

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 13 Αυγούστου 2019 με την εξής σύνθεση: Άννα Χριστοδουλάκου, Πρόεδρος, Ευαγγελία Μιχολίτση και Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 05.07.2019 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 840/08.07.2019 της προσφεύγουσας ατομικής επιχείρησης «...», που εδρεύει ..., οδός... αρ. ..., Τ.Κ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της Περιφέρειας Ηπείρου – Π.Ε. Άρτας (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται και

Της παρεμβαίνουσας «....», που εδρεύει ..., Τ.Κ. ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να γίνει δεκτή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή της και να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 18/1508/14.06.2019 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Ηπείρου (απόσπασμα του υπ' αριθμ. 18/2019 Πρακτικού Συνεδρίασης – θέμα 46^ο), κατά το μέρος που με αυτήν, κατόπιν έγκρισης των οικείων Πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού, αναδείχθηκαν προσωρινοί ανάδοχοι για τα τμήματα 4 και 5 του διαγωνισμού, η διαγωνιζόμενη «...» και η παρεμβαίνουσα, αντίστοιχα.

Με την παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, κατά το μέρος που με αυτήν αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος στα ως άνω τμήματα του διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια, Άννα Χριστοδουλάκου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθμ. πρωτ. 690/05.03.2019 Διακήρυξη προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός διαγωνισμός με τον τίτλο «ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΗΣ ΑΝΟΙΚΤΗΣ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ ΣΥΝΑΨΗΣ ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ, ΑΝΩ ΤΩΝ ΟΡΙΩΝ, ΜΕ ΚΡΙΤΗΡΙΟ ΑΝΑΘΕΣΗΣ ΤΗΝ ΠΛΕΟΝ ΣΥΜΦΕΡΟΥΣΑ ΑΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΑΠΟΨΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΑΠΟΚΛΕΙΣΤΙΚΑ ΒΑΣΕΙ ΤΙΜΗΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ και ΕΙΔΩΝ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ ΤΗΣ ΠΡΑΞΗΣ : «ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΕΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΕΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΙ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ, ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΕΣ ΔΑΠΑΝΕΣ ΚΑΙ ΠΑΡΟΧΗ ΣΥΝΟΔΕΥΤΙΚΩΝ ΜΕΤΡΩΝ 2018-2019" - ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ΗΠΕΙΡΟΥ "ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΣΥΜΠΡΑΞΗ: Π.Ε. ΑΡΤΑΣ" με κωδικό ΟΠΣ 5029822» ΣΤΟ ΠΛΑΙΣΙΟ ΤΟΥ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΙΑΚΟΥ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑΤΟΣ ΕΠΙΣΤΙΤΙΣΤΙΚΗΣ ΚΑΙ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ ΤΟΥ ΤΑΜΕΙΟΥ ΕΥΡΩΠΑΪΚΗΣ ΒΟΗΘΕΙΑΣ ΠΡΟΣ ΤΟΥΣ ΑΠΟΡΟΥΣ (Τ.Ε.Β.Α.) ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΗΣ Π.Ε. ΑΡΤΑΣ, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 1.144.184,07€ άνευ ΦΠΑ. Περίληψη της Διακήρυξης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στην Υηπρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 08.03.2019 (2019/S 048-109737). Η Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 08.03.2019 με ΑΔΑΜ: ΑΔΑΜ 19PROC004587429 2019-03-08, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) (Συστημικός Αριθμός 70238).

2. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., εξοφληθέν, όπως προκύπτει από το από 05.07.2019 αποδεικτικό πληρωμής της Τράπεζας ... και δεσμευμένο, όπως προκύπτει από την εκτύπωση της σχετικής σελίδας της Γ.Γ.Π.Σ.), ύψους 850,00€, δεδομένου ότι ο προϋπολογισμός, άνευ ΦΠΑ, των τμημάτων 4 και 5 στα οποία αφορά η υπό εξέταση προσφυγή ανέρχεται στο ποσό των 163.976,80€ (τμήμα 4: 89.526,90€ και τμήμα 5: 74.449,90€).

3. Επειδή, η υπό εξέταση προσφυγή, ενόψει του αντικειμένου του διαγωνισμού, της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2018, καθώς και του χρόνου δημοσίευσης της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα άρθρα 5 περ. β), 61 παρ. 1, 376 και 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή έχει κατατεθεί νομίμως και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, το άρθρο 4 παρ. 1 περ. α) και το άρθρο 8 παρ. 3 του Π.Δ. 39/2017, καθώς η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 25.06.2019, οπότε και έλαβε γνώση αυτής η προσφεύγουσα, όπως άλλωστε και η ίδια δηλώνει και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 05.07.2019. Η προσφυγή κοινοποιήθηκε από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π. αυθημερόν.

5. Επειδή, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκήθηκε η προδικαστική προσφυγή, καθώς, στρέφεται κατά των διαγωνιζομένων που αναδείχθηκαν προσωρινοί ανάδοχοι στα τμήματα 4 και 5 του διαγωνισμού, στα οποία η προσφεύγουσα έχει καταταγεί δεύτερη κατά σειρά μειοδοσίας, επιδιώκει, δε, με την προσφυγή της την απόρριψη των προσφορών κατά των οποίων στρέφεται και την ανάθεση των επίμαχων τμημάτων στην ίδια.

6. Επειδή, η υπό εξέταση παρέμβαση έχει ασκηθεί εμπροθέσμως, δια καταθέσεως στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 19.07.2019, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς τους διαγωνιζόμενους μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017, στις 09.07.2019. Η ως άνω παρέμβαση κοινοποιήθηκε στην Α.Ε.Π.Π. από την παρεμβαίνουσα μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου αυθημερόν. Η παρέμβαση κοινοποιήθηκε, επίσης, στην Α.Ε.Π.Π.

από την αναθέτουσα αρχή, μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, στις 30.07.2019. Περαιτέρω, ασκείται μετ' εννόμου συμφέροντος, επιδιώκοντας τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, με την οποία, έγινε δεκτή η προσφορά της και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος για τα επίμαχα τμήματα του διαγωνισμού.

7. Επειδή, με το υπ' αριθμ. πρωτ. 3285/15.07.2019 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή εξέφρασε τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής. Τις ως άνω απόψεις της η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στις 15.07.2019 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού τόσο στην Α.Ε.Π.Π. όσο και στην προσφεύγουσα. Επί των ως άνω απόψεων, η προσφεύγουσα υπέβαλε στις 18.07.2019 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, το από 18.07.2019 Υπόμνημα, το οποίο κοινοποίησε στην Α.Ε.Π.Π. μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου αυθημερόν. Το ως άνω Υπόμνημα κοινοποιήθηκε, επίσης, στην Α.Ε.Π.Π. από την αναθέτουσα αρχή μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 19.07.2019.

8. Επειδή, όπως προαναφέρθηκε, με την υπ' αριθμ. πρωτ. 690/05.03.2019 Διακήρυξη προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός διαγωνισμός με τον τίτλο «ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΗΣ ΑΝΟΙΚΤΗΣ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ ΣΥΝΑΨΗΣ ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ, ΑΝΩ ΤΩΝ ΟΡΙΩΝ, ΜΕ ΚΡΙΤΗΡΙΟ ΑΝΑΘΕΣΗΣ ΤΗΝ ΠΛΕΟΝ ΣΥΜΦΕΡΟΥΣΑ ΑΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΑΠΟΨΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΑΠΟΚΛΕΙΣΤΙΚΑ ΒΑΣΕΙ ΤΙΜΗΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ και ΕΙΔΩΝ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ ΤΗΣ ΠΡΑΞΗΣ : «ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΕΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΕΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΙ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ, ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΕΣ ΔΑΠΑΝΕΣ ΚΑΙ ΠΑΡΟΧΗ ΣΥΝΟΔΕΥΤΙΚΩΝ ΜΕΤΡΩΝ 2018-2019" - ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ΗΠΕΙΡΟΥ "ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ ΣΥΜΠΡΑΞΗ: Π.Ε. ΑΡΤΑΣ" με κωδικό ΟΠΣ 5029822» ΣΤΟ ΠΛΑΙΣΙΟ ΤΟΥ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΙΑΚΟΥ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑΤΟΣ ΕΠΙΣΙΤΙΣΤΙΚΗΣ ΚΑΙ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ ΤΟΥ ΤΑΜΕΙΟΥ ΕΥΡΩΠΑΪΚΗΣ ΒΟΗΘΕΙΑΣ ΠΡΟΣ ΤΟΥΣ ΑΠΟΡΟΥΣ (Τ.Ε.Β.Α.) ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΗΣ Π.Ε. ΑΡΤΑΣ. Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης, η σύμβαση υποδιαιρείται σε 9 τμήματα, σύμφωνα, δε, με το ίδιο άρθρο της Διακήρυξης, προσφορές

υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα από τα τμήματα και για το σύνολο της ποσότητας για τα υπό προμήθεια είδη του τμήματος. Στα επίμαχο τμήμα 4 του διαγωνισμού, συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά, μεταξύ άλλων, η προσφεύγουσα (προσφορά με α/α συστήματος 131060) και η διαγωνιζόμενη «...» (προσφορά με α/α συστήματος 130889). Στο, δε, επίμαχο τμήμα 5 του διαγωνισμού, συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά, μεταξύ άλλων, η προσφεύγουσα (προσφορά με α/α συστήματος 131060) και η παρεμβαίνουσα «...» (προσφορά με α/α συστήματος 133129). Με την προσβαλλόμενη απόφαση, κατόπιν έγκρισης των I και II Πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού, στο τμήμα 4 του διαγωνισμού αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η διαγωνιζόμενη «...», στο τμήμα 5 του διαγωνισμού αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα, ενώ η προσφεύγουσα κατετάγη δεύτερη κατά σειρά μειοδοσίας σε αμφότερα τα ως άνω δύο τμήματα.

9. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 του Ν. 4412/2016 «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια ...». Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 91 του Ν. 4412/2016 «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. ...».

10. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI

Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Άλλωστε, όπως παγίως έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν

προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 28, και απόφαση Medipac—Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54). Υπό αυτό το πρίσμα συνάγεται ότι η αυστηρότητα της εφαρμογής της διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεων του (Συμβάσεις Δημοσίων Έργων Χρ. Μητκίδης, 2009, σελ. 87 επ.). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδ. θ', σελ. 776).

11. Επειδή, ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τηρήσεως των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (ΣτΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008). Επίσης, όπως προαναφέρθηκε, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη

σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

12. Επειδή, συνεπώς, είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη τήρησης υποχρεώσεων που απορρέουν από τα σχετικά με τη διαδικασία έγγραφα και την ισχύουσα εθνική νομοθεσία καθόσον είναι σαφής (βλ. εξ αντιδιαστολής Απόφαση Pirro Pizzo, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51, όπου κρίθηκε ότι δεν επιτρέπεται ο αποκλεισμός οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τηρήσεως από τον φορέα αυτόν υποχρεώσεως η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, αλλά από την ερμηνεία της εν λόγω νομοθεσίας και των εν λόγω εγγράφων, καθώς και από την εκ μέρους των εθνικών διοικητικών αρχών και των εθνικών δικαστηρίων συμπλήρωση των κενών των εγγράφων και της νομοθεσίας).

13. Επειδή, σύμφωνα με πάγια νομολογία, ενόψει της αρχής της τυπικότητας, που, όπως προαναφέρθηκε, διέπει τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να καλεί τους προμηθευτές να συμπληρώσουν τα νομίμως, καταρχήν, υποβληθέντα δικαιολογητικά ή να παρέχουν σχετικές διευκρινίσεις αλλά όχι να αναπληρώσουν μη υποβληθέντα ή μη νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά (ΣτΕ 2454/09, ΕΑ ΣτΕ 457, 364/09, 738/09, 180/09, 567/08, 3075/08, 307/07, ΔΕΦΑΘ 271/2011). Περαιτέρω, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36) οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση κάποιας ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς (βλ.

σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, Archus and Gama, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C- 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36).

14. Επειδή, με βάση την αρχή της τυπικότητας της διαγωνιστικής διαδικασίας, όλες οι διατάξεις της διακήρυξης, που αφορούν τους τύπους, οι οποίοι πρέπει να τηρηθούν κατά τη διαδικασία αυτή, καθιερώνουν ουσιώδεις όρους (τύπους) με εξαίρεση εκείνους για τους οποίους προκύπτει το αντίθετο, η δε παράβαση αυτών συνεπάγεται το απαράδεκτο της προσφοράς που υποβλήθηκε από τον υποψήφιο (ΣτΕ 1971. 1970, 1969/2013, ΕΑ ΣτΕ 689/2011, ΕΣ Τμμη. VI 2495/2009, 1949/2009 κ.α.).

