου δεν πληρούται ο όρος 2.2.9.2 Β5 περ. δ) 4, ενώ ακόμα και αν ήθελε θεωρηθεί ότι η σχετική δήλωση είναι επιτρεπτή ως στήριξη στις ικανότητες τρίτου και πάλι δε συμμορφώνεται η υπόψη προσφορά με τις διατάξεις της Διακήρυξης, καθόσον δεν έχει υποβληθεί ξεχωριστό ΕΕΕΣ του τρίτου, στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται η εν λόγω εταιρεία. Επιπροσθέτως, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι δεν πληρούται και το κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του όρου 2.2.9.2. Β5, αφού η εν λόγω εταιρεία δεν προσκόμισε κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά και βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης.

17. Επειδή, ο όρος 2.2.9.2 «Αποδεικτικά μέσα» ορίζει ότι *«[...] Β.5 Για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα παρακάτω δικαιολογητικά: [...] δ) για την παράγραφο 2.2.6.11. [...] 3) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για την προμήθεια ζωικών προϊόντων 4) Άδεια λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης. 5) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά. 6) Βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης [...]. Περαιτέρω, ο όρος 2.2.8 «Στήριξη στην ικανότητα τρίτων» ορίζει ότι «(ο)ι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς (άρθρο 78 παρ.1 του ν. 4412/2016). Στην περίπτωση αυτή αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση στην προσφορά τους της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των*

## **Αριθμός απόφασης: 690 / 2020**

*οποίων στηρίζονται, το οποίο υποβάλλεται εφόσον αναδειχθεί μειοδότης [...] Η συμπλήρωση και κατάθεση του Ε.Ε.Ε.Σ. της παραγράφου 2.2.9.1. της παρούσης είναι απαραίτητη και για τον/τους τρίτο/ους οικονομικό/ούς φορεα/είς [...].».*

18. Επειδή, από τις προδιαληφθείσες διατάξεις του όρου 2.2.9.2. Β5 της Διακήρυξης προκύπτει ότι προς πλήρωση των κριτηρίων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας οι οικονομικοί φορείς θα έπρεπε να προσκομίζουν, μεταξύ άλλων, «4) Άδεια Λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης. 5) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά. 6) Βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης [...]». Στην υπό κρίση περίπτωση και από τη θεώρηση της προσφοράς υπ' αριθ. ....στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, προκύπτει ότι ο δεύτερος παρεμβαίνων, « .....» προσκόμισε τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης (αρχείο με τίτλο «Δικαιολογητικά Μειοδότη .....»), στα οποία περιλαμβάνεται η υπ' αριθ. ..../04.01.2007 «Χορήγηση κωδικού αριθμού κτηνιατρικής έγκρισης» (αρχείο με τίτλο «18. ΑΔΕΙΑ ΚΤΗΝΙΑΤΡΙΚΗΣ .....pdf»), η οποία εντούτοις, δεν καλύπτει τα ανωτέρω οριζόμενα από τη Διακήρυξη. Και τούτο διότι, από το ανωτέρω έγγραφο τεκμαίρεται ότι ο οικονομικός φορέας « .....» δε διαθέτει στο όνομά του την απαιτούμενη άδεια εγκατάστασης ψυκτικών αποθηκών, ως απαιτείται από τη Διακήρυξη και δηλώνει με την προσφορά του, αλλά διαθέτει αυτή μισθωμένη από τρίτο, στο όνομα του οποίου αυτή έχει εκδοθεί, μη πληρώντας ούτως τον όρο της Διακήρυξης, αφού δεν κατέχει τη ζητούμενη από τον ανωτέρω όρο της Διακήρυξης σχετική Άδεια Λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης, ως κρίθηκε με τις Δ.Εφ.Ιωαν. 1/2020 και Α.Ε.Π.Π. 1252/2019 αποφάσεις. Περαιτέρω και προς πλήρωση του εν λόγω κριτηρίου τεχνικής επάρκειας, στηρίζεται στην ικανότητα τρίτου στο όνομα του οποίου έχει εκδοθεί η απαιτούμενη άδεια, χωρίς, ωστόσο να προσκομίζει το σχετικώς απαιτούμενο ΕΕΕΣ και τις υπεύθυνες δηλώσεις, σύμφωνα με τον όρο 2.2.8 της Διακήρυξης. Επιπλέον, από τη θεώρηση της υπόψη προσφοράς στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού δεν προκύπτει να έχει

