

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 6 Απριλίου 2022 με την εξής σύνθεση: Γεώργιος Κουκούτσης, Πρόεδρος - Εισηγητής, Μαργαρίτα Κανάβα και Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 25.02.2022 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 307/28.02.2022 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», που εδρεύει στ... .., στην οδό ... (εφεξής «ο προσφεύγων»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Δήμου ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα, και κατά της υπ' αριθ. 49/2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., κατά το σκέλος που αποφασίστηκε η αποδοχή της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» και η ανάδειξή του ως οριστικού αναδόχου (εφεξής «η προσβαλλόμενη»).

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», που εδρεύει στα ... (εφεξής «ο παρεμβαίνων»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή του, ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το ως άνω σκέλος.

Με την παρέμβασή του, ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή Γεώργιο Κουκούτση

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 1250,90 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με

Αριθμός απόφασης: 607/2022

κωδικό ..., την από 25.02.2022 πληρωμή του στην ΤΡΑΠΕΖΑ ΠΕΙΡΑΙΩΣ και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (13%), ήτοι 250.173,00 ευρώ.

2. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθ. ... Διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την προμήθεια «Παροχή γευμάτων σίτισης μαθητών Μουσικού Σχολείου (Γυμνάσιο-Λύκειο) Δήμου ... από Φεβρουάριο 2022 έως τη λήξη σχολικού έτους 2021-2022 και για το σχολικό έτος 2022-23, προϋπολογισμού 250.173,00€ χωρίς ΦΠΑ και 282.695,49€ με ΦΠΑ», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στα Παραρτήματα της Διακήρυξης, για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά είδος.

3. Επειδή η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 3-11-2021 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το δε πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 9.11.2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ...

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ενόψει 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 η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 25.02.2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπόψη ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 15.02.2022, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου

Αριθμός απόφασης: 607/2022

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.

6. Επειδή στις 28.02.2022 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της προσφυγής στους έτερους συμμετέχοντες στη διαγωνιστική διαδικασία, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

7. Επειδή με την υπ' αριθ. 422/2022 Πράξη του Προέδρου του 4^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης για την προσφυγή και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της προσφυγής.

8. Επειδή ο παρεμβαίνων κατέθεσε στις 10.03.2022, ήτοι εμπροθέσμως, μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, την παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του έχει κριθεί αποδεκτή και έχει κατακυρωθεί ο διαγωνισμός σε αυτόν και ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης.

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις 11.03.2022 απέστειλε στην ΑΕΠΠ, μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, τις απόψεις της επί της προσφυγής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα και τον παρεμβαίνοντα αυθημερόν.

10. Επειδή στις 16.3.2022 ο προσφεύγων κατέθεσε εμπροθέσμως υπόμνημα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, το οποίο λαμβάνεται υπόψη από το Κλιμάκιο.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 4^{ου} Κλιμακίου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

12. Επειδή στον υπό κρίση διαγωνισμό συμμετείχαν τρεις οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων, οι οποίοι υπέβαλαν τις με αριθ. συστήματος 254036 και 252833 προσφορές τους αντίστοιχα. Σύμφωνα με το υπ' αριθ. Ι/10-1-2022 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού περί αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών, οι προσφορές όλων των συμμετεχόντων οικονομικών

Αριθμός απόφασης: 607/2022

φορέων κρίθηκαν πλήρεις και σύμφωνες με τους όρους και τις προδιαγραφές της διακήρυξης, ενώ, σύμφωνα με το υπ' αριθ. ΙΙ/21-1-2011 πρακτικό αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών της Επιτροπής Διαγωνισμού, ο προσφεύγων κατατάχθηκε δεύτερος, κατά σειρά μειοδοσίας, προσφέροντας, για το σύνολο των μερίδων, το ποσό των 255.913,81 ευρώ, και ο παρεμβαίνων πρώτος, κατά σειρά μειοδοσίας, προσφέροντας αντίστοιχα το ποσό των 141.843,70 ευρώ. Κατόπιν τούτου, η επιτροπή διαπίστωσε ότι η προσφορά του παρεμβαίνοντος είναι ασυνήθιστα χαμηλή και απέστειλε στις 11.1.2022, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, γραπτό μήνυμα στον παρεμβαίνοντα, ζητώντας διευκρινίσεις για την οικονομική προσφορά, με το εξής περιεχόμενο: *«Καλημέρα, έχοντας υπόψη ότι στις διαδικασίες ανάθεσης συμβάσεων που αρχίζουν από 1/6/2021 και μετά, όταν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με τα ζητούμενα αγαθά ή τις υπηρεσίες, οι αναθέτουσες αρχές ή οι αναθέτοντες φορείς απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντος φορέα. Εάν ο οικονομικός φορέας δεν ανταποκριθεί στην πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντος φορέα και δεν υποβάλει εξηγήσεις εντός της ανωτέρω προθεσμίας, απορρίπτεται η προσφορά του ως μη κανονική και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντος φορέα η εγγύηση συμμετοχής. Παρακαλούμε να μας γνωστοποιήσετε όσο το δυνατόν πιο γρήγορα τους λόγους που εξηγούν την οικονομική σας προσφορά η οποία είναι αρκετά μικρότερη από την τιμή του προϋπολογισμού»*. Ο παρεμβαίνων στις 20.1.2022 έστειλε απαντητικό υπόμνημα, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» στο ΕΣΗΔΗΣ. Με το πρακτικό ΙΙ (21.1.2022), η επιτροπή διαγωνισμού, αφού αξιολόγησε το εν λόγω απαντητικό υπόμνημα, εισηγήθηκε την ανάδειξη του παρεμβαίνοντος ως προσωρινού αναδόχου του διαγωνισμού. Τα ως άνω πρακτικά εγκρίθηκαν με την υπ' αριθ. 23/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας. Με το πρακτικό ΙΙΙ περί κατακύρωσης της σύμβασης, η Επιτροπή διαγωνισμού εισηγήθηκε την έγκριση των δικαιολογητικών κατακύρωσης και την ανάδειξη του παρεμβαίνοντος ως ανάδοχο του

Αριθμός απόφασης: 607/2022

διαγωνισμού. Με την προσβαλλόμενη (49/15-2-2022), στην οποία ενσωματώθηκε η υπ' αριθ. 23/2022 απόφαση, εγκρίθηκε το πρακτικό ΙΙΙ και αναδείχθηκε ο παρεμβαίνων οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού.

13. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του υπό κρίση διαγωνισμού, του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχθηκε δεύτερος, κατά σειρά μειοδοσίας, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής ως βλαπτόμενος, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς παρεμβαίνοντος και την ανάδειξή του σε ανάδοχο, ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

14. Επειδή ο προσφεύγων, με την πρώτο λόγο της προσφυγής του, υποστηρίζει ότι: *«Εν προκειμένω, από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της προσφοράς της επιχείρησης «...», προκύπτει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας κατέθεσε ως εγγύηση συμμετοχής το υπ' αριθ. ... γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων ποσού 5.003,46 €, στο οποίο εντούτοις α) δεν γίνεται καμία αναφορά στην αναθέτουσα Αρχή του διαγωνισμού, κατά μείζονα λόγο, το ίδιο έγγραφο δεν απευθύνεται στην αναθέτουσα Αρχή, όπως ρητά ορίζει η διακήρυξη («... την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται...»).* και β) δεν αναφέρεται το χρονικό διάστημα για το οποίο ισχύει η παρεχόμενη εγγύηση. Όπως ήδη αναφέρθηκε, με το άρθρο 2.1.5 της διακήρυξης του διαγωνισμού προσδιορίζονται ρητώς τα στοιχεία που πρέπει να αναφέρονται επί ποινή αποκλεισμού, ως ελάχιστο περιεχόμενο των προσκομιζόμενων εγγυητικών επιστολών συμμετοχής εκ μέρους των υποψηφίων αναδοχών, ενώ παράλληλα διευκρινίζεται ότι, ειδικά όσον αφορά τις εγγυήσεις που παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων, η μόνη εξαίρεση που προβλέπεται, είναι ότι δεν απαιτείται να μνημονεύουν την περ. αα' του εδαφίου ζ' της παραγράφου 2.1.5 της διακήρυξης, δηλαδή να περιέχουν όρο περί παραιτήσεως του εκδότη τους από το δικαίωμα της διαιρέσεως και της διζήσεως. Ενόψει, συνεπώς, των ανωτέρω, παρότι με τη διακήρυξη του

Αριθμός απόφασης: 607/2022

διαγωνισμού προβλέπεται ρητώς η επί ποινή αποκλεισμού απαίτηση μνείας, μεταξύ του ελάχιστου υποχρεωτικού περιεχομένου των προσκομιζόμενων εγγυητικών επιστολών συμμετοχής, της αναθέτουσας Αρχής προς την οποία μάλιστα και πρέπει να απευθύνονται, καθώς και ο προσδιορισμός με σαφήνεια του χρόνου ισχύος αυτών, εντούτοις, όπως ήδη αναφέρθηκε, η κατατεθείσα εκ μέρους της επιχείρησης «...» εγγυητική επιστολή συμμετοχής, δεν περιέχει τα ανωτέρω στοιχεία και δεν συμμορφώνεται προς τις αντίστοιχες απαιτήσεις της διακήρυξης, με αποτέλεσμα να καθίσταται για το λόγο αυτό απορριπτέα η προσφορά της».

15. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, με τις απόψεις της, υποστηρίζει τα εξής: «Ειδικότερα, κατά νόμον αναγνωρίζονται δύο διακριτής νομικής φύσης, πλην ισοδύναμοι προς τον επιδιωκόμενο σκοπό, τρόποι παροχής εγγύησης υπέρ των οικονομικών φορέων ως προς τις διαδικασίες ανάθεσης και εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων. Ο πρώτος είναι η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, η οποία συνιστά υπόσχεση τρίτου (πιστωτικά/χρηματοδοτικά ιδρύματα και ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ) προς καταβολή ορισμένου ποσού στον προς ου απευθύνεται σε πρώτη ζήτηση του τελευταίου που εκδίδεται από πιστωτικά/χρηματοδοτικά ιδρύματα και το ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ και ο δεύτερος η σύσταση εγγυοδοτικής παρακαταθήκης, δηλαδή η εκ μέρους του οικονομικού φορέα κατάθεση ποσού στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων υπέρ της αναθέτουσας, κατ' άρ. 4 ΠΔ 30/12/3.1.1927. Η δε εγγύηση, δηλαδή η ανάληψη εκ του εγγυητού της υποχρέωσης απέναντι στον δανειστή να εκπληρώσει την παροχή του πρωτοφειλέτη, εφόσον δεν το πράξει ο τελευταίος, διαφέρει από την εγγυοδοσία, ήτοι την εξασφάλιση δια της παροχής μετρητών και χρεογράφων ή την παρακατάθεση στη φύλαξη τρίτου, ενός προσώπου περί την καλή εκπλήρωση των καθηκόντων του ή από οφειλέτη προς τρίτο για την εκπλήρωση των υποχρεώσεών του. Οι δε διατάξεις περί συμβάσεως εγγύησης δεν εφαρμόζονται επί της εγγυοδοσίας, η οποία διέπεται από τις ειδικές ανά περίπτωση διατάξεις που αφορούν (αν πρόκειται για συμβατική εγγυοδοσία, δηλαδή εγγυοδοσία που παρέχεται με χρήση συγκεκριμένου τύπου σύμβασης) τη σύμβαση βάσει της οποίας παρέχεται. (Α.Ε.Π.Π. 373/2018). Με την κατάθεση στο ΤΠΔ καταρτίζεται σύμβαση εγγυοδοτικής παρακαταθήκης με τον παρακαταθέτη οικονομικό φορέα ως δανειστή, το ΤΠΔ

Αριθμός απόφασης: 607/2022

ως οφειλέτη και τον τρίτο χάριν του οποίου έγινε η κατάθεση (και ασχέτως αν η causa της είναι η εξασφάλιση εκ μέρους του δανειστή των συμφερόντων της αναθέτουσας) και όχι σύμβαση εγγυήσεως, το δε ΤΠΔ οφείλει ούτως ή άλλως να αποδώσει στον υπέρ ου η κατάθεση, χωρίς κατά τις διατάξεις ΑΚ 427-435 και 822 επ. ως και την ειδική νομοθεσία που το διέπει, να έχει δυνατότητα και δικαίωμα να αρνηθεί την απόδοση.» (Α.Ε.Π.Π. 373/2018, Α.Ε.Π.Π. 1431/2019). Ως προς δε το περιεχόμενο του Γραμματίου Παρακαταθήκης αυτό είναι συγκεκριμένο και προβλέπεται από την ισχύουσα για το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων νομοθεσία. Ακόμη δε κι αν έχει εκ παραδρομής περιληφθεί στο Γραμμάτιο όρος περί της δήθεν διάρκειας ισχύος του, η παραδρομή αυτή δεν καθιστά αυτομάτως το Γραμμάτιο Παρακαταθήκης δεκτικό τροποποιήσεων στο περιεχόμενό του κατά την εκάστοτε βούληση του παρακαταθέτη. Αντιθέτως τυχόν εκ παραδρομής τεθέντες επιπλέον όροι, μη συνάδοντες με τη νομική φύση του Γραμματίου, όπως για παράδειγμα, όροι περί της διάρκειας ισχύος αυτού είναι άκυροι ως αντιτιθέμενοι στη νομοθεσία, που διέπει το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων (βλ εν προκειμένω το άρ. 17 Ν. 3646/28, κατά το οποίο οι χρηματικές παρακαταθήκες παραγράφονται μετά από 15ετία από το χρόνο που κατέστησαν απαιτητές). Επομένως, στην περίπτωση κατάπτωσης του ποσού της εγγύησης, το ποσό αυτό αποδίδεται στον υπέρ ου η κατάπτωση άμεσα, μετά από σχετικό έγγραφο και με την προσκόμιση ή την αποστολή του γραμματίου παρακαταθήκης, ενώ ούτως ή άλλως δεν ισχύει όπως στις εγγυητικές επιστολές, χρόνος λήξης ισχύος της εγγύησης καθοριζόμενος μεταξύ του εγγυητή και του πρωτοφειλέτη, αλλά η λήξη της εγγυοδοτικής λειτουργίας της παρακαταθήκης προκύπτει εκ του νόμου και είναι προκαθορισμένη και σε κάθε περίπτωση πολύ μεγαλύτερη από τη διάρκεια της προκείμενης συμβάσεως. Συνεπεία τούτου το περιεχόμενο του γραμματίου εγγυοδοτικής παρακαταθήκης, που εκδίδεται βάσει προδιατυπωμένου από το ΤΠΔ δελτίου συστάσεως της, είναι συγκεκριμένο, όμοιο και προκαθορισμένο και δεν δύναται να μεταβληθεί ανά περίπτωση, οπότε ούτως ή άλλως είναι αδύνατη νομικά και τεχνικά η προσαρμογή του στις ανά περίπτωση απαιτήσεις και υποδείγματα κάθε αναθέτουσας επί κάθε διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης. «Κατ' αποτέλεσμα, όλων των παραπάνω και όπως ήδη είχε γνωμοδοτήσει το ΝΣΚ (ΝΣΚ Γνμδ 34/1992) επί

