

**Η**

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

**8ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της την 17 Οκτωβρίου 2019 με την εξής σύνθεση:, Ιωάννης Κίτσος - Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος - Εισηγητής, Ιωάννα Θεμελή, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 12.09.2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1135/13-09-2019 της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», η οποία εδρεύει στον ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της «ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ ... – ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΗ ΕΝΟΤΗΤΑ ...» (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής 1<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσα), η οποία κατέθεσε την από 20.09.2019 Παρέμβασή της, νομίμως εκπροσωπούμενης.

Της παρεμβαίνουσας ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «...» (εφεξής 2<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσα), η οποία κατέθεσε την από 22.09.2019 Παρέμβασή της.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η με αριθμό 26/2088/21-08-2019 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ... που έκανε δεκτές στο 2ο, 3ο, 4ο, 5ο και 7ο τμήμα του διαγωνισμού τις προσφορές των εταιρειών ..., ..., ..., ... και ανέδειξε αυτές προσωρινές αναδόχους των συγκριμένων τμημάτων του διαγωνισμού, καθώς και κάθε άλλη συναφής πράξη ή παράλειψη.

## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

Με τις Παρεμβάσεις τους οι παρεμβαίνουσες επιδιώκουν την απόρριψη της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ποσού €1.951,00 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...).

2. Επειδή, με την υπ'αριθμ. πρωτ. .../.../3.4.2019 Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, προκηρύχθηκε Ανοικτός Δημόσιος Διαγωνισμός με χρήση ηλεκτρονικών μέσων, για την προμήθεια τροφίμων και βασικής υλικής συνδρομής 2018-2019/ Κ.Σ. Π.Ε. ..., στο πλαίσιο του επιχειρησιακού προγράμματος επισιτιστικής και βασικής υλικής συνδρομής του Ταμείου Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους (Τ.Ε.Β.Α.), συνολικού προϋπολογισμού 639.218,04 € χωρίς ΦΠΑ (731.264,00 € με ΦΠΑ) με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής. Το αντικείμενο του διαγωνισμού περιλαμβάνει (2) δύο υποέργα και (9) εννέα τμήματα στο σύνολο. Το πρώτο υποέργο «ΤΡΟΦΙΜΑ» χωρίζεται σε (7) επτά τμήματα, ήτοι, 1ο τμήμα «Κοτόπουλο Νωπό», 2ο τμήμα «Χοιρινό Κρέας Άνευ Οστών», 3ο τμήμα «Γαλακτοκομικό Προϊόν «Φέτα» ΠΟΠ, 4ο τμήμα «Έξτρα Παρθένο Ελαιόλαδο», 5ο τμήμα «Είδη Παντοπωλείου», 6ο τμήμα «Μέλι», 7ο τμήμα «Είδη Οπωροπωλείου». Το δεύτερο υποέργο «ΕΙΔΗ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ» χωρίζεται σε (2) δύο τμήματα, ήτοι 8ο τμήμα «Οδοντόκρεμες, Οδοντόβουρτσες, Σκόνη για πλύσιμο ρούχων, Υγρό πιάτων, Χαρτί υγείας» και 9ο τμήμα «Τσάντες Σχολικές ΡΟΛΟ». Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα από τα ανωτέρω τμήματα των υποέργων και για το σύνολο της ποσότητας για τα υπό προμήθεια είδη του τμήματος.

3. Επειδή, δυνάμει του από 29.07.2019 ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ Ι που συνέταξε η ορισθείσα Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού του άρθρου 221 παρ. 1 Ν. 4412/2016, αξιολογήθηκαν τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι τεχνικές προσφορές των υποψηφίων και έγιναν δεκτές οι προσφορές των υποψηφίων εταιρειών Α) ..., Β) ..., εκτός από το τμήμα 5 ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ, Γ) της 2<sup>ης</sup>

**Αριθμός απόφασης: 1252/2019**

Παρεμβαίνουσας «...», Δ) της 1<sup>ης</sup> Παρεμβαίνουσας «...», Ε) της προσφεύγουσας, για όλα τα τμήματα για τα οποία συμμετείχαν. Ακολούθως δυνάμει του από και από 14.08.2019 ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ ΙΙ, αξιολογήθηκαν οι οικονομικές προσφορές αυτών από τις οποίες προέκυψαν οι προσωρινοί ανάδοχοι ανά τμήμα του διαγωνισμού. Ειδικότερα : στο 1<sup>ο</sup> τμήμα «Κοτόπουλο Νωπό» αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος η προσφεύγουσα, στο 2<sup>ο</sup> τμήμα «Χοιρινό Κρέας Άνευ Οστών» προσωρινή ανάδοχος αναδείχθηκε η 1<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσα «...», στο 3<sup>ο</sup> τμήμα «Γαλακτοκομικό Προϊόν «Φέτα» προσωρινή ανάδοχος αναδείχθηκε η 2<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσα «...», στο 4<sup>ο</sup> τμήμα «Έξτρα Παρθένο Ελαιόλαδο» προσωρινή ανάδοχος αναδείχθηκε η 2<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσα «...», στο 5<sup>ο</sup> τμήμα «Είδη Παντοπωλείου» προσωρινή ανάδοχος αναδείχθηκε η 2<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσα «...», στο 7ο τμήμα «Είδη Οπωροπωλείου» προσωρινή ανάδοχος αναδείχθηκε η 2<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσα «...». Με την υπ' αριθμ. .../.../21-08-2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκαν το ως άνω δύο ΠΡΑΚΤΙΚΑ.

4. Επειδή, κατά της τελευταίας απόφασης, με την οποία έγιναν δεκτές οι προσφορές της 1<sup>ης</sup> και της 2<sup>ης</sup> Παρεμβαίνουσας για τα τμήματα 2, 3, 4, 5 και 7 του Διαγωνισμού, προσέφυγε η προσφεύγουσα καταθέτοντας, δια ανάρτησης στο ΕΣΗΔΗΣ την 12.09.2019, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου της ΑΕΠΠ όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 Κανονισμού, την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή αιτούμενη την ακύρωσή της.

5. Επειδή, εμπρόθεσμα η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης Απόφασης καθώς, από τον ηλεκτρονικό τόπο του αντίστοιχου δημόσιου Διαγωνισμού, αποδεικνύεται πως αυτή κοινοποιήθηκε ηλεκτρονικά στους προσφέροντες, την 02.09.2019, ώστε η κατ' αυτής στρεφόμενη Προδικαστική Προσφυγή να έχει κατατεθεί, δια ανάρτησης στο ΕΣΗΔΗΣ την 12.09.2019, εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) Κανονισμού.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα, στρεφόμενη κατά της επίμαχης Απόφασης ασκεί την Προδικαστική Προσφυγή με άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον (ΣτΕ (Γ' Τμήμα) 328/2011, ΕΑ 213/2011, (Δ' Τμήμα, 7μελές) 2166/2003, (Ε' Τμήμα) 414/2002, Ολομ. 280/1996), καθώς,

## **Αριθμός απόφασης: 1252/2019**

δραστηριοποιούμενη επιχειρηματικά στον τομέα της προμήθειας τροφίμων, συμμετείχε στον επίμαχο Διαγωνισμό και πλέον μετά την έκδοση της προσβαλλόμενης Απόφασης με την οποία έγιναν δεκτές παρανόμως, όπως υποστηρίζει οι προσφορές των ανταγωνιστριών εταιρειών και στην παρούσα 1<sup>η</sup> και 2<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσας, υφίσταται βλάβη, όπως απαιτείται από τις διατάξεις των άρθρων 360 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 Π.Δ. 39/2017.

7. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή, κοινοποίησε στις 13.09.2019 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις με αριθμό πρωτοκόλλου 144361/5209/2019 απόψεις της σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή.

8. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει η συμμετέχουσα εταιρεία με την επωνυμία «...» αφού η εν λόγω προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στην Παρεμβαίνουσα μέσω του δικτυακού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 13.09.2019, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης, και η εν λόγω Παρέμβαση ασκήθηκε στις 20.09.2019, η παρεμβαίνουσα, δε, έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία έχει γίνει αποδεκτή η προσφορά της για το τμήμα 2 του Διαγωνισμού και έχει ανακηρυχθεί προσωρινή ανάδοχος. Όμως το από 15.10.2019 συμπληρωματικό υπόμνημα – παρέμβαση, πρέπει να απορριφθεί ως απαραδέκτως ασκηθέν και να μην ληφθεί υπόψη, διότι κατατέθηκε εκπρόθεσμα στις 15.10.2019 στην ΑΕΠΠ και βάσει του άρθρου 365 παρ 1 Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι η κατάθεση αυτού, για να είναι νόμιμη, πρέπει να λάβει χώρα 5 ημέρες πριν την εξέταση της προσφυγής. Εν προκειμένω η εξέταση της προσφυγής πραγματοποιήθηκε στις 17.10.2019 και ως εκ τούτου το υποβληθέν δύο ημέρες πριν από την εξέταση συμπληρωματικό υπόμνημα έχει ασκηθεί απαραδέκτως.

9. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει η συμμετέχουσα εταιρεία με την επωνυμία «...» αφού η εν λόγω προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στην Παρεμβαίνουσα μέσω του δικτυακού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.

## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

στις 13.09.2019, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης, και η εν λόγω Παρέμβαση ασκήθηκε στις 22.09.2019, η παρεμβαίνουσα, δε, έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία έχει γίνει αποδεκτή η προσφορά της για τα τμήματα 3, 4, 5 και 7 του Διαγωνισμού και έχει ανακηρυχθεί προσωρινή ανάδοχος.

10. Επειδή το άρθρο 2.2.6.11 της Διακήρυξης (σελ. 34) ορίζει ότι: «Για τη συμμετοχή σε ένα ή και σε περισσότερα Τμήματα του Υποέργου 1 : ΤΡΟΦΙΜΑ, απαιτείται: θα δηλώνει ότι θα καταθέσει, αν αναδειχθεί μειοδότης, την νόμιμη αδειοδότηση της επιχείρησής του, σύμφωνα με την κείμενη Νομοθεσία, για την αποθήκευση, διατήρηση, διακίνηση τροφίμων και ευπαθών προϊόντων, η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο Οικονομικός Φορέας. 2) Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας είναι παρασκευαστής ή παραγωγός πρέπει να καταθέσει με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ότι θα καταθέσει, αν αναδειχθεί μειοδότης, την νόμιμη αδειοδότηση της επιχείρησής του, σύμφωνα με την κείμενη Νομοθεσία, η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο Οικονομικός Φορέας. Πέραν των ανωτέρω, ο υποψήφιος Οικονομικός Φορέας οφείλει να δηλώσει στην ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση ότι διαθέτει τα κατωτέρω και θα τα καταθέσει αν αναδειχθεί μειοδότης : 3) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για την προμήθεια ζωικών προϊόντων. 4) Άδεια Λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης. 5) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά. 6) Βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης...Οι Υπεύθυνες Δηλώσεις των παρ. 2.2.5.2, 2.2.6.1, 2.2.6.2, 2.2.6.3, 2.2.6.4, 2.2.6.5, 2.2.6.6, 2.2.6.1, 2.2.6.8, 2.2.6.9, 2.2.6.10 και 2.2.6.11 υποβάλλονται σε ενιαίο έντυπο (Παράρτημα VI)». Περαιτέρω στο Παράρτημα VI «Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς - έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης» στην παράγραφο 2.11 (σελ. 258) ορίζεται ότι οι υποψήφιοι πρέπει να δηλώσουν ότι «Για τη συμμετοχή μου στ... Τμήμα/τα του Υποέργου 1 : ΤΡΟΦΙΜΑ, διαθέτω τα κάτωθι και θα τα καταθέσω εφόσον αναδειχθώ μειοδότης : 4) Άδεια Λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης...». Περαιτέρω το άρθρο 2.4.3.2 ορίζει ότι «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την Αναθέτουσα Αρχή με το Παράρτημα I,

## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα». Το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι - Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης - Τεχνικές Προδιαγραφές - Συγγραφή υποχρεώσεων, Άρθρο 5 Τεχνικές Προδιαγραφές, Παράγραφος 5.11 Μανταρίνια, Ενότητα 1.7 Υποχρεώσεις Προμηθευτών (σελ. 196) ορίζει ότι «Κάθε υποψήφιος προμηθευτής υποχρεούται να υποβάλει τα παρακάτω δικαιολογητικά μαζί με τις τεχνικές προσφορές: Υπεύθυνη δήλωση ότι έλαβε γνώση και συμμορφώνεται με όλους τους όρους των τεχνικών προδιαγραφών χωρίς καμία μεταβολή και γενικότερα την τήρηση όλων όσων αναγράφονται στον Κανονισμό 543/2011, ως προς την διάθεση μανταρινιών κλημεντινών (*Citrus clementina hort. ex Tanaka*), τα οποία προορίζονται να διατεθούν νωπά στον καταναλωτή. Υπεύθυνη δήλωση ότι η παραγωγή, η συσκευασία, η αποθήκευση, η μεταφορά, η διακίνηση και η διάθεση των τροφίμων πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι οι αντίστοιχες επιχειρήσεις τροφίμων εφαρμόζουν, διατηρούν και αναθεωρούν διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4- 10-2000, όπως αυτή ισχύει». Περαιτέρω το άρθρο 2.2.7 «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» προβλέπει ότι «Όταν οι Οικονομικοί Φορείς δεν θα κατασκευάσουν/παραγάγουν οι ίδιοι το τελικό προϊόν, σε δική τους επιχειρηματική μονάδα, πρέπει να καταθέσουν στην προσφορά τους, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση (άρθρο 8 του Ν. 1599/1986) του νόμιμου εκπροσώπου της επιχείρησης από την οποία θα προμηθευτούν τα προϊόντα και στην οποία θα δηλώνεται ότι έχει αποδεχθεί έναντι τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον Οικονομικό Φορέα υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή».

11. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιαστών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ

## **Αριθμός απόφασης: 1252/2019**

2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά अपαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητείτο πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

12. Επειδή η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της στρέφεται κατά της προσφοράς της 2<sup>ης</sup> Παρεμβαίνουσας και ισχυρίζεται επί λέξει ότι «*Η παράγραφος 2.2.6.11 της διακήρυξης (σελ. 34) προβλέπει ότι: «2.2.6.11. Για τη συμμετοχή σε ένα ή και σε περισσότερα Τμήματα του Υποέργου 1 : ΤΡΟΦΙΜΑ, απαιτείται: 1)..2)...3)...4) Άδεια Λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης...».* Ο εν λόγω υποψήφιος στην ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση που κατέθεσε στο αρχείο: 8. ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ signed.pdf της προσφοράς του δηλώνει, μεταξύ των λοιπών δικαιολογητικών, που ο κάθε υποψήφιος οφείλει να δηλώσει, ότι διαθέτει και θα καταθέσει αν αναδειχθεί μειοδότης, ότι έχει στη διάθεσή του «*4) Μισθωμένη εγκατάσταση με Άδεια Λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης με αριθμό ...».* Όμως, από την online λίστα του Ενιαίου Φορέα Ελέγχου Τροφίμων (ΕΦΕΤ) για τις Εγκαταστάσεις Ψυκτικών Αποθηκών (Cold stores), η οποία είναι αναρτημένη στην ηλεκτρονική διεύθυνση: <http://www.efet.gr/portal/page/portal/efetnew/enterprises/facilities/freezerfacilities> προκύπτει, όπως ευκρινώς αναγράφεται στο κατωτέρω απόσπασμα αυτής, ότι ο ως άνω κωδικός ... ανήκει στην εταιρεία ... και όχι στον υποψήφιο οικονομικό φορέα. Η κατατεθείσα υπεύθυνη δήλωση δεν περιλαμβάνει το ως άνω απαιτούμενο, από το Παράρτημα VI «Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς - έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης», περιεχόμενο, ήτοι δήλωση, ότι η υποψήφια εταιρεία διαθέτει και θα καταθέσει αν αναδειχθεί μειοδότης «*4) Άδεια Λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης»* αλλά, δήλωση ότι διαθέτει και θα καταθέσει αν αναδειχθεί μειοδότης «*4) Μισθωμένη εγκατάσταση με Άδεια Λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης με αριθμό ...».* Σε κάθε περίπτωση, για τη «μισθωμένη εγκατάσταση», ο υποψήφιος οικονομικός φορέας, δεν διαθέτει Άδεια Λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης, γεγονός το οποίο αποδεικνύεται και από έλεγχο στην online λίστα του Ενιαίου Φορέα Ελέγχου Τροφίμων (ΕΦΕΤ)

## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

των κατόχων αδειών Εγκαταστάσεις Ψυκτικών Αποθηκών (Cold stores). Επομένως, η προσφορά του ..., εξαιτίας της ανωτέρω έλλειψης, ήτοι, της πλημμελούς υπεύθυνης δήλωσης λόγω της ανυπαρξίας άδειας λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για προϊόντα ζωικής προέλευσης, πρέπει να απορριφθεί για το σύνολο των τμημάτων του Υποέργου 1: ΤΡΟΦΙΜΑ για τα οποία έθεσε υποψηφιότητα. Ακόμα και αν ήθελε θεωρηθεί ότι η εταιρεία ... είναι υπεργολάβος της ως άνω υποψήφιας εταιρείας, τότε, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.1 «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών» της διακήρυξης, θα έπρεπε, αφενός, ο υποψήφιος φορέας να δηλώσει στο ΕΕΕΣ που κατέθεσε με την προσφορά της την ύπαρξη υπεργολαβίας, αφετέρου, ο υπεργολάβος του υποψήφιου φορέα να καταθέσει και αυτός ΕΕΕΣ. Επομένως, η ανωτέρω πλημμέλεια της κατατεθείσας υπεύθυνης δήλωσης, απαιτούμενο δικαιολογητικό για τη συμμετοχή του υποψήφιου φορέα σε όλα τα τμήματα του Υποέργου 1 : ΤΡΟΦΙΜΑ του διαγωνισμού, συμπαρασύρει την απόρριψη της προσφοράς του για το σύνολο των τμημάτων αυτού. 2. Έλλειψη υπεύθυνης δήλωσης της παραγράφου 5.11 Μανταρίνια της ενότητας 1.7 Υποχρεώσεις Προμηθευτών. Σε συνέχεια των ανωτέρω, αν ήθελε κριθεί, ότι η προσφορά του εν λόγω υποψηφίου δεν πρέπει να απορριφθεί για το σύνολο των τμημάτων του Υποέργου 1: ΤΡΟΦΙΜΑ, για τα οποία αυτή έθεσε υποψηφιότητα, σε κάθε περίπτωση αυτή πρέπει να απορριφθεί για το 7ο τμήμα «Είδη Οπωροπωλείου» του ανωτέρω Υποέργου. Ειδικότερα, η διακήρυξη στην παράγραφο 2.4.3. «Περιεχόμενα φακέλου Δικαιολογητικά συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» (σελ. 51) και συγκεκριμένα στην παράγραφο 2.4.3.2 προβλέπει ότι «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την Αναθέτουσα Αρχή με το Παράρτημα Ι, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα». Στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι - Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης - Τεχνικές Προδιαγραφές - Συγγραφή υποχρεώσεων, Άρθρο 5 Τεχνικές Προδιαγραφές, Παράγραφος 5.11 Μανταρίνια, Ενότητα 1.7 Υποχρεώσεις Προμηθευτών (σελ. 196) προβλέπεται ότι «Κάθε υποψήφιος προμηθευτής υποχρεούται να υποβάλει τα παρακάτω δικαιολογητικά μαζί με τις τεχνικές



## **Αριθμός απόφασης: 1252/2019**

προσφορές: Υπεύθυνη δήλωση ότι έλαβε γνώση και συμμορφώνεται με όλους τους όρους των τεχνικών προδιαγραφών χωρίς καμία μεταβολή και γενικότερα την τήρηση όλων όσων αναγράφονται στον Κανονισμό 543/2011, ως προς την διάθεση μανταρινιών κλημεντινών (*Citrus clementina hort. ex Tanaka*), τα οποία προορίζονται να διατεθούν νωπά στον καταναλωτή. Υπεύθυνη δήλωση ότι η παραγωγή, η συσκευασία, η αποθήκευση, η μεταφορά, η διακίνηση και η διάθεση των τροφίμων πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι οι αντίστοιχες επιχειρήσεις τροφίμων εφαρμόζουν, διατηρούν και αναθεωρούν διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4- 10-2000, όπως αυτή ισχύει». Ο εν λόγω υποψήφιος κατέθεσε μόνο τη (1) μία από τις (2) δύο ανωτέρω ζητούμενες υπεύθυνες δηλώσεις, στην οποία αναφέρει ότι «Αναφορικά με το είδος μανταρίνια: Έλαβα γνώση και συμμορφώνομαι με όλους τους όρους των τεχνικών προδιαγραφών χωρίς καμία μεταβολή και γενικότερα την τήρηση όλων όσων αναγράφονται στον Κανονισμό 543/2011, ως προς την διάθεση μανταρινιών κλημεντινών (*Citrus clementina hort. ex Tanaka*), τα οποία προορίζονται να διατεθούν νωπά στον καταναλωτή» (αρχείο «22. ΥΔ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ signed»). Από τα ανωτέρω, ευχερώς προκύπτει ότι ο υποψήφιος φορέας παρέλειψε να καταθέσει στον διαγωνισμό την ανωτέρω δεύτερη κατά σειρά υπεύθυνη δήλωση, στην οποία σύμφωνα με τη διακήρυξη πρέπει να δηλώνεται ότι «η παραγωγή, η συσκευασία, η αποθήκευση, η μεταφορά, η διακίνηση και η διάθεση των τροφίμων πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι οι αντίστοιχες επιχειρήσεις τροφίμων εφαρμόζουν, διατηρούν και αναθεωρούν διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4-10-2000, όπως αυτή ισχύει». Επομένως, η προσφορά του υποψηφίου ... πρέπει να απορριφθεί, καθώς, αυτή δεν προσκόμισε τα ζητούμενα από τη διακήρυξη δικαιολογητικά για το 7ο τμήμα «Είδη Οπωροπωλείου» του διαγωνισμού. . Πλημμελής υπεύθυνη δήλωση της παραγράφου 2.2.7. Σε συνέχεια των ανωτέρω, αν ήθελε κριθεί, ότι η προσφορά του εν λόγω υποψηφίου φορέα δεν πρέπει να απορριφθεί για το σύνολο των τμημάτων του Υποέργου 1: ΤΡΟΦΙΜΑ, για τα οποία αυτή έθεσε υποψηφιότητα, σε κάθε περίπτωση αυτή πρέπει να απορριφθεί για το 5ο τμήμα «Είδη Παντοπωλείου». Συγκεκριμένα, η διακήρυξη στην παράγραφο 2.2.7 «πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» προβλέπει ότι (σελ.36) «Όταν οι Οικονομικοί Φορείς δεν θα κατασκευάσουν/παραγάγουν οι ίδιοι το

## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

τελικό προϊόν, σε δική τους επιχειρηματική μονάδα, πρέπει να καταθέσουν στην προσφορά τους, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση (άρθρο 8 του Ν. 1599/1986) του νόμιμου εκπροσώπου της επιχείρησης από την οποία θα προμηθευτούν τα προϊόντα και στην οποία θα δηλώνεται ότι έχει αποδεχθεί έναντι τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον Οικονομικό Φορέα υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή». Επιπροσθέτως, σύμφωνα με την Υπουργική Απόφαση ΔΙΑΔΠ/Α1/18368/2002 - ΦΕΚ 1276/Β/1-10-2002 «Καθορισμός του τύπου και του περιεχομένου της υπεύθυνης δήλωσης του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986» (ΦΕΚ75) «3.Η υπεύθυνη δήλωση, όταν χρησιμοποιείται αυτοτελώς, πρέπει να έχει τον ακόλουθο τύπο και να περιλαμβάνει τα εξής στοιχεία: α) ι) Στο μέσον και στη δεξιά πλευρά της πίσω όψης της υπεύθυνης δήλωσης αναγράφονται οι λέξεις "ο,η δηλ" και "υπογραφή" πάνω από την οποία υπογράφει ο δηλών ή η δηλούσα». Στην περίπτωση, που η περιεχόμενη δήλωση συνεχεται με την ιδιότητα του υπογράφοντος τη δήλωση προσώπου, πρέπει η δήλωση να συνοδεύεται από στοιχεία που αποδεικνύουν την ιδιότητα αυτού, ήτοι, τη θέση επί του κειμένου της δήλωσης, της σφραγίδας, της εταιρείας, της οποίας ο υπογράφων τη δήλωση εκπροσωπεί, ως νόμιμος εκπρόσωπος αυτής και σχετικά συστατικά της εταιρείας έγγραφα που πιστοποιούν την ιδιότητα του υπογράφοντος ως νομίμου εκπροσώπου της εταιρείας αυτής. Εν προκειμένω, ο υποψήφιος ... μεταξύ των υπεύθυνων δηλώσεων των προμηθευτών του προσκόμισε στο αρχείο "6. ΥΔ ..., υπεύθυνη δήλωση στην οποία αναγραφόταν ότι: «Με ατομική μου ευθύνη και γνωρίζοντας τις κυρώσεις (3), που προβλέπονται από τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 22 του Ν. 1599/1986, και ως νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρείας με την επωνυμία δηλώνω ότι:...». Δηλαδή, ο εν λόγω υποψήφιος προσκόμισε δήλωση, που δεν αναφέρει την επωνυμία της εταιρείας για λογαριασμό της οποίας ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτής αποδέχεται με την παρούσα την προμήθεια ζάχαρης στον υποψήφιο φορέα. Επιπροσθέτως, ο εν λόγω υποψήφιος φορέας σε άλλο αρχείο της προσφοράς της, στο αρχείο "4. ΥΔ ... προσκόμισε έτερη υπεύθυνη δήλωση προμηθεύτριας εταιρείας, η οποία έφερε ιδιόχειρη υπογραφή του δηλωθέντος ως νομίμου εκπροσώπου αυτής, χωρίς όμως να προκύπτει η σύνδεση του εν λόγω προσώπου με την εταιρεία. Με άλλα λόγια, η προσκομισθείσα υπεύθυνη δήλωση δεν έφερε σφραγίδα της εταιρείας, η οποία δεσμεύεται με την παρούσα να προμηθεύσει αλεύρι την υποψήφια εταιρεία. Και

## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

οι δύο ανωτέρω προσκομισθείσες υπεύθυνες δηλώσεις είναι πλημμελείς καθώς αυτές δεν δεσμεύουν της προμηθεύτριες, του υποψήφιου φορέα, εταιρείες και επομένως η προσφορά του υποψήφιου φορέα πρέπει να απορριφθεί για το 5ο τμήμα «Είδη Παντοπωλείου» του διαγωνισμού.».

13. Επειδή η αναθέτουσα αντικρούει τον πρώτο λόγο της προσφυγής και αναφέρει σχετικά ότι «α) Στην παράγραφο 2.2.6.11. της αριθμ. .../.../03.04.2019 Διακήρυξης αναφέρεται ότι, μεταξύ των άλλων προϋποθέσεων που πρέπει να δηλώσει ότι διαθέτει ο οικονομικός φορέας είναι, η «νόμιμη αδειοδότηση της επιχείρησής του, σύμφωνα με την κείμενη Νομοθεσία, για την αποθήκευση, διατήρηση, διακίνηση τροφίμων και ευπαθών προϊόντων, η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο Οικονομικός Φορέας». Στο Παράρτημα IV επισυνάπτεται «Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς - Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης», στην οποία ο οικονομικός φορέας οφείλει να δηλώσει ότι διαθέτει άδεια λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης. Στην παράγραφο 2.2.9.2 υποπαρ. Β5 της Διακήρυξης του διαγωνισμού αναφέρεται ότι για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας θα πρέπει να προσκομίσουν τα έγγραφα που αποδεικνύουν όσα δηλώθηκαν στο «Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς - Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης». Στο «Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς - Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης» που έχει καταθέσει ο οικονομικός φορέας και βρίσκεται αναρτημένη στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του Ε.Σ.Η.Δ.Σ. (Α/Α ...), με αριθμό προσφοράς 133892, στην παρ. 2.11, υποπαρ. 4, δηλώνει ότι διαθέτει «μισθωμένη εγκατάσταση με άδεια λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης με αριθμό ...». Στην από 12.09.2019 Προσφυγή ενώπιων της αρχής, η προσφεύγουσα εταιρεία υποστηρίζει ότι η ..., η οποία μισθώνει την αποθήκη στον ..., όφειλε να θεωρηθεί ως υπεργολάβος και κατά συνέπεια να είχε καταθέσει τα προβλεπόμενα από τα άρθρα 58 και 131 του ν. 4412/2016 και τη παρ. 4.7. της Διακήρυξης του διαγωνισμού, δικαιολογητικά. Σύμφωνα με την κατευθυντήρια οδηγία 10/2015 «ως υπεργολαβία ορίζεται η εξ επαχθούς αιτίας σύμβαση μίσθωσης έργου, δια της οποίας ο ανάδοχος σύμβασης αναλαμβάνει νομικές δεσμεύσεις έναντι άλλων νομικών ή φυσικών προσώπων, μη συνδεδεμένων με τον εργοδότη με νομικό δεσμό και με σκοπό την εκτέλεση μέρους της σύμβασης. ... Ο υπεργολάβος διακρίνεται από τον προμηθευτή δημόσιας σύμβασης, καθώς ο υπεργολάβος αναλαμβάνει να υλοποιήσει -

## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

εκτελέσει μέρος του αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης, ενώ ο προμηθευτής αναλαμβάνει να παράσχει - διαθέσει συγκεκριμένο/α αγαθό/ά στο εν λόγω πλαίσιο.» Στην προσφορά του ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι διαθέτει μισθωμένη αποθήκη, η οποία εξυπηρετεί γενικότερα τους σκοπούς της επιχείρησής του και όχι μόνο τις ανάγκες του παρόντος διαγωνισμού. Διευκρινίζουμε ότι από τα έγγραφα του διαγωνισμού, από πουθενά δεν προκύπτει η υποχρέωση ο προσφέρων να διαθέτει ιδιόκτητη αποθήκη. β) Στη Διακήρυξη του διαγωνισμού στο «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι - Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης - Τεχνικές Προδιαγραφές - Συγγραφή υποχρεώσεων» παρ. «5.11 Μανταρίνια», υποπαρ. «1.7 Υποχρεώσεις Προμηθευτών» αναφέρεται ότι ο υποψήφιος προμηθευτής υποβάλλει υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ότι έλαβε γνώση και συμμορφώνεται με όλους τους όρους των τεχνικών προδιαγραφών χωρίς καμία μεταβολή και γενικότερα την τήρηση όλων όσων αναγράφονται στον Κανονισμό 543/2011, ως προς την διάθεση μανταρινιών κλημεντινών (*Citrus clementina hort. ex Tanaka*), τα οποία προορίζονται να διατεθούν νωπά στον καταναλωτή και ότι η παραγωγή, η συσκευασία, η αποθήκευση, η μεταφορά, η διακίνηση και η διάθεση των τροφίμων πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι οι αντίστοιχες επιχειρήσεις τροφίμων εφαρμόζουν, διατηρούν και αναθεωρούν διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4-10-2000, όπως αυτή ισχύει. Ο οικονομικός φορέας ... κατέθεσε μια υπεύθυνη δήλωση συμμόρφωσης με τις τεχνικές προδιαγραφές του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι για το σύνολο των ειδών που περιλαμβάνονται στην προσφορά του. Για τα μανταρίνια δηλώνει ότι «έλαβε γνώση και συμμορφώνεται με όλους τους όρους των τεχνικών προδιαγραφών χωρίς καμία μεταβολή και γενικότερα την τήρηση όλων όσων αναγράφονται στον Κανονισμό 543/2011, ως προς την διάθεση μανταρινιών κλημεντινών (*Citrus clementina hort. ex Tanaka*), τα οποία προορίζονται να διατεθούν νωπά στον καταναλωτή», αλλά δεν περιλαμβάνει τη δήλωση ότι «η παραγωγή, η συσκευασία, η αποθήκευση, η μεταφορά, η διακίνηση και η διάθεση των τροφίμων πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι οι αντίστοιχες επιχειρήσεις τροφίμων εφαρμόζουν, διατηρούν και αναθεωρούν διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4-10-2000, όπως αυτή ισχύει». Η συγκεκριμένη δήλωση αναφέρεται στα είδη χοιρινό νωπό άνευ οστών, ελαιόλαδο, στα είδη παντοπωλείου και στο μέλι. Το γεγονός ότι δεν αναφέρεται

## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

στα μανταρίνια θεωρείται παράλειψη μη ουσιώδης και δεν συνιστά λόγο αποκλεισμού. γ) Σχετικά με το τρίτο μέρος της προσφυγής και την πλημμελή υπεύθυνη δήλωση έχουμε να σημειώσουμε ότι σύμφωνα με την παρ. 2.2.7 «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης», στην Διακήρυξη περιλαμβάνεται ο όρος ότι «όταν οι Οικονομικοί Φορείς δεν θα κατασκευάσουν/παραγάγουν οι ίδιοι το τελικό προϊόν, σε δική τους επιχειρηματική μονάδα, πρέπει να καταθέσουν στην προσφορά τους, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση (άρθρο 8 του Ν.1599/1986) του νόμιμου εκπρόσωπου της επιχείρησης από την οποία θα προμηθευτούν τα προϊόντα και στην οποία θα δηλώνεται ότι έχει αποδεχθεί έναντι τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον Οικονομικό Φορέα υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή». Ο οικονομικός φορέας ... προσκόμισε δύο υπεύθυνες δηλώσεις της προμηθεύτριας εταιρείας «...», η οποία ορίζεται ως η προμηθεύτρια εταιρεία για τα είδη αλεύρι και ζάχαρη. Στην υπεύθυνη δήλωση για το αλεύρι ο ... δηλώνει ότι είναι ο νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρείας «...», ενώ στην υπεύθυνη δήλωση για τη ζάχαρη η επωνυμία της εταιρείας δεν είναι συμπληρωμένη. Και οι δύο υπεύθυνες δηλώσεις φέρουν θεώρηση του γνησίου της υπογραφής και οι πρωτότυπες έχουν κατατεθεί στο φάκελο με τα φυσικά δικαιολογητικά του διαγωνισμού. Το γεγονός ότι η επωνυμία της εταιρείας δεν αναφέρεται στη δήλωση για το αλεύρι θεωρείται παράλειψη μη ουσιώδης και δεν συνιστά λόγο αποκλεισμού.»