## **Αριθμός απόφασης: 690 / 2020**

προσκομισθεί αριθμός έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά και βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης, ως απαιτείται κατά τον όρο 2.2.9.2. Β5 και 2.2.6.11 δ) της Διακήρυξης (ΑΕΠΠ 1252/2019). Εξάλλου, απορριπτός ως αβάσιμος τυγχάνει ο ισχυρισμός του δεύτερου παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα ότι οι ανωτέρω πλημμέλειες της προσφοράς του έχουν κριθεί με την υπ' αριθ. 21/1691/03-07-2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, η οποία δε δύναται παραδεκτως να προσβληθεί με την παρούσα Προσφυγή. Και τούτο διότι, σύμφωνα με τα κριθέντα ανωτέρω (σκέψεις 7 – 11 της παρούσας), με την υπόψη απόφαση υπ' αριθ. ....../03-07-2019 κρίθηκε η προκαταρκτική απόδειξη των οικονομικών φορέων περί μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού και η προκαταρκτική πλήρωση των κριτηρίων επιλογής και ουχί η απόδειξη αυτών, η οποία επήλθε με την προσβαλλόμενη, υπ' αριθ. 9/511/06-04-2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ..... (απόσπασμα υπ' αριθ. ..../2020), η οποία ενέκρινε το υπ' αριθ. .../01.04.2020 Πρακτικό αποσφράγισης και αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού και κατακύρωσε τα αποτελέσματα του διαγωνισμού, ήτοι την κρίση της αναθέτουσας αρχής επί των προσκομιζόμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης, με την οποία ελέγχεται η συμμόρφωση με τους όρους της Διακήρυξης, τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, δηλαδή αν όσα δηλώθηκε στο ΕΕΕΣ προς προκαταρκτική απόδειξη τυγχάνουν ορθά και αληθή όσο και κατά τον χρόνο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ως έγινε δεκτό ανωτέρω (πρβλ. σκέψεις 7 - 11 της παρούσας). Ειδικότερα, από τη γραμματική και αδιάστικτη ερμηνεία του όρου 2.4 «Κατάρτιση – Περιεχόμενο Προσφορών» της Διακήρυξης, αλλά και του άρθρου 79 του Ν.4412/2016 εναργώς συνάγεται ότι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς κατά το στάδιο υποβολής των προσφορών τους υποχρεούνταν να καταθέσουν τα προβλεπόμενα στον ως άνω όρο 2.4.3 της Διακήρυξης δικαιολογητικά συμμετοχής, ήτοι το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.) και την εγγύηση συμμετοχής καθώς και την τεχνική προσφορά τους και τα προβλεπόμενα στον ως άνω όρο 2.4.4, ήτοι την οικονομική προσφορά τους, αφού καθιερώνεται ο κανόνας της προαπόδειξης, ήτοι η αποδεικτική

## Αριθμός απόφασης: 690 / 2020

διαδικασία κατά τη διεξαγωγή του διαγωνισμού διαρθρώνεται σε δύο, απολύτως διακριτά και αυτοτελή στάδια, α) σε αυτό της προαπόδειξης και β) σε αυτό της απόδειξης (κατακύρωσης), κατά τα προλεχθέντα. Επομένως, παραδεκτώς η προσφεύγουσα ισχυρίζεται στο παρόν στάδιο της απόδειξης η μη πλήρωση των όρων της Διακήρυξης, κατά το οποίο ελέγχονται τα δικαιολογητικά κατακύρωσης αλλά και η αλήθεια των δηλούμενων στο προσκομιζόμενο ΕΕΕΣ, αφού και κατ' υιοθέτηση των επιταγών του άρθρου 104 του Ν. 4412/2016 εξετάζεται το δικαίωμα συμμετοχής των παραπάνω φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους τόσο κατά την υποβολή της προσφοράς όσο και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης (πρβλ. Σ.τ.Ε. 2723/2018, Δ.Εφ.Αθ. 79/2019). Επομένως, η πλήρωση του όρου 2.2.9.2 Β5 της Διακήρυξης δεν έχει κριθεί με την υπ' αριθ. 21/1691/03-07-2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, ως αβασίμως ισχυρίζεται ο δεύτερος παρεμβαίνων, αφού τα απαιτούμενα έγγραφα ζητούνται και κρίνονται, σύμφωνα με τον όρο 3.2 της Διακήρυξης, από την αναθέτουσα αρχή σε επόμενο στάδιο, ήτοι μετά την αξιολόγηση των προσφορών (πρβλ. Δ.Εφ.Αθ. 79/2019) και στην περίπτωση που κριθεί, ως εν προκειμένω, ότι δεν καλύπτονται οι όροι της Διακήρυξης, η προσφορά τυγχάνει απορριπτέα και για το λόγο, επιπλέον, αναληθούς δήλωσης στο προσκομιζόμενο ΕΕΕΣ. Κατ' ακολουθίαν, οι σχετικοί λόγοι Προσφυγής κατά της αποδοχής της προσφοράς του οικονομικού φορέα « .....» θα πρέπει να γίνουν δεκτοί και η προσβαλλόμενη να ακυρωθεί κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά του.