Αριθμός απόφασης: 607/2022

του άρ. 25 του Κανονισμού Προμηθειών Δημοσίου (ΠΔ 173/90) είναι σαφές πως επί του γραμματίου σύστασης εγγυοδοτικής παρακαταθήκης, δεν είναι εφαρμοστέο το άρ. 72 παρ. 4 Ν. 4412/2016 περί του ελαχίστου περιεχομένου των εγγυήσεων, αφού η εγγυοδοτική παρακαταθήκη δεν συνιστά κατά την έννοια του νόμου “εγγύηση”, αλλά διαφορετική και αυτοτελή, από τη σύμβαση εγγυήσεως, σύμβαση. Περαιτέρω, αντίθετη ως προς τα παραπάνω άποψη θα οδηγούσε στην αδυναμία χρήσης του θεσμού της εγγυοδοτικής παρακαταθήκης στο ΤΠΔ προς τον σκοπό εξασφάλισης και εγγυοδοτικής κάλυψης της συμμετοχής σε διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και ανάληψης δημοσίων συμβάσεων, αφού κάθε γραμμάτιο του ΤΠΔ θα θεωρείτο απαράδεκτη εγγύηση κατά τα απαιτούμενα του άρ. 72 και τις οικείες διατάξεις των διακηρύξεων που ενσωματώνουν την παραπάνω διάταξη, εκδοχή όμως αντίθετη στο ρητό γράμμα του νόμου, το οποίο με σαφήνεια προβλέπει τα γραμμάτια παρακατάθεσης του ΤΠΔ ως άνευ ετέρου νόμιμο και παραδεκτό μέσο εγγυοδοσίας. Από τα προαναφερόμενα προκύπτει αβίαστα, ότι η αναθέτουσα αρχή επιμένει στην τυπολατρική, γραμματική ερμηνεία της νομοθεσίας, η οποία καταλήγει ευθέως αντιτιθέμενη στο γενικότερο νομοθετικό και δικαιοσύνη σύστημα, στο οποίο εντάσσεται η επίμαχη διάταξη, προκειμένου να «αποδείξει», ότι η σύσταση παρακαταθήκης υπόκειται στην ίδια ρύθμιση με την εγγύηση».

16. Επειδή ο παρεμβαίνων, με την παρέμβασή του, υποστηρίζει τα εξής: «Εν προκειμένω, η ατομική μου επιχείρηση συμμορφούμενη με την απαίτηση του όρου 2.1.5 της διακήρυξης του εν θέματι διαγωνισμού προσκόμισε το υπ' αριθμ. ... γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων (στο εξής: Τ.Π.Δ.) ποσού 5.003,46 € (Σχ. 6). Στον όρο 2.1.5 της διακήρυξης προβλέπεται άλλωστε, ρητώς ότι η εγγύηση συμμετοχής δύναται να παρέχεται και με γραμμάτιο του Τ.Π.Δ. με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού (εγγυοδοτική παρακαταθήκη). Δέον να σημειωθεί ότι, στην εγγύηση που παρέχεται με τραπεζική εγγυητική επιστολή, ο εγγυητής (Τράπεζα) εγγυάται υπέρ του οφειλέτη, δυνάμενος να αντιτάξει κατά του δανειστή όλες τις μη προσωποπαγείς ενστάσεις του πρωτοφειλέτη, σύμφωνα με τα άρθρα 847 και 853 του ΑΚ. Ωστόσο στην εγγυοδοτική παρακαταθήκη, ο ίδιος ο οφειλέτης

Αριθμός απόφασης: 607/2022

εγγυάται για την εκπλήρωση των υποχρεώσεων του και για την εξασφάλιση του δανειστή, καταβάλλοντος ο ίδιος το χρηματικό ποσό για δικό του λογαριασμό. Περαιτέρω, σύμφωνα με τις προβλέψεις των άρθρων 3, 4, 6 και 7 του Π.Δ. της 30/12/3.1.1927, με την κατάθεση εγγυήσεως στο Τ.Π.Δ. καταρτίζεται εγγυοδοτική παρακαταθήκη, σύμβαση, δηλαδή, στην οποία δεν νοείται άσκηση από το Τ.Π.Δ. της ένστασης διζήσεως, άρνηση, δηλαδή, καταβολής της οφειλής, μέχρις ότου ο δανειστής προβεί σε αναγκαστική εκτέλεση κατά του πρωτοφειλέτου και αυτή καταστεί ατελέσφορος και κατ' ακολουθίαν, δεν νοείται ούτε παραίτηση από το δικαίωμα διζήσεως, το οποίο παρέχεται από το νόμο μόνο στον εγγυητή: α) διότι η σύμβαση αυτή είναι αυτοτελής και έχει σαν περιεχόμενο την εξασφάλιση που παρέχεται με μετρητά ή χρεώγραφα κ.α. από ένα πρόσωπο για την καλή εκπλήρωση των καθηκόντων του ή από τον οφειλέτη για την εκπλήρωση των υποχρεώσεών του (εγγυοδοσία) και διαφέρει της εγγυήσεως, της ανάληψης δηλαδή, από τον εγγυητή της υποχρεώσεως απέναντι στο δανειστή, να εκπληρώσει την παροχή του πρωτοφειλέτου, αν δεν το κάνει ο τελευταίος και β) καθώς στην σύμβαση αυτή οφειλέτης είναι ο θεματοφύλακας και στην προκειμένη περίπτωση το Τ.Π.Δ. και δανειστής ο παρακαταθέτης. Συνεπώς, η απαίτηση που περιλαμβάνεται στον όρο 2.1.5 της διακήρυξης ότι «η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως», μη συνάδουσα με τη φύση και το χαρακτήρα της εγγυοδοτικής παρακαταθήκης τυγχάνει εφαρμογής μόνον ως προς τις εγγυήσεις συμμετοχής που εκδίδονται από τραπεζικά ιδρύματα (βλ. Γνμ Ν.Σ.Κ. 34/21.1.1992, ΑΕΠΠ 93/2019). Συνακόλουθα, σύμφωνα με τη νομολογία, δεν υφίσταται συγκεκριμένη ρητά οριζόμενη διάρκεια της εγγυοδοσίας που παρέχεται με την παρακαταθήκη, αλλά λαμβάνεται υπόψη η δεκαπενταετής παραγραφή της αξίωσης του λήπτη του γραμματίου παρακαταθήκης δυνάμει του άρθρου 17 του Ν. 3647/1928 (βλ. ΑΠ 544/2011). Ως εκ τούτου, η δεκαπενταετής παραγραφή καλύπτει το δικαίωμα αξίωσης του ποσού εγγυοδοσίας κατά τον ελάχιστο χρόνο ισχύος της εγγυητικής συμμετοχής, όπως τούτο απαιτείται από τα άρθρα 2.1.5. και 2.4.5. της διακήρυξης του εν θέματι διαγωνισμού (ΑΕΠΠ 752/2020). με συνέπεια ο περί του αντιθέτου ισχυρισμός της προσφεύγουσας να τυγχάνει αβάσιμος. Εξάλλου, στο

