

**Η**

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

**6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 28 Ιουνίου 2019 με την εξής σύνθεση: Μαργαρίτα Κανάβα, Πρόεδρος, Ειρήνη Αψοκάρδου-Εισηγήτρια και Απόστολος Σιαπέρας Μέλη.

Για να εξετάσει την από 20-05-2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 604/21.5.2019 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» (εφεξής «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ....., στο ....., ΤΚ ....., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Δήμου Τρίπολης (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....» (εφεξής «παρεμβαίνουσα»), με έδρα τον ....., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται: 1) Να διαταχθεί η αποσφράγιση της οικονομικής της προσφοράς, 2) Να γίνει δεκτή η προσφορά της, 3) Να απορριφθεί η προσφορά της παρεμβαίνουσας και 4) Να ανακληθεί η με αρ. 189/2019 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, άλλως τροποποιηθεί τόσο κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της όσο και κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας.

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της ως άνω προσφυγής και τη διατήρηση του κύρους της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αψοκάρδου  
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 6.860 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 277252906959 0719 0034, το από 20-05-2019 αποδεικτικό τραπεζικής συναλλαγής της Τράπεζας Πειραιώς για την πληρωμή του εν λόγω παραβόλου και εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»). Το ποσό του παραβόλου υπολογίζεται με βάση τη συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη του διαγωνισμού, 1.371.817,30€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2.Επειδή με την υπ' αριθμ. 41971/20.12.2018 Διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό με αντικείμενο «Προμήθεια τροφίμων και ειδών βασικής υλικής συνδρομής», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα οικονομική προσφορά βάσει τιμής, προϋπολογισμού 1.371.817,30€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. Επειδή η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 12-12-2018 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης ενώ το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 27-12-2018 (Α.Δ.Α.Μ. 18PROC004271242) καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 68940,1.

5. Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθ. 345 του ν. 4412/2016.

6.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 20-05-2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 10-05-2019, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

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.

7. Επειδή η προσφεύγουσα ως προσφέρουσα, θεμελιώνει πρόδηλο έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, ως προς το μέρος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς της. Σύμφωνα, δε, με τα προσφάτως κριθέντα (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 408/2018) η διαπλαστική ενέργεια της ακυρωτικής απόφασης της ΑΕΠΠ αποτελεί μία από τις κύριες συνέπειες αυτής και επενεργεί *erga omnes* σε αναδραμόντα χρόνο και, ως εκ του διαπλαστικού της χαρακτήρα, ενεργεί υπέρ και κατά πάντων. Η ακυρωθείσα πράξη θεωρείται ως μηδέποτε εκδοθείσα και κατ' αυτόν τον τρόπο επαναφέρεται αυτοδικαίως η πραγματική και νομική κατάσταση που υπήρχε πριν από την έκδοσή της. Με τη διαπλαστική απόφαση συντελείται η μεταβολή μιας έννομης σχέσης, δημιουργείται μια νέα νομική κατάσταση, το, δε, γεγονός της συντελεσθείσας αυτής νομικής μεταβολής πρέπει, κατά νομοθετική βούληση, να αναγνωρισθεί ως γεγονός αναμφισβήτητο. Το αναγνωριστικό-διαγνωστικό αυτό πόρισμα της ακυρωτικής απόφασης ανευρίσκεται στις αιτιολογίες της απόφασης και μάλιστα αποτελεί «προδικαστικό ζήτημα» του κυρίου ζητήματος, που είναι η ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης. Ως εκ τούτου, με βάση τα κριθέντα στην απόφαση ΕΑ ΣΤΕ 408/2018 σε περίπτωση, που με απόφαση της ΑΕΠΠ ακυρωθεί η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας, χωρεί η μετ' εννόμου συμφέροντος προβολή εκ μέρους της προσφεύγουσας και νόμιμη εξέταση εκ μέρους της ΑΕΠΠ των λόγων που βάλλουν κατά της συμμετοχής του έτερου συμμετέχοντος, χωρίς να απαιτείται να εκδοθεί νέα απόφαση της αναθέτουσας αρχής σε συμμόρφωση προς την απόφαση αυτή.

Ωστόσο, σχετικά με τους ισχυρισμούς της περί απόρριψης της προσφοράς της παρεμβαίνουσας η οποία κρίθηκε αποδεκτή με την προσβαλλόμενη απόφαση, κατά τα μέχρι προσφάτως κριθέντα από τη νομολογία, διαγωνιζόμενος ο οποίος νομίμως αποκλείεται - λαμβάνοντας υπόψη και τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα - από διαγωνισμό δεν έχει, καταρχήν, έννομο συμφέρον να αμφισβητήσει τη νομιμότητα της συμμετοχής άλλου διαγωνιζόμενου, καθόσον με τον αποκλεισμό του καθίσταται, ως προς το διαγωνισμό αυτό, τρίτος (βλ. Ε.Α. ΣΤΕ 301/2011, 748/2010, 1317/2009,

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

ΣΤΕ 2817/2008, 1450/2007 και 666/2006). Κατ' εξαίρεση, όμως, και προς διασφάλιση της αρχής του ενιαίου μέτρου κρίσης, η οποία αποτελεί ειδικότερη έκφανση των αρχών της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας που διέπουν το δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων, με έννομο συμφέρον προβάλλει ισχυρισμούς αναφερόμενους αποκλειστικώς στην αποδοχή της συμμετοχής άλλου διαγωνιζόμενου, παρά τη συνδρομή λόγου αποκλεισμού ίδιου με εκείνον που αιτιολόγησε την αιτιολογία αποκλεισμού του (πρβλ. Ε.Α. ΣΤΕ 174/2016, 44/2014, 106/2013, 380/2012, 671/2011, 1156, 329/2010, 246/2009 274/2012 και) (πρβλ. Φ. Αρναούτογλου, *Η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων του ν. 3886/2010*, 2η έκδοση, Νομική Βιβλιοθήκη, 2013, παρ. 141 σελ. 100 και παρ. 368 σελ. 230).

8. Επειδή, στο άρθρο 367 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, ..... και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της, η οποία εκδίδεται μέσα σε αποκλειστική προθεσμία είκοσι (20) ημερών από την ημέρα εξέτασης της προσφυγής. 2. Επί 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[...].». Επομένως, η υπό εξέταση προσφυγή ασκείται απαραδέκτως κατά το μέρος που αιτείται να διαταχθεί η αποσφράγιση της οικονομικής της προσφοράς και να τροποποιηθεί επικουρικώς η προσβαλλόμενη τόσο κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της όσο και κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας. Και τούτο ίδια επειδή σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 367 παρ. 2 ν. 4412/2016, και του άρθρου 18 παρ. 4 του ΠΔ 39/2017, επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης –όπως εν προκειμένω επιδιώκεται- η ΑΕΠΠ ακυρώνει την πράξη, ενώ σε κάθε περίπτωση εκφεύγει της αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ να τροποποιήσει ή να μεταρρυθμίσει την πλησόμενη πράξη, να αποδεχθεί την προσφορά, και να κατακυρώσει το έργο στην προσφεύγουσα. Τα αιτήματα της προσφυγής, ωστόσο, που αφορούν στην ανάκληση της προσβαλλόμενης, στην αποδοχή της τεχνικής

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

προσφοράς της προσφεύγουσας και στην απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσα, καθ' ερμηνείαν, αφορούν στην ακύρωση της προσβαλλόμενης και, ως εκ τούτου, είναι παραδεκτά.

9. Επειδή στις 21-05-2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς όλους τους συμμετέχοντες δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

10. Επειδή με την με αρ. 747/2019 Πράξη της Προέδρου του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

11. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αριθμ. πρωτ. 17227/29-05-2019 έγγραφό της απέστειλε στις 30-05-2019, ήτοι εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β της παρ. 1 του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016 τις απόψεις της στην ΑΕΠΠ επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

12. Επειδή η παρεμβαίνουσα κατέθεσε εμπροθέσμως στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού την από 31-05-2019 με αρ. ΓΑΚ ΑΕΠΠ ΠΑΡ. 491/2019 παρέμβαση δοθέντος ότι έλαβε γνώση στις 21-05-2019 της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016, η οποία με προφανές έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της επίμαχης απόφασης με την οποία και κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της και ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος.

Περαιτέρω, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 362 του Ν.4412/2016: *[...] 3. Κάθε ενδιαφερόμενος, του οποίου επηρεάζονται τα συμφέροντα, δικαιούται να ασκήσει, εντός αποκλειστικής προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της προσφυγής, σύμφωνα με την παράγραφος 1 του άρθρου 365, παρέμβαση ενώπιον της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στον Κανονισμό Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών, για τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, προσκομίζοντας όλα τα κρίσιμα έγγραφα που έχει στη διάθεσή του [...]*» ενώ με την παρ. 1 υποπαρ. Β του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016 (όπως επαναλαμβάνεται και στην παρ. 2 του άρθρου 9 του ΠΔ 39/2017): «[...] Η

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

αναθέτουσα αρχή μπορεί στις απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την προδικαστική προσφυγή πράξης» καθώς και βάσει του τελευταίου εδαφίου της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, όπως αυτό προστέθηκε με το ν. 4605/2019 (ΦΕΚ 52/Α/1-4-2019): «Σε περίπτωση συμπληρωματικής αιτιολογίας επί της προσβαλλόμενης πράξης, αυτή υποβάλλεται έως και δέκα (10) ημέρες πριν την συζήτηση της προσφυγής και κοινοποιείται αυθημερόν στον προσφεύγοντα μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ ή αν αυτό δεν είναι εφικτό με οποιοδήποτε πρόσφορο μέσο. Υπομνήματα επί των απόψεων και της συμπληρωματικής αιτιολογίας της Αναθέτουσας Αρχής κατατίθενται μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ έως πέντε (5) ημέρες πριν από τη συζήτηση της προσφυγής». Εν προκειμένω, στις 30-05-2019 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε τις απόψεις της και στην προσφεύγουσα και στην παρεμβαίνουσα μέσω της «Επικοινωνίας» του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού και στις 21-06-2019, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε μέσω της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού Υπόμνημά της επί της ήδη ασκηθείσας από αυτήν παρεμβάσεως επισυναπτόντας και επιπλέον έγγραφα. Ωστόσο, το ισχύον θεσμικό πλαίσιο δεν προβλέπει την κατάθεση υπομνήματος από τον παρεμβαίνοντα ούτε την προσκόμιση νέων εγγράφων πέραν της δεκαήμερης αποκλειστικής προθεσμίας εντός της οποίας ασκεί την παρέμβασή του και, ως εκ τούτου, το υποβληθέν από την παρεμβαίνουσα υπόμνημα με τα επισυναπτόμενα έγγραφα δεν λαμβάνονται υπόψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο.

13. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

14. Επειδή στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, έλαβαν μέρος δύο οικονομικοί φορείς, ήτοι η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα οι οποίες κατέθεσαν τις υπ' αριθμ. συστήματος 127100 και 127086 προσφορές αντίστοιχα.

15. Επειδή με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίθηκαν τα με αριθμ. 1/18-03-2019 και 2/11-04-2019 Πρακτικά της Επιτροπής Αξιολόγησης του

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

Διαγωνισμού με τα οποία αξιολογήθηκαν τα δικαιολογητικά συμμετοχής της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας, η προσφεύγουσα αποκλείστηκε από τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας και κρίθηκαν ως αποδεκτές η τεχνική και η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας, η οποία αναδείχθηκε και προσωρινή ανάδοχος.

Ειδικότερα, το οικείο πρακτικό που ενέκρινε η προσβαλλόμενη και το οποίο ενσωματώνει αναφέρει αυτολεξεί τα κάτωθι: «[...] 3. Στην προσφορά του υποψήφιου οικονομικού φορέα με την επωνυμία ..... η επιτροπή διαπίστωσε τα εξής:

A. Σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.7 της εν λόγω διακήρυξης: « Όσον αφορά στη διαχείριση της ασφαλείας των τροφίμων ο προσφέρων οικονομικός φορέας, οφείλει να καταθέσει: α) 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, με το οποίο να 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.....

Στην προκειμένη περίπτωση, τα ως άνω πιστοποιητικά ποιότητας που προσκόμισε η εταιρεία με όνομα αρχείου 35. ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ ISO ..... αφορούν τη διασφάλιση της ποιότητας μόνο στους τομείς της αποθήκευσης και της διακίνησης των τροφίμων ξηρής αποθήκης και όχι και της συσκευασίας και ανασυσκευασίας των τροφίμων και προϊόντων παντοπωλείου, όπως ρητά απαιτεί η διακήρυξη.

B. Σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.6 της διακήρυξης με τίτλο «Τεχνική και Επαγγελματική ικανότητα» προβλέπεται ότι: «εάν αυτή (η αναθέτουσα αρχή) είναι ιδιωτικός φορέας, βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτόν, η οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης, η οποία συνοδεύεται από παραστατικά (δελτίο αποστολής και τιμολόγιο). Σε περίπτωση που η Σύμβαση/συμβάσεις είναι σε εξέλιξη πρέπει η βεβαίωση να αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσης και να έχει εκδοθεί μετά την ημερομηνία έκδοσης της διακήρυξης».

Εν προκειμένω, η εταιρεία στο πλαίσιο απόδειξης της τεχνικής και επαγγελματικής της ικανότητας επικαλέστηκε και προσκόμισε σχετικώς:

α) συμβάσεις με την εταιρεία ..... (ιδιωτικός φορέας), αξίας 2.150.000€, και ως απόδειξη αυτής προσκόμισε επιστολή της ως άνω εταιρείας .....

β) συμβάσεις με τη μη κερδοσκοπική εταιρεία «.....».

Για την (α) περίπτωση δεν αναφέρεται στη βεβαίωση -επιστολή της εταιρείας το ποσοστό παράδοσης των ειδών της εν εξελίξει αυτής σύμβασης.

Για τη (β) περίπτωση προσκόμισε μόνο βεβαίωση της εταιρείας και όχι και τα προβλεπόμενα από τη διακήρυξη τιμολόγια και δελτία αποστολής.

Γ. Σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.6.11 της εν λόγω διακήρυξης «Πέραν των ανωτέρω, ο υποψήφιος οικονομικός φορέας οφείλει να καταθέσει με την προσφορά του: 3.Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για την προμήθεια ζωικών προϊόντων»

Η εταιρεία προσκομίζει το αρχείο με όνομα 11. ΚΩΔ.ΑΡΙΘΜ.ΠΑΡΑΓ & ΕΜΠΟΡΟΥ μόνο για την παραγωγή γαλακτοκομικών προϊόντων και όχι για την προμήθεια ζωικών προϊόντων όπως αυτό ρητά απαιτείται.

Δ. Σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.6.3.που αφορά τον αποθηκευτικό χώρο.

α. στην Υπεύθυνη Δήλωση (αρχείο με όνομα 49) δεν αναφέρονται ρητά όλα τα απαιτούμενα σύμφωνα με τη διακήρυξη

β. Από το προσκομισθέν σχέδιο κάτοψης δεν προκύπτει με σαφήνεια το μέγεθος της αποθήκης αλλά και το μέγεθος των ψυκτικών θαλάμων σύμφωνα με τα απαιτητά τ.μ. της διακήρυξης.

γ. Δεν έχει προσκομιστεί η απαιτούμενη ρητά βεβαίωση χρήσης γης.

Ε. Σύμφωνα με την παρ. 2.2.6.6 της Διακήρυξης ζητείται: «Υπεύθυνη Δήλωση, επί ποινή αποκλεισμού, σχετικά με την προέλευση των προσφερόμενων ειδών : α) Εφόσον ο Οικονομικός Φορέας συσκευάζει ή παράγει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, δηλώνεται η επιχειρηματική μονάδα, στην οποία συσκευάζεται ή παράγεται το προσφερόμενο είδος, καθώς και ο



## Αριθμός απόφασης: 769/2019

τόπος εγκατάστασής της. β) Εφόσον ο Οικονομικός Φορέας είτε δε συσκευάζει είτε δεν παράγει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, σε δική του επιχειρηματική μονάδα, δηλώνεται η επιχειρηματική μονάδα, στην οποία συσκευάζεται ή παράγεται το προσφερόμενο είδος και ο τόπος εγκατάστασής της...»

Στην Υπεύθυνη Δήλωση της εταιρείας «.....» δε γίνεται καταγραφή των μονάδων παραγωγής/συσκευασίας των προσφερόμενων ειδών της εν λόγω διακήρυξης, όπως ρητά αυτό ζητείται, αλλά αναγράφονται μόνο οι προμηθεύτριες εταιρείες.

Κατόπιν των ανωτέρω η επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού γνωμοδοτεί ότι:

1. Κάνει αποδεκτή την προσφορά της συμμετέχουσας εταιρείας

«.....» .

2. Απορρίπτει την προσφορά της συμμετέχουσας εταιρείας «.....» [...].».

16.Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ειδικότερα στην προσφυγή της ότι: « [...] ΠΡΩΤΟΣ ΛΟΓΟΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ - ΠΑΡΑΒΙΑΣΗ ΑΡΘΡΟΥ 100 ΝΟΜΟΥ 4412/2016 ΟΠΩΣ ΤΡΟΠΟΠΟΙΗΘΗΚΕ ΜΕ ΤΟ ΑΡΘΡΟ 107 ΠΑΡ. 18 ΤΟΥ ΝΟΜΟΥ 4497/2017

Κατά το άρθρο 100 παρ. 4 εδάφιο β του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 107 παρ. 18 του ν. 4497/2017 : «... Για τις συμβάσεις με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής ανεξαρτήτως ποσού και ανεξαρτήτως διαδικασίας, εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα: α) όλων των σταδίων της παραγράφου 2 στην περίπτωση ανοικτής διαδικασίας και β) του δεύτερου σταδίου, ήτοι της υποβολής προσφορών, στην περίπτωση κλειστής διαδικασίας και ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση. Κατά των ανωτέρω αποφάσεων χωρεί ένσταση, σύμφωνα με το άρθρο 127 για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως και εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, προ ΦΠΑ, ή η, σύμφωνα με το άρθρο 360, προδικαστική προσφυγή για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, προ ΦΠΑ».

Η εν θέματι διαδικασία ανάθεσης είναι ανοικτή κατά τους όρους της υπ' αριθ. πρωτ. 41971/2018 Διακήρυξης προμήθειας (Αριθμός ΕΣΗΔΗΣ:

## **Αριθμός απόφασης: 769/2019**

68940,1), συνεπώς οι εισηγήσεις της Επιτροπής διενέργειας του Διαγωνισμού του Δήμου Τρίπολης εγκρίνονται στο τέλος της αποσφράγισης και αξιολόγησης τόσο των δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς, όσο και της οικονομικής προσφοράς με μία απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Τρίπολης κατά την ρητή πρόβλεψη της νέας διάταξης του άρθρου 100 παρ. 4 εδάφιο β του ν. 4412/2016.

Επομένως όσο δεν έχει εκδοθεί η εγκριτική απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου για το σύνολο των σταδίων της διαγωνιστικής διαδικασίας δεν έχει επέλθει αποκλεισμός ως προς τους διαγωνιζόμενους για τους οποίους έχει διατυπωθεί εισήγηση αποκλεισμού τους. Και προφανώς δεν έχει επέλθει όχι οριστικός αποκλεισμός, αλλά ούτε καν «προσωρινός» αποκλεισμός, αφού δεν έχει εκδοθεί η μόνη εκτελεστή πράξη της έγκρισης των πρακτικών της Επιτροπής του διαγωνισμού, που ως εκτελεστή απόφαση τους αποκλείει από τη διαδικασία.

Συνεπώς, από τη διάταξη του άρθρου 100 παρ. 4 εδάφιο β του ν. 4412/2016 παρέπεται ότι μέχρι και την ολοκλήρωση της αποσφράγισης και αξιολόγησης της οικονομικής προσφοράς ο αποκλεισμός μίας εταιρείας στο στάδιο της αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς δεν έχει επέλθει και συνεπώς εξακολουθεί η συμμετοχή της στη διαδικασία ανάθεσης, έννομη συνέπεια που συνεπάγεται ότι μέχρι την έκδοση της μόνης τελικής εγκριτικής απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Τρίπολης η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού υποχρεούτο να προβεί σε αποσφράγιση όλων των οικονομικών προσφορών, ακόμα και των υποψηφίων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής ή οι τεχνικές προσφορές κρίθηκαν μη παραδεκτές στο πρώτο στάδιο αποσφράγισης των δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς. Συνεπώς, από την στιγμή που η εισήγηση (Πρακτικό I με αρ.1/18-03-2019) περί αποκλεισμού της εταιρείας μας δεν έχει εγκριθεί από την αναθέτουσα αρχή με σχετική απόφαση, ήταν υποχρεωτική η αποσφράγιση της και υφίσταται παράλειψη οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας στο Πρακτικό II «της Επιτροπής Διαγωνισμού για την Αποσφράγιση των φακέλων με την ένδειξη "Οικονομική Προσφορά"» με αρ.2/11-04-2019 κατά το μέρος που δεν αποσφράγισε την οικονομική μας προσφορά. Βάσει λοιπόν των ανωτέρω, η απόφαση της Οικονομικής

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

επιτροπής επί του συνόλου των σταδίων του διαγωνισμού που αποκλείει την προσφορά μας χωρίς να έχει αποσφραγίσει την οικονομική μας προσφορά παραβιάζει ευθέως το άρθρο 100 παρ. 4 του νόμου 4412/2016 όπως ισχύει μετά το νόμο 4497/2017, και πρέπει να ΑΝΑΣΤΑΛΕΙ και να ΑΚΥΡΩΘΕΙ.

**Β) ΔΕΥΤΕΡΟΣ ΛΟΓΟΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ -ΠΛΗΡΟΤΗΤΑ ΦΑΚΕΛΟΥ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ - ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΕΤΑΙΡΙΑΣ ..... – ΠΡΟΣΚΟΜΙΣΗ ΟΛΩΝ ΤΩΝ ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΩΝ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ**

Σύμφωνα με την Απόφαση 189 της 17-04-2019 της Οικονομικής Επιτροπής που αποδέχθηκε τα εισηγητικά πρακτικά αξιολόγησης (ΠΡΑΚΤΙΚΟ I Α.Π 1/18-03-2019 & ΠΡΑΚΤΙΚΟ II Α.Π. 2/11-04-2019), η εταιρία μας αποκλείστηκε από το διαγωνισμό για μία σειρά από λόγους τους οποίους στο σύνολό τους θεωρούμε νόμω και ουσία αβάσιμους. Ειδικότερα :

Η απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής υιοθέτησε τα πρακτικά της επιτροπής του διαγωνισμού σχετικά με τους εκεί προτεινόμενους λόγους αποκλεισμού της προσφοράς μας. Οι λόγοι αυτοί είναι στο σύνολό τους νόμω και ουσία αβάσιμοι, θα πρέπει να απορριφθούν και η απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Τρίπολης που τους υιοθέτησε άκριτα θα πρέπει να ανασταλεί και ακυρωθεί. Συγκεκριμένα :

1) Σε ότι αφορά στο θέμα του απαιτούμενου ISO βάσει του άρθρου 2.2.7. της διακήρυξης επισημαίνονται τα ακόλουθα :

Μέσω της διαδικασίας απόκτησης ISO, μία παραγωγική αλυσίδα πιστοποιεί ένα σύνολο διαδικασιών για κάποιο κλάδο της που οδηγούν σε ένα εγγυημένο αποτέλεσμα. Τα διάφορα στάδια αποτελούν αλληλένδετους κρίκους μίας ενότητας και ενός συνόλου που εγγυάται το αποτέλεσμα. Επομένως όταν η προβλεπόμενη πιστοποίηση της εφοδιαστικής αλυσίδας μίας εταιρίας ξεκινάει από την παραγωγή και καταλήγει στη διακίνηση του τροφίμου είναι αδύνατον να ισχύει ότι η παραγωγική διαδικασία σταματά ξαφνικά να πιστοποιείται σε κάποιο «ενδιάμεσο» και αυτοτελές στάδιο και εν συνεχεία, μετά το στάδιο αυτό ξαφνικά «επαναπιστοποιείται» η διαδικασία έως την τελική διανομή του προϊόντος ... Επομένως, είναι προφανές ότι εφόσον δηλώνεται εμπορία, αποθήκευση, και διακίνηση συσκευασμένων προϊόντων εκ των πραγμάτων εμπεριέχει και το θέμα της συσκευασίας ως μέρος της αλυσίδας

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

παραγωγής και η όποια προσθήκη στο ISO «συσκευασία ή ανά συσκευασία» παρέλκει. Επισημαίνεται ότι στο θέμα πιστοποίησης διασφάλισης ποιότητας διαδικασιών πιστοποίησης είναι ίδια και ταυτόσημη είτε συσκευάζεις, είτε αποθηκεύεις απλώς, είτε διακινείς, είτε εμπορεύεσαι, αφού αναγκαστικά πιστοποιείται η όλη διαδικασία της γραμμής παραγωγής και διάθεσης των προϊόντων.

Αυτό το οποίο μπορεί ενδεχομένως να «μεταλλάσσεται» σε διάφορες διαγωνιστικές διαδικασίες είναι το εκάστοτε λεκτικό που χρησιμοποιούν οι Αναθέτουσες Αρχές για να περιγράψουν ότι θέλουν οι υποψήφιοι να καλύπτονται από σχετικό πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας προκειμένου να υποβάλλουν παραδεκτή προσφορά. Το εταιρικό όμως ISO είναι ένα, εκδίδεται άπαξ ΚΑΙ δεν μπορεί να προσαρμόζεται κάθε φορά με το ακριβές λεκτικό που μπορεί να αναφέρει για κάποιον διαγωνισμό η Αναθέτουσα Αρχή.

Αυτός είναι και ο λόγος, που με το συγκεκριμένο υποβληθέν πιστοποιητικό έχουμε συμμετάσχει απρόσκοπτα τα τελευταία χρόνια σε δεκάδες διαγωνισμούς διανομής γάλακτος και τροφίμων χωρίς πρόβλημα. Στην περίπτωση δε που η επιτροπή αξιολόγησης ή η Αναθέτουσα Αρχή είχε την παραμικρή επί του θέματος αμφιβολία, με δεδομένο το υποβληθέν ISO στην προσφορά μας όφειλε βάσει του άρθρου 102 προτού απορρίψει το δικαιολογητικό να ζητήσει διευκρινήσεις επί του θέματος, που ειδικά για τη διασφάλιση ποιότητας είναι αρκετά σύνηθες. Και τούτο διότι ειδικότερα βάσει του άρθρου 102 του νόμου 4412/2016 « ... η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί...». Πολλώ δε μάλλον αφού στην παράγραφο 2.7.3. της διακήρυξης αναφέρεται ότι γίνονται δεκτά και ισοδύναμα πιστοποιητικά για τα θέματα.

Εις επίρρωση δε όλων των ανωτέρω προσκομίζεται όλως επικουρικώς συνημμένα σχετική βεβαίωση της εταιρίας .....που εξέδωσε το σχετικό πιστοποιητικό ISO, με ημερομηνία εγγράφου 12-04-2019 ( συνημμένο 1), από το οποίο προκύπτει με σαφήνεια ότι προφανώς και το στάδιο της συσκευασίας / ανασυσκευασίας καλύπτεται από το συγκεκριμένο υποβληθέν με την

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

προσφορά μας πιστοποιητικό.

2) Σχετικά με την παραβίαση της παραγράφου 2.2.6. σχετικά με την τεχνική ικανότητα της εταιρείας μας να πραγματοποιήσει την υπό ανάθεση σύμβαση και τις επικαλούμενες από εμάς συμβάσεις με την εταιρία "....." και την ..... λεκτέα τα εξής :

Καταρχήν αναφέρουμε για λόγους που αναδεικνύονται παρακάτω ότι η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπο ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ C-496/1999, CAS Succhi diFrutta SpA, σκέψη 111 κλπ).

Ως προς την εμπειρία εκ της σύμβασης της εταιρίας ..... :

Καταρχήν θα πρέπει να επισημανθεί ότι η απόδειξη τεχνικής ικανότητας προκειμένου για διαγωνισμούς προμηθειών / υπηρεσιών βασίζεται αποκλειστικά για το θέμα αυτό στο άρθρο 80 παρ. 5 του νόμου 4412/2016 σύμφωνα με το οποίο : « ... Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή περισσότερους από τους τρόπους που αναφέρονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α', ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών...»

