

Η

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

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε την 9-8-2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Εισηγητής και Γερασιμούλα Μαρία Δρακονταειδή, σε αναπλήρωση της Αγγελικής Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 15-6-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1423/19-7-2021 της ένωσης οικονομικών φορέων με την επωνυμία «...», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «ΔΗΜΟΣ ...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της κοινοποιηθείσας την 5-7-2021 με αριθμό 256/2021 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του οικονομικού φορέα «...», στο ΤΜΗΜΑ Δ ΚΡΕΑΣ ΜΟΣΧΑΡΙ επιμέρους εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 83.900 ευρώ, στο πλαίσιο της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης για «Προμήθεια Τροφίμων και Ειδών Βασικής Υλικής Συνδρομής», εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 737.818,00 ευρώ, που απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 26-10-2020 και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 29-10-2020 με Μοναδικό ΑΔΑΜ ... και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α ... Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 20-7-2021 Απόψεις της.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ... και ποσού 600 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου δημοσίευσης, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η από 15-7-2021 προσφυγή της αποδεκτής προσφεύγουσας κατά της από 5-7-2021 κοινοποιηθείσας εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίου δικαιολογητικών κατακύρωσης, καθ' ο μέρος ορίστηκε ανάδοχος ο ως άνω οικονομικός φορέας. Επομένως, η προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξεταστεί περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, κατά τον όρο 2.2.7 της διακήρυξης, ορίζεται ότι «οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να είναι σε θέση να προσκομίσουν πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από ανεξάρτητους οργανισμούς που βεβαιώνουν ότι τα υπό προμήθεια είδη συμμορφώνονται με τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης. — Τμήμα Δ (Κρέας Μοσχάρι) • EN ISO 22000:2005 & ENISO 9001:2015 για τους χώρους παραγωγής επεξεργασίας, αποθήκευσης, διακίνησης και εμπορίας των υπό προμήθεια ειδών», ο δε όρος 2.2.9.2.B6 ορίζει τα ακόλουθα δικαιολογητικά κατακύρωσης «B. 6. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: — Τμήμα Δ (Κρέας Μοσχάρι) ENISO 22000:2005 & ENISO 9001:2015 για τους χώρους παραγωγής επεξεργασίας, αποθήκευσης, διακίνησης και εμπορίας των υπό προμήθεια ειδών» και άρα, έπρεπε να υποβληθούν τέτοια πιστοποιητικά, ως δικαιολογητικά κατακύρωσης που καλύπτουν τους χώρους «παραγωγής, επεξεργασίας, αποθήκευσης, διακίνησης και εμπορίας», όχι γενικά και αόριστα, αλλά ειδικώς «των υπό προμήθεια ειδών» και άρα, του κρέατος μοσχαριού, που κατά τις τεχνικές περί αυτού προδιαγραφές, σελ. 49-50 διακήρυξης, είναι νωπό («Κρέας», σύμφωνα με τον Καν. 853/2004, είναι τα εδώδιμα μέρη των απαριθμούμενων στον εν λόγω Κανονισμό κατηγοριών ζώων και εν προκειμένω των «κατοικίδιων