Αριθμός απόφασης: 607/2022

προσκομισθέν από την ατομική μου επιχείρηση υπ' αριθμ. ... γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης του Τ.Π.Δ. αναγράφεται, μεταξύ άλλων, ρητά: «ΕΓΓΥΗΣΗ ΓΙΑ ΤΗΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ ΣΤΟΝ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ ΠΟΥ ΘΑ ΓΙΝΕΙ ΑΠΟ ΤΟ ΔΗΜΟ ... ΜΕ ΚΑΤΑΛΗΚΤΙΚΗ ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ ΤΗΝ 12-12-21 ΓΙΑ ΤΗΝ "ΠΑΡΟΧΗ ΓΕΥΜΑΤΩΝ ΣΙΤΙΣΗΣ ΜΑΘΗΤΩΝ ΜΟΥΣΙΚΟΥ ΣΧΟΛΕΙΟΥ(ΓΥΜΝΑΣΙΟ-ΛΥΚΕΙΟ)ΔΗΜΟΥ ... ΑΠΟ ΦΕΒΡΟΥΑΡΙΟ 2022 ΕΩΣ ΤΗ ΛΗΞΗ ΤΟΥ ΣΧΟΛΙΚΟΥ ΕΤΟΥΣ 2021-2022 ΚΑΙ ΤΟ ΣΧΟΛΙΚΟ ΕΤΟΣ 2022-2023. Η ΕΓΓΥΗΣΗ ΔΙΕΠΕΤΑΙ ΑΠΟ Ο,ΤΙ ΟΡΙΖΕΤΑΙ ΣΤΙΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ ΤΟΥ Ν. 4412/16. ΑΡ.ΠΡΩΤ.ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ...». Ήτοι καθίσταται σαφές ότι αναγράφεται και ο Δήμος ... ως αναθέτουσα αρχή, παρά τα όσα αβάσιμα υποστηρίζει περί του αντιθέτου η προσφεύγουσα».

17. Επειδή το άρθρο 72 του ν. 4412/2016 ορίζει τα εξής: «1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν «εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το δύο τοις εκατό (2%) της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, μη συνυπολογιζόμενων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης της σύμβασης, με στρογγυλοποίηση στο δεύτερο δεκαδικό ψηφίο. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, του/των προσφερομένου/ων τμήματος/τμημάτων της σύμβασης. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει για τριάντα (30) ημέρες τουλάχιστον μετά από τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που καθορίζουν τα έγγραφα της σύμβασης. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν από τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν από τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων, οι οποίες διενεργούνται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, οι πρωτότυπες εγγυήσεις συμμετοχής, πλην των εγγυήσεων που εκδίδονται ηλεκτρονικά, προσκομίζονται, με ευθύνη του οικονομικού φορέα, το αργότερο

Αριθμός απόφασης: 607/2022

πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Η προσφορά οικονομικού φορέα που παρέλειψε να προσκομίσει την απαιτούμενη από τα έγγραφα της σύμβασης εγγύηση συμμετοχής απορρίπτεται ως απαράδεκτη, μετά από γνώμη του αρμόδιου συλλογικού οργάνου. Η απόφαση απόρριψης της προσφοράς του προηγούμενου εδαφίου εκδίδεται πριν από την έκδοση οποιασδήποτε άλλης απόφασης σχετικά με την αξιολόγηση των προσφορών της οικείας διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να μην απαιτούν εγγύηση συμμετοχής για τις ακόλουθες περιπτώσεις: α) διαδικασία σύναψης συμφωνίας πλαίσιο, ή β) διαδικασία ανάθεσης σύμβασης μέσω δυναμικού συστήματος αγοράς, ή γ) απευθείας ανάθεση, ή δ) επιλογή από κατάλογο, ή ε) επιλογή από ηλεκτρονικό κατάλογο (e-catalogue/emarketplace). [...] 11. Οι εγγυήσεις των παρ. 1 έως 10 εκδίδονται από πιστωτικά ή χρηματοδοτικά ιδρύματα ή ασφαλιστικές επιχειρήσεις κατά την έννοια των περ. β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4364/2016 (Α' 13) που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη μέλη της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη μέλη της ΣΔΣ και έχουν το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά από τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα. 12. Οι εγγυήσεις του παρόντος άρθρου περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται (ή τον κύριο του έργου ή τον φορέα κατασκευής στις περιπτώσεις δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών), δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση, ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ)

Αριθμός απόφασης: 607/2022

ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται σε τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της διακήρυξης ή της πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών του διαγωνισμού, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σύμβασης. Η περ. αα' του προηγούμενου εδαφίου δεν εφαρμόζεται για τις εγγυήσεις που παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων».

18. Επειδή το άρθρο 88 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Όταν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με τα έργα, τα αγαθά ή τις υπηρεσίες, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής. Αν οικονομικός φορέας δεν ανταποκριθεί στη σχετική πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής εντός της άνω προθεσμίας και δεν υποβάλλει εξηγήσεις, η προσφορά του απορρίπτεται ως μη κανονική και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγυητική επιστολή συμμετοχής. 2. Οι εξηγήσεις που αναφέρονται στην παράγραφος 1 μπορεί να αφορούν ιδίως: α) τα οικονομικά χαρακτηριστικά της μεθόδου κατασκευής, της διαδικασίας παρασκευής ή των παρεχόμενων υπηρεσιών, β) τις επιλεγείσες τεχνικές λύσεις ή τις εξαιρετικά ευνοϊκές συνθήκες που διαθέτει ο προσφέρων για την παροχή των προϊόντων ή την παροχή των υπηρεσιών ή την εκτέλεση του έργου, γ) την πρωτοτυπία του έργου, των αγαθών ή των υπηρεσιών που προτείνονται από τον προσφέροντα, δ) τη συμμόρφωση προς τις υποχρεώσεις της παρ. 2 του άρθρου 18, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 89, ε) τη συμμόρφωση προς τις υποχρεώσεις του άρθρου 131, στ) το ενδεχόμενο χορήγησης κρατικής ενίσχυσης στον προσφέροντα, σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 89. 3. Η αναθέτουσα αρχή αξιολογεί τις παρεχόμενες πληροφορίες, σε συνεννόηση με τον προσφέροντα. Μπορεί να απορρίψει την προσφορά μόνο εάν τα παρεχόμενα στοιχεία δεν εξηγούν κατά

Αριθμός απόφασης: 607/2022

τρόπο ικανοποιητικό το χαμηλό επίπεδο της τιμής ή του κόστους που προτείνεται, λαμβανομένων υπόψη των στοιχείων που αναφέρονται στην παράγραφο 2 [...].».

19. Επειδή το Π.Δ. της 30/12/3.1.1927 «Περί συστάσεως και αποδόσεως παρακαταθηκών και καταθέσεων παρά τω Ταμείω Παρακαταθηκών και Δανείων» ορίζει ότι:

«Άρθρον 4.

Αί εγγυοδοτικά παρακαταθήκαι, δυνάμεναι νά συσταθώσιν έκ μετρητών ή τίτλων ουχί δέ έξ άλλων τιμαλφών κινητών καί αποφέρουσαι τόκον μόνον έφ' όσον εδόθησαν ώς εγγυήσεις παρ' υπολόγων του Δημοσίου, καί των νομικών έν γένει προσώπων Δημοσίου Δικαίου, ενεργούνται έκ διατάξεως νόμου ή διοικητικών Αρχών πρός εξυπηρέτησιν Δημοσίου συμφερόντος καί είνε ειδικώτερον αί εξής, ενδεικτικώς αναφερόμεναι. 1) Αί είς τό Δημόσιον παραχωρούμεναι εγγυήσεις είς χρήματα ή τίτλους παραστατικούς χρημάτων παρά των δημοσίων υπαλλήλων, των αναλαμβανόντων δημοσίαν τινά διαχείρισιν είτε χρημάτων είτε υλικού, διά τήν ακριβή εκτέλεσιν της διαχειρίσεως ταύτης, αί ειδικώς ονομαζόμεναι εγγυοδοσάι δημοσίων υπολόγων. 2) Αί κατά νόμον υπέρ του Δημοσίου εγγυήσεις διά καταθέσεως μετρητών ή χρηματικών τίτλων, παρά προμηθευτών του Δημοσίου, μισθωτών δημοσίων κτημάτων ή νομημάτων ή δημοσίας υπηρεσίας ή επιχειρήσεις, διά τήν ακριβή εκτέλεσιν των ανειλημμένων απέναντι του Δημοσίου υποχρεώσεων. 3) Αί συμφώνως τώ νόμω καταθέσεις μετρητών ή χρηματικών τίτλων πρός τόν σκοπόν της συμμετοχής είς τούς Δημοσίους συναγωνισμούς διά τήν εκτέλεσιν Δημοσίων έργων, μίσθωσιν ακινήτων διά δημοσίαν χρήσιν, μίσθωσιν δημοσίων νομημάτων ή κτημάτων ή χορήγησιν υπηρεσίας τινός, καί 4) Αί είς μετρητά ή χρηματικούς τίτλους παρακαταθέσεις, δυνάμει του Νόμου. α') Λόγω εγγυήσεως υπέρ του Δημοσίου διά πάσαν άλλην αιτίαν εκτός των ανωτέρω περιπτώσεων καί της έκ δικαστικής αιτίας. β') Υπέρ νομικών προσώπων δημοσίου Δικαίου παρά των παρ' αύτοις διοριζομένων υπαλλήλων, αναλαμβανόντων διαχείρισιν, καί γ') Υπό ασφαλιστικών Εταιρειών αλλοδαπών καί ημεδαπών, λόγω εγγυήσεως διά τήν εκτέλεσιν των όρων των μετά του κοινού συναπτομένων συμβάσεων ασφαλίσεως. [...]

Άρθρον 6.

Αριθμός απόφασης: 607/2022

Εκουσία κατάθεσις είνε ή, άνευ προηγουμένης υποχρεώσεως έκ νόμου, δικαστικής ή διοικητικής διαταγής ή αποφάσεως, ή πρόσ τόν σκοπόν εγγυήσεως ή εκπληρώσεως οφειλής ή όρου, παρακατάθεσις μετρητών ή χρηματικών τίλτων υπό οιουδήποτε προσώπου νομικού ή φυσικού ικανού πρόσ δικαιοπραξίαν, ή προκειμένου περί ανικάνου τοιούτου πρόσ δικαιοπραξίαν υπό των κατά τάς κειμένας διατάξεις νομίμων αύτου αντιπροσώπων. Είς τάς εκουσίας καταθέσεις υπάγονται καί αί είς τό Ταμείον Πρακαταθηκών καί Δανείων ενεργούμεναι έντοκοι καταθέσεις χρηματικών κεφαλαίων νομικών προσώπων Δημοσίου Δικαίου καί ειδικών Ταμείων είτε υπό λογαριασμόν παρακαταθηκών είτε υπό ιδιώνυμον ή κοινόν τρεχούμενον λογαριασμόν, έφ' όσον δέν ήθελον καταστή έντοκοι υποχρεωτικάί, κατά τα έδαφ. 4 καί 5 του άρθρου 2 του Ν. Διατάγματος της 3 Απριλίου 1926 "περί οργανισμού του Ταμείου Παρακαταθηκών καί Δανείων". Άρθρον 7.

Ο προτιθέμενος νά συστήση παρακαταθήκην οίας δήποτε κατηγορίας συμπληρώνει έντυπον δελτίον χορηγούμενον αύτω υπό της υπηρεσίας του Κεντρικού Καταστήματος ή Υποκαταστήματος ή επαρχιακού Ταμείου παρ' οίς συσταθήσεται ή παρακαταθήκη διά πληροφοριών καθοριζομένων εκάστοτε δι' αποφάσεως του Διοικητικού Συμβουλίου. Τό δελτίον συμπληρώνει καί υπογράφει ο καταθέτης, άν δέ ούτος είνε αγράμματος, συμπληρούται υπό της υπηρεσίας καί υπογράφεται υπό δύο μαρτύρων. [...]

Άρθρον 18.

