

Η

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**5<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 10-11-2020 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου - Πρόεδρος, Σταυρούλα Κουρή - Εισηγήτρια, Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη

Για να εξετάσει την από 12-10-2020 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στο ΕΣΗΔΗΣ) προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1456/13-10-2020 του οικονομικού φορέα «...» και με διακριτικό τίτλο «...» , νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «...» , νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σταυρούλα Κουρή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί, άλλως ανακληθεί ή τροποποιηθεί η προσβαλλόμενη με στοιχεία Α.Δ.Σ. 14/17-9-2020 απόφαση της αναθέτουσας αρχής που ελήφθη κατά τη 14<sup>η</sup> Τακτική Συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου του «...» , κατά το μέρος με το οποίο απορρίφθηκε η προσφορά της ως προς τις Ομάδες Β' και Δ' για την ανάθεση της σύμβασης προμήθειας ειδών διατροφής.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...»), ποσού 939,00€, λαμβανομένου υπόψη ότι η προϋπολογισθείσα αξία της Ομάδας Β' ανέρχεται στο ποσό 101.297,23€ και η προϋπολογισθείσα αξία της Ομάδας Δ' ανέρχεται στο ποσό 86.363,88€, ήτοι συνολική αξία αμφοτέρων των τμημάτων ποσού 187.611,11€.

## Αριθμός απόφασης: 1548/2020

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης του και του χρόνου αποστολής δημοσίευσής του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 30-9-2020, η δε εξεταζόμενη προσφυγή ασκήθηκε στις 12-10-2020 (παρεκταθείσας της καταληκτικής ημερομηνίας, η οποία ήταν εξαιρετέα, Σάββατο).

5. Επειδή, το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας στοιχειοθετείται στο γεγονός ότι υπέβαλε προσφορά στον ως άνω διαγωνισμό για τις Ομάδες Β' και Δ' και η προσφορά της κρίθηκε για αμφοότερες αυτές απορριπτέα.

6. Επειδή, με την υπ' αρ. Φ129/2018 διακήρυξη προκηρύχθηκε διεθνής ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την προμήθεια ειδών διατροφής για ένα (1) έτος κι έως εξάντλησης των συμβατικών ποσοτήτων, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 497.019,94€ πλέον του αναλογούντος Φ.Π.Α, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή δηλ. τη χαμηλότερη τιμή για τα είδη εκτός διατίμησης και την υπολογιζόμενη τιμή με το υψηλότερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) επί της νόμιμα διαμορφούμενης κάθε φορά Μέσης Λιανικής Τιμής Πώλησης κατά την μέρα παράδοσης, για τα είδη που εντάσσονται στο Δελτίο Τιμών της «...», στο πλαίσιο εκτέλεσης του «...» (α/α ΕΣΗΔΗΣ: «...», «...», «...» και «...») και ΑΔΑΜ «...». Η εν θέματι προσφυγή στρέφεται κατά της με στοιχεία Α.Δ.Σ. «...» (ΑΔΑ: «...») απόφασης της αναθέτουσας αρχής που ελήφθη κατά τη 14<sup>η</sup> Τακτική Συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου του «...» (στη συνέχεια για συντομία η «προσβαλλόμενη απόφαση»), με την οποία, αφού εγκρίθηκε το «υπ' αρ. 5838/15-04-2020 Πρακτικό Τεχνικής Αξιολόγησης της Επιτροπής Διενέργειας του υπ' αριθ. Φ129/2018 (ΕΣΗΔΗΣ «...», «...», «...», «...», «...», «...») Διεθνή Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού για την «...», αποφασίσθηκε η

## Αριθμός απόφασης: 1548/2020

απόρριψη, πλην των άλλων, και της προσφοράς της προσφεύγουσας ως προς τις Ομάδες Β' («...» - ΕΣΗΔΗΣ: «...») και Δ' («...» - ΕΣΗΔΗΣ: «...»), με την αιτιολογία για μεν την Ομάδα Β' ότι δεν έχει αναρτηθεί Βεβαίωση καταλληλότητας οχήματος από τη Διεύθυνση Υγειονομικού Ελέγχου και Περιβάλλοντος Υγιεινής, ενώ είναι υποχρεωτικό, όπως αναφέρεται στο «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - Προκηρυσσόμενα Είδη και Τεχνικές Προδιαγραφές τους» (σελ. 80, 82, 89), για δε την Ομάδα Δ' ότι δεν έχει αναρτηθεί Βεβαίωση καταλληλότητας οχήματος από τη Διεύθυνση Υγειονομικού Ελέγχου και Περιβάλλοντος Υγιεινής, ενώ είναι υποχρεωτικό, όπως αναφέρεται στο «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - Προκηρυσσόμενα Είδη και Τεχνικές Προδιαγραφές τους» (σελ. 80, 82, 89) και διότι, σύμφωνα με το δελτίο αποστολής, για το είδος με κωδικό ΓΝΑΙ ΤΓ066 προσφέρει τυρί ημίσκληρο (φέτες) ENTAM και όχι τύπου κασέρι, όπως ζητείται (σελίδα 87 της § '4Γ) ΤΜΗΜΑ 4' του Παραρτήματος II).

