

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022****Η****ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ****4<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στις 6 Μαΐου 2022 με την εξής σύνθεση: Γεώργιος Κουκούτσης, Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή – Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 28.03.2022 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ) 470/28.03.2022 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα «...», με τον διακριτικό τίτλο: «...», που εδρεύει στ.. ..., ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται, εφεξής ο «προσφεύγων».

Κατά του «ΔΗΜΟΥ ...» και κατά της υπ'αριθμ. 185/14-3-2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... με την οποία εγκρίθηκαν τα πρακτικά I, II, III του διαγωνισμού περί ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών, οικονομικών προσφορών και κατακύρωσης, κατά το σκέλος αυτής με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...», ο οποίος ορίστηκε οριστικός ανάδοχος του υπό κρίση διαγωνισμού, εφεξής «η προσβαλλόμενη».

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα «...», ο οποίος εδρεύει στη ..., περιοχή ... του Δήμου ..., «εφεξής «ο παρεμβαίνων».

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων οικονομικός φορέας αιτείται την απόρριψη της ασκηθείσας προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 1.007,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την πληρωμή στην τράπεζα και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης). Πλην, όμως, εν προκειμένω, η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης άνευ ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης ανέρχεται σε ποσό 183.074,42 ευρώ κι, επομένως έπρεπε να καταβληθεί παράβολο ύψους 915,37 ευρώ. Συνεπώς, το ως άνω παράβολο, ως προς το υπερβάλλον ποσό των 91,63 ευρώ (1007-915,37), θα πρέπει να επιστραφεί στον προσφεύγοντα ανεξάρτητα από την έκβαση της υπό κρίση προσφυγής, ως αχρεωστήτως καταβληθέν.

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την με αρ. μελέτης ... διακήρυξη προκήρυξε ανοιχτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό κάτω των ορίων για την προμήθεια Γάλακτος για τις ανάγκες του εργατοτεχνικού προσωπικού του Δήμου ... έτους 2022 ενδεικτικού προϋπολογισμού 206.874,09 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 183.074,42€ ΦΠΑ : 23.799,67 €) και με δικαίωμα προαίρεσης 10%, βάσει της συμφερότερης από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής.

3. Επειδή, η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 28-12-2021. Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας δημόσιας σύμβασης καταχωρήθηκαν στο σχετικό ηλεκτρονικό χώρο του ΕΣΗΔΗΣ-προμήθειες/υπηρεσίες και αναρτήθηκαν στη Διαδικτυακή Πύλη([www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr)) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ με αρ. ...

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 28-03-2022, λαμβανομένου υπόψη του χρόνου

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

κοινοποίησης της προσβαλλομένης στον προσφεύγοντα στις 16-03-2022. Σημειώνεται ότι η καταληκτική προθεσμία άσκησης της προσφυγής (26-03-2022) συνέπιπτε με ημέρα Σάββατο κι, επομένως, νομίμως και παραδεκτώς ο προσφεύγων άσκησε αυτήν κατά την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα. Επίσης, ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και κοινοποιήθηκε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή, στον υπό κρίση διαγωνισμό συμμετείχαν δύο οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων. Δυνάμει των υπ' αριθμ. Ι, ΙΙ, ΙΙΙ Πρακτικών της η Επιτροπή του διαγωνισμού εισηγήθηκε την αποδοχή αμφοτέρων των προσφορών, την ανάδειξη του παρεμβαίνοντος ως προσωρινού αναδόχου και την οριστική κατακύρωση της προμήθειας στον τελευταίο, κατόπιν της αποδοχής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Με την προσβαλλομένη εγκρίθηκαν τα παραπάνω Πρακτικά. Κατόπιν των ανωτέρω, ο προσφεύγων με έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση προσφυγή καθώς αναδείχθηκε δεύτερος μειοδότης στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία κι, επικαλείται ζημία του ερειδόμενη στην παράνομη αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος κι όφελος από την ανάδειξη του ίδιου ως αναδόχου.

7. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή την 28-03-2022 προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής δια μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς όλους τους ενδιαφερόμενους σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή με την υπ' αριθμ. 666/2022 Πράξη του Προέδρου του 4ου Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή, στις 6-04-2022 ο παρεμβαίνων άσκησε νόμιμα κι εμπρόθεσμα παρέμβασή του επί της ασκηθείσας προσφυγής, έχοντας προς τούτο έννομο συμφέρον καθώς τα έννομα συμφέροντά του θίγονται σε περίπτωση ευδοκίμησης της προσφυγής.

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ τις αρ.πρωτ. 2/18708/11-04-2022 απόψεις της επί της προσφυγής, τις οποίες αυθημερόν κοινοποίησε στον προσφεύγοντα.

11. Επειδή, ο προσφεύγων υπέβαλε ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ υπόμνημά του προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής στις 21-04-2022, πλην, όμως, εκπροθέσμως κι, επομένως, δεν λαμβάνεται υπόψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο (βλ. άρθρο 365 Ν.4412/2016).

12. Επειδή, ο παρεμβαίνων στις 30-04-2022 υπέβαλε ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ υπόμνημά του προς αντίκρουση του υπομνήματος του προσφεύγοντος, το οποίο, ωστόσο, δεν λαμβάνεται υπόψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο καθώς δεν παρέχεται τέτοια δυνατότητα από το Νόμο.

13. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 4ου Κλιμακίου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.

14. Επειδή σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος «[...]όπως προκύπτει από την με ημερομηνία 16-2-2022 εκτύπωση Στοιχείων Μητρώου Επιχείρησης της ΑΑΔΕ, που προσκόμισε η ανάδοχος, οι δραστηριότητες αυτής είναι περιοριστικά και μόνο οι ακόλουθες: ... ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΑΕΡΙΟΥΧΩΝ Η ΜΗ ΑΝΑΨΥΚΤΙΚΩΝ (ΚΥΡΙΑ) ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΜΠΙΡΑΣ, ΕΚΤΟΣ ΑΠΟ ΚΑΤΑΛΟΙΠΑ ΖΥΘΟΠΟΙΙΑΣ ...ΔΕΥΤΕΡΕΥΟΥΣΑ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΥΠΕΡΓΟΛΑΒΙΑΣ ΣΤΟ ΠΛΑΙΣΙΟ ΤΗΣ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΜΠΙΡΑΣ ... ΔΕΥΤΕΡΕΥΟΥΣΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΜΕΤΑΛΛΙΚΩΝ ΝΕΡΩΝ ΚΑΙ ΑΕΡΙΟΥΧΩΝ ΝΕΡΩΝ, ΠΟΥ ΔΕΝ ΕΧΟΥΝ ΓΛΥΚΑΘΕΙ Η ΑΡΩΜΑΤΙΣΘΕΙ ... ΔΕΥΤΕΡΕΥΟΥΣΑ ... ΕΜΦΙΑΛΩΣΗ ΦΥΣΙΚΩΝ ΜΕΤΑΛΛΙΚΩΝ ΝΕΡΩΝ ΔΕΥΤΕΡΕΥΟΥΣΑ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΝΤΑΜΙΤΖΑΝΩΝ, ΜΠΟΥΚΑΛΙΩΝ, ΦΙΑΛΩΝ, ΚΑΙ ΠΑΡΟΜΟΙΩΝ ΕΙΔΩΝ ΑΠΟ ΠΛΑΣΤΙΚΕΣ ΥΛΕΣ ...ΔΕΥΤΕΡΕΥΟΥΣΑ ΧΟΝΔΡΙΚΟ ΕΜΠΟΡΙΟ ΧΥΜΩΝ, ΜΕΤΑΛΛΙΚΩΝ ΝΕΡΩΝ, ΑΝΑΨΥΚΤΙΚΩΝ ΚΑΙ ΑΛΛΩΝ ΜΗ ΑΛΚΟΟΛΟΥΧΩΝ ΠΟΤΩΝ ... ΔΕΥΤΕΡΕΥΟΥΣΑ ... ΧΟΝΔΡΙΚΟ ΕΜΠΟΡΙΟ ΑΛΚΟΟΛΟΥΧΩΝ ΠΟΤΩΝ ΔΕΥΤΕΡΕΥΟΥΣΑ ... ΛΙΑΝΙΚΟ ΕΜΠΟΡΙΟ ΑΛΚΟΟΛΟΥΧΩΝ ΠΟΤΩΝ ΔΕΥΤΕΡΕΥΟΥΣΑ Όπως προκύπτει από τα ανωτέρω έως και την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών της εγγράφως αλλά και έως και σήμερα, η ανάδοχος, δεν έχει ούτε έναν Κωδικό Αριθμό Δραστηριότητας, σχετικό με την καθ' οιονδήποτε

