

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 20 Μαρτίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Βικτωρία Πισμύρη – Εισηγήτρια και Ιωάννα Θεμελή, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 09.02.2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 176/13.02.2023 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «Γ... ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» και διακριτικό τίτλο «Μ...ΑΕ» (εφεξής η «προσφεύγουσα») που εδρεύει στην, στο ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του Δήμου ... (εφεξής η «Αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της εταιρίας με την επωνυμία «Ε...ΔΙΩΤΙΚΗ ΚΕΦΑΛΑΙΟΥΧΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ» (εφεξής η «παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στην ..., επί της ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται, που άσκησε παρέμβαση στο πλαίσιο της προδικαστικής προσφυγής.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθούν: α) η υπ' αρ. .../2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής με την οποία εγκρίθηκε το 3ο πρακτικό της Επιτροπής Διεξαγωγής του διεθνούς ηλεκτρονικού ανοιχτού διαγωνισμού με σφραγισμένες προσφορές για την ανάδειξη αναδόχου εκτέλεσης της προμήθειας με τίτλο: «Προμήθεια γάλακτος για τους δικαιούχους εργαζομένους του Δήμου Καλαμάτας και των Νομικών Προσώπων» και με την οποία ανακηρύχθηκε οριστική ανάδοχος της προμήθειας η παρεμβαίνουσα, όπου έχει ενσωματωθεί και η υπ' αρ. .../2022 απόφαση περί έγκρισης των υπ' αρ. 1 & 2 Πρακτικών για την ανάδειξη αυτής ως προσωρινής αναδόχου, ώστε να ανακηρυχθεί η προσφεύγουσα ανάδοχος της

προμήθειας για το σύνολό της και β) κάθε άλλη συναφής, προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη ή παράλειψη της Αναθέτουσας Αρχής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το οφειλόμενο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ποσού 1.510,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, η επίμαχη Διακήρυξη έχει ως αντικείμενο την προμήθεια γάλακτος των εργαζομένων της Αναθέτουσας Αρχής και των Νομικών προσώπων της με εκτιμώμενη αξία της σύμβασης 340.943,59€, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13 % και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει χαμηλότερης τιμής, σύμφωνα με το άρ. 2.3.1 αυτής. Η ως άνω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 15.11.2022 με Α.Δ.Α.Μ. ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που η Αναθέτουσα Αρχή ασκεί, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε την 01.02.2023, η δε προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως στις 09.02.2023, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017. Μετ' εννόμου συμφέροντος η προσφεύγουσα ασκεί την υπό κρίση

προδικαστική προσφυγή αιτούμενη την ακύρωση της προσβαλλόμενης, στην οποία ενσωματώθηκε η υπ' αρ. 791/2022 απόφαση περί έγκρισης των πρακτικών 1 και 2 της Επιτροπής διεξαγωγής του εν λόγω διαγωνισμού, δυνάμει της οποίας κατετάγη δεύτερη στη σειρά μειοδοσίας. Στρέφεται δε κατά της αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, επιδιώκοντας όπως αναδειχθεί ανάδοχος της προμήθειας.

5. Επειδή στις 13.02.2023 η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ προς τους ενδιαφερόμενους, σύμφωνα με το άρθρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του Ν. 4412/2016 και το άρθρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

6. Επειδή, με την υπ' αρ. 274/2023 Πράξη του Προέδρου του 3ου Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης, κλήθηκε δε η Αναθέτουσα Αρχή όπως καταθέσει απόψεις επί της προδικαστικής προσφυγής.

7. Επειδή, στις 21.02.2023 εκδόθηκε η υπ' αρ. Α172/2023 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ με την οποία απερρίφθη το αίτημα αναστολής- προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας.

8. Επειδή, στις 23.02.2023 η παρεμβαίνουσα άσκησε παρέμβαση με κοινοποίηση αυτής μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς, αιτούμενη τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

9. Επειδή, στις 24.02.2023 η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ τις υπ' αρ. πρωτ. 19326/23.02.2023 απόψεις της.

10. Επειδή, με την προσβαλλόμενη υπ' αρ. .../2023 απόφαση, η Οικονομική Επιτροπή της Αναθέτουσας Αρχής αποφάσισε ομόφωνα την έγκριση του 3ου πρακτικού της επιτροπής διεξαγωγής του εν λόγω διαγωνισμού και την κατακύρωση αυτού στην παρεμβαίνουσα με τιμή λίτρου 1,34 € ανά λίτρο πλέον ΦΠΑ 13%. Με τη δε υπ' αρ. .../2022 απόφαση του ίδιου ως άνω οργάνου, που ενσωματώθηκε στην προσβαλλόμενη, η παρεμβαίνουσα κατετάγη πρώτη στη σειρά μειοδοσίας με τιμή 1,34 € ανά

λίτρο, η οποία αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος, η δε προσφεύγουσα δεύτερη με τιμή 1,35 € ανά λίτρο.

11. Επειδή, η διακήρυξη 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 δικαιοκού 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 μεταχείρισης 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).

12. Επειδή, στο άρ. 2.2.3 «Λόγοι αποκλεισμού» της Διακήρυξης ορίζεται ότι « 2.2.3.1... 2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) όταν ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία...», σύμφωνα δε με το άρ. 2.2.6 «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» της Διακήρυξης, «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να δηλώνου με Υ.Δ.: 1) ότι διαθέτουν τον απαραίτητο τεχνικό εξοπλισμό (ψυγεία) για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των Νομικών προσώπων. Η μεταφορά και η εγκατάσταση των ψυγείων θα γίνει από το προμηθευτή στους χώρους που θα υποδείξει οι υπηρεσίες του δήμου. 2) ότι έλαβαν γνώση των τεχνικών προδιαγραφών και απαιτήσεων της υπ' αριθμ. .../2022 μελέτης και τα αποδέχονται ανεπιφύλαχτα 3) ότι πληρούν όλες τις προϋποθέσεις και απαιτήσεις για την καλή εκτέλεση του αντικειμένου της σύμβασης 4) Ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν το απαιτούμενο εργατοτεχνικό προσωπικό για την φορτοεκφόρτωση και μεταφορά του προϊόντος στους χώρους που θα υποδεικνύει κάθε φορά η υπηρεσία και η δαπάνη αυτή βαρύνει αποκλειστικά τον προμηθευτή». Στο άρ. 2.2.9 «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής» ορίζεται ότι «Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως

ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς δια του ΕΕΕΣ, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.9.2 και κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης, της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016...» και στο άρ. 2.2.9.1 πως «Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.6 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1.», στο δε άρ. 2.2.9.2 ότι «Α. Για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3 και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής κατά τις παραγράφους 2.2.4, 2.2.6, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά του παρόντος. Η προσκόμιση των εν λόγω δικαιολογητικών γίνεται κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. ... Β.1 ... Ειδικότερα οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: ... Ιδίως οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα προσκομίζουν: i) Για την απόδειξη της εκπλήρωσης των φορολογικών υποχρεώσεων της παραγράφου 2.2.3.2 περίπτωση (α) αποδεικτικό ενημερότητας εκδιδόμενο από την Α.Α.Δ.Ε.. ii) Για την απόδειξη της εκπλήρωσης των υποχρεώσεων προς τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης της παραγράφου 2.2.3.2 περίπτωση α' πιστοποιητικό εκδιδόμενο από τον e-ΕΦΚΑ....Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της

παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: τα αναφερόμενα σ' αυτήν.». Στο άρ. 2.4.3.2 «Τεχνική προσφορά» ορίζεται ότι «... Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν: ... 2) Ο προσφέρων θα πρέπει να δηλώνει στην προσφορά του το εργοστάσιο το οποίο παρασκευάζει το προσφερόμενο είδος και το οποίο θα πρέπει να διαθέτει Ισχύον Πιστοποιητικό περί εφαρμογής συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων σύμφωνα με τις απαιτήσεις του προτύπου EN ISO 22000:2018, HACCP ή άλλου ισοδύναμου εγγράφου για την παραγωγή – παρασκευή –επεξεργασία, αποθήκευση, διακίνηση και εμπορία των προϊόντων το οποίο θα είναι σε ισχύ.... 4) Ο προμηθευτής υποχρεούται να δηλώνει το συγκεκριμένο προϊόν της επιχειρηματικής μονάδας που προσφέρεται (αναφορά και επίδειξη προϊόντος σε εικόνα) Σε περίπτωση που ο συμμετέχων στον διαγωνισμό δεν είναι παραγωγός ή παρασκευαστής, θα πρέπει να επισυνάψει: - Ισχύον Πιστοποιητικό περί εφαρμογής συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων σύμφωνα με τις απαιτήσεις του προτύπου EN ISO 22000:2018, HACCP ή άλλου ισοδύναμου εγγράφου το οποίο θα έχει χορηγηθεί από τον ΕΦΕΤ ή από άλλους κατάλληλα διαπιστευμένους φορείς για την παραγωγή – παρασκευή των προϊόντων. - Υπεύθυνη δήλωση του παραγωγού – παρασκευαστή ή συσκευαστή ότι έλαβε γνώση των όρων της διακήρυξης και θα προμηθεύει τον συγκεκριμένο προμηθευτή με τα προϊόντα σε περίπτωση κατακύρωσης σε αυτόν του διαγωνισμού....». Το άρ. 2.4.6 «Λόγοι απόρριψης προσφορών» ορίζει πως «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από απαράβατους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς),...».

13. Επειδή, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι οι δεσμεύσεις που απαιτείται ρητώς και με σαφήνεια από το άρ. 2.2.6, να δηλώνονται υπευθύνως, στο σύνολό τους, (με την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης),

εκλείπουν από τις προσκομιζόμενες υπεύθυνες δηλώσεις της παρεμβαίνουσας, γεγονός που θα έπρεπε να είχε ήδη αξιολογήσει η Επιτροπή Διαγωνισμού και ν' αποκλείσει αυτήν από την παρούσα διαγωνιστική διαδικασία, μη οδηγούμενη στην εσφαλμένη, όπως ισχυρίζεται, κρίση ανάδειξής της ως αναδόχου της προμήθειας. Ακόμη, παραθέτει το άρ. 2.4.3.2 σημ. 4 της Διακήρυξης και ισχυρίζεται πως, παρά τη ρητή απαίτηση της Διακήρυξης για επίδειξη εικόνας του προσφερόμενου είδους κατά την υποβολή της προσφοράς των οικονομικών φορέων, η παρεμβαίνουσα δεν συνυπέβαλε σε κανένα στάδιο εικόνα του γάλακτος - τόσο του φρέσκου όσο και του γάλακτος εβαπορέ - που θα προσφέρει, με αποτέλεσμα να μην πληρούται ο όρος που έτασσε η διαγωνιστική διαδικασία. Επιπλέον, αναφέρει ότι στο ίδιο ως άνω άρ. 2.4.3.2 ορίζεται πως, εφόσον ο συμμετέχων δεν είναι παραγωγός ή παρασκευαστής, θα πρέπει να προσκομίσει υπεύθυνη δήλωση του παραγωγού- παρασκευαστή ή συσκευαστή που θ' αναφέρεται ότι, αφενός έλαβε γνώση των όρων, αφετέρου ότι θα προμηθεύει τον συγκεκριμένο προμηθευτή, εν προκειμένω την παρεμβαίνουσα, με τα προϊόντα του, εφόσον της ανατεθεί η προμήθεια και πως από τις υποβληθείσες υπεύθυνες δηλώσεις της προμηθεύτριας εταιρίας «ΜΑ...ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», δεν προκύπτει ρητή δέσμευση μέσω υπεύθυνης δηλώσεως – όπως απαιτείται - της τελευταίας ότι θα προμηθεύει την παρεμβαίνουσα σε περίπτωση κατακύρωσης σε αυτή του διαγωνισμού, γεγονός που συνιστά ακόμη έναν λόγο απόρριψης της προσφοράς και αποκλεισμού της. Εν συνεχεία, υποστηρίζει ότι τα πιστοποιητικά ISO 22000 και 9001 που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα δεν ήταν σε ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς, δηλαδή στις 8-12-2022, ειδικότερα, στο σώμα του Πιστοποιητικού ISO 22000 αναφέρεται ως ημερομηνία λήξης αυτού η 19η Οκτωβρίου 2022, κι ενώ έχει 3ετή κύκλο πιστοποίησης ο πιστοποιούμενος, ήτοι η παρεμβαίνουσα, δεν έχει προβεί στην απαιτούμενη αναθεώρηση, με αποτέλεσμα να έχει λήξει, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, η διάρκεια ισχύος του Πιστοποιητικού ISO 22000 περί εφαρμογής συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων, ομοίως, αναφέρει ότι στο σώμα του Πιστοποιητικού ISO 9001 που προσκόμισε η παρεμβαίνουσα αναφέρεται ως ημερομηνία λήξεως η 30η

Ιουνίου 2021 κι ενώ έχει 3ετή κύκλο πιστοποίησης, δεν έχει προβεί ούτε στην περίπτωση αυτή στην απαιτούμενη αναθεώρηση. Τα ανωτέρω η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι θα πρέπει να οδηγήσουν στην απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, χαρακτηριζόμενα ως υψίστης σημασίας, διότι δεν υπάρχει εν ισχύ Πιστοποιητικό για την Ασφάλεια και την Ποιότητα του προσφερόμενου είδους, καθώς πρόκειται για ένα ιδιαιτέρως ευαλλοίωτο και «ευαίσθητο» προϊόν, όπως είναι το γάλα. Ακολούθως, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι, στις υπεύθυνες δηλώσεις που προσκόμισε παρεμβαίνουσα, η ημερομηνία φυσικής υπογραφής που έχει τεθεί (ήτοι, 5-12-2022) δεν ταυτίζεται με την ημερομηνία ηλεκτρονικής υπογραφής αυτών (ήτοι, 6-12-2022), γεγονός, το οποίο «πλήττει» την αξιοπιστία των εγγράφων πολλώ δε μάλλον, καθώς αφορούν σε υπεύθυνες δηλώσεις, αναφέρει δε ότι η δέσμευση του νομίμου εκπροσώπου της παρεμβαίνουσας για όσα σε αυτήν υπευθύνως δηλώνει, δεν προκύπτει ότι αφορά στη συγκεκριμένη διαγωνιστική διαδικασία της Αναθέτουσας Αρχής για την προμήθεια γάλακτος των εργαζομένων στον Δήμο και στα Νομικά Πρόσωπα αυτού, αλλά αφορά σε έτερο διαγωνισμό. Τέλος, υποστηρίζει ότι, ως προς την φορολογική, όσο και με την ασφαλιστική ενημερότητα που υπέβαλε κατά το στάδιο της κατακύρωσης η παρεμβαίνουσα, δεν έχουν υποβληθεί τα αντίστοιχα αποδεικτικά έγγραφα με ισχύ και κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς της, ήτοι στις 08-12-2022, ημερομηνία που προκύπτει από το σώμα της προσβαλλόμενης και πως τα αντίστοιχα αποδεικτικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας με ισχύ και κατά τον κρίσιμο χρόνο υποβολής της προσφοράς έχουν προσκομισθεί μόνο από την δανείζουσα εταιρία «Μ...ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» και όχι από την παρεμβαίνουσα- συμμετέχουσα εταιρία.