Η απόδοσις των παρακαταθηκών ενεργείται παρά των Ταμείων παρ' αίς αύται εύρηνται εγγεγραμμέναί, είς τόν δικαούχον ή τόν νόμιμον αύτου αντιπρόσωπον επί τή προσκομίσει του γραμματίου της αποδοτέας παρακαταθήκης καί των απαιτουμένων δικαιολογητικών εγγράφων. Η πρόσ είσπραξιν παρακαταθήκης πληρεξουσιότης δέον νά στηρίζηται είς συμβολαιογραφικόν έγγραφον συντεταγμένον κατά νόμον. Η απόδοσις της παρακαταθήκης πραγματοποιείται δυνάμει χρηματικού εντάλματος πληρωμής, υπογεγραμμένου υπό του αρμοδίου Αρχιλογιστού, του Τμηματάρχου του Προληπτικού Ελέγχου καί του Διευθυντού προκειμένου περί του Κεντρικού καταστήματος ή υπό του λογιστού καί Διευθυντού προκειμένου περί Επαρχιακών Ταμείων καί Υποκαταστημάτων. Είς τό ένταλμα επισυνάπεται τό

Αριθμός απόφασης: 607/2022

γραμμάτιον δι' ού συνεστήθη ή αποδιδόμενη παρακαταθήκη, μνημονεύονται δέ έν αύτω καί τά λοιπά δικαιολογητικά έγγραφα, έφ' ών ερείδεται ή διατασσομένη απόδοσις ήτις ενεργείται άμα τη υποβολή της αιτήσεως ή τό βραδύτερον εντός της επομένης εργασίμου ημέρας, πλήν της εξαιρέσεως του επομένου άρθρου ή της περιπτώσεως καθ' ήν τά δικαιολογητικά της αποδόσεως έγγραφα παρουσιάζουσιν ελλείψεις, οπότε ενεργείται άμα τή συμπληρώσει των ελλείψεων».

20. Επειδή το άρθρο 17 του Π.Δ. της 28 Ιουλίου 1931 «περί Κώδικος των νόμων περί τελών χαρτοσήμου», όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 24 του ν. 12/1975, ορίζει ότι : «Άρθρον 17. 1. Εις πάγιον τέλος δραχμών 10 υπόκεινται: [...] στ) Η παρ' οιουδήποτε προσώπου κατάθεσις εγγυήσεως ή σύστασις εγγυοδοτικής παρακαταθήκης, το γραμμάτιον συστάσεως παρακαταθήκης, ως και η απόδοσις πάντων τούτων εις τους καταθέσαντας ή συστήσαντας».

21. Επειδή το άρθρο 822 ΑΚ ορίζει ότι «Με τη σύμβαση της παρακαταθήκης ο θεματοφύλακας παραλαμβάνει από άλλον κινητό πράγμα για το φυλάει με την υποχρέωση να το αποδώσει όταν του ζητηθεί. Αμοιβή μπορεί να απαιτηθεί μόνο όταν συμφωνήθηκε ή συνάγεται από τις περιστάσεις», το άρθρο 847 ΑΚ ορίζει ότι «Με τη σύμβαση της εγγύησης ο εγγυητής αναλαμβάνει απέναντι στο δανειστή την ευθύνη ότι θα καταβληθεί η οφειλή» και το άρθρο 853 ΑΚ ορίζει ότι «Ο εγγυητής μπορεί να προτείνει εναντίον του δανειστή τις μη προσωποπαγείς ενστάσεις του πρωτοφειλέτη, και αν ακόμα αυτός παραιτηθεί απ' αυτές μετά τη συνομολόγηση της εγγύησης».

22. Επειδή στο με αρ. πρωτ. 2756/23.5.2017 έγγραφο της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. με Θέμα: «Διευκρινίσεις επί της Κατευθυντήριας Οδηγίας 12, ως προς τα Γραμμάτια Σύστασης Χρηματικής Παρακαταθήκης» αναφέρεται ότι: «Η Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων, στο πλαίσιο των αρμοδιοτήτων της, εξέδωσε, το Δεκέμβριο 2015, την Κατευθυντήρια Οδηγία 12 με θέμα “Υποδείγματα Εγγυητικών Επιστολών Συμμετοχής και Καλής Εκτέλεσης” που εκδίδονται από Πιστωτικά Ιδρύματα ή από το Ε.Τ.Α.Α.-Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε.. Τα εν λόγω υποδείγματα αφορούν στις εγγυήσεις που οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς ζητούν από τους προσφέροντες να

Αριθμός απόφασης: 607/2022

παράσχουν, κατά τη διενέργεια των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων, δεν αποτελούν κανονιστική πράξη με δεσμευτική ισχύ, αλλά ενσωματώνουν τυποποιημένες τις κανονιστικές απαιτήσεις σε ενιαίο κείμενο διευκολύνοντας τις αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς στο έργο της σύνταξής τους. Η εν λόγω Κατευθυντήρια Οδηγία πρόκειται να επικαιροποιηθεί βάσει του ισχύοντος νομοθετικού πλαισίου και ειδικότερα των οριζόμενων στις διατάξεις του ν. 4412/2016.

Ειδικότερα, το άρθρο 72 παρ. 3 του ν. 4412/2016 (Α' 147) ορίζει: "3. Οι εγγυήσεις των παραγράφων 1 και 2 εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέλη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα." Επισημαίνεται ότι η Κατευθυντήρια Οδηγία 12 με θέμα "Υποδείγματα Εγγυητικών Επιστολών Συμμετοχής και Καλής Εκτέλεσης" της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων αφορά σε υποδείγματα εγγυητικών επιστολών (συμμετοχής και καλής εκτέλεσης) που εκδίδονται από Πιστωτικά Ιδρύματα ή από το Ε.Τ.Α.Α.-Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. και όχι από το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων. Τα γραμμάτια σύστασης χρηματικής παρακαταθήκης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων, για την παροχή εγγυήσεων συμμετοχής και καλής εκτέλεσης (εγγυοδοτική παρακαταθήκη) συστήνονται σύμφωνα με την ειδική νομοθεσία που διέπει αυτό και ειδικότερα βάσει του άρθρου 4 του π.δ της 30 Δεκεμβρίου 1926/3 Ιανουαρίου 1927 ("Περί συστάσεως και αποδόσεως παρακαταθηκών και καταθέσεων παρά τω Ταμείω Παρακαταθηκών και Δανείων"). Ως προς το ειδικότερο ζήτημα της μη αναφοράς στο Γραμμάτιο των όρων ότι "η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται της ένστασης διζήσεως", επισημαίνεται ότι, σύμφωνα με τη Γνωμοδότηση 34/1992 του ΝΣΚ, στις

Αριθμός απόφασης: 607/2022

εγγυοδοτικές παρακαταθήκες εκ της φύσεως δεν μπορεί να τεθεί τέτοιος όρος. Σχετικά πρότυπα/υποδείγματα δελτίων σύστασης χρηματικών εγγυοδοτικών παρακαταθηκών υπάρχουν στον ιστότοπο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων».

