

Η

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

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 31^η Ιουλίου 2020 με την εξής σύνθεση:
Ιωάννα Θεμελή Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Ειρήνη Αψοκάρδου και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 24-6-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 795/25-6-2020 της εταιρείας με την επωνυμία ..., που εδρεύει στην ..., ..., οδός ..., αριθμ. ..., νομίμως εκπροσωπούμενης,

Κατά του ..., που εδρεύει στην ..., ..., ..., αριθμ. ..., και εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής η αναθέτουσα αρχή), και

Κατά της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία ..., που εδρεύει στο ..., οδός ..., αριθ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί η από 12-6-2020 υπ' αριθ. ΑΔ Φ.604.3/13/6/19/Σ.623/12-6-2020 Απόφαση Κατακύρωσης στην παρεμβαίνουσα των Τμημάτων 2, 3 και 4 της συμφωνίας-πλαίσιο για την προμήθεια Κατεψυγμένων Κρεάτων.

Η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης

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

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο ποσού 3.126,38, υπολογιζόμενο επί του προϋπολογισμού των Τμημάτων 2, 3, 4 της προμήθειας για τα οποία ασκείται η προσφυγή, ύψους των επίμαχων Τμημάτων 625.275 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., εκτύπωση από την επίσημη ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ του ΥΠΟΙΚ με τα στοιχεία του παραβόλου και την ένδειξη δεσμευμένο, και το από 24-6-2020 αποδεικτικό πληρωμής του στην ...).

2. Επειδή με την από 18-9-2019 υπ' αριθμ. ... διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή διακήρυξε *Ανοικτό Μειοδοτικό Διαγωνισμό για τη Σύναψη Συμφωνίας - Πλαίσιο Προμήθειας Κατεψυγμένων Κρεάτων, στο Πλαίσιο Κάλυψης Αναγκών ... και, ... και ..., για Δεκαοκτώ (18) Μήνες ή Μέχρι Αποδόσεως Διαγωνισμού Διακλαδικού Χαρακτήρα ή Μέχρι Αναλώσεως της Κατακυρωθείσας Αξίας, Όποιο εκ των Τριών (3) Γεγονότων Επέλθει Πρώτο, Προϋπολογιζόμενου Κόστους 998.775,00 Ευρώ (άνευ ΦΠΑ), CPV: ..., ..., ..., ..., με κριτήριο ανάθεσης, την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση αποκλειστικά την τιμή. Τα προς προμήθεια είδη κατατάχθηκαν σε τέσσερις Κατηγορίες, μεταξύ των οποίων και οι ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ 2: ΚΡΕΑΣ ΒΟΕΙΟ, ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ 3: ΚΡΕΑΣ ΧΟΙΡΙΝΟ, ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ 4 : ΚΡΕΑΣ ΑΙΓΟΠΡΟΒΑΤΩΝ, και ορίστηκε ότι 1. Αντικείμενο του διαγωνισμού είναι η ανάδειξη αναδόχου για την προμήθεια κατεψυγμένων κρεάτων, όπως αναγράφονται στον Πίνακα Προμηθευτέων Ειδών (ΠΠΕ), για δεκαοκτώ (18) μήνες, στο πλαίσιο κάλυψης αναγκών ... και, ... και 2.*

Η Αναθέτουσα Αρχή έχει το δικαίωμα να συνάψει συμφωνία - πλαίσιο, βάσει των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού, με έναν οικονομικό φορέα ανά κατηγορία. 3. Οι οικονομικοί φορείς μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για μία ή για περισσότερες κατηγορίες του ΠΠΕ, αλλά σε κάθε περίπτωση για το σύνολο των ειδών της εκάστοτε κατηγορίας (σελ. 1, 2, 6, άρθ. 1 της διακήρυξης)

3. Επειδή η προκήρυξη απεστάλη την 18-9-2019 για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης δημοσιεύτηκε την 19-9-2019 στο Συμπλήρωμα της ΕΕΕΕ με αριθ. ..., και το πλήρες κείμενο της διακήρυξης αναρτήθηκε την 19-9-2019 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

(Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ. ..., και στο ΕΣΗΔΗΣ όπου ο ηλεκτρονικός διαγωνισμός έλαβε αριθμό συστήματος

4. Επειδή ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, και επομένως παραδεκτά έχει ασκηθεί η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ.

5. Επειδή στις επίμαχες Κατηγορίες 2, 3, 4 του διαγωνισμού συμμετείχαν η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα με τις προσφορές τους υπ' αριθμ. ... και ... αντίστοιχα καθώς και έτεροι πέντε οικονομικοί φορείς.

6. Επειδή με την υπ' αριθμ. Φ.604.3/13/5/19/Σ.330/20-3-2020 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, εγκρίθηκαν το *Πρακτικό Ελέγχου Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικής Προσφοράς*, και το *Πρακτικό Αξιολόγησης Οικονομικών Προσφορών* της Ανώτατης Επιτροπής Προμηθειών (ΑΕΠ) της αναθέτουσας αρχής, αποφασίστηκε η αποδοχή των τεχνικών και οικονομικών προσφορών της προσφεύγουσας, της παρεμβαίνουσας καθώς και ετέρων δύο οικονομικών φορέων, και ανακηρύχθηκε η παρεμβαίνουσα *προσωρινός ανάδοχος* των επίμαχων Κατηγοριών 2, 3, 4 της προμήθειας, με προσφορά ύψους 511.537,5 ευρώ, ενώ η προσφορά της προσφεύγουσας ανέρχεται σε 573.697,5 ευρώ. Γίνεται μνεία ότι η παρεμβαίνουσα έχει προσφέρει τις χαμηλότερες τιμές σε κάθε μία από τις επίμαχες Κατηγορίες ειδών 2, 3, 4, με επόμενη την προσφεύγουσα η οποία προσέφερε την δεύτερη χαμηλότερη προσφορά σε κάθε μία από τις επίμαχες Κατηγορίες ειδών 2, 3 και 4.

7. Επειδή σε συνέχεια τούτων, την 10-4-2020, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε προς όλους τους διαγωνιζόμενους μέσω της λειτουργικότητας *επικοινωνία* του ηλεκτρονικού τόπου του Διαγωνισμού (εφεξής η *επικοινωνία*), ειδοποίηση περί ανάρτησης, και αυθημερόν ανάρτησε στην κεντρική ηλεκτρονική σελίδα του διαγωνισμού ανακοίνωση σύμφωνα με την οποία κλήθηκε η παρεμβαίνουσα να « ... *μεριμνήσει για την ηλεκτρονική υποβολή και την προσκόμιση στα γραφεία της ΑΕΠ εντός 10 ημερών από τη λήψη της παρούσης, των αναγραφόμενων δικαιολογητικών της Προσθήκης «III» Παραρτήματος «Γ» της διακήρυξης.* » Ως προκύπτει από τα έγγραφα του διαγωνισμού όπως βρίσκονται αναρτημένα στον οικείο ηλεκτρονικό τόπο στο ΕΣΗΔΗΣ, η παρεμβαίνουσα κατέθεσε την 15-4-2020, ως δικαιολογητικά

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

κατακύρωσης τριάντα έγγραφα, τα οποία ανευρίσκονται στον ηλεκτρονικό φάκελο της προσφοράς της. Εν συνεχεία, την 16-4-2020 εμπροθέσμως, εντός της ταχθείσας 10ήμερης προθεσμίας κοινοποίησε προς την αναθέτουσα αρχή μέσω της *επικοινωνίας* ακόμη δύο έγγραφα με την μνεία ότι «.. *επισυνάπτω και το συμπληρωματικό δικαιολογητικό που είχα αντικαταστήσει με ένορκη βεβαίωση λόγω καθυστέρησης απο covid-19..*» Εν συνεχεία και μετά την λήξη της ταχθείσας 10ήμερης προθεσμίας, η αναθέτουσα αρχή την 22-4-2020 κοινοποίησε μέσω της *επικοινωνίας* προς την παρεμβαίνουσα το από 21-4-2020 έγγραφο σύμφωνα με το οποίο «..*κατόπιν ελέγχου του Φακέλου δικαιολογητικών Κατακύρωσης σας, επί του υποβληθέντος γενικού πιστοποιητικού (Γ.Ε.ΜΗ.) από 09-04-20/ Επιμελητηρίου ... και ειδικότερα στη παράγραφο 4 αυτού, σύμφωνα με την οποία δεν έχετε κηρυχθεί σε κατάσταση πτώχευσης ή σε διαδικασία συνδιαλλαγής/εξυγίανσης ούτε υφίσταται αίτηση για να κηρυχθείτε σε εν λόγω κατάσταση, παρακαλούμε όπως μας υποβάλλετε υπεύθυνη δήλωση στην οποία να δηλώνετε ότι δεν έχετε κηρυχθεί σε κατάσταση πτώχευσης ή σε διαδικασία συνδιαλλαγής/ εξυγίανσης ούτε υφίσταται αίτηση για να κηρυχθείτε σε εν λόγω κατάσταση. Επιπρόσθετα, να δηλώνετε ότι θα υποβάλλετε το πρωτότυπο πιστοποιητικό μόλις εκδοθεί από το αρμόδιο Πρωτοδικείο αμέσως μετά την άρση των περιοριστικών μέτρων λόγω της νόσου COVID-19, σύμφωνα με το σχετικό (β). 2. Παρακαλείσθε όπως ανωτέρω στοιχεία υποβληθούν ηλεκτρονικά, στην πλατφόρμα ΕΣΗΔΗΣ, το ταχύτερο δυνατό και όχι αργότερα από την Τρίτη 28 Απριλίου 2020. ..*» Την επομένη 23-4-2020, η παρεμβαίνουσα κοινοποίησε προς την αναθέτουσα αρχή μέσω της *επικοινωνίας* τρεις υπεύθυνες δηλώσεις. Εν συνεχεία, την 6-5-2020 η παρεμβαίνουσα κοινοποίησε προς την αναθέτουσα αρχή μέσω της *επικοινωνίας* δύο πιστοποιητικά.

8. Επειδή, την 16-6-2020, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε προς όλους τους διαγωνιζόμενους μέσω της *επικοινωνίας*, ειδοποίηση περί ανάρτησης, και αυθημερόν ανάρτησε στην κεντρική ηλεκτρονική σελίδα του διαγωνισμού την με ημερομηνία 12-6-2020 προσβαλλόμενη απόφαση υπ' αριθ. ΑΔ Φ.604.3/13/6/19/Σ.623/12-6-2020, σύμφωνα με την οποία κατακύρωσε στην παρεμβαίνουσα το αντικείμενο των επίμαχων Κατηγοριών 2, 3, 4 του διαγωνισμού.

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

9. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα την 24-6-2020, με κατάθεση μέσω της *επικοινωνίας*, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

10. Επειδή την 29-6-2020 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση προς όλους του διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς μέσω της *επικοινωνίας* ειδοποίησης περί ανάρτησης της προσφυγής, και αυθημερόν ανάρτησε στην κεντρική ηλεκτρονική σελίδα του διαγωνισμού την υπό εξέταση προσφυγή, κατ' εφαρμογή των άρθ. 365 παρ. 1 περ. (α) του ν. 4412/20169 και στο άρθ. 9 παρ. παρ. 1 περ. (α) του ΠΔ 39/2017.

11. Επειδή την 2-7-2020 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου το υπ' αριθμ. πρωτ. Φ.604.3/13/7/19/Σ.723/30-6-2020 έγγραφο με τις απόψεις της επί της προσφυγής και τον πλήρη φάκελο της υπόθεσης, και την 3-7-2020, με ανάρτηση στην κεντρική ηλεκτρονική σελίδα του διαγωνισμού, γνωστοποίησε το έγγραφο με τις απόψεις της επί της προσφυγής κατ' εφαρμογή του άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και το άρθ. 9 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017, ενώ την 8-7-2020 κοινοποίησε σύμφωνα με τον νόμο τις απόψεις της επί της προσφυγής προς την προσφεύγουσα με ειδοποίηση μέσω της *επικοινωνίας*, περί ανάρτησης αυτών στην κεντρική σελίδα του διαγωνισμού.

12. Επειδή υπέρ της διατήρησης της προσβαλλόμενης απόφασης εμπρόθεσμα, με προφανές έννομο συμφέρον, καθόσον η προσφυγή στρέφεται κατά της κατακύρωσης της προμήθειας στην παρεμβαίνουσα, ασκήθηκε την 6-7-2020, η με αριθ. ΠΑΡ. ΑΕΠΠ 928, παρέμβαση με συνημμένα έγγραφα, της αναδειχθείσας οριστικής αναδόχου, με τον νόμιμο προβλεπόμενο τρόπο κατάθεσης στην *επικοινωνία*, κατ' άρθ. 362 ν. 4412/2016 και άρθ. 7 ΠΔ 39/2017, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από την παρεμβαίνουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

13. Επειδή στις 23-7-2020 η προσφεύγουσα κοινοποίησε μέσω της *επικοινωνίας* και με ηλεκτρονικό μήνυμα προς την ΑΕΠΠ, υπόμνημα επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής. Το ως άνω υπόμνημα κατατέθηκε

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

εμπροθέσμως και παραδεκτώς σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, όπως αυτό προστέθηκε με το ν. 4605/2019 (ΦΕΚ 52/Α/1-4-2019), δοθέντος ότι η συζήτηση για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής ορίσθηκε στις 31-7-2020.

14. Επειδή η παρεμβαίνουσα κατέθεσε την 30-7-2020 μέσω της *επικοινωνίας*, *Υπόμνημα* το οποίο φέρεται επί της προσφυγής και επί του Υπομνήματος της προσφεύγουσας (σκέψη 13). Ωστόσο το *Υπόμνημα* της παρεμβαίνουσας υποβλήθηκε απαραδέκτως και δεν εξετάζεται στα πλαίσια της παρούσας διαδικασίας διότι δεν προβλέπεται στο ισχύον νομοθετικό πλαίσιο εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής, η δικονομική δυνατότητα αντίκρουσης των ισχυρισμών άλλων φορέων της διαδικασίας, με εξαίρεση την υποβολή υπομνήματος μόνον του προσφεύγοντος και μόνον επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, κατ' άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016.

15. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, και 15 του ΠΔ 39/2017, κατόπιν της με αριθ. 975/2020 Πράξης Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου «*περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση περί απόψεων επί προσωρινών μέτρων*».

16. Επειδή η προσφεύγουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής με την οποία αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης που αποδέχθηκε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας και την ανακήρυξε οριστική ανάδοχο της προμήθειας, επικαλούμενη άμεση βλάβη από την προσβαλλόμενη πράξη, η οποία, κατά τους ισχυρισμούς της, παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις διαδικασίες ανάθεσης, θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον προς παροχή έννομης προστασίας στη ζημία της από την φερόμενη ως παράνομη κατακύρωση στην παρεμβαίνουσα, και στο προφανές επιδιωκόμενο όφελος αποκλεισμού της παρεμβαίνουσας, επί τω τέλει ανάδειξης της προσφεύγουσας ως προσωρινής αναδόχου της προμήθειας δεδομένου ότι έχει υποβάλει την επόμενη κατά σειρά μειοδοσία αποδεκτή προσφορά ως προς εκάστη επίμαχη Κατηγορία ειδών, και συνολικά για όλες τις επίμαχες Κατηγορίες 2, 3, 4, και στην προσδοκώμενη περαιτέρω ανακήρυξή της ως οριστικής αναδόχου.

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

17. Επειδή η προσφεύγουσα, επικαλούμενη τα άρθ. 9 παρ. στ, 11, τη Προσθήκη ΙΙΙ Παραρτήματος «Γ» της διακήρυξης, τα άρθ. 11 παρ. 6, 12 παρ. 5 του Π.Δ. 40/1977 της 11/21.1.1977, τα άρθ. 103, 75 παρ. 4, 80 παρ. 2 εδ. α, 73 παρ. 1 εδ. β, 104 παρ. 2 και 3, 91 παρ. 1 εδ. α του ν. 4412/2016, ισχυρίζεται ότι : «...1^{ος} ΛΟΓΟΣ:... κάθε διαγωνιζόμενος οφείλει να διαθέτει τρία (3) τουλάχιστον οχήματα ψυγεία, τα οποία θα πρέπει να διαθέτουν, το καθένα από αυτά, άδεια καταλληλότητας που έχει εκδοθεί από την αρμόδια διεύθυνση κτηνιατρικής υπηρεσίας της οικείας Περιφέρειας, με την οποία θα πιστοποιείται ότι το αντίστοιχο όχημα ψυγείο είναι κατάλληλο «για τη χρήση που προορίζεται». Δεδομένου ότι το αντικείμενο του υπό κρίση διαγωνισμού είναι η προμήθεια ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ κρεάτων και μόνο, και ΟΧΙ ΝΩΠΩΝ, ευχερώς και αμέσως συνάγεται ότι η εν λόγω άδεια καταλληλότητας του οχήματος ψυγείου θα πρέπει για τις ανάγκες του παρόντος διαγωνισμού και της σύμβασης που ο προμηθευτής καλείται να εκτελέσει, να βεβαιώνει σαφώς, ρητά και κατηγορηματικά, ότι το όχημα αυτό είναι κατάλληλο για την μεταφορά ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ κρεάτων. ... Από τις ρητές και σαφές προς τούτο διατάξεις του νόμου προκύπτει αναμφίβολα, ότι, εάν ένα όχημα ψυγείο είναι πράγματι κατάλληλο να μεταφέρει, τόσο νωπά κρέατα, όσο ΚΑΙ κατεψυγμένα κρέατα, τούτο θα πρέπει να αναγράφεται ρητά στην αντίστοιχη άδεια καταλληλότητας του οχήματος που χορηγεί η αρμόδια Κτηνιατρική Υπηρεσία. 5. Στην προκειμένη περίπτωση, η ως άνω προσωρινή ανάδοχος «...» προσκόμισε μαζί με τα υπόλοιπα δικαιολογητικά κατακύρωσής της μία (1) μόνο άδεια καταλληλότητας οχήματος ψυγείου της για την μεταφορά ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ κρεάτων, αντί των άνω τριών (3) συνολικά που απαιτεί ο διαγωνισμός και, συγκεκριμένα, την υπ' αριθ. πρωτ. ... Άδεια Καταλληλότητας Οχήματος Μεταφοράς Προϊόντων Ζ.Π. του Τμήματος Κτηνιατρικής της Π.Ε. ... της Δ/σης Αγρ. Οικονομίας & Κτηνιατρικής της Περιφέρειας ..., με την οποία βεβαιώνεται ότι το με αριθμό κυκλοφορίας ... όχημα ψυγείο αυτοδυνάμου ψύξεως της εν λόγω εταιρείας είναι κατάλληλο και προορίζεται για την μεταφορά «ΝΩΠΩΝ & ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ ΚΡΕΑΤΩΝ». Κατά τα λοιπά, πλην αυτής της άδειας καταλληλότητας, η προσωρινή ανάδοχος εταιρεία υπέβαλε μαζί με τα δικαιολογητικά κατακύρωσής της και άλλες τρεις (3) επιπλέον άδειες καταλληλότητας της ίδιας ως άνω Υπηρεσίας, με αρ. πρωτ. ..., ... και ..., για τρία (3) άλλα οχήματα ψυγεία της, πλην όμως αυτές, όπως σαφώς προκύπτει

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

από το περιεχόμενό τους, βεβαιώνουν ότι τα αντίστοιχα οχήματα με αριθμό κυκλοφορίας ..., ... και ... ιδιοκτησίας της εταιρείας είναι κατάλληλα και προορίζονται για την μεταφορά «ΝΩΠΩΝ ΚΡΕΑΤΩΝ» και όχι, συνεπώς, ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ που είναι ακριβώς το αντικείμενο της υπό κρίση προμήθειας και, πάντως, όχι και των δύο ειδών μαζί (νωπών & κατεψυγμένων), όπως, αντιθέτως, ρητώς βεβαιώνει ως προς το τελευταίο η πιο πάνω άδεια υπ' αριθ. ... που έχει ομοίως εκδοθεί από την ίδια ακριβώς Διεύθυνση Κτηνιατρικής. Σημειωτέον, μαζί με την μία εκ των αδειών αυτών, (εκείνη για το με αριθμό κυκλοφορίας ... όχημα), η προσωρινή ανάδοχος προσκόμισε επίσης και αντίγραφο της άδειας κυκλοφορίας του συγκεκριμένου οχήματος, στην οποία ομοίως ρητά αναφέρεται η παραπάνω χρήση και προορισμός του τελευταίου, ότι δηλαδή η χρήση του είναι για «ΜΕΤΑΦΕΡΟΜΕΝΟ ΕΙΔΟΣ: ΝΩΠΩΝ ΚΡΕΑΤΩΝ», ώστε είναι προδήλως φανερό ότι τουλάχιστον το συγκεκριμένο όχημα (ήτοι και το δεύτερο από τα τρία συνολικά που ζητά ο διαγωνισμός) δεν πληροί τις απαιτήσεις της Διακήρυξης. 6. Θα πρέπει, επίσης, να σημειωθεί ότι μαζί με την άνω υπ' αριθ. ... άδεια καταλληλότητας για το υπ' αριθ. κυκλοφορίας ... όχημά της η προσωρινή ανάδοχος προσκόμισε με τα υπόλοιπα δικαιολογητικά κατακύρωσής της και ένα υπ' αριθ. ... Δελτίο Αποστολής-Τιμολόγιο Πώλησης της εταιρείας ..., από το οποίο προκύπτει ότι η προσωρινή ανάδοχος προμηθεύθηκε μεν από την άνω εταιρεία ένα καινούργιο και αμεταχείριστο ψυκτικό μηχάνημα, πλην όμως αυτό, όπως ρητώς εκεί αναφέρεται, αφορά ΜΟΝΟ το αυτό ως άνω όχημα με αριθ. κυκλοφορίας ... και όχι και άλλα τυχόν οχήματα ψυγεία της εταιρείας, στα οποία αυτή θα μπορούσε να ισχυριστεί ότι το χρησιμοποιεί και ότι καλύπτει με τον τρόπο αυτό τις απαιτήσεις του διαγωνισμού για την μεταφορά κατεψυγμένων (και όχι νωπών ή μόνο νωπών) κρεάτων. Τούτο βεβαιώνεται στο ίδιο το ως άνω Δελτίο Αποστολής-Τιμολόγιο Πώλησης, όπου αναγράφεται ο αριθμός πλαισίου του οχήματος (...), που είναι ο ίδιος αριθμός πλαισίου που αναγράφεται στην επίσης προσκομισθείσα από την ανάδοχο Άδεια Κυκλοφορίας του αυτού ως άνω οχήματος με αριθ. κυκλοφορίας Ούτε, άλλωστε, είναι δυνατόν να θεωρηθεί ότι η άνω προσφέρουσα εταιρεία μπορεί να διαθέτει την απαιτούμενη από τη Διακήρυξη ικανότητα και καταλληλότητα για την εκτέλεση της προμήθειας με την κατοχή και εκ μέρους της χρήση ενός και μόνο οχήματος ψυγείου, ή με την τυχόν

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

χρήση του ενός και μόνο ψυκτικού μηχανήματος που αυτή έχει κατά τα άνω προμηθευθεί εναλλάξ σε διαφορετικά κάθε φορά οχήματά της, καθόσον οι απαιτήσεις της συγκεκριμένης προμήθειας, σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης, είναι ιδιαίτερα αυστηρές και με πολύ στενά χρονικά περιθώρια, αφού, μεταξύ άλλων, προβλέπεται ότι ο προμηθευτής θα πρέπει να πραγματοποιεί παραδόσεις σε περιπτώσεις έκτακτων πλόων εντός μόλις τετραώρου από την παραγγελία(!) (άρθρο 5 παρ. γ. της Διακήρυξης), ο δε συγκεκριμένος προμηθευτής έχει την έδρα του στο ..., ήτοι σε περιοχή που απέχει σημαντικά από τον τόπο παράδοσης των ειδών (... , ..., περιοχές της ...), τα δε είδη αυτά (κατεψυγμένα κρέατα) θα πρέπει να διατηρούνται απολύτως ασφαλή καθ' όλη τη μεταφορά τους σε μια τόσο μεγάλη απόσταση.

