

Η

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

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Το 2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ Α.Ε.Π.Π. αποτελούμενο από τον Πρόεδρο, Νικόλαο Σαββίδη και τα μέλη Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή (εισηγήτρια) και Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη, συνεδρίασε, σήμερα, 1 Φεβρουαρίου 2018, στην έδρα της Αρχής.

Για να εξετάσει το αίτημα για Αναστολή και Λήψη Προσωρινών Μέτρων που σωρεύεται στην με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 62/25-1-2018 και Ειδ. Αριθ. Κατ. II /11/25-1-2018 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «
προσφεύγων) κατά της αναθέτουσας αρχής με την επωνυμία «

» (εφεξής αναθέτουσα αρχή).

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση της από 19/1/2018 Απόφασης Αποκλεισμού Υποψηφίου Παρόχου Υπηρεσιών από την συνέχιση της διαδικασίας σύναψης σύμβασης παροχής υπηρεσιών σίτισης στα Κέντρα Υποδοχής και Ταυτοποίησης (Κ.Υ.Τ.) των νησιών του Ανατολικού Αιγαίου (ΚΥΤ ΚΩ) – Ειδική Πρόσκληση, η οποία τον αποκλείει από τη συμμετοχή του στη συνέχιση της διαδικασίας σύναψης σύμβασης παροχής υπηρεσιών σίτισης στο ΚΥΤ της νήσου Κω, άλλως και επικουρικά, αιτείται, τη μεταρρύθμιση της άνω απόφαση και την έγκριση της συμμετοχής του στη συνέχιση της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης παροχής υπηρεσιών σίτισης στο ΚΥΤ της νήσου ΚΩ.

Αριθμός Απόφασης:Α43/2018

Στην υπό κρίση προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων σώρευσε και αίτημα για τη λήψη προσωρινών μέτρων, με το οποίο αιτείται την αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλομένης ως άνω πράξης μέχρι την έκδοση απόφασης επί της παρούσας προς αποφυγή να καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, αλλά και προς αποτροπή ενδεχόμενης βλάβης του σε περίπτωση που κριθεί με την απόφασή επί της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής ότι μη νόμιμα απορρίφθηκε η συμμετοχή του στη συνέχιση της διαδικασίας.

Αφού άκουσε την εισηγήτρια

και μελέτησε το σύνολο των εγγράφων του φάκέλου,

σκέφτηκε κατά νόμο και έκανε ομοφώνως δεκτά τα εξής :

1.Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ, μπορεί, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος ή αυτεπαγγέλτως και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, να εκδώσει πράξη αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλομένης πράξης και να ορίσει τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 367 για την έκδοση απόφασής της. 2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, στα οποία συμπεριλαμβάνονται μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. 3. Η ΑΕΠΠ μπορεί να αποφασίσει να μη χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της προηγούμενης παραγράφου αν κρίνει ότι, ύστερα από στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη ...». Ομοίως δε ορίζεται και στις διατάξεις του άρθρου 15 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64/04.05.2017).

2. Επειδή, οι προϋποθέσεις που πρέπει να πληρούνται για την ικανοποίηση του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων αποτελούν α) ως προς το παραδεκτό του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, το προδήλως παραδεκτό της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, β) ως προς το βάσιμο του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, η πιθανολόγηση παραβίασης κανόνα του ενωσιακού ή εθνικού δικαίου για τις δημόσιες συμβάσεις και την ανάγκη λήψης προσωρινών μέτρων για την άρση δυσμενών από την παράβαση αυτή αποτελεσμάτων ή για την αποτροπή της ζημίας των συμφερόντων του αιτούντος γ) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του- τεκμαιρόμενη από την ιδιότητα του αιτούντος ως διαγωνιζομένου ή προτιθέμενου βάσει αντικειμένου δραστηριότητας και ρητής δήλωσής του να διαγωνισθεί και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκομένων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

3. Επειδή, για την άσκηση της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα, η οποία συμμετέχει στο διαγωνισμό κατέβαλε παράβολο συνολικού ποσού 3.322,75 Ευρώ (κωδικός ε-Παραβόλου , που αντιστοιχεί στο 0,5% της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του διαγωνισμού, η οποία ανέρχεται σε ποσό 664.548,39€ Ευρώ άνευ ΦΠΑ. Το εν λόγω παράβολο πληρώθηκε και αφού ελέγχθηκε, δεσμεύτηκε από την ΑΕΠΠ, σύμφωνα με την από 25-1-2018 βεβαίωσή της.

4. Επειδή, η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως στις 25-1-2018, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016. Ειδικότερα, ο προσφεύγων έλαβε γνώση της προσβαλλομένης στις 19-01-2018, ήτοι εντός 10 ημερών από τη κοινοποίηση της προσβαλλομένης μέσω ΕΣΗΔΗΣ. Η εν λόγω προσφυγή αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 25-1-2018 και κοινοποιήθηκε με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π, ομοίως, στις 25-1-2018.

Αριθμός Απόφασης:Α43/2018

5. Επειδή, η ΑΕΠΠ είναι αρμόδια για την εξέταση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής και λόγω ποσού (345 παρ.1 Ν.4412/2016, 6 παρ.1 Ν.4412/2016).

6. Επειδή, ο προσφεύγων έχει έννομο συμφέρον στην άσκηση της παρούσας προσφυγής καθώς ο ίδιος συμμετέχει στον υπό κρίση διαγωνισμό με Α/Α 85804 κι, επομένως ενδέχεται να υποστεί ζημία σε περίπτωση παρανομίας της προσβαλλομένης απόφασης.

7. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα I, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