14. Επειδή η παρεμβαίνουσα, επί του ισχυρισμού της προσφεύγουσας ως προς τις υπεύθυνες δηλώσεις των νομίμων εκπροσώπων για την πλήρωση της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του οικονομικού φορέα, υποστηρίζει ότι το περιεχόμενο αυτών προκύπτει, τόσο από τις προσκομισθείσες υπεύθυνες δηλώσεις των νομίμων εκπροσώπων της και της ΜΕ... Α.Ε., όσο και από την τεχνική προσφορά που κατέθεσε, παραθέτει δε το περιεχόμενο αυτών, αναφέρει επίσης ότι, από το περιεχόμενο των

υποβληθεισών υπευθύνων δηλώσεων προκύπτει ότι οι νόμιμοι εκπρόσωποι των δυο εταιριών έχουν αποδεχτεί τους όρους της διακήρυξης και πως πληρούν όλες τις προϋποθέσεις για την ανάληψη του εν λόγω διαγωνισμού και την εκτέλεση της σχετικής προμήθειας, και δη τη διάθεση του κατάλληλου τεχνικού εξοπλισμού και προσωπικού για την καλή εκτέλεση του αντικειμένου της σύμβασης. Επιπλέον, ισχυρίζεται ότι, εάν η Αναθέτουσα Αρχή διαπίστωνε κάποια ασάφεια στις υπεύθυνες δηλώσεις που προσκόμισε, όφειλε να την καλέσει για παροχή διευκρινίσεων επί αυτών, όπως προβλέπεται από τον Νόμο στο άρ. 102 του Ν. 4412/2016. Ως προς τον ισχυρισμό που αφορά στην επίδειξη προϊόντος σε εικόνα, υποστηρίζει ότι στα έγγραφα της τεχνικής προσφοράς της γίνεται αναφορά των συγκεκριμένων προϊόντων, ήτοι φρέσκο γάλα κάθε μέρα 3,5% της εταιρίας ΜΕ... Α.Ε., φρέσκο γάλα κάθε μέρα 1,5% της εταιρίας ΜΕ... Α.Ε. και S... γάλα υψηλής θερμικής επεξεργασίας UHT συμπυκνωμένο 7,5% της εταιρίας ΜΕ... Α.Ε. και πως οι πληροφορίες που ήθελε να λάβει η Αναθέτουσα Αρχή για τα προσφερόμενα είδη, προκύπτουν ευθέως από το σύνολο των εγγράφων που συνυποβάλλονται με την τεχνική προσφορά, και δη από τις προδιαγραφές του προϊόντος, το πιστοποιητικό τελικών προϊόντων και τη βεβαίωση προέλευσης των προσφερόμενων ειδών, οι πληροφορίες των οποίων είναι οι ίδιες με όσες αναγράφονται και πάνω στις συσκευασίες των προσφερόμενων ειδών, με επακόλουθο η μη επίδειξη του προϊόντος σε εικόνα να καλύπτεται από τα λοιπά προσκομιζόμενα έγγραφα, αναφέρει δε ότι η υπ' αρ. 11/2022 μελέτη, ως ειδικότερο έγγραφο που ορίζει τα σχετικά με την τεχνική προσφορά, δεν αναφέρει την υποχρέωση προσκόμισης της εικόνας του προϊόντος και πως, σε κάθε περίπτωση, εάν η Αναθέτουσα Αρχή διαπίστωνε κάποια ασάφεια, όφειλε να την καλέσει να προσκομίσει διευκρινίσεις επί αυτής, όπως προβλέπεται από τον Νόμο στο άρθρο 102 του Ν. 4412/2016. Επί του ισχυρισμού που αφορά στην υπεύθυνη δήλωση του παραγωγού-παρασκευαστή των προσφερόμενων ειδών, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι στις υπεύθυνες δηλώσεις των νομίμων εκπροσώπων της ΜΕ... Α.Ε., στην περ. 5 αυτών, αναφέρεται ρητά πως τα προϊόντα και τα τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτει αυτή «*τίθενται στη διάθεση της εταιρείας με την επωνυμία*

Ε...ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΚΕΦΑΛΑΙΟΥΧΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», προς επίρρωση δε αυτού, επικαλείται και προσκομίζει το ιδιωτικό συμφωνητικό συνεργασίας μεταξύ των δυο εταιριών και πως, εάν η Αναθέτουσα Αρχή διαπίστωνε κάποια ασάφεια, όφειλε να την καλέσει να προσκομίσει διευκρινίσεις επί αυτής, όπως προβλέπεται από τον Νόμο στο άρθρο 102 του Ν. 4412/2016. Ως προς τον ισχυρισμό που αφορά στην εγκυρότητα των ISO 2200 και 9001, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι, όπως αναφέρεται και στα σώματα των πιστοποιητικών, ο τριετής κύκλος πιστοποίησης λήγει στις 18/10/2024 για το ISO 22000:2018 και στις 29/06/2023 για το ISO 9001:2015 και πως τα πιστοποιητικά ισχύουν μέχρι την ημερομηνία λήξης τους, υπό την προϋπόθεση διενέργειας των απαιτούμενων επιθεωρήσεων επιτήρησης, αναφέρει δε ότι οι απαιτούμενες διενέργειες επιθεώρησης έχουν γίνει εμπρόθεσμα και για τα δύο πιστοποιητικά, προσκομίζει δε τα σχετικά πιστοποιητικά, αναφέρει δε ότι δεν τίθεται θέμα μη ισχύος τους. Ακόμη, ισχυρίζεται ότι στην παράγραφο 2.4.3.2 της υπ' αρ. 622/2022 Διακήρυξης, αναφέρεται η υποχρέωση υποβολής πιστοποιητικών ISO 2200:2018 και όχι 9001:2015 και πως το ISO 9001:2015 ήταν πλεονάζον δικαιολογητικό που προσκόμισε και δεν συνιστούσε υπό κρίση έγγραφο. Ακόμη, αναφέρει ότι, σύμφωνα με την διακήρυξη, ο συμμετέχων οικονομικός φορέας από τη στιγμή που δεν ήταν ο ίδιος παραγωγός δεν χρειαζόταν να διαθέτει αυτοτελώς ISO, αλλά να προσκομίσει το ISO του εργοστασίου παραγωγής των υπό προμήθεια προϊόντων, δηλαδή της ΜΕ..., που προσκομίστηκε και είναι σε ισχύ. Αναφέρει δε ότι, εάν η Αναθέτουσα Αρχή διαπίστωνε κάποια ασάφεια, όφειλε να την καλέσει να προσκομίσει διευκρινίσεις επί αυτής, όπως προβλέπεται από τον Νόμο στο άρθρο 102 του Ν. 4412/2016. Επί του ισχυρισμού της ηλεκτρονικής υπογραφής των υπευθύνων δηλώσεων, υποστηρίζει πως το γεγονός ότι τα απαιτούμενα στην Υ.Δ στοιχεία συμπληρώθηκαν στις 05-12-2022 και η πρόσβαση στην ηλεκτρονική υπογραφή έγινε μία ημέρα μετά, ήτοι στις 06-12-2022, σε καμία περίπτωση δεν δύναται να υποδηλώνει νοθεία των εγγράφων και πως το κρίσιμο είναι όλα τα προσκομιζόμενα έγγραφα να φέρουν ημερομηνία έκδοσης και υπογραφής μετά από την δημοσίευση του διαγωνισμού. Ως προς τον