7. Με βάση τα παραπάνω, είναι προδήλως φανερό ότι οι προσκομισθείσες από την προσωρινή ανάδοχο άδειες καταλληλότητας οχημάτων ψυγείων της από την αρμόδια Κτηνιατρική Υπηρεσία, τις οποίες αυτή υπέβαλε προκειμένου να αποδείξει, όπως απαιτεί η Διακήρυξη, την ικανότητα και καταλληλότητά της για την ανάληψη και εκτέλεση της υπό κρίση προμήθειας, δεν είναι σύμφωνες με τους όρους της Διακήρυξης, καθόσον με τις άδειες αυτές βεβαιώνεται η καταλληλότητα ενός μόνο οχήματος της εταιρείας, αντί τριών (3) οχημάτων όπως απαιτεί ο διαγωνισμός, για την μεταφορά ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ κρεάτων, που είναι το αντικείμενο της προμήθειας. Κατά συνέπεια, εν όψει και της ρητής πρόβλεψης του άνω όρου της Διακήρυξης (άρθρ. 11 παρ. 2), ότι «με ποινή αποκλεισμού» ζητούνται τα παραπάνω στοιχεία, έπρεπε η Αναθέτουσα Αρχή να είχε απορρίψει άνευ ετέρου την προσφορά της προσωρινής αναδόχου...

2ος ΛΟΓΟΣ: ... α) Όσον αφορά την ... απαιτούμενη δήλωση περί του ολικού ύψους του κύκλου εργασιών της, η εταιρεία προσκόμισε την από 15-4-2020 υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της, με την οποία, όμως, παρέλειψε να βεβαιώσει, όπως ακριβώς απαιτεί κατά τα άνω η Διακήρυξη, ποιο είναι ακριβώς (ήτοι αριθμητικά) το ολικό ύψος του κύκλου εργασιών της στον τομέα δραστηριοτήτων της σύμβασης, αρκούμενη απλώς να αναφέρει ότι ο κύκλος εργασιών της (αγνώστου αριθμού) ξεπερνάει το 50% του ύψους της αξίας της προσφοράς της β) Επιπλέον, η άνω εταιρεία δεν προσκόμισε την απαιτούμενη κατά τα άνω τραπεζική βεβαίωση, από την οποία να αποδεικνύεται ότι ουδέν δυσμενές στοιχείο υφίσταται εις βάρος της όσον αφορά δοσοληψίες της με τράπεζες (ακάλυπτες επιταγές ή διαταγές

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

πληρωμών) για τα τελευταία δύο (2) έτη, όπως ρητώς απαιτούσε η Διακήρυξη και αρκέστηκε να προσκομίσει » μόνο μία από 13-4-2020 βεβαίωση της Τράπεζας ..., με την οποία βεβαιώνεται ότι η εταιρεία έχει επιδείξει ικανοποιητική συναλλακτική συμπεριφορά και ότι η συνεργασία της μέχρι σήμερα με την εν λόγω τράπεζα είναι χωρίς προβλήματα, χωρίς όμως να αναφέρεται, αφενός μεν ότι τούτο ισχύει για τα τελευταία δύο (2) έτη, -αφού μπορεί η συνεργασία της εν λόγω τράπεζας με την εταιρεία να έχει ξεκινήσει πολύ νωρίτερα-, αφετέρου δε ότι δεν υπάρχουν δυσμενή στοιχεία (ακάλυπτες επιταγές ή διαταγές πληρωμών) της εταιρείας με τράπεζες. 3ος ΛΟΓΟΣ:... η ως άνω προσωρινή ανάδοχος εταιρεία προσκόμισε μαζί με τα υπόλοιπα δικαιολογητικά κατακύρωσής της και ένα ψηφιακά υπογεγραμμένο από τον νόμιμο εκπρόσωπό της έγγραφο με ημερομηνία 15-4-2020, με τίτλο «Κατάλογος των κυριότερων παραδόσεων της εταιρείας ... κλπ.», πλην όμως στο έγγραφο αυτό, ενώ αναφέρει τους παραλήπτες των ειδών της και τις αντίστοιχες συμβάσεις, παραλείπει τελείως να αναφέρει το αντίστοιχο για κάθε τέτοια παράδοση ποσό, όπως ακριβώς απαιτεί κατά τα άνω ο νόμος. Ως εκ τούτου, η εταιρεία δεν προσκόμισε νομίμως και με την άνω απαιτούμενη κατά τον νόμο πληρότητα ένα από τα προβλεπόμενα από τη Διακήρυξη του διαγωνισμού δικαιολογητικά κατακύρωσης και θα έπρεπε, ως εκ τούτου, να απορριφθεί. 4ος ΛΟΓΟΣ: 1. Ο λόγος αυτός έγκειται στο ότι, παρότι ο άνω προσωρινός ανάδοχος είχε την υποχρέωση να αναρτήσει στο ΕΣΗΔΗΣ ορισμένα ΝΕΑ δικαιολογητικά κατακύρωσης, που είτε η Αναθέτουσα Αρχή ρητώς τον κάλεσε προς τούτο, είτε ο ίδιος δεσμεύθηκε ότι θα υποβάλει όταν τα είχε στη διάθεσή του, τούτο ουδέποτε συνέβη και είναι άγνωστο ακόμη μέχρι σήμερα εάν και πότε και με ποια μορφή πράγματι τα υπέβαλε, αφού καμία σχετική δημοσίευση/καταχώρησή τους δεν έλαβε ποτέ χώρα στο ΕΣΗΔΗΣ, στον διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού. Ειδικότερα: 2. ... την 28-4-2020, ήτοι μετά την πάροδο της αρχικώς ταχθείσας στον προσωρινό ανάδοχο από την Αναθέτουσα Αρχή 10ήμερης προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσής του, απευθύνθηκε σε αυτόν νέα πρόσκληση της ..., με την οποία η καλούνταν ο προσωρινός ανάδοχος να υποβάλει υπεύθυνη δήλωση στην οποία να δηλώνει ότι δεν έχει κηρυχθεί σε κατάσταση πτώχευσης ή σε διαδικασία συνδιαλλαγής/εξυγίανσης ούτε υφίσταται αίτηση για να κηρυχθεί σε εν λόγω κατάσταση, δεδομένου ότι, όπως επισημαινόταν, η

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

εταιρεία είχε υποβάλει σχετικώς μόνο ένα από 9-4-2020 γενικό πιστοποιητικό (Γ.Ε.ΜΗ.) του Επιμελητηρίου ..., το οποίο ανέφερε στη παράγραφο 4 αυτού, ότι η εταιρεία δεν έχει κηρυχθεί σε κατάσταση πτώχευσης ή σε διαδικασία συνδιαλλαγής/εξυγίανσης ούτε υφίσταται αίτηση για να κηρυχθεί σε εν λόγω κατάσταση. Επιπρόσθετα, ζητήθηκε από την εταιρεία να δηλώσει στην ίδια ως άνω υπεύθυνη δήλωσή της, ότι θα υποβάλλει το εν λόγω πρωτότυπο πιστοποιητικό μόλις αυτό εκδοθεί από το αρμόδιο Πρωτοδικείο αμέσως μετά την άρση των περιοριστικών μέτρων λόγω της νόσου COVID-19, καθώς και να υποβάλει τα ανωτέρω στοιχεία ηλεκτρονικά, στην πλατφόρμα ΕΣΗΔΗΣ, το ταχύτερο δυνατό και όχι αργότερα από την Τρίτη 28 Απριλίου 2020. 2. Επιπλέον, μεταξύ των δικαιολογητικών κατακύρωσης που πρέπει να υποβάλει ο προσωρινός ανάδοχος προβλέπονται και τα αποσπάσματα ποινικού μητρώου, τα οποία στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας είναι ανώνυμη εταιρεία, αυτά θα πρέπει να υποβάλλονται για όλα τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου της (άρθρο 80 παρ. 2 εδ. α' σε συνδυασμό με άρθρο 73 παρ. 1 εδ. β' του Ν. 4412/2016). Στην προκειμένη περίπτωση, ενώ η προσωρινή ανάδοχος υπέβαλε μαζί με τα υπόλοιπα δικαιολογητικά κατακύρωσής της αποσπάσματα ποινικού μητρώου για τα δύο εκ των τριών μελών του Δ.Σ. αυτής, ήτοι τους κ.κ. ... και ..., όσον αφορά το τρίτο μέλος του Δ.Σ., την κα ... σύζ. ..., η εταιρεία προσκόμισε την υπ' αριθ. ... ένορκη βεβαίωση της τελευταίας, με την οποία αυτή, αφού ενόρκως βεβαίωσε η ίδια ότι, λόγω εκ μέρους της αδυναμίας λήψης του ως άνω ποινικού μητρώου στα πλαίσια της εφαρμογής των μέτρων αντιμετώπισης της πανδημίας του κορωνοϊού, δεν υπάρχει εις βάρος της αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση για τους λόγους που προβλέπονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 73 του Ν. 4412/2016, δήλωσε στο τέλος ότι θα προσκομίσει στον αρμόδιο φορέα το απόσπασμα του ποινικού της μητρώου «εάν και όποτε καταστεί δυνατή η έκδοσή του από την αρμόδια Αρχή». 3. Είναι προφανές, ότι τα παραπάνω νέα αυτά στοιχεία που κλήθηκε ο προσωρινός ανάδοχος να αναρτήσει στο ΕΣΗΔΗΣ, καθώς και το παραπάνω απόσπασμα ποινικού μητρώου του άνω μέλους του Δ.Σ. αυτής, όταν αυτό θα εκδιδόταν, κάτι που ήδη ισχύει από την 1 -6-2020 και εφεξής, έπρεπε να αναρτηθούν στο ΕΣΗΔΗΣ και να καταχωριστούν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, ήτοι να τύχουν ευρείας δημοσιότητας, ώστε να είναι ευχερώς και άμεσα προσβάσιμα από τον κάθε τρίτο ενδιαφερόμενο, που έχει

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

συμμετάσχει στο συγκεκριμένο διαγωνισμό, προκειμένου και εκείνος (όπως η εταιρεία μας) να τα ελέγξει και να επαληθεύσει την ακρίβεια και ορθότητά τους, όπως επίσης και αν και πότε ακριβώς αυτά υποβλήθηκαν, πολύ περισσότερο που στην συγκεκριμένη περίπτωση η Αναθέτουσα Αρχή είχε τάξει ρητή προθεσμία, το αργότερο έως την 28-4-2020, για την υποβολή τους. 4. Στην προκειμένη περίπτωση, όμως, κάτι τέτοιο δεν συνέβη, ήτοι δεν αναρτήθηκαν τα ανωτέρω αιτηθέντα νέα στοιχεία από την προσωρινή ανάδοχο στον διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ και, πάντως, τουλάχιστον με την άνω απαιτούμενη ευρεία δημοσιότητα, ώστε παραμένει μέχρι και σήμερα άγνωστο αν, πότε και με ποιο περιεχόμενο αυτά υποβλήθηκαν από την προσωρινή ανάδοχο, τούτο δε κατά παράβαση των αρχών της τυπικότητας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας που διέπουν το προσυμβατικό στάδιο κάθε δημόσιας σύμβασης. 5ος ΛΟΓΟΣ: ... μετά την υποβολή της προσφοράς της ως άνω προσωρινής αναδόχου και έως τον χρόνο πρόσκλησής της για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, άλλαξε η σύνθεση του Διοικητικού Συμβουλίου και η εκπροσώπηση της εταιρείας αυτής, που έχει τη μορφή ανώνυμης εταιρείας, χωρίς η προσφέρουσα να ενημερώσει την Αναθέτουσα Αρχή για την εν λόγω οφειγινή μεταβολή εγκαίρως και προσηκόντως, όπως απαιτεί κατά τα άνω ο νόμος, ήτοι πριν την έγγραφη ειδοποίησή της για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Συγκεκριμένα, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της προσφοράς που υπέβαλε στον διαγωνισμό η εταιρεία αυτή, το Διοικητικό Συμβούλιό της κατά τον χρόνο εκείνο αποτελούνταν από τους ..., ως Πρόεδρο και Διευθύνοντα Σύμβουλο της εταιρείας, την ..., ως Αντιπρόεδρο και τον ..., ως Μέλος του Δ.Σ., εκ των οποίων ο άνω ... ήταν ο τότε νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρείας που υπέγραφε και όλα τα υποβληθέντα στον διαγωνισμό αυτό έγγραφα της τελευταίας (δικαιολογητικά, Υπεύθυνες Δηλώσεις, προσφορές κλπ.). Πλην όμως, όπως προέκυψε από τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης που προσκόμισε στη συνέχεια η άνω προσφέρουσα, την 19-1-2020, κατόπιν παραίτησης, όπως δηλώθηκε, δύο εκ των μελών του Δ.Σ. της εταιρείας, έλαβε χώρα η εκλογή από την έκτοτε Γενική Συνέλευση των μετόχων της η εκλογή νέου Δ.Σ., το οποίο πλέον αποτελείται από τους ... (που υπήρχε και στο προηγούμενο Δ.Σ.), ... (νέο μέλος) και τον ... (νέο μέλος), το δε νέο αυτό Δ.Σ.

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

την 20-1-2020 συγκροτήθηκε σε σώμα με το έκτοτε πρακτικό Δ.Σ. της εταιρείας, με το οποίο άλλαξε πλέον ο νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρείας και ορίστηκαν και τα τρία ως άνω μέλη του Δ.Σ. αυτής ως νόμιμοι εκπρόσωποί της, δυνάμενοι να υπογράφουν ο καθένας ατομικά ή και από κοινού. 3.

Την ως άνω οψιγενή μεταβολή η προσωρινή ανάδοχος ΟΥΔΕΠΟΤΕ την γνωστοποίησε στην Αναθέτουσα Αρχή, με σχετική ειδοποίηση-μήνυμα που θα έπρεπε να αναρτήσει στον διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού αυτού μέσω του ΕΣΗΔΗΣ μέχρι τον χρόνο πρόσκλησής της για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, όπως θα όφειλε να πράξει σύμφωνα με την ρητή ως άνω διάταξη, πολύ περισσότερο που πλέον η εταιρεία αυτή είχε άλλους νόμιμους εκπροσώπους από εκείνον που υπήρχε κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, στο πρόσωπο των οποίων θα πρέπει επίσης να συντρέχουν όλες οι κατά νόμο απαιτούμενες προϋποθέσεις που συνέτρεχαν και ως προς τον προηγούμενο. 4. Ως εκ τούτου, δεδομένης της ρητώς προβλεπόμενης από τις άνω διατάξεις σαφούς και ανεπίδεκτης οποιασδήποτε διακριτικής ευχέρειας κύρωσης που ισχύει για την περίπτωση αυτή, θα έπρεπε η Αναθέτουσα Αρχή, άνευ ετέρου, διαπιστωθείσης της άνω παράβασης, να εφαρμόσει αμέσως τον νόμο και, αφενός να κηρύξει έκπτωτη την ως άνω εταιρεία, αφετέρου δε να προχωρήσει στην κατακύρωση της προμήθειας στον αμέσως επόμενο μειοδότη, ήτοι στην εταιρεία μας....

18. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, επικαλούμενη τις παρ. α.(5)(β) προσθήκης III Παραρτήματος «Γ», το άρθ. 11 παρ. 2 β της διακήρυξης, αναφέρει τα ακόλουθα, στις απόψεις της επί της προσφυγής, : «...α. Επί του 1ου λόγου προσφυγής: (1) Η προσωρινή ανάδοχος εταιρεία υπέβαλλε άδειες για τέσσερα (4) οχήματα ψυγεία, κατάλληλα για μεταφορά τροφίμων, τα οποία κατέχονται απ' αυτήν, ως απαίτηση παραγράφων α.(5)(β) προσθήκης III Παραρτήματος «Γ» και 2.β. άρθρου 11 ειδικών όρων .. διακήρυξης. Επίσης υπέβαλλε δικαιολογητικά παραγράφου γ Προσθήκης III Παραρτήματος «Γ» ... διακήρυξης που αφορούν σε επικυρωμένα αντίγραφα των αδειών των οχημάτων ψυγείων εκδοθέντων από τη διεύθυνση κτηνιατρικής όπου πιστοποιείται η καταλληλότητά τους για την μεταφορά προϊόντων ζωικής προέλευσης (ειδικότερα για νωπά ή και κατεψυγμένα κρέατα). (2) Τα δηλωθέντα κατεχόμενα οχήματα ψυγεία είναι εφοδιασμένα με άδειες καταλληλότητας για την μεταφορά κρεάτων (νωπών ή και κατεψυγμένων) και

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

διαθέτουν σύστημα καταγραφής της θερμοκρασίας και της υγρασίας με δυνατότητα εκτύπωσης των δεδομένων ως, επί ποινή αποκλεισμού, απαίτηση παραγράφου 2(δ) άρθρου 11 ειδικών όρων διακήρυξης θέματος, ως συνημμένη, στο σχετικό (κ), εισήγηση Συμπληρωματικών Μελών Εμπειρογνομητόνων. Η προσωρινή ανάδοχος εταιρεία έχει δε δηλώσει την αποδοχή, χωρίς καμία μεταβολή, όλων των όρων της τεχνικής προδιαγραφής οι οποίοι αφορούν και στον τρόπο μεταφοράς των προς προμήθεια ειδών (παράγραφοι 2.1.11 ή 2.1.12 έκαστης παρατιθέμενης τεχνικής προδιαγραφής Προσθήκης II Παραρτήματος «Δ» διακήρυξης θέματος). β. Επί του 2ου λόγου προσφυγής: (1) Η εταιρεία υπέβαλλε οικονομικές καταστάσεις ετών 2016, 2017 και 2018 στις οποίες αναφέρεται ρητά ο κύκλος εργασιών της για κάθε προαναφερόμενο έτος από όπου και συνάγεται με ευχέρεια ο μέσος όρος του κύκλου εργασιών των δύο (2) τελευταίων ετών καθώς και ότι αυτός είναι τουλάχιστον ίσος με το 50% του ύψους της αξίας της προσφοράς της εταιρείας, ως απαίτηση παραγράφου α.(4)(β) Προσθήκης III Παραρτήματος «Γ» σχετικής (ιστ) διακήρυξης, σύμφωνα με την υπεύθυνη δήλωση που προσκομίζει και η ίδια. Πέραν των ανωτέρω στο πεδίο αναφορικά με την Οικονομική και Χρηματοοικονομική Επάρκεια του υποβληθέντος ΕΕΕΣ της εταιρείας έχει αναφερθεί ο ετήσιος κύκλος εργασιών της για τα έτη 2014-2018 καθώς και ο μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών της εν λόγω χρονικής περιόδου, στοιχεία τα οποία τεκμηριώνονται από τα περιεχόμενα των ως άνω οικονομικών καταστάσεων. (2) Η εταιρεία υπέβαλλε τραπεζική βεβαίωση από την οποία προκύπτουν τα ζητούμενα στην παράγραφο α.(4)(γ) Προσθήκης III Παραρτήματος «Γ» σχετικής (ιστ) διακήρυξης ενώ σε κάθε περίπτωση από το περιεχόμενό αυτής δεν προκύπτει αντένδειξη αναφορικά με την πιστοληπτική ικανότητα της εταιρείας και ως εκ τούτου κρίθηκε κατάλληλη και αποδεκτή. (3) Επιπρόσθετα επισημαίνεται ότι τα υποβληθέντα δικαιολογητικά παραγράφου α.(4) Προσθήκης III Παραρτήματος «Γ» σχετικής (ιστ) διακήρυξης τόσο αυτοτελώς όσο και συνδυαστικά κρίθηκε ότι αποδεικνύουν την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια της προσωρινής αναδόχου εταιρείας και ως εκ τούτου έγιναν αποδεκτά. γ. Επί του 3ου λόγου προσφυγής: Η εταιρεία υπέβαλλε τα δικαιολογητικά ως παράγραφος α.(5) Προσθήκης III Παραρτήματος «Γ» διακήρυξης θέματος, ήτοι, κατάλογο των κυριότερων παραδόσεων που έχει εκτελέσει σε δημόσιους φορείς την τελευταία τριετία σε

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

συναφείς προμήθειες καθώς και δικαιολογητικά από τα οποία αποδεικνύεται η κατοχή κατάλληλων ψυκτικών θαλάμων, κατάλληλων Οχημάτων ψυγείων, απασχολούμενου προσωπικού, με τα οποία και αποδεικνύεται η τεχνική/επαγγελματική της ικανότητα ως απαιτείται σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην όμοια παράγραφο. Επιπλέον, επισημαίνεται ότι στοιχεία (ποσά, ημερομηνίες και δημόσιους ή ιδιωτικούς παραλήπτες) παραδόσεων παρόμοιων ειδών που έχει υλοποιήσει η εταιρεία έχουν δηλωθεί στο πεδίο "Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα" του ΕΕΕΣ που υποβλήθηκε από αυτήν. δ. Επί του 4ου λόγου προσφυγής: (1) Η προσωρινή ανάδοχος εταιρεία υπέβαλλε πιστοποιητικό διοικητικής αρχής (πιστοποιητικό Γ.Ε.ΜΗ) σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στην παράγραφο α.(2) Προσθήκης ΙΙΙ Παραρτήματος «Γ» της διακήρυξης και την κατευθυντήρια οδηγία 20 (ΙΙΙ. Η. Αποδεικτικά μέσα των λόγων αποκλεισμού) της ΕΑΑΔΗΣΥ επί του οποίου και συγκεκριμένα επί της παραγράφου 4 αυτού κλήθηκε, διευκρινιστικά, να υποβάλλει και υπεύθυνη δήλωση για την μη υπαγωγή της εταιρείας στις καταστάσεις που περιγράφονται στην παράγραφο 4 του υποβληθέντος πιστοποιητικού Γ.Ε.ΜΗ καθώς για την υποβολή αντίστοιχου πιστοποιητικού αρμόδιας δικαστικής αρχής, τα οποία και υπέβαλλε την 23-04-20 και 06-05-20 αντίστοιχα. (2) Η ΑΕΠ έχοντας υπόψη τα καθοριζόμενα στο ΦΕΚ 84 (Α') 1304-20 καθώς και την υποβληθείσα, με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, αίτηση έκδοσης αποσπάσματος ποινικού μητρώου ενός εκ των μελών του ΔΣ αποδέχθηκε την υποβληθείσα ένορκη βεβαίωση του εν λόγω μέλους της εταιρείας με την οποία βεβαιώνεται η έγκαιρη ανάληψη κάθε απαιτούμενης ενέργειας για την έκδοση ανωτέρω ποινικού μητρώου, η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού παραγράφου 1 του άρθρου 73 του ν.4412/16 και η δέσμευση για την προσκόμιση του ποινικού μητρώου ευθύς αμέσως εκδοθεί, η οποία και πραγματοποιήθηκε με την ανάρτησή του στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ την 16-04-20. (3) Η εταιρεία «...» κατέθεσε τα επιπλέον αιτούμενα δικαιολογητικά στο ΕΣΗΔΗΣ στο χώρο του διαγωνισμού στο πεδίο «ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ», διότι δε δίνεται η δυνατότητα μετά την πάροδο των δέκα (10) ημερών η υποβολή τους ως δικαιολογητικά κατακύρωσης στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ. Η Υπηρεσία δεν έλαβε κανένα αίτημα από οποιοδήποτε άλλο συμμετέχοντα, για την κοινοποίηση ανωτέρω επιπλέον δικαιολογητικών. ε. Επί του 5ου λόγου προσφυγής: Κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης η

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

εταιρεία υπέβαλλε στοιχεία (πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, Πρακτικό Γενικής Συνέλευσης, Πρακτικό ΔΣ) από τα οποία προκύπτουν η νέα σύνθεση και εκπροσώπηση της εταιρείας. Επισημαίνεται δε, ότι τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, όπου απαιτείται να υποβληθούν με ψηφιακή υπογραφή, φέρουν την υπογραφή του προέδρου και διευθύνοντα συμβούλου/νόμιμου εκπροσώπου της εταιρείας όπως αυτός δηλώνεται στα ως άνω υποβληθέντα έγγραφα....»