8. Επειδή, με την υπό κρίση προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλομένης για τους κάτωθι λόγους: α) Σύμφωνα με τον όρο 3.1.1.2 του διαγωνισμού «Η αποσφράγιση των υποβληθέντων σε έντυπη μορφή στοιχείων και δικαιολογητικών των προσφορών για τη συμμετοχή των οικονομικών προσφερόντων στην διαδικασία θα γίνεται δημοσίως για κάθε στάδιο του μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των φακέλων των προσφορών σε ημέρα και ώρα για την οποία θα αποστέλλεται σχετική ειδοποίηση μέσω του συστήματος του ΕΣΗΔΗΣ στους προσφέροντες που συμμετέχουν σε κάθε στάδιο της διαδικασίας». Πλην,όμως, ουδέποτε απεστάλη στον προσφεύγοντα ειδοποίηση για την ημέρα και ώρα αποσφράγισης των φυσικών φακέλων β) Η αναθέτουσα αρχή παραβίασε τις αρχές της ισότιμης και χωρίς διακρίσεις μεταχείρισης των διαγωνιζομένων καθώς μετά την ηλεκτρονική ενημέρωση για την αποσφράγιση του φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής / Τεχνική Προσφορά» ο προσφεύγων μετέβη στην Κονσόλα Διαχείρισης και εκτελώντας την ενέργεια «Προβολή Ιστορικού Προσφορών» για τον Αριθμό Προσφοράς « » του έτερου συνδιαγωνιζομένου διαπίστωσε ότι δεν υπήρχε κανένα απολύτως αρχείο. Το γεγονός αυτό γνώρισε με το από 15/1/2018 υπόμνημα του στο ΕΣΗΔΗΣ , (επισυναπτομένο 1) , όπου στη συνέχεια την 16/1/2018 και ώρα 12.31 έλαβε ενημέρωση ότι «δεν έχει γίνει η επιλογή να επιτρέπεται η επιλογή των όρων συμβασης. Κατόπιν των παραπάνω, θα σας αποσταλλούν τα έγγραφα των άλλων προμηθευτών».Στη συνέχεια δε την 16/1/2018 και ώρα 13.36 έλαβε δεύτερη ενημέρωση σύμφωνα με την οποία «το πρόβλημα θα επιλυθεί και θα έχετε

Αριθμός Απόφασης:Α43/2018

πρόσβαση στα υποβληθέντα έγγραφα» (επισυναπτ. 2). Στη συνέχεια δε την επομένη 17/1/2018 και ώρα 12.59 έλαβε τρίτη ενημέρωση ότι το πρόβλημα αποκαταστάθηκε (επισυναπτ. 3).Την 19/1/2018 έλαβε ενημέρωση από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με την οποία απορρίπτεται η δική του προσφορά (επισυναπτ. 4), χωρίς επομένως να του διοθεί ο απαραίτητος και απαιτούμενος χρόνος για να ελέγξει τα έγγραφα των λοιπών προμηθευτών γ) Όλα τα αναφερόμενα στην απόφαση απόρριψης δικαιολογητικά, όπως βεβαίωση του επιμελητηρίου, υπεύθυνη δήλωση κύκλου εργασιών, πιστοποιητικά Πρωτοδικείου, ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα κλπ, τα οποία αναφέρονται ως ελλείψεις του φακέλου συμμετοχής του – τεχνικής προσφοράς στην απορριπτική απόφαση ΔΕΝ είναι απαιτούμενα σύμφωνα με τη διακήρυξη και τον Ν. 4412/2016 του φακέλου προσφοράς, αλλά ελέγχονται και αξιολογούνται κατά τη κατακύρωση του διαγωνισμού, ακόμα και μετά το άνοιγμα των φακέλων των οικονομικών προσφορών δ) Στην προσβαλλομένη απόφαση αναφέρεται αόριστα ότι είναι ελλιπές το esrd χωρίς όμως να αναφέρει ως προς ποιό σημείο του είναι ελλιπές ή τι ακριβώς έπρεπε να περιλαμβάνει το οποίο δεν περιλαμβάνει. Σε κάθε περίπτωση δε, στη διακήρυξη του διαγωνισμού δεν υπήρχε υπόδειγμα του esrd, προκειμένου η εταιρεία να γνωρίζει, τι ακριβώς οφείλει να συμπεριλάβει σε αυτό. Οσο αφορά δε την «υπεύθυνη δήλωση μεθόδου», την οποία επίσης εκρινει ως ελλιπή η Επιτροπή, στο φάκελο της προσφοράς υπάρχει υπεύθυνη δήλωση που αναφέρει τη μέθοδο που θα χρησιμοποιήσει ο προσφεύγων και επισυναπτόμενα αρχεία 1. " ΑΝΑΦΟΡΑ ΤΡΟΠΟΥ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΑΛΥΣΙΔΑΣ ΕΦΟΔΙΑΣΜΟΥ - ΜΕΤΡΑ ΑΔΙΑΛΕΙΠΤΗΣ ΠΑΡΟΧΗΣ ΠΟΙΟΤΗΤΑΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ " και 2. " ΜΕΤΡΑ ΕΠΟΠΤΕΥΣΗΣ ΠΟΙΟΤΙΚΟΥ ΕΛΕΓΧΟΥ", τα οποία περιγράφουν αναλυτικά πως θα διασφαλίζονται οι συνθήκες υγιεινής και ασφάλειας τόσο κατά την Παρασκευή των γευμάτων , όσο και κατά τη συντήρηση /διανομή/παράθεση, όπως απαιτείται από την παράγραφο 4.3.2.4 του διαγωνισμού. Σε κάθε περίπτωση δε, η Επιτροπή είχε τη δυνατότητα, να τον καλέσει προς παροχή διευκρινήσεων, πραγμα το οποίο δεν έπραξε.

9. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή μετά του σχετικού ως άνω αιτήματος για τη λήψη προσωρινών μέτρων παραδεκτά και νόμιμα φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 2^{ου} Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π., δυνάμει των διατάξεων α) των άρθρων 353, 355, 360, 362, 363, 364, 365, 366 και 367 του Ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών, προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/EΕ και 2014/25/EΕ» (ΦΕΚ Α' 147/ 08.08.2016), όπως ισχύει, β) των άρθρων 6, 8, 9, 12, 13, 14, 15, 18 και 20 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών» (ΦΕΚ Α' 64/4.5.2017), γ) της με αριθμ. 12/2018 Πράξης του Προέδρου του 2ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ για τον ορισμό εισηγητή και ημερομηνίας εξέτασης της ανωτέρω προσφυγής καθώς και την κοινοποίηση της πιο πάνω Πράξης στην προσφεύγουσα εταιρεία και την αναθέτουσα αρχή στις 26-1-2018 με σχετικό ηλεκτρονικό μήνυμα της Γραμματείας του 2ου Κλιμακίου.

10. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση με την με αριθ. Φ.600/1043/27864 Σ.4493/22-12-2017 απόφαση της 80 ΑΝΩΤΕΡΑΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΤΑΓΜΑΤΩΝ ΕΘΝΟΦΥΛΑΚΗΣ αποφασίστηκε η άμεση υλοποίηση των προβλεπόμενων ενεργειών για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών σίτισης του Κ.Υ.Τ v. Κω που βρίσκεται στην Περιοχή Ευθύνης της 80 ΑΔΤΕ, με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την κάλυψη κατεπείγουσας και απρόβλεπτης ανάγκης (μεταναστευτικές – προσφυγικές ροές) λαμβανομένων υπόψη των λόγων εθνικής ασφάλειας και δημόσιας τάξης, που καθιστούν αδύνατη την τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις διαδικασίες διαγωνισμού της κείμενης νομοθεσίας. Η ανάθεση θα γίνει με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, λόγω του επείγοντος σύμφωνα με τα άρθρα 32, 107 παρ. 1 και 3, 108 και 109 του (ιβ) σχετικού, το άρθρο 19 του Ν.4375/16 (ΦΕΚ Α'51) όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 39 του (ιγ) όμοιου και λοιπών θεσμικών κειμένων συναφών με τις δημόσιες συμβάσεις παροχής υπηρεσιών. Η τελική επιλογή παρόχου των υπηρεσιών (μειοδότη / αναδόχου), θα γίνει με κριτήριο αποκλειστικά την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει (χαμηλότερης) τιμής σύμφωνα με το άρθρο 86 του ν. 4412/16, όπως προκύπτει από την προσφερόμενη τιμή σύμφωνα με την ανάλυση στους όρους της Πρόσκλησης των Παραρτημάτων «Β» έως «ΣΤ» του παρόντος. Αντικείμενο της σύμβασης είναι η κάλυψη της επιτακτικής ανάγκης της

σίτισης των αιτούντων áσυλο και συγκεκριμένα η παροχή υπηρεσιών παρασκευής γευμάτων και διανομής στο Κ.Υ.Τ. ΚΩ για τη Β' Φάση της δράσης « Παροχή υπηρεσιών σίτισης, καθαριότητας και συντήρησης στα Κέντρα Υποδοχής και Ταυτοποίησης (Κ.Υ.Τ.) στα νησιά του Ανατολικού Αιγαίου» με κωδικό ΟΠΣ σύμφωνα με την με αρ. πρωτ.930/01-08-2017 (ΑΔΑ:) συμφωνία επιδότησης όπως τροποποιήθηκε με τις Α.Π.: 1345/Φ.27 23/10/17 (ΑΔΑ:) και Α.Π.: 1627/Φ.27 05/12/17(ΑΔΑ:) αποφάσεις τροποποίησης και σύμφωνα με τα αναλυτικά προγράμματα συσσιτίου ανά κατηγορία αιτούντων όπως περιγράφονται στο Παράρτημα «Ι» της παρούσας διακήρυξης.Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στον ακόλουθο κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): (υπηρεσίες παρασκευής γευμάτων) και συμπληρωματικώς (Υπηρεσίες παροχής γευμάτων), (υπηρεσίες προετοιμασίας γευμάτων) (υπηρεσίες παράδοσης γευμάτων). Η συγκεκριμένη σύμβαση αφορά στο Υποέργο με αριθμό 10 «Παροχή Σίτισης στο ΚΥΤ Κω Β' ΦΑΣΗ» και αποτελεί τμήμα διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση διακήρυξης για τα Υποέργα 6-10 στο πλαίσιο της δράσης Παροχή υπηρεσιών σίτισης, καθαριότητας και συντήρησης στα Κέντρα Υποδοχής και Ταυτοποίησης (Κ.Υ.Τ.) των νησιών του Ανατολικού Αιγαίου» με κωδικό ΟΠΣ του Εθνικού Προγράμματος του Ταμείου Ασύλου, Μετανάστευσης και Ένταξης 2014-2020 (Αριθμός Συστήματος:).

11.Επειδή, με την προσβαλλομένη απόφαση, μετά το áνοιγμα και την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών/δικαιολογητικών συμμετοχής των συμμετεχόντων, αποφασίστηκε ο αποκλεισμός του προσφεύγοντος από την συνέχιση της διαδικασίας καθώς κρίθηκε ότι «η προσφορά/φάκελος της εταιρείας « » δεν πληροί τα διαλαμβανόμενα των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.9.2.6.2, 2.2.9.2.6.5, 2.2.9.2.6.6, (δεν προσκομίστηκαν) 2.4.3.1.1, 4.3.24 (ελλειπή) της διακήρυξης του υπόψη διαγωνισμού». Ειδικότερα, σύμφωνα με τα (ιη), (ιθ) και (κα) σχετικά Πρακτικά, ο φάκελος προσφοράς απορρίπτεται για τους παρακάτω λόγους: α. Δεν έχουν συμπεριληφθεί τα ακόλουθα δικαιολογητικά που προβλέπονται στην διακήρυξη του διαγωνισμού: (1) Βεβαίωση επιμελητηρίου εγγραφής, το οποίο απαιτείται σύμφωνα με τον όρο της παραγράφου 2.2.4.(2) Υπεύθυνη δήλωση κύκλου εργασιών και ασφαλιστήριο γεν. αστικής ευθύνης, το οποίο απαιτείται σύμφωνα με τον όρο της παραγράφου 2.2.5. (3) Ασφαλιστική και

φορολογική ενημερότητα, το οποίο απαιτείται σύμφωνα με τον όρο της παραγράφου 2.2.9.2.6.2. (4) Πιστοποιητικά Πρωτοδικείου, το οποίο απαιτείται σύμφωνα με τον όρο της παραγράφου 2.2.9.2.6.5. (5) Υπεύθυνη δήλωση Αρθ. 2.2.3.4, το οποίο απαιτείται σύμφωνα με τον όρο της παραγράφου 2.2.9.2.6.6. β. Τα ακόλουθα δικαιολογητικά, κρίθηκαν ως ελλιπή σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην διακήρυξη του διαγωνισμού: (1) Ελλιπή στοιχεία στο espd, το οποίο απαιτείται σύμφωνα με τον όρο της παραγράφου 2.4.3.1.1 και ιδιαίτερα ως προς την Παρ. A.4.δ. (2) Υπεύθυνη δήλωση μεθόδου, το οποίο απαιτείται σύμφωνα με τον όρο της παραγράφου 4.3.2

12.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά», «2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν:2.4.3.1.1Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και 2.4.3.1.2 την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης (βλ. και άρθρο 93 Ν.4412/2016, υποσημ. 68 διακήρυξης).Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΕΕΕΣ σύμφωνα με τα αναγραφόμενα στη διακήρυξη (Παράρτημα «III»). Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής συμπληρωμένη σύμφωνα με το υπόδειγμα του Παραρτήματος «VI» της παρούσας προσκομίζεται σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο) εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή [...] 2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει: 2.4.3.2.1 Να συνταχθεί σύμφωνα με το υπόδειγμα του Παραρτήματος «IV» της παρούσας. 2.4.3.2.2 Να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στα Παραρτήματα «I» (Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης), «II» (Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων) της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. 2.4.3.2.3 Να περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο Παράρτημα «IV». 2.4.3.2.4 Να συνοδεύεται υποχρεωτικά, επί ποινής απορρίψεως σε αντίθετη περίπτωση, από φύλλο συμμόρφωσης [Πίνακας υπ. αριθ. 4 του Παραρτήματος «IV» (Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς)] σύμφωνα με το σχετικό υπόδειγμα. 2.4.3.2.5 Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό

μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν.