ισχυρισμό σχετικά με την υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της παρεμβαίνουσας, υποστηρίζει ότι εκ παραδρομής σε αυτήν αναγράφεται ο τίτλος διακήρυξης άλλου διαγωνισμού και πως το γεγονός αυτό δεν συνιστά λόγο αποκλεισμού της, και τούτο διότι η Υ.Δ απευθύνεται ξεκάθαρα στην Αναθέτουσα Αρχή, όπως διαφαίνεται από το σχετικό πεδίο συμπλήρωσης στοιχείων του πολίτη, της Αρχής ή Υπηρεσίας Δημοσίου Τομέα, προς τον οποίο απευθύνεται η δήλωση και πως, εάν υφίστατο λόγος αμφιβολίας, θα είχε κληθεί από την Αναθέτουσα Αρχή προς υποβολή διευκρινίσεων. Επί του ισχυρισμού που αφορά στα πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, αναφέρει ότι η διακήρυξη του εν λόγω διαγωνισμού ουδόλως απαιτούσε την προσκόμιση των σχετικών πιστοποιητικών που ήταν σε ισχύ στο εκάστοτε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας και πως συμπλήρωσε τα σχετικά πεδία του ΕΕΕΣ. Ακόμη, υποστηρίζει ότι οι απαιτήσεις συμμετοχής κρίνονται για το χρόνο υποβολής της προσφοράς, μόνο με την υποβολή του ΕΕΕΣ και πως, σε κάθε περίπτωση, ακόμα και υπό την προϋπόθεση ότι όφειλε να προσκομίσει φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα κατά την υποβολή της προσφοράς, συντρέχει εν προκειμένω η περίπτωση εφαρμογής του 103 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 43 Ν.4782/2021, σύμφωνα με το οποίο, εφόσον λείπει κάποιο δικαιολογητικό στο στάδιο της κατακύρωσης η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο να το συμπληρώσει εντός 10 ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν.

15. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή με τις απόψεις της παραθέτει απόσπασμα του Ιδιωτικού Συμφωνητικού Συνεργασίας- Παροχής Δάνειας Εμπειρίας μεταξύ της παρεμβαίνουσας και της ΜΕ... Α.Ε., της τεχνικής προσφοράς της καθώς και των υποβληθεισών υπευθύνων δηλώσεων, αναφέρει δε ότι η ΜΕ... Α.Ε. υπέβαλε άδεια καταλληλότητας οχημάτων (ψυγεία), άδεια κυκλοφορίας οχημάτων και ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ με αναλυτική αναφορά στην τεχνική και επαγγελματική της ικανότητα, με βάση δε τα ανωτέρω αποφασίστηκε ότι η παρεμβαίνουσα είναι αποδεκτή, καθώς πληροί το κριτήριο της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας με την παροχή δάνειας εμπειρίας από τη ΜΕ... Α.Ε.. Εν συνεχεία, υποστηρίζει ότι με τα

υποβληθέντα δικαιολογητικά ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ, ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΠΡΟΕΛΕΥΣΗΣ ΦΡΕΣΚΟΥ ΓΑΛΑΚΤΟΣ, ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΠΡΟΕΛΕΥΣΗΣ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΕΒΑΠΟΡΕ, ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ 1.5%, ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ 3.5%, ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΕΒΑΠΟΡΕ, ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΕΒΑΠΟΡΕ, ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ ΦΡΕΣΚΟΥ ΓΑΛΑΚΤΟΣ, ΧΗΜΙΚΕΣ ΑΝΑΛΥΣΕΙΣ ΓΑΛΑΚΤΟΣ 1.5% και ΧΗΜΙΚΕΣ ΑΝΑΛΥΣΕΙΣ ΓΑΛΑΚΤΟΣ 3.5% αναφέρεται με απόλυτη σαφήνεια τα προσφερόμενα είδη και η συσκευασία τους και πως η επίδειξη του προϊόντος σε εικόνα δεν προσδιορίζεται από τη Διακήρυξη εάν αναφέρεται στην εικόνα της συσκευασίας (που ενδέχεται να αλλάξει για εμπορικούς λόγους) ή σε κάτι άλλο. Ακολούθως, παραθέτει απόσπασμα των υπευθύνων δηλώσεων της ΜΕ... Α.Ε. και υποστηρίζει ότι από αυτά, καθώς και από τη δήλωσή της στο πεδίο «Τμήματα που συμμετέχει ο ΟΦ», αποφασίστηκε ότι δεσμεύεται ρητώς και μέσω υπευθύνων δηλώσεων ότι θα προμηθεύσει την παρεμβαίνουσα με τα προϊόντα, σε περίπτωση κατακύρωσης του διαγωνισμού. Ακόμη, ισχυρίζεται ότι η παραγωγή, παρασκευή, επεξεργασία, αποθήκευση και διακίνηση των προσφερόμενων προϊόντων θα πραγματοποιηθεί από τη ΜΕ... Α.Ε., η οποία και έχει υποβάλει το υπ' αρ. ... Πιστοποιητικό περί εφαρμογής συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων σύμφωνα με τις απαιτήσεις του προτύπου EN ISO 2200:2018 με ημερομηνία λήξης την 17η Οκτωβρίου 2023. Επιπλέον, υποστηρίζει ότι δεν τεκμηριώνεται ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι «πλήττεται η αξιοπιστία των εγγράφων» από τη μη ταύτιση στις ημερομηνίες της φυσικής και ηλεκτρονικής υπογραφής, αφού και στις δύο περιπτώσεις οι υπεύθυνες δηλώσεις είναι έγκυρες και εμπρόθεσμες, αναφέρει δε ότι η υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της παρεμβαίνουσας απευθύνεται στην Αναθέτουσα Αρχή και πως αυτή θεωρήθηκε δεσμευτική. Εν συνεχεία, η Αναθέτουσα Αρχή, παραθέτοντας τα αρ. 79 και 104 του Ν. 4412/2016 και 2.2.9 της Διακήρυξης, υποστηρίζει ότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλε το υπ' αρ. πρωτ. .../16-12-2022 αποδεικτικό ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο με ημερομηνία λήξης ισχύος την 16η Φεβρουαρίου 2023 και το υπ' αρ. πρωτ. .../15-12-2022 αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας που ισχύει για έξι (6) μήνες από την έκδοσή του (μέχρι την 14η Ιουνίου 2023) και

πως τα ανωτέρω καλύπτουν την ημερομηνία πρόσκλησης υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης (30/12/2022) και για το λόγο αυτό έγιναν αποδεκτά ως προς την κάλυψη των απαιτήσεων απόδειξης ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας.