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

τρόπο διακίνηση γάλακτος. Η παράλειψη βέβαια αυτή δεν είναι τυχαία αλλά συνδέεται με την έλλειψη ουσιαστικών- τεχνικών προϋποθέσεων που θα εκθέσουμε στη συνέχεια της παρούσας μας. Σε κάθε όμως περίπτωση είναι προφανές ότι η ανάδοχος όχι μόνο δεν έχει οποιαδήποτε σχέση με τη διακίνηση γάλακτος, αλλά επιπλέον δεν έχει καμία απολύτως σχέση έστω και με μία κατ' ελάχιστο συναφή δραστηριότητα. Προς υποφορά δε σχετικού ισχυρισμού της αναδόχου, η μόνη αμυδρή αναφορά οποιασδήποτε σχέσης αυτής, με την διακίνηση γάλακτος, είναι ο καταστατικός σκοπός αυτής, ο οποίος αναφέρεται στο άρθρο 4. του καταστατικού της και επαναλαμβάνεται στην υπ' αρ. ... βεβαίωση που εξέδωσε το ΓΕΜΗ (η οποία βεβαίωση απλώς αντιγράφει τον καταστατικό σκοπό χωρίς να επιβεβαιώνει την πραγματική ή φορολογική άσκηση της εν λόγω δραστηριότητας). Πλην όμως ο σκοπός αυτός, που ευχολογικά αναφέρεται στο καταστατικό της αναδόχου, ουδέποτε πραγματοποιήθηκε, ουδέποτε δηλώθηκε διοικητικά ή φορολογικά, ουδέποτε εκδόθηκε οποιαδήποτε σχετική διοικητική άδεια και φυσικά ουδέποτε ασκήθηκε οποιαδήποτε σχετική βιοτεχνική ή εμπορική δραστηριότητα. Αντιθέτως εμείς ως η μεγαλύτερη βιομηχανία παραγωγής φρέσκου γάλακτος στη ..., όπως είναι αυτονόητο έχουμε τον ΚΑΔ που δίδει το απόλυτο δικαίωμα παραγωγής και διακίνησης φρέσκου ρευστού γάλακτος, ήτοι τον «ΚΑΔ ... ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΜΕΝΟΥ ΡΕΥΣΤΟΥ ΓΑΛΑΚΤΟΣ». Ο εν λόγω κωδικός μας δίδει πλήρες και απεριόριστο δικαίωμα παραγωγής και διακίνησης γάλακτος. Τα ανωτέρω είναι πασιφανή και μόνο από την εξέταση του διοικητικού φακέλου της αναδόχου. Όφειλε επομένως η επιτροπή αξιολόγησης και εν συνεχεία η οικονομική επιτροπή να απορρίψουν την εν γένει συμμετοχή αυτής ένεκα μη άσκησης συναφούς επαγγελματικής δραστηριότητας. Εντούτοις και παρά τις ανωτέρω ελλείψεις η συμμετοχή της όχι μόνο έγινε δεκτή αλλά αυτή αναδείχθηκε και ανάδοχος. Ως σκεπτικό της αποδοχής της προσφοράς της αναδόχου, τέθηκε η θεωρούμενη από την διοίκηση συμπερίληψη της διακίνησης γάλακτος στην δραστηριότητα ΧΟΝΔΡΙΚΟ ΕΜΠΟΡΙΟ ΧΥΜΩΝ, ΜΕΤΑΛΛΙΚΩΝ ΝΕΡΩΝ, ΑΝΑΨΥΚΤΙΚΩΝ ΚΑΙ ΑΛΛΩΝ ΜΗ ΑΛΚΟΟΛΟΥΧΩΝ ΠΟΤΩΝ ... την οποία έχει δηλωμένη η ανάδοχος και όλως συμπτωματικώς έχουμε δηλωμένη και εμείς (αφού η

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

εταιρία μας εκτός από γάλα διακινεί και χυμούς). Εντούτοις από την απλή αντιπαραβολή του αντικειμένου της εν λόγω δραστηριότητας με τις σχετικές με την διακίνηση γάλακτος δραστηριότητες, δεν καταλείπεται οποιαδήποτε αμφιβολία ότι σε αυτή δεν υπάγεται και δεν δύναται να υπαχθεί οποιαδήποτε διακίνηση γάλακτος. Εάν η καθ' οιονδήποτε τρόπο διακίνηση γάλακτος υπαγόταν στην εν λόγω δραστηριότητα είναι προφανές ότι είτε θα γινόταν έστω και η ελάχιστη αναφορά της λέξης γάλα στο κείμενο αυτής, είτε δεν θα υπήρχε αυτοτελής δραστηριότητα (στην ουσία δεκάδες αυτοτελείς δραστηριότητες) σχετικά με την διακίνηση του γάλακτος. Ο λόγος δε της διαφοροποίησης δεν είναι καθόλου τυχαίος. Το γάλα διαφοροποιείται σαν ΚΑΔ, έναντι των λοιπών αναψυκτικών χυμών, μεταλλικών νερών και μη αλκοολούχων ποτών, γιατί υπόκειται σε διαφορετικές τεχνικές επεξεργασίες, διαφορετική φορολόγηση και διαφορετικές διοικητικές άδειες για την διακίνησή του. Το ίδιο ακριβώς συμβαίνει και με τα αλκοολούχα ποτά. Εξ αυτού του λόγου άλλωστε ο νόμος επιφυλάσσει διαφορετική μεταχείριση τόσο για το γάλα όσο και για τα αλκοολούχα ποτά σε σχέση με τους χυμούς, τα αναψυκτικά, τα μεταλλικά νερά και τα μη αλκοολούχα ποτά. Όπως ενδεικτικώς για την διακίνηση του γάλακτος έχει τεθεί σε εφαρμογή η Κοινή Υπουργική Απόφαση Αριθμ. 838/51008/2019 «Μέτρα ελέγχου της αγοράς του γάλακτος» (ΦΕΚ 964/Β/21-3-2019). Με αυτή θεσπίζονται ειδικές εισφορές γάλακτος που καταβάλλονται κατά τη διακίνησή του, ειδικά μητρικά φορέων διακίνησης γάλακτος, ειδικά μηνιαία ισοζύγια διακίνησης γάλακτος που πρέπει να τηρεί ο κάθε φορέας και ειδικές προδιαγραφές αποθήκευσης, διακίνησης και ελέγχου όλων των ανωτέρω από τη διοίκηση. Όπως δε θα εκθέσουμε στη συνέχεια η ανάδοχος δεν τηρεί καμία από τις εν λόγω προδιαγραφές, τη στιγμή μάλιστα που δεν μπήκε καν στον κόπο να δηλώσει την δραστηριότητα στους κωδικούς με τους οποίους ασχολείται. Ως εκ τούτου η αναθέτουσα αρχή με τις προσβαλλόμενες αποφάσεις έσφαλε και εκτίμησε κακώς τις νόμιμες προϋποθέσεις και τα δικαιολογητικά της αναδόχου και εξ αυτού του λόγου θα πρέπει αυτές να ακυρωθούν, εν συνεχεία δε αυτή να αποκλειστεί του διαγωνισμού. Μόλις που πρέπει να αναφέρουμε το γεγονός ότι η έκδοση τιμολογίου πώλησης γάλακτος από την ανάδοχο τη στιγμή που δεν διαθέτει