2.4.3.2.6 Να περιλαμβάνει υποχρεωτικά υπεύθυνη δήλωση ότι η παρασκευή του τελικού προϊόντος θα γίνει από την επιχείρηση στην οποία ανήκει ή η οποία εκμεταλλεύεται ολικά ή μερικά τη μονάδα παρασκευής του τελικού προϊόντος και ότι ο νόμιμος εκπρόσωπος της επιχείρησης αυτής έχει αποδεχθεί έναντί τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον προμηθευτή υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή.

2.4.3.2.7 Να περιλαμβάνει υποχρεωτικά στοιχεία για τον υπεύθυνο και τον αναπληρωματικό υπεύθυνο έργο κατά την εκτέλεση της σύμβασης.

2.4.3.2.8 Υπεύθυνη Δήλωση με την οποία να δηλώνεται ο χρόνος ισχύος της προσφοράς.

2.4.3.2.9 Υπεύθυνη Δήλωση του τρίτου οικονομικού φορέα με την οποία να δηλώνεται δεν θα διαθέσει τους ίδιους διαθέσιμους πόρους σε άλλους κατά τον χρονικό διάστημα εκτέλεσης της σύμβασης για το τμήμα που θα του ανατεθεί.

13.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 3.2 «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης- Δικαιολογητικά κατακύρωσης», «3.2.1 Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, που καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και δεν μπορεί να είναι μικρότερη των δέκα (10) ούτε μεγαλύτερη των είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στις παραγράφους από 2.2.9.2.1 έως 2.2.9.17 της παρούσας πρόσκλησης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της πρόσκλησης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή και σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης σύμφωνα με την επόμενη παράγραφο [...].».

Επειδή, σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.9.2.1 έως 2.2.9.17, προβλέπονται τα ακόλουθα: «2.2.9.2.1 Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της

Αριθμός Απόφασης:Α43/2018

σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016 [...]

2.2.9.2.6 Β1: Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: 2.2.9.2.6.1 Για την παράγραφο 2.2.3.1 απόσπασμα του σχετικού μητρώου, όπως του ποινικού μητρώου ή, ελλείψει αυτού, ισοδύναμο έγγραφο [...] 2.2.9.2.6.2 Για τις παραγράφους 2.2.3.2 και 2.2.3.4.2 πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας και επιπλέον υπεύθυνη δήλωση του προσωρινού αναδόχου αναφορικά με τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης (στην περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα αφορά Οργανισμούς κύριας και επικουρικής ασφάλισης) στου οποίου οφείλει να καταβάλει εισφορές. 2.2.9.2.6.3 Για την παράγραφο 2.2.3.3.3 πιστοποιητικό από την Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού της Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων, από το οποίο να προκύπτουν οι πράξεις επιβολής ή μη προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς [...] 2.2.9.2.6.6 Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.4 υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους - μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας εγκατάστασής του ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού. [...] 2.2.9.2.7 Για την παράγραφο 2.2.3.5, δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης των μετοχών, εφόσον ο προσωρινός ανάδοχος είναι ανώνυμη εταιρία. [Εξαιρούνται της υποχρέωσης αυτής οι εταιρείες που είναι εισηγμένες στο Χρηματιστήριο της χώρας εγκατάστασής τους και υποβάλλουν περί τούτου υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου τους]:

2.2.9.2.7.1 Ειδικότερα ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει πιστοποιητικό αρμόδιας αρχής του κράτους της έδρας, από το οποίο να προκύπτει ότι οι μετοχές είναι ονομαστικές, καθώς και αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου (μετοχολόγιο), όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας, το πολύ τριάντα εργάσιμες ημέρες πριν από την ημέρα υποβολής της προσφοράς. [...] 2.2.9.2.7.5 Περαιτέρω, πριν την υπογραφή της σύμβασης υποβάλλεται η υπεύθυνη δήλωση της κοινής απόφασης των Υπουργών Ανάπτυξης και Επικρατείας 20977/23-8-2007 (Β' 1673) «Δικαιολογητικά για την τήρηση των μητρώων του ν. 3310/2005 όπως

τροποποιήθηκε με το ν. 3414/2005» και 2.2.9.2.8 Για την παράγραφο 2.2.3.9. υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους - μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας εγκατάστασής του ότι δεν έχει εκδοθεί σε βάρος του απόφαση αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016. 2.2.9.2.9 B2: Για την απόδειξη της απαίτησης της καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας προσκομίζουν: 2.2.9.2.9.1 Υπεύθυνη Δήλωση για τον τόπο εγκατάστασής της επιχείρησης παρασκευής των γευμάτων, ο οποίος δύναται να υποστεί εξ αρχής από την Υπηρεσία υγειονομικό έλεγχο και αποτελεί την «Κύρια Μονάδα» (KM) και την «Εφεδρική Μονάδα» (EM). 2.2.9.2.9.2 Φωτοαντίγραφα των αδειών λειτουργίας της KM και EM, οι οποίες θα πρέπει να είναι σε ισχύ ή να βεβαιώνεται εγγράφως από τον αρμόδιο κρατικό φορέα η νομιμότητα λειτουργίας των εν λόγω μονάδων. 2.2.9.2.9.3 Δικαιολογητικά τεκμηρίωσης της καταλληλότητας: 2.2.9.2.9.3.1 Υλικών και τρόπου της συσκευασίας των προϊόντων διατροφής, για την εξασφάλιση της μεταφοράς, σύμφωνα με τους ισχύοντες κανόνες υγιεινής των τροφίμων, όπως αυτοί καθορίζονται στο EK 852/04 και 853/04, τον Κώδικα Τροφίμων και Ποτών και κάθε άλλη συναφή με το αντικείμενο νομολογία. 2.2.9.2.9.3.2 Οχημάτων που θα χρησιμοποιηθούν για την μεταφορά των προϊόντων συσσιτίου (γευμάτων), τα οποία θα πρέπει να δηλωθούν και να διαθέτουν τις απαραίτητες άδειες, αντίγραφα των οποίων θα πρέπει να προσκομισθούν. Οι οδηγοί αυτών πρέπει να είναι κάτοχοι των απαιτούμενων εγγράφων οδήγησης για τον ανάλογο τύπο οχήματος. Συγκεκριμένα, οι οδηγοί θα πρέπει να έχουν στην κατοχή τους και εν ισχύ, επαγγελματικό δίπλωμα οδήγησης Κατηγορίας Γ' ή ανάλογης του χρησιμοποιούμενου τύπου οχήματος και τα αντίστοιχα δηλωμένα (ότι θα χρησιμοποιηθούν) οχήματα / φορτηγά την προβλεπόμενη από τον Κώδικα Οδικής Κυκλοφορίας (ΚΟΚ) άδεια κυκλοφορίας και βεβαίωση καταλληλότητας από την κτηνιατρική υπηρεσία της νομαρχίας. 2.2.9.2.10 Υπεύθυνες δηλώσεις των συνεργαζόμενων με τον προσφέροντα οικονομικό φορέα, προμηθευτών του, στις οποίες θα δηλώνεται ότι μπορούν να τον εφοδιάζουν με επαρκείς ποσότητες για την υλοποίηση των καθοριζομένων στην παρούσα. 2.2.9.2.11 Εφόσον για το σύνολο των παρεχόμενων υπηρεσιών που αναφέρονται στην παρ. 1.3.1.2 της παρούσας, οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν ειδική έγκριση / άδεια ή να είναι μέλη συγκεκριμένου οργανισμού - επαγγελματικού επιμελητηρίου / μητρώου, την ειδική έγκριση / άδεια ή