14. Επειδή, η 2<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσα αντικρούει τους ως άνω ισχυρισμούς της προσφεύγουσας και ισχυρίζεται ότι «Αναφορικά με το λόγο που επικαλείται η επιχείρηση στο πρώτο σκέλος των αιτιάσεων της, ότι δηλαδή η προσφορά μου θα πρέπει να αποκλειστεί καθώς δεν κατέχω Άδεια Λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης, είναι παντελώς αβάσιμος καθώς δηλώνω στην προσφορά μου ότι: Διαθέτω και θα καταθέσω αν αναδειχθώ μειοδότης: 4)Μισθωμένη εγκατάσταση με Άδεια Λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης με αριθμό ...». Η δήλωση μου αυτή είναι σε πλήρη συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης καθώς σε κανένα σημείο της διακήρυξης δεν απαιτείται η ιδιόκτητη κατοχή ψυκτικών αποθηκών. Έτσι, έχοντας μισθώσει αδειοδοτημένες ψυκτικές αποθήκες είναι προφανές ότι και τις κατέχω, κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς μου από την επιχείρηση ... . Το γεγονός δε της νόμιμης αδειοδότησης τους,

**Αριθμός απόφασης: 1252/2019**

προκύπτει και από τη λίστα του ΕΦΕΤ που ίδια η προσφεύγουσα επικαλείται. Προς αποφυγή δε κάθε αμφιβολίας των ανωτέρω ισχυρισμών μου σας υποβάλω το από 01/03/2019 μισθωτήριο των ψυκτικών αποθηκών με την εταιρεία ..., από το οποίο είναι εμφανές ότι κατείχα κατά την υποβολή της προσφοράς μου νόμιμα αδειοδοτημένες ψυκτικές αποθήκες. (ΒΛΕΠΕ ΣΥΝΗΜΜΕΝΟ ΑΡΧΕΙΟ 1. ΜΙΣΘΩΤΗΡΙΟ ...). Επομένως δεν τίθεται ζήτημα «ανυπαρξίας άδειας λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών» όπως αβάσιμα επικαλείται η προσφεύγουσα καθώς κατείχα νόμιμα κατά την υποβολή της προσφοράς μου μισθωμένες, αδειοδοτημένες ψυκτικές αποθήκες, με κωδικό ... θα μπορούσε να είναι και διαφορετικά -ΕΦΕΤ Περ. Διε. ..., ...Διευ/ντής τηλ:...) σύμφωνα με τη λίστα αδειοδοτημένων εγκαταστάσεων του ΕΦΕΤ, επ' ονόματι της εταιρείας ... η οποία και μου τις μίσθωσε νομίμως όπως προκύπτει από το συνημμένο αρχείο 1. ΜΙΣΘΩΤΗΡΙΟ ... . Σχετικά με το δεύτερο σκέλος της παραγράφου ότι δηλαδή η εταιρεία ... αποτελεί υπεργολάβο, η δήλωση ότι μισθώνω τις αποθήκες (και κατά συνέπεια είναι στην κατοχή μου), αποδεικνύει ότι δεν στηρίχθηκα, σε τρίτο οικονομικό φορέα ή υπεργολάβο για να αποδείξω ότι κατά τον χρόνο εκτέλεσης της σύμβασης θα διαθέτω τον απαιτούμενο εξοπλισμό, ώστε να οφείλω να δηλώσω τούτο στο σχετικό ΕΕΕΣ και να υποβάλω ξεχωριστό ΕΕΕΣ για τον υπεργολάβο. Είναι εξάλλου γνωστό, ότι με την μίσθωση, το μισθούμενο αντικείμενο περιέρχεται στην κατοχή του μισθωτή, έτσι δεν τίθεται πουθενά ζήτημα υπεργολαβικής ανάθεσης από πλευράς μου. Από το περιεχόμενο του ως άνω αναφερόμενου μισθωτηρίου (ΣΥΝΗΜΜΕΝΟ ΑΡΧΕΙΟ 1. ΜΙΣΘΩΤΗΡΙΟ ...) προκύπτει πέραν πάσης αμφιβολίας ότι κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς μου (03-05-2019) νομίμως βάσει του ως άνω μισθωτηρίου, κατείχα τον ψυκτικό θάλαμο ήδη από 01-03-2019. Δεν στηρίχθηκα, δηλαδή, σε τρίτο οικονομικό φορέα για να αποδείξω ότι κατά τον χρόνο εκτέλεσης της προμήθειας θα διαθέτω τον απαιτούμενο εξοπλισμό, ώστε να οφείλω να δηλώσω τούτο στο σχετικό ΕΕΕΣ και να υποβάλω ξεχωριστό ΕΕΕΣ για τον τρίτο οικονομικό φορέα. Δέον να σημειωθεί και να ληφθεί υπόψη ότι η μίσθωση των εγκεκριμένων ψυκτικών εγκαταστάσεων έγινε για να εξυπηρετηθεί η εν γένει λειτουργία της επιχείρησής μου και όχι για τη συμμετοχή της επιχείρησής μου στον συγκεκριμένο διαγωνισμό, κάτι που αποδεικνύεται και από το γεγονός ότι η μίσθωση έγινε 01-03-2019 και η προκήρυξη του διαγωνισμού στις 03-04-2019 με αρ πρωτ: .../1680. Εφόσον λοιπόν αποδεικνύεται η νόμιμη κατοχή μου

**Αριθμός απόφασης: 1252/2019**

αναγκαίου εξοπλισμού κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς μου, η αποδοχή της προσφοράς μου συμπορεύεται με τους σχετικούς όρους της διακήρυξης και νόμιμα προκρίθηκε στην επόμενη φάση του διαγωνισμού. Αναφορικά με το 2ο λόγο που επικαλείται ο προσφεύγον ήτοι, Έλλειψη υπεύθυνης δήλωσης της παραγράφου 5.11 Μανταρίνια της ενότητας 1.7 Υποχρεώσεις Προμηθευτών: Η Αναθέτουσα Αρχή με το κοινοποιηθέν υπ' αριθμ.πρωτ.: .../.../25-04-2019 έγγραφο με θέμα: ΔΙΕΥΚΡΙΝΗΣΕΙΣ ΥΣΤΕΡΑ ΑΠΟ ΑΙΤΗΜΑΤΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΦΟΡΕΩΝ ΓΙΑ ΤΟΝ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ ΜΕ Α/Α ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ... (ΑΡΙΘ.ΠΡΩΤ.:.../.../03.04.2019) και σε απάντηση ερωτημάτων οικονομικών φορέων στην παράγραφο β αυτού αναφέρεται ότι: β) Σε ότι αφορά στο ερώτημα αν στον υποφάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» πρέπει να κατατεθούν τα δικαιολογητικά της παραγράφου «2.2.9.2. Αποδεικτικά μέσα», σας ενημερώνουμε ότι στο συγκεκριμένο στάδιο (Υποβολή προσφορών) θα υποβληθούν τα προβλεπόμενα από την παρ. 2.4 Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών. Από τη μελέτη της διακήρυξης προκύπτει ότι τα δικαιολογητικά που απαιτούνταν να υποβληθούν από πλευράς των οικονομικών φορέων ήταν τα αναφερόμενα στην παράγραφο 2.4 ήτοι:

2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά».

2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν : α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.) β) την εγγύηση συμμετοχής

Και σχετικά με τα δικαιολογητικά του φακέλου της τεχνικής προσφοράς: 2.4.3.2 Η Τεχνική Προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος... Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει σε μορφή .pdf ψηφιακά υπογεγραμμένη Υπεύθυνη Δήλωση σύμφωνα με το υπόδειγμα του Παραρτήματος VI. Έτσι, σε συμμόρφωση με το ανωτέρω άρθρο ορθά υπέβαλα όλα τα ζητούμενα δικαιολογητικά των ανωτέρω παραγράφων και η προσφορά μου ορθά θεωρήθηκε πλήρης από την Οικονομική Επιτροπή. Εξάλλου, στο υπόδειγμα τεχνικής προσφοράς (υπόδειγμα το οποίο καθόρισε η αναθέτουσα αρχή και συμπεριέλαβε στο διαγωνισμό μέσω ανάρτησης στο ΕΣΗΔΗΣ) που υπέβαλλα μεταξύ άλλων δηλώνω ότι: Τα προφερόμενα είδη της επιχείρησής μου, πληρούν

**Αριθμός απόφασης: 1252/2019**

τις απαιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές της παρούσας Διακήρυξης. Με τον τρόπο αυτό δηλώνω ανεπιφύλακτα τη συμμόρφωση μου σε όλους τους τεχνικούς όρους που τίθενται με τη διακήρυξη και τα συνοδευτικά τεύχη αυτής. Αναφορικά με τον 3ο λόγο που επικαλείται ο προσφεύγων, ήτοι 3. Πλημμελής υπεύθυνη δήλωση της παραγράφου 2.2.7. : Στην παράγραφο 4.10 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της διακήρυξης ορίζεται ότι: «Όταν οι Οικονομικοί Φορείς δεν θα κατασκευάσουν/παραγάγουν οι ίδιοι το τελικό προϊόν, σε δική τους επιχειρηματική μονάδα, στην προσφορά τους πρέπει να καταθέσουν υπεύθυνη δήλωση (άρθρο 8 του Ν.1599/1986) του νόμιμου εκπρόσωπου της επιχείρησης από την οποία θα προμηθευτούν τα προϊόντα ότι έχει αποδεχθεί έναντι τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον Οικονομικό Φορέα υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή.» Σύμφωνα με τα ανωτέρω στο κείμενο της διακήρυξης δεν ζητούνταν να αναφερθεί η επιχείρηση την οποία εκπροσωπεί ο δηλών, επίσης δεν ήταν απαιτητό να φέρει τη σφραγίδα της επιχείρησης την οποία εκπροσωπεί. Εξάλλου, σύμφωνα με την εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου και Προστασίας του Καταναλωτή, με Αριθ. Πρωτ. 41941 - 12/04/2019 για την εφαρμογή των διατάξεων του Ν.4156/2013 γύρω από το θέμα της εταιρικής σφραγίδας αναφέρεται ότι: Θεσπίζεται η κατάργηση της υποχρέωσης για την ύπαρξη και χρήση εταιρικής σφραγίδας για την απόδειξη της εκπροσώπησης ή/και διαχείρισης των νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου, «απλοποιώντας τη λειτουργία του επιχειρηματικού περιβάλλοντος». Ως εκ τούτου η χρήση της εταιρικής σφραγίδας δεν ήταν απαραίτητη. Επίσης, από τη σύγκριση των δυο υπεύθυνων δηλώσεων (για την προμήθεια των προϊόντων ΑΛΕΥΡΙ ΚΑΙ ΖΑΧΑΡΗ) του δηλούντος ... προκύπτει ότι τα στοιχεία του δηλούντος ήτοι:

ΟΝΟΜΑ ΚΑΙ ΕΠΩΝΥΜΟ ΠΑΤΕΡΑ: ...

