

Η

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

8^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 27^η Μαρτίου 2019 με την εξής σύνθεση:
Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή – Εισηγήτρια και Ιωάννης Κίτσος,
Μέλη.

Για να εξετάσει την από 17-2-2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό
Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 207/18-2-2019 του, κατοίκου ..., ...οδός
...αριθ.,

Κατά του Δήμου ..., που εδρεύει στο ..., ..., οδός ...αριθ. ...και,
και εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής η αναθέτουσα αρχή), και

Κατά της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία ..., με τον
διακριτικό τίτλο ...Α.Ε., που εδρεύει στον ...οδός ...αριθ. ..., όπως
εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά ι) Να ακυρωθεί,
άλλως να μεταρρυθμιστεί η υπ' αρ.21/5-2-2019 απόφαση της αναθέτουσας
αρχής *«κατά το μέρος που αφορά την ανάδειξη της εταιρείας «...ΑΝΩΝΥΜΗ
ΕΤΑΙΡΕΙΑ», ως προσωρινής αναδόχου για την Ομάδα 5 της προμήθειας,
ούτως ώστε να απορριφθεί η ως άνω εταιρεία ... από την Ομάδα 5»* του
διαγωνισμού για την Προμήθεια γάλακτος για τους δικαιούχους εργαζομένους
της αναθέτουσας αρχής και λοιπών τροφίμων για τις ανάγκες του ν.π.δ.δ. του
Δήμου Ο.ΚΟΙ.Π.Α.Δ.Α.» και ii) *«Να ακυρωθεί άλλως να μεταρρυθμιστεί κάθε
προγενέστερη πράξη και παράλειψη οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας, η οποία
επικυρώνεται με την προσβαλλόμενη παραπάνω απόφαση ή στην οποία αυτή
εδράζεται, καθώς και κάθε μεταγενέστερη πράξη και παράλειψη οφειλόμενης
νόμιμης ενέργειας, η οποία εδράζεται στην προσβαλλόμενη παραπάνω
απόφαση.»*

Με την παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της
προσφυγής και εν τοις πράγμασι την διατήρηση της ισχύος της
προσβαλλόμενης απόφασης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο, με κωδικό ..., το από 17-2-2019 αποδεικτικό πληρωμής του στην Eurobank, το από 17-2-2019 ηλεκτρονικό μήνυμα της Eurobank προς τον προσφεύγοντα με τα στοιχεία του παραβόλου και την ένδειξη ότι η πληρωμή του «έγινε αποδεκτή από τον οργανισμό», και εκτύπωση από την επίσημη ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ του ΥΠΟΙΚ με τα στοιχεία του παραβόλου και την ένδειξη «δεσμευμένο»). Ειδικότερα, η προσφυγή αφορά στην Ομάδα 5 του διαγωνισμού, ενδεικτικού προϋπολογισμού ποσού 80.384,97 χωρίς ΦΠΑ, και συνεπώς έχει καταβληθεί το νόμιμο ελάχιστο ποσόν παραβόλου.

2. Επειδή με την υπ' αριθμ. Πρωτ. .../9-11-2018 διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής διακηρύχθηκε Ανοιχτός Ηλεκτρονικός Δημόσιος Διαγωνισμός άνω των ορίων για την «*Προμήθεια Γάλακτος για τους δικαιούχους εργαζόμενους του Δήμου και λοιπών τροφίμων (αρτοποιείο, κρεοπωλείο, ιχθυοπωλείο, παντοπωλείο, οπωροπωλείο) για τις ανάγκες του Νομικού Προσώπου Δημοσίου Δικαίου του Δήμου «Ο.ΚΟΙ.Π.Α.Δ.Α (ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΟΛΙΤΙΚΗΣ ΚΑΙ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ ΔΗΜΟΥ ...“...”)*», διάρκειας της σύμβασης 12 μήνες από την υπογραφή της, CPV ..., ..., ..., ..., ..., ..., συνολικού προϋπολογισμού 343.191,86 € χωρίς ΦΠΑ. Τα υπό προμήθεια είδη κατατάχθηκαν στη Διακήρυξη σε έξι Ομάδες (σελ. 8, 13, 25 επ,), μεταξύ των οποίων η ήδη υπό εξέταση «*ΟΜΑΔΑ 5: ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ*», που περιλαμβάνει τις Υποομάδες 5.1, 5.2, 5.3 τροφίμων (σελ. 19 επ, 54 επ., 95 επ., 129 επ.), με κριτήριο κατακύρωσης την «*πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφοράς αποκλειστικά βάσει της τιμής (χαμηλότερης τιμής): 3.1.1. της υποομάδας 5.1 : ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ με ΦΠΑ 13 % εκτός των παρακάτω προϊόντων – ειδών : • ΑΥΓΑ ΩΟΣΚΟΠΗΜΕΝΑ 53-63 gr, • ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ 5ltr ΕΧΤΡΑ, 3.1.2. και της υποομάδας 5.3 : ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΦΠΑ 24% 3.2 και της πιο*

Αριθμός απόφασης: 420/2019

συμφέρουσας από οικονομικής άποψης προσφοράς αποκλειστικά βάσει της τιμής του μεγαλύτερου ποσοστού έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στη διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του κάθε είδους την ημέρα παράδοσης, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών της υπηρεσίας εμπορίου της οικείας Περιφέρειας, 3.2.1. για την υποομάδα 5.2 : ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΦΠΑ 13% ΓΩΝΙΑ ΑΓΑΠΗΣ και συγκεκριμένα για τα προϊόντα – είδη: • ΑΝΑΜΙΚΤΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ 1 κιλού, • ΑΡΑΚΑΣ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΟΣ (1000gr), • ΦΑΣΟΛΑΚΙΑ ΣΤΡΟΓ/ΛΑ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ 1 ΚΙΛΟΥ • ΣΠΑΝΑΚΙ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΟ, ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 1.000 gr. 3.2.2. καθώς και για τα προϊόντα – είδη της υποομάδας 5.1 : ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ με ΦΠΑ 13 % • ΑΥΓΑ ΩΟΣΚΟΠΗΜΕΝΑ 53-63 gr, • ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ 5ltr EXTRA, Η τιμή της περίπτωσης 3.2 προκύπτει από το επιμέρους άθροισμα, για κάθε είδος (ανάμικτα λαχανικά κατεψυγμένα 1 κιλού, αρακάς κατεψυγμένος 1000 gr, αυγά ωοσκοπημένα 53-63 gr, ελαιόλαδο 5 ltr extra, φασολάκια στρογ/λα κατεψυγμένα 1 κιλού, σπανάκι κατεψυγμένο, συσκευασία 1.000 gr) από το γινόμενο της υπό προμήθεια ποσότητας του κάθε είδους, αφαιρώντας το ποσοστό έκπτωσης του κάθε είδους, του οικονομικού φορέα. Παράδειγμα περίπτωσης που δίδεται ποσοστό έκπτωσης 10% στο είδος ελαιόλαδο 5 ltr extra θα προκύπτει : $450 \text{ τεμάχια} * 27,91 \text{ ευρώ} = 12.559,5 - 12.091,50 * 10\% (\text{ποσοστό έκπτωσης}) = 12.559,5 - 1.255,95 = 11.303,55 \text{ ευρώ}$ Σύμφωνα με τον όρο της σελ. 11, και του άρθ. 2 (επίσης σελ. 26 επ., 46, 130) της Διακήρυξης «Δεν μπορούν να κατατεθούν προσφορές για ξεχωριστά για τις υποομάδες 5.1 ή 5.2 ή 5.3, ούτε για κάθε τρόφιμο χωριστά. Ο κάθε ενδιαφερόμενος μπορεί να λάβει μέρος στον διαγωνισμό για μία ή περισσότερες ομάδες τροφίμων του Δήμου ή του ΟΚΟΙΠΑΔΑ. Το συνολικό ποσό στην προσφορά του προμηθευτή για κάθε είδος δεν μπορεί να υπερβαίνει (επί ποινή απόρριψης) το αντίστοιχο συνολικό ποσό της ομάδας, που αναφέρονται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό. Όμως, η τιμή του κάθε είδους ξεχωριστά που αναφέρεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό δεν είναι δεσμευτική για τον προμηθευτή. » Επίσης σύμφωνα με το άρθ. 1 της διακήρυξης (και σελ. 25, 28, 46, 56,) «Οι συμμετέχοντες μπορούν να υποβάλουν προσφορά για μία ή περισσότερες ομάδες όπως αυτές αναγράφονται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό. Ο κάθε ενδιαφερόμενος

Αριθμός απόφασης: 420/2019

μπορεί να λάβει μέρος στον διαγωνισμό για μία ή περισσότερες ομάδες τροφίμων του Δήμου ή του ΟΚΟΙΠΑΔΑ. Το συνολικό ποσό στην προσφορά του προμηθευτή για κάθε είδος δεν μπορεί να υπερβαίνει (επί ποινή απόρριψης) το αντίστοιχο συνολικό ποσό της ομάδας, που αναφέρονται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό. Όμως, η τιμή του κάθε είδους ξεχωριστά που αναφέρεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό δεν είναι δεσμευτική για τον προμηθευτή.»

3. Επειδή η ως άνω διακήρυξη απεστάλη την 7-11-2018 για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, όπου δημοσιεύτηκε την 9-11-2018 και έλαβε τον αριθμό 2018/S 216-495132, και το πλήρες κείμενο αυτής αναρτήθηκε την 9-11-2018 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ. ...καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε αριθμό συστήματος

4. Επειδή ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016.

5. Επειδή στον διαγωνισμό συμμετείχαν ο προσφεύγων και η παρεμβαίνουσα, με τις προσφορές τους υπ' αριθ. ...και ...αντίστοιχα, καθώς και επτά έτεροι οικονομικοί φορείς.

6. Επειδή η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης Διαγωνισμών Συμβάσεων της αναθέτουσας αρχής συνεδρίασε την 16-1-2019, και εξέδωσε το με αριθ. πρωτ. 3074/17-1-2019 **Πρακτικό αξιολόγησης προσφορών** σύμφωνα με το οποίο αφού αποσφράγισε τις κατατεθείσες προσφορές διαπίστωσε ότι για την επίμαχη Ομάδα 5 του διαγωνισμού κατέθεσαν προσφορές ο προσφεύγων, η παρεμβαίνουσα και έτερος τρίτος οικονομικός φορέας οι προσφορές των οποίων έγιναν όλες αποδεκτές και προκρίθηκαν για την **επόμενη φάση της διαδικασίας**.

7. Επειδή η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης Διαγωνισμών Συμβάσεων της αναθέτουσας αρχής συνεδρίασε την 21-1-2019, και εξέδωσε το με αριθ. πρωτ. 3994/22-1-2019, 2^ο **Πρακτικό αποσφράγισης οικονομικών προσφορών** σύμφωνα με το οποίο γνωμοδότησε ομόφωνα για την ανάδειξη των προσωρινών αναδόχων μεταξύ των οποίων και για την

Αριθμός απόφασης: 420/2019

επίμαχη «**ΟΜΑΔΑ 5 : (ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ)**, την εταιρεία «...**ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ**», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής καθώς και μεγαλύτερου ποσοστού έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στο σύνολο της Ομάδας 5 Είδη Παντοπωλείου, η οποία προκύπτει από το άθροισμα των περιπτώσεων 3.1 και 3.2 σύμφωνα με την διακήρυξη, για την υποομάδα 5.1, (εκτός από τα αυγά και το ελαιόλαδο), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάση χαμηλότερης τιμής έναντι του ποσού των τριάντα τεσσάρων χιλιάδων είκοσι ευρώ και τεσσάρων λεπτών (34.020,04€) συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13% για την υποομάδα 5.2, μαζί με τα αυγά και το ελαιόλαδο της υποομάδας 5.1, με ποσοστό έκπτωσης, 18% και 29% για αυγά και ελαιόλαδο αντίστοιχα και 3% για τα υπόλοιπα και μέχρι του ποσού των δεκαοκτώ χιλιάδων οκτακοσίων ογδόντα τεσσάρων ευρώ και δεκαεννέα λεπτών (18.884,19€) του ενδεικτικού προϋπολογισμού της μελέτης, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13 και για την υποομάδα 5.3, έναντι του ποσού των επτά χιλιάδων τετρακοσίων σαράντα ενός ευρώ και δέκα λεπτών (7.441,10€), συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, ήτοι συνολικού ποσού για όλη την ομάδα 5 εξήντα χιλιάδων τριακοσίων σαράντα πέντε ευρώ και τριάντα τριών λεπτών (60.345,33€), συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, διότι η οικονομική προσφορά είναι χαμηλότερη από τις άλλες προσφορές και εντός της προϋπολογισθείσας δαπάνης του Δήμου για την εν λόγω προμήθεια.» Σύμφωνα με το Πρακτικό 2 η συνολική προσφορά της παρεμβαίνουσας ανέρχεται στο ποσόν των 60.715,06 ευρώ, και του έτερου τρίτου οικονομικού φορέα σε 60.767,41 ευρώ, αμφότερα συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ.

8. Επειδή με την ήδη προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. Πρωτ. 4512/7-2-2019 απόφαση με αριθ. 21 της αναθέτουσας αρχής (Απόσπασμα από το βιβλίο πρακτικών της Οικονομικής Επιτροπής της 3^{ης} συνεδρίασης της 5-2-2019), εγκρίθηκαν τα παραπάνω Πρακτικό και Πρακτικό 2^ο της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Διαγωνισμών Συμβάσεων Η προσβαλλόμενη απόφαση με ενσωματωμένα τα σχετικά Πρακτικά, καθώς και έκαστο Πρακτικό κοινοποιήθηκαν στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς την 7-2-2019 μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

9. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα την 17-2-2019, με κατάθεση μέσω της

Αριθμός απόφασης: 420/2019

«επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

10. Επειδή την 18-2-2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017 κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς, μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

11. Επειδή υπέρ της διατήρησης της προσβαλλόμενης απόφασης νόμιμα, εμπρόθεσμα, με προφανές έννομο συμφέρον καθόσον η προσφυγή στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς της και της ανάδειξής της ως προσωρινής αναδόχου, και σύμφωνα με την παρ. 1 και 3 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016, και των άρθ. 7 και 8 του ΠΔ 39/2017, ασκήθηκε την 21-2-2019 η με αριθ. ΑΕΠΠ ΠΑΡ 134/2019 παρέμβαση της ...ΑΕ, με τον νόμιμο προβλεπόμενο τρόπο κατάθεσης στην «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού και κοινοποίηση αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από την παρεμβαίνουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

12. Επειδή η αναθέτουσα αρχή γνωστοποίησε την 26-2-2019 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ την ανάρτηση στην «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού του με αριθ. πρωτ. 9899/21-2-2019 εγγράφου της με τις απόψεις της επί της προσφυγής, καθώς και του πλήρους φακέλου της υπόθεσης, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθ. 365 παρ. 1 περ. (β) του ν. 4412/2016 και 9 παρ. 2 περ. (β) του ΠΔ 39/2017.

13. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 8ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, και 15 του ΠΔ 39/2017, κατόπιν της με αριθ. 262/2019 Πράξης του Προέδρου του 8^{ου} Κλιμακίου «περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση αναθέτουσας αρχής προ χορήγησης προσωρινών μέτρων».

14. Επειδή ο προσφεύγων του οποίου η οικονομική προσφορά κατέλαβε την δεύτερη θέση στην σειρά μειοδοσίας, ισχυρίζεται ότι πρέπει να

Αριθμός απόφασης: 420/2019

ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, διότι έκανε δεκτή, ενώ έπρεπε να απορρίψει ως απαράδεκτη τη προσφορά της παρεμβαίνουσας προσωρινής αναδόχου. Επομένως, ο προσφεύγων έχει έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, στο μέτρο που επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης και την απόρριψη της προσφοράς της προτασσομένης αυτής παρεμβαίνουσας και προσωρινής αναδόχου, επί τω τέλει όπως αναδειχθεί ο ίδιος ανάδοχος της προμήθειας, έχοντας υποβάλει την αμέσως επόμενη, δεύτερη κατά σειρά, αποδεκτή ως νόμιμη και συμφερότερη οικονομική προσφορά βάσει τιμής. Ειδικότερα, ο προσφεύγων θεμελιώνει, εν προκειμένω, το έννομο συμφέρον του, ως ένας εκ των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων με αποδεκτή προσφορά στον διαγωνισμό, που εύλογα προσδοκά να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και ως εκ τούτου επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης ως προς την αποδοχή της παρεμβαίνουσας, επικαλούμενος άμεση βλάβη από την προσβαλλόμενη πράξη, η οποία, κατά τους ισχυρισμούς του, παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις διαδικασίες ανάθεσης και θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον προς παροχή έννομης προστασίας στη ζημία του από την παράνομη συμμετοχή τρίτου στο διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΣτΕ 678/2016, ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, ΣτΕ 678/2016, ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001, ΣτΕ 956/95 *ΔΔικ* 1995/577, ΣτΕ Ολομ. 280/96, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», *ΔιοικΔ*, 2010, τ. 4, σελ 846- 7).

15. Επειδή ο προσφεύγων, προσκομίζοντας μετ' επικλήσεως σχετικά έγγραφα, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής, επικαλούμενος τα άρθ. 18, 79, 75 παρ. 1, 2, 3, άρθ. 91 παρ. 1, άρθ. 102, 104, του ν. 4412/2018, και τον όρο 10.1.1 της διακήρυξης, ισχυρίζεται ότι έπρεπε να απορριφθεί η προσφορά της παρεμβαίνουσας διότι : *«...Εν προκειμένω, η ... Α.Ε, παρά το γεγονός ότι, συμμετέχει στο Διαγωνισμό, για τμήμα της προμήθειας, ήτοι για τις Ομάδες 1, 3, 4, 5, 6 δεν έχει συμπληρώσει στο Μέρος II του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εντύπου (ΕΕΕΣ), με τίτλο: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, ενότητα Α: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, το πεδίο που αφορούσε την/τις παρτίδα/ες, για τις οποίες ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να υποβάλει προσφορά. 11. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 10.1.1. της*

Αριθμός απόφασης: 420/2019

Διακήρυξης, οι υποψήφιοι ανάδοχοι οφείλουν επί ποινή αποκλεισμού να υποβάλλουν το ΕΕΕΣ, «εγκαίρως» και «προσηκόντως». Συνεπώς, σύμφωνα με την αδιάσπικτη διατύπωση της Διακήρυξης, η μη ορθή συμπλήρωση του ΕΕΕΣ επάγεται υποχρεωτικώς τον αποκλεισμό του οικονομικού φορέα από το Διαγωνισμό, όπως ακριβώς και η μη υποβολή αυτού, κρίσιμος δε χρόνος για τον έλεγχο της πληρότητας αλλά και της ορθότητας των δικαιολογητικών συμμετοχής, είναι ο χρόνος υποβολής της προσφοράς. Μετά τον χρόνο αυτό, ο οικονομικός φορέας, δεν έχει τη δυνατότητα να μεταβάλλει ή να συμπληρώσει την προσφορά του, παρά μόνο να διορθώσει επουσιώδεις αποκλίσεις, όπως ενδεικτικά λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις, τυπογραφικά λάθη, υπό την προϋπόθεση ότι δεν μεταβάλλουν ουσιωδώς την προσφορά και δεν έχουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενο των δηλώσεων που περιέχει. Σε κάθε περίπτωση, η μεταγενέστερη αντικατάσταση όρων ή συμπλήρωση ή υποβολή εγγράφων, προς διόρθωση ουσιωδών σφαλμάτων, απαγορεύεται πλήρως, διότι παραβιάζει ευθέως την αρχή της τυπικότητας και της διαφάνειας της διαγωνιστικής διαδικασίας, αλλά και την αρχή της ισότητας και του ανόθευτου ανταγωνισμού μεταξύ των υποψηφίων. 13. Περαιτέρω, υπό το δεδομένο ότι ως επί ποινή αποκλεισμού και επομένως ουσιώδεις ελλείψεις, που κατά το άρθρο 91 παρ.1 περ. α' του Ν. 4412/2016, δύνανται μόνες τους να επιφέρουν τον αποκλεισμό μίας προσφοράς θεωρούνται, εκτός άλλων και όσες προβλέπονται ως τέτοιες από τη διακήρυξη και δη με σαφή, ρητό και ειδικό όρο με συγκεκριμένη παραπομπή ως προς την οικεία απαίτηση, η έλλειψη της οποίας είναι ουσιώδης (πρβλ. απόφαση ΑΕΠΠ 107/2018, ΑΕΠΠ 236/2017), ιδίως εξάλλου σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «ως απαράδεκτες απορρίπτονται...» ή άλλους παρόμοιους οπότε είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψή της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002), άλλως δε θα προέκυπτε άνιση μεταχείριση μεταξύ όσων μετεχόντων τους τήρησαν ...και όσων ...παρέλειψαν να τους τηρήσουν. Συνεπώς, η μη συμπλήρωση της ενότητας Α, του Μέρους ΙΙ του ΕΕΕΣ από την εταιρεία ...Α.Ε. ήτοι η έλλειψη δήλωσης αναφορικά με τις ομάδες συμμετοχής της στο Διαγωνισμό, συνιστά αιτία απαραδέκτου της προσφοράς, άλλως λόγω αποκλεισμού, διότι η παράλειψη αυτή είναι ουσιώδης και δεν μπορεί να συμπληρωθεί εκ των υστέρων, καθ' ότι

Αριθμός απόφασης: 420/2019

κάτι τέτοιο θα είχε ως αποτέλεσμα την αλλοίωση της προσφοράς της. 15. Ο λόγος αυτός αποκλεισμού, ήτοι η μη συμπλήρωση του προαναφερθέντος πεδίου της ενότητας Α, του Μέρους ΙΙ του ΕΕΕΣ, αναφορικά με τις ομάδες/παρτίδες συμμετοχής, είχε γίνει δεκτός από την Αρχή σας, για τον ίδιο διαγωνισμό, που είχε προκηρύξει την προηγούμενη χρονιά η Αναθέτουσα Αρχή. Συγκεκριμένα, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην υπ' αρ. 107/2018 απόφασή σας ... Επομένως, ...μη νόμιμα η αναθέτουσα αρχή έκανε δεκτή τη συμμετοχή της στο Διαγωνισμό, ενώ έπρεπε να αποκλειστεί. »

16. Επειδή ειδικά επί του πρώτου λόγου της προσφυγής η αναθέτουσα αρχή, επικαλούμενη την κανονιστική νομική φύση της διακήρυξης, αναφέρει στις απόψεις της ότι «...1) Σύμφωνα με το άρθρο 10.1.1 (Δικαιολογητικά συμμετοχής) της με αριθμό 38445/25-08-2017 προηγούμενης διακήρυξης, στην οποία αναφέρεται η προδικαστική προσφυγή της εταιρείας «.....» και σε ότι αφορά το σημείο Α (Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης) ρητά αναφέρεται ότι: **«Σε περίπτωση μη συμπλήρωσης των απαιτούμενων πεδίων του Ε.Ε.Ε.Σ. (που σχετίζονται με τους όρους της διακήρυξης), είτε μη ορθής συμπλήρωσης αυτού, συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς του συμμετέχοντα».** Ωστόσο, στην με αριθμό ...2018 τωρινή διακήρυξη **δεν αναγράφεται η παραπάνω παράγραφος.** Ως εκ τούτου, η επιτροπή κρίνει ως επουσιώδη πλημμέλεια της εταιρείας ...ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ τη μη αναγραφή στο ΕΕΕΣ των ομάδων για τις οποίες συμμετέχει, λαμβάνοντας υπόψη ότι αυτές προκύπτουν καθαρά από την εγγυητική επιστολή καθώς και την υπεύθυνη δήλωση.»

17. Επειδή ειδικά επί του πρώτου λόγου της προσφυγής η παρεμβαίνουσα, προσκομίζοντας μετ' επικλήσεως σχετικά έγγραφα, αναφέρει ότι «...Ι. Ως προς τη μη αναγραφή στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο έντυπο την παρτίδα/ες για τις οποίες ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να υποβάλλει προσφορά. Σημειωτέον ότι το ανωτέρω δεν ζητούνταν με ποινή αποκλεισμού, όπως στην περσινή διαγωνιστική διαδικασία του φορέα (που ήταν και λόγος απόρριψης μίας εταιρίας). Η προσφορά μας συνοδευόταν από υπεύθυνη δήλωση που περιγράφαμε λεπτομερώς τις ομάδες που συμμετείχαμε, όπως επίσης και την εγγυητική της συμμετοχής μας στην οποία αναγράφαμε με σαφήνεια τις ομάδες στις οποίες συμμετείχαμε, (βλ. σχετικά έγγραφα) Έτσι από δύο συνοδευτικά του ΕΕΕΣ έντυπα προέκυπτε ρητά και ανεπιφύλακτα οι

Αριθμός απόφασης: 420/2019

ομάδες για τις οποίες συμμετείχαμε και ο λόγος που αναφέρει ο προσφεύγων είναι αβάσιμος και απορριπτός.....»