πιστοποιητικό της αρμόδιας αρχής από το οποίο να προκύπτει ότι ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος στα μητρώα του οικείου Επιμελητηρίου / Επαγγελματικού Μητρώου και το ειδικό επάγγελμα του, από το οποίο να προκύπτει η εγγραφή του κατά την ημέρα υποβολής της Προσφοράς και ότι εξακολουθεί να παραμένει εγγεγραμμένος μέχρι την ημερομηνία αποστολής της ειδοποίησης μέσω του ΕΣΗΔΗΣ για τη προσκόμιση του πιστοποιητικού σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.4 της παρούσας.[...]

2.2.9.2.13 B.3: Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν:

2.2.9.2.13.1 Τις νόμιμα δημοσιευμένες οικονομικές καταστάσεις ή αποσπάσματα αυτών, εφόσον απαιτείται δημοσίευση

2.2.9.2.13.2 Στοιχεία που να αποδεικνύεται ότι ο ελάχιστος μέσος κύκλος εργασιών κατά την τελευταία τριετία (2014, 2015 και 2016) από ημερομηνία υποβολής δικαιολογητικών συμμετοχής / προσφοράς), στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί το αντικείμενο της σύμβασης, είναι τουλάχιστον ίσος με το 30% του ύψους της εκτιμώμενης μέγιστης αξίας σύμβασης ή της υπηρεσίας για την / τις οποία / -ες εκδηλώνεται η συμμετοχή του προσφέροντος, σύμφωνα με τα οικονομικά στοιχεία του Πίνακα της παραγράφου 1.3.5.1 της παρούσας πρόσκλησης. Σε περίπτωση που ο υποψήφιος πάροχος υπηρεσιών δραστηριοποιείται για μικρότερο χρονικό διάστημα, τότε ο κύκλος εργασιών από την έναρξη των δραστηριοτήτων του, θα πρέπει να είναι τουλάχιστον ίσος με το 30% του ύψους της εκτιμώμενης μέγιστης αξίας σύμβασης της υπηρεσίας για την / τις οποία / -ες εκδηλώνεται η συμμετοχή του προσφέροντος, σύμφωνα με τα οικονομικά στοιχεία του Πίνακα της παραγράφου 1.3.5 της παρούσας πρόσκλησης.

2.2.9.2.14 B.4: Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν το σύνολο των δικαιολογητικών που αναφέρονται στις παραγράφους από 2.2.6.1 έως και 2.2.6.9.

2.2.9.2.15 B.5: Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν το σύνολο των δικαιολογητικών / πιστοποιητικών που αναφέρονται στις παραγράφους από 2.2.7.1 έως και 2.2.7.5.

2.2.9.2.16 B.6: Για την απόδειξη της νόμιμης σύστασης και εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο, προσκομίζει τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, συγκρότηση Δ.Σ. σε σώμα, σε περίπτωση Α.Ε., κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του διαγωνιζομένου [...]).

14.Επειδή, από τα ανωτέρω προκύπτει ότι, το σύνολο των δικαιολογητικών που, σύμφωνα με την αναθέτουσα αρχή, δεν υποβλήθηκαν από τον προσφεύγοντα κατά το στάδιο ανοίγματος των δικαιολογητικών συμμετοχής/τεχνικής προσφοράς γι'αυτό και αποφασίστηκε ο αποκλεισμός του από τη συνέχιση της διαδικασίας, ορθώς δεν προσκομίστηκαν από αυτόν κατά το ανωτέρω στάδιο καθώς, κατά τη διακήρυξη, αυτά έπρεπε στο σύνολό τους να υποβληθούν στο μεταγενέστερο στάδιο της κατακύρωσης (δικαιολογητικά κατακύρωσης), αν και εφόσον αυτός θα αναδεικνύταν μειοδότης. Τα δε υποχρεωτικώς υποβαλόμενα με την προσφορά δικαιολογητικά αναλυτικά και με σαφήνεια περιγράφονται στον όρο 2.4.3 της διακήρυξης (όπως άλλωστε και τα υποβαλόμενα με την κατακύρωση βλ. όρο 3.2 της διακήρυξης) κι, επομένως ουδεμία σύγχυση δύναται να δημιουργηθεί σχετικά με αυτό το γεγονός. Ειδικότερα, αναφορικά με το υπό στοιχεία (1) δικαιολογητικό που, σύμφωνα με την προσβαλλομένη, δεν προσκομίστηκε, ήτοι την Βεβαίωση επιμελητηρίου εγγραφής, το οποίο απαιτείται σύμφωνα με τον όρο της παραγράφου 2.2.4. Από το συνδυασμό του άρθρου 3.2 της διακήρυξης με τον όρο 2.2.9.2.11 με σαφήνεια προκύπτει ότι τούτο προσκομίζεται στο στάδιο της κατακύρωσης. Περαιτέρω, αναφορικά με το υπό στοιχεία (2) δικαιολογητικό που, σύμφωνα με την προσβαλλομένη, δεν προσκομίστηκε, ήτοι Υπεύθυνη δήλωση κύκλου εργασιών, το οποίο απαιτείται σύμφωνα με τον όρο της παραγράφου 2.2.5. Από το συνδυασμό του άρθρου 3.2 της διακήρυξης με τον όρο 2.2.9.2.13 με σαφήνεια προκύπτει ότι τούτο προσκομίζεται στο στάδιο της κατακύρωσης. Έτι περαιτέρω, αναφορικά με το υπό στοιχεία (3) δικαιολογητικό που, σύμφωνα με την προσβαλλομένη, δεν προσκομίστηκε, ήτοι Ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα, το οποίο απαιτείται σύμφωνα με τον όρο της παραγράφου 2.2.9.2.6.2. Από το συνδυασμό του άρθρου 3.2 της διακήρυξης με τον όρους 2.2.9.2.6.1 και 2.2.9.2.6.2 με σαφήνεια προκύπτει ότι αυτά προσκομίζεται στο στάδιο της κατακύρωσης. Ακόμη, αναφορικά με το υπό στοιχεία (4) δικαιολογητικό που, σύμφωνα με την προσβαλλομένη, δεν προσκομίστηκε, ήτοι Πιστοποιητικά Πρωτοδικείου, το οποίο απαιτείται σύμφωνα με τον όρο της παραγράφου 2.2.9.2.6.5. Από το συνδυασμό του άρθρου 3.2 της διακήρυξης με τον όρο 2.2.9.2.6.5 με σαφήνεια προκύπτει ότι αυτό προσκομίζεται στο στάδιο της κατακύρωσης. Επίσης, αναφορικά με το υπό στοιχεία (5) δικαιολογητικό που, σύμφωνα με την προσβαλλομένη, δεν προσκομίστηκε, ήτοι Υπεύθυνη δήλωση Αρθ. 2.2.3.4, το οποίο απαιτείται σύμφωνα με τον όρο της παραγράφου 2.2.9.2.6.6. Από το συνδυασμό του άρθρου 3.2 της διακήρυξης με τον