Σύμφωνα με το Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' ορίζεται ότι :

« ... Αποδεικτικά στοιχεία των τεχνικών ικανοτήτων του οικονομικού φορέα, που αναφέρονται στο άρθρο 75: ... α) οι ακόλουθοι κατάλογοι:

... κατάλογος των εργασιών που εκτελέστηκαν την τελευταία πενταετία, κατά μέγιστο όριο, συνοδευόμενος από πιστοποιητικά ορθής εκτέλεσης και ολοκλήρωσης των σημαντικότερων εργασιών·

... κατάλογος των κυριότερων παραδόσεων ή των κυριότερων

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

υπηρεσιών που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία τριετία, κατά μέγιστο όριο, με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη. Όπου κριθεί απαραίτητο για τη διασφάλιση ικανοποιητικού επιπέδου ανταγωνισμού, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ορίζουν ότι θα λαμβάνονται υπόψη στοιχεία σχετικών αγαθών ή υπηρεσιών που παραδόθηκαν ή εκτελέστηκαν πριν από την τελευταία τριετία ...».

Στην παράγραφο 2.2.6. της διακήρυξης αναφέρεται μεταξύ άλλων στο συγκεκριμένο σημείο ότι : ... Προς απόδειξη του ανωτέρω, απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, η προσκόμιση :

α) Υπεύθυνης Δήλωσης στην οποία περιλαμβάνεται κατάλογος ειδών, σύμφωνα με το παρακάτω υπόδειγμα: ... γ) Βεβαίωσης από την Αναθέτουσα Αρχή:

εάν αυτή είναι Δημόσια Αρχή, βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτή, η οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης.

εάν αυτή είναι ιδιωτικός φορέας, βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτή, η οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης, η οποία συνοδεύεται από παραστατικά (δελτίο αποστολής και τιμολόγιο).

Από τα ανωτέρω προκύπτει με σαφήνεια ότι :

Καταρχήν οι τρόποι απόδειξης της τεχνικής ικανότητας είναι συγκεκριμένοι και προσδιορίζονται περιοριστικά στο άρθρο 80 και στο σχετικό Παράρτημα ανωτέρω.

Επισημαίνεται ότι βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης απαιτούνται βάσει του νόμου για τις εργασίες και όχι για τις παραδόσεις και τις υπηρεσίες.

Περαιτέρω, η απαιτούμενη απόδειξη τεχνικής ικανότητας βάσει του νόμου 4412/2016 στο σημείο αυτό έχει ήδη δοθεί από την εταιρία μας λόγω του σημείου 2.2.6.1. α βάσει του οποίου έχει υποβληθεί με την προσφορά μας ο απαιτούμενος κατάλογος με τις προηγούμενες συμβάσεις και παραδόσεις που αποδεικνύουν χωρίς αμφιβολία την απαιτούμενη εμπειρία της εταιρίας μας.

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

Εν συνεχεία, ατυχώς ή εκ παραδρομής «εξομοιώνεται» η έννοια του Δημοσίου και της Αναθέτουσας Αρχής με τις ιδιωτικές εταιρίες ως προς τα αναφερόμενα και το περιεχόμενο βεβαιώσεων τυπικών πιστοποιητικών καλής εκτέλεσης ενός δημόσιου φορέα με την απόδειξη εμπειρίας μίας σύμβασης που αποδεικνύει εμπειρία μεταξύ δύο ιδιωτικών εταιριών. Τα γράμματα και οι βεβαιώσεις που μπορεί να δίδονται στο πλαίσιο καλής συνεργασίας της ελεύθερης αγοράς για την όποια χρήση ούτε «θεωρούνται» όπως παρανόμως αναφέρεται ούτε και θα μπορούσαν να έχουν συγκεκριμένο τύπο και να αναγράφουν συγκεκριμένα και κατά παραγγελία στοιχεία γιατί κάτι ανάλογο δεν προβλέπεται από πουθενά !

Στην προκειμένη περίπτωση, η εταιρία μας, πέραν του προαναφερθέντος καταλόγου παραδόσεων που αποτελεί πλήρη απόδειξη τεχνικής ικανότητας για τη συγκεκριμένη υπό ανάθεση προμήθεια, προσκόμισε και επιστολή της εταιρίας ..... που βεβαιώνει το καλώς έχειν και την επιτυχή συνεργασία της μεταξύ μας σύμβασης. Ο εκάστοτε τρόπος έκφρασης μίας ιδιωτικής εταιρίας που βεβαιώνει χωρίς αμφιβολία την σωστή και επιτυχή συνεργασία και υλοποίηση της σύμβασης, το τι ακριβώς θα εμπεριέχεται σε ένα ιδιωτικό γράμμα εταιρίας δεν είναι δυνατόν να αποτελεί λόγο αποκλεισμού από ένα διεθνή διαγωνισμό ... Πολλώ δε μάλλον όταν στην προκειμένη περίπτωση ακόμη και τα νούμερα, δηλαδή το ποσοστό όχι απλά παράδοσης αλλά υλοποίησης της μεταξύ μας σύμβασης προκύπτει μονοσήμαντα και αριθμητικά από τα προσκομισθέντα με την προσφορά μας τιμολόγια Α 13, Α 14 Α 15 (αρ. εγγράφου πλατφόρμας 41 - Σύμβαση .....), από τα οποία αποδεικνύεται χωρίς δυνατότητα αμφισβήτησης ποσοστό ολοκλήρωσης της συγκεκριμένης σύμβασης.

Ως προς την εμπειρία εκ της σύμβασης με την μη κερδοσκοπική εταιρία «.....».

Ο ισχυρισμός ότι η μη κερδοσκοπική Μη Κυβερνητική Οργάνωση του νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου της Εκκλησίας της Ελλάδος (Η ..... ιδρύθηκε το 2010 από την Ιερά Αρχιεπισκοπή Αθηνών με τη μορφή της αστικής μη κερδοσκοπικής εταιρείας ...) θεωρείται «ιδιωτική εταιρεία» είναι στην καλύτερη περίπτωση εσφαλμένος ... Επομένως, η προσκόμιση βεβαίωσης καλής εκτέλεσης είναι ο ενδεδειγμένος και απαιτούμενος τρόπος

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

απόδειξης για την περίπτωση προσώπων του Δημοσίου / Ευρύτερου Δημοσίου.

Σε κάθε περίπτωση, οι βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης από αυτό το συγκεκριμένο νομικό πρόσωπο της Εκκλησίας της Ελλάδος που προσκομίσθηκαν είναι προφανώς μεγαλύτερης αποδεικτικής αξίας και προτιμητέα των όποιων τιμολογίων εκδίδονται μεταξύ ιδιωτικών εταιριών. Δεν είναι δυνατόν να αποκλείεις συμμετέχοντα που αποδεικνύει την απαίτηση με τον μείζονα τρόπο επικαλούμενος ότι τον ελάσσονα τρόπο ... Υπό αυτή την έννοια, τιμολόγια μεταξύ εμπορικών εταιριών ζητούνται εναλλακτικά ως είδος απόδειξης στις διακηρύξεις, όπως εν προκειμένω, ελλείψει έκδοσης «επίσημων βεβαιώσεων» καλής εκτέλεσης και ολοκλήρωσης των εμπορικών εταιριών.

Τέλος, από τη θεωρία (Βλ. Ράϊκος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων σελ. 410-411) επισημαίνεται ότι η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα να εκτελεστεί μία σύμβαση πρέπει να κρίνεται βάσει τη συγκεκριμένη υπό ανάθεση σύμβαση. Ο περιορισμός που τίθεται ως ελάχιστο επίπεδο τεχνικής ικανότητας θα πρέπει να συνδέεται και να τελεί σε αναλογία με το φυσικό αντικείμενο της σύμβασης. Από τον κατάλογο κυριότερων παραδόσεων που προσκομίσαμε με την προσφορά μας, από τις προσκομισθείσες σημαντικές συμβάσεις και ήδη εκτελεσμένες συμβάσεις, από τα υποβληθέντα επιπλέον τιμολόγια ως επιπλέον αποδεικτικά αυτών όταν απαιτείται για τις ιδιωτικές εταιρίες προκύπτει πέραν πάσης αμφιβολίας η ικανότητα της εταιρίας μας να υλοποιήσει επιτυχώς την υπό ανάθεση σύμβαση, επομένως η δίχως συμπεράσματα αναφορά των ευρημάτων της αναθέτουσας που οδηγούν άνευ εταίρου σε αποκλεισμό είναι εσφαλμένη και θα πρέπει να ανακληθεί. Όσον αφορά στην δήθεν παράβαση του όρου 2.2.6.11. της διακήρυξης και την «έλλειψη» που μας καταλογίζεται από την Επιτροπή Αξιολόγησης, επισημαίνεται ότι από την υποβληθείσα ηλεκτρονική προσφορά της εταιρίας προκύπτει σαφώς ότι με τα υπ. αριθμ. 11, 14, 15, 16, 17, έγγραφά μας έχει υποβληθεί ο κωδικός αριθμός έγκρισης Εμπόρου για την προμήθεια ζωικών προϊόντων και νωπών οπωρολαχανικών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περ. 2.2.6.11 της διακήρυξης. Επομένως, η κρίση της Οικονομικής Επιτροπής είναι παντελώς εσφαλμένη αφού δεν έλεγξε το σύνολο των υποβληθέντων



εγγράφων της προσφοράς μας και θα πρέπει να ανακληθεί.

4) Σχετικά με την παράγραφο 2.2.6.3., η Επιτροπή αξιολόγησης αναφέρει ότι στη σχετική υπεύθυνη δήλωση της παραγράφου δεν αναφέρονται τα απαιτούμενα με τη διακήρυξη στοιχεία, στο σχέδιο κάτοψης δεν προκύπτει το μέγεθος της αποθήκης και των ψυκτικών θαλάμων, και δεν έχει προσκομιστεί η βεβαίωση χρήσης γης.

Καταρχήν επισημαίνεται ότι η κρίση της επιτροπής είναι εσφαλμένη αφού στην συγκεκριμένη υπεύθυνη δήλωσή μας υπάρχει το σύνολο των απαραίτητων στοιχείων από την διακήρυξη.

Δεν υπάρχει καμία έλλειψη, λόγος για τον οποίο αναφέρει ότι η επιτροπή ότι δεν υπάρχουν κάποια στοιχεία, αλλά δεν αναφέρει ποια είναι αυτά! Αν τώρα υπονοείται, αφού δεν καταμαρτυρείται ρητά ότι δεν υπάρχει αναφορά στην υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωση για τις απαιτούμενες άδειες της αποθήκης ονομαστικά, ο υποτιθέμενος αυτός λόγος είναι παντελώς εσφαλμένος. Και τούτο διότι, ο όρος της διακήρυξης αναφέρει στο σημείο αυτό ότι η δήλωση ΣΥΝΟΔΕΥΕΤΑΙ από τα απαραίτητα αρχεία και στοιχεία, επομένως τα στοιχεία αυτά δεν «δηλώνονται» στο κείμενο. Παράλληλα προκύπτει πέραν πάσης αμφιβολίας ότι για τις προτεινόμενες από εμάς αποθήκη στην ΤΡΙΠΟΛΗ (.....) έχουμε υποβάλλει τα αρχεία ακόλουθα αρχεία που καλύπτουν πλήρως τις απαιτήσεις της διακήρυξης στο σημείο αυτό : ΑΡ. 69 ΑΔΕΙΕΣ, ΑΡ.70. ΚΑΤΟΨΗ, ΑΡ.71 ΤΟΠΟΓΡΑΦΙΚΟ, ΑΡ.72 ΠΡΟΣΥΜΦΩΝΟ. Επομένως, με την προσφορά μας έχει κατατεθεί επί του θέματος το σύνολο των απαιτούμενων αδειών, γεγονός το οποίο η επιτροπή αξιολόγησης παρέλειψε να λάβει υπόψη της ...

Εν συνεχεία, από το προσκομισθέν σχέδιο κάτοψης που έχουμε υποβάλλει προκύπτει τόσο το μέγεθος της αποθήκης όσο και η έκταση των ψυκτικών θαλάμων και καλύπτεται η σχετική απαίτηση της διακήρυξης. Συγκεκριμένα, υπεβλήθησαν :

1) Απόσπασμα Ελληνικού Κτηματολογίου όπου αναδεικνύεται όλη η περιοχή ΒΙΠΕ Τριπόλεως με χαρακτηρισμένο το τεμάχιο της συνεργαζόμενης εταιρείας της ΒΙ.ΠΕ.

2) Κάτοψη κτιρίων υπογεγραμμένη από Πολ. Μηχανικό (.....), όπου αναδεικνύονται όλες οι διαστάσεις αλλά και συγκεντρωτικώς στον πίνακα άνω

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

δεξιά όπου αναφέρεται η συνολική εμβαδομετρική ανάλυση η οποία ξεπερνά τις απαιτήσεις της διακ/ξης καθώς και 8 ψυκτικοί θάλαμοι οι οποίοι ξεπερνούν κατά πολύ τα απαιτούμενα συνολικώς 100m<sup>2</sup> !!!

3) Άδεια λειτουργίας όπου στο άρθρο II αναφέρεται στις διατάξεις περί ΒΙ.ΠΕ, όπου ρητώς δεν απαιτούνται άδειες εγκατάστασης κ.τ.λ. (Κατ' ακολουθία και βεβαιώσεων χρήσης Γης)

4) Τεχνικό Υπόμνημα (από Μηχανικό) όπου επίσης αναλύονται οι διαστάσεις και το εμβαδόν των κτιρίων.

Τέλος, σχετικά με την «έλλειψη» βεβαίωση χρήσης γης επισημαίνεται ότι στην υπεύθυνη δήλωση που υποβάλλαμε ανωτέρω αναφέρεται ρητά ότι οι αποθήκες βρίσκονται στην ΒΙΠΕ Τρίπολης, δηλαδή σε βιομηχανικό Πάρκο, δηλαδή στο μόνο σχεδόν μέρος που εκ του νόμου η χρήση γης του είναι κατάλληλη για τη συγκεκριμένη δραστηριότητα που απαιτείται με την διακήρυξη για την περιοχή της Τριπόλεως χωρίς αυτό να χρειάζεται κάποια άλλη απόδειξη.

Βάσει της νομοθεσίας και των σχετικών ΥΑ που διέπουν τις εκάστοτε ΒΙΠΕ ανά την Επικράτεια, επιτρέπεται εξ ορισμού η εγκατάσταση επαγγελματικών αποθηκών στην συγκεκριμένη περιοχή. Επομένως, το σύνολο των αναφερομένων στην παράγραφο 2.2.6.3. είναι εσφαλμένο και η απόφαση θα πρέπει να ανακληθεί και ακυρωθεί.

5) Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6.6 ζητείται : « ..Υπεύθυνη Δήλωση, επί ποινή αποκλεισμού, σχετικά με την προέλευση των προσφερόμενων ειδών : α) Εφόσον ο Οικονομικός Φορέας συσκευάζει ή παράγει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, δηλώνεται η επιχειρηματική μονάδα, στην οποία συσκευάζεται ή παράγεται το προσφερόμενο είδος, καθώς και ο τόπος εγκατάστασής της. β) Εφόσον ο Οικονομικός Φορέας είτε δε συσκευάζει είτε δεν παράγει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, σε δική του επιχειρηματική μονάδα, δηλώνεται η επιχειρηματική μονάδα, στην οποία συσκευάζεται ή παράγεται το προσφερόμενο είδος και ο τόπος εγκατάστασής της.

Η Επιτροπή Αξιολόγησης επισημαίνει ως αυτοτελή λόγο αποκλεισμού μας ότι στην υπεύθυνη δήλωσή μας αναφέρονται μεν οι προμηθεύτριες εταιρίες, (δηλαδή προφανώς οι επιχειρηματικές μονάδες) αλλά όχι ο τόπος εγκατάστασής τους, ή ακόμη ότι αναφέρεται μεν η προμηθεύτρια εταιρία, αλλά

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

όχι ο τόπος παραγωγής του προϊόντος των υποπρομηθευτριών (π.χ. για τις φακές ή το κριθαράκι που προσφέρεται).

Αρχικά αξίζει να παρατεθεί ότι με την προσφορά μας και την υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωσή μας (αρχείο 50), προκύπτει με σαφήνεια και σε αντίθεση με τα αναφερόμενα στο πρακτικό της Επιτροπής το σύνολο των πληροφοριών εξαντλητικά για τους εν λόγω προμηθευτές συμπεριλαμβανομένου και του τόπου εγκατάστασής των για όλες τα βασικά προϊόντα προσφέρονται (κρέατα, οπωρολαχανικά, τυροκομικά). Εν συνεχεία, για τα είδη Παντοπωλείου, και ΒΥΣ, αναφέρονται τα ίδια αντίστοιχα απαιτούμενα στοιχεία για το ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ που είναι και ο προμηθευτής μας, αλλά όχι για τους εκάστοτε υποπρομηθευτές του ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ. Αυτό, όχι μόνο είναι λογικό αλλά και το μόνο εφικτό. Δεν είναι δυνατόν από πλευράς ενός υποψηφίου αναδόχου για προμήθεια τροφίμων να γνωρίζει για το κάθε είδος κοινού προϊόντος που βρίσκεται στο ράφι ενός σούπερ μάρκετ, σε ποια από τις εγκαταστάσεις του εκάστοτε υποπρομηθευτή του ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ ενός προϊόντος έχουν συσκευαστεί τα φασόλια ή το κριθαράκι, και αυτό να αποτελεί λόγο αποκλεισμού από τη δημόσια σύμβαση !

Εν συνεχεία αξίζει να σημειωθεί ότι ειδικά το συγκεκριμένο θέμα έχει κατά τη γνώμη μας λυθεί και πριν ακόμη τον πρώτο Κανονισμό Προμηθειών του Δημοσίου (394/1996) μέσω σχετικής Γνωμοδότησης του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους (339/1993) (συνημμένο 2) στην οποία ρητά ορίζεται ότι για τα ευρέως και ελευθέρως και ευρέως κυκλοφορούντα τρόφιμα σε σούπερ μάρκετ δεν απαιτούνται ιδιαίτερες πιστοποιήσεις, άδειες, δηλώσεις παραγωγικών μονάδων κ.τ.λ. Και τούτο διότι δεν είναι δυνατόν να μνημονεύονται και να καταγράφονται αναλυτικά όλοι οι παραγωγοί με τις παραγωγικές μονάδες στο εξωτερικό και με πιθανούς ενδιάμεσους μεταποιητές, (διότι π.χ. ένα τρόφιμο μπορεί να έχει 1 και 2 ενδιάμεσους μεταποιητές και σε διαφορετικές χώρες). Αποτελεί κοινό τόπο ότι η αναγραφή στις εκάστοτε συσκευασίες καλύπτει την απαίτηση της εν λόγω πληροφορίας. Η ουσιαστική απαίτηση της διακήρυξης στο σημείο αυτό είναι για να υπάρχει σχετικός έλεγχος υγιεινής και ευθύνης για τα προσφερόμενα τρόφιμα.

Τέλος, στο ίδιο μήκος κύματος, σε αντίστοιχο θέμα που αφορούσε σε υποχρεώσεις της διακήρυξης σχετικά με ειδική αναφορά εμπορικού σήματος,

## **Αριθμός απόφασης: 769/2019**

βάρους κ.λπ. προϊόντων τροφίμων απεφάνθη ότι δεν ήταν υποχρεωτικό να αναφέρεται το σύνολο των συγκεκριμένων πληροφοριών στην τεχνική προσφορά των υποψηφίων, προφανούς εκ της αιτιολογίας της ευρείας κυκλοφορίας των προϊόντων (Απόφαση ΔΕΑ ANM 73/2018, Σκ. 16-18) (συνημμένο 3).

Στην προκειμένη περίπτωση επαναλαμβάνουμε με την υποβληθείσα προσφορά της εταιρίας μας στο διαγωνισμό για το σύνολο των τυποποιημένων προϊόντων ΒΥΣ και τροφίμων ευρύτατης κατανάλωσης που δεν παράγουμε και συσκευάζουμε μόνοι μας, δηλώσαμε το Σούπερ Μάρκετ ..... ως προμηθευτή μας. Παράλληλα υποβάλλαμε το σύνολο των απαιτούμενων νομίμων αδειών και πιστοποιήσεων του Σούπερ Μάρκετ (βλ. έγγραφα προσφοράς μας ΑΡ.57, 58, 59, 60), που προμηθεύεται, ελέγχει και διακινεί νομίμως το σύνολο των εν λόγω προϊόντων βάσει του Κώδικα Τροφίμων στο σύνολο της Επικράτειας.

Επομένως, πέραν πάσης αμφιβολίας η απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής στα σημεία αυτά θα πρέπει να ανακληθεί.

Κατά συνέπεια, προκύπτει από την ανάλυση των ανωτέρω σημείων 1-5 του δεύτερου λόγου της προδικαστικής προσφυγής σχετικά με τις «ελλείψεις» της προσφοράς μας και την παράθεση των εκεί αναλυτικών στοιχείων τεκμηρίωσης ότι οι δῆθεν λόγοι αποκλεισμού της προσφοράς μας είναι νόμω και ουσία αβάσιμοι εάν όχι προσχηματικοί και θα πρέπει να ακυρωθούν στο σύνολό τους ... Και δυστυχώς χρησιμοποιήθηκαν από την Οικονομική Επιτροπή ως πρόσχημα για να μην αποσφραγιστεί παρανόμως και κατά παράβαση του νόμου 4412/2016 η οικονομική μας προσφορά και να αναδειχθεί το μέγεθος της προσφερόμενης έκπτωσης, με ότι αυτό συνεπάγεται για την μεγάλη οικονομική βλάβη του Δημοσίου.

**Γ) ΤΡΙΤΟΣ ΛΟΓΟΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ - ΑΠΟΡΡΙΨΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΕΤΑΙΡΙΑΣ «.....» ΛΟΓΩ ΠΑΡΑΒΙΑΣΗΣ ΡΗΤΩΝ ΟΡΩΝ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ**

Πέραν όμως της ανωτέρω παράνομης απόρριψης της προσφοράς μας από το διαγωνισμό, με την προαναφερθείσα απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Τρίπολης έγινε κατά παράβαση ρητών όρων της διακήρυξης δεκτή η προσφορά της εταιρίας «.....» στο διαγωνισμό.

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

Επισημαίνουμε ότι η Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Τρίπολης θα πρέπει να ανακληθεί και ως προς το σημείο που έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρίας «.....» για τους ακόλουθους αρχικούς λόγους :

1. ΕΝΝΟΜΟ ΣΥΜΦΕΡΟΝ ΠΡΟΣΒΟΛΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΙΑΣ «.....».

Η εταιρία μας παραδεκτά και με προφανές έννομο συμφέρον στρέφεται σε κάθε περίπτωση κατά της αποδοχής της προσφοράς της εταιρίας «.....» στο διαγωνισμό. Σύμφωνα με την Απόφαση 198/2019 (ΠΑΡ. 23) της ΑΕΠΠ αναφέρεται μεταξύ ρητά ότι : «... Επειδή, όπως αναφέρεται αναλυτικά και στη σκέψη 7 ανωτέρω, μέχρι πρότινος γινόταν παγίως δεκτό από τη νομολογία ότι διαγωνιζόμενος ο οποίος νομίμως αποκλειόταν από Διαγωνισμό δεν είχε έννομο συμφέρον να αμφισβητήσει τη νομιμότητα της συμμετοχής άλλου διαγωνιζόμενου, δοθέντος ότι με τον αποκλεισμό του καθίστατο, ως προς το Διαγωνισμό αυτό, τρίτος (βλ. Ε.Α. ΣτΕ 748/2010, 1317/2009, ΣτΕ 2817/2008, 1450/2007 και 666/2006). Κατ' εξαίρεση, ο προσφεύγων θεμελίωνε έννομο συμφέρον ως προς τους ισχυρισμούς του κατά της προσφοράς του έτερου διαγωνιζόμενου, είτε εφόσον ευδοκίμούσαν οι ισχυρισμοί του περί μη νόμιμης απόρριψης της δικής του προσφοράς είτε, προς διασφάλιση της αρχής του ενιαίου μέτρου κρίσης, η οποία αποτελεί ειδικότερη έκφανση των αρχών της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας που διέπουν το δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων, εφόσον συνέτρεχαν λόγοι αποκλεισμού της προσωρινής αναδόχου ίδιοι με εκείνον που απετέλεσε την αιτιολογία αποκλεισμού της (πρβλ.Ε.Α. ΣτΕ 174/2016, 44/2014, 106/2013, 380/2012, 671/2011, 1156, 329/2010, 246/2009, 274/2012). Εν προκειμένω, οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας κατά των προσφορών των άλλων διαγωνιζομένων, καίτοι αφορούν την πλήρωση του ίδιου κριτηρίου ποιοτικής επιλογής (της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας και, ειδικότερα, της τήρησης του συστήματος HACCP), δεν ταυτίζονται με τον λόγο του δικού της αποκλεισμού και, κατά συνέπεια, δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις διασφάλισης του ενιαίου μέτρου κρίσης.

Ωστόσο, μετά τη μεταστροφή της νομολογίας του ΔΕΕ και της Επιτροπής Αναστολών του ΣτΕ (βλ. απόφαση 30/2019 Ε.Α. ΣτΕ), οριστικώς αποκλεισθείς (και άρα «τρίτος») θεωρείται ο διαγωνιζόμενος, ο οποίος είτε δεν

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

εστράφη κατά της πράξης αποκλεισμού του, περίπτωση προς την οποία εξομοιώνεται και η εκ των υστέρων υποβολή παραιτήσεως από την τυχόν ασκηθείσα προδικαστική προσφυγή ή το ασκηθέν ένδικο βοήθημα (πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ 144/2018), είτε εστράφη μεν κατ' αυτής, πλην, όμως, ο αποκλεισμός του κατέστη οριστικός, με τη δημοσίευση απορριπτικής αιτήσεως ακυρώσεώς του αποφάσεως, η οποία, κατ' αυτόν τον τρόπο, περιεβλήθη την ισχύ δεδικασμένου. Εν προκειμένω, αν και με την παρούσα απόφαση κρίνεται ότι ο αποκλεισμός της από τη διαγωνιστική διαδικασία είναι νόμιμος, η προσφεύγουσα, επειδή δεν μπορεί να θεωρηθεί «οριστικώς αποκλεισθείσα», θεωρείται ότι προβάλλει τις αιτιάσεις της κατά των προσφορών των άλλων διαγωνιζομένων με έννομο συμφέρον. Κατά συνέπεια, οι αιτιάσεις αυτές θα πρέπει να εξεταστούν από το κρίνον Κλιμάκιο ...».

2 . ΠΑΡΑΒΙΑΣΗ ΟΡΟΥ 2.2.6.9. ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΟ ΑΣΦΑΛΙΣΤΗΡΙΟ ΣΥΜΒΟΛΑΙΟ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΙΑΣ «.....».

Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6.9 της διακήρυξης ορίζεται ότι : Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια τροφίμων και ειδών βασικής υλικής συνδρομής στο πλαίσιο του επιχειρησιακού προγράμματος επισιτιστικής και βασικής υλικής συνδρομής που χρηματοδοτείται από το ταμείο ευρωπαϊκής βοήθειας προς τους άπορους του Δήμου Τρίπολης για το έτος 2018-2019.

Ειδικότερα το αντικείμενο της Σύμβασης περιλαμβάνει τα εξής: πακετοποίηση και διανομή των υπό προμήθεια ειδών.

Ειδικότερα, στο αντικείμενο της σύμβασης περιλαμβάνεται: α) η προμήθεια των ανωτέρω ειδών, β) η μεταφορά αυτών σε δέματα και η παράδοσή τους με κατάλληλα οχήματα στο χώρο διανομής που θα ορίσει ο ανάδοχος και απ' όπου θα γίνεται η παράδοση μόνο στους ωφελούμενους του εταίρου Δήμου Τρίπολης, και γ) η εκφόρτωση, τοποθέτηση και παράδοση αυτών ταξινομημένων ανά κατηγορία δέματος εντός των χώρων διανομής στους υπόλοιπους δικαιούχους (ωφελούμενους του προγράμματος), όπως τα ανωτέρω αναλυτικώς αναφέρονται στη Διακήρυξη και στο Παράρτημα Α αυτής.

Από το υποβληθέν ασφαλιστήριο της εταιρίας «.....» προκύπτουν τα ακόλουθα : Στη σελίδα 3 του προσκομιζόμενου εγγράφου και

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

συγκεκριμένα στο κρίσιμο πεδίο της «ΑΣΦΑΛΙΣΜΕΝΗΣ ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΤΗΤΑΣ» αναφέρεται με σαφήνεια : «υπηρεσίες catering, δηλαδή παρασκευή και σερβίρισμα γευμάτων, καθώς και διοργάνωση δεξιώσεων. Η δραστηριότητα λαμβάνει χώρα στις ίδιες εγκαταστάσεις του ασφαλισμένου καθώς και στις εγκαταστάσεις των πελατών του.

Ίδιες εγκαταστάσεις του Ασφαλισμένου (δηλ. ακίνητα που είναι ιδιοκτησίας του ασφαλισμένου ή που μισθώνει και τα οποία χρησιμοποιεί για την ασφαλισμένη δραστηριότητα) κατά την έναρξη ασφάλισης : ....., ΤΚ ....., .....