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

δηλωμένο σχετικό ΚΑΔ, αποτελεί βαρύτατη διοικητική και φορολογική παράβαση, ενώ θα δημιουργήσει σίγουρα σοβαρό πρόβλημα στην έκπτωση του ΦΠΑ της αναθέτουσας αρχής. 2.ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΗΝ ΤΕΧΝΙΚΗ ΚΑΤΑΛΛΗΛΟΤΗΤΑ ΓΙΑ ΤΗΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ ΣΤΟΝ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ Στην υπ' αρ. ... γνωστοποίηση της βιομηχανικής λειτουργίας της αναδόχου, στους κωδικούς ... δραστηριότητας που η ίδια δήλωσε, αναφέρει επί λέξει: 10 Βιομηχανία τροφίμων 10.32 Παραγωγή χυμών φρούτων και λαχανικών 11 Ποτοποιία 11.07 Παραγωγή αναψυκτικών· παραγωγή μεταλλικού νερού και άλλων εμφιαλωμένων νερών 11 Ποτοποιία 11.07 Παραγωγή αναψυκτικών· παραγωγή μεταλλικού νερού και άλλων εμφιαλωμένων νερών ... Εργασίες υπερβολαβίας στο πλαίσιο της διαδικασίας παραγωγής μεταλλικών νερών και αναψυκτικών ... Εμφιάλωση φυσικών μεταλλικών νερών ... Ποτοποιία .. Ζυθοποιία 22 Κατασκευή προϊόντων από ελαστικό (καουτσούκ) και πλαστικές ύλες 22.22 Κατασκευή πλαστικών ειδών συσκευασίας. Οι αυτές δραστηριότητες πιστοποιούνται ως μόνες ασκούμενες και από την έκθεση επιθεώρησης του Τμήματος Βιομηχανίας της Περιφέρειας .... Ενώ στη σύντομη περιγραφή δραστηριότητας στο ίδιο έγγραφο αναφέρει: ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΑΕΡΙΟΥΧΩΝ ΠΟΤΩΝ, ΧΥΜΟΥ, ΝΕΡΟΥ, ΜΠΙΡΑΣ. Είναι δε χαρακτηριστικό ότι στην εν λόγω γνωστοποίηση αναφέρεται ότι δεν απαιτείται άδεια της Κτηνιατρικής Υπηρεσίας (της πλέον αρμόδιας για τον έλεγχο του Γάλακτος). Τα πιστοποιητικά ISO που προσκόμισε ενώπιον της επιτροπής, τόσο τα ελληνικά όσο και τα ξενόγλωσσα, πιστοποιούν την ανάδοχο για τους εξής τομείς: Παραγωγή και Εμπορία Εμφιαλωμένου Νερού, Αναψυκτικών, Φυσικών Χυμών, Iced Tea. Παραγωγή, Εμβарέλωση, Εμφιάλωση, Αποθήκευση και Εμπορία Μπύρας. Τα μόνα δε σχετικά έγγραφα που βρέθηκαν εντός του φακέλου και θα μπορούσαν να έχουν την όποια ελάχιστη σχέση με πιστοποίηση καταλληλότητας γάλακτος, είναι η υπ' αρ. ... βεβαίωση του ΕΦΕΤ που έχει δοθεί στην ανώνυμη εταιρία με την επωνυμία .... και η υπ' αρ. ... άδεια λειτουργίας εγκατάστασης παραγωγής γάλακτος, της Περιφέρειας ... που έχει εκδοθεί για την αυτή εταιρία ... Όμως από κανένα άλλο στοιχείο του φακέλου δεν προκύπτει οποιαδήποτε σχέση της εταιρίας ... με την ανάδοχο για την προμήθεια σε αυτή του γάλακτος που θα παρέχει στην

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

αναθέτουσα αρχή και την διασφάλιση της καταλληλότητάς του. Ειδικότερα, ενώ η ανάδοχος υπονοεί προφανώς ότι θα προμηθεύεται γάλα από την .... και εξ αυτού του λόγου προσκομίζει τα όποια πιστοποιητικά καταλληλότητας αυτής, στη συνέχεια προσπαθώντας να επεξηγήσει την πηγή χορήγησης του γάλακτος σε αυτή, προσκόμισε επιστολή της ανώνυμης εταιρίας με την επωνυμία .... Πλην όμως κανένα απολύτως στοιχείο έστω και ελάχιστης καταλληλότητας της εταιρίας ... δεν προσκομίστηκε από την ανάδοχο, ώστε να καταδειχθεί ότι αυτή πράγματι προμηθεύεται έστω και στοιχειωδώς κατάλληλο γάλα. Η μόνη αναφορά της ... σε οποιοδήποτε έγγραφο σχετίζεται με την ποιότητα του γάλακτος γίνεται στην μικροβιολογική εξέταση αυτής. Όμως η τελευταία γίνεται από ένα ιδιωτικό εργαστήριο, δεν έχει δημόσιο χαρακτήρα και δεν αποκαθιστά την έλλειψη προσκόμισης οποιασδήποτε νόμιμης διοικητικής άδειας της εν λόγω εταιρίας. Υπό τα δεδομένα αυτά είναι προφανές ότι η ανάδοχος δεν προσκόμισε ούτε ένα στοιχείο καταλληλότητας του προϊόντος του διαγωνισμού. Επαναλαμβάνουμε δε ότι η προμήθεια του διαγωνισμού δεν αφορά ένα τυχαίο καταναλωτικό προϊόν, αλλά αφορά γάλα, ένα προϊόν εξαιρετικά ευαίσθητο που απαιτεί ιδιαίτερες συνθήκες αποθήκευσης και διακίνησης, ειδικά οχήματα, ειδικές αδειοδοτήσεις και υπόκειται σε ειδική φορολογία. Και για ένα τέτοιο ευαίσθητο προϊόν η ανάδοχος δεν προσκόμισε κυριολεκτικά ούτε ένα στοιχείο καταλληλότητας ώστε να αποδείξει την τεχνική καταλληλότητά της για τη συμμετοχή της στον διαγωνισμό. Τόσο η επιτροπή αξιολόγησης όσο και η Οικονομική Επιτροπή της αναθέτουσας αρχής, δεν αξιολόγησαν ορθά τα ανωτέρω στοιχεία και έκριναν κατάλληλη την προσφορά της αναδόχου. Εάν αξιολογούσαν σωστά τα στοιχεία θα κατέληγαν στον συμπέρασμα ότι δεν προσκομίστηκε κανένα απολύτως στοιχείο καταλληλότητας τόσο της αναδόχου όσο και του προμηθευτή αυτής για το γάλα που δεσμεύθηκε να παρέχει στην αναθέτουσα αρχή. Μάλιστα τα όποια στοιχεία προσκόμισε όχι μόνο δεν επεξήγησαν αλλά έτι περισσότερο συσκοτίσαν την διαδικασία ελέγχου της καταλληλότητας του γάλακτος αφού αυτή τη στιγμή δεν δυνάμεθα να καταλάβουμε πως ακριβώς συνδέονται οι βιομηχανικές άδειες της ... με την ... που φέρεται να προμηθεύει με γάλα την προσωρινό ανάδοχο[...]