16. Επειδή, επί του πρώτου ισχυρισμού που αφορά στην πλήρωση του κριτηρίου του άρ. 2.2.6, λεκτέα τα εξής: Η παρεμβαίνουσα υπέβαλε στο φάκελο της προσφοράς της την με ημερομηνία υπογραφής 06.12.2022 υπεύθυνη δήλωση του Γ. Τ., όπου αναφέρεται ότι «Ως νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρίας με την επωνυμία <<... ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΚΕΦΑΛΑΙΟΥΧΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ>>, για τη συμμετοχή της εταιρίας μου στον ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό για την για την προμήθεια φρέσκου γάλακτος για την κάλυψη των αναγκών των δικαιούχων εργαζομένων του Δήμου ..., για διάστημα 12 μηνών, με βάση την με αρ. πρωτ. .../2022 διακήρυξη, δεσμεύομαι ότι: 1. Λάβαμε γνώση των όρων της και των συνημμένων παραρτημάτων της με αρ. πρωτ. .../2022 Διακήρυξης και αποδεχόμαστε αυτούς πλήρως και ανεπιφύλακτα. 2. Το προσφερόμενο είδος είναι σύμφωνο με τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης. 3. Η παράδοση των ειδών θα γίνεται, όσον αφορά στο χρόνο, στον τρόπο και στον τόπο, σύμφωνα με όσα ορίζονται στη Διακήρυξη, δεν περιέχει γενετικά τροποποιημένο υλικό καθώς και οι πρώτες και οι βοηθητικές ύλες παρασκευής του δεν περιέχουν γενετικά τροποποιημένο υλικό. 4. Το υπό προμήθεια είδος είναι Α' ποιότητας, προϊόν εγκεκριμένης εταιρίας ευρείας κατανάλωσης, και δη της «Μ...- ΜΕ... ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» που εδρεύει στα ..., η οποία διαθέτει τις ανάλογες πιστοποιήσεις της Ευρωπαϊκής Ένωσης και σύμφωνα με τους όρους του Κώδικα Τροφίμων και Ποτών και Αντικειμένων κοινής χρήσεως, καθώς και τις Υγειονομικές και Κτηνιατρικές διατάξεις αποκλειόμενης απολύτως της προμήθειας κατώτερης ποιότητας. Συγχρόνως, η μεταφορά των προϊόντων πληροί τους όρους του Κώδικα «Τροφίμων και Ποτών» και τις ισχύουσες υγειονομικές διατάξεις. Η συσκευασία των υπό προμήθεια είναι κατάλληλη για τα τρόφιμα σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία» (βλ. αρχείο με τίτλο «Υ.Δ ...»). Συναφώς, στην προσκομισθείσα με την προσφορά της παρεμβαίνουσας με ημερομηνία υπογραφής 06.12.2022 υπεύθυνη δήλωση του Κ. Π.- Χ.

δηλώνεται 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, Ως νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρίας με την επωνυμία «ΜΑ.. ΓΑΛΑΚΤΟΣ – ΜΕ... Α.Ε.», δηλώνω ότι: 1. Λάβαμε γνώση των όρων της και των συνημμένων παραρτημάτων της με αρ. πρωτ. .../2022 Διακήρυξης και αποδεχόμαστε αυτούς πλήρως και ανεπιφύλακτα. 2. Το προσφερόμενο είδος είναι σύμφωνο με τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης. 3. Η παράδοση των ειδών θα γίνεται, όσον αφορά στο χρόνο, στον τρόπο και στον τόπο, σύμφωνα με όσα ορίζονται στη Διακήρυξη, δεν περιέχει γενετικά τροποποιημένο υλικό καθώς και οι πρώτες και οι βοηθητικές ύλες παρασκευής του δεν περιέχουν γενετικά τροποποιημένο υλικό. 4. Το υπό προμήθεια είδος είναι Α' ποιότητας, προϊόν εγκεκριμένης εταιρίας ευρείας κατανάλωσης, και δη της «ΜΑ... - ΜΕ... ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» που εδρεύει στα ..., η οποία διαθέτει τις ανάλογες πιστοποιήσεις της Ευρωπαϊκής Ένωσης και σύμφωνα με τους όρους του Κώδικα Τροφίμων και Ποτών και Αντικειμένων κοινής χρήσεως, καθώς και τις Υγειονομικές και Κτηνιατρικές διατάξεις αποκλειόμενης απολύτως της προμήθειας κατώτερης ποιότητας. Συγχρόνως, η μεταφορά των προϊόντων πληροί τους όρους του Κώδικα «Τροφίμων και Ποτών» και τις ισχύουσες υγειονομικές διατάξεις. Η συσκευασία των υπό προμήθεια είναι κατάλληλη για τα τρόφιμα σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία. 5. Τα ανωτέρω κριτήρια επιλογής που πληροί η εταιρία μας και τίθενται στην διάθεση της εταιρίας με την επωνυμία «Ε.. ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΚΕΦΑΛΑΙΟΥΧΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ» προκύπτουν από προσκομιζόμενα έγγραφα καθώς και το σχετικό ΕΕΕΣ που υποβάλλεται με την προσφορά.» (βλ. αρχείο με τίτλο «Υ.Δ ...»), τα δε ως άνω δηλώνονται και στην με ημερομηνία υπογραφής 06.12.2022 υπεύθυνη δήλωση της Μ. Χ. (βλ. αρχείο με τίτλο «Υ.Δ ...»). Εντούτοις, όπως προκύπτει από το συνδυασμό των άρ. 2.2.6, 2.2.9 και 2.2.9.2 Α και Β.4 της Διακήρυξης, η προσκόμιση των δικαιολογητικών που αφορούν στην απόδειξη της τεχνικής ικανότητας του άρ. 2.2.6 γίνεται κατά τα οριζόμενα στο άρ. 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο, η δε παρεμβαίνουσα ως εκ περισσού προσκόμισε τις ως άνω υπεύθυνες δηλώσεις με την υποβολή της προσφοράς της, αυτές δε προσκομίζει και η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της και σε αυτές

