

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της Αρχής στις 12 Απριλίου 2018, με την εξής σύνθεση: Νικόλαο Σαββίδη, Πρόεδρο, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, μέλος και εισηγήτρια και Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη, μέλος.

Για να εξετάσει την με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 255/19-3-2018 Προδικαστική Προσφυγή της Εταιρείας με την επωνυμία «.....» (εφεξής προσφεύγουσα)» με αναθέτουσα αρχή τον «.....» (εφεξής αναθέτουσα αρχή). Η εν λόγω προσφυγή κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ και χρεώθηκε στο 2^ο Κλιμάκιο ΑΕΠΠ με το από 19-3-2018 ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου αυτής.

Με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ'αριθμ. 123/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής τουκατά το σκέλος αυτής με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας [α)Τμήμα 7, υποτμήμα Α : προυπολογιζόμενης δαπάνης 7.040,50 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ, β) Τμήμα 7, υποτμήμα Β: προυπολογιζόμενης δαπάνης 54579,25 χωρίς ΦΠΑ, γ) Τμήμα 12, υποτμήμα Α: προυπολογιζόμενης δαπάνης 16.240 χωρίς ΦΠΑ, δ) Τμήμα 12, υποτμήμα Β: προυπολογιζόμενης δαπάνης 56885,00 χωρίς ΦΠΑ, στ)Τμήμα 17, προυπολογιζόμενης δαπάνης 182000 χωρίς ΦΠΑ, ζ) Τμήμα 18, προυπολογιζόμενης δαπάνης 624 χωρίς ΦΠΑ-βλ. ηλεκτρονικό αρχείο Τεχνική Προσφορά, εντός του φακέλου της προσφοράς της στο ΕΣΗΔΗΣ] στον ανοιχτό διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αριθμ. πρωτ.:και α/α ΕΣΗΔΗΣ....., με αντικείμενο την *προμήθεια γάλακτος και τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων αυτού για το έτος 2017*, συνολικού προυπολογισμού 647.913,76 ευρώ με ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης για τα (νωπά) οπωροκηπευτικά, (νωπά) κρέατα, (νωπά) πουλερικά και ψάρια, τη συμφερότερη προσφορά βάση τιμής ήτοι το

Αριθμός Απόφασης:277/2018

μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσης, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο Δελτίο πιστοποίησης τιμών της Υπηρεσίας Εμπορίου της Περιφερειακής Ενότηταςσύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν. 3438/2006. Για τα υπόλοιπα είδη τροφίμων η ανάθεση θα γίνει με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάση τιμής, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις του Νόμου 4412/2016.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα έγγραφα του φακέλου

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και έκανε ομόφωνα δεκτά τα εξής:

1. Επειδή, για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, ποσού 2.034,37 Ευρώ (κωδικός e-Παραβόλου αυτόματης δέσμευσης.....), που αντιστοιχεί σε ποσό μεγαλύτερο του 0,5% της προυπολογιζόμενης δαπάνης του διαγωνισμού για τα Τμήματα αυτού, για τα οποία έχει υποβάλλει προσφορά η προσφεύγουσα και στο πλαίσιο των οποίων ασκείται η υπό κρίση προσφυγή και η οποία ανέρχεται στο ποσό των 317.368,75 Ευρώ, χωρίς ΦΠΑ, σύμφωνα με την 48132/2017 Μελέτη του διαγωνισμού, που είναι αναρτημένη στον ηλεκτρονικό τόπο αυτού και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης ($317.368,75 \times 0,5\% = 1.586,84$). Ειδικότερα, η προυπολογιζόμενη δαπάνη για τα επιμέρους Τμήματα του διαγωνισμού, στα οποία συμμετέχει η προσφεύγουσα, σύμφωνα με το ηλεκτρονικό αρχείο «Τεχνική Προσφορά» που βρίσκεται εντός του φακέλου της προσφοράς της προσφεύγουσας στο ΕΣΗΔΗΣ, έχει ως εξής: α) Τμήμα 7, υποτμήμα Α : 7.040,50 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ, β) Τμήμα 7, υποτμήμα Β: 54579,25 χωρίς ΦΠΑ, γ) Τμήμα 12, υποτμήμα Α: 16.240 χωρίς ΦΠΑ, δ) Τμήμα 12, υποτμήμα Β: 56885,00 χωρίς ΦΠΑ, στ) Τμήμα 17, 182000 χωρίς ΦΠΑ, ζ) Τμήμα 18, 624 χωρίς ΦΠΑ), ήτοι συνολικά ανέρχεται σε ποσό 317.368,75 Ευρώ. Η προσφεύγουσα, ωστόσο, έχει υπολογίσει το παράβολο σε μεγαλύτερο ποσό και συγκεκριμένα στο ποσό των 406,873,75 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ ($406,873,75 \times 0,5\% = 2034,37$ Ευρώ, βλ. προσφυγή). Το παράβολο πληρώθηκε σύμφωνα με την προσκομιζόμενη εκτύπωση

Αριθμός Απόφασης:277/2018

πληρωμής του στην Τράπεζα και προκύπτει ότι δεσμεύτηκε σύμφωνα με την προσκομιζόμενη, εκτυπωμένη από τη ΓΓΠΣ σελίδα «παραβόλου αυτόματης δέσμευσης», όπου αναγράφεται ως κατάσταση: «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ» κι έχει εκδοθεί προς χρήση από την ΑΕΠΠ.

2. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και περιέχει τα κατά Νόμον ουσιώδη στοιχεία και συνεπώς παραδεκτώς άγεται προς εξέταση ενώπιον της ΑΕΠΠ.

3. Επειδή, η Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, δεδομένου ότι η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της προσβαλλομένης στις 08-03-2018, οπότε αυτή της κοινοποιήθηκε μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Η προσφεύγουσα άσκησε την υπό κρίση Προσφυγή με την κατάθεση/ανάρτησή της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 19-3-2018, ήτοι επομένως εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας. Η εν λόγω προσφυγή κοινοποιήθηκε αυθημερόν, με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, στην ΑΕΠΠ. Σημειώνεται ότι η καταληκτική ημεροχρονολογία άσκησης της προσφυγής (18-3-2018) συνέπιπτε με ημέρα εξαιρέσιμη-Κυριακή-κι, επομένως, παραδεκτώς αυτή ασκήθηκε διά της ανάρτησής της στο ΕΣΗΔΗΣ, την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα.

4. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται είναι αρμόδια για την εξέταση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής και κατά χρόνο, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του από το άρθρο 43 παρ. 4 του Ν.4487/2017 (ΦΕΚ Α΄ 116) και λόγω αντικείμενου και λόγω ποσού (345 παρ.1 Ν.4412/2016, 6 παρ.1 Ν.4412/2016).

5. Επειδή, κατά την έννοια του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 η προσφεύγουσα ασκεί την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή αιτούμενη την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης καθώς, όπως ισχυρίζεται και προκύπτει και από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, αυτή

Αριθμός Απόφασης:277/2018

συμμετέχει στο διαγωνισμό, έχοντας υποβάλλει σχετική προσφορά (α/α 86980).Επομένως ασκεί την προδικαστική προσφυγή κατά το αίτημα τούτο με έννομο συμφέρον, αφού προδήλως βλάπτεται από την προσβαλλόμενη σε περίπτωση τυχόν παρανομίας της.

6.Επειδή, με τον μοναδικό λόγο της προσφυγής της η προσφεύγουσα προβάλλει ότι μη νομίμως αποκλείστηκε από τη συμμετοχή της στο διαγωνισμό με την κάτωθι αιτιολογία, η οποία περιέχεται στην προσβαλλομένη απόφαση: «3. *Αξιολόγηση προσφοράς της επιχείρησης.....: Η προσφορά της ανωτέρω επιχείρησης αποκλείεται από τη συνέχεια του διαγωνισμού και δεν δύναται να συμμετάσχει στο επόμενο στάδιο της οικονομικής αξιολόγησης για τους εξής λόγους:*
α) *Ως όφειλε επί ποινή αποκλεισμού δεν υπέβαλλε το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.) σε μορφή αρχείου τύπου XML, σύμφωνα με τα όσα ορίζει το άρθρο 2 παρ. 2.4.3 - Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά», της διακήρυξης.*

7. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 79 του ν.4412/2016 (59 της Οδηγίας 2014/24) προβλέπεται η χρήση του ΤΕΥΔ που συνίσταται σε ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση σύμφωνα με τα όσα εκτίθενται αναλυτικά κατωτέρω. Με τον τρόπο αυτό είναι δυνατή η επαλήθευση των πληροφοριών για τον οικονομικό φορέα με σκοπό την επίτευξη του συμβατικού αντικείμενου και την επιλογή του πληρούντος τα τεθέντα κριτήρια επιλογής. Το ΤΕΥΔ συνίσταται σε υπεύθυνη δήλωση των οικονομικών φορέων προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη και αποτελεί προκαταρκτική απόδειξη ότι ο οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις σύμφωνα με την παρ.2 του άρθρου 79 :
α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 λόγω της οποίας αποκλείεται ή μπορεί να αποκλεισθεί από τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί σύμφωνα με το άρθρο 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και τα κριτήρια που έχουν καθορισθεί σύμφωνα με το άρθρο 84 για τον περιορισμό του αριθμού των πληρούντων τα κριτήρια επιλογής υποψηφίων που θα κληθούν να συμμετάσχουν.Για κάθε μία διαδικασία σύναψης σύμβασης οι αναθέτουσες αρχές προσαρμόζουν το ΤΕΥΔ σύμφωνα με τους όρους της εκάστοτε προκήρυξης των εγγράφων της σύμβασης που αναφέρονται στην προκήρυξη του

Αριθμός Απόφασης:277/2018

διαγωνισμού ή στην πρόσκληση εκδήλωση ενδιαφέροντος[...]3. Για τις συμβάσεις άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή.

8. Επειδή, στο Παράρτημα Ι του Κανονισμού ΕΕ 2016/7 της Επιτροπής προβλέπεται ότι: «[...]Σύμφωνα με το άρθρο 59 παράγραφος 2 δεύτερο εδάφιο της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, το ΕΕΕΠ παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή»· ωστόσο, αυτό μπορεί να αναβληθεί έως τις 18 Απριλίου 2018 το αργότερο [...]», χωρίς, ωστόσο, να προσδιορίζεται το είδος της ηλεκτρονικής μορφής. Ομοίως δεν προβλέπεται συγκεκριμένη ηλεκτρονική μορφή για την υποβολή του εντύπου ούτε στην κατευθυντήρια οδηγία 15/2016 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., η οποία εκπόνησε το “Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης” (εφεξής ΤΕΥΔ) στη βάση της νομοθετικής εξουσιοδότησης της παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 , κατ’ αντιστοιχία με το “Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης” και η οποία εγκρίθηκε με την με αρ. 158/2016 Απόφαση της Αρχής (ΦΕΚ Β/ 3698/16.11.2016 και ημερομηνία κυκλοφορίας 18.11.2016).

9. Επειδή, σύμφωνα με την (ΥΑ Π1/2390 ΦΕΚ Β 2677 2013): Τεχνικές λεπτομέρειες & διαδικασίες λειτουργίας Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, στην οποία ρητώς παραπέμπει η διακήρυξη (βλ. διακήρυξη 2.4.2.1. Οι προσφορές υποβάλλονται [...]σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο ν.4412/2016, ιδίως άρθρα 36 και 37 και την Υπουργική Απόφαση αριθμ. Π1/2390/2013 (ΦΕΚ 2677/Β – 21.10.13) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ)[...] και ειδικότερα το άρθρο 11 «Υποβολή και αξιολόγηση προσφορών και δικαιολογητικών συμμετοχής και κατακύρωσης 1. Χρόνος και τρόπος υποβολής. 1.2.1. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου. pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή. [...] Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ψηφιακή υπογραφή και δεν απαιτείται σχετική θεώρηση. Όμοια ρύθμιση περιέχεται και στην ΥΑ αριθμ. 56902/215 (ΦΕΚ Β' 1924/02.06.2017) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών

Αριθμός Απόφασης:277/2018

Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), η οποία εκδόθηκε κατ'έξουσιοδότηση του άρθρου 37 Ν.4412/2016». Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 15 1. Χρόνος και τρόπος υποβολής Προσφορών και Αιτήσεων Συμμετοχής. 1.2 Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν την προσφορά τους σε ηλεκτρονικό φάκελο μέσα στη προθεσμία που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. 1.2.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου Portable Document Format (PDF) και εφόσον έχουν συνταχθεί/ παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής. [...].

10. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» της διακήρυξης: 2.4.3.1. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν κατά την αρχική φάση του διαγωνισμού επί ποινή αποκλεισμού και που πρέπει να τα καταθέσουν όλοι οι συμμετέχοντες στην διαδικασία: 1) Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν και να υποβάλλουν το σχετικό πρότυπο ΕΕΕΣ το οποίο έχει αναρτηθεί, σε μορφή αρχείων τύπου XML και PDF το οποίο θα φέρει ψηφιακή άλλα και φυσική σφραγίδα και υπογραφή, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα Β).

11.Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.1 «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, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 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 υπόδειγμα στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ στην ηλεκτρονική διεύθυνση http://www.eprocurement.gov.gr/webcenter/files/anakinoseis/ees_odigies.pdf, αναρτ

Αριθμός Απόφασης:277/2018

ώνται οδηγίες για την ηλεκτρονική συμπλήρωση του ΕΕΕΣ και συμβουλές σχετικά με τη χρήση της υπηρεσίας ΕΕΕΣ, 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 ΟΔΗΓΙΕΣ ΣΥΜΠΛΗΡΩΣΗΣ ΕΥΡΩΠΑΪΚΟΥ ΕΝΙΑΙΟΥ ΕΓΓΡΑΦΟΥ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ (ΕΕΕΠ) (α) Δημιουργεί στο διαδικτυακό τόπο: <https://ec.europa.eu/growth/tools-databases/espd/filter?lang=el> το ΕΕΕΠ για την συγκεκριμένη διακήρυξη. (β) Στο τέλος της διαδικασίας δημιουργίας του ΕΕΕΠ, επιλέγει εξαγωγή. (γ) Το αρχείο που εξάγεται είναι σε μορφή xml και δεν είναι αναγνώσιμο. Το αρχείο αυτό το αναρτάτε στο ΕΣΗΔΗΣ μαζί με τα υπόλοιπα έγγραφα της. 1. Ο υποψήφιος οικονομικός φορέας: (α) Πρέπει να «κατεβάσει» το εν λόγω αρχείο από το ΕΣΗΔΗΣ, να το αποθηκεύσει στον Η/Υ του και να μεταβεί στην ιστοσελίδα <https://ec.europa.eu/growth/tools-databases/espd/filter?lang=el>. Στην ιστοσελίδα αυτή, πρέπει να επιλέξει «Εισαγωγή ΕΕΕΠ» και να τηλεφορτώσει («ανεβάσει») το αρχείο του συγκεκριμένου ΕΕΕΠ του διαγωνισμού που «κατέβασε» από το ΕΣΗΔΗΣ. (β) Στην ανωτέρω ιστοσελίδα, συμπληρώνει και επιλέγει ηλεκτρονικά, τα κατάλληλα πεδία που έχουν καθοριστεί από την αναθέτουσα αρχή, καθώς και τα πεδία με την ημερομηνία και τον τόπο σύνταξης. (γ) Επιλέγει «Εκτύπωση». Το αρχείο εμφανίζεται σε εκτυπώσιμη μορφή και είναι πλέον δυνατή η εκτύπωση του σε μορφή .pdf. Σε περιβάλλον Microsoft Windows, το ΕΕΕΠ μπορεί να εκτυπωθεί ως αρχείο PDF μέσω του Chrome (έχει ήδη ενσωματωμένη λειτουργία εκτύπωσης PDF). Διαφορετικά, μπορεί να χρησιμοποιήσει οποιοδήποτε πρόγραμμα δημιουργίας αρχείων PDF που διατίθεται δωρεάν στο διαδίκτυο. Σε περιβάλλον Mac OSX ή Linux, το ΕΕΕΠ μπορεί να εκτυπωθεί από κάθε φυλλομετρητή. (ε) Υποβάλλει και αυτό το αρχείο του ΕΕΕΠ τόσο σε μορφή .xml όσο και σε .pdf υπογεγραμμένο ως ανωτέρω στο φάκελο της προσφοράς του με τα δικαιολογητικά συμμετοχής. (στ) Η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού, αξιολογεί το ΕΕΕΠ είτε με τη χρήση του αρχείου .pdf είτε με την τηλεφόρτωση του αρχείου .xml στην ιστοσελίδα που το δημιούργησε (<https://ec.europa.eu/growth/tools-databases/espd/filter?lang=el>).