19. Επειδή, αναφορικά με την προσφορά του οικονομικού φορέα « .....», η προσφεύγουσα παραδεκτώς ισχυρίζεται σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω (πρβλ. σκέψεις 7 έως 11 της παρούσας, τα οποία ισχύουν *mutatis mutandis*) - και εφόσον η προσφορά αυτή κρίθηκε μετά και τον έλεγχο των προσκομιζόμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης ως αποδεκτή και κατέστη η εταιρεία αυτή οριστικός ανάδοχος για την Ομάδα Δ του διαγωνισμού - ότι αυτή τυγχάνει απορριπτέα αφού παραβιάστηκε ο όρος 2.2.9.2. της Διακήρυξης σχετικά με την προσκόμιση ιδιωτικών εγγράφων με επικύρωση από δικηγόρο, ο όρος 2.2.3.4., αφού δεν προσκομίσθηκε

## **Αριθμός απόφασης: 690 / 2020**

βεβαίωση περί μη αναστολής των επιχειρηματικών της δραστηριοτήτων από την ηλεκτρονική πλατφόρμα της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων, ο όρος 2.2.9.2. Β6, αφού δεν προσκομίσθηκε το ζητούμενο πιστοποιητικό ISO 9001 και τα προσκομιζόμενα πιστοποιητικά ποιότητας ISO 14001 και ISO 22000 δεν καλύπτουν τα ζητούμενα πεδία πιστοποίησης, «συσκευασίας», «ανασυσκευασίας», «αποθήκευσης» και «διακίνησης», καθώς και ο όρος 2.2.9.2 Β5, αφού η εν λόγω εταιρεία δεν προσκόμισε κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για την προμήθεια ζωικών προϊόντων, άδεια λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης, κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά σπυροκηπευτικά και βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης.

20. Επειδή, στο άρθρο 1 του Ν. 4250/2014 ορίζεται ότι «2.α. *Οι ρυθμίσεις της παρούσας παραγράφου εφαρμόζονται στο Δημόσιο, τους Οργανισμούς Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.), τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου, τα Δικαστήρια όλων των βαθμών, τα νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου που ανήκουν στο κράτος ή επιχορηγούνται τακτικώς, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις από κρατικούς πόρους κατά 50% τουλάχιστον του ετήσιου προϋπολογισμού τους, τις δημόσιες επιχειρήσεις και τους οργανισμούς που προβλέπονται στις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 3429/2005, καθώς και στα νομικά πρόσωπα και τις επιχειρήσεις των Ο.Τ.Α. [...] β. Δεν υφίσταται πλέον η υποχρέωση υποβολής πρωτοτύπων εγγράφων, με την επιφύλαξη της περίπτωσης δ και των εγγράφων που προσκομίζονται για δικαστική χρήση, που έχουν εκδοθεί από τις υπηρεσίες και τους φορείς της περίπτωσης α ή επικυρωμένων αντιγράφων των εγγράφων αυτών από τους ενδιαφερόμενους για το σύνολο των συναλλαγών τους με τις υπηρεσίες και τους φορείς της περίπτωσης α. [...] Ομοίως, υποβάλλονται και γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά ευκρινή φωτοαντίγραφα από αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων τα οποία έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο, καθώς και ευκρινή φωτοαντίγραφα από τα πρωτότυπα όσων ιδιωτικών εγγράφων φέρουν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α».*