Επομένως, καθίσταται σαφές ότι το υποβληθέν ασφαλιστήριο της εταιρίας «.....» σε καμία περίπτωση δεν καλύπτει το υπό προκήρυξη φυσικό αντικείμενο της προκηρυχθείσας σύμβασης, και δεν θα μπορούσε να χρησιμοποιηθεί σε περίπτωση συμβάντος από την αναθέτουσα αρχή. Η προμήθεια και διανομή τροφίμων ουδόλως σχετίζεται ως ασφαλισμένη δραστηριότητα με τις υπηρεσίες catering !Για το δε μέρος του διαγωνισμού σχετικά με την ασφαλιστική κάλυψη προϊόντων ΒΥΣ (δηλ. καθαριστικά, σαπούνι, σαμπουάν κ.λπ.) θεωρούμε ότι η παραβίαση της διακήρυξης είναι εξόφθαλμη.

Συνεπώς η προσφορά της εταιρίας «.....» ως προς το σημείο αυτό του ασφαλιστηρίου θα πρέπει να απορριφθεί και η απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής θα πρέπει να ανακληθεί.

### **3. ΠΑΡΑΒΙΑΣΗ ΟΡΟΥ 2.2.5.3. ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΙΑΣ «.....» ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΗΝ ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΜΗ ΟΦΕΙΛΗΣ ΣΤΟ ΔΗΜΟ ΚΟΡΙΝΘΙΩΝ ΚΑΙ ΣΤΟ ΔΗΜΟ ΤΡΙΠΟΛΕΩΣ**

Σύμφωνα με τον όρο 2.2.5.3. της διακήρυξης, οι υποψήφιοι οφείλουν με την υποβολή της προσφοράς τους να καταθέσουν μεταξύ άλλων και βεβαιώσεις μη οφειλής από τους Δήμους.

Στην προκειμένη περίπτωση, τα πιστοποιητικά που κατέθεσε η εταιρία «.....» για τους Δήμους Τριπόλεως και Κορίνθου έχουν εκδοθεί στις 31/01/2019 και αναφέρουν ως ημερομηνία ισχύος έως τις 28/02/2019. Με δεδομένο ότι η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και διενέργειας του ηλεκτρονικού διαγωνισμού ήταν στις 14/03/2019, προκύπτει με σαφήνεια ότι η υποβληθείσα βεβαίωση αυτή είχε λήξει και δεν ήταν ισχυρή μη

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

καλύπτοντας το διάστημα μεταξύ 28/02 και 14/03. Επισημαίνεται τέλος σε κάθε περίπτωση ότι δεν μπορεί να γίνει επίκληση «αιφνίδιας» μεταφοράς της καταληκτικής ημερομηνίας και αδυναμίας της εταιρίας «.....» να συμμορφωθεί με δεδομένο ότι η απόφαση μετάθεσης της καταληκτικής ημερομηνίας έλαβε χώρα από το αρμόδιο όργανο του Δήμου στις 23/01/2019. Κατά συνέπεια, η επιτροπή αξιολόγησης κατά δέσμια αρμοδιότητα όφειλε να απορρίψει την προσφορά και η Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής θα πρέπει να ανακληθεί και ακυρωθεί ως προς το σημείο που έκανε δεκτά τα εν λόγω υποβληθέντα δικαιολογητικά.

### 4. ΠΑΡΑΒΙΑΣΗ ΟΡΟΥ 2.2.6.1. ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΙΑΣ «.....»

Σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.6.1. ορίζεται ότι : « ... Μία (1) τουλάχιστον σύμβαση διανομής τροφίμων (ξηρά, νωπά και ψυγείου) ή ειδών βασικής υλικής συνδρομής (ολοκληρωμένη) σε πακέτο ή άλλη ισοδύναμη μορφή διανομής κατά την τελευταία προ της δημοσίευσης της παρούσας τριετία και έως την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσας διακήρυξης. Ειδικότερα ως διανομή λογίζεται η οργάνωση διαφόρων ειδών σε πακέτα προς τους ωφελούμενους και η υποστήριξη της αναθέτουσας αρχής στην επί τόπου διανομή τους .....».

Τόσο από τις σχετικές υπεύθυνες δηλώσεις που υπέβαλε με την προσφορά της η εταιρία «.....», αλλά και από το φυσικό αντικείμενο των ίδιων των συμβάσεων που επικαλείται για την απόκτηση εμπειρίας καθώς και από τα αντίστοιχα προσκομισθέντα πιστοποιητικά καλής εκτέλεσης του Δήμου Φυλής αποδεικνύεται ότι η εμπειρία αυτή δεν αφορά τη ΔΙΑΝΟΜΗ τροφίμων σε καμία περίπτωση. Είναι άλλο φυσικό αντικείμενο είτε η προμήθεια, είτε η συσκευασία, είτε η πακετοποίηση ή δεματοποίηση τροφίμων και άλλο αντικείμενο η διανομή του που ρητά απαιτεί η διακήρυξη.

Επομένως, δεν καλύπτεται η απαιτούμενη επί ποινή αποκλεισμού εμπειρία σχετικά με την προηγούμενη διανομή τροφίμων και η προσφορά της εταιρίας «.....» θα πρέπει να αποκλειστεί.

### 5. ΠΑΡΑΒΙΑΣΗ ΟΡΟΥ 2.2.6.11. ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΙΑΣ «.....».

Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6.11 ορίζεται μεταξύ άλλων ότι :



## Αριθμός απόφασης: 769/2019

Επιπλέον, για τη συμμετοχή στην παρούσα, απαιτείται:

1) Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας είναι έμπορος πρέπει να καταθέσει, επί ποινή αποκλεισμού, με την προσφορά του :

α) Τη νόμιμη άδεια λειτουργίας υγειονομικού ενδιαφέροντος της επιχείρησης από την Αρμόδια υπηρεσία για την αποθήκευση, διατήρηση, διακίνηση τροφίμων και ευπαθών προϊόντων η οποία περιλαμβάνει τα είδη της παρούσας.

2) Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας είναι παρασκευαστής ή παραγωγός πρέπει να καταθέσει, επί ποινή αποκλεισμού, άδεια λειτουργίας της επιχείρησής του η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο οικονομικός φορέας.

Πέραν των ανωτέρω, ο υποψήφιος οικονομικός φορέας οφείλει να καταθέσει με την προσφορά του :

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.

7) Άδεια λειτουργίας της μονάδας επεξεργασίας κρέατος, τον Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις κτηνιατρικές υπηρεσίες καθώς και εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της εταιρείας που θα συμπεριλαμβάνει τα είδη στα οποία θα λάβει μέρος ο οικονομικός φορέας καθώς επίσης και τα πιστοποιητικά της επιχείρησης, τα οποία θα πρέπει να βασίζονται στα σχετικά ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα ISO 22000:2005 ή παρόμοιο αυτού.

Από τα υποβληθέντα έγγραφα της προσφοράς της εταιρίας «.....» προκύπτει ότι η συγκεκριμένη γνωστοποίηση αναφέρεται σε άδεια λιανικού εμπορίου και όχι χονδρικού εμπορίου όπως αναμφίβολα απαιτείται από τη φύση του υπό ανάθεση αντικείμενου της σύμβασης και τη διακήρυξη. Και τούτο διότι στην γνωστοποίηση της άδειας χονδρικού εμπορίου δεν υπάρχουν πεδία σχετικά με την μουσική, τα τραπεζοκαθίσματα κ.λπ.

## **Αριθμός απόφασης: 769/2019**

Η συγκεκριμένη άδεια «γνωστοποίηση» έχει υποβληθεί στον Δήμο Κορινθίων για την αδειοδότηση ΚΑΤΑΣΤΗΜΑΤΟΣ ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΟΥ ΕΝΔΙΑΦΕΡΟΝΤΟΣ, όπως άλλωστε αναγράφεται στην επικεφαλίδα του εγγράφου. Βάσει του Ν.4442/ΦΕΚ 230 Α/ 2016 αρ. ΣΤ η μόνη αρμόδια Υπηρεσία για έκδοση άδειας χονδρεμπορίου είναι η Δ/ση Ανάπτυξης και Βιομηχανίας. Η μόνη άδεια που έχει υποβληθεί από την Διεύθυνση Ανάπτυξης και Βιομηχανίας είναι το έγγραφο (...../6-4-2012 βάσει του οποίου χορηγείται απαλλαγή για την λειτουργία επαγγελματικού εργαστηρίου, για την παραγωγή και εμπορία ετοιμών γευμάτων, το οποίο ουδεμία σχέση έχει με την απαραίτητη για την συμμετοχή άδεια χονδρεμπορίου όπως αυτή ορίζεται με τον Ν. 4302/ΦΕΚ 225 Α/2014.

Σε κάθε περίπτωση και εις επίρρωση του ισχυρισμού περί της απουσίας άδειας χονδρεμπορίου επισημαίνεται ότι από τη θέση και μόνο που εδράζεται η εταιρία «.....» δεν θα μπορούσε να έχει αντίστοιχη άδεια γεγονός που μπορείτε να διαπιστώσετε είτε με επικοινωνία με τις αρμόδιες υπηρεσίες είτε βάσει του Γενικού Πολεοδομικού Σχεδίου (συνημμένα 5-6-7) για την περιοχή. (ΦΕΚ 255/5-7-2013 Έγκριση Γ.Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας Δήμου Κορινθίων και της Περιφερειακής Ενότητας Κορινθίας, όπου ρητώς αναφέρονται οι χρήσεις γης όπου απαγορεύεται η άσκηση χονδρεμπορίου σε περιοχές με «Γεωργική χρήση γης».

Για τον λόγο αυτό η προσφορά της εταιρίας «.....» θα πρέπει να απορριφθεί ως προς το σημείο αυτό.

### **6. ΠΑΡΑΒΙΑΣΗ ΟΡΟΥ 2.2.6.3. ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΙΑΣ «.....».**

Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6.3. της διακήρυξης που αφορά το θέμα των προτεινόμενων αποθηκών, οι υποψήφιοι ανάδοχοι θα έπρεπε με την προσφορά τους να προσκομίσουν το σύνολο των απαιτούμενων αδειών που απαιτούνται από τη νομοθεσία για την επαγγελματική χρήση των αποθηκών για το δημοπρατούμενο από τη διακήρυξη αντικείμενο, και όχι μόνο την άδεια που ρυθμίζει θέματα πολεοδομίας και την άδεια οικοδομής. Αυτός είναι και ο λόγος που όπως αναλύεται ανωτέρω, με την προσφορά μας στο ίδιο σημείο προσκομίσαμε το σύνολο των απαιτούμενων από το νόμο αδειών, το οποίο και επικαλούμαστε.

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

Στην προκειμένη περίπτωση, στις δηλωθείσες αποθήκες που έχουν προταθεί με την προσφορά της εταιρίας «.....» για την περιοχή της Τριπόλεως (.....) παρατηρούνται τα ακόλουθα :

Καταρχήν, δεν έχουν υποβληθεί οι νόμιμες άδειες, όπως απαιτεί ο νόμος για το χονδρεμπόριο τροφίμων (αρ. 48 ΣΤ του Ν.4442/ΦΕΚ230Α/2016) και συγκεκριμένα η άδεια χονδρεμπορίου, παρά μόνο οι άδειες οικοδομής.

Εν συνεχεία, το έγγραφο 50 που επικαλείται η εταιρία «.....» ως νόμιμη και αποδεκτή βεβαίωση χρήσης γης αναφέρει όχι ότι επιτρέπεται για την επαγγελματική δραστηριότητα της υπό ανάθεσης σύμβασης η χρήση γης της προτεινόμενης αποθήκης, αλλά ότι «... για την ύπαρξη συγκεκριμένων περιορισμών θα πρέπει να απευθυνθείτε στην αντίστοιχη αρμόδια υπηρεσία». Επομένως, ουδόλως βεβαιώνει κατάλληλη χρήση γης.

Τέλος, το έγγραφο 50 που επικαλείται η εταιρία «.....» ως νόμιμη και αποδεκτή άδεια ψυκτικών αναφέρεται στις εγκαταστάσεις της στο ..... και όχι στις προτεινόμενες για το διαγωνισμό αποθήκες που απαιτούνται στην περιοχή της Τρίπολης ...

Αξίζει επομένως να σημειωθεί και να κριθεί από την ΑΕΠΠ ότι ειδικά για το ίδιο συγκεκριμένο σημείο 2.2.6.3. της διακήρυξης, η επιτροπή αξιολόγησης του διαγωνισμού απέρριψε προτεινόμενες αποθήκες για τις οποίες έχει υποβληθεί με την προσφορά μας το σύνολο των νομίμων αδειών που βρίσκονται εντός της ΒΙΠΕ Τριπόλεως (βλ. ανωτέρω), δηλαδή του μόνου μέρους που επιτρέπεται εκ του νόμου από πλευράς χρήσης γης η εγκατάσταση επαγγελματικών αποθηκών, και απεδέχθη χωρίς σχόλιο και την παραμικρή αμφιβολία τις προτεινόμενες αποθήκες της εταιρίας «.....», χωρίς άδειες χονδρεμπορίου, με χρήση γης υπό διερεύνηση, και ψυκτική άδεια όχι των αποθηκών της Τριπόλεως αλλά του .....

Για τον λόγο αυτό η προσφορά της εταιρίας «.....» θα πρέπει για πολλαπλούς λόγους να απορριφθεί ως προς το σημείο αυτό.

### **ΠΑΡΑΒΙΑΣΗ ΑΡΘΡΟΥ 72 ΠΑΡ.4 ΤΟΥ ΝΟΜΟΥ 4412/2016**

Σύμφωνα με το άρθρο 72 παρ.. 4 του νόμου 4412/2016 ορίζεται ότι : « ... 4. Οι εγγυήσεις του παρόντος άρθρου περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται (ή τον κύριο του έργου ή τον φορέα κατασκευής στις περιπτώσεις δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών), δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση, ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης ή πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών του διαγωνισμού, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης ...».

Στην προκειμένη περίπτωση, με την προσφορά της, η εταιρία «.....» υπέβαλε την από 03/01/2019 εγγυητική επιστολή της στην οποία αναφέρεται ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 31/01/2019 και ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού η 06/02/2019.

Με δεδομένο ότι η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ήταν στις 12/03/2019, η εγγυητική επιστολή αποκλίνει ουσιωδώς από απαραίτητο στοιχείο που όφειλε να έχει σύμφωνα με το άρθρο 72 παρ. 4 του νόμου 4412/2016 και η προσφορά της θα έπρεπε να απορριφθεί [...].».

17. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει αυτολεξεί τα κάτωθι: «[...]Την 18" Μαρτίου 2019, συνήλθε η επιτροπή διενέργειας του εν λόγω διαγωνισμού η οποία προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση και αξιολόγηση των φακέλων με τα δικαιολογητικά συμμετοχής των παραπάνω συμμετεχουσών εταιρειών. Κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών διαπιστώθηκαν τα εξής:

- Σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.7 της εν λόγω διακήρυξης: «Όσον αφορά στη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων ο

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

προσφέρων οικονομικός φορέας, οφείλει να καταθέσει: α) 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, με το οποίο να 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 στη ΚΥΑ 487/4-10-2000, όπως αυτή ισχύει »

- Στην προκειμένη περίπτωση, τα ως άνω πιστοποιητικά ποιότητας που προσκόμισε η εταιρεία με όνομα αρχείου 35.ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ ISO ..... αφορούν τη διασφάλιση της ποιότητας μόνο στους τομείς της αποθήκευσης και της διακίνησης των τροφίμων ξηρής αποθήκης και όχι και της συσκευασίας και ανασυσκευασίας των τροφίμων και προϊόντων παντοπωλείου, όπως ρητά απαιτεί η διακήρυξη.

- Σύμφωνα με τη παρ. 2.2.6.6 της Διακήρυξης ζητείται: «Υπεύθυνη Δήλωση, επί ποινή

αποκλεισμού, σχετικά με την προέλευση των προσφερόμενων ειδών :

α) Εφόσον ο Οικονομικός Φορέας συσκευάζει ή παράγει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, δηλώνεται η επιχειρηματική μονάδα, στην οποία συσκευάζεται ή παράγεται το προσφερόμενο είδος, καθώς και ο τόπος εγκατάστασης της. β) Εφόσον ο Οικονομικός Φορέας είτε δε συσκευάζει είτε δεν παράγει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, σε δική του επιχειρηματική μονάδα, δηλώνεται η επιχειρηματική μονάδα, στην οποία συσκευάζεται ή παράγεται το προσφερόμενο είδος και ο τόπος εγκατάστασής της »

- Στην Υπεύθυνη Δήλωση της εταιρείας «.....» δε γίνεται καταγραφή των μονάδων παραγωγής/συσκευασίας των προσφερόμενων ειδών της εν λόγω διακήρυξης, όπως ρητά ζητείται, αλλά αναγράφονται μόνο οι προμηθεύτριες εταιρείες.

Σε συνέχεια αυτών των διαπιστώσεων, η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού εισηγήθηκε την αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας ..... και την απόρριψη αντίθετα της προσφοράς της εταιρείας ....., ενώ όρισε την 28<sup>η</sup> Μαρτίου 2019, ως ημερομηνία αξιολόγησης της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας .....

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

Κατά την ως άνω ημερομηνία, η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού προέβη πράγματι στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας ..... και διαπιστώνοντας ότι αυτή είναι σύμφωνη με τις απαιτήσεις της διακήρυξης, εισηγήθηκε την αποδοχή της και όρισε την 11<sup>η</sup> Απριλίου 2019 ως ημερομηνία αποσφράγισης και αξιολόγησης της οικονομικής προσφοράς της ως άνω εταιρείας. Για τα παραπάνω συντάχθηκε από την επιτροπή το υπ' αριθμ. 1/18.03.2019 πρακτικό.

Στη συνέχεια και σύμφωνα με το δεύτερο υπ' αριθμ. 2/11.04.2019 πρακτικό της επιτροπής, ακολούθησε πράγματι η αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς της άνω εταιρείας, κατόπιν δε τούτης, η επιτροπή εισηγήθηκε την ανάδειξη της .....ως προσωρινής αναδόχου του εν λόγω ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

Τα παραπάνω δε πρακτικά αξιολόγησης της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού έγιναν τελικά δεκτά και εγκρίθηκαν με την υπ' αριθμ. 189/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, ενώ με την ίδια απόφαση η εταιρεία ..... αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος τη εν λόγω σύμβασης.

Η απόφαση αυτή του Δήμου Τριπόλεως κοινοποιήθηκε μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ την 10/05/2019, ενώ κατ' αυτής ασκήθηκε η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή της εταιρείας .....

Η προδικαστική προσφυγή ωστόσο της προσφεύγουσας θα πρέπει να απορριφθεί ως αόριστη, απαράδεκτη, νόμω και ουσία αβάσιμη, καθότι νόμιμα και κατά ορθή εφαρμογή των διατάξεων του ν. 4412/2016 και της Διακήρυξης, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου μας εξέδωσε την προσβαλλόμενη απόφαση, απορρίπτοντας αφενός την προσφορά της προσφεύγουσας και ανακηρύσσοντας αφετέρου την εταιρεία ..... προσωρινή ανάδοχο του διαγωνισμού.

2. Συγκεκριμένα ως προς τους λόγους της προδικαστικής προσφυγής:

- Ο πρώτος λόγος με τον οποίο η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η Οικονομική Επιτροπή παρέλειψε οφειλόμενη νόμιμη ενέργεια κατά παράβαση του αρ. 100 του ν. 4412/2016 συνιστάμενη στην μη αποσφράγιση της οικονομικής της προσφοράς τυγχάνει αβάσιμος διότι η ως άνω διάταξη, όπως

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

τροποποιήθηκε με την παρ. 33 παρ. 4β του ν. 4608/2019 άρχισε να ισχύει την 25η Απριλίου 2019 (οράτε αρ. 52 του ν. 4608/2019 ως προς την έναρξη ισχύος) και επομένως κατά τον χρόνο αποσφράγισης τόσο των δικαιολογητικών συμμετοχής (18.03.2019), της τεχνικής προσφοράς (28.03.2019), όσο και της οικονομικής προσφοράς (11.04.2019), η διάταξη αυτή, όπως τροποποιήθηκε ΔΕΝ ΒΡΙΣΚΟΤΑΝ σε ισχύ.

Σε κάθε περίπτωση, ακόμα κι αν υποτεθεί ότι ίσχυε η συγκεκριμένη διάταξη και ότι η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου πλημμελώς δεν ακολούθησε την προβλεπόμενη διαδικασία, δηλαδή δεν αποσφράγισε την τεχνική και οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας, τούτο δεν συνιστά παράλειψη οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας κατά την έννοια του νόμου, αλλά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας. Υπό αυτή την εκδοχή προβαλλόμενος λόγος τυγχάνει επίσης και αλυσιτελής, αφού ακόμα και αν είχαν αποσφραγιστεί η τεχνική και οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας και πάλι η προσφορά της θα απορριπτόταν ως απαράδεκτη λόγω των διαπιστωθεισών πλημμελειών της.

- Ορθά απορρίφθηκε από την Οικονομική Επιτροπή η προσφορά της προσφεύγουσας καθώς σύμφωνα με την παρ. 2.2.7 της διακήρυξης « Όσον αφορά στη διαχείριση της

ασφαλείας των τροφίμων ο προσφέρων οικονομικός φορέας ,οφείλει να καταθέσει :α) Πιστοποιητικό 150 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, με το οποίο να 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 στη ΚΥΑ 487/4-10- 2000,όπως αυτή ισχύει ».

Στην προκειμένη περίπτωση , τα ως άνω πιστοποιητικά ποιότητας που προσκόμισε η εταιρεία με όνομα αρχείου 35.ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ ISO ..... αφορούν τη διασφάλιση της ποιότητας μόνο στους τομείς της αποθήκευσης και της διακίνησης των τροφίμων ξηρής αποθήκης και όχι και της συσκευασίας και

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

ανασυσκευασίας των τροφίμων και προϊόντων παντοπωλείου ,όπως ρητά απαιτεί η διακήρυξη.

- Ορθά απορρίφθηκε από την Οικονομική Επιτροπή η προσφορά της προσφεύγουσας καθώς σύμφωνα με την παρ. 2.2.6 της διακήρυξης με τίτλο «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» προβλέπεται ότι: «....εάν αυτή (η αναθέτουσα αρχή ) είναι ιδιωτικός φορέας , βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτόν , η οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης , η οποία συνοδεύεται από παραστατικά (δελτίο αποστολής και τιμολόγιο). Σε περίπτωση που η Σύμβαση /Συμβάσεις είναι σε εξέλιξη πρέπει η βεβαίωση να αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσης και να έχει εκδοθεί μετά την ημερομηνία έκδοσης της διακήρυξης».

Εν προκειμένω , η εταιρεία ..... στο πλαίσιο απόδειξης της τεχνικής και επαγγελματικής της ικανότητας επικαλέστηκε και προσκόμισε σχετικώς: α)συμβάσεις με την εταιρεία ..... (ιδιωτικός φορέας), αξίας 2.150.000€, και ως απόδειξη αυτής προσκόμισε επιστολή της ως άνω εταιρείας ..... β)συμβάσεις με την μη κερδοσκοπική εταιρεία «.....»

Για την (α) περίπτωση δεν αναφέρεται στη βεβαίωση - επιστολή της εταιρείας το ποσοστό παράδοσης των ειδών της εν εξελίξει αυτής σύμβασης.

Για τη (β) περίπτωση προσκόμισε μόνο βεβαίωση της εταιρείας και όχι και τα προβλεπόμενα από τη Διακήρυξη τιμολόγια και δελτία αποστολής.

- Ορθά απορρίφθηκε από την Οικονομική Επιτροπή η προσφορά της προσφεύγουσας καθώς σύμφωνα με την παρ. 2.2.6.11 της διακήρυξης «

Πέραν των ανωτέρω , ο υποψήφιος οικονομικός φορέας οφείλει να καταθέσει με την προσφορά του :

3. Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τη προμήθεια ζωικών προϊόντων....»

Στην προκειμένη περίπτωση, η εταιρεία προσκομίζει το αρχείο με όνομα 11.ΚΩΔ.ΑΡΙΘΜ.ΠΑΡΑΓ & ΕΜΠΟΡΟΥ μόνο για την παράγωγη γαλακτοκομικών προϊόντων και όχι για την προμήθεια ζωικών προϊόντων όπως αυτό ρητά απαιτείται.



## Αριθμός απόφασης: 769/2019

Ορθά απορρίφθηκε από την Οικονομική Επιτροπή η προσφορά της προσφεύγουσας καθώς σύμφωνα με την παρ. 2.2.6.3 της διακήρυξης δεν έχουν προσκομιστεί τα απαιτούμενα δικαιολογητικά της εν λόγω παραγράφου που αφορά τον αποθηκευτικό χώρο, ειδικότερα:

α) στην Υπεύθυνη Δήλωση (αρχείο με όνομα 49) δεν αναφέρονται ρητά όλα τα απαιτούμενα σύμφωνα με τη διακήρυξη

β) Από το προσκομισθέν σχέδιο κάτοψης δεν προκύπτει με σαφήνεια το μέγεθος της αποθήκης αλλά ούτε και το μέγεθος των ψυκτικών θαλάμων σύμφωνα με τα απαιτητά τ.μ της διακήρυξης.

γ) Δεν έχει προσκομιστεί η απαιτούμενη ρητά βεβαίωση χρήσης γης.

Τέλος,

• Ορθά απορρίφθηκε από την Οικονομική Επιτροπή η προσφορά της προσφεύγουσας καθώς σύμφωνα με την παρ. 2.2.6.6 της διακήρυξης ζητείται: «Υπεύθυνη Δήλωση, επί ποινή αποκλεισμού .σχετικά με την προέλευση των προσφερόμενων ειδών : α) Εφόσον ο Οικονομικός φορέας συσκευάζει ή παράγει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, δηλώνεται η επιχειρηματική μονάδα, στην οποία συσκευάζεται ή παράγεται το προσφερόμενο είδος, καθώς και ο τόπος εγκατάστασης της.

β)Εφόσον ο Οικονομικός φορέας είτε δε συσκευάζει είτε δεν παράγει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος , σε δική του επιχειρηματική μονάδα, δηλώνεται η επιχειρηματική μονάδα ,στην οποία συσκευάζεται ή παράγεται το προσφερόμενο είδος και ο τόπος εγκατάστασής της.»

Στην προκειμένη περίπτωση, στην Υπεύθυνη Δήλωση της εταιρείας «.....» δε γίνεται καταγραφή των μονάδων παραγωγής/συσκευασίας των προσφερόμενων ειδών της εν λόγω διακήρυξης , όπως ρητά ζητείται, αλλά αναγράφονται μόνο οι προμηθεύτριες εταιρείες.

Εν κατακλείδι, η Επιτροπή Αξιολόγησης του Διαγωνισμού αξιολόγησε τις προσφορές του εν λόγω διαγωνισμού κατά εφαρμογή του νόμου και των όρων της διακήρυξης και συνέταξε πρακτικό, το οποίο ενέκρινε με απόφασή της η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου. Σύμφωνα με αυτό αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η εταιρεία ....., διότι ήταν πλήρης και παραδεκτή τόσο ως προς τα δικαιολογητικά συμμετοχής, όσο και στην τεχνική και οικονομική προσφορά της. [...].»

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

18. Επειδή η παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της ισχυρίζεται αυτολεξεί τα κάτωθι: « [...]Β. ΛΟΓΟΙ ΑΠΟΡΡΙΨΗΣ ΤΗΣ ΚΡΙΝΟΜΕΝΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ

1. Με τον πρώτο λόγο της κρινόμενης προσφυγής της, η προσφεύγουσα προσβάλλει, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της, τη μόνη εκτελεστή και άρα προσβλητή πράξη της Αναθέτουσας Αρχής και συγκεκριμένα την παράλειψη οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας, η οποία συνίσταται συγκεκριμένα στην παράλειψη δήθεν της αποσφράγισης της οικονομικής της προσφοράς κατά παράβαση του άρθρου 100 του ν. 4412/2016.