12.Επειδή, επι περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 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

Αριθμός Απόφασης:277/2018

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),

13.Επειδή, από το πλέγμα των διατάξεων που ρυθμίζουν τα ζητήματα κατάρτισης και υποβολής του εντύπου ΕΕΕΣ (βλ. άρθρο 59 Οδηγία 2014/24 ΕΕ και, αντίστοιχο, 79 Ν.4412/2016, επίσης, Κανονισμό 2016/7 ΕΕ και ΥΑ Π1/2390 ΦΕΚ Β 2677 2013, ΥΑ αριθμ. 56902/215 (ΦΕΚ Β' 1924/02.06.2017), 158/2016 Απόφαση ΕΑΔΗΣΣΥ (ΦΕΚ Β/ 3698/16.11.2016) προβλέπεται ως υποχρεωτική η υποβολή του σε ηλεκτρονική μορφή. Παραταύτα, η υποχρεωτική υποβολή του ΕΕΕΣ σε αρχείο XML, πέραν της υποβολής του σε αρχείο PDF (που ρητώς προβλέπεται στο Ν.4412/2017 και στις εξουσιοδοτικές αυτού διατάξεις, δυνάμει των άρθρων 36,37 αυτού, βλ. ΥΑ Π1/2390 ΦΕΚ Β 2677 2013, ΥΑ αριθμ. 56902/215), δεν προβλέπεται σε κανένα από τα ανωτέρω νομοθετήματα ως υποχρεωτική.

14. Επειδή, ακόμη, εκτός από την έντυπη έκδοση του ΕΕΕΣ που προσαρτάται στον εκτελεστικό κανονισμό (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής, και με σκοπό την υποστήριξη των κρατών μελών στην πρώτη φάση της εφαρμογής, οι υπηρεσίες της Επιτροπής έχουν αναπτύξει μια ηλεκτρονική έκδοση του ΕΕΕΠ («το ηλεκτρονικό ΕΕΕΠ»), στην οποία παραπέμπει και η παρούσα διακήρυξη (βλ. ανωτ.). Η υπηρεσία ηλεκτρονικού ΕΕΕΠ (eESPD) αποσκοπεί στην υποστήριξη των κρατών μελών μόνο σε ένα μεταβατικό στάδιο, καθώς το πλήρες δυναμικό του ΕΕΕΠ θα πρέπει να αξιοποιηθεί με τη διασύνδεση ενός «εθνικού» ΕΕΕΠ με το σύστημα ηλεκτρονικών δημόσιων συμβάσεων και μητρώων ή βάσεων δεδομένων των πιστοποιητικών/αποδεικτικών στοιχείων κάθε κράτους μέλους. Αυτό θα επιτρέψει να επιτευχθούν τρεις διαφορετικοί στόχοι: καλύτερη εξατομίκευση και προσαρμογή στις εθνικές συνθήκες· προώθηση της ψηφιοποίησης της δημόσιας διοίκησης· δημιουργία βάσης για την απλούστευση των διαδικασιών μέσω της εφαρμογής της αρχής «μόνον άπαξ» (την από 17.5.2017 COM(2017) ΕΚΘΕΣΗ ΤΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΠΡΟΣ ΤΟ ΕΥΡΩΠΑΪΚΟ ΚΟΙΝΟΒΟΥΛΙΟ ΚΑΙ ΤΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ σχετικά με την επανεξέταση της πρακτικής εφαρμογής του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Προμήθειας (ΕΕΕΠ).