όρο 2.2.9.2.6.6 με σαφήνεια προκύπτει ότι αυτό προσκομίζεται στο στάδιο της κατακύρωσης.

15. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, του Ελεγκτικού Συνεδρίου, αλλά και από αποφάσεις της ΑΕΠΠ (ενδ. A65/17, 65/17, 114/17, 115/17, 174/17, 128/17 κ.α.) η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το Δημόσιο διαγωνισμό και δεσμεύει και τη δημόσια αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν και υποχρεούται από την έναρξη και μέχρι την ολοκλήρωση της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει όσα ορίζονται σε αυτή (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους.

16. Επειδή, από το σύνολο των ανωτέρω αναφερομένων στις σκέψεις 11-15 της παρούσας, ο τρίτος λόγος της προσφυγής με τον οποίο η προσβαλλομένη απόφαση πλήττεται ως παράνομη και αντίθετη στη διακήρυξη καθώς όλα τα αναφερόμενα στην απόφαση απόρριψης δικαιολογητικά με αριθ. 1 έως 5, τα οποία αναφέρονται ως ελλείψεις του φακέλου συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς στην απορριπτική απόφαση δεν είναι απαιτούμενα του φακέλου προσφοράς σύμφωνα με τη διακήρυξη και τον Ν. 4412/2016, αλλά, ελέγχονται και αξιολογούνται κατά τη κατακύρωση του διαγωνισμού, πιθανολογείται βάσιμος. Σημειώνεται ότι αναφορικά με τον ισχυρισμό της αναθέτουσας αρχής, που περιλαμβάνεται στις από 30-1-2018 απόψεις της, σύμφωνα με τον οποίο: «η αναθέτουσα αρχή (80 ΑΔΤΕ) δύναται να ζητά από τους προσφέροντες και υποψηφίους, σε οποιαδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας υποβολής, το σύνολο ή ορισμένα εκ των απαιτούμενων δικαιολογητικών, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας», προβάλει αναπόδεικτος καθώς ούτε από την επικοινωνία μέσω ΕΣΗΔΗΣ ούτε με άλλον τρόπο που να αναφέρει/αποδεικνύει η αναθέτουσα αρχή (λ.χ. έγγραφο ή μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου κλπ) αποδεικνύεται ότι ζήτησε από τους διαγωνιζόμενους την προσκόμιση του συνόλου δικαιολογητικών κατά το αυτό στάδιο κι, επομένως ο σχετικός ισχυρισμός πιθανολογείται αβάσιμος.

17. Επειδή, σύμφωνα με την προσβαλλομένη απόφαση, τα ακόλουθα δικαιολογητικά, κρίθηκαν ως ελλιπή σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην διακήρυξη του διαγωνισμού: (1) Ελλιπή στοιχεία στο espd, το οποίο απαιτείται σύμφωνα με τον όρο της παραγράφου 2.4.3.1.1 και ιδιαίτερα ως προς την Παρ. A.4.δ. (2) Υπεύθυνη δήλωση μεθόδου, το οποίο απαιτείται σύμφωνα με τον όρο της παραγράφου 4.3.2.4

18. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο «2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής» της διακήρυξης, 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών 2.2.9.1.1 Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: 2.2.9.1.1.1 Δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και 2.2.9.1.1.2 Πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με τα αναγραφόμενα στο Παράρτημα «III», το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. 2.2.9.1.2 Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες που είναι αναρτημένες στο διαδίκτυο. Κατά την υποβολή του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Έγγραφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του άρθρου 79, είναι δυνατή, με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα η προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 73 για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου, νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησής του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης». Σύμφωνα με σχετικές σημειώσεις 48-49 της διακήρυξης: «Το ΕΕΕΣ περιλαμβάνει τα ακόλουθα Μέρη: Μέρος I Πληροφορίες σχετικά με τη διαδικασία σύναψης σύμβασης και την αναθέτουσα αρχή, Μέρος II Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, Μέρος III

Κριτήρια αποκλεισμού, Μέρος IV Κριτήρια Επιλογής, .., Μέρος VI Τελικές δηλώσεις.Στην ηλεκτρονική διεύθυνση

http://www.eprocurement.gov.gr/webcenter/files/anakinoseis/eees_odigies.pdf, αναρτώνται οδηγίες για την ηλεκτρονική συμπλήρωση του ΕΕΕΣ και συμβουλές σχετικά με τη χρήση της υπηρεσίας eΕΕΕΣ. Περαιτέρω, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ III – ΕΕΕΣ της διακήρυξης προβλέπεται ότι: «Δεν απαιτείται η εκπόνηση από την αναθέτουσα αρχή προτύπου κειμένου ΕΕΕΣ καθόσον στο κείμενο της Διακήρυξης περιλαμβάνονται το σύνολο των απαιτήσεων που αφορούν στις / στα: 1. Καταστάσεις εκείνες για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή, με βάση τα έγγραφα της σύμβασης, μπορούν να αποκλεισθούν, καθώς και 2. Κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχουν καθοριστεί με τα ως άνω έγγραφα. Σε κάθε περίπτωση και ανεξαρτήτως της ύπαρξης επικουρικού αρχείου xml στον χώρο του διαγωνισμού, οι οικονομικοί φορείς μπορούν να προσφεύγουν απ' ευθείας στην ηλεκτρονική υπηρεσία της Ευρωπαϊκής Επιτροπής (<https://ec.europa.eu/growth/toolsdatabases/espd>) να δημιουργούν το ΕΕΕΣ, να συμπληρώνουν με ευθύνη τους όλα τα δεδομένα που αφορούν τον εκάστοτε διαγωνισμό και αναφέρονται στην διακήρυξη, να συμπληρώνουν τις σχετικές απαντήσεις και να το εκτυπώνουν σε μορφή pdf προκειμένου να το υπογράψουν ψηφιακά και να το υποβάλλουν στο σχετικό διαγωνισμό».