ΟΝΟΜΑ ΚΑΙ ΕΠΩΝΥΜΟ ΜΗΤΕΡΑΣ: ...

ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΓΕΝΝΗΣΗΣ: ...

ΤΟΠΟΣ ΓΕΝΝΗΣΗΣ: ...

ΑΔΤ: ...

ΤΗΛ.: ...

ΤΟΠΟΣ ΚΑΤΟΙΚΙΑΣ: ...

ΟΔΟΣ: ...



**Αριθμός απόφασης: 1252/2019**

ΑΡΙΘΜ. ..., ΤΚ ...

Δ/ΝΣΗ ΗΛ. ΤΑΧΥΔΡΟΜΕΙΟΥ: ...

Και στις δυο υπεύθυνες δηλώσεις τα στοιχεία είναι πανομοιότυπα, επομένως πέραν κάθε αμφιβολίας ο δηλών είναι το ίδιο άτομο και στις δυο δηλώσεις.

Στη μία δε εξ' αυτών δηλώνει ότι «ως νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρείας με την επωνυμία ... δηλώνω ότι»... γεγονός που αποδεικνύει ότι και στην υπεύθυνη δήλωση που εκ παραδρομής παραλείφθηκε η συμπλήρωση της επωνυμίας της εταιρείας που εκπροσωπεί προκύπτει ότι πρόκειται για τον νόμιμο εκπρόσωπο της ίδιας εταιρείας, ήτοι την ... . Επιπλέον στο υπόδειγμα τεχνικής προσφοράς που υπέβαλα έγινε εκτενής αναφορά στις εταιρείες που παράγουν και τις εταιρείες από τις οποίες θα προμηθευτώ τα είδη. Όπως είναι γνωστό η υποβολή υπεύθυνης δήλωσης από πλευράς μου επιβεβαιώνει αλήθεια των γεγονότων που αναφέρονται, αναλαμβάνοντας παράλληλα την ευθύνη για τη μη τήρηση τους (επιβολή κυρώσεων). Επίσης σας αναφέρω ότι όλες οι υπεύθυνες δηλώσεις του Κου ... (καθώς και της εταιρείας μου) έχουν προσκομιστεί πρωτότυπες στην αναθέτουσα αρχή κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών σε φυσική μορφή ,επιφέροντας όλα τα δικαιώματα και υποχρεώσεις-κυρώσεις που απορρέουν από αυτές. Πέραν όλων ,τα ανωτέρω δηλούμενα (προς επίρρωση των δικαίων αιτιάσεων μου και απόκρουση των στρεβλών ισχυρισμών της ...) θα πρέπει να τα αποδείξω- κριθούν κατά την κατάθεση δικαιολογητικών μειοδότη-αποδεικτικών μέσων καθώς και κατά την παράδοση-παραλαβή των δηλούμενων-προσφερόμενων προϊόντων από τις αρμόδιες επιτροπές παραλαβής της αναθέτουσας αρχής... Το αίτημα της προσφεύγουσας εταιρείας για αποκλεισμό μου από το σύνολο των ανωτέρω τμημάτων του Υποέργου 1 καθίσταται αβάσιμο για τους κάτωθι λόγους: 1ον Δεν έχει υποβληθεί το αναλογούν ποσό του παραβόλου ώστε να στοιχειοθετείται εν πρώτοις το αποδεκτό της Προδικαστικής Προσφυγής για τον αποκλεισμό μου από το σύνολο των τμημάτων του Υποέργου 1 κάτι που καθιστά άκυρη την προδικαστική προσφυγή στο σύνολο της. Η προσφεύγουσα εξέδωσε παράβολο ποσού € 1.951,00 που δεν αντιστοιχεί στο ποσό του παραβόλου που απαιτείται για την υποβολή Προδικαστικής Προσφυγής για τα τμήματα 2-3-4-5-6-7 από τα οποία ζητεί να αποκλειστώ, ήτοι € 2.425.68 όπως προκύπτει από τα παρακάτω τμήματα :

-Τμήμα 2 Χοιρινό κρέας 59.734,51 €,

## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

-Τμήμα 3 Γαλακτοκομικό προϊόν Φέτα 102.743,37 € ,

- Τμήμα 4 Ελαιόλαδο Έξτρα Παρθένο 99.557,52 € ,

-Τμήμα 5 Είδη Παντοπωλείου 87.347,28 € ,

-Τμήμα 6 Μέλι 95.132,74 € ,

-Τμήμα 7 Είδη Οπωροπωλείου 40.619,47 €

Σύνολο τμημάτων που αφορά η Προδικαστική προσφυγή : 485.134.89 € χωρίς φπα.

2ον Με τον αιτούμενο από την προσφεύγουσα αποκλεισμό μου από το σύνολο των τμημάτων του Υποέργου 1-Τρόφιμα ζητεί επί της ουσίας και τον αποκλεισμό μου από το τμήμα 6-Μέλι. Πλην όμως δεν στοιχειοθετείται η ύπαρξη έννομου συμφέροντος καθώς η προσφεύγουσα δεν έχει υποβάλλει προσφορά για το εν λόγω τμήμα...».

15. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6.11 της Διακήρυξης (σελ. 34) ορίζεται ότι κάθε υποψήφιος οικονομικός φορέας: «Για τη συμμετοχή σε ένα ή και σε περισσότερα Τμήματα του Υποέργου 1 : ΤΡΟΦΙΜΑ, απαιτείται: θα δηλώνει ότι θα καταθέσει, αν αναδειχθεί μειοδότης, την νόμιμη αδειοδότηση της επιχείρησής του, σύμφωνα με την κείμενη Νομοθεσία, για την αποθήκευση, διατήρηση, διακίνηση τροφίμων και ευπαθών προϊόντων, η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο Οικονομικός Φορέας. 2) Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας είναι παρασκευαστής ή παραγωγός πρέπει να καταθέσει με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ότι θα καταθέσει, αν αναδειχθεί μειοδότης, την νόμιμη αδειοδότηση της επιχείρησής του, σύμφωνα με την κείμενη Νομοθεσία, η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο Οικονομικός Φορέας. Πέραν των ανωτέρω, ο υποψήφιος Οικονομικός Φορέας οφείλει να δηλώσει στην ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση ότι διαθέτει τα κατωτέρω και θα τα καταθέσει αν αναδειχθεί μειοδότης : 3) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για την προμήθεια ζωικών προϊόντων. 4) Άδεια Λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης. 5) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά. 6) Βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης...Οι Υπεύθυνες Δηλώσεις των παρ. 2.2.5.2, 2.2.6.1, 2.2.6.2, 2.2.6.3, 2.2.6.4, 2.2.6.5, 2.2.6.6, 2.2.6.7, 2.2.6.8, 2.2.6.9, 2.2.6.10 και 2.2.6.11 υποβάλλονται σε ενιαίο έντυπο

## **Αριθμός απόφασης: 1252/2019**

(Παράρτημα VI)». Περαιτέρω στο Παράρτημα VI «Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς - έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης» στην παράγραφο 2.11 (σελ. 258) ορίζεται ότι οι υποψήφιοι πρέπει να δηλώσουν ότι *«Για τη συμμετοχή μου στ... Τμήμα/τα του Υποέργου 1 : ΤΡΟΦΙΜΑ, διαθέτω τα κάτωθι και θα τα καταθέσω εφόσον αναδειχτώ μειοδότης : 4) Άδεια Λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης...»*. Από τα προεκτεθέντα προκύπτει με σαφήνεια ότι ο υποψήφιος οικονομικός φορέας όφειλε να δηλώσει ότι διαθέτει άδεια λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης. Εν προκειμένω η 2<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσα κατέθεσε υπεύθυνη δήλωση (αρχείο ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ signed.pdf), στην οποία δήλωσε ότι διαθέτει *«Μισθωμένη εγκατάσταση με άδεια λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης με αριθμό ...»*. Περαιτέρω, προσκόμισε ενώπιον του παρόντος κρίνοντος Κλιμακίου, το από 01/03/2019 μισθωτήριο των ψυκτικών αποθηκών με την εταιρεία «...», η οποία είναι και η εκμισθώτρια αυτών. Όμως, σύμφωνα με την γραμματική διατύπωση του ως άνω όρου της Διακήρυξης, η 2<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσα όφειλε να δηλώσει ότι διαθέτει η ίδια άδεια λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών και όχι μισθωμένη εγκατάσταση από τρίτο στο όνομα του οποίου μάλιστα έχει εκδοθεί και η άδεια λειτουργίας, όπως και δήλωσε. Επομένως, από τη στιγμή που η υπεύθυνη δήλωσή της δεν είναι σύμφωνη με τον ως άνω όρο της Διακήρυξης, πάσχει από πλημμέλεια και ως εκ τούτου ο προβαλλόμενος ισχυρισμός της προσφεύγουσας πρέπει να γίνει δεκτός. Κατόπιν αυτού παρέλκει η εξέταση των υπόλοιπων ισχυρισμών της προσφεύγουσας σχετικά με την προσφορά της 2<sup>ης</sup> Παρεμβαίνουσας. Σε κάθε περίπτωση όμως, η προσφορά της 2<sup>ης</sup> Παρεμβαίνουσας πάσχει από πλημμέλεια επιπροσθέτως και για το 7<sup>ο</sup> Τμήμα του Διαγωνισμού «Είδη Οπωροπωλείου». Τούτο διότι, όπως εκτέθηκε στην σκέψη 10 της παρούσης, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2. της Διακήρυξης και το άρθρο 5.11 του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι, η 2<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσα όφειλε να προσκομίσει δύο υπεύθυνες δηλώσεις με περιεχόμενο που αναφέρεται αναλυτικά στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι. Η 2<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσα, προσκόμισε μία υπεύθυνη δήλωση (αρχείο 22. ΥΔ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ signed) όπου αναφέρει ότι *«Αναφορικά με το είδος μανταρίνια: Έλαβα γνώση και συμμορφώνομαι με όλους τους όρους των τεχνικών προδιαγραφών χωρίς καμία μεταβολή και γενικότερα την τήρηση όλων όσων αναγράφονται στον Κανονισμό 543/2011, ως προς την διάθεση*

## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

μανταρινιών κλημεντινών (*Citrus clementina hort. ex Tanaka*), τα οποία προορίζονται να διατεθούν νωπά στον καταναλωτή». Όμως, όπως συνομολογεί και η αναθέτουσα αρχή στην 4<sup>η</sup> σελίδα των απόψεών της, η 2<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσα παρέλειψε να προσκομίσει και την δήλωση ότι «η παραγωγή, η συσκευασία, η αποθήκευση, η μεταφορά, η διακίνηση και η διάθεση των τροφίμων πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι οι αντίστοιχες επιχειρήσεις τροφίμων εφαρμόζουν, διατηρούν και αναθεωρούν διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4-10-2000, όπως αυτή ισχύει», γεγονός που αποτελεί ουσιώδη παράλειψη επί ποινή αποκλεισμού στην προσκόμιση δικαιολογητικών σύμφωνα με τα απαιτούμενα από την διακήρυξη. Επίσης η προσφορά της 2<sup>ης</sup> Παρεμβαίνουσας πάσχει επιπροσθέτως από πλημμέλεια και για το 5<sup>ο</sup> Τμήμα του Διαγωνισμού «Είδη Παντοπωλείου». Τούτο διότι, όπως εκτέθηκε στην σκέψη 10 της παρούσης, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.7. της Διακήρυξης όφειλε να προσκομίσει υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της επιχείρησης από την οποία θα προμηθευτεί τα προϊόντα που δεν παρασκευάζει η ίδια. Για το προϊόν λοιπόν της ζάχαρης, το οποίο δεν παρασκευάζει η ίδια, προσκόμισε υπεύθυνη δήλωση (αρχείο 6. ΥΔ ... pdf), στην οποία όμως δεν δηλώνεται η εταιρεία την οποία φέρεται να εκπροσωπεί ο υπογράφων την δήλωση κος ... . Επομένως η εν λόγω υπεύθυνη δήλωση πάσχει από πλημμέλεια και αποτελεί ουσιώδη παράλειψη στην προσκόμιση δικαιολογητικών σύμφωνα με τα απαιτούμενα από την διακήρυξη. Τέλος, η 2<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι η υπό κρίση προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη ελλείψει ορθώς κατατεθέντος παραβόλου. Βασίζει τον ισχυρισμό της αυτό στο ότι η προσφεύγουσα αιτείται να αποκλειστεί η προσφορά της για τα τμήματα 2,3,4,5,6 και 7 του διαγωνισμού. Όμως στο αιτητικό της υπό κρίση προσφυγής η προσφεύγουσα ρητώς ζητά την απόρριψη της προσφοράς της 2<sup>ης</sup> Παρεμβαίνουσας για τα τμήματα 2, 3, 4, 5, 7 και όχι για το τμήμα 6 «Μέλι», το οποίο έχει προϋπολογισμό 95.132,74 ευρώ. Επομένως το καταβληθέν παράβολο ποσού 1.951,00 ευρώ έχει υπολογιστεί ορθώς σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 363 του Ν.4412/2016 και ως εκ τούτου ο προβληθείς ισχυρισμός της 2<sup>ης</sup> Παρεμβαίνουσας είναι αβάσιμος.

16. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της στρέφεται κατά της προσφοράς της εταιρείας «...», η οποία κατετάγη 4<sup>η</sup> στον πίνακα μειοδοσίας του Τμήματος 2 και 2<sup>η</sup> στον πίνακα μειοδοσίας του τμήματος

## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

3 του Διαγωνισμού και ισχυρίζεται επί λέξει ότι υπάρχει «Πλημμελής υπεύθυνη δήλωση Παραρτήματος VI «Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς - έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης». Η παράγραφος 2.2.6.11 της διακήρυξης (σελ. 34) προβλέπει ότι: «2.2.6.11. Για τη συμμετοχή σε ένα ή και σε περισσότερα Τμήματα του Υποέργου 1 : ΤΡΟΦΙΜΑ, απαιτείται: 1)...2)...3)...4)...5) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά. 6) Βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης.....Οι Υπεύθυνες Δηλώσεις των παρ. 2.2.5.2, 2.2.6.1, 2.2.6.2, 2.2.6.3, 2.2.6.4, 2.2.6.5, 2.2.6.6, 2.2.6.1, 2.2.6.8, 2.2.6.9, 2.2.6.10 και 2.2.6.11 υποβάλλονται σε ενιαίο έντυπο (Παράρτημα VI).» Το Παράρτημα VI «Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς - έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης», παράγραφος 2.11 (σελ 258) προβλέπει, σύμφωνα με τα ανωτέρω, και τούτο για την υποβολή προσφοράς για όλα τα τμήματα του Υποέργου 1 : ΤΡΟΦΙΜΑ, ότι οι υποψήφιοι πρέπει να καταθέσουν ως ένα ενιαίο-κοινό δικαιολογητικό για όλα τα τμήματα υπεύθυνη δήλωση με ακριβώς το ανωτέρω περιεχόμενο. Με άλλα λόγια, πλημμέλεια της εν λόγω υπεύθυνης δήλωσης συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς υποψήφιας εταιρείας για το σύνολο των τμημάτων του Υποέργου 1 για τα οποία κατέθεσε προσφορά. Συγκεκριμένα προβλέπει ότι οι υποψήφιοι πρέπει να δηλώσουν, μεταξύ άλλων, ότι «2.11. Για τη συμμετοχή μου στ... Τμήμα/τα του Υποέργου 1 : ΤΡΟΦΙΜΑ, διαθέτω τα κάτωθι και θα τα καταθέσω εφόσον αναδειχτώ μειοδότης : 5) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά.. ..». Κατόπιν των ανωτέρω, ο κάθε υποψήφιος οφείλει να δηλώσει στο σώμα της ανωτέρω υπεύθυνης δήλωσης, μεταξύ άλλων, ότι διαθέτει και ότι θα καταθέσει αν αναδειχθεί μειοδότης Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά. Η εν λόγω εταιρεία στο αρχείο ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ\_signed.pdf αυτής κατέθεσε την ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση με ελλιπές περιεχόμενο. Και τούτο διότι, κατέθεσε αυτήν χωρίς στο σώμα αυτής να δηλώνει ότι διαθέτει Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά. Επομένως, η ανωτέρω πλημμέλεια της κατατεθείσας υπεύθυνης δήλωσης, απαιτούμενο δικαιολογητικό για τη συμμετοχή της υποψήφια εταιρείας σε όλα τα τμήματα του Υποέργου 1 : ΤΡΟΦΙΜΑ του διαγωνισμού, συμπαρασύρει την απόρριψη της προσφοράς της για το σύνολο των τμημάτων αυτού. 2. Πλημμελής υπεύθυνη δήλωση της παραγράφου 2.2.7. Η παράγραφος 2.2.7 «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και

## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης (σελ.36) ορίζει ότι «Όταν οι Οικονομικοί Φορείς δεν θα κατασκευάσουν/παραγάγουν οι ίδιοι το τελικό προϊόν, σε δική τους επιχειρηματική μονάδα, πρέπει να καταθέσουν στην προσφορά τους, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση (άρθρο 8 του Ν. 1599/1986) του νόμιμου εκπροσώπου της επιχείρησης από την οποία θα προμηθευτούν τα προϊόντα και στην οποία θα δηλώνεται ότι έχει αποδεχθεί έναντι τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον Οικονομικό Φορέα υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή.» Τα όσα αναφέρθηκαν ανωτέρω υπό στοιχείο Α3 της παρούσας, για την ίδια ακριβώς πλημμέλεια της προσφοράς της υποψήφιας εταιρείας ..., ισχύουν και επικαλούμαστε και εν προκειμένω. Και τούτο διότι, οι υπεύθυνες δηλώσεις που κατέθεσε η εταιρεία ... στα αρχεία «ΥΔ ΠΡΟΗΜΗΘΕΥΤΗ ...» και «50.ΥΔ ΠΡΟΗΜΗΘΕΥΤΗ ... ISO» της προσφοράς της για το είδος «Χοιρινό κρέας άνευ οστών» παρανόμως δεν φέρουν σφραγίδα της εταιρείας, ώστε να αποδεικνύεται η ιδιότητα - σχέση του υπογράφοντος την υπεύθυνη δήλωση προσώπου, που δηλώνει την παροχή της σχετικής δέσμευσης. Ως εκ τούτου, επειδή οι ανωτέρω υπεύθυνες δηλώσεις δεν δεσμεύουν την προμηθεύτρια εταιρεία ..., η προσφορά της εν λόγω υποψήφιας εταιρείας για το 2ο τμήμα «Χοιρινό Νωπό Άνευ Οστών» του διαγωνισμού είναι πλημμελής και πρέπει να απορριφθεί.»

17. Επειδή, η αναθέτουσα αντικρούει τον δεύτερο λόγο της προσφυγής και αναφέρει ότι «Σχετικά με το δεύτερο μέρος της προσφυγής, με την οποία αιτείται την ακύρωση της ανωτέρω απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ..., καθώς και την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας με την επωνυμία «...», η οποία κατέθεσε προσφορά για το τμήμα 1 «Χοιρινό νωπό άνευ οστών», το τμήμα 3 «Γαλακτοκομικό προϊόν ΦΕΤΑ Π.Ο.Π.» και το τμήμα 5 «Είδη Παντοπωλείου» και αξιολογήθηκε για τα Τμήματα 2 και 3, έχουμε να παρατηρήσουμε ότι δεν προκύπτει λόγος προσκόμισης κωδικού αριθμού έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά, εφόσον η ανωτέρω εταιρεία δεν συμμετείχε στο αντίστοιχο τμήμα (με α/α 7) του διαγωνισμού.».

18. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6.11 της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Για τη συμμετοχή σε ένα ή και σε περισσότερα Τμήματα του Υποέργου 1 : ΤΡΟΦΙΜΑ, απαιτείται: 1) Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας είναι έμπορος πρέπει να καταθέσει με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ότι θα καταθέσει, αν αναδειχθεί

## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

μειοδότης, την νόμιμη αδειοδότηση της επιχείρησής του, σύμφωνα με την κείμενη Νομοθεσία, για την αποθήκευση, διατήρηση, διακίνηση τροφίμων και ευπαθών προϊόντων, η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο Οικονομικός Φορέας. 2) Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας είναι παρασκευαστής ή παραγωγός πρέπει να καταθέσει με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ότι θα καταθέσει, αν αναδειχθεί μειοδότης, την νόμιμη αδειοδότηση της επιχείρησής του, σύμφωνα με την κείμενη Νομοθεσία, η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο Οικονομικός Φορέας. Πέραν των ανωτέρω, ο υποψήφιος Οικονομικός Φορέας οφείλει να δηλώσει στην ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση ότι διαθέτει τα κατωτέρω και θα τα καταθέσει αν αναδειχθεί μειοδότης : 3) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για την προμήθεια ζωικών προϊόντων. 4) Άδεια Λειτουργίας φυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης. 5) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά σπωροκηπευτικά. 6) Βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης...Οι Υπεύθυνες Δηλώσεις των παρ. 2.2.5.2, 2.2.6.1, 2.2.6.2, 2.2.6.3, 2.2.6.4, 2.2.6.5, 2.2.6.6, 2.2.6.1, 2.2.6.8, 2.2.6.9, 2.2.6.10 και 2.2.6.11 υποβάλλονται σε ενιαίο έντυπο (Παράρτημα VI).». Ο συγκεκριμένος όρος της Διακήρυξης ρητά αναφέρει ότι κάθε υποψήφιος οικονομικός φορέας προκειμένου να συμμετάσχει σε ένα ή και περισσότερα τμήματα του Υποέργου 1 Τρόφιμα απαιτείται να καταθέσει υπεύθυνη δήλωση σύμφωνη με το περιεχόμενο του εν λόγω άρθρου. Δηλαδή, ασχέτως του αν θα επιλέξει να καταθέσει προσφορά ακόμα και για ένα τμήμα του Υποέργου 1, οφείλει να καταθέσει στην υπεύθυνη δήλωσή του όσα ακριβώς ορίζονται στον όρο 2.2.6.11. Ο συγκεκριμένος όρος δεν αμφισβητήθηκε από καμία εκ των συμμετεχουσών στον διαγωνισμό εταιρειών με κατάθεση Προδικαστικής Προσφυγής ενώπιον της ΑΕΠΠ, επομένως έγινε αποδεκτός από όλους και στην παρούσα φάση είναι απαράδεκτη οποιαδήποτε αμφισβήτηση αυτού. Η εταιρεία «...» κατέθεσε την απαιτούμενη υπεύθυνη δήλωση χωρίς να δηλώσει όμως ότι διαθέτει κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά σπωροκηπευτικά, ενώ όφειλε να το πράξει όπως εξάλλου οριζόταν και στο Παράρτημα VI παράγραφος 2.11. Ως εκ τούτου η υπεύθυνη δήλωσή της πάσχει από πλημμέλεια και ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως νόμω και ουσία βάσιμος.

## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

19. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον τρίτο λόγο της προσφυγής της στρέφεται κατά της προσφοράς της εταιρείας «...», η οποία κατετάγη 2<sup>η</sup> στον πίνακα μειοδοσίας του Τμήματος 2 του Διαγωνισμού και ισχυρίζεται επί λέξει ότι υπάρχει «Πλημμελής υπεύθυνη δήλωση Παραρτήματος VI «Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς - έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης» σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.6.11 της διακήρυξης», όπως ακριβώς αναφέρεται με λεπτομέρεια στην σκέψη 16 της παρούσης προς αποφυγή επαναλήψεων. Επίσης προσθέτει επί λέξει ότι «Η εν λόγω υποψήφια εταιρεία κατέθεσε τη ζητούμενη στην παράγραφο 2.2.6.11. της διακήρυξης υπεύθυνη δήλωση (2.ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI ΤΕΧΝ ΠΡΟΣΦΟΡΑ.pdf) με ελλιπές περιεχόμενο. Ειδικότερα, κατέθεσε την υπεύθυνη δήλωση χωρίς στο σώμα αυτής να δηλώνει ότι διαθέτει «5) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά» και «6) Βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης».

20. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή αντικρούει τον τρίτο λόγο της προσφυγής και ισχυρίζεται ότι «Σχετικά με το τρίτο μέρος της προσφυγής, με την οποία αιτείται την ακύρωση της ανωτέρω απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ..., καθώς και την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας με την επωνυμία «...», η οποία κατέθεσε προσφορά για το τμήμα 2 «Χοιρινό νωπό άνευ οστών», έχουμε να παρατηρήσουμε ότι δεν προκύπτει λόγος προσκόμισης τόσο κωδικού αριθμού έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά, όσο και βεβαίωσης καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης, εφόσον η ανωτέρω εταιρεία δεν συμμετείχε στο αντίστοιχο τμήμα (με α/α 7) του διαγωνισμού.».

21. Επειδή, όπως αναφέρθηκε και στην ως άνω σκέψη 18, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6.11 της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Για τη συμμετοχή σε ένα ή και σε περισσότερα Τμήματα του Υποέργου 1 : ΤΡΟΦΙΜΑ, απαιτείται: 1) Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας είναι έμπορος πρέπει να καταθέσει με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ότι θα καταθέσει, αν αναδειχθεί μειοδότης, την νόμιμη αδειοδότηση της επιχείρησής του, σύμφωνα με την κείμενη Νομοθεσία, για την αποθήκευση, διατήρηση, διακίνηση τροφίμων και ευπαθών προϊόντων, η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο Οικονομικός Φορέας. 2) Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας είναι παρασκευαστής ή παραγωγός πρέπει να καταθέσει με



## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ότι θα καταθέσει, αν αναδειχθεί μειοδότης, την νόμιμη αδειοδότηση της επιχείρησής του, σύμφωνα με την κείμενη Νομοθεσία, η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο Οικονομικός Φορέας. Πέραν των ανωτέρω, ο υποψήφιος Οικονομικός Φορέας οφείλει να δηλώσει στην ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση ότι διαθέτει τα κατωτέρω και θα τα καταθέσει αν αναδειχθεί μειοδότης : 3)

*Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για την προμήθεια ζωικών προϊόντων.*

4) *Άδεια Λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης.* 5) *Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά.* 6) *Βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης...Οι Υπεύθυνες Δηλώσεις των παρ. 2.2.5.2, 2.2.6.1, 2.2.6.2, 2.2.6.3, 2.2.6.4, 2.2.6.5, 2.2.6.6, 2.2.6.7, 2.2.6.8, 2.2.6.9, 2.2.6.10 και 2.2.6.11 υποβάλλονται σε ενιαίο έντυπο (Παράρτημα VI).».* Ο συγκεκριμένος όρος της Διακήρυξης ρητά αναφέρει ότι κάθε υποψήφιος οικονομικός φορέας προκειμένου να συμμετάσχει σε ένα ή και περισσότερα τμήματα του Υποέργου 1 Τρόφιμα απαιτείται να καταθέσει υπεύθυνη δήλωση σύμφωνη με το περιεχόμενο του εν λόγω άρθρου. Δηλαδή, ασχέτως του αν θα επιλέξει να καταθέσει προσφορά ακόμα και για ένα τμήμα του Υποέργου 1, οφείλει να καταθέσει στην υπεύθυνη δήλωσή του όσα ακριβώς ορίζονται στον όρο 2.2.6.11. Ο συγκεκριμένος όρος δεν αμφισβητήθηκε από καμία εκ των συμμετεχουσών στον διαγωνισμό εταιρειών με κατάθεση Προδικαστικής Προσφυγής ενώπιον της ΑΕΠΠ, επομένως έγινε αποδεκτός από όλους και στην παρούσα φάση είναι απαράδεκτη οποιαδήποτε αμφισβήτηση αυτού. Η εταιρεία «...» κατέθεσε την απαιτούμενη υπεύθυνη δήλωση χωρίς να δηλώσει όμως ότι διαθέτει κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά και βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης, ενώ όφειλε να το πράξει όπως εξάλλου οριζόταν και στο Παράρτημα VI παράγραφος 2.11. Ως εκ τούτου η υπεύθυνη δήλωσή της πάσχει από πλημμέλεια και ο τρίτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως νόμος και ουσία βάσιμος.

22. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής της στρέφεται κατά της προσφοράς της 1<sup>ης</sup> Παρεμβαίνουσας, η οποία κατετάγη 1<sup>η</sup> στον πίνακα μειοδοσίας του Τμήματος 2 του Διαγωνισμού και ισχυρίζεται επι λέξει ότι υπάρχει «Πλημμελής υπεύθυνη δήλωση Παραρτήματος VI «Υπόδειγμα

## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

Τεχνικής Προσφοράς - έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης» σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.6.11 της διακήρυξης», όπως ακριβώς αναφέρεται με λεπτομέρεια στην σκέψη 16 της παρούσης προς αποφυγή επαναλήψεων. Επίσης προσθέτει επί λέξει ότι «Η εν λόγω υποψήφια εταιρεία κατέθεσε τη ζητούμενη στην παράγραφο 2.2.6.11. της διακήρυξης υπεύθυνη δήλωση (Αρχείο ... ΥΠΔΗΛ ΤΕΧΝΙΚΗ\_2.) με ελλιπές περιεχόμενο. Ειδικότερα, κατέθεσε την υπεύθυνη δήλωση χωρίς στο σώμα αυτής να δηλώνει ότι διαθέτει «5) Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά» και «6) Βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης». Περαιτέρω η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι υπάρχει «Πλημμελές Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.). Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) αποτελεί υπεύθυνη δήλωση σχετικά με την οικονομική κατάσταση, τις ικανότητες και την καταλληλότητα επιχειρήσεων για διαδικασίες σύναψης σύμβασης και συνιστά προκαταρκτική απόδειξη εκπλήρωσης όλων των απαιτούμενων όρων στις διαδικασίες δημοσίων συμβάσεων, ώστε οι υποψήφιοι να μην χρειάζεται να υποβάλλουν πλήρη αποδεικτικά στοιχεία και έντυπα για την απλούστευση της διαδικασίας. Οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς, για τη νόμιμη συμμετοχή τους σε διαγωνισμό, οφείλουν να συμπληρώσουν το περιεχόμενο του ΕΕΕΣ με τα ζητούμενα από αυτό στοιχεία. Η παράγραφος 2.4.3. «Περιεχόμενα φακέλου Δικαιολογητικά συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» (σελ. 50) της διακήρυξης προβλέπει ότι «2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν : α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και στην παράγραφο 2.2.9.1 της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΕΕΕΣ το οποίο έχει αναρτηθεί, σε μορφή αρχείων τύπου XML και PDF, στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα II)». Η εν λόγω εταιρεία προσκόμισε στο αρχείο «... [espd-response\\_2.pdf](#)» της προσφοράς της το ως άνω ζητούμενο Ε.Ε.Ε.Σ., χωρίς όμως να έχει πλήρως συμπληρώσει τα ζητούμενα πεδία. Συγκεκριμένα, δεν είχε συμπληρώσει το πεδίο, που οι υποψήφιοι όφειλαν να δηλώσουν τα τμήματα για τα οποία κατέθεταν προσφορά, δηλαδή το πεδίο «Ανάλογα με την περίπτωση, ένδειξη για την/τις παρτίδα/ες για τις οποίες ο οικονομικός φορέας

## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

επιθυμεί να υποβάλει προσφορά: ». Επομένως, το κατατεθέν ΕΕΕΣ της εν λόγω εταιρείας είναι πλημμελές και η προσφορά της πρέπει να απορριφθεί ως μη πληρούσα τους όρους της διακήρυξης.».

23. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή αντικρούει τον τέταρτο λόγο της προσφυγής και ισχυρίζεται ότι «Σχετικά με το τρίτο μέρος της προσφυγής, με την οποία αιτείται την ακύρωση της ανωτέρω απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ..., καθώς και την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας με την επωνυμία «...», η οποία αναδείχτηκε προσωρινή ανάδοχος για το τμήμα 2 «Χοιρινό νωπό άνευ οστών», έχουμε να παρατηρήσουμε ότι: α) ως προς το πρώτο μέρος της προσφυγής δεν προκύπτει λόγος προσκόμισης τόσο κωδικού αριθμού έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά, όσο και βεβαίωσης καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης, εφόσον η ανωτέρω εταιρεία δεν συμμετείχε στο αντίστοιχο τμήμα (με α/α 7) του διαγωνισμού. β) ως προς το δεύτερο μέρος της προσφυγής που αφορά στην πλημμελή συμπλήρωση του Ε.Ε.Ε.Σ. κατά το «Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα» και ειδικότερα το σημείο «Ανάλογα με την περίπτωση, ένδειξη για την/τις παρτίδα/ παρτίδες για τις οποίες ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να υποβάλει προσφορά», έχουμε να παρατηρήσουμε τα εξής: I. Σύμφωνα με τους όρους της αριθμ. .../.../03.04.2019 Διακήρυξης του διαγωνισμού, υποπαρ. 2.4.3.1, στα δικαιολογητικά συμμετοχής περιλαμβάνονται η εγγύηση συμμετοχής και το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.). II. Η «...» με την αριθμ. ... προσφορά της κατέθεσε εγγύηση συμμετοχής της Τράπεζας Πειραιώς Α.Ε. (Κατάστημα ...) ποσού 1.194,69 ευρώ στην οποία αναγράφεται η ένδειξη «για τη συμμετοχή της στο ΤΜΗΜΑ 2:ΧΟΙΡΙΝΟ ΝΩΠΟ ΑΝΕΥ ΟΣΤΩΝ ...», όπως ρητά αναφέρεται στον πίνακα της υποπαρ. 2.2.2.1 για το τμήμα 2.ΠΙ. Ο Οικονομικός Φορέας έχει δηλώσει το τμήμα για το οποίο υποβάλλει προσφορά στην Εγγύηση Συμμετοχής και στην Υπεύθυνη δήλωση του Παραρτήματος συνεπώς θεωρείται παράλειψη μη ουσιώδης και δεν συνιστά λόγο αποκλεισμού.».