19. Επειδή η προσφεύγουσα αναφέρει στο Υπόμνημά της επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής ότι «... - Ως προς τις απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής για τον 1^ο λόγο της προσφυγής μας: (α) Κατά το 1^ο σκέλος των απόψεών της για το λόγο αυτό προσφυγής μας υποστηρίζει η Αναθέτουσα Αρχή ότι η προσωρινή ανάδοχος εταιρεία υπέβαλε άδειες συνολικά τεσσάρων (4) οχημάτων ψυγείων, που είναι «κατάλληλα για μεταφορά τροφίμων» και ότι με αυτές καλύπτεται η απαίτηση που προβλέπει η παράγραφος α.(5)(β) προσθήκης III Παραρτήματος «Γ» και ο όρος 2.β. άρθρου 11 των ειδικών όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού. Πλην όμως, φαίνεται ότι σκοπίμως «παραβλέπει» η αναθέτουσα αρχή (που, προφανώς, ενδιαφέρεται να υλοποιήσει το ταχύτερο την υπό κρίση προμήθεια και, μάλιστα, με τον ίδιο προμηθευτή στον οποίο είχε κατακυρωθεί η προηγούμενη αντίστοιχη σύμβαση), ότι, όπως επισημαίνουμε και στην προδικαστική προσφυγή μας, η παράγραφος β. της αυτής ως άνω προσθήκης III Παραρτήματος «Γ» της διακήρυξης είναι εκείνη που απαιτεί ρητώς να υποβάλει ο προσωρινός ανάδοχος και «Επικυρωμένα φωτοαντίγραφα των αδειών των οχημάτων, που εκδίδονται από τη διεύθυνση κτηνιατρικής της οικείας Περιφέρειας, όπου και πιστοποιείται η καταλληλότητά τους για τη χρήση που προορίζονται». Η απαίτηση αυτή, σε συνδυασμό με την παράγραφο α.(5)(β) της αυτής ως άνω προσθήκης III Παραρτήματος «Γ», την οποία αυτή και μόνο (παράγραφο α.) επικαλείται η Αναθέτουσα Αρχή, καθώς και σε συνδυασμό με την ρητή απαίτηση του όρου 2.β. του άρθρου 11 της διακήρυξης, όπου γίνεται λόγος για τουλάχιστον τρία (3) οχήματα ψυγεία «κατάλληλα για μεταφορά τροφίμων, στο πλαίσιο κάλυψης των αναγκών όλων των περιοχών», προδήλως έχει την σαφή και αδιαμφισβήτητη έννοια ότι ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να καταθέσει μαζί με τα υπόλοιπα δικαιολογητικά κατακύρωσής του τρεις (3) τουλάχιστον άδειες οχημάτων

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

ψυγείων, τα οποία θα πρέπει να διαθέτουν, το καθένα από αυτά, άδεια καταλληλότητας που έχει εκδοθεί από την αρμόδια διεύθυνση κτηνιατρικής υπηρεσίας της οικείας Περιφέρειας, με την οποία θα πιστοποιείται ότι το αντίστοιχο όχημα ψυγείο είναι κατάλληλο για μεταφορά οπωσδήποτε και ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ κρεάτων και όχι μόνο νωπών, δεδομένου ότι ο διαγωνισμός έχει ως αποκλειστικό αντικείμενο την προμήθεια ΜΟΝΟ κατεψυγμένων κρεάτων. Συνεπώς, ΔΕΝ ΑΡΚΕΙ ο προσωρινός ανάδοχος απλώς να προσκομίσει άδειες καταλληλότητας γενικά τριών (3) οχημάτων ψυγείων, με τις οποίες να βεβαιώνεται ότι τα τελευταία είναι κατάλληλα για μεταφορά ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΓΕΝΙΚΩΝ και δη ΜΟΝΟ νωπών, όπως π.χ. λαχανικών(!), ενώ ο διαγωνισμός διεξάγεται για κατεψυγμένα κρέατα(!!!), αλλά θα πρέπει οι άδειες αυτές να βεβαιώνουν ρητά ότι τα αντίστοιχα οχήματα ψυγεία είναι κατάλληλα για μεταφορά ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ κρεάτων. Διαφορετικά, αν δηλαδή αρκούσαν άδειες καταλληλότητας οχημάτων μόνο για νωπά κρέατα, τότε για ποιον λόγο διεξήχθη διαγωνισμός ειδικά και μόνο για την προμήθεια «κατεψυγμένων» κρεάτων και όχι γενικώς και αορίστως για κάθε είδους κρέατα (είτε νωπά, είτε κατεψυγμένα, ή και τα δύο): Οι ανωτέρω απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής, ότι δηλ. τάχα αρκεί οποιαδήποτε άδεια καταλληλότητας οχήματος ψυγείου για την μεταφορά εν γένει τροφίμων (ήτοι ακόμη και μη κατεψυγμένων κρεάτων και δη νωπών) αναιρούνται και από την ισχύουσα και ήδη αναφερόμενη στην προσφυγή μας νομοθεσία, ήτοι το Π.Δ. 40/1977 της 11/21.1.1977, «Επιθεώρηση σφαγίων ζώων & ζωικών προϊόντων» (ΦΕΚ τ. Α', 18/1977, την οποία ουδόλως αντικρούει ούτε σχολιάζει η Αναθέτουσα Αρχή, όπου ρητώς προβλέπεται ότι στην άδεια αυτή πρέπει υποχρεωτικά να αναγράφεται το είδος του τρόφιμου το οποίο προορίζεται να μεταφέρει το όχημα και, επιπλέον, ως παραπομπή με αστερίσκους στο πεδίο «ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΕΙΣ» του περιεχομένου της άδειας, ότι, εάν ένα όχημα ψυγείο είναι κατάλληλο να μεταφέρει, τόσο νωπά, όσο ΚΑΙ κατεψυγμένα κρέατα, τούτο θα πρέπει να αναγράφεται ρητά στην αντίστοιχη άδεια καταλληλότητας του οχήματος που χορηγεί η αρμόδια Κτηνιατρική Υπηρεσία. Σημειωτέον, σε κάθε περίπτωση, η διακήρυξη ρητώς απαιτεί να προσκομισθεί, προς απόδειξη της καταλληλότητας των οχημάτων ψυγείων, άδεια καταλληλότητάς τους που εκδίδεται από την αρμόδια διεύθυνση κτηνιατρικής της οικείας Περιφέρειας, ήτοι της συγκεκριμένης εκείνης άδειας

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

που εκδίδεται σύμφωνα με την ως άνω ισχύουσα νομοθεσία και έχει το συγκεκριμένο τύπο και περιεχόμενο που προβλέπουν οι σχετικές διατάξεις και που, το κυριότερο, έχει εκδοθεί κατόπιν εκτενών ελέγχων και επιθεωρήσεων από εντεταλμένα ελεγκτικά όργανα της αργής αυτής με την κατάλληλη διαδικασία που προβλέπει ο νόμος, χωρίς συνεπώς να μπορεί νομίμως να ληφθεί υπόψη οποιοδήποτε άλλο έγγραφο (όπως λ.χ. βεβαίωση από ιδιώτες ή από ατομικά διοικητικά όργανα κλπ.), που δεν έχει εκδοθεί με την ίδια διαδικασία και με τον ίδιο τύπο που προβλέπεται για κάθε άλλη άδεια καταλληλότητας. Διαφορετικά, αν δηλαδή δεν γίνουν δεκτά τα παραπάνω, τότε ουσιαστικά γίνεται αποδεκτό ότι νομίμως μπορεί κάθε υποψήφιος σε έναν διαγωνισμό, που κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του δεν έχει όλα τα απαιτούμενα προσόντα, να αναμένει να δει αν πράγματι θα προκηρυχθεί μειοδότης και τότε για πρώτη φορά και εκ των υστέρων να σπεύδει επιτραπέζια να καλύπτει όλες τις ελλείψεις του προβαίνοντας τότε σε όλες τις αναγκαίες προς τούτο δαπάνες, ενώ κανονικά θα πρέπει ήδη κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, όπως άλλωστε υπεύθυνα δηλώνει με το σχετικό ΕΕΕΣ ή το ΤΕΥΔ, να πληροί όλες τις προϋποθέσεις και απαιτήσεις του διαγωνισμού!

(β) Κατά το 2° σκέλος των απόψεών της για τον ίδιο λόγο προσφυγής μας η Αναθέτουσα Αρχή αλυσιτελώς επικαλείται μία άλλη διαφορετική απαίτηση του διαγωνισμού, που προβλέπεται στον όρο 2(δ) του άρθρου 11 των ειδικών όρων της διακήρυξης, σύμφωνα με την οποία θα πρέπει κάθε όχημα ψυγείο να διαθέτει σύστημα καταγραφής της θερμοκρασίας και της υγρασίας των θαλάμων ψύξης καθώς και των οχημάτων ψύξης με δυνατότητα εκτύπωσης, κάτι που, ούτε το θίξαμε στον οικείο λόγο της προσφυγής μας, ούτε αφορά την ως άνω απαίτηση για την υποβολή αδειών καταλληλότητας οχημάτων ψυγείων της διεύθυνσης κτηνιατρικής. Ούτε, ασφαλώς, θεραπεύει τις ελλείψεις του υποβληθέντος από τον προσωρινό ανάδοχο φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης του η δήλωσή του ήδη κατά την υποβολή της προσφοράς του ότι αποδέχεται όλους τους όρους της τεχνικής προδιαγραφής της διακήρυξης που αφορούν και στον τρόπο μεταφοράς των προς προμήθεια ειδών, δεδομένου ότι το ζητούμενο είναι ακριβώς αυτό, ήτοι αν πράγματι έχει τα προσόντα να καλύψει την απαίτηση αυτή με τα μέσα που διαθέτει. - Ως προς τις απόψεις της Αναθέτουσας Αργής για τον 2° λόγο της προσφυγής μας: Και για το λόγο αυτό ουδεμία απάντηση ουσιαστικά δεν δίνει η Αναθέτουσα Αρχή

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

και, αντιθέτως, φαίνεται να αγνοεί και να παραβιάζει η ίδια τους ρητούς όρους και δεσμεύσεις που η ίδια θέσπισε με τη διακήρυξή της και ζήτησε από τους συμμετέχοντες να τηρήσουν, καθόσον: ι. Όσον αφορά την επίσης προβλεπόμενη στη διακήρυξη του διαγωνισμού (άρθρο α.(4)(β) της Προσθήκης III Παραρτήματος «Γ») «δήλωση περί του ολικού ύφους του κύκλου εργασιών της εταιρείας στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί αντικείμενο της συμφωνίας-πλαίσιο, του οποίου ο μέσος όρος των δύο (2) τελευταίων ετών θα πρέπει να είναι τουλάχιστον ίσος με το 50% του ύφους της αξίας της προσφοράς του», την οποία επίσης απαιτούνταν να συνυποβάλλει ο προσωρινός ανάδοχος μαζί με τα υπόλοιπα δικαιολογητικά κατακύρωσής του, χωρίς εν προκειμένω να το έχει κάνει, αφού η από 15-4-2020 υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου του δεν αναφέρει ποιο είναι ακριβώς, ήτοι αριθμητικά, το ολικό ύψος του κύκλου εργασιών της και, μάλιστα συγκεκριμένα στον τομέα δραστηριοτήτων της σύμβασης, η Αναθέτουσα Αρχή υποστηρίζει ότι δήθεν τούτο καλύπτεται από τις προσκομισθείσες από την εν λόγω εταιρεία οικονομικές της καταστάσεις ετών 2016, 2017 και 2018, καθώς επίσης και από το υποβληθέν από αυτήν ΕΕΕΣ, στα οποία αναφέρεται ο κύκλος εργασιών της. Πλην όμως, παραλείπει η Αναθέτουσα Αρχή να αναφέρει ότι στα τελευταία αυτά στοιχεία (οικονομικές καταστάσεις και ΕΕΕΣ) αναφέρεται ο ΣΥΝΟΛΙΚΟΣ κύκλος εργασιών της εταιρείας ΓΙΑ ΟΛΕΣ ΤΙΣ ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΤΗΤΕΣ ΤΗΣ και όχι ειδικά ο κύκλος εργασιών της για τον συγκεκριμένο τομέα δραστηριοτήτων (ήτοι προμήθεια κατεψυγμένων κρεάτων) που αποτελεί αντικείμενο της υπό κρίση διαγωνιστικής διαδικασίας, κατά παράβαση του άνω ρητού και σαφούς όρου της διακήρυξης. ιι Όσον αφορά την επίσης ρητά προβλεπόμενη στο άρθρο α.(4)(γ) της Προσθήκης III Παραρτήματος «Γ» τραπεζική βεβαίωση από την οποία να αποδεικνύεται ότι «ουδέν δυσμενές στοιχείο υφίσταται όσον αφορά δοσοληψίες με τράπεζες (ακάλυπτες επιταγές ή διαταγές πληρωμών) για τα τελευταία δύο (2) έτη», την οποία και η Αναθέτουσα Αρχή συνομολογεί ότι πράγματι ο προσωρινός ανάδοχος δεν την έχει προσκομίσει, αβάσιμα αναφέρει η Αναθέτουσα Αρχή ότι τάχα από το περιεχόμενο της προσκομισθείσας από τον ανάδοχο τραπεζικής βεβαίωσης δεν προκύπτει αντένδειξη αναφορικά με την πιστοληπτική του ικανότητα, διότι, όπως σαφώς προκύπτει από το περιεχόμενο της εν λόγω από 13-4-2020 βεβαίωσης της Τράπεζας ..., που προσκόμισε ο ανάδοχος, με αυτήν το μόνο που βεβαιώνεται

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

σχετικώς είναι ότι η εταιρεία έχει επιδείξει ικανοποιητική συναλλακτική συμπεριφορά και ότι η συνεργασία της μέχρι τον χρόνο έκδοσης της βεβαίωσης με την εν λόγω τράπεζα είναι χωρίς προβλήματα, χωρίς όμως να αναφέρεται, αφενός μεν ότι τούτο ισχύει για τα τελευταία δύο (2) έτη, -αφού μπορεί η συνεργασία της εν λόγω τράπεζας με την εταιρεία να έχει ξεκινήσει πολύ νωρίτερα-, αφετέρου δε ότι δεν υπάρχουν δυσμενή στοιχεία (ακάλυπτες επιταγές ή διαταγές πληρωμών) της εταιρείας με τράπεζες. Ούτε ασφαλώς τα τελευταία αυτά απαιτούμενα στοιχεία μπορεί να θεωρηθεί νόμιμα και παραδεκτά ότι αναπληρούνται ή συνάγονται, έστω ερμηνευτικά και μόνο, από το υπόλοιπο περιεχόμενο της ίδιας αυτής βεβαίωσης, όπως αυθαίρετα και τελείως προσχηματικά και αναιτιολόγητα υποστηρίζει η αναθέτουσα και ούτε ασφαλώς μπορεί να γίνει δεκτό ότι, αντίθετα προς ό,τι ρητώς απαιτεί κατά τα άνω η διακήρυξη, είναι δυνατό νόμιμα και έγκυρα να αρκεί εκ των υστέρων, όχι η ρητή θετική βεβαίωση περί έλλειψης δυσμενών στοιχείων, αλλά απλώς και μόνο να μην προκύπτει αντένδειξη αναφορικά με την ύπαρξη αυτών, μόνο και μόνο επειδή δεν αναφέρει κάτι σχετικά με αυτά η χορηγηθείσα τραπεζική βεβαίωση(I). Δηλαδή, αντί αυτού που ζητούνταν με τη διακήρυξη να βεβαιώνεται ΡΗΤΩΣ, η αναθέτουσα αρχή έρχεται και υποστηρίζει εκ των υστέρων ότι τελικά αυτό αρκεί να συνάγεται ΣΙΩΠΗΡΑ (ήτοι ερμηνευτικά και κατά το δοκούν), χωρίς να έχει καμία σημασία που δεν βεβαιώνεται ρητά, όπως εξ αρχής απαιτούνταν!! - Ως προς τις απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής για τον 3^ο λόγο της προσφυγής μας: Ισχυρίζεται η Αναθέτουσα Αρχή ότι τάχα στοιχεία παραδόσεων παρόμοιων ειδών με αυτά του διαγωνισμού που έχει υλοποιήσει η προσωρινός ανάδοχος εταιρεία και, συγκεκριμένα, τα χρηματικά ποσά των αντίστοιχων συμβάσεων που η τελευταία έχει συνάψει, τα οποία δεν αναφέρονται στον Κατάλογο των κυριότερων παραδόσεων που αυτή υπέβαλε ως δικαιολογητικά κατακύρωσής της, -ζήτημα το οποίο αφορά ο υπό κρίση λόγος προσφυγής μας,- έχουν ήδη δηλωθεί από την ίδια στο πεδίο «Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα» του ΕΕΕΣ που υπέβαλε με την προσφορά της. Πλην όμως, από απλή και μόνο αντιπαραβολή του ΕΕΕΣ της εταιρείας με τον άνω Κατάλογο κυριότερων παραδόσεων της προκύπτει ότι ΔΕΝ ΣΥΜΠΙΠΤΟΥΝ οι συμβάσεις που αναφέρονται στα δύο αυτά έγγραφα, ενώ μόνο μία σύμβαση φαίνεται (χωρίς καν να προκύπτει με βεβαιότητα) ότι είναι η ίδια, εκείνη με το Γενικό Νοσοκομείο ..., με ημερομηνία έναρξης την 30-11-

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

2018, αγνώστων κατά τα λοιπά στοιχείων ταυτοποίησής της. Συνεπώς, αποδεικνύεται ότι πράγματι δεν πληρούται η απαίτηση του όρου α.(5)(α) της Προσθήκης III Παραρτήματος «Γ» της διακήρυξης του διαγωνισμού, από το συνδυασμό της οποίας με την διάταξη της παραγράφου α) ii Μέρους II παραρτήματος XII προσαρτήματος Α' του Ν. 4412/2016, στον οποίο επίσης παραπέμπει ο όρος αυτός και όπου ρητώς προβλέπεται ότι προς απόδειξη της τεχνικής καταλληλότητας και επάρκειάς του ο διαγωνιζόμενος (και, εν προκειμένω, ήδη προσωρινός ανάδοχος), οφείλει επίσης να υποβάλει κατάλογο των κυριότερων παραδόσεων ή των κυριότερων υπηρεσιών που πραγματοποίησε την τελευταία τριετία, κατά μέγιστο όριο, «με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη», στοιχεία τα οποία πράγματι, τελικά, δεν αναφέρονται καθόλου από την προσωρινή ανάδοχο εταιρεία. Σημειωτέον, τα στοιχεία αυτά, ήτοι τα ποσά των αντίστοιχων συμβάσεων και παραδόσεων που έχει πραγματοποιήσει η προσωρινή ανάδοχος, δεν μπορούν παραδεκτώς να αναπληρωθούν από άλλα και, μάλιστα, εκτός διαγωνιστικής διαδικασίας στοιχεία που αυτή δεν έχει νομίμως και εμπροθέσμως ήδη προσκομίσει, όπως λ.χ. από ΑΔΑ των συμβάσεων αυτών στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ, ακόμη και αν αυτά είναι προσβάσιμα στον καθένα ενδιαφερόμενο, καθόσον δεν είναι καν γνωστό αν οι αναρτηθείσες συμβάσεις συμπίπτουν με εκείνες που αναφέρονται από την προσωρινή ανάδοχο στον Κατάλογο των κυριότερων παραδόσεών της ή είναι κάποιες άλλες και ούτε, ασφαλώς, μπορεί η Αναθέτουσα Αρχή να εικάζει κάτι τέτοιο, τη στιγμή που η ίδια ρητά απαιτεί να της προσκομισθεί ο κατάλογος αυτός με αναφορά και των ποσών των αντίστοιχων συμβάσεων. Διαφορετικά, θα πρόκειται και πάλι για μία ακόμη καταστρατήγηση του νόμου και των ρητών και σαφών απαιτήσεων και όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού. Ούτε, εξάλλου, είναι βάσιμος ο ισχυρισμός της Αναθέτουσας Αρχής, ότι η προσωρινή ανάδοχος έχει προσκομίσει και άλλα δικαιολογητικά, χωρίς μάλιστα αυτά να κατονομάζονται καν(!), από τα οποία αποδεικνύεται, όπως ισχυρίζεται, η τεχνική/επαγγελματική ικανότητα της προσωρινής αναδόχου, κάτι που δεν ισχύει, καθόσον, αφενός μεν ουδόλως προκύπτουν από άλλα στοιχεία (όποια και αν είναι αυτά) που έχει τυχόν υποβάλει η προσωρινή ανάδοχος τα χρηματικά ποσά των συγκεκριμένων συμβάσεων των κυριότερων παραδόσεων που αυτή επικαλείται και αφετέρου δε, σε κάθε περίπτωση τα

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

δικαιολογητικά κατακύρωσης που απαιτείται να υποβάλει ο εκάστοτε προσωρινός ανάδοχος είναι πολύ συγκεκριμένα και δεν νοείται κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης να θεωρηθεί ότι μπορεί τελικά κάποιο ή κάποια από αυτά να μην τα υποβάλει ή, παρά την προσφυγή μας για το θέμα αυτό, να του επιτραπεί η μη υποβολή τους εκ μέρους του, κατά παράβαση των ρητών όρων και απαιτήσεων της διακήρυξης και των αρχών της νομιμότητας και της τυπικότητας του διαγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων. - Ως προς τις απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής για τον 4^ο λόγο της προσφυγής μας: Με τις έγγραφες απόψεις της η Αναθέτουσα Αρχή, αφού επιβεβαιώνει ότι η προσωρινή ανάδοχος εταιρεία ΔΕΝ ανάρτησε στον διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ τα επιπλέον νέα στοιχεία-δικαιολογητικά κατακύρωσης που της ζητήθηκαν, υποστηρίζει ότι αυτά πράγματι υποβλήθηκαν από την προσωρινή ανάδοχο (πράγμα το οποίο αγνοούμε, όπως κάθε άλλος ενδιαφερόμενος τρίτος) και ότι αυτό έγινε στο πεδίο «ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ», διότι, όπως υποστηρίζει, τεχνικά δεν παρέχεται η δυνατότητα μετά την πάροδο 10 ημερών για υποβολή και άλλων δικαιολογητικών κατακύρωσης στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ. Ασχέτως αν ο ισχυρισμός αυτός είναι πράγματι ή όχι αληθής, σε κάθε περίπτωση αλυσιτελώς προβάλλεται από την Αναθέτουσα Αρχή, διότι θα έπρεπε και τα δικαιολογητικά αυτά, ως μέρος του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης της προσωρινής αναδόχου, να είναι εμφανή και προσβάσιμα στον οποιονδήποτε έχοντα έννομο συμφέρον, όπως εν προκειμένω στην δεύτερη κατά σειρά (μετά την απόρριψη των προσφορών άλλων διαγωνιζομένων) μειοδότη εταιρεία μας. Ούτε, βέβαια, ευσταθεί η αιτιολογία της Αναθέτουσας Αρχής, ότι τουλάχιστον αυτή δεν φρόντισε να αναρτήσει στο ΕΣΗΔΗΣ τα νέα συμπληρωματικώς υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης (μολονότι τούτο είναι κάτι που αφορά πρωτίστως την ίδια την προσωρινή ανάδοχο), επειδή τάχα κανένας άλλος συμμετέχων στο διαγωνισμό δεν της το ζήτησε, διότι η υποχρέωση ανάρτησης και ΔΗΜΟΣΙΟΤΗΤΑΣ όλων των στοιχείων αυτών δεν επαφίεται στη διακριτική ευχέρεια της Υπηρεσίας, ή στο αν και πότε κάποιος κατά περίπτωση θα της το ζητήσει, αλλά είναι εκ του νόμου υποχρεωτική. Συνεπώς, και οι απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής επί του λόγου αυτού προσφυγής μας είναι αβάσιμες και απορριπτέες. - Ως προς τις απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής για τον 5^ο λόγο της προσφυγής μας: Με τις έγγραφες

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

απόψεις της η Αναθέτουσα Αρχή συνομολογεί ότι πράγματι η προσωρινή ανάδοχος ενημέρωσε την Υπηρεσία για την αλλαγή στην νόμιμη εκπροσώπησή της και την νέα σύνθεση του Διοικητικού Συμβουλίου της, με όλες τις εντεύθεν έννομες συνέπειες ως προς τα κατά το νόμο και τη διακήρυξη απαιτούμενα δικαιολογητικά που σχετίζονται με τα πρόσωπα αυτά, το πρώτον μόλις με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλε σε αυτήν και όχι νωρίτερα, όπως ρητά απαιτεί ο νόμος, επί ποινή αποκλεισμού του προσωρινού αναδόχου κατά δέσμια αρμοδιότητα της διοίκησης (άρθρ. 104 παρ. 2 και 3 του Ν. 4412/2016). Επιπλέον, απολύτως εσφαλμένα και αβάσιμα η Αναθέτουσα Αρχή επικαλείται το γεγονός ότι σε κάθε περίπτωση η προσωρινή ανάδοχος προσκόμισε τα στοιχεία εκείνα από τα οποία βεβαιώνεται η ισχύουσα νέα σύνθεση του Δ.Σ. και η εκπροσώπησή της, καθώς και ότι όλα τα έγγραφα της φέρουν τη ψηφιακή υπογραφή του νέου σημερινού νομίμου εκπροσώπου της, καθόσον το γεγονός είναι ότι, λόγω της αλλαγής στην σύνθεση του Δ.Σ. και στην νόμιμη εκπροσώπηση της προσωρινής αναδόχου εταιρείας, που έχει τη μορφή Α.Ε., ΔΕΝ ΙΣΧΥΕΙ ΠΛΕΟΝ ΤΟ ΕΕΕΣ που αυτή είχε υποβάλει με την προσφορά της, δεδομένου ότι σε αυτό ρητώς ανέφερε ποια είναι τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου της και, επιπλέον, δήλωνε υπεύθυνα ότι στο πρόσωπο εκάστου εξ αυτών δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού που προβλέπονται στον νόμο (ποινική καταδίκη για συμμετοχή σε εγκληματική οργάνωση κλπ.). Αυτό, άλλωστε, εξυπηρετεί και σε αυτό αποσκοπεί η υποχρέωση που ρητά προβλέπει κατά τα άνω ο νόμος για κάθε προσφέροντα/υποψήφιο σε διαγωνισμό δημόσιας σύμβασης, να ενημερώνει την αναθέτουσα αρχή για κάθε τυχόν αλλαγή στις προϋποθέσεις συμμετοχής του, ήτοι εν προκειμένω του ίδιου του ΕΕΕΣ που τυχόν έχει επέλθει κατά το χρονικό διάστημα από την υποβολή της προσφοράς του και μέχρι την έγγραφη ειδοποίησή του για την εκ μέρους του υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης. Συνεπώς, είναι αδιαμφισβήτητο ότι, πράγματι, στην προκειμένη περίπτωση πρόκειται για μεταβολή στις προϋποθέσεις που είχε δηλώσει η υποψήφια και νυν προσωρινή ανάδοχος εταιρεία, για την οποία η τελευταία είχε ΥΠΟΧΡΕΩΣΗ ΝΑ ΕΝΗΜΕΡΩΣΕΙ την Αναθέτουσα Αρχή και, ως εκ τούτου, μη τηρηθείσας της άνω υποχρέωσής της για γνωστοποίηση της μεταβολής αυτής νομίμως και εμπροθέσμως, όπως απαιτεί ο νόμος, επέρχονται οι συνέπειες που προβλέπονται υποχρεωτικώς, κατά δέσμια

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

αρμοδιότητα της διοίκησης-αναθέτουσας αρχής. ... Κατά συνέπεια, με βάση τα παραπάνω, όλες οι έγγραφες απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής επί όλων των λόγων της προσφυγής μας είναι αβάσιμες και, επομένως, απορριπτέες...»

20. Επειδή η παρεμβαίνουσα προσκομίζοντας μετ' επικλήσεως έγγραφα, επικαλούμενη τα άρθ. 103 του ν. 4412/2016, την από 13-4-2020 ΠΝΠ, ισχυρίζεται ότι « ... Β1. ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ 1ο ΛΟΓΟ: ... συμμορφώθηκε η μειοδότηρια εταιρεία μας και έχει προσκομίσει ως δικαιολογητικά κατακύρωσης: τις άδειες καταλληλόλητας με αρ. κυκλοφορίας ..., ..., ... και Όπως αναφέρει και η αναθέτουσα στις απόψεις της, μαζί με τις εν λόγω άδειες υποβάλλαμε και δικαιολογητικά παραγράφου γ Προσθήκης ΙΙΙ Παραρτήματος Γ της διακήρυξης που αφορούν σε επικυρωμένα αντίγραφα των αδειών των οχημάτων ψυγείων εκδοθέντων από τη διεύθυνση κτηνιατρικής όπου πιστοποιείται η καταλληλότητά τους για τη μεταφορά προϊόντων ζωικής προέλευσης (ειδικότερα για νωπά ή κατεψυγμένα κρέατα). Τα δηλωθέντα κατεχόμενα οχήματα ψυγεία είναι εφοδιασμένα με άδειες καταλληλόλητας για τη μεταφορά κρεάτων (νωπών ή και κατεψυγμένων) και διαθέτουν σύστημα καταγραφής της θερμοκρασίας και της υγρασίας με δυνατότητα εκτύπωσης των δεδομένων ως, επί ποινή αποκλεισμού, απαίτηση της παραγράφου 2 (δ) άρθρου 11 των ειδικών όρων της διακήρυξης. Παραπέμπουμε και στην εισήγηση Συμπληρωματικών Μελών Εμπειρογνωμόνων η οποία και αναφέρεται ως στοιχείο (κ) στις απόψεις της αναθέτουσας αρχής. Έχει δε κριθεί ότι η τεχνική προσφορά της εταιρείας μας συμμορφώνεται με τους όρους της διακήρυξης, χωρίς αυτό να έχει αμφισβητηθεί επικαίρως από την προσφεύγουσα. Σε αντίκρουση των ισχυρισμών της προσφεύγουσας καταθέτουμε ως σχετικά: 1) Τη βεβαίωση για το μεγάλο στόλο ψυγιοαυτοκινήτων που διαθέτει η εταιρεία μας για τη μεταφορά των προϊόντων της, με ειδική αναφορά στα τέσσερα ως ανωτέρω αναφερόμενα οχήματα (σχετ. 1), 2) Την με Αρ. πρωτ. 144878/28620/19-06-2020 βεβαίωση του κτηνιάτρου κ. ..., προϊσταμένου του Τμήματος Κτηνιατρικής της Δ/σης Αγρ. Οικονομίας & Κτηνιατρικής Π.Ε. ... ότι τα με αρ. κυκλοφορίας ..., ... και ... οχήματα είναι ψυγιοκαταψύκτες και μπορούν να μεταφέρουν νωπά και κατεψυγμένα κρέατα (σχετ. 2), 3) Τις βεβαιώσεις του νομίμου εκπροσώπου της εταιρείας ... ότι το ψυκτικό μηχάνημα τύπου ... το οποίο είναι τοποθετημένο στα φορτηγά με αριθμό κυκλοφορίας ..., ... και ... είναι κατάλληλο για μεταφορές νωπών και κατεψυγμένων προϊόντων

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

και ότι επίσης στα φορτηγά αυτά είναι τοποθετημένο καταγραφικό θερμοκρασιών (σχετ. 3) και 4) Τιμολόγια προς την αναθέτουσα αρχή με μεταφορές ειδών όπως αυτά της ένδικης διακήρυξης και με τα ίδια οχήματα που έχουν γίνει αποδεκτές (σχετ. 4). Κατά συνέπεια, όπως επιβεβαιώνει και η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της, τα δικαιολογητικά κατακύρωσης τα οποία και κατέθεσε η εταιρεία μας είναι σύμφωνα με τη διακήρυξη και ο σχετικός λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί. Β2. ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ 2ο ΛΟΓΟ: Νόμιμα η εταιρεία μας κατέθεσε την απαιτούμενη από τα δικαιολογητικά κατακύρωσης υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της ότι ο μέσος όρος των δύο τελευταίων ετών του κύκλου εργασιών της στον τομέα των δραστηριοτήτων που αποτελεί αντικείμενο του διαγωνισμού της συμφωνίας – πλαίσιο ξεπερνάει το 50% του ύψους της αξίας της προσφοράς της, χωρίς να απαιτείται και η αριθμητική αναφορά.... Επιπροσθέτως, όπως αναφέρει και η αναθέτουσα στις απόψεις της επί του συγκεκριμένου λόγου της προσφυγής, η εταιρεία μας υπέβαλε και τις οικονομικές καταστάσεις των ετών 2016, 2017 και 2018 στις οποίες αναφέρεται ρητά ο κύκλος εργασιών της για κάθε προαναφερόμενο έτος από όπου συνάγεται με ευχέρεια ο μέσος όρος του κύκλου εργασιών των δύο (2) τελευταίων ετών καθώς και ότι αυτός είναι τουλάχιστον ίσος με το 50% του ύψους της αξίας της προσφοράς της, σύμφωνα με την απαίτηση της παραγράφου α. (4) (β) Προσθήκης III Παραρτήματος «Γ» της διακήρυξης. Εξάλλου και στο ΕΕΕΣ που υπέβαλε η εταιρεία μας έχει αναφερθεί ο ετήσιος κύκλος εργασιών της για τα έτη 2014 – 2018 καθώς και ο μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών της εν λόγω χρονικής περιόδου, στοιχεία τα οποία τεκμηριώνονται από τα περιεχόμενα των ως άνω οικονομικών καταστάσεων και προς επιβεβαίωσή τους είναι και το περιεχόμενο της εν λόγω υπεύθυνης δήλωσης. Όσον αφορά την τραπεζική βεβαίωση που καταθέτει η εταιρεία μας και εκδίδεται από την τράπεζα ... με ημερομηνία 13-4-2020, η απαίτηση της διακήρυξης είναι από τη βεβαίωση αυτή να αποδεικνύεται η πιστοληπτική ικανότητα και ότι ουδέν δυσμενές στοιχείο υφίσταται όσον αφορά δοσοληψίες με τράπεζες (ακάλυπτες επιταγές ή διαταγές πληρωμών) για τα τελευταία δύο (2) έτη. Προφανώς και το γεγονός ότι η εν λόγω τράπεζα εκδίδει την εν λόγω βεβαίωση αναφέροντας ότι η εταιρεία μας έχει επιδείξει ικανοποιητική συναλλακτική συμπεριφορά, η δε συνεργασία της τράπεζας με αυτήν μέχρι σήμερα είναι χωρίς προβλήματα και

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

ότι η πιστοληπτική της ικανότητα ανέρχεται στο ποσόν των 8.471,10 ευρώ για έκδοση εγγυητικών επιστολών καλής εκτέλεσης σημαίνει ότι αποδεικνύεται η πιστοληπτική ικανότητα της εταιρείας μας και ότι εάν υπήρχε οποιοδήποτε δυσμενές στοιχείο η τράπεζα θα το ανέφερε. Εφόσον δεν το αναφέρει και βεβαιώνει την πιστοληπτική μας ικανότητα, αυτό σημαίνει ότι δεν υφίσταται οποιοδήποτε δυσμενές στοιχείο. Προφανώς και η συνεργασία της τράπεζας με την εταιρεία μας υφίσταται για πάνω από τα τελευταία δύο (2) έτη, διότι σε συμμόρφωση με το συγκεκριμένο όρο της διακήρυξης καταθέσαμε το εν λόγω δικαιολογητικό... Β3. ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ 3ο ΛΟΓΟ: Η εταιρεία μας υπέβαλε ... τον κατάλογο με τις κυριότερες παραδόσεις σε δημόσιους φορείς την τελευταία τριετία σε συναφείς προμήθειες. Προς εξασφάλιση της αναθέτουσας αρχής ανέφερε τους συγκεκριμένους αριθμούς των δημοσίων συμβάσεων που έχει συνάψει, δηλαδή συμβάσεων που έχουν δημοσιευθεί στην ΔΙΑΥΓΕΙΑ με συγκεκριμένο ΑΔΑ. Όπως προκύπτει από τον κατάλογο αυτό οι επτά (7) από τις συνολικά οκτώ (8) συμβάσεις αφορούν την ίδια αναθέτουσα με την ένδικη διακήρυξη αρχή, δηλαδή το ..., ενώ και από τις επτά (7) αυτές δημόσιες συμβάσεις οι τέσσερις (4) αφορούν προμήθειες του ..., δηλαδή ίδιας επακριβώς με την ένδικη διακήρυξη υπηρεσίας, και προφανώς είναι γνωστές και εύκολα προσβάσιμες και οι επτά (7) αυτές συμβάσεις (στο σύνολό τους, περιλαμβανομένων και των οικονομικών στοιχείων) από την αναθέτουσα αρχή. Συνεπώς ουδεμία καταλείπεται αμφιβολία ως προς το οικονομικό αντικείμενο των συμβάσεων. Αντίθετα με την πλήρη αναφορά των στοιχείων της δημόσιας σύμβασης, διασφαλίζεται η αναθέτουσα αρχή ως προς τον έλεγχο όλων των στοιχείων που αφορούν την εν λόγω σύμβαση (δηλαδή προφανώς και των οικονομικών στοιχείων). ... Επιπλέον, όπως αναφέρεται στις απόψεις της αναθέτουσας, επισημαίνεται ότι στοιχεία (ποσά, ημερομηνίες και δημόσιους ή ιδιωτικούς παραλήπτες) παραδόσεων παρόμοιων ειδών που έχει υλοποιήσει η εταιρεία μας έχουν δηλωθεί στο πεδίο «Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα» του ΕΕΕΣ που είχε υποβάλλει. Κατά συνέπεια και ο τρίτος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί, το πρώτον ως απαράδεκτος επειδή η προσφεύγουσα αμφισβητεί κατά παράβαση της αρχής του επικαίρου τους όρους της διακήρυξης, που έχει αποδεχθεί, αλλά και ως αβάσιμος διότι αποδεικνύεται ότι η εταιρεία μας έχει συμμορφωθεί, και ως προς τα αναφερόμενα στον τρίτο λόγο της προσφυγής, με τη διακήρυξη.. Β4.

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ 4ο ΛΟΓΟ: Από το έγγραφο της αναθέτουσας με ημερομηνία 21-04-2020 προκύπτει ότι λαμβάνεται υπόψη η πανδημία της νόσου COVID-19 και τα περιοριστικά μέτρα που είχαν ληφθεί με παραπομπή στο σχετικό (β) του εγγράφου δηλαδή το ΦΕΚ Β' 1074/27-3-2020 δηλαδή την επιβολή του μέτρου της προσωρινής αναστολής λειτουργίας όλων των Δικαστηρίων και Εισαγγελιών στο σύνολο της Επικράτειας ... για το χρονικό διάστημα από 28-3-2020 έως και 10-4-2020. Σημειώνεται ότι το εν λόγω μέτρο στη συνέχεια ίσχυσε και για το χρονικό διάστημα από 11-04-2020 έως και 27-4-2020 (ΦΕΚ Β 1301/11-4-2020), παρατάθηκε έως 15-5-2020 (ΦΕΚ Β 1588/27-4-2020) και ίσχυσε και για το χρονικό διάστημα από 16-5-2020 έως 31-5-2-2020 (ΦΕΚ Β 1857/16-5-2020). Η προσφεύγουσα προβάλλει ότι δήθεν η εταιρεία μας δεν συμμορφώθηκε με το ως άνω έγγραφο της αναθέτουσας και δεν κατέθεσε τα αιτούμενα δικαιολογητικά. Αποδεικνύεται όμως και από τις απόψεις της αναθέτουσας ότι η εταιρεία μας κατέθεσε τα αιτούμενα δικαιολογητικά σε συμμόρφωση με το ως άνω έγγραφο της αναθέτουσας. Αυτά όμως κατατέθηκαν στο χώρο «ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ» του ΕΣΗΔΗΣ διότι δεν δίνεται από το σύστημα η δυνατότητα κατάθεσής τους διαφορετικά. Σημειώνεται όμως ότι και όσον αφορά τις καταστάσεις της παραγράφου 4 β του άρθρου 73 του Ν. 4412/2016 η εταιρεία μας κατέθεσε και το πιστοποιητικό ΑΑΔΕ από το οποίο αποδεικνύεται ότι είναι ενεργή επιχείρηση και αυτό αποδεικνύει ότι δεν έχει αναστείλει τις επιχειρηματικές της δραστηριότητες και δεν τελεί σε καμία από τις καταστάσεις της ως άνω παραγράφου. Όσον αφορά το πιστοποιητικό ποινικού μητρώου της κ. ... συζ. ..., η εταιρεία μας με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης υπέβαλε και την από 27-3-2020 υπεύθυνη δήλωση για αντίγραφο ποινικού μητρώου της κ. ... προς απόδειξη ότι έχει υποβάλλει την αίτηση για την έκδοση του πιστοποιητικού, το οποίο όμως δεν είχε εκδοθεί εγκαίρως λόγω της πανδημίας και των περιοριστικών μέτρων που ήταν σε ισχύ. Υπέβαλε όμως και την από 9-4-2020 ένορκη βεβαίωση της κ. ..., όπως και η ίδια η προσφεύγουσα ομολογεί. Όλα αυτά τα έγγραφα για τα οποία υπήρχε αδυναμία έκδοσης λόγω της πανδημίας, η εταιρεία μας αμέσως τα ανήρτησε όταν εκδόθηκαν όπως αναφέρει και η αναθέτουσα στις απόψεις της και επί του συγκεκριμένου προβαλλόμενου λόγου της προσφυγής. Θα πρέπει να ληφθεί επίσης υπόψη και η χρονική περίοδος της διαδικασίας υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, δηλαδή εν μέσω της πανδημίας, 10-4-

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

2020, αλλά και ότι εντός της προθεσμίας υποβολής τέθηκε σε ισχύ η από 13-04-2020 ΠΝΠ (ΦΕΚ 84 Α), όπου με το άρθρο τεσσαρακοστό τέταρτο (παράγραφος 1) δόθηκε η ευχέρεια στην αναθέτουσα αρχή να προσκαλέσει άμεσα την εταιρεία μας να υποβάλλει σε αντικατάσταση των απαιτούμενων δικαιολογητικών του άρθρου 80 του ν. 4412/2016 μόνον υπεύθυνη δήλωση προκειμένου να εκδοθεί απόφαση κατακύρωσης ή ανάθεσης και να συναφθεί η σύμβαση. Στην εν λόγω υπεύθυνη δήλωση η εταιρεία μας θα δήλωνε ότι: α) δεν συντρέχει κανένα νόμιμο κώλυμα συμμετοχής του στη διαδικασία, β) εξακολουθεί να πληροί όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που προβλέπονται στην οικεία διακήρυξη και γ) υποχρεούται να προσκομίσει τα νομίμως προβλεπόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης ή ανάθεσης εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την υπογραφή της σύμβασης». Εφόσον η διάταξη αυτή τέθηκε σε ισχύ μετά την έναρξη της προθεσμίας πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, το με ημερομηνία 21-04-2020 έγγραφο της αναθέτουσας είχε ακριβώς την έννοια της άσκησης της διακριτικής ευχέρειας που προβλέφθηκε κατά τα ανωτέρω αναφερόμενα στην 13-04-2020 ΠΝΠ (ΦΕΚ 84 Α). Άλλως θα πρέπει να ελεγχθεί από την Αρχή σας εάν η αναθέτουσα αρχή άσκησε τη διακριτική της ευχέρεια σύμφωνα με την 13-04-2020 ΠΝΠ (ΦΕΚ 84 Α) και εντός των ορίων αυτής. ... Κατά συνέπεια, και ο τέταρτος προβαλλόμενος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί Β5. ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ 5ο ΛΟΓΟ: ... η εταιρεία μας κατέθεσε και τα ποινικά μητρώα των νέων μελών του διοικητικού της συμβουλίου, όπως προέκυψαν μετά την υποβολή της προσφοράς της με συνοδευτικά έγγραφα που αποδεικνύουν ότι τα πρόσωπα αυτά είναι τα νέα μέλη του διοικητικού συμβουλίου της εταιρείας. Δεν πρόκειται δηλαδή για μεταβολή στις προϋποθέσεις που είχαν δηλώσει οι υποψήφιοι ότι πληρούν, αφού η νομιμοποίηση της υποψήφιας εταιρείας δεν είναι προϋπόθεση κατά τη διακήρυξη. Εφόσον όμως επήλθε μεταβολή στο Διοικητικό Συμβούλιο μετά την κατάθεση της προσφοράς, και επειδή στο ΕΕΕΣ οι λόγοι που αφορούν τις ποινικές καταδίκες (Μέρος III, Α:) σχετίζονται με την υποχρέωση των υποψηφίων να προσκομίσουν κατά την κατακύρωση τα ποινικά μητρώα των μελών του διοικητικού τους συμβουλίου, και επειδή τα ποινικά αυτά μητρώα μόνον στη φάση της κατακύρωσης υποβάλλονται (ως δικαιολογητικά κατακύρωσης), η εταιρεία μας νομίμως κατέθεσε και τα ποινικά μητρώα των

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

νέων μελών του διοικητικού της συμβουλίου. ... Κατά συνέπεια, και ο προβαλλόμενος από την προσφεύγουσα λόγος αυτός προσφυγής πρέπει να απορριφθεί. »

21. Επειδή στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» του ν. 4412/2016 (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης.. »

22. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρωνπροσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως:... ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με ...την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς... κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...»

23. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 71 του ν. 4412/2016 « Οι συμβάσεις ανατίθενται εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει σύμφωνα με τα άρθρα 79 έως και 81, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης... και στα έγγραφα της σύμβασης... β) η προσφορά προέρχεται από προσφέροντα ο οποίος ... πληροί τα κριτήρια επιλογής που καθορίζονται από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75 έως 77...»

24. Επειδή, στο άρθρο 73 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Λόγοι αποκλεισμού (άρθρο 57 παράγραφοι 1 έως 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι « 1. Οι αναθέτουσες αρχές αποκλείουν έναν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης όταν αποδεικνύουν, με την επαλήθευση που προβλέπεται στα άρθρα 79 έως 81 ή είναι γνωστό στην

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

αναθέτουσα αρχή με άλλο τρόπο, ότι υπάρχει εις βάρος του αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση για έναν από τους ακόλουθους λόγους: α) συμμετοχή σε εγκληματική οργάνωση, ...β) δωροδοκία, ...γ) απάτη, ...δ) τρομοκρατικά εγκλήματα ή εγκλήματα συνδεόμενα με τρομοκρατικές δραστηριότητες, ... ε) νομιμοποίηση εσόδων από παράνομες δραστηριότητες ή χρηματοδότηση της τρομοκρατίας, ...στ) παιδική εργασία και άλλες μορφές εμπορίας ανθρώπων, .. Η υποχρέωση αποκλεισμού οικονομικού φορέα εφαρμόζεται επίσης όταν το πρόσωπο εις βάρος του οποίου εκδόθηκε αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση είναι μέλος του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή έχει εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό. Η υποχρέωση του προηγούμενου εδαφίου αφορά: ... ββ) στις περιπτώσεις ανωνύμων εταιρειών (Α.Ε.), τον διευθύνοντα σύμβουλο, καθώς και όλα τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου, γγ) στις περιπτώσεις των συνεταιρισμών τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου...»

25. Επειδή, στο άρθρο 75 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Κριτήρια επιλογής (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι « 1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν:... β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. ... 3. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να διασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Για το σκοπό αυτόν, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να έχουν έναν ορισμένο ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση. ...4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν ... 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. ...5. Οι

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος.»

26. Επειδή σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΧΙΙ του ΠΡΟΣΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Α του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΑ ΜΕΣΑ ΓΙΑ ΤΑ ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΕΠΙΛΟΓΗΣ ... Μέρος Ι: Οικονομική και Χρηματοοικονομική επάρκεια Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα είναι δυνατόν, κατά κανόνα, να αποδεικνύεται με ένα ή περισσότερα από τα ακόλουθα δικαιολογητικά: α) κατάλληλες τραπεζικές βεβαιώσεις ... β) οικονομικές καταστάσεις... γ) δήλωση περί του ολικού ύψους του κύκλου εργασιών, κατά περίπτωση του κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί το αντικείμενο της σύμβασης... Μέρος ΙΙ: Τεχνική ικανότητα Αποδεικτικά στοιχεία των τεχνικών ικανοτήτων του οικονομικού φορέα, που αναφέρονται στο άρθρο 75: α) οι ακόλουθοι κατάλογοι: ... ι) κατάλογος των κυριότερων παραδόσεων ή των κυριότερων υπηρεσιών που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία τριετία, κατά μέγιστο όριο, με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη...»

27. Επειδή, στο άρθρο 79 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι « 1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: ... β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 ... 5. ... Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή, ... απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79,

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

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.»

28. Επειδή, στο άρθρο 80 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Αποδεικτικά μέσα (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) » 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. ...2. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73: α) για την παράγραφο 1 του εν λόγω άρθρου, την προσκόμιση αποσπάσματος του σχετικού μητρώου, όπως του ποινικού μητρώου ή... Η υποχρέωση προσκόμισης του ως άνω αποσπάσματος αφορά και τα πρόσωπα του δεύτερου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 73...4. Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα μπορεί, κατά κανόνα, να αποδεικνύεται με ένα ή περισσότερα από τα δικαιολογητικά που αναφέρονται στο Μέρος I του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α΄. ...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. ... 9. Τα αποδεικτικά έγγραφα του παρόντος άρθρου και του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α΄, μπορεί να εξειδικεύονται στις στα πρότυπα έγγραφα σύμβασης που εκδίδει η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53. ...»

29. Επειδή, στο άρθρο 91 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών» 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

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση..»

30. Επειδή, στο άρθρο 103 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» ορίζεται ότι «..Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. ... 3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται. 4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. .. 5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. .. 6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2, και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105. 7. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος.»

31. Επειδή, στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Άρθρο 104 Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής Οψιγενείς μεταβολές» ορίζεται ότι « 1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105. 2. Αν επέλθουν μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες οι προσφέροντες/ υποψήφιοι είχαν δηλώσει ότι πληρούν, σύμφωνα με το άρθρο 79, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσφέρων/υποψήφιος μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οι προσφέροντες/υποψήφιοι οφείλουν να ενημερώσουν αμελλητί την αναθέτουσα αρχή σχετικά και το αργότερο μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών του άρθρου 80. 3. Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για οψιγενείς μεταβολές κατά την έννοια της προηγούμενης παραγράφου που επήλθαν στο πρόσωπο του προσωρινού αναδόχου, δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με τις παραγράφους 4, 5 και 6 του άρθρου 72, και εφαρμόζονται κατά τα λοιπά οι διατάξεις των παραγράφων αυτών. Σε αντίθετη περίπτωση, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του προσωρινού αναδόχου, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 72.»

32. Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 40 της ΠΝΠ ΦΕΚ Α' 75/30.03.2020 Μέτρα αντιμετώπισης της πανδημίας του κορωνοϊού COVID-19 και άλλες κατεπείγουσες διατάξεις, άρθ. 41 της ΠΝΠ ΦΕΚ Α' 84/13.04.2020 Μέτρα για την αντιμετώπιση των συνεχιζόμενων συνεπειών της πανδημίας του κορωνοϊού COVID-19 και άλλες κατεπείγουσες διατάξεις, ν. 4684 (ΦΕΚ Α' 86/25.04.2020) Κύρωση της από 30.3.2020 Π.Ν.Π. «Μέτρα αντιμετώπισης της πανδημίας του κορωνοϊού COVID- 19 και άλλες κατεπείγουσες διατάξεις» (Α' 75) και άλλες διατάξεις, του άρθ. 41 του ν. 4690 (ΦΕΚ Α' 104/30.05.2020) Κύρωση: α) της από 13.4.2020 Π.Ν.Π. «Μέτρα για την

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

αντιμετώπιση των συνεχιζόμενων συνεπειών της πανδημίας του κορωνοϊού COVID-19 και άλλες κατεπείγουσες διατάξεις» (Α' 84) και β) της από 1.5.2020 Π.Ν.Π. «Περαιτέρω μέτρα για την αντιμετώπιση των συνεχιζόμενων συνεπειών της πανδημίας του κορωνοϊού COVID-19 και την επάνοδο στην κοινωνική και οικονομική κανονικότητα» (Α' 90) και άλλες διατάξεις ορίστηκε ότι « Κατ' εξαίρεση διαδικασία σύναψης δημόσιων συμβάσεων 1. Εφόσον εξακολουθεί να υφίσταται άμεσος κίνδυνος διασποράς του κορωνοϊού COVID-19, η έλλειψη του οποίου βεβαιώνεται με απόφαση του Υπουργού Υγείας, και πάντως για χρονικό διάστημα που δεν μπορεί να υπερβαίνει τους έξι (6) μήνες από την έναρξη ισχύος της παρούσας, κάθε αναθέτουσα αρχή και κάθε αναθέτων φορέας σύμφωνα με τον ν. 4412/2016 (Α' 147), κατά τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, οι οποίες μπορεί να εκκίνησαν είτε προ είτε μετά της 25ης Φεβρουαρίου 2020, μπορούν, σε περίπτωση κωλύματος υποβολής της αίτησης έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών ή αδυναμίας έκδοσης αυτών, λόγω αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής αναστολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορωνοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο, να προσκαλούν άμεσα τον επιλεγέντα ανάδοχο να υποβάλει σε αντικατάσταση των απαιτούμενων, ανά περίπτωση, δικαιολογητικών του άρθρου 80 του ν. 4412/2016 μόνο υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 (Α' 75) ή ηλεκτρονική υπεύθυνη δήλωση μέσω της Ενιαίας Ψηφιακής Πύλης της Δημόσιας Διοίκησης του άρθρου 52 του ν. 4635/2019 (Α' 167), που προβλέπεται στο εικοστό έβδομο άρθρο της από 20.3.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (Α' 68), όπως αυτή κυρώθηκε με το άρθρο 1 του ν. 4683/2020 (Α' 83), προκειμένου να εκδοθεί η απόφαση κατακύρωσης ή ανάθεσης και να συναφθεί η σύμβαση. Στην υποβαλλόμενη υπεύθυνη δήλωση δηλώνονται από τον επιλεγέντα ανάδοχο ότι: α) δεν συντρέχει κανένα νόμιμο κώλυμα συμμετοχής του στη διαδικασία, β) εξακολουθεί να πληροί όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που προβλέπονται στην οικεία διακήρυξη και γ) υποχρεούται να προσκομίσει τα νομίμως προβλεπόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης ή ανάθεσης εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την υπογραφή της σύμβασης. 2. Ο ανάδοχος μπορεί να αιτηθεί την παράταση της προθεσμίας προσκόμισης των σχετικών δικαιολογητικών σε περίπτωση κωλύματος υποβολής της αίτησης έκδοσης

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

των απαιτούμενων δικαιολογητικών ή αδυναμίας έκδοσης αυτών, λόγω της αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής ανατολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορωνοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο. Η ως άνω προθεσμία παρατείνεται με απόφαση του αρμόδιου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, χωρίς να απαιτείται προηγούμενη γνωμοδότηση του συλλογικού οργάνου αξιολόγησης των προσφορών. 3. Η μη εμπρόθεσμη υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης ή ανάθεσης συνιστά λόγο έκπτωσης του αναδόχου από τη σύμβαση, απόσβεσης κάθε δικαιώματος του αναδόχου που απορρέει από αυτή και επιβολής των προβλεπόμενων στον νόμο κυρώσεων. Στην περίπτωση αυτή, η αναθέτουσα αρχή δύναται να προσκαλέσει τον/τους επόμενο/ους, κατά σειρά, μειοδότη/ες της διαδικασίας ανάθεσης της συγκεκριμένης σύμβασης και να του/τους προτείνει να αναλάβει/ουν την υλοποίηση της σύμβασης του έκπτωτου αναδόχου, με τους ίδιους όρους και προϋποθέσεις και βάσει της προσφοράς που είχε υποβάλει ο έκπτωτος (ρητή ρήτρα υποκατάστασης), τηρώντας, κατά τα λοιπά, τη διαδικασία της παρ. 1 του παρόντος ως προς την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης και την προσκόμιση των απαιτούμενων αποδεικτικών μέσων του άρθρου 80 του ν. 4412/2016. 4. Η εκκαθάριση και εξόφληση του αναδόχου δεν μπορεί σε καμία περίπτωση να υλοποιηθεί εάν δεν έχει προηγηθεί η προσκόμιση των απαιτούμενων δικαιολογητικών, όπως αυτά ορίζονται ανά περίπτωση στην κείμενη νομοθεσία. »

33. Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθ. 11 και 12 του ΠΔ 40/1977 της 11/21.1.1977 Περί της κτηνιατρικής επιθεωρήσεως των σφαγίων ζώων και προϊόντων ζωϊκής προελεύσεως (ΦΕΚ Α 18) ορίζεται ότι « Μέσα μεταφοράς. Άρθρον 11.- 1. Μέσα μεταφοράς κατά την έννοιαν του παρόντος νοούνται τα τροχοφόρα, ... τα μεταφέροντα ... τρόφιμα ... εκ των σφαγίων, σφαγιοτεχνικών και λοιπών εγκαταστάσεων εις τους τόπους διαθέσεως, εναποθηκεύσεως ή καταναλώσεως. .. 3. Τα προοριζόμενα διά την μεταφοράν προϊόντων ζωϊκής προελεύσεως μέσα, διακρίνονται ως ακολούθως: α) Κοινά: Ταύτα δέον να είναι κεκαλυμμένα προς προστασίαν του μεταφερομένου προϊόντος εκ των καιρικών μεταβολών και των ρυπάνσεων. β) Ισόθερμα: Τα έχοντα αμάξωμα ή κιβώτιον (θάλαμον) του οποίου τα τοιχώματα, αι θύραι, η οροφή και τα δάπεδα φέρουν μόνωσιν προς περιορισμόν των εναλλαγών της

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

θερμότητας μεταξύ του εσωτερικού των και του περιβάλλοντος. γ) Αυτοδύναμου ψύξεως: Τα ισόθερμα τα οποία φέρουν μηχανικόν εξοπλισμόν ο οποίος επιτρέπει την πτώσιν και την τήρησιν της θερμοκρασίας εις το εσωτερικόν του κιβωτίου εις τα προβλεπόμενα κατά περίπτωσιν επίπεδα.... 5. Τα μεταφέροντα τρόφιμα μέσα, δέον όπως είναι εφωδιασμένα με υλικά και όργανα, ως κάτωθι:... γ) Όργανα ελέγχου της θερμοκρασίας, ήτοι θερμόμετρα ή αυτογραφικά συσκευάσ δια την καταγραφήν ανά πάσαν στιγμήν της κρατούσης, εις το αμάξωμα ... 6. Ειδικώς τα τροχοφόρα (αυτοκίνητα) τα μεταφέροντα νωπά ή κατεψυγμένα κρέατα, ... δέον να εφοδιάζονται υπό σχετικής αδείας εκδιδομένης υπό των κατά τόπους προϊσταμένων των κτηνιατρικών υπηρεσιών του Νόμου (Υπόδειγμα Α) η οποία ανανεούται ανά έτος. Προκειμένου τα εν λόγω αυτοκίνητα να εφοδιασθούν υπό αδείας μεταφοράς δέον όπως πληρούν τας διατάξεις των παρ. 3, 4 και 5 του παρόντος άρθρου ως και τας τυχόν ειδικάς τοιαύτας των οικείων διαταγμάτων. Αι εν λόγω άδειαι καταχωρούνται εις ίδιον βιβλίον. Η άδεια ανακαλείται εφ' όσον διαπιστωθή η μη τήρησις των καθοριζομένων όρων. Συνθήκαι μεταφοράς. Άρθρον 12 ... 5. Τα μέσα μεταφοράς τροφίμων δέον όπως πληρούν τας δι' έκαστον είδος καθοριζόμενας εις το οικείον διάταγμα συνθήκας.» Περαιτέρω, στο Υπόδειγμα Α' -το οποίο είναι υπόδειγμα της προβλεπόμενης αδείας μεταφοράς προϊόντων ζωικής προέλευσης- αναφέρεται ρητώς ότι «..ΑΔΕΙΑ ΚΥΚΛΟΦΟΡΙΑΣ ΟΧΗΜΑΤΟΣ ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ** (** Αναγράφεται το είδος του τροφίμου το οποίο προορίζεται να ματεφέρη το όχημα...Δ/ΝΣΙΣ ΟΙΚΙΑΣ ΙΔΙΟΚΤΗΤΟΥ *** (***) Η εν λόγω άδεια χορηγείται υπό των αρμοδίων προς τούτο Κτηνιατρικών Υπηρεσιών...) ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΕΙΣ **** (**** Εις την περίπτωσιν καθ' ήν εις έν όχημα χορηγείται άδεια μεταφοράς νωπών κρεάτων και μη υφισταμένων καταλληλοτέρων μεταφορικών μέσων, θέλει χορηγηθεί εις το όχημα τούτο και δικαίωμα μεταφοράς ετέρων τροφίμων ως Κατεψυγμένων κρεάτων..., τούτο θέλει αναγραφεί εις τας παρατηρήσεις)... Το ανωτέρω όχημα πληροί τους καθοριζόμενους υπό της ισχυούσης Κτηνιατρικής Νομοθεσίας όρους. Η παρούσα άδεια ισχύει επί έν έτος από σήμερα ήτοι μέχρι Ο Προϊστάμενος Δ/νσεως Κτηνιατρικής ή Νομοκτηνιατρείου Νομού ΣΦΡΑΓΙΣ ΥΠΟΓΡΑΦΗ »

34. Επειδή στην διακήρυξη προβλέπεται ότι « ... Άρθρο 2 Υποβολή Προσφορών - Διεξαγωγή - Επανάληψη Διαγωνισμού.. 1. Περιεχόμενα

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

(υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» περιλαμβάνονται: α. Δικαιολογητικά Συμμετοχής: Οι προσφέροντες υποβάλουν ηλεκτρονικά μαζί με την προσφορά τους ... τα εξής δικαιολογητικά: (1) Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του Ν.1599/1986, της καταλληλότητας, της οικονομικής κατάστασης και των ικανοτήτων των οικονομικών φορέων, ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι: (α) Δε βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις για τις οποίες πρέπει ή είναι δυνατόν να αποκλειστούν από τη διαγωνιστική διαδικασία. (β) Πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής.... 9. ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΑΝΑΔΕΙΞΗΣ ΜΕΙΟΔΟΤΗ – ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗ ... β. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών και την ανάδειξη αυτού στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση, ακολουθεί από την ΑΕΠ η έγγραφη ειδοποίησή του, που του αποστέλλεται ηλεκτρονικά, όπως υποβάλλει μέσω του Συστήματος, ... τα δικαιολογητικά του άρθρου 80 του Ν.4412/16, όπως καθορίζονται ειδικότερα στην παρούσα, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη ύπαρξη λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής του άρθρου 75 του Ν.4412/16 (ως προσθήκη ΙΙΙ, παραρτήματος «Γ»), που απαιτούνται κατά περίπτωση, ... Σε κάθε περίπτωση η ολοκλήρωση της υποβολής των δικαιολογητικών θα πρέπει να πραγματοποιείται εντός δέκα (10) ημερών. γ. ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΗ ΑΠΟΣΦΡΑΓΙΣΗ ΦΑΚΕΛΟΥ «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ»: (1) Η ηλεκτρονική αποσφράγιση του φακέλου «Δικαιολογητικά κατακύρωσης» του προσφέροντος στον οποίο πρόκειται να ανατεθεί η προμήθεια γίνεται μετά και την προσκόμιση των δικαιολογητικών σε έντυπη μορφή, ύστερα από σχετική ειδοποίηση των συμμετεχόντων που δικαιούνται να λάβουν γνώση των δικαιολογητικών που υπεβλήθησαν. ... (2) Αμέσως μετά την ανωτέρω ηλεκτρονική αποσφράγιση, οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό θα έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση στο περιεχόμενο του φακέλου των Δικαιολογητικών Κατακύρωσης που αποσφραγίσθηκε...στ. Όταν αυτός στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση δεν υποβάλλει ηλεκτρονικά και δεν προσκομίσει σε έντυπη μορφή ένα ή περισσότερα από τα ως άνω έγγραφα και δικαιολογητικά, όπου απαιτείται, εφαρμόζεται διαδοχικά η διαδικασία που αναφέρεται στο άρθρο 103

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

του Ν. 4412/16. ... Άρθρο 11 Στοιχεία Προσδιορισμού Ικανότητας - Καταλληλότητας Προμηθευτών και Έλεγχοι Αυτών... 2. Οι διαγωνιζόμενοι, με ποινή αποκλεισμού, υποχρεούνται να διαθέτουν δικές τους ή ενοικιαζόμενες μόνιμες εγκαταστάσεις, καθώς και εξοπλισμό, προσωπικό, κλπ ως ακολούθως:... β. Τουλάχιστον τρία (3) οχήματα ψυγεία, κατάλληλα για μεταφορά τροφίμων, στο πλαίσιο κάλυψης των αναγκών όλων των περιοχών.... 3. Τα ανωτέρω θα αποδεικνύονται: α. με την ηλεκτρονική υποβολή επισήμων δικαιολογητικών σε μορφή .pdf (...άδειες κυκλοφορίας οχημάτων κλπ)... 5. ΑΔΕΙΕΣ /ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ... β. Προς πιστοποίηση των ανωτέρω θα κατατίθενται μόνο από τον προμηθευτή στον οποίο πρόκειται να κατακυρωθεί η προμήθεια, με ποινή αποκλεισμού, τα δικαιολογητικά που αναφέρονται αναλυτικά στην προσθήκη III παραρτήματος «Γ» αναλόγως της ιδιότητας των συμμετεχουσών εταιρειών (Όταν ο διαγωνιζόμενος είναι παραγωγός και ασκεί εμπορία-διάθεση- διακίνηση-διανομή ή όταν ο διαγωνιζόμενος είναι μόνο έμπορος αλλά όχι και παραγωγός και ασκεί διάθεση-διακίνηση-διανομή)... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Γ» ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΑ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ-ΥΠΟΔΕΙΓΜΑΤΑ ... Προσθήκη III Παραρτήματος «Γ» "ΦΑΚΕΛΟΣ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΜΟΝΟ ΓΙΑ ΤΟΝ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΦΟΡΕΑ ΣΤΟΝ ΟΠΟΙΟ ΠΡΟΚΕΙΤΑΙ ΝΑ ΚΑΤΑΚΥΡΩΘΕΙ Η ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ" Ο προμηθευτής στον οποίο πρόκειται να κατακυρωθεί η προμήθεια πρέπει να προσκομίσει: α. Έγγραφα και δικαιολογητικά του άρθρου 80 του Ν.4412/16 ως κάτωθι: (1) Απόσπασμα σχετικού μητρώου, όπως ποινικού ή, ελλείψει αυτού, ισοδύναμου εγγράφου, που να αποδεικνύεται ότι ο προμηθευτής δεν εμπίπτει σε καμία από τις κατηγορίες της παραγράφου 1 του άρθρου 73 του Ν.4412/16.... (4) Δικαιολογητικά από τα οποία να αποδεικνύεται η οικονομική - χρηματοοικονομική επάρκεια (πaráγραφος 3 άρθρου 75 του Ν.4412/16) ως κάτωθι: (α) Οικονομικές καταστάσεις παραγράφου β) Μέρους I παραρτήματος XII προσαρτήματος Α' του Ν.4412/16. (β) Δήλωση παραγράφου γ) Μέρους I παραρτήματος XII προσαρτήματος Α' του Ν.4412/16, περί του ολικού ύψους του κύκλου εργασιών της εταιρείας στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί αντικείμενο της συμφωνίας - πλαίσιο, του οποίου ο μέσος όρος των δύο (2) τελευταίων ετών θα πρέπει να είναι τουλάχιστον ίσος με το 50% του ύψους της αξίας της προσφοράς του. (γ) Τραπεζικές βεβαιώσεις από τις οποίες να αποδεικνύεται η πιστοληπτική

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

ικανότητα της εταιρείας και ότι ουδέν δυσμενές στοιχείο υφίσταται όσον αφορά δοσοληψίες με τράπεζες (ακάλυπτες επιταγές ή διαταγές πληρωμών) για τα τελευταία δύο (2) έτη. (5) Δικαιολογητικά από τα οποία να αποδεικνύεται η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (παράγραφος 4 άρθρου 75 του Ν.4412/16) ως κάτωθι: (α) Κατάλογο παραγράφου α)ίί) Μέρους ΙΙ παραρτήματος ΧΙΙ προσαρτήματος Α' του Ν.4412/16 (συναρτήσει της ημερομηνίας σύστασης του οικονομικού φορέα). (β) Συμβόλαια, παραστατικά, συμφωνητικά, ... από τα οποία να αποδεικνύεται η κατοχή ... κατάλληλων οχημάτων ψυγείων, ... γ. Επικυρωμένα φωτοαντίγραφα των αδειών των οχημάτων, που εκδίδονται από την διεύθυνση κτηνιατρικής της οικείας Περιφέρειας, όπου και πιστοποιείται η καταλληλότητά τους για την χρήση που προορίζονται. Επισημαίνεται ότι τα ανωτέρω δικαιολογητικά του υποφακέλου «Δικαιολογητικά Κατακύρωσης» του προμηθευτή υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf και προσκομίζονται (με διαβιβαστικό όπου θα αναφέρονται αναλυτικά τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά) κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή [η οποία πραγματοποιείται εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της έγγραφης ειδοποίησης]... Προσθήκη ΙΙ Παραρτήματος «Δ» ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΟΥ ΒΟΔΙΝΟΥ ΚΡΕΑΤΟΣ ΧΩΡΙΣ ΚΟΚΑΛΑ (ΒΑΘΕΙΑΣ ΚΑΤΑΨΥΞΕΩΣ)... 1.2 Ορισμός 1.2.1 Με τον όρο βαθέως κατεψυγμένο βοδινό κρέας, νοούνται τα κατεψυγμένα προϊόντα (βαθείας καταψύξεως), που παρασκευάζονται από σφάγια ζώων ... που έχουν υποβληθεί σε κατάλληλη διαδικασία κατάψυξης, αποκαλούμενη «βαθεία κατάψυξη», η οποία επιτρέπει στο προϊόν να περάσει όσο γρήγορα χρειάζεται, ανάλογα με τη φύση του, τη ζώνη μέγιστης κρυστάλλωσης και έχει ως αποτέλεσμα, μετά την αποκατάσταση θερμικής ισορροπίας, τη συνεχή διατήρηση της θερμοκρασίας του προϊόντος σε όλα του τα σημεία σε τιμή ίση ή χαμηλότερη από -18 °C και που διατίθενται στο εμπόριο κατά τρόπο που δείχνει ότι διαθέτουν το χαρακτηριστικό αυτό (Οδηγία 89/108/ΕΟΚ).... ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΟΥ ΧΟΙΡΙΝΟΥ ΚΡΕΑΤΟΣ (ΒΑΘΕΙΑΣ ΚΑΤΑΨΥΞΕΩΣ) Ορισμός 1.2.1 Με τον όρο βαθέως κατεψυγμένο βοδινό κρέας, νοούνται τα κατεψυγμένα προϊόντα (βαθείας καταψύξεως), που παρασκευάζονται από σφάγια ζώων ... που έχουν υποβληθεί σε κατάλληλη διαδικασία κατάψυξης, αποκαλούμενη «βαθεία

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

κατάψυξη», η οποία επιτρέπει στο προϊόν να περάσει όσο γρήγορα χρειάζεται, ανάλογα με τη φύση του, τη ζώνη μέγιστης κρυστάλλωσης και έχει ως αποτέλεσμα, μετά την αποκατάσταση θερμικής ισορροπίας, τη συνεχή διατήρηση της θερμοκρασίας του προϊόντος σε όλα του τα σημεία σε τιμή ίση ή χαμηλότερη από -18 °C και που διατίθενται στο εμπόριο κατά τρόπο που δείχνει ότι διαθέτουν το χαρακτηριστικό αυτό (Οδηγία 89/108/ΕΟΚ)....

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Ε» ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΣΥΜΦΩΝΙΑΣ-ΠΛΑΙΣΙΟ / ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ Προσθήκη Ι Παραρτήματος «Ε» ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΣΥΜΦΩΝΙΑΣ ΠΛΑΙΣΙΟ .. Άρθρο 3° Τόπος Παράδοσης Ειδών 1.: (...). 2. ...

3.: ... Άρθρο 4° Παραγγελίες - Παράδοση / Παραλαβή Ειδών 1. ΠΕΡΙΟΧΗ ... α. Για τις Υπηρεσίες περιοχής ..., οι παραγγελίες θα δίδονται από τους ενδιαφερόμενους, μέχρι την 11:00 εκάστης ημέρας, στο αρμόδιο γραφείο ..., το οποίο αφού μεριμνήσει για την ομαδοποίησή τους, στη συνέχεια, και μέχρι ώρας 14:00, θα τοποθετεί συγκεντρωτική παραγγελία, και θα καθορίζει συγκεκριμένες ημερομηνίες παραδόσεων. Ο προμηθευτής είναι υποχρεωμένος να προσκομίσει τα παραγγελθέντα είδη μέχρι την 12:00 της επόμενης ημέρας στην αποθήκη τροφίμων ..., για ποιοτικό έλεγχο... 2. ...

ΚΑΙ ... α. Για τις Υπηρεσίες περιοχής ... και ..., οι παραγγελίες θα δίδονται από τους ενδιαφερόμενους προς τον προμηθευτή, μέχρι την 12:00 εκάστης ημέρας, μεριμνώντας για την ομαδοποίηση τους ... Τα είδη θα παραδίδονται απ' ευθείας στις ενδιαφερόμενες Υπηρεσίες περιοχής ... μέχρι την 12:00 της επόμενης ημέρας και μέχρι την 12:00 της μεθεπόμενης ημέρας, και μία (1) φορά κάθε δύο (2) εβδομάδες, στο»

35. 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, ΣΤΕ Ε.Α. 523/2010), 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, IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000). Ως εκ τούτου,

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά (κατά μείζονα δε λόγο, όταν ορίζει) ότι οι εν λόγω απαιτήσεις τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑ ΣΤΕ 79/ 2009, πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 26/2007 κ.ά.). Τα παραπάνω προκύπτουν και από την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών και προσκομιζόμενων δικαιολογητικών 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), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάση των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

36. Επειδή, είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη τήρησης υποχρεώσεων που απορρέουν από τα σχετικά με τη διαδικασία έγγραφα και την ισχύουσα εθνική νομοθεσία εφόσον είναι σαφής (βλ. εξ αντιδιαστολής Απόφαση *Pirro Pizzo*, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51).

37. 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*, σκ. 25 και C-599/10, *SAG ELV Slovenko* κλπ, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 27). Τούτο ισχύει κατά μείζονα λόγο σε περίπτωση ενδεχόμενου αποκλεισμού από τη διαδικασία (C27/15, *Pirro Pizzo*, ECLI:C:2016:404, σκ. 42).

38. 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 απόρριψης της προσφοράς.

39. Επειδή, από τη ρητή διατύπωση των όρων της διακήρυξης σε συνδυασμό με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας, και ως βάσιμα αναφέρει η προσφεύγουσα, είναι σαφές ότι υποχρεωτικά, επί ποινή απόρριψης των δικαιολογητικών κατακύρωσης και αποκλεισμού του προσωρινού αναδόχου από την διαδικασία, απαιτούνται σωρευτικά τα κάτωθι, προκειμένου να αποδειχθεί κατά το υπό εξέταση στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης η επαγγελματική και τεχνική επάρκεια του προσωρινού αναδόχου: Η προσκόμιση σε ηλεκτρονική μορφή και η κατάθεση σε φυσική μορφή γ. *Επικυρωμένων φωτοαντίγραφων των αδειών των οχημάτων, που εκδίδονται από την διεύθυνση κτηνιατρικής της οικείας Περιφέρειας, όπου και πιστοποιείται η καταλληλότητά τους για την χρήση που προορίζονται* (όρος γ του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «Γ» της διακήρυξης με τον τίτλο *ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΑ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ-ΥΠΟΔΕΙΓΜΑΤΑ Προσθήκη III Παραρτήματος «Γ» "ΦΑΚΕΛΟΣ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΜΟΝΟ ΓΙΑ ΤΟΝ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΦΟΡΕΑ ΣΤΟΝ ΟΠΟΙΟ ΠΡΟΚΕΙΤΑΙ ΝΑ ΚΑΤΑΚΥΡΩΘΕΙ Η ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ"*, άρθ. 9 β της διακήρυξης σκέψη 34). Η χρήση δε για την οποία προορίζονται τα επίμαχα οχήματα είναι σαφώς και ρητώς η μεταφορά κατεψυγμένων (βαθείας καταψύξεως) βοείων και χοιρινών κρεάτων (Προσθήκη II Παραρτήματος «Δ» *ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΟΥ ΒΟΔΙΝΟΥ ΚΡΕΑΤΟΣ ΧΩΡΙΣ ΚΟΚΑΛΑ (ΒΑΘΕΙΑΣ ΚΑΤΑΨΥΞΕΩΣ), ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΟΥ ΧΟΙΡΙΝΟΥ ΚΡΕΑΤΟΣ (ΒΑΘΕΙΑΣ ΚΑΤΑΨΥΞΕΩΣ)* σκέψη 34), προς παράδοση από τον ανάδοχο σε πλείστα όσα γεωγραφικά σημεία της ..., της ... και του ... και δη εντός μιας κατά κανόνα και για τον ... εντός δύο ημερών από την σχετική παραγγελία της αναθέτουσας αρχής προς τον ανάδοχο (*ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Ε» της διακήρυξης με τον τίτλο ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΣΥΜΦΩΝΙΑΣ-ΠΛΑΙΣΙΟ / ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ Προσθήκη I Παραρτήματος «Ε» ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΣΥΜΦΩΝΙΑΣ ΠΛΑΙΣΙΟ Άρθρο 3°, Άρθρο 4°* σκέψη 34). Γίνεται μνεία ότι ως προς τη Κατηγορία 4 της διακήρυξης Κρέας Αιγοπροβάτων -προς προμήθεια σε ελάχιστες συγκριτικά ποσότητες- δεν

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

διακρίνεται στην διακήρυξη εάν πρόκειται περί κατεψυγμένου ή νωπού κρέατος. Συνεπώς, εν προκειμένω απαιτείται η προσκόμιση *Επικυρωμένων φωτοαντίγραφων των αδειών των οχημάτων, που εκδίδονται από την διεύθυνση κτηνιατρικής της οικείας Περιφέρειας, όπου και πιστοποιείται η καταλληλότητά τους* για την μεταφορά κατεψυγμένων και νωπών κρεάτων καθόσον αυτή ακριβώς είναι η *χρήση* για την οποία *προορίζονται* τα τρία τουλάχιστον απαιτούμενα φορτηγά. Περαιτέρω, σύμφωνα με την διακήρυξη, ως κριτήριο ποιοτικής επιλογής του αναδόχου απαιτείται ρητά να διαθέτει *Τουλάχιστον τρία (3) οχήματα ψυγεία, κατάλληλα για μεταφορά τροφίμων, στο πλαίσιο κάλυψης των αναγκών όλων των περιοχών* (άρθ. 11 της διακήρυξης σκέψη 34). Ασφαλώς, τα απαιτούμενα οχήματα δεν αρκεί απλώς να είναι κατάλληλα για την μεταφορά οποιουδήποτε τροφίμου καθόσον το αυτό άρθ. 11 παρ. 3. Α, παρ. 5. β της διακήρυξης παραπέμπει για την απόδειξη της καταλληλότητας ρητά στα ως άνω αναφερόμενα έγγραφα της *προσθήκης III παραρτήματος «Γ»* της διακήρυξης. Ήτοι ρητώς και σαφώς στην προσκόμιση τριών τουλάχιστον *Επικυρωμένων φωτοαντίγραφων των αδειών των οχημάτων, που εκδίδονται από την διεύθυνση κτηνιατρικής της οικείας Περιφέρειας, όπου και πιστοποιείται η καταλληλότητά τους για την χρήση που προορίζονται* ήτοι για την μεταφορά τόσο νωπών όσο και κατεψυγμένων κρεάτων. Στην διακήρυξη δεν διακρίνεται εάν απαιτείται συγκεκριμένος αριθμός οχημάτων κατάλληλων να μεταφέρουν νωπά και συγκεκριμένος αριθμός για κατεψυγμένα κρέατα. Συνεπώς, σύμφωνα με την λεκτική διατύπωση των οικείων ως άνω όρων της διακήρυξης, άπαντα και τα τρία απαιτούμενα κατ' ελάχιστον οχήματα πρέπει να είναι αρμοδίως πιστοποιημένα από την κτηνιατρική Δ/ση, για την καταλληλότητά τους να μεταφέρουν τόσο νωπά όσο και κατεψυγμένα κρέατα. Και τούτο δεδομένου ότι στην διακήρυξη προβλέπεται η μεταφορά και παράδοση σε συγκεκριμένους τόπους και χρόνους, ρητά τόσο κατεψυγμένων κρεάτων (βόειο, χοιρινό), όσο και εν γένει κρέατος αδιακρίτως νωπού ή/και κατεψυγμένου (αιγοπρόβειο) με τα συγκεκριμένα τουλάχιστον τρία οχήματα πιστοποιηθέντα συγκεκριμένα από την κτηνιατρική Δ/ση για τον σκοπό αυτό. Περαιτέρω, στην διακήρυξη δεν αναφέρεται ρητά ο χρόνος κατά τον οποίο απαιτείται να εκπληρώνεται η συγκεκριμένη απαίτηση ποιοτικής επιλογής, εφαρμοζομένου εν προκειμένω του ρητού άρθ. 104 του ν. 4412/2016

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

σύμφωνα με το οποίο η εκπλήρωση των ποιοτικών κριτηρίων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας ως ορίζονται στην διακήρυξη πρέπει να συντρέχει σωρευτικά και συντρεχόντως σε τρία συγκεκριμένα χρονικά σημεία δηλαδή, τόσο κατά την κατάθεση της προσφοράς όσο και κατά την κατάθεση των δικαιολογητικών κατακύρωσης όσο και κατά την υπογραφή της σύμβασης (σκέψη 31). Εξ άλλου και στην διακήρυξη ρητώς προβλέπεται ότι κάθε *διαγωνιζόμενος*, δηλαδή κάθε οικονομικός φορέας που καταθέτει προσφορά στον διαγωνισμό απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού του από την διαδικασία να εκπληρώνει το επίμαχο κριτήριο ποιοτικής επιλογής, ήτοι να διαθέτει 3 τουλάχιστον άδειες οχημάτων για την μεταφορά τόσο νωπών όσο και κατεψυγμένων κρεάτων πιστοποιημένες για τον σκοπό αυτό από την οικεία κτηνιατρική Δ/ση (άρθ. 11 παρ. 2 της διακήρυξης). Επί πλέον, ήδη κατά την κατάθεση των προσφορών, σύμφωνα με το ρητό άρθ. 2 παρ. 1 εδ. (1) και το άρθ. 79 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 34 και 27) άπαντες οι διαγωνιζόμενοι κλήθηκαν όπως δηλώσουν προαποδεικτικά στο ΕΕΕΣ τους ότι πράγματι εκπληρώνουν ήδη κατά τον χρόνο αυτό -και όχι μόνο μελλοντικά- το επίμαχο κριτήριο. Συγκεκριμένα η παρεμβαίνουσα δήλωσε προαποδεικτικά στο ΕΕΕΣ της, στο πεδίο Γ: *Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Μηχανήματα, εγκαταστάσεις και τεχνικός εξοπλισμός Ο οικονομικός φορέας θα έχει στη διάθεσή του τα ακόλουθα μηχανήματα, εγκαταστάσεις και τεχνικό εξοπλισμό για την εκτέλεση της σύμβασης: Παρακαλώ περιγράψτε ... 1 ΝΤΑΛΙΚΑ ΨΥΓΕΙΟ , 6 ΦΟΡΤΗΓΑ ΨΥΓΕΙΑ*, υπερπληρώντας έτσι -κατά δήλωση και κατά τον χρόνο τούτο- το τεθέν κριτήριο περί κατοχής 3 τουλάχιστον οχημάτων κατάλληλων για την εκτέλεση της σύμβασης ήτοι πιστοποιημένων δεόντως από την κτηνιατρική Δ/ση ως άνω αναλυτικά παρατίθεται. Περαιτέρω δεν αμφισβητείται ότι το επίμαχο κριτήριο οφείλεται να εκπληρώνεται και μάλιστα να αποδεικνύεται ότι εκπληρώνεται κατά τη κατάθεση της προσφοράς απαιτούμενης σχετικά της προσκόμισης αποδείξεων κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Κατά το εξεταζόμενο τούτο στάδιο, πλέον απαιτείται από τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει ρητώς και σαφώς τα επικυρωμένα αντίγραφα 3 τουλάχιστον οχημάτων κατάλληλων για μεταφορά τόσο κατεψυγμένων όσο και νωπών κρεάτων με πιστοποίηση της καταλληλότητας από την αρμόδια κτηνιατρική Δ/ση, σε ισχύ ήδη από το χρόνο κατάθεσης της προσφοράς, ως απαιτεί η διακήρυξη (όρος γ του

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «Γ» της διακήρυξης με τον τίτλο *ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΑ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ-ΥΠΟΔΕΙΓΜΑΤΑ Προσθήκη III Παραρτήματος «Γ» "ΦΑΚΕΛΟΣ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΜΟΝΟ ΓΙΑ ΤΟΝ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΦΟΡΕΑ ΣΤΟΝ ΟΠΟΙΟ ΠΡΟΚΕΙΤΑΙ ΝΑ ΚΑΤΑΚΥΡΩΘΕΙ Η ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ"*, άρθ. 9, 11 της διακήρυξης σκέψη 34), και ως απαιτεί ο νόμος (βλ. ΠΔ 40/1977 σκέψη 33 ρητά) προκειμένου για την μεταφορά κατεψυγμένων και νωπών κρεάτων. Για τους λόγους αυτούς, δεν αρκεί ούτε είναι παραδεκτή η προσκόμιση των προβλεπόμενων αδειών των οχημάτων οποτεδήποτε, με ισχύ αρχόμενη οποτεδήποτε, αλλά ρητώς και σαφώς απαιτείται όπως με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης κατατεθούν οι επίμαχες άδειες με ισχύ τουλάχιστον από τον χρόνο κατάθεσης του ΕΕΕΣ. Για τους λόγους αυτούς είναι απορριπτέοι ως αλυσιτελείς οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας ότι *Τα δηλωθέντα κατεχόμενα οχήματα ψυγεία* (της παρεμβαίνουσας) διαθέτουν σύστημα καταγραφής της θερμοκρασίας και της υγρασίας με δυνατότητα εκτύπωσης των δεδομένων *Η προσωρινή ανάδοχος εταιρεία έχει δε δηλώσει την αποδοχή χωρίς καμία μεταβολή, όλων των όρων της τεχνικής προδιαγραφής οι οποίοι αφορούν και στον τρόπο μεταφοράς των προς προμήθεια ειδών*. Και τούτο διότι τα ως άνω επικαλούμενα ούτε υποκαθιστούν ούτε συμπληρώνουν ούτε πολύ λιγότερο αποδεικνύουν την εκπλήρωση του εξεταζόμενου ποιοτικού κριτηρίου για το οποίο η διακήρυξη ρητώς και σαφώς απαιτεί την προσκόμιση ως δικαιολογητικό κατακύρωσης *τριών τουλάχιστον Επικυρωμένων φωτοαντίγραφων των αδειών των οχημάτων, που εκδίδονται από την διεύθυνση κτηνιατρικής της οικείας Περιφέρειας, όπου και πιστοποιείται η καταλληλότητά τους για την χρήση που προορίζονται* ήτοι για την μεταφορά τόσο κατεψυγμένων όσο και νωπών κρεάτων (βλ. εκτενώς παρατιθέμενοι παραπάνω και στην σκέψη 34 όροι της διακήρυξης).

40. Επειδή ως προκύπτει από τα έγγραφα της διαδικασίας ως βρίσκονται αναρτημένα στον ηλεκτρονικό του διαγωνισμού, η παρεμβαίνουσα κατέθεσε ήδη με την τεχνική της προσφορά την 18-10-2019, τρεις άδειες οχημάτων ήτοι των με αριθ. κυκλοφορίας ...26, ...26, αμφότερα με την ένδειξη *μεταφερόμενο είδος νωπά κρέατα*, χωρίς πιστοποίηση της κτηνιατρικής Δ/σης, και την άδεια κυκλοφορίας του με αριθ. ... οχήματος, χωρίς ένδειξη περί του μεταφερόμενου είδους, άπαντα χωρίς πιστοποίηση της κτηνιατρικής Δ/σης περί μεταφοράς κατεψυγμένων και νωπών κρεάτων. Εν συνεχεία, την

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

15-4-2020, μεταξύ των 30 δικαιολογητικών της κατακύρωσης (σκέψη 7), η παρεμβαίνουσα κατέθεσε i) Την με αριθ. πρωτ. ... Άδεια καταλληλότητας οχήματος Μεταφοράς Προϊόντων Ζ.Π (εννοείται Ζωικής Προέλευσης) της Γενικής Δ/σης Περιφερειακής Αγρ. Οικονομίας και Κτηνιατρικής Δ/ση Αγρ. Οικονομίας & Κτηνιατρικής ΠΕ ... Τμήμα Κτηνιατρικής, σχετικά με το υπ' αριθ. κυκλοφορίας ... ψυγείο αυτοδυνάμου ψύξεως με την ένδειξη **ΕΙΔΟΣ ΜΕΤΑΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΠΡΟΙΟΝΤΩΝ ΝΩΠΩΝ ΚΡΕΑΤΩΝ**, με ισχύ μέχρι την 21-2-2021 και ii) Την με αριθ. πρωτ. ... Άδεια καταλληλότητας οχήματος Μεταφοράς Προϊόντων Ζ.Π., της Γενικής Δ/σης Περιφερειακής Αγρ. Οικονομίας και Κτηνιατρικής Δ/ση Αγρ. Οικονομίας & Κτηνιατρικής ΠΕ ... Τμήμα Κτηνιατρικής, σχετικά με το υπ' αριθ. κυκλοφορίας ... όχημα, με τις ενδείξεις **ΕΙΔΟΣ ΟΧΗΜΑΤΟΣ ΚΛΕΙΣΤΟ ΙΣΟΘΕΡΜΙΚΟ ΕΙΔΟΣ ΜΕΤΑΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΠΡΟΙΟΝΤΩΝ ΝΩΠΩΝ ΚΡΕΑΤΩΝ**, με ισχύ μέχρι την 21-2-2021 και iii) Την με αριθ. πρωτ. ... Άδεια καταλληλότητας οχήματος Μεταφοράς Προϊόντων Ζ.Π., της Γενικής Δ/σης Περιφερειακής Αγρ. Οικονομίας και Κτηνιατρικής Δ/ση Αγρ. Οικονομίας & Κτηνιατρικής ΠΕ ... Τμήμα Κτηνιατρικής, σχετικά με το υπ' αριθ. κυκλοφορίας ... όχημα, με τις ενδείξεις **ΕΙΔΟΣ ΟΧΗΜΑΤΟΣ ΨΥΓΕΙΟ ΑΥΤΟΔΥΝΑΜΟΥ ΨΥΞΕΩΣ ΕΙΔΟΣ ΜΕΤΑΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΠΡΟΙΟΝΤΩΝ ΝΩΠΩΝ & ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ ΚΡΕΑΤΩΝ**, με ισχύ μέχρι την 21-2-2021, και iv) Την με αριθ. πρωτ. ... Άδεια καταλληλότητας οχήματος Μεταφοράς Προϊόντων Ζ.Π., της Γενικής Δ/σης Περιφερειακής Αγρ. Οικονομίας και Κτηνιατρικής Δ/ση Αγρ. Οικονομίας & Κτηνιατρικής ΠΕ ... Τμήμα Κτηνιατρικής, σχετικά με το υπ' αριθ. κυκλοφορίας ... όχημα, με τις ενδείξεις **ΕΙΔΟΣ ΟΧΗΜΑΤΟΣ ΨΥΓΕΙΟ ΑΥΤΟΔΥΝΑΜΟΥ ΨΥΞΕΩΣ ΕΙΔΟΣ ΜΕΤΑΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΠΡΟΙΟΝΤΩΝ ΝΩΠΩΝ ΚΡΕΑΤΩΝ**, με ισχύ μέχρι την 31-10-2020. Προσκομίστηκαν επίσης τα Υπηρεσιακά Αντίγραφα Αδείας Κυκλοφορίας των οχημάτων με αριθ. κυκλοφορίας ..., ... με τις αυτές ως άνω ενδείξεις σχετικά με την μεταφορά νωπών κρεάτων. Επίσης προσκομίστηκαν οι Άδειες Κυκλοφορίας των οχημάτων με αριθ. κυκλοφορίας ..., και ... χωρίς ένδειξη περί μεταφερομένου προϊόντος. Από τα στοιχεία της ηλεκτρονικής διαγωνιστικής διαδικασίας δεν προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα κατέθεσε οποιοδήποτε άλλο δικαιολογητικό σχετικά με την εκπλήρωση του επίμαχου ποιοτικού κριτηρίου επαγγελματικής και τεχνικής ικανότητας. Συνεπώς όπως βάσιμα αναφέρει η προσφεύγουσα, η προσφορά της

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί καθόσον δεν περιέλαβε στα δικαιολογητικά της κατακύρωσης τα απαιτούμενα επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς τρία τουλάχιστον *Επικυρωμένα φωτοαντίγραφα των αδειών των οχημάτων, που εκδίδονται από την διεύθυνση κτηνιατρικής της οικείας Περιφέρειας, όπου και πιστοποιείται η καταλληλότητά τους για την χρήση που προορίζονται* ήτοι για την μεταφορά τόσο νωπών όσο και κατεψυγμένων κρεάτων (βλ. εκτενώς σκέψη 39), απορριπτομένων ως αβασίμων των αντίθετων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας. Γίνεται μνεία ότι ούτε η μία προσκομισθείσα πιστοποίηση περί μεταφοράς νωπών και κατεψυγμένων κρεάτων με το όχημα υπ' αριθ. ... αποδεικνύει την εκπλήρωση του απαιτούμενου κριτηρίου ποιοτικής επιλογής, δεδομένου ότι η πιστοποίηση αυτή ισχύει από την 21-2-2020 -οπότε εκδόθηκε- μέχρι την 21-2-2021 -ήτοι για ένα χρόνο ως ο νόμος ορίζει σκέψη 33), και συνεπώς δεν προκύπτει η εκπλήρωση του κριτηρίου κατά την κατάθεση της προσφοράς την 18-10-2019. Εξ άλλου, σε καμμία περίπτωση η πιστοποίηση από την κτηνιατρική υπηρεσία στις λοιπές ως άνω προσκομισθείσες άδειες περί μεταφοράς *νωπών κρεάτων* δεν ισοδυναμεί με πιστοποίηση περί καταλληλότητας μεταφοράς και κατεψυγμένων κρεάτων. Τούτο προκύπτει ρητώς i) Τόσο από τις διατάξεις της διακήρυξης η οποία απαιτεί την προσκόμιση κτηνιατρικής πιστοποίησης για την καταλληλότητα του οχήματος όπως μεταφέρει συγκεκριμένα αμφότερα τόσο κατεψυγμένα προϊόντα (βόειο και χοιρινό κρέας) όσο και νωπά (αιγοπρόβειο κρέας αδιακρίτως νωπό ή κατεψυγμένο), ii) Όσο και από τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας (σκέψη 33) καθόσον ως προβλέπεται : *Εις την περίπτωσιν καθ' ήν εις έν όχημα χορηγείται άδεια μεταφοράς νωπών κρεάτων και μη υφισταμένων καταλληλοτέρων μεταφορικών μέσων, θέλει χορηγηθεί εις το όχημα τούτο και δικαίωμα μεταφοράς ετέρων τροφίμων ως Κατεψυγμένων κρεάτων..., τούτο θέλει αναγραφεί εις τας παρατηρήσεις.* Συνεπώς, σύμφωνα με τον νόμο για την πιστοποίηση της καταλληλότητας μεταφοράς κατεψυγμένου κρέατος απαιτείται σαφώς η σχετική ειδική αναγραφή περί πιστοποίησης μεταφοράς κατεψυγμένου κρέατος, μη εξαρκούσης της αναγραφής περί καταλληλότητας μόνον νωπού κρέατος. Γίνεται μνεία ότι μετά την κατάθεση της υπό εξέταση προσφυγής και δη την 29-6-2020 η παρεμβαίνουσα κοινοποίησε προς την αναθέτουσα αρχή μέσω της *επικοινωνίας* τα εξής έγγραφα: i) Την με αριθ.

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

πρωτ. ... Άδεια καταλληλότητας οχήματος Μεταφοράς Προϊόντων Ζ.Π., της Γενικής Δ/σης Περιφερειακής Αγρ. Οικονομίας και Κτηνιατρικής Δ/ση Αγρ. Οικονομίας & Κτηνιατρικής ΠΕ ... Τμήμα Κτηνιατρικής, σχετικά με το υπ' αριθ. κυκλοφορίας ... όχημα, με τις ενδείξεις ΕΙΔΟΣ ΟΧΗΜΑΤΟΣ ΨΥΓΕΙΟΚΑΤΑΨΥΚΤΗΣ ΕΙΔΟΣ ΜΕΤΑΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΠΡΟΙΟΝΤΩΝ ΝΩΠΩΝ & ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ ΚΡΕΑΤΩΝ, με ισχύ μέχρι την 12-6-2021, και ii) Την με αριθ. πρωτ. ... Άδεια καταλληλότητας οχήματος Μεταφοράς Προϊόντων Ζ.Π., της Γενικής Δ/σης Περιφερειακής Αγρ. Οικονομίας και Κτηνιατρικής Δ/ση Αγρ. Οικονομίας & Κτηνιατρικής ΠΕ ... Τμήμα Κτηνιατρικής, σχετικά με το υπ' αριθ. κυκλοφορίας ... όχημα, με τις ενδείξεις ΕΙΔΟΣ ΟΧΗΜΑΤΟΣ ΨΥΓΕΙΟΚΑΤΑΨΥΚΤΗΣ ΕΙΔΟΣ ΜΕΤΑΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΠΡΟΙΟΝΤΩΝ ΝΩΠΩΝ & ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ ΚΡΕΑΤΩΝ, με ισχύ μέχρι την 5-6-2021, και iii) Την με αριθ. πρωτ. ... Άδεια καταλληλότητας οχήματος Μεταφοράς Προϊόντων Ζ.Π., της Γενικής Δ/σης Περιφερειακής Αγρ. Οικονομίας και Κτηνιατρικής Δ/ση Αγρ. Οικονομίας & Κτηνιατρικής ΠΕ ... Τμήμα Κτηνιατρικής, σχετικά με το υπ' αριθ. κυκλοφορίας ... όχημα, με τις ενδείξεις ΕΙΔΟΣ ΟΧΗΜΑΤΟΣ ΨΥΓΕΙΟΚΑΤΑΨΥΚΤΗΣ ΕΙΔΟΣ ΜΕΤΑΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΠΡΟΙΟΝΤΩΝ ΝΩΠΩΝ & ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ ΚΡΕΑΤΩΝ, με ισχύ μέχρι την 12-6-2021, και iv) Την με αριθ. πρωτ. ... Βεβαίωση της Γενικής Δ/σης Περιφερειακής Αγρ. Οικονομίας και Κτηνιατρικής Δ/ση Αγρ. Οικονομίας & Κτηνιατρικής ΠΕ ... Τμήμα Κτηνιατρικής ότι Τα οχήματα ψυγεία με αριθμό κυκλοφορίας ..., ... & ... είναι ψυγειοκαταψύκτες και μπορούν να μεταφέρουν νωπά και κατεψυγμένα κρέατα. Το έγγραφο τούτο προσκομίζεται μετ' επικλήσεως και με την παρέμβαση. Όμως άπαντα τα ως άνω έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται ότι η παρεμβαίνουσα μετά από την κατάθεση των δικαιολογητικών της κατακύρωσης την και αυθημερόν με την κατακύρωση στην ίδια της προμήθειας, με την προσβαλλόμενη απόφαση της 12-6-2020, έλαβε αρμόδιες πιστοποιήσεις καταλληλότητας, τις οποίες κοινοποίησε απαραδέκτως, εκτός διαδικασίας, αυτοβούλως και χωρίς δικαίωμα από τον νόμο ή την διακήρυξη, και ως εκ τούτου δεν λαμβάνονται υπ' όψιν και δεν αξιολογούνται. Περαιτέρω, τα ως άνω έγγραφα κατατέθηκαν και αλυσιτελώς δεδομένου ότι δεν αποδεικνύουν την απαιτούμενη καταλληλότητα των οχημάτων ούτε κατά τον χρόνο κατάθεσης της προσφοράς, ούτε κατά τον χρόνο κατάθεσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ως ο νόμος απαιτεί προκειμένου να χωρήσει

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

παραδεκτά η κατακύρωση της προμήθειας στην παρεμβαίνουσα (άρθ. 104 του ν. 4412/2016 και σκέψη 39 εκτενώς). Επομένως για όλους τους παραπάνω λόγους πρέπει να γίνει δεκτός ο πρώτος λόγος της προσφυγής και το αίτημα της προσφυγής, να απορριφθεί ο πρώτος λόγος της παρέμβασης και το αίτημα της παρέμβασης, και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση που έκανε δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας και την ανακήρυξε οριστική ανάδοχο, ενώ η προσφορά της έπρεπε να απορριφθεί σύμφωνα με τα άρθ. 18, 53, 71, 75, 79, 80 παρ. 9, 91, 103, 104 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 21-25 και 27-31 32, 39 αντίστοιχα), και τα άρθ. 9 παρ. στ και άρθ. 11 της διακήρυξης (σκέψη 34) κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής και σύμφωνα με τις αρχές της νομιμότητας της διαφάνειας και της τυπικότητας (σκέψεις 35-38, βλ. και *ad hoc* περί πιστοποιήσεων οχημάτων από την κτηνιατρική Δ/ση σε ΑΕΠΠ 193/2019 Εισηγήτρια Ι. Θεμελή) επειδή δεν απεδείχθη ότι πληροί -ούτε κατά τον χρόνο κατάθεσης της προσφοράς ούτε κατά τον χρόνο κατάθεσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης- το τεθέν απαράβατο επί ποινή αποκλεισμού ποιοτικό κριτήριο επιλογής επαγγελματικής και τεχνικής ικανότητας, καθώς δεν προσκόμισε πιστοποιήσεις καταλληλότητας από την κτηνιατρική υπηρεσία τουλάχιστον τριών οχημάτων μεταφοράς και διανομής κατεψυγμένων και νωπών κρεάτων, και προσκρούει στα ρητά και απαράβατα άρθ. 9, 11 παρ. 3, παρ. 5 εδ. β, Προσθήκη ΙΙΙ Παραρτήματος «Γ» παρ. (5) εδ. β, γ της διακήρυξης (σκέψη 33), και στις διατάξεις του ΠΔ 40/1977 (σκέψη 33).

41. Επειδή τα παραπάνω αναφερόμενα (σκέψη 39, 40) παρέχουν αυτοτελές αιτιολογικό έρεισμα ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης και αποδοχής του αιτήματος της προσφυγής και συνεπώς η εξέταση των έτερων λόγων της προσφυγής παρέλκει ως αλυσιτελής (ΕΑ ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007, 227, 83/2013, 344/2017, 102/2015, 82/2014, ΔΕφΑΘ 514/2014 (ΑΝΑΣΤ), 239/2019, 841/2012 (ΑΣΦ), ΔΕφΘεσ/νικης 83/2019 κ.α.) Και τούτο μάλιστα, ανεξαρτήτως της βασιμότητας και του δεύτερου λόγου της προσφυγής, δεδομένου ότι δεν απεδείχθη ούτε ότι η παρεμβαίνουσα εκπληρώνει το τεθέν χρηματοοικονομικό κριτήριο επιλογής καθόσον δεν έχει προσκομιστεί με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης την απαιτούμενη υπεύθυνη δήλωση με το ποσόν του ειδικού κύκλου εργασιών

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

της. Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθ. 11 παρ. 4 και το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Γ» ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΑ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ-ΥΠΟΔΕΙΓΜΑΤΑ ... Προσθήκη III Παραρτήματος «Γ» "ΦΑΚΕΛΟΣ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΜΟΝΟ ΓΙΑ ΤΟΝ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΦΟΡΕΑ ΣΤΟΝ ΟΠΟΙΟ ΠΡΟΚΕΙΤΑΙ ΝΑ ΚΑΤΑΚΥΡΩΘΕΙ Η ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ" της διακήρυξης (σκέψη 34), για την απόδειξη της χρηματοοικονομικής του επάρκειας, ο προσωρινός ανάδοχος απαιτείται να προσκομίσει -μεταξύ άλλων- σωρευτικά και α) Οικονομικές καταστάσεις παραγράφου β) Μέρους I παραρτήματος XII προσαρτήματος Α' του Ν.4412/16. (β) Δήλωση παραγράφου γ) Μέρους I παραρτήματος XII προσαρτήματος Α' του Ν.4412/16, περί του ολικού ύψους του κύκλου εργασιών της εταιρείας στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί αντικείμενο της συμφωνίας - πλαίσιο, του οποίου ο μέσος όρος των δύο (2) τελευταίων ετών θα πρέπει να είναι τουλάχιστον ίσος με το 50% του ύψους της αξίας της προσφοράς του. Συνεπώς όσον αφορά στο ακριβές περιεχόμενο της απαιτούμενης υπεύθυνης δήλωσης υπό στοιχείο β) ως άνω, και εφόσον η διακήρυξη ενσωματώνει με ευθεία παραπομπή-αναφορά τις διατάξεις του Μέρους I παραρτήματος XII προσαρτήματος Α' του Ν.4412/16, απαιτείται να προσκομισθεί : γ) δήλωση περί του ολικού ύψους του κύκλου εργασιών, κατά περίπτωση του κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί αντικείμενο της σύμβασης (σκέψη 26), ως άλλως τε και αυτολεξί αναφέρεται και στη Προσθήκη III Παραρτήματος «Γ» της διακήρυξης. Ως προκύπτει από τα στοιχεία της ηλεκτρονικής διαδικασίας όπως βρίσκονται αναρτημένα στο ΕΣΗΔΗΣ, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε χρηματοοικονομικές καταστάσεις της ετών 2016, 2017 και 2018, από τις οποίες αποδεικνύεται ο κύκλος των πωλήσεων για τα αντίστοιχα έτη, όπου -ασφαλώς- δεν διακρίνεται το ύψος του κύκλου εργασιών της εταιρείας στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί αντικείμενο της συμφωνίας – πλαίσιο ήτοι το ύψος των πωλήσεων κατεψυγμένων βοείων και χοιρινών κρεάτων και αιγοπρόβειων κρεάτων. Περαιτέρω η παρεμβαίνουσα προσκόμισε την από 15-4-2020 υπεύθυνη δήλωση με το εξής περιεχόμενο «... Ο μέσος όρος των δύο τελευταίων ετών του κύκλου εργασιών της εταιρείας στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί αντικείμενο της συμφωνίας-πλαίσιο ξεπερνάει το 50% του ύψους της αξίας προσφοράς μου» Ωστόσο από την σαφή λεκτική διατύπωση της διακήρυξης ως άνω, απαιτείται να δηλωθεί το ολικό ύψος του κύκλου εργασιών της

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

εταιρείας στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί αντικείμενο της συμφωνίας – πλαίσιο, και μάλιστα το ποσόν των δύο τελευταίων ετών έτσι να προκύπτει ότι ο μέσος όρος των δύο (2) τελευταίων ετών είναι τουλάχιστον ίσος με το 50% του ύψους της αξίας της προσφοράς. Συνεπώς το ελάχιστο απαιτούμενο περιεχόμενο της υπεύθυνης δήλωσης συνίσταται στην δήλωση του πραγματικού ποσού αυτού κάθε αυτού του κύκλου εργασιών της εταιρείας στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί το αντικείμενο της συμφωνίας – πλαίσιο, και όχι αντ' αυτού οποιαδήποτε αξιολογική κρίση εάν το ποσόν αυτό κατά μέσο όρο είναι ίσο μικρότερο ή μεγαλύτερο της αξίας της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου. Ως προκύπτει από την ως άνω υπεύθυνη δήλωση δεν δηλώθηκε το επίμαχο ποσόν από την παρεμβαίνουσα, ούτε προκύπτει από τυχόν άλλο στοιχείο της προσφοράς το ποσόν του κύκλου εργασιών της εταιρείας στον τομέα δραστηριοτήτων, ώστε να μπορεί να κριθεί εάν εκπληρώνει ή όχι το χρηματοοικονομικό κριτήριο ανάθεσης ήτοι εάν ο μέσος όρος των δύο (2) τελευταίων ετών είναι τουλάχιστον ίσος με το 50% του ύψους της αξίας της προσφοράς του. Για τον λόγο αυτό είναι αλυσιτελής ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής και της παρέμβασης ότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλλε οικονομικές καταστάσεις ετών 2016, 2017 και 2018 στις οποίες αναφέρεται ρητά ο κύκλος εργασιών της για κάθε προαναφερόμενο έτος από όπου και συνάγεται με ευχέρεια ο μέσος όρος του κύκλου εργασιών των δύο (2) τελευταίων ετών καθώς και ότι αυτός είναι τουλάχιστον ίσος με το 50% του ύψους της αξίας της προσφοράς της εταιρείας. Διότι εν προκειμένω, η διακήρυξη δεν θέτει χρηματοοικονομικό κριτήριο ως προς τον εν γένει κύκλο εργασιών (πωλήσεις) ο οποίος και προκύπτει από τις χρηματοοικονομικές καταστάσεις. Αλλά απαιτεί την δήλωση του ποσού του κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί το αντικείμενο της συμφωνίας – πλαίσιο, ήτοι την δήλωση του ειδικού κύκλου εργασιών, ο οποίος δεν προκύπτει από τις προσκομισθείσες χρηματοοικονομικές καταστάσεις. Ο ειδικός κύκλος εργασιών δεν προκύπτει ούτε και από την υπεύθυνη δήλωση της παρεμβαίνουσας η οποία όφειλε ρητά να μνημονεύσει το ποσόν ειδικά των πωλήσεων στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί το αντικείμενο της συμφωνίας – πλαίσιο. Επίσης αβασίμως αναφέρεται η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα στο ΕΕΕΣ της, καθόσον στο παρόν στάδιο της διαδικασίας το ΕΕΕΣ δεν συνιστά απόδειξη αλλά αντίθετα απαιτείται η απόδειξη όσων

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

προαποδεικτικά δηλώθηκαν στο ΕΕΕΣ ακριβώς με την προσκόμιση του συγκεκριμένου αποδεικτικού μέσου που ορίζει η διακήρυξη και δη υπεύθυνης δήλωσης με το συγκεκριμένο ως άνω ποσόν του ειδικού κύκλου εργασιών (πωλήσεων) (άρθ. 79, 80, 103, 104, παράγραφος γ) Μέρους Ι παραρτήματος XII προσαρτήματος Α' του Ν.4412/16 του ν. 4412/2016 σκέψεις 27-31, 26 αντίστοιχα και άρθ. 2 παρ. 1 εδ. (1), άρθ. 9, 11, Προσθήκη ΙΙΙ Παραρτήματος «Γ» της διακήρυξης παρ. (4) εδ. (β). Περαιτέρω αλυσιτελώς επικαλείται η αναθέτουσα αρχή, τις δηλώσεις της παρεμβαίνουσας στο ΕΕΕΣ που κατέθεσε καθόσον ακόμη και στο ΕΕΕΣ της δήλωσε μόνον τον γενικό κύκλο των εργασιών της και όχι το κύκλο εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί το αντικείμενο της συμφωνίας – πλαίσιο. Επομένως είναι βάσιμος και ο δεύτερος λόγος της προσφυγής και πρέπει να γίνει δεκτό το αίτημα της προσφυγής, να απορριφθεί ο δεύτερος λόγος της παρέμβασης και το αίτημα της παρέμβασης, και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση που έκανε δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας και την ανακήρυξε οριστική ανάδοχο, ενώ η προσφορά της έπρεπε να απορριφθεί σύμφωνα με τα άρθ. 18, 53, 71, 75, 79, 80 παρ. 9, 91, 103, 104 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 21-25 και 27-31 32, 39 αντίστοιχα), και τα άρθ. 9 παρ. στ και άρθ. 11 της διακήρυξης (σκέψη 34) κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής και σύμφωνα με τις αρχές της νομιμότητας της διαφάνειας και της τυπικότητας (σκέψεις 35-38) επειδή δεν απεδείχθη ότι πληροί το τεθέν απαράβατο επί ποινή αποκλεισμού ποιοτικό κριτήριο επιλογής περί χρηματοοικονομικής επάρκειας, καθώς δεν προσκόμισε την απαιτούμενη υπεύθυνη δήλωση περί του ολικού ύψους του κύκλου εργασιών της εταιρείας στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί αντικείμενο της συμφωνίας - πλαίσιο, του οποίου ο μέσος όρος των δύο (2) τελευταίων ετών να είναι τουλάχιστον ίσος με το 50% του ύψους της αξίας της προσφοράς, και προσκρούει στα ρητά και απαράβατα άρθ. 9, 11, Προσθήκη ΙΙΙ Παραρτήματος «Γ» παρ. (4) εδ. β της διακήρυξης (σκέψη 34) και στη παρ. γ) Μέρους Ι παραρτήματος XII προσαρτήματος Α' του Ν.4412/16 (σκέψη 26).