**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

15. Επειδή, σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής: «[...]ΕΠΙ ΤΟΥ ΠΡΩΤΟΥ ΛΟΓΟΥ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ. Η υπ' αρ. 185/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... είναι καθ' όλα νόμιμη και περιέχει ειδική, πλήρη, σαφή και εμπειριστατωμένη αιτιολογία. Σύμφωνα δε με το άρθρο 2.2.4 της ένδικης διακήρυξης, το οποίο φέρει τον τίτλο «Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας» αναγράφεται ότι: «[...]». Η οριστική ανάδοχος εταιρεία με την επωνυμία «...», με αριθμό Γ.Ε.Μ.Η. ...έχει ως σκοπό σύμφωνα με το άρθρο 4 του καταστατικού της: 1. την παρασκευή και η συσκευασία (τυποποίηση) αεριούχων ποτών και διαφόρων χυμών, φυσικών μεταλλικών και επιτραπέζιων υδάτων, οιοπνευματωδών ποτών, ζύθου, γαλακτοκομικών προϊόντων, ελαιόλαδων και ελαιόκαρπων, η κονσερβοποίηση παντός είδους φρούτων και χυμών και η συσκευασία ζαχάρεως, μαρμελάδων και λοιπών ειδών (Βιοτεχνικός κλάδος). 2. α) Η εμπορία τυποποιημένων αεριούχων και οιοπνευματωδών ποτών, ζύθου, φυσικών μεταλλικών και επιτραπέζιων υδάτων, γαλακτοκομικών προϊόντων, ελαιόλαδων και ελαιόκαρπων κονσερβοποιημένων φρούτων, μαρμελάδων, χυμών και συσκευασμένης ζαχάρεως και πάσης φύσεως εμπορευμάτων β) η εκ του εσωτερικού και εξωτερικού εισαγωγή των ανωτέρω ειδών και η αντιπροσώπευση έμπορο βιομηχανικών και έμπορο βιοτεχνικών οίκων του εσωτερικού και εξωτερικού, γ) Η διενέργεια είτε επί ιδίω αυτής ονόματι και δια ιδίου αυτής λογαριασμού είτε υπό την ιδίαν αυτής επωνυμίας, αλλά δια λογαριασμόν και ως εκπρόσωπος αλλοδαπών, εταιρειών ή οίκων προς πραγμάτωσιν του ως άνω σκοπού της, ως επίσης και η μεσολάβησις υπό την ιδίαν αυτής επωνυμίας ως πράκτωρ, παραγγελιοδόχος και αντιπρόσωπος αλλοδαπών Εταιρειών (Εμπορικός Κλάδος). Η Επιτροπή του Διαγωνισμού ορθά έκρινε ότι η ανάδοχος εταιρεία πληροί τις προϋποθέσεις, καθώς από την λεκτική και μόνο διατύπωση των προϋποθέσεων καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας προκύπτει ότι, δεν υπάρχει αυστηρός περιορισμός στα κριτήρια επιλογής ως προς την συμμετοχή εταιρειών και επιχειρήσεων που δραστηριοποιούνται στην εμπορία ποτών και τροφίμων. Η συγκεκριμένη διατύπωση ορθώς δηλαδή, δεν περιορίζει τον ανταγωνισμό, αλλά παράλληλα επιτρέπει σε πολλές εταιρείες να λάβουν μέρος στην

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

διαγωνιστική διαδικασία, περιγράφοντας το βασικό πλαίσιο συμμετοχής και τις προϋποθέσεις αυτού. Άλλωστε και με τη συμμετοχή περισσότερων εταιρειών στον εν λόγω διαγωνισμό, θα ήταν δυνατή και η επίτευξη της οικονομικότερης προσφοράς για τον Δήμο μας. Επιπλέον ρητά και ανεπιφύλακτα η ανάδοχος εταιρεία δήλωσε στην από 13/01/2022 υπεύθυνη δήλωσή της ότι «... 7. Η εταιρεία λειτουργεί μέχρι σήμερα και σύμφωνα με τον κώδικα Τροφίμων και Ποτών και τις σχετικές υγειονομικές διατάξεις. 8. Τα προϊόντα τα οποία εμπορευόμαστε παράγονται στην ... στο Εργοστάσιο της ..., που εδρεύει στην ...». Ομοίως και η εταιρεία ... σε δήλωσή της αναφέρει ότι «Με την παρούσα επιστολή επιθυμούμε να σας γνωστοποιήσουμε πως η εταιρεία μας με την επωνυμία ... με ΑΦΜ ..., Δ.Ο.Υ. ... , που εδρεύει στην ... και παράγει τα γαλακτοκομικά προϊόντα με το διακριτικό «απλώς», συνεργάζεται για τις διανομές στο νησί της ... με την εταιρεία .... που εδρεύει στη ..., περιοχή ... , ΑΦΜ ..., Δ.Ο.Υ....». Επομένως η Επιτροπή του ως άνω Διαγωνισμού ορθά δέχθηκε την προσφορά της αναδόχου, αφού ουδέποτε δήλωσε ότι η ίδια θα παράγει το γάλα, αλλά ασκούσα εμπορία θα το προμηθεύεται η ίδια από την εταιρεία «....». Συμπερασματικά, όπως προκύπτει και από το κείμενο της διακήρυξης, σε κανένα σημείο δεν προβλέπεται απαίτηση, όρος ή υποχρέωση εν γένει ή να μπορεί να προκύπτει ότι απαιτείται οι διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς να διαθέτουν συγκεκριμένο ΚΑΔ. Ενόψει τούτων, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό (ΣτΕ 39/2017, ΔΕφΠατρ 39/2017, ΣτΕ 5022/2012). Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή δεν δύναται νομίμως να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία διακήρυξη (C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ 28, και απόφαση Medipac C-6/05, EU:C:2007, 337, σκέψη 54. Από όλα τα ανωτέρω καθίσταται σαφές ότι ο πρώτος λόγος προσφυγής είναι απορριπτός και προδήλως αβάσιμος. ΕΠΙ ΤΟΥ ΔΕΥΤΕΡΟΥ

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

ΛΟΓΟΥ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ. Η ανάδοχος εταιρεία νομίμως προσκόμισε την από 13/01/2022 υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της, ο οποίος ρητά και ανεπιφύλακτα δήλωσε ότι «8. Τα προϊόντα τα οποία εμπορευόμαστε παράγονται στην ... στο Εργοστάσιο της ..., που εδρεύει στην ...». Η εταιρεία δε «...» σύμφωνα με το κωδικοποιημένο καταστατικό που μας προσκομίσθηκε, προέρχεται από την τροποποίηση του καταστατικού με αρ. συμβολαίου ... της συμβολαιογράφου ..., δυνάμει του οποίου νομίμως συστάθηκε η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «...». Επομένως, όποια έγγραφα προσκομίσθηκαν αφορώντα την ..., ουσιαστικά αφορούν την εταιρεία .... Ορθώς, έτσι έκρινε η Επιτροπή του συγκεκριμένου Διαγωνισμού, αφού η εταιρεία ... διαθέτει τα σχετικά έγγραφα για την πιστοποίηση καταλληλότητας γάλακτος, διαθέτει δε και νόμιμη άδεια λειτουργίας εγκατάστασης και παραγωγής γάλακτος της Περιφέρειας .... Συνεπώς, με βεβαιότητα προκύπτει ότι η υπ' αριθ. 185/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, του Δήμου ..., περί ορισμού οριστικού αναδόχου του διαγωνισμού, με αντικείμενο «Προμήθεια Γάλακτος για τις ανάγκες του εργατοτεχνικού προσωπικού του Δήμου ... έτους 2022», είναι ειδικώς αιτιολογημένη και σύμφωνη με τον, Ν.4412/2016, και τους όρους της οικείας διακήρυξης, και ότι ο δεύτερος λόγος προσφυγής της αιτούσας, είναι προδήλως αβάσιμος και μη νόμιμος. [...]».