15. Επειδή, οι αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζόμενων και του υγιούς και αποτελεσματικού ανταγωνισμού, οι οποίες διέπουν τις διαδικασίες σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, είτε διέπονται από το εθνικό δίκαιο είτε από το δίκαιο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, επιβάλλουν σαφή και ακριβή μνεία στη διακήρυξη των απαιτούμενων, προς συμμετοχή στους διαγωνισμούς, προσόντων και των υποβλητέων, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων. Συνεπώς, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν μόνο τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς και ειδικώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό, η δε αναθέτουσα αρχή δε δύναται να προβεί σε αποκλεισμό διαγωνιζόμενου από τη διαγωνιστική διαδικασία, λόγω μη προσκόμισης διαφορετικών ή και επί πλέον από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικών συμμετοχής (ΣτΕ 2723/2018, βλ. Ε.Α. ΣτΕ 382/2015, 53, 19/2011, πρβλ. ΣτΕ 3703/2010, 1329, 1616, 1619/2008).

16. Επειδή, το ΔΕΕ έχει χρησιμοποιήσει την έννοια του «ευλόγως ενημερωμένου και κανονικά επιμελούς συμμετέχοντα» σε διαφορετικά επίπεδα αξιολογικής κρίσης. Ειδικότερα, καταρχήν αναφορικά με την κρίση περί της ασάφειας ή μη όρου διακήρυξης έχει αναφέρει ενδεικτικά «Στη σκέψη 42 της αποφάσεως SIAC Construction (C-19/00, EU:C:2001:553),

το Δικαστήριο έκρινε ότι τα κριτήρια αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται, στη συγγραφή υποχρεώσεων ή στην προκήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπο που να επιτρέπει σε όλους τους διαγωνιζόμενους οι οποίοι είναι ευλόγως ενημερωμένοι και επιδεικνύουν τη συνήθη επιμέλεια να τα ερμηνεύουν κατά τον ίδιο τρόπο. Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι εναπόκειται στο αιτούν δικαστήριο να ελέγξει αν ο ενδιαφερόμενος διαγωνιζόμενος αδυνατούσε όντως να κατανοήσει τα επίμαχα κριτήρια αναθέσεως ή αν πρέπει να θεωρηθεί ότι είχε τη δυνατότητα να τα κατανοήσει βάσει του κριτηρίου του ευλόγως ενημερωμένου διαγωνιζόμενου που επιδεικνύει τη συνήθη επιμέλεια» (βλ. Απόφαση ΔΕΕ της 12ης Μαρτίου 2015, C-538/13 (eVigilo Ltd) σκ. 54,55, πρβλ. Προτάσεις της Γενικής Εισαγγελέως, Eleanor Sharpston της 2ης Σεπτεμβρίου 2018, Υπόθεση C-375/17 (Stanley Int. Betting Ltd) σκ. 71). Περαιτέρω, η ως άνω έννοια «αναδύεται» όταν το Δικαστήριο επιληφθέν επί συγκεκριμένης συμπεριφοράς υποψηφίου και δη επί ζητήματος γένεσης τελωνειακής οφειλής έκρινε ότι «Συναφώς, αφενός, πρέπει να γίνει δεκτό ότι η έκφραση «όφειλαν εύλογα να γνωρίζουν», που περιλαμβάνεται στο άρθρο 202, παράγραφος 3, δεύτερη περίπτωση, του τελωνειακού κώδικα, αναφέρεται στη συμπεριφορά ενημερωμένου και επιμελή επιχειρηματία» [Απόφαση του ΔΕΕ της 17ης Νοεμβρίου 2011, υπόθεση C-454/10 (Oliver Jistel) σκ.22, Προτάσεις του Γενικού Εισαγγελέα, Michal Bobek, της 5ης Ιουλίου 2017, Υπόθεση C-224/16 (ΑΕΒΤΡΙ) σκ. 71].

17. Επειδή, η προσφεύγουσα, όσον αφορά την προσφορά της παρεμβαίνουσας, αναφορικά με το τμήμα 5 του διαγωνισμού, προβάλλει ότι «Α. Αναφορικά με την προσφορά της εταιρείας ...: Η εταιρεία ... και στα πλαίσια συμμετοχής της στον υπό κρίση διαγωνισμό υπέβαλλε έγγραφα και δικαιολογητικά κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης και τα οποία παρουσιάζουν ουσιώδεις ελλείψεις όπως αναλυτικά περιγράφεται παρακάτω: 1ον Τόσο στην ενότητα 2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της διακήρυξης, όσο και στην παράγραφο 4.10 της μελέτης τεκμηρίωσης αναφέρεται 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.». Επιπλέον σε διευκρινιστικό έγγραφο από την Αναθέτουσα Αρχή που κοινοποιήθηκε μέσω ΕΣΗΔΗΣ στις 03/04/2019 με Αριθ.Πρωτ.: οικ.1457 σχετικά με το ίδιο θέμα αναφέρεται ότι: «6 Σχετικά με ερώτημα αν τα αναγραφόμενα στην παρ. 4.10 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης αναφορικά με τα δικαιολογητικά για τα προϊόντα ΒΥΣ και τρόφιμα, καθώς και τις σχετικές υπεύθυνες δηλώσεις, σας ενημερώνουμε ότι θα υποβληθούν σύμφωνα με τον τρόπο και το χρόνο που προβλέπονται στο κυρίως κείμενο της σχετικής διακήρυξης.», κάνοντας σαφή παραπομπή με τον τρόπο αυτό στο άρθρο 2.2.7 που αναφέρθηκε πιο πάνω. Η επιχείρηση ... δεν υπέβαλε τις ανωτέρω αναφερόμενες υπεύθυνες δηλώσεις εκ μέρους των εταιρειών από τους οποίους προτίθεται να προμηθευτεί τα προς παράδοση είδη σε περίπτωση κατακύρωσης. Ετσι, εκλείπει η δέσμευση των προμηθευτριών εταιρειών για την παροχή των ειδών στην επιχείρηση ... σε περίπτωση κατακύρωσης του διαγωνισμού υπέρ του καθιστώντας την προσφορά του ελλιπή και συνεπώς απορριπτέα. Από τα ανωτέρω προκύπτει ξεκάθαρα το συμπέρασμα ότι για τη νομιμότητα της συμμετοχής του υποψήφιου αναδόχου δεν αρκεί ο τρίτος να έχει αποδεχθεί την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας μόνο έναντι του διαγωνιζόμενου, αλλά επιβάλλεται να εγγυηθεί αυτή και έναντι της Αναθέτουσας Αρχής, με την προβλεπόμενη σχετική υπεύθυνη δήλωση/ έγγραφο δέσμευσης περί του ότι οι αναγκαίοι πόροι θα βρίσκονται πράγματι στη διάθεση του διαγωνιζόμενου για την εκτέλεση της σύμβασης σε αντίθετη περίπτωση (μη ύπαρξη έγγραφης δέσμευσης του προμηθευτή) η προσφορά πρέπει να αποκλείεται. Η ως άνω δήλωση περί αποδοχής εκτέλεσης της συγκεκριμένης προμήθειας αποτελεί ουσιώδες στοιχείο της προσφοράς, η οποία μάλιστα τίθεται προκειμένου να παρασχεθεί στην αναθέτουσα αρχή η βεβαιότητα ότι ο πραγματικός παραγωγός των τελικών προϊόντων, από τον οποίο αυτονόητα

εξαρτάται σε μεγάλο βαθμό η δυνατότητα του προσφέροντος να εκτελέσει τη σύμβαση, αναλαμβάνει πράγματι την ευθύνη εκτέλεσης της συγκεκριμένης προμήθειας σε περίπτωση κατακύρωσης της σύμβασης στον προσφέροντα οικονομικό φορέα. Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, η υποβολή των ανωτέρω υπεύθυνων δηλώσεων εκ μέρους του οικονομικού φορέα είναι υποχρεωτική, έχει δε τεθεί σαφώς, ρητώς και αδιαμφισβήτητα επί ποινή αποκλεισμού στο άρθρο 2.2.7 της διακήρυξης. Η υποβολή της εν λόγω υπεύθυνης δήλωσης (ή υπεύθυνων δηλώσεων) κατά το χρόνο κατάθεσης της προσφοράς φέρουσα το απαιτούμενο εκ της διακήρυξης περιεχόμενο και συμπληρωμένη δεόντως, αποτελεί ουσιώδη τυπική προϋπόθεση συμμετοχής στο διαγωνισμό, όπου σε αντίθετη περίπτωση, δηλαδή μη υποβολής της ή υποβολής ελλιπούς δήλωσης, καθιστά την υποβληθείσα προσφορά απαράδεκτη. Η επιχείρηση ... δεν υπέβαλε τις υπεύθυνες δηλώσεις των εταιρειών από τις οποίες προτίθεται να προμηθευτεί τα είδη για τα οποία λαμβάνει μέρος, επομένως πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη. 2ον Σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI - Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς - Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης το οποίο και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης και στην παράγραφο 2.7 αυτού πρέπει ο οικονομικός φορέας να δηλώσει ότι: «2.7 Στην επιχείρηση μου απασχολώ το κάτωθι προσωπικό, για το οποίο θα υποβάλλω κατάλογο, θεωρημένο από αρμόδια αρχή, εφόσον αναδειχτώ μειοδότης:». Στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI - Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς - Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης που έχει υποβληθεί από την επιχείρηση ... και στην παράγραφο 2.7 στην οποία βάσει διακήρυξης όπως αναφέρεται παραπάνω πρέπει να συμπληρωθεί ονομαστικά το απασχολούμενο προσωπικό ο οικονομικός φορέας αναφέρει: ΔΕΝ ΑΠΑΣΧΟΛΩ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ. Σύμφωνα με την παράγραφο 4.9 Υποχρεώσεις αναδόχου της διακήρυξης: «Ο ανάδοχος έχει την υποχρέωση να παραδώσει τα προϊόντα εντός των χώρων διανομής στους τελικούς δικαιούχους (ωφελομένους του προγράμματος), διαθέτοντας το να παραδώσει τα προϊόντα εντός των χώρων διανομής στους τελικούς δικαιούχους (ωφελομένους του προγράμματος), διαθέτοντας το απαιτούμενο προσωπικό (τουλάχιστον 8 άτομα ή μικρότερο αριθμό εφόσον εγκριθεί από τον Φορέα

Υλοποίησης της Αναθέτουσας Αρχής) και την υλικοτεχνική υποδομή, ακολουθώντας τις υποδείξεις του Φορέα Υλοποίησης της Αναθέτουσας Αρχής και ενεργώντας υπό την εποπτεία της αρμόδιας Επιτροπής Παραλαβής για την εξασφάλιση της συνεχούς ροής στη διανομή. Πιο συγκεκριμένα, το προσωπικό του αναδόχου θα πρέπει να παραδίδει τα προϊόντα στους ωφελούμενους και να συνδράμει αυτούς κατά την τοποθέτηση των προϊόντων στο καρότσι ή στο μέσο μεταφοράς που οι ωφελούμενοι θα διαθέτουν απαιτούμενο προσωπικό (τουλάχιστον 8 άτομα ή μικρότερο αριθμό εφόσον εγκριθεί από τον Φορέα Υλοποίησης της Αναθέτουσας Αρχής) και την υλικοτεχνική υποδομή, ακολουθώντας τις υποδείξεις του Φορέα Υλοποίησης της Αναθέτουσας Αρχής και ενεργώντας υπό την εποπτεία της αρμόδιας Επιτροπής Παραλαβής για την εξασφάλιση της συνεχούς ροής στη διανομή. Επιπλέον, με βάση τη διακήρυξη η ικανότητα εκτέλεσης της προμήθειας πρέπει να τεκμαίρεται και κατά την υποβολή της προσφοράς με την διάθεση εκ μέρους της επιχείρησης του απαιτούμενου προσωπικού των 8 ατόμων. Αυτό προκύπτει από την Παράγραφο 2.2.1 Δικαίωμα συμμετοχής στην οποία αναφέρεται ότι: Για τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία, οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται: η) να πληρούν τα κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της διακήρυξης, και επίσης στην Παράγραφο 2.2.6 Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα στην οποία αναφέρεται ότι: Ο οικονομικός φορέας καλείται να αναλάβει την παροχή υπηρεσιών για την επί τόπου διανομή των ειδών στους ωφελούμενους και τη διευκόλυνση του έργου των Κοινωνικών Συμπράξεων, βάσει των ακόλουθων προϋποθέσεων: Αναλαμβάνει τη διαδικασία οργάνωσης και σύνθεσης των τελικών πακέτων παράδοσης των ειδών εφόσον αυτό δοθεί ως εντολή από τον υπεύθυνο φορέα υλοποίησης του προγράμματος, τη διανομή τους στους ωφελούμενους, διαθέτοντας τουλάχιστον οκτώ (8) άτομα ανά διανομή, εκτός αν ζητηθεί από τον φορέα υλοποίησης του προγράμματος μικρότερος αριθμός ατόμων, και την απαιτούμενη υποδομή (κιβώτια προσωρινής αποθήκευσης, τέντες, τροχήλατα οχήματα μεταφοράς, κ.λπ.). Τα ανωτέρω θα εκτελεστούν ακολουθώντας τις υποδείξεις της υπεύθυνης Υπηρεσίας υλοποίησης του Προγράμματος ΤΕΒΑ πάντα υπό την εποπτεία της