αναφέρεται με τον κρινόμενο λόγο. Κατά δε το χρόνο υποβολής προσφοράς, κατ' άρ. 2.2.9 και 2.2.9.1, προς προκαταρκτική απόδειξη πλήρωσης του οικείου κριτηρίου του άρ. 2.2.6, προσκομίζεται το ΕΕΕΣ. Πράγματι, στην κρινόμενη περίπτωση, η παρεμβαίνουσα στο υποβληθέν ΕΕΕΣ της δήλωσε στο Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής, πεδίο Γ: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα ότι «Ο οικονομικός φορέας πρέπει να παράσχει πληροφορίες μόνον όταν τα σχετικά κριτήρια επιλογής έχουν προσδιοριστεί από την αναθέτουσα αρχή ή τον αναθέτοντα φορέα στη σχετική προκήρυξη/γνωστοποίηση ή στα έγγραφα της διαδικασίας σύναψης σύμβασης που αναφέρονται στην προκήρυξη /γνωστοποίηση. Μηχανήματα, εγκαταστάσεις και τεχνικός εξοπλισμός Ο οικονομικός φορέας θα έχει στη διάθεσή του τα ακόλουθα μηχανήματα, εγκαταστάσεις και τεχνικό εξοπλισμό για την εκτέλεση της σύμβασης: Παρακαλώ περιγράψτε ΔΙΑΘΕΤΕΙ ΟΛΑ ΤΑ ΠΑΡΑΠΑΝΩ ΜΕΣΩ ΔΑΝΕΙΟ ΕΜΠΕΙΡΙΑΣ ΑΠΟ ΤΗΝ ΜΕ... Α.Ε Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι» (βλ. αρχείο με τίτλο «ΕΕΕΣ ΕΛΑ ΙΚΕ PDF», σελ. 12/14), επιπλέον, στο υποβληθέν ΕΕΕΣ της δανείζουσας σε αυτήν εμπειρία ΜΕ... Α.Ε., στο αντίστοιχο πεδίο, δηλώθηκε ότι «Ο οικονομικός φορέας θα έχει στη διάθεσή του τα ακόλουθα μηχανήματα, εγκαταστάσεις και τεχνικό εξοπλισμό για την εκτέλεση της σύμβασης: Παρακαλώ περιγράψτε Το εργοστάσιο της ΜΕ... Α.Ε. βρίσκεται στα ... του νομού ... και καλύπτει οικόπεδο συνολικής έκτασης 204.000 m². Στην έκταση αυτή περιλαμβάνονται οι παρακάτω κτιριακές εγκαταστάσεις: - Χώροι γραφείων συνολικής έκτασης 3.250 m². -Χώροι για την αποθήκευση πρώτων υλών, υλικών συσκευασίας και ανταλλακτικών συνολικής έκτασης 5.880 m². - Χώροι στέγασης των συνεργείων συντήρησης ηλεκτρομηχανολογικού εξοπλισμού και αυτοκινήτων, του λεβητοστάσιο, μηχανοστασίων και εγκαταστάσεων βιολογικού καθαρισμού, συνολικής έκτασης 6.053 m². - Χώροι των διαφόρων τμημάτων παραγωγής προϊόντων συνολικής έκτασης 18.600 m². - Χώροι ψυχόμενων θαλάμων για την τοποθέτηση και την συντήρηση των παραγομένων προϊόντων συνολικής έκτασης 10.670 m². - Διάφορα οικήματα συνολικής έκτασης 542 m². Ο χρησιμοποιούμενος εξοπλισμός ανά τμήμα του εργοστασίου έχει ως ακολούθως:1. Εγκαταστάσεις παραλαβής εισκομιζόμενου

γάλακτος 2. Εγκατάσταση θερμικής επεξεργασίας και τυποποίησης του γάλακτος. 3. Εγκατάσταση παραγωγής γάλακτος κακάο 4. Εγκατάσταση χημικού καθαρισμού CIP 5. Εγκατάσταση παραγωγής κρέμας 6. Εγκατάσταση εμφιάλωσης γάλακτος 7. Εγκατάσταση παραγωγής γιαούρτης ευρωπαϊκού τύπου 8. Εγκατάσταση συσκευασίας ευρωπαϊκής γιαούρτης 9. Εγκατάσταση παραγωγής μπασκιού 10. Εγκατάσταση παραγωγής, ωρίμανσης και συσκευασίας κασεριού 5. Εγκατάσταση παραγωγής κρέμας 6. Εγκατάσταση εμφιάλωσης γάλακτος 7. Εγκατάσταση παραγωγής γιαούρτης ευρωπαϊκού τύπου 8. Εγκατάσταση συσκευασίας ευρωπαϊκής γιαούρτης 9. Εγκατάσταση παραγωγής μπασκιού 10. Εγκατάσταση παραγωγής, ωρίμανσης και συσκευασίας κασεριού 11. Εγκατάσταση παραγωγής – συσκευασίας παραδοσιακής γιαούρτης 12. Εγκατάσταση συσκευασίας τυποποιημένων τυροκομικών προϊόντων 13. Εγκατάσταση παραγωγής -ωρίμανσης - συσκευασίας φέτας 14. Μηχανοστασιο αεροσυμπιεστών 15. Μηχανοστάσια ψυκτικών εγκαταστάσεων 16. Εγκατάσταση βιολογικού καθαρισμού 17. Αντλιοστάσιο 18. Ψυκτικοί θάλαμοι 19. Λεβητοστάσιο 20. Σταθμός Μέσης Τάσης – Μετασχηματιστές – Πίνακες Διανομής 21. Εργαστήριο χημικών και μικροβιολογικών αναλύσεων – τμήμα ποιοτικού ελέγχου» (βλ. αρχείο με τίτλο «ΕΕΕΣ ΜΕ... PDF», σελ. 12/14). Δηλαδή, η προσφεύγουσα, με τον ισχυρισμό της αυτό, υποστηρίζει ότι στις υποβληθείσες με την προσφορά της παρεμβαίνουσας υπεύθυνες δηλώσεις εκλείπουν οι δεσμεύσεις του άρ. 2.2.6 περί του κριτηρίου της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, προσκομίζει δε με την προδικαστική προσφυγή της τις ανωτέρω υπεύθυνες δηλώσεις που η παρεμβαίνουσα προσκόμισε με το φάκελο της προσφοράς της. Ενόψει όλων των ανωτέρω, από το περιεχόμενο των υποβληθεισών υπευθύνων δηλώσεων προκύπτει ότι η συμμετέχουσα έχει αναλάβει και αποδεχτεί όλες τις δεσμεύσεις που απορρέουν από τον συγκεκριμένο όρο της Διακήρυξης, απορριπτομένων ως αβασίμων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Επί του ισχυρισμού σχετικά με τη μη υποβολή εικόνας του γάλακτος που θα προσφέρει η παρεμβαίνουσα, λεκτέα τα εξής: Κατά την αδιάστικτη διατύπωση του όρου αυτού της διακήρυξης, ο προσφέρων υποχρεούται να δηλώσει το συγκεκριμένο είδος της επιχειρηματικής μονάδας