7. Επειδή, με τη συγκεκριμένη προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα βάλλει κατά της ανωτέρω απόφασης κατά το μέρος με το οποίο απορρίφθηκε η προσφορά της για τις ανωτέρω Ομάδες Β' και Δ', προβάλλουσα τα ακόλουθα: **1)** Η προσφεύγουσα, επικαλούμενη το «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - Προκηρυσσόμενα Είδη και Τεχνικές Προδιαγραφές τους» (σελ. 80, 82, 89).», το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - «Προκηρυσσόμενα Είδη και Τεχνικές Προδιαγραφές τους» της υπό κρίση Διακήρυξης (σελ. 61) όσον αφορά το Τμήμα Β του διαγωνισμού, το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - «Προκηρυσσόμενα Είδη και Τεχνικές Προδιαγραφές τους» της Διακήρυξης (σελ. 71), όσον αφορά το Τμήμα Β του διαγωνισμού, ισχυρίζεται ότι προκύπτει ότι τα μεταφορικά μέσα που θα χρησιμοποιηθούν για τη μεταφορά των ειδών παντοπωλείου απαιτείται να είναι εφοδιασμένα με Βεβαίωση Καταλληλότητας Οχήματος από υγειονομικής πλευράς και Άδεια κυκλοφορίας Οχήματος Μεταφοράς. Η πρώτη εφόσον εκδίδεται κατά μόναν και χωριστά χορηγείται από τις κατά τόπους Διευθύνσεις Δημόσιας Υγείας των Περιφερειών, και η δεύτερη εκδίδεται από τις κατά τόπους Κτηνιατρικές Υπηρεσίες. Επίσης, η προσφεύγουσα, επικαλούμενη το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - «Προκηρυσσόμενα Είδη και Τεχνικές Προδιαγραφές τους» της Διακήρυξης (σελ. 80) όσον αφορά το Τμήμα Δ («...») του διαγωνισμού, το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - «Προκηρυσσόμενα Είδη και Τεχνικές Προδιαγραφές τους» της Διακήρυξης (σελ. 82) όσον αφορά

## Αριθμός απόφασης: 1548/2020

το Τμήμα Δ (“...” ) του διαγωνισμού, και το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ - «Προκηρυσσόμενα Είδη και Τεχνικές Προδιαγραφές τους» (σελ. 89) όσον αφορά το Τμήμα Δ (“...” ) του διαγωνισμού, προβάλλει ότι προκύπτει ότι τα μεταφορικά μέσα που θα χρησιμοποιηθούν για τη μεταφορά των γαλακτομικών/τυροκομικών προϊόντων απαιτείται να είναι εφοδιασμένα με Βεβαίωση Καταλληλότητας Οχήματος από υγειονομικής πλευράς και Άδεια κυκλοφορίας Οχήματος Μεταφοράς. Η πρώτη εφόσον εκδίδεται κατά μόνες και χωριστά χορηγείται από τις κατά τόπους Διευθύνσεις Δημόσιας Υγείας των Περιφερειών, και η δεύτερη εκδίδεται από τις κατά τόπους Κτηνιατρικές Υπηρεσίες. Κατά την αδιάσπικτη γραμματική διατύπωση των ανωτέρω απαιτήσεων της διακήρυξης, οφείλουν οι διαγωνιζόμενοι επί ποινή απόρριψης προσφοράς να προσκομίζουν με την τεχνική τους προσφορά άδεια καταλληλότητας για την διακίνηση προϊόντων ζωικής προέλευσης, αλλά και λοιπών προϊόντων εκτός αυτών της ζωικής προέλευσης από τις αρμόδιες Υπηρεσίες. Επομένως, προσφέρων που υποβάλλει με την προσφορά του και Άδεια καταλληλότητας για μεταφορά προϊόντων ζωικής προέλευσης και τούτη καλύπτει πλήρως και τη μεταφορά των λοιπών προϊόντων, εκτός αυτών της ζωικής προέλευσης, με ρητή αναφορά στην σχετική Άδεια καταλληλότητας, δηλαδή περιλαμβάνει και καλύπτει εκ του νόμου και την άδεια καταλληλότητας τότε η προσφορά αυτή καλύπτει πλήρως την ανωτέρω ρητή και επί ποινή αποκλεισμού απαίτηση της διακήρυξης. Ως εκ τούτου, η Αναθέτουσα Αρχή που δεσμεύεται από τη διακήρυξη και την σχετική νομοθεσία που διέπει τις άδειες καταλληλότητας και μεταφοράς προϊόντων οφείλει κατά δέσμια αρμοδιότητα να αποδεχθεί την προσφορά αυτή. Οποιαδήποτε δε άλλη ερμηνεία των ρητών απαιτήσεων της διακήρυξης και της νομοθεσίας, έρχεται σε ευθεία αντίθεση με το νόμο και με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς και η οποία επιβάλλει τη στενή ερμηνεία των όρων της διακήρυξης. Η προσφεύγουσα υπέβαλε με την προσφορά της τις με αρ. 902, 905, 906 Άδειες της αρμόδιας Κτηνιατρικής Υπηρεσίας για τα οχήματα με αρ. κυκλ. “...”, “...”, “...” φορτηγά ψυγεία για την πλήρωση της απαίτησης περί καταλληλότητας διακίνησης προϊόντων ζωικής προέλευσης και λοιπών προϊόντων. Και τούτο διότι, ρητά οι ανωτέρω άδειες της μόνης αρμόδιας προς τούτο Υπηρεσίας αναφέρουν ως παρατήρηση, αλλά και

## Αριθμός απόφασης: 1548/2020

επιβεβαιώνει και το με αρ. πρωτ. “...” Έγγραφο της αρμόδιας Γενικής Διεύθυνσης Αγροτικής Οικονομίας Κτηνιατρικής και Αλιείας/ Διεύθυνση Αγροτικής Οικονομίας και Κτηνιατρικής Περιφερειακής Ενότητας Πειραιώς της Περιφέρειας Αττικής επί λέξει «τα συγκεκριμένα οχήματα δύνανται να μεταφέρουν και άλλα συσκευασμένα τρόφιμα εκτός αυτών της ζωικής προέλευσης, όπως ορίζεται στον Ευρωπαϊκό Κανονισμό 852/2004, Παράρτημα II, Κεφάλαιο IV, ιδίως παρ. 3». Συνεπώς, κατά την προσφεύγουσα, από την προσφορά της, αλλά και ειδικά από τις νομίμως, παραδεκτώς και εμπροθέσμως υποβληθείσες, κατ’ αυτήν, με την προσφορά Άδειες με αρ. 902, 905, 906 της αρμόδιας Κτηνιατρικής Υπηρεσίας για τα οχήματα με αρ. κυκλ. “...”, “...”, “...” φορτηγά ψυγεία αποδεικνύεται πλήρως και αναμφισβητήτως ότι αυτή προσκόμισε άδειες εκδοθείσες από την αρμόδια Υπηρεσία με τις οποίες καλύπτεται πλήρως η απαίτηση περί υποβολής αδειάς καταλληλότητας διακίνησης προϊόντων ζωικής προέλευσης και λοιπών προϊόντων μη ζωικής προέλευσης. Κατά την προσφεύγουσα, το παραπάνω επιβεβαιώνει πλήρως και αναμφισβητήτως ακόμη και το με αρ. πρωτ. “...” Έγγραφο της αρμόδιας Γενικής Διεύθυνσης “...” (την οποία αιτηθήκαμε προς επιβεβαίωση των αναγραφόμενων στις ανωτέρω νομίμως και εμπροθέσμως υποβληθείσες Άδειες). Σε περίπτωση που ελλείπει η άδεια της Κτηνιατρικής Υπηρεσίας, τότε και μόνον τότε πρέπει να εκδοθεί και να χορηγηθεί χωριστή και διακριτή βεβαίωση καταλληλότητας από την αρμόδια υγειονομική υπηρεσία. Επομένως, κατά την προσφεύγουσα, εφόσον αυτή υπέβαλε με την προσφορά της τις με αρ. 902, 905, 906 Άδειες της αρμόδιας Κτηνιατρικής Υπηρεσίας για τα οχήματα με αρ. κυκλ. “...”, “...”, “...” φορτηγά ψυγεία για την αναμφισβήτητη πλήρωση της απαίτησης περί αδειάς καταλληλότητας διακίνησης προϊόντων ζωικής προέλευσης και όλων των λοιπών προϊόντων μη ζωικής προέλευσης, συνάγεται ότι οι ανωτέρω άδειες καλύπτουν πλήρως τις επί ποινή αποκλεισμού απαιτήσεις της διακήρυξης και της νομοθεσίας που διέπει αυτήν. Δεν απαιτείται επί ποινή απόρριψης της προσφοράς η βεβαίωση καταλληλότητας για τα λοιπά προϊόντα μη ζωικής προέλευσης να παρέχεται αποκλειστικά και μόνο από τις Διευθύνσεις Δημόσιας Υγείας των Περιφερειών. Αντιθέτως, κατά την προσφεύγουσα, δίνεται ρητώς η δυνατότητα να παρέχεται η σχετική βεβαίωση καταλληλότητας και από άλλες

## Αριθμός απόφασης: 1548/2020

αρμόδιες Υπηρεσίες. Τούτο επιβεβαιώνεται πλήρως και από τις βεβαιώσεις της Κτηνιατρικής Υπηρεσίας. Και τούτο διότι το υπ' αριθμ. 19664/10.01.2020 έγγραφο της Κτηνιατρικής Υπηρεσίας ρητά βεβαιώνει ότι *«Οχήματα που έχουν αδειοδοτηθεί από την κτηνιατρική υπηρεσία δύνανται να μεταφέρουν και άλλα συσκευασμένα τρόφιμα, εκτός αυτών της ζωικής προέλευσης, όπως ορίζεται στον Ευρωπαϊκό Κανονισμό 852/2004, Παράρτημα II, Κεφάλαιο IV, ιδίως παρ. 3.»*. Δηλαδή, η προσφεύγουσα, ως αυτή προβάλει, υπέβαλε βεβαίωση από νόμιμη και αρμόδια αρχή, ήτοι την Κτηνιατρική Υπηρεσία, με την οποία βεβαιώνεται η νόμιμη δυνατότητα και καταλληλότητα να μεταφέρουν τα οχήματα - φορτηγά ψυγεία της όχι μόνο προϊόντα ζωικής προέλευσης, αλλά και όλα τα λοιπά προϊόντα, ακόμη και μη ζωικής προέλευσης. Άλλωστε η βεβαίωση και άδεια της αρμόδιας προς τούτο Κτηνιατρικής Υπηρεσίας ρητά αναφέρει *«ΔΥΝΑΤΑΙ»* να μεταφέρει όλα τα λοιπά προϊόντα μη ζωικής προέλευσης, όπως τα υπό προμήθεια προϊόντα, δηλαδή βεβαιώνει τη νόμιμη δυνατότητα μεταφοράς αυτών από τα συγκεκριμένα φορτηγά της. Η βεβαίωση της νόμιμης δυνατότητας με την συγκεκριμένη λέξη δύναται καλύπτει πλήρως τη νομιμότητα της προσφοράς της, καθόσον σε αντίθετη περίπτωση δεν θα υπήρχε καμιά απολύτως αναγραφή ή βεβαίωση αυτής της νόμιμης δυνατότητας των φορτηγών της. Κατά την προσφεύγουσα, σε κάθε δε περίπτωση η υποβληθείσα βεβαίωση της αφορά ακριβώς αυτό το γεγονός της νόμιμης καταλληλότητας και δυνατότητας μεταφοράς των συγκεκριμένων προϊόντων και η υποβληθείσα βεβαίωση δεν είναι μια γενική ενημέρωση προς καταναλωτές αλλά αντίθετα είναι βεβαίωση για συγκεκριμένα φορτηγά και για συγκεκριμένη νόμιμη δυνατότητα μεταφοράς προϊόντων μη ζωικής προέλευσης. **2)** Η προσφεύγουσα, επικαλούμενη το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - «Προκηρυσσόμενα Είδη και Τεχνικές Προδιαγραφές τους» II.1) ΠΡΟΚΗΡΥΣΣΟΜΕΝΑ ΕΙΔΗ για το Τμήμα Δ του υπό κρίση διαγωνισμού, το με αύξοντα αριθμό 51 είδος είναι το ΤΥΡΙ ΗΜΙΣΚΛΗΡΟ (ΦΕΤΕΣ). Συνεπώς, καθίσταται απολύτως σαφές ότι η διακήρυξη απαιτεί επί ποινή απόρριψης να προσφέρουν οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς που επιθυμούν να αναλάβουν το Τμήμα Δ του διαγωνισμού τυρί ημίσκληρο σε φέτες. Η προσφεύγουσα, σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 001704/23.11.2018 δελτίο αποστολής, προσέφερε μεταξύ άλλων για το