## Αριθμός απόφασης: 690 / 2020

21. Επειδή, ο όρος 2.2.9.2 «Αποδεικτικά μέσα» της Διακήρυξης ορίζει ότι «[...] 3. Απλά αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων: Γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά ευκρινή φωτοαντίγραφα από αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων τα οποία έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 36 παρ. 2 β' του Κώδικα Δικηγόρων (N 4194/2013), καθώς και ευκρινή φωτοαντίγραφα από τα πρωτότυπα όσων ιδιωτικών εγγράφων φέρουν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α1 της παρ. 2 του άρθρου 1 του νόμου 4250/2014». Περαιτέρω, ο όρος 2.2.3.4. ορίζει ότι «(α) αποκλείεται από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, προσφέρων οικονομικός φορέας σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: [...] (β) εάν τελεί υπό πτώχευση ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης ή ειδικής εκκαθάρισης ή τελεί υπό αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή από το δικαστήριο ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία πτωχευτικού συμβιβασμού ή έχει αναστείλει τις επιχειρηματικές του δραστηριότητες ή εάν βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση προκύπτουσα από παρόμοια διαδικασία, προβλεπόμενη σε εθνικές διατάξεις νόμου» και ο όρος 2.2.9.2 Β.1. ότι «Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: [...] Η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων». Τέλος, ο όρος 2.2.9.2 Β.5 ορίζει ότι «Για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα παρακάτω δικαιολογητικά: [...] δ) για την παράγραφο 2.2.6.11. [...] 3) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για την προμήθεια ζωικών προϊόντων 4) Άδεια Λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης. 5) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά. 6) Βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης [...]» και η παράγραφος Β.6. ότι «Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα αντίστοιχα



## **Αριθμός απόφασης: 690 / 2020**

αποδεικτικά στοιχεία που προβλέπονται σε αυτή και συγκεκριμένα ως ακολούθως: Ο προσφέρων Οικονομικός Φορέας καταθέτει τα παρακάτω Πιστοποιητικά τα οποία θα πρέπει να βρίσκονται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης: - Πιστοποιητικό ISO 9001:2008, - Πιστοποιητικό ISO 14001:2004, ή ισοδύναμα ή νεότερα αυτών, για την αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανασυσκευασία και τη διακίνηση τροφίμων και προϊόντων παντοπωλείου, διαπιστευμένα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα. Όσον αφορά στη διαχείριση της ασφαλείας των τροφίμων ο προσφέρων Οικονομικός Φορέας, οφείλει να καταθέσει Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, σύμφωνα με το οποίο πιστοποιείται ότι η συσκευασία, ανασυσκευασία, η αποθήκευση και η διακίνηση των τροφίμων και των προϊόντων παντοπωλείου πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι εφαρμόζει, διατηρεί και αναθεωρεί διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4-10-2000, όπως αυτή ισχύει. Το ανωτέρω πιστοποιητικό θα βρίσκεται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης [...].».

22. Επειδή από τις προρρηθείσες διατάξεις προκύπτει ότι προς απόδειξη των κριτηρίων επιλογής των όρων της Διακήρυξης οι συμμετέχοντες προσκομίζουν απλά αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων, τα οποία θα πρέπει να έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο, η μη νόμιμη, ήτοι χωρίς την εκ του Νόμου απαιτούμενη επικύρωση από δικηγόρο ή θεώρηση από τις υπηρεσίες και τους φορείς της περίπτωσης α' του άρθρου 1 του Ν.4250/2014, υποβολή ιδιωτικού εγγράφου δεν συνιστά επουσιώδη πλημμέλεια περί της σήμανσης αντιγράφων, δυνάμενη να συμπληρωθεί με διευκρινίσεις κατά το άρθρο 102 παρ. 2 και 5 του Ν.4412/2016 (Δ.Εφ.Κομοτηνής Ν32/2018). Συνεπώς και λαμβανομένου υπόψη ότι η εταιρεία « .....» προσκόμισε, προς απόδειξη της οικονομικής της επάρκειας, αποσπάσματα ισολογισμών των ετών 2016, 2017 και 2018 (αρχείο με τίτλο «ΙΣΟΛΟΓΙΣΜΟΙ.pdf»), τα οποία κατά παράβαση των ανωτέρω δεν φέρουν, ως ιδιωτικά έγγραφα, επικύρωση από δικηγόρο, παρανόμως έγινε αποδεκτή η προσφορά της, αφού, ως έχει