16. Επειδή, σύμφωνα με την ασκηθείσα παρέμβαση: «[...]Η εταιρεία μας, προσκόμισε, νόμιμα και εμπρόθεσμα, δυνάμει της παραγράφου της Διακήρυξης του ως άνω Δημόσιου Διαγωνισμού « 2.2.6.2 Αποδεικτικά μέσα», όπως συνάγεται ασφαλώς από τον σχετικό φάκελο του ως άνω Δημόσιου Διαγωνισμού, τα στοιχεία μητρώου της που διατηρεί, νόμιμα, στην Ανεξάρτητη Αρχή Δημόσιων Εσόδων, από τα οποία, εμφανώς αποδεικνύεται, με τον πιο ξεκάθαρο τρόπο, ότι ασκούμε, ξεκάθαρα, την δραστηριότητα με το αντικείμενο(γάλα) του ως άνω Δημόσιου Διαγωνισμού. Ειδικότερα, όπως συνάγεται από το επισυναπτόμενο έντυπο (που υφίσταται στον φάκελο ήδη του ως άνω Δημόσιου Διαγωνισμού) ΣΤΟΙΧΕΙΩΝ ΜΗΤΡΩΟΥ ΜΑΣ, με αριθμό σχετικού παρόντος, ένα (1), ασκούμε δραστηριότητα, μεταξύ άλλων, και : α) ΧΟΝΔΡΙΚΟ ΕΜΠΟΡΙΟ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΚΑΙ ΚΡΕΜΑΣ ΣΕ ΣΤΕΡΕΕΣ ΜΟΡΦΕΣ-Κωδικός ..., β) ΧΟΝΔΡΙΚΟ ΕΜΠΟΡΙΟ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΚΑΙ ΚΡΕΜΑΣ, ΜΕ

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

ΠΕΡΙΣΣΟΤΕΡΟ ΑΠΟ 6% ΛΙΠΟΣ, ΟΧΙ ΣΥΜΠΥΚΝΩΜΕΝΩΝ Η ΖΑΧΑΡΟΥΧΩΝ- Κωδικός ..., ΧΟΝΔΡΙΚΟ ΕΜΠΟΡΙΟ ΓΙΑΟΥΡΤΙΟΥ ΚΑΙ ΑΛΛΩΝ ΕΙΔΩΝ ΖΥΜΩΜΕΝΟΥ Η ΟΞΙΝΙΣΜΕΝΟΥ ΓΑΛΑΚΤΟΣ Η ΚΡΕΜΑΣ- Κωδικός ... Τα ως άνω βásiμα, νόμιμα και αποδεδειγμένα, επικυρώνονται, από το αναρτημένο, με αριθμό πρωτ. ... στο ΓΕΜΗ, κωδικοποιημένο καταστατικό της εταιρείας μας, με αριθμό σχετικού παρόντος, δύο (2), στο άρθρο 4 του οποίου με τίτλο «ΣΚΟΠΟΣ», αναφέρεται με τον πιο ξεκάθαρο τρόπο « Σκοπός της συνιστωμένης Εταιρείας είναι η παρασκευή και η συσκευασία (τυποποίησης) αεριούχων ποτών και διαφόρων χυμών, φυσικών μεταλλικών και επιτραπέζιων υδάτων, οينوπνευματωδών ποτών, ζύθου, γαλακτοκομικών προϊόντων, ελαιόλαδων και ελαιόκαρπων, η κονσερβοποίησης παντός είδους φρούτων και χυμών και η συσκευασία ζαχάρεως, μαρμελάδων και λοιπών ειδών (Βιοτεχνικός κλάδος). 2. α) Η εμπορία τυποποιημένων αεριούχων και οينوπνευματωδών ποτών, ζύθου, φυσικών μεταλλικών και επιτραπέζιων υδάτων, γαλακτοκομικών προϊόντων, ελαιόλαδων και ελαιόκαρπων κονσερβοποιημένων φρούτων, μαρμελάδων, χυμών και συσκευασμένης σακχάρεως και πάσης φύσεως εμπορευμάτων». Αυτονόητα, λοιπόν, η οικονομική επιτροπή, που μας αναγνώρισε αναδόχους του ως άνω Δημόσιου Διαγωνισμού, εξέτασε, τα ως άνω, αποδεικτικά έγγραφα και απεφάνθη ΟΡΘΩΣ ότι η εταιρείας μας πληρεί, λέξη προς λέξη και στο σύνολο της, τους όρους και τις προϋποθέσεις της ως άνω Διακήρυξης και τα περί αντιθέτου αναγραφόμενα, από την ενιστάμενη εταιρεία, καθίστανται παντελώς αβάσιμα, αναληθή και αντίθετα στα συναλλακτικά χρηστά ήδη και την καλή πίστη, επιφυλασσόμενης της εταιρείας μας για κάθε νόμιμο δικαίωμα της, για το άκρως ψευδές και συκοφαντικό γεγονός που αναφέρει, περί (δήθεν) μη διάθεσης μας σχετικού ΚΑΔ και περί (δήθεν) φορολογικών παραβάσεων (ΑΝΤΙΚΡΟΥΣΗ ΔΕΥΤΕΡΟΥ- αβάσιμου - ΛΟΓΟΥ ΕΝΣΤΑΣΕΩΣ. Στην υπ'αριθμ.... Διακήρυξη του ως άνω Δημόσιου Διαγωνισμού και στην παράγραφο « 2.3.2 τεχνική Προσφορά» που αφορά τους όρους συμμετοχής σ' αυτόν και με τίτλο «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» αναφέρονται οι όροι και οι βασικές τεχνικές προδιαγραφές που απαιτείται να φέρει το Προϊόν, για το οποίο εκδόθηκε η ως άνω Διακήρυξη. Η εταιρεία μας, όπως ομολογείται από

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

την ενιστάμενη εταιρεία, δήλωσε, νόμιμα και εμπρόθεσμα, δυνάμει της παραγράφου Διακήρυξης του ως άνω Δημόσιου Διαγωνισμού «2.2.6.2 Αποδεικτικά μέσα», όπως συνάγεται ασφαλώς από τον φάκελο του επίδικου διαγωνισμού, ότι προμηθεύεται γάλα από την εταιρεία με την επωνυμία «....», της οποίας η επωνυμία τροποποιήθηκε, νόμιμα, σε «....», όπως συνάγεται από με αριθμό σχετικού παρόντος, τρία (3V αριθμό πρωτ.Ι... η 2-02-2021 στο ΓΕΜΗ κωδικοποιημένο καταστατικό τροποποίησης της επωνυμίας διαθέτοντας το ίδιο αριθμό φορολογικού μητρώου, ΑΡΑ ΠΡΟΚΕΙΤΑΙ ΓΙΑ ΤΗΝ ΙΔΙΑ ΚΑΙ ΑΥΤΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ, Η ΟΠΟΙΑ ΤΡΟΠΟΠΟΙΗΣΕ ΜΟΝΟ ΤΗΝ ΕΠΩΝΥΜΙΑ ΤΗΣ και, όπως ομολογείται από την ενιστάμενη, προσκομίσαμε όλα τα κατάλληλα αποδεικτικά έγγραφα -πιστοποιητικά αυτής (της μίας και αυτής εταιρείας), που αποδεικνύουν την άριστη καταλληλότητα του προϊόντος γάλακτος του ως άνω Δημόσιου Διαγωνισμού. Άρα, ομολογείται, η άριστη καταλληλότητα του προϊόντος, από την ίδια την ενιστάμενη. Το γεγονός, ότι η ενιστάμενη, τεχνηέντως, επικαλείται «αδυναμία» αντίληψης της σχέσης των εταιρειών (που δεν είναι δύο αλλά μία και αυτό εταιρεία) «....» και «....», όπως αναφέρει, δεν οφείλεται σε οιαδήποτε παράβαση της ως άνω διακήρυξης, αλλά σε εμφανή παράλειψη( η δόλια ψευδή αναφορά; ) της ενιστάμενης, να ελέγξει ενδελεχώς τα προσκομισθέντα έγγραφα μας και τον φάκελο της ως άνω Διακήρυξης, από τα οποία συνάγεται με ασφάλεια, ότι δεν πρόκειται για δύο εταιρείες αλλά ΓΙΑ ΜΙΑ ΚΑΙ ΑΥΤΗ, που άλλαξε απλά την επωνυμία της».