23. Επειδή σύμφωνα με την υπ' αριθμό 34/21.1.1992 Γνωμοδότηση του Ν.Σ.Κ., από το συνδυασμό των άρθρων 3, 4, 6 και 7 του Π.Δ. 30/12/3.1.1927 «Περί συστάσεως και αποδόσεως παρακαταθηκών παρά τω Ταμείω Παρακαταθηκών και Δανείων»: «προκύπτει σαφώς ότι με την κατάθεση εγγυήσεως στο Τ.Π. και Δανείων καταρτίζεται εγγυοδοτική παρακαταθήκη, σύμβαση δηλαδή, που α) είναι αυτοτελής και έχει σαν περιεχόμενο την εξασφάλιση που παρέχεται με μετρητά ή χρεόγραφα κ.α. από ένα πρόσωπο για την καλή εκπλήρωση των καθηκόντων του ή από τον οφειλέτη για την εκπλήρωση των υποχρεώσεων του (εγγυοδοσία) και διαφέρει της εγγυήσεως, της ανάληψης δηλαδή από τον εγγυητή της υποχρεώσεως απέναντι στο δανειστή, να εκπληρώσει την παροχή του πρωτοφειλέτου, αν δεν το κάνει ο τελευταίος (Ορ. ΓΕΩΡΓΙΑΔΗ – ΣΤΑΘΟΠΟΥΛΟΥ ΑΣ σελ. 368, ΖΕΠΟΣ ειδ. Ενοχ. Δικ. Σελ. 534) και β) στην οποία οφειλέτης είναι ο θεματοφύλακας και στην περίπτωση το Τ.Π. και Δανείων και δανειστής ο παρακαταθέτης (Ορ. Ζέπος Ειδ. Ενοχ. Δικ. Σελ. 431) και ως εκ τούτου δεν νοείται άσκηση από το Τ.Π. και Δανείων της ένστασης διζήσεως, άρνηση δηλαδή καταβολής της οφειλής, μέχρις ότου ο δανειστής προβεί σε αναγκαστική εκτέλεση κατά του πρωτοφειλέτου και αυτή καταστεί ατελέσφορος, και κατ' ακολουθίαν και παραίτηση από το δικαίωμα διζήσεως, το οποίο παρέχεται από το νόμο μόνο στον εγγυητή.[...] Από τις πιο πάνω διατάξεις σαφώς προκύπτει ότι ο όρος εγγύηση χρησιμοποιείται στο πιο πάνω διάταγμα με την έννοια των άρθρων 847 επ. Α.Κ., και όχι με την έννοια της εγγυοδοσίας, που αποτελεί η εγγυοδοτική παρακαταθήκη, η οποία ως εκ της φύσεώς της όπως αναπτύχθηκε πιο πάνω δεν μπορεί να περιέχει τον όρο ότι «η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος διαιρέσεως και διζήσεως». [...] Από όσα αναπτύχθηκαν πιο πάνω είναι φανερό ότι στις εγγυοδοτικές παρακαταθήκες δεν μπορεί να τεθεί όρος ότι το Τ.Π. Δανείων παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως».

24. Επειδή στο με αριθμό πρωτ. (...) ... της 24.4.2017 έγγραφο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με θέμα «Εγγυοδοτικές Παρακαταθήκες Τ.Π. & Δανείων» αναφέρεται μεταξύ άλλων ρητά ότι:

«2α. Σύμφωνα με την ειδική νομοθεσία που διέπει το Τ. Π. και Δανείων, (άρθρο 4 Π.Δ. της 30 12.1926 /3 1. 1927, «Περί συστάσεως και αποδόσεως παρακαταθηκών και καταθέσεων παρά τω Ταμείω Παρακαταθηκών και Δανείων»), συστήνονται εγγυοδοτικές παρακαταθήκες για την παροχή Εγγυήσεων συμμετοχής, καλής εκτέλεσης κ.λ.π. για την εξυπηρέτηση του δημοσίου συμφέροντος. 2β. Σε εφαρμογή των ανωτέρω, το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων από της ιδρύσεώς του εκδίδει εγγυοδοτικές παρακαταθήκες με τις οποίες παρέχονται εγγυήσεις συμμετοχής σε διαγωνισμούς για την κατασκευή δημοσίων έργων ή για προμήθειες δημοσίου τομέα και εγγυήσεις για την καλή εκτέλεση όρων των συμβάσεων, με το εξής περιεχόμενο: 2γ. Στο Γραμμάτιο Εγγυοδοτικής Παρακαταθήκης αναγράφονται: 1. ο αριθμός του γραμματίου σύστασης παρακαταθήκης, 2. η ημερομηνία έκδοσης του γραμματίου σύστασης παρακαταθήκης, 3. ο εκδότης (Τ .Π. και Δανείων), 4. η υπηρεσία προς την οποία απευθύνεται, 5. το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, 6. η πλήρης επωνυμία και η διεύθυνση του καταθέτη (προμηθευτή), ο οποίος συστήνει την παρακαταθήκη ως εγγύηση συμμετοχής, 7. ο αριθμός της διακήρυξης, 8. ο ακριβής τίτλος του διαγωνισμού και η ημερομηνία διεξαγωγής του (εγγύηση συμμετοχής) και ο αριθμός της σύμβασης όταν πρόκειται για εγγύηση καλής εκτέλεσης, με την προϋπόθεση ότι υπάρχει. 2δ. Όσον αφορά στη μη αναφορά στο Γραμμάτιο των όρων ότι η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται της ένστασης διζήσεως, σας διευκρινίζουμε ότι σύμφωνα με την υπ' αριθ. 34/1992 γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, αντίγραφο της οποίας σας αποστέλλουμε συνημμένα, με την κατάθεση εγγυήσεως στο Τ. Π. και Δανείων καταρτίζεται εγγυοδοτική παρακαταθήκη, σύμβαση, δηλαδή, που ΕΠΕΙΔΗ α) είναι αυτοτελής και έχει σαν περιεχόμενο την εξασφάλιση που παρέχεται με μετρητά ή χρεόγραφα κ.α. από ένα πρόσωπο για την καλή εκπλήρωση των καθηκόντων του ή από τον οφειλέτη για την εκπλήρωση των υποχρεώσεών του (εγγυοδοσία) και διαφέρει της εγγυήσεως, της ανάληψης δηλαδή, από τον εγγυητή της υποχρεώσεως απέναντι στο δανειστή, να

