

Η

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

7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε την 12^η Οκτωβρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Σειραδάκης-Πρόεδρος, Χρυσάνθη Ζαράρη – Εισηγήτρια και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 04.09.2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/1225/04.09.2020 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*****» και τον διακριτικό τίτλο «*****.» (εφεξής προσφεύγων), που εδρεύει στο***** , όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της ***** (εφεξής αναθέτουσα αρχή), νομίμως εκπροσωπούμενης και

Του οικονομικού φορέα με την επωνυμία ***** (εφεξής α' παρεμβαίνων) που εδρεύει στην***** , όπως εκπροσωπείται νόμιμα και

Του οικονομικού φορέα με την επωνυμία ***** (εφεξής β' παρεμβαίνων) που εδρεύει στα ***** , όπως εκπροσωπείται νόμιμα και

Του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*****» με δ.τ. «*****.» (εφεξής γ' παρεμβαίνων) που εδρεύει στο ***** , όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωσή της υπ' αρ. ***** κατά το μέρος που έκανε δεκτές τις κατά τους ισχυρισμούς του πλημμελείς προσφορές των συνυποψήφιων εταιρειών και ανέδειξε προσωρινό ανάδοχο για την Ομάδα Α και την Ομάδα Β του διαγωνισμού, καθώς και κάθε άλλης συναφούς πράξης ή παράλειψης.

Οι παρεμβαίνοντες στο σύνολο τους ήτοι ένας έκαστος εξ αυτών αιτούνται την

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που έκανε αποδεκτή την προσφορά τους.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017 e-παράβολο, ύψους 11.439,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ***** αποδεικτικό πληρωμής της ΕΘΝΙΚΗΣ ΤΡΑΠΕΖΑΣ της 3.9.2020, εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών του e- παραβόλου με αναφορά «δεσμευμένο»).

2. Επειδή, με την με αρ. πρωτ. ***** Διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ηλεκτρονικό δημόσιο διεθνή διαγωνισμό με αντικείμενο την προμήθεια τροφίμων και *****, με σκοπό τη διανομή τους στους ωφελούμενους του Προγράμματος στην *****, προϋπολογισμού 2.287.747,29 € πλέον ΦΠΑ, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής (άρθρο 2.3 της διακήρυξης), που υποδιαιρείται σε δύο Ομάδες με δικαίωμα υποβολής προσφοράς είτε για το σύνολο των ειδών της Ομάδας Α ή της Ομάδας Β είτε για το σύνολο των ειδών και των δυο Ομάδων. Ως καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών ορίστηκε η 24.07.2020.

3. Επειδή περίληψη της διακήρυξης απεστάλη προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε (*****), το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) την 18.06.2020 (ΑΔΑΜ *****) καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. όπου έλαβε συστημικό αριθμό *****.

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

4. Επειδή, ο επίμαχος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή, έχει ασκηθεί: α) εμπρόθεσμα, δοθέντος ότι ο προσφεύγων, έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης Απόφασης της αναθέτουσας αρχής στις 25.08.2020, β) με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) είναι νομίμως υπογεγραμμένη.

6. Επειδή, ο προσφεύγων ως προσφέρων στην υπό στοιχείο 2, της παρούσας, διαγωνιστική διαδικασία, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, ως προς το μέρος που αφορά στη νόμιμη αποδοχή της προσφοράς των συνυποψηφίων του και εν προκειμένω στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτων στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς τους (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, δοθέντος ότι και η δική του προσφορά κρίθηκε αποδεκτή στρεφόμενος παράλληλα στρεφόμενος ανεξαιρέτως κατά του συνόλου των προσφερόντων, ήτοι λυσιτελώς. Ωστόσο, δοθέντος ότι με την προσβαλλόμενη απορρίφθηκαν οι προσφορές τριών συμμετεχόντων οικονομικών φορέων: 1. «*****» 2. «***** και 3. «****», άνευ εννόμου συμφέροντος στρέφεται ο προσφεύγων κατά του 1^{ου} και 3^{ου} ως άνω εκ των απορριφθέντων οικονομικών φορέων οι οποίοι θεωρούνται στο πλαίσιο εξέτασης της παρούσας οριστικώς αποκλεισθέντες καθόσον δεν άσκησαν εμπροθέσμως προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ και θεωρούνται οριστικώς αποκλεισθέντες (βλ. σκ.23 της απόφασης με αρ. ΣτΕ ΕΑ 235/2019). Αντίθετα μετ' εννόμου συμφέροντος στρέφεται ο προσφεύγων κατά του 2^{ου} ως άνω οικονομικού φορέα ο οποίος άσκησε την με αρ ΓΑΚ ΑΕΠΠ 1208/01.09.2020 προδικαστική προσφυγή του η οποία έγινε δεκτή με την με αρ. 1307/2020 Απόφαση ΑΕΠΠ. Ως δε έχει κριθεί η διαπλαστική ενέργεια της ακυρωτικής απόφασης της ΑΕΠΠ αποτελεί μία από τις κύριες συνέπειες αυτής και επενεργεί *erga omnes* σε αναδραμόντα χρόνο και, ως εκ του διαπλαστικού της χαρακτήρα, ενεργεί υπέρ και κατά πάντων. Η

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

ακυρωθείσα πράξη θεωρείται ως μηδέποτε εκδοθείσα και κατ' αυτόν τον τρόπο επαναφέρεται αυτοδικαίως η πραγματική και νομική κατάσταση που υπήρχε πριν από την έκδοσή της. Με τη διαπλαστική απόφαση συντελείται η μεταβολή μιας έννομης σχέσης, δημιουργείται μια νέα νομική κατάσταση, το, δε, γεγονός της συντελεσθείσας αυτής νομικής μεταβολής πρέπει, κατά νομοθετική βούληση, να αναγνωρισθεί ως γεγονός αναμφισβήτητο. Το αναγνωριστικό-διαγνωστικό αυτό πόρισμα της ακυρωτικής απόφασης ανευρίσκεται στις αιτιολογίες της απόφασης και μάλιστα αποτελεί «προδικαστικό ζήτημα» του κυρίου ζητήματος, που είναι η ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης. Ως εκ τούτου, με βάση τα κριθέντα στην απόφαση ΕΑ ΣΤΕ 408/2018 (βλ. σκέψη 9) χωρίς να απαιτείται να εκδοθεί νέα απόφαση της αναθέτουσας αρχής σε συμμόρφωση προς την απόφαση αυτή.

7. Επειδή, στις 07.09.2020, η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής σε κάθε ενδιαφερόμενο και απέστειλε στην ΑΕΠΠ και σε κάθε ενδιαφερόμενο τις από 17.09.2020 απόψεις της.

8. Επειδή οι παρεμβαίνοντες άσκησαν: α) την από 16.09.2020 παρέμβαση ο α' παρεμβαίνων, και την από 17.09.2020 παρέμβαση τους έκαστος εκ των β' και γ' παρεμβαίνόντων, στο σύνολο τους εμπροθέσμως όπου με έννομο συμφέρον αιτούνται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης με την οποία κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά τους.

9. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω νομίμως και καταρχήν παραδεκτώς ασκείται η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή και η ασκηθείσες παρεμβάσεις ενώπιον του 7^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σε συνέχεια της με αρ. 1448/07.09.2020 Πράξης του Προέδρου του.

10. Επειδή με την προσβαλλόμενη με αρ. ***** Απόφαση της αναθέτουσας αρχής «Θέμα 27^ο Αποδοχή πρακτικών αποσφράγισης και αξιολόγησης προσφορών των σταδίων «Δικαιολογητικά συμμετοχής - Τεχνικών προσφορών» και «Οικονομικών προσφορών» και ανάδειξη προσωρινού μειοδότη του ανοικτού διεθνή ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάθεση υλοποίησης του έργου «ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΕΣ*****» στο πλαίσιο υλοποίησης του Ε.Π. ΕΒΥΣ του ΤΕΒΑ 2014-2020 της*****, συνολικού

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

προϋπολογισμού 2.287.747,29 € (χωρίς ΦΠΑ)» (Αρ. Διακ/ξης *****)», εγκρίθηκαν το από 30.07.2020 Πρακτικό αποσφράγισης και αξιολόγησης προσφορών και το από 06-08-2020 πρακτικό αποσφράγισης και αξιολόγησης «Οικονομικών προσφορών» της Επιτροπής Αξιολόγησης της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας. Συνολικά στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία συμμετείχαν 11 οικονομικοί φορείς, όπου σύμφωνα με το πρακτικό 1, που έγινε δεκτό με την προσβαλλόμενη, κρίθηκαν αποδεκτές οι οκτώ.

Ειδικότερα, με την προσβαλλόμενη κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές των κάτωθι οικονομικών φορέων και όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου κατετάγησαν κατά σειρά μειοδοσίας, προσφορών που κρίθηκαν αποδεκτές με την προσβαλλόμενη ως κάτωθι: Ομάδα Α 1) ***** (ήδη β' παρεμβαίνων), 2) ***** 3) ***** (α παρεμβαίνων), και 4) ***** (προσφεύγων).

Ομάδα Β : 1) ***** (β παρεμβαίνων), 2)***** , 3)***** , 4)***** , 5) ***** (α παρεμβαίνων), 6) ***** (γ παρεμβαίνων) και 7) ***** (προσφεύγων). Η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα ***** με δ.τ **** ως και των έτερων δύο προσφερόντων που αποκλείστηκαν με την προσβαλλόμενη κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής τεχνικών προσφορών, καίτοι αποσφραγίσθηκαν δεν αξιολογήθηκαν, εν προκειμένω ***** για την Ομάδα Β προσέφερε τιμή 731.854,43 €, ήτοι χαμηλότερη από του 1^{ου} σε σειρά μειοδοσίας.

Ακολούθως, αποφασίσθηκε κατ' αποδοχή του με ημερομηνία 06/08/2020 πρακτικού αποσφράγισης και αξιολόγησης «Οικονομικών προσφορών», η ανάδειξη του οικονομικού φορέα «*****» με α/α προσφ. ***** ως προσωρινού ανάδοχου για την ΟΜΑΔΑ Α. ΕΙΔΗ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ και για την ΟΜΑΔΑ Β: ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ την χαμηλότερη συνολική τιμή 926.769,42€ χωρίς ΦΠΑ»..

11. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη πρέπει να ακυρωθεί αναφορικά με την αποδοχή των προσφορών των έτερων συμμετεχόντων για τις ομάδες για τις οποίες υπέβαλλαν προσφορά καθόσον η εταιρεία του είναι η μοναδική υποψήφια, και για τις δύο Ομάδες, με σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης προσφορά. Ισχυρίζεται επίσης, ότι *«με την παρούσα προσφυγή μας επιδιώκουμε αφενός, την ακύρωση της*

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που αυτή έκανε δεκτές τις προσφορές των άλλων συνυποψήφιων εταιρειών τόσο για την Ομάδα Α, όσο και για την Ομάδα Β του διαγωνισμού και ανέδειξε προσωρινό ανάδοχο και των δύο Ομάδων, αφετέρου, την ανάδειξη της εταιρείας μας προσωρινού αναδόχου και των δύο Ομάδων, άλλως, τη ματαίωση και την επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού και για τις δύο Ομάδες αυτού».

Ειδικότερα, κατόπιν παράθεσης νομολογίας για τη δεσμευτικότητα των όρων της διακήρυξης, ισχυρίζεται:

«III. ΛΟΓΟΙ ΑΚΥΡΩΣΗΣ Α. Ως προς τον οικονομικό φορέα/προσωρινό ανάδοχο «***»** Ο υποψήφιος οικονομικός φορέας «*****» υπέβαλε προσφορά τόσο για τα προϊόντα τόσο της Ομάδας Α, όσο και της Ομάδας Β του διαγωνισμού και ανακηρύχθηκε, με την προσβαλλόμενη απόφαση, προσωρινός ανάδοχος και για τις δύο αυτές Ομάδες. Μολαταύτα, η προσφορά του πρέπει να απορριφθεί, τόσο για την Ομάδα Α, όσο και για την Ομάδα Β, αφού αυτή δεν πληροί τους όρους της διακήρυξης. Ειδικότερα:

1ος λόγος ακύρωσης Σύμφωνα με τις παραγράφους 1 και 2 του άρθρου 75 του Ν. 4412/2016, προβλέπεται ότι: «1. 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. [...] 2. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α' ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό.» Σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.4.1 της διακήρυξης, ορίζεται ότι: «Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της παρούσας διακήρυξης. [...] Οι εγκατεστημένοι στην ***** οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο, με αναφορά στο ειδικό επάγγελμα της παρούσας διακήρυξης. Ο οικονομικός φορέας θα δεσμεύεται με το ΕΕΕΣ ότι είναι εγγεγραμμένος στο οικείο

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

επιμελητήριο και θα προσκομίσει το σχετικό δικαιολογητικό εγγραφής του, εφόσον αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος, μετά την αποστολή της σχετικής ηλεκτρονικής πρόσκλησης σε αυτόν από την Αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 3.2 της παρούσας Διακήρυξης.» Από τα ανωτέρω, συνάγεται ότι οι οικονομικοί φορείς που επιθυμούν να υποβάλουν προσφορά στον υπό κρίση διαγωνισμό πρέπει να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της παρούσας διακήρυξης. Ειδικότερα, οι υποψήφιοι πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιοτεχνικό Επιμελητήριο, με αναφορά στο ειδικό επάγγελμα της διακήρυξης. Ως τέτοιο, δε, λόγω του αντικείμενου του διαγωνισμού, πρέπει να νοηθεί όσον αφορά την Ομάδα Α του διαγωνισμού, το χονδρικό εμπόριο ειδών βασικής υλικής συνδρομής. Ο οικονομικός φορέας «*****» υπέβαλε με την προσφορά του, μεταξύ των λοιπών δικαιολογητικών συμμετοχής και το πιστοποιητικό εγγραφής του στο *****, στο οποίο ανήκει (αρχ. ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΕΓΓΡΑΦΗΣ ΣΤΟ ΕΠΙΜΕΛΗΤΗΡΙΟ 21-07-2020) Από το εν λόγω πιστοποιητικό, όμως, προκύπτει ότι η δραστηριότητα που ασκεί ο ως άνω υποψήφιος είναι αυτή του χονδρικού εμπορίου κρέατος, ψαριών, λαχανικών και φρούτων και όχι χονδρικού εμπορίου απορρυπαντικών, χαρτιών, σαμπουάν κλπ, που αποτελούν αντικείμενο προμήθειας της ομάδας Α-ΕΒΥΣ του διαγωνισμού. Η εν λόγω δραστηριότητα δεν έχει ουδεμία σχέση με το αντικείμενο του διαγωνισμού, όσον αφορά την Ομάδα Α, δηλαδή το χονδρικό εμπόριο ειδών βασικής υλικής συνδρομής. Η, δε, αναφορά, στο εν λόγω πιστοποιητικό, σε «Χονδρικό εμπόριο προμήθειας διάφορων ειδών γενικά προς το Δημόσιο, Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου, Οργανισμός Τοπικής Αυτοδιοίκησης, νοσοκομεία, δημοτικά κλπ κοινωφελή ή όχι ιδρύματα κα καταστήματα» είναι ιδιαίτερα γενική και δεν πληροί το απαιτούμενο κριτήριο περί άσκησης δραστηριότητας συναφούς με το αντικείμενο του υπόψη διαγωνισμού, που τίθεται με βάση τους όρους της διακήρυξης. Συνακόλουθα, ο οικονομικός φορέας «*****» δεν πληροί τα προβλεπόμενα στη διακήρυξη κριτήρια επιλογής όσον αφορά την Ομάδα Α του διαγωνισμού και συνεπώς, η προσφορά του για την Ομάδα Α πρέπει να απορριφθεί.

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

2ος λόγος ακύρωσης Σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.3.2 «Τεχνική Προσφορά» της διακήρυξης : «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί στο «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι: ΜΕΡΟΣ Β ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» της παρούσας Διακήρυξης και αναλυτικότερα θα πρέπει να υποβληθεί ως εξής: [...] γ) Υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού φορέα στην οποία θα δηλώνονται τα εργοστάσια κατασκευής, και η επωνυμία των προς προμήθεια ειδών ανάλογα με την Ομάδα για την οποία λαμβάνουν μέρος.» Στο Παράρτημα ΙΙ της διακήρυξης, περιλαμβάνεται υπόδειγμα της αναφερόμενης ανωτέρω υπεύθυνης δήλωσης που οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς έχουν υποχρέωση να υποβάλουν με την τεχνική προσφορά τους, σύμφωνα με την προαναφερθείσα παράγραφο 2.4.3.2. της διακήρυξης, στην οποία μεταξύ άλλων, έπρεπε περιλαμβανόταν ο παρακάτω προς συμπλήρωση πίνακας, για τα προϊόντα της Ομάδας Α: ΟΜΑΔΑ Α ΕΙΔΗ ΕΡΓΟΣΤΑΣΙΟ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ ΤΟΠΟΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ ΕΡΓΟΣΤΑΣΙΟΥ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ ΕΠΩΝΥΜΙΑ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΟΥ ΠΡΟΙΟΝΤΟΣ Αντίστοιχα, στην ίδια υπεύθυνη δήλωση περιλαμβανόταν και ο κατωτέρω προς συμπλήρωση πίνακας, για τα προϊόντα της Ομάδας Β: ΟΜΑΔΑ Β ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΕΙΔΗ ΕΡΓΟΣΤΑΣΙΟ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ ΤΟΠΟΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ ΕΡΓΟΣΤΑΣΙΟΥ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ ΕΠΩΝΥΜΙΑ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΟΥ ΠΡΟΙΟΝΤΟΣ Άλλωστε, σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.6. «Λόγοι απόρριψης προσφορών» της διακήρυξης : «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: [...]η) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης. θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.» Με βάση τον παραπάνω όρο της διακήρυξης, καθώς και το υπόδειγμα της υπεύθυνης δήλωσης του Παραρτήματος ΙΙ αυτής, καθίσταται σαφές ότι για την συμμόρφωση της τεχνικής προσφοράς τους με τους όρους της διακήρυξης, οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς έπρεπε για κάθε είδος να συμπληρώσουν τους ανωτέρω πίνακες τόσο για τα προϊόντα της Ομάδας Α

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

όσο και για τα προϊόντα της Ομάδας Β, τα οποία υπέβαλαν προσφορά, δηλώνοντας για κάθε ένα από τα είδη της αντίστοιχης Ομάδας, το εργοστάσιο κατασκευής του προϊόντος, τον τόπο εγκατάστασης αυτού και την επωνυμία του. Σε αντίθετη περίπτωση, αρκεί η πλημμελής συμπλήρωση των ζητούμενων στοιχείων της υπεύθυνης δήλωσης για την απόρριψη της τεχνικής προσφοράς τους (Ε.Α. ΣΤΕ 299/2019, 78/2017, 380, 130/2002).

Ο υποψήφιος οικονομικός φορέας «*****» συμπλήρωσε τον ανωτέρω πίνακα για το είδος της Ομάδας Α «Σχολικές Τσάντες – γραφική ύλη», και για το είδος της Ομάδας Β «ζάχαρη» για τις οποίες υπέβαλε προσφορά, ως εξής (αρχ. 8. ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ 23-07 sg):: Ωστόσο, οι εν λόγω πίνακες συμπληρώθηκαν πλημμελώς και συγκεκριμένα: Πρώτον, όσον αφορά την Ομάδα Α, ως εργοστάσιο κατασκευής για το είδος «Σχολικές Τσάντες – γραφική ύλη» έχει δηλωθεί η εταιρεία «*****», με τόπο εγκατάστασης την *****, πλην όμως, όπως προκύπτει από το άρθρο 3 του καταστατικού της, η δραστηριότητά της εν λόγω εταιρείας συνίσταται στη διανομή των σχετικών προϊόντων και όχι στην κατασκευή τους (βλπτ. σχετ. 1). Δεύτερον, όσον αφορά την Ομάδα Β, ως εργοστάσιο κατασκευής για το είδος «Ζάχαρη» έχει δηλωθεί η εταιρεία «*****», με τόπο εγκατάστασης την *****, πλην όμως, όπως προκύπτει τόσο από την ιστοσελίδα και το ISO της, η δραστηριότητα της εν λόγω εταιρείας συνίσταται στη συσκευασία ζάχαρης και όχι στην παρασκευή της (βλπτ. σχετ. 2). Συνάγεται, λοιπόν, ότι οι ως άνω πίνακες για τα προϊόντα της Ομάδας Α και της Ομάδας Β συμπληρώθηκαν πλημμελώς ως προς το εργοστάσιο κατασκευής των συγκεκριμένων προϊόντων. Συνακόλουθα, η προσφορά του οικονομικού φορέα «*****» τόσο για την Ομάδα Α, όσο και την Ομάδα Β πρέπει να απορριφθεί και λόγω πλημμελούς συμπλήρωσης της ανωτέρω αναφερόμενης υπεύθυνης δήλωσης και συνεπώς, παράβασης του όρου της παραγράφου 2.4.3.2 της διακήρυξης.

Β. Ως προς τον υποψήφιο οικονομικό φορέα «***»** Ο υποψήφιος οικονομικός φορέας «*****» υπέβαλε προσφορά για τα προϊόντα της Ομάδας Β του διαγωνισμού. Ωστόσο, η προσφορά του είναι πλημμελής και πρέπει να απορριφθεί για τους κατωτέρω αναφερόμενους λόγους:

1ος λόγος ακύρωσης Με την παράγραφο 1 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά τους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά. [...]». Περαιτέρω, κατά τα προβλεπόμενα στη παράγραφο 2.2.7.1 «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών» της διακήρυξης ορίζεται ότι: «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 και 2.2.5 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 V το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. [...] Διευκρινίζεται ότι, σε περίπτωση στήριξης στις ικανότητες άλλων οικονομικών φορέων, επισυνάπτεται χωριστό έντυπο

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

ΕΕΕΣ με τις πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με τις ενότητες Α και Β του Μέρους ΙΙ και σύμφωνα με το μέρος ΙΙΙ, για κάθε ένα από τους σχετικούς φορείς στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται. Δεδομένου ότι η στήριξη παρέχεται προκειμένου να ανταποκριθεί ο οικονομικός φορέας στα κριτήρια, το σύνολο των ΕΕΕΣ των τρίτων, στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, συνυποβάλλονται από τον προσφέροντα οικονομικό φορέα εντός του φακέλου (φυσικού ή ηλεκτρονικού) «Δικαιολογητικά Συμμετοχής». Το/α χωριστό/ά ΕΕΕΣ θα πρέπει να είναι δεόντως συμπληρωμένο/α και υπογεγραμμένο/α από τον νόμιμο εκπρόσωπο του φορέα στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 2 του άρθρου 79Α του ν.4412/2016.» Στο δε υπόδειγμα του ΕΕΕΣ, σύμφωνα με το Παράρτημα V της διακήρυξης, και συγκεκριμένα στο Μέρος ΙΙ «Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα» αυτού, ζητείται να συμπληρωθούν, μεταξύ άλλων και τα εξής στοιχεία του Τμήματος Α «Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα»: «Α: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα Επωνυμία: Οδός και αριθμός: Ταχ. κωδ.: Πόλη: Χώρα: GR Αρμόδιος ή αρμόδιοι επικοινωνίας: Ηλ. ταχ/μείο: Τηλέφωνο: φαξ: Α.Φ.Μ., εφόσον υπάρχει: Δικτυακός τόπος (εφόσον 14 υπάρχει):» Ομοίως και τα εξής στοιχεία εκπροσώπων του οικονομικού φορέα» «Β: Πληροφορίες σχετικά με τους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα Όνομα: Επώνυμο: Ημερομηνία γέννησης: Τόπος γέννησης: Οδός και αριθμός: Ταχ. κωδ.: Πόλη: Χώρα: GR Τηλέφωνο: Ηλ. ταχ/μείο: Θέση/Ενεργών υπό την ιδιότητα: ». Εκ των ανωτέρω διατάξεων του νόμου και της διακήρυξης, προκύπτει ότι οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς, κατά τη συμμετοχή τους στη διαγωνιστική διαδικασία, υποχρεούνται να υποβάλουν το ΕΕΕΣ ως προκαταρκτική απόδειξη του ότι πληρούν τους όρους της διακήρυξης. Στο σώμα του εν λόγω εντύπου, του ΕΕΕΣ, υποχρεούνται να συμπληρώσουν όλα τα προκαθορισμένα από την αναθέτουσα αρχή πεδία και δη τις προαναφερθείσες πληροφορίες σχετικά με την ταυτότητα του οικονομικού φορέα και των εκπροσώπων του, που περιλαμβάνονται στο Μέρος ΙΙ «Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα» και ειδικότερα, στο Τμήμα Α «Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα» και το Τμήμα Β «Πληροφορίες σχετικά με τους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα». Στην

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

περίπτωση, δε, που οι υποψήφιοι στηρίζονται στις ικανότητες άλλων οικονομικών φορέων, υποχρεούνται να υποβάλουν χωριστό έντυπο ΕΕΕΣ, με τις πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με τα προαναφερθέντα Τμήματα Α και Β του Μέρους ΙΙ και σύμφωνα με το Μέρος ΙΙΙ του ΕΕΕΣ, για κάθε έναν από τους σχετικούς φορείς στις ικανότητες των οποίων στηρίζονται. Δεδομένου ότι η στήριξη παρέχεται προκειμένου να ανταποκριθεί ο οικονομικός φορέας στα ζητούμενα από τη διακήρυξη κριτήρια, το σύνολο των ΕΕΕΣ των τρίτων στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, συνυποβάλλονται από τον προσφέροντα οικονομικό φορέα εντός του φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής». Η μη συμπλήρωση πεδίου ή η πλημμελής συμπλήρωση του υποβληθέντος από υποψήφιο ΕΕΕΣ, είτε αφορά τον ίδιο είτε τρίτο πρόσωπο, στις ικανότητες του οποίο στηρίζεται, συνιστά ουσιώδη παράλειψη σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τη συμπλήρωση εντύπων και του τρόπου σύνταξης εν γένει των προσφορών στο πλαίσιο των διαδικασιών διενέργειας δημόσιων διαγωνισμών (πρβλ. ΣΤΕ 346, 184/2017, 860, 38/2011). Άλλωστε, επί υποβολής δικαιολογητικού με ελλιπές περιεχόμενο, η αναθέτουσα αρχή ούτε οφείλει ούτε δύναται να ζητήσει διευκρινίσεις αφού, δεν είναι δυνατή η εκ των υστέρων συμπλήρωση ή διευκρίνιση μη υποβληθέντος ή μη νομίμως υποβληθέντος δικαιολογητικού (βλ. ΣΤΕ 1983/2018, 781/2010, ΕΑ ΣΤΕ 228/2013, 301/2012, 721/2011, 185/2011) κατ' άρθρον 102 και, ως εκ τούτου, η ελλιπής ή πλημμελής συμπλήρωση του ΕΕΕΣ καθίσταται, εν προκειμένω, μη θεραπεύσιμη πλημμέλεια (βλ. Ελ.Συν. ΤΜΗΜΑ VI, απόφαση 296/2018 σκ. VI). Επομένως, όπως έχει κρίνει και η Αρχή Σας στην 97/2019 απόφασή της η αναθέτουσα αρχή οφείλει «να απορρίψει την προσφορά της παρεμβαίνουσας λόγω μη συμπλήρωσης του επίμαχου πεδίου ΤΕΥΔ που δεν θα ήταν δυνατό να συμπληρωθεί εκ των υστέρων χωρίς τούτο να συνιστά διακριτική μεταχείριση διαγωνιζομένου». Κατόπιν των ανωτέρω, κάθε υποψήφιος οικονομικός φορέας οφείλει να έχει συμπληρώσει δεόντως και να καταθέσει με την προσφορά του, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το αναρτημένο και διαμορφωμένο από την αναθέτουσα αρχή ΕΕΕΣ το οποίο αποτελεί και παράρτημα της διακήρυξης, ήτοι αναπόσπαστο μέρος της. Ταυτόχρονα, σε περίπτωση που ο υποψήφιος οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες τρίτων, οφείλει να συνυποβάλλει εντός του φακέλου

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

«Δικαιολογητικά Συμμετοχής» και ΕΕΕΣ, ομοίως δεόντως συμπληρωμένο, για κάθε οικονομικό φορέα στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται. Στην προκειμένη περίπτωση, ο οικονομικός φορέας «*****», όφειλε σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, να συμπληρώσει το ΕΕΕΣ του ίδιου περιλαμβάνοντας μεταξύ άλλων και τις προαναφερθείσες πληροφορίες που περιλαμβάνονται στο Μέρος ΙΙ «Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα» και ειδικότερα, στο Τμήμα Α «Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα» και το Τμήμα Β «Πληροφορίες σχετικά με τους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα», σχετικά με τον ίδιο τον οικονομικό φορέα και τους εκπροσώπους του. Ταυτόχρονα, δεδομένου ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας στηρίχθηκε, σύμφωνα με την προσφορά του, στις ικανότητες τρίτου, και συγκεκριμένα, στις ικανότητες της εταιρείας «*****», είχε υποχρέωση να υποβάλει με την προσφορά του και να περιλάβει στο φάκελό του με τα δικαιολογητικά συμμετοχής, το ΕΕΕΣ του οικονομικού φορέα «*****», ορθά συμπληρωμένο, με όλα τα στοιχεία του Τμήματος Α και του Τμήματος Β του Μέρους ΙΙ του εντύπου, δηλαδή τις πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα και τους εκπροσώπους του. Ωστόσο, ο εν λόγω υποψήφιος οικονομικός φορέας υπέβαλε το δικό του ΕΕΕΣ, με το εξής περιεχόμενο (αρχ. esprd-response-E.E. signed) (παραθέτει το εκ μέρους του συμπληρωμένο ΕΕΕΣ) Επιπρόσθετα, ο εν λόγω υποψήφιος συνυπέβαλε με το φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» το ΕΕΕΣ του οικονομικού φορέα «*****», στις ικανότητες του οποίου στηρίχθηκε σύμφωνα με την προσφορά του, με το εξής περιεχόμενο (αρχ.*****):) (παραθέτει το εκ μέρους του συμπληρωμένο ΕΕΕΣ) Από τα παραπάνω συνάγεται ότι τα υποβληθέντα από τον εν λόγω υποψήφιο οικονομικό φορέα, ΕΕΕΣ, τόσο και για τον ίδιο τον υποψήφιο φορέα, όσο και για το φορέα στις ικανότητες του οποίου αυτός στηρίχθηκε, ήταν συμπληρωμένα ελλιπώς και εσφαλμένα και δη, δεν αναγράφηκαν σε αυτά σημαντικές πληροφορίες, όπως σχετικές με την ταυτοποίηση των εν λόγω φορέων, των εκπροσώπων αυτών, τα στοιχεία επικοινωνίας και άλλα. Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω, η προσφορά του υποψηφίου «****.» για την Ομάδα Β του διαγωνισμού πρέπει να απορριφθεί λόγω της πλημμελούς και ελλιπούς συμπλήρωσης του ΕΕΕΣ. 2ος λόγος ακύρωσης Σε συνέχεια των όσων αναλύθηκαν ανωτέρω στον 2ο λόγο ακύρωσης για την προσφορά του

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

οικονομικού φορέα «*****» και προκειμένου να αποφύγουμε τις επαναλήψεις, αναφέρουμε ότι εν προκειμένω, ο οικονομικός φορέας «*****» συμπλήρωσε τον ανωτέρω πίνακα για το είδος της Ομάδας Β για την οποία υπέβαλε προσφορά «ζάχαρη», ως εξής (αρχείο 04. ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗ signed): Ωστόσο, ο εν λόγω πίνακας συμπληρώθηκε πλημμελώς και συγκεκριμένα, ως εργοστάσιο κατασκευής για το είδος «Ζάχαρη» έχει δηλωθεί η εταιρεία «*****», με τόπο εγκατάστασης την *****, πλην όμως, όπως προκύπτει τόσο από την ιστοσελίδα και το ISO της εν λόγω εταιρείας, όσο και από τη συσκευασία του προϊόντος η δραστηριότητα της εν λόγω εταιρείας συνίσταται στη συσκευασία ζάχαρης και όχι στην παρασκευή της, η οποία γίνεται στο εξωτερικό (βλππ. σχετ. 3α-3γ). Συνάγεται, λοιπόν, ότι ο ως άνω πίνακας για τα προϊόντα της Ομάδας Β συμπληρώθηκε πλημμελώς ως προς το εργοστάσιο κατασκευής του συγκεκριμένου προϊόντος. Συνακόλουθα, η προσφορά του οικονομικού φορέα «*****» για τον Ομάδα Β πρέπει να απορριφθεί λόγω πλημμελούς συμπλήρωσης της ανωτέρω αναφερόμενης υπεύθυνης δήλωσης και συνεπώς, παράβασης του όρου της παραγράφου 2.4.3.2 της διακήρυξης.

Γ. Ως προς τον υποψήφιο οικονομικό φορέα «***»** Ο υποψήφιος οικονομικός φορέας «*****» υπέβαλε προσφορά τόσο για την Ομάδα Α, όσο και για την Ομάδα Β του διαγωνισμού. Η προσφορά του όμως έπρεπε να απορριφθεί και για τις δύο Ομάδες, αφού αυτή δεν πληρούσε τους όρους της διακήρυξης ως προς τα δικαιολογητικά συμμετοχής και την τεχνική προσφορά της. Ειδικότερα: 1ος λόγος ακύρωσης Σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.2.1 Εγγύηση συμμετοχής της διακήρυξης, ορίζεται ότι: «Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής [...]» Περαιτέρω, σύμφωνα με την παράγραφο 2.1.5 «Εγγυήσεις» «Οι εγγυητικές επιστολές των παραγράφων 2.2.2 και 4.1 Οι εγγυήσεις αυτές περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: 1) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται...». [...] Τα υποδείγματα εγγυητικών επιστολών συμμετοχής (βλ. 2.2.2.) και εγγυητικών επιστολών

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

καλής εκτέλεσης (βλ. 4.1.) παρατίθενται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ III της παρούσης και αφορούν τις εγγυητικές επιστολές που εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα (τράπεζες) [...]». Επιπροσθέτως, σύμφωνα με το υπόδειγμα της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής που παρατίθεται στο Παράρτημα III της διακήρυξης, η προσκομιζόμενη από τους υποψηφίους εγγυητική επιστολή πρέπει να έχει μεταξύ άλλων και το ακόλουθο περιεχόμενο: «[...] Το παραπάνω ποσό τηρείται στη διάθεσή σας και θα καταβληθεί ολικά ή μερικά χωρίς καμία από μέρους μας αντίρρηση, αμφισβήτηση ή ένσταση και χωρίς να ερευνηθεί το βάσιμο ή μη της απαίτησής σας μέσα σεημέρες από την απλή έγγραφη ειδοποίησή σας. [...]». Άλλωστε, σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.6 «Λόγοι απόρριψης προσφορών» της εν λόγω διακήρυξης, ορίζεται ότι: «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: [...] η) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης. θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.» Από τα ανωτέρω καθίσταται σαφές ότι οι οικονομικοί φορείς που επιθυμούν να συμμετάσχουν στην διαγωνιστική διαδικασία οφείλουν καταθέσουν μαζί με την προσφορά τους και εγγυητική επιστολή συμμετοχής, το περιεχόμενο της οποίας πρέπει να είναι σύμφωνο με τους όρους της διακήρυξης και το υπόδειγμα του Παραρτήματος III αυτής. Μεταξύ δε, των όρων της διακήρυξης σχετικά με το περιεχόμενο της εγγυητικής επιστολής είναι και η κατάπτωσή της ολικά ή μερικά χωρίς καμία αντίρρηση, αμφισβήτηση ή ένσταση από μέρους του εκδότη και χωρίς να ερευνηθεί το βάσιμο ή μη της απαίτησής της αναθέτουσας αρχής με απλή έγγραφη ειδοποίηση της αρχής. Σε διαφορετική περίπτωση, η προσφορά τους είναι απορριπτέα. Ωστόσο, ο οικονομικός φορέας «****» υπέβαλε εγγυητική επιστολή και για τις δύο ομάδες του διαγωνισμού με το εξής περιεχόμενο (αρχ. 1.ΕΓΓΥΗΤΙΚΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ): (παραθέτει την εγγυητική επιστολή) Με το περιεχόμενο αυτό, η ως άνω εγγυητική επιστολή δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης και το υπόδειγμα του Παραρτήματος III αυτής, καθώς

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

θέτει ως όρο για την κατάπτωσή της την κοινοποίηση σχετικής δήλωσης της αναθέτουσας αρχής με δικαστικό επιμελητή και όχι απλή έγγραφη ειδοποίηση της αναθέτουσας αρχής, όπως προβλέπεται στο υπόδειγμα του Παραρτήματος III. Η εν λόγω εγγυητική επιστολή αποκλίνει δηλαδή από το υπόδειγμα της διακήρυξης, σύμφωνα με το οποίο για την κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής αρκεί απλή έγγραφη ειδοποίηση της αρχής προς την τράπεζα. Συνεπώς, η προσκομισθείσα από τον εν λόγω οικονομικό φορέα εγγυητική δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης και θέτει αντικείμενους προς την τελευταία όρους για την κατάπτωσή της. Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω, η προσφορά του οικονομικού φορέα «*****» τόσο για την Ομάδα Α, όσο και για την Ομάδα Β του διαγωνισμού πρέπει να απορριφθεί λόγω μη συμμόρφωσης της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής με τους όρους της διακήρυξης. 2 ος λόγος ακύρωσης Στην παράγραφο 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «4. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης οποιονδήποτε οικονομικό φορέα σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: [...] γ) εάν, με την επιφύλαξη της παραγράφου 3β του άρθρου 44 του ν. 3959/2011, η αναθέτουσα αρχή διαθέτει επαρκώς εύλογες ενδείξεις που οδηγούν στο συμπέρασμα ότι ο οικονομικός φορέας συνήψε συμφωνίες με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού, [...] στ) εάν ο οικονομικός φορέας έχει επιδείξει σοβαρή ή επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στο πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης που είχε ως αποτέλεσμα την πρόωρη καταγγελία της προηγούμενης σύμβασης, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις, [...] θ) Εάν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει, με κατάλληλα μέσα, ότι ο οικονομικός φορέας έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητά του.» Σύμφωνα, δε, με τις παραγράφους 6 έως και 9 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016, προβλέπεται ότι: «6. Σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, οι αναθέτουσες αρχές αποκλείουν έναν οικονομικό φορέα, όταν αποδεικνύεται ότι αυτός βρίσκεται λόγω πράξεων ή παραλείψεων αυτού είτε πριν είτε κατά τη διαδικασία, σε μία από τις περιπτώσεις των παραγράφων 1 και 2. Σε

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν οικονομικό φορέα, όταν αποδεικνύεται ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας βρίσκεται λόγω πράξεων ή παραλείψεων αυτού είτε πριν είτε κατά τη διάρκεια της διαδικασίας ανάθεσης, σε μία από τις περιπτώσεις της παρ. 4. 7. Οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας εμπίπτει σε μια από τις καταστάσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 1, 2γ και 4 μπορεί να προσκομίζει στοιχεία προκειμένου να αποδείξει ότι τα μέτρα που έλαβε επαρκούν για να αποδείξουν την αξιοπιστία του, παρότι συντρέχει ο σχετικός λόγος αποκλεισμού. Εάν τα στοιχεία κριθούν επαρκή, ο εν λόγω οικονομικός φορέας δεν αποκλείεται από τη διαδικασία σύναψης σύμβασης. Για τον σκοπό αυτόν, ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι έχει καταβάλει ή έχει δεσμευθεί να καταβάλει αποζημίωση για τυχόν ζημιές που προκλήθηκαν από το ποινικό αδίκημα ή το παράπτωμα, ότι έχει διευκρινίσει τα γεγονότα και τις περιστάσεις με ολοκληρωμένο τρόπο, μέσω ενεργού συνεργασίας με τις ερευνητικές αρχές, και έχει λάβει συγκεκριμένα τεχνικά και οργανωτικά μέτρα, καθώς και μέτρα σε επίπεδο προσωπικού κατάλληλα για την αποφυγή περαιτέρω ποινικών αδικημάτων ή παραπτωμάτων. Τα μέτρα που λαμβάνονται από τους οικονομικούς φορείς αξιολογούνται σε συνάρτηση με τη σοβαρότητα και τις ιδιαίτερες περιστάσεις του ποινικού αδικήματος ή του παραπτώματος. Αν τα μέτρα κριθούν ανεπαρκή, γνωστοποιείται στον οικονομικό φορέα το σκεπτικό της απόφασης αυτής. Οικονομικός φορέας που έχει αποκλειστεί, με τελεσίδικη απόφαση, από τη συμμετοχή σε διαδικασίες σύναψης σύμβασης ή ανάθεσης παραχώρησης δεν μπορεί να κάνει χρήση της δυνατότητας που παρέχεται βάσει της παρούσας παραγράφου κατά την περίοδο του αποκλεισμού που ορίζεται στην εν λόγω απόφαση στο κράτος - μέλος στο οποίο ισχύει η απόφαση....» Στην παράγραφο 2.2.3.4 της διακήρυξης, προβλέπεται ότι: «Αποκλείεται από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, προσφέρων οικονομικός φορέας σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: [...] (γ) υπάρχουν επαρκώς εύλογες ενδείξεις που οδηγούν στο συμπέρασμα ότι ο οικονομικός φορέας συνήψε συμφωνίες με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού, [...] (στ) εάν έχει επιδείξει σοβαρή ή επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στο

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης που είχε ως αποτέλεσμα την πρόωρη καταγγελία της προηγούμενης σύμβασης, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις, [...] (θ) εάν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει, με κατάλληλα μέσα ότι έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητά του.» Με την παράγραφο 1 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) [...]. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά. [...]». Περαιτέρω, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.7.1 «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών» της διακήρυξης, προβλέπεται ότι: «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 και 2.2.5 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 V το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