## Αριθμός απόφασης: 1548/2020

Τμήμα Δ του υπό κρίση διαγωνισμού ENTAM ΤΥΡΙ ΦΕΤΕΣ, σε πλήρωση της απαίτησης της διακήρυξης για ΤΥΡΙ ΗΜΙΣΚΛΗΡΟ ΦΕΤΕΣ. Και τούτο διότι το τυρί ENTAM ανήκει στην κατηγορία των ημίσκληρων τυριών και ως εκ τούτου, αφ' ης στιγμής υπέβαλε με την προσφορά της τυρί ENTAM φέτες, καλύπτει άνευ ετέρου την απαίτηση της διακήρυξης για τυρί ημίσκληρο φέτες. Εντούτοις, στο Παράρτημα II, ΤΜΗΜΑ 4, παρ. 4Γ) στη σελίδα 87 της υπό κρίση διακήρυξης αναφέρεται επί λέξει: *«Ημίσκληρο τυρί τύπου ΚΑΣΕΡΙ ΜΠΑΣΤΟΥΝΙ των 3 Kgr περίπου, να είναι πρώτης (A ) ποιότητας όπως αυτή ορίζεται στον ΚΩΔΙΚΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΠΟΤΩΝ & ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΩΝ ΚΟΙΝΗΣ ΧΡΗΣΗΣ και να έχει παραχθεί σύμφωνα με τις ισχύουσες κτηνιατρικές και υγειονομικές διατάξεις.»*. Από την ανωτέρω διατύπωση των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης προκύπτει ότι απαιτείται οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς να προσφέρουν ημίσκληρο τυρί τύπου κασέρι. Σε κάθε περίπτωση, η εν λόγω απαίτηση για τυρί τύπου κασέρι καλύπτει πλήρως όλα τα ημίσκληρα τυριά, ως εκ τούτου και το ENTAM, το οποίο αποτελεί ημίσκληρο τυρί. Ωστόσο, η εν λόγω απαίτηση για Ημίσκληρο τυρί τύπου ΚΑΣΕΡΙ ΜΠΑΣΤΟΥΝΙ των 3 Kgr ουδόλως αναφέρεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - «Προκηρυσσόμενα Είδη και Τεχνικές Προδιαγραφές τους»,- II.1) ΠΡΟΚΗΡΥΣΣΟΜΕΝΑ ΕΙΔΗ της υπό κρίση διακήρυξης. Αντιθέτως, το μόνο που αναφέρεται για την πλήρωση της απαίτησης για ημίσκληρο τυρί στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - «Προκηρυσσόμενα Είδη και Τεχνικές Προδιαγραφές τους»,- II.1) ΠΡΟΚΗΡΥΣΣΟΜΕΝΑ ΕΙΔΗ της διακήρυξης είναι το ΤΥΡΙ ΗΜΙΣΚΛΗΡΟ (ΦΕΤΕΣ), ως απαιτούμενο υπό προμήθεια είδος. Ακριβώς αυτήν την απαίτηση καλύπτει με την υποβληθείσα προσφορά της, καθότι προσέφερε τυρί ENTAM φέτες. Το τυρί ENTAM είναι ημίσκληρο τυρί. Ως εκ τούτου, η προσφορά της καλύπτει απολύτως την επί ποινή αποκλεισμού απαίτηση της διακήρυξης για ΗΜΙΣΚΛΗΡΟ ΤΥΡΙ ΦΕΤΕΣ, ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται. Εξάλλου, κατά την προσφεύγουσα, η διακήρυξη του υπό κρίση διαγωνισμού οδηγεί σε αμφισημία που δεν μπορεί να ερμηνευθεί σε βάρος διαγωνιζομένων ως προς τους λόγους αποκλεισμού στον υπό κρίση διαγωνισμό, δεδομένου ότι αφενός στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - «Προκηρυσσόμενα Είδη και Τεχνικές Προδιαγραφές τους»,- II.1) ΠΡΟΚΗΡΥΣΣΟΜΕΝΑ ΕΙΔΗ, για το Τμήμα Δ του υπό κρίση διαγωνισμού, το με αύξοντα αριθμό 51 είδος είναι το ΤΥΡΙ

## Αριθμός απόφασης: 1548/2020

ΗΜΙΣΚΛΗΡΟ (ΦΕΤΕΣ), αφετέρου στο Παράρτημα II, ΤΜΗΜΑ 4, παρ. 4Γ) στη σελίδα 87 της υπό κρίση διακήρυξης αναφέρεται επί λέξει: «Ημίσκληρο τυρί τύπου ΚΑΣΕΡΙ ΜΠΑΣΤΟΥΝΙ των 3 Kgr περίπου, να είναι πρώτης (Α ) ποιότητας όπως αυτή ορίζεται στον ΚΩΔΙΚΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΠΟΤΩΝ & ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΩΝ ΚΟΙΝΗΣ ΧΡΗΣΗΣ και να έχει παραχθεί σύμφωνα με τις ισχύουσες κτηνιατρικές και υγειονομικές διατάξεις.» Από την αδιάστικτη γραμματική διατύπωση των όρων της διακήρυξης, σε συνδυασμό με το θεσμικό πλαίσιο που διέπει την υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία, προκύπτει αδιαμφισβήτητα αμφισημία των όρων της διακήρυξης. Και τούτο διότι η διακήρυξη αφενός στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - «Προκηρυσσόμενα Είδη και Τεχνικές Προδιαγραφές τους»,- II.Ι) ΠΡΟΚΗΡΥΣΣΟΜΕΝΑ ΕΙΔΗ, για το Τμήμα Δ του υπό κρίση διαγωνισμού, αναφέρει ότι το προς προμήθεια είδος είναι το ΤΥΡΙ ΗΜΙΣΚΛΗΡΟ (ΦΕΤΕΣ), αφετέρου στο Παράρτημα II, ΤΜΗΜΑ 4, παρ. 4Γ) στη σελίδα 87 αναφέρει ότι οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς πρέπει να προσφέρουν ημίσκληρο τυρί τύπου κασέρι ΜΠΑΣΤΟΥΝΙ των 3 Kgr περίπου. Για το λόγο αυτό, η αυστηρή ερμηνεία και εφαρμογή πρέπει να σχετίζεται με τη σαφήνεια της διακήρυξης, λόγω της αρχής της διαφάνειας, η οποία 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 αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση. Άλλωστε, η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα. Επομένως, η διακήρυξη του υπό κρίση διαγωνισμού οδηγεί σε πρόδηλη αμφισημία που δεν μπορεί να ερμηνευθεί σε βάρος της προσφοράς της, καθώς η προσφεύγουσα υπέβαλε απόλυτα νόμιμη προσφορά καλύπτοντας τους επί ποινή αποκλεισμού όρους και τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης σχετικά με τα αιτούμενα προϊόντα επί των



## Αριθμός απόφασης: 1548/2020

οποίων η διακήρυξη είναι ασαφής για το συγκεκριμένο είδος ημίσκληρο τυρί που απαιτείται, ενώ η προσφορά της καλύπτει πλήρως τις ελάχιστες απαιτήσεις της διακήρυξης όπως τούτες περιγράφονται στο σώμα αυτής. Γι' αυτό το λόγο και μη νόμιμα απορρίφθηκε η προσφορά της από την αναθέτουσα αρχή, αν και πληροί τους όρους της διακήρυξης και σε κάθε περίπτωση εφόσον κριθεί ότι πράγματι υπήρχε αντικειμενικώς αμφισημία σε ένα προϊόν όπως απαιτείται από τη διακήρυξη, τούτη οφείλεται σε πλημμέλεια της διακήρυξης και δεν μπορεί να προβληθεί ως λόγος αποκλεισμού προσφοράς, δεδομένου ότι η αναθέτουσα και η διακήρυξη όφειλαν να είναι σαφείς και συγκεκριμένες στις τεχνικές προδιαγραφές. Συνεπώς, κατά την προσφεύγουσα, θα πρέπει να γίνει δεκτή η υπό κρίση προσφυγή της και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής, με την οποία αποφασίστηκε όλως μη νομίμως και αβασίμως η απόρριψη της προσφοράς της για τα Τμήματα Β και Δ του υπό κρίση διαγωνισμού, αν και η προσφορά της είναι απολύτως νόμιμη και σύμφωνη με τις επί ποινή αποκλεισμού απαιτήσεις της διακήρυξης και της νομοθεσίας που διέπει αυτήν.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αρ.πρωτ.16654/21-10-2020 έγγραφο απόψεών της προς την ΑΕΠΠ για την απόρριψη της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής διαβίβασε τη με αρ.πρωτ.16533/20-10-2020 γνωμοδότηση της Επιτροπής Διαγωνισμού, προβάλλουσα τα εξής: **1)** Σχετικά με τη μη ανάρτηση Βεβαίωσης Καταλληλότητας Οχημάτων από υγειονομικής πλευράς: Σύμφωνα με τη διακήρυξη («ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - Προκηρυσσόμενα Είδη και Τεχνικές Προδιαγραφές τους»), για τις ομάδες Β (“...” - σελ. 60-61, 67, 71) και Δ (“...” -σελ. 80, 82, 89), ο προμηθευτής θα πρέπει να προσκομίσει: 1) Βεβαίωση Καταλληλότητας Οχήματος από Υγειονομικής πλευράς, η οποία εκδίδεται από τις κατά τόπους Διευθύνσεις Δημόσιας Υγείας των Περιφερειών και 2) Άδεια Κυκλοφορίας Οχήματος Μεταφοράς, η οποία εκδίδεται από τις κατά τόπους Κτηνιατρικές Υπηρεσίες. Η εταιρεία “...” , όσον αφορά τα οχήματα μεταφοράς των τροφίμων της (“...”, “...”, “...”), έχει αναρτήσει τα εξής πιστοποιητικά: 1) άδειες κυκλοφορίας των οχημάτων εκδοθείσες από τη Διεύθυνση Μεταφορών και Επικοινωνιών της Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης Αθηνών-Πειραιώς, και 2) άδειες κυκλοφορίας, εκδοθείσες από Κτηνιατρική Υπηρεσία. Ωστόσο, ΔΕΝ έχει αναρτήσει Βεβαίωση

## Αριθμός απόφασης: 1548/2020

Καταλληλότητας Οχήματος από Υγειονομικής πλευράς, η οποία θα πρέπει να έχει εκδοθεί από τις κατά τόπους Διευθύνσεις Δημόσιας Υγείας, έγγραφο υποχρεωτικό για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό. **2)** Σχετικά με το είδος με κωδικό ΓΝΑΙ ΤΓ066 της ΟΜΑΔΑΣ Δ' "... (ΗΜΙΣΚΛΗΡΟ ΤΥΡΙ ΤΥΠΟΥ ΚΑΣΕΡΙ): Η εταιρεία "... , σύμφωνα με το αναρτημένο αρχείο «Δελτίο για τα δείγματα» της Ομάδα Δ - τα οποία υποχρεωτικώς και επί ποινής απόρριψης προσκόμισε, και με βάση τα οποία θα γίνεται και η παραλαβή του είδους μετά την κατακύρωση του διαγωνισμού (σελ. 84 διακήρυξης)- για το είδος με κωδικό ΓΝΑΙ ΤΓ066 ΤΥΡΙ ΗΜΙΣΚΛΗΡΟ προσφέρει τυρί τύπου EDAM σε φέτες, και όχι τύπου ΚΑΣΕΡΙ, όπως ζητείται (σελίδα 87 της § '4Γ) ΤΜΗΜΑ4' του Παραρτήματος II). Οι τύποι ΚΑΣΕΡΙ και EDAM αποτελούν διαφορετικούς τύπους ημίσκληρων τυριών. Συγκεκριμένα, το ΚΑΣΕΡΙ αναγνωρίζεται ως προστατευόμενη ονομασία προέλευσης (Π.Ο.Π. ΚΑΣΕΡΙ (KASSERI) - απόφαση 313027/11.1.1994 του Υφυπουργού Γεωργίας (ΦΕΚ 8/Β/17.1.94, 101/Β/16.2.1994), όπως τροποποιήθηκε με την απόφαση του Υπ. Γεωργίας 379116/19-7-2000 (Φ.Ε.Κ. 949/Β/31-7-2000), Άρθρο 1. «ΚΑΣΕΡΙ είναι το ημίσκληρο τυρί που παράγεται παραδοσιακά στην Ελλάδα από γάλα πρόβειο ή μίγμα με γίδινο και προέρχεται αποκλειστικά από τις γεωγραφικές περιοχές Μακεδονίας, Θεσσαλίας και Νομών Λέσβου και Ξάνθης». Ως εκ τούτου, ο προμηθευτής δεν προσκόμισε, ως όφειλε, τον τύπο ημίσκληρου τυριού, σύμφωνα με τις προδιαγραφές της διακήρυξης.

9. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: *«1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής»*. Περαιτέρω, το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: *«1. Η ΑΕΠΠ αποφαίνεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της*

## Αριθμός απόφασης: 1548/2020

αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

10. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

11. Επειδή, όσον αφορά στον πρώτο λόγο προσφυγής, σχετικά με τη μη ανάρτηση Βεβαιώσεων καταλληλότητας των οχημάτων της για τη μεταφορά των προς προμήθεια προϊόντων των Ομάδων Β' και Δ', λεκτέα είναι τα εξής: Κατά τους όρους του Παραρτήματος II της υπόψη διακήρυξης υπό τον τίτλο 'Προκηρυσσόμενα Είδη και Τεχνικές Προδιαγραφές του' όσον αφορά τόσο την Ομάδα Β' όσο και την Ομάδα Δ' του διαγωνισμού (βλ. σελ. 61, 67, 71, 80, 82 και 89) απαιτείται «Τα μεταφορικά μέσα πρέπει να είναι εφοδιασμένα με Βεβαίωση Καταλληλότητας Οχήματος από Υγειονομικής πλευράς, η οποία εκδίδεται από τις κατά τόπους Διευθύνσεις Δημόσιας Υγείας των Περιφερειών και Άδεια Κυκλοφορίας Οχήματος Μεταφοράς, η οποία εκδίδεται από τις κατά τόπους Κτηνιατρικές Υπηρεσίες (Οδηγός Υγιεινής του

## Αριθμός απόφασης: 1548/2020

Ε.Φ.Ε.Τ. Νο 9)». Εξάλλου, στον Ευρωπαϊκό Κανονισμό 852/2004, Παράρτημα II, Κεφάλαιο IV, παρ. 3 ορίζεται ότι: *“Όταν τα βυτία των οχημάτων ή/και τα δοχεία χρησιμοποιούνται για τη μεταφορά και άλλων προϊόντων εκτός των τροφίμων ή για τη μεταφορά διαφορετικών ειδών τροφίμων ταυτόχρονα, τα προϊόντα πρέπει, όταν είναι αναγκαίο, να διατηρούνται χωριστά”*. Στην προκείμενη περίπτωση, η προσφεύγουσα υπέβαλλε την προσφορά της για τις ανωτέρω Ομάδες Β΄ και Δ΄ του διαγωνισμού και μεταξύ των δικαιολογητικών, συμπεριέλαβε τις 902, 905 και 906 άδειες κυκλοφορίας οχήματος μεταφοράς της Κτηνιατρικής Υπηρεσίας που αφορούσαν τα οχήματα (φορτηγά-ψυγεία) με αριθμούς κυκλοφορίας “...”, “...” και “...”. Με την ανωτέρω προσβαλλόμενη απόφαση κρίθηκε ότι η τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας δεν πληρούσε τους όρους της διακήρυξης, ενόψει του ότι δεν προσκόμισε Βεβαίωση καταλληλότητας για τα ανωτέρω οχήματα από την αρμόδια Διεύθυνση Δημόσιας Υγείας. Από τον επίμαχο όρο της διακήρυξης, τον οποίο δεν αμφισβήτησε επικαίρως η προσφεύγουσα, ζητείται ρητά και σαφώς η προσκόμιση Βεβαίωσης Καταλληλότητας Οχήματος από υγειονομικής πλευράς *«η οποία εκδίδεται από τις κατά τόπους Διευθύνσεις Δημόσιας Υγείας των Περιφερειών»* και δεν δίνεται η δυνατότητα να προσκομισθεί Βεβαίωση Καταλληλότητας εκδιδόμενη από άλλη υπηρεσία αρμόδια για έκδοση πιστοποιητικών καταλληλότητας για τη μεταφορά προϊόντων. Συνεπώς, δεν μπορούσε να γίνει δεκτή βεβαίωση καταλληλότητας εκδοθείσα από την Διεύθυνση Κτηνιατρικής, ανεξαρτήτως του αν τέτοια βεβαίωση καλύπτει ή όχι τη ζητούμενη απαίτηση επί της ουσίας (a contrario Δ.Εφ. Αθηνών Ν117/2020 σκ. 5 και 6). Η επίκληση από τη προσφεύγουσα της υπ’ αρ. Ν117/2020 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών ερείδεται σε διαφορετικά πραγματικά περιστατικά. Συγκεκριμένα, στο διαγωνισμό για τον οποίο εκδόθηκε η ανωτέρω δικαστική απόφαση, με την οποία ανεστάλη η με αρ.211/2020 απόφαση της ΑΕΠΠ, ο σχετικός όρος της διακήρυξης ήταν διαφορετικός, αφού απαιτούσε *««[...] Άδεια έγκρισης ή καταλληλότητας από την Δ/νση Κτηνιατρικής ή άλλες αρμόδιες Υπηρεσίες, για τα μέσα μεταφοράς, που αφορούν στην διακίνηση προϊόντων ζωικής προέλευσης. - Για την διακίνηση των λοιπών προϊόντων η βεβαίωση καταλληλότητας παρέχεται από την Διεύθυνση Υγιεινής ή άλλες αρμόδιες Υπηρεσίες [...]»* (βλ. σκ. 7