18. Επειδή ο προσφεύγων, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής, στρεφόμενος ειδικά κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, προσκομίζοντας μετ' επικλήσεως σχετικά έγγραφα, επικαλούμενος τους όρους της σελ.12 δεύτερη παράγραφος, 10.1.2 σελ. 44, σελ. 47 τελευταία παράγραφος, 13 σελ. 52 τέταρτη και πέμπτη παράγραφος, και όρο 24 σελ. 76, τις τεχνικές προδιαγραφές της με αριθ. 30/2018 της τεχνικής μελέτης της διακήρυξης, ισχυρίζεται ότι έπρεπε να απορριφθεί η προσφορά διότι : «...Σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της υπ' αρ. 30/2018 τεχνικής μελέτης, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της Διακήρυξης, ως προς το είδος με α/α 4, TAXINI ΟΛΙΚΗΣ ΑΛΕΞΕΩΣ 720gr, ορίζεται ότι το προσφερόμενο είδος θα πρέπει να προσφέρεται σε συσκευασία 720 gr. Η ...Α.Ε δηλώνει στην προσφορά της, ότι θα προσφέρει το προϊόν με την εμπορική επωνυμία «TAXINI ΕΔΕΣΣΗΣ» που παράγεται από την εταιρεία ...Α.Ε.. Ωστόσο, το εν λόγω προϊόν δεν συσκευάζεται και συνεπώς δε διατίθεται σε συσκευασία 720gr αλλά σε συσκευασία 800gr, όπως εμφανίζεται κατωτέρω:

https://www.agrifreda.gr/index.php?option=com_content&view=article&id=831&Itemid=1336=gr Συνεπώς, το προσφερόμενο είδος, δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, όπως αναληθώς δηλώνει η ...Α.Ε. στην προσφορά της, καθ' ότι υπολείπεται της ζητούμενης ποσότητας.....ως προς το είδος με α/α 42, ΜΑΡΜΕΛΑΔΑ ΣΕ ΤΑΠΕΡ, ορίζεται ότι το προσφερόμενο είδος θα πρέπει να προσφέρεται σε συσκευασία 500 gr. Η ...Α.Ε δηλώνει στην προσφορά της, ότι θα προσφέρει το προϊόν με την εμπορική επωνυμία «...» που παράγεται από την εταιρεία ... Α.Ε.. Ωστόσο, το εν λόγω προϊόν δεν συσκευάζεται και συνεπώς δε διατίθεται σε συσκευασία τάπερ 500gr αλλά σε συσκευασίες τάπερ 400gr και 450gr, όπως εμφανίζεται κατωτέρω:

https://www.agrifreda.gr/index.php?option=com_content&view=article&id=756&Itemid=123&lang=gr ως προς το είδος με α/α 44, ΞΥΔΙ ΦΙΑΛΗ, ορίζεται ότι θα πρέπει να προσφέρεται σε συσκευασία 500 gr. Η ...Α.Ε δηλώνει στην προσφορά της, ότι θα προσφέρει το προϊόν με την εμπορική επωνυμία «ΦΙΝΟ» που παράγεται από την εταιρεία «...Ε.Ε.» Ωστόσο, το εν λόγω

Αριθμός απόφασης: 420/2019

προϊόν δεν συσκευάζεται και συνεπώς δε διατίθεται σε φιάλη 500gr αλλά σε φιάλες 350ml, 1lt, 2lt και 4lt, όπως εμφανίζεται κατωτέρω:

<http://greekvinegar.com/Products/vinegar-gr/>. Συνεπώς, ...δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, όπως αναληθώς δηλώνει η ...Α.Ε. στην προσφορά της, καθ' ότι υπολείπεται της ζητούμενης ποσότητας. Επιπλέον, στο βαθμό που η ...Α.Ε., δηλώνει υπευθύνως με σχετική δήλωση της, ότι όλες οι τεχνικές προδιαγραφές των προσφερόμενων ειδών είναι σύμφωνες κατ' ελάχιστο με τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης, το γεγονός αυτό συνιστά ψευδή δήλωση, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 8 παρ. 4 Ν. 1599/1986. Επομένως, μη νόμιμα, προδήλως αόριστα και αναιτιολόγητα, κατά παράβαση της αρχής της τυπικότητας που διέπει τη διαγωνιστική διαδικασία, αλλά και της ισότητας μεταξύ των υποψηφίων, η οποία είναι απαραίτητη για την αποτελεσματική διασφάλιση του ανταγωνισμού (άρθρο 18 του ν. 4412/2016) η Αναθέτουσα Αρχή, με την Προσβαλλόμενη Απόφαση έκανε δεκτή τη συμμετοχή της εταιρείας ...Α.Ε στη συνέχεια Διαγωνισμού, παρά το γεγονός ότι η τεχνική προσφορά της δεν είναι σύμφωνη με τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης. ».

19. Επειδή επί του δεύτερου λόγου της προσφυγής η αναθέτουσα αρχή, επικαλούμενη τις τεχνικές προδιαγραφές της με αριθ. 30/2018 της τεχνικής μελέτης σελ. 95, τον πίνακα ενδεικτικού προϋπολογισμού σελ. 105 είδος με αα/α 20, τον όρο 10.1.2 της διακήρυξης, αναφέρει στις απόψεις της ότι «...2α) Όσον αφορά το ταχίνι ολικής άλεσης, η υπ' αριθμ. 30/2018 μελέτη ... δεν αναφέρει στις τεχνικές προδιαγραφές ειδών παντοπωλείου (σελ. 95) το ταχίνι, ωστόσο στον πίνακα του ενδεικτικού προϋπολογισμού (σελ. 105 Α/Α 20) αναφέρεται το «ΤΑΧΙΝΙ ΟΛΙΚΗΣ ΑΛΕΣΕΩΣ 720 ΓΡ). Σύμφωνα με το άρθρο 10.1.2 (Τεχνική Προσφορά) της ...διακήρυξης, αναφέρει ότι: **«Η τεχνική προσφορά θα συνίσταται σε μια ψηφιακά υπογεγραμμένη υπεύθυνη δήλωση ...του διαγωνιζόμενου όπου θα αναφέρει ότι αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα τις τεχνικές προδιαγραφές, όπως αυτές περιγράφονται στην υπ' αριθμ. 30/2018 Μελέτη...».** Η εταιρεία έχει υπογράψει την ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση ... Ως εκ τούτου, μόνο ενδεικτικά η εταιρεία βάζει φωτογραφία του προϊόντος στην ιστοσελίδα της με την εμπορική επωνυμία «ΤΑΧΙΝΙ ΕΔΕΣΣΗΣ» κι επομένως δεν θα μπορούσαμε να την αποκλείσουμε σε αυτό το στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας 2β)

Αριθμός απόφασης: 420/2019

Όσον αφορά το είδος της υποομάδας 5.3. με Α/Α 8 ΜΑΡΜΕΛΑΔΑ ΣΕ ΤΑΠΕΡ, ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr (σελ. 107), η υπ' αριθμ. 30/2018 μελέτη... στις τεχνικές προδιαγραφές ειδών παντοπωλείου (σελ.95) αναφέρει «ΜΑΡΜΕΛΑΔΑ Α: εγχώριας παραγωγής (ροδάκινο, βερίκοκο, φράουλα) σε συσκευασία τάπερ 500 γρ. στο οποίο θα αναφέρεται η ημερομηνία λήξης του προϊόντος που θα απέχει 12 μήνες από την ημερομηνία παράδοσής του στο Ν.Π». Σύμφωνα με το άρθρο 10.1.2 (Τεχνική Προσφορά)... Η εταιρείαέχει υπογράψει την ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση ...Ως εκ τούτου, μόνο ενδεικτικά η εταιρεία βάζει φωτογραφία του προϊόντος στην ιστοσελίδα της κι επομένως δεν θα μπορούσαμε να την αποκλείσουμε σε αυτό το στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας Προς επίρρωσιν των ανωτέρω, η εταιρεία έχει προσκομίσει τιμολόγιο, που αφορά το συγκεκριμένο προϊόν με τις προδιαγραφές που ζητά η σχετική διακήρυξη, το οποίο και επισυνάπτουμε. 2γ) Όσον αφορά το είδος της υποομάδας 5.3. με Α/Α 10 ΞΙΔΙ ΦΙΑΛΗ, ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr (σελ. 107), η υπ' αριθμ. 30/2018 μελέτη ..., στον πίνακα του ενδεικτικού προϋπολογισμού (σελ. 107 Α/Α 10) αναφέρεται Ως «ΞΙΔΙ ΦΙΑΛΗ, ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500ΓΡ». Σύμφωνα με το άρθρο 10.1.2 (Τεχνική Προσφορά)... Η εταιρεία έχει υπογράψει την ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση, ... Ως εκ τούτου, μόνο ενδεικτικά η εταιρεία βάζει φωτογραφία του προϊόντος στην ιστοσελίδα της κι επομένως δεν θα μπορούσαμε να την αποκλείσουμε σε αυτό το στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας (πριν μας παραδώσει το εν λόγω προϊόν). Για τους λόγους αυτούς η προαναφερόμενη απόφαση του Δήμου ...είναι νόμιμη, βρίσκει έρεισμα στο άρθρο 10.1.1 της Διακήρυξης και στο νόμο και είναι επαρκώς αιτιολογημένη, καθιστάμενης της προδικαστικής προσφυγής της εταιρίας «...» αβάσιμης.»

20. Επειδή επί του δεύτερου λόγου της προσφυγής η παρεμβαίνουσα, αναφέρει ότι «... 2.Ως προς τα προσφερόμενα είδη. Η εταιρία μας είναι μεγάλη εταιρία με πλήθος συμβάσεων, στο χώρο των τροφίμων και προβαίνει σε ειδικές συμφωνίες με εταιρίες ανάλογα με κάθε διαγωνισμό τα οποία πολλές φορές διαφέρουν με τα προσφερόμενα στη λιανική προϊόντα των εταιριών που μας προμηθεύουν. Πάντοτε δε στην προσφορά μας αναγράφουμε με λεπτομέρεια την προμηθεύτρια εταιρία (καίτοι δεν έχουμε υποχρέωση - η προσφεύγουσα εταιρία δεν το αναγράφει) προκειμένου η ανάδοχος να γνωρίζει την προέλευση των προϊόντων μας. Επειδή η υποχρέωση της προσκόμισης της προβλεπόμενης από τη διακήρυξη συσκευασίας με τα

Αριθμός απόφασης: 420/2019

συνοδευτικά της προμηθεύτριας εταιρίας έντυπα, βαρύνει την εκάστοτε ανάδοχο εταιρία. Εμείς ως ανάδοχος εταιρία, συνάπτουμε ιδιωτικές συμφωνίες με τις εταιρίες που παράγουν τα προϊόντα και μας τα αποδίδουν στις απαιτούμενες από τη διακήρυξη συσκευασίες και όχι σε εκείνες που διατίθενται στο Λιανικό εμπόριο (βλ. χαρακτηριστικά η αναφορά στις μαρμελάδες). Έτσι η απλή και μόνο αναφορά στις ιστοσελίδες των προμηθευτριών εταιριών που κάνει ο προσφεύγων, που αναφέρονται μόνο στα παραγόμενα στο Λιανικό εμπόριο προϊόντα είναι εντελώς αβάσιμος. Σημειωτέον ότι ο προσφεύγων δεν αναγράφει την προέλευση των προϊόντων του για να γίνει ανάλογος έλεγχος απ' εμάς, αφού στο παρόν στάδιο της προσωρινής ανάθεσης αυτό δεν είναι αναγκαίο. **A.Ως προς το ταχίνι TAXINI ΕΔΕΣΣΗΣ» από την εταιρία ...** Το προσφερόμενο απ' εμάς «TAXINI ΕΔΕΣΣΗΣ» από την εταιρία ...είναι συσκευασία 800 gr , έτσι όχι μόνο δεν υπολείπεται της ζητούμενης ποσότητας, όπως λανθασμένα αναφέρει ο προσφεύγων αλλά είναι μεγαλύτερο από τη ζητούμενη ποσότητα. Ανεξάρτητα δε από το ανωτέρω έχουμε τη δυνατότητα λόγω του μεγέθους των συναλλαγών μας να ζητούμε αν χρειαστεί την αιτούμενη από το διαγωνισμό ποσότητα, ανεξάρτητα από την ποσότητα των Λιανικών ειδών που παράγει η προμηθεύτρια εταιρία μας. Προ τούτο μπορείτε αν δείτε και όσα αναφέρουμε και στη μαρμελάδα πιο κάτω. **B.Ως προς τη μαρμελάδα σε ΤΑΠΕΡ** Η προμηθεύτρια εταιρία AGRIFEDA, μας χορηγεί μαρμελάδες των 500 gr, καίτοι δεν αναγράφεται στην ιστοσελίδα της σύμφωνα με τη συμφωνία που έχουμε κάνει. Προς τούτο προσκομίζουμε και σχετικό τιμολόγιο (42441/10.1.2019) στο οποίο φαίνεται ότι μας προμηθεύει συσκευασίες μαρμελάδας σε 500 gr. **Γ. Ως προς το ξύδι ΦΙΝΟ της εταιρίας ...E.E** Τα ίδια ισχύουν που αναφέρονται παραπάνω σχετικά με τις συμφωνίες που συνάπτουμε με τις προμηθεύτριες εταιρίες. Ανεξάρτητα δε από τα ανωτέρω παραθέτουμε και φωτογραφία ότι παράγει το εν λόγω προϊόν και σε 250 gr. (ήτοι δύο συσκευασίες 250gr ισούνται με το ζητούμενο είδος των 500gr) Επειδή η υποχρέωση της προσκόμισης της προβλεπόμενης από τη διακήρυξη συσκευασίας, βαρύνει την εκάστοτε ανάδοχο εταιρία. Εμείς ως ανάδοχος εταιρία, συνάπτουμε ιδιωτικές συμφωνίες με την εταιρίες που παράγουν τα προϊόντα και μας το αποδίδει στις απαιτούμενες από τη διακήρυξη συσκευασίες και όχι σε εκείνες που διατίθενται στο λιανικό εμπόριο..»