συνέπειες του ν. 1599/1986. [...]» Στο, δε, υπόδειγμα του ΕΕΕΣ που περιλαμβάνεται στο Παράρτημα V της διακήρυξης, και συγκεκριμένα στο Τμήμα Γ του Μέρους III «Λόγοι Αποκλεισμού» αυτού, ζητείται να δηλωθούν από τους υποψήφιους οικονομικούς φορείς, μεταξύ άλλων, και τα εξής: «Έχει διαπράξει ο οικονομικός φορέας σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα; Ναι/Όχι» «Έχει συνάψει ο οικονομικός φορέας συμφωνίες με άλλους οικονομικούς φορείς με σκοπό τη στρέβλωση του ανταγωνισμού; Ναι/Όχι» «Έχει υποστεί ο οικονομικός φορέας πρόωρη καταγγελία προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης, ή επιβολή αποζημιώσεων ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων σε σχέση με την εν λόγω προηγούμενη σύμβαση; Ναι/Όχι» Από τα ανωτέρω καθίσταται πρόδηλο ότι για τη συμμετοχή οικονομικού φορέα στη διαγωνιστική διαδικασία, αυτός πρέπει να υποβάλει ως δικαιολογητικό συμμετοχής το ΕΕΕΣ του Παραρτήματος V της διακήρυξης. Στο δε ΕΕΕΣ θα πρέπει να δηλώνει υπεύθυνα ότι στο πρόσωπό του δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού, που προβλέπονται στο άρθρο 73 του ν. 4412/2016 και αντίστοιχα, στην παράγραφο 2.2.4. της διακήρυξης, μεταξύ των οποίων και η μη σύναψη συμφωνιών του υποψηφίου με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού, η μη επίδειξη σοβαρής ή επαναλαμβανόμενης πλημμέλειας κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στο πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης που είχε ως αποτέλεσμα την πρόωρη καταγγελία της προηγούμενης σύμβασης, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις και η μη διάπραξη από τον υποψήφιο σοβαρού επαγγελματικού παραπτώματος, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητά του. Επιπροσθέτως, όπως έχει κριθεί, ο ανωτέρω λόγος αποκλεισμού της σύναψης συμφωνιών με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού, ακόμη και σε περίπτωση υπαγωγής στη διαδικασία διευθέτησης, όπως με την πλήρη εξόφληση του επιβληθέντος προστίμου, δύναται να ερευνηθεί ως σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 73 παρ. 4 περ. θ' του ν. 4412/2016, η δε παράλειψη δήλωσης τέτοιων συμφωνιών συνιστά σε κάθε περίπτωση αφ' εαυτής λόγο αποκλεισμού κατά το άρθρο 73 παρ. 4 περ. ζ' ή /και θ' του νόμου

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

αυτού. Υφίσταται όμως και ο λόγος αποκλεισμού της περ. θ' της ίδιας παραγράφου, δηλ. η διάπραξη σοβαρού επαγγελματικού παραπτώματος, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητα του υποψηφίου, διότι η περιγραφόμενη συμπεριφορά της αντιβαίνει ταυτόχρονα και στους κανόνες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων. Η δε άρση των συνεπειών κατ' εφαρμογή των διατάξεων του ν. 4635/2019, αφορά την άρση των συνεπειών από την παράβαση των κανόνων περί ελεύθερου ανταγωνισμού, εφόσον συντρέχουν οι προϋποθέσεις του άρθρου 44 παρ. 3β του ν. 3959/2011 και όχι γενικά των επιπτώσεων από τη διάπραξη επαγγελματικού παραπτώματος το οποίο θα μπορούσε να κλονίσει την αξιοπιστία και φερεγγυότητα του οικονομικού φορέα (Διοικ. Εφ. Αθ. 244/2020). Άλλωστε, από τις ανωτέρω διατάξεις της διακήρυξης συνάγεται ότι ανακριβής δήλωση του διαγωνιζόμενου σχετικά με τη μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού, η οποία περιλαμβάνεται στο υποβαλλόμενο με την προσφορά του ΕΕΕΣ, έχει αναχθεί από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα και σε αρμονία με όσα ορίζονται και με τις διατάξεις του ν.4412/2016 και του Κανονισμού 2016/7 της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, σε αυτοτελή λόγο αποκλεισμού, ο οποίος προβλέπεται από τη διακήρυξη και συνεπάγεται, με τη διαπίστωσή του, την υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να θέσει εκτός διαγωνισμού τον διαγωνιζόμενο, η δήλωση του οποίου δια του ΕΕΕΣ διαπιστώνεται ότι είναι αντικειμενικά ανακριβής. Το ΕΕΕΣ, το οποίο υποβάλλεται ταυτόχρονα με την προσφορά του διαγωνιζόμενου και έχει ειδικά τυποποιημένο περιεχόμενο, καθοριζόμενο από τον Κανονισμό 2016/7 της Επιτροπής, επιτελεί ακριβώς τον σκοπό να λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή πλήρη γνώση όλων των αναγκαίων στοιχείων για την εκφορά της κρίσης περί της συνδρομής ή μη του λόγου αποκλεισμού του διαγωνιζόμενου στο κατάλληλο στάδιο του διαγωνισμού. Με τον τρόπο αυτόν διασφαλίζεται η αρχή της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζόμενων, ενώ ταυτόχρονα παρέχεται σε όλους τους υποψήφιους, επί ίσοις όροις, η δυνατότητα να θέσουν υπόψη της αναθέτουσας αρχής όλα τα στοιχεία, τα οποία, κατά την άποψή τους, αίρουν τον λόγο αποκλεισμού (πρβλ. Δ.Ε.Ε. απόφαση της 3-10-2019, Delta κλπ., C-267/18, σκ.36). Εφόσον δε, κρίσιμος χρόνος για τον εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής έλεγχο και διαπίστωση της συνδρομής ή μη του λόγου αποκλεισμού στο πρόσωπο του διαγωνιζόμενου,

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

κατ' εκτίμηση των παρατιθέμενων από αυτήν στοιχείων, είναι ο χρόνος υποβολής του ΕΕΕΣ, αυτός είναι και ο κρίσιμος χρόνος γένεσής του, διαφορετικού και αυτοτελούς, λόγω αποκλεισμού λόγω υποβολής ψευδούς δήλωσης δια του ΕΕΕΣ, οπότε εκδηλώνεται η συμπεριφορά του διαγωνιζόμενου, η οποία συνιστά τον ως άνω αυτοτελή λόγο αποκλεισμού λόγω ψευδούς δήλωσης, η οποία δεν δύναται να αναιρεθεί μεταγενεστέρως, με την παροχή συμπληρωματικών στοιχείων ή διευκρινίσεων σχετικά με τους λόγους που τον οδήγησαν στη συμπεριφορά αυτή. Τα μεταγενεστέρως υποβαλλόμενα στοιχεία δεν αίρουν πάντως τη συνδρομή του λόγου αποκλεισμού, ο οποίος συνίσταται στην ανακριβή δήλωση και απόκρυψη (δια του ΕΕΕΣ) των σχετικών με τον προαναφερθέντα λόγο στοιχείων, αναγκαίων για τη διαμόρφωση της κρίσης της αναθέτουσας αρχής στον κρίσιμο χρόνο υποβολής του Ε.Ε.Ε.Σ. (βλ. ΣτΕ 754/2020, *ad hoc* για τον συγκεκριμένο υποψήφιο στο πλαίσιο άλλου διαγωνισμού και η ΔΕΦΑΘ 245/2020). Εν προκειμένω, ο εν λόγω οικονομικός φορέας, κατά την υποβολή του ΕΕΕΣ, απάντησε στις προαναφερθείσες ερωτήσεις ως εξής (αρχ. 18. ESPD PDF_S.pdf) (παραθέτει το επίμαχο πεδίο του ΕΕΕΣ) Επιπροσθέτως, ο εν λόγω οικονομικός φορέας με το υποβαλλόμενο αρχείο της προσφοράς του (αρχ. 20.ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΓΕΝΙΚΗ_S) έχει δηλώσει τα εξής: «Δεν έχουμε διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητά μας για το οποίο να μας επιβλήθηκε ποινή που να μας στερεί το δικαίωμα συμμετοχής σε διαδικασία σύναψης σύμβασης δημόσιων έργων και να καταλαμβάνει τη συγκεκριμένη διαδικασία. Σημειώνεται η επιβολή προστίμου 11.328,38 € στην εταιρεία μας την περίοδο 2003-2007 από την επιτροπή ανταγωνισμού (αρ. 44 παρ. 3 ν 3959/2011), ως μοναδική ποινή και το οποίο εξωφλήθει με το α/α: 757/23-1-2019 διπλότυπο είσπραξης. Βάσει του άρθρου 235 παρ.3 & παρ.5 του νόμου 4635/2019 ορίζεται ότι : στην ανωτέρω περίπτωση η διαπίστωση της σχετικής παράβασης δεν αποτελεί σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα και δεν θεμελιώνει λόγο αποκλεισμού της επιχείρησης από διαγωνισμούς για δημόσιες συμβάσεις ή συμβάσεις παραχωρήσεων». Ωστόσο, ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει συμπληρώσει το κατατεθειμένο ΕΕΕΣ του ψευδώς, καθώς στο πρόσωπό του συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού που προβλέπονται στο άρθρο 73 του ν. 4412/2016 και την

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

παράγραφο 2.2.3.4 της διακήρυξης και η προσφορά του πρέπει να απορριφθεί, ειδικότερα : Πρώτον, ενώ στο ΕΕΕΣ και συγκεκριμένα, στις ερωτήσεις «Έχει διαπράξει ο οικονομικός φορέας σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα;» και «Έχει συνάψει ο οικονομικός φορέας συμφωνίες με άλλους οικονομικούς φορείς με σκοπό τη στρέβλωση του ανταγωνισμού;» ο ως άνω υποψήφιος έχει δηλώσει «ΟΧΙ», του έχει όμως επιβληθεί πρόστιμο με την υπ' αρ. ***** λόγω αντιανταγωνιστικής συνεργασίας με τη *****, ήτοι λόγω σύναψης συμφωνίας με άλλο οικονομικό φορέα με σκοπό τη στρέβλωση του ανταγωνισμού (βλπτ. σχετ. 4). Η ως άνω παράβαση συνιστά, όπως αναφέρθηκε ανωτέρω, όχι μόνο συμφωνία με άλλο οικονομικό φορέα με σκοπό τη στρέβλωση του ανταγωνισμού (περίπτωση γ παράγραφος 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016), αλλά και επαγγελματικό παράπτωμα (περίπτωση θ παράγραφος 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016). Δεύτερον, ενώ στο ΕΕΕΣ και συγκεκριμένα, στην ερώτηση «Έχει υποστεί ο οικονομικός φορέας πρόωρη καταγγελία προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης, ή επιβολή αποζημιώσεων ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων σε σχέση με την εν λόγω προηγούμενη σύμβαση;», ο ως άνω υποψήφιος έχει δηλώσει «ΟΧΙ», έχει όμως κηρυχθεί έκπτωτος σε σύμβαση προμήθειας δυνάμει της υπ' αριθμ. ***** (περίπτωση στ) παράγραφος 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016, βλπτ. σχετ. 5) διότι, παρέδωσε προϊόντα, μη σύμφωνα με το κατατεθέν από αυτή στον διαγωνισμό δείγμα, μολονότι της ζητήθηκε η αντικατάστασή τους, αυτή δεν προέβη στην προσκόμιση νέων σύμφωνων με το εν λόγω δείγμα προϊόντων. Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω, συνάγεται ότι στο πρόσωπο του εν λόγω οικονομικού φορέα, συντρέχουν οι λόγου αποκλεισμού των περιπτώσεων (γ), (στ) και (θ) της παραγράφου 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016 και αντίστοιχα, των περιπτώσεων (γ), (στ) και (θ) της παραγράφου 2.2.3.4 της διακήρυξης. Μολαταύτα, ο ίδιος δήλωσε ψευδώς στο ΕΕΕΣ του, το οποίο επέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α' 75), μέσω του οποίου εξασφαλίζεται προκαταρκτικά ότι οι συμμετέχοντες δεν βρίσκονται σε μία από τις προαναφερθείσες καταστάσεις αποκλεισμού τους, ότι δεν συντρέχει στο πρόσωπό του κανένας λόγος αποκλεισμού. Επομένως η προσφορά του πρέπει να απορριφθεί και για τις

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

δύο ομάδες του διαγωνισμού, καθώς, η πλήρωση των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 73 παρ. 4 του ν. 4412/2016 δεν συνιστούν εννοιολογικά διοικητική κύρωση αλλά κατάσταση στην οποία τελεί ο διαγωνιζόμενος, η οποία δεν του επιτρέπει την ανάληψη δημόσιας σύμβασης, συνιστώσα εκ του νόμου σχετικό κώλυμα και θέτουν εν αμφιβόλω την ακεραιότητα του υποψηφίου (ΔΕΦΑΘ 244/2020). 3 ος λόγος ακύρωσης Σε συνέχεια των όσων αναλύθηκαν ανωτέρω στον 2ο λόγο ακύρωσης για την προσφορά του οικονομικού φορέα «*****» και προκειμένου να αποφύγουμε τις επαναλήψεις, αναφέρουμε εν προκειμένω, ότι ο υποψήφιος οικονομικός φορέας «*****.» στην κατατεθείσα από αυτόν, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ως δικαιολογητικό συμμετοχής, υπεύθυνη δήλωση, περιέλαβε όρο με το ακόλουθο περιεχόμενο (αρχ. 20.ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΓΕΝΙΚΗ_S): ΝΣΚ σελ. 27/56 της προσφυγής Ωστόσο, με το περιεχόμενο αυτό, η προσφορά του εν λόγω υποψηφίου είναι πλημμελής για τους ακόλουθους λόγους: Πρώτον, κατά παγία νομολογία, η διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν [ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.], όσο και τους διαγωνιζομένους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της διακήρυξης, μεταξύ των οποίων και αυτές που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων [ΕΣ VI Τμήμα Πράξη 10/2018 σκέψη ΙΙΙ], οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του διαγωνισμού [ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ], αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζομένους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. 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. Εν όψει τούτων, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν την διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων κατά το πνεύμα τόσο της κοινοτικής όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία (πρβλ. ΣΤΕ 5022/2012) προκειμένου να συμμετάσχει νομίμως στο διαγωνισμό. Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω, και ιδίως την αρχή της τυπικότητας που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, ο οικονομικός φορέας που επιθυμεί να συμμετέχει στη διαγωνιστική διαδικασία είχε υποχρέωση να υποβάλει με την τεχνική προσφορά του την προβλεπόμενη στην παράγραφο 2.4.3.2. στ. (γ) της διακήρυξης υπεύθυνη δήλωση, σύμφωνα με το υπόδειγμα του Παραρτήματος II αυτής. Ταυτόχρονα, είχε υποχρέωση να συμπληρώσει τον πίνακα της υπεύθυνης δήλωσης του υποδείγματος, περιλαμβάνοντας και το εργοστάσιο κατασκευής κάθε προσφερόμενου προϊόντος, τον τόπο εγκατάστασης αυτού και την επωνυμία του προϊόντος. Στην προκειμένη περίπτωση, η υποβληθείσα από τον ως άνω υποψήφιο οικονομικό φορέα υπεύθυνη δήλωση, με περιεχόμενο το οποίο αποκλίνει των όρων της διακήρυξης και του υποδείγματος του Παραρτήματος II αυτής, αλλά και η μη συμπλήρωση στον πίνακα αυτής των στοιχείων που αφορούν το εργοστάσιο κατασκευής κάθε προσφερόμενου προϊόντος και τον τόπο εγκατάστασης αυτού καθιστούν την προσφορά του πλημμελή. Ως εκ τούτου, η τεχνική προσφορά του ως άνω υποψηφίου πρέπει να απορριφθεί. Δεύτερον, σε κάθε περίπτωση, η υπόψη διακήρυξη, ως ενιαίο κανονιστικό κείμενο επί της οποίας βάσισαν οι ενδιαφερόμενοι να συμμετάσχουν στον επίμαχο διαγωνισμό οικονομικοί φορείς την υποβολή των προσφορών τους, ουδόλως προσβλήθηκε σε προδικαστικό (άρθρα 345 επ. Ν. 4412/2016 και 3 επ. Κανονισμού για την προδικαστική προσφυγή) ή, πολύ περισσότερο, σε δικαστικό επίπεδο (άρθρο 372 Ν. 4412/2016 για την αίτηση αναστολής/ακύρωσης) και, επί τη βάση του απρόσβλητου αυτού, διεξήχθη η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία από την αναθέτουσα αρχή. Εκ τούτου παρέπεται ότι ουδέν έννομο συμφέρον διαθέτει ο ως άνω οικονομικός φορέας στο παρόν διαγωνιστικό στάδιο να αμφισβητήσει τον επίμαχο κανονιστικό όρο της διακήρυξης [ΣΤΕ ΕΑ: 245/2011 σκέψη 7, 225/2009, 671/2005, 525/2002, 820/2010 εντελώς ενδεικτικά ΑΕΠΠ (4ο Κλιμάκιο) 763/2018 σκέψεις 12, 14, (6ο Κλιμάκιο) 4/2019 σκέψη 33], τον οποίο επέλεξε κυριαρχικά η αναθέτουσα αρχή να διαμορφώσει «επί ποινή αποκλεισμού». Άλλωστε, σύμφωνα με το Παράρτημα I – Μέρος Β της διακήρυξης, ορίζεται ότι «Όλοι οι όροι της παρούσας θεωρούνται απαραίτατοι

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

και η μη τήρηση αυτών συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς. Κάθε υποψήφιος ανάδοχος με την συμμετοχή του στη διαδικασία, θεωρείται ότι έλαβε γνώση και αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα τους όρους της παρούσης μελέτης». Ο δε υπόψη οικονομικός φορέας υπέβαλε με την προσφορά του, σχετική υπεύθυνη δήλωση (20.ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΓΕΝΙΚΗ_Σ), με το ως άνω περιεχόμενο. Ως εκ τούτου, η προσφορά του με την οποία αμφισβητεί στο παρόν διαγωνιστικό στάδιο τους όρους της διακήρυξης, τους οποίους δια της συμμετοχής του, αλλά και ρητώς, έχει αποδεχτεί πλήρως και ανεπιφύλακτα, είναι πλημμελής και πρέπει να απορριφθεί. Τρίτον, όπως επικουρικά, με βάση τα προβλεπόμενα στην παράγραφο 4 του άρθρου 7 του Ν. 3086/2002, ορίζεται ότι: «Οι γνωμοδοτήσεις δεν δημιουργούν δικαίωμα υπέρ οποιουδήποτε τρίτου, πριν από την αποδοχή τους με επισημειωματική πράξη από τον Πρόεδρο της Βουλής, τον αρμόδιο Υπουργό, ή το Διοικητικό Συμβούλιο Νομικού Προσώπου Δημοσίου Δικαίου ή άλλο κατά νόμο αρμόδιο όργανο αυτού ή Ανεξάρτητης Διοικητικής Αρχής ή από τον Γενικό Γραμματέα Περιφέρειας. Μετά την αποδοχή τους οι γνωμοδοτήσεις αποτελούν πράξεις, που είναι υποχρεωτικές για τη Διοίκηση ή το Νομικό Πρόσωπο ή την Ανεξάρτητη Διοικητική Αρχή.» Από την ως άνω νομοθετική διάταξη συνάγεται σαφώς ότι οι γνωμοδοτήσεις του ΝΣΚ δεν έχουν δεσμευτικό για τη διοίκηση περιεχόμενο ούτε δημιουργούν δικαιώματα υπέρ οποιουδήποτε τρίτου, εκτός αν γίνουν αποδεκτές από τον Πρόεδρο της Βουλής, τον αρμόδιο Υπουργό, ή το Διοικητικό Συμβούλιο Νομικού Προσώπου Δημοσίου Δικαίου ή άλλο κατά νόμο αρμόδιο όργανο αυτού ή Ανεξάρτητης Διοικητικής Αρχής ή από τον Γενικό Γραμματέα Περιφέρειας. Ακόμα και στην περίπτωση αυτή, μάλιστα, δεσμεύουν μόνο το όργανο της διοίκησης το οποίο υπέβαλε το ερώτημα επί του οποίου γνωμοδότησε το ΝΣΚ και όχι άλλα όργανα της διοίκησης. Στην προκειμένη περίπτωση, δεν προκύπτει από κανένα στοιχείο, ότι οι αναφερόμενες από του ΝΣΚ έχουν γίνει αποδεκτές κατά τα προβλεπόμενα στην παράγραφο 4 του άρθρου 7 του Ν. 3086/2002. Επιπλέον, ακόμα κι αν ήθελε υποτεθεί ότι αυτές έχουν γίνει αποδεκτές, το περιεχόμενό τους είναι δεσμευτικό μόνο για τα όργανα της διοίκησης προς τα οποία έκαστη εξ αυτών απευθύνεται, στα οποία όμως δεν περιλαμβάνεται η *****, ούτε προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή έχει λάβει γνώση του περιεχομένου τους. Όσον αφορά την

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

αναφορά του ως άνω συνυποψηφίου μας ότι οι σχετικές γνωμοδοτήσεις του ΝΣΚ έχουν μνημονευθεί και στην υπ' αριθμ. 463/2020 απόφαση της Αρχής σας, σημειώνουμε ότι από την απλή ανάγνωση της απόφασης αυτής, στον εκεί κρινόμενο διαγωνισμό δεν είχε περιληφθεί όρος της διακήρυξης με τον οποίο ο αναθέτων φορέας καθόριζε επ' ακριβώς τα στοιχεία που πρέπει να περιλαμβάνει η τεχνική προσφορά των υποψηφίων, όπως αντίθετα συμβαίνει στην προκείμενη διακήρυξη. Ως εκ τούτου, η ως άνω απόφαση της Αρχής σας δεν τυγχάνει εφαρμογής στον υπό κρίση διαγωνισμό. Επιπλέον, ο ίδιος οικονομικός φορέας συμπλήρωσε τον ανωτέρω πίνακα για τα είδη της Ομάδας Α «Σχολικές Τσάντες – γραφική ύλη», «Οδοντόκρεμα 75-100ml» και «Οδοντόβουρτσα με καπάκι», και για τα είδη της Ομάδας Β «Ζάχαρη», «Φασόλια», «Φακές», «Ζυμαρικά μακαρόνια Νο6» και «Ρύζι (τύπου καρολίνα)», για τις οποίες υπέβαλε προσφορά, ως εξής (αρχ. 22.ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΕΙΔΗ_S): Για την Ομάδα Α: (παρατίθεται πίνακας) Για την ομάδα Β (παρατίθεται Πίνακας) Ωστόσο, οι εν λόγω πίνακες συμπληρώθηκαν πλημμελώς και συγκεκριμένα: Πρώτον, ως εργοστάσιο κατασκευής για τα είδη της Ομάδας Α, «Οδοντόκρεμα 75-100ml» και «Οδοντόβουρτσα με καπάκι», έχει δηλωθεί η εταιρεία «*****» με τόπο εγκατάστασης την *****, πλην όμως, όπως προκύπτει και από το άρθρο 3 του ισχύοντος καταστατικού της, ο σκοπός της εν λόγω εταιρείας συνίσταται στη διανομή των σχετικών προϊόντων και όχι την κατασκευή αυτών, η οποία γίνεται στα εργοστάσια της αλλοδαπής εταιρείας «****» (βλππ σχετ. 6). Δεύτερον, ως εργοστάσιο κατασκευής για το είδος της Ομάδας Α «Σχολικές Τσάντες – γραφική ύλη», και για τα είδη της Ομάδας Β «Ζάχαρη», «Φασόλια», «Φακές», «Ζυμαρικά μακαρόνια Νο6» και «Ρύζι (τύπου καρολίνα)», έχει δηλωθεί η εταιρεία «****», πλην όμως, η εν λόγω εταιρεία είναι η προμηθεύτρια και όχι η κατασκευάστρια. Συνάγεται, λοιπόν, ότι οι ως άνω πίνακες για τα προϊόντα της Ομάδας Α και της Ομάδας Β συμπληρώθηκαν πλημμελώς ως προς το εργοστάσιο κατασκευής των συγκεκριμένων προϊόντων. Συνακόλουθα, η προσφορά του οικονομικού φορέα «****.» τόσο για την Ομάδα Α, όσο και για την Ομάδα Β, πρέπει να απορριφθεί και λόγω πλημμελούς συμπλήρωσης της ανωτέρω αναφερόμενης υπεύθυνης δήλωσης και συνεπώς, παράβασης του όρου της παραγράφου 2.4.3.2 της διακήρυξης.

Δ. Ως προς τον υποψήφιο οικονομικό φορέα «**»** Ο υποψήφιος οικονομικός φορέας «****» υπέβαλε προσφορά για την Ομάδα Β του διαγωνισμού. Η προσφορά του πρέπει να απορριφθεί καθώς αυτή δεν πληροί τους όρους της διακήρυξης ως προς τα δικαιολογητικά συμμετοχής και την τεχνική προσφορά του. Ειδικότερα: 1ος λόγος ακύρωσης Στην παράγραφο 1 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά τους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά. [...]». Στην παράγραφο 2 του άρθρου 73 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «2. Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η αναθέτουσα αρχή: α) γνωρίζει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και β) μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Αν ο οικονομικός φορέας είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην *****, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση. [...]» Περαιτέρω, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.7.1 «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών» της διακήρυξης, προβλέπεται ότι: «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 και 2.2.5 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 V το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. [...]» Άλλωστε, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.3.2 της διακήρυξης, προβλέπεται ότι: «2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις : α) όταν η Αναθέτουσα Αρχή γνωρίζει ότι ο προσφέρων 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 ή/και β) όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Αν ο προσφέρων είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην *****, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση. [...]». Στο, δε, υπόδειγμα του ΕΕΕΣ που περιλαμβάνεται στο Παράρτημα V της διακήρυξης και συγκεκριμένα, στο Τμήμα Β του Μέρους ΙΙΙ «Λόγοι Αποκλεισμού» ο υποψήφιος καλείται να δηλώσει το εξής: «Ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να τη λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν; Ναι / Όχι». Από τα ανωτέρω είναι πρόδηλο ότι για τη συμμετοχή οικονομικού φορέα στη διαγωνιστική διαδικασία, ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να υποβάλει ως δικαιολογητικό συμμετοχής το ΕΕΕΣ του Παραρτήματος V της διακήρυξης, στο οποίο ο υποψήφιος πρέπει να δηλώνει υπεύθυνα, ότι στο πρόσωπό του δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού, που προβλέπονται στο άρθρο 73 του ν. 4412/2016 και αντίστοιχα, της παραγράφου 2.2.3. της διακήρυξης, μεταξύ των οποίων και μη εξόφληση εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων. Ωστόσο, ο ως άνω οικονομικός φορέας στο κατατεθειμένο με την προσφορά ΕΕΕΣ του και συγκεκριμένα στο Τμήμα Β του Μέρους ΙΙΙ «Λόγοι Αποκλεισμού» δήλωσε τα εξής: «Ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να τη λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν; Όχι» (αρχ. Ευρωπαϊκό Σύμφωνο (ΕΕΕΣ) ds). Δεδομένου δε ότι με το ΕΕΕΣ εξασφαλίζεται προκαταρκτικά ότι οι συμμετέχοντες δεν βρίσκονται σε μία από τις προαναφερθείσες καταστάσεις αποκλεισμού τους, η προσφορά του εν λόγω φορέα για την Ομάδα Β του διαγωνισμού πρέπει να απορριφθεί, αφού από το περιεχόμενο του υποβληθέντος από αυτόν ΕΕΕΣ προκύπτει σαφώς ότι στο πρόσωπό του συντρέχει λόγος αποκλεισμού του κατ' άρθρο 73 του Ν. 4412/2016 και αντίστοιχα, κατά τα προβλεπόμενα στην παράγραφο 2.2.3. της διακήρυξης, ήτοι της μη εξόφλησης εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων. 2ος λόγος ακύρωσης Σε συνέχεια των όσων αναλύθηκαν ανωτέρω στον 2ο λόγο ακύρωσης για την προσφορά του οικονομικού φορέα «*****» και προκειμένου να αποφύγουμε τις επαναλήψεις, αναφέρουμε εν προκειμένω, ότι ο οικονομικός φορέας «*****» συμπλήρωσε τον ανωτέρω πίνακα για το είδος της Ομάδας Β για την οποία υπέβαλε προσφορά, «Ρύζι (τύπου καρολίνα)», ως εξής (αρχ. ΥΔ προέλευσης αγαθών.ds): Ωστόσο, ο εν λόγω πίνακας συμπληρώθηκε πλημμελώς και συγκεκριμένα, ο εν λόγω οικονομικός

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

φορέας, συμπληρώνοντας στη στήλη «Επωνυμία Προσφερόμενου Προϊόντος» ως ανωτέρω, δηλαδή «ΡΥΖΙ ΓΛΑΣΣΕ Α΄ ΠΟΙΟΤΗΤΑΣ» αφενός, δεν δηλώνει την επωνυμία του είδους και αφετέρου, προσφέρει είδος διαφορετικό από το ζητούμενο από τη διακήρυξη και δη τις τεχνικές προδιαγραφές που αναλύονται στην μελέτη που τη συνοδεύει. Συνάγεται, λοιπόν, ότι ο ως άνω πίνακας για το ανωτέρω προϊόν της Ομάδας Β συμπληρώθηκε πλημμελώς ως προς το είδος του συγκεκριμένου προϊόντος και την επωνυμία του. Συνακόλουθα, η προσφορά του οικονομικού φορέα «*****» για την Ομάδα Β πρέπει να απορριφθεί και λόγω πλημμελούς συμπλήρωσης της ανωτέρω αναφερόμενης υπεύθυνης δήλωσης και συνεπώς, παράβασης του όρου της παραγράφου 2.4.3.2 της διακήρυξης και του Παραρτήματος.

Ε. Ως προς τον οικονομικό φορέα «***»..... (βλ. σκ. 6 της παρούσας) «...»**

ΣΤ. Ως προς τον υποψήφιο οικονομικό φορέα «***» (βλ. σκ. 6 της παρούσας)** Ο υποψήφιος οικονομικός φορέας «*****» υπέβαλε προσφορά για τα προϊόντα της Ομάδας Β του διαγωνισμού. Ωστόσο, η προσφορά του πρέπει να απορριφθεί, αφού δεν πληροί τους όρους της διακήρυξης για τους κατωτέρω λόγους: 1 ος λόγος ακύρωσης Με την παράγραφο 1 του άρθρου 79 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 84. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά τους φορείς αυτούς. Το

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά. [...]». Ακόμα, με την παράγραφο 2 του άρθρου 73 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «2. Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η αναθέτουσα αρχή: α) γνωρίζει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την 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 ή/και β) μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Αν ο οικονομικός φορέας είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην *****, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση. [...]» Περαιτέρω, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.7.1 «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών» της διακήρυξης, προβλέπεται ότι: «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 και 2.2.5 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 V το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. [...]» Αλλωστε, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.3.2 της διακήρυξης, προβλέπεται ότι: «2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις : α) όταν η Αναθέτουσα Αρχή γνωρίζει ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

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 ή/και β) όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Αν ο προσφέρων είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην *****, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση. [...]». Στο, δε, υπόδειγμα του ΕΕΕΣ που περιλαμβάνεται στο Παράρτημα V της διακήρυξης και συγκεκριμένα, στο Τμήμα Β του Μέρους III «Λόγοι Αποκλεισμού» ο υποψήφιος καλείται να δηλώσει το εξής: «Ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να τη λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν; Ναι / Όχι». Από τα ανωτέρω είναι πρόδηλο ότι για τη συμμετοχή οικονομικού φορέα στη διαγωνιστική διαδικασία, ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να υποβάλει ως δικαιολογητικό συμμετοχής το ΕΕΕΣ του Παραρτήματος V της διακήρυξης, στο οποίο πρέπει να δηλώσει υπεύθυνα ότι στο πρόσωπό του δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού, που προβλέπονται στο άρθρο 73 του Ν. 4412/2016 και αντίστοιχα, στη παράγραφο 2.2.3. της διακήρυξης, μεταξύ των οποίων και μη εξόφληση εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων.

Ωστόσο, ο ως άνω οικονομικός φορέας, κατά την υποβολή του ΕΕΕΣ και συγκεκριμένα στο Τμήμα Β του Μέρους III «Λόγοι Αποκλεισμού» δήλωσε τα εξής: «Ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να τη λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν; Όχι» (αρχ. ΕΕΣ ΤΕΒΑ). Δεδομένου δε ότι με το ΕΕΕΣ εξασφαλίζεται προκαταρκτικά ότι οι συμμετέχοντες δεν βρίσκονται σε μία από τις προαναφερθείσες καταστάσεις

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

αποκλεισμού τους, η προσφορά του εν λόγω φορέα για την Ομάδα Β του διαγωνισμού πρέπει να απορριφθεί, αφού από το περιεχόμενο του υποβληθέντος από αυτόν ΕΕΕΣ προκύπτει σαφώς ότι στο πρόσωπό του συντρέχει λόγος αποκλεισμού του κατ' άρθρο 73 του Ν. 4412/2016 και αντίστοιχα, κατά τα προβλεπόμενα στην παράγραφο 2.2.3. της διακήρυξης, ήτοι της μη εξόφλησης εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων. 2ος λόγος ακύρωσης Κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2 του άρθρου 72 του Ν. 4412/2016, προβλέπεται ότι: «4. Οι εγγυήσεις του παρόντος άρθρου περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται (ή τον κύριο του έργου ή τον φορέα κατασκευής στις περιπτώσεις δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών), δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση, ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης ή πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών του διαγωνισμού, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών **μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου** προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης.» Σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.2.1 «Εγγύηση συμμετοχής», ορίζεται 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 [...] Η Αναθέτουσα Αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης 44 συμμετοχής.» Περαιτέρω, σύμφωνα με την παράγραφο 2.1.5 «Εγγυήσεις» της εν λόγω

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

διακήρυξης, ορίζεται ότι: «Οι εγγυητικές επιστολές των παραγράφων 2.2.2 (εγγύηση συμμετοχής) και 4.1. (εγγύηση καλής εκτέλεσης) εκδίδονται από [...] Οι εγγυήσεις αυτές περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται, δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση (στην περίπτωση ένωσης αναγράφονται όλα τα παραπάνω για κάθε μέλος της ένωσης), ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης.[...] Τα υποδείγματα εγγυητικών επιστολών συμμετοχής (βλ. 2.2.2.) και εγγυητικών επιστολών καλής εκτέλεσης (βλ. 4.1.) παρατίθενται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ της παρούσης και αφορούν τις εγγυητικές επιστολές που εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα (τράπεζες). [...]». Ακόμα, σύμφωνα με το υπόδειγμα της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής που παρατίθεται στο Παράρτημα ΙΙΙ της διακήρυξης, η προσκομιζόμενη από τους υποψηφίους εγγυητική επιστολή πρέπει να έχει μεταξύ άλλων και το ακόλουθο περιεχόμενο: «[...] Το παραπάνω ποσό τηρείται στη διάθεσή σας και θα καταβληθεί ολικά ή μερικά χωρίς καμία από μέρους μας αντίρρηση, αμφισβήτηση ή ένσταση και χωρίς να ερευνηθεί το βάσιμο ή μη της απαίτησής σας μέσα σεημέρες από την απλή έγγραφη ειδοποίησή σας. [...] Αποδεχόμαστε να παρατείνουμε την ισχύ της εγγύησης ύστερα από έγγραφο της Υπηρεσίας σας, στο οποίο επισυνάπτεται η συναίνεση του υπέρ ου για την παράταση της προσφοράς, σύμφωνα με το άρθρο ... της Διακήρυξης/Πρόσκλησης/Πρόσκλησης Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος, με την προϋπόθεση ότι το σχετικό αίτημά σας θα

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

μας υποβληθεί πριν από την ημερομηνία λήξης της.» Αλλωστε, σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.6 «Λόγοι απόρριψης προσφορών» της εν λόγω διακήρυξης, ορίζεται ότι: «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: [...] η) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης. θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.» Από τα ανωτέρω καθίσταται σαφές ότι οι οικονομικοί φορείς που επιθυμούν να συμμετάσχουν στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία οφείλουν να καταθέσουν μαζί με την προσφορά τους και εγγυητική επιστολή συμμετοχής, το περιεχόμενο της οποίας πρέπει να είναι σύμφωνο με τους όρους του νόμου, της διακήρυξης και το υποδείγμα του Παραρτήματος III αυτής, καθώς και να καλύπτει το ελάχιστο περιεχόμενο που προβλέπεται σε αυτά. Στην προκειμένη περίπτωση, ο οικονομικός φορέας «*****» υπέβαλε με την προσφορά του εγγυητική επιστολή, με το εξής περιεχόμενο (αρχ. 7. ΕΓΓΥΗΤΙΚΗ ΤΕΒΑ): Με το περιεχόμενο αυτό, η ως άνω εγγυητική επιστολή δεν είναι σύμφωνη με τους όρους του νόμου, της διακήρυξης και του υποδείγματος του Παραρτήματος III αυτής, καθώς: Πρώτον, δεν αναφέρεται σε αυτή ο όρος ότι «Αποδεχόμαστε να παρατείνουμε την ισχύ της εγγύησης ύστερα από έγγραφο της Υπηρεσίας σας, στο οποίο επισυνάπτεται η συναίνεση του υπέρ ου για την παράταση της προσφοράς, σύμφωνα με το άρθρο ... της Διακήρυξης/Πρόσκλησης/Πρόσκλησης Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος, με την προϋπόθεση ότι το σχετικό αίτημά σας θα μας υποβληθεί πριν από την ημερομηνία λήξης της». Συνεπώς, καθίσταται αμφίβολο από το περιεχόμενο της προσκομισθείσας εγγυητικής επιστολής αν η Τράπεζα που εξέδωσε την εγγυητική επιστολή αποδέχεται να προβεί στην σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης παράταση της διάρκειας ισχύος της εγγυητικής επιστολής, εφόσον αυτή ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή. Δεύτερον, στην ως άνω κατατεθείσα εγγυητική επιστολή αναφέρεται ο όρος ότι «Το παραπάνω ποσό τηρείται στη διάθεσή σας και θα καταβληθεί ολικά ή μερικά χωρίς καμία από μέρους μας

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

αντίρρηση ή ένσταση και χωρίς να ερευνηθεί το βάσιμο ή μη της απαίτησής σας μέσα σε πέντε (5) ημέρες μετά από απλή έγγραφη ειδοποίησή σας». Δηλαδή, η εν λόγω εγγυητική δεν περιλαμβάνει τον όρο περί μη «αμφισβήτηση[ς]» της κατάπτωσης από την τράπεζα που ρητώς προβλέπεται από το διακήρυξη και το σχετικό υπόδειγμα. Συνεπώς, το περιεχόμενό της δεν ταυτίζεται με το περιεχόμενο του υποδείγματος, ενώ επιτρέπεται στην τράπεζα να αμφισβητήσει την κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής και την καταβολή του σχετικού ποσού προς την αναθέτουσα αρχή. Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω, η προσφορά του οικονομικού φορέα «*****» για την Ομάδα Β του διαγωνισμού πρέπει να απορριφθεί λόγω μη συμμόρφωσης της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής με τους όρους της διακήρυξης. 3ος λόγος ακύρωσης Σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.3.2 «Τεχνική Προσφορά» της εν λόγω διακήρυξης, ορίζεται ότι: «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί στο «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι: ΜΕΡΟΣ Β ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» της παρούσας Διακήρυξης και αναλυτικότερα θα πρέπει να υποβληθεί ως εξής: [...] β) Επίσης, οι υποψήφιοι οφείλουν να υποβάλλουν στην ηλεκτρονική πλατφόρμα σε μορφή .pdf, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο και συμπληρωμένο το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ - ΜΕΡΟΣ Α της παρούσης: ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ.» Το ως άνω Παράρτημα ΙΙ – Μέρος Α της διακήρυξης περιλαμβάνει το φύλλο συμμόρφωσης με τις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής για την συγκεκριμένη προμήθεια, την ισχύουσα νομοθεσία, καθώς και τις τεχνικές προδιαγραφές που πρέπει να πληροί κάθε προσφερόμενο από τους οικονομικούς φορείς είδος. Σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.6 «Λόγοι απόρριψης προσφορών» της εν λόγω διακήρυξης, ορίζεται ότι: «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: [...] η) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης. θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.» Από τα παραπάνω συνάγεται ότι για τη σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης υποβολή

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

τεχνικής προσφοράς από τους υποψηφίους οικονομικούς φορείς, η τεχνική αυτή προσφορά τους πρέπει να περιλαμβάνει ως τμήμα της συμπληρωμένο και υπογεγραμμένο το Παράρτημα II-Μέρος Α της διακήρυξης, δηλαδή το φύλλο συμμόρφωσης. Σε περίπτωση μη υποβολής αυτού από τον υποψήφιο οικονομικό φορέα, ή μη υποβολής του σύμφωνα με το ζητούμενο από τη διακήρυξη περιεχόμενο, η προσφορά του απορρίπτεται. Στην προκειμένη περίπτωση, ο υποψήφιος οικονομικός φορέας «*****» υπέβαλε με την προσφορά του και το αρχείο «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΟΡΦΩΣΗΣ». Ωστόσο, το εν λόγω αρχείο δεν περιλαμβάνει το ζητούμενο από τη διακήρυξη περιεχόμενο και προβλεπόμενο στο Παράρτημα II – Μέρος Α αυτής. Ειδικότερα, το υποβληθέν φύλλο συμμόρφωσης δεν περιλαμβάνει αναφορά στη συμμόρφωση με τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης σχετικά με τα είδη παντοπωλείου. Επομένως, το περιεχόμενό του αποκλίνει, δεν είναι σύμφωνο με τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης και ως εκ τούτου η προσφορά του οικονομικού φορέα «*****» για την Ομάδα Β του διαγωνισμού πρέπει να απορριφθεί.

Ζ. Ως προς τον οικονομικό φορέα «***» (βλ. σκ. 6 της παρούσας) «...»**

Η. Ως προς τον οικονομικό φορέα «***»** Σε συνέχεια των όσων αναλύθηκαν ανωτέρω στον 2ο λόγο ακύρωσης για την προσφορά του οικονομικού φορέα «*****» και προκειμένου να αποφύγουμε τις επαναλήψεις, αναφέρουμε εν προκειμένω ότι ο υποψήφιος οικονομικός φορέας «*****» συμπλήρωσε τον σχετικό ανωτέρω πίνακα για τα είδη της Ομάδας Α, για την οποία υπέβαλε προσφορά, «σχολικές τσάντες- γραφική ύλη», «Οδοντόκρεμα 75-100ml» και «Οδοντόβουρτσα με καπάκι» ως εξής (αρχ. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ SIGNED): Ωστόσο, ο εν λόγω πίνακας συμπληρώθηκε πλημμελώς και συγκεκριμένα: Πρώτον, ως εργοστάσιο κατασκευής για το είδος «σχολικές τσάντες- γραφική ύλη» έχει δηλωθεί η εταιρεία «*****.» πλην όμως, όπως προκύπτει από την ιστοσελίδα της, η δραστηριότητά της εν λόγω εταιρείας συνίσταται αποκλειστικά στην εισαγωγή και χονδρική πώληση σχολικών προϊόντων και όχι στην κατασκευή και συσκευασία αυτών (βλπτ σχετ. 8). Δεύτερον, ως εργοστάσιο κατασκευής για τα είδη «Οδοντόκρεμα 75-100ml» και «Οδοντόβουρτσα με καπάκι» έχει δηλωθεί η εταιρεία «*****.» πλην όμως,

όπως προκύπτει και από το άρθρο 3 του ισχύοντος καταστατικού της, ο σκοπός της εν λόγω εταιρείας συνίσταται στη διανομή των σχετικών προϊόντων και όχι η κατασκευή αυτών, η οποία γίνεται στα εργοστάσια της αλλοδαπής εταιρείας «*****» (βλπτ σχετ. 6). Συνάγεται, λοιπόν, ότι ο ως άνω πίνακας για τα προϊόντα της Ομάδας Α συμπληρώθηκε πλημμελώς ως προς το εργοστάσιο κατασκευής των συγκεκριμένων προϊόντων. Συνακόλουθα, η προσφορά του οικονομικού φορέα «*****» για την Ομάδα Α πρέπει να απορριφθεί λόγω πλημμελούς συμπλήρωσης της ανωτέρω αναφερόμενης υπεύθυνης δήλωσης και συνεπώς, παράβασης του όρου της παραγράφου 2.4.3.2 της διακήρυξης.

Θ. Ως προς τον οικονομικό φορέα «***»**

Σε συνέχεια των όσων αναλύθηκαν ανωτέρω στον 2ο λόγο ακύρωσης για την προσφορά του οικονομικού φορέα «*****» και προκειμένου να αποφύγουμε τις επαναλήψεις, εν προκειμένω, ο οικονομικός φορέας «*****» συμπλήρωσε τον ανωτέρω πίνακα για τα είδη της Ομάδας Β, για την οποία υπέβαλε προσφορά «Γάλα εβαπορέ (συσκ. 400 γρ.)» και «ζάχαρη», ως εξής (αρχ. 04.-yprodeigma-yreythynisdilosioΜΑΔΑ BSIGNED): Ωστόσο, ο εν λόγω πίνακας συμπληρώθηκε πλημμελώς και συγκεκριμένα: Πρώτον, ως εργοστάσιο κατασκευής για το είδος «Ζάχαρη» έχει δηλωθεί η εταιρεία «*****», με τόπο εγκατάστασης την *****, πλην όμως, όπως προκύπτει τόσο από την ιστοσελίδα και το ISO της εν λόγω εταιρείας, όσο και από τη συσκευασία του προϊόντος η δραστηριότητα της εν λόγω εταιρείας συνίσταται στη συσκευασία ζάχαρης και όχι στην παρασκευή της, η οποία γίνεται στο εξωτερικό (βλπτ. σχετ. 3α - 3γ). Δεύτερον, ως εργοστάσιο κατασκευής για το είδος «Γάλα εβαπορέ (συσκ. 400 γρ.)» έχει δηλωθεί η εταιρεία «*****», με τόπο εγκατάστασης τη Γερμανία, πλην όμως, όπως προκύπτει από την ιστοσελίδα της, η δραστηριότητά της εν λόγω εταιρείας συνίσταται αποκλειστικά στην εισαγωγή και χονδρική πώληση του σχετικού προϊόντος και όχι στην παρασκευή του, η οποία γίνεται στα εργοστάσια της εταιρείας «*****» (βλπτ σχετ. 9). Συνάγεται, λοιπόν, ότι ο ως άνω πίνακας για τα προϊόντα της Ομάδας Β συμπληρώθηκε πλημμελώς ως προς το εργοστάσιο κατασκευής των συγκεκριμένων προϊόντων. Συνακόλουθα, η προσφορά του οικονομικού φορέα «*****» για την Ομάδα Β πρέπει να απορριφθεί λόγω πλημμελούς συμπλήρωσης της ανωτέρω

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

αναφερόμενης υπεύθυνης δήλωσης και συνεπώς, παράβασης του όρου της παραγράφου 2.4.3.2 της διακήρυξης.

I. Ως προς τον υποψήφιο οικονομικό φορέα «***»** Σε συνέχεια των όσων αναλύθηκαν ανωτέρω στον 2ο λόγο ακύρωσης για την προσφορά του οικονομικού φορέα «*****» και προκειμένου να αποφύγουμε τις επαναλήψεις, αναφέρουμε εν προκειμένω ότι ο υποψήφιος οικονομικός φορέας «****» συμπλήρωσε τον ανωτέρω πίνακα για 52 τα είδη της Ομάδας Β, για την οποία υπέβαλε προσφορά, «Ζάχαρη» και «Γάλα εβαπορέ (συσκ. 400 γρ.)», ως εξής (αρχ. (Άρθρο 2.4.3.2.γ) Υπ. Δηλ. Επωνυμίας Εργοστασίου-Ζουμπουλάκης Α.Ε. signed): Ωστόσο, ο εν λόγω πίνακας συμπληρώθηκε πλημμελώς και συγκεκριμένα: Πρώτον, ως εργοστάσιο κατασκευής για το είδος «Ζάχαρη» έχει δηλωθεί η εταιρεία «*****», με τόπο εγκατάστασης την *****, πλην όμως, όπως προκύπτει τόσο από την ιστοσελίδα και το ISO της εν λόγω εταιρείας, όσο και από τη συσκευασία του προϊόντος η δραστηριότητα της εν λόγω εταιρείας συνίσταται στη συσκευασία ζάχαρης και όχι στην παρασκευή της, η οποία γίνεται στο εξωτερικό (βλπτ. σχετ. 3α - 3γ). Δεύτερον, ως εργοστάσιο κατασκευής για το είδος «Γάλα εβαπορέ (συσκ. 400 γρ.)» έχει δηλωθεί η εταιρεία «*****», με τόπο εγκατάστασης την *****, πλην όμως, όπως προκύπτει από την ιστοσελίδα της, η δραστηριότητά της εν λόγω εταιρείας συνίσταται αποκλειστικά στην παραγωγή της σειράς φρέσκου γάλακτος που προσφέρεται στην ελληνική αγορά, ενώ αντίθετα οι σειρές γάλακτος εβαπορέ που πωλεί η εν λόγω εταιρεία, παρασκευάζονται από την αλλοδαπή εταιρεία «*****» (δ/ση *****, βλπτ σχετ. 10). Άλλωστε, και από την ίδια τη συσκευασία του εν λόγω προϊόντος, προκύπτει ότι η εταιρεία «*****» είναι «Γενική Αντιπρόσωπος και Διανομέας του είδους αυτού για την ***** (βλπτ σχετ 11). Από, δε, το ωοειδές σήμα του παραγωγού NL Z 0234 EC, που έχει τεθεί στη συσκευασία προκύπτει ότι παραγωγός του εν λόγω προϊόντος είναι η εταιρεία «*****». Συνάγεται, λοιπόν, ότι ο ως άνω πίνακας για τα προϊόντα της Ομάδας Β συμπληρώθηκε πλημμελώς ως προς το εργοστάσιο κατασκευής των συγκεκριμένων προϊόντων. Συνακόλουθα, η προσφορά του οικονομικού φορέα «*****» για τον Ομάδα Β πρέπει να απορριφθεί λόγω πλημμελούς συμπλήρωσης της ανωτέρω αναφερόμενης υπεύθυνης δήλωσης και συνεπώς, παράβασης του όρου της παραγράφου 2.4.3.2 της διακήρυξης».

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

Συνημμένα Σχετικά Έγγραφα Σχετικό 1 – Καταστατικό εταιρείας «*****» 53 Σχετικό 2 – Εκτύπωση από ιστοσελίδα της εταιρείας «*****.» και πιστοποιητικό ISO 22000:2005 όπως έχει δημοσιευθεί στην ιστοσελίδα της εν λόγω εταιρείας Σχετικό 3α – Εκτύπωση από ιστοσελίδα της εταιρείας «*****» Σχετικό 3β – Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 της εταιρείας «*****» Σχετικό 3γ – Φωτογραφία της συσκευασίας του είδους «ζάχαρης» της εταιρείας «*****» Σχετικό 4– Υπ' αρ***** Σχετικό 5– Υπ' αρ. **** απόφασης του **** Σχετικό 6 – Καταστατικό εταιρείας «*****» Σχετικό 7 – Εκτύπωση από ιστοσελίδα της εταιρείας «*****» Σχετικό 8 – Εκτύπωση από ιστοσελίδα της εταιρείας «*****.» Σχετικό 9 – Εκτύπωση από ιστοσελίδα της εταιρείας «****.» Σχετικό 10 – Εκτύπωση από ιστοσελίδα της εταιρείας «*****» Σχετικό 11 – Φωτογραφία της συσκευασίας του είδους «γάλατος εβαπορέ ***** (συσκ. 400γρ).

12. Επειδή, στις απόψεις της η αναθέτουσα αρχή, κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού, αποδοχής του παραδεκτού της προσφυγής και των διατάξεων ισχυρίζεται ότι

*«Ως προς τις αιτιάσεις που αφορούν του υποψήφιο οικονομικό φορέα «*****» του οποίου η εταιρεία ***** ζητεί τον αποκλεισμό διότι: «Τα υποβληθέντα από τον εν λόγω υποψήφιο οικονομικό φορέα, ΕΕΕΣ, τόσο και για τον ίδιο τον υποψήφιο φορέα, όσο και για το φορέα στις ικανότητες του οποίου αυτός στηρίχθηκε, ήταν συμπληρωμένα ελλιπώς και εσφαλμένα και δη, δεν αναγράφηκαν σε αυτά σημαντικές πληροφορίες, όπως σχετικές με την ταυτοποίηση των εν λόγω φορέων, των εκπροσώπων αυτών, τα στοιχεία επικοινωνίας και άλλα.»*

*Αναφορικά με το ανωτέρω, να σημειωθεί ότι τόσο για την εταιρεία ***** όσο και για την εταιρεία ***** νόμιμος εκπρόσωπος είναι το ίδιο φυσικό πρόσωπο, ήτοι ο ***** , ο οποίος και υπογράφει το σύνολο των υπεύθυνων δηλώσεων. Μάλιστα η εταιρεία **** είναι μονοπρόσωπη εταιρεία περιορισμένης ευθύνης γεγονός που δεν αφήνει αμφιβολία περί της' εκπροσώπησης της. Επιπλέον η εταιρεία***** . υπέβαλε και πλείστα άλλα δικαιολογητικά όπως, ασφαλιστικές και φορολογικές ενημερότητες των εταιρειών, πιστοποιητικά ΓΕΜΗ, Ε3 κλπ από τα οποία προκύπτουν όλα τα απαιτούμενα για την αξιολόγηση της προσφοράς του στοιχεία όπως ΑΦΜ, διεύθυνση, στοιχεία του νομίμου εκπροσώπου κλπ. Ως εκ τούτου η Οικονομική Επιτροπή θεώρησε επουσιώδη*

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

την εν λόγω έλλειψη καθώς είχε στη διάθεση της το σύνολο των ζητούμενων στοιχείων.

Ως προς τους λόγους αποκλεισμού για την εταιρεία ***** για αποκλεισμό της λόγω μη συμμόρφωσης της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής με τους όρους της διακήρυξης και τον 2ο λόγο ακύρωσης της εταιρείας *****: Η Αναθέτουσα Αρχή ουδόλως διαπίστωσε στον έλεγχο που διενήργησε ζητήματα μη εγκυρότητας της, κατόπιν σχετικής επικοινωνίας με την εκδούσα τράπεζα βάσει του τελευταίου εδαφίου του άρθρου 2.1.5 της διακήρυξης.

Αναφορικά με το 2ο λόγο απόρριψης της προσφοράς της εταιρείας *****: Σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 73 και 74 του Ν. 4412/2016, για την έκπτωση αναδόχου απαιτείται επαναλαμβανόμενο ή σοβαρό παράπτωμα αυτού κατά την εκτέλεση της σύμβασης, κάτι που δεν αποδεικνύεται από τα προσκομιζόμενα στοιχεία στην εν λόγω περίπτωση. Επίσης, για τον αποκλεισμό του οικονομικού φορέα απαιτείται έκδοση σχετικής υπουργικής απόφασης, που εκδίδεται μετά από αιτιολογημένη εισήγηση της αναθέτουσας αρχής και του αρμοδίου συλλογικού οργάνου, κατόπιν ακροάσεως του αποκλειόμενου φορέα, ενώ στην συγκεκριμένη περίπτωση, δεν υπάρχει σχετική υπουργική απόφαση περί του αποκλεισμού της ανωτέρω εταιρείας που να υποχρεώνει, βάσει των ανωτέρω διατάξεων, την αναθέτουσα αρχή να αποκλείσει αυτοδικαίως αυτήν από την υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία. Συνεπώς δεν κωλύεται η συμμετοχή της εταιρείας στον διαγωνισμό ως προς τον συγκεκριμένο λόγο.

Αναφορικά με τους λόγους αποκλεισμού της εταιρείας ***** και τον 1ο λόγο ακύρωσης της εταιρείας ***** και τον 1ο λόγο ακύρωσης της εταιρείας *****: Εξ αρχής το ως άνω ερώτημα περί του αν ο οικονομικός φορέας είναι σε θέση να υποβάλει βεβαιώσεις πληρωμής φόρων και ασφαλιστικών εισφορών ή να παράσχει πληροφορίες στην αναθέτουσα για να τις λάβει από εθνική βάση δεδομένων, είναι ούτως ή άλλως άνευ εννόμου σημασίας και αντικειμένου για εγκατεστημένους στην ***** οικονομικούς φορείς, που υποχρεούνται στην υποβολή των οικείων ενημεροτήτων, αφού η οικεία ερώτηση αναφέρεται σε τυχόν μετέχοντες από άλλες χώρες που δεν εκδίδουν οικεία πιστοποιητικά και για αυτούς ειδικά προβλέπεται κατά τον όρο 2.2.92 παρ. Β1 της διακήρυξης η αντικατάσταση τέτοιας βεβαίωσης από

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

ένορκη βεβαίωση ή υπεύθυνη δήλωση, ευχέρεια που ούτως ή άλλως δεν υφίσταται για ελληνικές επιχειρήσεις. Εξ ου και τέθηκε το ερώτημα περί δυνατότητας υποβολής βεβαιώσεων, προκειμένου να καλυφθούν οι οικονομικοί φορείς από τέτοιες χώρες και να εφαρμοστεί υπέρ τους η πρόβλεψη για ένορκη βεβαίωση ή υπεύθυνη δήλωση.

Περαιτέρω, σε κάθε περίπτωση, το ως άνω ερώτημα υπερκαλύπτεται από το ειδικό, εντός του Μέρους III Ενότητα Β του ΕΕΕΣ αυτοτελές ερώτημα περί παραβίασης υποχρεώσεων ως προς την καταβολή φόρων και ασφαλιστικών εισφορών. Αρα, ούτως ή άλλως τόσο το περί επισήμων κατάλογων ερώτημα, όσο και αυτό περί δυνατότητας προσκόμισης βεβαιώσεων πληρωμής φόρων και ασφαλιστικών εισφορών ή πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων, ήταν εξαρχής άνευ αντικειμένου όσον αφορά κάθε εγκατεστημένο στην ***** οικονομικό φορέα και η όποια επ' αυτών απάντηση ή μη απάντηση, ουδεμία επιρροή στην αξιολόγηση, έννομο αποτέλεσμα ως προς τις υποχρεώσεις του οικονομικού φορέα και την εκ μέρους του απόδειξη μη συνδρομής λόγου αποκλεισμού.

Εξάλλου, το Μέρος VI του ΕΕΕΣ περιέχει και δήλωση του δηλούντος ότι «επισήμως ότι είμαι σε θέση, κατόπιν αιτήματος και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσω τα πιστοποιητικά και τις λοιπές μορφές αποδεικτικών εγγράφων που αναφέρονται» και άρα, ούτως ή άλλως, η ανωτέρω δήλωση περί δυνατότητας υποβολής βεβαιώσεων ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας ή παραχώρησης στοιχείων προς πρόσβαση σε βάση δεδομένων, να καθίσταται άνευ αυτοτελούς έννομης σημασίας και να καλύπτεται από την ως άνω αναφερόμενη.

Αναφορικά με τον 3ο λόγο ακύρωσης της εταιρείας ***** και τον 1ο λόγο ακύρωσης για την εταιρεία *****» δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού καθώς στο άρθρο 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών αναφέρεται ότι:

7. Υπέρβαση στην ενδεικτική τιμή μονάδας είναι επιτρεπτή χωρίς ωστόσο να επιτρέπεται υπέρβαση στο σύνολο του προϋπολογισμού ανά Ομάδα συμμετοχής.

Αναφορικά με τις αιτιάσεις για την προσφορά του ***** ότι δηλαδή η δραστηριότητα της επιχείρησης δεν είναι συναφής με το με το αντικείμενο του

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

διαγωνισμού, όσον αφορά την Ομάδα Α, σύμφωνα με τη διακήρυξη δεν απαιτείται να ασκεί ο προσφέρων και άρα να καλύπτει το πιστοποιητικό επιμελητηρίου του, δραστηριότητα που έχει ειδικώς και κατά στενό τρόπο διατυπωθείσα περιγραφή αντίστοιχη ή ίδια με το φυσικό αντικείμενο, αλλά απαίτηση να είναι σχετική με το φυσικό αντικείμενο. Η αναγραφόμενη δραστηριότητα αφορά την εμπορία (προμήθεια αγαθών) προς φορείς του Δημοσίου επομένως καλύπτει το ζητούμενο φυσικό αντικείμενο της παρούσας διακήρυξης. Επίσης, το πιστοποιητικό εγγραφής στο Επιμελητήριο (ως αποδεικτικό μέσο του Αρθρου 2.2.4) αποτελεί δικαιολογητικό ζητούμενο κατά το στάδιο υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου και θα αξιολογηθεί στο εν λόγω στάδιο του διαγωνισμού.

Αναφορικά με τις αιτιάσεις που αναφέρονται στο 2ο λόγο ακύρωσης της εταιρείας*****, περί λανθασμένης υποβολής της υπεύθυνης δήλωσης των εργοστασίων παραγωγής σχετικά με το είδος «Σχολικές Τσάντες- γραφική ύλη» σημειώνεται ότι στο Παράρτημα ΙΙ της διακήρυξης, περιλαμβάνεται υπόδειγμα της αναφερόμενης ανωτέρω υπεύθυνης δήλωσης που οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς είχαν την υποχρέωση να υποβάλουν με την τεχνική προσφορά τους. Σύμφωνα με το δοθέν υπόδειγμα δεν ζητείται η εκτενής αναφορά του εργοστασίου παραγωγής για κάθε ένα από τα είδη που αποτελούν το πακέτο «Σχολικές Τσάντες-γραφική ύλη», αλλά για τον φορέα που θα τυποποιήσει το είδος στην τελική του μορφή, και τούτο όπως διαπιστώθηκε κατά την αξιολόγηση των προσφορών έγινε κατανοητό από το σύνολο των διαγωνιζομένων στην εν λόγω Ομάδα του διαγωνισμού καθώς όλοι οι συμμετέχοντες (πλην της εταιρείας*****) κατονόμασαν τον τελικό φορέα τυποποίησης των ειδών από την οποία θα προμηθευτούν τα είδη του πακέτου «Σχολικές Τσάντες-γραφική ύλη» ακολουθώντας το υπόδειγμα της διακήρυξης. Ο οικονομικός φορέας ορθά και με σαφήνεια δήλωσε ότι ο τελικός κατασκευαστής του προϊόντος είναι η εταιρεία*****, κάτι που είναι αρκετό για την παρούσα φάση του διαγωνισμού. Αν κατά την παραλαβή διαπιστωθούν αποκλίσεις θα ληφθούν τα απαραίτητα μέτρα.

Μη σύμφωνη με το υπόδειγμα θα μπορούσε να θεωρηθεί η υπεύθυνη δήλωση που υπέβαλλε η εταιρεία*****, όμως η επιτροπή του διαγωνισμού μη θέλοντας

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

να εξαντλήσει την αυστηρότητα της και διασφαλίζοντας το δημόσιο συμφέρον, δεν απέρριψε την προσφορά της.

Σε κάθε περίπτωση όλα τα δηλωθέντα στην υπεύθυνη δήλωση είδη και για όποιο οικονομικό φορέα τελικά αναδειχθεί οριστικός ανάδοχος θα ελεγχθούν κατά την παραλαβή των ειδών και σε περίπτωση μη συμφωνίας με τις τεχνικές προδιαγραφές ή τα δηλούμενα θα ακολουθηθούν όλες οι νόμιμες ενέργειες και κυρώσεις που προβλέπονται.

Σε ό,τι αφορά την επικαλούμενη μη ορθή συμπλήρωση της υπεύθυνης δήλωσης του οικονομικού φορέα *****για την Ομάδα Β και το είδος ζάχαρη για την οποία αναφέρει ότι: «ως εργοστάσιο κατασκευής για το είδος «Ζάχαρη» έχει δηλωθεί η εταιρεία «*****», με τόπο εγκατάστασης την *****, πλην όμως, όπως προκύπτει τόσο από την ιστοσελίδα και το ISO της; η δραστηριότητα της εν λόγω εταιρείας συνίσταται στη συσκευασία ζάχαρης και όχι στην παρασκευή της.». Σχετικά με το ανωτέρω, ως παραγωγός των ειδών νοείται ο τελικός συσκευαστής- τυποποιητής των τελικών προϊόντων και όχι ο παραγωγός του πρωτογενούς προϊόντος, όπως εν γένει ισχύει για τα προϊόντα της πρωτογενούς παραγωγής. Για παράδειγμα, παραγωγός του ελαιολάδου δε θα μπορούσε να θεωρηθεί ο παραγωγός των ελιών αλλά ο τελικός τυποποιητής-συσκευαστής. Το ίδιο ισχύει και για τις λοιπές περιπτώσεις οικονομικών φορέων για τις οποίες αναφέρει η εταιρεία ***** ότι δεν έχει δηλωθεί ο παραγωγός του προϊόντος».

13. Επειδή ο α' παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι «ΑΠΟΡΡΙΠΤΕΟ ΤΟ ΣΥΝΟΛΟ ΤΩΝ ΛΟΓΩΝ ΤΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ Α) ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ ΠΡΩΤΟ ΛΟΓΟ ΤΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΗΝ ΕΓΓΥΗΤΙΚΗ ΕΠΙΣΤΟΛΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ΣΤΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η εγγυητική επιστολή που υπεβλήθη από την εταιρία μας παραβιάζει δέθεν τη διακήρυξη, είναι αντίθετη με το υπόδειγμα και θα έπρεπε να οδηγεί σε αποκλεισμό της προσφοράς μας. Οι αιτιάσεις αυτές είναι απορριπτέες για τους εξής λόγους : α) Καταρχήν πρόκειται για μία απλή «προσθήκη» της τράπεζας που εξέδωσε την εγγυητική επιστολή και όχι για αλλαγή όρων της εγγυητικής επιστολής ή οποιασδήποτε «παράβασης» του νόμου 4412/16 και του σχετικού άρθρου 72 για τις εγγυητικές επιστολές. Η προσθήκη αυτή εκ του περιεχομένου της ουδόλως αλλάζει το περιεχόμενο της

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

εγγυητικής επιστολής ή αναιρεί κάποια υποχρέωση αφού ρητά αναφέρεται ότι η απλή δήλωση της αναθέτουσας αρχής αρκεί για να επέλθει ουσιαστικά η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής. Απλά για τη διασφάλιση της διαδικασίας και την αποφυγή διαδικαστικών αμφισβητήσεων περιγράφεται στο σώμα της εγγυητικής και «εξειδικεύεται» ότι αυτή η «έγγραφη ειδοποίηση» θα λαμβάνει χώρα μέσω δικαστικού επιμελητή, γεγονός που δεν απαγορεύεται ούτε από τις διατάξεις του νόμου 4412/16 ούτε προφανώς και από τη διακήρυξη του διαγωνισμού. β) Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της προσωρινής αναδόχου μειοδότης εταιρίας θα έπρεπε να απορριφθεί διότι το κείμενο της εγγυητικής επιστολής «αποκλίνει» από υποχρεωτικούς κατά την κρίση της όρους, γεγονός που όπως αναφέρθηκε ανωτέρω ουδόλως ισχύει. Όμως, η προσκομιζόμενη εγγυητική επιστολή της εταιρείας μας κρίθηκε νόμιμη διότι κατόπιν ελέγχου προέκυψε η γνησιότητά της και ο σωστός χρόνος κάλυψης της προσφοράς του υποψηφίου σύμφωνα με τα ζητούμενα στο νόμο και στη διακήρυξη. Μολονότι λοιπόν στο σώμα της εγγυητικής υπάρχει αυτή η επιπλέον διαδικαστική προσθήκη του δικαστικού επιμελητή μεταξύ των αναγραφόμενων και των ζητούμενων από τη διακήρυξη έχει παγίως κριθεί, για πολύ σημαντικότερες αποκλίσεις ή ελλείψεις στο προτεινόμενο κείμενο της εγγυητικής επιστολής από το δικαστικό επιμελητή, ότι ανεξαρτήτως αν στην διακήρυξη αναφέρονταν ακόμη και ως «υποχρεωτικά στοιχεία» σημεία όπως π.χ η ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού (πρλβ ΑΕΠΠ ΑΠΟΦΑΣΗ ΜΕΙΖΟΝΟΣ ΕΠΤΑΜΕΛΟΥΣ ΣΥΝΘΕΣΗΣ 10/2020 ΣΚΕΨΗ 28-29 με περαιτέρω αναφορά σε νομολογία της ΑΕΠΠ 102/2017, 829/2018, 842/2011, ΕΣ Τμ, VI 1328 1330/2018 1876/2017), στην πραγματικότητα συνιστούν επουσιώδεις αποκλίσεις της εγγυητικής που δεν επιδρούν στο κύρος της, ελλείψεις ή σφάλματα στο περιεχόμενο της, όταν δεν γεννιάται σύγχυση ως προς την ταυτότητα του υπέρ ου η εγγύηση και γενικά από το περιεχόμενο της δεν καταλείπεται αμφιβολία ως προς τη δέσμευση του εγγυητή (ΣΤΕ 1073/1993) και άλλα ήσσονος σημασίας σφάλματα. Από τα λοιπά μνημονευόμενα στην εγγυητική επιστολή στοιχεία εν προκειμένω προκύπτει χωρίς αμφιβολία ότι η εγγυητική αφορά πράγματι την εταιρία μας, αφορά στον συγκεκριμένο διαγωνισμό, έχει το σύνολο των υποχρεωτικών όρων, δεν υπάρχει καμία έλλειψη ως προς τα υποχρεωτικώς αναφερόμενα στο νόμο και

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

τη διακήρυξη, επομένως συμμορφωνόμαστε πλήρως ως υποψήφιος ανάδοχος με τους ορούς και τις προϋποθέσεις που θέτει η διακήρυξη για την εγγυητική συμμετοχής. Κατά συνέπεια, ο πρώτος λόγος προδικαστικής προσφυγής σχετικά με το περιεχόμενο της εγγυητικής επιστολής είναι απορριπτέος. Β) Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι κακώς η αναθέτουσα αρχή δεν απέρριψε την προσφορά μας από το διαγωνισμό για παραβίαση της παραγράφου 4 του άρθρου 73 και του σχετικού άρθρου της διακήρυξης. Οι αιτιάσεις αυτές είναι απορριπτέες για τους εξής λόγους : α) Ως προς την υποτιθέμενη ύπαρξη σοβαρής ή επαναλαμβανόμενης πλημμέλειας λόγω της δήθεν «έκπτωσης» της εταιρίας μας στον ***** και της δήθεν παράλειψης δήλωσής της στο Ε.Ε.Ε.Σ. παραθέτουμε τα ακόλουθα : Η σχετική απόφαση έκπτωσης του ***** δεν ανέπτυξε έννομα αποτελέσματα, καθώς κατά την υποβολή της προσφοράς της Εταιρείας μας στον διαγωνισμό, οι έννομες συνέπειές της είχαν εκ του νόμου ανασταλεί, ενώ εν συνεχεία η ισχύς της ανεστάλη δυνάμει της εκδοθείσας Ν2/2020 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Τρίπολης και δη για λόγους πρόδηλης βασιμότητας. Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 205 Ν.4412/2016: «Ο ανάδοχος μπορεί κατά των αποφάσεων που επιβάλλουν σε βάρος του κυρώσεις κατ' εφαρμογή των άρθρων 203, 206, 208, 207, 213, 218, 219 και 220, καθώς και κατ' εφαρμογή των συμβατικών όρων να ασκήσει προσφυγή για λόγους νομιμότητας και ουσίας ενώπιον του φορέα που εκτελεί τη σύμβαση μέσα σε ανατρεπτική προθεσμία (30) ημερών από την ημερομηνία της κοινοποίησης ή της πλήρους γνώσης της σχετικής απόφασης. Η εμπρόθεσμη άσκηση της προσφυγής αναστέλλει τις επιβαλλόμενες κυρώσεις. Επί της προσφυγής αποφασίζει το αρμοδίως αποφαινόμενο όργανο, ύστερα από γνωμοδότηση του προβλεπόμενου στις περιπτώσεις β` και δ` της παραγράφου 11 του άρθρου 221 οργάνου, εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την άσκησή της, άλλως θεωρείται ως σιωπηρώς απορριφθείσα. Κατά της απόφασης αυτής δεν χωρεί η άσκηση άλλης οποιασδήποτε φύσης διοικητικής προσφυγής. Αν κατά της απόφασης που επιβάλλει κυρώσεις δεν ασκηθεί εμπρόθεσμα η προσφυγή ή αν απορριφθεί αυτή από το αποφαινόμενο αρμοδίως όργανο, η απόφαση καθίσταται οριστική. Αν ασκηθεί εμπρόθεσμα προσφυγή, αναστέλλονται οι συνέπειες της απόφασης μέχρι αυτή να οριστικοποιηθεί.». Συνεπώς, κατά τον

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

χρόνο που υποβλήθηκε το Ε.Ε.Ε.Σ. της εταιρείας μας στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία (στις 24/7/2020), που αποτελούσε και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, σύμφωνα με τη Διακήρυξη) ήταν πλήρως αληθείς οι εκεί αναφορές, διότι κατά το άρθρο 205 του Ν. 4412/2016 δεν είχε καν ακόμα αναπτύξει την έννομη ισχύ της η ανωτέρω, υπ' αριθ. *****, εν όψει του ότι σε κάθε περίπτωση είχε ασκηθεί εμπρόθεσμα η υπ' αριθ. 1240/16.1.2020 ενδικοφανής προσφυγή της Εταιρείας μας και αυτή δεν είχε απορριφθεί, ενώ, πάντως, δεν είχαν παρέλθει (30) ημέρες από την άσκηση της ενδικοφανούς προσφυγής (οι οποίες παρήλθαν στις 15.2.2020). Οποιαδήποτε άλλη ερμηνεία της διάταξης του άρθρου 205 Ν. 4412/2016, όπως ότι δήθεν η απόφαση έκπτωσης ισχύει προ της οριστικοποίησής της κατά το ανωτέρω άρθρο, ήτοι της ισχύος της απόφασης έκπτωσης και της ανάπτυξης των εννόμων αποτελεσμάτων προ της τελείωσης της διοικητικής διαδικασίας των προσφυγών αντίκειται στο σαφές γράμμα της διάταξης. Σε κάθε περίπτωση, έναρξη της ισχύος της απόφασης έκπτωσης ακόμη και μετά την οριστικοποίησή της, αλλά πριν από την περάτωση τουλάχιστον του σταδίου της προσωρινής δικαστικής προστασίας θα σήμαινε «ξαφνικό θάνατο» για κάθε συμμετέχοντα για τον οποίο εκδίδεται μία αβάσιμη απόφαση έκπτωσης. Με άλλη διατύπωση, μία αβάσιμη απόφαση έκπτωσης από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή ανά την ***** θα σήμαινε αυτομάτως αδυναμία συμμετοχής σε οποιονδήποτε διαγωνισμό για την «έκπτωτη εταιρεία», χωρίς αυτή να μπορεί να ασκήσει στοιχειωδώς το δικαίωμα δικαστικής της προστασίας, που κατοχυρώνεται στο άρθρο 20 του Συντάγματος. Τέλος, και επί της ουσίας της υπόθεσης επισημαίνεται ότι υπάρχει οριστική επίλυση του θέματος διότι επί της κατατεθείσας υπ' αριθ. AN2/11.2.2020 αίτησης αναστολής της Εταιρείας μας σε σχέση με την ανωτέρω υπόθεση εκδόθηκε η υπ' αριθ. N2/2020 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Τρίπολης (Τμήμα Α'-Τριμελές-Σε Συμβούλιο) (συνημμένη 1) , με την οποία έγινε δεκτή η αίτησή μας λόγω πρόδηλης βασιμότητας, και όχι απλά λόγω διαπίστωσης κινδύνου, επειδή αφ' ενός δεν συνέτρεχαν πρόδηλα οι προϋποθέσεις έκπτωσης, αφ' ετέρου δε δεν είχε τηρηθεί η νόμιμη διαδικασία, και ανεστάλη η εκτέλεση της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απόρριψης από το *****της ενδικοφανούς προσφυγής της Εταιρείας μας κατά απόφασης, με την οποία η Εταιρεία μας κηρύχθηκε

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

έκπτωτη της ένδικης σύμβασης του**** . Για όλους τους ανωτέρω λόγους, ο **** όχι μόνο δεν έχει προβεί σε κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης της εταιρίας μας, αλλά με το υπ. αριθμ. ***** έγγραφό του (συνημμένο 2) μας κάλεσε να ανανεώσουμε την εγγυητική μας επιστολή καλής εκτέλεσης, γεγονός πράξαμε με την εκ νέου ανανέωση της εγγυητικής μας καλής εκτέλεσης για τη σύμβαση αυτή. β) Ως προς το θέμα του επαγγελματικού παραπτώματος της περιόδου 2003-2006 και της σχετικής διαπιστωτικής ****, παρόλη τη νέα επί του θέματος νομοθεσία που η προσφεύγουσα παραλείπει να αναφέρει με την προσφυγή της, δηλώσαμε αναλυτικά στο Ε.Ε.Ε.Σ. το γεγονός του παραπτώματος της παρελθούσης περιόδου, συνοδευόμενο με τις αναφορές για εξόφληση του προστίμου και αναφέροντος ότι πλέον, μετά την αλλαγή του νόμου δεν τίθεται θέμα αμφιβολίας συμμετοχής σε διαγωνιστικές διαδικασίες επί της αρχής. Ειδικότερα, με το άρθρο 235 παρ. 3 και παρ. 5 του Ν. 4635/2019 ορίστηκε ότι: «3. Η περίπτωση γ) της παραγράφου 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016 αντικαθίσταται ως εξής: «γ) εάν, με την επιφύλαξη της παραγράφου 3β του άρθρου 44 του ν. 3959/2011, η αναθέτουσα αρχή διαθέτει επαρκώς εύλογες ενδείξεις που οδηγούν στο συμπέρασμα ότι ο οικονομικός φορέας συνήψε συμφωνίες με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού [...] 5. Στην παράγραφο 1 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 μετά τη φράση: «Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά.», προστίθενται εδάφια ως εξής: «Κατά την απάντηση οικονομικού φορέα στο ερώτημα του ΕΕΕΣ ή άλλου αντίστοιχου εντύπου ή δήλωσης για τυχόν σύναψη συμφωνιών με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού, η συνδρομή περιστάσεων, όπως η τριετής παραγραφή της παραγράφου 10 του άρθρου 73 ή η εφαρμογή της διάταξης της παραγράφου 3β του άρθρου 44 του ν. 3959/2011, αναλύεται στο σχετικό πεδίο που προβάλλει κατόπιν θετικής απάντησης, ενώ ισχύουν τα όσα αναφέρονται στο προηγούμενο εδάφιο για την προσκόμιση δικαιολογητικών. Στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης δημόσιας σύμβασης, που είτε εκκινούν μετά τη θέση σε

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

ισχύ της παρούσας διάταξης είτε έχουν εκκινήσει νωρίτερα αλλά δεν έχει ακόμη συμπληρωθεί και υποβληθεί στο ΕΕΕΣ, οι τυχόν προηγούμενες αρνητικές απαντήσεις στο ανωτέρω ερώτημα του ΕΕΕΣ ή άλλου αντίστοιχου εντύπου ή δήλωσης, από οικονομικούς φορείς οι οποίοι εμπíπτουν στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 44 παράγραφος 3β του ν. 3959/2011, δεν στοιχειοθετούν τον λόγο αποκλεισμού του άρθρου 73 παράγραφος 4 περίπτωση ζ' ή/και θ' του παρόντος νόμου και δεν απαιτείται να δηλωθούν κατά τη συμπλήρωση του ΕΕΕΣ και κάθε αντίστοιχου εντύπου.» Σύμφωνα δε με την παράγραφο 3β του άρθρου 44 Ν. 3959/2011 ορίζεται ότι: «3β. Εφόσον συντρέχει: α) υπαγωγή στο πρόγραμμα επιείκειας κατ' εφαρμογή της παραγράφου 8 του άρθρου 25 με πλήρη απαλλαγή του προστίμου ή με επιβολή μειωμένου προστίμου και ολοσχερή εξόφληση αυτού, ή β) υπαγωγή στη διαδικασία διευθέτησης διαφορών του άρθρου 25α και ολοσχερής εξόφληση του προστίμου, επέρχεται πλήρης απαλλαγή της επιχείρησης και κάθε άλλου υπευθύνου προσώπου της παραγράφου 2(γ) του άρθρου 25 από κάθε είδους διοικητικές κυρώσεις. Στις ανωτέρω περιπτώσεις η διαπίστωση της σχετικής παράβασης δεν θεμελιώνει λόγο αποκλεισμού της επιχείρησης από διαγωνισμούς για δημόσιες συμβάσεις ή συμβάσεις παραχωρήσεων, με την εξαίρεση της κατ' επανάληψη παράβασης του άρθρου 1 ή του άρθρου 101 της Συνθήκης για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Επανάληψη της παράβασης νοείται η έκδοση σχετικής διαπιστωτικής απόφασης εντός έξι (6) ετών από την προηγούμενη έκδοση άλλης διαπιστωτικής απόφασης. Η παρούσα διάταξη εφαρμόζεται στην περίπτωση παροχής διευκόλυνσης τμηματικής καταβολής του προστίμου και για όσο χρόνο διαρκεί η ρύθμιση και ο οφειλέτης είναι συνεπής με τους όρους της. Επίσης, η παρούσα διάταξη εφαρμόζεται και για τις περιπτώσεις για τις οποίες έχει εκδοθεί διαπιστωτική απόφαση παράβασης του άρθρου 1 ή του άρθρου 101 της Συνθήκης για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης και δεν έχει ακόμα παρέλθει τριετία από την έκδοση αυτής.» Εκ των ανωτέρω διατάξεων, προκύπτει ότι ο λόγος αποκλεισμού που ανάγεται στη σύναψη συμφωνιών με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού, δεν θεμελιώνεται σε περίπτωση που έχει υπάρξει υπαγωγή στη διαδικασία διευθέτησης διαφορών του άρθρου 25α και ολοσχερής εξόφληση του προστίμου. Στην περίπτωση

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

αυτή, σύμφωνα με την παράγραφο 3β του άρθρου 44 Ν. 3979/2011, ως ισχύει, «επέρχεται πλήρης απαλλαγή της επιχείρησης», ενώ σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 235 Ν. 4635/2019 «οι τυχόν προηγούμενες αρνητικές απαντήσεις στο ανωτέρω ερώτημα του ΕΕΕΣ ή άλλου αντίστοιχου εντύπου ή δήλωσης, από οικονομικούς φορείς οι οποίοι εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 44 παράγραφος 3β του ν. 3959/2011, δεν στοιχειοθετούν τον λόγο αποκλεισμού του άρθρου 73 παράγραφος 4 περίπτωση ζ' ή/και θ' του παρόντος νόμου». Συνεπώς, είναι προφανές ότι ο νομοθέτης θέλησε την πλήρη απαλλαγή από οποιεσδήποτε συνέπειες της επιχείρησης που συμμετέχει σε διαδικασία διευθέτησης διαφορών. Η δε απαλλαγή αυτή συνεπάγεται, σύμφωνα με τον νόμο, ότι επί τη βάση της διευθετηθείσας διαφοράς όχι μόνο δεν μπορεί να θεμελιωθεί ο λόγος αποκλεισμού της περ. γ' του άρθρου 73 παρ. 4 Ν.4412/2016, ως ισχύει, αλλά ούτε και ο λόγος της περ. θ' της ίδιας παραγράφου. Τούτο δε διότι σε διαφορετική περίπτωση, η διαδικασία διευθέτησης των διαφορών δεν θα απάλλασσε καθ' ολοκληρίαν τον συμμετέχοντα σε αυτήν από τις ενδεχόμενες δυσμενείς επιπτώσεις, καθώς θα ήταν δυνατό να στοιχειοθετείται ο λόγος αποκλεισμού του επαγγελματικού παραπτώματος (περ. θ'), παρά το γεγονός ότι δεν στοιχειοθετείται ο λόγος αποκλεισμού της ύπαρξης συμφωνιών της στρέβλωσης του ανταγωνισμού. Κάτι τέτοιο, όμως, θα καθιστούσε την εν λόγω διάταξη «ελλιπή» και «ατελέσφορη», καθώς δεν θα παρείχε πλήρη απαλλαγή της συμμετέχουσας στη διαδικασία διευθέτησης επιχείρησης. Ο δε νομοθέτης στην παρ. 5 του άρθρου 235 Ν. 4635/2019 ρητά όρισε ότι δεν στοιχειοθετείται ούτε ο λόγος αποκλεισμού της περ. θ' της παρ. 4 του άρθρου 73 Ν.4412/2016, στην περίπτωση ύπαρξης διαδικασίας διευθέτησης για την αποφυγή παρερμηνειών. Επομένως, καμία ψευδή δήλωση κάναμε για το επαγγελματικό παράπτωμα, και αυτός είναι ο λόγος για τον οποίο η αναθέτουσα αρχή έκρινε την προσφορά μας ως αποδεκτή για τη συνέχεια του διαγωνισμού. Επισημαίνεται τέλος, ότι ακόμη και στην περίπτωση κατά την οποία, παρά την ύπαρξη της νέας νομοθεσίας που προαναφέρθηκε και που επιλύει το θέμα, η αναθέτουσα αρχή ήθελε περισσότερες πληροφορίες, στοιχεία ή διευκρινήσεις επί του θέματος του παραπτώματος της περιόδου 2003-2006 προκειμένου να αποφανθεί ειδικότερα επί του θέματος, αυτό ως γεγονός δεν θα μπορούσε να

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

οδηγήσει άμεσα και άνευ ετέρου σε απόφαση αποκλεισμού μας από το διαγωνισμό. Στην περίπτωση αυτή δηλαδή θα οδηγούσε θεωρητικά σε περαιτέρω διευκρινιστική έρευνα προς την εταιρία μας για την αποστολή περαιτέρω αποδεικτικά στοιχεία και περαιτέρω επιπλέον αποδεικτικά μέτρα που έχουν ληφθεί από την εταιρία μας σχετικά με το θέμα, και τη μετέπειτα αποστολή τους στην επιτροπή επανορθωτικών μέτρων του άρθρου 73 του νόμου 4412/16 για να γνωμοδοτήσει προηγουμένως σχετικά με την όποια επικείμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής. Κατά συνέπεια, ο δεύτερος λόγος προδικαστικής προσφυγής σχετικά με την παραβίαση του άρθρου 73 του νόμου 4412/16 από την υποβολή του Ε.Ε.Σ. της προσφοράς μας θα πρέπει να απορριφθεί. Γ) ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΗΝ ΔΗΘΕΝ ΠΛΗΜΕΛΛΕΙΑ ΣΥΜΠΛΗΡΩΣΗΣ ΤΟΥ ΠΙΝΑΚΑ ΤΩΝ ΥΠΟ ΑΝΑΘΕΣΗ ΠΡΟΙΟΝΤΩΝ Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της εταιρίας μας θα έπρεπε να απορριφθεί διότι ο πίνακας της διακήρυξης στην επωνυμία προσφερόμενων προϊόντων, τόπο εγκατάστασης και εργοστάσιο κατασκευής είναι συμπληρωμένα «πλημμελώς». Σύμφωνα με το άρθρο 2..4.3.2.Γ. ζητείται : «γ) ... Υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού φορέα στην οποία θα δηλώνονται τα εργοστάσια κατασκευής, και η επωνυμία των προς προμήθεια ειδών ανάλογα με την Ομάδα για την οποία λαμβάνουν μέρος. Αρχικά αξίζει να παρατεθεί ότι με την προσφορά μας και την υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωσή μας (αρχείο 22: ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΕΙΔΗ), προκύπτει με σαφήνεια και σε αντίθεση με τα αναφερόμενα στην προσφυγή το σύνολο των εφικτών πληροφοριών για τους εν λόγω υπόπρομηθευτές συμπεριλαμβανομένου και του τόπου εγκατάστασής των για όλες τα βασικά προϊόντα προσφέρονται (κρέατα, οπωρολαχανικά, τυροκομικά, είδη ΒΥΣ). Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι ανακάλυψε από το καταστατικό της πολυεθνικής ***** ότι η εταιρία διανέμει στην ***** τα προϊόντα και ότι τα εργοστάσια κατασκευής είναι στο εξωτερικό (αορίστως και χωρίς να αναφέρει ποια και που βρίσκονται ...) Επομένως κατά την κρίση της, αφού η εταιρία μας δεν έκανε τυχαία ιντερνετική έρευνα (όπως η προσφεύγουσα) και δεν ανέφερε ένα εργοστάσιο στην τύχη της **** ανά τον πλανήτη, αλλά δήλωσε με υπευθυνότητα ως προμηθευτή της ένα σουπερ μάρκετ με όλες τις νόμιμες άδειες θα πρέπει άνευ ετέρου να απορριφθεί ... Η υποβληθείσα επομένως δήλωση μας στο διαγωνισμό, όχι μόνο είναι λογική και

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

νόμιμη, αλλά και η μόνη πραγματική και εφικτή. Δεν είναι δυνατόν από πλευράς ενός υποψηφίου αναδόχου για διαδικασία ανάθεσης για προμήθεια τροφίμων να γνωρίζει για το κάθε είδος κοινού προϊόντος που βρίσκεται στο ράφι ενός σουπερ μάρκετ, σε ποια από τις εγκαταστάσεις του εκάστοτε υποπρομηθευτή του ***** ενός προϊόντος έχουν συσκευαστεί τα φασόλια, οι γομολάστιχες, ή τα μολύβια και αυτό να αποτελεί αυτοτελή και μόνο λόγο αποκλεισμού από τη δημόσια σύμβαση ! Παράλληλα, είναι αδύνατον ένας υποψήφιος που αναφέρει τυχαία εργοστάσια πολυεθνικών εταιριών ανά την υφήλιο να μπορεί να προμηθεύσει εάν καταστεί ανάδοχος την αναθέτουσα αρχή με τα προϊόντα από τα εργοστάσια αυτά που δήθεν υπεύθυνα δηλώνει, αφού εξ ορισμού αυτό εκφεύγει της σφαίρας επιρροής του ... Εν συνεχεία αξίζει να σημειωθεί ότι ειδικά το συγκεκριμένο θέμα έχει κατά τη γνώμη μας λυθεί και πριν ακόμη τον πρώτο Κανονισμό Προμηθειών του Δημοσίου (394/1996) μέσω σχετικής Γνωμοδότησης του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους (339/1993) (συνημμένο 2) στην οποία ρητά ορίζεται ότι για τα ευρέως και ελευθέρως και ευρέως κυκλοφορούντα τρόφιμα σε σουπερ μάρκετ δεν απαιτούνται ιδιαίτερες πιστοποιήσεις, άδειες, δηλώσεις παραγωγικών μονάδων κ.τ.λ. Και τούτο διότι δεν είναι δυνατόν να μνημονεύονται και να καταγράφονται αναλυτικά όλοι οι παραγωγοί με τις παραγωγικές μονάδες στο εξωτερικό και με πιθανούς ενδιάμεσους μεταποιητές, (διότι π.χ. ένα τρόφιμο μπορεί να έχει 1 και 2 ενδιάμεσους μεταποιητές και σε διαφορετικές χώρες). Αποτελεί κοινό τόπο ότι η αναγραφή στις εκάστοτε συσκευασίες καλύπτει την απαίτηση της εν λόγω πληροφορίας. Η ουσιαστική απαίτηση της διακήρυξης στο σημείο αυτό είναι για να υπάρχει σχετικός έλεγχος υγιεινής και ευθύνης για τα προσφερόμενα τρόφιμα ή προϊόντα ***. Πέραν όμως των γνωμοδοτήσεων του ****, σε ανάλογη περίπτωση, η ΑΕΠΠ έκρινε πρόσφατα ότι : « ... Περαιτέρω, βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι, ο υποψήφιος ανάδοχος δεν υποχρεούται να αναφέρει τον παραγωγό ή λοιπά στοιχεία όταν πρόκειται να προμηθεύσει είδη τα οποία βρίσκονται σε αφθονία στην ελεύθερη αγορά και είναι ευχερής η προμήθειά τους για την εκπλήρωση των συμβατικών του υποχρεώσεων σύμφωνα με τις γνωμοδοτήσεις του ΝΣΚ (*****), εν προκειμένω δε παρόλα ταύτα, η δήλωση του παραγωγού εξειδικεύει και οριοθετεί τα τεχνικά χαρακτηριστικά του προς προμήθεια προϊόντος ...» (ΑΕΠΠ 463/2020

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

ΣΚ. 9) Τέλος, στο ίδιο μήκος κύματος, σε αντίστοιχο θέμα που αφορούσε σε υποχρεώσεις της διακήρυξης σχετικά με ειδική αναφορά εμπορικού σήματος, βάρους κ.λπ. προϊόντων τροφίμων απεφάνθη ότι δεν ήταν υποχρεωτικό να αναφέρεται το σύνολο των συγκεκριμένων πληροφοριών στην τεχνική προσφορά των υποψηφίων, προφανούς εκ της αιτιολογίας της ευρείας κυκλοφορίας των προϊόντων (Απόφαση ΔΕΑ ANM 73/2018, Σκ. 16-18) (συνημμένο 3). Επομένως, προκύπτει από την ανάλυση των ανωτέρω σημείων σχετικά με την «ελλειπή» συμπλήρωση του πίνακα ότι ο δήθεν λόγος αποκλεισμού της προσφοράς μας είναι παραπαιστικός και ουσία αβάσιμος και θα πρέπει να απορριφθεί. Κατά συνέπεια, και για το σύνολο των ανωτέρω λόγων, η απόφαση της ***** που απεδέχθη τα δικαιολογητικά συμμετοχής, την τεχνική και οικονομική μας προσφορά είναι νόμιμη και πλήρως αιτιολογημένη, η δε προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της.

14. Επειδή ο β παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι «Σύμφωνα με το όρο 1.7 της ανωτέρω διακήρυξης οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι δεν θα ενεργήσουν αθέμιτα, παράνομα ή καταχρηστικά καθ'όλη τη διάρκεια της διαδικασίας ανάθεσης, αλλά και κατά το στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης, εφόσον επιλεγούν. Ωστόσο παρότι η οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας κατατάχθηκε τελευταία ως η πλέον υψηλότερη κατά σχεδόν ένα εκατομμύριο ευρώ (1.000.000,00)!!! επιδιώκει την απόρριψη όλων των προσφορών όλων των συμμετεχόντων, και των οκτώ οικονομικών φορέων, που κρίθηκαν παραδεκτές στο διαγωνισμό και της δικής μου προσφοράς επικαλούμενη τουλάχιστον έναντι εμού ψευδείς και καταχρηστικούς λόγους απόρριψης της προσφοράς μου . Η συνολική προσφορά της προσφεύγουσας ανερχόταν στο ποσό των 2.243.525,48 € έναντι της δικής μου προσφοράς που ανερχόταν σε ποσό 1.444.718,11 € , με την οποία αναδείχθηκα ανάδοχος για τις δύο ομάδες, ομάδα Α και Β , του διαγωνισμού. Η συμπεριφορά της προσφεύγουσας αντίκειται στον ανωτέρω όρο του διαγωνισμού καθώς επιδιώκει με ψευδείς λόγους προσφυγής έναντι εμού, και παρότι η οικονομική της προσφορά κατατάχθηκε τελευταία ως πλέον ακριβότερη και υψηλότερη(κατά 1.000.000,00 €), να αναδειχθεί ανάδοχος σε δημόσιο διαγωνισμό που αφορά διανομή τροφίμων και ΒΥΣ σε απόρους προσφέροντας την υψηλότερη οικονομική προσφορά πλήττοντας τα ουσιαστικά και πραγματικά συμφέροντα

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

της Αναθέτουσας Αρχής και των ωφελούμενων της ανωτέρω διακήρυξης, ζημιώνοντας το δημόσιο συμφέρον, καταστρατηγώντας κάθε έννοια υγιούς και ελεύθερου ανταγωνισμού και νοθεύοντας με ευφάνταστα φληναφήματα ,την αρχή της ισονομίας των προσφορών, εισάγοντας νέους όρους και χαρακτηριστικά στο διαγωνισμό δικής της εμπνεύσεως. Η προσφυγή της προσφεύγουσας είναι αβάσιμη και καταχρηστική για τους παρακάτω λόγους : Ισχυρίζεται η προσφεύγουσα με την από 4-9-2020 προσφυγή της , αβάσιμα, ότι η αναφορά στο από 21-7-2020 πιστοποιητικό εμπορικού επιμελητηρίου ***** που προσκόμισα στην αναθέτουσα αρχή για να αποδειχθεί ότι ασκώ συναφή δραστηριότητα με το αντικείμενο της ανωτέρω διακήρυξης, δεν αποδεικνύει ότι ασκώ δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της Α ομάδος της διακήρυξης δηλαδή των προϊόντων βασικής υλικής συνδρομής (απορρυπαντικών , χαρτικών σαμπουάν κλπ), διότι γίνεται γενικόλογη αναφορά στο εν λόγω πιστοποιητικό για χονδρικό εμπόριο διαφόρων ειδών γενικά προς το Δημόσιο, ΝΠΔΔ, Οργανισμούς Τοπικής Αυτοδιοίκησης, νοσοκομεία, δημοτικά κλπ κοινωφελή ή όχι ιδρύματα και καταστήματα, πέραν της ειδικής αναφοράς σε τρόφιμα κρεάτων, ψαριών, φρούτων, λαχανικών, ειδών αρτοποιίας. Καταλήγει η προσφεύγουσα στο αυθαίρετο συμπέρασμα ότι η γενικόλογη αναφορά στο εν λόγω πιστοποιητικό δεν αναφέρεται γενικά σε χονδρικό διαφόρων ειδών βασικής υλικής συνδρομής αλλά σε τρόφιμα. Οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι αβάσιμοι για τους εξής λόγους : Στον όρο 2.2.4.1 της ανωτέρω διακήρυξης ορίζεται ότι οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της παρούσας διακήρυξης. Έχουν κριθεί από νομολογία της ΑΕΠΠ και ειδικά από την αρ 705/2019 του 1ου κλιμακίου ΑΕΠΠ σε παρόμοια περίπτωση τα εξής «... Επειδή, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων επικαλείται ότι ο παρεμβαίνων κατέθεσε πιστοποιητικό εγγραφής του στο οικείο επιμελητήριο που δεν πληροί την προϋπόθεση κάλυψης σχετικού αντικειμένου δραστηριότητας με αυτό του διαγωνισμού, διότι τούτο δεν αφορά εμπορία και τοποθέτηση εξοπλισμού παιδικών χαρών και υπηρεσίες πιστοποίησης, αλλά «ΧΟΝΔΡΙΚΟ ΕΜΠΟΡΙΟ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ ΕΙΔΩΝ ΓΕΝΙΚΑ ΠΡΟΣ ΤΟ ΔΗΜΟΣΙΟ, ΝΟΜΙΚΑ ΠΡΟΣΩΠΑ

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

ΔΗΜΟΣΙΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ, ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΥΣ ΤΟΠΙΚΗΣ ΑΥΤΟΔΙΟΙΚΗΣΗΣ, ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΑ, ΔΗΜΟΤΙΚΑ ΚΑΙ ΚΟΙΝΩΦΕΛΗ Ή ΟΧΙ ΙΔΡΥΜΑΤΑ ΚΑΙ ΚΑΤΑΣΤΗΜΑΤΑ». Κατά το δε άρθρο 3ο της διακήρυξης “Στον διαγωνισμό γίνονται δεκτοί: Υποψήφιοι ή προσφέροντες και, σε περίπτωση ενώσεων, τα μέλη αυτών μπορούν να είναι φυσικά ή νομικά α, β, γ σε τρίτες χώρες που έχουν υπογράψει και κυρώσει τη ΣΔΣ, στο βαθμό που η υπό ανάθεση δημόσια σύμβαση καλύπτεται από τα Παραρτήματα, 2, 4 και 5 και τις γενικές σημειώσεις του σχετικού με την νωση Προσαρτήματος της ως άνω Συμφωνίας, καθώς και δ σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην περίπτωση γ της παρούσας παραγράφου και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την νωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης Δημοσίων συμβάσεων. σε κράτος-μέλος του Οικονομικού Χώρου πρόσωπα σε κράτος-μέλος Ευρωπαϊκού εγκατεστημένα της σε: Ένωσης, Ε.Ο.Χ. , και εφόσον όλοι οι παραπάνω α,β,γ,δ έχουν σχετικό αντικείμενο αντίστοιχο με αυτό του διαγωνισμού.”. Πλην όμως, η διακήρυξη ουδόλως απαίτησε να ασκεί ο προσφέρων και άρα να καλύπτει το πιστοποιητικό επιμελητηρίου του, δραστηριότητα που έχει ειδικώς και κατά στενό τρόπο διατυπωθείσα περιγραφή αντίστοιχη ή ίδια με το φυσικό αντικείμενο, αλλά απαίτησε να είναι σχετική με το φυσικό αντικείμενο, ήτοι να καλύπτει το τελευταίο. Η ως άνω αναγραφείσα δραστηριότητα αφενός αφορά εμπορία, δηλαδή προμήθεια αγαθών, αφετέρου προς δημόσιους φορείς, μεταξύ των οποίων και οι ΟΤΑ, όπως η νυν αναθέτουσα. Άρα, το συγκεκριμένο υπό ανάθεση φυσικό αντικείμενο που αφορά προμήθεια μιας σειράς αγαθών που καταγράφονται στην Ομάδα Γ, δεν προκύπτει ότι δεν καλύπτεται και δεν υπάγεται στην έννοια της χονδρικής προμήθειας ΟΤΑ με πάσης φύσεως αγαθά, μεταξύ των οποίων και αυτά της Ομάδας Γ της διακήρυξης, που συνίστανται κατ’ ακρίβεια σε ελαστικούς χυτούς τάπητες, βότσαλα και πλακίδια ασφαλείας. Περαιτέρω, η αναφορά των κωδικών CPV στις διακηρύξεις σκοπούν στην προώθηση της ενημέρωσης του επιχειρηματικού κοινού και των ενδιαφερομένων προς συμμετοχή ως προς την ανά περίπτωση διαδικασία, στο πλαίσιο δημοσιεύσεώς της στην ΕΕΕΕ και σε κάθε περίπτωση δεν αποτελούν ούτε στενό, αποκλειστικό και δεσμευτικό προσδιορισμό του φυσικού αντικειμένου της όποιας διαδικασίας ούτε επάγονται έννομες συνέπειες ως προς τη φύση και το αντικείμενό της, πολλώ

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

δε μαλλον, ούτε δύνανται να αποτελέσουν αντικείμενο ερμηνείας προς εξαγωγή λόγων αποκλεισμού προσφορών, οι οποίοι δεν συνάγονται με σαφήνεια από το κανονιστικό περιεχόμενο της διακήρυξης, εν γένει δε έχουν όλως πληροφοριακό χαρακτήρα χωρίς έννομες επιπτώσεις. Τούτο δε ενισχύεται εκ του ότι υφίσταται πλήθος τέτοιων κωδικών, εκ των οποίων μεγάλο μέρος συνιστούν υποκατηγορίες ή αναπεριγραφή με άλλες λέξεις και διατυπώσεις, συγγενείς ή παραπλήσιες άλλων κωδικών, ενώ πλήθος εξ αυτών αλληλεπικαλύπτονται, πράγμα εύλογο αφού σκοπούν σε επικοινωνιακή περιγραφή και πληροφόρηση του κοινού και όχι στη θέσπιση όρων και δη επί ποινή αποκλεισμού της διαδικασίας. Όσα δε ο προσφεύγων επικαλείται περί υπηρεσιών πιστοποίησης, οι οποίες δεν καλύπτονται από την επαγγελματική δραστηριότητα του παρεμβαίνοντος είναι εξίσου απορριπτέα, αφού κατά τη σελ. 6 της διακήρυξης ως προς την Ομάδα Γ, ο ανάδοχος μετά την ολοκλήρωση της προμήθειας θα μεριμνήσει μεν για την πιστοποίηση της κάθε μίας παιδικής χαράς ως προς τον εξοπλισμό, τα δάπεδα ασφαλείας και την εγκατάσταση του εξοπλισμού, χρησιμοποιώντας διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης. Δηλαδή, ο ανάδοχος θα αναλάβει με δικό του κόστος και πρωτοβουλία να παραδώσει την παιδική χαρά πιστοποιημένη, ήτοι να μεριμνήσει ώστε αυτή κατά νόμο να πιστοποιηθεί από αρμόδιο φορέα και όχι να προβεί ο ίδιος ως πιστοποιητής σε τέτοια πιστοποίηση.....» . Με τους όρους της ανωτέρω διακήρυξης της ***** όπως αναφέρονται παραπάνω καθίσταται σαφές ότι αρκεί για την απόδειξη της καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας η άσκηση συναφούς δραστηριότητας με το αντικείμενο της σύμβασης, και όχι ίδιας ή αντίστοιχης με το αντικείμενο της σύμβασης. Το χονδρικό εμπόριο προμήθειας διαφόρων ειδών (αγαθών) προς το Δημόσιο, ΝΠΔΔ, οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης κλπ, που αναφέρεται ως κωδικός δραστηριότητας μου στο ανωτέρω πιστοποιητικό του ***** συμπεριλαμβάνει, περικλείει και ενσωματώνει ως μείζονα κατηγορία εμπορίας ειδών και την ελάσσονα κατηγορία ειδών βασική υλικής συνδρομής, ήτοι , τα αγαθά και τα προϊόντα των απορρυπαντικών καθαριστικών, των χαρτικών, των αφρόλουτρων κλπ Άλλωστε διαθέτω πιστοποιητικά ISO και HACCP για την εμπορία των ειδών ****. Εξάλλου στο ίδιο πιστοποιητικό αναφέρεται ότι διατηρώ και ασκώ δραστηριότητα παντοπωλείου, super market, χονδρικό και

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

λιανικό εμπόριο γαλακτομικών, φρούτων και λαχανικών μαζί με τις διευθύνσεις στα Ιωάννινα των δραστηριοτήτων μου . Στις δραστηριότητες παντοπωλείου και super market συμπεριλαμβάνεται και η εμπορία ειδών ΒΥΣ (σαμπουάν, χαρτικά, απορρυπαντικά, γραφική ύλη κλπ) συνεπώς ουδεμία αμφιβολία καταλείπεται ότι η δραστηριότητες μου συμπεριλαμβάνονται και τα είδη Βασικής υλικής συνδρομής . Στο εν λόγω πιστοποιητικό του εμπορικού επιμελητηρίου, που προσάγω και επικαλούμαι, εκτός της εξειδικευμένης αναφοράς σε τρόφιμα, αναφέρεται ως δραστηριότητα μου «το Χονδρικό Εμπόριο προμήθειας διαφόρων ειδών γενικά προς το Δημόσιο, Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου δικαίου, Οργανισμούς Τοπικής Αυτοδιοίκησης, Νοσοκομεία , δημοτικά κλπ κοινωφελή ή όχι ιδρύματα και καταστήματα» . Η ανωτέρω γενική δραστηριότητα συνιστά όχι μόνο συναφή δραστηριότητα με το αντικείμενο της Α ομάδος της διακήρυξης της ***** που αφορά αγαθά και είδη βασικής υλικής συνδρομής (απορρυπαντικά, χαρτικά, αφρόλουτρα κλπ) αλλά γενική δραστηριότητα που ενσωματώνει και περιλαμβάνει ως μείζον το έλασσον, δηλαδή συμπεριλαμβάνει και είδη βασική υλικής συνδρομής. Άλλωστε η ανωτέρω ερμηνεία επιβεβαιώνεται και με την ανωτέρω απόφαση της ΑΕΠΠ με αρ 705/2019 . Άλλη εκδοχή και αντίθετη ερμηνεία θα προσέβαλε τις αρχές του υγιούς και ελεύθερου ανταγωνισμού και δεδομένου ότι όροι της διακήρυξης πρέπει να ερμηνεύονται αφενός με βάση της αρχή της τυπικότητας ώστε να διασφαλίζεται η αρχή της ισοτιμίας και της ίσης αντιμετώπισης των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν σε δημόσιους διαγωνισμούς και αφετέρου με βάση την προστασία του ελεύθερου ανταγωνισμού ώστε να μη τίθεται αδικαιολόγητα εμπόδια και προσκόμματα στην συμμετοχή οικονομικών φορέων σε διαδικασίες δημόσιων διαγωνισμών. Επίσης υπό άλλη προσέγγιση θα παραβιαζόταν το άρθρο 18 του ν 4412/2016, το οποίο ορίζει ότι οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις, με διαφάνεια, ο σχεδιασμός των διαδικασιών δεν γίνεται με σκοπό τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού, ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά, όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σκοπό την αδικαιολόγητη ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων . Όπως γίνεται παγίως δεκτό από την Νομολογία της ΑΕΠΠ (ενδεικτικά 25 /2020) : Την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων διέπει η

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

αρχή του υγιούς και ανόθευτου ανταγωνισμού, ο οποίος και μόνον αυτός, διασφαλίζει την προστασία των συμφερόντων της αναθέτουσας αρχής, επιτρέποντας τη προμήθεια αγαθών, υπηρεσιών και έργων με τους βέλτιστους ποιοτικά και οικονομικά όρους. Η εν λόγω θεμελιώδης αρχή ισχύει, τόσο στο επίπεδο της αναθέτουσας αρχής, όσο και μεταξύ των συμμετεχόντων (σε δημόσιο διαγωνισμό) οικονομικών φορέων (ΔΕΕ, Απόφασις της 27.11.2001, Υποθέσεις C-285/99 και C-286/99, Impresa Lombardini SPA και Mantovani, σκέψη 76 • ΔΕΕ Απόφαση της 14.02.2008, Υπόθεση C450/06, Varec SA κατά État belge, σκέψη 35 • ΔΕΕ Απόφαση της 21.02.2008, Υπόθεση C412/04, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκέψη 2 • ΔΕΕ Απόφαση της 19.05.2009, Υπόθεση C-538/07 Assitur Srl, σκέψεις 25 και 26 • ΔΕΕ, Απόφαση της 19.04.2012, Υπόθεση C-549/10, Tomra Systems ASA, Tomra Europe AS κλπ κατά Ευρωπαϊκής Επιτροπής, σκέψεις 17 και επόμενες.) Η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην Προκήρυξη του Διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.06.2002, Υπόθεση C-92/00, Stadt Wien, σκέψη 45• ΔΕΕ, Απόφαση της 12.12.2002, Υπόθεση C-470/99, Universale-Bau, σκέψη 91• ΔΕΕ, Απόφαση της 29.04.2005, Υπόθεση C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κλπ). 1419/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44• ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54). Στην προκειμένη περίπτωση και σύμφωνα με τα ανωτέρω γίνεται φανερό ,το χονδρικό εμπόριο προμήθειας διαφόρων ειδών (αγαθών) προς το Δημόσιο , ΝΠΔΔ, οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης κλπ , που αναφέρεται ως κωδικός δραστηριότητας μου στο ανωτέρω πιστοποιητικό του *** συμπεριλαμβάνει, περικλείει και ενσωματώνει ως μείζονα κατηγορία εμπορίας ειδών και την ελάσσονα κατηγορία ειδών βασική υλικής συνδρομής, ήτοι, τα

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

αγαθά και τα προϊόντα των απορρυπαντικών καθαριστικών, των χαρτικών, των αφρόλουτρων κλπ. Εξάλλου γίνεται φανερό στο ανωτέρω πιστοποιητικό του εμπορικού επιμελητηρίου ότι ασκώ δραστηριότητα παντοπωλείου και *super market*, δραστηριότητες που αυτονόητα περιλαμβάνουν την εμπορία ειδών ΒΥΣ . Συνεπώς οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι, και αναληθείς. Η προσφεύγουσα με τον ανωτέρω ισχυρισμό της σκόπιμα επιχειρεί να παραπλανήσει εξάγοντας αυθαίρετα συμπεράσματα, έτσι εντελώς αβάσιμα ισχυρίζεται ότι ο αναγραφόμενος κωδικός δραστηριότητας στο πιστοποιητικό εγγραφής στο Επιμελητήριο που προσκόμισα: ΧΟΝΔΡΙΚΟ ΕΜΠΟΡΙΟ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ ΕΙΔΩΝ ΓΕΝΙΚΑ ΠΡΟΣ ΤΟ ΔΗΜΟΣΙΟ, ΝΟΜΙΚΑ ΠΡΟΣΩΠΑ ΔΗΜΟΣΙΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ, ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΥΣ ΤΟΠΙΚΗΣ ΑΥΤΟΔΙΟΙΚΗΣΗΣ, ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΑ, ΔΗΜΟΤΙΚΑ ΚΑΙ ΚΟΙΝΩΦΕΛΗ Ή ΟΧΙ ΙΔΡΥΜΑΤΑ ΚΑΙ ΚΑΤΑΣΤΗΜΑΤΑ «προφανώς» αναφέρεται σε προμήθεια τροφίμων και όχι ειδών ΒΥΣ. Τούτο διότι εάν ο εν λόγω κωδικός δραστηριότητας αφορούσε την προμήθεια τροφίμων τούτο θα αναγραφόταν ξεκάθαρα στην περιγραφή αναφέροντας ΧΟΝΔΡΙΚΟ ΕΜΠΟΡΙΟ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ ΕΙΔΩΝ ..(ΤΡΟΦΙΜΩΝ)...ΓΕΝΙΚΑ ΠΡΟΣ ΤΟ ΔΗΜΟΣΙΟ... η μη εξειδίκευση όμως λεκτικά του είδους της προμήθειας που περιλαμβάνεται στον κωδικό δραστηριότητας δεν αποκλείει κανενός είδους προμήθεια συμπεριλαμβανομένων και των ειδών ΒΥΣ. Κατά το δε άρθρο 2.2.1 της διακήρυξης: 1. Δικαίωμα συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης έχουν φυσικά ή νομικά πρόσωπα και, σε περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων, τα μέλη αυτών, που είναι εγκατεστημένα σε: α) κράτος-μέλος της Ένωσης, β) κράτος-μέλος του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ.), γ) τρίτες χώρες που έχουν υπογράψει και κυρώσει τη ΣΔΣ, στο βαθμό που η υπό ανάθεση δημόσια σύμβαση καλύπτεται από τα Παραρτήματα 1, 2, 4 και 5 και τις γενικές σημειώσεις του σχετικού με την Ένωση Προσαρτήματος Ι της ως άνω Συμφωνίας, καθώς και δ) σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην περίπτωση γ' της παρούσας παραγράφου και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων. Η διακήρυξη ουδόλως απαίτησε να ασκεί ο προσφέρων και άρα να καλύπτει το πιστοποιητικό επιμελητηρίου του, δραστηριότητα που έχει ειδικώς και κατά στενό τρόπο διατυπωθείσα

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

περιγραφή αντίστοιχη ή ίδια με το φυσικό αντικείμενο, αλλά απαιτήσε να είναι σχετική με το φυσικό αντικείμενο, ήτοι να καλύπτει το τελευταίο (Βλ. ΑΕΠΠ 705/2019). Η ως άνω αναγραφείσα δραστηριότητα αφενός αφορά εμπορία, δηλαδή προμήθεια αγαθών, αφετέρου προς δημόσιους φορείς, μεταξύ των οποίων και οι ΟΤΑ, όπως η νυν αναθέτουσα. Άρα, το συγκεκριμένο υπό ανάθεση φυσικό αντικείμενο που αφορά προμήθεια ειδών ΒΥΣ δεν προκύπτει ότι δεν καλύπτεται και δεν υπάγεται στην έννοια της χονδρικής προμήθειας ΟΤΑ με πάσης φύσεως αγαθά, μεταξύ των οποίων και αυτά της Ομάδας Α της διακήρυξης, που συνίστανται κατ' ακρίβεια σε είδη ΒΥΣ. Εξάλλου, προγενέστερα με την υποβολή του πιστοποιητικού εγγραφής στο Επιμελητήριο και με τους ίδιους ακριβώς κωδικούς δραστηριότητας μου κατακυρώθηκαν δυο αντίστοιχες προμήθειες ειδών ΒΥΣ. Ως οικονομικός φορέας τα τελευταία τρία έτη εκτέλεσα παρόμοιες συμβάσεις προμήθειας στον ***** με το ανωτέρω πιστοποιητικό οι οποίες εκτελέστηκαν με επιτυχία και με πλήρη συμμόρφωση στους όρους των διακηρύξεων . Συνεπώς ο ανωτέρω λόγος προσφυγής είναι αβάσιμος, ψευδής, και έχει υποβληθεί καταχρηστικά .

2) Ισχυρίζεται η προσφεύγουσα όσον αφορά την ομάδα Β ως εργοστάσιο κατασκευής για το είδος ζάχαρη, έχει δηλωθεί η εταιρεία ***** με τόπο εγκατάστασης την ***** , πλην η δραστηριότητα της εν λόγω εταιρείας όπως προκύπτει από την ιστοσελίδα της συνίσταται στη συσκευασία ζάχαρης και όχι στην παραγωγή της. Επισημαίνεται ότι σύμφωνα με τον όρο 2.4.3.2. της ανωτέρω διακήρυξης η τεχνική προσφορά θα πρέπει να συνοδεύεται από υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού φορέα στην οποία θα δηλώνονται τα εργοστάσια κατασκευής, και η επωνυμία των προς προμήθεια ειδών ανάλογα με την Ομάδα για την οποία λαμβάνουν μέρος. Οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι αβάσιμοι, αλυσιτελείς, ψευδείς και καταχρηστικοί για του παρακάτω λόγους : Συχνά έως την τελική μορφή ενός προϊόντος προηγείται η συλλογή πρώτης ύλης, η επεξεργασία, η αποθήκευση, η μεταποίηση, η συσκευασία ή επί μηχανικών ή ηλεκτρονικών προϊόντων προηγείται η συναρμογή συστατικών, πρώτων υλών από διαφορετικούς οικονομικούς φορείς πριν ο παραγωγός του τελικού προϊόντος το θέσει σε κυκλοφορία. Από το συνδυασμό των άρθρων 6,8, 9 του ν 2251/1994 περί ευθύνης παραγωγού, και αντλώντας επιχειρήματα από το δίκαιο περί ευθύνης παραγωγού, ως

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

παραγωγός θεωρείται εκείνος που θέτει προϊόν σε κυκλοφορία, η ιδιότητα του παραγωγού προϋποθέτει υλική δημιουργία προϊόντος. Αναφέρονται τέσσερις κατηγορίες προσώπων, φυσικών ή νομικών, στην κατασκευαστική δραστηριότητα των οποίων αποδίδεται το προϊόν, α) ο παραγωγός του τελικού προϊόντος, β) ο παραγωγός της πρώτης ύλης, γ) ο παραγωγός συστατικού μέρους του προϊόντος, δ) ο οιονεί παραγωγός που εμφανίζεται ως παραγωγός επιθέτοντας σε αυτό την επωνυμία ή το σήμα ή άλλο διακριτικό γνώρισμα και δεν είναι ευδιάκριτα τα στοιχεία άλλου παραγωγού (τα ανωτέρω πρόσωπα φέρουν της ευθύνη έναντι του καταναλωτικού κοινού) (σχετικά ***** σελ 113 Ευθύνη Παραγωγού για ελαττωματικά προϊόντα, *Kulmman Kommentar* σ 80 επ , *Smidt-Salzer/hollman* άρθρο 3 αρ33). Ο εννοιολογικός προσδιορισμός του παραγωγού του τελικού προϊόντος είναι ίσως ο σημαντικότερος στη νομική πρακτική, καθώς ο παραγωγός του τελικού προϊόντος φέρει την ευρύτερη ευθύνη και ευθύνεται για όλα τα ελαττώματα ακόμη και αν δεν οφείλονται στη δική του συμβολή αλλά βαρύνει τμήμα του προϊόντος προερχόμενο από άλλο επιχειρηματία από τον οποίο το παρήγγειλε ή το προμηθεύτηκε. Ο απλώς συναρμολογών σε τελικό προϊόν προκατασκευασμένα τμήματα θεωρείται παραγωγός τελικού προϊόντος, ως παραγωγή τελικού προϊόντος θεωρείται επίσης και η εμφιάλωση ξένου προϊόντος βάσεως με την προσθήκη νερού και ζάχαρης. Ως τελικό προϊόν θεωρείται το προϊόν που βρίσκεται στο τελευταίο προ της χρήσεως του από τον καταναλωτή στάδιο και για τη χρήση του οποίου δεν είναι αναγκαία περαιτέρω ουσιώδης επεξεργασία ή οποιαδήποτε επέμβαση στη μορφή και στις ιδιότητες του. Η παραγωγή ποτών ή εδεσμάτων με την χρησιμοποίηση προϊόντος βάσεως η συνταγών τρίτων είναι παραγωγή τελικού προϊόντος. Επίσης όπως ήδη αναφέρθηκε ο οιονεί παραγωγός εξομοιώνεται με τον πραγματικό παραγωγό εφόσον εμφανίζεται συνδεδεμένος ως παραγωγός με ορισμένο προϊόν επιθέτοντας την επωνυμία, το σήμα το ή άλλο διακριτικό του γνώρισμα και δεν είναι ευδιάκριτη ή γνωστή στις συναλλαγές η παραγωγή του από κάποιο άλλο οικονομικό φορέα (σχετικά Ευθύνη Παραγωγού για ελαττωματικά προϊόντα ***** σελ 114, *Kulmman Kommentar* σ 80 επ , *Smidt-Salzer/hollman* άρθρο 3 αρ33). Όπως γίνεται δεκτό σε αποφάσεις της ΑΕΠΠ πληρούνται οι όροι της διακήρυξης εφόσον από τα δικαιολογητικά που υποβάλλουν οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

προκύπτει η πιστοποίηση (Iso, Haccp) του τελικού προϊόντος στο στάδιο, της επεξεργασίας, αποθήκευσης, τυποποίησης του προϊόντος . Έμμεσα δηλαδή γίνεται δεκτό ότι η διαδικασία τυποποίησης από ορισμένο οικονομικό φορέα ενός προϊόντος τον καθιστά παραγωγό τελικού προϊόντος. Έχει κριθεί με τις αποφάσεις της ΑΕΠΠ (654/2020 ΑΕΠΠ, ΔΕΦΑΘ 238/2020 , οράτε και 551/2019 ΑΕΠΠ) «Όπως όμως βάσιμα ισχυρίζεται η πρώτη παρεμβαίνουσα, από τη γραμματική ερμηνεία του αναφερόμενου στην ενδέκατη σκέψη της παρούσας όρου 2.3.4.2 ii) της διακήρυξης, στην περίπτωση που ο προσφέρων δεν είναι ο ίδιος παραγωγός του προσφερόμενου αγαθού, δεν προκύπτει με ρητή και σαφή επί ποινή απόρριψης διατύπωση υποχρέωση προσκόμισης πιστοποιητικού συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων (HACCP) του προμηθευτή του προσφέροντος το επίμαχο είδος (ελαιόλαδο) (αν δηλαδή δεν το παράγει ο ίδιος ο προσφέρων) που να καλύπτει και την παραγωγή του, δηλαδή στην περίπτωση του ελαιολάδου τη διαδικασία έκθλιψης των ελιών, μετά την συλλογή και αποθήκευσή τους σε κατάλληλους χώρους και την άλεση του συλλεγέντος καρπού με αποτέλεσμα τη δημιουργία της ελαιοζύμης, από την οποία παράγεται ο χυμός της ελιάς με τη διαδικασία της έκθλιψης, και την μετέπειτα ωρίμανσή του υπό συγκεκριμένες συνθήκες (πρβλ. ΑΕΠΠ 551/2019, σκ. 41). Ούτε, άλλωστε, προκύπτει η απαίτηση αμέσως ή εμμέσως ο προσφέρων ή ο προμηθευτής του να είναι και παραγωγός του ελαιολάδου, καθώς, κατά την τεχνική προδιαγραφή για το «ΠΑΡΘΕΝΟ ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ ΣΕ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΤΩΝ ΠΕΝΤΕ ΛΙΤΡΩΝ» το προς προμήθεια είδος είναι το συσκευασμένο πλέον ελαιολάδο των 5 λίτρων, χωρίς, πέραν της ποιότητάς του (τεχνικές προδιαγραφές) και των επίμαχων πιστοποιητικών, να υπάρχει ρητή μνεία ως προς άλλες προϋποθέσεις που αφορούν την παραγωγή του. Αντιθέτως, από τον όρο 2.3.4.2 ii) της διακήρυξης προκύπτει ότι πιστοποιητικό ISO 22000 από διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥΔ) ή άλλο αντίστοιχο φορέα απαιτείται να προσκομίσει ο προσφέρων για τον προμηθευτή του μόνον όμως ως προς την επεξεργασία, την τυποποίηση, τη μεταποίηση, τη συσκευασία και την αποθήκευση των προμηθευόμενων από αυτόν ειδών. Δοθέντος ότι από το περιεχόμενο στην τεχνική προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας αρχείο με την ονομασία «4.2 Κατάλογος εγκεκριμένων

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

προμηθευτών Χορηγητών Α΄ Υλών», προκύπτει ότι το είδος «Παρθένο Ελαιόλαδο σε συσκευασία των 5 λίτρων» η πρώτη παρεμβαίνουσα θα το προμηθευτεί από την εταιρεία «.....», μέσω της εταιρείας «.....», για τις οποίες από το αρχείο με την ονομασία «4.3 Πιστοποιητικά Ποιότητας Προμηθευτών», προκύπτει ότι διαθέτουν, η πρώτη πιστοποιητικό ISO 22000, μεταξύ άλλων και για την αποθήκευση και διακίνηση τυποποιημένων τροφίμων (αρ. πιστοποιητικού), και η δεύτερη πιστοποιητικό «..... Food», σύμφωνα με την BRC για την εμφιάλωση και τυποποίηση παρθένου ελαιολάδου (αρ. πιστοποιητικού), ενόψει των όσων γίνονται δεκτά παραπάνω, νομίμως δεν αποκλείστηκε η πρώτη παρεμβαίνουσα, με την αιτιολογία ότι για το είδος παρθένο ελαιόλαδο δεν προσκόμισε πιστοποιητικό συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων (HACCP) του προμηθευτή της που να καλύπτει και την παραγωγή του. Συνακόλουθα, και η δεύτερη αιτίαση της προσφεύγουσας σε βάρος της πρώτης παρεμβαίνουσας πρέπει να απορριφθεί Αντιθέτως, από τον όρο 2.3.4.2 ii) της διακήρυξης προκύπτει ότι πιστοποιητικό ISO 22000 από διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥΔ) ή άλλο αντίστοιχο φορέα απαιτείται να προσκομίσει ο προσφέρων για τον προμηθευτή του μόνον όμως ως προς την επεξεργασία, την τυποποίηση, τη μεταποίηση, τη συσκευασία και την αποθήκευση των προμηθευόμενων από αυτόν ειδών. Δοθέντος ότι από το περιεχόμενο στην τεχνική προσφορά της δεύτερης παρεμβαίνουσας αρχείο με την ονομασία «127. Κατάλογος προσφερομένων ειδών», στο οποίο για το είδος «ΓΑΛΑ ΠΛΗΡΕΣ ΣΥΜΠΥΚΝΩΜΕΝΟ ΤΥΠΟΥ ΕΒΑΠΟΡΕ ΣΕ ΣΥΚΕΥΑΣΙΑ(ΜΕΤΑΛΛΙΚΟ ΚΥΤΙΟ) ΤΩΝ 380 - 500 ΓΡΑΜΜΑΡΙΩΝ», η δεύτερη παρεμβαίνουσα δηλώνει ότι το προσφέρει σε συσκευασία με την περιγραφή «ΜΕΤΑΛΛΙΚΟΣ ΠΕΡΙΕΚΤΗΣ 388-410 ΓΡ.», από την εταιρεία, με την περιγραφική ονομασία, η οποία από το αρχείο με την ονομασία «Πιστοποιητικά Προμηθευτριών εταιρειών», προκύπτει ότι διαθέτει πιστοποιητικό ISO 22000, μεταξύ άλλων και για το σχεδιασμό και την παραγωγή γαλάτων, καθώς και για την εισαγωγή, αποθήκευση και διάθεση γαλακτοκομικών προϊόντων (αρ. πιστοποιητικού GR.), ενόψει των όσων γίνονται δεκτά παραπάνω, νομίμως δεν αποκλείστηκε η δεύτερη παρεμβαίνουσα, με την αιτιολογία ότι για το είδος