19.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 4.3.24 της διακήρυξης: «Τα γεύματα θα πρέπει να παρασκευάζονται / συντηρούνται (όπου απαιτείται για μακρό χρονικό διάστημα) και να διανέμονται, με συγκεκριμένη μέθοδο, σύμφωνα με την οποία θα εξασφαλίζονται οι συνθήκες υγιεινής και ασφάλειας τόσο κατά την παρασκευή των γευμάτων, όσο και κατά την συντήρηση και την διανομή / παράθεση. Ο υποψήφιος οικονομικός φορέας υποχρεούνται, εντός του φακέλου της Τεχνικής Προσφοράς, να υποβάλει σχετική υπεύθυνη δήλωση, στην οποία να αναφέρεται η προαναφερθείσα χρησιμοποιούμενη μέθοδο, με επισυναπτόμενη αλληλογραφία (κατά την κρίση του) ή σχετική παραπομπή, προκειμένου η αρμόδια επιτροπή της Υπηρεσίας να προβεί σε σχετικό έλεγχο κάλυψης των απαιτήσεων υγιεινής και ασφάλειας τροφίμων, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία επί του συγκεκριμένου αντικειμένου της συμβάσεως».

20. Επειδή, σε ότι αφορά τον τέταρτο λόγο της προσφυγής κατά το α' σκέλος του, με το οποίο η προσβαλλομένη πλήττεται ως πλημμελώς αιτιολογημένη, αυτός πιθανολογείται ως βάσιμος. Ειδικότερα, στην προκειμένη περίπτωση, καταρχήν, από την προσβαλλομένη δεν προκύπτει σε τί ακριβώς συνίσταται η ελλιπής συμπλήρωση του ΕΕΕΣ του προσφεύγοντος. Ειδικότερα, η αναφορά στην προσβαλλομένη ότι το ΕΕΕΣΣ είναι ελλιπώς συμπληρωμένο «[...]και ιδιαίτερα ως προς την Παρ. A.4.δ», χωρίς καμία άλλη επεξήγηση, δεν διευκολύνει στην κατανόηση του ποιο ακριβώς χωρίο του εντύπου δεν έχει συμπληρωθεί ορθά δεδομένου ότι το έντυπο χωρίζεται σε «Μέρη» που μεταξύ τους διακρίνονται με κεφαλαία Λατινικά ως εξής: Μέρος I Πληροφορίες σχετικά με τη διαδικασία σύναψης σύμβασης και την αναθέτουσα αρχή, Μέρος II Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, Μέρος III Κριτήρια αποκλεισμού, Μέρος IV Κριτήρια Επιλογής, Μέρος VI Τελικές δηλώσεις. Επομένως, η αναφορά σε «Παρ. A.4.δ.» χωρίς άλλη επεξήγηση δεν γίνεται ευχερώς κατανοητό σε ποιο Μέρος και ακριβές σημείο του εντύπου αντιστοιχεί. Περαιτέρω, σύμφωνα με τις από 30-1-2018 απόψεις της αναθέτουσας αρχής, που στο σημείο αυτό συμπληρώνουν την προσβαλλομένη, διευκρινίζεται το συγκεκριμένο σημείο ως προς το οποίο, κατά τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής το έντυπο είναι ελλιπές, ως εξής: «ως προς την παράγραφο A.4, το οποίο απαιτείται σύμφωνα με τον όρο της παραγράφου 2.4.3.1.1 της πρόσκλησης της διακήρυξης, καθώς στο ερώτημα «η εγγραφή ή πιστοποίηση καλύπτει όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής», η απάντηση της εταιρείας «» ήταν αρνητική». Η ανωτέρω αιτιολογία δεν πιθανολογείται πλήρης και επαρκής δεδομένου ότι δεν επεξηγείται ο λόγος που η αρνητική απάντηση του προσφεύγοντος στο συγκεκριμένο ερώτημα δεν είναι σύμφωνη με τις απαιτήσεις της διακήρυξης. Και τούτο διότι, αφενός μεν η εγγραφή/πιστοποίηση υποψηφίου τινός στο οικείο επιμελητήριο από μόνη της αυτονόητα δεν επαρκεί για την κάλυψη των Κριτηρίων Επιλογής, τα οποία δεν εξαντλούνται στην άσκηση συγκεκριμένης επαγγελματικής δραστηριότητας, η οποία εν προκειμένω αποδεικνύεται, αλλά, αφορούν και σε ζητήματα Τεχνικής και Επαγγελματικής Επάρκειας, Οικονομικής και Χρηματοοικονομικής Ικανότητας κλπ (βλ. αναλυτικά διακήρυξη) κι, αφετέρου, ούτως ή άλλως τα κριτήρια επιλογής περιλαμβάνονται σε ξεχωριστό Μέρος του ΕΕΕΣ, όπου γίνονται οι σχετικές δηλώσεις. Σε κάθε περίπτωση το ζήτημα χρήζει περαιτέρω μελέτης που δεν δύναται να εξαντληθεί στο σύντομο χρονικό διάστημα εξέτασης του παρόντος αιτήματος.

21. Επειδή, σε ότι αφορά τον τέταρτο λόγο της προσφυγής κατά το β' σκέλος του, με το οποίο η προσβαλλομένη πλήγτεται ως αντιτιθέμενη στον όρο 4.3.24. της διακήρυξης, αυτός πιθανολογείται ως βάσιμος. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από την επισκόπηση της τεχνικής προσφοράς του προσφεύγοντος, η οποία είναι αναρτημένη στο ΕΣΗΔΗΣ, αυτή περιλαμβάνει υπεύθυνη δήλωση με τίτλο «ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΠΕΡΙ ΜΕΘΟΔΟΥ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ» που αναφέρει τη μέθοδο που θα χρησιμοποιήσει. Ειδικότερα, η εν λόγω υπεύθυνη δήλωση με ημερομηνία 28-12-2017, η οποία τυγχάνει και ψηφιακά υπογεγραμμένη κατά τα προβλεπόμενα από τη διακήρυξη, αναγράφει: «Η εταιρεία θα παρασκευάζει τα προσφερόμενα γεύματα με τη μέθοδο «cook – serve» όπου τα γεύματα θα μαγειρεύονται και θα σερβίρονται την ίδια μέρα στη μονάδα παραγωγής της εταιρείας που διαθέτει στη ΚΩ». Επίσης, στον φάκελο της προσφοράς επισυνάπτονται τα αρχεία 1. "ΑΝΑΦΟΡΑ ΤΡΟΠΟΥ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΑΛΥΣΙΔΑΣ ΕΦΟΔΙΑΣΜΟΥ - ΜΕΤΡΑ ΑΔΙΑΛΕΙΠΤΗΣ ΠΑΡΟΧΗΣ ΠΟΙΟΤΗΤΑΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ " και 2. " ΜΕΤΡΑ ΕΠΟΠΤΕΥΣΗΣ ΠΟΙΟΤΙΚΟΥ ΕΛΕΓΧΟΥ", τα οποία περιγράφουν αναλυτικά πως θα διασφαλίζονται οι συνθήκες υγιεινής και ασφάλειας τόσο κατά την παρασκευή των γευμάτων, όσο και κατά τη συντήρηση /διανομή/παράθεση, όπως απαιτείται από την παράγραφο 4.3.2.4 του διαγωνισμού. Σημειώνεται ότι τα εν λόγω έντυπα δεν αναφέρονται ως επισυναπτόμενα στην ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση, ωστόσο, είναι εμφανές ότι σχετίζονται με το περιεχόμενό της. Σε κάθε περίπτωση, εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με την προσβαλλομένη έκρινε ελλιπή την ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση χωρίς να αιτιολογεί σε τί συνίσταται αυτή η έλλειψη. Τούτο εν πρώτοις επεξηγεί με τις από 30-1-2018 απόψεις της, όπου επί λέξει αναφέρει τα εξής: «α/ Υπεβλήθη το έγγραφο: «Αναφορά τρόπου διαχείρισης αλυσίδας εφοδιασμού- μέτρα αδιάλειπτης παροχής ποσότητας υπηρεσιών». β/ Υπεβλήθη το έγγραφο: «Μέτρα επόπτευσης ποιοτικού ελέγχου». γ/ Δεν υπεβλήθη υπεύθυνη δήλωση, σύμφωνα με την οποία θα μπορούσε η αρμόδια επιτροπή της Υπηρεσίας, να προβεί σε σχετικό έλεγχο κάλυψης των απαιτήσεων υγιεινής και ασφάλειας τροφίμων, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία επί του συγκεκριμένου αντικειμένου της συμβάσεως». Από τα ανωτέρω, όμως, προκύπτει ότι η σχετική υπεύθυνη δήλωση αφενός μεν έχει υποβληθεί κι, αφετέρου, με δεδομένο ότι η υπεύθυνη δήλωση έχει υποβληθεί όπως και τα ανωτέρω δύο έγγραφα (1. "ΑΝΑΦΟΡΑ ΤΡΟΠΟΥ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΑΛΥΣΙΔΑΣ ΕΦΟΔΙΑΣΜΟΥ - ΜΕΤΡΑ ΑΔΙΑΛΕΙΠΤΗΣ ΠΑΡΟΧΗΣ ΠΟΙΟΤΗΤΑΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ " και

2. "ΜΕΤΡΑ ΕΠΟΠΤΕΥΣΗΣ ΠΟΙΟΤΙΚΟΥ ΕΛΕΓΧΟΥ") στα οποία αναφέρεται και η αναθέτουσα αρχή, η τελευταία και πάλι, με τις απόψεις της, δεν αιτιολογεί σε τι συνίσταται η έλλειψη των ανωτέρω δικαιολογητικών. Επομένως ο σχετικός λόγος της προσφυγής πιθανολογείται βάσιμος.

22. Επειδή, η αναθέτουσα έχει αποστείλει τις από 30-1-2018 απόψεις της προς την ΑΕΠΠ.

23. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, ο τρίτος και τέταρτος λόγος της προσφυγής δεν παρίστανται προδήλως αβάσιμοι αλλά, σε κάθε περίπτωση, η υπόθεση χρήζει ενδελεχούς μελέτης, η οποία δεν είναι δυνατόν να εξαντληθεί στο περιορισμένο χρονικό διάστημα της εξέτασης αυτής για την έκδοση απόφασης επί της αιτήσεως αναστολής.

24. Επειδή, δεδομένου ότι η παρούσα προσφυγή δεν είναι προδήλως απαράδεκτη και οι ανωτέρω τρίτος και τέταρτος λόγοι αυτής δεν παρίστανται προδήλως αβάσιμοι, στο παρόν στάδιο παρέλκει η εξέταση των λοιπών λόγων.

25. Επειδή, βάσει και των ανωτέρω, το πλέον πρόσφορο και συγχρόνως αναγκαίο και υπό στενή έννοια αναλογικό, για την προσωρινή προστασία των διακινδυνευόμενων συμφερόντων του προσφεύγοντος, μέτρο είναι η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, δεδομένου ότι κατά το επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας πρόκειται να ανοιχθεί η οικονομική προσφορά του μοναδικού συμμετέχοντος στον διαγωνισμό, μετά τον αποκλεισμό του προσφεύγοντος. Η αναστολή αυτή δεν διατάσσεται με αόριστη, αλλά βεβαία πλην εύλογη για την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής διάρκεια και πάντως εντός του αποκλειστικού χρόνου του αρ. 367 παρ. 1 Ν. 4412/2016, χωρίς να καθυστερεί υπέρμετρα τη διαδικασία, ώστε να προστατευθούν και τα συμφέροντα της Αναθέτουσας Αρχής για ταχεία πρόοδο αυτής.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα περί αναστολής-προσωρινών μέτρων της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής.

Αριθμός Απόφασης:Α43/2018

Αναστέλλει την πρόοδο του διαγωνισμού μέχρι την έκδοση και δημοσίευση απόφασης επί της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής.

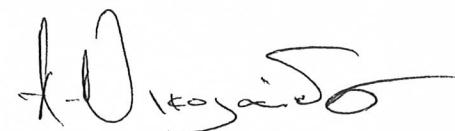
Κρίθηκε, αποφασίστηκε και δημοσιεύτηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 1-2-2018.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ



ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ



ΑΝΘΟΥΛΑ ΝΙΚΟΛΑΙΔΟΥ