που προσφέρει, τόσο με αναφορά του είδους αυτού, όσο και με την επίδειξή του σε εικόνα. Τούτο, προφανώς, γιατί, με την επίδειξη του προϊόντος και σε εικόνα, δεν καταλείπεται οποιαδήποτε αμφιβολία για το προσφερόμενο είδος, όπως αυτό περιγράφεται στη σχετική αναφορά του από τον προσφέροντα. Σύμφωνα δε με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.4.6 της διακήρυξης, η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά, μεταξύ άλλων, αν δεν υποβάλλεται με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παράγραφο 2.4.3, περί του περιεχομένου των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς. Στην υπό κρίση περίπτωση, όπως τόσο η παρεμβαίνουσα, όσο και η Αναθέτουσα Αρχή αναφέρουν στην παρέμβαση και τις απόψεις τους, αντίστοιχα, η πρώτη πράγματι δεν επέδειξε το προσφερόμενο προϊόν σε εικόνα στην τεχνική προσφορά της. Δοθέντος δε, ότι ρητά προβλέπεται, κατά τα αμέσως ανωτέρω, η επίδειξη προϊόντος σε εικόνα στην τεχνική προσφορά, αδιαφόρως αν στην αναφορά περιγράφονται με απόλυτη σαφήνεια τα προσφερόμενα είδη και η συσκευασία τους, ουδόλως δύναται η συγκεκριμένη απαίτηση όπως συμπληρωθεί, άλλως αναπληρωθεί από έτερα στοιχεία της προσφοράς, όπως αβάσιμα η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει, ειδικότερα ότι «η μη επίδειξη του προϊόντος σε εικόνα να καλύπτεται από τα λοιπά προσκομιζόμενα έγγραφα». Ο δε ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας περί εφαρμογής της διαδικασίας του άρ. 102 του Ν. 4412/2016 απορρίπτεται ως αβάσιμος, γιατί, τυχόν κλήση της για προσκόμιση εικόνας του προϊόντος θα οδηγούσε σε μη νόμιμη εκ των υστέρων τροποποίηση της προσφοράς της, με την προσκόμιση στοιχείου, το οποίο απαιτείται, επί ποινή απαραδέκτου, να υποβάλλεται με αυτήν. Συνεπώς, η προσφορά της παρεμβαίνουσας καθίσταται απορριπτέα, κατ' άρ. 2.4.3.2 και 2.4.6 της Διακήρυξης, γενομένου δεκτού του ισχυρισμού αυτού της προσφεύγουσας. Επί του ισχυρισμού της προσφεύγουσας που αφορά στη μη ρητή δέσμευση της προμηθεύτριας εταιρίας ΜΕ... Α.Ε. προς την παρεμβαίνουσα ότι θα της προμηθεύσει τα προϊόντα, λεκτέα τα εξής: Από το περιεχόμενο των, κατ' άρ. 2.4.3.2 της Διακήρυξης, υπευθύνων δηλώσεων των νομίμων εκπροσώπων της δανείζουσας εμπειρία ΜΕ... Α.Ε. που η

παρεμβαίνουσα προσκόμισε με την προσφορά της (βλ. αρχεία με τίτλο «Υ.Δ Χ...» και «Υ.Δ ...ν όρων και των παραρτημάτων της εν λόγω Διακήρυξης και πως τα κριτήρια επιλογής που πληροί και αφορούν στο υπό προμήθεια είδος τίθενται στη διάθεση της παρεμβαίνουσας. Κατά συνέπεια πληρούται η απαίτηση στην τεχνική προσφορά να περιλαμβάνεται *«Υπεύθυνη δήλωση του παραγωγού – παρασκευαστή ή συσκευαστή ότι έλαβε γνώση των όρων της διακήρυξης και θα προμηθεύει τον συγκεκριμένο προμηθευτή με τα προϊόντα σε περίπτωση κατακύρωσης σε αυτόν του διαγωνισμού»*, απορριπτομένου ως αβασίμου του οικείου ισχυρισμού της προσφεύγουσας. Επί του ισχυρισμού της προσφεύγουσας ως προς τα πιστοποιητικά ISO 22000 και 9001, λεκτέα τα εξής: Σύμφωνα με το άρ. 2.4.3.2, περ. 2 της Διακήρυξης, οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν στην τεχνική προσφορά το εργοστάσιο στο οποίο παρασκευάζεται το προσφερόμενο είδος και το οποίο *«θα πρέπει να διαθέτει Ισχύον Πιστοποιητικό περί εφαρμογής συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων σύμφωνα με τις απαιτήσεις του προτύπου EN ISO 22000:2018, HACCP ή άλλου ισοδύναμου εγγράφου για την παραγωγή – παρασκευή – επεξεργασία, αποθήκευση, διακίνηση και εμπορία των προϊόντων το οποίο θα είναι σε ισχύ»*, επιπλέον, στην περ. 4 του ίδιου άρθρου αναφέρεται ότι *«Σε περίπτωση που ο συμμετέχων στον διαγωνισμό δεν είναι παραγωγός ή παρασκευαστής, θα πρέπει να επισυνάψει: - Ισχύον Πιστοποιητικό περί εφαρμογής συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων σύμφωνα με τις απαιτήσεις του προτύπου EN ISO 22000:2018, HACCP ή άλλου ισοδύναμου εγγράφου το οποίο θα έχει χορηγηθεί από τον ΕΦΕΤ ή από άλλους κατάλληλα διαπιστευμένους φορείς για την παραγωγή – παρασκευή των προϊόντων»*. Όπως βάσιμα η Αναθέτουσα Αρχή υποστηρίζει, το πιστοποιητικό ISO 22000 προβλέπεται και προσκομίζεται για το εργοστάσιο στο οποίο παρασκευάζεται το προσφερόμενο είδος, ειδικότερα, εν προκειμένω, όπως δηλώθηκε σε αμφότερα τα υποβληθέντα ΕΕΕΣ στην προσφορά της παρεμβαίνουσας, η δανείζουσα εμπειρία ΜΕ... Α.Ε. διαθέτει το σχετικό εργοστάσιο, άρα η συμμετέχουσα παρεμβαίνουσα όφειλε, κατά τα ανωτέρω, όπως προσκομίσει το πιστοποιητικό ISO 22000 γι' αυτήν. Εκ περισσού η παρεμβαίνουσα προσκόμισε το πιστοποιητικό ISO 22000 και

9001 για την ίδια, ως επίσης και το πιστοποιητικό ISO 9001 για την δανείζουσα εμπειρία εταιρία, καθώς τούτο δεν προβλέπεται από την εν λόγω Διακήρυξη. Συναφώς, ουδείς αποκλείεται για λόγο μη προβλεπόμενο στη διακήρυξη (βλ. Απόφαση ΔΕΕ της 2ας Ιουνίου 2016, C- 27/15 Pizzo Pippo κατά CRGT srl), παγίως δε ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, και κατά συνέπεια, ανεξαρτήτως παντός άλλου, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού για δικαιολογητικά/στοιχεία μη απαιτούμενα από τη διακήρυξη (ΕΑ του ΣτΕ 18, 19/2011, 14 3703/2010, 1616, 254/2008). Ως προς δε το προσκομισθέν πιστοποιητικό ISO 22000:2018 για τη ΜΕ... Α.Ε., σε αυτό αναφέρεται ως ημερομηνία λήξης «17.10.2023» (βλ. αρχείο με τίτλο «ISO ΜΕ... 22000.2018»), επομένως ήταν σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, ήτοι στις 08.12.2022. Συνεπώς, ο ισχυρισμός αυτός απορρίπτεται ως αβάσιμος. Ως προς τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας που αφορά στις υπεύθυνες δηλώσεις που προσκόμισε η παρεμβαίνουσα, ειδικότερα ότι η ημερομηνία φυσικής υπογραφής που έχει τεθεί (05.12.2022) δεν ταυτίζεται με την ημερομηνία ηλεκτρονικής υπογραφής αυτών (06.12.2022), αυτός καθίσταται απορριπτέος ως αβάσιμος. Τούτο διότι, ουδόλως εκ του νόμου προβλέπεται ότι πλήττεται η αξιοπιστία του εγγράφου όταν έχει τεθεί κάποια ημερομηνία στο πεδίο «*Ημερομηνία*» επί του εντύπου της Υπεύθυνης Δήλωσης του άρ. 8 του Ν. 1599/1986, αλλά φέρει ψηφιακή υπογραφή με ημερομηνία διαφορετική αυτής, καθώς κρίσιμη είναι η εγκυρότητα της ψηφιακής υπογραφής, ειδικότερα σε σχέση με την οικεία νομοθεσία, αλλά και ως προς την θέση αυτής σε χρόνο προγενέστερο της υποβολής της προσφοράς. Επομένως, απορρίπτεται ως αβάσιμος ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας. Επί του ισχυρισμού ότι στην με ημερομηνία ψηφιακής υπογραφής 06.12.2022 προσκομισθείσα υπεύθυνη δήλωση του Γ. Τ., νομίμου εκπροσώπου της παρεμβαίνουσας αναφέρεται στο κείμενο αυτής άλλη αναθέτουσα αρχή, ήτοι ο Δήμος ... (βλ. αρχείο με τίτλο «Υ.Δ ...»), λεκτέα τα εξής: Όπως βάσιμα η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει, πρόκειται για εκ παραδρομής σφάλμα, καθώς στο πεδίο «*ΠΡΟΣ*» του σχετικού εντύπου αναγράφεται «*ΔΗΜΟ*», ήτοι η εδώ Αναθέτουσα Αρχή, από δε το σύνολο