17. Επειδή, στο άρθρο 18 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), παράγραφος 1 του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «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 συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. [...]».

18. Επειδή, στο άρθρο 53 («Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης») παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης [...] περιέχουν ιδίως : [...] ιε) [...] τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87 [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς. ιη) όλους τους γενικούς και ειδικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης [...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κλπ.) [...].»

19. Επειδή, στο άρθρο 91 («Λόγοι απόρριψης προσφορών») παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «[...] Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102 [...].»

20.Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη: «1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης»: *«Αντικείμενο της παρούσας είναι η προμήθεια γάλακτος για τις ανάγκες του εργατοτεχνικού προσωπικού του Δήμου ... έτους 2022. Ο Δήμος ... θα προβεί στη διαδικασία του ανοιχτού διαγωνισμού. Τα παρεχόμενες είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : ...* [...]2.2.4 «Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας»: *«Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας συμβάσεως απαιτείται να ασκούν δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της σύμβασης. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο παράρτημα Χί του*

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

*Προσαρτήματος Α' του Ν.4412/2016. Εφόσον οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν ειδική έγκριση ή να είναι μέλη συγκεκριμένου οργανισμού για να μπορούν να παράσχουν τη σχετική υπηρεσία στη χώρα καταγωγής τους, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να τους ζητήσει να αποδείξουν ότι διαθέτουν την έγκριση αυτή ή ότι είναι μέλη του εν λόγω οργανισμού και να τους καλέσει να προβούν σε έννοκη δήλωση ενώπιον συμβολαιογράφου σχετικά με την άσκηση συγκεκριμένου επαγγέλματος»[...] [...]2.2.6 «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. Στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8. της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται να αποδεικνύουν, κατά τα οριζόμενα στις παραγράφους 2.2.9.1 και 2.2.9.2, ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση»[...] 2.2.6.2 «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, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας»[...]2.2.9.2[...] Β. 2. Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής*

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

Ένωσης προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του αντίστοιχου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α΄ του ν. 4412/2016, με το οποίο πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και αφετέρου το ειδικό επάγγελμά τους. Στην περίπτωση που χώρα δεν τηρεί τέτοιο μητρώο, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη - μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας ότι δεν τηρείται τέτοιο μητρώο και ότι ασκεί τη δραστηριότητα που απαιτείται για την εκτέλεση του αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού ή πιστοποιητικό που εκδίδεται από την οικεία υπηρεσία του Γ.Ε.Μ.Η. των ως άνω Επιμελητηρίων. Για την απόδειξη άσκησης γεωργικού ή κτηνοτροφικού επαγγέλματος, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν σχετική βεβαίωση άσκησης επαγγέλματος, από αρμόδια διοικητική αρχή ή αρχή Οργανισμού Τοπικής Αυτοδιοίκησης. Επισημαίνεται ότι, τα δικαιολογητικά που αφορούν στην απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4 (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) γίνονται αποδεκτά, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, εκτός εάν, σύμφωνα με τις ειδικότερες διατάξεις αυτών, φέρουν συγκεκριμένο χρόνο ισχύος. [...] 2.4.3.2 «Τεχνική Προσφορά» Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος I της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο Παράρτημα I Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της



**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν. Οι υποψήφιοι προμηθευτές, την ημέρα κατάθεσης της προσφοράς τους θα καταθέσουν υποχρεωτικά, με ποινή αποκλεισμού, και δείγμα του προσφερόμενου γάλακτος, το οποίο θα συνοδεύεται από ανάλυση από αναγνωρισμένο εργαστήριο. Η ετικέτα του προσφερόμενου γάλακτος θα επισυνάπτεται στην προσφορά, την οποία θα καταθέσουν οι υποψήφιοι προμηθευτές. Παρακάτω παρουσιάζονται αναλυτικότερα οι βασικές τεχνικές προδιαγραφές στις οποίες χρειάζεται να ανταποκρίνεται :

1. Περιγραφή είδους : λευκό φρέσκο παστεριωμένο αγελαδινό γάλα πλήρες σε λιπαρά ή χαμηλής περιεκτικότητας σε λιπαρά.

2. Περιεκτικότητα σε λιπαρά : 3,55 % με μέγιστη απόκλιση  $\square$  0,5 % (για το πλήρες σε λιπαρά γάλα) ή 1,55 % με μέγιστη απόκλιση  $\square$  0,5 % (για το γάλα χαμηλής περιεκτικότητας σε λιπαρά, αντίστοιχα).

3. Σημείο πήξης : το πολύ  $-0,520^{\circ}\text{C}$ .

4. Ελάχιστη περιεκτικότητα σε πρωτεϊνικές ουσίες : 32 γραμμάρια ανά λίτρο.

5. Στερεό υπόλειμμα άνευ λίπους : τουλάχιστον 8,50 %.

6. Αρνητική αντίδραση στη δοκιμασία φωσφατάσης.

7. Θετική αντίδραση στη δοκιμασία υπεροξειδάσης.

8. Παθογόνα μικρόβια (*Listeria monocytogenes*, *salmonella* spp.) : απουσία σε 25 g.,  $n=5$ ,  $c=0$ ,  
 $m=0$ ,  $M=0$ .

9. Κολοβακτηρίδια (ανά ml) :  $n=5$ ,  $c=1$ ,  $m=0$ ,  $M=5$ .

10. Περιεκτικότητα σε μικρόβια στους  $21^{\circ}\text{C}$  (μετά από επώαση πέντε ημερών στους  $60^{\circ}\text{C}$ ) ανά

ml:  $n=5$ ,  $c=1$ ,  $m=5 \times 10^4$ ,  $M=5 \times 10^5$ .

όπου :

$n$  = αριθμός μονάδων δειγματοληψίας που αποτελούν το δείγμα,

$m$  = τιμή κατωφλίου του αριθμού των βακτηρίων. Το αποτέλεσμα θεωρείται ικανοποιητικό αν σε καμιά μονάδα δειγματοληψίας ο αριθμός των βακτηρίων δεν υπερβαίνει το  $m$ .