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

«γάλα» δεν προσκόμισε πιστοποιητικό συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων (HACCP) του παραγωγού του γάλακτος, ακόμη και υπό την εκδοχή ότι αυτό παράγεται σε άλλη εγκατάσταση από αυτή του προμηθευτή της. Συνακόλουθα, και η δεύτερη αιτίαση της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθεί..... Επειδή, εξάλλου, σε βάρος του τέταρτου παρεμβαίνοντος η προσφεύγουσα επιπλέον ισχυρίζεται ότι στο πεδίο εφαρμογής των πιστοποιητικών διασφάλισης ποιότητας BRC Global Standard Food και IFS Food της εταιρείας « που προμηθεύει τον τέταρτο παρεμβαίνοντα τα είδη «φασόλια» και «ρύζι» του Τμήματος Α΄ της σύμβασης δεν περιλαμβάνεται η παραγωγή των προϊόντων αυτών. Ως εκ τούτου, υποστηρίζει η προσφεύγουσα, η προφορά του τέταρτου παρεμβαίνοντα έπρεπε να απορριφθεί, αφού οι προσφέροντες που δεν είναι παραγωγοί οφείλουν να υποβάλουν πιστοποιητικό του παραγωγού περί ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP για τους χώρους παραγωγής και επεξεργασίας με πεδίο εφαρμογής την παραγωγή και επεξεργασία των προϊόντων αντίστοιχα. Όπως, όμως, γίνεται δεκτό στη 14η και 17η σκέψη της παρούσας για τις αντίστοιχες αιτιάσεις που η προσφεύγουσα προέβαλε σε βάρος της προσφοράς της πρώτης και της δεύτερης των παρεμβαινουσών, από τη γραμματική ερμηνεία του αναφερόμενου στην ενδέκατη σκέψη της παρούσας όρου 2.3.4.2 ii) της διακήρυξης δεν προκύπτει με ρητή και σαφή επί ποινή απόρριψης διατύπωση υποχρέωση προσκόμισης πιστοποιητικού συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων (HACCP) του προμηθευτή του προσφέροντος τα επίμαχα είδη (φασόλια και ρύζι), στην περίπτωση, δηλαδή, που δεν τα παράγει ο ίδιος ο προσφέρων, το οποίο πιστοποιητικό πρέπει να καλύπτει και την παραγωγή τους, δηλαδή στην περίπτωση των οσπρίων και του ρυζιού της καλλιέργειας και της συγκομιδής τους. Ούτε, άλλωστε, προκύπτει η απαίτηση αμέσως ή εμμέσως ο προσφέρων ή ο προμηθευτής του να είναι και παραγωγός των επίμαχων ειδών, καθώς, κατά την τεχνική προδιαγραφή για τα είδη «ΦΑΣΟΛΙΑ ΜΕΤΡΙΑ» και «ΡΥΖΙ ΝΥΧΑΚΙ» πέραν της ποιότητάς τους, να είναι δηλαδή Α΄ ποιότητας, βραστερά και πρόσφατης συλλογής δεν υπάρχει ρητή μνεία ως προς άλλες προϋποθέσεις που αφορούν τη διαδικασία παραγωγής τους. Αντιθέτως, από τον όρο 2.3.4.2 ii) της διακήρυξης προκύπτει ότι πιστοποιητικό ISO 22000 από

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

διαπιστευμένο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥΔ) ή άλλο αντίστοιχο φορέα απαιτείται να προσκομίσει ο προσφέρων για τον προμηθευτή του μόνον όμως ως προς την επεξεργασία, την τυποποίηση, τη μεταποίηση, τη συσκευασία και την αποθήκευση των προμηθευόμενων από αυτόν ειδών. Δοθέντος ότι από το περιεχόμενο στην τεχνική προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας αρχείο με την ονομασία «Πιστοποιητικά ISO Τρόφιμα», προκύπτει ότι η εταιρεία «» είναι πιστοποιημένη κατά ISO 22000 (αρ. πιστοποιητικού *****), μεταξύ άλλων και για τη συσκευασία οσπρίων και ρυζιού σε πλαστικά φιλμ, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά παραπάνω, νομίμως δεν αποκλείστηκε ο τέταρτος παρεμβαίνων, με την αιτιολογία ότι για τα είδη φασόλια και ρύζι δεν προσκόμισε πιστοποιητικό συστήματος διαχείρισης της ασφάλειας των τροφίμων (HACCP) του προμηθευτή της που να καλύπτει και την παραγωγή του. Συνακόλουθα, και η δεύτερη αιτίαση της προσφεύγουσας σε βάρος του τέταρτου παρεμβαίνοντος πρέπει να απορριφθεί.». Με την από 22-7-2020 υπεύθυνη δήλωση που υπέβαλα σύμφωνα με τους όρους της ανωτέρω διακήρυξης για το προϊόν ζάχαρη ως εργοστάσιο κατασκευής αναφέρω την εταιρεία*****, που εδρεύει **** με την επωνυμία ΖΑΧΑΡΗ ΛΕΥΚΗ ΚΡΥΣΤΑΛΛΙΚΗ****. Η εταιρεία **** που πράγματι εισάγει, επεξεργάζεται και συσκευάζει Ζάχαρη, και καθώς η συσκευασία προϋποθέτει επέμβαση στη μορφή και στις ιδιότητες του προϊόντος ενδεχομένως με προσθήκες στοιχείων, είναι ο παραγωγός του τελικού προϊόντος Ζάχαρη, σύμφωνα με τα ανωτέρω. Η εταιρεία **** είναι το νομικό πρόσωπο που καθορίζει για το προϊόν της ζάχαρης το τελευταίο προ της χρήσεως του από τον καταναλωτή στάδιο και για τη χρήση του οποίου δεν είναι αναγκαία περαιτέρω ουσιώδης επεξεργασία ή οποιαδήποτε επέμβαση στη μορφή και στις ιδιότητες του . Η εταιρεία **** εμφανίζεται ως συνδεδεμένη παραγωγός με το ανωτέρω προϊόν και επιθέτει στο τελικό προϊόν την επωνυμία και το διακριτικό γνώρισμα της κατά τρόπο που θεωρείται παραγωγός τελικού προϊόντος και σε κάθε περίπτωση εξομοιώνεται με τον παραγωγό τελικού προϊόντος. Όπως ήδη αναφέρθηκε στις ανωτέρω αποφάσεις της ΑΕΠΠ γίνεται δεκτό ότι αρκεί η πιστοποίηση των προϊόντων για το στάδιο της επεξεργασίας και τυποποίηση τους για την πλήρωση των όρων διακήρυξης. Έμμεσα συνάγεται το συμπέρασμα ότι η τελική επεξεργασία και συσκευασία ενός

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

προϊόντος διαμορφώνει το τελικό προϊόν κατά τρόπο που το νομικό πρόσωπο, το οποίο διαμορφώνει τις ιδιότητες του τελικού προϊόντος και το θέτει σε κυκλοφορία να θεωρείται ο παραγωγός του τελικού προϊόντος επιθέτοντας σε αυτό την επωνυμία του. Ο συναρμολογών άρα και ο συσκευάζων, που προμηθεύτηκαν τμήματα ή πρώτη ύλη για την παραγωγή προϊόντος, καθορίζοντας την τελική μορφή και τις ιδιότητες ενός προϊόντος πριν τεθεί σε κυκλοφορία στο καταναλωτικό κοινό είναι παραγωγοί τελικού προϊόντος. Για τους ανωτέρω λόγους σύμφωνα με τα ανωτέρω η εταιρεία ***** είναι παραγωγός τελικού προϊόντος καθώς ως εταιρεία συσκευάζει το προϊόν που προμηθεύεται και ορθά δηλώθηκε ως εργοστάσιο κατασκευής, που εδρεύει στην*****. Άλλωστε για να καταδειχθεί η αντιφατικότητα και καταχρηστικότητα των ισχυρισμών της προσφεύγουσας επισημαίνω ότι στο προϊόν φασόλια και φακές της ομάδος Β η προσφεύγουσα δηλώνει με την από 24-7-2020 υπεύθυνη δήλωση προς την αναθέτουσα αρχή ως εργοστάσιο κατασκευής την εταιρεία***** , που εδρεύει στη ***** στην ***** με την επωνυμία*****, η οποία είναι εταιρεία που συσκευάζει όσπρια και ρύζι (όπως φαίνεται από το Iso της τελευταίας εταιρείας) και όχι παραγωγός των προϊόντων !!!!! Άλλωστε, περιστρέφοντας περαιτέρω το ζήτημα με τον όρο της ανωτέρω διακήρυξης δεν αποσαφηνίζεται αν πρέπει να δηλωθούν ως εργοστάσιο κατασκευής για προϊόντα όπως η ζάχαρη όλοι οι οικονομικοί φορείς που εμπλέκονται στη διαμόρφωση του τελικού προϊόντος, δηλαδή οι οικονομικοί φορείς που επιλαμβάνονται της συλλογής της πρώτης ύλης από τη γη, της διακίνησης, αποθήκευσης της, της αρχικής μεταποίησης, επεξεργασίας, της τελικής επεξεργασίας, της τυποποίησης και συσκευασίας κλπ ή ένας από αυτούς . Όπως έχει κριθεί με τις αποφάσεις ΑΕΠΠ (οράτε ενδεικτικά 654/2020 ΑΕΠΠ, ΔΕΦΑΘ 238/2020 , οράτε και 551/2019 ΑΕΠΠ) η ασάφεια και αμφισημία όρου της διακήρυξης δεν μπορεί να δημιουργεί λόγους αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιο διαγωνισμό καθώς θα παραβιαζόταν η αρχή του υγιούς και ανόθευτου ανταγωνισμού, που διασφαλίζει την προστασία των συμφερόντων της αναθέτουσας αρχής, επιτρέποντας τη προμήθεια αγαθών, υπηρεσιών και έργων με τους βέλτιστους ποιοτικά και οικονομικά όρους (378/2020 ΑΕΠΠ) και η αρχή της διαφάνειας και της ισότητας, που επιβάλλουν οι όροι του διαγωνισμού να έχουν κατανοητό περιεχόμενο και ότι όλοι οι όροι

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως, πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (378/2020 ΑΕΠΠ_ (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.06.2002, Υπόθεση C-92/00, Stadt Wien, σκέψη 45· ΔΕΕ, Απόφαση της 12.12.2002, Υπόθεση C-470/99, Universale-Bau, σκέψη 91·). Ενόψει των ανωτέρω ζητημάτων η Αναθέτουσα Αρχή θα μπορούσε να είχε κάνει χρήση του άρθρου 102 του ν 4412/2016 διευκρινίζοντας με οδηγία αν ζητείται με τους όρους διακήρυξης να αναφερθεί ο παραγωγός της πρώτης ύλης ή παραγωγός τμήματος του προϊόντος ή παραγωγός τελικού προϊόντος ή ο οιονεί παραγωγός, παράλειψη η οποία δεν μπορεί να έχει ως συνέπεια τον αποκλεισμό μου λόγω των ανωτέρω ιδιαίτερων ζητημάτων και δεδομένου ότι ορθώς δήλωσα ως παραγωγό του τελικού προϊόντος Ζάχαρης της εταιρία*****. Συνεπώς οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι αβάσιμοι, ψευδείς και καταχρηστικοί.

3) Τα ανωτέρω αναφερόμενα ισχύουν για την ταυτότητα του πραγματικού και νομικού λόγου για την εταιρεία *****, καθώς η προσφεύγουσα ισχυρίζεται αβάσιμα ότι για το είδος Σχολικές Τσάντες – γραφική ύλη έχει δηλωθεί στην ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση μου ως εργοστάσιο κατασκευής η εταιρεία ***** με τόπο εγκατάστασης την *****, πλην όμως η εν λόγω εταιρεία συνίσταται στη διανομή των σχετικών προϊόντων και όχι στην κατασκευή τους. Η ανωτέρω εταιρεία ***** έχει αναλάβει (οράτε προσκομιζόμενη υπεύθυνη της εταιρείας*****) την τυποποίηση και συσκευασία 2900 ατομικών προϊόντων του είδους σχολικές τσάντες – γραφική ύλη, όπως το είδος σχολικές τσάντες γραφική ύλη περιγράφεται στις τεχνικές προδιαγραφές της ανωτέρω διακήρυξης επιθέτοντας σε κάθε συσκευασία την επωνυμία της καθώς και τις απαραίτητες ενδείξεις που απαιτούνται από τους όρους της οικείας διακήρυξης. Σύμφωνα με τα ανωτέρω αναφερόμενα η εταιρεία ***** είναι ο παραγωγός τελικού προϊόντος , είναι το νομικό πρόσωπο που καθορίζει για το

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

είδος-προϊόν γραφική ύλη –σχολικές τσάντες το τελευταίο προ της χρήσεως του από τον καταναλωτή στάδιο και για τη χρήση του οποίου δεν είναι αναγκαία περαιτέρω ουσιώδης επεξεργασία ή οποιαδήποτε επέμβαση στη μορφή και στις ιδιότητες του. Στην προκειμένη περίπτωση πρέπει να επισημανθεί επιπλέον πέραν των όσων επικαλούμαι ανωτέρω και τα εξής :

Στις τεχνικές προδιαγραφές ομάδας Α στο όρο 8.1 της ανωτέρω διακήρυξης αναφέρεται : «1. ΣΧΟΛΙΚΕΣ ΤΣΑΝΤΕΣ – ΓΡΑΦΙΚΗ ΥΛΗ (CPV*****) Γενικά Χαρακτηριστικά Τα σχολικά είδη που θα διατεθούν, συμπεριλαμβάνουν τα εξής προϊόντα: ΣΕΤ 6 ΜΟΛΥΒΙΑ -ΓΟΜΑ-ΞΥΣΤΡΑ ΧΩΡΙΣ ΦΘΑΛΙΚΑ ΣΕΤ 6 ΣΤΥΛΟ(ΜΠΛΕ 4ΤΜΧ, ΚΟΚΚΙΝΟ 1ΤΜΧ, ΜΑΥΡΟ 1ΤΜΧ ΜΗ ΤΟΞΙΚΑ ΣΕΤ 3 ΤΕΤΡΑΔΙΑ 50 ΦΥΛ ΚΛΑΣΣΙΚΑ ΜΠΛΟΚ ΖΩΓΡΑΦΙΚΗΣ Α4 ΜΕ ΧΑΡΤΙ 70 GR ΣΕΤ ΜΑΡΚΑΔΟΡΟΙ / 12ΤΜΧ ΠΛΕΝΟΜΕΝΟΙ ΜΗ ΤΟΞΙΚΟΙ ΣΕΤ ΟΡΓΑΝΑ ΓΕΩΜΕΤΡΙΑΣ /4 ΤΜΧ ΠΛΑΣΤΙΚΑ ΣΧΟΛΙΚΟ ΣΑΚΙΔΙΟ ΠΛΑΤΗΣ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ/ΓΥΜΝΑΣΙΟΥ ΣΕ ΧΡΩΜΑΤΑ ΜΠΛΕ ΚΑΙ ΜΑΥΡΟ ΣΥΝΘΕΤΙΚΟ ΥΦΑΣΜΑ ΑΡΙΘΜΟΜΗΧΑΝΗ - Η παραγωγή τους και η διάθεσή τους στην αγορά να συμμορφώνονται με τα προβλεπόμενα στην ευρωπαϊκή και την ελληνική νομοθεσία περί υγιεινής και ασφάλειας προϊόντων. Συσκευασία - Κάθε συσκευασία να είναι κλειστή και σφραγισμένη, χωρίς ίχνη παραβίασης. - Οι συσκευασίες θα παραδίδονται σε χαρτοκιβώτια κατάλληλου βάρους και αντοχής για παλετοποίηση. -Σε κάθε συσκευασία θα αναγράφονται: α) η επωνυμία του κατασκευαστή, του υπεύθυνου διανομής και του προϊόντος, β) τα χαρακτηριστικά του προϊόντος και ο αριθμός των τεμαχίων που περιέχονται, δ) η φράση «ΔΩΡΕΑΝ ΔΙΑΝΟΜΗ. ΔΕΝ ΕΠΙΤΡΕΠΕΤΑΙ Η ΠΩΛΗΣΗ», ε) ο αριθμός της σύμβασης, στ) τα σήματα του ταμείου ΤΕΒΑ /FEAD»». Από τα ανωτέρω συνάγεται το συμπέρασμα ότι το είδος σχολικές τσάντες- γραφική ύλη της ομάδα Α της διακήρυξης καθορίζεται ως ένα ενιαίο είδος –προϊόν και συμπεριλαμβάνει σετ 6 μολυβιών, σετ 6 στυλό, σετ 12 μαρκαδόρων, σετ 3 τετραδίων, αριθμομηχανή, σακίδιο πλάτης κλπ). Δηλαδή θα πρέπει να τυποποιηθούν και να παραδοθούν στην Αναθέτουσα Αρχή 2900 ατομικές συσκευασίες κλειστές και σφραγισμένες, που η καθεμία θα περιλαμβάνει σακίδιο πλάτης, μολύβια, στυλό, γόμες, ξύστρες μαρκαδόρους, όργανα γεωμετρίας, μπλοκ ζωγραφικής, τετράδια, αριθμομηχανή, κάθε συσκευασία θα φέρει την επωνυμία του κατασκευαστή. Η τυποποίηση και η

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

συσκευασία του είδους-προϊόντος σχολικές τσάντες- γραφική ύλη, που στη συγκεκριμένη συναλλαγή θα γίνει από την εταιρεία ***** με την επωνυμία και το διακριτικό γνώρισμα της εταιρείας*****. Η εταιρεία ***** εμφανίζεται ως συνδεδεμένη παραγωγός με το ανωτέρω είδος-προϊόν και επιθέτει στο τελικό προϊόν την επωνυμία και το διακριτικό γνώρισμα της κατά τρόπο που θεωρείται παραγωγός τελικού προϊόντος και σε κάθε περίπτωση εξομοιώνεται με τον παραγωγό τελικού προϊόντος. Με άλλα λόγια η εταιρεία ***** είναι η εταιρεία που θα τυποποιήσει και θα συσκευάσει το προϊόν- είδος σχολικές τσάντες – γραφική ύλη σε ατομικές συσκευασίες (2900 συσκευασίες) που θα συμπεριλαμβάνουν η καθεμία τα αντικείμενα που αναφέρονται (γόμες, ξύστρες, στυλό, μολύβια, σακίδιο πλάτης κλπ) με την επωνυμία της . Και συνεπώς ορθά δηλώθηκε από εμένα ως εργοστάσιο κατασκευής η ανωτέρω εταιρεία δεδομένου δεδομένα ότι είναι ο οικονομικός φορέας τυποποίησης-συσκευασίας γραφικών και σχολικών ειδών, η οποία σύμφωνα με όσα αναφέρθηκαν ανωτέρω στο υπό στοιχεία 3 θεωρείται τελικός παραγωγός . Αντιθέτως η προσφεύγουσα με την από 24-7-2020 υπεύθυνη δήλωση της αναφέρει εργοστάσια κατασκευής των σχολικών ειδών, δεν δήλωσε όμως πως και από ποιον θα λάβει την τελική μορφή και θα συσκευαστεί σε 2.900 ατομικές συσκευασίες το είδος-προϊόν σχολικές τσάντες- γραφική ύλη που συμπεριλαμβάνει όλα τα ειδικότερα αντικείμενα που αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές. Θα διανείμει χωριστά αντίθετα από τους ανωτέρω αναφερόμενους όρους των τεχνικών προδιαγραφών χωριστά 2900 σετ μολυβιών, σετ στυλό , σετ γόμες , σετ ξύστρες, σετ μαρκαδόρων κλπ ;;; . Στη ενιαία συσκευασία για το προϊόν σχολικές τσάντες – γραφική ύλη θα πρέπει να αναγράφεται η επωνυμία του κατασκευαστή. Απαραδέκτως και καταχρηστικά απευθύνει μομφές η προσφεύγουσα για την υπεύθυνη δήλωσή μου και για τις εταιρείες ***** και*****. Η προσφορά της προσφεύγουσας είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη, διότι η υπεύθυνη δήλωση της ως προς τα εργοστάσια κατασκευής βρίθκει ανακριβειών και ασαφειών, και βρίσκεται σε αντίφαση με τα όσα ισχυρίζεται με την προσφυγή της, η προσφεύγουσα δηλώνει ως εργοστάσιο κατασκευής σχολικών σακιδίων πλάτης την εταιρεία ***** που εδρεύει επί της ***** ωστόσο η συγκεκριμένη εταιρεία εμφανίζεται στο διαδίκτυο ως εταιρεία διανομής, χονδρικού και λιανικού εμπορίου σχολικών

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

σακιδίων τσαντών, η προσφεύγουσα δηλώνει ως εργοστάσιο κατασκευής γομών την εταιρεία*****, ωστόσο στη συγκεκριμένη διεύθυνση φαίνεται στο διαδίκτυο ότι λειτουργεί χαρτοπωλείο και όχι εργοστάσιο κατασκευής γομών (θα φέρει άραγε από χαρτοπωλείο της Μαλαισίας Γόμες;), η προσφεύγουσα δηλώνει ως εργοστάσιο κατασκευής της οδοντόκρεμας 75-100ml την εταιρεία ***** που βρίσκεται στο Βέλγιο (*****), ωστόσο στο Βέλγιο στη συγκεκριμένη διεύθυνση λειτουργεί εφοδιαστική αλυσίδα και όχι εργοστάσιο κατασκευής οδοντόκρεμας. Οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι αντιφατικοί, καταχρηστικοί και αναιρούμενοι από τη συμπεριφορά της, η υπεύθυνη δήλωση της βρίσκεται σε αναντιστοιχία με όσα ισχυρίζεται στην προσφυγή της και για αυτό αποτελούν καταχρηστικά φληναφήματα. Η Αναθέτουσα Αρχή λόγω ανακριβειών και ασαφειών της υπεύθυνης δήλωσης της θα έπρεπε να απορρίψει την προσφορά της προσφεύγουσας διότι παραβιάζει τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές. Η προσφεύγουσα επιδιώκει με καταχρηστικούς ισχυρισμούς την ερμηνεία των όρων της διακήρυξης αντίθετα από το γράμμα και το νόημα τους, δηλώνει για το προϊόν φασόλια και φακές ως παραγωγό τον συσκευαστή αλλά προβάλλει ως λόγο αποκλεισμού εναντίον μου το γεγονός ότι δήλωσα ως τελικό παραγωγό για το προϊόν της Ζάχαρης την εταιρεία που το συσκευάζει, διατείνεται εσφαλμένα ότι δήλωσα ως τελικό παραγωγό του είδους – προϊόντος γραφική ύλη – σχολικές τσάντες της εταιρεία *****, που είναι η εταιρεία που θα τυποποιήσει και θα συσκευάσει το συγκεκριμένο είδος σε 2900 συσκευασίες, η ίδια όμως δεν δηλώνει από ποιον οικονομικό φορέα θα συσκευαστεί το τελικό προϊόν αν και ζητείται από τις τεχνικές προδιαγραφές.

15. Επειδή ο γ παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος ως προς την απόρριψη της προσφοράς του είναι αυθαίρετοι και πρέπει να απορριφθούν. Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι «η Διακήρυξη της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας ορίζει ότι πρέπει να δηλώνεται το ΕΡΓΟΣΤΑΣΙΟ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ (ήτοι ο κατασκευαστής του εκάστοτε προς προμήθεια είδους) ΚΑΙ ΟΧΙ ΤΟ ΕΡΓΟΣΤΑΣΙΟ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗΣ (ήτοι ο παρασκευαστής του εκάστοτε προς προμήθεια είδους), όπως απόπως επικαλείται η προσφεύγουσα. Είναι δε ευρέως γνωστό ότι ο κατασκευαστής είναι ένα πρόσωπο ή μια εγγεγραμμένη εταιρεία που παράγει τελικά προϊόντα

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

από πρώτες ύλες, επιθέτοντας σε αυτά την επωνυμία, το σήμα ή άλλο διακριτικό γνώρισμα σε μια προσπάθεια να αποκομίσει κέρδος. Επομένως ορθώς κατά τις απαιτήσεις της Διακήρυξης του διαγωνισμού η εταιρεία μας δήλωσε ως εργοστάσια κατασκευής για τα είδη «ζάχαρη» και «γάλα εβαπορέ» τις εταιρείες «*****» και «*****» αντίστοιχα, καθώς τα τελικά προϊόντα που προσφέρει η εταιρεία μας στον εν θέματι διαγωνισμό, ήτοι η συσκευασμένη ζάχαρη και το συσκευασμένο γάλα εβαπορέ είναι τα τελικά προϊόντα που παράγονται από πρώτες ύλες και φέρουν την επωνυμία και το σήμα των δύο ως άνω προμηθευτριών μας εταιρειών αντίστοιχα. Συνεπώς, εργοστάσια κατασκευής (δηλαδή κατασκευαστές) των εν λόγω ειδών «ζάχαρη» και «γάλα εβαπορέ» αποτελούν οι εταιρείες «*****» και «*****» αντίστοιχα. Κατά συνέπεια, η προσφορά της εταιρείας μας είναι σύμφωνη με όλες τις απαιτήσεις της Διακήρυξης του διαγωνισμού και καθ' όλα νόμιμη»

16. Επειδή στο άρθρο 53 «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» του ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως:... ι) τις απαιτούμενες εγγυήσεις τον τύπο, τα ποσοστά, το νόμισμα, το χρόνο υποβολής των εγγυήσεων, όλους τους σχετικούς όρους αυτών, καθώς και άλλες εξασφαλίσεις, εάν ζητούνται,.... ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,.... κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.), [...]

15. Επειδή, στο άρθρο 72 «Εγγυήσεις» του ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων : α) «Εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση.4. Οι εγγυήσεις του παρόντος άρθρου περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται (ή τον κύριο του έργου ή τον φορέα κατασκευής στις περιπτώσεις δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών), δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση, ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) **τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης ή πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών του διαγωνισμού**, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης. 5. Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί με τους φορείς που φέρονται να έχουν εκδώσει τις εγγυητικές επιστολές προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους. [...].

16. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 73 Λόγοι αποκλεισμού (άρθρο 57 παράγραφοι 1 έως 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) ΤΟΥ Ν. 4412/2016, ορίζεται :

1. Οι αναθέτουσες αρχές αποκλείουν έναν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης όταν αποδεικνύουν, με την επαλήθευση που προβλέπεται στα άρθρα 79 έως 81 ή είναι γνωστό στην αναθέτουσα αρχή με άλλο τρόπο, ότι υπάρχει εις βάρος του αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση για έναν από τους ακόλουθους λόγους:..... . Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η αναθέτουσα αρχή:

α) γνωρίζει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και

β) μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης.

Αν ο οικονομικός φορέας είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην *****, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση.

Η παρούσα παράγραφος παύει να εφαρμόζεται όταν ο οικονομικός φορέας εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους. 4. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης οποιονδήποτε οικονομικό φορέα σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις:

α) εάν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με κατάλληλα μέσα αθέτηση των ισχυουσών υποχρεώσεων που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18, ...γ) εάν η αναθέτουσα αρχή διαθέτει επαρκώς εύλογες ενδείξεις που οδηγούν στο συμπέρασμα ότι ο οικονομικός φορέας συνήψε συμφωνίες με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού, ε) εάν μία κατάσταση στρέβλωσης του ανταγωνισμού από την πρότερη συμμετοχή των οικονομικών φορέων κατά την προετοιμασία της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 48, δεν μπορεί να θεραπευθεί με άλλα, λιγότερο παρεμβατικά, μέσα, στ) εάν ο οικονομικός φορέας έχει επιδείξει σοβαρή ή επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στο πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης που είχε ως αποτέλεσμα την πρόωρη καταγγελία της προηγούμενης σύμβασης, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις, ζ) εάν ο οικονομικός φορέας έχει κριθεί ένοχος σοβαρών ψευδών δηλώσεων κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, έχει αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που απαιτούνται κατ' εφαρμογή του άρθρου 79, η) εάν ο οικονομικός φορέας επιχειρεί να επηρεάσει με αθέμιτο τρόπο τη διαδικασία λήψης αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, να αποκτήσει εμπιστευτικές πληροφορίες που ενδέχεται να του αποφέρουν αθέμιτο πλεονέκτημα στη διαδικασία σύναψης σύμβασης ή να παράσχει εξ αμελείας παραπλανητικές πληροφορίες που ενδέχεται να επηρεάσουν ουσιωδώς τις αποφάσεις που αφορούν τον αποκλεισμό, την επιλογή ή την ανάθεση, θ) Εάν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει, με κατάλληλα μέσα, ότι ο οικονομικός φορέας έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητά του..

17. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 75 του ν. 4412/2016 ορίζεται Κριτήρια επιλογής (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) 1. 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. 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. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. 2. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α' ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό. ...

18. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 79 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του ν. 4412/2016 «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις:

α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν,

β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84.

Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά τους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά. Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, σύμφωνα με την παρ. 6, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης.....5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.

19. Επειδή, το άρθρο 102 «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών» (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

2014/24/ΕΕ) προβλέπει ότι: «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή σσωνος

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

20. Επειδή, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται :

1.5 Προθεσμία παραλαβής προσφορών και διενέργεια διαγωνισμού

Η καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών είναι η 24/07/2020 και ώρα 15,00.

2.1.1 Έγγραφο της σύμβασης

Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης σύμβασης είναι τα ακόλουθα: ... 2. η παρούσα διακήρυξη με τα Παραρτήματά της, μεταξύ των οποίων και το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης [ΕΕΕΣ], που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής,

2.1.5 Εγγυήσεις

Οι εγγυητικές επιστολές των παραγράφων 2.2.2 (εγγύηση συμμετοχής) και 4.1. (εγγύηση καλής εκτέλεσης) εκδίδονται από πιστωτικά ή χρηματοδοτικά ιδρύματα ή ασφαλιστικές επιχειρήσεις κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4364/ 2016 (Α'13) - βλ. άρθρο 15 Ν. 4541/2018 που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέλη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Τα γραμμάτια σύστασης χρηματικής παρακαταθήκης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων για την παροχή εγγυήσεων συμμετοχής συστήνονται σύμφωνα με την ειδική

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

νομοθεσία που διέπει αυτό και ειδικότερα βάσει του άρθρου 4 του π.δ της 30 Δεκεμβρίου 1926/3 Ιανουαρίου 1927 (“Περί συστάσεως και αποδόσεως παρακαταθηκών και καταθέσεων παρά τω Ταμείω Παρακαταθηκών και Δανείων”), το δε Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων είναι αυτό που φέρει την ευθύνη για την έκδοσή τους. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα. Οι εγγυητικές επιστολές εκδίδονται κατ’ επιλογή των οικονομικών φορέων από έναν ή περισσότερους εκδότες της παραπάνω παραγράφου.

Οι εγγυήσεις αυτές περιλαμβάνουν κατ’ ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται, δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση (στην περίπτωση ένωσης αναγράφονται όλα τα παραπάνω για κάθε μέλος της ένωσης), ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) **τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών**, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης.

Τα υποδείγματα εγγυητικών επιστολών συμμετοχής (βλ. 2.2.2.) και εγγυητικών επιστολών καλής εκτέλεσης (βλ. 4.1.) παρατίθενται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ της παρούσης και αφορούν τις εγγυητικές επιστολές που εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα (τράπεζες).Η αναθέτουσα

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

αρχή επικοινωνεί με τους εκδότες των εγγυητικών επιστολών προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους.

2.2.1 Δικαίωμα συμμετοχής

1. Δικαίωμα συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης έχουν φυσικά ή νομικά πρόσωπα και, σε περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων, τα μέλη αυτών, που είναι εγκατεστημένα σε:

α) κράτος-μέλος της Ένωσης,....

2.2.2 Εγγύηση συμμετοχής

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 ένα (1) τοις εκατό (%) του προϋπολογισμού χωρίς τον Φ.Π.Α. για το σύνολο της προμήθειας μη συνυπολογιζομένων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης των συμβάσεων και συγκεκριμένα το ποσό των **7.587,19 € για την ΟΜΑΔΑ Α (ΒΥΣ) και 15.290,30 € για την ΟΜΑΔΑ Β (ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ)**. Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να λάβει μέρος και για τις δυο Ομάδες το ποσό της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής θα ανέρχεται στο ποσό των **22.877,48 €**.

Η εγγυητική επιστολή που εκδίδεται από πιστωτικό ίδρυμα θα πρέπει να είναι σύμφωνη με το υπόδειγμα του Παραρτήματος III.

Εάν η Εγγύηση Συμμετοχής υπολείπεται έστω και ελάχιστα του απαιτούμενου ποσού, η προσφορά δε γίνεται δεκτή.

Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, ήτοι μέχρι 21/12/2020 άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η Αναθέτουσα Αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής.

Στην περίπτωση ένωσης ή κοινοπραξίας οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση.

2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού

Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) προσφέρων οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους:.... 2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις :

α) όταν η Αναθέτουσα Αρχή γνωρίζει ότι ο προσφέρων 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 ή/και

β) όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης.

Αν ο προσφέρων είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην *****, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση.

Δεν αποκλείεται ο προσφέρων οικονομικός φορέας, όταν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους (σχετική δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα περιλαμβάνεται στο ΕΕΕΣ).

2.2.3.4. Αποκλείεται από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, προσφέρων οικονομικός φορέας σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις:

(α) εάν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18 του ν. 4412/2016, ...(γ) υπάρχουν επαρκώς εύλογες ενδείξεις που οδηγούν στο συμπέρασμα ότι ο οικονομικός φορέας συνήψε συμφωνίες με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού,

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

δ) εάν μία κατάσταση σύγκρουσης συμφερόντων κατά την έννοια του άρθρου 24 του ν. 4412/2016 δεν μπορεί να θεραπευθεί αποτελεσματικά με άλλα, λιγότερο παρεμβατικά, μέσα,

(ε) εάν μία κατάσταση στρέβλωσης του ανταγωνισμού από την πρότερη συμμετοχή του οικονομικού φορέα κατά την προετοιμασία της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 48 του ν. 4412/2016, δεν μπορεί να θεραπευθεί με άλλα, λιγότερο παρεμβατικά, μέσα,

(στ) εάν έχει επιδείξει σοβαρή ή επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στο πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης που είχε ως αποτέλεσμα την πρόωρη καταγγελία της προηγούμενης σύμβασης, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις,

(ζ) εάν έχει κριθεί ένοχος σοβαρών ψευδών δηλώσεων κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, έχει αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που απαιτούνται κατ' εφαρμογή του άρθρου 2.2.7.2 της παρούσας,

(η) εάν επιχείρησε να επηρεάσει με αθέμιτο τρόπο τη διαδικασία λήψης αποφάσεων της αναθέτουσας

αρχής, να αποκτήσει εμπιστευτικές πληροφορίες που ενδέχεται να του αποφέρουν αθέμιτο πλεονέκτημα στη διαδικασία σύναψης σύμβασης ή να παράσχει εξ αμελείας παραπλανητικές πληροφορίες που ενδέχεται να επηρεάσουν ουσιωδώς τις αποφάσεις που αφορούν τον αποκλεισμό, την επιλογή ή την ανάθεση,

(θ) εάν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει, με κατάλληλα μέσα ότι έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητά του.....

2.2.4 Κριτήρια Επιλογής

2.2.4.1 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας

Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της παρούσας διακήρυξης.

Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016.

Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλους του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα.

Οι εγκατεστημένοι στην ***** οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι **εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο**, με αναφορά στο ειδικό επάγγελμα της παρούσας διακήρυξης.

Ο οικονομικός φορέας θα δεσμεύεται με το ΕΕΕΣ ότι είναι εγγεγραμμένος στο οικείο επιμελητήριο και θα προσκομίσει το σχετικό δικαιολογητικό εγγραφής του, εφόσον αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος, μετά την αποστολή της σχετικής ηλεκτρονικής πρόσκλησης σε αυτόν από την Αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 3.2 της παρούσας Διακήρυξης

2.2.7.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών

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 και 2.2.5 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 V το οποίο αποτελεί 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. Στην

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

ηλεκτρονική διεύθυνση: <https://espdint.eprocurement.gov.gr/> προσφέρεται η δυνατότητα ηλεκτρονικής σύνταξης και διαχείρισης του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ).

Το ΕΕΕΣ μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών.

Σε όλες τις περιπτώσεις, όπου περισσότερα από ένα φυσικά πρόσωπα είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου ενός οικονομικού φορέα ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό, υποβάλλεται ένα Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έντυπο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο είναι δυνατό να φέρει μόνο την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα (άρθρο 79Α ν. 4412/2016, το οποίο προστέθηκε με το άρθρο 107 περ. 13 του ν. 4497/2017) ως προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3 της παρούσας για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. Επισημαίνεται ότι η ανωτέρω δυνατότητα εναπόκειται στη διακριτική ευχέρεια του οικονομικού φορέα. Εξακολουθεί να υφίσταται η δυνατότητα να υπογράφεται το ΕΕΕΣ από το σύνολο των φυσικών προσώπων που αναφέρονται στα τελευταία δύο εδάφια του άρθρου 73 παρ. 1 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν με το άρθρο 107 περ. 7 του ν. 4497/2017.

Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησής του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης. (άρθρο 79Α ν. 4412/2016, το οποίο προστέθηκε με το άρθρο 107 περ. 13 του ν. 4497/2017).

Στην περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, το Ευρωπαϊκό Έντυπο Ενιαίο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), υποβάλλεται χωριστά από κάθε μέλος της ένωσης.

Επισήμανση:

- *Επισημαίνεται ότι στο στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, υποβάλλονται τα αποδεικτικά μέσα όπως απαιτούνται από το άρθρο 2.2.7.2 τα οποία αφορούν ιδίως στα δικαιολογητικά του άρθρου 2.2.7.2 παρ. Β.1., περ. α της παρούσης:*

Στις περιπτώσεις εταιρειών περιορισμένης ευθύνης (Ε.Π.Ε.), ιδιωτικών κεφαλαιουχικών εταιρειών (Ι.Κ.Ε.) και προσωπικών εταιρειών (Ο.Ε. και Ε.Ε.), τους διαχειριστές.

Στις περιπτώσεις ανωνύμων εταιρειών (Α.Ε.), τον Διευθύνοντα Σύμβουλο, καθώς και όλα τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου.

Στις περιπτώσεις των συνεταιρισμών, τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου

Σε όλες τις υπόλοιπες περιπτώσεις νομικών προσώπων, η υποχρέωση των προηγούμενων εδαφίων αφορά στους νόμιμους εκπροσώπους τους.

Διευκρινίζεται ότι, σε περίπτωση στήριξης στις ικανότητες άλλων οικονομικών φορέων, επισυνάπτεται χωριστό έντυπο ΕΕΕΣ με τις πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με τις ενότητες Α και Β του Μέρους ΙΙ και σύμφωνα με το μέρος ΙΙΙ, για κάθε ένα από τους σχετικούς φορείς στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται.

Δεδομένου ότι η στήριξη παρέχεται προκειμένου να ανταποκριθεί ο οικονομικός φορέας στα κριτήρια, το σύνολο των ΕΕΕΣ των τρίτων, στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, συνυποβάλλονται από τον προσφέροντα οικονομικό φορέα εντός του φακέλου (φυσικού ή ηλεκτρονικού) «Δικαιολογητικά Συμμετοχής».

Το/α χωριστό/ά ΕΕΕΣ θα πρέπει να είναι δεόντως συμπληρωμένο/α και υπογεγραμμένο/α από τον νόμιμο εκπρόσωπο του φορέα στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 2 του άρθρου 79Α του ν.4412/2016.

2.2.7.2 Αποδεικτικά μέσα

A. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.6, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν.

4412/2016..... B. 2. Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης.

*Οι εγκατεστημένοι στην ***** οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού,,,*

B.6. Για την απόδειξη της νόμιμης εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο και υποχρεούται, κατά την κείμενη νομοθεσία, να δηλώνει την εκπροσώπηση και τις μεταβολές της σε αρμόδια αρχή (πχ ΓΕΜΗ), προσκομίζει σχετικό πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, το οποίο πρέπει να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του. Στις λοιπές περιπτώσεις τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, συγκρότηση Δ.Σ. σε σώμα, σε περίπτωση Α.Ε., κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του οικονομικού φορέα), συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου ότι εξακολουθούν να ισχύουν κατά την υποβολή τους.

2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά»

2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν:

α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.),και β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

και τα άρθρα 2.1 Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής προσκομίζεται σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο) εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή. ...

Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής συμπληρώνεται σύμφωνα με το υπόδειγμα του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ III και τα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης.

2.4.3.2 Τεχνική Προσφορά

Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί στο «**ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι: ΜΕΡΟΣ Β ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ**» της παρούσας Διακήρυξης και αναλυτικότερα θα πρέπει να υποβληθεί ως εξής:

α) Η ειδική ηλεκτρονική φόρμα της Τεχνικής Προσφοράς του συστήματος, η οποία συντάσσεται συμπληρώνοντας το αντίστοιχο πεδίο του ηλεκτρονικού διαγωνισμού. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ηλεκτρονικά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf.

Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ηλεκτρονικά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία.

β) Επίσης, οι υποψήφιοι οφείλουν να υποβάλλουν στην ηλεκτρονική πλατφόρμα σε μορφή .pdf, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο και συμπληρωμένο το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ - ΜΕΡΟΣ Α της παρούσης: ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ.

γ) Υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού φορέα στην οποία θα δηλώνονται τα εργοστάσια κατασκευής, και η επωνυμία των προς

προμήθεια ειδών ανάλογα με την Ομάδα για την οποία λαμβάνουν μέρος.

2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών

Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω 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),

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 την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης,

η) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.

θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.

3.1 Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών

3.1.1 Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών

.....Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβληθεί, ή να διευκρινίσουν το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς τους, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016. Η δυνατότητα ενεργοποιείται μόνον εφόσον αφορά σε επουσιώδεις ασάφειες

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

της προσφοράς και επιδιώκει τη συμπλήρωση νομίμως καταρχάς υποβληθέντων στοιχείων και όχι την αναπλήρωση της έλλειψης τέτοιων ή την τροποποίησης του περιεχομένου της προσφοράς, ώστε να συμφωνεί με όρους της Διακήρυξης. (Ελ. Συν. Κλιμάκιο Ζ΄ Πράξη 123/2017).