Σύμφωνα με το εδ. β' της παρ. 4 του άρθρου 33 του ν. 4608/2019: [στην παρ. 4 του άρθρου 100 του ν. 4412/2016 προστίθεται εδάφιο τέταρτο ως εξής:

«Επίσης για τις συμβάσεις με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει του κόστους ή τη βέλτιστη σχέση ποιότητας - τιμής και ανεξαρτητως ποσού και διαδικασίας, όταν εξ αρχής έχει υποβληθεί μία προσφορά, εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα: α) όλων των σταδίων της παραγράφου 2 στην περίπτωση ανοικτής διαδικασίας και β) του δευτέρου σταδίου, ήτοι της υποβολής προσφορών, στην περίπτωση κλειστής διαδικασίας και ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση.». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 52 του ν. 4608/2019: «Η ισχύς των διατάξεων του Μέρους Α` και Μέρους Γ` αρχίζει από τη δημοσίευση του νόμου στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις τους.», η ημέρα δημοσίευσης του νόμου αυτού ήταν η 25η Απριλίου 2019. Ως εκ τούτου και δεδομένου ότι η διάταξη του άρθρου 33 του ν. 4608/2019 που τροποποίησε την επίμαχη διάταξη του άρθρου 100 του ν. 4412/2016 περιλαμβάνεται στο Μέρος Γ' του σχετικού νομοθετήματος, ξεκίνησε να ισχύει από την 25η Απριλίου 2019, κατ' επέκταση δε, στην προκειμένη περίπτωση, τυγχάνει εφαρμογής το άρθρο 100 του ν. 4412/2016, όπως ίσχυε πριν την ανωτέρω τροποποίησή του, καθόσον όλες οι επίμαχες διαδικασίες, ήτοι η αποσφράγιση των δικαιολογητικών συμμετοχής, της τεχνικής προσφοράς και της οικονομικής προσφοράς έλαβαν χώρα ΠΡΙΝ την 25η Απριλίου 2019, το δε

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

άρθρο 100 του ν. 4412/2016 είχε ως εξής: «[...] 2. Τα επιμέρους στάδια στην ανοικτή διαδικασία ή στο δεύτερο στάδιο της κλειστής διαδικασίας, όταν οι εν λόγω διαδικασίες δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, έχουν ως εξής: α) Αποσφραγίζεται ο κυρίως φάκελος προσφοράς, ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής στην ανοικτή διαδικασία, καθώς και ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς, εφόσον προβλέπεται η υποβολή της στα έγγραφα της σύμβασης, μονογράφονται δε και σφραγίζονται από το αρμόδιο όργανο όλα τα δικαιολογητικά που υποβάλλονται κατά το στάδιο αυτό και η τεχνική προσφορά, ανά φύλλο. Το αρμόδιο όργανο καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου. Οι φάκελοι των οικονομικών προσφορών δεν αποσφραγίζονται, αλλά μονογράφονται και σφραγίζονται από το παραπάνω όργανο και τοποθετούνται σε ένα νέο φάκελο ο οποίος επίσης σφραγίζεται και υπογράφεται από το ίδιο όργανο και φυλάσσεται, προκειμένου να αποσφραγισθεί την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την πρόσκληση β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης και συντάσσει πρακτικό για την απόρριψη των τεχνικών προσφορών που δεν γίνονται αποδεκτές και την αποδοχή ή/και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών με βάση το κριτήριο ανάθεσης των εγγράφων της σύμβασης γ) Οι κατά τα ανωτέρω σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών, μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών στοιχείων των προσφορών, αποσφραγίζονται κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την ειδική πρόσκληση και ακολουθεί σχετική ανακοίνωση τιμών. Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές κατά τα προηγούμενα ως άνω στάδια α` και β` οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται, αλλά επιστρέφονται [...] 4. Τα αποτελέσματα κάθε σταδίου επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες ή στους συμμετέχοντες. Ειδικά, για τις συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, πλέον ΦΠΑ, που δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, εκδίδεται μία

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

απόφαση, κατά τα ανωτέρω, ανεξαρτήτως του κριτηρίου ανάθεσης. Για τις συμβάσεις με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής ανεξαρτήτως ποσού και ανεξαρτήτως διαδικασίας, εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα: α) όλων των σταδίων της παραγράφου 2 στην περίπτωση ανοικτής διαδικασίας και β) του δεύτερου σταδίου, ήτοι της υποβολής προσφορών, στην περίπτωση κλειστής διαδικασίας και ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση. Κατά των ανωτέρω αποφάσεων χωρεί ένσταση, σύμφωνα με το άρθρο 127 για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως και εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, προ ΦΠΑ, ή η, σύμφωνα με το άρθρο 360, προδικαστική προσφυγή για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, προ ΦΠΑ.».

Από τα παραπάνω λοιπόν προκύπτει ότι, ορθώς η επιτροπή αξιολόγησης δεν άνοιξε την οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας, αφού στο προγενέστερο στάδιο της αποσφράγισης των δικαιολογητικών συμμετοχής, η προσφορά της κρίθηκε απαράδεκτη και απορριπτέα. Σε κάθε περίπτωση, κατά την έννοια του άρθρου 45 παρ. 4 του πδ 18/1989, παράλειψη οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας, προσβλητή με αίτηση ακύρωσης υπάρχει όταν ειδική διάταξη νόμου επιβάλλει στη Διοίκηση την υποχρέωση να ενεργήσει ή να ρυθμίσει συγκεκριμένη σχέση με την έκδοση εκτελεστής διοικητικής πράξης, εφόσον συντρέχουν οι προβλεπόμενες από την ειδική αυτή διάταξη προϋποθέσεις (ΣτΕ 4531/2009, 1205/2002).

Στην προκειμένη ωστόσο περίπτωση, δεν έχει συντελεσθεί καμία παράλειψη, υπό την ανωτέρω έννοια, από την Αναθέτουσα Αρχή, καθόσον, η διάταξη του αρ. 100 του ν. 4412/2016 δεν επιβάλλει στην Αναθέτουσα Αρχή την έκδοση ορισμένης διοικητικής πράξης, αλλά ορίζει απλώς την ακολουθητέα διαδικασία της διενέργειας του διαγωνισμού και επομένως απαραδέκτως προσβάλλεται η συγκεκριμένη, μη εκτελεστή ενέργεια της επιτροπής αξιολόγησης του διαγωνισμού. Καθ' ερμηνεία δε του σχετικού ισχυρισμού της προσφεύγουσας, αυτός δύναται μόνο να συνιστά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας και υπό την εκδοχή ακόμα ότι ήθελε υποτεθεί βάσιμος, σε κάθε περίπτωση αυτός θα πρέπει να απορριφθεί ως αλυσιτελής, καθότι, ακόμα κι αν αποσφραγιζόταν η δική του οικονομική

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

προσφορά, τούτο δεν θα μετέβαλε την θέση της προσφεύγουσας, η οποία είχε ήδη αποκλεισθεί (κατά το στάδιο της αποσφράγισης των δικαιολογητικών συμμετοχής), ούτε βέβαια θα καθίστατο προσωρινή ανάδοχος, ακόμα κι αν η οικονομική της προσφορά ήταν χαμηλότερη έναντι της αναδειχθείσας ως αναδόχου εταιρείας.

Τέλος, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η μόνη εκτελεστή πράξη που θα μπορούσε να είχε εκδοθεί, δεν έχει εκδοθεί τυγχάνει τουλάχιστον νομικά ατυχής και αντιφατικός, καθώς, η προσφεύγουσα, υπολαμβάνοντας ότι η προσβαλλόμενη με την προδικαστική της προσφυγή υπ' αριθμ. 189/2019 απόφαση της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Τρίπολης δεν είναι εκτελεστή, επί της ουσίας κατατείνει στην απόρριψη της κρινόμενης προσφυγής της και των σχετικώς προβαλλόμενων λόγων της, ως απαράδεκτων.

2. Με τον δεύτερο λόγο της προδικαστικής προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι εσφαλμένα και κατά παράβαση του νόμου και της διακήρυξης, απέρριψε η Αναθέτουσα Αρχή την προσφορά της παρά την πληρότητα των υποβληθέντων δικαιολογητικών της συμμετοχής καθώς και της τεχνικής της προσφοράς. Συγκεκριμένα:

ί. Ως προς το ISO – αρ. 2.2.7 της διακήρυξης:

Σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.7 της διακήρυξης «Ο προσφέρων οικονομικός φορέας πρέπει με την προσφορά του να καταθέσει τα παρακάτω Πιστοποιητικά τα οποία θα πρέπει να βρίσκονται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης: Πιστοποιητικό ISO 9001:2015, Πιστοποιητικό ISO 14001:2015, Διεθνές Σύστημα Υγιεινής και Ασφάλειας στην Εργασία ΕΛΟΤ 1801: 2008 – OHSAS 18001:2007, ή ισοδύναμα ή νεότερα αυτών, για την αποθήκευση, τη συσκευασία, 4 την ανασυσκευασία και τη διακίνηση προϊόντων 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: α) Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφαλείας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, με το οποίο να πιστοποιείται ότι η συσκευασία, ανασυσκευασία, η αποθήκευση και η διακίνηση των τροφίμων και των προϊόντων παντοπωλείου πραγματοποιείται

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

με υγιεινό τρόπο και ότι εφαρμόζει, διατηρεί και αναθεωρεί διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4-10-2000, όπως αυτή ισχύει....». Στην προκειμένη ωστόσο περίπτωση, τα πιστοποιητικά ποιότητας που προσκόμισε η προσφεύγουσα εταιρεία δεν καλύπτουν τους ως άνω όρους της διακήρυξης καθότι αυτά έχουν εκδοθεί και αφορούν τη διασφάλιση της ποιότητας μόνο στους τομείς της αποθήκευσης και της διακίνησης των τροφίμων ξηρής αποθήκης και όχι και της συσκευασίας και ανασυσκευασίας των τροφίμων και προϊόντων παντοπωλείου, όπως ρητά απαιτεί η διακήρυξη και επομένως ορθά απορρίφθηκε η προσφορά της, μεταξύ άλλων, και για τον λόγο αυτό. Τα αντίθετα προβαλλόμενα από την προσφεύγουσα τυγχάνουν ουσία αβάσιμα και ουδεμία επιρροή ασκούν εν προκειμένω.

ii. Ως προς την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα – αρ. 2.2.6 της διακήρυξης:

Σύμφωνα με το αρ. 2.2.6 της διακήρυξης: «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας και μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσας, να έχουν εκτελέσει ορθώς: Α) Τουλάχιστον δύο (2) συμβάσεις προμηθειών τροφίμων (είτε ολοκληρωμένες πλήρως είτε σε εξέλιξη) ειδικότερα: □ Για την απόδειξη της εμπειρίας του υποψήφιου οικονομικού φορέα αναφορικά με τη προμήθεια, μεταφορά και διανομή νωπών προϊόντων (που θεωρούνται και τα πλέον ευπαθή) θα πρέπει η μία (1) εξ αυτών των συμβάσεων να περιλαμβάνει μεταξύ άλλων την προμήθεια τουλάχιστον ενός (1) είδους κρέατος (βόειο ή χοιρινό κρέας) και τουλάχιστον ενός (1) είδους οπωρολαχανικών. Προς απόδειξη του ανωτέρω, απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, η προσκόμιση μαζί με την προσφορά: α)..... β)..... 5 γ) Βεβαίωσης από την Αναθέτουσα Αρχή: □ εάν αυτή είναι Δημόσια Αρχή, βεβαίωση για τις ανωτέρω Συμβάσεις εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτή. Σε περίπτωση που η Σύμβαση/συμβάσεις είναι σε εξέλιξη πρέπει η βεβαίωση να αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσης και να έχει εκδοθεί μετά την ημερομηνία έκδοσης της διακήρυξης. □ εάν αυτή είναι ιδιωτικός φορέας, βεβαίωση εκδοθείσα και

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

θεωρηθείσα από αυτόν, η οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης, η οποία συνοδεύεται από παραστατικά (δελτίο αποστολής και τιμολόγιο). Σε περίπτωση που η Σύμβαση/συμβάσεις είναι σε εξέλιξη πρέπει η βεβαίωση να αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσης και να έχει εκδοθεί μετά την ημερομηνία έκδοσης της διακήρυξης....., και Β) Τουλάχιστον μία (1) εκ των ανωτέρω συμβάσεων προμηθειών τροφίμων να είναι συνολικού προϋπολογισμού ίσου ή μεγαλύτερου του 100% του προϋπολογισμού της διακήρυξης (μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.) (είτε ολοκληρωμένη είτε σε εξέλιξη): Σε περίπτωση δραστηριοποίησης για χρονικό διάστημα μικρότερο των τριών (3) ετών, ισχύει το ως άνω. Προς απόδειξη τούτου, απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, να προσκομιστούν μαζί με την προσφορά α) Αντίγραφα Συμβάσεων β) Βεβαίωση από την Αναθέτουσα Αρχή:

εάν αυτή είναι Δημόσια Αρχή, βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτή, η οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης.  εάν αυτή είναι ιδιωτικός φορέας, βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτή, η οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης, η οποία συνοδεύεται από παραστατικά (δελτίο αποστολής και τιμολόγιο)..... και Δ) Μία (1) τουλάχιστον σύμβαση διανομής τροφίμων (ξηρά, νωπά και ψυγείου) ή ειδών βασικής υλικής συνδρομής (ολοκληρωμένη) σε «πακέτο» ή άλλη ισοδύναμη μορφή διανομής κατά την τελευταία προ της δημοσίευσης της παρούσας τριετία και έως την ημερομηνία Δημοσίευσης της παρούσας Διακήρυξης. Ειδικότερα, ως διανομή λογίζεται η οργάνωση των διαφόρων ειδών σε πακέτα προς τους ωφελούμενους και η υποστήριξη της αναθέτουσας αρχής στην επί τόπου διανομή τους. Η παρούσα απαίτηση μπορεί να αφορά διακριτή Σύμβαση ή το συγκεκριμένο αντικείμενο να περιλαμβάνεται στις προαναφερθείσες Συμβάσεις. Προς απόδειξη των ανωτέρω, προσκομίζεται, επί ποινή αποκλεισμού μαζί με την προσφορά : α) Σύμβαση β) Βεβαίωση από την

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

Αναθέτουσα Αρχή: □ εάν αυτή είναι Δημόσια Αρχή, βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτή, η οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης. □ εάν αυτή είναι ιδιωτικός φορέας, βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτή, η οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν 6 επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης, η οποία συνοδεύεται από παραστατικά (δελτίο αποστολής και τιμολόγιο).....».

Από τη σαφή και αδιάστικτη διατύπωση του παραπάνω όρου της διακήρυξης προκύπτει χωρίς την παραμικρή αμφιβολία ότι προς απόδειξη του ανωτέρω κριτηρίου, η διακήρυξη απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς να προσκομίσουν υπεύθυνη, αντίγραφα συμβάσεων, σχετική βεβαίωση από τον αντισυμβαλλόμενο φορέα (ιδιωτικό ή δημόσιο), η οποία όμως βεβαίωση θα πρέπει να έχει ως ελάχιστο περιεχόμενο τόσο την αναφορά του ποσοστού των ειδών που παραδόθηκαν, όσο και ότι αυτά παραδόθηκαν ή παραδίδονται επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης. Τέλος, σε περίπτωση που η επικαλούμενη σύμβαση έχει καταρτισθεί με ιδιωτικό φορέα, προς απόδειξη αυτής απαιτείται επιπλέον η προσκόμιση δελτίων αποστολής και τιμολογίων.

Στην προκειμένη ωστόσο περίπτωση, δεν αποδείχθηκε προσηκόντως η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα της προσφεύγουσας εταιρείας καθώς, ως απόδειξη της σύμβασης μεταξύ αυτής (της προσφεύγουσας) και της ιδιωτικής εταιρείας ....., η προσφεύγουσα προσκόμισε μόνο μία ευχαριστήρια επιστολή της ως άνω εταιρείας, η οποία ωστόσο δεν έχει το ελάχιστο περιεχόμενο που απαιτεί ο νόμος κατά τα παραπάνω, δηλαδή σε αυτήν δεν αναφέρεται ούτε το ποσοστό παράδοσης των ειδών της εν εξελίξει αυτής σύμβασης, ούτε βεβαιώνεται εάν η παράδοση των ειδών της μεταξύ τους σύμβασης έγινε ή γίνεται επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της σύμβασης.

Επιπλέον, η προσφεύγουσα εταιρεία επικαλέστηκε και προσκόμισε στο ίδιο πλαίσιο καταρτισθείσες συμβάσεις με την αστική μη κερδοσκοπική εταιρεία «.....». Για την απόδειξη δε των συμβάσεων αυτών προσκόμισε μόνο



## Αριθμός απόφασης: 769/2019

βεβαίωσή της κατά τα παραπάνω, ενώ δεν προσκόμισε τα προβλεπόμενα τιμολόγια και δελτία αποστολής

Εξάλλου, η έννοια του ιδιωτικού φορέα μπορεί μεν να μην ορίζεται ρητά σε κάποια νομοθετική διάταξη, ωστόσο αντιπαρατίθεται πλήρως στις έννοιες της Δημόσιας Αρχής, του Δημοσίου Τομέα κ.λπ., όπως αυτές ορίζονται στο άρθρο 14 του ν. 4270/2014 (οράτε κατά παραπομπή της περιπτ. 41 της παρ. 1 του αρ. 2 του 4412/2016) σύμφωνα με το οποίο: «α. Δημόσιος τομέας: περιλαμβάνει τη Γενική Κυβέρνηση, τα εκτός αυτής νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου (ΝΠΔΔ), καθώς και τις εκτός αυτής δημόσιες επιχειρήσεις και οργανισμούς του Κεφαλαίου Α` του ν. 3429/2005 (Α`314), ανεξαρτήτως εάν έχουν εξαιρεθεί από την εφαρμογή του.». Ως εκ τούτου ό,τι δεν ανήκει στον Δημόσιο Τομέα, κατά την παραπάνω έννοια, ανήκει στον ιδιωτικό τομέα. Εξάλλου, καθοριστικός παράγοντας για τον χαρακτηρισμό κάποιου φορέα ως δημοσίου ή ιδιωτικού αποτελεί και η καθ' εαυτή νομική του μορφή και η νομοθεσία δυνάμει της οποίας συστάθηκε.

Υπό την παραπάνω λοιπόν έννοια, η μη κερδοσκοπική εταιρεία με την οποία συμβλήθηκε η προσφεύγουσα τυγχάνει νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου, το οποίο στις συναλλαγές του, όπως με την προσφεύγουσα, φέρει τις υποχρεώσεις και τα δικαιώματα, όπως κάθε συμβαλλόμενος σε ιδιωτική σύμβαση, δίχως να έχει υπέρτερη θέση σε αυτήν έναντι του αντισυμβαλλομένου και δίχως να διέπεται από ιδιαίτερο καθεστώς. Επομένως, η σύμβαση που συνήψε η προσφεύγουσα με την άνω εταιρεία είναι ιδιωτική και η προσήκουσα εκτέλεσή της δύναται ν' αποδειχθεί ΜΟΝΟ με τα δελτία αποστολής και τα τιμολόγια, όπως ρητά και με σαφήνεια προβλέπει η διακήρυξη.

Τέλος, το γεγονός ότι η συγκεκριμένη εταιρεία συστάθηκε από την Αρχιεπισκοπή Αθηνών, δεν την καθιστά νομικό πρόσωπο του ευρύτερου δημοσίου τομέα, καθώς αυτή (η εταιρεία) ανήκει – υπό την μορφή της αστικής εταιρείας - στην ιδιωτική περιουσία της Αρχιεπισκοπής. Συνεπώς, ορθώς η προσβαλλόμενη απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας και γι' αυτόν τον λόγο, ήτοι της μη προσήκουσας απόδειξης της τεχνικής και επαγγελματικής της ικανότητας.

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

iii. Ως προς τον Κωδικό Αριθμό Έγκρισης – αρ. 2.2.6.11 της διακήρυξης:

Σύμφωνα με το αρ. 2.2.6.11 της διακήρυξης: «[...] Πέραν των ανωτέρω, ο υποψήφιος οικονομικός φορέας οφείλει να καταθέσει με την προσφορά του: 3) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για την προμήθεια ζωικών προϊόντων [...]».

Ωστόσο από την επισκόπηση του σχετικού υποβληθέντος δικαιολογητικού της προσφεύγουσας προκύπτει ότι αυτό αναφέρει τον κωδικό αριθμό έγκρισης και τον κωδικό αριθμός έγκρισης εμπόρου για γαλακτοκομικά προϊόντα και όχι για ζωικά προϊόντα, όπως ρητά ζητείται ως άνω. Συνεπώς, η προσφορά της εν λόγω εταιρείας ορθώς απορρίφθηκε και για τον λόγο αυτόν.

iv. Ως προς τον αποθηκευτικό χώρο – αρ. 2.2.6.3 της διακήρυξης:

Σύμφωνα με το αρ. 2.2.6.3 της διακήρυξης: «Ο οικονομικός φορέας καλείται να αναλάβει την παροχή υπηρεσιών για τη μεταφορά και προσωρινή αποθήκευση των ειδών που δεν διανεμήθηκαν κατά την επί τόπου διανομή και την εκ νέου μεταφορά τους στους χώρους της διανομής της Κοινωνικής Σύμπραξης για την εκ νέου διανομή τους στους ωφελούμενους, παρέχοντας τις υπηρεσίες που περιγράφονται στην προηγούμενη παράγραφο. Η προσωρινή αποθήκευση των ειδών θα πραγματοποιείται σε αποθηκευτικό χώρο που θα ορίσει ο ανάδοχος, ανάλογα με τα είδη προς προσωρινή αποθήκευση, που θα διατίθενται από τον Οικονομικό Φορέα στην Κοινωνική Σύμπραξη για το χρονικό διάστημα υλοποίησης της σύμβασής του. Για την εύρυθμη υλοποίηση του έργου της Κοινωνικής Σύμπραξης απαιτείται ο αποθηκευτικός χώρος που θα διατεθεί, να χωροθετείται στα όρια του Δήμου Τρίπολης. Ειδικότερα ο αποθηκευτικός χώρος των προς προμήθεια ειδών θα πρέπει να είναι τουλάχιστον 450,00 τ.μ. ενώ ο αποθηκευτικός χώρος ψυκτικών θαλάμων θα πρέπει να είναι τουλάχιστον 100,00 τ.μ.. Σημειώνεται ότι ο χώρος που θα διαθέσει ο οικονομικός φορέας ως αποθήκη εντός του Δήμου Τριπόλεως, θα χρησιμοποιηθεί και από την Αναθέτουσα Αρχή ως χώρος απ' όπου θα πραγματοποιείται η διανομή προς τους ωφελούμενους του επικεφαλής εταίρου Δήμος Τρίπολης. Ο οικονομικός φορέας αναλαμβάνει πλήρως και αποκλειστικά την ευθύνη για την ασφαλή μεταφορά και αποθήκευση των ειδών, για το χρονικό διάστημα που υποδεικνύει η

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

Αναθέτουσα Αρχή. Σε περίπτωση απώλειας ή καταστροφής των εν λόγω ειδών για οποιονδήποτε λόγο, ο οικονομικός φορέας οφείλει να τα αντικαταστήσει χωρίς καθυστέρηση. Για την απόδειξη της πρόθεσης του οικονομικού φορέα να ανταποκριθεί στα προαναφερθέντα, απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, να προσκομίσει, μαζί με την προσφορά Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία αναφέρεται: □ ότι δεσμεύεται να διαθέσει αποθηκευτικό χώρο καθ' όλη τη διάρκεια υλοποίησης της σύμβασής τους και σε κάθε περίπτωση μέχρι τις 31.12.2019, □ τα στοιχεία της αποθήκης, καθώς τις απαραίτητες άδειες, □ ότι δεσμεύεται να αναλάβει τη μεταφορά και προσωρινή αποθήκευση όλων των ειδών, πλην νωπών τροφίμων, που δεν διανεμήθηκαν κατά την επί τόπου διανομή, και την εκ νέου μεταφορά τους στους χώρους της διανομής των εταίρων της Κοινωνικής Σύμπραξης, αναλαμβάνοντας την εκ νέου διανομή τους στους ωφελούμενους Η Υπεύθυνη Δήλωση συνοδεύεται, επί ποινή αποκλεισμού, από: α) Οποιοδήποτε έγγραφο από το οποίο να προκύπτει η ακριβής τοποθεσία της αποθήκης δηλαδή η ύπαρξη αποθήκης στα όρια του Δήμου Τρίπολης.(τοπογραφικό/κτηματολογικό διάγραμμα ή διαδικτυακή αποτύπωση κ.α. υπογεγραμμένο από πολιτικό μηχανικό ). β) Κάτοψη της αποθήκης, απ' την οποία να προκύπτει το μέγεθός της, γ) Τις προβλεπόμενες άδειες για την αποθήκευση τροφίμων ή/και ειδών ΒΥΣ (εφόσον υπάρχουν), δ) Βεβαίωση από Αρμόδια Αρχή από την οποία να προκύπτει η χρήση γης του ακινήτου. Σε περίπτωση που ο Οικονομικός Φορέας δεν είναι κύριος αποθήκης, θα πρέπει πέραν των ανωτέρω να καταθέσει, επί ποινή αποκλεισμού, σχετικό συμφωνητικό μίσθωσης ή προσύμφωνο μίσθωσης με τον κύριο αυτής, στο οποίο ορίζεται ότι, σε περίπτωση κατακύρωσης του διαγωνισμού στον συγκεκριμένο οικονομικό φορέα, η εν λόγω μίσθωση έχει διάρκεια τουλάχιστον έως την 31.12.2019».

Στην προκειμένη περίπτωση, από τα προσκομιζόμενα αρχεία της προσφεύγουσας ουδόλως προκύπτει το μέγεθος της αποθήκης των προς προμήθεια ειδών αλλά και το μέγεθος των ψυκτικών θαλάμων προκειμένου να ελεγχθούν τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη τετραγωνικά μέτρα (τ.μ.), ενώ η προσφεύγουσα δεν προσκόμισε ούτε βεβαίωση χρήση γης του ακινήτου, όπως ρητά αυτό απαιτείται. Τέλος δε, η προσκομισθείσα υπεύθυνη δήλωσή της έχει ελλιπές περιεχόμενο, καθότι αφενός σε αυτήν, η προσφεύγουσα δεν

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

αναφέρει ότι δεσμεύεται να διαθέσει την αποθήκη της εταιρείας ..... καθ' όλη τη διάρκεια υλοποίησης της σύμβασης και σε κάθε περίπτωση μέχρι την 31.12.2019, αφετέρου δεν αναφέρει τις απαραίτητες άδειες.

Συνεπώς ορθά απορρίφθηκε με την προσβαλλόμενη η προσφορά, καθόσον τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά της δεν πληρούν τους σαφείς και ρητούς όρους της διακήρυξης.

ν. Ως προς την υπεύθυνη δήλωση – αρ. 2.2.6 της διακήρυξης:

Σύμφωνα με την παρ. 2.2.6.6 της διακήρυξης απαιτείται: «Υπεύθυνη Δήλωση, επί ποινή αποκλεισμού, σχετικά με την προέλευση των προσφερόμενων ειδών: α) Εφόσον ο Οικονομικός Φορέας συσκευάζει ή παράγει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, δηλώνεται η επιχειρηματική μονάδα, στην οποία συσκευάζεται ή παράγεται το προσφερόμενο είδος, καθώς και ο τόπος εγκατάστασής της. β) Εφόσον ο Οικονομικός Φορέας είτε δε συσκευάζει είτε δεν παράγει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, σε δική του επιχειρηματική μονάδα, δηλώνεται η επιχειρηματική μονάδα, στην οποία συσκευάζεται ή παράγεται το προσφερόμενο είδος και ο τόπος εγκατάστασής της...».

Εντούτοις, η προσφεύγουσα δεν προσκόμισε υπεύθυνη δήλωση στην οποία αναφέρει τις μονάδες παραγωγής/συσκευασίας των προσφερόμενων ειδών της εν λόγω διακήρυξης, κατά τον ανωτέρω σαφή όρο και ως εκ τούτου ορθά απορρίφθηκε η προσφορά της και για τον λόγο αυτόν.

3. Με τον τρίτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι εσφαλμένα και κατά παράβαση του νόμου και της διακήρυξης, η Αναθέτουσα Αρχή έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρείας μας και παρανόμως περαιτέρω ανέδειξε την εταιρεία μας ως προσωρινή ανάδοχο. Προς θεμελίωση δε του εννόμου συμφέροντός της ως προς την προβολή των εις βάρος μας αιτιάσεων, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι δεν έχει καταστεί τρίτη ως προς τη συγκεκριμένη διαγωνιστική διαδικασία, ενώ επικαλείται συναφώς και την υπ' αριθμ. 198/2019 απόφαση της ΑΕΠΠ.

Ωστόσο άπαντες ο λόγοι της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής που αφορούν στους δήθεν λόγους αποκλεισμού της δικής μας εταιρείας απαραδέκτως προβάλλονται, ελλείπει σχετικού εννόμου συμφέροντος, αφού ακόμα και αν γίνουν αυτοί δεκτοί και ακυρωθεί η προσβαλλόμενη ως προς το σκέλος αυτό, η προσφεύγουσα ουδέν όφελος θα έχει από την ακύρωση αυτή,

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

καθότι οι λόγοι απόρριψης της δικής της προσφοράς θα εξακολουθούν να συντρέχουν .

Σε κάθε περίπτωση εις βάρος της εταιρείας μας αιτιάσεις της προσφεύγουσας τυγχάνουν παντελώς αβάσιμες καθώς:

ί. Ως προς το αρ. 2.2.6.9 της διακήρυξης (ασφαλιστήριο συμβόλαιο):

Η προσφεύγουσα ως πρώτη πλημμέλεια της προσφοράς της εταιρείας μας, επικαλείται δήθεν το γεγονός ότι το ασφαλιστήριο συμβόλαιό μας δεν καλύπτει το αντικείμενο της παρούσας σύμβασης, αλλά μόνο τις υπηρεσίες catering και μαζικής εστίασης και ότι για τον λόγο λοιπόν αυτό η προσφορά μας τυγχάνει απορριπτέα.

Εξάλλου, σύμφωνα με το αρ. 2.2.6.9 της διακήρυξης «Ο υποψήφιος οικονομικός φορέας πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να καταθέσει με την προσφορά του, Ασφαλιστήριο Συμβόλαιο Επαγγελματικής Ευθύνης καθώς και Ασφαλιστήριο Συμβόλαιο Αστικής Ευθύνης έναντι τρίτων. Τα εν λόγω Ασφαλιστήρια θα αντιστοιχούν το κάθε ένα τουλάχιστον στο 100% του συνολικού προϋπολογισμού του της παρούσας (μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.). Προσκομίζεται επιπλέον Υπεύθυνη δήλωση, επί ποινή αποκλεισμού, με την οποία ο οικονομικός φορέας δεσμεύεται ότι τα ανωτέρω συμβόλαια θα βρίσκονται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης.».

Από τα παραπάνω προκύπτει αναμφίβολα ότι, η διακήρυξη, αναφορικά με τα προσκομιστέα ασφαλιστήρια συμβόλαια απαιτεί, αυτά να πληρούν αποκλειστικά δύο κριτήρια: ΠΡΩΤΟΝ, το ποσό της ασφαλιστικής κάλυψης να αντιστοιχεί τουλάχιστον στο 100% του προϋπολογισμού της παρούσας σύμβασης και ΔΕΥΤΕΡΟΝ τα συμβόλαια αυτά να βρίσκονται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης, προς τούτο δε απαιτείται σχετική δέσμευση των συμμετεχόντων δια της υποβολής υπεύθυνης δήλωσης.

Όπως προκύπτει από τα προσκομισθέντα ασφαλιστικά συμβόλαια της εταιρείας, αυτά υπερκαλύπτουν το 100% της παρούσας σύμβασης, ενώ θα βρίσκονται σε ισχύ καθ' όλη της διάρκειά της. Τέλος και σε κάθε περίπτωση τα προσκομισθέντα ασφαλιστήρια συμβόλαια της εταιρείας μας καλύπτουν όλη την επαγγελματική – επιχειρηματική δραστηριότητα της εταιρείας μας, συμπεριλαμβανομένου σε αυτήν και του αντικειμένου της παρούσας σύμβασης. Κατ' επέκταση, όλα τα περαιτέρω αναφερόμενα από την

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

προσφεύγουσα σχετικά με το αντικείμενο της ασφαλιστικής μας κάλυψης τυγχάνουν αβάσιμα, αποτελούν μη ουσιώδεις ισχυρισμούς καθότι δε επιδρούν στην εξέταση του σχετικού λόγου και για τον λόγο αυτόν ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

ii. Ως προς το αρ. 2.2.5.3 της διακήρυξης (Βεβαιώσεις οφειλών από τους Δήμους Κορινθίων και Τρίπολης) και ως προς την παραβίαση του αρ. 72 παρ. 4 του ν. 4412/2016 (εγγυητική επιστολή):

Η προσφεύγουσα εταιρεία ισχυρίζεται ότι οι βεβαιώσεις περί μη οφειλής των Δήμων Κορινθίων και Τρίπολης που προσκόμισε η εταιρεία μας δεν βρίσκονταν σε ισχύ κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών δεδομένου ότι οι βεβαιώσεις αυτές εκδόθηκαν την 31η Ιανουαρίου 2019 και έφεραν ημερομηνία ισχύος τους την 28η Φεβρουαρίου 2019.

Εξάλλου, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.5.3 της διακήρυξης «Ο οικονομικός φορέας καταθέτει στην προσφορά του, βεβαίωση περί μη οφειλής του κατά την ημερομηνία κατάθεσης της προσφοράς του: α) από το Δήμο Τρίπολης, β) από τον Δήμο στα διοικητικά όρια του οποίου έχει τη φορολογική του έδρα», ενώ περαιτέρω στο άρθρο 2.2.9.2 Α προβλέπεται ότι «Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στην παρούσα, 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.».

Στα ως άνω άρθρα – όρους της προκείμενης διακήρυξης αποτυπώνεται η γενική αρχή όλων των διαγωνιστικών διαδικασιών, σύμφωνα με την οποία, τα υποβαλλόμενα από τους διαγωνιζόμενους δικαιολογητικά θα πρέπει να βρίσκονται σε ισχύ ΚΑΤΑ ΤΟΝ ΧΡΟΝΟ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΤΟΥΣ. Περαιτέρω δε και σε ό,τι αφορά ειδικότερα τις βεβαιώσεις περί μη οφειλής από τους παραπάνω Δήμους, η διακήρυξη αξιώνει αυξημένη οικονομική φερεγγυότητα από τους συμμετέχοντες και για τον λόγο αυτό, απαιτεί οι σχετικές βεβαιώσεις να καλύπτουν, δηλαδή να έχουν εκδοθεί την ίδια ημερομηνία με την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, ώστε να μην

## **Αριθμός απόφασης: 769/2019**

καταλείπεται η παραμικρή αμφιβολία ως προς την ύπαρξη ή μη οφειλών από τους συμμετέχοντες.

Εν προκειμένω, οι βεβαιώσεις που υπέβαλε η εταιρεία μας εκδόθηκαν την 31.01.2019, δηλαδή την ίδια ημέρα με αυτήν που υποβάλαμε την προσφορά μας, ενώ βέβαια έφεραν και χρόνο ισχύος τους την 28.02.2019. Το γεγονός δε ότι η ισχύς τους δεν κάλυπτε την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, όπως αυτή άλλαξε αιφνίδια την 31.01.2019 – και όχι την 23.01.2019 – όπως αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, ουδεμία επιρροή ασκεί στην εγκυρότητα των υποβληθεισών βεβαιώσεών μας. Χαρακτηριστικό μάλιστα της αιφνίδιας αλλαγής της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών – η οποία σε κάθε περίπτωση δεν ασκεί επιρροή εν προκειμένω - αποτελεί το γεγονός ότι στη δεύτερη δημοσίευση της διακήρυξης στον ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό αριθμό 68940,1, η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών δεν άλλαξε, αλλά παρέμενε ίδια, ήτοι η 31.01.2019!

Τα ως άνω ισχύουν συναφώς και για την εγγυητική επιστολή της εταιρείας μας, η οποία πληροί τις προϋποθέσεις και τους όρους του ν. 4412/2016 και της διακήρυξης, το δε περιεχόμενό της είναι πλήρες και σύμφωνο με όσα ρητά απαιτούνται από τη διακήρυξη. Το γεγονός ότι ως καταληκτική ημερομηνία του διαγωνισμού αναφέρει την 31.01.2019, όπως αυτή ίσχυε αρχικά, κατά τον χρόνο έκδοσης της εγγυητικής μας και κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς μας και που στην πραγματικότητα ουδέποτε άλλαξε στο κείμενο της διορθωμένης διακήρυξης, σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να καταστήσει την εγγυητική μας επιστολή λανθασμένη. Τούτο συνάδει τόσο με την αρχή της χρηστής διοίκησης, όσο και με την τελολογία της διάταξης του αρ. 72 παρ. 4 του ν. 4412/2016 – ως προς το περιεχόμενο των εγγυητικών επιστολών – που συνίσταται στο ότι, από το περιεχόμενο της εγγυητικής, θα πρέπει να προκύπτει χωρίς καμία αμφιβολία ότι, αυτή εκδόθηκε ενόψει συγκεκριμένης διαγωνιστικής διαδικασίας. Στην προκειμένη λοιπόν περίπτωση και δεδομένου ότι η εγγυητική επιστολή της εταιρείας μας περιλαμβάνει όλα τα απαιτούμενα στοιχεία, μεταξύ άλλων και τα συγκεκριμένα στοιχεία του διαγωνισμού αυτού, ώστε ουδεμία αμφιβολία καταλείπεται ότι εκδόθηκε ενόψει αυτού, η αναγραφή της αρχικής καταληκτικής ημερομηνίας, η

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

οποία μάλιστα άλλαξε αιφνίδια και αφότου είχε εκδοθεί η εγγυητική μας, σε καμία περίπτωση δεν την καθιστά λανθασμένη.

Συνεπεία λοιπόν των παραπάνω, οι σχετικοί λόγοι της κρινόμενης προσφυγής θα πρέπει να απορριφθούν ως νομικά και ουσιαστικά αβάσιμοι.

iii. Ως προς την άδεια λειτουργίας – αρ. 2.2.6.11 της διακήρυξης:

Η υποβληθείσα από την εταιρεία μας «Γνωστοποίηση» αποτελεί την απαιτούμενη – πλέον κατ' άρθρο 28 του ν. 4442/2016 άδεια λειτουργίας για όλες τις ασκούμενες από την εταιρεία μας δραστηριότητες. Δηλαδή σύμφωνα με το νέο νομικό πλαίσιο, η άδεια λειτουργίας έχει υποκατασταθεί με την «Γνωστοποίηση». Περαιτέρω δε και σε ό,τι αφορά την παρούσα διαγωνιστική διαδικασία και τη σχετική απαίτηση της διακήρυξης, η υποβληθείσα από την εταιρεία μας «Γνωστοποίηση» με αριθμό 1073360/29.1.2019 περιλαμβάνει όλα τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος η εταιρεία μας και αφορά το εμπόριο των υπό προμήθεια ειδών, όπως αυτό απαιτείται από την εν λόγω Διακήρυξη. Άλλωστε η εν λόγω «Γνωστοποίηση» κάνει μνεία στην υπ' αριθμ. 23729/19-7-2018 Βεβαίωση της Υπηρεσίας του Δήμου για την εγκατάσταση της δραστηριότητας της επιχείρησής μας σύμφωνα με την οποία βεβαιώνεται ότι επιτρέπεται η εγκατάσταση της επιχείρησης με τη δραστηριότητα ως «ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΧΟΝΔΡΙΚΗΣ ΚΑΙ ΛΙΑΝΙΚΗΣ ΔΙΑΘΕΣΗΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΙ ΠΟΤΩΝ».

Συνεπώς ο σχετικός λόγος της κρινόμενης προσφυγής τυγχάνει αβάσιμος και απορριπτέος.

iv. Ως προς το αρ. 2.2.6.3 της διακήρυξης:

Η προσφεύγουσα εταιρεία ισχυρίζεται ότι εσφαλμένα δεν απορρίφθηκε από την Αναθέτουσα Αρχή η προσφορά της εταιρείας μας παρά τις πλημμέλειες που αυτή έφερε ως προς τις δηλωθείσες αποθήκες μας. Επί του λόγου αυτού, λεκτέα τα ακόλουθα:

- Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6.3 της διακήρυξης «Ο οικονομικός φορέας καλείται να αναλάβει την παροχή υπηρεσιών για τη μεταφορά και προσωρινή αποθήκευση των ειδών που δεν διανεμήθηκαν κατά την επί τόπου διανομή και την εκ νέου μεταφορά τους στους χώρους της διανομής της Κοινωνικής Σύμπραξης για την εκ νέου διανομή τους στους ωφελούμενους, παρέχοντας τις υπηρεσίες που περιγράφονται στην προηγούμενη παράγραφο. Η



## Αριθμός απόφασης: 769/2019

προσωρινή αποθήκευση των ειδών θα πραγματοποιείται σε αποθηκευτικό χώρο που θα ορίσει ο ανάδοχος, ανάλογα με τα είδη προς προσωρινή αποθήκευση, που θα διατίθενται από τον Οικονομικό Φορέα στην Κοινωνική Σύμπραξη για το χρονικό διάστημα υλοποίησης της σύμβασής του. Για την εύρυθμη υλοποίηση του έργου της Κοινωνικής Σύμπραξης απαιτείται ο αποθηκευτικός χώρος που θα διατεθεί, να χωροθετείται στα όρια του Δήμου Τρίπολης. Ειδικότερα ο αποθηκευτικός χώρος των προς προμήθεια ειδών θα πρέπει να είναι τουλάχιστον 450,00 τ.μ. ενώ ο αποθηκευτικός χώρος ψυκτικών θαλάμων θα πρέπει να είναι τουλάχιστον 100,00 τ.μ.. Σημειώνεται ότι ο χώρος που θα διαθέσει ο οικονομικός φορέας ως αποθήκη εντός του Δήμου Τριπόλεως, θα χρησιμοποιηθεί και από την Αναθέτουσα Αρχή ως χώρος απ' όπου θα πραγματοποιείται η διανομή προς τους ωφελούμενους του επικεφαλής εταίρου Δήμος Τρίπολης. Ο οικονομικός φορέας αναλαμβάνει πλήρως και αποκλειστικά την ευθύνη για την ασφαλή μεταφορά και αποθήκευση των ειδών, για το χρονικό διάστημα που υποδεικνύει η Αναθέτουσα Αρχή. Σε περίπτωση απώλειας ή καταστροφής των εν λόγω ειδών για οποιονδήποτε λόγο, ο οικονομικός φορέας οφείλει να τα αντικαταστήσει χωρίς καθυστέρηση. Για την απόδειξη της πρόθεσης του οικονομικού φορέα να ανταποκριθεί στα προαναφερθέντα, απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, να προσκομίσει, μαζί με την προσφορά Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία αναφέρεται:  ότι δεσμεύεται να διαθέσει αποθηκευτικό χώρο καθ' όλη τη διάρκεια υλοποίησης της σύμβασής τους και σε κάθε περίπτωση μέχρι τις 31.12.2019,  τα στοιχεία της αποθήκης, καθώς τις απαραίτητες άδειες,  ότι δεσμεύεται να αναλάβει τη μεταφορά και προσωρινή αποθήκευση όλων των ειδών, πλην νωπών τροφίμων, που δεν διανεμήθηκαν κατά την επί τόπου διανομή, και την εκ νέου μεταφορά τους στους χώρους της διανομής των εταίρων της Κοινωνικής Σύμπραξης, αναλαμβάνοντας την εκ νέου διανομή τους στους ωφελούμενους Η Υπεύθυνη Δήλωση συνοδεύεται, επί ποινή αποκλεισμού, από: α) Οποιοδήποτε έγγραφο από το οποίο να προκύπτει η ακριβής τοποθεσία της αποθήκης δηλαδή η ύπαρξη αποθήκης στα όρια του Δήμου Τρίπολης.(τοπογραφικό/κτηματολογικό διάγραμμα ή διαδικτυακή αποτύπωση κ.α. υπογεγραμμένο από πολιτικό μηχανικό). ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΙ ΕΙΔΩΝ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

2018-2019» ΤΗΣ ΠΡΑΞΗΣ ««ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΕΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΕΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΙ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ, ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΕΣ ΔΑΠΑΝΕΣ ΚΑΙ ΠΑΡΟΧΗ ΣΥΝΟΔΕΥΤΙΚΩΝ ΜΕΤΡΩΝ Κ.Σ. ΠΕ ΑΡΚΑΔΙΑΣ 2018-2019» ΤΕΒΑ / FEAD ΕΥΡΩΠΑΪΚΗ 33 ΕΠΙΤΡΟΠΗ Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ ΚΑΙ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΠΡΟΝΟΙΑΣ ΕΘΝΙΚΟ ΙΝΣΤΙΤΟΥΤΟ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΑΝΘΡΩΠΙΝΟΥ ΔΥΝΑΜΙΚΟΥ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΤΙΚΗ ΑΡΧΗ ΤΟΥ Ε.Π. ΕΒΥΣ του ΤΕΒΑ β) Κάτοψη της αποθήκης, απ' την οποία να προκύπτει το μέγεθός της, γ) Τις προβλεπόμενες άδειες για την αποθήκευση τροφίμων ή/και ειδών ΒΥΣ (εφόσον υπάρχουν), δ) Βεβαίωση από Αρμόδια Αρχή από την οποία να προκύπτει η χρήση γης του ακινήτου. Σε περίπτωση που ο Οικονομικός Φορέας δεν είναι κύριος αποθήκης, θα πρέπει πέραν των ανωτέρω να καταθέσει, επί ποινή αποκλεισμού, σχετικό συμφωνητικό μίσθωσης ή προσύμφωνο μίσθωσης με τον κύριο αυτής, στο οποίο ορίζεται ότι, σε περίπτωση κατακύρωσης του διαγωνισμού στον συγκεκριμένο οικονομικό φορέα, η εν λόγω μίσθωση έχει διάρκεια τουλάχιστον έως την 31.12.2019.».

Όπως συνάγεται από το εφαρμοστέο νομοθετικό πλαίσιο, ήτοι τον ν. 4442/2016, την ΚΥΑ 278701/2005, αλλά και την ίδια τη διακήρυξη, οι συμμετέχοντες οφείλουν να δεσμευτούν δια της προσκομιζόμενης υπεύθυνης δήλωσης ότι θα διαθέσουν αποθηκευτικό χώρο εντός της έδρας του Δήμου Τρίπολης. Περαιτέρω δε για την παραδεκτή συμμετοχή τους στον εν λόγω διαγωνισμό, οι συμμετέχοντες οφείλουν να προσκομίσουν σχετικά με τον αποθηκευτικό χώρο ΜΟΝΟ τα έγγραφα που ΡΗΤΑ ορίζει η διακήρυξη και τα οποία η εταιρεία μας νόμιμα και παραδεκτά προσκόμισε με την προσφορά της. Εν προκειμένω, η διακήρυξη ουδόλως απαιτεί την προσκόμιση των συγκεκριμένων αδειών που επικαλείται η προσφεύγουσα, αλλά αναφέρεται γενικά σε άδειες που κατά την κοινή πείρα και λογική αντιστοιχούν στις πολεοδομικές ώστε να αποδειχθεί κατ' αρχήν η ύπαρξή τους ως κτιρίων και κατ' επέκταση η αλήθεια των δηλούμενων από τους συμμετέχοντες. Τούτου δε έπεται ότι στο παρόν στάδιο του διαγωνισμού, ήτοι κατά την υποβολή των προσφορών οι σχετικές άδειες ΔΕΝ ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ να προσκομισθούν. Κι αυτό είναι εύλογο, διότι μπορεί μεν να υφίστανται οι αποθηκευτικοί χώροι ως κτίρια,

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

ωστόσο οι άδειες για την αποθήκευση τροφίμων κ.λπ. δεν μπορούν εκ των προτέρων να εκδοθούν, ήτοι πριν την κατακύρωση του διαγωνισμού στην εταιρεία μας.

Η εταιρεία μας αντιθέτως προσκόμισε με την προσφορά όλα όσα απαιτεί η διακήρυξη. Τέλος, η Άδεια Λειτουργίας ενός ακινήτου εκδίδεται εφόσον και μόνον κάποιος είναι κύριος αυτού είτε κατόπιν καταθέσεως συμφωνητικού μίσθωσης είτε όταν το ακίνητο βρίσκεται στη νομή και κατοχή του. Σε καμία περίπτωση οι προσκομιζόμενες άδειες λειτουργίας τρίτων προσώπων πέραν των υποψηφίων δεν αντικαθιστούν τις απαιτούμενες άδειες λειτουργίας που πρέπει να προσκομίσει ο ανάδοχος εφόσον ανακηρυχθεί ανάδοχος του έργου και οι οποίες πρέπει να αφορούν την επιχείρησή του. Σε ό,τι δε αφορά τον αποθηκευτικό χώρο ψυκτικών θαλάμων, η διακήρυξη απαιτεί ο αποθηκευτικός χώρος των προς προμήθεια ειδών να είναι τουλάχιστον 100 τ.μ. , γεγονός το οποίο αποδεικνύεται από τα νομίμως υποβαλλόμενα αρχεία της προσφοράς της εταιρείας ..... και συγκεκριμένα από την κάτοψη του αποθηκευτικού χώρου.

Σύμφωνα λοιπόν με την παράγραφο 2.2.6.3 της διακήρυξης η εταιρεία μας προσκόμισε όλα τα απαραίτητα δικαιολογητικά του αποθηκευτικού χώρου που ζητούνταν προκειμένου να τον διαθέσει για την εκτέλεση της εν λόγω σύμβασης. Η προσφεύγουσα ενδεχομένως συγχέει το ζητούμενο της παραγράφου 2.2.6.11 ήτοι «...4) Άδεια λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης...» δικαιολογητικό το οποίο απαιτείται να διαθέτει ο οικονομικός φορέας για τον χώρο των εγκαταστάσεών του και το οποίο η εταιρεία μας προσκομίζει. Επομένως η εταιρεία μας ορθά και σύμφωνα με τη διακήρυξη προσκόμισε όλα τα απαιτούμενα έγγραφα και άδειες και συνεπώς ο λόγος της προσφεύγουσας είναι αβάσιμος.

- Τέλος, σχετικά με την βεβαίωση χρήσης γης, αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι το έγγραφο που προσκόμισε η εταιρεία μας δεν αποτελεί βεβαίωση υπό την έννοια που απαιτεί η διακήρυξη καθότι σε αυτήν δεν βεβαιώνεται ρητά ότι επιτρέπεται στο συγκεκριμένο σημείο η άσκηση της επαγγελματικής μας δραστηριότητας και δη συνιστάμενης στο αντικείμενο της παρούσας σύμβασης. Ωστόσο ο λόγος αυτός τυγχάνει παντελώς αναληθής και αβάσιμος. Τούτο διότι, αφενός το υπ' αριθμ. πρωτ. 540/10.01.2018 έγγραφο

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

που προσκόμισε η εταιρεία μας εκδόθηκε από το τμήμα πολεοδομικών εφαρμογών της αρμόδιας διεύθυνσης πολεοδομίας Τρίπολης, ήτοι το πλέον αρμόδιο για την έκδοση των σχετικών βεβαιώσεων, αφετέρου σε αυτό βεβαιώνεται ότι για την περιοχή εντός της οποίας βρίσκεται το επίμαχο ακίνητο – εκτός του σχεδίου της πόλης της Τρίπολης – δεν υπάρχουν καθορισμένες χρήσεις γης, που σημαίνει ότι επιτρέπονται όλες οι χρήσεις γης. Άλλωστε, σε καμία περίπτωση – ακόμα δηλαδή και αν υφίσταντο για την συγκεκριμένη περιοχή καθορισμένες χρήσεις γης – στις σχετικές βεβαιώσεις όπως αυτή, δεν βεβαιώνεται ότι επιτρέπεται η απόλυτα εξατομικευμένη χρήση γης, αλλά μόνο οι χρήσεις γης που έχουν καθοριστεί στο σχέδιο πόλης. Συνεπώς και δεδομένου ότι για την συγκεκριμένη περιοχή δεν έχουν καθοριστεί χρήσεις γης, υπό την έννοια ότι μόνο αυτές είναι επιτρεπτές, ορθά εκδόθηκε η συγκεκριμένη βεβαίωση και περαιτέρω νόμιμα δύναται να χρησιμοποιηθεί το επίμαχο ακίνητο ως αποθηκευτικός χώρος της εταιρείας μας. Τα λοιπά αναφερόμενα από την προσφεύγουσα, πέραν της αβασιμότητάς τους, αποτελούν μη ουσιώδεις ισχυρισμούς που δεν ασκούν καμία επιρροή στο ζήτημα της επιτρεπόμενης ή μη χρήσης της προκείμενης περιοχής.

ν. Ως προς το αρ. 2.2.6.1 της διακήρυξης:

Αντίθετα με όσα ατυχώς αποπειράται να προσάψει η προσφεύγουσα εις βάρος της υποβληθείσας προσφοράς μας αναφορικά με τον συγκεκριμένο όρο της διακήρυξης, από την προσκομισθείσα υπ' αριθμ. 1123/17.01.2019 βεβαίωση καλής εκτέλεσης του Δήμου Φυλής προκύπτει ότι το αντικείμενο της επίμαχης σύμβασης που επιτυχώς εκτέλεσε η εταιρεία μας συνίσταται στη διανομή τροφίμων σε πακέτα όπως ρητά προβλέπει η διακήρυξη. Συνεπώς ο σχετικός λόγος θα πρέπει να απορριφθεί ως αναληθής και ουσιαστικά αβάσιμος».

19. Επειδή η παρ. 1 του άρθρου 18 του Ν. 4412/2016 ορίζει 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. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων [...].»

20. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης ....περιέχουν ιδίως : .....ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων [...] ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...]. ».

21.Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 75 του ν. 4412/2016: «Κριτήρια επιλογής – 1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα [...].4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. Μια αναθέτουσα αρχή μπορεί να θεωρεί ότι ένας οικονομικός φορέας δεν διαθέτει τις απαιτούμενες επαγγελματικές ικανότητες εάν διαπιστώσει ότι ο οικονομικός φορέας έχει συγκρουόμενα συμφέροντα που ενδέχεται να επηρεάσουν αρνητικά την εκτέλεση της σύμβασης.

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

Στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης σύμβασης προμηθειών για τις οποίες απαιτούνται εργασίες τοποθέτησης ή εγκατάστασης, παροχή υπηρεσιών ή εκτέλεση έργων, η επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων να παράσχουν αυτή την υπηρεσία ή να εκτελέσουν την εγκατάσταση ή τα έργα μπορεί να αξιολογείται βάσει της τεχνογνωσίας τους, της αποτελεσματικότητας, της εμπειρίας και της αξιοπιστίας τους [...].».

22. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 79 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: « [...] 2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις 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 και

δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεσης σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α' 30).

Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων. [...]

4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. Μέχρι την έκδοση του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986.

5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.

Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή, εξαιρουμένων των συμβάσεων που βασίζονται σε συμφωνίες-πλαίσιο, όταν οι συμβάσεις αυτές συνάπτονται δυνάμει της παρ. 4 του άρθρου 39 ή της περίπτωσης α' της παρ. 5 του άρθρου 39, απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79, και κατά περίπτωση το άρθρο 80. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80 και 82 [...].».

23. Επειδή στο άρθρο 80 «Αποδεικτικά μέσα» (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α', ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82. Όσον αφορά το άρθρο 78, οι οικονομικοί φορείς μπορούν να στηρίζονται σε οποιοδήποτε κατάλληλο μέσο προκειμένου να αποδείξουν στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχουν τους αναγκαίους πόρους στη διάθεσή τους [...] 5. Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή περισσότερους από τους τρόπους που αναφέρονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α', ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών [...]».

24. Επειδή στο άρθρο 91 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. 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

## **Αριθμός απόφασης: 769/2019**

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.

γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102.

δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, αν τέτοια δεν επιτρέπεται ή, αν επιτρέπεται, δεν πληροί τις ελάχιστες απαιτήσεις των εγγράφων της σύμβασης.

ε) Η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλει δύο ή περισσότερες προσφορές εκτός αν επιτρέπεται η υποβολή εναλλακτικής προσφοράς. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της περίπτωσης γ' της παραγράφου 4 του άρθρου 73 και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων.

στ) Προσφορά υπό αίρεση».

25. Επειδή στο άρθρο 100 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «[...] 4. Τα αποτελέσματα κάθε σταδίου επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες ή στους συμμετέχοντες μαζί με αντίγραφο των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών του αντίστοιχου σταδίου. Ειδικά, για τις συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, πλέον ΦΠΑ, που δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, εκδίδεται μία απόφαση, κατά τα ανωτέρω, ανεξαρτήτως του κριτηρίου ανάθεσης. Για τις συμβάσεις που διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής ανεξαρτήτως ποσού και ανεξαρτήτως διαδικασίας, αποσφραγίζονται οι φάκελοι δικαιολογητικών, τεχνικής και οικονομικής προσφοράς όλων των διαγωνιζόμενων για όλα τα στάδια και εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα:



## Αριθμός απόφασης: 769/2019

α) όλων των σταδίων της παραγράφου 2 στην περίπτωση ανοικτής διαδικασίας και

β) του δεύτερου σταδίου, ήτοι της υποβολής προσφορών, στην περίπτωση κλειστής διαδικασίας και ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση.

Κατά των ανωτέρω αποφάσεων χωρεί ένσταση, σύμφωνα με το άρθρο 127 για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως και εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, προ ΦΠΑ, ή η, σύμφωνα με το άρθρο 360, προδικαστική προσφυγή για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, προ ΦΠΑ.

Επίσης για τις συμβάσεις με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει του κόστους ή τη βέλτιστη σχέση ποιότητας - τιμής και ανεξαρτήτως ποσού και διαδικασίας, όταν εξ αρχής έχει υποβληθεί μία προσφορά, εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα:

α) όλων των σταδίων της παραγράφου 2 στην περίπτωση ανοικτής διαδικασίας και

β) του δευτέρου σταδίου, ήτοι της υποβολής προσφορών, στην περίπτωση κλειστής διαδικασίας και ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση [...]».

26. Επειδή στο άρθρο 102 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη.

2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί.

3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης.

4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή ήσσονος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές.

5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

27. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

28.Επειδή στο άρθρο 360 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής.

2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ένδικων βοηθημάτων του Τίτλου 3 κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων των αναθετουσών αρχών.

3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά τη διαδικασία της ανάθεσης δημόσιων συμβάσεων εκτός από την προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1».

29. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται ότι: «[...]

### 2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

2.2.5.1 Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς, απαιτείται να καλύπτουν τα ακόλουθα:

1. Να διαθέτουν κατά την τελευταία προ της δημοσίευσης της παρούσας τριετία μέσο γενικό κύκλου εργασιών ίσο ή μεγαλύτερο από το 100% του συνολικού προϋπολογισμού του έργου(μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.).

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

2. Να διαθέτουν κατά την προηγούμενη της δημοσίευσης της διακήρυξης οικονομική χρήση, ειδικό κύκλο εργασιών ίσο ή μεγαλύτερο του 75% του προϋπολογισμού του έργου (μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.).

Προς απόδειξη του ανωτέρω υποβάλλουν μαζί με την προσφορά τους, επί ποινή αποκλεισμού, τα ακόλουθα δικαιολογητικά:

A. Υπεύθυνη δήλωση στην οποία δηλώνεται ο μέσος όρος του γενικού κύκλου εργασιών για την τελευταία προ της δημοσίευσης της παρούσας τριετία).

B. Υπεύθυνη δήλωση στην οποία δηλώνεται ο ειδικός κύκλος εργασιών κατά την προηγούμενη της δημοσίευσης της διακήρυξης οικονομική χρήση.

Γ. Ισολογισμούς ή αποσπάσματα ισολογισμών, για την τελευταία προ της δημοσίευσης της παρούσας τριετία, στην περίπτωση που η δημοσίευση των ισολογισμών απαιτείται από τη νομοθεσία της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας.

Σε περίπτωση που πρόκειται για φυσικό πρόσωπο, αντίστοιχες δηλώσεις φόρου εισοδήματος (*incometaxfilings*) και εκκαθαριστικά σημειώματα (*incometaxreturns*) των τριών (3) τελευταίων προ της δημοσίευσης της παρούσας ετών.

Σε περίπτωση που πρόκειται για νομικό πρόσωπο που δεν τηρεί ισολογισμούς, αντίστοιχα τα αντίγραφα E3 και E5 των τριών (3) τελευταίων προ της δημοσίευσης της παρούσας ετών από τα οποία προκύπτει ο κύκλος εργασιών του οικονομικού φορέα.

Αν ο οικονομικός φορέας λειτουργεί για χρόνο μικρότερο της τριετίας, τότε:

α) πρέπει να διαθέτει μέσο γενικό κύκλο εργασιών ίσο ή μεγαλύτερο από το 150% του προϋπολογισμού του έργου(μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.).

β) πρέπει να διαθέτει ειδικό κύκλο εργασιών κατά την προηγούμενη της δημοσίευσης της διακήρυξης οικονομική χρήση ίσο ή μεγαλύτερο του 100% του προϋπολογισμού του έργου (μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.).

γ) υποβάλλει τα ανωτέρω δικαιολογητικά για όσο χρόνο λειτουργεί.

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων που υποβάλλει κοινή προσφορά, η ανωτέρω απαίτηση καλύπτεται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης.

2.2.5.2 Σε περίπτωση που ο υποψήφιος ανάδοχος προτίθεται να στηριχθεί στις ικανότητες τρίτων φορέων όσον αφορά στα κριτήρια που σχετίζονται με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, προσκομίζει τα κατά περίπτωση δικαιολογητικά των ανωτέρω παραγράφων για κάθε τρίτο φορέα, αρκεί και αυτός να λειτουργεί την τελευταία προ της δημοσίευσης της παρούσας τριετία και να έχει δημοσιεύσει τους αντίστοιχους ισολογισμούς

2.2.5.3 Ο οικονομικός φορέας καταθέτει στην προσφορά του, βεβαίωση περί μη οφειλής του κατά την ημερομηνία κατάθεσης της προσφοράς του :

α) από το Δήμο Τρίπολης,

β) από τον Δήμο στα διοικητικά όρια του οποίου έχει τη φορολογική του έδρα

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

2.2.6.1 Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας και μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσας, να έχουν εκτελέσει ορθώς:

A) Τουλάχιστον δύο (2) συμβάσεις προμηθειών τροφίμων (είτε ολοκληρωμένες πλήρως είτε σε εξέλιξη) ειδικότερα:

□ Για την απόδειξη της εμπειρίας του υποψήφιου οικονομικού φορέα αναφορικά με τη προμήθεια, μεταφορά και διανομή νωπών προϊόντων (που θεωρούνται και τα πλέον ευπαθή) θα πρέπει η μία (1) εξ αυτών των συμβάσεων να περιλαμβάνει μεταξύ άλλων την προμήθεια τουλάχιστον ενός (1) είδους κρέατος (βόειο ή χοιρινό κρέας) και τουλάχιστον ενός (1) είδους οπωρολαχανικών.

Προς απόδειξη του ανωτέρω, απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, η προσκόμιση με τη προσφορά:

α) Υπεύθυνης Δήλωσης στην οποία περιλαμβάνεται κατάλογος ειδών, σύμφωνα με το παρακάτω υπόδειγμα:

Σύμβαση 1η (Αριθμός & Ημερομηνία):.....

| α/α | Είδος | Μονάδα | Ποσότητα |
|-----|-------|--------|----------|
|-----|-------|--------|----------|

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

|   |                                     |                                       |  |
|---|-------------------------------------|---------------------------------------|--|
| 1 | Π.χ. Μήλα, πορτοκάλια, Μοσχάρι κλπ. | Π.χ. κιλό, τεμάχια, συσκευασίες, κλπ. |  |
| 2 |                                     |                                       |  |
| 3 |                                     |                                       |  |
| 4 |                                     |                                       |  |
|   |                                     |                                       |  |

Σύμβαση 2η (Αριθμός & Ημερομηνία): .....

| Σύμβαση 2 <sup>η</sup> (Αριθμός & Ημερομηνία) |                                     | •                                     |          |
|-----------------------------------------------|-------------------------------------|---------------------------------------|----------|
| α/α                                           | Είδος                               | Μονάδα                                | Ποσότητα |
| 1                                             | Π.χ. Μήλα, πορτοκάλια, μοσχάρι κλπ. | Π.χ. κιλό, τεμάχια, συσκευασίες, κλπ. |          |
| 2                                             |                                     |                                       |          |
| 3                                             |                                     |                                       |          |
| 4                                             |                                     |                                       |          |
| .....                                         |                                     |                                       |          |

β) Αντιγράφου των εν λόγω συμβάσεων

γ) Βεβαίωσης από την Αναθέτουσα Αρχή:

εάν αυτή είναι Δημόσια Αρχή, βεβαίωση για τις ανωτέρω Συμβάσεις εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτή. Σε περίπτωση που η Σύμβαση/συμβάσεις είναι σε εξέλιξη πρέπει η βεβαίωση να αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και

ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης μέχρι

την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσης και να έχει εκδοθεί μετά την ημερομηνία έκδοσης της διακήρυξης.

εάν αυτή είναι ιδιωτικός φορέας, βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτόν, η

οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης, η οποία συνοδεύεται από παραστατικά (δελτίο αποστολής και τιμολόγιο). Σε περίπτωση που η Σύμβαση/συμβάσεις είναι σε εξέλιξη πρέπει η βεβαίωση να αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσης και να έχει εκδοθεί μετά την ημερομηνία έκδοσης της διακήρυξης.

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων που υποβάλλει κοινή προσφορά, η ανωτέρω απαίτηση καλύπτεται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης.

Σε περίπτωση δραστηριοποίησης για χρονικό διάστημα μικρότερο των τριών (3) ετών, ισχύουν τα ως άνω.

Β) Τουλάχιστον μία (1) εκ των ανωτέρω συμβάσεων προμηθειών τροφίμων να είναι συνολικού προϋπολογισμού ίσου ή μεγαλύτερου του 100% του προϋπολογισμού της διακήρυξης (μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.) (είτε ολοκληρωμένη είτε σε εξέλιξη):

Σε περίπτωση δραστηριοποίησης για χρονικό διάστημα μικρότερο των τριών (3) ετών, ισχύει το ως άνω.

Προς απόδειξη τούτου, απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, να προσκομιστούν μαζί με την προσφορά

α) Αντίγραφα Συμβάσεων

β) Βεβαίωση από την Αναθέτουσα Αρχή:

εάν αυτή είναι Δημόσια Αρχή, βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτή, η οποία

αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης.

εάν αυτή είναι ιδιωτικός φορέας, βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτή, η

οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης, η οποία συνοδεύεται από παραστατικά (δελτίο αποστολής και τιμολόγιο).

Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων που υποβάλλει κοινή προσφορά, η ανωτέρω απαίτηση καλύπτεται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης.

Γ) Τουλάχιστον δύο (2) συμβάσεις προμηθειών ειδών βασικής υλικής συνδρομής(είτε ολοκληρωμένες είτε σε εξέλιξη) κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας και μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσας.

Προς απόδειξη τούτου, απαιτείται να προσκομιστεί, επί ποινή αποκλεισμού μαζί με την προσφορά):

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

α) Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία να περιλαμβάνεται κατάλογος των ειδών, με αναλυτικά στοιχεία των κυριότερων παραδόσεων, εντός ή/και εκτός Ελλάδος, λαμβάνοντας υπόψη το παρακάτω υπόδειγμα:

Σύμβαση 1η(Αριθμός & Ημερομηνία): .....

| α/α | Είδος                       | Μονάδα                         | Ποσότητα |
|-----|-----------------------------|--------------------------------|----------|
| 1   | Π.χ.πάνες, οδοντόκρεμα, κλπ | Π.χ.τεμάχια, συσκευασίες, κλπ. |          |
| 2   |                             |                                |          |
|     |                             |                                |          |

Σύμβαση 2η (Αριθμός & Ημερομηνία): .....

| α/α | Είδος                                               | Μονάδα                         | Ποσότητα |
|-----|-----------------------------------------------------|--------------------------------|----------|
| 1   | Π.χ. Απορρυπαντικό Πιάτων, Υγρό Γενικής Χρήσης, κλπ | Π.χ.τεμάχια, συσκευασίες, κλπ. |          |
| 2   |                                                     |                                |          |
|     |                                                     |                                |          |

β) Αντίγραφο των εν λόγω συμβάσεων

γ) Βεβαίωση από την Αναθέτουσα Αρχή:

εάν αυτή είναι Δημόσια Αρχή, βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτή, η οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης.

εάν αυτή είναι ιδιωτικός φορέας, βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτή, η οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης, η οποία συνοδεύεται από παραστατικά (δελτίο αποστολής και τιμολόγιο).

Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων που υποβάλλει κοινή προσφορά, η ανωτέρω απαίτηση καλύπτεται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης.

Σε περίπτωση δραστηριοποίησης για χρονικό διάστημα μικρότερο των τριών (3) ετών, ισχύουν τα ανωτέρω.

Δ) Μία (1) τουλάχιστον σύμβαση διανομής τροφίμων (ξηρά, νωπά και ψυγείου) ή ειδών βασικής υλικής συνδρομής (ολοκληρωμένη) σε «πακέτο» ή άλλη ισοδύναμη μορφή διανομής κατά την τελευταία προ της δημοσίευσης της παρούσας τριετία και έως την ημερομηνία Δημοσίευσης της παρούσας Διακήρυξης. Ειδικότερα, ως διανομή λογίζεται η οργάνωση των διαφόρων



## **Αριθμός απόφασης: 769/2019**

ειδών σε πακέτα προς τους ωφελούμενους και η υποστήριξη της αναθέτουσας αρχής στην επί τόπου διανομή τους. Η παρούσα απαίτηση μπορεί να αφορά διακριτή Σύμβαση ή το συγκεκριμένο αντικείμενο να περιλαμβάνεται στις προαναφερθείσες Συμβάσεις.

Προς απόδειξη των ανωτέρω, προσκομίζεται, επί ποινή αποκλεισμού μαζί με την προσφορά :

α) Σύμβαση

β) Βεβαίωση από την Αναθέτουσα Αρχή:

εάν αυτή είναι Δημόσια Αρχή, βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτή, η οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης.

εάν αυτή είναι ιδιωτικός φορέας, βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτή, η οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης, η οποία συνοδεύεται από παραστατικά (δελτίο αποστολής και τιμολόγιο).

Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων που υποβάλλει κοινή προσφορά, η ανωτέρω απαίτηση καλύπτεται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης.

Σε περίπτωση δραστηριοποίησης για χρονικό διάστημα μικρότερο των τριών (3) ετών, ισχύουν τα ανωτέρω.

2.2.6.2 Με σκοπό την υποστήριξη του έργου της Κοινωνικής Σύμπραξης, ο οικονομικός φορέας στο πλαίσιο της παρούσας Διακήρυξης απαιτείται να υποστηρίξει στην επί τόπου διανομή των ειδών στους ωφελούμενους, καθώς και στην προσωρινή αποθήκευση των ειδών μέχρι την επόμενη διανομή τους, σύμφωνα με τις οδηγίες της Αναθέτουσας Αρχής, περιλαμβάνοντας τις απαιτούμενες υπηρεσίες μεταφοράς, τηρώντας τις τεχνικές προδιαγραφές του κάθε είδους για τη μεταφορά, διανομή, αποθήκευση και συντήρησή τους, όπως αυτές περιγράφονται αναλυτικά στο παράρτημα Α «Μελέτη» της παρούσας.

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

Ο οικονομικός φορέας καλείται να αναλάβει την παροχή υπηρεσιών για την επί τόπου διανομή των ειδών στους ωφελούμενους και τη διευκόλυνση του έργου της Κοινωνικής Σύμπραξης, βάσει των ακόλουθων προϋποθέσεων:

□ τα απαραίτητα φορτηγά ψυγεία, υποχρεούνται να παραμένουν στο χώρο διανομής μέχρι την ολοκλήρωση αυτής και κατ'ανώτατο όριο για δέκα (10) ώρες ,και

□ ο οικονομικός φορέας δεσμεύεται να υποστηρίξει το έργο της Κοινωνικής Σύμπραξης, που αφορά στην ανάληψη εκ μέρους του των υπηρεσιών για την επί τόπου διανομή των ειδών στους ωφελούμενους, για το χρονικό διάστημα που θα απαιτηθεί κατά την ημερομηνία παράδοσης των ειδών. Ο οικονομικός φορέας αναλαμβάνει τη διαδικασία οργάνωσης και σύνθεσης των τελικών πακέτων παράδοσης των ειδών, τη διανομή τους στους ωφελούμενους, διαθέτοντας τουλάχιστον δέκα (10) άτομα ανά διανομή, την απαιτούμενη υποδομή (κιβώτια προσωρινής αποθήκευσης, τέντες, τροχήλατα οχήματα μεταφοράς, κ.λπ.) και τα ανωτέρω ακολουθώντας τις υποδείξεις της Υπηρεσίας πάντα υπό την εποπτεία της αρμόδιας Επιτροπής Παραλαβής. Για την απόδειξη της πρόθεσης του οικονομικού φορέα να ανταποκριθεί στα προαναφερθέντα, απαιτείται μαζί με την προσφορά επί ποινή αποκλεισμού η προσκόμιση σχετικής Υπεύθυνης Δήλωσης, με ρητή αναφορά στη δέσμευση που αναλαμβάνει σύμφωνα με τα όσα αναφέρονται ανωτέρω.

2.2.6.3 Ο οικονομικός φορέας καλείται να αναλάβει την παροχή υπηρεσιών για τη μεταφορά και προσωρινή αποθήκευση των ειδών που δεν διανεμήθηκαν κατά την επί τόπου διανομή και την εκ νέου μεταφορά τους στους χώρους της διανομής της Κοινωνικής Σύμπραξης για την εκ νέου διανομή τους στους ωφελούμενους, παρέχοντας τις υπηρεσίες που περιγράφονται στην προηγούμενη παράγραφο. Η προσωρινή αποθήκευση των ειδών θα πραγματοποιείται σε αποθηκευτικό χώρο που θα ορίσει ο ανάδοχος, ανάλογα με τα είδη προς προσωρινή αποθήκευση, που θα διατίθενται από τον Οικονομικό Φορέα στην Κοινωνική Σύμπραξη για το χρονικό διάστημα υλοποίησης της σύμβασής του. Για την εύρυθμη υλοποίηση του έργου της Κοινωνικής Σύμπραξης απαιτείται ο αποθηκευτικός χώρος που θα διατεθεί, να χωροθετείται στα όρια του Δήμου Τρίπολης.

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

Ειδικότερα ο αποθηκευτικός χώρος των προς προμήθεια ειδών θα πρέπει να είναι τουλάχιστον 450,00 τ.μ. ενώ ο αποθηκευτικός χώρος ψυκτικών θαλάμων θα πρέπει να είναι τουλάχιστον 100,00 τ.μ..

Σημειώνεται ότι ο χώρος που θα διαθέσει ο οικονομικός φορέας ως αποθήκη εντός του Δήμου Τριπόλεως, θα χρησιμοποιηθεί και από την Αναθέτουσα Αρχή ως χώρος απ' όπου θα πραγματοποιείται η διανομή προς τους ωφελούμενους του επικεφαλής εταίρου Δήμος Τρίπολης.

Ο οικονομικός φορέας αναλαμβάνει πλήρως και αποκλειστικά την ευθύνη για την ασφαλή μεταφορά και αποθήκευση των ειδών, για το χρονικό διάστημα που υποδεικνύει η Αναθέτουσα Αρχή. Σε περίπτωση απώλειας ή καταστροφής των εν λόγω ειδών για οποιονδήποτε λόγο, ο οικονομικός φορέας οφείλει να τα αντικαταστήσει χωρίς καθυστέρηση.

Για την απόδειξη της πρόθεσης του οικονομικού φορέα να ανταποκριθεί στα προαναφερθέντα, απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, να προσκομίσει, μαζί με την προσφορά Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία αναφέρεται:

- ότι δεσμεύεται να διαθέσει αποθηκευτικό χώρο καθ' όλη τη διάρκεια υλοποίησης της σύμβασής τους και σε κάθε περίπτωση μέχρι τις 31.12.2019,
- τα στοιχεία της αποθήκης, καθώς τις απαραίτητες άδειες,
- ότι δεσμεύεται να αναλάβει τη μεταφορά και προσωρινή αποθήκευση όλων των ειδών, πλην νωπών τροφίμων, που δεν διανεμήθηκαν κατά την επί τόπου διανομή, και την εκ νέου μεταφορά τους στους χώρους της διανομής των εταίρων της Κοινωνικής Σύμπραξης, αναλαμβάνοντας την εκ νέου διανομή τους στους ωφελούμενους

Η Υπεύθυνη Δήλωση συνοδεύεται, επί ποινή αποκλεισμού, από:

α) Οποιοδήποτε έγγραφο από το οποίο να προκύπτει η ακριβής τοποθεσία της αποθήκης δηλαδή η ύπαρξη αποθήκης στα όρια του Δήμου Τρίπολης.(τοπογραφικό/κτηματολογικό διάγραμμα ή διαδικτυακή αποτύπωση κ.α. υπογεγραμμένο από πολιτικό μηχανικό ). β) Κάτοψη της αποθήκης, απ' την οποία να προκύπτει το μέγεθός της,

γ) Τις προβλεπόμενες άδειες για την αποθήκευση τροφίμων ή/και ειδών ΒΥΣ (εφόσον υπάρχουν),

δ) Βεβαίωση από Αρμόδια Αρχή από την οποία να προκύπτει η χρήση γης του ακινήτου.

## **Αριθμός απόφασης: 769/2019**

Σε περίπτωση που ο Οικονομικός Φορέας δεν είναι κύριος αποθήκης, θα πρέπει πέραν των ανωτέρω να καταθέσει, επί ποινή αποκλεισμού, σχετικό συμφωνητικό μίσθωσης ή προσύμφωνο μίσθωσης με τον κύριο αυτής, στο οποίο ορίζεται ότι, σε περίπτωση κατακύρωσης του διαγωνισμού στον συγκεκριμένο οικονομικό φορέα, η εν λόγω μίσθωση έχει διάρκεια τουλάχιστον έως την 31.12.2019 .

2.2.6.4 Για τα νωπά τρόφιμα, ο οικονομικός φορέας καλείται να αναλάβει αυθημερόν, μετά το πέρας των διανομών, την παροχή υπηρεσιών για τη μεταφορά και παράδοση των ειδών που δεν διανεμήθηκαν κατά την επί τόπου διανομή σε συσσίτια ή/και σε άλλους χώρους, σύμφωνα με τις υποδείξεις της Αναθέτουσας Αρχής. Για την απόδειξη της πρόθεσης του οικονομικού φορέα να ανταποκριθεί στα προαναφερθέντα, απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, να προσκομίσει, Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία αναφέρονται τα ανωτέρω.

2.2.6.5 Περιγραφή του τεχνικού εξοπλισμού της επιχείρησης που διαθέτει ο Οικονομικός Φορέας

2.2.6.6 Υπεύθυνη Δήλωση, επί ποινή αποκλεισμού, σχετικά με την προέλευση των προσφερόμενων ειδών :

α) Εφόσον ο Οικονομικός Φορέας συσκευάζει ή παράγει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, δηλώνεται η επιχειρηματική μονάδα, στην οποία συσκευάζεται ή παράγεται το προσφερόμενο είδος, καθώς και ο τόπος εγκατάστασής της.

β) Εφόσον ο Οικονομικός Φορέας είτε δε συσκευάζει είτε δεν παράγει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, σε δική του επιχειρηματική μονάδα, δηλώνεται η επιχειρηματική μονάδα, στην οποία συσκευάζεται ή παράγεται το προσφερόμενο είδος και ο τόπος εγκατάστασής της.

2.2.6.7 Κατάλογο προσωπικού κατά ειδικότητα, θεωρημένη από το Σ.ΕΠ.Ε. .

2.2.6.8 Υπεύθυνη δήλωση, στην οποία δηλώνεται ότι τα προσφερόμενα είδη είναι σύμφωνα με τη Μελέτη (παραρτήμα Α), τις σχετικές διατάξεις του Υπουργείου Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων και του Ενιαίου Φορέα Ελέγχου Τροφίμων με όλες τις τροποποιήσεις και τα σχετικά διατάγματα.

## **Αριθμός απόφασης: 769/2019**

2.2.6.9 Ο υποψήφιος οικονομικός φορέας πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να καταθέσει με την προσφορά του, Ασφαλιστήριο Συμβόλαιο Επαγγελματικής Ευθύνης καθώς και Ασφαλιστήριο Συμβόλαιο Αστικής Ευθύνης έναντι τρίτων. Τα εν λόγω Ασφαλιστήρια θα αντιστοιχούν το κάθε ένα τουλάχιστον στο 100% του συνολικού προϋπολογισμού του της παρούσας (μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.). Προσκομίζεται επιπλέον Υπεύθυνη δήλωση, επί ποινή αποκλεισμού, με την οποία ο οικονομικός φορέας δεσμεύεται ότι τα ανωτέρω συμβόλαια θα βρίσκονται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης.

Ο προσφέρων οικονομικός φορέας είναι υποχρεωμένος να λάβει όλα τα κατάλληλα μέτρα για τη σωστή μεταφορά και παράδοση των ειδών στον υποδεικνυόμενο από την αναθέτουσα αρχή τόπο παράδοσης. Ο οικονομικός φορέας πρέπει να διαθέτει τουλάχιστον τέσσερα (4) φορτηγά για την μεταφορά και παράδοση των τροφίμων και τουλάχιστον ένα (1) φορτηγό για τη μεταφορά των προϊόντων ΒΥΣ. Απαιτείται επίσης άδεια ή έγκριση καταλληλότητας από την Δ/ση Κτηνιατρικής ή άλλες αρμόδιες Υπηρεσίες, για τα μέσα μεταφοράς, που αφορούν στη διακίνηση προϊόντων ζωικής προέλευσης.

Ο Οικονομικός Φορέας θα πρέπει επί ποινή αποκλεισμού να προσκομίσει:

α) Αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των οχημάτων, με τα οποία θα εκτελείται η διανομή.

β) Αντίγραφο της αδειάς κυκλοφορίας οχήματος μεταφοράς και αντίγραφο της βεβαίωσης καταλληλότητας του οχήματος

Στην περίπτωση που ο Οικονομικός Φορέας δεν μεταφέρει με δικά του μεταφορικά μέσα τα προϊόντα, οφείλει να υποβάλλει επιπλέον, επί ποινή αποκλεισμού, των παραπάνω και Υπεύθυνη Δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου της εταιρείας που θα αναλάβει τη μεταφορά των υπό προμήθεια ειδών, στην οποία θα δηλώνεται ότι αποδέχεται την εκτέλεση της μεταφοράς των υπό προμήθεια ειδών σε περίπτωση κατακύρωσης του διαγωνισμού στον εν λόγω οικονομικό φορέα.

2.2.6.10 Ο προσφέρων οικονομικός φορέας, κατά τα αναλυτικώς οριζόμενα στο Παράρτημα Α της παρούσης (παρ. 2.9. Υποχρεώσεις Αναδόχου) οφείλει να τυποποιήσει τα δέματα των ωφελομένων, να τα

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

μεταφέρει με τα κατάλληλα οχήματα στον τόπο διανομής, να τα εκφορτώσει, να τα τοποθετήσει και να τα παραδώσει ταξινομημένα ανά κατηγορία δέματος εντός των χώρων διανομής στους τελικούς δικαιούχους (ωφελομένους του προγράμματος). Για την απόδειξη της πρόθεσης του, να ανταποκριθεί στα οριζόμενα ανωτέρω, οφείλει να προσκομίσει επί ποινή αποκλεισμού σχετική Υπεύθυνη Δήλωση.

2.2.6.11 Επιπλέον, για τη συμμετοχή στην παρούσα, απαιτείται:

1) Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας είναι έμπορος πρέπει να καταθέσει, επί ποινή αποκλεισμού, με την προσφορά του :

α) Τη νόμιμη άδεια λειτουργίας υγειονομικού ενδιαφέροντος της επιχείρησης από την Αρμόδια υπηρεσία για την αποθήκευση, διατήρηση, διακίνηση τροφίμων και ευπαθών προϊόντων η οποία περιλαμβάνει τα είδη της παρούσας.

2) Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας είναι παρασκευαστής ή παραγωγός πρέπει να καταθέσει, επί ποινή αποκλεισμού, άδεια λειτουργίας της επιχείρησής του η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο οικονομικός φορέας.

Πέραν των ανωτέρω, ο υποψήφιος οικονομικός φορέας οφείλει να καταθέσει με την προσφορά του :

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 σπρωροκηπευτικά.

6) Βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης.

7) Άδεια λειτουργίας της μονάδας επεξεργασίας κρέατος, τον Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις κτηνιατρικές υπηρεσίες καθώς και εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της εταιρείας που θα συμπεριλαμβάνει τα είδη στα οποία θα λάβει μέρος ο οικονομικός φορέας καθώς επίσης και τα πιστοποιητικά της επιχείρησης, τα οποία θα πρέπει να βασίζονται στα σχετικά ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα ISO 22000:2005 ή παρόμοιο αυτού.

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

Τα πιστοποιητικά θα πρέπει να έχουν εκδοθεί από διαπιστευμένους φορείς πιστοποίησης, διαπιστευμένους προς τούτο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης Α.Ε. (Ε. ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα εξωτερικού για τα συγκεκριμένα είδη.

8) Για την προμήθεια νωπών πουλερικών: άδεια λειτουργίας επιχείρησης που σχετίζεται με την εκτροφή και εμπορία κοτόπουλων, τον Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις κτηνιατρικές υπηρεσίες καθώς και εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της εταιρείας η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο οικονομικός φορέας και τα πιστοποιητικά της επιχείρησης, τα οποία πρέπει να βασίζονται στα σχετικά ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα ISO 22000:2005 ή παρόμοιο αυτού. Τα πιστοποιητικά πρέπει να έχουν εκδοθεί από διαπιστευμένους φορείς πιστοποίησης, διαπιστευμένους προς τούτο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης Α.Ε. (Ε. ΣΥ. Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα εξωτερικού για τα συγκεκριμένα είδη.