24. Επειδή, η 1<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσα αντικρούει τον τέταρτο λόγο της προσφυγής και ισχυρίζεται ότι «Σχετικά με τον ισχυρισμό ότι δεν αναφέρεται στην προσκομιζόμενη υπεύθυνη δήλωση ο κωδικός αριθμός έγκριση εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά και η βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης είναι

## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

ανάξια οποιοσδήποτε βάσιμης και ουσιαστικής απάντησης, καθώς δεν συμμετείχαμε στο διαγωνισμό για τα συγκεκριμένα προϊόντα, παρά μόνο για το νωπό χοιρινό άνευ οστών, όπως αποδεικνύεται τόσο από την προσκομιζόμενη εγγυητική επιστολή μας της τράπεζας Πειραιώς, όσο και από την 2-5-2019 Υπεύθυνη Δήλωση του αρ. 8 Ν. 1599/1986. Προφανώς η προσφεύγουσα εταιρεία εκ λάθους αναφέρει τη συγκεκριμένη έλλειψη. Σχετικά με το δεύτερο λόγο της από 12-9-2019 προδικαστικής προσφυγής της ότι δεν συμπληρώσαμε το ζητούμενο πεδίο του αρχείου του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ) για τα τμήματα του διαγωνισμού που καταθέσαμε προσφορά ... γι' αυτό θα πρέπει να απορριφθεί η προσφορά μας ως μη πληρούσα τους όρους της διακήρυξης, είναι λόγος τελείως αβάσιμος, ανυπόστατος και αόριστος, καθώς οι όροι της διακήρυξης του διαγωνισμού στο άρθρο 2.4.6 στην παράγραφο β αναφέρει ρητά ότι: «Η Αναθέτουσα Αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, την προσφορά:

β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης,..». Η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού εξέτασε επισταμένα όλα τα προσκομιζόμενα έγγραφα μας και συγκεκριμένα την από 23-4-2019 Εγγυητική Επιστολή μας αλλά και την από 2-5-2019 Υπεύθυνη Δήλωση του αρ. 8 Ν. 1599/1986 που αναφέρεται ρητά και στα δύο έγγραφά μας ότι συμμετέχουμε στο διαγωνισμό στο Τμήμα 2 ΧΟΙΡΙΝΟ ΝΩΠΟ ΑΝΕΥ ΟΣΤΩΝ και τα έκρινε ως πλήρη και γι' αυτό το λόγο με το υπ. αριθμ. 1/29-07-2019 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού, έκανε αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας μας και περάσαμε στο επόμενο στάδιο του Διαγωνισμού, οπότε με το υπ. αριθμ. 11/14-08-2019 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού μας ανέδειξε προσωρινά αναδόχους, σχετικά με το προϊόν της προσφοράς μας (χοιρινό νωπό άνευ οστών). Επομένως, εφαρμόζεται διαρρήδην ο ανωτέρω όρος της διακήρυξης, καθώς με τα προσκομιζόμενα επίσημα έγγραφα της εγγυητικής επιστολής και της υπεύθυνης δήλωσης μας, συμπληρώνεται και αποσαφηνίζεται πλήρως η υποτιθέμενη από την προσφεύγουσα έλλειψη και σε καμία περίπτωση δεν νοείται να αποτελέσει ουσιαστικό και βάσιμο λόγο απόρριψης.».

## Αριθμός απόφασης: 1252/2019

25. Επειδή, όπως εκτέθηκε στις ως άνω σκέψεις 18 και 21, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6.11 της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Για τη συμμετοχή σε ένα ή και σε περισσότερα Τμήματα του Υποέργου 1 : ΤΡΟΦΙΜΑ, απαιτείται: 1) Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας είναι έμπορος πρέπει να καταθέσει με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ότι θα καταθέσει, αν αναδειχθεί μειοδότης, την νόμιμη αδειοδότηση της επιχείρησής του, σύμφωνα με την κείμενη Νομοθεσία, για την αποθήκευση, διατήρηση, διακίνηση τροφίμων και ευπαθών προϊόντων, η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο Οικονομικός Φορέας. 2) Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας είναι παρασκευαστής ή παραγωγός πρέπει να καταθέσει με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ότι θα καταθέσει, αν αναδειχθεί μειοδότης, την νόμιμη αδειοδότηση της επιχείρησής του, σύμφωνα με την κείμενη Νομοθεσία, η οποία περιλαμβάνει τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος ο Οικονομικός Φορέας. Πέραν των ανωτέρω, ο υποψήφιος Οικονομικός Φορέας οφείλει να δηλώσει στην ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση ότι διαθέτει τα κατωτέρω και θα τα καταθέσει αν αναδειχθεί μειοδότης : 3)

*Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για την προμήθεια ζωικών προϊόντων.*

4) *Άδεια Λειτουργίας ψυκτικών αποθηκών για τα προϊόντα ζωικής προέλευσης.* 5) *Κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά.* 6) *Βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης....Οι Υπεύθυνες Δηλώσεις των παρ. 2.2.5.2, 2.2.6.1, 2.2.6.2, 2.2.6.3, 2.2.6.4, 2.2.6.5, 2.2.6.6, 2.2.6.1, 2.2.6.8, 2.2.6.9, 2.2.6.10 και 2.2.6.11 υποβάλλονται σε ενιαίο έντυπο (Παράρτημα VI).».* Ο συγκεκριμένος όρος της Διακήρυξης ρητά αναφέρει ότι κάθε υποψήφιος οικονομικός φορέας προκειμένου να συμμετάσχει σε ένα ή και περισσότερα τμήματα του Υποέργου 1 Τρόφιμα απαιτείται να καταθέσει υπεύθυνη δήλωση σύμφωνα με το περιεχόμενο του εν λόγω άρθρου. Δηλαδή, ασχέτως του αν θα επιλέξει να καταθέσει προσφορά ακόμα και για ένα τμήμα του Υποέργου 1, οφείλει να καταθέσει στην υπεύθυνη δήλωσή του όσα ακριβώς ορίζονται στον όρο 2.2.6.11. Ο συγκεκριμένος όρος δεν αμφισβητήθηκε από καμία εκ των συμμετεχουσών στον διαγωνισμό εταιρειών με κατάθεση Προδικαστικής Προσφυγής ενώπιον της ΑΕΠΠ, επομένως έγινε αποδεκτός από όλους και στην παρούσα φάση είναι απαράδεκτη οποιαδήποτε αμφισβήτηση αυτού. Η 1<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσα κατέθεσε την απαιτούμενη υπεύθυνη δήλωση

## **Αριθμός απόφασης: 1252/2019**

χωρίς να δηλώσει όμως ότι διαθέτει κωδικό αριθμό έγκρισης εμπόρου για τα νωπά οπωροκηπευτικά και βεβαίωση καταλληλότητας για αποθήκευση και χονδρική διάθεση συσκευασμένων τροφίμων φυτικής προέλευσης, ενώ όφειλε να το πράξει όπως εξάλλου οριζόταν και στο Παράρτημα VI παράγραφος 2.11. Ως εκ τούτου η υπεύθυνη δήλωσή της πάσχει από πλημμέλεια και ο τέταρτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως νόμω και ουσία βάσιμος. Κατόπιν αυτού παρέλκει η εξέταση της δεύτερης αιτίασης του τέταρτου λόγου. Σε κάθε περίπτωση όμως, ο όρος 2.4.3.1 της διακήρυξης ορίζει τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία τα οποία περιλαμβάνουν : «α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και στην παράγραφο 2.2.9.1 της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΕΕΕΣ το οποίο έχει αναρτηθεί, σε μορφή αρχείων τύπου XML και PDF, στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα II)». Η 1<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσα κατέθεσε με την προσφορά της το απαιτούμενο ΕΕΕΣ, χωρίς όμως να συμπληρώσει σε αυτό το πεδίο στο οποίο έπρεπε να δηλώσει τα τμήματα για τα οποία κατέθεσε την προσφορά της. Το έγγραφο αυτό αποτελεί πρότυπο έγγραφο σύμβασης με δεσμευτική ισχύ και συνιστά προκαταρκτική απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των υποψηφίων για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεσης σύμβασης, αντικαθιστώντας την υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών, την υποβολή των οποίων δεν απαιτούν στη φάση αυτή οι αναθέτουσες αρχές ούτε ελέγχουν, ακόμα και αν αυτά υποβληθούν, με αποτέλεσμα η τυχόν υποβολή τους να μην μπορεί να αναπληρώσει τη μη συμπλήρωση ή τη μη ορθή και πλήρη συμπλήρωση του εγγράφου της υπεύθυνης δήλωσης (βλ. και 949/13.2.2018 κατευθυντήρια οδηγία 23 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, ΑΔΑ: ...). Στις περιπτώσεις μη συμπλήρωσης ή/και μη ορθής συμπλήρωσης ενός ή περισσότερων πεδίων του ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ, εκ μέρους των οικονομικών φορέων, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να τους καλούν προκειμένου να τα συμπληρώσουν, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και εντός του πλαισίου που τίθεται με τις διατάξεις του άρθρου αυτού, ήτοι εφόσον πρόκειται

## **Αριθμός απόφασης: 1252/2019**

για μη ουσιώδεις ελλείψεις η συμπλήρωση των οποίων δεν καθιστά επιγενόμενα παραδεκτή την προσφορά. Αντιθέτως, σε περίπτωση υποβολής ΕΕΕΣ που δεν ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις της Διακήρυξης, υπό την έννοια ότι δεν περιλαμβάνει ορισμένα από τα προβλεπόμενα σ' αυτήν στοιχεία, η αναθέτουσα αρχή δεν υποχρεούται ούτε επιτρέπεται, κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, να καλέσει τον διαγωνιζόμενο για τη συμπλήρωσή τους προς κάλυψη των αντίστοιχων ουσιωδών ελλείψεων του, ούτε, τέλος, να θεωρήσει, κατά παράβαση της αρχής της τυπικότητας της διαδικασίας, ότι τα ελλείποντα στοιχεία μπορούν να αναπληρωθούν από το περιεχόμενο άλλων εγγράφων της προσφοράς του διαγωνιζόμενου, τα οποία απαιτούνται από τη διακήρυξη, όπως τα αποδεικτικά στοιχεία της αλήθειας του περιεχομένου της παραπάνω υπεύθυνης δήλωσης. Ως εκ τούτων, είναι νόμιμος ο αποκλεισμός διαγωνιζόμενου που υποβάλλει ΕΕΕΣ το περιεχόμενο του οποίου εμφανίζει ουσιώδεις ελλείψεις και αποκλίσεις από τις απαιτήσεις της διακήρυξης, όπως εν προκειμένω η μη δήλωση για τα τμήματα του διαγωνισμού που επιθυμεί να συμμετάσχει η 1<sup>η</sup> Παρεμβαίνουσα και πρέπει να γίνει δεκτή και η εν λόγω αιτίαση της προσφεύγουσας.

26. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθούν οι δύο Παρεμβάσεις.

27. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει τις δύο Παρεμβάσεις.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου ποσού 1.951,00 ευρώ στην προσφεύγουσα.

**Αριθμός απόφασης: 1252/2019**

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 17.10.2019 και εκδόθηκε την 06.11.2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Ιωάννης Κίτσος**

**Βασιλική Κωστή**