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι - Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικείμενου της Σύμβασης

ΜΕΡΟΣ Α:

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια Ειδών Βασικής Υλικής Συνδρομής του Τ.Ε.Β.Α. και ειδών παντοπωλείου στο πλαίσιο του Επιχειρησιακού Προγράμματος Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής του Ταμείου Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους (Τ.Ε.Β.Α.), με σκοπό τη διανομή τους στους ωφελούμενους του Προγράμματος στην*****.

Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων

ΟΜΑΔΑ Α. ΕΙΔΗ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ

ΟΜΑΔΑ Α. ΕΙΔΗ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ με *****						
ΕΙΔΗ	CPV	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΠΡΟΫΠ/ΝΗ ΔΑΠΑΝΗ (ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ)	ΚΩΔΙΚΟΣ MIS
1. Σχολικές τσάντες-γραφική ύλη	*****	ΣΕΤ	10,00 €	2.900	29.000,00 €	*****
2. Οδοντόκρεμα 75-100ml	*****	ΤΕΜΑΧΙΟ	1,00 €	33.458	33.458,00 €	*****

.....

ΟΜΑΔΑ Β ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ με *****						
ΕΙΔΗ	CPV	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ ΧΩΡΣ ΦΠΑ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΠΡΟΫΠ/ΝΗ ΔΑΠΑΝΗ ΟΜΑΔΑΣ (χωρίς ΦΠΑ)	ΚΩΔΙΚΟΣ MIS
6.Ζάχαρη	*****	Κιλά	0,70	50.187		*****

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

			€		35.130,90 €	
7.Φασόλια	*****	Κιλά	2,35 €	33.458	78.626,30€	*****
8.Φακές	*****	Κιλά	1,86 €	33.458	62.231,88 €	*****
9. Γάλα εβαπορέ (συσκ. 400 γρ.)	*****	Τεμάχια	0,96 €	65.269	62.658,24 €	*****

ΜΕΡΟΣ Β. ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ

ΟΜΑΔΑ Α

1. Εισαγωγή – Σκοπός

Η προδιαγραφή αυτή αποσκοπεί στον καθορισμό των απαιτήσεων για την προμήθεια ειδών βασικής υλικής συνδρομής για τις ανάγκες του Επιχειρησιακού Προγράμματος Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής για το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας Απώρων

2. Επισήμανση χαρτοκιβωτίων

Στην εξωτερική επιφάνεια των χαρτοκιβωτίων **θα πρέπει** να υπάρχουν έκτυπα οι παρακάτω επισημάνσεις:

- i. Τα σήματα του Ταμείου ΤΕΒΑ /FEAD
- ii. Το ΠΑΚΕΤΟ που αντιστοιχεί.
- iii. Τα είδη του Πακέτου που περιέχει η συσκευασία
- iv. Ο αριθμός της σύμβασης
- v. Η φράση «**ΔΩΡΕΑΝ ΔΙΑΝΟΜΗ. ΔΕΝ ΕΠΙΤΡΕΠΕΤΑΙ Η ΠΩΛΗΣΗ**».

3. Διενεργούμενοι Έλεγχοι

Η Επιτροπή Παραλαβής ελέγχει μακροσκοπικά σε τυχαία και αντιπροσωπευτικά δείγματα της παραδοθείσας ποσότητας:

- i. Τις συνθήκες μεταφοράς των προς παραλαβή προϊόντων.
- ii. Τα ειδικά χαρακτηριστικά του προϊόντος, τις απαιτήσεις συσκευασίας

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

και τις απαιτήσεις επισήμανσης.

Οι συσκευασίες που λαμβάνονται βαρύνουν τον προμηθευτή, που υποχρεώνεται σε άμεση αναπλήρωση της αντίστοιχης ποσότητας από αυτή που παραδόθηκε τελικά.

Η Υπηρεσία διατηρεί το δικαίωμα, όποτε κρίνει σκόπιμο, να προβεί σε εργαστηριακούς ελέγχους των παραδοθέντων προϊόντων μετά από τη σχετική δειγματοληψία. Τα δείγματα που λαμβάνονται βαρύνουν τον προμηθευτή ως ανωτέρω.

8. Τεχνικές Προδιαγραφές ειδών ΟΜΑΔΑ Α

8.1. ΣΧΟΛΙΚΕΣ ΤΣΑΝΤΕΣ – ΓΡΑΦΙΚΗ ΥΛΗ (CPV ***)**

Γενικά Χαρακτηριστικά

Τα σχολικά είδη που θα διατεθούν, συμπεριλαμβάνουν τα εξής προϊόντα:

ΣΕΤ 6 ΜΟΛΥΒΙΑ -ΓΟΜΑ-ΞΥΣΤΡΑ	ΧΩΡΙΣ ΦΘΑΛΙΚΑ
ΣΕΤ 6 ΣΤΥΛΟ(ΜΠΛΕ 4ΤΜΧ, ΚΟΚΚΙΝΟ 1ΤΜΧ, ΜΑΥΡΟ 1ΤΜΧ	ΜΗ ΤΟΞΙΚΑ
ΣΕΤ 3 ΤΕΤΡΑΔΙΑ 50 ΦΥΛ	ΚΛΑΣΣΙΚΑ
ΜΠΛΟΚ ΖΩΓΡΑΦΙΚΗΣ	Α4 ΜΕ ΧΑΡΤΙ 70 GR
ΣΕΤ ΜΑΡΚΑΔΟΡΟΙ / 12ΤΜΧ	ΠΛΕΝΟΜΕΝΟΙ ΜΗ ΤΟΞΙΚΟΙ
ΣΕΤ ΟΡΓΑΝΑ ΓΕΩΜΕΤΡΙΑΣ /4 ΤΜΧ	ΠΛΑΣΤΙΚΑ

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

ΣΧΟΛΙΚΟ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ/ΓΥΜΝΑΣΙΟΥ ΜΠΛΕ ΚΑΙ ΜΑΥΡΟ	ΣΑΚΙΔΙΟ ΣΕ	ΠΛΑΤΗΣ ΧΡΩΜΑΤΑ	ΣΥΝΘΕΤΙΚΟ ΥΦΑΣΜΑ
ΑΡΙΘΜΟΜΗΧΑΝΗ			

- Η παραγωγή τους και η διάθεσή τους στην αγορά να συμμορφώνονται με τα προβλεπόμενα στην ευρωπαϊκή και την ελληνική νομοθεσία περί υγιεινής και ασφάλειας προϊόντων.

Συσκευασία

- Κάθε συσκευασία να είναι κλειστή και σφραγισμένη, χωρίς ίχνη παραβίασης.

-Οι συσκευασίες θα παραδίδονται σε χαρτοκιβώτια κατάλληλου βάρους και αντοχής για παλετοποίηση.

- Σε κάθε συσκευασία θα αναγράφονται: α) η επωνυμία του κατασκευαστή, του υπεύθυνου διανομής και του προϊόντος , β) τα χαρακτηριστικά του προϊόντος και ο αριθμός των τεμαχίων που περιέχονται, δ) η φράση «**ΔΩΡΕΑΝ ΔΙΑΝΟΜΗ. ΔΕΝ ΕΠΙΤΡΕΠΕΤΑΙ Η ΠΩΛΗΣΗ**», ε) ο αριθμός της σύμβασης, στ) τα σήματα του ταμείου ΤΕΒΑ /FEAD.

8.2. ΟΔΟΝΤΟΚΡΕΜΑ (CPV***)**

Γενικά Χαρακτηριστικά

- Κάθε σωληνάριο θα περιέχει από 75 έως 100 ml προϊόντος και η ακριβής ποσότητα θα αναγράφεται σε κάθε τεμάχιο.

- Να έχει ευχάριστη γεύση και οσμή.

- Να είναι κατάλληλη για χρήση από ενήλικες.

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

- Να περιέχει φθοριούχο νάτριο τουλάχιστον 0,25% κ.β. ή τουλάχιστον 1150ppmF
- Να συμμορφώνεται με τους κανόνες ΔΙΕΠΠΥ, την ελληνική και την ευρωπαϊκή νομοθεσία.
- Η παραγωγή τους και η διάθεσή τους στην αγορά να συμμορφώνονται με τα προβλεπόμενα στην ευρωπαϊκή και την ελληνική νομοθεσία περί υγιεινής και ασφάλειας προϊόντων.

Συσκευασία

- Κάθε σωληνάριο θα είναι **σφραγισμένο, χωρίς ίχνη παραβίασης** και θα περιέχεται σε κατάλληλου μεγέθους χάρτινη συσκευασία (κλειστή).
- Οι συσκευασίες θα παραδίδονται σε χαρτοκιβώτια κατάλληλου βάρους και αντοχής για παλετοποίηση.
- Σε κάθε συσκευασία, στο σωληνάριο και στο κουτί, θα αναγράφονται: α) η επωνυμία του κατασκευαστή, του υπευθύνου διανομής και του προϊόντος β) τα συστατικά του προϊόντος, γ) η περιεκτικότητα σε φθοριούχο νάτριο, δ) οι οδηγίες χρήσης του προϊόντος και ε) η φράση «**ΔΩΡΕΑΝ ΔΙΑΝΟΜΗ. ΔΕΝ ΕΠΙΤΡΕΠΕΤΑΙ Η ΠΩΛΗΣΗ**» στ) ο αριθμός της σύμβασης, ζ) τα σήματα του ταμείου ΤΕΒΑ /FEAD..

12. Τεχνικές Προδιαγραφές ειδών ΟΜΑΔΑ Β

1. Ζάχαρη

Η ποιότητα και τα χαρακτηριστικά της ζάχαρης θα πρέπει να είναι σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις της ενωσιακής και εθνικής νομοθεσίας (Κανονισμός (ΕΕ) 1308/2013 και Κ.Τ.Π.). Το προϊόν θα πρέπει να έχει παραχθεί και συσκευαστεί σε εγκεκριμένες εγκαταστάσεις σύμφωνα με την κείμενη ενωσιακή και εθνική νομοθεσία.**Συσκευασία:** Η ζάχαρη θα πρέπει να είναι συσκευασμένη σε κατάλληλους για επαφή με τρόφιμα χάρτινους περιέκτες, σε κλειστές συσκευασίες καθαρού βάρους περιεχομένου 1,0 κιλού, σύμφωνα με την κείμενη ενωσιακή και εθνική

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

νομοθεσία. Η συσκευασία δεν θα πρέπει να είναι ανοιγμένη ή φθαρμένη και δεν θα πρέπει να εμφανίζει διαρροές. Οι συσκευασίες της ζάχαρης θα πρέπει να παραδίδονται σε χαρτοκιβώτια, κατάλληλου βάρους και αντοχής για παλετοποίηση.

4. Γάλα Εβαπορέ

Συμπυκνωμένο γάλα (εβαπορέ) είναι ένα είδος μη ζαχαρούχου συμπυκνωμένου γάλακτος, μερικά αφυδατωμένου, του οποίου η κατά βάρος περιεκτικότητα σε λιπαρά είναι τουλάχιστον 7,5% και σε ολικό στερεό υπόλειμμα γάλακτος τουλάχιστον 25% (Οδηγία 2001/114/ΕΚ, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, ΚΤΠ άρθρο 80α)..... **Συσκευασία** Το συμπυκνωμένο γάλα θα πρέπει να είναι συσκευασμένο σε λευκοσιδηρά δοχεία με καθαρό περιεχομένου περίπου 400ml ή gr, σύμφωνα με την Ορθή Βιομηχανική Πρακτική. Το υλικό της συσκευασίας πρέπει να είναι κατάλληλο για επαφή με τρόφιμα, σύμφωνα με τις διατάξεις της ενωσιακής νομοθεσίας, Κανονισμός (ΕΚ) 1935/2004 και Κανονισμός (ΕΚ) 2023/2006 σχετικά με τις ορθές πρακτικές παραγωγής υλικών και αντικειμένων που προορίζονται να έλθουν σε επαφή με τρόφιμα και σύμφωνα με τις διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας (ΚΤΠ). Επίσης, να πληρούν τους όρους υγιεινής σύμφωνα με τον ΚΤΠ, τις σχετικές οδηγίες της ΕΕ και τις οδηγίες του ΕΦΕΤ. Εξωτερική και εσωτερική επιφάνεια των λευκοσιδηρών δοχείων, καθώς και οι πλάγιες ραφές τους θα φέρουν οργανικό επίχρισμα, κατάλληλο για επαφή με τρόφιμα και σύμφωνα με την Ορθή Βιομηχανική Πρακτική. Τα λευκοσιδηρά δοχεία θα φέρουν σύστημα εύκολου ανοίγματος. συσκευασία θα πρέπει να είναι ακέραια (χωρίς χτυπήματα και παραμορφώσεις) και να μην παρουσιάζει διαρροές. Οι συσκευασίες του συμπυκνωμένου γάλακτος θα πρέπει να παραδίδονται σε χαρτοκιβώτια, κατάλληλου βάρους και αντοχής για παλετοποίηση.

8. Ρύζι (τύπου καρολίνα) «Ρύζι» είναι το προϊόν που λαμβάνεται από την επεξεργασία των ώριμων καρπών του φυτού «Όρυζα» (ORYZA SATIVA) και διατίθενται στο εμπόριο ως αναπποφλοιώτο (PADDY) ή ως αποφλοιωμένο (CARED) ή ως κατεργασμένο (RIZ USINE). (Άρθρο 101, ΚΤΠ).....

**ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II – ΜΕΡΟΣ Α: Φύλλο Συμμόρφωσης - ΜΕΡΟΣ Β:
Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς**

ΜΕΡΟΣ Α: Φύλλο Συμμόρφωσης

ΟΜΑΔΑ Β:

1.Γενικά Χαρακτηριστικά Τροφίμων

Τα προϊόντα πρέπει να έχουν παραχθεί σύμφωνα με τη νομοθεσία περί υγιεινής τροφίμων (Καν. 852/2004) και λαμβάνοντας υπόψη τις προδιαγραφές που αναφέρονται στον Καν. 609/2013, όπως κατά περίπτωση έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν, να έχουν λάβει αριθμό γνωστοποίησης βάσει της Υ1/Γ.Π.47813.από τον Εθνικό Οργανισμό Φαρμάκων (ΕΟΦ) και να τηρούν τις απαιτήσεις των κριτηρίων ασφάλειας για *Listeria monocytogenes* και *Enterobacter sakazakii* όπως ορίζεται στον Καν. 2073/2005 περί μικροβιολογικών κριτηρίων σε τρόφιμα.

Η ποιότητα και τα χαρακτηριστικά των προϊόντων θα πρέπει να είναι σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις της Ευρωπαϊκής και Εθνικής νομοθεσίας (Κανονισμός (ΕΕ) 1308/2013 και Κ.Τ.Π.).

Τα προϊόντα πρέπει να φέρουν ημερομηνία «ανάλωσης έως» σύμφωνα με όσα ορίζονται στις προδιαγραφές.

Το προϊόν θα πρέπει να έχει παραχθεί σε εγκεκριμένες εγκαταστάσεις σύμφωνα με την κείμενη Ευρωπαϊκή και Εθνική νομοθεσία.

Τα προϊόντα πρέπει να είναι απαλλαγμένα από ξένες ύλες.

Τα προϊόντα δεν πρέπει να παρουσιάζουν σήψη, ευρωτίαση ή άλλη αλλοίωση που οφείλεται σε φυσικοχημικά αίτια ή δράση μικροοργανισμών.

Τα οργανοληπτικά χαρακτηριστικά των προϊόντων πρέπει να είναι άψογα, χωρίς να παρέχουν ενδείξεις για ατελή επεξεργασία ή χρησιμοποίηση ακατάλληλων υλών, να μην έχουν υποστεί μεταβολή όπως επίσης και

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

αλλοιώσεις που μπορεί να επιδράσουν στην υγεία των καταναλωτών ή στη συντήρησή τους..

Πρέπει να είναι απαλλαγμένα από γεύση ή οσμή ξένες προς το προϊόν (π.χ. δυσάρεστη οσμή, γεύση δριμεία ή υπόξινη).

2. Φυσικοχημικά Χαρακτηριστικά Τροφίμων

Η σύνθεση των τροφίμων να είναι τέτοια ώστε να ενδείκνυται να ικανοποιεί τις διατροφικές απαιτήσεις και να είναι κατάλληλη για τα πρόσωπα για τα οποία προορίζεται σύμφωνα με τα γενικώς αποδεκτά επιστημονικά δεδομένα.

Δεν πρέπει να περιέχουν καμία ουσία σε ποσότητα τέτοια που να θέτει σε κίνδυνο την υγεία των προσώπων για τα οποία προορίζεται.

Το τρόφιμο πρέπει να συμμορφώνεται με τις διατάξεις της Ευρωπαϊκής Νομοθεσίας περί υπολειμματικότητας σε χρήση φυτοφαρμάκων (Κανονισμός (ΕΕ) 609/2013).

Το τρόφιμο πρέπει να συμμορφώνεται με τις διατάξεις της Ευρωπαϊκής Νομοθεσίας περί καταλοίπων κτηνιατρικών φαρμάκων και αντιμικροβιακών παραγόντων (Καν. 37/2010) καθώς και επιμολυντών (π.χ. βαρέα μέταλλα, υπολείμματα φυτοπροστατευτικών ουσιών, κατάλοιπα κτηνιατρικών προϊόντων και αντιμικροβιακών παραγόντων, διοξίνες και παρόμοια με τις διοξίνες PCBs) (Καν. 1881/2006).

Η χρήση των προσθέτων υλών θα πρέπει να είναι σύμφωνη με τις απαιτήσεις του Κανονισμού (ΕΚ) 1333/2008, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει και της λοιπής κείμενης εθνικής νομοθεσίας.

3. Γενικά χαρακτηριστικά λοιπών προϊόντων (πλην τροφίμων)

Εάν δεν αναφέρεται διαφορετικά στην ειδική προδιαγραφή, η ημερομηνία παραγωγής των λοιπών προϊόντων δεν θα πρέπει να είναι παλαιότερη από 12 μήνες από την ημερομηνία παράδοσης.

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

Η παραγωγή τους και η διάθεσή τους στην αγορά να συμμορφώνονται με τα προβλεπόμενα στην ευρωπαϊκή και την ελληνική νομοθεσία περί υγιεινής και ασφάλειας προϊόντων.

Να συμμορφώνονται με τους κανόνες ΔΙΕΠΠΥ, την ελληνική και την ευρωπαϊκή νομοθεσία.

Συσκευασία

Τα τρόφιμα θα διατίθενται σε κλειστούς και σφραγισμένους περιέκτες, που πρέπει να είναι κατάλληλοι για επαφή με τρόφιμα, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΚ) αρ. 1935/2004 καθώς και το Ν. 2939/2001, όπως ισχύουν.

Τα προϊόντα, ανά ΠΑΚΕΤΟ, θα τοποθετούνται από τον ανάδοχο σε χάρτινο ανθεκτικό κιβώτιο, κατάλληλου βάρους και αντοχής για παλετοποίηση, τα οποία θα αποτελούν το «καλάθι» του ωφελούμενου.

Η συσκευασία θα πρέπει να είναι ακέραια (χωρίς χτυπήματα, φθορές και παραμορφώσεις), να μην εμφανίζει διαρροές και να είναι εφοδιασμένη με σύστημα ανοίγματος που καταστρέφεται μετά την πρώτη χρήση του.

4. Επισήμανση προϊόντων

Η παρουσίαση των υποχρεωτικών ενδείξεων στην επισήμανση των προϊόντων, πρέπει να είναι σύμφωνη με το άρθρο 13 του Κανονισμού (ΕΕ) 1169/2011.

Επί της (προ)συσκευασίας θα πρέπει να αναγράφονται, κατ' ελάχιστον, τα κάτωθι:

- vi. Η ονομασία του προϊόντος*
- vii. Η χώρα καταγωγής ή ο τόπος προέλευσης (εάν πρόκειται για ελληνικό προϊόν), όπως ορίζεται στο άρθρο 26 Καν. (ΕΕ) 1169/2011.*
- viii. Η ύπαρξη ουσιών ή προϊόντων που προκαλούν αλλεργίες ή δυσανεξίες βάσει του Παρ. II του Κανονισμού (ΕΕ) 1169/2011.*

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

- ix. Το όνομα ή εμπορική επωνυμία και διεύθυνση υπεύθυνο κυκλοφορίας προϊόντος (όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 8 παρ. 1 του Καν.(ΕΕ) 1169/2011).
- x. Τυχόν οδηγίες χρήσης, παρασκευής και ανασύστασης του προϊόντος.
- xi. Η ημερομηνία ελάχιστης διατηρησιμότητας και η τυχόν τελική ημερομηνία ανάλωσης με τη φράση «ανάλωση έως» (Ημέρα/ Μήνας/Ετος)”.
xii. Οι οδηγίες συντήρησης, αποθήκευσης.
- xiii. Η καθαρή ποσότητα του προϊόντος εκφρασμένη σε κιλά ή γραμμάρια ή λίτρα ή ml ή τεμάχια, ανάλογα.
- xiv. Δήλωση σχετικά με την ηλικία από την οποία χρησιμοποιείται το προϊόν. Η ηλικία αυτή δε θα πρέπει να είναι κάτω των 4 μηνών, εκτός αν προβλέπεται διαφορετικά από την αντίστοιχη προδιαγραφή.
- xv. Πληροφορίες σχετικά με απουσία, παρουσία γλουτένης όταν η αναφερόμενη ηλικία κατανάλωσης είναι κάτω των 6 μηνών.
- xvi. Η ενεργειακή αξία και περιεκτικότητα σε πρωτεΐνες, λιπίδια και υδατάνθρακες, με βάση τις απαιτήσεις της Υπουργικής Απόφασης Υ1/Γ.Π.47813/2008 (ΦΕΚ 1470B, 25/07/2008)
- xvii. Ο αριθμός παρτίδας (η ένδειξη παρτίδας είναι προαιρετική στην περίπτωση που η ημερομηνία ελάχιστης διατηρησιμότητας συμπεριλαμβάνει ένδειξη σαφή και κατά σειρά της ημέρας, του μήνα και του έτους).
- xviii. Η φράση «ΔΩΡΕΑΝ ΔΙΑΝΟΜΗ. ΔΕΝ ΕΠΙΤΡΕΠΕΤΑΙ Η ΠΩΛΗΣΗ».

Η επισήμανση και παρουσίαση να παρέχει πληροφόρηση για την ενδεδειγμένη χρήση των τροφίμων αυτών, να μην είναι παραπλανητική και να μην αποδίδει σε αυτά τα προϊόντα ιδιότητες μέσου πρόληψης θεραπευτικής αγωγής νόσου και ίασης από αυτή, ούτε να υπονοεί τέτοιες ιδιότητες.

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

Τονίζεται, ότι οποιαδήποτε άλλη πληροφορία αναγράφεται στην επισήμανση του τροφίμου, θα πρέπει να ακολουθεί τις απαιτήσεις της κείμενης Ευρωπαϊκής και Εθνικής νομοθεσίας.

Με την επιφύλαξη των ανωτέρω επιτρέπονται γραφικές αναπαραστάσεις για εύκολη αναγνώριση των παρασκευασμάτων αυτών και για την απεικόνιση μεθόδων παρασκευής.

5. Επισήμανση χαρτοκιβωτίων

Στην εξωτερική επιφάνεια των χαρτοκιβωτίων θα πρέπει να υπάρχουν έκτυπα οι παρακάτω επισημάνσεις:

- I. Τα σήματα του Ταμείου ΤΕΒΑ /FEAD
- II. Το ΠΑΚΕΤΟ που αντιστοιχεί.
- III. Τα είδη του Πακέτου που περιέχει η συσκευασία
- IV. Ο αριθμός της σύμβασης
- V. Η φράση «**ΔΩΡΕΑΝ ΔΙΑΝΟΜΗ. ΔΕΝ ΕΠΙΤΡΕΠΕΤΑΙ Η ΠΩΛΗΣΗ**».

6. Διαδικασία συντήρησης

Οι συσκευασίες του προϊόντος θα πρέπει να διατηρούνται σε καθαρό, δροσερό και σκιερό περιβάλλον. Οι ίδιες συνθήκες θα πρέπει να διατηρούνται και κατά τη μεταφορά.

7. Διενεργούμενοι Έλεγχοι

Η Επιτροπή Παραλαβής ελέγχει μακροσκοπικά σε τυχαία και αντιπροσωπευτικά δείγματα της παραδοθείσας ποσότητας:

- I. Τις συνθήκες μεταφοράς των προς παραλαβή προϊόντων.
- II. Τα ειδικά χαρακτηριστικά του προϊόντος, τις απαιτήσεις συσκευασίας και τις απαιτήσεις επισήμανσης.

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

Οι συσκευασίες που λαμβάνονται βαρύνουν τον προμηθευτή, που υποχρεώνεται σε άμεση αναπλήρωση της αντίστοιχης ποσότητας από αυτή που παραδόθηκε τελικά.

Η Υπηρεσία διατηρεί το δικαίωμα, όποτε κρίνει σκόπιμο, να προβεί σε εργαστηριακούς ελέγχους των παραδοθέντων προϊόντων μετά από τη σχετική δειγματοληψία. Τα δείγματα που λαμβάνονται βαρύνουν τον προμηθευτή ως ανωτέρω.

8. Υποχρεώσεις Αναδόχου

Με σκοπό την επί τόπου διανομή των ειδών στους ωφελούμενους και τη διευκόλυνση του έργου της Κοινωνικής Σύμπραξης*****, ο ανάδοχος έχει την υποχρέωση:

- να τυποποιήσει τα δέματα των ωφελουμένων, όπως αναφέρεται ανωτέρω στη «Συσκευασία»,
- να τα μεταφέρει με τα κατάλληλα οχήματα στον τόπο διανομής,
- να τα εκφορτώσει,
- να τα τοποθετήσει,
- να τα παραδώσει ταξινομημένα ανά κατηγορία δέματος εντός των χώρων διανομής στους τελικούς δικαιούχους (ωφελούμενους του προγράμματος), διαθέτοντας το απαιτούμενο προσωπικό (τουλάχιστον 10 άτομα ανά διανομή) και την υλικοτεχνική υποδομή, ακολουθώντας τις υποδείξεις της υπηρεσίας 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 αφού παραλάβει το σχετικό έγγραφο που θα του παραδίδεται από τους υπαλλήλους των Εταιριών Κοινωνικής Σύμπραξης στους χώρους διανομής για τον κάθε ωφελούμενο ξεχωριστά, να συγκεντρώνει τα αντίστοιχα προϊόντα, να τα παραδίδει στους ωφελούμενους

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

και να συνδράμει αυτούς κατά την τοποθέτηση των προϊόντων στο καρότσι ή στο μέσο μεταφοράς που οι ωφελούμενοι θα διαθέτουν.

· να φορτώσει, μεταφέρει, εκφορτώσει και φυλάξει όλα τα δέματα που δεν παρέλαβαν οι ωφελούμενοι από τον χώρο διανομής προς κατάλληλη αποθήκη για τίσ ανάγκες του ΤΕΒΑ, προκειμένου να διανεμηθούν στους ωφελούμενους σε επόμενη διανομή. Παράλληλα όλα τα είδη που έχουν μικρή διάρκεια ζωής (νωπά τρόφιμα), που θα μείνουν αδιάθετα, θα φορτωθούν, μεταφερθούν και εκφορτωθούν από τον ανάδοχο, κατόπιν των οδηγιών από τον επικεφαλής εταίρο της Σύμπραξης σε επιλέξιμες δομές που θα υποδείξει η υπηρεσία της ****.

Τα φορτηγά ψυγεία του Αναδόχου υποχρεούνται να παραμένουν στο χώρο διανομής για δέκα (10) ώρες, ή μέχρι την ολοκλήρωση της παράδοσης των ειδών στους ωφελούμενους σε περίπτωση που ολοκληρωθεί νωρίτερα.

Όσον αφορά στο χώρο αποθήκευσης των δεμάτων που δεν παρελήφθησαν από τους ωφελούμενους, ως ανωτέρω, αυτός θα πρέπει να είναι κατάλληλου μεγέθους, ώστε να μπορεί να αποθηκεύσει ποσότητες ξηρών τροφίμων και ΕΒΥΣ που αντιστοιχούν σε μία (1) διανομή, να έχει τις απαραίτητες άδειες και να βρίσκεται εντός της ****.

Η παράδοση των υπό προμήθεια ειδών θα αρχίσει αμέσως μετά την υπογραφή της σύμβασης και θα πραγματοποιηθεί τμηματικά και σταδιακά, σύμφωνα με το συνολικό προγραμματισμό παραδόσεων.

Οι παραδόσεις των ζητούμενων ειδών θα γίνονται με ευθύνη και δαπάνη του αναδόχου σε σημεία (και επί του εδάφους αυτών), εντός των ορίων της **** σε αποθηκευτικούς χώρους που θα υποδείξει η Αναθέτουσα Αρχή. Στα χωρικά όρια κάθε Δήμου της Κοινωνικής Σύμπραξης ΠΚ θα ορίζεται ένα σημείο παράδοσης, οπότε αναμένεται να προσδιοριστούν μέχρι δέκα (10) συνολικά σημεία παράδοσης σε κάθε διανομή. Ενδεικτικά αναφέρεται ότι η διάθεση των προϊόντων από το προσωπικό του αναδόχου στους ωφελούμενους του ΤΕΒΑ μπορεί να γίνει σε κλειστό ή ανοιχτό χώρο. Στην περίπτωση που ο χώρος είναι ανοικτός, ο ανάδοχος έχει την υποχρέωση,

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

ανάλογα με τις καιρικές συνθήκες, να διαθέτει τέντες για την επαρκή προστασία των ωφελούμενων και των προϊόντων.

Οι παραδόσεις θα πραγματοποιούνται, συνολικά για τις ποσότητες που αφορούν, σε κάθε χώρο παράδοσης την ίδια ημέρα και ώρα, στη διάρκεια υλοποίησης της σύμβασης, όπως θα υποδειχθεί από την Αναθέτουσα Αρχή και συγκεκριμένα στους εξής εταίρους:

1. *****(6 σημεία)
2. ***** (2 σημεία)
3. *****
4. *****
5. *****
6. *****
7. *****
8. *****
9. *****
10. *****
11. *****
12. *****
13. *****
14. *****
15. *****
16. *****
17. *****

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

18. *****
19. *****
20. *****
21. *****
22. *****
23. *****

Οι ποσότητες της κάθε παράδοσης, θα ορίζονται από την Αναθέτουσα Αρχή, κατόπιν παραγγελίας, η οποία θα δίνεται στον Ανάδοχο μέσω φαξ ή με ηλεκτρονικό ταχυδρομείο και θα ικανοποιείται σε συγκεκριμένη ημερομηνία, εντός πέντε (5) ημερών από την έγγραφη ενημέρωσή του.

Περαιτέρω, ο Ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να λάβει όλα τα κατάλληλα μέτρα για τη σωστή μεταφορά και παράδοση των ειδών στον προαναφερόμενο τόπο παράδοσης. Απαιτείται άδεια ή έγκριση καταλληλότητας από την Δ/ση Κτηνιατρικής ή άλλες αρμόδιες Υπηρεσίες, για τα μέσα μεταφοράς, που αφορούν στη διακίνηση προϊόντων ζωικής προέλευσης. Για τη διακίνηση των λοιπών προϊόντων η βεβαίωση καταλληλότητας παρέχεται από την Διεύθυνση Υγιεινής ή άλλες αρμόδιες Υπηρεσίες.

Ευθύνεται δε προσωπικώς μόνον ο ανάδοχος αποκλειόμενης ρητώς και απολύτως κάθε ευθύνης της Αναθέτουσας Αρχής, για τα κατά τη διάρκεια εκτέλεσως της συμβάσεως ατυχήματα ή βλάβες που μπορεί να συμβούν στο πάσης φύσεως προσωπικό του ή σε τρίτους από οποιοδήποτε λόγο ή αιτία και υποχρεούται να καταβάλλει κάθε θετική και αποθετική ζημιά που τυχόν ήθελε προκύψει κατά την εκτέλεση της προμήθειας. Τα απαιτούμενα για την προμήθεια των ειδών μεταφορικά μέσα, ο έλεγχός τους καθ' όλη την διάρκεια της προμήθειας και το απαιτούμενο εργατοτεχνικό προσωπικό για

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

την φορτοεκφόρτωση και μεταφορά στον τόπο παράδοσης, βαρύνουν αποκλειστικά τον προμηθευτή.

9. Απαράβατοι Όροι

Όλοι οι όροι της παρούσας θεωρούνται απαράβατοι και η μη τήρηση αυτών συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς. Κάθε υποψήφιος ανάδοχος με την συμμετοχή του στη διαδικασία, θεωρείται ότι έλαβε γνώση και αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα τους όρους της παρούσης μελέτης.

10. Σχετική Νομοθεσία

-Νόμος 4412/8-8-2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ΦΕΚ Α 147/8-8-2016, όπως ισχύει.

-Υπουργική Απόφαση Α2-718 «Κωδικοποίηση Κανόνων Διακίνησης και Εμπορίας Προϊόντων και Παροχής Υπηρεσιών (Κανόνες Δι.Ε.Π.Π.Υ.)», ΦΕΚ 2090Β, 31/07/2014, όπως ισχύει.

-Νόμος 4254/2014 «Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της Ελληνικής οικονομίας στο πλαίσιο εφαρμογής του Ν.4046/2012 και άλλες διατάξεις», ΦΕΚ 85Α, 07/04/2014, όπως ισχύει.

-Νόμος 4177/2013 «Κανόνες ρύθμισης της αγοράς προϊόντων και της παροχής υπηρεσιών και άλλες διατάξεις», ΦΕΚ 173Α, 8/8/2013, όπως ισχύει.

-Κανονισμός (ΕΕ) 609/2013 για τρόφιμα τα οποία προορίζονται για βρέφη και μικρά παιδιά και για τρόφιμα που προορίζονται για ειδικούς ιατρικούς σκοπούς και ως υποκατάστατα του συνόλου του διαιτολογίου για τον έλεγχο του σωματικού βάρους.

-Κανονισμός 1169/2011 για την επισήμανση, την παρουσίαση και τη διαφήμιση των τροφίμων.

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

-Κανονισμός (ΕΕ) αριθ. 10/2011 της Επιτροπής της 14ης Ιανουαρίου 2011 για τα πλαστικά υλικά και αντικείμενα που προορίζονται να έρθουν σε επαφή με τρόφιμα.

-Υπουργική Απόφαση Υ1/ΓΠ 47815/2008 (ΦΕΚ 1478Β,, 28/07/2008) Εναρμόνιση της Εθνικής Νομοθεσίας προς τις διατάξεις της Οδηγίας 2006/141/ΕΚ της Επιτροπής, "για τα παρασκευάσματα για βρέφη και παρασκευάσματα δεύτερης βρεφικής ηλικίας".

-Υπουργική Απόφαση Υ1/Γ.Π.47813/2008 (ΦΕΚ 1470Β, 25/07/2008) για την εναρμόνιση της εθνικής νομοθεσίας προς τις διατάξεις της Οδηγίας 2006/125/ΕΚ για τις μεταποιημένες τροφές με βάση τα δημητριακά και τις παιδικές τροφές για βρέφη και παιδιά μικρής ηλικίας.

- Κανονισμός (ΕΚ) 1333/2008 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16ης Δεκεμβρίου 2008 που αφορά τα πρόσθετα τροφίμων.

-Κανονισμός (ΕΚ) αριθ. 1272/2008 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 16ης Δεκεμβρίου 2008 , για την ταξινόμηση, την επισήμανση και τη συσκευασία των ουσιών και των μειγμάτων, την τροποποίηση και την κατάργηση των οδηγιών 67/548/ΕΟΚ και 1999/45/ΕΚ και την τροποποίηση του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 1907/2006.

-Κανονισμός (ΕΚ) αριθ. 1881/2006 της Επιτροπής της 19ης Δεκεμβρίου 2006 για καθορισμό μέγιστων επιτρεπτών επιπέδων για ορισμένες ουσίες οι οποίες επιμολύνουν τα τρόφιμα.

-Οδηγία 2006/141/ΕΚ της Επιτροπής της 22ας Δεκεμβρίου 2006 σχετικά με τα παρασκευάσματα για βρέφη και τα παρασκευάσματα δεύτερης βρεφικής ηλικίας και την τροποποίηση της οδηγίας 1999/21/ΕΚ (L 401).

-Κανονισμός (ΕΚ) 2073/2005 της Επιτροπής περί μικροβιολογικών κριτηρίων στα τρόφιμα.

- Ο Νόμος 3526/2007 – ΦΕΚ 24/Α'9.2.2007 «Παραγωγή και διάθεση προϊόντων αρτοποιίας και συναφείς διατάξεις», όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει (Υποπαράγραφος ΣΤ.6, Νόμος 4254/2014).

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

-Κανονισμός (ΕΚ) 1895/2005 της Επιτροπής της 18ης Νοεμβρίου 2005, για περιορισμό της χρήσης ορισμένων εποξεικών παραγώγων σε υλικά και αντικείμενα που προορίζονται να έλθουν σε επαφή με τρόφιμα.

-Κανονισμός (ΕΚ) 1935/2004 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 27ης Οκτωβρίου 2004, σχετικά με τα υλικά και αντικείμενα που πρόκειται να έρθουν σε επαφή με τρόφιμα.

-Κανονισμός (ΕΚ) 852/2004 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 29ης Απριλίου 2004 «για την υγιεινή των τροφίμων», L 226, 25/06/2004.

-Κανονισμός (ΕΚ) 178/2002 του Ευρωπαϊκού κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 28ης Ιανουαρίου 2002 για τον καθορισμό των γενικών αρχών και απαιτήσεων της νομοθεσίας για τα τρόφιμα, για την ίδρυση της Ευρωπαϊκής Αρχής για την Ασφάλεια των Τροφίμων και τον καθορισμό διαδικασιών σε θέματα ασφαλείας των τροφίμων.

-Οδηγία 2001/114/ΕΚ του Συμβουλίου της 20ής Δεκεμβρίου 2001 για ορισμένα, μερικά ή ολικά αφυδατωμένα, διατηρημένα γάλατα που προορίζονται για τη διατροφή του ανθρώπου, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει [Οδηγία 2007/61/ΕΚ και Κανονισμός (ΕΕ) αριθ. 1021/2013].

-ΚΥΑ 487/2000 «Υγιεινή των τροφίμων σε συμμόρφωση με την προς την οδηγία 38/43/ΕΟΚ του Συμβουλίου», ΦΕΚ 1219Β, 04/10/2000.

-Οδηγία 1999/45/ΕΚ, που έχει ενσωματωθεί στο ελληνικό Δίκαιο με την Υπουργική Απόφαση 265/2002 (ΦΕΚ 1214Β, 19/09/2002 & διορθωτικό ΦΕΚ 93Β, 30-01-2004 & 1483/Β/30-09-2004) Ταξινόμηση, συσκευασία και επισήμανση επικινδύνων παρασκευασμάτων σε εναρμόνιση προς την Οδηγία 1999/45/ΕΚ (ΕΕ L 200 της 30-07- 1999) του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου και της Οδηγίας 2001/60/ΕΚ (ΕΕ L 226 της 22-08-2001) της Επιτροπής της Ευρωπαϊκής Κοινότητας.

-Υπουργική Απόφαση 918/1996 (ΦΕΚ 534Β, 30/06/1997), κατάργηση της 625/93απόφασης του Ανωτάτου Χημικού Συμβουλίου (Α.Χ.Σ.) του Γενικού

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

Χημείου του Κράτους (Γ.Χ.Κ.) και συμπλήρωση των άρθρων 3 και 4 των αποφάσεων 1233/91 και 172/92 του Α.Χ.Σ.

-Απόφαση Α.Χ.Σ. 3/91, ΦΕΚ 290Β, 1992 «Συμπλήρωση του Άρθρου 87 του Κ.Τ. με παρ. 4».

-Νόμος 2939/2001 Συσκευασίες:Ανακύκλωση, Οργ.Διαχείρισης ΕΥΔΑΠ κλπ.

-Υπουργική Απόφαση 1100/1987 «Κωδικοποίηση και μεταγλώττιση των διατάξεων του Κώδικα Τροφίμων και Ποτών με σύστημα κινητών φύλλων», ΦΕΚ 788Β, 31/12/1987, όπως ισχύει.

-ΟΔΗΓΙΑ 76/768/ΕΟΚ, 27/9/1976 όπως τροποποιήθηκε με την ΟΔ 93/35 /ΕΕC και ενσωματώθηκε στο ελληνικό δίκαιο με την ΥΠ. ΑΠΟΦ. ΔΥΓ3(α)ΓΠ132979, Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας προς τις Κοινοτικές Οδηγίες στον τομέα των καλλυντικών (ΦΕΚ 352Β, 18/03/2005).

11. Νομοθεσία ΤΕΒΑ

-Κανονισμός (ΕΕ) αριθ. 223/2014 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 11ης Μαρτίου 2014 για το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους, Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, L72, 12/03/2014.

-Εκτελεστική Απόφαση (ΕΕ) C(2014) 9803 final της 15ης Δεκεμβρίου 2014 σχετικά με την έγκριση του Επιχειρησιακού Προγράμματος Επισιτιστικής και/ή Βασικής Υλικής Συνδρομής για στήριξη από το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους για την *****.

-Κατ' εξουσιοδότηση Κανονισμός (ΕΕ) αριθ. 532/2014 της Επιτροπής της 13ης Μαρτίου 2014 για τη συμπλήρωση του κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 223/2014 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου για το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους, Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, L148, 20/05/2014.

-ΚΥΑ 604/24.04.2015 «Σύστημα Διαχείρισης, Αξιολόγησης, Παρακολούθησης και Ελέγχου ενεργειών που συγχρηματοδοτούνται από το

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους (Τ.Ε.Β.Α.), ΦΕΚ 770B, 30/04/2015.

-ΥΑ Αναπληρωτής Υπουργός Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης Δ23/οικ.23761/1507/27.05.2015 «Προσδιορισμός Κοινωνικών Συμπράξεων για την υλοποίηση των παρεμβάσεων του Επιχειρησιακού Προγράμματος Ι “Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής για το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας για τους Απόρους (ΤΕΒΑ/FEAD)”», ΦΕΚ 1064B, 05/06/2015.

-ΥΑ Αναπληρωτής Υπουργός Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης Δ23/οικ.19162/1277/27.05.2015 «Καθορισμός εισοδηματικών και περιουσιακών κριτηρίων των ωφελούμενων του Επιχειρησιακού Προγράμματος “Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής για το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας για τους Απόρους (ΤΕΒΑ/FEAD)”», ΦΕΚ 1066B, 05/06/2015.