42. Επειδή τα παραπάνω αναφερόμενα (σκέψεις 39-40, 41) παρέχουν έκαστο αυτοτελές αιτιολογικό έρεισμα ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης και αποδοχής του αιτήματος της προσφυγής και συνεπώς η εξέταση των έτερων λόγων της προσφυγής παρέλκει ως αλυσιτελής (ΕΑ ΣΤΕ

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007, 227, 83/2013, 344/2017, 102/2015, 82/2014, ΔΕφΑΘ 514/2014 (ΑΝΑΣΤ), 239/2019, 841/2012 (ΑΣΦ), ΔΕφΘεσ/νικης 83/2019 κ.α.) Και τούτο μάλιστα ανεξαρτήτως της βασιμότητας και του τρίτου λόγου της προσφυγής, δεδομένου ότι ως βάσιμα αναφέρεται, δεν απεδείχθη ούτε ότι η παρεμβαίνουσα εκπληρώνει το τεθέν κριτήριο επιλογής τεχνικής ικανότητας καθόσον δεν έχει προσκομιστεί με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης το απαιτούμενο αποδεικτικό πρότερης εμπειρίας. Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρ. 11 παρ. 5 και το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Γ» ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΑ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ-ΥΠΟΔΕΙΓΜΑΤΑ ... Προσθήκη III Παραρτήματος «Γ» "ΦΑΚΕΛΟΣ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΜΟΝΟ ΓΙΑ ΤΟΝ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΦΟΡΕΑ ΣΤΟΝ ΟΠΟΙΟ ΠΡΟΚΕΙΤΑΙ ΝΑ ΚΑΤΑΚΥΡΩΘΕΙ Η ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ" της διακήρυξης (σκέψη 34), για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, ο προσωρινός ανάδοχος απαιτείται να προσκομίσει Κατάλογο παραγράφου α) ή) Μέρους II παραρτήματος XII προσαρτήματος Α' του Ν.4412/16. Συνεπώς όσον αφορά στο ακριβές περιεχόμενο της απαιτούμενου καταλόγου ως άνω, και εφόσον η διακήρυξη ενσωματώνει με ευθεία παραπομπή-αναφορά τις διατάξεις της παρ. α) ή) του Μέρους II παραρτήματος XII προσαρτήματος Α' του Ν.4412/16, (σκέψη 26) απαιτείται να προσκομιστεί : κατάλογος των κυριότερων παραδόσεων ή των κυριότερων υπηρεσιών που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία τριετία, κατά μέγιστο όριο, με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη. Ως προκύπτει από τα στοιχεία της ηλεκτρονικής διαδικασίας όπως βρίσκονται αναρτημένα στο ΕΣΗΔΗΣ, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε ως δικαιολογητικό κατακύρωσης τον από 15-4-2020 Κατάλογο κυριότερων παραδόσεων... σε δημόσιους φορείς την τελευταία 3ετία σε συναφείς προμήθειες με το εξής περιεχόμενο «... ΣΥΜΒΑΣΗ ... (18/4/19) ΚΤΨ ΑΡΝΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗ ... (3/4/19) ΝΩΠΑ ΚΡΕΑΤΑ ΣΥΜΒΑΣΗ ... (27/9/18) ΚΤΨ ΚΡΕΑΤΑ ΣΥΜΒΑΣΗ ... (28/3/18) ΝΩΠΑ ΚΡΕΑΤΑ ... ΣΥΜΒΑΣΗ ... ΝΩΠΑ ΚΡΕΑΤΑ ΣΥΜΒΑΣΗ ... (5/7/19)ΚΡΕΑΤΙΚΑ ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΝΩΠΑ ΣΥΜΒΑΣΗ ... (8/7/19) ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΚΟΤΟΠΟΥΛΟΥ-ΓΑΛΟΠΟΥΛΑΣ ΝΩΠΑ ... ΣΥΜΒΑΣΗ ... (9/5/19) ΝΩΠΑ & ΚΤΨ ΜΟΣΧΑΡΙΣΙΑ ΚΡΕΑΤΑ». Ωστόσο στον κατάλογο αυτό δεν ανευρίσκεται αναφορά του αντίστοιχου ποσού εκάστης σύμβασης, ως ρητώς και σαφώς απαιτείται ως ελάχιστο περιεχόμενο του επίμαχου

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

καταλόγου από την διακήρυξη και τον νόμο, ούτε προκύπτει από τυχόν άλλο στοιχείο της προσφοράς το αντίστοιχο ανά δηλούμενη σύμβαση ποσόν. Για τον λόγο αυτό είναι αλυσιτελής ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλλε δικαιολογητικά από τα οποία αποδεικνύεται η κατοχή κατάλληλων ψυκτικών θαλάμων, κατάλληλων Οχημάτων ψυγείων, απασχολούμενου προσωπικού. Και τούτο διότι εν προκειμένω δεν αμφισβητείται η προσκόμιση των επικαλούμενων δικαιολογητικών, τα οποία εξ άλλου συνιστούν διακεκριμένα και χωριστά δικαιολογητικά τα οποία απαιτούνται σωρευτικά και όχι εναλλακτικά με τον επίμαχο κατάλογο προηγούμενων παραδόσεων για την απόδειξη της επαγγελματικής και τεχνικής ικανότητας. Επίσης αβασίμως αναφέρεται η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα στο ΕΕΕΣ της, καθόσον στο παρόν στάδιο της διαδικασίας το ΕΕΕΣ δεν συνιστά απόδειξη αλλά αντίθετα απαιτείται η απόδειξη όσων προαποδεικτικά δηλώθηκαν στο ΕΕΕΣ ακριβώς με την προσκόμιση των συγκεκριμένων αποδεικτικών μέσων που ορίζει η διακήρυξη, και εν προκειμένω με τον επίμαχο κατάλογο προηγούμενων παραδόσεων με αναφορά των αντίστοιχων ποσών ανά σύμβαση (άρθ. 79, 80, 103, 104, παρ. α) ii) Μέρους II παραρτήματος XII προσαρτήματος Α' του Ν.4412/16 του ν. 4412/2016 σκέψεις 27-31, 26 αντίστοιχα και άρθ. 2 παρ. 1 εδ. (1), άρθ. 9, 11, Προσθήκη III Παραρτήματος «Γ» της διακήρυξης). Επί πλέον ως βάσιμα αναφέρει η προσφεύγουσα συντρέχει και έτερος λόγος απόρριψης της προσφοράς δεδομένου ότι όχι μόνον δεν προέκυψαν από τον ως άνω κατάλογο παραδόσεων τα ποσά των εκεί δηλούμενων συμβάσεων, αλλά επί πλέον οι δηλούμενες στον κατάλογο συμβάσεις δεν αντιστοιχίζονται με τις συμβάσεις που δήλωσε η παρεμβαίνουσα στο ΕΕΕΣ της. Συγκεκριμένα, στο πεδίο Γ: *Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Ο οικονομικός φορέας πρέπει να παράσχει πληροφορίες μόνον όταν τα σχετικά κριτήρια επιλογής έχουν προσδιοριστεί από την αναθέτουσα αρχή ή τον αναθέτοντα φορέα στη σχετική προκήρυξη/γνωστοποίηση ή στα έγγραφα της διαδικασίας σύναψης σύμβασης που αναφέρονται στην προκήρυξη /γνωστοποίηση. Για τις συμβάσεις προμηθειών: παραδόσεις είδους που έχει προσδιοριστεί Μόνο για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών: Κατά τη διάρκεια της περιόδου αναφοράς, ο οικονομικός φορέας έχει προβεί στις ακόλουθες κυριότερες παραδόσεις του είδους που έχει προσδιοριστεί: Κατά τη σύνταξη του σχετικού καταλόγου*

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

αναφέρετε τα ποσά, τις ημερομηνίες και τους δημόσιους ή ιδιωτικούς παραλήπτες του ΕΕΕΣ που κατέθεσε η παρεμβαίνουσα δηλώθηκε « ... Ποσό 71568 EUR Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης 30.11.2018 - 29.11.2019 Αποδέκτες ... Περιγραφή ΣΥΜΒΑΣΗ Νο ... ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΝΩΠΩΝ ΚΑΙ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ ΚΟΤΟΠΟΥΛΩΝ ΠΡΟΣ ΚΑΛΥΨΗ ΑΝΑΓΚΩΝ ΤΡΟΦΟΔΟΣΙΑΣ ...ΚΑΙ ... Ποσό 23622.94 EUR Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης 08.07.2019 - 12.07.2019 Αποδέκτες ... Περιγραφή ΣΥΜΒΑΣΗ Νο ... ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΝΩΠΩΝ ΚΑΙ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ ΜΟΣΧΑΡΙΣΙΩΝ ΚΡΕΑΤΩΝ ΠΡΟΣ ΚΑΛΥΨΗ ΑΝΑΓΚΩΝ ΤΡΟΦΟΔΟΣΙΑΣ ... ΚΑΙ ... Ποσό 59740 EUR Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης 14.06.2019 - 14.06.2020 Αποδέκτες ... Περιγραφή ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ Ποσό 71568 EUR Ημερομηνία Έναρξης - Ημερομηνία Λήξης 30.11.2018 - 29.11.2019 Αποδέκτες ...» Από την αντιπαραβολή του ΕΕΕΣ με τον υποβληθέντα ως δικαιολογητικό κατακύρωσης κατάλογο παραδόσεων, δεν προκύπτει αντιστοίχιση των εκατέρωθεν δηλωμένων συμβάσεων παρά τα αντίθετα που ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα. Επίσης αβασίμως ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα ότι τα οικονομικά στοιχεία των συμβάσεων που δήλωσε στον υποβληθέντα κατάλογο παραδόσεων είναι προσβάσιμα, από την αναθέτουσα αρχή. Και τούτο καθόσον δεν προβλέπεται ούτε η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι ο προσωρινός ανάδοχος δικαιούται να διαφοροποιεί κατά την κρίση του το περιεχόμενο του προβλεπομένου καταλόγου παραδόσεων αναλόγως με το τι θεωρεί ο ίδιος γνωστό ή όχι, στην αναθέτουσα αρχή. Επομένως είναι βάσιμος και ο τρίτος λόγος της προσφυγής και πρέπει να γίνει δεκτό το αίτημα της προσφυγής, να απορριφθεί ο τρίτος λόγος της παρέμβασης και το αίτημα της παρέμβασης, και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση που έκανε δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας και την ανακήρυξε οριστική ανάδοχο, ενώ αντίθετα η προσφορά της έπρεπε να απορριφθεί σύμφωνα με τα άρθ. 18, 53, 71, 75, 79, 80 παρ. 9, 91, 103, 104 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 21-25 και 27-31 32, 39 αντίστοιχα), και τα άρθ. 9 παρ. στ και άρθ. 11 της διακήρυξης (σκέψη 34) κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής και σύμφωνα με τις αρχές της νομιμότητας της διαφάνειας και της τυπικότητας (σκέψεις 35-38) επειδή δεν απεδείχθη ότι πληροί το τεθέν απαραίτητο επί ποινή αποκλεισμού ποιοτικό κριτήριο

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

επιλογής περί τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, καθώς δεν προσκόμισε τον απαιτούμενο κατάλογο παραδόσεων με αναφορά των αντιστοίχων ποσών των δηλουμένων παραδόσεων, και προσκρούει στα ρητά και απαραβάτα άρθ. 9, 11, Προσθήκη ΙΙΙ Παραρτήματος «Γ» παρ. (4) εδ. β της διακήρυξης (σκέψη 34) και παρ. α) ιι) Μέρους ΙΙ παραρτήματος ΧΙΙ προσαρτήματος Α' του Ν.4412/16 του ν. 4412/2016 (σκέψη 26).

43. Επειδή τα παραπάνω αναφερόμενα (σκέψεις 39-40, 41, 42) παρέχουν έκαστο αυτοτελές αιτιολογικό έρεισμα ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης και αποδοχής του αιτήματος της προσφυγής και συνεπώς η εξέταση των έτερων λόγων της προσφυγής παρέλκει ως αλυσιτελής (ΕΑ ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007, 227, 83/2013, 344/2017, 102/2015, 82/2014, ΔΕφΑΘ 514/2014 (ΑΝΑΣΤ), 239/2019, 841/2012 (ΑΣΦ), ΔΕφΘεσ/νικης 83/2019 κ.α.) Και τούτο μάλιστα, ανεξαρτήτως της βασιμότητας και του τέταρτου λόγου της προσφυγής, δεδομένου ότι ως βάσιμα αναφέρεται, τα νεότερα δικαιολογητικά κατακύρωσης, υποβληθέντα μετά την λήξη της αρχικής 10ήμερης προθεσμίας, -κατόπιν σχετικού αιτήματος της αναθέτουσας αρχής- (σκέψη 7), δεν γνωστοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα ως διαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας. Συγκεκριμένα, προκύπτει από τα έγγραφα της διαδικασίας όπως βρίσκονται αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, και ρητά αποδέχεται τόσο η παρεμβαίνουσα όσο και η αναθέτουσα αρχή, ότι δεν έχουν κοινοποιηθεί προς τους λοιπούς διαγωνιζόμενους φορείς όχι μόνον τα ως άνω αιτιώμενα έγγραφα αλλά επί πλέον και δύο ακόμη δικαιολογητικά κατακύρωσης που κατατέθηκαν την 16-4-2020 (σκέψη 7). Ειδικότερα ως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η παρεμβαίνουσα κοινοποίησε μόνον προς την αναθέτουσα αρχή, η οποία δεν κοινοποίησε περαιτέρω προς τους λοιπούς διαγωνιζόμενους φορείς και ίδια προς την προσφεύγουσα τα εξής επτά δικαιολογητικά κατακύρωσης : ι) Μία Υπεύθυνη Δήλωση του Μέλους του Διοικητικού της Συμβουλίου κ. ..., με ημερομηνία 16-4-2020 ότι θα προσκομίσει αργότερα το απόσπασμα ποινικού της μητρώου, και ιι) Το με αριθ. πρωτ. ... *Αντίγραφο Ποινικού Μητρώου για Γενική Χρήση* της κ. ..., με την επ' αυτού επισημείωση ότι *εκτυπώθηκε από το Εθνικό Ποινικό Μητρώο 16.04.2020*, και ιιι) Τρεις υπεύθυνες δηλώσεις με ημερομηνία 23-4-2020 περί μη πτώχευσης της παρεμβαίνουσας υπογραφόμενες

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

αντιστοίχως από τα τρία Μέλη του Διοικητικού της Συμβουλίου, και iv) Το με αριθ.... Πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... με ημερομηνία 5-5-2020 περί μη πτωχεύσεως της παρεμβαίνουσας, και v) Το με αριθ. 1641/2020 Πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... με ημερομηνία 5-5-2020 περί μη θέσεως της παρεμβαίνουσας σε αναγκαστική διαχείριση. Ωστόσο, όμως μόνον κατόπιν της κατάθεσης και αξιολόγησης και αυτών των δικαιολογητικών, ελήφθη η προσβαλλόμενη από 12-6-2020 απόφαση κατακύρωσης της προμήθειας στην παρεμβαίνουσα. Και τούτο, χωρίς όμως να έχουν κοινοποιηθεί τα ως άνω δικαιολογητικά κατακύρωσης στην προσφεύγουσα - ούτε σε άλλο διαγωνιζόμενο οικονομικό φορέα- όπως ομολογεί η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα (σκέψεις 18 και 19). Αλυσιτελώς δε η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα επικαλούνται τις διατάξεις της ΠΝΠ (σκέψη 32) και ισχυρίζονται ότι ορθά και σύννομα υποβλήθηκαν τα επίμαχα δικαιολογητικά δεδομένου ότι ο λόγος της προσφυγής έγκειται στο γεγονός της μη κοινοποίησης των επίμαχων δικαιολογητικών κατακύρωσης στην προσφεύγουσα. Όμως ρητώς και σαφώς τόσο ο νόμος (άρθ. 103 του ν. 4412/2016 σκέψη 30), όσο και η διακήρυξη (άρθ. 9 παρ. γ, περ. (2) σκέψη 34) επιβάλλουν στην αναθέτουσα αρχή, την υποχρέωση της κοινοποίησης απάντων των κατατεθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου προς όλους τους συμμετέχοντες στον διαγωνισμό έτσι ώστε ρητά οι λοιποί διαγωνιζόμενοι να έχουν πρόσβαση στο περιεχόμενο του φακέλου των *Δικαιολογητικών Κατακύρωσης*. Ο νόμος και η διακήρυξη δεν προβλέπουν ρητά τις έννομες συνέπειες της μη κοινοποίησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης προς τους λοιπούς διαγωνιζόμενους φορείς. Πλην όμως η παράλειψη κοινοποίησης αποτελεί ουσιώδη τυπική και ουσιαστική παράβαση των όρων της διακήρυξης και του νόμου. Η δε παράβαση αυτή συντελείται εις βάρος παντός συμμετέχοντος στον διαγωνισμό και πολλώ δε μάλλον του αμέσως επομένου μειοδότη -ως εν προκειμένω η προσφεύγουσα- που έχει άμεσο έννομο συμφέρον τελέσφορης μετά λόγου γνώσεως προδικαστικής και δικαστικής αμφισβήτησης της απόφασης κατακύρωσης που ελήφθη, επί τη βάσει των κατατεθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης στο περιεχόμενο των οποίων ο νόμος και η διακήρυξη ρητά επιβάλλουν πρόσβαση σε όλους τους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς. Αβασίμως δε, η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται στις απόψεις της ότι δεν της ζητήθηκαν από τους διαγωνιζόμενους

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

οικονομικούς φορείς τα επίμαχα ως άνω μη γνωστοποιηθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης καθόσον ι) Η γνωστοποίηση των επίμαχων κατατεθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης επί τη βάσει των οποίων έλαβε την από 12-6-2020 προσβαλλόμενη απόφαση, αποτελεί άμεση ευθεία και προσωπική εκ του νόμου και της διακήρυξης υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής όπως η ίδια με δική της ευθύνη και άνευ σχετικού αιτήματος γνωστοποιήσει τα επίμαχα έγγραφα, και ιι) Ούτε η προσφεύγουσα θα μπορούσε να αιτηθεί την γνωστοποίηση των επίμαχων εγγράφων, των οποίων την ύπαρξη αγνοούσε ακόμη και κατά την κατάθεση της προσφυγής, ως προκύπτει από το περιεχόμενο αυτό καθ' εαυτό της προσφυγής. Και πάντως σε κάθε περίπτωση δεν προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα γνώριζε καν, αλλά ούτε και ότι όφειλε να γνωρίζει την ύπαρξη και πολύ λιγότερο την κατάθεση των επίμαχων εγγράφων, που η παρεμβαίνουσα γνωστοποίησε μόνον προς την αναθέτουσα αρχή, η οποία δεν τα κοινοποίησε περαιτέρω στην προσφεύγουσα κατά παράβαση αντίθετης ρητής υποχρέωσής της από την διακήρυξη και το νόμο. Σε κάθε δε περίπτωση η εν λόγω υποχρέωση κοινοποίησης προς τους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς και ίδια προς την προσφεύγουσα των επίμαχων δικαιολογητικών κατακύρωσης επί της βάσει των οποίων ελήφθη η προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης, συναρτάται άμεσα με την άσκηση του θεμελιώδους δικονομικού δικαιώματος της προσφεύγουσας αμφισβήτησης μετά λόγου γνώσεως της προσβαλλόμενης απόφασης, με προδικαστική προσφυγή και περαιτέρω δικαστικά, σύμφωνα ρητά με τα άρθρ. 360 επ., 372 επ. του ν. 4412/2016 και το άρθρ. 10 της διακήρυξης. Συνεπώς η παράλειψη της ρητής και σαφούς υποχρέωσης της αναθέτουσας αρχής περί κοινοποίησης των επίμαχων δικαιολογητικών κατακύρωσης, στερεί κάθε συνδιαγωνιζόμενο οικονομικό φορέα από το θεμελιώδες δικονομικό του δικαίωμα τελέσφορης μετά λόγου γνώσεως άσκησης προσφυγής και περαιτέρω παροχής προδικαστικής και δικαστικής προστασίας κατά το στάδιο που προηγείται την ανάθεσης της σύμβασης. Συνεπώς είναι ακυρωτέα η προσβαλλόμενη απόφαση η οποία ελήφθη κατά παράβαση της ευθείας άμεσης και προσωπικής υποχρέωσης της αναθέτουσας αρχής προς κοινοποίηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, κατά παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης και του

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

νόμου, και δη εις βάρος των δικονομικών δικαιωμάτων της προσφεύγουσας περί αμφισβήτησης κατά νόμον των επίμαχων δικαιολογητικών.

44. Επειδή τα παραπάνω αναφερόμενα (σκέψεις 39-40, 41, 42, 43) παρέχουν έκαστο αυτοτελές αιτιολογικό έρεισμα ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης και αποδοχής του αιτήματος της προσφυγής και συνεπώς η εξέταση των έτερων λόγων της προσφυγής παρέλκει ως αλυσιτελής (ΕΑ ΣΤΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007, 227, 83/2013, 344/2017, 102/2015, 82/2014, ΔΕφΑΘ 514/2014 (ΑΝΑΣΤ), 239/2019, 841/2012 (ΑΣΦ), ΔΕφΘεσ/νικης 83/2019 κ.α.), καθόσον κάθε μία από τις ανωτέρω πλημμέλειες της προσβαλλόμενης απόφασης παρέχει εκάστη ανεξαρτήτως και μεμονωμένα επαρκή λόγο ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης και αποδοχής του αιτήματος της προσφυγής.

45. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

46. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση που έκανε δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας και την ανακήρυξε οριστική ανάδοχο του διαγωνισμού.

47. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη, κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

48. Επειδή ύστερα από την σκέψη 46, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθ. 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση με αριθ. ΑΔ Φ.604.3/13/6/19/Σ.623/12-6-2020.

Ορίζει την επιστροφή του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 31-7-2020 και εκδόθηκε την 20-8-2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Αριθμός Απόφασης : 968 /2020

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Ιωάννα Θεμελή

Γεωργία Δούγκα