## Αριθμός απόφασης: 1548/2020

απόφασης 211/2020 ΑΕΠΠ). Μάλιστα, αυτή η δυνατότητα, που έδωσε εκείνη η διακήρυξη, ήτοι της έκδοσης άδειας καταλληλότητας και από άλλες αρμόδιες υπηρεσίες, αποτέλεσε κατ' ουσίαν την αιτιολογική βάση της σχετικής εκείνης κρίσης του Δικαστηρίου δεχθέν ότι «.....από τον ως άνω όρο της Διακήρυξης προβλέπεται η δυνατότητα έκδοσης του πιστοποιητικού καταλληλότητας μεταφοράς προϊόντων και από “άλλες αρμόδιες υπηρεσίες”.....» (βλ. σκ. 6 απόφασης 117/2020 Δ.Εφ.Αθ.). Υπό τα δεδομένα αυτά κρίνεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος με το οποίο για το λόγο αυτό απέρριψε την τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας όσον αφορά στις Ομάδες Β' και Δ' εκδόθηκε κατ' ορθή εφαρμογή του σχετικού όρου της διακήρυξης, που απαιτούσε τα μεταφορικά μέσα να είναι εφοδιασμένα αφενός με Βεβαίωση Καταλληλότητας Οχήματος από Υγειονομικής πλευράς, η οποία εκδίδεται από τις κατά τόπους Διευθύνσεις Δημόσιας Υγείας των Περιφερειών και αφετέρου με Άδεια Κυκλοφορίας Οχήματος Μεταφοράς, η οποία εκδίδεται από τις κατά τόπους Κτηνιατρικές Υπηρεσίες, ως και κατ' εφαρμογή της αρχής της δεσμευτικότητας της διακήρυξης (βλ. σκ. 10 της παρούσας). Κατόπιν αυτών απορριπτέος κρίνεται ο πρώτος λόγος προσφυγής.

12. Επειδή, όσον αφορά στο δεύτερο λόγο προσφυγής, σχετικά με τη απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας για την Ομάδα Δ' εκ του λόγου ότι, σύμφωνα με το δελτίο αποστολής, για το είδος με κωδικό ΓΝΑΙ ΤΓ066 προσφέρει τυρί ημίσκληρο (φέτες) ENTAM και όχι τύπου κασέρι, όπως ζητείται, λεκτέα είναι τα ακόλουθα: Στο Παράρτημα ΙΙ της διακήρυξης υπό τον τίτλο 'Προκηρυσσόμενα Είδη και Τεχνικές Προδιαγραφές του' ΙΙ.Ι) ΠΡΟΚΗΡΥΣΣΟΜΕΝΑ ΕΙΔΗ περιλαμβάνεται πίνακας όλων των προς προμήθεια ειδών, με αύξοντα δε αριθμό 51 στον πίνακα αυτό περιλαμβάνεται με κωδικό Γ.Ν.Α.Ι. ΤΓ 066 το είδος ΤΥΡΙ ΗΜΙΣΚΛΗΡΟ (ΦΕΤΕΣ). Περαιτέρω, στο ίδιο Παράρτημα ΙΙ της διακήρυξης υπό τον τίτλο 'Προκηρυσσόμενα Είδη και Τεχνικές Προδιαγραφές του' κεφ. 4Γ: ΟΜΑΔΑ Δ: ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ/ΤΥΡΟΚΟΜΙΚΑ ΠΡΟΪΟΝΤΑ: ΤΥΡΙ (σελ. 87) όσον αφορά στην 'ΠΟΙΟΤΗΤΑ ΚΑΙ ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΕΣ ΙΔΙΟΤΗΤΕΣ ΗΜΙΣΚΛΗΡΟΥ ΤΥΡΙΟΥ' απαιτείται «*Ημίσκληρο τυρί τύπου ΚΑΣΕΡΙ ΜΠΑΣΤΟΥΝΙ των 3 Kgr περίπου, να είναι πρώτης (Α') ποιότητας όπως αυτή ορίζεται στον ΚΩΔΙΚΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΠΟΤΩΝ & ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΩΝ ΚΟΙΝΗΣ ΧΡΗΣΗΣ και να έχει παραχθεί σύμφωνα με τις ισχύουσες κτηνιατρικές και υγειονομικές διατάξεις. Να έχει παρασκευασθεί από νωπό ή*

## Αριθμός απόφασης: 1548/2020

παστεριωμένο γάλα, απουσία αντιβιοτικών και γενετικά τροποποιημένων υλικών, μετά από οξυγαλακτική ζύμωση και να προέρχεται από ωρίμανση του πήγματος, μετά την απαλλαγή του από το τυρόγαλο, με την επενέργεια πυτιάς ή άλλων ενζύμων, η ωρίμανση δε να έχει συμπληρώσει τους τρεις (3) τουλάχιστον μήνες και να έχει γίνει σε χώρους και συνθήκες τέτοιες που να χαρακτηρίζουν το είδος. Το παραδιδόμενο Ημίσκληρο τυρί τύπου ΚΑΣΕΡΙ να έχει:.....». Εκ των προπαρατεθέντων αυτών όρων της διακήρυξης καταρχάς ουδεμία ασάφεια ή αμφισημία προκύπτει, ως αβάσιμα προβάλλει η προσφεύγουσα, καθώς στο μεν πίνακα όλων των προς προμήθεια ειδών αναγράφεται η γενική κατηγορία του προς προμήθεια είδους και εν προκειμένω στον κωδικό 51 η προμήθεια ημίσκληρου τυριού σε φέτες και ακολούθως στο ειδικότερο πεδίο των τεχνικών προδιαγραφών 'ΠΟΙΟΤΗΤΑ ΚΑΙ ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΕΣ ΙΔΙΟΤΗΤΕΣ ΗΜΙΣΚΛΗΡΟΥ ΤΥΡΙΟΥ' εξειδικεύεται η ποιότητα αυτού, η οποία ορίζεται ως «Ημίσκληρο τυρί τύπου ΚΑΣΕΡΙ ΜΠΑΣΤΟΥΝΙ 3 Kg.....Το παραδιδόμενο Ημίσκληρο τυρί τύπου ΚΑΣΕΡΙ να έχει:.....». Μάλιστα, μολονότι τόσο το τυρί ένταμ όσο και το τυρί κασέρι ανήκουν στη γενική κατηγορία των ημίσκληρων τυριών, εντούτοις διαφοροποιούνται ουσιαστικά μεταξύ τους, αφού το κασέρι αναγνωρίζεται ως προστατευόμενη ονομασία προέλευσης (Π.Ο.Π. ΚΑΣΕΡΙ (KASSERI) - απόφαση 313027/11.1.1994 του Υφυπουργού Γεωργίας (ΦΕΚ 8/Β/17.1.94, 101/Β/16.2.1994), όπως τροποποιήθηκε με την απόφαση του Υπ. Γεωργίας 379116/19-7-2000 (Φ.Ε.Κ. 949/Β/31-7-2000), Άρθρο 1. «ΚΑΣΕΡΙ είναι το ημίσκληρο τυρί που παράγεται παραδοσιακά στην Ελλάδα από γάλα πρόβειο ή μίγμα με γίδινο και προέρχεται αποκλειστικά από τις γεωγραφικές περιοχές Μακεδονίας, Θεσσαλίας και Νομών Λέσβου και Ξάνθης». Επισημαίνεται δε ότι κατά το στάδιο προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών ουδεμία σχετική διευκρινιστική ερώτηση υποβλήθηκε από οιονδήποτε, προδήλως ούτε από την προσφεύγουσα, η οποία απεδέχθη ανεπιφύλακτα τους όρους του συγκεκριμένου διαγωνισμού. Στην εξεταζόμενη υπόθεση η προσφεύγουσα, σύμφωνα με το δελτίο αποστολής, για το είδος με κωδικό ΓΝΑΙ ΤΓ066 προσέφερε τυρί ημίσκληρο (φέτες) ENTAM και όχι τύπου κασέρι και εκ του λόγου αυτού απορρίφθηκε η προσφορά της. Η κρίση, όμως αυτή, της αναθέτουσας αρχής κρίνεται ορθή και σύμφωνη με τους προδιαληφθέντες όρους της διακήρυξης. Τούτο διότι αποκλεισμός τεχνικής προσφοράς προβλέπεται μόνο στην περίπτωση απόκλισης από τους απαραίτους όρους της διακήρυξης, ως τέτοιοι δε θεωρούνται στο σύνολό τους οι τεχνικές προδιαγραφές (ΣΤΕ 1968/2013,

## **Αριθμός απόφασης: 1548/2020**

ΣΤΕ 82/2014, Ε.Α. ΣΤΕ 1740/2004, 93,316,563/2006), εκτός εάν ορισμένες είναι σύμφωνα με τη διακήρυξη προαιρετικές (ΣΤΕ ΕΑ 192/2012, 291/2011, ΕΣ Τμ. Μείζ.-Επταμ. 2446/2012, Γνωμ. ΝΣΚ 521/2011). Περαιτέρω, ουσιώδης θεωρείται όχι μόνον η απόκλιση υποβληθείσας προσφοράς από όρους της προκηρύξεως που χαρακτηρίζονται ρητώς από αυτήν ως απαράβατοι, αλλά και η έλλειψη ιδιότητας του προσφερομένου, προς προμήθεια, είδους, η οποία του στερεί την καταλληλότητα που απαιτείται για χρήση σύμφωνη με τον προορισμό του, καταλληλότητα, και αποτελεί εξυπακουόμενη, ουσιώδη απαίτηση της εκάστοτε προκηρύξεως (πρβλ. ΣΤΕ 395/2004, 557/2005, 720,725/2006, 1052/2008). Εν προκειμένω, η έλλειψη της ιδιότητας του κασεριού για το προσφερόμενο ημίσκληρο τυρί σε φέτες καθιστά απορριπτέα την προσφορά της προσφεύγουσας εκ του λόγου αυτού. Τούτων δοθέντων, απορριπτέος κρίνεται και ο δεύτερος λόγος προσφυγής.

13. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

14. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το με κωδικό “...” ηλεκτρονικό παράβολο, ποσού 939,00€, πρέπει να καταπέσει.

### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του με κωδικό “...” ηλεκτρονικού παραβόλου, ποσού 939,00€.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Άγ.Ιωάννη Ρέντη στις 10-11-2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 30-11-2020.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΜΙΧΑΗΛ ΟΙΚΟΝΟΜΟΥ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΚΑΤΣΑΡΟΥ ΜΑΡΙΑ**