Αριθμός Απόφασης:277/2018

15.Επειδή, η XML (eXtensible Markup Language) είναι μία γλώσσα σήμανσης, που περιέχει ένα σύνολο κανόνων για την ηλεκτρονική κωδικοποίηση κειμένων. Τα [.xml](#) αρχεία είναι κοινοί τρόποι που χρησιμοποιούνται για την αποθήκευση και τη μεταφορά δεδομένων στο διαδίκτυο που προέρχονται από διαφορετικά προγράμματα και μπορούν να επεξεργαστούν με οποιοδήποτε πρόγραμμα επεξεργασίας κειμένου, επειδή έρχονται σε έγγραφα κειμένου. Όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο [:// ec . europa . eu / growth / tools databases / espd / filter ? lang = el](://ec.europa.eu/growth/tools-databases/espd/filter?lang=el), που παραπέμπει η διακήρυξη καθώς και τις εμπειροχόμενες σε αυτήν Οδηγίες, η χρήση της παραπάνω μορφής αρχείου στηρίζεται και στοχεύει *«στη δυνατότητα εξαγωγής του eΕΕΕΣ με τη μορφή ηλεκτρονικά επεξεργάσιμου φακέλλου ώστε οι αγοραστές και οι εταιρείες να μπορούν να το χρησιμοποιήσουν εκ νέου σε άλλες διαδικασίες στο μέλλον»* (file:///C:/Users/Admin/AppData/Local/Packages/Microsoft.MicrosoftEdge_8wekyb3d8bbwe/TempState/Downloads/GROW-2016-00244-05-00-EL-TRA-00.pdf).

Προκειμένου, ωστόσο, κάποιος να μπορέσει να επεξεργαστεί το αρχείο πρέπει να το μετατρέψει σε PDF π.χ. για να το εκτυπώσει ή να θέσει την ψηφιακή υπογραφή κλπ [(βλ. και διακήρυξη 2.2.9.1 υπό (γ) και (δ)].

16.Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η αναγωγή της συγκεκριμένης μορφής αρχείου σε στοιχείο συστατικό αυτού, υπό την έννοια ότι αν δεν υποβληθεί σε αυτή τη μορφή το έντυπο θεωρείται ανυπόστατο ή μη υποβληθέν, τη στιγμή μάλιστα που το ίδιο έντυπο έχει ούτως ή άλλως υποβληθεί σε ηλεκτρονική μορφή ως αρχείο PDF, δεν βρίσκει έρεισμα στο Νόμο. Πολύ περισσότερο, ο σχετικός ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής, δεν μπορεί να γίνει δεκτός στην προκειμένη περίπτωση λόγω της δημιουργούμενης από την ίδια τη διακήρυξη αμφισημίας σχετικά με την πραγματική έννοια της υποχρεωτικής υποβολής του εντύπου τόσο σε XML όσο και σε PDF μορφή. Και τούτο διότι αφενός μεν, συγχρόνως με την απαίτηση της διακήρυξης για υποβολή του ΕΕΕΣ και στις δύο μορφές ζητείται και η υποχρεωτική ψηφιακή υπογραφή του (η οποία πράγματι από το Νόμο ανάγεται σε συστατικό τύπο του εντύπου), η οποία, όμως, δεν είναι δυνατή στη μορφή αρχείου XML αλλά μόνο στη μορφή αρχείου PDF κι, αφετέρου διότι στο άρθρο 2.2.9.1, που επικαλείται και η αναθέτουσα αρχή, ορίζεται ότι η αξιολόγηση του ΕΕΕΣ θα γίνει είτε στη μία είτε στην άλλη μορφή αρχείου και όχι και στις δύο μορφές αυτού [βλ. 2.2.9.1 (στ) *Η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού, αξιολογεί το ΕΕΕΠ είτε με τη χρήση του αρχείου .pdf*

Αριθμός Απόφασης:277/2018

είτε με την τηλεφόρτωση του αρχείου .xml στην ιστοσελίδα που το δημιούργησε (<https://ec.europa.eu/growth/tools-databases/espd/filter?lang=eh>). Συνεπώς ο παρών λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός.