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

$M$  = οριακή τιμή του αριθμού των βακτηρίων. Το αποτέλεσμα θεωρείται ως μη ικανοποιητικό αν σε μία ή περισσότερες μονάδες δειγματοληψίας ο αριθμός των βακτηρίων είναι τουλάχιστον ίσος προς  $M$ ,  $c$  = αριθμός μονάδων δειγματοληψίας των οποίων ο αριθμός των βακτηρίων μπορεί να κυμαίνεται μεταξύ  $m$  και  $M$ . Το δείγμα θεωρείται ακόμα αποδεκτό αν στις άλλες μονάδες δειγματοληψίας ο αριθμός βακτηρίων δεν υπερβαίνει το  $m$ .

11. Ημερομηνία λήξης: Εντός 7 ημερών από την παστερίωση.

12. Συσκευασία: Αεροστεγής είτε από υλικό tetrapack με βιδωτό καπάκι ασφαλείας είτε από υλικό

PVC με βιδωτό καπάκι ασφαλείας, είτε σε γυάλινη φιάλη με καπάκι ασφαλείας, σύμφωνα με τον

Κώδικα Τροφίμων και Πότων.

Επί της συσκευασίας θα υπάρχουν ευδιάκριτα και σε εμφανές σημείο:

1. Η ένδειξη «φρέσκο γάλα» καθώς προορίζεται για άμεση κατανάλωση.

2. Η διάρκεια κατανάλωσής του, η οποία δεν θα υπερβαίνει τις επτά (7) ημέρες συμπεριλαμβανομένης και της ημέρας παστερίωσης.

3. Η θερμοκρασία συντήρησής του.

4. Ειδικό σήμα αναγνώρισης με την εξής μορφή:

Σχήμα ωοειδές

Την χώρα στην οποία ευρίσκεται η εγκατάσταση παραγωγής και τυποποίησης του προϊόντος ολογράφως ή ως κωδικός με δύο (2) γράμματα σύμφωνα με το πρότυπο ISO.

Θα φέρει τον αριθμό έγκρισης της εγκατάστασης παραγωγής ή κατά παρέκκλιση αυτόν της πρώτης ή δεύτερης συσκευασίας (εάν τα προϊόντα υποστούν περαιτέρω μεταποίηση σε άλλη εγκατάσταση).

Επί της συσκευασίας θα υπάρχουν ευδιάκριτα και σε εμφανές σημείο:

1. Η ένδειξη «φρέσκο γάλα» καθώς προορίζεται για άμεση κατανάλωση.

2. Η διάρκεια κατανάλωσής του, η οποία δεν θα υπερβαίνει τις επτά (7) ημέρες

συμπεριλαμβανομένης και της ημέρας παστερίωσης.

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

3. Η θερμοκρασία συντήρησής του.

4. Ειδικό σήμα αναγνώρισης με την εξής μορφή:

Σχήμα ωοειδές

Την χώρα στην οποία ευρίσκεται η εγκατάσταση παραγωγής και τυποποίησης του προϊόντος ολογράφως ή ως κωδικός με δύο (2) γράμματα σύμφωνα με το πρότυπο ISO. Θα φέρει τον αριθμό έγκρισης της εγκατάστασης παραγωγής ή κατά παρέκκλιση αυτόν της πρώτης ή δεύτερης συσκευασίας (εάν τα προϊόντα υποστούν περαιτέρω μεταποίηση σε άλλη εγκατάσταση)[...].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 δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας[...].ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι-ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ[...].ΑΡΘΡΟ 1<sup>ο</sup> «Αντικείμενο της Προμήθειας/Χαρακτηριστικά» Οι κάτωθι τεχνικές προδιαγραφές αφορούν την προμήθεια γάλακτος για το εργατοτεχνικό προσωπικό του Δήμου ... για το έτος 2022, στο πλαίσιο που ορίζεται ειδικά από τις διατάξεις της ΥΠΟΠΑΡΑΓΡΑΦΟΥ ΣΤ.8: ΑΡΣΗ ΕΜΠΟΔΙΩΝ ΣΤΟΝ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟ ΣΤΟΝ ΚΛΑΔΟ ΤΗΣ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ – ΡΥΘΜΙΣΕΙΣ ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΪΟΝΤΩΝ, ΤΟΥ Ν. Ν. 4254/2014 (ΦΕΚ 85 Α'7-7-2014 «Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας στο πλαίσιο εφαρμογής του ν. 4046/2012 και άλλες διατάξεις.»

21. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005, 31/2003), όσο και τους

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (Ολ ΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27).

22. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

23. Επειδή, επί του πρώτου λόγου της προσφυγής σημειώνονται τα ακόλουθα: Όπως προκύπτει από την συνδυασμένη ερμηνεία κι εφαρμογή των όρων 2.2.4, 2.2.6, 2.2.9.2 B2, 2.4.6 της διακήρυξης, ο υποψήφιος ανάδοχος οφείλει, επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς του, ν'αποδεικνύει ότι τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, όσο και κατά τον χρόνο της κατακύρωσης (όπως και μεταγενέστερα κατά το χρόνο σύναψης της σύμβασης) διαθέτει την απαιτούμενη επαγγελματική δραστηριότητα, ήτοι ότι ασκεί συναφή με το αντικείμενο της παρούσας διακήρυξης επαγγελματική δραστηριότητα. Τούτο δε αποδεικνύεται για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς διά της υποβολής με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης βεβαίωσης εγγραφής σε επαγγελματικό επιμελητήριο/μητρώο. Ειδικότερα δε στη διακήρυξη ορίζεται ότι: «Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

*οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού ή πιστοποιητικό που εκδίδεται από την οικεία υπηρεσία του Γ.Ε.Μ.Η. των ως άνω Επιμελητηρίων. Για την απόδειξη άσκησης γεωργικού ή κτηνοτροφικού επαγγέλματος, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν σχετική βεβαίωση άσκησης επαγγέλματος, από αρμόδια διοικητική αρχή ή αρχή Οργανισμού Τοπικής Αυτοδιοίκησης».*

24. Επειδή, εν προκειμένω, ως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης, ο παρεμβαίνων προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης το με αριθμ.πρωτ. ... Γενικό Πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου ..., το με αριθμ. πρωτ. ... πιστοποιητικό εκπροσώπησης και την με αριθμ. πρωτ. ... βεβαίωση-Ανακοίνωση του Επιμελητηρίου ... περί καταχώρισης στο Γενικό Εμπορικό Μητρώο ... στοιχείων της Εταιρείας με την επωνυμία ... ..., από τα οποία προκύπτει ότι η ως άνω εταιρεία είναι εγγεγραμμένη στο Γενικό Εμπορικό Μητρώο με αριθμ. ΓΕΜΗ ..., επίσης τα στοιχεία των μελών Δ.Σ και του νομίμου εκπροσώπου αυτής. Δεδομένων δε όσων εκτέθηκαν στην προηγούμενη σκέψη, ειδικά για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς ουδέν άλλο, πέραν της εγγραφής τους σε επαγγελματικό μητρώο ζητείται από τη διακήρυξη προς απόδειξη της καταλληλότητας τους για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας κι, επομένως ορθώς έγινε δεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος. Συνεπώς, άνευ ερείσματος στη διακήρυξη και σε κάθε περίπτωση αλυσιτελής τυγχάνει ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι το στοιχείο της συνάφειας της επαγγελματικής δραστηριότητας κρίνεται βάσει της κωδικοποίησης ΚΑΔ καθώς τούτο δεν προβλέπεται από τη διακήρυξη κι, επομένως δεν θα μπορούσε η προσφορά του παρεμβαίνοντος ν'απορριφθεί για τέτοιο λόγο που συνιστά επιπλέον προϋπόθεση των ήδη προβλεπόμενων στη διακήρυξη. Άλλωστε, ο παρεμβαίνων προσκόμισε με την προσφορά την από 13-01-2022 Υπεύθυνη δήλωση του ίδιου καθώς και την από 14-01-2022 βεβαίωση του παραγωγού του γάλακτος, ήτοι της εταιρείας «...» σύμφωνα με τις οποίες ο παρεμβαίνων εμπορεύεται γαλακτοκομικά προϊόντα και ειδικότερα συνεργάζεται με την ως άνω εταιρεία για τη διανομή στη ... του γάλακτος που η τελευταία παράγει. Τις

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

ως άνω υπεύθυνες δηλώσεις ουδόλως αμφισβήτησε ως προς την γνησιότητα ή/και την αλήθεια του περιεχομένου τους ο προσφεύγων. Αλυσιτελείς για τους προαναφερθέντες λόγους προβάλλουν και οι λοιποί εκατέρωθεν ισχυρισμοί του προσφεύγοντος και της αναθέτουσας αρχής για το κατά πόσο συνιστούν άσκηση πραγματικής επαγγελματικής δραστηριότητας οι αναγραφόμενες στο κωδικοποιημένο καταστατικό του παρεμβαίνοντος κάτωθι δραστηριότητες: «[...]άρθρο 4. την παρασκευή και η συσκευασία (τυποποίηση) [...] γαλακτοκομικών προϊόντων, [...] 2. α) Η εμπορία τυποποιημένων αεριούχων και οιοπνευματωδών ποτών, ζύθου [...] γαλακτοκομικών προϊόντων [...] β) η εκ του εσωτερικού και εξωτερικού εισαγωγή των ανωτέρω ειδών και η αντιπροσώπευση έμπορο βιομηχανικών και έμπορο βιοτεχνικών οίκων του εσωτερικού και εξωτερικού, γ) Η διενέργεια είτε επί ιδίω αυτής ονόματι και δια ίδιου αυτής λογαριασμού είτε υπό την ιδίαν αυτής επωνυμίας, αλλά δια λογαριασμόν και ως εκπρόσωπος αλλοδαπών, εταιρειών ή οίκων προς πραγμάτωσιν του ως άνω σκοπού της, ως επίσης και η μεσολάβησις υπό την ιδίαν αυτής επωνυμίας ως πράκτωρ, παραγγελιοδόχος και αντιπρόσωπος αλλοδαπών Εταιρειών (Εμπορικός Κλάδος). Συνεπώς, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει ν'απορριφθεί.

25. Επειδή, επί του δεύτερου λόγου της προσφυγής σημειώνονται τα ακόλουθα: Καταρχήν, ο υπό κρίση λόγος της προσφυγής προβάλλεται αορίστως. Τούτο δε διότι, από την επισκόπηση του υπό κρίση λόγου προκύπτει ότι αναφέρεται στην μη πλήρωση από μέρος του παρεμβαίνοντος του κριτηρίου της τεχνικής κι επαγγελματικής ικανότητας/ καταλληλότητας, ως κριτηρίου ποιοτικής επιλογής. Πλην, όμως, στη διακήρυξη, ουδόλως προσδιορίζεται τέτοιο κριτήριο ούτε και τα αποδεικτικά μέσα που ν' αποδεικνύουν την πλήρωση αυτού. Περαιτέρω, ακόμη κι αν υποτεθεί ότι με τον υπό κρίση λόγο ο προσφεύγων αναφέρεται στο περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς, όπως αυτό προσδιορίζεται στο άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης και πάλι δεν προσδιορίζεται/εξειδικεύεται με ποιον τρόπο παραβιάζεται η συγκεκριμένη διάταξη, λαμβανομένου υπόψη ότι είναι αφ'εαυτής ιδιαίτερος εκτεταμένη και περαιτέρω παραπέμπει και στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης, ως προς τα απαιτούμενα στοιχεία που θα πρέπει σε κάθε περίπτωση

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

ν'αποδεικνύονται με την προσφορά (βλ. σκέψη 20 και διακήρυξη άρθρο 2.4.3.2 και Παράρτημα Ι). Σε κάθε περίπτωση σε ό,τι αφορά τον ισχυρισμό του προσφεύγοντος ότι δεν μπορούν να γίνουν δεκτά τα πιστοποιητικά που προσκομίστηκαν για την γαλακτοπαραγωγό εταιρεία ..., από τα οποία και μόνο αποδεικνύεται η καταλληλότητα του υπό προμήθεια είδους, και τούτο διότι, κατά τον προσφεύγοντα, δεν προκύπτει η σύνδεσή της ανωτέρω εταιρείας με τον παρεμβαίνοντα, τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος. Τούτο δε διότι ο παρεμβαίνων νομίμως κι εμπροθέσμως με την προσφορά του προσκόμισε την από 13/01/2022 υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου του, ο οποίος δήλωσε ότι: «8. Τα προϊόντα τα οποία εμπορευόμαστε παράγονται στην ... στο Εργοστάσιο της ..., που εδρεύει στην ...». Η εν λόγω εταιρεία ... ταυτίζεται όμως με την εταιρεία «...», της οποίας η επωνυμία τροποποιήθηκε, νόμιμα, σε «...», όπως προκύπτει από το προσκομισθέν με την προσφορά καταχωρηθέν στο ΓΕΜΗ κωδικοποιημένο καταστατικό τροποποίησης της επωνυμίας διαθέτοντας το ίδιο αριθμό ΓΕΜΗ (βλ. και την ΑΝΑΚΟΙΝΩΣΗ Καταχώρισης στο Γενικό Εμπορικό Μητρώο και δημοσίευσης στο διαδικτυακό τόπο του Γ.Ε.ΜΗ, στοιχείων της Ανώνυμης Εταιρείας με την επωνυμία «...», δ.τ. «...» και αριθμό Γ.Ε.ΜΗ.: .../με αριθμό ... / 13.11.2020 απόφαση της Υπηρεσίας ΓΕΜΗ του Επιμελητηρίου μας (ΑΔΑ: ...) με την οποία εγκρίθηκε η τροποποίηση του άρθρου 1 του καταστατικού της Ανώνυμης Εταιρείας με την επωνυμία «...», δ.τ. «...» και αριθμό Γ.Ε.ΜΗ.: ..., σύμφωνα με την από 10-11-2020 απόφαση της Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της). Επομένως, όποια έγγραφα προσκομίστηκαν αφορώντα την ..., τα οποία δεν αμφισβητούνται ως προς την ορθότητα και νομιμότητα τους από τον προσφεύγοντα, ουσιαστικά αφορούν την εταιρεία .... Ορθώς, έτσι έκανε δεκτή η Επιτροπή του συγκεκριμένου Διαγωνισμού την προσφορά του παρεμβαίνοντος εφόσον η εταιρεία ... διαθέτει τα σχετικά έγγραφα για την πιστοποίηση καταλληλότητας γάλακτος και νόμιμη άδεια λειτουργίας εγκατάστασης και παραγωγής γάλακτος της Περιφέρειας ... και τούτο δεν αμφισβητείται από τον προσφεύγοντα. Συνεπώς και ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει ν'απορριφθεί.

**Αριθμός Απόφασης: 755/2022**

26. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει ν'απορριφθεί και να γίνει δεκτή η παρέμβαση.

27. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη πρέπει να καταπέσει το καταβληθέν παράβολο, υπό την επιφύλαξη όσων εκτέθηκαν υπό τη σκέψη 1.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου κατά το ποσό των 915,37 ευρώ και την επιστροφή ποσού 91,63 ευρώ, ως αχρεωστήτως καταβληθέντος.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 6-5-2022 και εκδόθηκε στις 20-5-2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ ΚΑΝΑΒΑ**

Δυνάμει της υπ'αριθμ.

40/2022 Πράξης Προέδρου

της ΕΑΔΗΣΥ

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**