9) Για την προμήθεια των τυροκομικών προϊόντων (τυρί φέτα Π.Ο.Π.): άδεια λειτουργίας της μονάδας παραγωγής των τυροκομικών προϊόντων, τον Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις κτηνιατρικές υπηρεσίες καθώς και εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της εταιρείας η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο οικονομικός φορέας καθώς επίσης και τα πιστοποιητικά της επιχείρησης, τα οποία πρέπει να βασίζονται στα σχετικά ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα ISO 22000:2005 ή παρόμοιο αυτού. Τα πιστοποιητικά πρέπει να έχουν εκδοθεί από διαπιστευμένους φορείς πιστοποίησης, διαπιστευμένους προς τούτο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης Α.Ε. (Ε. ΣΥ. Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα εξωτερικού για τα συγκεκριμένα είδη.

10) Άδεια λειτουργίας της επιχείρησης του οικονομικού φορέα για τα είδη Βασικής Υλικής Συνδρομής.

2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης

2.2.7.1 Ο προσφέρων οικονομικός φορέας πρέπει μαζί με την προσφορά του να καταθέσει τα παρακάτω Πιστοποιητικά τα οποία θα πρέπει να βρίσκονται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης:

## **Αριθμός απόφασης: 769/2019**

Πιστοποιητικό ISO 9001:2015,

Πιστοποιητικό ISO 14001:2015, Διεθνές Σύστημα Υγιεινής και Ασφάλειας στην Εργασία ΕΛΟΤ 1801: 2008 – OHSAS 18001:2007, ή ισοδύναμα ή νεότερα αυτών, για την αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανά συσκευασία και τη διακίνηση προϊόντων 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 ασφαλείας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, με το οποίο να 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.

2.2.7.2 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 ασφαλείας 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, με το οποίο να πιστοποιείται ότι η συσκευασία 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.

2.2.7.3 Όσον αφορά στα προϊόντα Βασικής Υλικής Συνδρομής, εφόσον απαιτείται, κάθε ένα εξ αυτών πρέπει να φέρει σχετική σήμανση CE . Επιπλέον, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να καταθέσουν:

1) Κατά περίπτωση άδειες κυκλοφορίας των προϊόντων (αίτηση ή αριθμό Εθνικό Μητρώο Χημικών Προϊόντων)εφόσον απαιτείται, καθώς και την καταχώρηση των στοιχείων στο Κέντρο Δηλητηριάσεων όπως αυτά ορίζονται



## **Αριθμός απόφασης: 769/2019**

από την Ελληνική και Ευρωπαϊκή νομοθεσία σύμφωνα με το άρθρο 45 του κανονισμού ΕΚ. 1272/2008 CLP, εφόσον απαιτείται.

2) Φύλλο Δεδομένων Ασφαλείας (MSDS) των απορρυπαντικών στα Ελληνικά, εφόσον απαιτείται, σύμφωνα με την Οδηγία ΕΕ 1907/2006 και τον Κανονισμό ΕΚ 1272/2008 CLP.

3) Εφόσον απαιτείται, πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας των ISO 9001:2008 ή ισοδύναμο αυτού διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥΔ) ή άλλο αντίστοιχο φορέα εξωτερικού των κατασκευαστών και μόνο για τα Είδη Βασικής Υλικής Συνδρομής

2.2.7.4 Όταν οι οικονομικοί φορείς δεν θα κατασκευάσουν/παραγάγουν οι ίδιοι το τελικό προϊόν, σε δική τους επιχειρηματική μονάδα, μαζί με την προσφορά τους πρέπει να καταθέσουν υπεύθυνη δήλωση (άρθρο 8 του Ν.1599/1986) του νόμιμου εκπρόσωπου της επιχείρησης από την οποία θα προμηθευτούν τα προϊόντα ότι έχει αποδεχθεί έναντι τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον οικονομικό φορέα υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή [...]

3 Διενέργεια διαδικασίας – Αξιολόγηση προσφορών

3.1 Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών

3.1.1 Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών

Το πιστοποιημένο στο ΕΣΗΔΗΣ, για την αποσφράγιση των προσφορών αρμόδιο όργανο της Αναθέτουσας Αρχής (Επιτροπή Διαγωνισμού), προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας ηλεκτρονικής αποσφράγισης των φακέλων των προσφορών, κατά το άρθρο 100 του ν.4412/2016, ακολουθώντας τα εξής στάδια:

Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» την 06/02 /2019 και ώρα 10 :00

Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Οικονομική Προσφορά», κατά την ημερομηνία και ώρα που θα ορίσει η αναθέτουσα αρχή.

Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου», κατά την ημερομηνία και ώρα που θα ορίσει η αναθέτουσα αρχή.

Με την αποσφράγιση των ως άνω φακέλων, ανά στάδιο, κάθε προσφέρων που συνεχίζει σε επόμενο στάδιο αποκτά πρόσβαση στις λοιπές

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

προσφορές και τα υποβληθέντα δικαιολογητικά τους, με την επιφύλαξη των πτυχών εκείνων της κάθε προσφοράς που έχουν χαρακτηριστεί ως εμπιστευτικές.

Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβληθεί, ή να διευκρινίσουν το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς τους, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016.

### 3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών

Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων.

Ειδικότερα :

α) το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου.

β) Στη συνέχεια το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση μόνο των τεχνικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη. Η αξιολόγηση γίνεται σύμφωνα με τους όρους της παρούσας και συντάσσεται πρακτικό για την απόρριψη όσων τεχνικών προσφορών δεν πληρούν τους όρους και τις απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών και την αποδοχή όσων τεχνικών προσφορών αντίστοιχα πληρούν τα ανωτέρω.

Για την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών μπορεί να συντάσσεται ενιαίο πρακτικό, το οποίο κοινοποιείται από το ως άνω όργανο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», μόνο στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου η τελευταία να ορίσει την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης του (υπο)φακέλου των οικονομικών προσφορών.

γ) Μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης, σύμφωνα με τα ανωτέρω, αποσφραγίζονται, κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στην ειδική πρόσκληση οι φάκελοι εκείνων των προσφερόντων που δεν έχουν απορριφθεί σύμφωνα με τα ανωτέρω. Οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς όσων

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

προσφορών απορρίφθηκαν κατά το προηγούμενο στάδιο δεν αποσφραγίζονται, αλλά τηρούνται από την αναθέτουσα αρχή μέχρι την οριστική επίλυση τυχόν διαφορών που προκύπτουν από την ως άνω διαδικασία της προδικαστικής προσφυγής σύμφωνα με την παράγραφο 3.4. της παρούσας.

δ) Το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τις τεχνικές προσφορές και τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη και σύμφωνα με τους όρους και τις απαιτήσεις της παρούσας και συντάσσει πρακτικό στο οποίο εισηγείται αιτιολογημένα την αποδοχή ή απόρριψή τους, την κατάταξη των προσφορών και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου. Το εν λόγω πρακτικό κοινοποιείται από το ως άνω όργανο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», στην αναθέτουσα αρχή προς έγκριση.

Εάν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με το αντικείμενο της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης. Στην περίπτωση αυτή εφαρμόζονται τα άρθρα 88 και 89 ν. 4412/2016. Η κρίση της αναθέτουσας αρχής σχετικά με τις ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές και την αποδοχή ή όχι των σχετικών εξηγήσεων εκ μέρους των προσφερόντων ενσωματώνεται στην ως κατωτέρω ενιαία απόφαση.

Στην περίπτωση ισότιμων προσφορών η αναθέτουσα αρχή επιλέγει τον ανάδοχο με κλήρωση μεταξύ των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν ισότιμες προσφορές. Η κλήρωση γίνεται ενώπιον της Επιτροπής του Διαγωνισμού και παρουσία των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν τις ισότιμες προσφορές.

Τα αποτελέσματα όλων των ανωτέρω σταδίων (άρθρο 100 παρ. 4 Ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε και ισχύει με το άρθρο 107 περ. 18 Ν. 4497/2017) («Δικαιολογητικά Συμμετοχής», «Τεχνική Προσφορά» και «Οικονομική Προσφορά») επικυρώνονται με μία απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ.

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

Κατά της ανωτέρω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3.4 της παρούσας [...]».

30. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Περαιτέρω, οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν στο σύνολο τους, अपαραβάτους όρους της διακήρυξης πλην εάν ορίζεται ότι είναι προαιρετικές ή ότι είναι αποδεκτή η πλήρωση μέρους μόνο αυτών (ΔΕΦΑΘ αναστ. 230/2012).

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

32. 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).

33. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-Bau*, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

34. Επειδή περαιτέρω, η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας αντιτίθενται επίσης σε κάθε διαπραγμάτευση μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και ενός προσφέροντος στο πλαίσιο διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης, πράγμα που συνεπάγεται ότι, καταρχήν, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31). Συγκεκριμένα, αν γινόταν δεκτό ότι η αναθέτουσα αρχή έχει την εξουσία να ζητεί διευκρινίσεις από συγκεκριμένο υποψήφιο την προσφορά του οποίου κρίνει ανακριβή ή μη σύμφωνη με τις τεχνικές προδιαγραφές της συγγραφής υποχρεώσεων, η εν

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

λόγω αρχή θα κινδύνευε να θεωρηθεί ύποπτη, σε περίπτωση που τελικώς επέλεγε την επίμαχη προσφορά, ότι διεξήγαγε μυστικές διαπραγματεύσεις με τον οικείο υποψήφιο, εις βάρος των λοιπών υποψηφίων και κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης (απόφαση της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 37). Εντούτοις, το Δικαστήριο έχει κρίνει επίσης ότι η αρχή της ίσης μεταχείρισης δεν απαγορεύει τη διόρθωση ή κατά περίπτωση συμπλήρωση της προσφοράς, μεταξύ άλλων, επειδή απαιτείται προφανώς η απλή διευκρίνισή της ή η διόρθωση πρόδηλων εκ παραδρομής σφαλμάτων, υπό τον όρο ωστόσο ότι θα τηρηθούν ορισμένες προϋποθέσεις [βλ., συναφώς, στο πλαίσιο διαδικασιών προκήρυξης κλειστού διαγωνισμού εμπιπτουσών στην οδηγία 2004/18/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 31ης Μαρτίου 2004, περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημόσιων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών (ΕΕ 2004, L 134, σ. 114), αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψεις 35 έως 45, όσον αφορά το στάδιο αξιολόγησης των προσφορών, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψεις 30 έως 39, όσον αφορά το στάδιο προεπιλογής των προσφερόντων]. Επιπλέον, η αίτηση διευκρίνισης δεν δύναται να καταλήξει στο να υποβάλει, στην πραγματικότητα, ο συγκεκριμένος προσφέρων νέα προσφορά (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36). Τέλος, και γενικά, κατά την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας που διαθέτει όσον αφορά τη δυνατότητα να ζητήσει από τους υποψήφιους να διευκρινίσουν την προσφορά τους, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να μεταχειριστεί τους υποψήφιους με ισότιμο και ειλικρινή τρόπο, έτσι ώστε μια αίτηση διευκρίνισης να μη δύναται, κατά το πέρας της διαδικασίας επιλογής των προσφορών και λαμβανομένου υπόψη του αποτελέσματός της, να έχει περιαγάγει αδικαιολόγητα σε ευμενή ή δυσμενή θέση τον υποψήφιο ή τους υποψήφιους που αποτέλεσαν το αντικείμενο της αίτησης αυτής (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 41, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 37).

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

Ωστόσο, μια αίτηση διευκρίνισης δεν μπορεί να θεραπεύσει την παράλειψη προσκόμισης εγγράφων ή παροχής πληροφοριών των οποίων η γνωστοποίηση ήταν απαραίτητη βάσει των εγγράφων της οικείας σύμβασης, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (βλ., συναφώς, απόφαση της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 40).

35. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣτΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

36. Επειδή δέσμια αρμοδιότητα υπάρχει όταν το διοικητικό όργανο, εφόσον διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου πραγματικές ή νομικές προϋποθέσεις για την εφαρμογή τους, είναι υποχρεωμένο να εκδώσει διοικητική πράξη που περιέχει ορισμένη ατομική ρύθμιση, την οποία προκαθορίζουν οι κανόνες αυτοί (βλ. Επαμεινώνδα Π. Σπηλιωτόπουλο, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 15η έκδ., αριθμ. 148, σελ. 138). Στην περίπτωση της δέσμιας αρμοδιότητας, ο κανόνας δικαίου υποδεικνύει στη Διοίκηση κατά τρόπο επιτακτικό τη συμπεριφορά που πρέπει να υιοθετήσει και δεν της αφήνει περιθώρια εκτίμησης (βλ. ΣτΕ 286/2012) περιέχοντας πλήρες και λεπτομερές πραγματικό και τις σαφείς και συγκεκριμένες έννομες συνέπειες που αυτό επιφέρει (βλ. ΣτΕ 4720/2012).

37. Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «*με ποινή αποκλεισμού...*», «*με ποινή απαραδέκτου...*», «*οι συμμετέχοντες πρέπει...*» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

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

38.Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού στη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους 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).

39. Επειδή, εξάλλου, συνιστά ενωσιακή αρχή του δικαίου δημοσίων συμβάσεων, η αποφυγή κάθε ανοικτής ή και συγκεκαλυμμένης διάκρισης και περιορισμού της ελευθερίας ισότιμης συμμετοχής σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων εις βάρος ομάδας προμηθευτών ή έστω και μεμονωμένου προμηθευτή (πρβλ. ενδεικτικά ΔΕΕ, Απόφαση της 5<sup>ης</sup> Δεκεμβρίου 1989, C-3/88, *Επιτροπή κατά Ιταλίας*, Συλλογή 1989, σ. 4035, σκ. 8 και Απόφαση της 3ης Ιουνίου 1992, C-360/89 *Επιτροπή κατά Ιταλίας*, Συλλογή I-1992, σ. 3401, σκ. 11). Ως εκ τούτου, το ελάχιστο επίπεδο τεχνικής επάρκειας πρέπει να είναι συνδεδεμένο και ανάλογο προς το αντικείμενο της σύμβασης. Επομένως, το κατώτατο όριο της τεχνικής καταλληλότητας, πρέπει να συνίσταται στα αναγκαία και κατάλληλα εκείνα χαρακτηριστικά, για την καλή εκτέλεση της σύμβασης, χωρίς να βαίνει πέραν αυτού που είναι αναγκαίο προς τον σκοπό αυτό (βλ. ΕΑΑΔΗΣΥ, Κατευθυντήρια Οδηγία 13). Τα παραπάνω προκύπτουν και από την αρχή αναλογικότητας και της σχετικότητας των κριτηρίων επιλογής για την ανάθεση της σύμβασης με το αντικείμενο της σύμβασης, σε αντιστοιχία και με όσα σχετικώς ορίζει –ως άνω- το άρ. 75 παρ. 1 σε συνδυασμό με το άρθ. 18 παρ. 1 και 253 ν. 4412/2016 (βλ. και A.S. Graelis, *Public Procurement and the EU Competition Rules* (Hart 2015, 2<sup>η</sup> εκδ.) 6.II.A.vii)

40. Επειδή, κατά την επιλογή σε επίπεδο κατάρτισης διακήρυξης των τεχνικών και επαγγελματικών ικανοτήτων, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να



## Αριθμός απόφασης: 769/2019

προτιμά κριτήρια επιλογής που της επιτρέπουν να καθορίσει κατά πόσον ένας προσφέρων έχει την απαιτούμενη ικανότητα για τη συγκεκριμένη σύμβαση παρά τις γενικές ικανότητες των προσφερόντων (βλ. ειδικά την παρ. 4.1 του «*Ευρωπαϊκού Κώδικα βέλτιστων πρακτικών που διευκολύνει την πρόσβαση των ΜΜΕ στις δημόσιες συμβάσεις*» καθώς και την Κατευθυντήρια Οδηγία 13 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ με θέμα «*Κριτήρια ποιοτικής επιλογής δημοσίων συμβάσεων και έλεγχος καταλληλότητας*»).

41. Επειδή την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων διέπει η αρχή του υγιούς και ανόθευτου ανταγωνισμού, ο οποίος και μόνον αυτός, διασφαλίζει την προστασία των συμφερόντων της αναθέτουσας αρχής, επιτρέποντας τη προμήθεια αγαθών, υπηρεσιών και έργων με τους βέλτιστους ποιοτικά και οικονομικά όρους. Η εν λόγω θεμελιώδης αρχή ισχύει, τόσο στο επίπεδο της αναθέτουσας αρχής, όσο και μεταξύ των συμμετεχόντων (σε δημόσιο διαγωνισμό) οικονομικών φορέων (ΔΕΕ, Απόφαση της 19.04.2012, C-549/10 κλπ). Υπό το πρίσμα της αρχής του αποτελεσματικού ανταγωνισμού, τα κριτήρια επιλογής που θέτει η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, ακόμη και αν καταρχήν παρίστανται ως θεμιτά, δε θα πρέπει να διατυπώνονται με τρόπο τέτοιο, ώστε να αποκλείουν υποψηφίους αναδόχους, οι οποίοι διαθέτουν την απαιτούμενη ικανότητα και οι οποίοι, υπό άλλες ενδεχομένως προϋποθέσεις, θα μπορούσαν να συμμετάσχουν στη διαδικασία, ενισχύοντας με τον τρόπο αυτόν τον ανταγωνισμό.

42. Επειδή τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής διαμορφώνονται με γνώμονα τις αρχές της αναλογικότητας και της χρηστής δημοσιονομικής διοίκησης στα πλαίσια του ελεύθερου και αποτελεσματικού ανταγωνισμού (βλ. και A.S. Graelis, *Public Procurement and the EU Competition Rules* (Hart 2015, 2η εκδ.) 6.II.A.vii) και κρίνονται με βάση την συγκεκριμένη υπό ανάθεση σύμβαση και όχι *in abstracto* (βλ.κατ' αναλογία Δ. Ράικο, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β' έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2017, σελ. 410 επ.) .

43. Επειδή, περαιτέρω, από τα εθνικά δικαστήρια έχει κριθεί ότι τα προσόντα που σχετίζονται με την οικονομική επάρκεια και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες πρέπει να είναι συναφή ποσοτικά και ποιοτικά με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης και ανάλογα με το σκοπό της,

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

αλλά και να είναι πρόσφορα να οδηγήσουν σε διακρίβωση της ικανότητας των υποψηφίων. (Βλ. ΣΤΕ ΕπΑν 660/2002, 528/2002, 990/2003).

44. Επειδή τυχόν ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια ή την πλημμέλεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική, προσφορά τους (Ε.Α. ΣΤΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 *ΕΔημΕργ* 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, *Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο*, εκδ. θ', σελ. 776). Επομένως, η παραβίαση αμφίσημων όρων της διακήρυξης δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζομένου, αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεών του.

45. Επειδή οι αρχές της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν να καθορίζονται σαφώς στην διακήρυξη οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό καθώς και τα κριτήρια ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης (βλ. ΕΣ 133/2008, Πράξη, Τμ. VI) με στόχο την επίτευξη πλήρους διαφάνειας και προστασίας του ανταγωνισμού (βλ. ΕΣ 2263/2011, 2016/2010, Τμ. VI).

46. Επειδή έχει κριθεί από τη νομολογία ότι στις δημόσιες συμβάσεις ισχύει ο κανόνας της, κατά στάδια, προβολής των λόγων, ήτοι λόγοι που αφορούν σε προγενέστερο στάδιο δεν μπορούν να προβληθούν σε μεταγενέστερο, αλλά θα πρέπει να προβάλλονται επικαίρως (ΕΑ ΣΤΕ 207/2002, 295/2003, 602/2003, 884/2003, 69/2005, 1032/2005, 245/2011 κ.ά.). Η αρχή αυτή, της επίκαιρης 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 (ΕΑ ΣΤΕ 305/2011, 65/2012).

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

47. Επειδή λόγοι που αφορούν τους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού προβάλλονται ανεπικαίρως στο παρόν στάδιο κι επομένως απαραδέκτως (βλ. ΣΤΕ 2770/2013, 5690/1996, 964/1998 Ολομ., 966/1998 Ολομ., 1415/2000 Ολομ., 3602/2005 επταμ., 702/2008, 1794/2008, 1667/2011 Ολομ., 3952/2011, 2137/2012, πρβλ. και ΔΕΚ, απόφαση της 12.2.2002, Universale-Bau AG, C-470/99, σκέψεις 65 έως 79, καθώς και απόφαση της 27.2.2003, Santex SpA, C-327/00 , σκέψεις 32 έως 66).

48. Επειδή δεν συνιστά λόγο ακύρωσης κάθε παράβαση των κανόνων της διοικητικής διαδικασίας, δηλαδή, κάθε παράλειψη επιβαλλόμενης ενέργειας, αλλά μόνον η παράλειψη των ενεργειών που χαρακτηρίζονται ως «ουσιώδεις». Ως κριτήρια για τον σχηματισμό της κρίσης περί του «ουσιώδους» ή μη λαμβάνονται υπόψη: α) η σημασία που έχει η διαδικαστική ενέργεια: i) για την προστασία του διοικουμένου, διότι του παρέχει τη δυνατότητα διαφώτισης της Διοίκησης για την υπόθεσή που τον ενδιαφέρει ή δυνατότητα άσκησης του δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης, καθώς και εγγυήσεις για την αμερόληπτη κρίση της υποθέσεώς του, ii) για την καλή λειτουργία της Διοίκησης, με σκοπό την εξυπηρέτηση του δημοσίου συμφέροντος, iii) για τον δικαστικό έλεγχο της πράξης και β) η επιρροή της παράλειψης του τύπου στη ρύθμιση που θεσπίζεται με την πράξη. Κατ' αυτόν τον τρόπο, έχει κριθεί ότι αποτελεί ουσιώδη τύπο η μη τήρηση των κανόνων της νόμιμης συγκρότησης, σύνθεσης και λειτουργίας συλλογικού γνωμοδοτικού οργάνου διότι δημιουργεί ελάττωμα της γνώμης που διατυπώνει (ΣΤΕ 2271/2004) και, γενικότερα, η διενέργεια των προβλεπόμενων από τη νομοθεσία προπαρασκευαστικών πράξεων (Ε. Σπηλιωτόπουλος, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμος 2, εκδ. 2010, Νομική Βιβλιοθήκη, σελ. 124 έως 126).

49. Επειδή σύμφωνα με τον πρώτο λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι όσο δεν έχει εγκριθεί από τη Οικονομική Επιτροπή το σύνολο των σταδίων της διαγωνιστικής διαδικασίας, δεν έχει επέλθει ούτε «προσωρινός» αποκλεισμός των διαγωνιζομένων και, ως εκ τούτου, η Επιτροπή του Διαγωνισμού υποχρεούτο να προβεί σε αποσφράγιση όλων των οικονομικών προσφορών ακόμα και αν τα δικαιολογητικά συμμετοχής ή οι τεχνικές προσφορές κρίθηκαν μη

## **Αριθμός απόφασης: 769/2019**

παραδεκτές στο πρώτο στάδιο. Συνεπώς, υφίσταται παράλειψη οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας της αναθέτουσας αρχής με τη μη αποσφράγιση της οικονομικής της προσφοράς.

Περαιτέρω, με τις απόψεις της η αναθέτουσα αρχή αναφέρει ότι ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας τυγχάνει αβάσιμος διότι η διάταξη του άρθρου 100, όπως τροποποιήθηκε με την παρ. 33 παρ. 4β του ν. 4608/2019 άρχισε να ισχύει την 25η Απριλίου 2019 και, επομένως, κατά τον χρόνο αποσφράγισης τόσο των δικαιολογητικών συμμετοχής (18.03.2019), της τεχνικής προσφοράς (28.03.2019), όσο και της οικονομικής προσφοράς (11.04.2019), δεν βρισκόταν σε ισχύ. Σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή αναφέρει ότι ακόμα κι αν υποθεθεί ότι πλημμελώς δεν ακολούθησε την προβλεπόμενη διαδικασία, τούτο δεν συνιστά παράλειψη οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας κατά την έννοια του νόμου, αλλά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας. Υπό αυτή την εκδοχή, ο προβαλλόμενος λόγος τυγχάνει επίσης και αλυσιτελής, αφού ακόμα και αν είχαν αποσφραγιστεί η τεχνική και οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας και πάλι η προσφορά της θα απορριπτόταν ως απαράδεκτη λόγω των διαπιστωθεισών πλημμελειών της.

Εξάλλου, στην παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι το άρθρο 100 του Ν.4412/2016 τροποποιήθηκε αφού είχαν λάβει χώρα οι επίμαχες διαγωνιστικές διαδικασίες, ότι ακόμα και αν θεωρηθεί ότι υφίσταται παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθεί ως αλυσιτελής διότι δεν θα είχε κάποια ωφέλεια από την αποσφράγιση της οικονομικής της προσφοράς εφόσον είχε ήδη αποκλεισθεί κατά το στάδιο των δικαιολογητικών συμμετοχής καθώς και ότι ο ισχυρισμός της ότι μόνη εκτελεστή πράξη θα ήταν πράξη που δεν έχει εκδοθεί είναι αντιφατικός δεδομένου ότι η προσφυγή της θα έπρεπε να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

50. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 3.1.2 περ. γ της Διακήρυξης, οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς όσων προσφορών απορρίφθηκαν κατά το προηγούμενο στάδιο δεν αποσφραγίζονται, αλλά τηρούνται από την αναθέτουσα αρχή μέχρι την οριστική επίλυση τυχόν διαφορών που προκύπτουν από την ως άνω διαδικασία της προδικαστικής προσφυγής

## **Αριθμός απόφασης: 769/2019**

σύμφωνα με την παράγραφο 3.4. της παρούσας, ενώ στην περ. δ προβλέπεται η επικύρωση όλων των σταδίων με μία ενιαία απόφαση της αναθέτουσας αρχής η οποία κοινοποιείται στους συμμετέχοντες και η οποία είναι και προσβαλλόμενη με προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ.

51. Επειδή, εν προκειμένω, η οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας δεν αποσφραγίστηκε, κατά τα προβλεπόμενα στη Διακήρυξη που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του Διαγωνισμού, δοθέντος του ότι η προσφορά της είχε απορριφθεί σε προγενέστερο στάδιο. Επομένως, ορθώς η αναθέτουσα αρχή δεν αποσφράγισε την οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας.

52. Επειδή ο ως άνω όρος δεν προσβλήθηκε από την προσφεύγουσα με προδικαστική προσφυγή κατά της διακήρυξης. Συνεπώς, κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψεις 51-52, ανεπικαίρως και, άρα, απαραδέκτως ο προσφεύγων βάλλει εν τοις πράγμασι το πρώτον με την προσφυγή του κατά της εφαρμογής από την αναθέτουσα αρχή του συγκεκριμένου όρου της διακήρυξης περί της διεξαγωγής της διαγωνιστικής διαδικασίας επικαλούμενη τις διατάξεις του άρθρου 100 του Ν.4412/2016, όπως αυτές τροποποιήθηκαν μεταγενεστέρως. Επομένως, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

53. Επειδή στον δεύτερο λόγο της υπό εξέταση προσφυγής η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι, σχετικά με το ISO, το ότι δηλώνεται εμπορία, αποθήκευση και διακίνηση συσκευασμένων προϊόντων εκ των πραγμάτων εμπεριέχει και το θέμα της συσκευασίας ως μέρος της αλυσίδας παραγωγής και η όποια προσθήκη «συσκευασία ή ανασυσκευασία» παρέλκει και δεν είναι δυνατόν να προσαρμόζεται κάθε φορά με το ακριβές λεκτικό που αναφέρει για κάποιο διαγωνισμό η αναθέτουσα αρχή και για το λόγο αυτό, πριν απορρίψει την προσφορά της, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να της ζητήσει διευκρινίσεις όταν μάλιστα η Διακήρυξη αναφέρει ότι γίνονται δεκτά και ισοδύναμα πιστοποιητικά. Προς επίρρωση δε των ισχυρισμών της, η προσφεύγουσα προσκομίζει και βεβαίωση της εταιρείας που εξέδωσε το οικείο πιστοποιητικό, σύμφωνα με το οποίο προκύπτει με σαφήνεια ότι περιλαμβάνει και το στάδιο της συσκευασίας/ανασυσκευασίας.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι τα πιστοποιητικά ποιότητας που προσκόμισε η προσφεύγουσα αφορούν τη

## **Αριθμός απόφασης: 769/2019**

διασφάλιση της ποιότητας μόνο στους τομείς της αποθήκευσης και της διακίνησης των τροφίμων ξηρής αποθήκης και όχι και της συσκευασίας και ανασυσκευασίας των τροφίμων και προϊόντων παντοπωλείου, όπως ρητά απαιτεί η διακήρυξη.

Εξάλλου, η παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της, τα πιστοποιητικά ποιότητας της προσφεύγουσας δεν καλύπτουν τους όρους της Διακήρυξης και γι' αυτό ορθά απορρίφθηκε η προσφορά της.

54. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 2.2.7 της Διακήρυξης, τα πιστοποιητικά ποιότητας πρέπει να καλύπτουν και τη συσκευασία/ανασυσκευασία τροφίμων και προϊόντων παντοπωλείου, όπως βασίμως υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή.

55. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, τα πιστοποιητικά που προσκόμισε η προσφεύγουσα δεν αναφέρουν τις λέξεις «συσκευασία/ανασυσκευασία» σχετικά με τα τρόφιμα και προϊόντα παντοπωλείου. Η δε βεβαίωση που επισυνάπτει η προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προσφυγή της, αφορά συγκεκριμένα στο ISO 22000:2005 που αφορά στο σύστημα διαχείρισης ασφάλειας τροφίμων, και αναφέρει τη λέξη «ανασυσκευασία» προϊόντων ξηρής αποθήκευσης, ήτοι «προϊόντων παντοπωλείου».

56. Επειδή, κατόπιν αιτήματος διευκρινήσεων της Εισηγήτριας στην εταιρεία που εξέδωσε τόσο το πιστοποιητικό όσο και την επισυναπτόμενη βεβαίωση ....., προκύπτει από το μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου που εστάλη στην Εισηγήτρια την 1η-07-2019 ότι το πεδίο του εν λόγω πιστοποιητικού δύναται να καλύπτει τόσο τη συσκευασία/ανασυσκευασία όσο και τα τρόφιμα και προϊόντα παντοπωλείου, ξηρής ή μη αποθήκευσης. Επομένως, βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι ανεξαρτήτως μη ταυτόσημου λεκτικού των υποβληθέντων από αυτήν πιστοποιητικών με το οικείο άρθρο της Διακήρυξης, δεν συνάγεται αυτόματα ότι δεν καλύπτουν τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, καθότι τα εν λόγω πιστοποιητικά δεν εκδίδονται για συγκεκριμένο διαγωνισμό και δοθέντος του ότι, ως ρητώς και σαφώς αναφέρει η Διακήρυξη, γίνονται δεκτά και ισοδύναμα πιστοποιητικά.

57. Επειδή η αναθέτουσα αρχή αναφέρεται εν γένει στα πιστοποιητικά που αφορούν στη διασφάλιση ποιότητας που υπέβαλε με την προσφορά της

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

η προσφεύγουσα ισχυριζόμενη ότι δεν καλύπτουν τους όρους της Διακήρυξης διότι δεν αναφέρουν το πεδίο περί συσκευασίας/ανασυσκευασίας των τροφίμων παντοπωλείου, ως ρητώς απαιτεί η Διακήρυξη, ερείδεται επί της εσφαλμένης προϋπόθεσης ότι τα εν λόγω πιστοποιητικά καλύπτουν αυτή τη δυνατότητα μόνο εφόσον το ορίζουν ρητώς και με το ίδιο λεκτικό στο σώμα τους, και για το λόγο αυτό πρέπει να απορριφθεί. Συνακόλουθα, η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά τις διατάξεις του άρθρου 102 του Ν.4412/2016, πριν απορρίψει την προσφορά της προσφεύγουσας να της ζητήσει διευκρινίσεις προκειμένου να διαπιστώσει εάν τα προσκομισθέντα από αυτήν πιστοποιητικά καλύπτουν το καθένα ξεχωριστά τις απαιτήσεις της Διακήρυξης που έχουν τεθεί επί ποινή αποκλεισμού, δοθέντος και του ότι η προσφεύγουσα δραστηριοποιείται στην αγορά με το αυτό αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης. Ως εκ τούτου, ο οικείος ισχυρισμός της προσφεύγουσας πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτός, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα.

58. Επειδή η προσφεύγουσα υποστηρίζει, περαιτέρω, ότι προς απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής της ικανότητας, η αναθέτουσα αρχή εξομοιώνει την έννοια της αναθέτουσας αρχής με τις ιδιωτικές εταιρείες ως προς το περιεχόμενο των βεβαιώσεων τυπικών πιστοποιητικών καλής εκτέλεσης δημοσίων φορέων με την απόδειξη εμπειρίας από τη συνεργασία ιδιωτικών εταιρειών και ότι η ίδια προσκόμισε, εκτός από τον κατάλογο παραδόσεων, μια επιστολή της εταιρείας ..... και βεβαίωση καλής εκτέλεσης από την Εκκλησία της Ελλάδος δοθέντος του ότι η μη κερδοσκοπική μη κυβερνητική οργάνωση «.....» ιδρύθηκε από την Ιερά Αρχιεπισκοπή Αθηνών και επομένως δεν έπρεπε να απορριφθεί η προσφορά της. Η δε αναθέτουσα αρχή αναφέρει ότι οι εν λόγω βεβαιώσεις πρέπει να αναφέρουν το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης, να συνοδεύονται από παραστατικά (δελτίο αποστολής και τιμολόγιο) και σε περίπτωση που η Σύμβαση /Συμβάσεις είναι σε εξέλιξη, πρέπει η βεβαίωση να αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης της διακήρυξης και να έχει εκδοθεί μετά την ημερομηνία έκδοσης της διακήρυξης. Από τα έγγραφα που προσκόμισε η

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

προσφεύγουσα, ως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή, στη μεν βεβαίωση - επιστολή της εταιρείας δεν αναφέρεται το ποσοστό παράδοσης των ειδών της εν εξελίξει αυτής σύμβασης, στη δε δεύτερη περίπτωση, προσκόμισε μόνο βεβαίωση της εταιρείας και όχι και τα προβλεπόμενα από τη Διακήρυξη τιμολόγια και δελτία αποστολής.

Εξάλλου, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι η προσφεύγουσα δεν προσκόμισε έγγραφα με το απαιτούμενο από τη Διακήρυξη περιεχόμενο και, επομένως, ορθώς απορρίφθηκε η προσφορά της.

59.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης προς απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας που έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού, σε περίπτωση ιδιωτικού φορέα, πρέπει να προσκομισθεί η σύμβαση και βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτόν, η οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης και η οποία να συνοδεύεται από παραστατικά (δελτίο αποστολής και τιμολόγιο).

60. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η προσφεύγουσα προσκόμισε συμβάσεις και μια ευχαριστήρια επιστολή της εταιρείας ....., η οποία δεν έχει το απαιτούμενο από τη Διακήρυξη περιεχόμενο και βεβαίωση της «.....» χωρίς τιμολόγια και δελτία αποστολής, ως βασίμως υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα. Επομένως, κατά δέσμια αρμοδιότητα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας και οι οικείοι ισχυρισμοί της πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι. Περαιτέρω, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί εξομίωσης αποδεικτικών εγγράφων τόσο από δημόσιους φορείς όσο και από ιδιωτικές εταιρείες προβάλλονται ανεπικαίρως και, άρα, απαραδέκτως διότι βάλλουν εν τοις πράγμασι κατά όρων της Διακήρυξης, ενώ ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η «Αποστολή» αποτελεί μη κερδοσκοπική μη κυβερνητική οργάνωση του νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου της Εκκλησίας της Ελλάδος, δεν αναιρεί τη νομική της φύση ως νομικού προσώπου ιδιωτικού δικαίου παρά τα περί αντιθέτου προβαλλόμενα από την προσφεύγουσα και, επομένως, προβάλλεται αλυσιτελώς.



## **Αριθμός απόφασης: 769/2019**

61. Επειδή, σχετικά με την παράβαση του άρθρου 2.2.6.11 της Διακήρυξης, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι με τα υπ' αριθμ. 11, 14, 15, 16 και 17 έγγραφα της έχει υποβληθεί ο απαιτούμενος επί ποινή αποκλεισμού κωδικός αριθμός έγκρισης εμπόρου για την προμήθεια ζωικών προϊόντων και νωπών οπωρολαχανικών και, επομένως, η προσβαλλόμενη είναι εσφαλμένη που απέρριψε την προσφορά της για το λόγο αυτό.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, αλλά και η παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της, αναφέρουν ότι η προσφεύγουσα με την προσφορά της προσκομίζει το αρχείο 11.ΚΩΔ.ΑΡΙΘΜ.ΠΑΡΑΓ & ΕΜΠΟΡΟΥ μόνο για την παραγωγή γαλακτοκομικών προϊόντων και όχι για την προμήθεια ζωικών προϊόντων όπως αυτό ρητά απαιτείται.

62. Επειδή στο άρθρο 2.2.6.11 της Διακήρυξης προβλέπεται ότι ο υποψήφιος οικονομικός φορέας οφείλει να καταθέσει με την προσφορά του κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για την προμήθεια ζωικών προϊόντων επί ποινή αποκλεισμού.

63. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η προσφεύγουσα έχει υποβάλει το υπ' αριθμ. 11 αρχείο σύμφωνα με το οποίο διαθέτει κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για γαλακτοκομικά προϊόντα, το υπ' αριθμ. αρχείο 14 σχετικά με τον κωδικό αριθμό κτηνιατρικής έγκρισης στις εγκαταστάσεις της προσφεύγουσας, το υπ' αριθμ. 15 αρχείο που αφορά σε βεβαίωση για τη χρήση των εγκαταστάσεων της προσφεύγουσας, το υπ' αριθμ. 16 αρχείο που αφορά στον κωδικό αριθμό εμπόρου για νωπά οπωροκηπευτικά και το υπ' αριθμ. 17 αρχείο που αφορά σε βεβαίωση για την αποθήκευση και συντήρηση προϊόντων ζωικής προέλευσης. Επομένως, σε κανένα από τα αρχεία που επικαλείται η προσφεύγουσα στην προσφυγή της δεν περιλαμβάνεται κωδικός αριθμός έγκρισης εμπόρου για την προμήθεια ζωικών προϊόντων, αντίστοιχο με αυτόν που προσκόμισε για τα γαλακτοκομικά προϊόντα. Ως εκ τούτου, ορθώς και κατά δέσμια αρμοδιότητα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε για το λόγο αυτό την προσφορά της προσφεύγουσας και οι οικείοι ισχυρισμοί της τελευταίας πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

64. Επειδή σχετικά με την παράβαση του άρθρου 2.2.6.3 της Διακήρυξης, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η κρίση της αναθέτουσας αρχής

## **Αριθμός απόφασης: 769/2019**

ότι ως προς την προσκομιζόμενη υπεύθυνη δήλωση (αρχείο με όνομα 49) δεν αναφέρονται ρητά όλα τα απαιτούμενα σύμφωνα με τη διακήρυξη, ότι από το προσκομισθέν σχέδιο κάτοψης δεν προκύπτει με σαφήνεια το μέγεθος της αποθήκης αλλά και το μέγεθος των ψυκτικών θαλάμων σύμφωνα με τα απαιτητά τ.μ. της διακήρυξης και ότι δεν έχει προσκομιστεί η απαιτούμενη ρητά βεβαίωση χρήσης γης, είναι εσφαλμένη διότι δεν αναφέρει ποια είναι τα στοιχεία που λείπουν και ότι από τα έγγραφα που έχει προσκομίσει προκύπτουν όλα όσα απαιτεί η Διακήρυξη.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή εμμένει στις απόψεις της ότι δεν προκύπτουν τα στοιχεία που αναφέρει η προσβαλλόμενη από την υπεύθυνη δήλωση και τα συνοδευτικά έγγραφα που έχει υποβάλει με την προσφορά της η προσφεύγουσα, ως ρητώς απαιτεί η Διακήρυξη.

Ομοίως, η παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της ισχυρίζεται ότι τόσο η υπεύθυνη δήλωση της προσφεύγουσας έχει ελλιπές περιεχόμενο καθώς δεν αναφέρεται ότι θα διαθέτει αποθήκη κατά τη διάρκεια υλοποίησης της σύμβασης ούτε τις απαραίτητες άδειες όσο και από τα προσκομιζόμενα από αυτήν αρχεία δεν προκύπτουν το μέγεθος της αποθήκης και των ψυκτικών θαλάμων και δεν προσκομίστηκε βεβαίωση χρήσης γης του ακινήτου, ως απαιτεί ρητώς η Διακήρυξη.

65. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6.3 της Διακήρυξης ο οικονομικός φορέας οφείλει να προσκομίσει υπεύθυνη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι δεσμεύεται να διαθέσει αποθηκευτικό χώρο καθ' όλη τη διάρκεια υλοποίησης της σύμβασής τους και σε κάθε περίπτωση μέχρι τις 31.12.2019, τα στοιχεία της αποθήκης, καθώς τις απαραίτητες άδειες, ότι δεσμεύεται να αναλάβει τη μεταφορά και προσωρινή αποθήκευση όλων των ειδών, πλην νωπών τροφίμων, που δεν διανεμήθηκαν κατά την επί τόπου διανομή, και την εκ νέου μεταφορά τους στους χώρους της διανομής των εταίρων της Κοινωνικής Σύμπραξης, αναλαμβάνοντας την εκ νέου διανομή τους στους ωφελούμενους, ενώ η ως άνω υπεύθυνη δήλωση θα πρέπει να συνοδεύεται, επί ποινή αποκλεισμού, από οποιοδήποτε έγγραφο από το οποίο να προκύπτει η ακριβής τοποθεσία της αποθήκης δηλαδή η ύπαρξη αποθήκης στα όρια του Δήμου Τρίπολης (τοπογραφικό/κτηματολογικό διάγραμμα ή διαδικτυακή αποτύπωση κ.α. υπογεγραμμένο από πολιτικό

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

μηχανικό), κάτοψη της αποθήκης, απ' την οποία να προκύπτει το μέγεθός της, τις προβλεπόμενες άδειες για την αποθήκευση τροφίμων ή/και ειδών ΒΥΣ (εφόσον υπάρχουν), βεβαίωση από Αρμόδια Αρχή από την οποία να προκύπτει η χρήση γης του ακινήτου. Στη δε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας δεν είναι κύριος αποθήκης, θα πρέπει πέραν των ανωτέρω να καταθέσει, επί ποινή αποκλεισμού, σχετικό συμφωνητικό μίσθωσης ή προσύμφωνο μίσθωσης με τον κύριο αυτής, στο οποίο ορίζεται ότι, σε περίπτωση κατακύρωσης του διαγωνισμού στον συγκεκριμένο οικονομικό φορέα, η εν λόγω μίσθωση έχει διάρκεια τουλάχιστον έως την 31.12.2019.

66. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η προσφεύγουσα με την προσφορά της υπέβαλε υπεύθυνη δήλωση με το εξής περιεχόμενο: «Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6.3 της παρούσας διακήρυξης (αρ. πρωτ. διακήρυξης: 41971/20-12-2018 και αρ. μελ.: 170/2018) δεσμευόμαστε ότι θα διαθέσουμε καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και σε κάθε περίπτωση μέχρι τις 31/12/2019 τους αποθηκευτικούς χώρους του εργοστασίου της εταιρείας μας «.....», στο ....., ..... (θάλαμοι νωπού και ξηρού φορτίου, ψυκτικοί θάλαμοι, θάλαμοι αποθήκευσης ειδών βασικής υλικής συνδρομής). Επίσης, δεσμευόμαστε να αναλάβουμε τη μεταφορά και προσωρινή αποθήκευση όλων των ειδών πλην νωπών τροφίμων, που δεν διανεμήθηκαν κατά την επί τόπου διανομή και την εκ νέου μεταφορά τους στους χώρους διανομής των εταίρων της κοινωνικής σύμπραξης, αναλαμβάνοντας την εκ νέου διανομή τους στους ωφελουμένους.

*Επίσης, θα διαθέσουμε τον ακόλουθο αποθηκευτικό στην εξής περιοχή:*

*- Μονάδα αποθηκευτικού χώρου ....., στην ΒΙ.ΠΕ. Τρίπολης.*

*Οι απαιτούμενες άδειες, δικαιολογητικά, σχέδια και προσύμφωνο μίσθωσης των ανωτέρω αποθηκευτικών χώρων συνυποβάλλονται».*

Επομένως, στην υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωση δεν αναφέρονται οι απαραίτητες άδειες μαζί με τα στοιχεία της αποθήκης και ότι και η αποθήκη στην ΒΙ.ΠΕ Τρίπολης θα διατίθεται έως τις 31-12-2019. Επίσης, από την κάτοψη της αποθήκης δεν προκύπτει με σαφήνεια το μέγεθος της αποθήκης αλλά ούτε και το μέγεθος των ψυκτικών θαλάμων και δεν προσκομίζεται βεβαίωση χρήσης γης, γεγονός που δεν αμφισβητεί ούτε η ίδια η προσφεύγουσα.

## **Αριθμός απόφασης: 769/2019**

67. Επειδή η αναφορά στις απαραίτητες άδειες στο περιεχόμενο της υπεύθυνης δήλωσης απαιτείται ρητώς και σαφώς στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού, αλυσιτελώς προβάλλει η προσφεύγουσα ότι υποβάλλει στην προσφορά της άδεια για την αποθήκη στη ΒΙ.ΠΕ Τρίπολης. Εξάλλου, από την κάτοψη της αποθήκης την οποία υποβάλλει η προσφεύγουσα καθώς και το τοπογραφικό (αρχεία υπ' αριθμ. 70 και 71) προκύπτει ότι οι αριθμοί είναι δυσδιάκριτοι και, πράγματι, δεν προκύπτουν με σαφήνεια τα μεγέθη, ως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή. Ωστόσο, επί υποβληθέντος εγγράφου που τίθεται επί ποινή αποκλεισμού, η αναθέτουσα αρχή όφειλε πριν απορρίψει την προσφορά της προσφεύγουσας να την καλέσει σε διευκρινίσεις κατά τις διατάξεις του άρθρου 102 του Ν.4412/2016 προκειμένου να καταστεί δυνατόν να επαληθευτεί εάν από την υποβληθείσα κάτοψη προκύπτουν όλα τα απαιτούμενα μεγέθη. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα επικαλείται τα έγγραφα τα οποία έχει προσκομίσει και από τα οποία προκύπτει ότι η επίμαχη αποθήκη βρίσκεται σε ΒΙ.ΠΕ και διαθέτει άδεια λειτουργίας και, ως εκ τούτου, δεν απαιτείται να προσκομίσει κατά την νομοθεσία βεβαίωση χρήσης γης. Ωστόσο, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας προβάλλονται αλυσιτελώς καθώς κατά ρητή και σαφή απαίτηση της Διακήρυξης απαιτείται η προσκόμιση βεβαίωσης χρήσης γης, χωρίς εξαιρέσεις, και, επομένως, ουδόλως επηρεάζει το γεγονός της θέσης της αποθήκης σε περιοχή ΒΙ.ΠΕ την υποχρέωση της προσφεύγουσας να προσκομίσει βεβαίωση χρήσης γης. Επομένως, ορθώς και κατά δέσμια αρμοδιότητα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε για το λόγο αυτό την προσφορά της. Συνακόλουθα, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας σχετικά με την παράβαση του άρθρου 2.2.6.3 της Διακήρυξης γίνονται εν μέρει δεκτοί σύμφωνα με τα ως άνω αναλυθέντα.

68. Επειδή σχετικά με την παράβαση του άρθρου 2.2.6.6 της Διακήρυξης, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι στην υποβληθείσα από αυτήν υπεύθυνη δήλωση προκύπτουν όλα τα στοιχεία των προμηθευτών και του τόπου εγκατάστασής τους για τα κρέατα, οπωρολαχανικά και τυροκομικά προϊόντα και ότι για τα είδη παντοπωλείου και ΒΥΣ αναφέρεται το σούπερ μάρκετ που είναι ο προμηθευτής της και όχι τα στοιχεία των εκάστοτε υποπρομηθευτών του σούπερ μάρκετ και των εγκαταστάσεών τους διότι κάτι

## **Αριθμός απόφασης: 769/2019**

τέτοιο δεν θα ήταν εφικτό και επικαλείται, προς τούτο, και σχετική γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους στην οποία ρητώς ορίζεται ότι για τα προϊόντα αυτά δεν απαιτούνται τα στοιχεία αυτά.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της καθώς και η παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της αναφέρουν ότι δε γίνεται καταγραφή των μονάδων παραγωγής/συσσκευασίας των προσφερόμενων ειδών της εν λόγω διακήρυξης, όπως ρητά ζητείται, αλλά αναγράφονται μόνο οι προμηθεύτριες εταιρείες.

69. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6.6 της Διακήρυξης, απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού, η προσκόμιση υπεύθυνης δήλωσης στην οποία, εφόσον ο οικονομικός φορέας συσκευάζει ή παράγει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, πρέπει να δηλώνεται η επιχειρηματική μονάδα, στην οποία συσκευάζεται ή παράγεται το προσφερόμενο είδος, καθώς και ο τόπος εγκατάστασής της και, εφόσον ο οικονομικός φορέας είτε δε συσκευάζει είτε δεν παράγει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, σε δική του επιχειρηματική μονάδα, πρέπει να δηλώνεται η επιχειρηματική μονάδα, στην οποία συσκευάζεται ή παράγεται το προσφερόμενο είδος και ο τόπος εγκατάστασής της.

70. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η προσφεύγουσα υπέβαλε υπεύθυνη δήλωση στην οποία, ως παραδέχεται και η ίδια εξάλλου στην προσφυγή της, δεν αναφέρει τον τόπο παραγωγής ή συσκευασίας των ειδών παντοπωλείου και ΒΥΣ που προσφέρει, παρά τη ρητή και επί ποινή αποκλεισμού της Διακήρυξης. Οι δε ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι για τα προϊόντα αυτά δεν απαιτείται κάτι τέτοιο, προβάλλονται αλυσιτελώς, καθώς η Διακήρυξη που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού το απαιτεί ρητώς και σαφώς και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού. Επομένως, ορθώς και κατά δέσμια αρμοδιότητα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της για το λόγο αυτό. Περαιτέρω, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι δεν θα ήταν λογικό και εφικτό να απαιτούνται τα ως άνω στοιχεία βάλλουν εν τοις πράγμασι ανεπιδικάως κατά του οικείου όρου της Διακήρυξης και, ως εκ τούτου, πρέπει να απορριφθούν ως απαράδεκτοι.

71. Επειδή, μετά ταύτα, ορθώς αποκλείστηκε η προσφορά της προσφεύγουσας και, συνακόλουθα, με τον αποκλεισμό της έχει καταστεί, ως

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

προς το διαγωνισμό, τρίτη, σύμφωνα και με τα εκτεθέντα στη σκέψη 7 της παρούσας, παρέλκει η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής, που στρέφονται κατά της αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας ελλείψει εννόμου συμφέροντος της προσφεύγουσας. Ειδικότερα, σε συνέχεια των όσων έγιναν δεκτά στη σκέψη 7 της παρούσας, έχει κριθεί (βλ. ΑΕΠΠ 233/2017, 329/2018) ότι η παραπάνω αρχή του ενιαίου μέτρου κρίσης, ως κανόνας εξαιρετικού χαρακτήρα (ήτοι, αφού καθιερώνει εξαίρεση από την αρχή της τυπικότητας και της απαραβάτης τήρησης των όρων της διακήρυξης από όλους τους συμμετέχοντες), πρέπει να ερμηνεύεται στενά ως προς τον κύκλο των περιπτώσεων και το αντικείμενο των λόγων αποκλεισμού που αφορά και καλύπτει και δεν έχει την έννοια ότι κάθε λόγος αποκλεισμού μπορεί να εξισωθεί με οποιονδήποτε άλλον. Αντίθετα, θα πρέπει να συντρέχει κοινή ταυτόσημη παράβαση ίδιου κανόνα και όρου της διακήρυξης, ενώ δεν αρκεί οι εκατέρωθεν παραβάσεις να αφορούν απλώς ίδια θεματική, ίδιο εν γένει ζήτημα, ίδιο εν γένει μέρος ή κεφάλαιο της διακήρυξης και ίδια κατηγορία ελλείψεων δοθέντος του ότι για τη θεμελίωση παραβιάσεως της αρχής του ίσου μέτρου κρίσης, κρίσιμο είναι εάν εχώρησε διαφορετική εκτίμηση των αυτών πλημμελειών και όχι εάν διαφορετικές πλημμέλειες αφορούν στο ίδιο, εν γένει, ζήτημα, όπως εν προκειμένω (βλ. ΣΤΕ ΕΑ 274/2012 σκ.12).

72. Επειδή, μετά από όσα έγιναν δεκτά αμέσως ανωτέρω, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας χωρίς έννομο συμφέρον, καθώς αιτείται με την προσφυγή της την ακύρωση της προσφοράς της για λόγους οι οποίοι δεν συνιστούν την αυτή πλημμέλεια με τον λόγο απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας, όπως απαιτείται με την αρχή του ενιαίου μέτρου κρίσης. Επομένως, δεν υφίσταται παράβαση της αρχής αυτής και οι οικείοι λόγοι της προσφυγής πρέπει να απορριφθούν ως απαραδέκτως προβαλλόμενοι.

73. Επειδή, όπως επικουρικώς, ακόμη και εάν ήθελε εκτιμηθεί η δυνατότητα επιδίωξης ματαίωσης της διαγωνιστικής διαδικασίας με σκοπό την εκκίνηση νέας ταυτόσημης διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης, με στόχευση την ανάληψη της εν λόγω προμήθειας (βλ. αποφάσεις του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης (ΔΕΕ), όπου ερμηνεύοντας τις ισχύουσες ρυθμίσεις της Οδηγίας 89/665 [με τις αποφάσεις του της 2.7.2013 και 5.4.2016

## Αριθμός απόφασης: 769/2019

αντιστοίχως, επί των υποθέσεων C-100/12 *Fastweb SpA* και C-689/13 *Puligienica Facility Esco SpA (PFE)*], ταυτόσημες με τις εν προκειμένω εφαρμοστέες της ειδικής Οδηγίας 92/12 (L 76), αλλά και αυτές τούτες τις ρυθμίσεις της Οδηγίας 92/12 (απόφασή του της 11.5.2017, επί της υποθέσεως C-131/16, *Archus sp.z. o.o και Gama Jacek Lipik*), έκρινε ρητώς ότι το έννομο συμφέρον «ενδιαφερομένου» (άρθρο 2α παρ. 2 εδ. γ΄. στις δύο Οδηγίες) είναι δυνατόν να συνίσταται και στην ματαίωση της διαδικασίας, ώστε να κινηθεί νέα διαδικασία συνάψεως συμβάσεως και ΕΑ ΣΤΕ 22/2018 αντίστοιχα}, η εν λόγω προσφεύγουσα ουδέν σχετικό αναφέρει στην υπό εξέταση προδικαστική της προσφυγή προς απόπειρα θεμελίωσης του εννόμου συμφέροντός της ως προς τις αιτιάσεις της κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, δεδομένου ότι ούτε από τις διατάξεις του εθνικού δικαίου ούτε από τις αντίστοιχες διατάξεις του ενωσιακού δικαίου σχετικά με το έννομο συμφέρον διαγωνιζομένων κατά το προσυμβατικό στάδιο και τη σχετική νομολογία του Δ.Ε.Ε. αναγνωρίζεται γενικό έννομο συμφέρον ακόμη και στον μη οριστικώς αποκλεισθέντα διαγωνιζόμενο να ενεργεί ως 'μοχλός του αντικειμενικού ελέγχου νομιμότητας του διαγωνισμού' και εγγυητής της διαφάνειας αυτού όταν έχει απομείνει ένας μόνο διαγωνιζόμενος (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 106/2018). Περαιτέρω, η ύπαρξη του εννόμου συμφέροντος εξετάζεται μεν αυτεπαγγέλτως, αλλά με βάση τους προβαλλόμενους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος και τα στοιχεία του φακέλου που προσκομίστηκαν (ΣΤΕ 928/2004) υπό την έννοια ότι δεν δύναται το αρμόδιο όργανο να συμπληρώσει τη θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος του προσφεύγοντος καθόσον το βάρος απόδειξης για την ύπαρξη εννόμου συμφέροντος φέρει ο τελευταίος (ΣΤΕ 4524/2009, 3900/2006) και μόνο προαποδεικτικώς (ΣΤΕ 1898/2016, 7μελής). Συνεπώς, ουδεμίας επίκλησης με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή εκ μέρους της προσφεύγουσας, περί της προσδοκίας της να ματαιωθεί η εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία, έστω και επικουρικώς στην περίπτωση που κριθεί ότι η προσφορά της ορθώς απορρίφθηκε, και, περί της πρόθεσής της να συμμετάσχει κατά την ενδεχόμενη επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού με το αυτό αντικείμενο και όρους στο μέλλον, στερείται αυτή εννόμου συμφέροντος να στραφεί κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας (βλ. και ΑΕΠΠ 242/2019).

**Αριθμός απόφασης: 769/2019**

74. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

75. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

76. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή.

77.Επειδή, ύστερα από τη σκέψη 81 το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή

Δέχεται την παρέμβαση

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 28 Ιουνίου 2019 και εκδόθηκε στις 18 Ιουλίου 2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**  
**ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ Χ. ΚΑΝΑΒΑ**

**Ο Γραμματέας**  
**ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΛΙΑΚΑΤΣΙΔΑΣ**