των εγγράφων της τεχνικής προσφοράς προκύπτει ότι αυτή αφορά στη συγκεκριμένη Αναθέτουσα Αρχή και όχι στην εκ παραδρομής αναγραφείσα, κατά τα ανωτέρω. Επομένως, ο ισχυρισμός αυτός απορρίπτεται ως αβάσιμος. Επί του ισχυρισμού της προσφεύγουσας που αφορά στην προσκομισθείσα με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα, λεκτέα τα εξής: Η παρεμβαίνουσα, κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, προσκόμισε, μεταξύ άλλων, το υπ' αρ. πρωτ. .../16.12.2022 «ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΟ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑΣ ΓΙΑ ΧΡΕΗ ΠΡΟΣ ΤΟ ΔΗΜΟΣΙΟ» (βλ. αρχείο με τίτλο «ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ- Ε... ΙΚΕ») με ημερομηνία λήξης ισχύος τις 16.02.2023, καθώς και το από υπ' αρ. πρωτ. .../15.12.2022 «ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΟ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗΣ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑΣ (Ν.4611/2019)» (βλ. αρχείο με τίτλο «ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ- Ε... ΙΚΕ») με ισχύ έως τις 14.06.2023. Ως προς τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι δεν έχουν υποβληθεί αντίστοιχα αποδεικτικά έγγραφα με ισχύ και κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, όπως λίαν προσφάτως κρίθηκε, η δήλωση στο ΕΕΕΣ δεν αποτελεί οριστική απόδειξη συνδρομής των προϋποθέσεων συμμετοχής κατά το χρόνο συμμετοχής για τον οικονομικό φορέα, η υποχρέωση του οποίου να αποδείξει ότι πληροί τις προϋποθέσεις αυτές, και κατά τον χρόνο συμμετοχής, με τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, παραμένει ακέραια και απλώς μετατίθεται σε επόμενο στάδιο το χρονικό σημείο προσκόμισης αποδεικτικών μέσων αναγόμενων και στον χρόνο υποβολής της προσφοράς. Δηλαδή, ο προσωρινός ανάδοχος πρέπει να προσκομίζει αποδεικτικά μέσα, από τα οποία να αποδεικνύεται ότι τόσο κατά το χρονικό σημείο υποβολής της προσφοράς όσο και κατά το χρονικό σημείο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής (ΣτΕ 1939/2022, σκ. 20). Εν προκειμένω, πράγματι, η παρεμβαίνουσα δεν προσκόμισε αποδεικτικό φορολογικής και ασφαλιστικής ικανότητας που να καλύπτει και το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, κατά τα ανωτέρω, εντούτοις, σύμφωνα με το άρ. 103 Ν. 4412/2016, όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρ. 43 του Ν. 4782/2021, υπό το πρίσμα της αποφυγής αδικαιολόγητων αποκλεισμών των οικονομικών φορέων από τις διαδικασίες ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για

τυπικούς λόγους που οφείλονται στην ελλιπή ή μη τυπικώς προσήκουσα προσκόμιση των δικαιολογητικών του άρ. 103, αλλά όχι στην πραγματική συνδρομή των λόγων αποκλεισμού του οικονομικού φορέα από τη διαδικασία ανάθεσης σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, εφόσον τα δικαιολογητικά που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο παρουσιάζουν ελλείψεις ή εφόσον αυτά δεν προσκομισθούν, να καλέσει αυτόν προς παροχή διευκρινίσεων των ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών και προς συμπλήρωση τυχόν ελλειπόντων δικαιολογητικών. Μόνον εφόσον έχει προηγηθεί η προσήκουσα, κατά τα ως άνω, κλήση του προσωρινού αναδόχου από την αναθέτουσα αρχή και η εξέταση της συμμόρφωσης του οικονομικού φορέα προς αυτήν, μπορεί να προβεί στην απόρριψη των δικαιολογητικών κατακύρωσης λόγω ελλείψεων που δεν θεραπεύτηκαν κατά την ανωτέρω διαδικασία (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 37/2021, σκ. 19, 29/2019, σκ. 11, ΔΕφΠειρ Ν60/2021, σκ. 13). Περαιτέρω, η ΕΑΔΗΣΥ, όταν εξετάζει διαφορά επί κατακυρωτικής απόφασης σχετικά με την πληρότητα και το περιεχόμενο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οφείλει, στην περίπτωση που ακυρώσει την προσβαλλόμενη πράξη λόγω ελλείψεων ή ελαττωμάτων των, κατ' αρχήν αποδεχθέντων, από την αναθέτουσα αρχή δικαιολογητικών κατακύρωσης, να αναπέμψει την υπόθεση σε αυτήν, προκειμένου να εκπληρώσει προηγουμένως την ανωτέρω διαδικαστική υποχρέωσή της, ήτοι να καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο προς υποβολή των επίμαχων δικαιολογητικών και να εξετάσει τη συμμόρφωση του οικονομικού φορέα προς την πρόσκληση αυτή (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 37/2021, σκ. 21, ΔΕφΠειρ Ν60/2021, σκ. 14). Συνεπώς, ο ισχυρισμός αυτός θα γινόταν δεκτός και η Αναθέτουσα Αρχή θα όφειλε όπως προβεί σε κλήση της παρεμβαίνουσας, κατά τα ανωτέρω, εντούτοις, ενόψει της προεκτεθείσας αποδοχής ισχυρισμού που οδηγεί στην απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, η εν λόγω κλήση καθίσταται αλυσιτελής.

17. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, το δε παράβολο να καταπέσει.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αρ. 040/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής και την ενσωματωθείσα σε αυτήν υπ' αρ. .../2022 απόφαση του ίδιου ως άνω οργάνου, κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας, κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 20.03.2023 και εκδόθηκε στις 30.03.2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΦΩΤΕΙΝΗ ΜΑΡΑΝΤΙΔΟΥ