αρμόδιας Επιτροπής Παραλαβής. Για την απόδειξη της πρόθεσης του οικονομικού φορέα να ανταποκριθεί στα προαναφερθέντα, απαιτείται με την προσφορά του να προσκομίσει επί ποινή αποκλεισμού Υπεύθυνη Δήλωση με ρητή αναφορά στη δέσμευση που αναλαμβάνει τα όσα αναφέρονται ανωτέρω. Η επιχείρηση ... δεν παρείχε την ανωτέρω απαραίτητη δέσμευση με την υπεύθυνη δήλωση που υπέβαλλε. Περαιτέρω, όχι μόνο στο κείμενο της διακήρυξης αλλά και στο Άρθρο 75 Κριτήρια επιλογής (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του Ν.4412/2016 ρητώς ορίζεται ότι: Η Αναθέτουσα Αρχή μπορεί να απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς να διαθέτουν συγκεκριμένα κριτήρια επιλογής. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. (Εν προκειμένω τον ικανό σε αριθμό προσωπικό των 8 ατόμων κατ' ελάχιστον). Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Στις παραγράφους δε 4 και 5 του άρθρου 75 του Ν.4412/2016 αναφέρεται ότι: Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος. Στην συγκεκριμένη διακήρυξη ένα από τα ελάχιστα κριτήρια επιλογής που τέθηκαν ήταν ο συμμετέχων να διαθέτει ικανό σε αριθμό προσωπικό των 8 ατόμων κατ' ελάχιστον για την εκτέλεση της προμήθειας και που η επιχείρηση ... δεν κατείχε

όταν υπέβαλε την προσφορά του, μη πληρώντας τα ελάχιστα επίπεδα ικανότητας που τίθενται από τη διακήρυξη. Επομένως, όπως προκύπτει από τους ανωτέρω παρατεθέντες όρους της διακήρυξης και τη σχετική νομολογία που διέπει τους διαγωνισμούς, ο οικονομικός φορέας πρέπει να διαθέτει τεχνικό προσωπικό ικανό σε αριθμό για τη υλοποίηση της προμήθειας, ενώ ακόμη τίθενται ειδικότερες απαιτήσεις ως προς ό,τι αφορά τον ελάχιστο αριθμό υπαλλήλων που πρέπει να απασχολεί κατά τις διανομές (8 ατόμων κατ' ελάχιστον). Συνεπώς η εταιρεία ... δεν διαθέτει προσωπικό για την εκτέλεση της προμήθειας κατά δήλωση της. Σύμφωνα με τα ανωτέρω και με τη δήλωση της εταιρείας ότι δεν απασχολεί προσωπικό δεν στοιχειοθετείται η δυνατότητα της να εκτελέσει το εν λόγω έργο εφόσον αναδειχθεί μειοδότης. Επιπλέον, παραβαίνει τον όρο που θέτει εξ' αρχής η Αναθέτουσα Αρχή στη διακήρυξη σχετικά με το ελάχιστο προσωπικό που απαιτείται να διαθέτει ο Ανάδοχος προκειμένου να λάβει μέρος στο διαγωνισμό, καθώς δεν πληροί τα ελάχιστα επίπεδα ικανότητας σχετικά με το προσωπικό που πρέπει να διαθέτει ο ανάδοχος. Εκτός όλων των ανωτέρω όμως η Οικονομική Επιτροπή κάνοντας δεκτή την προσφορά της εταιρείας ... έρχεται σε αντίθεση με τον όρο που τίθεται στη διακήρυξη και σύμφωνα με τον οποίο απαιτείται η ύπαρξη προσωπικού 8 ατόμων τουλάχιστον για την υλοποίηση της προμήθειας. 3ον Σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI - Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς - Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης το οποίο και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης και στην παράγραφο 2.10 αυτού πρέπει ο οικονομικός φορέας να δηλώσει ότι: «2. Δεσμεύομαι ότι θα λάβω όλα τα κατάλληλα μέτρα για τη σωστή μεταφορά, εκφόρτωση και παράδοση των ειδών ταξινομημένα ανά κατηγορία δέματος εντός των χώρων διανομής στους τελικούς δικαιούχους (ωφελούμενους του προγράμματος), διαθέτω τα κάτωθι οχήματα μεταφοράς και δεσμεύομαι να προσκομίσω φωτοαντίγραφο της αδείας κυκλοφορίας και φωτοαντίγραφο της βεβαίωσης καταλληλότητας των οχημάτων μεταφοράς, εφόσον αναδειχθώ μειοδότης.» Στην παράγραφο 2.10 του υποδείγματος τεχνικής προσφοράς που έχει υποβληθεί από την επιχείρηση ... ο οικονομικός φορέας αναφέρει: «Δεσμεύομαι ότι θα λάβω όλα τα κατάλληλα μέτρα για τη σωστή μεταφορά, εκφόρτωση και παράδοση των ειδών

ταξινομημένα ανά κατηγορία δέματος εντός των χώρων διανομής στους τελικούς δικαιούχους (ωφελομένους του προγράμματος), διαθέτω τα κάτωθι οχήματα μεταφοράς και δεσμεύομαι να προσκομίσω φωτοαντίγραφο της άδειας κυκλοφορίας και φωτοαντίγραφο της βεβαίωσης καταλληλότητας των οχημάτων μεταφοράς, εφόσον αναδειχθώ μειοδότης.», πλην όμως δεν γίνεται αναφορά των οχημάτων που θα χρησιμοποιήσει για την εκτέλεση της προμήθειας. Στο διαγωνισμό έχει επισυναφθεί η βεβαίωση καταλληλότητας και η άδεια κυκλοφορίας του ΔΧ φορτηγού-ψυγείου ΕΚΒ 9361, (χωρίς υπάρχουν τα στοιχεία του στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI - Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς - Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης). Όμως, κατά την υποβολή της προσφοράς η εταιρεία έλαβε μέρος τόσο για το Τμήμα 3-Γαλακτοκομικό προϊόν φέτα όσο και για το Τμήμα 5-Είδη παντοπωλείου. Στην παράγραφο 2.2.6.10 της διακήρυξης αναφέρεται ότι: «Ο προσφέρων οικονομικός φορέας είναι υποχρεωμένος να λάβει όλα τα κατάλληλα μέτρα για τη σωστή μεταφορά, εκφόρτωση και παράδοση των ειδών ταξινομημένα ανά κατηγορία δέματος εντός των χώρων διανομής στους τελικούς δικαιούχους (ωφελομένους του προγράμματος). Ο οικονομικός φορέας πρέπει να διαθέτει τουλάχιστον ένα (1) φορτηγό για την μεταφορά ξηρών τροφίμων, ένα (1) φορτηγό -ψυγείο για την μεταφορά νωπών τροφίμων και ένα (1) φορτηγό για τη μεταφορά λοιπών προϊόντων ΕΒΥΣ.». Από τα παραπάνω εξάγεται το συμπέρασμα ότι κατά την υποβολή της προσφοράς τα στοιχεία των οχημάτων που επισυνάφθηκαν στο διαγωνισμό δεν ήταν επαρκή σε αριθμό. Επιπλέον, η ικανότητα εκτέλεσης της προμήθειας πρέπει να τεκμηριώνεται και κατά το στάδιο υποβολής σύμφωνα με τη διακήρυξη και συγκεκριμένα σύμφωνα με την: Παράγραφο 2.2.1 Δικαίωμα συμμετοχής ήτοι: Για τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία, οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται: ii) να πληρούν τα κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της διακήρυξης, και επίσης στην , Παράγραφο 2.2.6 Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα ήτοι: «2.2.6.2. Με σκοπό την υποστήριξη του έργου της Κοινωνικής Σύμπραξης, ο οικονομικός φορέας στο πλαίσιο της παρούσας Διακήρυξης απαιτείται να υποστηρίξει την επί τόπου διανομή των ειδών στους ωφελομένους, σύμφωνα με τις οδηγίες της Αναθέτουσας Αρχής,

περιλαμβάνοντας τις απαιτούμενες υπηρεσίες μεταφοράς, τηρώντας τις τεχνικές προδιαγραφές του κάθε είδους για τη μεταφορά, διανομή και συντήρησή τους, όπως αυτές περιγράφονται αναλυτικά στη «Μελέτη Τεκμηρίωσης» του Παραρτήματος Ι της παρούσας. Η μη αναγραφή των οχημάτων μεταφοράς αποτελεί ουσιώδη έλλειψη καθώς δεν στοιχειοθετείται η δυνατότητα του να μεταφέρει τα είδη που θα του κατακυρωθούν σε περίπτωση που αναδειχθεί μειοδότης. 4ον Στο άρθρο 2.2.2 Εγγύηση συμμετοχής της διακήρυξης αναφέρεται ότι: «2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, που θα καλύπτει το δύο (2) τοις εκατό (%) του προϋπολογισμού χωρίς τον Φ.Π.Α., για το σύνολο της ποσότητας εκάστου Τμήματος ή για το σύνολο των ποσοτήτων όλων των Τμημάτων, που επιθυμεί να συμμετάσχει κάθε οικονομικός φορέας... Στην περίπτωση που ο συμμετέχων στο διαγωνισμό υποβάλλει προσφορά για περισσότερα από ένα Τμήματα, υποβάλλει εγγύηση συμμετοχής ξεχωριστά για κάθε τμήμα που συμμετέχει.». Η εταιρεία ... έλαβε μέρος για τα τμήματα 3-Γαλακτοκομικό προϊόν φέτα, προϋπολογισμού € 141.792,92 και 5-Ειδών παντοπωλείου προϋπολογισμού € 74.449,90. Ως εκ τούτου έπρεπε να υποβάλει στο διαγωνισμό δύο εγγυητικές επιστολές συμμετοχής, μια για το τμήμα 3 ποσού € 2.835,86 και μία για το τμήμα 5 ποσού € 1.489,00. Αντί αυτού η επιχείρηση ... υπέβαλε μία εγγυητική επιστολή συμμετοχής της Τράπεζας ... ποσού € 4.325,00 αντί για μία για κάθε τμήμα για το οποίο λάμβανε μέρος. Ως εκ τούτου η έκδοση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης οι οποίοι θεωρούνται απαραίτατοι και πρέπει να απορριφθεί.».

18. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της προβάλλει συναφώς ότι «1. Σχετικά με τα αναφερόμενα στο Α μέρος της προσφυγής με την οποία αιτείται την ακύρωση της ανωτέρω απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας Ηπείρου, καθώς και την ακύρωση της προσφοράς της εταιρείας με την επωνυμία «...», η οποία αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος του Τμήματος 5, σας ενημερώνουμε ότι: α) για το υπ' αριθ. 1 στοιχείο της προσφυγής η Αναθέτουσα Αρχή με το αριθ. οικ.1457/03- 04-2019 έγγραφό της

«ΔΙΕΥΚΡΙΝΗΣΕΙΣ ΥΣΤΕΡΑ ΑΠΟ ΑΙΤΗΜΑΤΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΦΟΡΕΩΝ ΓΙΑ ΤΟΝ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ ΜΕ Α/Α ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ 70238 (ΑΡΙΘ.ΠΡΩΤ.:690/5-3-2019)» και συγκεκριμένα στα α/α 5 και 6 στοιχεία του εγγράφου, είχε απαντήσει ότι τα δικαιολογητικά θα υποβληθούν σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο κυρίως κείμενο της διακήρυξης. Συμπληρωματικά στην σελ. 28 της σχετικής διακήρυξης και ειδικότερα στην παρ. 2.2.7 αναγράφεται : «Όσον αφορά στη διαχείριση της ασφαλείας των τροφίμων ο προσφέρων Οικονομικός Φορέας, οφείλει να καταθέσει με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ότι κατέχει Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, σύμφωνα με το οποίο πιστοποιείται ότι η συσκευασία, ανασυσκευασία, η αποθήκευση και η διακίνηση των τροφίμων και των προϊόντων παντοπωλείου πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι εφαρμόζει, διατηρεί και αναθεωρεί διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4- 10-2000, όπως αυτή ισχύει. Στην ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση θα δηλώνει ότι το ανωτέρω πιστοποιητικό θα βρίσκεται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και θα το καταθέσει σε περίπτωση που αναδειχθεί μειοδότης. Σε περίπτωση που ο Οικονομικός Φορέας δε συσκευάζει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, προσκομίζεται με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία δηλώνει το Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, από την επιχείρηση από την οποία θα προμηθεύεται τα διακινούμενα είδη, σύμφωνα με το οποίο πιστοποιείται ότι η συσκευασία των τροφίμων πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι εφαρμόζει, διατηρεί και αναθεωρεί διαδικασίες HACCP. σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4-10-2000, όπως αυτή ισχύει. Συμπερασματικά στην περίπτωση των τροφίμων δεν αναγράφονταν ρητά και με σαφήνεια ότι η εν λόγω υπεύθυνη δήλωση έπρεπε να υποβληθεί και από τον νόμιμο εκπρόσωπο της επιχείρησης από την οποία θα προμηθεύεται τα διακινούμενα είδη . Σύμφωνα με τα ανωτέρω η εταιρεία «...» έχει δηλώσει ότι η