οπληφόρων», συμπεριλαμβανομένου του αίματος. Στη συνέχεια του παρόντος και για λόγους συντόμευσης το νωπό βόειο κρέας θα αναφέρεται ως «προϊόν». ... Το προϊόν θα πρέπει να είναι νωπό, διατηρημένο σε θερμοκρασία ψύξης (όχι κατάψυξης) 7°C το ανώτερο σε όλα τα σημεία του κρέατος. ... Κάθε τεμάχιο, μετά από την επεξεργασία του (τεμαχισμός, αποστέωση) θα πρέπει να συσκευάζεται σε κενό αέρος (προσυσκευασία).») μοσχάρι, ήτοι τεμάχια νωπού βοείου κρέατος και όχι εν γένει κρέας ή κάθε είδους μοσχάρι ή παρασκευάσμα μοσχαριού ή κιμάς. Ο δε καθ' ου, που με την προσφορά του υπέβαλε ΕΕΕΣ με δήλωση ότι θα είναι σε θέση να υποβάλει τέτοια πιστοποιητικά, με τα δικαιολογητικά κατακύρωσής του, υπέβαλε τέτοια πιστοποιητικά 9001 και 22000 με πεδίο εφαρμογής του από 6-3-2019 ISO 22000 «τυποποίηση και εμπορία νωπών και κατεψυγμένων κρεάτων, παραγωγή και εμπορία προϊόντων με βάση το κρέας, κοπή και εμπορία μυττωτού (κιμάς), παραγωγή και εμπορία παρασκευασμάτων κρέατος» και του από 16-11-2020 ISO 9001 «τυποποίηση και εμπορία νωπών και κατεψυγμένων κρεάτων, κοπή και εμπορία μυττωτού (κιμάς), εμπορία παρασκευασμάτων κρέατος». Άρα, όσον αφορά το ISO 9001, δεν καλύπτεται η απαίτηση για κάλυψη πεδίου εφαρμογής «παραγωγής», «επεξεργασίας» (δηλαδή, τεμαχισμός και αποστέωση) και αποθήκευσης» νωπού κρέατος, παρά μόνο η τυποποίηση-συσκευασία και εμπορία-διακίνηση, ενώ ούτε καν για τον κιμά δεν καλύπτεται η «αποθήκευση», περαιτέρω δε, ούτε καν για τα παρασκευάσματα κρέατος καλύπτεται η «παραγωγή, επεξεργασία, αποθήκευση», παρά μόνο η διακίνηση και εμπορία και τούτο, ενώ θα έπρεπε να καλύπτονται τα πεδία εφαρμογής για «χώρους παραγωγής επεξεργασίας, αποθήκευσης, διακίνησης και εμπορίας» και δη, για νωπό βόειο κρέας, το πεδίο κάλυψης επί του οποίου αναφέρεται σε δραστηριότητα αποκλειστικά τυποποίησης και εμπορίας έτοιμου παραχθέντος, επεξεργασθέντος και αποθηκευθέντος κρέατος, τεμαχισμένου, αποστεωμένου και αποθηκευμένου εξ άλλης άσχετης εγκατάστασης (περί της οποίας ουδέν προσκομίζεται και πιστοποιείται και είναι άγνωστη), σημειωτέον δε, ότι για τον μη αφορώντα το αντικείμενο του τμήματος και τα «υπό προμήθεια είδη», κιμά και πάλι δεν καλύπτεται παρά η επιτόπια παραγωγή και εμπορία, χωρίς κάλυψη