-ΚΥΑ Δ23/οικ. 45101/3206/12.10.2015 «Κατανομή προϋπολογισμού για τη χρηματοδοτική περίοδο 2015–2016, στο πλαίσιο του Επιχειρησιακού Προγράμματος Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής, το οποίο χρηματοδοτείται από το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους», ΦΕΚ 2205B, 13/10/2015.

-ΥΑ 25576/3251/05.06.2015 «Σύσταση Αρχής Διαχείρισης του Επιχειρησιακού Προγράμματος Επισιτιστικής ή/και Βασικής Υλικής Συνδρομής του Ταμείου Ευρωπαϊκής Βοήθειας Απόρων», ΦΕΚ 1114B, 11/06/2015.

* Επιχειρησιακό Πρόγραμμα Επισιτιστικής ή/και Βασικής Υλικής Υποδομής για το FEAD, CCI 2014GR05FMOP001 15/12/2014,

* Διαχειριστική Αρχή του Ε.Π. Επισιτιστικής ή/και Βασικής Υλικής Συνδρομής ΤΕΒΑ «Οδηγός εφαρμογής του Επιχειρησιακού Προγράμματος Ι επισιτιστικής ή/και Βασικής Υλικής Υποδομής (Ε.Β.Υ.Σ.) του ΤΕΒΑ» 10/2015,

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

* Υπουργείο Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης
Πρόσκληση «Για την υποβολή Προτάσεων στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα
‘Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής’ που Συγχρηματοδοτείται από
το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους (Τ.Ε.Β.Α.) με τίτλο
«Αποκεντρωμένες προμήθειες Τροφίμων και Βασικής Υλικής Συνδρομής»,
05/11/2015, ΔΕ23/οικ. 49681/3647,

* Υπουργείο Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης,
ΓΓ Κοινωνικής Αλληλεγγύης, ΓΔ Κοινωνικής Αλληλεγγύης, Δ/ση
Καταπολέμησης της Φτώχειας, Τμήμα Σχεδιασμού και Θεσμικής
Υποστήριξης «Πρόσκληση Για την υποβολή Προτάσεων στο Επιχειρησιακό
Πρόγραμμα ««Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής» του Ταμείου
Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους απόρους (ΤΕΒΑ)», που
συγχρηματοδοτείται από το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους
Απόρους (Τ.Ε.Β.Α.) με τίτλο «Αποκεντρωμένες προμήθειες τροφίμων και
βασικής υλικής συνδρομής, διοικητικές δαπάνες και παροχή συνοδευτικών
μέτρων 2018-2019», *****,

* Κοινή Υπουργική Απόφαση «Κατανομή προϋπολογισμού για τη
χρηματοδοτική περίοδο 2018-2019, στο πλαίσιο του Επιχειρησιακού
Προγράμματος Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής, το οποίο
χρηματοδοτείται από το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους»,
υπ’ αριθμ.Δ26/οικ./54796/531/21.11.2017 (ΦΕΚ Β´4233/04.12.2017)

ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ

(άρθρο 8 Ν.1599/1986)

Η ακρίβεια των στοιχείων που υποβάλλονται με αυτή τη δήλωση μπορεί να ελεγχθεί με βάση το αρχείο άλλων υπηρεσιών (άρθρο 8,παρ. 4 Ν. 1599/1986)
--

ΠΡΟΣ ⁽¹⁾ :	*****		
Ο – Η Όνομα:		Επώνυμο :	
Όνομα και Επώνυμο Πατέρα:			
Όνομα και Επώνυμο Μητέρας:			

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

Ημερομηνία γέννησης ⁽²⁾ :							
Τόπος Γέννησης:							
Αριθμός Δελτίου Ταυτότητας:				Τηλ:			
Τόπος Κατοικίας:		Οδός:		Αριθ :		Τ Κ:	
Αρ. Τηλεομοιοτύπου (Fax):				Δ/ση Ηλεκτρ. Ταχυδρομείου (E-mail):			

Με ατομική μου ευθύνη και γνωρίζοντας τις κυρώσεις (3), που προβλέπονται από της διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 22 του Ν. 1599/1986, δηλώνω ότι:

(Σε περίπτωση νομικού προσώπου): Ως νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρείας με την επωνυμία

.....
 Δεσμεύομαι ότι σε περίπτωση που αναδειχθώ ανάδοχος της προμήθειας «ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΕΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΕΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΙ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ» στο πλαίσιο υλοποίησης του Ε.Π. ΕΒΥΣ του ΤΕΒΑ 2014-2020 και 2018-2019 της *****» θα προσφέρω τα υπο προμήθεια είδη ως ακολούθως:

ΟΜΑΔΑ Α			
ΕΙΔΗ	ΕΡΓΟΣΤΑΣΙΟ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ	ΤΟΠΟΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ ΕΡΓΟΣΤΑΣΙΟΥ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ	ΕΠΩΝΥΜΙΑ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΟΥ ΠΡΟΙΟΝΤΟΣ
1. Σχολικές τσάντες-γραφική ύλη			
2. Οδοντόκρεμα 75-100ml			
3. Οδοντόβουρτσα με καπάκι			
4. Φυσικό Σαπούνι			
5. Σαμπουάν 400 ml			
6. Σερβιέτες 12 τεμχ			
7. Πάνες ακράτειας 20 τεμαχίων			
8. Υγρό πιάτων 400 ml			
9. Χαρτί υγείας			
10. Χλωρίνη παχύρρευστη			
11.. Καθαριστικό Υγρό Γενικής Χρσης 1λίτρο			
12. Απορρυπαντικό για πλύσιμο ρούχων 45 μεζούρες			

ΟΜΑΔΑ Β ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

ΕΙΔΗ	ΕΡΓΟΣΤΑΣΙΟ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ	ΤΟΠΟΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ ΕΡΓΟΣΤΑΣΙΟΥ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ	ΕΠΩΝΥΜΙΑ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΟΥ ΠΡΟΙΟΝΤΟΣ
1.Ζάχαρη			
2.Φασόλια			
3.Φακές			
4. Γάλα εβαπορέ (συσκ. 400 γρ.)			
5 Ζυμαρικά μακαρόνια Νο6			
6.Τυρί τύπου Γραβιέρα			
7. Ελαιόλαδο			
8.Ρύζι (τύπου καρολίνα)			
9.Παξιμάδια			

Ημερομηνία: ... /... / 20...

Ο – Η Δηλών

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ – Υποδείγματα Εγγυητικών Επιστολών

ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΕΓΓΥΗΤΙΚΗΣ ΕΠΙΣΤΟΛΗΣ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ

Όνομασία Τράπεζας

Κατάστημα

(Δ/νση οδός -αριθμός ΤΚ fax)

Ημερομηνία έκδοσης

.....

ΕΥΡΩ.

.....

ΠΡΟΣ:

ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ

ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ

ΠΛΑΤΕΙΑ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΣ Τ.Κ. 712.01 ΗΡΑΚΛΕΙΟ

ΕΓΓΥΗΤΙΚΗ ΕΠΙΣΤΟΛΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ΑΡ. ΕΥΡΩ

Έχουμε την τιμή να σας γνωρίσουμε ότι εγγυόμαστε με την παρούσα επιστολή ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα παραιτούμενοι του δικαιώματος της διαιρέσεως και διζήσεως μέχρι του ποσού των ευρώ υπέρ του:

(i) [σε περίπτωση φυσικού προσώπου]: (ονοματεπώνυμο, πατρώνυμο) ΑΦΜ:
(διεύθυνση), ή

(ii) [σε περίπτωση νομικού προσώπου]: (πλήρη επωνυμία) ΑΦΜ: (διεύθυνση) ή

(iii) [σε περίπτωση ένωσης ή κοινοπραξίας:] των φυσικών / νομικών προσώπων

α) (πλήρη επωνυμία), ΑΦΜ:
(διεύθυνση)

β) (πλήρη επωνυμία), ΑΦΜ:
(διεύθυνση)

γ) (πλήρη επωνυμία), ΑΦΜ:
(διεύθυνση)

(συμπληρώνεται με όλα τα μέλη της ένωσης / κοινοπραξίας) ατομικά και για κάθε μία από αυτές και ως αλληλέγγυα και εις ολόκληρο υπόχρεων μεταξύ τους, εκ της ιδιότητάς τους ως μελών της ένωσης ή κοινοπραξίας, για τη συμμετοχή του/της/τους σύμφωνα με την (αριθμό/ημερομηνία) Διακήρυξη/Πρόσκληση/ Πρόσκληση Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος της ***** φορέα), για την ανάδειξη

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

αναδόχου για την ανάθεση της σύμβασης: “(τίτλος σύμβασης)”/ για το/α
τμήμα/τα

Η παρούσα εγγύηση καλύπτει μόνο τις από τη συμμετοχή στην ανωτέρω
απορρέουσες υποχρεώσεις του/της (υπέρ ου η εγγύηση) καθ’ όλο τον χρόνο
ισχύος της.

Το παραπάνω ποσό τηρείται στη διάθεσή σας και θα καταβληθεί ολικά ή
μερικά χωρίς καμία από μέρους μας αντίρρηση, αμφισβήτηση ή ένσταση και
χωρίς να ερευνηθεί το βάσιμο ή μη της απαίτησής σας μέσα σε
.....ημέρες από την απλή έγγραφη ειδοποίησή σας.

Η παρούσα ισχύει μέχρι και την
ή Η παρούσα ισχύει μέχρις ότου αυτή μας επιστραφεί ή μέχρις ότου λάβουμε
έγγραφη δήλωσή σας ότι μπορούμε να θεωρήσουμε την Τράπεζα μας
απαλλαγμένη από κάθε σχετική υποχρέωση εγγυοδοσίας μας.

(ΣΗΜΕΙΩΣΗ ΓΙΑ ΤΗΝ ΤΡΑΠΕΖΑ: Ο χρόνος ισχύος πρέπει να είναι
μεγαλύτερος τριάντα (30) ημέρες του χρόνου ισχύος της προσφοράς, όπως
σχετικά αναφέρεται στη Δ\ξη).

Σε περίπτωση κατάπτωσης της εγγύησης, το ποσό της κατάπτωσης
υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον πάγιο τέλος χαρτοσήμου.

Αποδεχόμαστε να παρατείνουμε την ισχύ της εγγύησης ύστερα από έγγραφο
της Υπηρεσίας σας, στο οποίο επισυνάπτεται η συναίνεση του υπέρ ου για
την παράταση της προσφοράς, σύμφωνα με το άρθρο ... της
Διακήρυξης/Πρόσκλησης/Πρόσκλησης Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος, με την
προϋπόθεση ότι το σχετικό αίτημά σας θα μας υποβληθεί πριν από την
ημερομηνία λήξης της.

Βεβαιώνουμε υπεύθυνα ότι το ποσό των εγγυητικών επιστολών που έχουν
δοθεί, συνυπολογίζοντας και το ποσό της παρούσας, δεν υπερβαίνει το όριο
των εγγυήσεων που έχουμε το δικαίωμα να εκδίδουμε.

(Εξουσιοδοτημένη Υπογραφή)

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

21. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση ουσιωδών όρων της διακήρυξης, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επομένως, όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

22. Επειδή, η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37).

23. Επειδή, η σύμβαση της εγγυητικής επιστολής μεταξύ της εκδότριας τράπεζας και του λήπτη της επιστολής αυτής δεν ρυθμίζεται ειδικά σε κάποιον νόμο, αλλά καθορίζεται στα πλαίσια της αρχής της ελευθερίας των συμβάσεων, όπως αυτή περιγράφεται στο άρθρο 361 ΑΚ και ως εκ τούτου, τα μέρη έχουν μεγάλη διακριτική ευχέρεια ρύθμισης των μεταξύ τους σχέσεων, με ακροτελεύτιο όριο διατάξεις αναγκαστικού δικαίου, από τις οποίες δεν μπορούν να παρεκκλίνουν. Η τριγωνική σχέση που δημιουργείται μεταξύ δανειστή, οφειλέτη και τράπεζας με αφορμή την εγγυητική επιστολή που εκδίδει η τελευταία, αποτελεί ιδιόμορφη σύμβαση, που καταρτίζεται στα πλαίσια της ελευθερίας των συμβάσεων (ΑΠ 1403/2008). Η εγγυητική επιστολή διέπεται αφενός από τις γενικές διατάξεις που ρυθμίζουν τις συμβάσεις και αφετέρου από τις αναλογικά εφαρμοζόμενες, λόγω έλλειψης άλλων ειδικότερων διατάξεων, διατάξεις του ΑΚ, που ρυθμίζουν την εγγύηση (αρ. 847 επ. ΑΚ), εφόσον οι διατάξεις για την εγγύηση συμβιβάζονται με την εν λόγω σχέση. Ειδικότερα, οι παρά των τραπεζών συνήθως εκδιδόμενες εγγυητικές επιστολές, αποτελούν ιδιαίτερο είδος και τύπο εγγυήσεως, δημιούργημα της συναλλακτικής πρακτικής (ΑΚ 361), που διέπεται από τις διατάξεις περί παραγγελίας του ΕμπΝ και τις διατάξεις περί εντολής (714 επ.) του ΑΚ (ΑΠ 862/1996), κύριο χαρακτηριστικό της οποίας είναι ότι οι συναλλασσόμενοι αποβλέπουν στην άμεση καταβολή από την τράπεζα στον δανειστή του ποσού που καλύπτει η εγγυητική επιστολή, χωρίς ο τελευταίος να προσφύγει σε άλλον τρόπο εξώδικης ή δικαστικής ικανοποίησης της αξίωσής του (ΑΠ 1793/2008, 983/1999, 1433/1998, 48/1996) και μάλιστα ανεξάρτητα από το κύρος ή την ελαττωματικότητα της σχέσης μεταξύ αφενός του υπέρ ου η επιστολή και του λήπτη και αφετέρου μεταξύ του εγγυητή και του υπέρ ου η επιστολή (ΕλΣυν 134/2013 Ζ΄ Κλιμάκιο-Πράξη, Σπ. Ψυχομάνη «Δίκαιο Τραπεζικών Συμβάσεων» τ. Ι Γενικό Μέρος σελ. 353). Χαρακτηριστικό της εγγυητικής επιστολής είναι ότι με αυτήν οι συναλλασσόμενοι δεν αποβλέπουν στην απόκτηση προσθέτου φερεγγυότητας, αλλά στην άμεση καταβολή από την τράπεζα στο δανειστή του καλυπτομένου με αυτήν ποσού με απλή ειδοποίηση του δανειστού, χωρίς ο τελευταίος να προσφύγει στα

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

δικαστήρια (βλ. ενδεικτικά ΑΠ 1273/2014, 1884/2013). Επιπλέον, η εγγυητική επιστολή αποτελεί έγγραφη υπόσχεση τράπεζας προς οφειλέτη πελάτη της ότι θα εκπληρώσει ορισμένη χρηματική οφειλή του πελάτη της προς τον δανειστή του, είτε στην περίπτωση που ο πελάτης δεν εκπληρώσει την παροχή του (εγγυητική επιστολή υπό όρο), είτε στην περίπτωση που ο δανειστής δηλώσει ότι ο πελάτης της τράπεζας δεν εκπλήρωσε την παροχή του (εγγυητική επιστολή σε πρώτη ζήτηση ή χωρίς όρους). Με τη σύμβαση αυτή η τράπεζα αναλαμβάνει την υποχρέωση έναντι του δανειστή να του καταβάλει οφειλή τρίτου, λόγω δε του ενδοτικού χαρακτήρα των περι εγγυήσεως διατάξεων, δεν αποκλείεται να περιληφθεί στη σύμβαση ρήτρα, κατά την οποία ο εγγυητής θα καταβάλει το ποσό της εγγυήσεως σε πρώτη ζήτηση ή με απλή ειδοποίηση, χωρίς να έχει τη δυνατότητα να ελέγχει το υπαρκτό και το νόμιμο του χρέους και να προβάλλει την ένσταση διζήσεως (βλ. σχετ. ΕφΑθ 7798/2006, ΑΠ 1433/1998 ΕΛΛΔ 1999, 633, ΑΠ 48/1996 ΕΛΛΔ 1996, 1332, ΑΠ 210/1993 ΝοΒ 1994, 399, ΑΠ 467/ 1992 ΕΛΛΔ 1993, 1075, ΑΠ 10/1992 ΝοΒ 1993, 70, ΑΠ 593/1989 ΕΛΛΔ 1990, 1252, ΑΠ 585/1989 ΝοΒ 1990, 820, ΕφΑθ 8188/2003 ΕΛΛΔ 2004, 852, ΕφΑθ 6281/ 2002 ΕΛΛΔ 2004, 1071, ΕφΑθ 11349/1995 ΕΕμπΔ 1996, 51, Λ. Γεωργακόπουλου, Χρηματοπιστωτικό και Τραπεζικό Δίκαιο, 1999, σελ. 402- 407, Σπ. Ψυχομάνη, Τραπεζικό Δίκαιο - Δίκαιο Τραπεζικών Συμβάσεων, 1999, σελ. 297-366, Απ. Γεωργιάδη, Η εξασφάλιση των πιστώσεων, 2001, σελ. 135-198, αλλά και μεταξύ άλλων Απόφαση ΑΕΠΠ 728/2019 σκ.18).

24. Επειδή, 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 ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, Archus and Gama, C-131/2016, της 29ης

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

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). Επομένως, κατά την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας που διαθέτει όσον αφορά τη δυνατότητα να ζητήσει από τους υποψήφιους να διευκρινίσουν την προσφορά τους, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να μεταχειριστεί τους υποψήφιους με ισότιμο και ειλικρινή τρόπο, έτσι ώστε μια αίτηση διευκρίνισης να μη δύναται, κατά το πέρας της διαδικασίας επιλογής των προσφορών και λαμβανομένου υπόψη του αποτελέσματός της, να έχει περιαγάγει αδικαιολόγητα σε ευμενή ή δυσμενή θέση τον υποψήφιο ή τους υποψήφιους που αποτέλεσαν το αντικείμενο της αίτησης αυτής (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 41, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 37). Ωστόσο, μια αίτηση διευκρίνισης δεν μπορεί να θεραπεύσει την παράλειψη προσκόμισης εγγράφων ή παροχής πληροφοριών των οποίων η κοινοποίηση ήταν απαραίτητη βάσει των εγγράφων της οικείας σύμβασης, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (βλ., συναφώς, απόφαση της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 40).

Περαιτέρω, η προσέγγιση της προβληματικής της δυνατότητας διόρθωσης, συμπλήρωσης, διευκρίνισης, κλπ. των Προσφορών, διέπεται από μια περιπτωσιολογική νομολογία του ΔΕΕ, η οποία χαρακτηρίζεται από την προσπάθεια του τελευταίου να ισορροπήσει ανάμεσα στην τήρηση των θεμελιωδών αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, από τη μια μεριά, και της σκοπιμότητας να δοθεί στις αναθέτουσες αρχές η δυνατότητα να πετύχουν, τη βέλτιστη λύση για την ικανοποίηση των δημοσίων αναγκών σε αγαθά και υπηρεσίες, από την άλλη. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, παρέχεται στην αναθέτουσα αρχή διακριτική ευχέρεια να ζητήσει διευκρινίσεις και συμπληρώσεις, μόνο για ασάφεια δικαιολογητικών και εγγράφων και για επουσιώδη σφάλματα, ιδίως για όλως τυπικής φύσης, γραφικά, λεκτικά, φραστικά σφάλματα, ως προς τη σήμανση και τη συσκευασία του φακέλου και των εγγράφων της Προσφοράς, τα νομιμοποιητικά στοιχεία, τη σήμανση αντιγράφων, μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, τη διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

της Προσφοράς από τα υποδείγματα κλπ. Η δε ως άνω διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής ελέγχεται, τόσο ως προς την άσκησή της (τυχόν υπέρβαση των άκρων ορίων που την προσδιορίζουν), όσο και ως προς την παράλειψη άσκησής της, βάσει των κανόνων του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016. Ο δε διαχωρισμός μεταξύ ουσιώδους και επουσιώδους έλλειψης, ως και μεταξύ τυπικού και ουσιώδους σφάλματος, θα πρέπει να ερμηνεύεται υπό το πρίσμα του άρθρου 102 παρ. 3 και του άρθρου 18 του Ν. 4412/2016 και των αρχών που αυτά καθιερώνουν, το πρώτο, στην ειδική περίπτωση της συμπλήρωσης και το δεύτερο, γενικά επί των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, αμφοτέρων ερμηνευομένων στο πλαίσιο της αρχής του αποτελεσματικού ανταγωνισμού. Είναι δε επιτρεπτή η συμπλήρωση και η διόρθωση, όταν από την ίδια τη φύση του σφάλματος προκύπτει ότι αυτό είναι έλασσον και ευχερές, κατά τα διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής, να λάβει χώρα κατά τη σύνταξη της Προσφοράς, ενώ η συμπλήρωση αυτή δεν πρέπει να είναι τέτοιας έκτασης, ώστε να προσδίδει πλεονέκτημα στον υπέρ ου οικονομικό φορέα, έναντι των ανταγωνιστών του, εισάγοντας ευμενή υπέρ αυτού διάκριση, να επιτρέπει την κατάθεση νέας προσφοράς, την υποβολή εναλλακτικών προσφορών κλπ. Ως εκ τούτου, η δυνατότητα διευκρινίσεων ή συμπληρώσεων δεν ερμηνεύεται υπό την έννοια η αναθέτουσα αρχή δύναται να δέχεται εν γένει διορθώσεις παραλείψεων, οι οποίες, κατά τη ρητή πρόβλεψη εγγράφων της σύμβασης, επάγονται τον αποκλεισμό του υποψηφίου (Βλ ΔΕΕ C-131/16 sk.24 -39 και την εκεί παρατιθέμενη νομολογία και μεταξύ πολλών υπ' αριθμ. 1132_1133 Απόφαση 7ου Κλιμακίου Α.Ε.Π.Π, σκέψη 34).

25. Επειδή, **ο προσφεύγων** ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη πρέπει να ακυρωθεί ως προς την αποδοχή του συνόλου των συνυποψηφίων του και ειδικότερα:

Αναφορικά με τον προσωρινό ανάδοχο «*****» και ήδη β' παρεμβαίνοντα ισχυρίζεται ότι η προσφορά του έπρεπε να απορριφθεί διότι από το πιστοποιητικό του οικείου Επιμελητηρίου προκύπτει ότι η δραστηριότητα που ασκεί είναι αυτή του χονδρικού εμπορίου κρέατος, ψαριών, λαχανικών και φρούτων και όχι χονδρικού εμπορίου απορρυπαντικών, χαρτιών, σαμπουάν κλπ, που αποτελούν αντικείμενο προμήθειας της ομάδας Α-ΕΒΥΣ του

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

διαγωνισμού δηλαδή το χονδρικό εμπόριο ειδών βασικής υλικής συνδρομής. Η, δε, αναφορά, στο εν λόγω πιστοποιητικό, σε «Χονδρικό εμπόριο προμήθειας διάφορων ειδών γενικά προς το Δημόσιο, Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου, Οργανισμός Τοπικής Αυτοδιοίκησης, νοσοκομεία, δημοτικά κλπ κοινωφελή ή όχι ιδρύματα κα καταστήματα» είναι ιδιαίτερα γενική και δεν πληροί το απαιτούμενο κριτήριο περί άσκησης δραστηριότητας συναφούς με το αντικείμενο του υπόψη διαγωνισμού, που τίθεται με βάση τους όρους της διακήρυξης.

Επίσης, ισχυρίζεται ότι συμπλήρωσε τον πίνακα για το είδος της Ομάδας Α «Σχολικές Τσάντες – γραφική ύλη», και για το είδος της Ομάδας Β «ζάχαρη» για τις οποίες υπέβαλε προσφορά, ως εξής (αρχ. 8. ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ 23-07 sg) πλημμελώς και συγκεκριμένα: Πρώτον, όσον αφορά την Ομάδα Α, ως εργοστάσιο κατασκευής για το είδος «Σχολικές Τσάντες – γραφική ύλη» έχει δηλωθεί η εταιρεία «*****», με τόπο εγκατάστασης την *****, πλην όμως, όπως προκύπτει από το άρθρο 3 του καταστατικού της, η δραστηριότητά της εν λόγω εταιρείας συνίσταται στη διανομή των σχετικών προϊόντων και όχι στην κατασκευή τους (βλππ. σχετ. 1). Δεύτερον, όσον αφορά την Ομάδα Β, ως εργοστάσιο κατασκευής για το είδος «Ζάχαρη» έχει δηλωθεί η εταιρεία «*****», με τόπο εγκατάστασης την *****, πλην όμως, όπως προκύπτει τόσο από την ιστοσελίδα και το ISO της, η δραστηριότητα της εν λόγω εταιρείας συνίσταται στη συσκευασία ζάχαρης και όχι στην παρασκευή της (βλππ. σχετ. 2).

Η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι η αναγραφόμενη δραστηριότητα αφορά την εμπορία (προμήθεια αγαθών) προς φορείς του Δημοσίου επομένως καλύπτει το ζητούμενο φυσικό αντικείμενο της παρούσας διακήρυξης. Επίσης, το πιστοποιητικό εγγραφής στο Επιμελητήριο (ως αποδεικτικό μέσο του Αρθρου 2.2.4) αποτελεί δικαιολογητικό ζητούμενο κατά το στάδιο υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου και θα αξιολογηθεί στο εν λόγω στάδιο του διαγωνισμού.

Αναφορικά με τις αιτιάσεις που αναφέρονται στο 2ο λόγο ακύρωσης της εταιρείας*****, περί λανθασμένης υποβολής της υπεύθυνης δήλωσης των εργοστασίων παραγωγής σχετικά με το είδος «Σχολικές Τσάντες- γραφική ύλη» σημειώνεται ότι στο Παράρτημα II της διακήρυξης, περιλαμβάνεται

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

υπόδειγμα της αναφερόμενης ανωτέρω υπεύθυνης δήλωσης που οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς είχαν την υποχρέωση να υποβάλουν με την τεχνική προσφορά τους. Σύμφωνα με το δοθέν υπόδειγμα δεν ζητείται η εκτενής αναφορά του εργοστασίου παραγωγής για κάθε ένα από τα είδη που αποτελούν το πακέτο «Σχολικές Τσάντες-γραφική ύλη», αλλά για τον φορέα που θα τυποποιήσει το είδος στην τελική του μορφή, και τούτο όπως διαπιστώθηκε κατά την αξιολόγηση των προσφορών έγινε κατανοητό από το σύνολο των διαγωνιζομένων στην εν λόγω Ομάδα του διαγωνισμού καθώς όλοι οι συμμετέχοντες (πλην της εταιρείας*****) κατονόμασαν τον τελικό φορέα τυποποίησης των ειδών από την οποία θα προμηθευτούν τα είδη του πακέτου «Σχολικές Τσάντες-γραφική ύλη» ακολουθώντας το υπόδειγμα της διακήρυξης. Ο οικονομικός φορέας ορθά και με σαφήνεια δήλωσε ότι ο τελικός κατασκευαστής του προϊόντος είναι η εταιρεία *****, κάτι που είναι αρκετό για την παρούσα φάση του διαγωνισμού. Αν κατά την παραλαβή διαπιστωθούν αποκλίσεις θα ληφθούν τα απαραίτητα μέτρα.

Μη σύμφωνη με το υπόδειγμα θα μπορούσε να θεωρηθεί η υπεύθυνη δήλωση που υπέβαλλε η εταιρεία*****, όμως η επιτροπή του διαγωνισμού μη θέλοντας να εξαντλήσει την αυστηρότητα της και διασφαλίζοντας το δημόσιο συμφέρον, δεν απέρριψε την προσφορά της.

Ο β παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι ο αναγραφόμενος κωδικός δραστηριότητας στο πιστοποιητικό εγγραφής στο Επιμελητήριο που προσκόμισε ΧΟΝΔΡΙΚΟ ΕΜΠΟΡΙΟ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ ΕΙΔΩΝ ΓΕΝΙΚΑ ΠΡΟΣ ΤΟ ΔΗΜΟΣΙΟ, ΝΟΜΙΚΑ ΠΡΟΣΩΠΑ ΔΗΜΟΣΙΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ, ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΥΣ ΤΟΠΙΚΗΣ ΑΥΤΟΔΙΟΙΚΗΣΗΣ, ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΑ, ΔΗΜΟΤΙΚΑ ΚΑΙ ΚΟΙΝΩΦΕΛΗ Ή ΟΧΙ ΙΔΡΥΜΑΤΑ ΚΑΙ ΚΑΤΑΣΤΗΜΑΤΑ «προφανώς» αναφέρεται σε προμήθεια τροφίμων και όχι ειδών ΒΥΣ. Τούτο διότι εάν ο εν λόγω κωδικός δραστηριότητας αφορούσε την προμήθεια τροφίμων τούτο θα αναγραφόταν ξεκάθαρα στην περιγραφή αναφέροντας ΧΟΝΔΡΙΚΟ ΕΜΠΟΡΙΟ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ ΕΙΔΩΝ ..(ΤΡΟΦΙΜΩΝ)...ΓΕΝΙΚΑ ΠΡΟΣ ΤΟ ΔΗΜΟΣΙΟ... η μη εξειδίκευση όμως λεκτικά του είδους της προμήθειας που περιλαμβάνεται στον κωδικό δραστηριότητας δεν αποκλείει κανενός είδους προμήθεια συμπεριλαμβανομένων και των ειδών ΒΥΣ.

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

Αναφορικά με την ομάδα Β για τη ζάχαρη, ο β' παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος είναι αβάσιμοι, αλυσιτελείς, ψευδείς και καταχρηστικοί και τούτο διότι συχνά έως την τελική μορφή ενός προϊόντος προηγείται η συλλογή πρώτης ύλης, η επεξεργασία, η αποθήκευση, η μεταποίηση, η συσκευασία ή επί μηχανικών ή ηλεκτρονικών προϊόντων προηγείται η συναρμογή συστατικών, πρώτων υλών από διαφορετικούς οικονομικούς φορείς πριν ο παραγωγός του τελικού προϊόντος το θέσει σε κυκλοφορία, επικαλείται τα άρθρα 6,8,9 του ν 2251/1994 περί ευθύνης παραγωγού, και αντλώντας επιχειρήματα από το δίκαιο περί ευθύνης παραγωγού, ως παραγωγός θεωρείται εκείνος που θέτει προϊόν σε κυκλοφορία, η ιδιότητα του παραγωγού προϋποθέτει υλική δημιουργία προϊόντος. Αναφέρονται τέσσερις κατηγορίες προσώπων, φυσικών ή νομικών, στην κατασκευαστική δραστηριότητα των οποίων αποδίδεται το προϊόν, α) ο παραγωγός του τελικού προϊόντος, β) ο παραγωγός της πρώτης ύλης, γ) ο παραγωγός συστατικού μέρους του προϊόντος, δ) ο οιονεί παραγωγός που εμφανίζεται ως παραγωγός επιθέτοντας σε αυτό την επωνυμία ή το σήμα ή άλλο διακριτικό γνώρισμα και δεν είναι ευδιάκριτα τα στοιχεία άλλου παραγωγού αλλά και ότι εμμεσα γίνεται δεκτό ότι η διαδικασία τυποποίησης από ορισμένο οικονομικό φορέα ενός προϊόντος τον καθιστά παραγωγό τελικού προϊόντος. Η εταιρεία ***** είναι το νομικό πρόσωπο που καθορίζει για το προϊόν της ζάχαρης το τελευταίο προ της χρήσεως του από τον καταναλωτή στάδιο και για τη χρήση του οποίου δεν είναι αναγκαία περαιτέρω ουσιώδης επεξεργασία ή οποιαδήποτε επέμβαση στη μορφή και στις ιδιότητες του. Η εταιρεία ***** εμφανίζεται ως συνδεδεμένη παραγωγός με το ανωτέρω προϊόν και επιθέτει στο τελικό προϊόν την επωνυμία και το διακριτικό γνώρισμα της κατά τρόπο που θεωρείται παραγωγός τελικού προϊόντος και σε κάθε περίπτωση εξομοιώνεται με τον παραγωγό τελικού προϊόντος. Επομένως, ισχυρίζεται ότι για τους ανωτέρω λόγους σύμφωνα με τα ανωτέρω η εταιρεία ***** είναι παραγωγός τελικού προϊόντος καθώς ως εταιρεία συσκευάζει το προϊόν που προμηθεύεται και ορθά δηλώθηκε ως εργοστάσιο κατασκευής, που εδρεύει*****. Ομοίως ισχυρίζεται ότι δεν αποσαφηνίζεται αν πρέπει να δηλωθούν ως εργοστάσιο κατασκευής όλοι οι οικονομικοί φορείς που εμπλέκονται στη διαμόρφωση του τελικού προϊόντος,

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

δηλαδή οι οικονομικοί φορείς που επιλαμβάνονται της συλλογής της πρώτης ύλης από τη γη, της διακίνησης, αποθήκευσης της, της αρχικής μεταποίησης, επεξεργασίας, της τελικής επεξεργασίας, της τυποποίησης και συσκευασίας κλπ ή ένας από αυτούς, επικαλούμενος ότι υφίσταται εν τέλει ασάφεια και αμφισημία όρου της διακήρυξης που δεν δύναται να άγει σε αποκλεισμό οικονομικού φορέα από δημόσιο διαγωνισμό. Αναφορικά με τα σχολικά είδη ισχυρίζεται ότι τα ανωτέρω ισχύουν για την ταυτότητα του πραγματικού και νομικού λόγου για την εταιρεία*****, καθώς η προσφεύγουσα ισχυρίζεται αβάσιμα ότι για το είδος Σχολικές Τσάντες – γραφική ύλη έχει δηλωθεί στην ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση μου ως εργοστάσιο κατασκευής η εταιρεία ***** με τόπο εγκατάστασης την *****, πλην όμως η εν λόγω εταιρεία συνίσταται στη διανομή των σχετικών προϊόντων και όχι στην κατασκευή τους. Η ανωτέρω εταιρεία ***** έχει αναλάβει (οράτε προσκομιζόμενη υπεύθυνη της εταιρείας Διακάκης) την τυποποίηση και συσκευασία 2900 ατομικών προϊόντων του είδους σχολικές τσάντες – γραφική ύλη, όπως το είδος σχολικές τσάντες γραφική ύλη περιγράφεται στις τεχνικές προδιαγραφές της ανωτέρω διακήρυξης επιθέτοντας σε κάθε συσκευασία την επωνυμία της καθώς και τις απαραίτητες ενδείξεις που απαιτούνται από τους όρους της οικείας διακήρυξης. Σύμφωνα με τα ανωτέρω αναφερόμενα η εταιρεία ***** είναι ο παραγωγός τελικού προϊόντος , είναι το νομικό πρόσωπο που καθορίζει για το είδος-προϊόν γραφική ύλη –σχολικές τσάντες το τελευταίο προ της χρήσεως του από τον καταναλωτή στάδιο και για τη χρήση του οποίου δεν είναι αναγκαία περαιτέρω ουσιώδης επεξεργασία ή οποιαδήποτε επέμβαση στη μορφή και στις ιδιότητες του. Στην προκειμένη περίπτωση πρέπει να επισημανθεί επιπλέον πέραν των όσων επικαλούμαι ανωτέρω και τα εξής : Στις τεχνικές προδιαγραφές ομάδας Α στο όρο 8.1 της ανωτέρω διακήρυξης αναφέρεται : «1. ΣΧΟΛΙΚΕΣ ΤΣΑΝΤΕΣ – ΓΡΑΦΙΚΗ ΥΛΗ (CPV*****) Γενικά Χαρακτηριστικά Τα σχολικά είδη που θα διατεθούν, συμπεριλαμβάνουν τα εξής προϊόντα: ΣΕΤ 6 ΜΟΛΥΒΙΑ -ΓΟΜΑ-ΞΥΣΤΡΑ ΧΩΡΙΣ ΦΘΑΛΙΚΑ ΣΕΤ 6 ΣΤΥΛΟ(ΜΠΛΕ 4ΤΜΧ, ΚΟΚΚΙΝΟ 1ΤΜΧ, ΜΑΥΡΟ 1ΤΜΧ ΜΗ ΤΟΞΙΚΑ ΣΕΤ 3 ΤΕΤΡΑΔΙΑ 50 ΦΥΛ ΚΛΑΣΣΙΚΑ ΜΠΛΟΚ ΖΩΓΡΑΦΙΚΗΣ Α4 ΜΕ ΧΑΡΤΙ 70 GR ΣΕΤ ΜΑΡΚΑΔΟΡΟΙ / 12ΤΜΧ ΠΛΕΝΟΜΕΝΟΙ ΜΗ ΤΟΞΙΚΟΙ ΣΕΤ ΟΡΓΑΝΑ ΓΕΩΜΕΤΡΙΑΣ /4 ΤΜΧ

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

ΠΛΑΣΤΙΚΑ ΣΧΟΛΙΚΟ ΣΑΚΙΔΙΟ ΠΛΑΤΗΣ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ/ΓΥΜΝΑΣΙΟΥ ΣΕ ΧΡΩΜΑΤΑ ΜΠΛΕ ΚΑΙ ΜΑΥΡΟ ΣΥΝΘΕΤΙΚΟ ΥΦΑΣΜΑ ΑΡΙΘΜΟΜΗΧΑΝΗ - Η παραγωγή τους και η διάθεσή τους στην αγορά να συμμορφώνονται με τα προβλεπόμενα στην ευρωπαϊκή και την ελληνική νομοθεσία περί υγιεινής και ασφάλειας προϊόντων. Συσκευασία - Κάθε συσκευασία να είναι κλειστή και σφραγισμένη, χωρίς ίχνη παραβίασης. -Οι συσκευασίες θα παραδίδονται σε χαρτοκιβώτια κατάλληλου βάρους και αντοχής για παλετοποίηση. -Σε κάθε συσκευασία θα αναγράφονται: α) η επωνυμία του κατασκευαστή, του υπεύθυνου διανομής και του προϊόντος, β) τα χαρακτηριστικά του προϊόντος και ο αριθμός των τεμαχίων που περιέχονται, δ) η φράση «ΔΩΡΕΑΝ ΔΙΑΝΟΜΗ. ΔΕΝ ΕΠΙΤΡΕΠΕΤΑΙ Η ΠΩΛΗΣΗ», ε) ο αριθμός της σύμβασης, στ) τα σήματα του ταμείου ΤΕΒΑ /FEAD». Από τα ανωτέρω συνάγεται το συμπέρασμα ότι το είδος σχολικές τσάντες- γραφική ύλη της ομάδα Α της διακήρυξης καθορίζεται ως ένα ενιαίο είδος –προϊόν και συμπεριλαμβάνει σετ 6 μολυβιών, σετ 6 στυλό, σετ 12 μαρκαδόρων, σετ 3 τετραδίων, αριθμομηχανή, σακίδιο πλάτης κλπ). Δηλαδή θα πρέπει να τυποποιηθούν και να παραδοθούν στην Αναθέτουσα Αρχή 2900 ατομικές συσκευασίες κλειστές και σφραγισμένες, που η καθεμία θα περιλαμβάνει σακίδιο πλάτης, μολύβια, στυλό, γόμες, ξύστρες μαρκαδόρους, όργανα γεωμετρίας, μπλοκ ζωγραφικής, τετράδια, αριθμομηχανή, κάθε συσκευασία θα φέρει την επωνυμία του κατασκευαστή. Η τυποποίηση και η συσκευασία του είδους-προϊόντος σχολικές τσάντες- γραφική ύλη, που στη συγκεκριμένη συναλλαγή θα γίνει από την εταιρεία ***** με την επωνυμία και το διακριτικό γνώρισμα της εταιρείας*****. Η εταιρεία ***** εμφανίζεται ως συνδεδεμένη παραγωγός με το ανωτέρω είδος-προϊόν και επιθέτει στο τελικό προϊόν την επωνυμία και το διακριτικό γνώρισμα της κατά τρόπο που θεωρείται παραγωγός τελικού προϊόντος και σε κάθε περίπτωση εξομοιώνεται με τον παραγωγό τελικού προϊόντος. Με άλλα λόγια η εταιρεία ***** είναι η εταιρεία που θα τυποποιήσει και θα συσκευάσει το προϊόν- είδος σχολικές τσάντες – γραφική ύλη σε ατομικές συσκευασίες (2900 συσκευασίες) που θα συμπεριλαμβάνουν η καθεμία τα αντικείμενα που αναφέρονται (γόμες, ξύστρες, στυλό, μολύβια, σακίδιο πλάτης κλπ) με την επωνυμία της. Η προσφορά της προσφεύγουσας είναι απορριπτή ως απαράδεκτη, διότι η υπεύθυνη δήλωση της ως προς τα

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

εργοστάσια κατασκευής βρίθει ανακριβειών και ασαφειών, και βρίσκεται σε αντίφαση με τα όσα ισχυρίζεται με την προσφυγή της, η προσφεύγουσα δηλώνει ως εργοστάσιο κατασκευής σχολικών σακιδίων πλάτης την εταιρεία ***** ωστόσο η συγκεκριμένη εταιρεία εμφανίζεται στο διαδίκτυο ως εταιρεία διανομής, χονδρικού και λιανικού εμπορίου σχολικών σακιδίων τσαντών, η προσφεύγουσα δηλώνει ως εργοστάσιο κατασκευής γομών την εταιρεία***** , ωστόσο στη συγκεκριμένη διεύθυνση φαίνεται στο διαδίκτυο ότι λειτουργεί χαρτοπωλείο και όχι εργοστάσιο κατασκευής γομών (θα φέρει άραγε από χαρτοπωλείο της Μαλαισίας Γόμες;), η προσφεύγουσα δηλώνει ως εργοστάσιο κατασκευής της οδοντόκρεμας 75-100ml την εταιρεία ***** , ωστόσο στο Βέλγιο στη συγκεκριμένη διεύθυνση λειτουργεί εφοδιαστική αλυσίδα και όχι εργοστάσιο κατασκευής οδοντόκρεμας. Τέλος, ισχυρίζεται ότι «Οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι αντιφατικοί, καταχρηστικοί και αναιρούμενοι από τη συμπεριφορά της, η υπεύθυνη δήλωση της βρίσκεται σε αναντιστοιχία με όσα ισχυρίζεται στην προσφυγή της και για αυτό αποτελούν καταχρηστικά φληναφήματα. Η Αναθέτουσα Αρχή λόγω ανακριβειών και ασαφειών της υπεύθυνης δήλωσης της θα έπρεπε να απορρίψει την προσφορά της προσφεύγουσας διότι παραβιάζει τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές. Η προσφεύγουσα επιδιώκει με καταχρηστικούς ισχυρισμούς την ερμηνεία των όρων της διακήρυξης αντίθετα από το γράμμα και το νόημα τους, δηλώνει για το προϊόν φασόλια και φακές ως παραγωγό τον συσκευαστή αλλά προβάλλει ως λόγο αποκλεισμού εναντίον μου το γεγονός ότι δήλωσα ως τελικό παραγωγό για το προϊόν της Ζάχαρης την εταιρεία που το συσκευάζει, διατείνεται εσφαλμένα ότι δήλωσα ως τελικό παραγωγό του είδους – προϊόντος γραφική ύλη – σχολικές τσάντες της εταιρεία ***** , που είναι η εταιρεία που θα τυποποιήσει και θα συσκευάσει το συγκεκριμένο είδος σε 2900 συσκευασίες, η ίδια όμως δεν δηλώνει από ποιον οικονομικό φορέα θα συσκευαστεί το τελικό προϊόν αν και ζητείται από τις τεχνικές προδιαγραφές»

26. Επειδή, αναφορικά με τον 1^ο λόγο της προσφυγής και σε σχέση τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος για το εκ μέρους του β παρεμβαίνοντος προσκομισθέν πιστοποιητικό του ***** , προς απόδειξη πλήρωσης του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής που αφορά στην καταλληλότητα άσκησης

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

επαγγελματικής δραστηριότητας δια της εγγραφής στο οικείο Επιμελητήριο με αναφορά στο ειδικό επάγγελμα της επίμαχης διακήρυξης (βλ. άρθρο 2.2.4.1), απορρίπτονται ως αβάσιμοι και τούτο διότι αντικείμενο της διακήρυξης αποτελεί πράγματι το χονδρικό εμπόριο προμήθειας διαφόρων ειδών προς το Δημόσιο [ε.α ζάχαρη, φακές, γάλα, σχολικά είδη, είδη Βασικής Υλικής Συνδρομής (απορρυπαντικά, χαρτικά, αφρόλουτρα κλπ), ως ακριβώς αναγράφεται στο επίμαχο πιστοποιητικό « *Χονδρικό Εμπόριο προμήθειας διαφόρων ειδών γενικά προς το Δημόσιο, Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου δικαίου, Οργανισμούς Τοπικής Αυτοδιοίκησης, Νοσοκομεία, δημοτικά κλπ κοινωφελή ή όχι ιδρύματα και καταστήματα*». Εξάλλου, αφενός η διακήρυξη ουδόλως απαίτησε στο επίμαχο πιστοποιητικό να αναγράφεται ξεχωριστά μία έκαστη δραστηριότητα χονδρικού εμπορίου των ειδών που περιλαμβάνονται σε αυτήν, αφετέρου στο επίμαχο πιστοποιητικό του Εμπορικού Επιμελητηρίου αναφέρεται επίσης, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο β' παρεμβαίνων, ότι διατηρεί και ασκεί δραστηριότητα παντοπωλείου, super market, χονδρικού και λιανικού εμπορίου γαλακτομικών, φρούτων και λαχανικών μαζί με τις διευθύνσεις στα Ιωάννινα των δραστηριοτήτων του, όπου στις δραστηριότητες παντοπωλείου και super market συμπεριλαμβάνεται και η εμπορία ειδών ΒΥΣ (σαμπουάν, χαρτικά, απορρυπαντικά, γραφική ύλη κλπ). Συνεπώς, απορρίπτονται ως αβάσιμοι οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος και γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί του παρεμβαίνοντος β και της αναθέτουσας αρχής.