εταιρεία από την οποία θα προμηθευτεί τα είδη, διαθέτει τα απαραίτητα πιστοποιητικά για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων (παρ. 3 της Υπεύθυνης δήλωσης του παραρτήματος VI), β) για το υπ' αριθ. 2 στοιχείο της προσφυγής που αφορά την παρ. 4.9 της μελέτης τεκμηρίωσης λήφθηκε υπόψη η δήλωση του Οικονομικού Φορέα, όπως αναγράφεται στην παρ. 2.10 της Τεχνικής Προσφοράς - Υπεύθυνη Δήλωση (Υπόδειγμα παραρτήματος VI), γ) για το υπ' αριθ. 3 στοιχείο της προσφυγής που αφορά τη δήλωση του Οικονομικού Φορέα για τη μεταφορά των ειδών στους χώρους διανομής, ο Οικονομικός Φορέας έχει καταθέσει υπεύθυνη δήλωση του εκπροσώπου της εταιρείας «...» η οποία θα αναλάβει τη μεταφορά των ειδών στους χώρους διανομής, και δ) για το υπ' αριθ. 4 στοιχείο της προσφυγής το οποίο αφορά την υποβολή μίας εγγυητικής επιστολής όταν ο Οικονομικός Φορέας υποβάλλει προσφορά για περισσότερα του ενός τμήματα, σας ενημερώνουμε ότι στην σχετική διακήρυξη προβλέπονταν ότι στην περίπτωση που ο συμμετέχων στο διαγωνισμό υποβάλλει προσφορά για περισσότερα από ένα Τμήματα, υποβάλλει εγγύηση συμμετοχής ξεχωριστά για κάθε τμήμα που συμμετέχει, χωρίς όμως να αναγράφετε επί ποινή αποκλεισμού. Κατόπιν αυτών η ανωτέρω προσφυγή της επιχείρησης «...» πρέπει να απορριφθεί.».

19. Επειδή, η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι «1) Στην ενότητα 2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της διακήρυξης, όσο και στην παράγραφο 4.10 της μελέτης τεκμηρίωσης αναφέρεται 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.». Η εταιρία μας κατέθεσε όλες τις απαιτούμενες Υπεύθυνες Δηλώσεις των κατασκευαστών και των χονδρεμπόρων κατά περίπτωση για ΟΛΑ τα προϊόντα συμμετοχής με τις οποίες οι παραπάνω νόμιμοι εκπρόσωποι των εταιριών έχουν αποδεχθεί έναντι της

εταιρίας μας, την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης υπέρ της εταιρίας μας. Προσκομίσουμε και επικαλούμαστε τις αντίστοιχες υπεύθυνες δηλώσεις. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΑΠΟΔΟΧΗΣ ΟΡΩΝ ΚΑΙ ΧΡΟΝΟΥ ΙΣΧΥΟΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ signed ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ Νο1 ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ Νο2 ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΓΙΑ ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ signed ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ signed. 2) Σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI - Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς - Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης το οποίο και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης και στην παράγραφο 2.7 αυτού πρέπει ο οικονομικός φορέας να δηλώσει ότι: «2.7 Στην επιχείρησή μου απασχολώ το κάτωθι προσωπικό, για το οποίο θα υποβάλλω κατάλογο, θεωρημένο από αρμόδια αρχή, εφόσον αναδειχτώ μειοδότης:». Η εταιρία μου δεν απασχολεί προσωπικό, μισθώνει όμως προσωπικό, οχήματα μεταφοράς και αποθήκες με εταιρίες βάσει συμβάσεων και δεσμεύθηκε για την ορθή εκτέλεση της σύμβασης. Η κατάθεση των δικαιολογητικών δεν έγινε γιατί δεν ζητήθηκαν αυτή τη στιγμή, αλλά εφόσον αναδειχτώ μειοδότης. Και αυτό είναι εύλογο καθώς η δέσμευση του προσωπικού, των οχημάτων μεταφοράς και των αποθηκών από την Τρίτη εταιρεία θα γίνει όπως είναι φυσικό εφόσον αναδειχτώ μειοδότης. Σε εκείνη δε την περίπτωση υποβάλλονται όλα τα απαιτούμενα έγγραφα. Ορθώς επομένως η αναθέτουσα δέχτηκε το έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης της εταιρείας μας. Προσκομίζω κι επικαλούμαι τις αντίστοιχες Υπεύθυνες Δηλώσεις. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ Νο1 ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ Νο2. 3) Σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI - Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς - Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης το οποίο και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης και στην παράγραφο 2.10 αυτού πρέπει ο οικονομικός φορέας να δηλώσει ότι: «2. Δεσμεύομαι ότι θα λάβω όλα τα κατάλληλα μέτρα για τη σωστή μεταφορά, εκφόρτωση και παράδοση των ειδών ταξινομημένα ανά κατηγορία δέματος εντός των χώρων διανομής στους τελικούς δικαιούχους (ωφελομένους του

προγράμματος), διαθέτω τα κάτωθι οχήματα μεταφοράς και δεσμεύομαι να προσκομίσω φωτοαντίγραφο της αδείας κυκλοφορίας και φωτοαντίγραφο της βεβαίωσης καταλληλότητας των οχημάτων μεταφοράς, εφόσον αναδειχθώ μειοδότης.». Η εταιρία μου δεν απασχολεί προσωπικό, ενοικιάζει όμως προσωπικό, οχήματα μεταφοράς και αποθήκες με εταιρίες βάσει συμβάσεων και δεσμεύθηκε για την ορθή εκτέλεση της σύμβασης. Η κατάθεση των δικαιολογητικών δεν έγινε γιατί δεν ζητήθηκαν αυτή τη στιγμή, αλλά εφόσον αναδειχθώ μειοδότης. Σε εκείνη δε την περίπτωση υποβάλλονται όλα τα απαιτούμενα έγγραφα. Ορθώς επομένως η αναθέτουσα δέχτηκε το έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης της εταιρείας μας. Προσκομίζω κι επικαλούμαι τις αντίστοιχες Υπεύθυνες Δηλώσεις. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ Νο1 ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ Νο2 4) Σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.2.1 της ως άνω Διακήρυξης: «Στην περίπτωση που ο συμμετέχων στο διαγωνισμό υποβάλλει προσφορά για περισσότερα από ένα Τμήματα, υποβάλλει εγγύηση συμμετοχής ξεχωριστά για κάθε τμήμα που συμμετέχει.». Η εταιρεία μας υπέβαλε προσφορά για δύο τμήματα, ήτοι για το τμήμα 3 (γαλακτοκομικό προϊόν «Φέτα») και για το τμήμα 5 (είδη παντοπωλείου), υπέβαλε ΜΙΑ ΕΝΙΑΙΑ εγγύηση συμμετοχής (αρχείο: ΑΡΤΑ ΕΓΓΥΗΤΙΚΗ.pdf). Επειδή, ο όρος αυτός της διακήρυξης αποσκοπεί στην ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής να επιστρέψει την εγγυητική συμμετοχής στον οικονομικό φορέα, σε περίπτωση που δεν γίνει αποδεκτή τεχνικά η προσφορά του σε κάποιο από τα τμήματα που υπέβαλλε προσφορά και μόνο. Επειδή ο όρος δεν αναφέρεται επί ποινή αποκλεισμού καθόσον ένας τέτοιος όρος θα ήταν παράνομος. Επειδή μόνο ο οικονομικός φορέας βλάπτεται από το μη διαχωρισμό των εγγυητικών συμμετοχής ανά τμήμα και επειδή σε τίποτα δεν στρεβλώνει η ενιαία εγγυητική τον ανταγωνισμό και το νόμο ορθώς έγινε αποδεκτή η προσφορά μας. Επειδή σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 72 του ν. 4412/2016 που ορίζει περιοριστικώς τις προϋποθέσεις και τους όρους ορθής έκδοσης περί εγγυήσεων σε κανένα σημείο δεν ορίζεται ότι είναι υποχρεωτική η έκδοση εγγυητικής ξεχωριστά για κάθε τμήμα συμμετοχής. Ενώ αντίθετα αυτό

που ορίζεται από τον νόμο είναι ότι «Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ, του/των προσφερομένου/ων τμήματος/τμημάτων». Επειδή η εταιρεία μας εξέδωσε ορθά την εγγυητική συμμετοχής υπολογιζόμενου πλήρως του συνολικού ποσού όπως απαιτεί ο νόμος ενώ επιπλέον δεν είχε ουδεμία άλλη τυπική ή ουσιαστική πλημμέλεια. Επειδή η προσφορά μας είναι πλήρης και νόμιμη και απόλυτα συμμορφούμενη στο νόμο και στη διακήρυξη.».

20. Επειδή, η προσφεύγουσα, με το Υπόμνημά της, προβάλλει συναφώς ότι «Σχετικά με την παράγραφο 1 στην οποία αναφέρεται ότι: «Συμπερασματικά στην περίπτωση των τροφίμων δεν αναγράφονταν ρητά και με σαφήνεια ότι η εν λόγω υπεύθυνη δήλωση έπρεπε να υποβληθεί και από τον νόμιμο εκπρόσωπο της επιχείρησης από την οποία θα προμηθεύεται τα διακινούμενα είδη.». Η παραπάνω άποψη της Αναθέτουσας Αρχής κρίνεται παντελώς αβάσιμη καθώς στην πλειοψηφία τους οι συμμετέχοντες υπέβαλλαν υπεύθυνες δηλώσεις των νομίμων εκπροσώπων των επιχειρήσεων από τις οποίες θα προμηθευτούν τα υπό προμήθεια είδη, επομένως η πλειοψηφία των οικονομικών φορέων που έλαβαν μέρος στον διαγωνισμό κατανόησαν πλήρως το ζητούμενο της παραγράφου 2.2.7 και υπέβαλαν τις ανωτέρω υπεύθυνες δηλώσεις. Άρα, ο όρος της ανωτέρω παραγράφου δεν θεωρείται καθόλου ασαφής μια και η πλειοψηφία των συμμετεχόντων τον κατανόησε και συμμορφώθηκε με αυτόν. Στην ίδια παράγραφο και στο σημείο β και γ αυτής αναφέρεται ότι: «β. Για το υπ' αριθ. 2 στοιχείο της προσφυγής που αφορά την παρ. 4.9 της μελέτης τεκμηρίωσης λήφθηκε υπόψη η δήλωση του Οικονομικού Φορέα, όπως αναγράφεται στην παρ. 2.10 της Τεχνικής Προσφοράς - Υπεύθυνη Δήλωση (Υπόδειγμα παραρτήματος VI)». Στην παράγραφο 2.10 που αναφέρεται παραπάνω στο έγγραφο που υποβλήθηκε από την εταιρεία ... με τίτλο Υπεύθυνη Δήλωση (Υπόδειγμα παραρτήματος VI και για το οποίο η Αναθέτουσα Αρχή αναφέρει ότι λήφθηκε υπόψη επισημαίνω και εδώ όπως και στην Προδικαστική Προσφυγή που υπέβαλλα ότι: Σύμφωνα με την παράγραφο 4.9 Υποχρεώσεις αναδόχου της διακήρυξης: «Ο ανάδοχος έχει την υποχρέωση

να παραδώσει τα προϊόντα εντός των χώρων διανομής στους τελικούς δικαιούχους (ωφελομένους του προγράμματος), διαθέτοντας το να παραδώσει τα προϊόντα εντός των χώρων διανομής στους τελικούς δικαιούχους (ωφελομένους του προγράμματος), διαθέτοντας το απαιτούμενο προσωπικό (τουλάχιστον 8 άτομα ή μικρότερο αριθμό εφόσον εγκριθεί από τον Φορέα Υλοποίησης της Αναθέτουσας Αρχής) και την υλικοτεχνική υποδομή, ακολουθώντας τις υποδείξεις του Φορέα Υλοποίησης της Αναθέτουσας Αρχής και ενεργώντας υπό την εποπτεία της αρμόδιας Επιτροπής Παραλαβής για την εξασφάλιση της συνεχούς ροής στη διανομή. Πιο συγκεκριμένα, το προσωπικό του αναδόχου θα πρέπει να παραδίδει τα προϊόντα στους ωφελομένους και να συνδράμει αυτούς κατά την τοποθέτηση των προϊόντων στο καρότσι ή στο μέσο μεταφοράς που οι ωφελοόμενοι θα διαθέτουν απαιτούμενο προσωπικό (τουλάχιστον 8 άτομα ή μικρότερο αριθμό εφόσον εγκριθεί από τον Φορέα Υλοποίησης της Αναθέτουσας Αρχής) και την υλικοτεχνική υποδομή, ακολουθώντας τις υποδείξεις του Φορέα Υλοποίησης της Αναθέτουσας Αρχής και ενεργώντας υπό την εποπτεία της αρμόδιας Επιτροπής Παραλαβής για την εξασφάλιση της συνεχούς ροής στη διανομή. Η Αναθέτουσα Αρχή, κάνοντας δεκτή τη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι δεν διαθέτει προσωπικό πως εξασφαλίζει την ορθή διανομή των ειδών σε περίπτωση κατακύρωσης σε αυτόν της προμήθειας, μια και ο ίδιος δηλώνει ότι δεν απασχολεί προσωπικό στην επιχείρησή του; Με ποια εξασφάλιση κάνει δεκτό κάτι τέτοιο, ενώ παράλληλα σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ζητάει να αναφερθεί ονομαστικά το προσωπικό που θα απασχολήσει ο συμμετέχων; Αυτό αποτελεί στοιχείο άνισης μεταχείρισης μεταξύ των υποψηφίων μια και για συγκεκριμένη απαίτηση σχετικά με το προσωπικό οι προσφορές των οικονομικών φορέων που συμμορφώθηκαν με την απαίτηση αυτή και ανέφεραν το προσωπικό που θα απασχολήσουν κρίνονται ισότιμες με άλλους που δεν απασχολούν προσωπικό! Με την απόφαση αυτή η Οικονομική Επιτροπή θέτει σε κίνδυνο ακόμα και την επιτυχή υλοποίηση της προμήθειας, και αυτό γιατί, προκειμένου να ζητείται (κατά προσέγγιση έστω αριθμητικά) να αναγραφεί το προσωπικό που θα απασχοληθεί, οι συντάκτες της διακήρυξης έλαβαν υπόψη τους τις ιδιαίτερες

συνθήκες που απαιτούνται για την εκτέλεση της προμήθειας. Έτσι, θεώρησαν σημαντικό να υπάρχει ικανός αριθμός προσωπικού από το ανάδοχο για την ορθή εκτέλεση της και επίσης θεώρησαν σημαντικό να αποτελέσει και όρο της διακήρυξης αυτό στον οποίο μάλιστα οι συμμετέχοντες δεσμεύονται! Αναφορικά με την παράγραφο : «γ. Για το υπ' αριθ. 3 στοιχείο της προσφυγής που αφορά τη δήλωση του Οικονομικού Φορέα για τη μεταφορά των ειδών στους χώρους διανομής, ο Οικονομικός Φορέας έχει καταθέσει υπεύθυνη δήλωση του εκπροσώπου της εταιρείας «...» η οποία θα αναλάβει τη μεταφορά των ειδών στους χώρους διανομής» του εγγράφου με τις απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής σχετικά με την προδικαστική προσφυγή που υπέβαλλα επισημαίνεται ότι: Η Αναθέτουσα Αρχή επικαλείται υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της εταιρείας ... σύμφωνα με την οποία δεσμεύεται να αναλάβει τη μεταφορά των ειδών και θεωρητικά καλύπτει την απαίτηση για την ύπαρξη προσωπικού. Όμως στην πράξη όπως αναφέρεται και στη διακήρυξη (παράγραφος 2.2.6.2 και 4.9) , για την παράδοση των ειδών δεν απαιτείται μόνο προσωπικό το οποίο θα μεταφέρει τα είδη στα σημεία διανομής αλλά και επιπλέον προσωπικό που θα ασχοληθεί με την παράδοση των προϊόντων στους ωφελούμενους, συνδρομή και τοποθέτηση των προϊόντων στο καρότσι ή το μέσο μεταφοράς τους, τη διαδικασία οργάνωσης και σύνθεσης των τελικών πακέτων παράδοσης των ειδών. Επομένως ακόμα και αν γίνει αποδεκτή η δέσμευση του οικονομικού φορέα περί μεταφοράς των ειδών δεν υπάρχει καμία εξασφάλιση για την ορθή διανομή τους στους δικαιούχους καθώς πέραν του οδηγού απαιτείται και βοηθητικό προσωπικό που θα απασχοληθεί με τις εργασίες που ακολουθούν προκειμένου να λάβουν οι ωφελούμενοι τα είδη! Αναφορικά με το σημείο δ στο οποίο αναφέρεται ότι: «Για το υπ' αριθ. 4 στοιχείο της προσφυγής το οποίο αφορά την υποβολή μίας εγγυητικής επιστολής όταν ο Οικονομικός Φορέας υποβάλλει προσφορά για περισσότερα του ενός τμήματα, σας ενημερώνουμε ότι στην σχετική διακήρυξη προβλέπονταν ότι στην περίπτωση που ο συμμετέχων στο διαγωνισμό υποβάλλει προσφορά για περισσότερα από ένα Τμήματα, υποβάλλει εγγύηση συμμετοχής ξεχωριστά για κάθε τμήμα που συμμετέχει, χωρίς όμως να αναγράφεται επί ποινή αποκλεισμού.». Η παραπάνω

παρατήρηση θεωρείται άνευ ουσίας καθώς όπως είναι γνωστό, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική διοικητική πράξη και ως εκ τούτου οι όροι της έχουν δεσμευτική ισχύ τόσο για την αναθέτουσα αρχή που διεξάγει το διαγωνισμό όσο και για τους υποψηφίους (ΕΛ.ΣΥΝ :Απόφαση Τμήματος Μείζονος Επταμελούς Σ. 3495/2012, VI Τμ. 2884/2014, 4919, 3208/2013, Κλιμάκιο ΣΤ' Πράξη 33/17 κ.α.) Με τον τρόπο αυτό επιδιώκεται να διασφαλιστεί αφενός ανάπτυξη ανταγωνισμού, με την επίτευξη της ευρύτερης δυνατής συμμετοχής στο διαγωνισμό, αφετέρου διαφάνεια των διαδικασιών και ίση μεταχείριση των ενδιαφερομένων να υποβάλουν υποψηφιότητα. Λαμβάνοντας υπόψη το παραπάνω και εφόσον ο τρόπος έκδοσης των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής αποτελεί όρο της διακήρυξης η πλειοψηφία των συμμετεχόντων πειθάρχησε με αυτόν εκδίδοντας μια εγγυητική επιστολή για κάθε τμήμα που λάμβανε μέρος. Η Αναθέτουσα Αρχή κάνοντας όμως δεκτές και προσφορές συμμετεχόντων οι οποίοι εξέδωσαν μια εγγυητική επιστολή συμμετοχής για όλα τα τμήματα που έλαβαν μέρος εισάγει άνιση μεταχείριση μεταξύ των συμμετεχόντων καθώς παραβιάζει η ίδια όρους της διακήρυξης. Σχετικά δε με την επίκληση της ότι στο συγκεκριμένο όρο δεν αναφέρεται «επί ποινής αποκλεισμού», μια τέτοια λογική θα οδηγούσε σε ένα φαύλο κύκλο αναλύσεων σχετικά με το ποια προσφορά είναι αποδεκτή και ποια όχι βάσει των όρων του διαγωνισμού μια και προσφορές με διαφορετικού τύπου ελλείψεις θα μπορούσαν να είναι αποδεκτές οδηγώντας σε σοβαρά προβλήματα για την αξιολόγηση των προσφορών.».

21. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.7 «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» της Διακήρυξης «Ο προσφέρων Οικονομικός Φορέας πρέπει να καταθέσει με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ότι κατέχει τα παρακάτω Πιστοποιητικά τα οποία θα πρέπει να βρίσκονται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και θα τα καταθέσει σε περίπτωση που αναδειχθεί μειοδότης: - Πιστοποιητικό ISO 9001:2008, - Πιστοποιητικό ISO 14001:2004, ή ισοδύναμα ή νεότερα αυτών, για την αποθήκευση, τη συσκευασία, την ανασυσκευασία και τη διακίνηση τροφίμων και

προϊόντων παντοπωλείου, διαπιστευμένα από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα. Όσον αφορά στη διαχείριση της ασφαλείας των τροφίμων ο προσφέρων Οικονομικός Φορέας, οφείλει να καταθέσει με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ότι κατέχει Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, σύμφωνα με το οποίο πιστοποιείται ότι η συσκευασία, ανασυσκευασία, η αποθήκευση και η διακίνηση των τροφίμων και των προϊόντων παντοπωλείου πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι εφαρμόζει, διατηρεί και αναθεωρεί διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4-10-2000, όπως αυτή ισχύει. Στην ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση θα δηλώνει ότι το ανωτέρω πιστοποιητικό θα βρίσκεται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και θα το καταθέσει σε περίπτωση που αναδειχθεί μειοδότης √ Σε περίπτωση που ο Οικονομικός Φορέας δε συσκευάζει ο ίδιος το υπό προμήθεια είδος, προσκομίζεται με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία δηλώνει το Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο ή νεότερο αυτού για τη διαχείριση της ασφάλειας των τροφίμων, διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (Ε.ΣΥ.Δ.) ή άλλο αντίστοιχο φορέα, από την επιχείρηση από την οποία θα προμηθεύεται τα διακινούμενα είδη, σύμφωνα με το οποίο πιστοποιείται ότι η συσκευασία των τροφίμων πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο και ότι εφαρμόζει, διατηρεί και αναθεωρεί διαδικασίες HACCP, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην ΚΥΑ 487/4-10-2000, όπως αυτή ισχύει.». Στη συνέχεια, δε, σε διακριτή παράγραφο, το ίδιο άρθρο της Διακήρυξης ορίζει ότι: «Όσον αφορά στα προϊόντα Βασικής Υλικής Συνδρομής, εφόσον απαιτείται από τη Νομοθεσία, κάθε ένα εξ αυτών πρέπει να φέρει σχετική σήμανση CE. Επιπλέον, οι Οικονομικοί Φορείς πρέπει να καταθέσουν με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνουν ότι διαθέτουν τα κάτωθι και θα τα καταθέσουν αν αναδειχθούν μειοδότες : √ Κατά περίπτωση άδειες κυκλοφορίας των προϊόντων (αίτηση ή αριθμό Εθνικό Μητρώο Χημικών Προϊόντων) καθώς και την καταχώρηση των στοιχείων στο Κέντρο

Δηλητηριάσεων, εφόσον απαιτείται και όπως αυτά ορίζονται από την Ελληνική και Ευρωπαϊκή νομοθεσία σύμφωνα με το άρθρο 45 του κανονισμού ΕΚ 1272/2008 CLP √ Φύλλο Δεδομένων Ασφαλείας (MSDS) των απορρυπαντικών, εφόσον απαιτείται από τη Νομοθεσία, στα Ελληνικά σύμφωνα με την Οδηγία ΕΕ 1907/2006 και τον Κανονισμό ΕΚ 1272/2008 CLP. √ Πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας των ISO 9001:2008 ή ισοδύναμο αυτού διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥΔ) ή άλλο αντίστοιχο φορέα εξωτερικού των κατασκευαστών και μόνο για τα είδη Βασικής Υλικής Συνδρομής (εφόσον απαιτείται από τη Νομοθεσία). √ 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». Ταυτόσημου περιεχομένου είναι και το άρθρο 4.10 «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι – ΜΕΛΕΤΗ ΤΕΚΜΗΡΙΩΣΗΣ της Διακήρυξης.

22. Επειδή, από το ως άνω άρθρο και δη τη δομή αυτού, αλλά και από το περιεχόμενο της διακριτής δεύτερης παραγράφου του άρθρου, προκύπτει ότι η δεύτερη αυτή παράγραφος του άρθρου στο σύνολό της, ήτοι συνακόλουθα και η απαίτηση του όρου που επικαλείται η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο προσφυγής της (σύμφωνα με τον οποίο √ 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), αφορά στα προϊόντα Βασικής Υλικής

Συνδρομής, που αποτελούν το τμήμα 8 του διαγωνισμού και όχι στο τμήμα 5 του διαγωνισμού (ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ) στο οποίο συμμετείχε και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα και κατά της προσφοράς της οποίας στρέφεται η προσφεύγουσα. Σε κάθε, δε, περίπτωση, ακριβώς λόγω της κατά τα ως άνω δομής και περιεχομένου της παραγράφου, καταλείπεται ασάφεια εάν ο επίμαχος όρος, ευρύτερης διατύπωσης, αφορά και στα λοιπά τμήματα του διαγωνισμού, παρά το γεγονός ότι σαφώς εντάσσεται σε παράγραφο άρθρου της Διακήρυξης που αφορά τα προϊόντα Βασικής Υλικής Συνδρομής (τμήμα 8 του διαγωνισμού). Συνεπώς, ο πρώτος προβαλλόμενος λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος ως ερειδόμενος επί εσφαλμένης προϋπόθεσης. Σε κάθε, δε, περίπτωση, είναι απορριπτέος ως αβάσιμος, καθώς, δεδομένης, σε κάθε περίπτωση της κατά τα ως άνω ασάφειας, η μη προσκόμιση της υπεύθυνης δήλωσης που απαιτείται από τον επίμαχο όρο, δεν θα μπορούσε να οδηγήσει σε αποκλεισμό της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και δη άνευ προηγούμενης εφαρμογής του άρθρου 102 παρ. 5 του Ν.4412/2016.

23. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, ο πρώτος λόγος προσφυγής κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας είναι αβάσιμος και απορριπτέος.

24. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6. «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» της Διακήρυξης και ειδικότερα τις παραγράφους 2.2.6.2 και 2.2.6.7. αυτού «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν, επί ποινή αποκλεισμού, τα κάτωθι : ... 2.2.6.2. Με σκοπό την υποστήριξη του έργου της Κοινωνικής Σύμπραξης, ο οικονομικός φορέας στο πλαίσιο της παρούσας Διακήρυξης απαιτείται να υποστηρίξει την επί τόπου διανομή των ειδών στους ωφελούμενους, σύμφωνα με τις οδηγίες της Αναθέτουσας Αρχής, περιλαμβάνοντας τις απαιτούμενες υπηρεσίες μεταφοράς, τηρώντας τις τεχνικές προδιαγραφές του κάθε είδους για τη μεταφορά, διανομή και συντήρησή τους, όπως αυτές περιγράφονται αναλυτικά στη «Μελέτη Τεκμηρίωσης» του Παραρτήματος Ι της παρούσας. Ο οικονομικός φορέας

καλείται να αναλάβει την παροχή υπηρεσιών για την επί τόπου διανομή των ειδών στους ωφελούμενους και τη διευκόλυνση του έργου των Κοινωνικών Συμπράξεων, βάσει των ακόλουθων προϋποθέσεων: □ να διαθέτει τα απαραίτητα φορτηγά ή φορτηγά-ψυγεία, τα οποία υποχρεούνται να παραμένουν στο χώρο διανομής μέχρι την ολοκλήρωση αυτής και κατ' ανώτατο όριο για δέκα (10) ώρες, εκτός αν ολοκληρωθεί νωρίτερα, και □ αναλαμβάνει τη διαδικασία οργάνωσης και σύνθεσης των τελικών πακέτων παράδοσης των ειδών εφόσον αυτό δοθεί ως εντολή από τον υπεύθυνο φορέα υλοποίησης του προγράμματος, τη διανομή τους στους ωφελούμενους, διαθέτοντας τουλάχιστον οκτώ (8) άτομα ανά διανομή, εκτός αν ζητηθεί από τον φορέα υλοποίησης του προγράμματος μικρότερος αριθμός ατόμων, και την απαιτούμενη υποδομή (κιβώτια προσωρινής αποθήκευσης, τέντες, τροχήλατα οχήματα μεταφοράς, κ.λπ.). Τα ανωτέρω θα εκτελεστούν ακολουθώντας τις υποδείξεις της υπεύθυνης Υπηρεσίας υλοποίησης του Προγράμματος ΤΕΒΑ πάντα υπό την εποπτεία της αρμόδιας Επιτροπής Παραλαβής. Για την απόδειξη της πρόθεσης του οικονομικού φορέα να ανταποκριθεί στα προαναφερθέντα, απαιτείται με την προσφορά του να προσκομίσει επί ποινή αποκλεισμού Υπεύθυνη Δήλωση με ρητή αναφορά στη δέσμευση που αναλαμβάνει τα όσα αναφέρονται ανωτέρω.

... 2.2.6.7. Υπεύθυνη δήλωση, επί ποινή αποκλεισμού, στην οποία θα δηλώνεται το προσωπικό που απασχολεί και ότι θα υποβληθεί κατάλογος προσωπικού, θεωρημένος από αρμόδια αρχή, εφόσον αναδειχθεί μειοδότης». Επίσης, σύμφωνα με την παράγραφο 4.9 «Υποχρεώσεις αναδόχου» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι – ΜΕΛΕΤΗ ΤΕΚΜΗΡΙΩΣΗΣ της Διακήρυξης «Με σκοπό την διανομή των ειδών στους ωφελούμενους και τη διευκόλυνση του έργου της Κοινωνικής Σύμπραξης ο ανάδοχος έχει την υποχρέωση: ... √ να παραδώσει τα προϊόντα εντός των χώρων διανομής στους τελικούς δικαιούχους (ωφελούμενους του προγράμματος), διαθέτοντας το απαιτούμενο προσωπικό (τουλάχιστον 8 άτομα ή μικρότερο αριθμό εφόσον εγκριθεί από τον Φορέα Υλοποίησης της Αναθέτουσας Αρχής) και την υλικοτεχνική υποδομή, ακολουθώντας τις υποδείξεις του Φορέα Υλοποίησης της Αναθέτουσας Αρχής και ενεργώντας υπό την εποπτεία της αρμόδιας Επιτροπής Παραλαβής για την

εξασφάλιση της συνεχούς ροής στη διανομή. Πιο συγκεκριμένα, το προσωπικό του αναδόχου θα πρέπει να παραδίδει τα προϊόντα στους ωφελούμενους και να συνδράμει αυτούς κατά την τοποθέτηση των προϊόντων στο καρότσι ή στο μέσο μεταφοράς που οι ωφελούμενοι θα διαθέτουν.». Περαιτέρω, σύμφωνα με την παράγραφο 2.7 του «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ VI – Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς – Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης» της Διακήρυξης «...2.7 Στην επιχείρησή μου απασχολώ το κάτωθι προσωπικό, για το οποίο θα υποβάλλω κατάλογο, θεωρημένο από αρμόδια αρχή, εφόσον αναδειχτώ μειοδότης: ...». Σύμφωνα με τους ως άνω όρους της Διακήρυξης προβλέπεται σαφώς η επί ποινή αποκλεισμού απαίτηση υποβολής κατά το εν προκειμένω ελεγχόμενο στάδιο, ήτοι κατά την υποβολή της τεχνικής προσφοράς, υπεύθυνης δήλωσης (και όχι οποιουδήποτε άλλου εγγράφου, η παράβαση των δηλώσεων επί του οποίου δεν επιφέρει τις συνέπειες της δήλωσης υπευθύνως ψευδών καταστάσεων) στην οποία θα αναφέρεται τόσο ονομαστικά το προσωπικό που θα χρησιμοποιηθεί για να εκπληρώσει την προσήκουσα εκτέλεση της σύμβασης, όσο και ο αριθμός των αποτελούντων το προσωπικό αυτό. Επίσης, εκ των ως άνω όρων της Διακήρυξης απαιτείται σαφώς και επί ποινή αποκλεισμού η διάθεση τουλάχιστον οκτώ (8) ατόμων ανά διανομή, εκτός αν ζητηθεί από τον φορέα υλοποίησης του προγράμματος μικρότερος αριθμός ατόμων, για τον ως άνω, δε, ελάχιστο απαιτούμενο αριθμό ατόμων, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να δεσμεύονται, σύμφωνα με τους ως άνω όρους της Διακήρυξης με υπεύθυνη δήλωση, υποβαλλόμενη κατά το ελεγχόμενο στάδιο του διαγωνισμού, ήτοι κατά την υποβολή των τεχνικών προσφορών.

25. Επειδή, κατά τα βασίμως προβαλλόμενα από την προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα, όπως ουδόλως άλλωστε και η τελευταία αμφισβητεί, στο πεδίο 2.7 της υπεύθυνης δήλωσης του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ VI της Διακήρυξης που υπέβαλε, δήλωσε «ΔΕΝ ΑΠΑΣΧΟΛΩ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ». Συνεπώς, η παρεμβαίνουσα παρέβη την κατά τα ως άνω ρητή και επί ποινή αποκλεισμού απαίτηση περί υποβολής υπεύθυνης δήλωσης στην οποία θα αναφέρεται τόσο ονομαστικά όσο και αριθμητικά (κατ' ελάχιστον 8) το προσωπικό. Περαιτέρω, δεδομένης της κατά τα ως άνω παντελούς έλλειψης

δήλωσης προσωπικού, δεν αποδεικνύει η παρεμβαίνουσα ότι πληροί το άρθρο κριτήριο του άρθρου 2.2.6. της Διακήρυξης. Συναφώς, ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας σύμφωνα με τον οποίο *«Η κατάθεση των δικαιολογητικών δεν έγινε γιατί δεν ζητήθηκαν αυτή τη στιγμή, αλλά εφόσον αναδειχτώ μειοδότης.»* είναι απορριπτέος ως αβάσιμος, καθώς, σύμφωνα με τους ως άνω όρους της Διακήρυξης το δικαιολογητικό που θα προσκομισθεί από το μειοδότη είναι κατάλογος προσωπικού θεωρημένος από αρμόδια αρχή. Περαιτέρω, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής, προβαλλόμενος δια των απόψεών της, σύμφωνα με τον η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι αποδεκτή δυνάμει της παραγράφου 2.10 της υποβληθείσας από την παρεμβαίνουσα υπεύθυνης δήλωσης (2.10 *Δεσμεύομαι ότι θα λάβω όλα τα κατάλληλα μέτρα για τη σωστή μεταφορά, εκφόρτωση και παράδοση των ειδών ταξινομημένα ανά κατηγορία δέματος εντός των χώρων διανομής στους τελικούς δικαιούχους (ωφελομένους του προγράμματος), διαθέτω τα κάτωθι οχήματα μεταφοράς και δεσμεύομαι να προσκομίσω φωτοαντίγραφο της αδείας κυκλοφορίας και φωτοαντίγραφο της βεβαίωσης καταλληλότητας των οχημάτων μεταφοράς, εφόσον αναδειχτώ μειοδότης.*) είναι απορριπτέος ως αβάσιμος, καθώς η ως άνω δήλωση αφορά τα απαιτούμενα οχήματα, ήτοι διακριτή απαίτηση σε σχέση με το προσωπικό, το οποίο αφορά έτερη, ήτοι η 2.7, παράγραφος της υπεύθυνης δήλωσης του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ VI της Διακήρυξης.

26. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, ο δεύτερος λόγος προσφυγής κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας είναι βάσιμος και πρέπει να γίνει δεκτός.

27. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6. «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» της Διακήρυξης και ειδικότερα την παράγραφο 2.2.6.10 αυτού *«Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν, επί ποινή αποκλεισμού, τα κάτωθι : ... 2.2.6.10. Ο προσφέρων οικονομικός φορέας είναι υποχρεωμένος να λάβει όλα τα κατάλληλα μέτρα για τη σωστή μεταφορά, εκφόρτωση και παράδοση των ειδών ταξινομημένα ανά κατηγορία δέματος εντός των χώρων διανομής στους τελικούς δικαιούχους*

(ωφελοούμενους του προγράμματος). Ο οικονομικός φορέας πρέπει να διαθέτει τουλάχιστον ένα (1) φορτηγό για την μεταφορά ξηρών τροφίμων, ένα (1) φορτηγό – ψυγείο για την μεταφορά νωπών τροφίμων και ένα (1) φορτηγό για τη μεταφορά λοιπών προϊόντων ΕΒΥΣ. Σε κάθε περίπτωση οι απαιτήσεις σε μεταφορικά μέσα θα προσαρμόζονται ανάλογα με τις παραδιδόμενες ποσότητες των ειδών. Απαιτείται επίσης άδεια ή έγκριση καταλληλότητας από τις αρμόδιες Υπηρεσίες, για τα μέσα μεταφοράς, που αφορούν στη διακίνηση των υπό προμήθεια ειδών, η οποία θα προσκομιστεί εφόσον αναδειχθεί μειοδότης. Ο Οικονομικός Φορέας θα πρέπει να καταθέσει, με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού, υπεύθυνη δήλωση, η οποία θα περιέχει αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των οχημάτων μεταφοράς και στην οποία θα δεσμεύετε να προσκομίσει φωτοαντίγραφο της αδείας κυκλοφορίας και φωτοαντίγραφο της βεβαίωσης καταλληλότητας των οχημάτων μεταφοράς, εφόσον αναδειχθεί μειοδότης. Στην περίπτωση που ο Οικονομικός Φορέας δεν μεταφέρει με δικά του μεταφορικά μέσα τα προϊόντα, οφείλει να υποβάλλει επιπλέον, επί ποινή αποκλεισμού, Υπεύθυνη Δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου της εταιρείας που θα αναλάβει τη μεταφορά των υπό προμήθεια ειδών, στην οποία θα δηλώνεται ότι αποδέχεται την εκτέλεση της μεταφοράς των υπό προμήθεια ειδών και δεσμεύετε να προσκομίσει φωτοαντίγραφο της αδείας κυκλοφορίας και φωτοαντίγραφο της βεβαίωσης καταλληλότητας των οχημάτων μεταφοράς σε περίπτωση κατακύρωσης του διαγωνισμού στον εν λόγω οικονομικό φορέα.». Επίσης, σύμφωνα με την παράγραφο 2.10 (προφανώς εκ παραδρομής αναγραφόμενη ως «2.») του «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ VI – Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς – Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης» της Διακήρυξης «2. Δεσμεύομαι ότι θα λάβω όλα τα κατάλληλα μέτρα για τη σωστή μεταφορά, εκφόρτωση και παράδοση των ειδών ταξινομημένα ανά κατηγορία δέματος εντός των χώρων διανομής στους τελικούς δικαιούχους (ωφελοούμενους του προγράμματος), διαθέτω τα κάτωθι οχήματα μεταφοράς και δεσμεύομαι να προσκομίσω φωτοαντίγραφο της αδείας κυκλοφορίας και φωτοαντίγραφο της βεβαίωσης καταλληλότητας των οχημάτων μεταφοράς, εφόσον αναδειχθώ μειοδότης.».».

28. Επειδή, σύμφωνα με τους ως άνω όρους της Διακήρυξης, απαιτείται ρητώς επί ποινή αποκλεισμού, κατά την υποβολή της τεχνικής προσφοράς, η υποβολή υπεύθυνης δήλωσης, η οποία θα περιέχει αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των οχημάτων μεταφοράς και στην οποία θα δεσμεύεται ο διαγωνιζόμενος να προσκομίσει φωτοαντίγραφο της αδείας κυκλοφορίας και φωτοαντίγραφο της βεβαίωσης καταλληλότητας των οχημάτων μεταφοράς, εφόσον αναδειχθεί μειοδότης. Πλην όμως, μη συμπερίληψη στην ως άνω υπεύθυνη δήλωση αναλυτικής κατάστασης με τα στοιχεία των οχημάτων μεταφοράς, καλύπτεται σε περίπτωση προσκόμισης των ως άνω δικαιολογητικών, που απαιτούνται από τη Διακήρυξη προς απόδειξη των δηλωθέντων στην υπεύθυνη δήλωση (αδείας κυκλοφορίας και φωτοαντίγραφο της βεβαίωσης καταλληλότητας των οχημάτων μεταφοράς).

29. Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με τους ως άνω όρους της Διακήρυξης, οι διακριτές κατηγορίες ειδών για καθεμία από τις οποίες ζητείται διακριτά τουλάχιστον ένα (1) φορτηγό είναι: α) τα ξηρά τρόφιμα, β) τα νωπά τρόφιμα (απαιτείται φορτηγό – ψυγείο) και γ) τα λοιπά προϊόντα Είδη Βασικής Υλικής Συνδρομής. Εκ των ως άνω, σε συνδυασμό με το αντικείμενο των τμημάτων του διαγωνισμού, καθίσταται σαφές ότι απαιτείται, διακριτως, ένα φορτηγό για το τμήμα 8 (Είδη Βασικής Υλικής Συνδρομής) του διαγωνισμού. Περαιτέρω, καθίσταται σαφές ότι απαιτείται, διακριτως, ένα φορτηγό – ψυγείο για τα τμήματα 1 (κοτόπουλο νωπό) και 2 (χοιρινό νωπό άνευ οστών). Πλην όμως, η Διακήρυξη δεν εντάσσει τα προς προμήθεια είδη αφενός του τμήματος 3 (γαλοκτοκομικό προϊόν φέτα) και αφετέρου του τμήματος 5 (είδη παντοπωλείου: γάλα συμπυκνωμένο τύπου «εβαπορέ», αλεύρι, ρύζι τύπου καρλίνια) στις ως άνω κατηγορίες (νωπά ή ξηρά τρόφιμα). Ούτε ορίζει η Διακήρυξη αν απαιτείται διακριτό όχημα για τη μεταφορά των ειδών εκάστου εκ των τμημάτων 3 και 5 του διαγωνισμού. Πλην όμως, καθίσταται σαφές, σύμφωνα και με τα διαλαμβανόμενα στη σκ. 16, ότι η Διακήρυξη απαιτεί διακριτως αφενός ένα όχημα (φορτηγό) για τα τρόφιμα που για τη μεταφορά τους δεν απαιτείται ψύξη (ξηρά τρόφιμα) και αφετέρου ένα όχημα (φορτηγό - ψυγείο) για τα τρόφιμα που για τη μεταφορά τους απαιτείται ψύξη. Κατά τα

δειδάγματα της κοινής λογικής και πείρας προκύπτει καταφανώς ότι κατάλληλο όχημα για τη μεταφορά του είδους του τμήματος 3 (γαλοκτοκομικό προϊόν φέτα) απαιτείται ψύξη και συνεπώς απαιτείται ένα όχημα (φορτηγό - ψυγείο), ενώ κατάλληλο όχημα για τη μεταφορά των ειδών του τμήματος 5 (είδη παντοπωλείου: γάλα συμπυκνωμένο τύπου «εβαπορέ», αλεύρι, ρύζι τύπου καρολίνα) δεν απαιτείται ψύξη και συνεπώς, απαιτείται, διακριτως ένα όχημα (φορτηγό).

30. Επειδή, η παρεμβαίνουσα έχει υποβάλει, κατά τα βασίμως προβαλλόμενα από την αναθέτουσα αρχή, υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της εταιρείας «...», η οποία, σύμφωνα με την ως άνω υπεύθυνη δήλωση, θα αναλάβει τη μεταφορά των υπό προμήθεια ειδών. Με την ως άνω, δε, υπεύθυνη δήλωση, ο νόμιμος εκπρόσωπος της «...» δεσμεύεται να προσκομίσει φωτοαντίγραφο της αδείας κυκλοφορίας και φωτοαντίγραφο της βεβαίωσης καταλληλότητας των οχημάτων μεταφοράς, σε περίπτωση κατακύρωσης του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα. Επίσης, όπως η ίδια η προσφεύγουσα αναφέρει, η παρεμβαίνουσα έχει προσκομίσει βεβαίωση καταλληλότητας και άδεια κυκλοφορίας του ΔΧ φορτηγού-ψυγείου Στην προσκομισθείσα βεβαίωση καταλληλότητας αναφέρεται το ως άνω όχημα ως κατάλληλο για τη μεταφορά «ΣΥΣΚΕΥΑΣΜΕΝΩΝ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΖΩΙΚΗΣ ΠΡΟΕΛΕΥΣΗΣ ΝΩΠΩΝ ΚΑΙ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ», επίσης, δε, στην ως άνω βεβαίωση αναγράφεται «Απαγορεύεται η μεταφορά άλλου προϊόντος εκτός από τα αναφερόμενα στην άδεια». Συνεπώς, η προσφορά της παρεμβαίνουσας δεν είναι σύμφωνη με την απαίτηση της Διακήρυξης σύμφωνα με την οποία «Ο οικονομικός φορέας πρέπει να διαθέτει τουλάχιστον ένα (1) φορτηγό για την μεταφορά ξηρών τροφίμων, ένα (1) φορτηγό – ψυγείο για την μεταφορά νωπών τροφίμων και ένα (1) φορτηγό για τη μεταφορά λοιπών προϊόντων ΕΒΥΣ».

31. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, ο τρίτος λόγος προσφυγής κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας είναι βάσιμος και πρέπει να γίνει δεκτός.

32. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.2 «Εγγύηση συμμετοχής» της Διακήρυξης «2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη

διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, που θα καλύπτει το δύο (2) τοις εκατό (%) του προϋπολογισμού χωρίς τον Φ.Π.Α., για το σύνολο της ποσότητας εκάστου Τμήματος ή για το σύνολο των ποσοτήτων όλων των Τμημάτων, που επιθυμεί να συμμετάσχει κάθε οικονομικός φορέας. Αναλυτικά το ποσό της εγγυητικής που θα αντιστοιχεί στο δύο (2) τοις εκατό επί της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α., για κάθε Τμήμα, αναγράφεται στον παρακάτω πίνακα: [ΠΑΡΑΤΙΘΕΤΑΙ ΠΙΝΑΚΑΣ] Στην περίπτωση που ο συμμετέχων στο διαγωνισμό υποβάλλει προσφορά για περισσότερα από ένα Τμήματα, υποβάλλει εγγύηση συμμετοχής ξεχωριστά για κάθε τμήμα που συμμετέχει.».

33. Επειδή, λαμβανομένων υπόψη και των στη σκ. 14 διαλαμβανόμενων, σύμφωνα με τον ως άνω όρο της Διακήρυξης απαιτείται ρητώς και σαφώς επί ποινή αποκλεισμού η υποβολή εγγύησης συμμετοχής ξεχωριστά για κάθε τμήμα στο οποίο συμμετέχουν οι διαγωνιζόμενοι. Συνεπώς, κατά παράβαση του ως άνω όρου η παρεμβαίνουσα υπέβαλε μία ενιαία εγγυητική επιστολή συμμετοχής για τα τμήματα 3 και 5 του διαγωνισμού στα οποία συμμετείχε. Οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας που αφορούν στην ερμηνεία του ως άνω όρου της Διακήρυξης επί τη βάση του σκοπού του είναι απορριπτέοι ως αλυσιτελώς προβαλλόμενοι, καθώς η απαίτηση περί προσκόμισης χωριστών εγγυήσεων είναι ρητή και καθ' όλα σαφής. Επίσης, οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας ότι στο άρθρο 72 του Ν. 4412/2016 ορίζονται περιοριστικώς οι προϋποθέσεις έκδοσης εγγυήσεων είναι απορριπτέος ως αβάσιμος, καθώς στο ως άνω άρθρο ορίζονται οι ελάχιστες νόμιμες απαιτήσεις.

34. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, ο τέταρτος λόγος προσφυγής κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας είναι βάσιμος και πρέπει να γίνει δεκτός.

35. Επειδή, η προσφεύγουσα, όσον αφορά την προσφορά της διαγωνιζόμενης «...», αναφορικά με το τμήμα 4 του διαγωνισμού, προβάλλει ότι «Β. Αναφορικά με την προσφορά της εταιρείας ...: Η εταιρεία ... και στα πλαίσια

συμμετοχής της στον υπό κρίση διαγωνισμό υπέβαλλε έγγραφα και δικαιολογητικά κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης και τα οποία παρουσιάζουν ουσιώδεις ελλείψεις όπως αναλύεται διεξοδικά παρακάτω: 1ον Σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI - Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς - Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης το οποίο και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης και στην παράγραφο 2.7 αυτού πρέπει ο οικονομικός φορέας να δηλώσει ότι: «2.7 Στην επιχείρηση μου απασχολώ το κάτωθι προσωπικό, για το οποίο θα υποβάλλω κατάλογο, θεωρημένο από αρμόδια αρχή, εφόσον αναδειχθώ μειοδότης:» Με το ανωτέρω εδάφιο της διακήρυξης ζητείται να δηλωθεί από τους οικονομικούς φορείς ονομαστικά το προσωπικό της επιχείρησης, έτσι ώστε να μπορεί η Αναθέτουσα Αρχή να διαπιστώσει ότι η ανάδοχος εταιρεία είναι σε θέση να εκτελέσει την προμήθεια σε περίπτωση που της κατακυρωθεί ο διαγωνισμός. Η επιχείρηση ... στο συνημμένο υπόδειγμα τεχνικής προφοράς και στην παράγραφο 2.7 δηλώνει ότι: «2.7 Στην επιχείρηση μου απασχολώ το κάτωθι προσωπικό, για το οποίο θα υποβάλλω κατάλογο, θεωρημένο από αρμόδια αρχή, εφόσον αναδειχθώ μειοδότης:....», χωρίς όμως να κάνει αναφορά στο προσωπικό που θα διαθέσει για την εκτέλεση της προμήθειας. Επιπλέον, έχει επισυναφθεί αρχείο με τίτλο: «ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ» στον οποίο αναφέρονται 5 άτομα ως προσωπικό το οποίο θα απασχοληθεί στην εκτέλεση της προμήθειας σε περίπτωση κατακύρωσης. Σύμφωνα με την παράγραφο 4.9 Υποχρεώσεις αναδόχου της διακήρυξης: «Ο ανάδοχος έχει την υποχρέωση να παραδώσει τα προϊόντα εντός των χώρων διανομής στους τελικούς δικαιούχους (ωφελομένους του προγράμματος), διαθέτοντας το να παραδώσει τα προϊόντα εντός των χώρων διανομής στους τελικούς δικαιούχους (ωφελομένους του προγράμματος), διαθέτοντας το απαιτούμενο προσωπικό (τουλάχιστον 8 άτομα ή μικρότερο αριθμό εφόσον εγκριθεί από τον Φορέα Υλοποίησης της Αναθέτουσας Αρχής) και την υλικοτεχνική υποδομή, ακολουθώντας τις υποδείξεις του Φορέα Υλοποίησης της Αναθέτουσας Αρχής και ενεργώντας υπό την εποπτεία της αρμόδιας Επιτροπής Παραλαβής για την εξασφάλιση της συνεχούς ροής στη διανομή. Πιο συγκεκριμένα, το προσωπικό του αναδόχου θα πρέπει να παραδίδει τα προϊόντα στους ωφελομένους και να