Αριθμός απόφασης: 420/2019

21. Επειδή στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «*Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων*» του ν. 4412/2016 (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης....»

22. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρωνπροσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως:ε) την ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης ...ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας,.....καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης..... ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς... κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...»

23. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 71 του ν. 4412/2016 « Οι συμβάσεις ανατίθενται εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει σύμφωνα με τα άρθρα 79 έως και 81, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης.....».

24. Επειδή στο άρθρο 79 του ν. 4412/2016 με τίτλο «*Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης*» (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν

Αριθμός απόφασης: 420/2019

βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84... 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. ... 5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. ...»

25. Επειδή σύμφωνα με τον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2016/7 της 5-1-2016 «για την καθιέρωση του τυποποιημένου εντύπου για το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας»: «...Εκτιμώντας τα ακόλουθα: (1) Ένας από τους κύριους στόχους των οδηγιών 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ είναι η μείωση του διοικητικού φόρτου για τις αναθέτουσες αρχές, τους αναθέτοντες φορείς και τους οικονομικούς φορείς, ιδίως τις μικρές και μεσαίες επιχειρήσεις. Βασικό στοιχείο της προσπάθειας αυτής είναι το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας (ΕΕΕΠ). Κατά συνέπεια, το τυποποιημένο έντυπο για το ΕΕΕΠ θα πρέπει να καταρτιστεί κατά τρόπο ώστε να παρακαμφθεί η ανάγκη προσκόμισης σημαντικού αριθμού πιστοποιητικών ή άλλων εγγράφων που σχετίζονται με τα κριτήρια αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής. (3) Για την αποφυγή του διοικητικού φόρτου για τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς και τις πιθανές αντιφατικές ενδείξεις στα διάφορα έγγραφα της προμήθειας, οι πληροφορίες τις οποίες οι οικονομικοί φορείς πρέπει να παρέχουν στο ΕΕΕΠ θα πρέπει να αναφέρονται σαφώς από τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς εκ των προτέρων στην προκήρυξη διαγωνισμού ή με αναφορές σε άλλα μέρη των εγγράφων της προμήθειας, τις οποίες οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει, σε κάθε περίπτωση, να εξετάζουν προσεκτικά, ενόψει της συμμετοχής τους και ενδεχομένης υποβολής προσφορών. (4) Το ΕΕΕΠ αναμένεται επίσης να συμβάλει σε περαιτέρω απλοποίηση, τόσο για τους οικονομικούς φορείς όσο και για τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς, με την αντικατάσταση των πολλών και

Αριθμός απόφασης: 420/2019

διαφόρων εθνικών υπεύθυνων δηλώσεων από ένα τυποποιημένο έντυπο, που θα καθιερωθεί σε ευρωπαϊκό επίπεδο.... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ 1 Οδηγίες Το ΕΕΕΠ είναι υπεύθυνη δήλωση από τους οικονομικούς φορείς, ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη. Όπως προβλέπεται στο άρθρο 59 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, πρόκειται για μια τυπική δήλωση του οικονομικού φορέα ότι δεν βρίσκεται σε μια από τις καταστάσεις λόγω της οποίας οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, ότι πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής.... Στόχος του είναι να μειωθεί ο διοικητικός φόρτος που απορρέει από την απαίτηση προσκόμισης σημαντικού αριθμού πιστοποιητικών ή άλλων εγγράφων που σχετίζονται με τα κριτήρια αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής..... Όπως προαναφέρθηκε, το ΕΕΕΠ συνίσταται σε τυπική δήλωση του οικονομικού φορέα ότι δεν ισχύουν οι σχετικοί λόγοι αποκλεισμού, ότι πληρούνται τα σχετικά κριτήρια επιλογής και ότι θα παρέχει τις σχετικές πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή ή τον αναθέτοντα φορέα. Στις περιπτώσεις όπου οι προμήθειες υποδιαιρούνται σε παρτίδες και τα κριτήρια επιλογής (10) ποικίλλουν από παρτίδα σε παρτίδα, πρέπει να συμπληρώνεται ένα ΕΕΕΠ για κάθε παρτίδα (ή ομάδα παρτίδων με τα ίδια κριτήρια επιλογής). (10)Αυτό μπορεί να γίνει για τον ελάχιστο απαιτούμενο κύκλο εργασιών, ο οποίος σε τέτοιες περιπτώσεις πρέπει να προσδιορίζεται σε συνάρτηση με τη μέγιστη εκτιμώμενη αξία των μεμονωμένων παρτίδων. Το ΕΕΕΠ περιλαμβάνει τα ακόλουθα μέρη και ενότητες:.... Μέρος ΙΙ. Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα.....»

26. Επειδή σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 23 της ΕΑΑΔΗΣΥ «Ειδικά θέματα συμπλήρωσης του ΤΕΥΔ και του ΕΕΕΣ» : «...**ΕΙΣΑΓΩΓΗ**... Η παρούσα Οδηγία εκδίδεται σε συνέχεια της με αρ. 15 (αρ. πρωτ. 5797/25.11.2016) Κατευθυντήριας Οδηγίας (Κ.Ο.) της Αρχής, η οποία εκπονήθηκε κατ' αντιστοιχία με τις Οδηγίες του Παραρτήματος 1 του Εκτελεστικού Κανονισμού 2016/7(ΕΕ), προκειμένου να αντιμετωπίσει ειδικότερα ζητήματα αναφορικά με τη συμπλήρωση του ΤΕΥΔ και του ΕΕΕΣ, καθώς, κατά το χρόνο έκδοσης τόσο του ΤΕΥΔ όσο και της Κ.Ο. 15, δεν ήταν δυνατός ο εντοπισμός του συνόλου των επιμέρους ζητημάτων, τα οποία ήταν δυνατόν να ανακύψουν κατά την εφαρμογή του νέου νομοθετικού πλαισίου για την ανάθεση των δημοσίων συμβάσεων. Επισημαίνεται ότι οι οδηγίες που

Αριθμός απόφασης: 420/2019

περιλαμβάνονται στην παρούσα αναφέρονται καταρχάς στη συμπλήρωση των τυποποιημένων εντύπων του ΤΕΥΔ και του ΕΕΕΣ, όπως αυτά εγκρίθηκαν με τη με αρ. 158/2016 Απόφαση της Αρχής (3698/ Β) και τον Εκτελεστικό Κανονισμό 2016/7 (ΕΕ) της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016 αντίστοιχα, καθώς ακολουθούν την ίδια δομή και διάρθρωση. Σημειώνεται, επίσης, ότι η οπτική απεικόνιση των πινάκων έχει ληφθεί από το ΤΕΥΔ και συνεπώς, διαφοροποιείται, εν μέρει, από τα αντίστοιχα πεδία του ΕΕΕΣ... **ΚΕΦΑΛΑΙΟ 1: ΓΕΝΙΚΕΣ ΕΠΙΣΗΜΑΝΣΕΙΣ 1.1 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ)** Το “Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης” (εφεξής ΤΕΥΔ), εγκρίθηκε με την με αρ. 158/2016 Απόφαση της Αρχής (Β 3698), αποτελεί πρότυπο έγγραφο σύμβασης με δεσμευτική ισχύ, και χρησιμοποιείται υποχρεωτικά από τις αναθέτουσες αρχές σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων του Βιβλίου Ι... **1.2 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ)** Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) εγκρίθηκε με τον Εκτελεστικό Κανονισμό 2016/7(ΕΕ) της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, στο Παράρτημα 1 του οποίου περιλαμβάνονται γενικές Οδηγίες εφαρμογής ...».

27. Επειδή σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 15 της ΕΑΑΔΗΣΥ με θέμα «Οδηγίες συμπλήρωσης για το “Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 (Α 147)” » : « **ΕΙΣΑΓΩΓΗ** Το “Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης” (εφεξής ΤΕΥΔ) εκπονήθηκε, από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (εφεξής Αρχή) στη βάση της νομοθετικής εξουσιοδότησης της παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/20161 , κατ’ αντιστοιχία με το “Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης” και εγκρίθηκε με την με αρ. 158/2016 Απόφαση της Αρχής... **Β. Περιεχόμενο του ΤΕΥΔ Μέρος ΙΙ. Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα. Α. Πληροφορίες σχετικά με τον Οικονομικό Φορέα ΟΔΗΓΙΕΣ Β. Οδηγίες συμπλήρωσης προς οικονομικούς φορείς 1)** Στις περιπτώσεις όπου η προς σύναψη σύμβαση υποδιαιρείται σε τμήματα **και** τα κριτήρια επιλογής¹³ ποικίλλουν από τμήμα σε τμήμα, πρέπει να συμπληρώνεται ένα ΤΕΥΔ για κάθε τμήμα (ή ομάδα τμημάτων με τα ίδια κριτήρια επιλογής)...(Υποσ. 13.Αυτό μπορεί να γίνει για τον ελάχιστο απαιτούμενο κύκλο εργασιών, ο οποίος σε τέτοιες περιπτώσεις πρέπει να

Αριθμός απόφασης: 420/2019

προσδιορίζεται σε συνάρτηση με τη μέγιστη εκτιμώμενη αξία των μεμονωμένων τμημάτων)...»

28. Επειδή σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 23 της ΕΑΑΔΗΣΥ «Ειδικά θέματα συμπλήρωσης του ΤΕΥΔ και του ΕΕΕΣ» : «...ΚΕΦΑΛΑΙΟ 2: ΥΠΟΒΟΛΗ, ΠΡΟΣΑΡΜΟΓΗ ΚΑΙ ΣΥΜΠΛΗΡΩΣΗ ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ 2.1 Υποβολή Το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ συνιστά προκαταρκτική απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, αντικαθιστώντας την υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών.... 2.2 Προσαρμογή ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ από τις αναθέτουσες αρχές **Οι αναθέτουσες αρχές προσαρμόζουν το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ στην εκάστοτε διαδικασία σύναψης σύμβασης, διαμορφώνοντάς το, σύμφωνα με τους ειδικότερους όρους (λόγους αποκλεισμού και κριτήρια επιλογής), που περιέχονται στα έγγραφα της σύμβασης.** Στο πλαίσιο αυτό προτείνεται οι αναθέτουσες αρχές να απαλείφουν, τα πεδία, των οποίων το περιεχόμενο δεν σχετίζεται με τους όρους της συγκεκριμένης διαδικασίας 2.2.1 Πεδία που δεν μπορούν να απαλειφθούν Οι αναθέτουσες αρχές δεν δύνανται να απαλείψουν ορισμένα πεδία του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, καθώς η επιλογή αυτών δεν εναπόκειται στη διακριτική τους ευχέρεια. **Ειδικότερα, οι αναθέτουσες αρχές δεν μπορούν να απαλείψουν τα ακόλουθα πεδία:** 2.2.1.1 Μέρος II. Α. Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα: **Όλα τα πεδία της Ενότητας Α του Μέρους II**, στα οποία περιλαμβάνονται πληροφορίες σχετικές με τους οικονομικούς φορείς **δεν δύνανται να απαλειφθούν....** 2.3.1 Τα πεδία του ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ είναι **δεκτικά διευκρινίσεων ή/ και συμπληρώσεων** **Επισημαίνεται ότι, στις περιπτώσεις μη συμπλήρωσης ή/και μη ορθής συμπλήρωσης ενός ή περισσότερων πεδίων του ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ, εκ μέρους των οικονομικών φορέων, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να τους καλούν προκειμένου να παράσχουν σχετικές διευκρινίσεις ή να τα συμπληρώσουν, όπως οποιοδήποτε άλλο υποβληθέν, με την προσφορά τους, έγγραφο ή δικαιολογητικό, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 102 του ν. 4412/2016. ...Ωστόσο, στις περιπτώσεις που επίκειται αποκλεισμός προσφέροντα ή υποψηφίου από τη διαδικασία, για λόγους ασάφειας των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς, και, κατά συνέπεια, και του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ως τέτοιου, οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να ζητούν**

Αριθμός απόφασης: 420/2019

*διευκρινίσεις από τους οικονομικούς φορείς, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 5 του ως άνω άρθρου. Σε περίπτωση που οι οικονομικοί φορείς δεν παράσχουν τις απαιτούμενες διευκρινίσεις ή οι εν λόγω διευκρινίσεις κριθούν μη ικανοποιητικές από τις αναθέτουσες αρχές, απορρίπτεται η προσφορά ή η αίτηση συμμετοχής τους και οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται από τη συγκεκριμένη διαδικασία. Κατ' εξαίρεση, στις περιπτώσεις έλλειψης υπογραφής/ών στο ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ δεν είναι δυνατή η προσφυγή στην, κατά τα ανωτέρω, δυνατότητα συμπλήρωσης, καθώς η έλλειψη υπογραφής στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ή μη νόμιμη/έγκυρη υπογραφή του ισοδυναμεί με μη νόμιμη/έγκυρη υποβολή του, η δε ως άνω δυνατότητα παροχής διευκρινίσεων ή/ και συμπλήρωσης αφορά μόνο σε ήδη υποβληθέντα έγγραφα/ δικαιολογητικά **2.3.3** Το ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ συναρτάται αποκλειστικά με τους όρους που περιλαμβάνονται στα έγγραφα της σύμβασης (διακήρυξη, αίτηση συμμετοχής κλπ) της εκάστοτε διαδικασίας. Ως εκ τούτου, οι αναθέτουσες αρχές δεν δύνανται να αποκλείουν οικονομικούς φορείς λόγω μη συμπλήρωσης ή εσφαλμένης συμπλήρωσης από τους τελευταίους πεδίων του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, τα οποία αφορούν σε στοιχεία που δεν συνδέονται με όρους της διακήρυξης/ αίτησης συμμετοχής, ακόμη και αν τα εν λόγω πεδία, εκ παραδρομής, έχουν παραμείνει στο διαμορφωθέν από τις αναθέτουσες αρχές ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ. Τα ως άνω ισχύουν και στην περίπτωση που οι οικονομικοί φορείς αντίστοιχα, κατά τη διαμόρφωση και συμπλήρωση του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, περιλαμβάνουν ή/ και συμπληρώνουν πεδία, τα οποία δεν αντιστοιχούν στους όρους των εγγράφων της σύμβασης. Στην περίπτωση αυτή οι αναθέτουσες αρχές δεν λαμβάνουν υπόψη τις πληροφορίες που περιλαμβάνονται στα εν λόγω πεδία»*

29. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά : α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή

Αριθμός απόφασης: 420/2019

διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. ...»

30. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 92 του ν.4412/2016, «Περιεχόμενο προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής» ορίζεται ότι «...2. Στην ανοικτή διαδικασία οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: α) Ξεχωριστό σφραγισμένο φάκελο, με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 93, β) ξεχωριστό σφραγισμένο φάκελο, με την ένδειξη «Τεχνική Προσφορά», εφόσον απαιτείται από τα έγγραφα της σύμβασης, ο οποίος περιέχει τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 94 για τις συμβάσεις που αφορά το άρθρο αυτό και τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης....»

31. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 93 του ν.4412/2016 «Περιεχόμενο φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» ορίζεται ότι «Ο ξεχωριστός σφραγισμένος φάκελος, με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» περιέχει: ... β) στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης κάτω των ορίων: αα) υπεύθυνη δήλωση κατά τα προβλεπόμενα στην παρ. 2 του άρθρου 79, ββ) εγγύηση συμμετοχής, κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 72...»

32. Επειδή στο άρθρο 94 του ν.4412/2016 «Περιεχόμενο φακέλου «Τεχνική Προσφορά» ορίζεται ότι « ...4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης.»

33. Επειδή στο άρθρο 102 του ν.4412/2016 «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) » ορίζεται ότι «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται

Αριθμός απόφασης: 420/2019

από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή σσονος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις υποπαραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για

Αριθμός απόφασης: 420/2019

την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς.»

34. Επειδή, στο άρθ. 1 της διακήρυξης με τον τίτλο «**ΑΡΘΡΟ 1: ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ- ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ - ΧΡΗΜΑΤΟΔΟΤΗΣΗ- ΝΟΜΙΣΜΑ**», στην παρ. με τον τίτλο «**2. ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ**», σελ. 16 και επ. της διακήρυξης παρατίθεται πίνακας με όλα τα είδη όλων των Ομάδων της υπό εξέταση προμήθειας, μεταξύ των οποίων και τα είδη «**ΟΜΑΔΑ 5:ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΥΠΟΟΜΑΔΑ 5.1 ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ με Φ.Π.Α. 13% (α/α) 20 (είδος) ΤΑΧΙΝΙ ΟΛΙΚΗΣ ΑΛΕΞΕΩΣ 720 ΓΡ. (ΜΜ) ΤΕΜ (Ποσότητα) 253,00 (Τιμή) 8,00€ (Δαπάνη) 2.024,00€ ... ΟΜΑΔΑ 5:ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΥΠΟΟΜΑΔΑ 5.3 με Φ.Π.Α. 24%(α/α) 8 (είδος) ΜΑΡΜΕΛΑΔΑ ΣΕ ΤΑΠΕΡ, ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr (ΜΜ) ΤΕΜ (Ποσότητα) 307,00 (Τιμή) 1,65€ (Δαπάνη) 506,55€(α/α) 10 (είδος) ΞΥΔΙ ΦΙΑΛΗ, ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr (ΜΜ) ΤΕΜ (Ποσότητα) 1.330,00 (Τιμή) 0,50€ (Δαπάνη) 665,00€...**» Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθ. προβλέπεται ότι «**ΑΡΘΡΟ 5ο: ΕΓΓΡΑΦΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ** Συμβατικά έγγραφα κατά σειρά ισχύος είναι:... 2. Η Παρούσα Διακήρυξη με τα παραρτήματά της . 3. Η με αριθμό 30/2018 μελέτη της Δ/σης Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωή ...» Εν συνεχεία στο άρθ. 6 της διακήρυξης με τον τίτλο «**ΑΡΘΡΟ 6: ΠΡΟΫΠΟΘΕΣΕΙΣ ΓΙΑ ΤΗ ΔΥΝΑΤΟΤΗΤΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ΣΤΟΝ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ**» προβλέπονται οι όροι και τα κριτήρια συμμετοχής στην διαγωνισμό που υποχρεωτικά πρέπει να συντρέχουν στο πρόσωπο των διαγωνιζομένων, ήτοι όροι για τους δικαιούμενους συμμετοχής, για την καταλληλότητα για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας και για τον αποκλεισμό από την συμμετοχή, οι οποίοι όροι προβλέπονται όμοιοι για όλους τους διαγωνιζόμενους ανεξαρτήτως και άνευ διάκρισης αναλόγως με την/-ις Ομάδα/-ες προϊόντων για την/-ις οποία/-ες συμμετέχουν στον διαγωνισμό. Συγκεκριμένα προβλέπεται «**ΑΡΘΡΟ 6: ΠΡΟΫΠΟΘΕΣΕΙΣ ΓΙΑ ΤΗ ΔΥΝΑΤΟΤΗΤΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ΣΤΟΝ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ** Για την συμμετοχή στο διαγωνισμό οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν ψηφιακή υπογραφή, ...Καταλληλότητα για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας Οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική ή

επαγγελματική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της σύμβασης. Σε περίπτωση μετασχηματισμού επιχειρήσεων κατά τη διάρκεια διεξαγωγής του διαγωνισμού, η νέα επιχείρηση που υπεισέρχεται στα δικαιώματα και στις υποχρεώσεις της προηγούμενης, υποχρεούται να γνωστοποιήσει στην υπηρεσία την επελθούσα μεταβολή και να προσκομίσει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, προκειμένου να κριθεί εάν και αυτή συγκεντρώνει τις τυπικές προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό.....» Εν συνεχεία, στην διακήρυξη προβλέπεται ότι **«ΑΡΘΡΟ 10: ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΟ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ»** προβλέπεται ότι «Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν την προσφορά, τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή τους...Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν την προσφορά τους σε ηλεκτρονικό φάκελο...Τα περιεχόμενα του ανωτέρω φακέλου ορίζονται ως εξής: (α) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής–Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα....10.1 Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική προσφορά» Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική προσφορά» υποβάλλονται η εγγύηση συμμετοχής, όλα τα απαιτούμενα κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς δικαιολογητικά, καθώς και η τεχνική προσφορά...Συγκεκριμένα, στον προαναφερόμενο (υπο)φάκελο περιλαμβάνονται: 10.1.1 Δικαιολογητικά συμμετοχής Οι προσφέροντες υποβάλλουν ηλεκτρονικά μαζί με την προσφορά τους, εγκαίρως και προσηκόντως, επί ποινή αποκλεισμού, τα εξής δικαιολογητικά: Α. Το **Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.)**, συμπληρωμένο βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, σε ηλεκτρονική μορφή...Οδηγίες για τη συμπλήρωσή του μπορείτε να βρείτε στην κατευθυντήρια οδηγία 23 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. με αρ. πρωτ. 949/13-02-2018 (ΑΔΑ:Ψ3ΗΙΟΞΤΒ-Κ3Ε) καθώς και στις οδηγίες του παραρτήματος Ι του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016...Β. Εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό... 10.1.2 Τεχνική Προσφορά Στον (υπό) φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», υποβάλλονται ηλεκτρονικά τα κάτωθι: Ο οικονομικός φορέας συντάσσει την τεχνική του προσφορά συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική

Αριθμός απόφασης: 420/2019

φόρμα του Συστήματος και επισυνάπτοντας στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς» και στον κατά περίπτωση (υπο)φάκελο όλα τα στοιχεία της προσφοράς του σε μορφή αρχείου *Portable DocumentFormat (PDF)*.... Επειδή οι απαιτήσεις της διακήρυξης για την τεχνική προσφορά δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει στην τεχνική του προσφορά ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. Πιο συγκεκριμένα, πέρα από την υποβολή του αρχείου της τεχνικής προσφοράς της ειδικής ηλεκτρονικής φόρμας του συστήματος που παράγει το σύστημα, πρέπει απαραίτητα να υποβληθεί και τεχνική προσφορά σύμφωνα με τα παρακάτω: Η τεχνική προσφορά θα συνίσταται σε μια ψηφιακά υπογεγραμμένη υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου του διαγωνιζόμενου όπου θα αναφέρει ότι αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα τις τεχνικές προδιαγραφές, όπως αυτές περιγράφονται στην υπ' αριθμ. 30/2018 Μελέτη του τμήματος Περιβαλλοντικού Σχεδιασμού της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής. Ακόμη, για τα προϊόντα του οπωροπωλείου θα πρέπει ο προμηθευτής να προσκομίσει υπεύθυνη δήλωση ψηφιακά υπογεγραμμένη ότι δεν περιέχουν γεννητικά τροποποιημένες ύλες. Επιπλέον, για τα προϊόντα του γάλακτος και τα είδη του κρεοπωλείου πρέπει να προσκομιστεί υπεύθυνη δήλωση ψηφιακά υπογεγραμμένη ότι δεν τα ζώα δεν έχουν τραφεί με γεννητικά τροποποιημένες τροφές. Επιπρόσθετα, μόνο για το γάλα οι συμμετέχοντες θα πρέπει να υποβάλλουν επί ποινή αποκλεισμού: 1)χημικές αναλύσεις του γάλακτος από ανάλογο διαπιστευμένο εργαστήριο, 2)ISO 9001:2015 και ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο, τα οποία θα καλύπτουν όλο το φάσμα της διακίνησης του γάλακτος, ήτοι: παραγωγή, αποθήκευση, διακίνηση και εμπορία σύμφωνα με την Ευρωπαϊκή Οδηγία 93/43/ΕΟΚ και της ΚΥΑ487/ΦΕΚ 1219 Β'4.10.2000 και με το άρθρο 82 του Ν. 4412/2016 3)ISO 14001:2004 (Σύστημα Περιβαλλοντικής Διαχείρισης)... » Περαιτέρω στην σελ. 46 επ. της διακήρυξης ορίζεται «Προσφορές γενικά... Σε κάθε περίπτωση το περιεχόμενο των προσφορών θα είναι σύμφωνο με τα αναφερόμενα στους όρους διακήρυξης και τα προβλεπόμενα από τις ισχύουσες διατάξεις.... Η επίδοση της προσφοράς από το διαγωνιζόμενο αποτελεί τεκμήριο ότι αυτός είχε και έλαβε υπόψη κατά τη σύνταξη της προσφοράς του, τις γενικές συνθήκες της προμήθειας ως και τα συμβατικά