αποθηκευτικής αυτού δραστηριότητας. Όσον αφορά το ISO 22000, οπωσδήποτε δεν καλύπτεται η παραγωγή, επεξεργασία και αποθήκευση κρέατος, όπως ζητείτο και τούτο ενώ «τα προϊόντα κρέατος» και τα «παρασκευάσματα κρέατος» συνιστούν διακριτή κατηγορία αγαθού, συνιστάμενα σε προϊόντα κατεργασμένου κρέατος και κρεατοσκευασμάτων με χρήση του κρέατος ως πρώτης ύλης και περαιτέρω χρήσης και τρίτων υλικών. Αυτό ενώ η παραγωγή τέτοιων προϊόντων είναι διάφορη και διακριτή της παραγωγής και επεξεργασίας αυτού καθαυτού του κρέατος και είναι όλως δυνατή η χρήση για την παραγωγή τέτοιων προϊόντων, έτοιμου παραχθέντος, τεμαχισθέντος και προμηθευθέντος κρέατος εκ τρίτων άσχετων μονάδων και άρα, ουδόλως η παραγωγή προϊόντων κρέατος ταυτίζεται ή αναγκαία συνδέεται με την παραγωγή κρέατος. Άλλωστε, ακόμη και αν η «παραγωγή προϊόντων κρέατος» θεωρηθεί ότι αφορά όχι τυχόν παρασκευάσματα, αλλά το προκείμενο ζητούμενο τεμαχισμένο και αποστεωμένο νωπό κρέας, πάλι δεν καλύπτεται η αποθήκευση, ενώ σημειωτέον δεν καλύπτεται η αποθήκευση ούτε επί προϊόντων κρέατος, κιμά και παρασκευασμάτων κρέατος. Εξάλλου, ρητά και ειδικά προσδιορίσθηκε απαίτηση για κάλυψη με τέτοιες πιστοποιήσεις της αποθήκευσης, η οποία συνιστά όλως αυτοτελή δραστηριότητα που αφορά τη δυνατότητα ασφαλούς αποθήκευσης και δυνατότητας διατήρησης υπό συνθήκες υγιεινής αποθήκευσης του αγαθού σε αποθηκευτικούς χώρους και ουδόλως συνιστά τυχόν παρακολούθημα της εμπορίας ή της παραγωγής ούτε εξαντλείται σε τυχόν όλως βραχυπρόθεσμη και προσωρινή διατήρηση κατά την απλή εμπορία και ενώ, ακριβώς το αντίθετο προκύπτει από την απαιτούσα ειδικώς πιστοποίηση των χώρων και «αποθήκευσης», δηλαδή των αποθηκευτικών χώρων για αποθήκευση του αγαθού και συγκεκριμένα νωπού βοείου κρέατος. Αβάσιμοι είναι οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας, ότι η τυποποίηση και εμπορία κρέατος καλύπτει «παραγωγή, επεξεργασία και αποθήκευση», δραστηριότητες όλως διακριτές και απαιτούσες άλλες εγκαταστάσεις, τεχνογνωσία, εξοπλισμό, άδειες και τεχνικές εργασίες, ενώ άλλωστε είναι όλως δυνατόν μια μονάδα να τυποποιεί και να εμπορεύεται κρέας, προμηθευόμενη έτοιμο παραχθέν, επεξεργασμένο και αποθηκευμένο

κρέας από άλλες μονάδες, ενώ ομοίως δύναται να παράγει, να τυποποιεί και να εμπορεύεται το κρέας επιτόπου, εντελώς όλως σύντομου χρόνου και άμεσα, χωρίς δυνατότητα όμως αποθήκευσης του. Άρα, κανένα από τα δύο ως άνω πιστοποιητικά δεν καλύπτουν τα ζητούμενα. Επομένως, για όλους τους ανωτέρω λόγους και δη αυτοτελώς ως προς το ISO 9001 και αυτοτελώς ως προς το ISO 22000, προκύπτει ότι ο καθ' ου δεν πληρούσε το κριτήριο επιλογής 2.2.7 και τούτο ούτε κατά τους αυτοτελώς κρίσιμους για την πλήρωση των όρων συμμετοχής, κατ' άρ. 104 παρ. 1 Ν. 4412/2016, χρόνους δικαιολογητικών κατακύρωσης ούτε όμως της από 30-11-2020 υποβολής της προσφοράς, όπως εν τέλει προέκυψε, ως και ότι δεν υπέβαλε τα ζητούμενα δικαιολογητικά του όρου 2.2.9.2.B6 με το ζητηθέν περιεχόμενο, αλλά και ότι ανακριβώς δήλωσε στο ΕΕΕΣ του δυνατότητα να υποβάλει τα ζητηθέντα δικαιολογητικά και πλήρωση του ως άνω κριτηρίου. Συνεπώς, συντρέχουν οι αυτοτελείς και έκαστος εκ των οποίων μόνος του επαρκής για την άνευ ετέρου απόρριψη του, λόγοι αποκλεισμού του όρου 3.2.i και iii («Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το ΕΕΕΣ, είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ... ή iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.7 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας») και άρα, ο καθ' ου είναι άνευ ετέρου αποκλειστέος.

4. Επειδή, επομένως πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και ανέδειξε ανάδοχο τον καθ' ου στο τμήμα Δ της διαδικασίας.

5. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί το παράβολο.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει τη με αριθμό 256/2021 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του οικονομικού φορέα «...» και ανέδειξε αυτό ανάδοχο στο ΤΜΗΜΑ Δ ΚΡΕΑΣ ΜΟΣΧΑΡΙ.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 9-8-2021.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΞΕΝΟΣ