

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

5° ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 9 Δεκεμβρίου 2022, με την εξής σύνθεση : Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου-Εισηγητής και Μαρία Βύρρα, Μέλη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Για να εξετάσει την με ΓΑΚ Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1534/31.10.2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «... ..», όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του «... ..» εφ' εξής (η αναθέτουσα Αρχή,) νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την εξεταζόμενη προσφυγή επιδιώκεται να ακυρωθούν η προσβαλλόμενη, υπ' αριθ. 439/2022, απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του, όπως προκύπτει από το απόσπασμα του πρακτικού της 45^{ης} συνεδρίασης (Θέμα 9^ο) της Οικονομικής Επιτροπής, και η ενσωματωθείσα σ' αυτήν απόφαση, υπ' αριθ. 363/2022, της Οικονομικής Επιτροπής για την έγκριση των Πρακτικών 1 και 2/2022 της Επιτροπής του διαγωνισμού, ήτοι των πρακτικών αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής, των τεχνικών και οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων, κατά το μέρος που έγινε δεκτή η τεχνική προσφορά της εταιρείας «...» και αναδείχθηκε αυτή ανάδοχος για το τμήμα της σύμβασης ... (... ..) της υπ' αριθ. .../2022 διακήρυξης του προκείμενου διαγωνισμού.

Αφού άκουσε τον εισηγητή

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της υπό κρίση προσφυγής καταβλήθηκε το οφειλόμενο παράβολο ύψους 600,00 € (βλ. προσκομιζόμενα το με κωδικό ... ηλεκτρονικό παράβολο, εκτύπωση οθόνης από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (ΓΓΠΣ), στην οποία το ως άνω

παράβολο εμφανίζεται με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ» και την εκτύπωση οθόνης από το ηλεκτρονικό σύστημα της οικείας Τράπεζας, στην οποία εμφανίζεται η πληρωμή του παραπάνω παραβόλου).

2. Επειδή, η προσφυγή, εν όψει του αντικειμένου του διαγωνισμού, της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017, καθώς και του χρόνου δημοσίευσης της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα άρθρα 5 περ. β), 61 παρ. 1, 120 παρ. 1, 376 και 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλη και κατά χρόνο αρμοδιότητα της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.

3. Επειδή, με την υπ' αριθ. πρωτ. .../2022 διακήρυξη του προκηρύχθηκε η διενέργεια δημοσίου ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, με χρήση της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., με αντικείμενο την ... του και των Νομικών του Προσώπων, η οποία και είναι ενιαία ως προς την διαδικασία της και ξεχωριστή ως προς την υλοποίησή της. Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): ...-... ..., ...-..., ...-..., ...-... Ο προϋπολογισμός για την εκτέλεση της προμήθειας υποδιαιρείται σε τρεις (3) ομάδες, Α, Β και Γ. Για την ΟΜΑΔΑ Α: (... ... για το του ...,) ο συνολικός προϋπολογισμός της προμήθειας με Φ.Π.Α. ανέρχεται στο ποσό των 182.455,22 ευρώ. Η ομάδα Α επιμερίζεται σε τρεις υποομάδες Α1, Α2, και Α3. Η υποομάδα Α3, σύμφωνα με την υπ' αρ. 1/2022 μελέτη, επιμερίζεται περαιτέρω σε δύο τμήματα: Α3.1 (έξοδα Α' ΔΙΜΗΝΟΥ), το οποίο ανατίθεται με διαδικασία απ'ευθείας ανάθεσης, και Α3.2 (έξοδα 10μήνου), ως προς το οποίο διενεργείται ο διαγωνισμός. Η προϋπολογιζόμενη δαπάνη για το Τμήμα Α3.2 (έξοδα 10μήνου) ανέρχεται στο ποσό των 82.080,00 € χωρίς ΦΠΑ, ενώ κριτήριο κατακύρωσης της σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει τιμής. Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε ένα (1) έτος από την ημερομηνία ανάρτησής της στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. ή μέχρι την ολοκλήρωση του οικονομικού αντικειμένου αυτής ενώ για το Τμήμα Α3.2 η σύμβαση ορίζεται σε

10 μήνες από την ανάρτησή της στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. ή μέχρι την ολοκλήρωση του οικονομικού αντικειμένου αυτής. Η προσφεύγουσα εταιρεία έλαβε μέρος στον ανωτέρω διαγωνισμό (διενεργηθέντα στις 8-8-2022) με την υποβολή απολύτως παραδεκτής προσφοράς για την Ομάδα Α - Υποομάδα Α3 - Τμήμα Α3.2. (έξοδα 10μήνου). Στον διαγωνισμό συμμετείχε επίσης, για το Τμήμα Α3.2. (έξοδα 10ΜΗΝΟΥ), και ο οικονομικός φορέας (ατομική επιχείρηση) με την επωνυμία «... ..». Με το πρακτικό 1/8-8-2022 της Επιτροπής Αξιολόγησης, που αφορά στον έλεγχο και την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών, προτάθηκε η αποδοχή της προσφοράς της προσφεύγουσας αλλά και του οικονομικού φορέα «... ..» για την Ομάδα Α - Υποομάδα Α3 - Τμήμα Α3.2. (έξοδα 10μήνου). Με το πρακτικό 2/10-8-2022 της Επιτροπής έλαβε χώρα η αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών εκτός άλλων και για την Ομάδα Α - Υποομάδα Α3 - Τμήμα Α3.2. (έξοδα 10μήνου), από την οποία προέκυψε ότι η προσφορά της προσφεύγουσας ανέρχεται σε 85.214,43€, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ενώ η προσφορά της εταιρείας «... ..», η οποία μειοδότησε, ανέρχεται στο ποσό των 80.576,91€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Κατόπιν τούτων, η επιτροπή προχώρησε στην πρόταση ανάδειξης ως αναδόχου της εταιρείας «... ..» που προσέφερε την χαμηλότερη τιμή (80.576,91€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), δοθέντος ότι κριτήριο κατακύρωσης του υπό κρίση διαγωνισμού είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει τιμής. Τα πρακτικά 1 και 2 εγκρίθηκαν με την υπ' αριθ. 363/2022 απόφαση της Επιτροπής του διαγωνισμού στο πρακτικό της 39^{ης} συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής (Θέμα 8^ο). Με το πρακτικό 3/30-9-2022 έγινε έλεγχος των δικαιολογητικών κατακύρωσης της εταιρείας «... ..», μετά την υπ' αριθ. πρωτ. .../16-09-2022 πρόσκληση για υποβολή των εν λόγω δικαιολογητικών, και διαπιστώθηκε η πληρότητά τους. Το ως άνω πρακτικό εγκρίθηκε με την υπ' αριθ. 439/18-10-2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του, όπως προκύπτει από το απόσπασμα του πρακτικού της 45ης συνεδρίασης (Θέμα 9^ο) της Οικονομικής Επιτροπής, στην οποία μάλιστα ενσωματώνεται και η απόφαση υπ' αριθ. 363/2022 της Επιτροπής για την

έγκριση του Πρακτικού 1 και 2, ήτοι των δικαιολογητικών συμμετοχής, των τεχνικών και οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων, σύμφωνα με την παρ. 3.1.2.1. της διακήρυξης, καθώς μέχρι τότε δεν είχε κοινοποιηθεί στους διαγωνιζόμενους. Η απόφαση υπ' αριθ. 439/18-10-2022, ωστόσο, της Οικονομικής Επιτροπής του, όπως άλλωστε και η ενσωματωθείσα σ' αυτήν υπ' αριθ. 363/2022 όμοια, βάλλονται με την υπό κρίση προσφυγή, δια της οποίας ζητείται, να αποφασισθεί η συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας με την ανάδειξη της προσφεύγουσας ως προσωρινής αναδόχου, καθώς έχει υποβάλει την μοναδική πλέον συμφέρουσα, από οικονομική άποψη, προσφορά.

4. Επειδή, η εξεταζόμενη προσφυγή ασκείται εμπροθέσμως, ήτοι εντός δέκα ημερών από την πλήρη και πραγματική γνώση της προσβαλλόμενης στις 20/10/2022, αφού η επίμαχη προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε στις 31/10/2022, δοθέντος ότι η καταληκτική ημέρα εμπρόθεσμης κατάθεσης 30/10/2022, ήταν ημέρα Κυριακή και άρα εξαιρετέα. Η αναθέτουσα Αρχή κατέθεσε τις απόψεις της στις 15/11/2022, επί των οποίων κατετέθη το από 21/11/2022 υπόμνημα της προσφεύγουσας.

5. Επειδή, με την απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Θεσσαλονίκης υπ' αριθ. 467/2022, έχουν κριθεί τα εξής: *«Επειδή, από τον προεκτεθέντα 2.4.3.2. όρο της διακήρυξης του ενδίκου διαγωνισμού σαφώς συνάγεται ότι οι υποβαλλόμενες από τους διαγωνιζόμενους τεχνικές προσφορές θα πρέπει να καλύπτουν το σύνολο των οριζόμενων στην υπ' αριθ 10/2021 Μελέτη τεχνικών προδιαγραφών των ζητούμενων ειδών και των ειδικότερων απαιτήσεων παροχής των προσφερόμενων υπηρεσιών και προς τούτο, απαιτείται η ακριβής περιγραφή σ' αυτές του πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις πληρούνται, ώστε να δύναται να αξιολογηθεί η καταλληλότητα των υπηρεσιών αυτών. Συνάγεται δε εναργώς από το περιεχόμενο των παρατιθέμενων προδιαγραφών, όπως προκύπτει από τη λεκτική διατύπωσή τους, ότι επαφίεται στους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό, επιδεικνύοντας τη συνήθη επιμέλεια των δραστηριοποιούμενων στον οικείο κύκλο συναλλαγών, να προσδιορίσουν τον βέλτιστο τρόπο πλήρωσης των απαιτούμενων προδιαγραφών, καθώς και τις προς τούτο*

ενδεδειγμένες ενέργειες, υλικά και είδη, και, ως επιδεχόμενα λεπτομερέστερη και ειδικότερη περιγραφή, να καταγράψουν και περιγράφουν αναλυτικά στην τεχνική προσφορά τους, συνοδευόμενα από έγγραφα και δικαιολογητικά για την ανάλογη τεκμηρίωση της σχετικής περιγραφής και τη δυνατότητα εξέτασης της πλήρωσης ή μη των απαιτήσεων και προδιαγραφών. Και τούτο, ανεξαρτήτως του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ), που αξιώνει ο όρος 2.4.3.1 σε συνδ. με τον όρο 2.2.6, το οποίο αποτελεί δικαιολογητικό συμμετοχής, που διακρίνεται από την τεχνική προσφορά και το περιεχόμενό της, καθώς και των επικαλούμενων δι' αυτού δικαιολογητικών. Υπό τα δεδομένα αυτά, από τις ειδικότερα επικαλούμενες από την αιτούσα προδιαγραφές υπ' αριθ. Α5, Α6, Α8, Α10, Α11, Α12 της επίμαχης μελέτης προκύπτει σειρά ενεργειών, διαδικασιών, υλικών και ειδών, που επιδέχονται εξειδίκευση, ανάλυσης και ενδελεχέστερης περιγραφής (όπως, ενδεικτικά, τα αναφερόμενα στη συσκευασία και την μεταφορά των προϊόντων), κατά τα βασίμως προβαλλόμενα με την υπό κρίση αίτηση. [...] Σε κάθε περίπτωση, ακόμη και υπό την εκδοχή ότι οι οικονομικοί φορείς δεν απαιτείται να περιλάβουν στην τεχνική προσφορά τους συγκεκριμένα έγγραφα και δικαιολογητικά, πάντως, αυτοί οφείλουν, όπως προεκτέθηκε, να περιγράφουν με ακρίβεια στην τεχνική προσφορά τους, πώς πληρούνται οι εν λόγω απαιτήσεις/προδιαγραφές και να παραπέμπουν προς τούτο σε σχετικές πληροφορίες και στοιχεία που κατ' αυτούς αποδεικνύουν την εν λόγω συμμόρφωση, έτσι ώστε να καθίσταται εφικτή, κατά το στάδιο εξέτασης της τεχνικής προσφοράς, η κάλυψη με αυτήν των τιθέμενων απαιτήσεων/προδιαγραφών. Δεν αρκεί συνεπώς, για την πληρότητα της τεχνικής προσφοράς κατά τη διακήρυξη, μόνη η υπεύθυνη δήλωση (εν προκειμένω με τίτλο ηλεκτρονικού αρχείου «12. ΥΔ για αποδοχή όρων signed.pdf») περί συμμορφώσεως στις ένδικες προδιαγραφές και η απλή κατά γράμμα επανάληψη αυτών, στην οποία εν προκειμένω εχώρησε με την τεχνική προσφορά του ο παρεμβαίνων...».

6. Επειδή, η προσφεύγουσα υποστηρίζει, ότι «α. Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» της διακήρυξης προβλέπεται ότι: «2.4.3.1 Δικαιολογητικά

Συμμετοχής. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν με ποινή αποκλεισμού τα ακόλουθα υπό α και β στοιχεία: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), όπως προβλέπεται στις παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και τη συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση με την οποία ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις πληροφορίες που παρέχει με το ΕΕΕΣ σύμφωνα με την παρ. 9 του ίδιου άρθρου, β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό υπόδειγμα ΕΕΕΣ, το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας διακήρυξης ως Παράρτημα αυτής. Η συμπλήρωση του δύναται να πραγματοποιηθεί με χρήση του υποσυστήματος Promitheus ESPDint, προσβάσιμου μέσω της Διαδικτυακής Πύλης (www.promitheus.gov.gr) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ, ή άλλης σχετικής συμβατής πλατφόρμας υπηρεσιών διαχείρισης ηλεκτρονικών ΕΕΕΣ. Οι Οικονομικοί Φορείς δύνανται για αυτό το σκοπό να αξιοποιήσουν το αντίστοιχο ηλεκτρονικό αρχείο με μορφότυπο XML που αποτελεί επικουρικό στοιχείο των εγγράφων της σύμβασης. Το συμπληρωμένο από τον Οικονομικό Φορέα ΕΕΕΣ, καθώς και η τυχόν συνοδευτική αυτού υπεύθυνη δήλωση, υποβάλλονται σύμφωνα με την περίπτωση δ' της παραγράφου 2.4.2.5 της παρούσας, σε ψηφιακά υπογεγραμμένο ηλεκτρονικό αρχείο με μορφότυπο PDF.». β. Όπως προκύπτει από τα ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί η συμπλήρωση και κατάρτιση του ΕΕΕΣ να γίνεται με χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας, παρέχει δε τη δυνατότητα στους οικονομικούς φορείς να χρησιμοποιήσουν και άλλες πλατφόρμες υπηρεσιών διαχείρισης ηλεκτρονικών ΕΕΕΣ πέραν του υποσυστήματος Promitheus ESPDint. Συνεπώς, σε κάθε περίπτωση το ΕΕΕΣ καταρτίζεται ηλεκτρονικά, μέσω ειδικής διαδικτυακής εφαρμογής, χωρίς να επιτρέπεται η χειρόγραφη συμπλήρωσή του. γ. Η ανταγωνίστριά μας εταιρία, ωστόσο, όπως προκύπτει από την κατατεθειμένη προσφορά της, υπέβαλε ΕΕΕΣ το οποίο είναι συμπληρωμένο χειρόγραφα και εν συνεχεία απλώς υπογράφηκε ηλεκτρονικά. Ως εκ τούτου, ενόψει και της θεμελιώδους για τις δημόσιες συμβάσεις αρχής της

τυπικότητας αρχής της τυπικότητας από την οποία διέπεται η διαδικασία ανάθεσης, είναι προφανές ότι δεν πληρούται ο προαναφερθείς ρητός κανονιστικός όρος της διακήρυξης, με συνέπεια η προσφορά της επιχείρησης «... ...» να τυγχάνει απορριπτέα προεχόντως εκ του λόγου αυτού. Σύμφωνα με το αρ. 2.4.3.2 της διακήρυξης (Τεχνική προσφορά) ορίζεται ότι: «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο "Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές" του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Περαιτέρω, στις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης (μελέτη .../2022) προβλέπεται μεταξύ άλλων ότι: «[...] Η παρασκευή, αποθήκευση, μεταφορά και διανομή έτοιμων προς κατανάλωση γευμάτων πρέπει να πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο, με την εφαρμογή των διαδικασιών που αναπτύσσονται και υλοποιούνται σύμφωνα με τις αρχές του συστήματος ανάλυσης κινδύνων και κρίσιμων σημείων ελέγχου (HACCP), με βάση τον κανονισμό 852/2004 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της Ε.Ε και όπως αυτός έχει μεταφερθεί στην ελληνική νομοθεσία και ισχύει. Επιπλέον, ο ανάδοχος οφείλει όχι μόνο να εφαρμόζει αλλά και να αναθεωρεί την διαδικασία η οποία αναπτύσσεται και υλοποιείται σύμφωνα με τις αρχές του HACCP. Η εφαρμογή και ανάπτυξη του παραπάνω συστήματος αποτελεί προϋπόθεση για τη λειτουργία της επιχείρησης του υποψηφίου αναδόχου. [...] Οι μαγειρικές παρασκευές πρέπει να είναι οι ενδεδειγμένες ώστε να μειώνεται στο ελάχιστο η καταστροφή των θρεπτικών στοιχείων των τροφίμων, να είναι ημέρας και να εξασφαλίζεται ο ασφαλέστερος και υγιεινότερος τρόπος μεταφοράς των γευμάτων στο Σχολείο. Οι χώροι και τα σκεύη που χρησιμοποιούνται κατά την μαγειρική παρασκευή, καθώς και τα σκεύη διανομής πρέπει να πληρούν όλες τις Υγειονομικές διατάξεις. [...] Η παρασκευή των γευμάτων θα είναι ημέρας, αποκλειόμενης της μεθόδου προκατάψυξης τύπου cook and freeze, επί ποινή αποκλεισμού.». β. Σύμφωνα

με τις ανωτέρω διατάξεις της διακήρυξης, προβλέπεται ρητώς η υποχρέωση των υποψηφίων αναδόχων να συμπεριλάβουν στην τεχνική τους προσφορά αναλυτική περιγραφή του τρόπου με τον οποίο πρόκειται να ανταποκριθούν στην κάλυψη των απαιτήσεων και προδιαγραφών που προβλέπονται με την υπ' αριθ. 1/2022 μελέτη της αναθέτουσας Αρχής ως προς την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης, προσκομίζοντας παράλληλα, με την τεχνική τους προσφορά έγγραφα και λοιπά δικαιολογητικά με τα οποία τεκμηριώνεται η ανταπόκριση προς την πιο πάνω απαίτηση και επί τη βάση των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων από μέρος τους ειδών και της συναφούς υπηρεσίας. γ. Στην υπό κρίση περίπτωση, από την εξέταση του φακέλου της τεχνικής προσφοράς της επιχείρησης «... ...» προκύπτει ότι αυτή, επικαλούμενη συμμόρφωση προς τις ανωτέρω απαιτήσεις της διακήρυξης, έχει υποβάλει τα αρχεία με τίτλο «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ_signed-2.pdf» και «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ_signed-1.pdf», χωρίς όμως τα εν λόγω έγγραφα να ανταποκρίνονται προς τα ζητούμενα με το κανονιστικό κείμενο του διαγωνισμού, διότι δεν γίνεται μ' αυτά σαφής, αναλυτική και λεπτομερής περιγραφή του τρόπου πλήρωσης των τεχνικών απαιτήσεων και λοιπών προδιαγραφών που έχουν θεσπιστεί με την υπ' αριθ. .../2022 μελέτη, όπως αυτές ενδεικτικά μνημονεύθηκαν ανωτέρω. Πιο συγκεκριμένα, από την μελέτη του φακέλου της τεχνικής του προσφοράς, καθίσταται πρόδηλο ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας ουδόλως εξειδικεύει τον τρόπο παραλαβής των εμπορευμάτων και πρώτων υλών, τον έλεγχο καταλληλότητας των μεταφορικών μέσων που χρησιμοποιούνται κατά τη μεταφορά τους, τον έλεγχο των ειδικότερων συνθηκών μεταφοράς των παρασκευαζόμενων εκ μέρους του γευμάτων, τον έλεγχο καταλληλότητας των συσκευασιών πρώτων υλών που πρόκειται να χρησιμοποιήσει, τον οργανοληπτικό έλεγχο εμπορευμάτων, τον έλεγχο ημερομηνιών λήξης και τον τρόπο διαχείρισης των ληγμένων προϊόντων, τον τρόπο αποθήκευσης εμπορευμάτων στους αντίστοιχους χώρους της εγκατάστασης (τήρηση προδιαγραφών ως προς τα ξηρά και τα ψυχόμενα προϊόντα), τον τρόπο επεξεργασίας των πρώτων υλών κρύας και ζεστής κουζίνας, τους διενεργούμενους ελέγχους υγιεινής εγκαταστάσεων και

εξοπλισμού καθαριότητας, καθώς και τις απολυμάνσεις, τις διαδικασίες για τον έλεγχο της υγιεινής του προσωπικού, τον τρόπο διασφάλισης των ποιοτικών χαρακτηριστικών και της καταλληλότητας του τελικού προϊόντος ζεστής και κρύας κουζίνας, τον τρόπο διαχείρισης απορριμμάτων και τη διενέργεια απεντομώσεων και μυοκτονιών κ.λπ., ενώ παράλληλα ουδόλως περιγράφει τις διαδικασίες και μεθόδους συσκευασίας, μεταφοράς και διανομής που πρόκειται να τηρήσει κατά την εκ μέρους του παροχή των υπό ανάθεση υπηρεσιών. Αντιθέτως, στο αρχείο της τεχνικής προσφοράς, υπό τη μορφή φύλλου συμμόρφωσης, γίνεται απλή μνεία των προδιαγραφών της διακήρυξης και παραπομπή στο επίσης υποβαλλόμενο έντυπο «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ», χωρίς να παρατίθεται καμία απολύτως περιγραφή, κατά τρόπο σαφή και ειδικό, σχετικά με το πώς πληρούνται οι συγκεκριμένες απαιτήσεις. Τούτων δοθέντων, εφόσον η τεχνική προσφορά της επιχείρησης «... ...» περιορίζεται σε απλή αποδοχή των θεσπιζόμενων προδιαγραφών της υπ' αριθ. 1/2022 τεχνικής μελέτης του ..., χωρίς να περιγράφονται σ' αυτήν ο ειδικότερος τρόπος και οι διαδικασίες που πρόκειται να ακολουθήσει ο εν λόγω οικονομικός φορέας προς πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών, προκειμένου να διασφαλίσει την ποιότητα και την υγιεινή του παραγόμενου εκ μέρους της τελικού προϊόντος, καθίσταται φανερό ότι μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά του στην προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία. Περαιτέρω, στο αρχείο «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ_signed-1.pdf» η εν λόγω επιχείρηση προβαίνει σε απλή αντιγραφή των όρων της διακήρυξης αναφέροντας τα εξής: «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΓΙΑ ΤΑ ... • Τα τρόφιμα και γενικώς οι πρώτες ύλες από τις οποίες θα παρασκευάζονται τα γεύματα (κύριο πιάτο) και τα συνοδευτικά τους, θα είναι Α' ΠΟΙΟΤΗΤΑΣ και θα πληρούν τους όρους του κώδικα τροφίμων και ποτών καθώς και τις υγειονομικές και αστυκτηνιατρικές διατάξεις. Επιπλέον δε θα περιέχουν πρόσθετα συστατικά (γαλακτοματοποιητές, σταθεροποιητές, χρωστικές κ.τ.λ.) που χαρακτηρίζονται από την κείμενη νομοθεσία σαν επικίνδυνα, επιβλαβή ή ύποπτα για την υγεία. • Τα κρέατα, τα αλλαντικά κ.λ.π, θα είναι νωπά, οι σαλάτες και τα φρούτα θα είναι εποχής και θα έχουν ποικιλία. Τα προσφερόμενα γεύματα θα παρασκευάζονται με χρήση παρθένου

ελαιόλαδου και δεν θα περιέχουν σπορέλαια και ζωικά λίπη. Επίσης, δεν θα γίνεται χρήση κονσερβοποιημένων λαχανικών. • Το βάρος της μερίδας θα είναι αυτό που προσδιορίζεται από την Αγορανομική Διάταξη 14/1989, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει. • Η παρασκευή, αποθήκευση, μεταφορά και διανομή έτοιμων προς κατανάλωση γευμάτων πρέπει θα πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο, με την εφαρμογή των διαδικασιών που αναπτύσσονται και υλοποιούνται σύμφωνα με τις αρχές του συστήματος ανάλυσης κινδύνων και κρίσιμων σημείων ελέγχου (HACCP), με βάση τον κανονισμό 852/2004 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της Ε.Ε και όπως αυτός έχει μεταφερθεί στην ελληνική νομοθεσία και ισχύει. Περαιτέρω, υπογραμμίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή ελέγχει την καταλληλότητα της τεχνικής προσφοράς των οικονομικών φορέων με βάση τα προσκομιζόμενα έγγραφα και λοιπά δικαιολογητικά με τα οποία τεκμηριώνεται η ανταπόκριση προς τις πιο πάνω απαιτήσεις. Ωστόσο, η ανταγωνίστρια εταιρεία παρά το γεγονός ότι δηλώνει πως «Η παρασκευή, αποθήκευση, μεταφορά και διανομή έτοιμων προς κατανάλωση γευμάτων πρέπει θα πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο, με την εφαρμογή των διαδικασιών που αναπτύσσονται και υλοποιούνται σύμφωνα με τις αρχές του συστήματος ανάλυσης κινδύνων και κρίσιμων σημείων ελέγχου (HACCP), με βάση τον κανονισμό 852/2004 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της Ε.Ε και όπως αυτός έχει μεταφερθεί στην ελληνική νομοθεσία και ισχύει», δεν έχει καταθέσει κανένα απολύτως έγγραφο, με οποίο να αποδεικνύει ότι η παρασκευή, αποθήκευση, μεταφορά και διανομή των γευμάτων πρέπει θα πραγματοποιείται με υγιεινό τρόπο, βάσει των διαδικασιών που αναπτύσσονται και υλοποιούνται σύμφωνα με τις αρχές του συστήματος HACCP και τον κανονισμό 852/2004, όπως ενδεικτικά, εγχειρίδιο ή περιγραφή του συστήματος διασφάλισης της ασφάλειας τροφίμων, τεκμηριωμένη διαδικασία του συστήματος αυτοελέγχου, πιστοποιητικό HACCP ή ISO 22000 ή άλλα κατάλληλα έγγραφα, από τα οποία να μπορεί να συναχθεί ότι η όλη διαδικασία διαχείρισης των διατιθέμενων τροφίμων θα είναι πράγματι σύμφωνη με την πιο πάνω τεχνική προδιαγραφή. Μάλιστα, κατά το ρητό όρο της διακήρυξης «Η εφαρμογή και ανάπτυξη του παραπάνω συστήματος (ενν. HACCP) αποτελεί προϋπόθεση για

τη λειτουργία της επιχείρησης του υποψηφίου αναδόχου». Επίσης, η ίδια επιχείρηση δηλώνει ότι «Οι χώροι και τα σκεύη που χρησιμοποιούνται κατά την μαγειρική παρασκευή, καθώς και τα σκεύη διανομής πληρούν όλες τις Υγειονομικές διατάξεις», χωρίς όμως η δήλωση αυτή να τεκμηριώνεται, αφού δεν έχει καταθέσει καμία απολύτως πιστοποίηση (όπως π.χ. πιστοποιητικό HACCP ή άλλο πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας) αλλά ούτε και άδεια έγκρισης από τον ΕΦΕΤ ή την αρμόδια κτηνιατρική υπηρεσία, όπως απαιτείται με βάση τις ισχύουσες υγειονομικές διατάξεις, όπως αντιθέτως έχει πράξη η Εταιρία μας με τη δική της προσφορά. Ομοίως δεν γίνεται καμία περιγραφή (και κατά μείζονα λόγο δεν προσκομίζεται καμία πιστοποίηση καταλληλότητας) όχι μόνο του εξοπλισμού και των σκευών της μονάδας παραγωγής, αλλά και των οχημάτων, των περιεκτών και των συσκευασιών που θα χρησιμοποιούνται για τη μεταφορά και τη διανομή του φαγητού στους μαθητές. Συνεπώς, παρά τα οριζόμενα στο αρ. 2.4.3.2 της διακήρυξης, ούτε περιγράφεται κατά τρόπο σαφή και ακριβή αλλά ούτε και αποδεικνύεται, ότι οι χώροι και τα σκεύη που χρησιμοποιούνται κατά την μαγειρική παρασκευή, καθώς και τα σκεύη διανομής πληρούν όλες τις Υγειονομικές διατάξεις. Επίσης, αν και ορίζεται στη διακήρυξη ότι «Οι μαγειρικές παρασκευές πρέπει να είναι οι ενδεδειγμένες ώστε να μειώνεται στο ελάχιστο η καταστροφή των θρεπτικών στοιχείων των τροφίμων, να είναι ημέρας και να εξασφαλίζεται ο ασφαλέστερος και υγιεινότερος τρόπος μεταφοράς των γευμάτων στο Σχολείο», ουδόλως περιγράφεται ο τρόπος πλήρωσης της συγκεκριμένης απαίτησης, ούτε και επεξηγείται πώς ακριβώς εξασφαλίζεται ότι ο τρόπος μεταφοράς των γευμάτων θα είναι πράγματι ο πλέον ασφαλής και υγιεινός. Επίσης, αν και η τεχνική μελέτη απαιτεί μεταφορά των τροφίμων με κατάλληλα οχήματα, ο οικονομικός φορέας «... ..» δεν έχει προσκομίσει άδειες και πιστοποιήσεις καταλληλότητας των οχημάτων προς τεκμηρίωση της απαίτησης αυτής. Ομοίως, αν και με την τεχνική μελέτη ορίζεται, ότι «Η παρασκευή των γευμάτων θα είναι ημέρας, αποκλεισμένης της μεθόδου προκατάψυξης τύπου cook and freeze, επί ποινή αποκλεισμού», ουδόλως περιγράφεται ο τρόπος παρασκευής των γευμάτων, ώστε να αποδεικνύεται ότι δεν θα χρησιμοποιείται μέθοδος προκατάψυξης. Καθίσταται, συνεπώς, πρόδηλο

ότι η ως άνω ανταγωνίστριά μας περιορίσθηκε σε απλή αντιγραφή του κειμένου των εξεταζόμενων τεχνικών προδιαγραφών, χωρίς περαιτέρω να περιγράφει τον ακριβή τρόπο και εν γένει τις διαδικασίες που πρόκειται να ακολουθήσει κατά την εκ μέρους της παροχή ημερήσιων γευμάτων στους μαθητές του ... του ... και γενικά κατά την υλοποίηση της σύμβασης. Κατά συνέπεια, εφόσον είναι απολύτως σαφής η απαίτηση της διακήρυξης για την υποχρέωση αναλυτικής περιγραφής και τεκμηρίωσης του τρόπου πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών, δεν παρέχεται περιθώριο κλήσης του πιο πάνω οικονομικού φορέα προς συμπλήρωση της τεχνικής του προσφοράς, διότι τούτο δεν θα συνιστούσε απλώς κλήση προς διευκρίνιση επουσιώδους ασάφειας ή προς διόρθωση τυπικού σφάλματος ή επουσιώδους πλημμέλειας, αλλά παροχή δυνατότητας αφενός μεν να υποβληθεί εκ νέου το αρχείο «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ_signed-2.pdf» και «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ_signed- 1.pdf», ώστε να περιλαμβάνει αναλυτική περιγραφή και τεκμηρίωση του τρόπου πλήρωσης των επίμαχων προδιαγραφών, δηλαδή με περιεχόμενο όλως διάφορο του επί ποινή αποκλεισμού απαιτούμενου, αφετέρου δε να προσκομισθούν το πρώτον προς τεκμηρίωση τούτου μηδέποτε υποβληθέντα δικαιολογητικά. Επομένως, οι ανωτέρω πλημμέλειες δεν δύνανται να διορθωθούν στο πλαίσιο εφαρμογής του αρ. 102 του ν. 4412/2016, με αποτέλεσμα η προσφορά της επιχείρησης «...» να καθίσταται απορριπτέα. Στο αρ. 2.4.5 Χρόνος ισχύος των προσφορών της διακήρυξης προβλέπεται ότι: «Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα οκτώ (8) μηνών από την επόμενη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών. Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται ως μη κανονική. Η ισχύς της προσφοράς μπορεί να παρατείνεται εγγράφως, εφόσον τούτο ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, πριν από τη λήξη της, με αντίστοιχη παράταση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 72 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και την παράγραφο 2.2.2. της παρούσας, κατ' ανώτατο όριο για χρονικό διάστημα ίσο με την προβλεπόμενη ως άνω αρχική διάρκεια. Σε περίπτωση αιτήματος της αναθέτουσας αρχής για παράταση της ισχύος της

προσφοράς, για τους οικονομικούς φορείς, που αποδέχτηκαν την παράταση, πριν τη λήξη ισχύος των προσφορών τους, οι προσφορές ισχύουν και τους δεσμεύουν για το επιπλέον αυτό χρονικό διάστημα.». Παρά ταύτα, από το σύνολο των εγγράφων της κατατεθειμένης προσφοράς της εταιρείας «... ...» συνάγεται εναργώς ότι σε κανένα σημείο δεν αναφέρεται ο χρόνος ισχύος της κατατεθειμένης προσφοράς της, όπως προβλέπεται επί ποινής αποκλεισμού από το κανονιστικό πλαίσιο του επίμαχου δημόσιου διαγωνισμού. Ενόψει των ανωτέρω, η προσφορά της ανταγωνίστριας εταιρίας εσφαλμένα έγινε δεκτή από την αναθέτουσα αρχή, καθότι παραβιάζει την αρχή της τυπικότητας, μη πληρώνοντας τον όρο να αναγράφει στην κατατεθειμένη προσφορά της διάρκεια ισχύος οκτώ (8) τουλάχιστον μηνών, με αποτέλεσμα και η παράλειψη αυτή να άγει στην απόρριψή της».

7. Επειδή, η αναθέτουσα Αρχή με τις από 15/11/2022 απόψεις της υποστηρίζει, ότι «Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της επιχείρησης «... ...» είναι απορριπτέα, διότι αυτή συμπλήρωσε χειρόγραφα το ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο και υποβληθέν ΕΕΕΣ. Ο λόγος αυτός κατά την άποψη της επιτροπής είναι αβάσιμος διότι: Στην υπ' αρ. .../24-06-2022 Διακήρυξη του Διαγωνισμού και συγκεκριμένα στην παράγραφο 2.4.3.1 Δικαιολογητικά Συμμετοχής αναφέρεται ότι: Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν με ποινή αποκλεισμού τα ακόλουθα υπό α και β στοιχεία: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), όπως προβλέπεται στις παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και τη συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση με την οποία ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις πληροφορίες που παρέχει με το ΕΕΕΣ σύμφωνα με την παρ. 9 του ίδιου άρθρου, β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό υπόδειγμα ΕΕΕΣ, το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας διακήρυξης ως Παράρτημα αυτής. Η συμπλήρωσή του δύναται να πραγματοποιηθεί με χρήση του υποσυστήματος PromitheusESPDint, προσβάσιμου μέσω της Διαδικτυακής Πύλης (www.promitheus.gov.gr) του ΟΠΣ

ΕΣΗΔΗΣ, ή άλλης σχετικής συμβατής πλατφόρμας υπηρεσιών διαχείρισης ηλεκτρονικών ΕΕΕΣ. Οι Οικονομικοί Φορείς δύνανται για αυτό το σκοπό να αξιοποιήσουν το αντίστοιχο ηλεκτρονικό αρχείο με μορφότυπο XML που αποτελεί επικουρικό στοιχείο των εγγράφων της σύμβασης. Το συμπληρωμένο από τον Οικονομικό Φορέα ΕΕΕΣ, καθώς και η τυχόν συνοδευτική αυτού υπεύθυνη δήλωση, υποβάλλονται σύμφωνα με την περίπτωση δ της παραγράφου 2.4.2.5 της παρούσας, σε ψηφιακά υπογεγραμμένο ηλεκτρονικό αρχείο με μορφότυπο PDF. Η προπαρατεθείσα διάταξη της Διακήρυξης του εν λόγω διαγωνισμού, ερμηνευόμενη σε συνδυασμό με τα οριζόμενα στις αντίστοιχες ρυθμίσεις του ν. 4412/2016, έχει την έννοια, ότι το Ε.Ε.Ε.Σ. ως μέρος του φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» δεν απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού του διαγωνιζομένου να έχει συμπληρωθεί ηλεκτρονικά. Στην προκείμενη περίπτωση που επιλέχθηκε από τον οικονομικό φορέα ««... ...» ο μορφότυπος pdf/ και το έντυπο ΕΕΕΣ υπογράφηκε ψηφιακά και υποβλήθηκε ηλεκτρονικά, η χειρόγραφη συμπλήρωσή του, δεν προσκρούει στη διακήρυξη και ορθά έγινε δεκτό από την επιτροπή. Το έντυπο αυτό ήταν και κατά περιεχόμενο ορθά συμπληρωμένο. Άλλωστε η προσφεύγουσα ουδεμία βλάβη επικαλείται από την κατά τα ανωτέρω (χειρόγραφη) συμπλήρωση, από τη στιγμή μάλιστα που δεν αμφισβητείται η ορθότητα του περιεχομένου και η γνησιότητα του υποβληθέντος ΕΕΕΣ. Β) ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΟΝ ΔΕΥΤΕΡΟ ΛΟΓΟ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ: Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η τεχνική προσφορά της επιχείρησης ««... ...» είναι ελλιπής, διότι στα υποβληθέντα αρχεία με τίτλο «Τεχνική Προσφορά signed 2.pdf» και ««Τεχνικές Προδιαγραφές signed 1.pdf» δεν γίνεται αναλυτική και λεπτομερής περιγραφή του τρόπου πλήρωσης των προδιαγραφών της μελέτης και δεν τεκμηριώνεται αυτός με τα κατάλληλα έγγραφα. Ο λόγος αυτός κατά την άποψη της Επιτροπής είναι αβάσιμος διότι: Κατά τη Διακήρυξη - όρος 2.4.3.2. - προβλέπονται όσον αφορά στην Τεχνική Προσφορά τα ακόλουθα «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο «Απαιτήσεις Τεχνικές Προδιαγραφές» του παραρτήματος Ι της διακήρυξης...» και στη μελέτη περιγράφονται τα στοιχεία των εν λόγω Τεχνικών

Προδιαγραφών. Από την διακήρυξη προκύπτει, ότι δεν προβλεπόταν κανένα συγκεκριμένο έγγραφο προς απόδειξη πλήρωσης τεχνικών προδιαγραφών, ούτε τέθηκε συγκεκριμένο αντικείμενο απόδειξης. Όσον αφορά δε στις τεχνικές προδιαγραφές, αυτές, από την φύση τους, δεν μπορούν να αποδειχθούν εκ των προτέρων, δηλαδή ήδη κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, αφού όλες αφορούν χαρακτηριστικά που θα έχουν τα προϊόντα όταν θα εκτελεστεί η προμήθεια, καθώς και ο συγκεκριμένος τρόπος και μέσα παράδοσης των προϊόντων. Το γεγονός αυτό σε συνδυασμό με ότι και εκ της φύσεως των προϊόντων, ως αναλωτών, δεν είναι δυνατόν να αποδειχθεί εκ των προτέρων ότι τα συγκεκριμένα προϊόντα θα έχουν τα ζητούμενα χαρακτηριστικά. Η συνδρομή δηλαδή των τεχνικών προδιαγραφών σε αυτή την περίπτωση του μελλοντικού προϊόντος δεν είναι δυνατόν να διαγνωσθεί, αξιολογηθεί και αποδειχθεί ότι συντρέχει παρά μόνο στο στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης, ενώ κατά το στάδιο της υποβολής της προσφοράς ο προσφέρων δύναται μόνο να δεσμευθεί για τη μελλοντική τους συνδρομή . Κατ' ακολουθία των ανωτέρω δεν ήταν δυνατό να αποδειχθεί δια της τεχνικής προσφοράς το είδος, η ποιότητα, η ποσότητα, η συσκευασία κ.α., όπως αυτά περιγράφονται στις Τεχνικές Προδιαγραφές της Μελέτης. Εξάλλου, με την Διακήρυξη δεν ζητήθηκε η προσκόμιση εκ των προτέρων και με την τεχνική προσφορά κάποιων συγκεκριμένων εγγράφων ή δικαιολογητικών προς απόδειξη των ανωτέρω. Περαιτέρω η προσκόμιση από την προσφεύγουσα μη απαιτούμενων από τη Διακήρυξη εγγράφων δεν μπορεί να ιδρύσει κατά το στάδιο της αξιολόγησης, νέα και το πρώτον εκλαμβανόμενη υποχρέωση των λοιπών προσφερόντων για την προσκόμιση του ίδιου ή αντιστοίχου εγγράφου. Καθώς αυτό θα συνιστούσε, αντίθεση στις αρχές της διαφάνειας και τυπικότητας, εκ των υστέρων μεταβολή της Διακήρυξης και παραβίαση του κανονιστικού της περιεχομένου από την ίδια την αναθέτουσα αρχή. Άλλωστε οι προδιαγραφές που αναφέρονται στην προσφυγή, περιλαμβάνονται στο από 2-8-2022 έγγραφο με τίτλο «Τεχνικές προδιαγραφές για τα σχολικά γεύματα», που υπέβαλε η επιχείρηση «... ..», οι οποίες σε κάθε περίπτωση ρυθμίζονται εκτενώς από την υπ' αριθμ. 1/2022 μελέτη με τρόπο υποχρεωτικό, χωρίς να αφήνονται περιθώρια για διαφορετική εκτίμηση ή

διαχείριση, οι δε ενέργειες και τα μέσα συμμόρφωσης ελέγχονται από τα αρμόδια κατά νόμο όργανα. Γ) ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΟΝ ΤΡΙΤΟ ΛΟΓΟ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ: Η προσφεύγουσα στον 3ο λόγο της προσφυγής της ισχυρίζεται, ότι η προσφορά της επιχείρησης «... ...», εσφαλμένα έγινε δεκτή, διότι δεν αναγράφει στην κατατεθειμένη προσφορά της διάρκεια ισχύος 8 τουλάχιστον μηνών. Ο λόγος της προσφυγής κατά την άποψη της Επιτροπής είναι απορριπτέος διότι: Η διακήρυξη στην παράγραφο 2.4.5 αναφέρει : «Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα οκτώ (8) μηνών από την επόμενη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών. Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται ως μη κανονική.» Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι η Διακήρυξη δεν προέβλεπε κανένα συγκεκριμένο έγγραφο προς απόδειξη του χρόνου ισχύος των προσφορών. Το γεγονός άλλωστε πως η αναθέτουσα αρχή ασκώντας τη διακριτική της ευχέρεια επέλεξε να συμπεριλάβει και πράγματι συμπεριέλαβε στους όρους της Διακήρυξης τη συγκεκριμένη προθεσμία και μόνο αυτήν, παραλείποντας να ζητήσει την προσκόμιση οποιουδήποτε εγγράφου, συνεπάγεται σύμφωνα με τον νόμο και τις αρχές της νομιμότητας της ισότητας και της διαφάνειας, που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς, ότι η συγκεκριμένη τεθείσα διάρκεια και μόνο αυτή είναι υποχρεωτική και δεσμεύει τόσο τους διαγωνιζόμενους όσο και την αναθέτουσα αρχή. Όσον αφορά την εκ μέρους της ανωτέρω επιχείρησης «... ...» τήρηση των όρων που αναφέρονται στην Διακήρυξη και μεταξύ αυτών και του όρου που αφορά στο ζήτημα του χρόνου ισχύος, η επιχείρηση αποδέχθηκε ότι η υποβαλλόμενη προσφορά της ισχύει και την δεσμεύει και με την από 1-8-2022 υποβληθείσα ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος του ΕΣΗΔΗΣ και ψηφιακά υπογεγραμμένη υπεύθυνη δήλωσή της».

8. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού, η οποία εκδίδεται κατ' εφαρμογή διατάξεων δημοσίου δικαίου και τείνει στην κατάρτιση διοικητικής σύμβασης, έχει κανονιστικό χαρακτήρα, αφού ο θεσπιζόμενος κανόνας δικαίου απευθύνεται σε αόριστο αριθμό προσώπων, εφ' όσον αυτά συγκεντρώνουν τις νόμιμες προϋποθέσεις. Ως εκ τούτου, η διακήρυξη, από την οποία διέπεται ο

διαγωνισμός, δεσμεύει τόσο την Αναθέτουσα Αρχή όσο και τους διαγωνιζομένους (ΣΤΕ 2772/1986). Επιπροσθέτως, η διακήρυξη του διαγωνισμού, η οποία συνιστά στο σύνολό της κανονιστική πράξη της αναθέτουσας Αρχής, καθώς και συνακόλουθα και οι όροι αυτής που έχουν κανονιστικό χαρακτήρα, αφού περιλαμβάνουν γενικούς και αφηρημένους κανόνες, ελέγχονται ως προς την πιστή τήρησή τους από τα δικαστήρια (ΣΤΕ 2992/1983, 4607/1986, 1127 και 4052/1990, 3306/1991, 1616 και 1619/2008). Εξ αυτής της παραδοχής συνάγεται, ότι η διακήρυξη δεσμεύει απολύτως την αναθέτουσα Αρχή και τα όργανα που διεξάγουν το διαγωνισμό, παράλληλα, όμως, η δεσμευτική ισχύς των όρων της διακήρυξης εκτείνεται και στους διαγωνιζόμενους. Επιπλέον, η αρχή της προσήλωσης των διαγωνιζομένων στους όρους της διακήρυξης κατοχυρώνεται με ιδιαίτερη αυστηρότητα στο ενωσιακό δίκαιο, όπου γίνεται δεκτό ότι κάθε απόκλιση από τις υποχρεωτικές προβλέψεις της διακήρυξης συνιστά παράβαση του ενωσιακού δικαίου και κυρίως της αρχής της ισότητας μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, η οποία αποτελεί και τη βάση των ενωσιακών κανόνων, που διέπουν τις δημόσιες συμβάσεις και συνδέεται άμεσα με την αρχή της διαφάνειας, οι οποίες αρχές αμφότερες αποσκοπούν στη διασφάλιση ότι όλοι οι υποψήφιοι έχουν σε όλα τα στάδια της διαδικασίας του διαγωνισμού ίσες ευκαιρίες όταν υποβάλλουν τις προσφορές τους (ΔΕΚ C-243/89 “Storebaelt”, Επιτροπή κατά Δανίας, Συλλογή 1993, I σελ. 3353, ΔΕΚ C-87/94, “Wallon Buses”, Επιτροπή κατά Βελγίου, ΔΕΚ C-19/2000, Construction versus County Council of the County of Mayo (2001), Συλλογή I-7725, υπόθεση T-203/96, Embassy Limousine and Services versus Parliament (1998), Συλλογή II-4239, ΔΕΚ C-470/99, Universale Bau versus EBS (2002), Συλλογή I-11617, ΔΕΚ C-16/98 Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλογή I-8315, σκ. 103-109 όπου το Δικαστήριο έκρινε ότι η αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων εφαρμόζεται σε όλες τις φάσεις της διαγωνιστικής διαδικασίας και όχι μόνο κατά το χρονικό σημείο υποβολής των προσφορών).

9. Επειδή, ως προς τον πρώτο λόγο προσφυγής κρίνονται τα κάτωθι: Σύμφωνα και με όσα έχουν γίνει νομολογιακώς δεκτά (σκέψη 5 της παρούσας) και κατά παράβαση του σχετικού όρου της διακήρυξης, ο οικονομικός φορέας

«... ...» δεν έχει καταθέσει καμία πιστοποίηση (όπως π.χ. πιστοποιητικό HACCP ή άλλο πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας) αλλά ούτε και άδεια έγκρισης από τον ΕΦΕΤ ή την αρμόδια κτηνιατρική υπηρεσία, όπως απαιτείται με βάση τις ισχύουσες υγειονομικές διατάξεις. Ομοίως, δεν γίνεται καμμία περιγραφή και δεν προσκομίζεται καμμία πιστοποίηση καταλληλότητας όχι μόνο του εξοπλισμού και των σκευών της μονάδας παραγωγής, αλλά και των οχημάτων, των περιεκτών και των συσκευασιών, που θα χρησιμοποιούνται για τη μεταφορά και τη διανομή του φαγητού στους μαθητές. Συνεπώς, παρά τα οριζόμενα στο αρ. 2.4.3.2. της οικείας διακήρυξης, ούτε περιγράφεται κατά τρόπο σαφή και ακριβή αλλά ούτε και αποδεικνύεται, ότι οι χώροι και τα σκεύη που χρησιμοποιούνται κατά την μαγειρική παρασκευή καθώς και τα σκεύη διανομής πληρούν όλες τις κείμενες υγειονομικές διατάξεις, ως μνημονεύονται στην διακήρυξη. Επίσης, αν και η τεχνική μελέτη απαιτεί μεταφορά των τροφίμων με κατάλληλα οχήματα, ο οικονομικός φορέας «... ...» δεν έχει προσκομίσει άδειες και πιστοποιήσεις καταλληλότητας των οχημάτων προς τεκμηρίωση της απαίτησης αυτής. Ομοίως, αν και με την τεχνική μελέτη ορίζεται, ότι «Η παρασκευή των γευμάτων θα είναι ημέρας, αποκλειόμενης της μεθόδου προκατάψυξης τύπου cook and freeze, επί ποινή αποκλεισμού», ουδόλως περιγράφεται ο τρόπος παρασκευής των γευμάτων, ώστε να αποδεικνύεται, ότι δεν θα χρησιμοποιείται μέθοδος προκατάψυξης. Καθίσταται, συνεπώς, πρόδηλο ότι η ως άνω εταιρεία δεν περιγράφει τον ακριβή τρόπο και τις διαδικασίες που πρόκειται να ακολουθήσει κατά την εκ μέρους της παροχή ημερήσιων γευμάτων κατά την υλοποίηση της σύμβασης. Κατά συνέπεια, εφ' όσον είναι σαφής η απαίτηση της διακήρυξης για την υποχρέωση αναλυτικής περιγραφής και τεκμηρίωσης του τρόπου πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών, δεν παρέχεται δυνατότητα κλήσης του πιο πάνω οικονομικού φορέα προς συμπλήρωση της τεχνικής του προσφοράς, διότι τούτο δεν θα συνιστούσε απλώς κλήση προς διευκρίνιση επουσιώδους ασάφειας ή προς διόρθωση τυπικού σφάλματος ή επουσιώδους πλημμέλειας, αλλά παροχή δυνατότητας αφ' ενός μεν να υποβληθεί εκ νέου το αρχείο «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ_signed-2.pdf», «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ_signed- 1.pdf»,

ώστε να περιλαμβάνει αναλυτική περιγραφή και τεκμηρίωση του τρόπου πλήρωσης των επίμαχων προδιαγραφών, δηλαδή με περιεχόμενο όλως διάφορο του επί ποινή αποκλεισμού απαιτούμενου, αφ'ετέρου δε να προσκομισθούν το πρώτον, προς τεκμηρίωση τούτου, μηδέποτε υποβληθέντα δικαιολογητικά. Συνεπώς, ο σχετικός λόγος προσφυγής γίνεται δεκτός ως βάσιμος και η προσβαλλόμενη τυγχάνει ακυρωτέα κατά τούτο.

10. Επειδή, επικουρικός, δοθέντος ότι η αποδοχή του συγκεκριμένου λόγου στηρίζει αυτοτελώς τον αποκλεισμό της εταιρείας «... ..» ως προς τους λοιπούς λόγους, κρίνονται τα κάτωθι: Ως προς τον δεύτερο λόγο προσφυγής η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, ότι η προσφορά του οικονομικού φορέα «... ..» είναι απορριπτέα, διότι αυτή συμπλήρωσε χειρόγραφα το ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο και υποβληθέν ΕΕΕΣ. Στην υπ' αρ. .../24-06-2022 Διακήρυξη του Διαγωνισμού και συγκεκριμένα στην παράγραφο 2.4.3.1 Δικαιολογητικά Συμμετοχής αναφέρεται, ότι *«Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό υπόδειγμα ΕΕΕΣ, το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας διακήρυξης ως Παράρτημα αυτής. Η συμπλήρωσή του δύναται να πραγματοποιηθεί με χρήση του υποσυστήματος PromitheusESPDint, προσβάσιμου μέσω της Διαδικτυακής Πύλης (www.promitheus.gov.gr) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ, ή άλλης σχετικής συμβατής πλατφόρμας υπηρεσιών διαχείρισης ηλεκτρονικών ΕΕΕΣ. Οι Οικονομικοί Φορείς δύνανται για αυτό το σκοπό να αξιοποιήσουν το αντίστοιχο ηλεκτρονικό αρχείο με μορφότυπο XML που αποτελεί επικουρικό στοιχείο των εγγράφων της σύμβασης. Το συμπληρωμένο από τον Οικονομικό Φορέα ΕΕΕΣ, καθώς και η τυχόν συνοδευτική αυτού υπεύθυνη δήλωση, υποβάλλονται σύμφωνα με την περίπτωση δ' της παραγράφου 2.4.2.5 της παρούσας, σε ψηφιακά υπογεγραμμένο ηλεκτρονικό αρχείο με μορφότυπο PDF»*. Σύμφωνα με την πλέον πρόσφατη νομολογιακή κρίση (ΔΕφΑθ. 1110/2022), σε περίπτωση που η χρονική ισχύς της τεθείσας προηγμένης ηλεκτρονικής υπογραφής από τους εκπροσώπους των προσφερόντων οικονομικών φορέων έχει λήξει, εάν η σχετική εφαρμογή δεν παρέχει συναφή προειδοποιητική ένδειξη στον υπογράφοντα ούτε εμποδίζει την εκ μέρους του θέση αυτής, η σχετική έλλειψη, διαπιστούμενη από την

αναθέτουσα Αρχή κατά τον έλεγχο των σχετικών ηλεκτρονικών δικαιολογητικών, είναι από αυτές που επιτρέπεται να καλυφθούν, με σχετική κλήση του προσφέροντος οικονομικού φορέα, κατά το ανωτέρω άρθρο 102 του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, εφ' όσον, στην περίπτωση αυτή, δεν συνάγεται, άνευ ετέρου, η έλλειψη σοβαρότητας της πρόθεσης του συγκεκριμένου οικονομικού φορέα να συμμετάσχει στον Διαγωνισμό. Συνεπώς, δοθέντος ότι στην προκείμενη περίπτωση που επιλέχθηκε από τον οικονομικό φορέα «... ..» ο μορφότυπος pdf. και το έντυπο ΕΕΕΣ υπεγράφη ψηφιακά και υπεβλήθη ηλεκτρονικά και συμπληρώθηκε χειρόγραφα, η αναθέτουσα Αρχή θα όφειλε να καλέσει τον προσφεύγοντα να συμπληρώσει την προσφορά του, κατ' άρθρο 102 του ν. 4412/2016. Τούτο όμως, δοθείσης της ήδη διαγνωσθείσας κατά τα ανωτέρω της παρούσας ακυρότητας της προσφοράς του οικονομικού φορέα «... ..», παρίσταται αλυσιτελής. Επέκεινα, ως προς τον τρίτο λόγο προσφυγής κρίνονται τα κάτωθι: Η διακήρυξη στην παράγραφο 2.4.5 αναφέρει ότι *«Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα οκτώ (8) μηνών από την επόμενη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών. Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται ως μη κανονική.»*. Από τα ανωτέρω προκύπτει, ότι η Διακήρυξη δεν προέβλεψε κανένα συγκεκριμένο έγγραφο προς απόδειξη του χρόνου ισχύος των προσφορών. Το γεγονός άλλωστε ότι η αναθέτουσα Αρχή, ασκώντας τη διακριτική της ευχέρεια, επέλεξε να συμπεριλάβει στους όρους της Διακήρυξης τη συγκεκριμένη προθεσμία αποκλειστικώς, παραλείποντας να ζητήσει την προσκόμιση οποιουδήποτε εγγράφου, συνεπάγεται, ότι η συγκεκριμένη τεθείσα διάρκεια και μόνον αυτή είναι υποχρεωτική και δεσμεύει τόσο τους διαγωνιζόμενους όσο και την αναθέτουσα Αρχή. Όσον αφορά στην εκ μέρους του οικονομικού φορέα «... ..» τήρηση των όρων που αναφέρονται στην Διακήρυξη και μεταξύ αυτών και του όρου, που αφορά στο ζήτημα του χρόνου ισχύος, ο φορέας αυτός αποδέχθηκε ότι η υποβαλλόμενη προσφορά του ισχύει και τον δεσμεύει και με την από 01-08-2022 υποβληθείσα ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος του ΕΣΗΔΗΣ και

ψηφιακά υπογεγραμμένη υπεύθυνη δήλωσή του. Συνεπώς, ο εν θέματι λόγος απορρίπτεται ως αβάσιμος.

11. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή ως βάσιμη και να ακυρωθούν οι προσβαλλόμενες κατά το σκεπτικό.

12. Επειδή ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο, που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει τις προσβαλλόμενες, κατά το μέρος που έγινε δεκτή η τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα «... ..» και αναδείχθηκε αυτή ανάδοχος για το τμήμα της σύμβασης ... της υπ' αριθ. .../2022 διακήρυξης του προκείμενου διαγωνισμού.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 9 Δεκεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 29 Δεκεμβρίου 2022 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Γαρυφαλλιά Σκιάνη

Ηλέκτρα Νικολακοπούλου