συνδράμει αυτούς κατά την τοποθέτηση των προϊόντων στο καρότσι ή στο μέσο μεταφοράς που οι ωφελούμενοι θα διαθέτουν απαιτούμενο προσωπικό (τουλάχιστον 8 άτομα ή μικρότερο αριθμό εφόσον εγκριθεί από τον Φορέα Υλοποίησης της Αναθέτουσας Αρχής) και την υλικοτεχνική υποδομή, ακολουθώντας τις υποδείξεις του Φορέα Υλοποίησης της Αναθέτουσας Αρχής και ενεργώντας υπό την εποπτεία της αρμόδιας Επιτροπής Παραλαβής για την εξασφάλιση της συνεχούς ροής στη διανομή. Επιπλέον, με βάση τη διακήρυξη η ικανότητα εκτέλεσης της προμήθειας πρέπει να τεκμαίρεται και κατά την υποβολή της προσφοράς με την διάθεση εκ μέρους της επιχείρησης του απαιτούμενου προσωπικού των 8 ατόμων. Αυτό προκύπτει από την Παράγραφο 2.2.1 Δικαίωμα συμμετοχής στην οποία αναφέρεται ότι: Για τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία, οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται: η) να πληρούν τα κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της διακήρυξης, και επίσης στην Παράγραφο 2.2.6 Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα στην οποία αναφέρεται ότι: Ο οικονομικός φορέας καλείται να αναλάβει την παροχή υπηρεσιών για την επί τόπου διανομή των ειδών στους ωφελούμενους και τη διευκόλυνση του έργου των Κοινωνικών Συμπράξεων, βάσει των ακόλουθων προϋποθέσεων: Αναλαμβάνει τη διαδικασία οργάνωσης και σύνθεσης των τελικών πακέτων παράδοσης των ειδών εφόσον αυτό δοθεί ως εντολή από τον υπεύθυνο φορέα υλοποίησης του προγράμματος, τη διανομή τους στους ωφελούμενους, διαθέτοντας τουλάχιστον οκτώ (8) άτομα ανά διανομή, εκτός αν ζητηθεί από τον φορέα υλοποίησης του προγράμματος μικρότερος αριθμός ατόμων, και την απαιτούμενη υποδομή (κιβώτια προσωρινής αποθήκευσης, τέντες, τροχήλατα οχήματα μεταφοράς, κ.λπ.). Τα ανωτέρω θα εκτελεστούν ακολουθώντας τις υποδείξεις της υπεύθυνης Υπηρεσίας υλοποίησης του Προγράμματος ΤΕΒΑ πάντα υπό την εποπτεία της αρμόδιας Επιτροπής Παραλαβής. Για την απόδειξη της πρόθεσης του οικονομικού φορέα να ανταποκριθεί στα προαναφερθέντα, απαιτείται με την προσφορά του να προσκομίσει επί ποινή αποκλεισμού Υπεύθυνη Δήλωση με ρητή αναφορά στη δέσμευση που αναλαμβάνει τα όσα αναφέρονται ανωτέρω. Η επιχείρηση ... δεν παρείχε την ανωτέρω απαραίτητη δέσμευση με την υπεύθυνη

δήλωση που υπέβαλλε και επίσης στο συνημμένο αρχείο με τίτλο «ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ» το προσωπικό που αναφέρεται είναι 5 άτομα αντί για οκτώ που ζητείται κατ' ελάχιστον. Περαιτέρω, όχι μόνο στο κείμενο της διακήρυξης αλλά και στο Άρθρο 75 Κριτήρια επιλογής (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του Ν.4412/2016 ρητώς ορίζεται ότι: Η Αναθέτουσα Αρχή μπορεί να απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς να διαθέτουν συγκεκριμένα κριτήρια επιλογής. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. (Εν προκειμένω τον ικανό σε αριθμό προσωπικό των 8 ατόμων κατ' ελάχιστον). Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Στις παραγράφους δε 4 και 5 του άρθρου 75 του Ν.4412/2016 αναφέρεται ότι: Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος. Στην συγκεκριμένη διακήρυξη ένα από τα ελάχιστα κριτήρια επιλογής που τέθηκαν ήταν ο συμμετέχων να διαθέτει ικανό σε αριθμό προσωπικό των 8 ατόμων κατ' ελάχιστον για την εκτέλεση της προμήθειας και που η επιχείρηση ... δεν κατείχε όταν υπέβαλε την προσφορά του, μη πληρώντας τα ελάχιστα επίπεδα ικανότητας που τίθενται από τη διακήρυξη. Επομένως, όπως προκύπτει από τους ανωτέρω παρατεθέντες όρους της διακήρυξης και τη σχετική νομολογία

που διέπει τους διαγωνισμούς, ο οικονομικός φορέας πρέπει να διαθέτει τεχνικό προσωπικό ικανό σε αριθμό για τη υλοποίηση της προμήθειας, ενώ ακόμη τίθενται ειδικότερες απαιτήσεις ως προς ό,τι αφορά τον ελάχιστο αριθμό υπαλλήλων που πρέπει να απασχολεί κατά τις διανομές (8 ατόμων κατ' ελάχιστον). Συνεπώς η εταιρεία ... δεν διαθέτει επαρκές προσωπικό για την εκτέλεση της προμήθειας κατά δήλωση της. Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω η επιχείρηση όπως και η ίδια δηλώνει θα διαθέσει για την εκτέλεση της προμήθειας προσωπικό 5 ατόμων και όχι κατ' ελάχιστον 8 όπως απαιτεί η διακήρυξη. Συνεπώς η εταιρεία ... δεν διαθέτει ικανό σε αριθμό προσωπικό για την εκτέλεση της προμήθειας και με τον τρόπο αυτό δεν αναλαμβάνει καμία δέσμευση έναντι της Αναθέτουσας Αρχής για την ορθή εκτέλεση της προμήθειας. Εκτός όλων των ανωτέρω όμως η απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής κάνοντας δεκτή την προσφορά της εταιρείας ... έρχεται σε αντίθεση με τον όρο που τίθεται στη διακήρυξη και σύμφωνα με τον οποίο η ίδια θέτει ως όρο την ύπαρξη προσωπικού 8 ατόμων τουλάχιστον για την υλοποίηση της προμήθειας. Από το σύνολο, των ανωτέρω αναφερόμενων όρων της διακήρυξης, σε συνδυασμό με την ανάλυση που προηγήθηκε, συνάγεται ασφαλώς το συμπέρασμα ότι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς όφειλαν, στο πλαίσιο του παρόντος διαγωνισμού, επί ποινή απαραδέκτου, να προσκομίσουν όλα τα δικαιολογητικά τα οποία ανέφερε αναλυτικώς και λεπτομερώς η διακήρυξη προς απόδειξη της τεχνικής επάρκειας και καταλληλότητας για την νομότυπη υποβολή της τεχνικής τους προσφοράς, καθιστώντας σαφές ότι είναι σε θέση να εκτελέσουν την προμήθεια σε περίπτωση κατακύρωσης του διαγωνισμού υπέρ τους. Η παράλειψη δε των στοιχείων αυτών, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης αλλά και τις προαναφερθείσες διατάξεις του νόμου, όπως παγίως έχουν ερμηνευθεί, οδηγεί, άνευ ετέρου τινός, στην απόρριψη της σχετικής προσφοράς, ως απαραδέκτως υποβληθείσας ελλείψει υποχρεωτικών στοιχείων που καθιστούν την προσφορά τεχνικά αποδεκτή και παραδεκτή.».

36. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της προβάλλει συναφώς ότι «2. Σχετικά με τα αναφερόμενα στο Β μέρος της προσφυγής με την οποία αιτείται την ακύρωση της ανωτέρω απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής

Περιφέρειας Ηπείρου, καθώς και την ακύρωση της προσφοράς της εταιρείας με την επωνυμία «...», η οποία αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος του Τμήματος 4, σας ενημερώνουμε ότι για το υπ' αριθ. 1 στοιχείο της προσφυγής το οποίο αφορά τον αριθμό των ατόμων που αποτελούν το προσωπικό που θα απασχοληθεί από την επιχείρηση, στην παρ. 2.2.6.2 της σχετικής διακήρυξης αναφέρεται ότι ο Οικονομικός Φορέας πρέπει να διαθέτει το απαιτούμενο προσωπικό (τουλάχιστον 8 άτομα ή μικρότερο αριθμό εφόσον εγκριθεί από τον Φορέα Υλοποίησης της Αναθέτουσας Αρχής). Συνεπώς ο απαιτούμενος αριθμός των απασχολούμενων ατόμων δεν είναι δεσμευτικός. Κατόπιν αυτών η ανωτέρω προσφυγή της επιχείρησης «...» πρέπει να απορριφθεί.».

37. Επειδή, η προσφεύγουσα, με το Υπόμνημά της, προβάλλει συναφώς ότι «Τέλος, αναφορικά με την παρατήρηση της παραγράφου 2 στην οποία αναφέρεται ότι: «Σχετικά με τα αναφερόμενα στο Β μέρος της προσφυγής με την οποία αιτείται την ακύρωση της ανωτέρω απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας Ηπείρου, καθώς και την ακύρωση της προσφοράς της εταιρείας με την επωνυμία «...», η οποία αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος του Τμήματος 4, σας ενημερώνουμε ότι για το υπ' αριθ. 1 στοιχείο της προσφυγής το οποίο αφορά τον αριθμό των ατόμων που αποτελούν το προσωπικό που θα απασχοληθεί από την επιχείρηση, στην παρ. 2.2.6.2 της σχετικής διακήρυξης αναφέρεται ότι ο Οικονομικός Φορέας πρέπει να διαθέτει το απαιτούμενο προσωπικό (τουλάχιστον 8 άτομα ή μικρότερο αριθμό εφόσον εγκριθεί από τον Φορέα Υλοποίησης της Αναθέτουσας Αρχής). Συνεπώς ο απαιτούμενος αριθμός των απασχολούμενων ατόμων δεν είναι δεσμευτικός.». Όπως προαναφέρθηκε και παραπάνω σχετικά με το απαιτούμενο προσωπικό η διακήρυξη απαιτεί την ονομαστική αναφορά του προσωπικού που θα χρησιμοποιήσει ο οικονομικός φορέας για την εκτέλεση της προμήθειας. Η εταιρεία ... δεν κάνει καμία αναφορά στο προσωπικό που θα διαθέσει για την εκτέλεση της προμήθειας, ενώ η πλειοψηφία των συμμετεχόντων ρητά αναφέρει τα άτομα που θα χρησιμοποιήσει για την εκτέλεση της προμήθειας εφόσον καταστεί ανάδοχος. Επίσης, στην παράγραφο 2.2.6.11 της διακήρυξης προβλέπεται ότι «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)». Η εταιρεία υπέβαλε την απαιτούμενη υπεύθυνη δήλωση με ελλιπή στοιχεία καθώς δεν δηλώνονται σε αυτήν τα απαιτούμενα στις παραγράφους 2.2.6.5, 2.2.6.7 και 2.2.6.10. Για την κάλυψη των παραπάνω απαιτήσεων υποβλήθηκε από την εταιρεία ... αρχείο με τίτλο «Κατάλογος εργαζομένων» στο οποίο αναφέρει τα άτομα που θα απασχολήσει, πλην όμως τα στοιχεία αυτά δεν έχουν υποβληθεί σε υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 Ν.1599/1986. Έτσι δεν παράγονται τα δεσμευτικά αποτελέσματα που παράγονται από μία υπεύθυνη δήλωση. Αυτό αποτελεί στοιχείο άνισης μεταχείρισης μεταξύ των υποψηφίων μια και για συγκεκριμένη απαίτηση σχετικά με το προσωπικό οι προσφορές των οικονομικών φορέων που συμμορφώθηκαν με την απαίτηση αυτή και ανέφεραν το προσωπικό που θα απασχολήσουν κρίνονται ισότιμες με άλλους που αναφέρουν προσωπικό μικρότερο σε αριθμό από το απαιτούμενο, και επιπλέον δεν έχει υποβληθεί όπως απαιτείται στη διακήρυξη το απαιτούμενο Υπόδειγμα του Παραρτήματος VI.».

38. Επειδή, κατά διαλαμβανόμενα ανωτέρω στη σκ. 24, η διαγωνιζόμενη «...», παρέβη την ρητή και επί ποινή αποκλεισμού απαίτηση της Διακήρυξης περί υποβολής υπεύθυνης δήλωσης στην οποία θα αναφέρεται τόσο ονομαστικά όσο και αριθμητικά (κατ' ελάχιστον 8) το προσωπικό. Επίσης, παρέβη την απαίτηση περί του απαιτούμενου ελαχίστου αριθμού των αποτελούντων το προσωπικό ατόμων.

39. Επειδή, συνεπώς, προβαλλόμενος λόγος κατά της προσφοράς της διαγωνιζόμενης «...» είναι βάσιμος και πρέπει να γίνει δεκτός.

40. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί, κατ' αντίστροφο μέρος, η ασκηθείσα παρέμβαση.

41. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο ύψους 850,00€ που κατέβαλε η προσφεύγουσα, κατά τις διατάξεις του άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 18/1508/14.06.2019 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Ηπείρου, κατά το μέρος που με αυτήν έγιναν δεκτές οι προσφορές της διαγωνιζόμενης «...» και της παρεμβαίνουσας και αναδείχθηκαν αυτές προσωρινές ανάδοχοι για τα τμήματα 4 και 5 του διαγωνισμού, αντίστοιχα, κατά το σκεπτικό.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου ύψους 850,00€.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 13 Αυγούστου 2019 και εκδόθηκε στις 2 Σεπτεμβρίου 2019 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Άννα Χριστοδουλάκου

Ασπασία Χατζηπασχάλη