17.Επειδή, ενόψει των ανωτέρω ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί διακριτής μεταχείρισής της από την αναθέτουσα αρχή με επιχείρημα την απόρριψη της δικής της προσφοράς για τον ως άνω λόγο και την μη απόρριψη της προσφοράς έτερου διαγωνιζομένου και ειδικότερα της εταιρείας «.....», η οποία, ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, σύμφωνα με πληροφορίες της, δεν υπέβαλλε ΕΕΕΣ για τον υπεργολάβο της, προβάλλει αλυσιτελής. Σε κάθε δε περίπτωση, ο σχετικός ισχυρισμός, ο οποίος, ως εκφέρεται δεν μπορεί να θεωρηθεί κι αξιολογηθεί ως ξεχωριστός λόγος προσφυγής, τυγχάνει αόριστος τόσο ως προς τη θεμελίωση τυχόν εννόμου συμφέροντος της προσφεύγουσας για την προβολή του αφού, από την επισκόπηση του φακέλου της προσφοράς του εν λόγω φορέα προκύπτει ότι δεν ταυτίζονται απόλυτα τα τμήματα του διαγωνισμού, στα οποία έχουν υποβάλλει προσφορά οι δύο φορείς (ο τελευταίος έχει υποβάλλει προσφορά στα τμήματα 1, 7, 11,12,16,17,18,19, βλ. προσφορά 90070), όσο και ως προς το πραγματικό του σχετικού ισχυρισμού (*[...]όταν υπάρχει διαγωνιζόμενος που δεν μπορεί να προσφέρει τα ζητούμενα προϊόντα αλλά αναγκάζεται να προσφύγει σε υπεργολαβία ή κοινοπραξία [...]σύμφωνα με πληροφόρησή μου δεν έχει υποβληθεί το απαιτούμενο ΕΕΕΣ για τον συνεργάτη της παρά μόνο γ'αυτήν[...]*). Περαιτέρω δε αναφέρεται σε έλεγχο και αποτελέσματα της Επιτροπής του διαγωνισμού που ακόμη δεν έχουν λάβει χώρα και συγκεκριμένα το αν ο εν λόγω φορέας έχει ή όχι τη δηλούμενη δραστηριότητα (παραγωγή και εμπορία κρέατος) θα προκύψει από τα πιστοποιητικά εγγραφής στο οικείο επιμελητήριο/εμπορικό μητρώο που, κατά τη διακήρυξη, προσκομίζονται με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης (βλ. 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης - Δικαιολογητικά κατακύρωσης *Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας, δεκαπέντε (15) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη*

Αριθμός Απόφασης:277/2018

συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής[...]. Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το ΕΕΕΣ, είναι ψευδή ή ανακριβή, ή [...]iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας [...]» και απόψεις αναθέτουσας αρχής).

18.Επειδή, η αναθέτουσα αρχή έχει αποστείλει τις με αριθμ πρωτ. 11066/21-3-2018 απόψεις της στην ΑΕΠΠ, όπου, επί της ουσίας, επαναλαμβάνεται ότι και στην προσβαλλομένη.

19.Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω η υπό κρίση προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

20. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή και ακυρώνει την υπ' αριθμ. 123/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής τουκατά το σκέλος αυτής με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας [α) Τμήμα 7, υποτμήμα Α : προυπολογιζόμενης δαπάνης 7.040,50 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ, β) Τμήμα 7, υποτμήμα Β: προυπολογιζόμενης δαπάνης 54579,25 χωρίς ΦΠΑ, γ) Τμήμα 12, υποτμήμα Α: προυπολογιζόμενης δαπάνης 16.240 χωρίς ΦΠΑ, δ) Τμήμα 12, υποτμήμα Β: προυπολογιζόμενης δαπάνης 56885,00 χωρίς ΦΠΑ, στ) Τμήμα 17, προυπολογιζόμενης δαπάνης 182000

Αριθμός Απόφασης:277/2018

χωρίς ΦΠΑ, ζ) Τμήμα 18, προυπολογιζόμενης δαπάνης 624 χωρίς ΦΠΑ-βλ. ηλεκτρονικό αρχείο Τεχνική Προσφορά, εντός του φακέλου της προσφοράς της στο ΕΣΗΔΗΣ] στον ανοιχτό διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αριθμ. πρωτ.:και α/α ΕΣΗΔΗΣ....., με αντικείμενο την *προμήθεια γάλακτος και τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων αυτού για το έτος 2017*, συνολικού προυπολογισμού 647.913,76 ευρώ με ΦΠΑ, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Διατάσσει την επιστροφή του παραβόλου

Κρίθηκε, αποφασίστηκε και δημοσιεύτηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 12-4-2018.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

ΜΕΛΠΟΜΕΝΗ ΤΣΙΑΛΑΦΟΥΤΑ