Αριθμός απόφασης: 420/2019

στοιχεία της αντίστοιχης μελέτης.... Προσφορές που είναι αόριστες ή ανεπίδεκτες εκτίμησης ή παρουσιάζουν, κατά την κρίση της Επιτροπής, ουσιώδεις αποκλίσεις από τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές του διαγωνισμού, απορρίπτονται ως απαράδεκτες... **ΑΡΘΡΟ 13: ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΗΣ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ** Η αξιολόγηση των προσφερόμενων ειδών θα γίνει σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Ν.4412/2016 και λαμβάνονται υπόψη κύρια τα παρακάτω στοιχεία: Τη συμφωνία της προσφοράς προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης....» Περαιτέρω, στο άρθ. 24 της διακήρυξης προβλέπεται ότι **«Άρθρο 24. ΠΛΗΜΜΕΛΗΣ ΠΟΙΟΤΗΤΑ** Εάν διαπιστωθεί ότι τα προς προμήθεια είδη δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης (υποβαθμισμένα ή αλλοιωμένα), τότε εφαρμόζονται οι προβλεπόμενες διατάξεις του Ν.4412/2016. Ο Δήμος ...διατηρεί το δικαίωμα προσκόμισης, τόσο των δειγμάτων όσο και των υπόλοιπων προς παράδοση ειδών, στο Χημείο του Κράτους για έλεγχο με έξοδα του μειοδότη, εφόσον προκύψει αποχρών λόγος.» Ακολούθως, στο Παράρτημα Α της διακήρυξης με τον τίτλο «Μελέτη» συναρτάται η με αριθ. 30/2018 Μελέτη της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος, τμήματος Περιβαλλοντικού Σχεδιασμού της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής της αναθέτουσας αρχής, με τον τίτλο **«ΜΕΛΕΤΗ «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΔΙΚΑΙΟΥΧΟΥΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΚΑΙ ΛΟΙΠΩΝ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ Ν.Π. ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ «Ο.ΚΟΙ.Π.Α.Δ.Α.»**», όπου προβλέπεται «
... **2. ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ... ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ... ΜΑΡΜΕΛΑΔΑ Α:** εγχώριας παραγωγής (ροδάκινο, βερίκοκο, φράουλα) σε συσκευασία τάπερ 500 γρ. στο οποίο θα αναφέρεται η ημερομηνία λήξης του προϊόντος που θα απέχει 12 μήνες από την ημερομηνία παράδοσής του στο Ν.Π. **ΞΥΔΙ** : Σε γυάλινη ή πλαστική φιάλη 400 γρ. με πλήρωση των κοινοτικών και υγειονομικών διατάξεων.... **3. ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ**
ΟΜΑΔΑ 5:ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΥΠΟΟΜΑΔΑ 5.1 ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ με Φ.Π.Α. 13% (α/α) 20 (είδος) ΤΑΧΙΝΙ ΟΛΙΚΗΣ ΑΛΕΣΕΩΣ 720 ΓΡ. (ΜΜ) ΤΕΜ (Ποσότητα) 253,00 (Τιμή) 8,00€ (Δαπάνη) 2.024,00€ ... ΟΜΑΔΑ 5:ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΥΠΟΟΜΑΔΑ 5.3 με Φ.Π.Α. 24%(α/α) 8 (είδος) ΜΑΡΜΕΛΑΔΑ ΣΕ ΤΑΠΕΡ, ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr (ΜΜ) ΤΕΜ (Ποσότητα) 307,00 (Τιμή) 1,65€ (Δαπάνη) 506,55€(α/α) 10 (είδος) ΞΥΔΙ ΦΙΑΛΗ,

Αριθμός απόφασης: 420/2019

ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ 500gr (MM) TEM (Ποσότητα) 1.330,00 (Τιμή) 0,50€ (Δαπάνη) 665,00€... »

35. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

36. Επειδή σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000) Ως εκ τούτου, προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά (κατά μείζονα δε λόγο, όταν ορίζει) ότι οι εν λόγω απαιτήσεις τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑΣΤΕ 79/ 2009, πρβλ. ΕΑΣΤΕ 26/2007 κ.ά.). Τα παραπάνω προκύπτουν και από την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών και προσκομιζόμενων δικαιολογητικών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construcrtion Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάση των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

Αριθμός απόφασης: 420/2019

37. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας προϋποθέτει, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, Universale-Bau, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

38. Επειδή σε συνέχεια των ως άνω, σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο, λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχής της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους, οπότε τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ' Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009).

39. Επειδή η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ.

Αριθμός απόφασης: 420/2019

C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 25 και C-599/10, *SAG ELV Slovenko* κλπ, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 27). Τούτο ισχύει κατά μείζονα λόγο σε περίπτωση ενδεχόμενου αποκλεισμού από τη διαδικασία (C27/15, *Pirro Pizzo*, ECLI:C:2016:404, σκ. 42).

40. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή απόρριψης της προσφοράς. Επιβάλλεται δε να προσδιορίζονται επακριβώς στην διακήρυξη τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Ενόψει τούτων, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη (ΔΕφΠατρ. 39/2017, ΣΤΕ 39/2017) ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό. Επομένως δεν είναι νόμιμος ο αποκλεισμός διαγωνιζομένου για το λόγο ότι δεν προσκόμισε δικαιολογητικά διαφορετικά ή πρόσθετα από τα ρητώς αξιούμενα, και μάλιστα δικαιολογητικά που απαιτούνται από διατάξεις, στις οποίες η διακήρυξη δεν παραπέμπει ειδικώς ως εφαρμοστέο στο διαγωνισμό δίκαιο (ΣΤΕ 3703/2010, 1329, 1616, 1619/2008, ΕΑ 53/2011)

41. Επειδή, όπως έχει παγίως κριθεί από τη νομολογία, βάσει των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας που διέπουν τη διαδικασία σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να

Αριθμός απόφασης: 420/2019

υποβάλει μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, και κατά συνέπεια ανεξαρτήτως παντός άλλου, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού για έγγραφα ή δικαιολογητικά μη απαιτούμενα από τη διακήρυξη ή δεν προσκόμισε δικαιολογητικά πρόσθετα ή διαφορετικά από τα ρητώς αξιούμενα (ΕΑ ΣτΕ 18, 53, 19, 19/2011, 254/2008, 318/2013 ΔΕφΑΘ (ΑΣΦ) 18/2015, ΣτΕ 10833, 1084/2010). Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή δεν δύναται νομίμως να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία διακήρυξη (C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ 28, και απόφαση Medipac C-6/05, EU:C:2007, 337, σκέψη 54).

42. Επειδή αποκλεισμός τεχνικής προσφοράς προβλέπεται μόνο στην περίπτωση απόκλισης από τους απαραίτατους όρους της διακήρυξης, ως τέτοιοι δε θεωρούνται στο σύνολό τους οι τεχνικές προδιαγραφές (ΕΑ ΣτΕ 1740/2004, 93, 316, 563/2006.)

43. Επειδή, ως έχει κριθεί (ΕλΣυν 524/2012 Τμ VI) η αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί νομίμως να απορρίψει προσφορά που, σε κάθε περίπτωση, ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις της διακήρυξης, στηριζόμενη σε λόγους, οι οποίοι δεν προβλέπονται στην εν λόγω διακήρυξη και προβάλλονται μετά την υποβολή της προσφοράς αυτής (ΣτΕ ΕΑ 179/2009, 61/2011, υποθ. C-6/05 ΔΕΚ, αποφ. Της 14.6.2007).

44. Επειδή με τον πρώτο της προσφυγής, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι έπρεπε να αποκλεισθεί η προσφορά της παρεμβαίνουσας προσωρινής αναδόχου επειδή δεν συμπλήρωσε ορθά το ΕΕΕΣ που κατέθεσε, και ιδία επειδή δεν δήλωσε στο σχετικό πεδίο-ερώτημα του Μέρους II, *την/τις παρτίδα/ες, για τις οποίες ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να υποβάλει προσφορά*. Όμως ο πρώτος λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος ως αβάσιμος, διότι ο προσφεύγων εσφαλμένα εκλαμβάνει ότι η συμπλήρωση του επίμαχου πεδίου-ερωτήματος του ΕΕΕΣ απαιτείται και δη επί ποινή αποκλεισμού σε κάθε περίπτωση, και πάντως σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για διακριτό τμήμα της προμήθειας. Ενώ αντίθετα σύμφωνα με το νόμο, το επίμαχο πεδίο-ερώτημα ρητώς και σαφώς απαιτείται να συμπληρώνεται μόνον εφόσον προβλέπονται στην διακήρυξη διαφορετικά κριτήρια επιλογής, αναλόγως και αντιστοίχως των διακριτών τμημάτων-παρτίδων-ομάδων των υπό προμήθεια ειδών στα οποία συμμετέχει ο

Αριθμός απόφασης: 420/2019

διαγωνιζόμενος, οπότε στην περίπτωση αυτή ρητά απαιτείται να συμπληρώνεται ένα ΕΕΕΣ για κάθε για κάθε παρτίδα (ή ομάδα παρτίδων με τα ίδια κριτήρια επιλογής). Ειδικότερα σύμφωνα με το άρθ. 79 του ν. 4412/2016 (σκέψη 24) το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016. Σύμφωνα δε με τον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2016/7 της 5-1-2016 (σκέψη 25) ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ 1 Οδηγίες Στις περιπτώσεις όπου οι προμήθειες υποδιαιρούνται σε παρτίδες και τα κριτήρια επιλογής (10) ποικίλλουν από παρτίδα σε παρτίδα, πρέπει να συμπληρώνεται ένα ΕΕΕΠ για κάθε παρτίδα (ή ομάδα παρτίδων με τα ίδια κριτήρια επιλογής). (Υποσημ. 10) Αυτό μπορεί να γίνει για τον ελάχιστο απαιτούμενο κύκλο εργασιών, ο οποίος σε τέτοιες περιπτώσεις πρέπει να προσδιορίζεται σε συνάρτηση με τη μέγιστη εκτιμώμενη αξία των μεμονωμένων παρτίδων. Τα αυτά ως άνω προβλέπονται και στην Κατευθυντήρια Οδηγία 15 της ΕΑΑΔΗΣΥ (σκέψη 27) η οποία καταλαμβάνει και την συμπλήρωση του ΕΕΕΣ σύμφωνα με την ΚΟ 23 ΕΑΑΔΗΣΥ (σκέψη 26). Στην σχετική ΚΟ 15 ρητώς και σαφώς επαναλαμβάνεται αυτολεξεί η αυτή οδηγία όπως στον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2016/7 της 5-1-2016, εν σχέσει με την απαίτηση συμπλήρωσης του επίμαχου πεδίου-ερωτήματος του ΕΕΕΣ περί δήλωσης των παρτίδων στις οποίες συμμετέχει ο υποβάλων το ΕΕΕΣ διαγωνιζόμενος : Ότι δηλαδή **Μέρος II. Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα. Α. Πληροφορίες σχετικά με τον Οικονομικό Φορέα ΟΔΗΓΙΕΣ Β. Οδηγίες συμπλήρωσης προς οικονομικούς φορείς** 1) Στις περιπτώσεις όπου η προς σύναψη σύμβαση υποδιαιρείται σε τμήματα **και** τα κριτήρια επιλογής (13) ποικίλλουν από τμήμα σε τμήμα, πρέπει να συμπληρώνεται ένα ΤΕΥΔ για κάθε τμήμα (ή ομάδα τμημάτων με τα ίδια κριτήρια επιλογής)....(Υποσ. 13. Αυτό μπορεί να γίνει για τον ελάχιστο απαιτούμενο κύκλο εργασιών, ο οποίος σε τέτοιες περιπτώσεις πρέπει να προσδιορίζεται σε συνάρτηση με τη μέγιστη εκτιμώμενη αξία των μεμονωμένων τμημάτων.) (σκέψη 27). Όμως σύμφωνα με τους ρητούς και σαφείς όρους της διακήρυξης (σκέψη 34), εν προκειμένω, τα κριτήρια επιλογής δεν διαφοροποιούνται αναλόγως και συστοίχως των Ομάδων ειδών στα οποία συμμετέχει κάθε διαγωνιζόμενος, αλλά αντίθετα προβλέπονται τα αυτά κριτήρια επιλογής για όλους τους διαγωνιζόμενους ανεξαρτήτως και άνευ διάκρισης αναλόγως με την/-ις Ομάδα/-ες προϊόντων

Αριθμός απόφασης: 420/2019

για την/-ις οποία/-ες συμμετέχουν στον διαγωνισμό. Συγχρόνως δεν περιλαμβάνεται στην διακήρυξη όρος ο οποίος να προβλέπει και δη επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς, ειδικά και συγκεκριμένα ότι απαιτείται σε κάθε περίπτωση και ανεξαρτήτως των προβλέψεων του νόμου περί υποχρεωτικής συμπλήρωσης των πεδίων του ΕΕΕΣ, να συμπληρώνονται όλα ανεξαιρέτως τα πεδία αυτού, είτε δηλαδή απαιτείται η συμπλήρωση σύμφωνα με τον νόμο είτε όχι. Αντίθετα μάλιστα ρητώς και σαφώς προβλέπεται στο άρθ. 10.1.1 της διακήρυξης (σκέψη 34) ότι υποβάλλεται από τους διαγωνιζόμενους το ***A. Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), συμπληρωμένο βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, σε ηλεκτρονική μορφή...Οδηγίες για τη συμπλήρωσή του μπορείτε να βρείτε στην κατευθυντήρια οδηγία 23 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. με αρ. πρωτ. 949/13-02-2018 (ΑΔΑ:Ψ3ΗΙΟΞΤΒ-Κ3Ε) καθώς και στις οδηγίες του παραρτήματος Ι του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016.*** Συνεπώς σύμφωνα με τον νόμο και τους όρους της διακήρυξης, οι οποίοι ρητώς και σαφώς παραπέμπουν σε μονοσήμαντη εφαρμογή του νόμου χωρίς να θέτουν επί πλέον απαιτήσεις περί την συμπλήρωση του ΕΕΕΣ, προκύπτει ότι στον υπό εξέταση διαγωνισμό δεν απαιτείται η συμπλήρωση του επίμαχου πεδίου-ερωτήματος του Μέρους ΙΙ του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εντύπου (ΕΕΕΣ), με τίτλο: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, ενότητα Α: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα «*Ανάλογα με την περίπτωση, ένδειξη για την/τις παρτίδα/ες για τις οποίες ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να υποβάλει προσφορά:*». Και τούτο διότι η διακήρυξη δεν περιέχει κριτήρια επιλογής διαφοροποιημένα αναλόγως των ομάδων-παρτίδων ειδών για τα οποία υποβάλουν προσφορά οι διαγωνιζόμενοι, και για τον λόγο τούτο δεν απαιτείται σύμφωνα με τον νόμο η συμπλήρωση του επίμαχου πεδίου-ερωτήματος, το οποίο μάλιστα δεν συναρτάται με κανένα κριτήριο επιλογής της διακήρυξης. Συνεπώς, για τους λόγους αυτούς, ορθά και νόμιμα αφ' ενός μεν η παρεμβαίνουσα δεν συμπλήρωσε το επίμαχο πεδίο-ερώτημα του ΕΕΕΣ που κατέθεσε, και αφ' ετέρου η προσφορά της έγινε αποδεκτή με την προσβαλλόμενη, απορριπτομένων ως αβασίμων όλων των αντίθετων ισχυρισμών του προσφεύγοντος και του πρώτου λόγου της προσφυγής. Και περαιτέρω ακόμη και αν ήθελε τυχόν υποτεθεί ότι και παρά το ρητό και σαφές