27. Επειδή, αναφορικά με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος σε σχέση με την εκ μέρους του παρεμβαίνοντος προσφερόμενη ζάχαρη και τα στοιχεία που συμπλήρωσε στην Υπεύθυνη Δήλωση ως προς το «ΕΡΓΟΣΤΑΣΙΟ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ» λεκτέα είναι τα κάτωθι: Όπως βασίμως ισχυρίζεται ο β' παρεμβαίνων υφίσταται ασάφεια στους όρους της διακήρυξης και τούτο διότι έως την τελική μορφή ενός προϊόντος προηγείται η συλλογή πρώτης ύλης, η επεξεργασία, η αποθήκευση, η μεταποίηση, η συσκευασία ή και η συναρμογή πρώτων υλών από διαφορετικούς οικονομικούς φορείς πριν ο παραγωγός του τελικού προϊόντος το θέσει σε κυκλοφορία. Εν προκειμένω, ως εργοστάσιο κατασκευής για τη ζάχαρη θα μπορούσε να νοείται η επεξεργασία του τεύτλου (πρώτης ύλης), πλην όμως ουδόλως προσδιορίζεται στη διακήρυξη εάν ως εργοστάσιο «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ» νοείται το

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

εργοστάσιο επεξεργασίας της πρώτης ύλης ή έτερου σταδίου επεξεργασίας ή του τελικού προϊόντος ως άλλωστε απαιτείται από το άρθρο 94 Περιεχόμενο φακέλου «Τεχνική Προσφορά» του ν. 4412/2016, όπου ρητά και σαφώς ορίζεται ότι «5.α. *Ειδικά στις συμβάσεις προμηθειών οι αναθέτουσες αρχές δύνανται να ζητούν από τους προσφέροντες να δηλώνουν στην τεχνική τους προσφορά τη χώρα καταγωγής του τελικού προϊόντος που προσφέρουν*». Εξάλλου, σε σχέση με τα τρόφιμα και σύμφωνα με τον Κώδικα Τροφίμων και Ποτών (άρθρο 2) χρησιμοποιείται ο όρος Παρασκευαστής και όχι Κατασκευαστής, ήτοι ο όρος εν προκειμένω δύναται βασίμως να υποστηριχθεί ότι παρίσταται αδόκιμος, με τον δε όρο "Παρασκευαστής" νοείται κάθε φυσικό πρόσωπο, βιομηχανία, βιοτεχνία, εμπορική ή άλλη επιχείρηση, εταιρεία εισαγωγής κ.λπ. που παρασκευάζει, επεξεργάζεται, συσκευάζει, εισάγει από το εξωτερικό, συντηρεί, διατηρεί ή διαθέτει στην κατανάλωση τρόφιμα. Επομένως, σε συνέχεια των ανωτέρω, αναφορικά με τη ζάχαρη και τα στοιχεία που όφειλαν να δηλωθούν στην Υπεύθυνη Δήλωση στο πεδίο που αφορά στο «Εργοστάσιο Κατασκευής», δοθείσας της αποδεδειγμένης κατά τα ως άνω ασάφειας του οικείου όρου, δεν δύναται να άγει, τον μέσο επιμελή καλόπιστο υποψήφιο που δραστηριοποιείται στην αγορά τροφίμων, σε αποκλεισμό, εφόσον δήλωσε εργοστάσιο συσκευασίας ως εν προκειμένω, καθόσον ότι δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεων του. Επομένως, δοθέντος ότι η εταιρεία ***** είναι πιστοποιημένη και στη συσκευασία και προβαίνει στη συσκευασία της προσφερόμενης ζάχαρης δύναται να θεωρηθεί βασίμως ως παραγωγός του τελικού προϊόντος καθόσον δεν είναι αναγκαία περαιτέρω ουσιώδης επεξεργασία ή οποιαδήποτε επέμβαση στη μορφή και στις ιδιότητες του προκειμένου να τεθεί σε κατανάλωση, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο β' παρεμβαίνων, απορριπτόμενων των οικείων ισχυρισμών του προσφεύγοντος. Σημειώνεται ότι η Εισηγήτρια προκειμένου να αχθεί το κλιμάκιο σε οριστική κρίση επικοινωνήσε με την ως άνω εταιρεία προς επιβεβαίωση των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών. Ωστόσο, απορριπτέοι κρίνονται ως αλυσιτελείς οι ισχυρισμοί του β' παρεμβαίνοντος σχετικά με προσφερόμενα εκ μέρους του προσφεύγοντος προϊόντα φακές και φασόλια της ομάδος Β όπου ο προσφεύγων δηλώνει στην υπεύθυνη δήλωση προς την αναθέτουσα αρχή ως εργοστάσιο κατασκευής

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

την εταιρεία *****, η οποία είναι εταιρεία που συσκευάζει όσπρια και ρύζι (όπως φαίνεται από το Iso της τελευταίας εταιρείας) και όχι παραγωγός των προϊόντων και τούτο διότι, εν προκειμένω, με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή κρίνεται η προσφορά του β' παρεμβαίνοντος ενώ δεν υφίσταται εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής παραβίαση της αρχής του ίσου μέτρου κρίσης. Και αληθείς δε υποτιθέμενοι οι ισχυρισμοί του παρεμβαίνοντος β' δεν δύνανται να άγουν στη συνέχεια σε απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος λόγω της ως άνω ασάφειας των όρων της διακήρυξης.

28. Επειδή, αναφορικά με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος σε σχέση με τις σχολικές τσάντες λεκτέα είναι τα κάτωθι: Οι σχολικές τσάντες στο σύνολο των σχετικών αναφορών που υφίστανται στη διακήρυξη που περιέχεται πίνακας, ήτοι σε πλείστα όσα σημεία, εμφανίζονται με τη γραφική ύλη (σελ. 6, σελ. 63, σελ.123,σελ. 126 και 136) σε ενιαία γραμμή σε αντίθεση με τα έτερα προς προμήθεια προϊόντα που εμφανίζονται αυτοτελώς. Συγκεκριμένα τόσο στη σελ. 62 Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου (Παράρτημα Ι) όσο και στη σελ. 126 Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς στη Μονάδα Μέτρησης εμφανίζονται ως ΣΕΤ και συγκεκριμένα 2.900 σετ. Στις δε τεχνικές προδιαγραφές (σελ. 72 και σελ. 100) ενώ παρατίθενται οι τσάντες με τη γραφική ύλη αναγράφεται, μεταξύ άλλων και ότι «Συσκευασία - Κάθε συσκευασία να είναι κλειστή και σφραγισμένη, χωρίς ίχνη παραβίασης. -Οι συσκευασίες θα παραδίδονται σε χαρτοκιβώτια κατάλληλου βάρους και αντοχής για παλετοποίηση. - Σε κάθε συσκευασία θα αναγράφονται: α) η επωνυμία του κατασκευαστή, του υπεύθυνου διανομής και του προϊόντος, β) τα χαρακτηριστικά του προϊόντος και ο αριθμός των τεμαχίων που περιέχονται, δ) η φράση «ΔΩΡΕΑΝ ΔΙΑΝΟΜΗ. ΔΕΝ ΕΠΙΤΡΕΠΕΤΑΙ Η ΠΩΛΗΣΗ», ε) ο αριθμός της σύμβασης, στ) τα σήματα του ταμείου ΤΕΒΑ /FEAD». Επομένως, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης οι σχολικές τσάντες με τη γραφική ύλη πρέπει να προσφέρονται ως σετ συσκευασμένα. Στην δε επίμαχη Υπεύθυνη Δήλωση καίτοι η διακήρυξη απαιτεί στο άρθρο 2.4.3.2 «Τεχνική Προσφορά» η υποβολή «γ) Υπεύθυνης δήλωσης του οικονομικού φορέα στην οποία θα δηλώνονται τα εργοστάσια κατασκευής, και η επωνυμία των προς προμήθεια ειδών ανάλογα με την Ομάδα για την οποία λαμβάνουν μέρος», στην οικεία επίμαχη ΥΔ (σελ. 123)

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

ουδόλως προκύπτει ότι απαιτείτο η χωριστή αναγραφή ενός εκάστου εκ των προς προμήθεια σχετικών προϊόντων, τα οποία άλλωστε κατά τα ως άνω λογίζονται αδιαμφισβήτητα ως ΣΕΤ. Εν προκειμένω, η εταιρεία ***** την οποία δήλωσε ο β παρεμβαίνων, έχει αναλάβει την τυποποίηση και συσκευασία 2900 ατομικών προϊόντων του είδους σχολικές τσάντες – γραφική ύλη, όπως το είδος σχολικές τσάντες γραφική ύλη περιγράφεται στις τεχνικές προδιαγραφές της επίμαχης διακήρυξης επιθέτοντας σε κάθε συσκευασία την επωνυμία της καθώς και τις απαραίτητες ενδείξεις που απαιτούνται από τους όρους αυτής. Σημειώνεται ότι η Εισηγήτρια επικοινωνήσε με την ως άνω εταιρεία προς επιβεβαίωση των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών. Σύμφωνα με τα ανωτέρω αναφερόμενα η εταιρεία ***** αποτελεί το τελευταίο προ της χρήσεως του από τον καταναλωτή στάδιο και για τη χρήση του οποίου δεν είναι αναγκαία περαιτέρω ουσιώδης επεξεργασία ή οποιαδήποτε επέμβαση στη μορφή και στις ιδιότητες του. Επομένως, σε συνέχεια των ανωτέρω αναγραφόμενων περί τελικού προϊόντος δοθέντος ότι τα εν λόγω είδη λογίζονται ως σετ, χωρίς να προκύπτει ότι, όπως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή, απαιτείτο για τα συγκεκριμένα είδη, η αναγραφή Εργοστασίου Κατασκευής ενός εκάστου είδους εκ των απαιτούμενων στον εν λόγω κωδικό MIS, γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί του β παρεμβαίνοντος και της αναθέτουσας αρχής απορριπτόμενων των ισχυρισμών του προσφεύγοντος.

29. Επειδή με τον 2^ο λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η προσφορά του οικονομικού φορέα ***** θα έπρεπε να απορριφθεί επειδή το ΕΕΕΣ του δεν ήταν δεόντως συμπληρωμένο καθόσον στο Μέρος II Α. Πληροφορίες σχετικά με τον Οικονομικό Φορέα και Β. Πληροφορίες σχετικά με τους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα, το συμπλήρωσε πλημμελώς καθόσον δεν ανέγραψε στοιχεία επικοινωνίας και τα λοιπά στοιχεία πλην της επωνυμίας και οδού και αριθμού στην Ενότητα Α και στην Ενότητα Β πέραν από το ονοματεπώνυμο, ημερομηνία γέννησης και Θέση ενεργών υπό την ιδιότητα, δεν ανέγραψε ωστόσο τα στοιχεία επικοινωνίας του, ομοίως και για τον φορέα στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται ο οποίος αποτελεί μεν έτερο νομικό πρόσωπο ωστόσο ο Διαχειριστής είναι ο ίδιος με τον δανειζόμενο. Επειδή, ως ρητά αναγράφεται στο άρθρο 79 του ν. 4412/2016 που επικαλείται ο προσφεύγων το ΕΕΕΣ αποτελεί προαπόδειξη, και σύμφωνα με τον

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

εκτελεστικό κανονισμό 2016/7 που θέσπισε το ΕΕΕΣ οφείλει ο εκάστοτε προσφέρων να το συμπληρώνει με την δέουσα προσοχή και επιμέλεια, πλην όμως περιέλαβε, παρότι δεν όφειλε σε αυτό το στάδιο, και τα οικεία αποδεικτικά έγγραφα, ως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή, σχετικά με την ταυτοποίηση των εν λόγω φορέων, των εκπροσώπων αυτών, τα στοιχεία επικοινωνίας και άλλα. Επομένως, ο καθού οικονομικός φορέας απέδειξε με δικαιολογητικά με μείζονα αποδεικτική ισχύ, σε σχέση με το επέχον θέση υπεύθυνης δήλωσης Ε.Ε.Ε.Σ (βλ. Ε.Σ. VI Τμ. 296/2018), ήδη κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, τα ως στοιχεία επικοινωνίας που δεν ανέγραψε στο ΕΕΕΣ, τα οποία στοιχεία επικοινωνίας δεν συνεχονται ούτε με κριτήριο επιλογής ούτε με κριτήριο αποκλεισμού, ούτε βέβαια ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι με τα υφιστάμενα στοιχεία ο καθού οικονομικός φορέας καθίσταται «απρόσωπος» ή μη εντοπίσιμος, εν πάσει περιπτώσει εν προκειμένω, τυγχάνει εφαρμογής το άρθρο 102 παρ. 5 λόγω ασάφειας καθόσον τα στοιχεία περιέχονται στην προσφορά του. Αντίθετη ερμηνεία εν προκειμένω λόγω μη αναγραφής στο ΕΕΕΣ των στοιχείων επικοινωνίας θα αποτελούσε ακραιφνή τυπικότητα που ουδόλως συνάδει με τις διατάξεις του άρθρου 18 του ν. 4412/2016 περί ορθής δημοσιονομικής διαχείρισης των διατιθέμενων προς τούτο δημόσιων πόρων, εξάλλου ουδεμία αμφιβολία καταλείπεται σχετικά με την εταιρεία και τον νόμιμο εκπρόσωπο αυτής ο οποίος εν προκειμένω ταυτίζεται και με τον υπογράφοντα το ΕΕΕΣ, ούτε εν προκειμένω υφίσταται έτερη παρεπόμενη συνέπεια εκ της μη δήλωσης των οικείων στοιχείων επικοινωνίας δοθέντος ότι η ταυτοποίηση του προσώπου τόσο του νομικού αλλά και του φυσικού προκύπτουν άνευ ουδεμίας αμφιβολίας. Συνεπώς, κρίνονται απορριπτέοι οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος και γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής.

30. Επειδή, αναφορικά με τον έτερο ισχυρισμό του προσφεύγοντος περί αναγραφής στην ΥΔ για το προϊόν ζάχαρη του Εργοστασίου Κατασκευής ***** που συνίσταται στη συσκευασία ζάχαρης και όχι στην παρασκευή της, η οποία γίνεται στο εξωτερικό, ισχύουν *mutatis mutandis* τα αναγραφόμενα στη σκ. 27 της παρούσας. Σημειώνεται ότι η Εισηγήτρια, προκειμένου να αχθεί το κλιμάκιο σε οριστική κρίση, επικοινωνήσασε με την ως άνω εταιρεία προς επιβεβαίωση των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών. Επομένως,

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

κρίνονται απορριπτέοι οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος και γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί της αναθέτουσα αρχής.

31. Επειδή αναφορικά με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος σε σχέση με τον οικονομικό φορέα «*****», γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος αναφορικά με το εκ μέρους του προσφερόμενο ρύζι και τούτο διότι καίτοι απαιτείται ρύζι τύπου καρολίνα, προσφέρει ρύζι γλασέ α' ποιότητας στην ομάδα Β στην οποία και μόνο συμμετέχει, ήτοι διαφορετικό από το ζητούμενο κατά παράβαση του όρου 2.4.3.2 της διακήρυξης και του άρθρου 2.4.6 περ. θ. Ούτε δύναται να υποστηριχθεί βασίμως ότι εκ παραδρομής ο άνω οικονομικός φορέας ανέγραψε στην Υ.Δ στο πεδίο ΕΙΔΗ «Ρύζι (τύπου καρολίνα)» ενώ στο πεδίο επωνυμία προσφερόμενου προϊόντος ρύζι γλασέ, και τούτο διότι η επίμαχη Υ.Δ ήταν ήδη προσυμπληρωμένη στο πεδίο ΕΙΔΗ, κατά το υπόδειγμα σε word της διακήρυξης και προς διευκόλυνση των οικονομικών φορέων, απλά ο εκάστοτε προσφέρων ανέγραφε τα απαιτούμενα στοιχεία μεταξύ των οποίων και την επωνυμία του εκ μέρους του σκοπούμενου προσφερόμενου προϊόντος. Εν πάσει περιπτώσει είναι δυσχερώς υποστηρίξιμο ότι ο μέσος επιμελής υποψήφιος θα προέβαινε σε τοιαύτη παραδρομή ευχερώς. Επομένως, η εν λόγω προσφορά χρήζει απόρριψης, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων, ο δε έτερος ισχυρισμός του περί πλημμελούς συμπλήρωσης εκ μέρους του ΕΕΕΣ, παρέλκει ως αλυσιτελής καθόσον και αβάσιμος υποτιθέμενος η προσφορά χρήζει απόρριψης για τον ως άνω λόγο βάσει του άρθρου 2.4.6 περ. θ της διακήρυξης ήτοι η διαπιστωθείσα πλημμέλεια παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς του (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007 κ.α.).

32. Επειδή, αναφορικά με τον οικονομικό φορέα με το διακριτικό τίτλο ***** κρίνεται ως βάσιμος ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος αναφορικά με τις ελλείψεις του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ ΙΙ -Φύλλο Συμμόρφωσης, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2 περ. β και τούτο διότι το εκ μέρους του κατατεθέν αρχείο δεν περιλαμβάνει το ζητούμενο από τη διακήρυξη περιεχόμενο και προβλεπόμενο στο Παράρτημα ΙΙ – Μέρος Α αυτής ήτοι δεν περιλαμβάνει αναφορά στη συμμόρφωση με τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης σχετικά με τα είδη παντοπωλείου (12. Τεχνικές προδιαγραφές ειδών ομάδας Β). Επομένως, το

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

περιεχόμενό της προσφοράς του αποκλίνει, από τους όρους της διακήρυξης και ως εκ τούτου η προσφορά του οικονομικού φορέα «*****» για την Ομάδα Β του διαγωνισμού πρέπει να απορριφθεί σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6 περ. θ, οι δε έτεροι ισχυρισμοί του παρέλκουν ως αλυσιτελείς καθόσον και αβάσιμοι υποτιθέμενοι η προσφορά χρήζει απόρριψης για τον ως άνω λόγο βάσει του άρθρου 2.4.6 περ. θ της διακήρυξης ήτοι η διαπιστωθείσα πλημμέλεια παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς του.

33. Επειδή αναφορικά με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος σε σχέση με τον οικονομικό φορέα «*****» κρίνονται βάσιμοι ως προς την οδοντόβουρτσα και την οδοντόκρεμα και τούτο διότι ο οικονομικός φορέας που μόνον διανέμει στην σχετική αγορά τα επίμαχα προϊόντα, όπως προκύπτει από το οικείο προσκομισθέν, εκ του προσφεύγοντος, καταστατικό δεν τον καθιστά και αληθώς κατασκευαστή αυτών (ad hoc ΑΕΠΠ 683/2018 σκ.18) οι δε έτεροι ισχυρισμοί του παρέλκουν ως αλυσιτελείς καθόσον και αβάσιμοι υποτιθέμενοι η προσφορά χρήζει απόρριψης για τον ως άνω λόγο βάσει του άρθρου 2.4.6 περ. θ της διακήρυξης ήτοι η διαπιστωθείσα πλημμέλεια παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς του .

34. Επειδή αναφορικά με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος ως προς τον οικονομικό φορέα «*****», για το προσφερόμενο είδος ζάχαρη (****) ισχύουν mutatis mutandis τα αναγραφόμενα στη σκ. 27 και 30 της παρούσας και κρίνονται απορριπτέοι οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος και γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί της αναθέτουσα αρχής. Ως προς το γάλα εβαπορέ **** πράγματι το δηλωθέν ως εργοστάσιο «κατασκευής» **** αποτελεί γραφείο αντιπροσωπείας τροφίμων στην ****, και ως τέτοιο δηλώνεται στην ιστοσελίδα του ένα από τα μεγαλύτερα, ωστόσο δεν δύναται να νοηθεί ως «κατασκευαστής»/παρασκευαστής τελικού προϊόντος, ούτε προκύπτει ότι έχει έτερη πλην του αντιπροσώπου, εμπλοκή στην παρασκευή ή και συσκευασία του. Σημειώνεται ότι η Εισηγήτρια προκειμένου να αχθεί το κλιμάκιο σε οριστική κρίση επικοινωνήσε με την ως άνω εταιρεία προς επιβεβαίωση των προβαλλόμενων ισχυρισμών. Συνεπώς, ως προς αυτό το τελευταίο προϊόν κρίνεται βάσιμος ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος και η προσφορά χρήζει απόρριψης βάσει του άρθρου 2.4.6 περ. θ της διακήρυξης ήτοι η

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

διαπιστωθείσα πλημμέλεια παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς του .

35. Επειδή αναφορικά με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος ως προς τον οικονομικό φορέα «*****» για το προσφερόμενο είδος ζάχαρη (*****) ισχύουν mutatis mutandis τα αναγραφόμενα στη σκ. 27, 30 και 34 της παρούσας ήτοι κρίνονται απορριπτέοι οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος και γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί της αναθέτουσα αρχής. Ως προς το γάλα εβαπορέ με δηλωθέν εργοστάσιο «κατασκευής» τη «*****» ο γ παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι το τελικό προϊόν «*****» παράγεται από πρώτες ύλες και φέρει την επωνυμία και το σήμα της ως άνω εταιρείας. Ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι παρασκευάζονται από την αλλοδαπή εταιρεία «*****» και προσκομίζει τα αποδεικτικά με αρ. ΣΧΕΤ.10 και 11. Σημειώνεται ότι η Εισηγήτρια προκειμένου να αχθεί το κλιμάκιο σε οριστική κρίση επικοινωνήσε με την ως άνω εταιρεία προς επιβεβαίωση των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών. Ειδικότερα, το επίμαχο γάλα εβαπορέ εισάγεται και διατίθεται στην αγορά από την ως πάνω δηλωθείσα εταιρεία, ωστόσο δεν δύναται να νοηθεί ως «κατασκευαστής»/παρασκευαστής τελικού προϊόντος. Σημειώνεται ότι η Εισηγήτρια προκειμένου να αχθεί το κλιμάκιο σε οριστική κρίση επικοινωνήσε με την ως άνω εταιρεία προς επιβεβαίωση των προβαλλόμενων ισχυρισμών. Συνεπώς, ως προς αυτό το τελευταίο προϊόν κρίνεται βάσιμος ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος και η προσφορά χρήζει απόρριψης βάσει του άρθρου 2.4.6 περ. θ της διακήρυξης ήτοι η διαπιστωθείσα πλημμέλεια παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς του.

36. Επειδή αναφορικά με τον οικονομικό φορέα ***** ο **προσφεύγων** ισχυρίζεται καταρχήν ότι η προσφορά του θα έπρεπε να απορριφθεί καθόσον η εγγυητική επιστολή συμμετοχής του τελεί σε ασυμφωνία με τους όρους της διακήρυξης και ειδικότερα ότι βάσει των όρων της διακήρυξης σχετικά με το περιεχόμενο της εγγυητικής επιστολής είναι και η κατάπτωσή της ολικά ή μερικά χωρίς καμία αντίρρηση, αμφισβήτηση ή ένσταση από μέρους του εκδότη και χωρίς να ερευνηθεί το βάσιμο ή μη της απαίτησης της αναθέτουσας αρχής με απλή έγγραφη ειδοποίηση της αρχής ωστόσο η επίμαχη εγγυητική επιστολή θέτει ως όρο για την κατάπτωσή της την κοινοποίηση σχετικής δήλωσης της αναθέτουσας αρχής με δικαστικό

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

επιμελητή και όχι απλή έγγραφη ειδοποίηση της αναθέτουσας αρχής, όπως προβλέπεται στο υπόδειγμα του Παραρτήματος III. Η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι ουδόλως διαπίστωσε στον έλεγχο που διενήργησε ζητήματα μη εγκυρότητας της, κατόπιν σχετικής επικοινωνίας με την εκδούσα τράπεζα βάσει του τελευταίου εδαφίου του άρθρου 2.1.5 της διακήρυξης. Ο α' παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι η οικεία προσθήκη της τράπεζας ουδόλως αλλάζει το περιεχόμενο της εγγυητικής επιστολής ή αναιρεί κάποια υποχρέωση αφού ρητά αναφέρεται ότι η απλή δήλωση της αναθέτουσας αρχής αρκεί για να επέλθει ουσιαστικά η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής. Απλά για τη διασφάλιση της διαδικασίας και την αποφυγή διαδικαστικών αμφισβητήσεων περιγράφεται στο σώμα της εγγυητικής και «εξειδικεύεται» ότι αυτή η «έγγραφη ειδοποίηση» θα λαμβάνει χώρα μέσω δικαστικού επιμελητή, γεγονός που δεν απαγορεύεται ούτε από τις διατάξεις του νόμου 4412/16 ούτε προφανώς και από τη διακήρυξη του διαγωνισμού. Μολονότι λοιπόν στο σώμα της εγγυητικής υπάρχει αυτή η επιπλέον διαδικαστική προσθήκη του δικαστικού επιμελητή μεταξύ των αναγραφόμενων και των ζητούμενων από τη διακήρυξη έχει παγίως κριθεί, για πολύ σημαντικότερες αποκλίσεις ή ελλείψεις στο προτεινόμενο κείμενο της εγγυητικής επιστολής από το δικαστικό επιμελητή, ότι ανεξαρτήτως αν στην διακήρυξη αναφέρονταν ακόμη και ως «υποχρεωτικά στοιχεία» σημεία όπως π.χ η ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού (πρλβ ΑΕΠΠ ΑΠΟΦΑΣΗ ΜΕΙΖΟΝΟΣ ΕΠΤΑΜΕΛΟΥΣ ΣΥΝΘΕΣΗΣ 10/2020 ΣΚΕΨΗ 28-29 με περαιτέρω αναφορά σε νομολογία της ΑΕΠΠ 102/2017,829/2018,842/201/,ΕΣ Τμ, VI 1328 1330/2018 1876/2017), στην πραγματικότητα συνιστούν επουσιώδεις αποκλίσεις της εγγυητικής που δεν επιδρούν στο κύρος της, ελλείψεις η σφάλματα στο περιεχόμενο της, όταν δεν γεννάται σύγχυση ως προς την ταυτότητα του υπέρ ου η εγγύηση και γενικά από το περιεχόμενο της δεν καταλείπεται αμφιβολία ως προς τη δέσμευση του εγγυητή (ΣΤΕ 1073/1993) και άλλα ήσσονος σημασίας σφάλματα.

37. Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, στο άρθρο 2.2.2.1. για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες εγγυητική επιστολή συμμετοχής, για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό 1% της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, που

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

ανέρχεται στο ποσό των 15.290,30 ευρώ ενώ απαιτείται, ρητά, επί ποινή αποκλεισμού, αφενός να ισχύει τουλάχιστον για 30 ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5, ήτοι μέχρι 21/12/2020 και να μην υπολείπεται έστω και ελάχιστα του απαιτούμενου ποσού. Ομοίως ορίζεται ότι «Τα υποδείγματα εγγυητικών επιστολών συμμετοχής (βλ. 2.2.2.) και εγγυητικών επιστολών καλής εκτέλεσης (βλ. 4.1.) παρατίθενται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ της παρούσης και αφορούν τις εγγυητικές επιστολές που εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα (τράπεζες)».

Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 2.1.5, ορίζεται ότι οι εγγυητικές επιστολές πρέπει να περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον, μεταξύ άλλων και ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται αλλά και ότι «Τα υποδείγματα εγγυητικών επιστολών συμμετοχής (βλ. 2.2.2.) και εγγυητικών επιστολών καλής εκτέλεσης (βλ. 4.1.) παρατίθενται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ της παρούσης και αφορούν τις εγγυητικές επιστολές που εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα (τράπεζες).

Έτι περαιτέρω, στο Παράρτημα ΙΙΙ το οποίο αποτελεί έγγραφο της σύμβασης και αναπόσπαστο μέρος της διακήρυξης (άρθρο 2.1.1.), που αποτελεί το οικείο Υπόδειγμα Εγγυητικών Επιτροπών και στο οποίο ρητά παραπέμπουν αμφότερα τα ως άνω άρθρα που αφορούν στην εγγυητική επιστολή συμμετοχής, περιλαμβάνεται ρητά ο κάτωθι όρος «*Το παραπάνω ποσό τηρείται στη διάθεσή σας και θα καταβληθεί ολικά ή μερικά χωρίς καμία από μέρους μας αντίρρηση, αμφισβήτηση ή ένσταση και χωρίς να ερευνηθεί το βάσιμο ή μη της απαίτησής σας μέσα σεημέρες από την απλή έγγραφη ειδοποίησή σας*». Επομένως, στο σώμα της εγγυητικής επιστολής θα πρέπει να περιλαμβάνεται όρος βάσει του οποίου ο εκδότης της εγγύησης αναλαμβάνει την υποχρέωση να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός του ορισθέντος χρόνου μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται. Σε αντίθετη περίπτωση, δεν πληρούνται οι απαιτήσεις της οικείας διακήρυξης και του νόμου. Αξίζει δε να σημειωθεί ότι εφόσον προβλέπονται επαχθέστεροι όροι για τους διαγωνιζόμενους, όπως

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

συντομότερο χρόνο κατάπτωσης από τον προβλεπόμενο στη διακήρυξη, η εγγυητική επιστολή είναι νόμιμη και αποδεκτή (ΜΠΑ 9149/2006).

38. Επειδή, ωστόσο, στην περίπτωση που η εγγυητική επιστολή περιλαμβάνει τους ελάχιστους νόμιμους όρους και τους όρους της διακήρυξης και ιδία ρητώς τον όρο περί καταβολής του οικείου ποσού εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση της αναθέτουσας αρχής, πλην όμως περιλαμβάνει και επιπλέον όρους οι οποίοι ορίζουν ότι «μετά την παρέλευση της ημερομηνίας ισχύος της εγγυητικής επιστολής αυτή θεωρείται αυτόματα και αυτοδίκαια άκυρη και ανίσχυρη εφόσον στο μεταξύ διάστημα δεν κοινοποιηθεί προς την Τράπεζα με δικαστικό επιμελητή οποιαδήποτε απαίτηση από την εγγύηση αυτή», προκύπτει ότι ο πρόσθετος όρος δεν αίρει τη δυνατότητα της Αναθέτουσας Αρχής περί λήψης του οικείου ποσού εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση της προς την Τράπεζα – κατά την εκπεφρασμένη βούληση του νομοθέτη και της αναθέτουσας αρχής- και επακολούθως ως προς την υποχρέωση της Τράπεζας, περί καταβολής αυτού κατόπιν απλής έγγραφης ειδοποίησης της. Συνεπώς, σε συνέχεια των ανωτέρω, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντα σχετικά με την υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να απορρίψει την εν λόγω προσφορά απορρίπτεται ως αβάσιμος, γενόμενων δεκτών των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και του παρεμβαίνοντος.

38. Επειδή, αναφορικά με έτερο λόγο απόρριψης της προσφοράς του α' παρεμβαίνοντος ήτοι σε σχέση με την εκ μέρους του υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωση περί δήλωσης του εργοστασίου «κατασκευής» των προσφερόμενων προϊόντων [Ομάδα Α είδη με α/α 1-3 (σχολικές τσάντες, οδοντόκρεμα και οδοντόβουρτσα) και Ομάδα Β 1-3,5 και 8 (ζάχαρη, φασόλια, φακές, ζυμαρικά μακαρόνια v.6, ρύζι τύπου καρολίνα)]` ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η υποβληθείσα από τον ως άνω υποψήφιο οικονομικό φορέα υπεύθυνη δήλωση, με περιεχόμενο το οποίο αποκλίνει των όρων της διακήρυξης και του υποδείγματος του Παραρτήματος ΙΙ αυτής, αλλά και η μη συμπλήρωση στον πίνακα αυτής (ενν. της Υ.Δ) των στοιχείων που αφορούν στο εργοστάσιο κατασκευής κάθε προσφερόμενου προϊόντος και τον τόπο

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

εγκατάστασης αυτού καθιστούν την προσφορά του πλημμελή και πρέπει να απορριφθεί. Ομοίως, ισχυρίζεται ότι απαραδέκτως με την προσφορά του αμφισβητεί στο παρόν διαγωνιστικό στάδιο τους όρους της διακήρυξης, τους οποίους δια της συμμετοχής του, αλλά και ρητώς, έχει αποδεχτεί πλήρως και ανεπιφύλακτα. Ο α παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι δήλωσε με υπευθυνότητα ως προμηθευτή ένα σούπερ μάρκετ με όλες τις νόμιμες άδειες ήτοι η υποβληθείσα εκ μέρους του δήλωση στο διαγωνισμό, όχι μόνο είναι λογική και νόμιμη, αλλά και η μόνη πραγματική και εφικτή και δεν είναι δυνατόν από πλευράς ενός υποψηφίου αναδόχου για διαδικασία ανάθεσης για προμήθεια τροφίμων να γνωρίζει για το κάθε είδος κοινού προϊόντος που βρίσκεται στο ράφι ενός σούπερ μάρκετ, σε ποια από τις εγκαταστάσεις του εκάστοτε υποπρομηθευτή του ***** ενός προϊόντος έχουν συσκευαστεί τα φασόλια, οι γομολάστιχες, ή τα μολύβια και αυτό να αποτελεί αυτοτελή και μόνο λόγο αποκλεισμού από τη δημόσια σύμβαση. Παράλληλα, ισχυρίζεται ότι είναι αδύνατον ένας υποψήφιος που αναφέρει τυχαία εργοστάσια πολυεθνικών εταιριών ανά την υφήλιο να μπορεί να προμηθεύσει εάν καταστεί ανάδοχος την αναθέτουσα αρχή με τα προϊόντα από τα εργοστάσια αυτά που δήθεν υπεύθυνα δηλώνει, αφού εξ ορισμού αυτό εκφεύγει της σφαίρας επιρροής του. Ισχυρίζεται δε ότι ειδικά το συγκεκριμένο θέμα έχει κατά τη γνώμη του λυθεί μέσω σχετικής Γνωμοδότησης του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους (339/1993) στην οποία ρητά ορίζεται ότι για τα ευρέως και ελευθέρως και ευρέως κυκλοφορούντα τρόφιμα σε σούπερ μάρκετ δεν απαιτούνται ιδιαίτερες πιστοποιήσεις, άδειες, δηλώσεις παραγωγικών μονάδων κ.τ.λ. και τούτο διότι δεν είναι δυνατόν να μνημονεύονται και να καταγράφονται αναλυτικά όλοι οι παραγωγοί με τις παραγωγικές μονάδες στο εξωτερικό και με πιθανούς ενδιάμεσους μεταποιητές, (διότι π.χ. ένα τρόφιμο μπορεί να έχει 1 και 2 ενδιάμεσους μεταποιητές και σε διαφορετικές χώρες). Αποτελεί κοινό τόπο ότι η αναγραφή στις εκάστοτε συσκευασίες καλύπτει την απαίτηση της εν λόγω πληροφορίας. Η ουσιαστική απαίτηση της διακήρυξης στο σημείο αυτό είναι για να υπάρχει σχετικός έλεγχος υγιεινής και ευθύνης για τα προσφερόμενα τρόφιμα ή προϊόντα ΒΥΣ.

39. Επειδή σε συνέχεια των εκατέρωθεν ως άνω προβαλλόμενων ισχυρισμών, λεκτέα είναι τα κάτωθι: Οι ισχυρισμοί του α' παρεμβαίνοντος

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

παρίστανται καταρχήν εύλογοι, εξάλλου έγινε δεκτό στη σκέψη 27 της παρούσας ότι λόγω του πλήθους των φορέων που μεσολαβούν για την παραγωγή των προς προμήθεια προϊόντων θα πρέπει να παρασχεθούν οι απαιτούμενες πληροφορίες που αφορούν στο τελικό προϊόν, ως άλλωστε ρητά ορίζεται και στο ν. 4412/2016 άρθρο 94 και τούτο διότι καθίσταται ιδιαίτερος δυσχερές να μνημονεύονται και να καταγράφονται αναλυτικά όλοι οι παραγωγοί με τις παραγωγικές μονάδες στο εξωτερικό και με πιθανούς ενδιάμεσους μεταποιητές, εξάλλου δεν προκύπτει ότι αυτό το τελευταίο απαιτούσε εντέλει η διακήρυξη η οποία παρίσταται ασαφής, ως έγινε δεκτό στην παρούσα βάσει σχετικώς προβληθέντος ισχυρισμού. Ωστόσο, ο α' παρεμβαίνων, τροποποίησε, εν τοις πράγμασι την επίμαχη Υπεύθυνη Δήλωση όπου στο πεδίο «Εργοστάσιο Κατασκευής» προσέθεσε την ένδειξη «Προμηθευτής» και ως τόπο εγκατάστασης του εργοστασίου κατασκευής ανέγραψε στα προϊόντα με α/α 1 της Ομάδας Α και 1-3,5 και 8 της Ομάδας Β τη διεύθυνση εταιρείας χονδρικού εμπορίου «*****». Παρά ταύτα ουδόλως ισχυρίζεται ότι προσέφυγε κατά των όρων της διακήρυξης, ως νομίμως εδύνατο, ούτε ότι ζήτησε προς τούτο διευκρινήσεις, ως ομοίως νομίμως εδύνατο παρά μόνο απαραδέκτως στο παρόν στάδιο της διαδικασίας και άνευ άσκησης σχετικής προδικαστικής προσφυγής βάλλει κατά των όρων αυτής που έχουν δεσμευτικό περιεχόμενο για το σύνολο των μερών. Αν δε μία τέτοια ερμηνεία ήταν εν τέλει σύμφωνη ή έστω συμβατή με τους όρους της διακήρυξης, ακόμη και αν δεν υπήρχε η σχετική αναφορά στη διακήρυξη ότι στα προϊόντα ευρείας αρκεί η αναγραφή του χονδρεμπόρου, δεν θα ζητείτο η κατάθεση της επίμαχης υπεύθυνης δήλωσης κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς με υποχρεωτική αναγραφή την αναγραφή του εργοστασίου «κατασκευής» παρά μόνο θα υφίστατο έλεγχος πλήρωσης των οικείων προϋποθέσεων μετά την υπογραφή της σύμβασης και κατά τη διάρκεια ελέγχου των προς παράδοση προϊόντων βάσει της συσκευασίας τους. Συνεπώς, κρίνεται βάσιμος ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος και η προσφορά του α' παρεμβαίνοντος χρήζει απόρριψης βάσει του άρθρου 2.4.6 περ. θ της διακήρυξης σε συνδυασμό με το Υπόδειγμα της Υπεύθυνης Δήλωσης του Παραρτήματος ΙΙ. Η δε διαπιστωθείσα ως άνω πλημμέλεια παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς του, ήτοι γίνεται δεκτό το

Αριθμός απόφασης: 1335/2020

αίτημα του προσφεύγοντος, ενώ οι έτεροι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος παρέλκουν ως αλυσιτελείς καθόσον ακόμη και εάν είναι αβάσιμοι η προσφορά χρήζει απόρριψης λόγω ασυμφωνίας με τους όρους της διακήρυξης.

40. Επειδή, γίνεται δεκτή η εισήγηση.

41. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, ομοίως και η β παρέμβαση ενώ πρέπει να απορριφθούν οι υπό α και γ παρεμβάσεις.

42. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να επιστραφεί βάσει του άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ/τος 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει τις υπό α και γ παρεμβάσεις

Δέχεται την β παρέμβαση

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 12^η Οκτωβρίου 2020 και εκδόθηκε στις 23 Οκτωβρίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μιχάλης Π. Σειραδάκης

Ελένη Λεπίδα