## **Αριθμός απόφασης: 690 / 2020**

κριθεί «ναι μεν, οι δημοσιευμένοι ισολογισμοί συνιστούν δημόσιο έγγραφο, το οποίο, σύμφωνα με το άρθρο 1 του Ν.4250/2014, δεν χρειάζεται επικύρωση από δικηγόρο, πλην όμως, οι υποβληθέντες εκ μέρους της παρεμβαίνουσας ισολογισμοί δεν συνιστούν, κατά τα προαναφερθέντα, δημόσιο έγγραφο» (Δ.Εφ.Κομοτηνής Ν32/2018) και ως εκ τούτου υφίσταται σχετική υποχρέωση επικύρωσης αυτών από δικηγόρο προκειμένου τα έγγραφα αυτά να υποβάλλονται παραδεκτώς. Εξάλλου, νόμω αβάσιμος τυγχάνει και ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι σύμφωνα με το έγγραφο ...../11-6-2014, εναπόκειται στη διακριτική ευχέρεια εκάστης Υπηρεσίας να εφαρμόσει τη νέα ρύθμιση του άρθρου 1 του Ν.4250/2014 αναλογικά και στα ιδιωτικά ημεδαπά και αλλοδαπά έγγραφα και να κάνει αποδεκτά τα απλά αντίγραφα τους από το πρωτότυπο, χωρίς να έχουν επικυρωθεί προηγουμένως από δικηγόρο διότι, το κανονιστικό πλαίσιο της διαγωνισμού είναι η Διακήρυξη, η οποία δεσμεύει τόσο τους διαγωνιζόμενους όσο και την αναθέτουσα αρχή (βλ. ενδεικτικώς Σ.Τ.Ε. ΕΑ 632/2010, Σ.Τ.Ε. 4231/2000 7μ, Σ.Τ.Ε. ΕΑ 1619/2008, 1616/2008, 3306/1991) και τυχόν ενάσκηση της διακριτικής ευχέρειας της αναθέτουσας αρχής να αποδέχεται απλά αντίγραφα από το πρωτότυπο, χωρίς να έχουν επικυρωθεί προηγουμένως από δικηγόρο, θα έπρεπε να έχει αποτυπωθεί στο θεσμικό πλαίσιο του διαγωνισμού, ώστε να θεωρείται ότι παραδεκτώς ασκείται η ευχέρεια αυτή εντός των άκρων ορίων της. Σε διαφορετική περίπτωση - και ως εν προκειμένω - όπου δεν έχει συμπεριληφθεί στο υπόψη κανονιστικό πλαίσιο της Διακήρυξης η δυνατότητα αυτή, η αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας και κατά δεσμία αρμοδιότητα οφείλει να απορρίψει τυχόν προσφορά που δε συμμορφώνεται στα ανωτέρω και επομένως, ο ισχυρισμός αυτός της αναθέτουσας αρχής τυγχάνει απορριπτέος, γενομένου δεκτού του σχετικού λόγου της Προσφυγής. Ομοίως, βάσιμος τυγχάνει ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί απόρριψης της υπόψη προσφοράς λόγω μη προσκόμισης βεβαίωσης από την ηλεκτρονική πλατφόρμα της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων περί μη αναστολής των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς, κατά τα οριζόμενα στη σελίδα 33 της Διακήρυξης και στον όρο 2.2.9.2. Β1 αυτής, ως προκύπτει από

## **Αριθμός απόφασης: 690 / 2020**

την επισκόπηση της υπόψη προσφοράς, υπ' αριθ. 133800, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού. Περαιτέρω, από τη θεώρηση της υπόψη προσφοράς στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, προκύπτει ότι τα προσκομιζόμενα πιστοποιητικά ISO (αρχείο με τίτλο «ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ HACCP-IFS-ISO 140001.pdf»), δεν καλύπτουν τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη, αφού το ISO 14001 δεν καλύπτει το πεδίο πιστοποίησης της «συσκευασίας» και της «ανασυσκευασίας» και το ISO 22000 δεν καλύπτει τα πεδία της «συσκευασίας», της «ανασυσκευασίας», της «αποθήκευσης» και της «διακίνησης» (πρβλ. Δ.Εφ.Αθ. 401/2019). Τέλος, η εν λόγω προσφορά τυγχάνει απορριπτέα καθότι από την επισκόπησης της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού δεν προκύπτει ότι έχει προσκομισθεί κωδικός αριθμός έγκρισης εμπόρου για την προμήθεια ζωικών προϊόντων, άδεια λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης, κωδικός αριθμός έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά και βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης (πρβλ. Δ.Εφ.Ιωαν. 1/2020, ΑΕΠΠ 1252/2019), κατά παράβαση του όρου 2.2.9.2. Β5 της Διακήρυξης, γεγομένου δεκτού του σχετικού ισχυρισμού της προσφεύγουσας. Κατ' ακολουθίαν, οι σχετικοί λόγοι Προσφυγής κατά της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας « .....», θα πρέπει να γίνουν δεκτοί και η προσβαλλόμενη να ακυρωθεί κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά της.

23. Επειδή, αναφορικά με την προσφορά του οικονομικού φορέα «.....», η προσφεύγουσα ισχυρίζεται (υπό III Ε της Προσφυγής) παραδεκτώς, σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω (πρβλ. σκέψεις 7 έως 11 της παρούσας, τα οποία ισχύουν *mutatis mutandis*) - και εφόσον η προσφορά αυτή κρίθηκε μετά και τον έλεγχο των προσκομιζόμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης ως αποδεκτή και κατέστη η εταιρεία αυτή οριστικός ανάδοχος για την Ομάδα Ε και ΣΤ του διαγωνισμού ότι η προσφορά αυτή τυγχάνει απορριπτέα αφού δεν είναι σύμφωνη με τους όρους 2.2.9.2 Β5 και Β6, καθώς τα προσκομιζόμενα πιστοποιητικά ISO 9001, ISO 14001 και ISO 22000 δεν καλύπτουν τα ζητούμενα πεδία πιστοποίησης, «συσκευασίας», «ανασυσκευασίας», «αποθήκευσης» και «διακίνησης», ενώ η

## **Αριθμός απόφασης: 690 / 2020**

εν λόγω εταιρεία δεν προσκόμισε βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης

24. Επειδή, από τις διατάξεις του όρου 2.2.9.2 Β.5 και Β6 της Διακήρυξης (πρβλ. σκέψη 21 της παρούσας) και ως κρίθηκε ανωτέρω, σαφώς συνάγεται ότι για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του όρου 2.2.6 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης, ενώ για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης του όρου 2.2.7 προσκομίζουν Πιστοποιητικό ISO 9001:2008, Πιστοποιητικό ISO 14001:2004 ή ισοδύναμα ή νεότερα αυτών, για την αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανασυσκευασία και τη διακίνηση τροφίμων και προϊόντων παντοπωλείου, διαπιστευμένα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, σύμφωνα με το οποίο πιστοποιείται ότι η συσκευασία, ανασυσκευασία, η αποθήκευση και η διακίνηση των τροφίμων και των προϊόντων παντοπωλείου πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι εφαρμόζει, διατηρεί και αναθεωρεί διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4-10-2000, όπως αυτή ισχύει. Από τη θεώρηση της προσφοράς της εταιρείας « .....», υπ' αριθ. ...., στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού συνάγεται ότι τα προσκομισθέντα πιστοποιητικά ISO (αρχείο με τίτλο « ..... ΕΠΙΚΥΡΩΜΕΝΑ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ .....pdf») δεν καλύπτουν τα οριζόμενα από τη Διακήρυξη, δοθέντος ότι το ISO 9001 δεν καλύπτει το πεδίο πιστοποίησης της «αποθήκευσης», της «συσκευασίας», της «ανασυσκευασίας» και της «διακίνησης», το ISO 14001 και το ISO 22000 δεν καλύπτουν τα πεδία της «συσκευασίας» και της «ανασυσκευασίας» και ως εκ τούτου η προσφορά της τυγχάνει για το λόγο αυτόν απορριπτέα (πρβλ Δ.Εφ.Αθ. 401/2019), ενώ, ομοίως, θα πρέπει να απορριφθεί και για το λόγο ότι η εν λόγω εταιρεία δεν προσκόμισε βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων

## Αριθμός απόφασης: 690 / 2020

τροφίμων φυτικής προέλευσης κατά παράβαση ουσιώδους όρου, 2.2.9.2. Β6, της Διακήρυξης (πρβλ. Δ.Εφ.Ιωαν. 1/2020, ΑΕΠΠ 1252/2019). Κατ' ακολουθίαν, οι σχετικοί λόγοι Προσφυγής κατά της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας « .....», θα πρέπει να γίνουν δεκτοί και η προσβαλλόμενη απόφαση να ακυρωθεί κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά της.

25. Επειδή, η προσφεύγουσα με το Μέρος IV της Προσφυγής της στρέφεται κατά των πλημμελειών των προσφορών των λοιπών υποψηφίων, ήτοι υπό IV Α της Προσφυγής κατά της εταιρείας « .....», υπό IV Β της Προσφυγής κατά της εταιρείας « .....», «.....», υπό IV Γ της Προσφυγής κατά της εταιρείας «.....», υπό IV Δ της Προσφυγής κατά της εταιρείας «.....» και υπό IV Ε της Προσφυγής κατά της εταιρείας « .....». Εντούτοις και κατά το μέρος αυτό η Προσφυγή προώρως ασκείται, άλλως ανεπιτακτως, σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά ανωτέρω (πρβλ. σκέψεις 7 – 11 της παρούσας), τα οποία ισχύουν *mutatis mutandis*. Και τούτο διότι, από τους προπαρατεθέντες όρους 2.2.9.1, 2.4.3, 2.4.4 και 3.2. της Διακήρυξης προκύπτει ότι αυτή, η Διακήρυξη, ακολουθεί την εν γένει φιλοσοφία του Ν. 4412/2016 περί της διεξαγωγής των διαγωνιστικών διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων με ανοικτό διαγωνισμό, σύμφωνα με τον κανόνα της προαπόδειξης, ήτοι διεξαγωγής της αποδεικτικής διαδικασίας σε δύο, απολύτως διακριτά και αυτοτελή στάδια, α) της προαπόδειξης και β) της απόδειξης (κατακύρωσης). (πρβλ. Σ.τ.Ε. 2723/2018, Δ.Εφ.Αθ. 79/2019). Συνεπώς, σύμφωνα με οριζόμενα στον όρο 3.2 της Διακήρυξης, η οποία ρητώς ορίζει ότι μετά την αξιολόγηση των προσφορών η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση, ήτοι τον προσωρινό ανάδοχο, να υποβάλει, εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης, 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 στον ως άνω όρο 2.2.9.2 της Διακήρυξης, τότε θα ελεγχθεί η πλήρωση των κριτηρίων επιλογής και η μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού.

## **Αριθμός απόφασης: 690 / 2020**

Και τούτο διότι αναφορικά με την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής – τα οποία η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι δεν πληρούνται - αλλά και η εν γένει συμμόρφωση των προσβαλλόμενων με το Μέρος IV της Προσφυγής προσφορών - με τους όρους της Διακήρυξης, θα κριθούν κατά το χρόνο προσκόμισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης - του άρθρου 104 του Ν. 4412/2016 και της εννοιολογικά ταυτόσημης διάταξης του όρου 2.2.9.2. της Διακήρυξης - οπότε και αυτές, οι προσφορές μέλλεται να κριθούν κατά το χρόνο προσκόμισης εκάστου προσωρινού αναδόχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οπότε και θα ελεγχθεί τη πλήρωση των όρων της Διακήρυξης, αλλά και το αληθές και ακριβές των δηλούμενων των στα υποβαλλόμενα ΕΕΕΣ τους, με τα οποία προαποδεικτικώς έγινε δεκτή η πλήρωση των όρων της Διακήρυξης των υπόψη προσφορών με την υπ' αριθ. 21/1691/03-07-2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής. Κατά το μέρος δε, που έχουν προσκομισθεί έγγραφα με το φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς από τις εταιρείες αυτές, που ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, δεν αποδεικνύουν την πλήρωση των όρων της Διακήρυξης, ως δηλώνουν με τα προσκομιζόμενα ΕΕΕΣ, αυτά, δοθέντος ότι υποβλήθηκαν εκ περισσού, κατά τα προλεχθέντα, δε δύναται να εξετασθούν στο παρόν στάδιο που ευρίσκεται η διαγωνιστική διαδικασία παραδεκτά από την ΑΕΠΠ, αφού δεν έχουν κριθεί εισέτι από την αναθέτουσα αρχή, αλλά μέλλεται να κριθούν, ως προελέχθη, από την αναθέτουσα αρχή κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Κατ' ακολουθίαν, οι λόγοι της Προσφυγής του Μέρους IV τυγχάνουν απορριπτέοι ως απαράδεκτοι, καθώς όσον αφορά την πλήρωση των όρων της Διακήρυξης κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ανεπικαιρώς προβάλλονται, καθώς το ζήτημα αυτό κρίθηκε με την υπ' αριθ. 21/1691/03-07-2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, η οποία δεν προσβλήθηκε και παράγει τα έννομα αποτελέσματά της, ενώ και αναφορικά με τη μη πλήρωση των όρων της Διακήρυξης κατά το χρόνο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, προώρως προσβάλλονται οι εν λόγω προσφορές, και αναφορικά με την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής – τα οποία η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι δεν πληρούνται - αλλά και η εν γένει συμμόρφωση της υπόψη προσφοράς με τους όρους της Διακήρυξης, θα κριθούν κατά το χρόνο προσκόμισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης - του

## Αριθμός απόφασης: 690 / 2020

άρθρου 104 του Ν. 4412/2016 και της εννοιολογικά ταυτόσημης διάταξης του όρου 2.2.9.2. της Διακήρυξης - οπότε και αυτή, η προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα και τα προσκομιζόμενα προς απόδειξη των κριτηρίων επιλογής έγγραφα / δικαιολογητικά κατακύρωσης, μέλλεται να κριθούν εάν καλύπτουν τους όρους της Διακήρυξης ή μη, με νεότερη πράξη της αναθέτουσας αρχής, οπότε και θα ελεγχθεί το αληθές των δηλούμενων στο προσκομιζόμενο ΕΕΕΣ της, με το οποίο προαποδεικτικώς έγινε δεκτό η πλήρωση των όρων της Διακήρυξης της προσφοράς της, εταιρείας « .....» με την υπ' αριθ. 21/1691/03-07-2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής. Κατά το μέρος δε, που έχουν προσκομισθεί έγγραφα με το φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς της εταιρείας «.....», που ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, αποδεικνύουν τη μη πλήρωση των όρων της Διακήρυξης, ως δηλώθηκε με το προσκομιζόμενο ΕΕΕΣ, αυτά, δοθέντος ότι υποβλήθηκαν εκ περισσού, κατά τα προλεχθέντα, δε δύναται να εξετασθούν στο παρόν στάδιο που ευρίσκεται η διαγωνιστική διαδικασία παραδεκτά από την ΑΕΠΠ, αφού δεν έχουν κριθεί εισέτι από την αναθέτουσα αρχή, αλλά μέλλεται να κριθούν, ως προελέχθη, από την αναθέτουσα αρχή κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Κατ' ακολουθίαν, οι λόγοι της Προσφυγής που στρέφονται κατά της προσφοράς της εταιρείας « .....» τυγχάνουν απορριπτέοι ως απαράδεκτοι, καθώς όσον αφορά την πλήρωση των όρων της Διακήρυξης κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ανεπικαιρώς προβάλλονται, καθώς το ζήτημα αυτό κρίθηκε με την υπ' αριθ. 21/1691/03-07-2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, η οποία δεν προσβλήθηκε και παράγει τα έννομα αποτελέσματά της, ενώ και αναφορικά με τη μη πλήρωση των όρων της Διακήρυξης της υπόψη προσφοράς κατά το χρόνο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, προώρως προσβάλλονται - και συνεπώς απαραδεκτώς - οι υπόψη προσφορές, καθόσον δεν έχουν ακόμα κατατεθεί, πολλώ δε μάλλον γίνει αποδεκτά από την αναθέτουσα αρχή τα οριζόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Αυτονόητα δεικνύεται ότι, κατά την αξιολόγηση των οριζόμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης, τα γενόμενα δεκτά με την παρούσα απόφαση ως προς την ερμηνεία των όρων της Διακήρυξης, τυγχάνουν αναλογικής εφαρμογής.

## **Αριθμός απόφασης: 690 / 2020**

26. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή ως βάσιμη, νόμω και ουσία, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω, η Παρέμβαση της εταιρείας « .....» να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η Παρέμβαση του οικονομικού φορέα « .....», το παράβολο, δε, που κατέθεσε η προσφεύγουσα να επιστραφεί (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017).

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται εν μέρει την Προσφυγή, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Δέχεται την Παρέμβαση της εταιρείας με την επωνυμία « .....» και απορρίπτει την Παρέμβαση του οικονομικού φορέα « .....».

Ακυρώνει την υπ' αριθ. 9/511/06-04-2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της ..... (απόσπασμα υπ' αριθ. ../2020), με την οποία εγκρίθηκε το υπ' αριθ. ../01.04.2020 Πρακτικό αποσφράγισης και αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού και κατακυρώθηκαν τα αποτελέσματα του της υπ' αριθ. πρωτ. .... Διακήρυξης της ..... - ..... για την υλοποίηση της Πράξης «Αποκεντρωμένες Προμήθειες Τροφίμων και Βασικής Υλικής Συνδρομής, Διοικητικές Δαπάνες και Παροχή Συνοδευτικών Μέτρων 2018-2019 – ..... Κοινωνική Σύμπραξη: ....., με Κωδικό ΟΠΣ ..... στο πλαίσιο του Επιχειρησιακού Προγράμματος Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής του Ταμείου Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους (Τ.Ε.Β.Α.)», κατά το μέρος που έγιναν αποδεκτές οι προσφορές των οικονομικών φορέων «.....», «.....», « .....», «.....», σύμφωνα με το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 28 Μαΐου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 17 Ιουνίου 2020.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**



**Αριθμός απόφασης: 690 / 2020**

**Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης**

**Τζέιμου Ελ. Γιάννακα**