γράμμα του νόμου και της διακήρυξης ως άνω, για έτερο ενδεχομένως λόγο όφειλε όμως να συμπληρωθεί από την παρεμβαίνουσα το επίμαχο πεδίο ερώτημα του ΕΕΕΣ, όμως και πάλι η προσφορά της δεν θα απερρίπτετο άνευ ετέρου, παρά τα αντίθετα που ισχυρίζεται ο προσφεύγων. Και τούτο επειδή εν προκειμένω, όπως αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, καθώς και η παρεμβαίνουσα, και δεν αμφισβητείται από τον προσφεύγοντα, από τα στοιχεία της προσφοράς ουδεμία αμφιβολία καταλείπεται ότι η παρεμβαίνουσα κατέθεσε προσφορά για την Ομάδα 5, ως τούτο προκύπτει από τις σχετικές υπεύθυνες δηλώσεις της τεχνικής προσφοράς της (βλ. εκτενώς επόμενη σκέψη 45), οι οποίες βρίσκονται αναρτημένες στον οικείο φάκελο προσφοράς, του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού. Συνεπώς και αν ακόμη ήθελε θεωρηθεί ότι η παρεμβαίνουσα έπρεπε να συμπληρώσει επιπροσθέτως και το επίμαχο πεδίο-ερώτημα του ΕΕΕΣ που κατέθεσε, πράγμα το οποίο δεν έπραξε, τότε η αναθέτουσα αρχή έπρεπε υποχρεωτικά να την καλέσει προς συμπλήρωση του ΕΕΕΣ σύμφωνα με το άρθ. 102 του ν. 4412/2016 (σκέψη 33). Και τούτο μάλιστα καθόσον, η εν λόγω συμπλήρωση σε καμία περίπτωση δεν θα διαφοροποιούσε την ήδη υποβληθείσα προσφορά της παρεμβαίνουσας, αλλά θα αποκαθιστούσε ένα τυπικό πρόδηλο σφάλμα περί την συμπλήρωση του ΕΕΕΣ. Σε κάθε περίπτωση δεν θα χωρούσε αποκλεισμός της προσφοράς της παρεμβαίνουσας διότι οι αναθέτουσες αρχές *δεν δύνανται να αποκλείουν οικονομικούς φορείς λόγω μη συμπλήρωσης ή εσφαλμένης συμπλήρωσης από τους τελευταίους πεδίων του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, τα οποία αφορούν σε στοιχεία που δεν συνδέονται με όρους της διακήρυξης* (βλ. ΚΟ 23 ΕΑΑΔΗΣΥ, σκέψη 28), καθώς εν προκειμένω, ως ανωτέρω εκτενώς εκτίθεται, το επίμαχο πεδίο-ερώτημα δεν συναρτάται με κανένα όρο της διακήρυξης και ιδία ούτε με τους τεθέντες όρους επιλογής και κριτήρια συμμετοχής στον διαγωνισμό.

45. Επειδή με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι έπρεπε να απορριφθεί η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας προσωρινής αναδόχου διότι τα προσφερόμενα προϊόντα Ταχίни, Μαρμελάδα και Ξύδι εμφανίζονται στο διαδίκτυο και δη στις ιστοσελίδες των αντίστοιχων παραγωγών ως διατιθέμενα στο εμπόριο σε συσκευασίες που υπολείπονται ή υπερβαίνουν σε βάρος τις προβλεπόμενες στην διακήρυξη αντίστοιχες συσκευασίες. Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης

Αριθμός απόφασης: 420/2019

(σκέψη 34), και συγκεκριμένα σύμφωνα με το Παράρτημα Α κεφ. 2 Τεχνικές Προδιαγραφές της διακήρυξης, το προς προμήθεια είδος Μαρμελάδα απαιτείται να διατεθεί σε *συσκευασία τάπερ 500 γρ*, και το είδος Ξύδι σε *γυάλινη ή πλαστική φιάλη 400 γρ*. Για το επίμαχο είδος *ταχίνι* δεν προβλέπονται τεχνικές προδιαγραφές, αλλά αναφέρεται προβλεπόμενη συσκευασία στο ίδιο Παράρτημα Α της διακήρυξης, στο κεφ. 3 *Ενδεικτικός προϋπολογισμός* και συγκεκριμένα αναφέρεται συσκευασία 720 γρ. Σύμφωνα με τον ρητό και σαφή όρο 10.1.2 της διακήρυξης η τεχνική προσφορά αποτελείται από τα εξής δύο περιοριστικά ειδικά και συγκεκριμένα έγγραφα i) από την *ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος* δεόντως συμπληρωμένη από τον προσφέροντα και ii) από *μία ψηφιακά υπογεγραμμένη υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου του διαγωνιζόμενου όπου θα αναφέρει ότι αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα τις τεχνικές προδιαγραφές, όπως αυτές περιγράφονται στην υπ' αριθμ. 30/2018 Μελέτη*, ήτοι στο Παράρτημα Α της διακήρυξης, στο οποίο παρατίθεται ολόκληρη η με αριθ. 30/2018 Μελέτη. Όπως προκύπτει από τα έγγραφα της διαδικασίας, ως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η παρεμβαίνουσα κατέθεσε την τεχνική της προσφορά με όλα τα προβλεπόμενα έγγραφα και ίδια καθόσον αφορά στην απαιτούμενη υπεύθυνη δήλωση η παρεμβαίνουσα κατέθεσε πλειόνες υπεύθυνες δηλώσεις και συγκεκριμένα ι) Ηλεκτρονικό αρχείο με τον τίτλο *ΥΠ.ΔΗΛ.ΑΠΟΔΟΧΗΣ ΟΡΩΝ ΤΠ*, το οποίο είναι μία συμπληρωμένη και υπογεγραμμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 όπου –μεταξύ άλλων- δήλωσε υπευθύνως και ότι *«...δηλώνω ΩΣ ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ ΚΑΙ ΔΙΕΥΘΥΝΩΝ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ «...ΑΕ» ΚΑΙ ΕΚΠΡΟΣΩΠΩΝΤΑΣ ΝΟΜΙΜΑ ΤΗΝ ΑΝΩΤΕΡΩ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΑΝΑΦΕΡΟΜΕΝΟΣ ΣΤΟΝ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟ ΑΝΟΙΚΤΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΜΕ ΑΡΙΘ. ΠΡΩΤ. ...-11-2018, ΑΡ. ΜΕΛΕΤΗΣ ; 30/2018 ΑΡ. ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΕΣΗΔΗΣΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΤΕΡΑ ΓΙΑ ΤΙΣ ΟΜΑΔΕΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΠΟΥ ΠΡΟΣΦΕΡΕΙ Η ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΜΑΣ ΗΤΟΙ :ΟΜΑΔΑ 5-ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥΑΠΟΔΕΧΟΜΑΣΤΕ ΠΛΗΡΩΣ ΚΑΙ ΑΝΕΠΙΦΥΛΑΚΤΑ ΤΙΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΟΠΩΣ ΑΥΤΕΣ ΠΑΡΙΓΡΑΦΟΝΤΑΙ ΤΗΝ ΥΠ ΑΡΙΘ. 30/2018 ΜΕΛΕΤΗ ...»*, και ii) Ηλεκτρονικό αρχείο με τον τίτλο *ΥΠ.ΔΗΛ.ΓΙΑ ΤΑ ΕΙΔΗ ΠΟΥ ΛΑΜΒΑΝΟΥΜΕ ΜΕΡΟΣ ΣΤΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ*, το οποίο είναι μία συμπληρωμένη και υπογεγραμμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 όπου –μεταξύ άλλων

Αριθμός απόφασης: 420/2019

δήλωσε υπευθύνως και ότι «...δηλώνω ΩΣ ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ ΚΑΙ ΔΙΕΥΘΥΝΩΝ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ «...ΑΕ» ΚΑΙ ΕΚΠΡΟΣΩΠΩΝΤΑΣ ΝΟΜΙΜΑ ΤΗΝ ΑΝΩΤΕΡΩ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΑΝΑΦΕΡΟΜΕΝΟΣ ΣΤΟΝ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟ ΑΝΟΙΚΤΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΜΕ ΑΡΙΘ. ΠΡΩΤ. ...09-11-2018, ΑΡ. ΜΕΛΕΤΗΣ ; 30/2018 ΑΡ. ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΕΣΗΔΗΣΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΤΕΡΑ ΓΙΑ ΤΙΣ ΟΜΑΔΕΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΠΟΥ ΠΡΟΣΦΕΡΕΙ Η ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΜΑΣ ΗΤΟΙ :ΟΜΑΔΑ 5-ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ...ΓΙΑ ΟΛΑ ΤΑ ΕΙΔΗ ΤΩΝ ΟΜΑΔΩΝ ΚΑΙ ΟΛΕΣ ΤΙΣ ΠΟΣΟΤΗΤΕΣ ΑΥΤΩΝ Η ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΜΑΣ ΛΑΜΒΑΝΕΙ ΜΕΡΟΣ ΣΤΟΝ ΑΝΩΤΕΡΩ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ ΠΡΟΣΦΕΡΟΝΤΑΣ ΟΛΑ ΤΑ ΕΙΔΗ ΤΩΝ ΟΜΑΔΩΝ ΠΟΥ ΑΝΑΦΕΡΟΥΜΕ ΑΝΩΤΕΡΩ ΚΑΙ ΓΙΑ ΟΛΕΣ ΤΙΣ ΠΟΣΟΤΗΤΕΣ ΑΥΤΩΝ ΤΑ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΑ ΕΙΔΗ ΜΑΣ ΕΙΝΑΙ ΠΑΝΤΑ ΑΡΙΣΤΗΣ ΠΟΙΟΤΗΤΟΣ ΑΠΟΛΥΤΑ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΙΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΠΟΥ ΑΠΑΙΤΕΙ Η ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΣΑΣ», και iii) Ηλεκτρονικό αρχείο με τον τίτλο ΥΠ.ΔΗΛ.ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΕΣ ΚΑΙ ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΕΙΔΩΝ το οποίο είναι μία συμπληρωμένη και υπογεγραμμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986, όπου –μεταξύ άλλων δήλωσε υπευθύνως και ότι «...δηλώνω ΩΣ ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ ΚΑΙ ΔΙΕΥΘΥΝΩΝ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ «...ΑΕ» ΚΑΙ ΕΚΠΡΟΣΩΠΩΝΤΑΣ ΝΟΜΙΜΑ ΤΗΝ ΑΝΩΤΕΡΩ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΑΝΑΦΕΡΟΜΕΝΟΣ ΣΤΟΝ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟ ΑΝΟΙΚΤΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΜΕ ΑΡΙΘ. ΠΡΩΤ. ...11-2018, ΑΡ. ΜΕΛΕΤΗΣ ; 30/2018 ΑΡ. ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΕΣΗΔΗΣΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΤΕΡΑ ΓΙΑ ΤΙΣ ΟΜΑΔΕΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΠΟΥ ΠΡΟΣΦΕΡΕΙ Η ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΜΑΣ ΗΤΟΙ :ΟΜΑΔΑ 5-ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ...ΓΙΑ ΟΛΑ ΤΑ ΕΙΔΗ ΤΩΝ ΟΜΑΔΩΝ ΚΑΙ ΟΛΕΣ ΤΙΣ ΠΟΣΟΤΗΤΕΣ ΑΥΤΩΝ ΤΑ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΑ ΕΙΔΗ ΜΑΣ ΕΙΝΑΙ ΠΑΝΤΑ ΑΡΙΣΤΗΣ (Α) ΠΟΙΟΤΗΤΟΣ ΑΠΟΛΥΤΑ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΙΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΠΟΥ ΑΠΑΙΤΕΙ Η ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΣΑΣ....ΕΠΙΣΗΣ ΚΑΤΑΘΕΤΟΥΜΕ ΚΑΤΑΛΟΓΟ ΤΩΝ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΕΙΔΩΝ ΣΤΟΝ ΟΠΟΙΟ ΑΝΑΦΕΡΟΝΤΑΙ ΟΛΑ ΤΑ ΑΠΑΡΑΙΤΗΤΑ ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΓΙΑ ΤΑ ΕΙΔΗ ΚΑΙ ΤΟΥΣ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΕΣ ΜΑΣ ΚΑΙ ΑΠΟΤΕΛΕΙ ΑΝΑΠΟΣΠΑΣΤΟ ΚΟΜΜΑΤΙ ΤΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ ΜΑΣ....ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΕΙΔΩΝ ...ΟΜΑΔΑ 5: ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ

(Α/Α) ΕΙΔΟΣ ΕΜΠΟΡΙΚΟ	ΕΡΓΟΣΤΑΣΙΟ	ΤΟΠΟΣ	ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗΣ ΠΡΟΕΛΕΥΣΗ
ΣΗΜΑ	ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ Η	ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ	ΕΤΑΙΡΙΑΣ
	ΠΑΡΑΓΩΓΟΣ Η		

Αριθμός απόφασης: 420/2019

ΤΥΠΟΠΟΙΗΤΗΡΙΟ-
ΣΥΣΚΕΥΑΣΤΗΡΙΟ

.....
18 ΤΑΧΙΝΙ

ΟΛΙΚΗΣ
ΑΛΕΞΕΩΣ

720 ΓΡ. ΤΑΧΙΝΙ ΕΔΕΣΣΗΣ ...SA ΣΚΙΔΡΑ ΑΡΙΔΑΙΑ ...SA ΕΛΛΗΝΙΚΗ Η ΕΕ

.....
42 ΜΑΡΜΕΛΑΔΑ

ΣΕ ΤΑΠΕΡ
ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ

500 gr ...SA ΣΚΙΔΡΑ ΑΡΙΔΑΙΑ ...SA ΕΛΛΗΝΙΚΗ Η ΕΕ

.....
44 ΞΥΔΙ ΦΙΑΛΗ

ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ

500gr ΦΙΝΟ ...ΕΕ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ...ΕΛΛΗΝΙΚΗ

ΠΕΡΙΟΧΗ ΜΟΝ ΕΠΕ
ΑΣΠΡΟΠΥΡΓΟΥ

.....», καθώς και **iv)** Ηλεκτρονικό αρχείο με τον τίτλο «**ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗ**» όπου –μεταξύ άλλων αναφέρεται ενυπογράφως και ότι « **ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ** Αναφερόμενοι στον Ηλεκτρονικό Δημόσιο Διαγωνισμό ...με την Διακήρυξη με αρ. Πρωτ.: .../09-11-2018, αρ. Μελέτης 30/2018 και αρ. συστήματος ΕΣΗΔΗΣκαι ειδικότερα για τις ομάδες τροφίμων που προσφέρει η εταιρεία μας ήτοι: ...Ομάδα 5-Είδη Παντοπωλείουαφού λάβαμε πλήρη γνώση όλων των όρων της διακήρυξης και των τεχνικών προδιαγραφών της μελέτης και της συγγραφής υποχρεώσεων και τους αποδεχόμαστε πλήρως και ανεπιφύλακτα,σας ενημερώνουμε ότι όλα τα προσφερόμενα είδη μας είναι Αρίστης ποιότητας και απολύτως σύμφωνα με όλες τις τεχνικές προδιαγραφές των ειδών τις οποίες και αναφέρουμε όπως ακριβώς καταγράφονται στην διακήρυξη του διαγωνισμούΣτον φάκελο της τεχνικής μας προσφοράς καταθέτουμε και Υπεύθυνη Δήλωσή μας με τον αναλυτικό κατάλογο των ειδών που σας προσφέρουμε με όλα τα απαραίτητα στοιχεία**ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ (ΟΠΩΣ ΑΝΑΦΕΡΟΝΤΑΙ ΣΤΗΝ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ)****ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ**ΜΑΡΜΕΛΑΔΑ Α: εγχώριας παραγωγήςσε συσκευασία τάπερ 500gr...ΞΥΔΙ: Σε γυάλινη ή πλαστική φιάλη 400 γρ ...» Συνεπώς προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα κατέθεσε την τεχνική της προσφορά, ως απαιτείται από

Αριθμός απόφασης: 420/2019

την διακήρυξη, δηλώνοντας υπευθύνως συμμόρφωση με κάθε μία συγκεκριμένη και διακεκριμένη τεχνική προδιαγραφή και ειδικά ως προς τις επίμαχες συσκευασίες των ειδών Μαρμελάδα και Ξύδι, και επίσης αποδέχτηκε και υπέβαλε οικονομική προσφορά για το είδος ταχίни με την συγκεκριμένη συσκευασία, ως απαιτεί η διακήρυξη, παρά τα αντίθετα που ισχυρίζεται ο προσφεύγων. Ειδικότερα, πέραν της κατάθεσης της τεχνικής προσφοράς και μιάς υπεύθυνης δήλωσης η διακήρυξη δεν προβλέπει επιπλέον και προσκόμιση αποδείξεων περί των συσκευασιών των προσφερομένων ειδών. Ως προκύπτει δε από τα έγγραφα της διαδικασίας, ούτε ο ίδιος ο προσφεύγων κατέθεσε με την προσφορά του οποιοδήποτε περαιτέρω έγγραφο πέραν της τεχνικής προσφοράς του και μιάς υπεύθυνης δήλωσης, στην οποία μάλιστα δεν αναφέρονται ούτε οι παραγωγοί ούτε οι προμηθευτές των προσφερομένων ειδών, στοιχεία τα οποία, εκ περισσού και χωρίς να απαιτείται από την διακήρυξη, περιέλαβε η παρεμβαίνουσα στην δική της προσφορά, όπως βάσιμα αναφέρει η παρέμβαση και η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της. Συγχρόνως δε ούτε από την προσφυγή προκύπτει απόδειξη ότι η ίδια η παρεμβαίνουσα δεν διαθέτει ή δεν μπορεί –για κάποιον νόμιμο λόγο– να διαθέσει τα επίμαχα είδη ακριβώς στις απαιτούμενες από την διακήρυξη συσκευασίες. Η εμπορική πληροφόρηση των παραγωγών-προμηθευτών της παρεμβαίνουσας στις δικές τους ιστοσελίδες τους, περί συσκευασιών διάθεσης από τους ίδιους των επίμαχων ειδών, σε καμία περίπτωση δεν αποκλείει την διάθεση από την παρεμβαίνουσα αυτών τούτων των ίδιων ειδών στις απαιτούμενες από την διακήρυξη διαφορετικών βαρών συσκευασίες, όπως βάσιμα αναφέρει η παρεμβαίνουσα. Εξ άλλου και επιπλέον, όπως βάσιμα αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της καθώς και η παρεμβαίνουσα, πάσα περαιτέρω πληροφορία πέραν και επιπροσθέτως των απαιτούμενων δηλαδή πέραν και επιπροσθέτως όσων δήλωσε κάθε διαγωνιζόμενος στην τεχνική του προσφορά και στην σχετική υπεύθυνη δήλωσή του, περί τα υπό προμήθεια είδη τις προδιαγραφές και την συσκευασία τους, η οποία πληροφορία χορηγήθηκε ή προκύπτει εκ περισσού και χωρίς να απαιτείται από την διακήρυξη δεν μπορεί να θέσει εν αμφιβόλω την πληρότητα και νομιμότητα της προσφοράς. Και τούτο επειδή 1) Σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας, δεν είναι νόμιμος ο αποκλεισμός διαγωνιζομένου για τον λόγο ότι δεν προσκόμισε δικαιολογητικά πρόσθετα

Αριθμός απόφασης: 420/2019

από τα ρητώς και σαφώς αξιούμενα από την διακήρυξη. Και ειδικά εν προκειμένω, επειδή δεν προσκόμισε χωριστό και διακεκριμένο έγγραφο ή στοιχείο από το οποίο να προκύπτει η συσκευασία των προσφερομένων ειδών. Και τούτο πολλώ μάλλον που ο προσφεύγων με την απλή αναφορά του στις εμπορικές ιστοσελίδες των -άνευ υποχρέωσης και εκ περισπού δηλωθέντων- παραγωγών-προμηθευτών της παρεμβαίνουσας, δεν αποδεικνύει ότι τα επίμαχα είδη δεν διατίθενται ή δεν μπορούν να διατεθούν στις απαιτούμενες συσκευασίες, είτε από την ίδια την παρεμβαίνουσα είτε ακόμη και από τους παραγωγούς-προμηθευτές της και ii) Επειδή δεν προκύπτει από τα στοιχεία του διαγωνισμού ως είναι αναρτημένα στον οικείο ηλεκτρονικό τόπο στο ΕΣΗΔΗΣ ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας αποκλίνει, ούτε προκύπτει ότι δεν συμμορφώνεται με το περιεχόμενο της Μελέτης και εν γένει της διακήρυξης. Επομένως οι ως άνω καταλεπώς αναφερόμενες υπεύθυνες δηλώσεις της τεχνικής προσφοράς παρεμβαίνουσας οι οποίες καλύπτουν πλήρως τις τεθείσες τεχνικές προδιαγραφές, παράγουν πλήρη απόδειξη περί συμμόρφωσης της προσφοράς της, με τις επίμαχες τεχνικές προδιαγραφές περί συσκευασίας των προϊόντων, ως απαιτεί το άρθ. 10.1.2 της διακήρυξης. Ο προσφεύγων δεν αρνείται ούτε αντικρούει ουδέ αμφισβητεί ότι η προσκομισθείσες υπεύθυνες δηλώσεις και η προσφορά της παρεμβαίνουσας πληρούν τους όρους της διακήρυξης, αλλά ισχυρίζεται ότι η προσφορά της είναι απορριπτέα, επειδή οι παραγωγοί-προμηθευτές των επίμαχων προϊόντων δεν παρουσιάζουν στις ιστοσελίδες τους τις επίμαχες συσκευασίες, γεγονός πάντως που σε καμία περίπτωση δεν αποκλείει ουδέ αποδεικνύει ότι η παρεμβαίνουσα δεν έχει διασφαλίσει με ειδικές εμπορικές συμφωνίες την διάθεση των επίμαχων προϊόντων στις απαιτούμενες συσκευασίες, ως έχει υπευθύνως δηλώσει στην τεχνική της προσφορά. Συνεπώς δεν θα μπορούσε να αποκλεισθεί η προσφορά της παρεμβαίνουσας καθώς δεν προέκυψε απόκλιση της προσφοράς της από τους απαραίτους όρους της διακήρυξης (σκέψη 42), ενώ αντίθετα προέκυψε ότι η προσφορά ανταποκρίνεται στους όρους της διακήρυξης. Συνεπώς δεν θα ήταν δυνατή η τυχόν απόρριψή της για τον λόγο ότι η παρεμβαίνουσα δεν απέδειξε τις προσφερόμενες και δηλωθείσες υπευθύνως επίμαχες συσκευασίες με τρόπους και μέσα και σε χρόνο διαφορετικό από τον προβλεπόμενο στην διακήρυξη (σκέψη 43, 41).

Αριθμός απόφασης: 420/2019

Πολλώ δε μάλλον που δεν αμφισβητείται βασίμως και με προσκόμιση αποδείξεων η μη συμμόρφωση με τις τεθείσες προδιαγραφές των συσκευασιών από την ίδια την παρεμβαίνουσα, και όχι από τους παραγωγούς-προμηθευτές της στις εμπορικές ιστοσελίδες τους. Σε ακολουθία όλων των ανωτέρω, και σύμφωνα με τα άρθ. 18, 53, 71, 91, 92, 93 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 21, 22, 23, 29, 31 31), πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος και ο δεύτερος λόγος της προσφυγής, όπως αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, και να γίνει δεκτή η παρέμβαση επειδή ορθά έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας καθώς προσκόμισε όλα τα ρητώς και σαφώς απαιτούμενα από την διακήρυξη έγγραφα και στοιχεία, αποκλεισμένης κατά τις αρχές της νομιμότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ισότητας (σκέψεις 35, 36, 37, 39, 40) και από τις αναφερόμενες διατάξεις του νόμου και της διακήρυξης (άρθ. 10, 10.1.2, σελ. 46, άρθ. 13) να αποκλεισθεί της διαδικασίας η προσφορά της για τον λόγο ότι δεν περιέχει στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία δεν προβλέπονται σαφώς, ρητώς και χωρίς αμφισημία από την διακήρυξη και συγκεκριμένα στοιχεία επί πλέον των απαιτούμενων από την διακήρυξη, και ειδικά περί την συσκευασία των επίμαχων ειδών, ενώ εξ άλλου, ο προσφεύγων δεν προσκόμισε ικανές αποδείξεις ότι η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας περιέχει ανακριβή στοιχεία περί τις επίμαχες συσκευασίες των υπό εξέταση προσφερομένων ειδών.

47. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

48. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

49. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή.

50. Επειδή ύστερα από την παραπάνω σκέψη 48, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Αριθμός απόφασης: 420/2019

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 27.03.2019 και εκδόθηκε την 16.04.2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Χρήστος Σώκος

Νικόλαος Λιακασιδης