Αριθμός απόφασης: 607/2022

εκπληρώσει την παροχή του πρωτοφειλέτου, αν δεν το κάνει ο τελευταίος (ορ. ΓΕΩΡΓΙΑΔΗ- ΣΤΑΘΟΠΟΥΛΟΥ ΑΣ σελ. 368, ΖΕΠΟΣ Ειδ. Ενοχ. Δικ. σελ. 534) και β) στην οποία οφειλέτης είναι ο θεματοφύλακας και στην προκειμένη περίπτωση το Τ. Π. και Δανείων και δανειστής ο παρακαταθέτης (ορ. ΖΕΠΟΣ Ειδ. Ενοχ. Δικ. σελ. 431) και ως εκ τούτου δε νοείται άσκηση από το Τ. Π. και Δανείων της ένστασης διζήσεως, άρνηση δηλαδή καταβολής της οφειλής, μέχρις ότου ο δανειστής προβεί σε αναγκαστική εκτέλεση κατά του πρωτοφειλέτου και αυτή καταστεί ατελέσφορος, και κατ' ακολουθίαν και παραίτηση από το δικαίωμα διζήσεως, το οποίο παρέχεται από το νόμο μόνο στον εγγυητή. Επομένως, στην περίπτωση κατάπτωσης του ποσού της εγγύησης, το ποσό αυτό αποδίδεται στον υπέρ ου η κατάπτωση άμεσα μετά από σχετικό έγγραφο και με την προσκόμιση ή την αποστολή του γραμματίου παρακαταθήκης. Επίσης όσον αφορά το χρόνο ισχύος του Γραμματίου, σας επισημαίνουμε ότι οι χρηματικές παρακαταθήκες παραγράφονται μετά από 15ετία από το χρόνο που κατέστησαν απαιτητές βάσει του Ν. 3646/28, άρθρο 17. 3. Από τα ανωτέρω καθίσταται προφανές ότι οι όροι: • ότι η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα , ότι ο εκδότης παραιτείται από την ένσταση της διζήσεως, • ότι το ποσό της θα καταβληθεί άνευ αντιρρήσεων και απροφασίστως, • χρόνος ισχύος κ.λ.π. αφορούν μόνο τις παρεχόμενες από τις Τράπεζες εγγυητικές επιστολές και όχι τις εγγυοδοτικές παρακαταθήκες που εκδίδει το Ταμείο Παρακαταθηκών & Δανείων».

25. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπονται τα εξής:

«1.3. Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια πλήρους μεσημβρινού γεύματος (σαλάτα, κυρίως πιάτο, επιδόρπιο) σύμφωνα με το προτεινόμενο ενδεικτικό πρόγραμμα που αναφέρεται στο Τεύχος των Τεχνικών Προδιαγραφών, για τους μαθητές του Μουσικού Σχολείου Γυμνασίου-Λυκείου Δήμου ..., σε καθημερινή βάση (τις ημέρες λειτουργίας του σχολείου), για χρονικό διάστημα από τον Φεβρουάριο του 2022 έως τη λήξη του σχολικού έτους 2021-2022 και από τον Σεπτέμβριο του 2022 έως τη λήξη του σχολικού έτους 2022-2023. Στην προμήθεια περιλαμβάνεται η συσκευασία, η μεταφορά του φαγητού καθώς και η διανομή του στους μαθητές του σχολείου.

Αριθμός απόφασης: 607/2022

Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του κοινού λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): ... / Σχολικά γεύματα.

Περιγραφή	Μαθητές	Ημέρες	Τιμή Μονάδας (€)	Συνολική Τιμή (€)
Σίτιση μαθητών Μουσικού Γυμνασίου/Λυκείου	380	231	2,85	250.173,00
...				
			Σύνολο	250.173,00
			ΦΠΑ 13%	32.522,49
			Γενικό Σύνολο	282.695,49

Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας

[...]

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας διακήρυξης και στη ... μελέτη του τμήματος Παιδείας του Δήμου

[...]

2.1.5. Εγγυήσεις

Οι εγγυητικές επιστολές των παραγράφων 2.2.2 και 4.1. εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα ή χρηματοδοτικά ιδρύματα ή ασφαλιστικές επιχειρήσεις κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4364/ 2016 (Α' 13), που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέλη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα.

Οι εγγυητικές επιστολές εκδίδονται κατ' επιλογή των οικονομικών φορέων από έναν ή περισσότερους εκδότες της παραπάνω παραγράφου.

Οι εγγυήσεις αυτές περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την

Αριθμός απόφασης: 607/2022

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

Η περ. αα' του προηγούμενου εδαφίου ζ' δεν εφαρμόζεται για τις εγγυήσεις που παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων.

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

2.2.2. Εγγύηση συμμετοχής

2.2.2. 1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες) εγγυητική επιστολή συμμετοχής ποσού 5.003,46€, που αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση, μη συνυπολογιζόμενων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης της σύμβασης.

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

Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν από τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τους προσφέροντες να

παρατείνουν, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής.

Οι πρωτότυπες εγγυήσεις συμμετοχής, πλην των εγγυήσεων που εκδίδονται ηλεκτρονικά, προσκομίζονται, σε κλειστό φάκελο με ευθύνη του οικονομικού φορέα, το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών που ορίζεται στην παρ. 3.1 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη, μετά από γνώμη της Επιτροπής Διαγωνισμού».

[...]

2.4.3.2. Τεχνική προσφορά

Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με τη ... μελέτη του τμήματος Παιδείας και το Παράρτημα της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα [...]

Με την τεχνική προσφορά υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση με την οποία δηλώνεται η πλήρης συμμόρφωση με τις τεχνικές προδιαγραφές της ... μελέτης του τμήματος Παιδείας του Δήμου ... και τους όρους της διακήρυξης.

Προσφορά στην οποία δεν θα υπάρχουν οι ανωτέρω δηλώσεις θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη.

[...]

2.4.6. Λόγοι απόρριψης προσφορών

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

α) η οποία αποκλίνει από απαραίτους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα 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), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση

Αριθμός απόφασης: 607/2022

προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας,

β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ, εφόσον αυτές δεν επιδέχονται συμπλήρωσης, διόρθωσης, αποσαφήνισης ή διευκρίνισης ή, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί από τον προσφέροντα, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας διακήρυξης,

γ) για την οποία ο προσφέρων δεν παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας και τα άρθρα 102 και 103 του ν. 4412/2016,

δ) ..., ε) ..., στ) ..., ζ) ...,

η) για την οποία ο προσφέρων δεν παράσχει, εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής, εξηγήσεις αναφορικά με την τιμή ή το κόστος που προτείνει σε αυτήν, στην περίπτωση που η προσφορά του φαίνεται ασυνήθιστα χαμηλή σε σχέση με τα αγαθά, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 88 του ν. 4412/2016,

θ) εφόσον διαπιστωθεί ότι είναι ασυνήθιστα χαμηλή διότι δε συμμορφώνεται με τις ισχύουσες υποχρεώσεις της παρ. 2 του άρθρου 18 του ν. 4412/2016,

ι) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης,

ια) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης, εφόσον αυτές δεν θεραπευτούν από τον προσφέροντα με την υποβολή ή τη συμπλήρωσή τους, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα με τα άρθρα 102 και 103 του ν.4412/2016,

ιβ) εάν από τα δικαιολογητικά του άρθρου 103 του ν. 4412/2016, που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας ή η

Αριθμός απόφασης: 607/2022

πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4. επ., περί κριτηρίων επιλογής, ιγ) εάν κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών του άρθρου 103 του ν.4412/2016, διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 του ν. 4412/2016, είναι εκ προθέσεως απατηλά, ή ότι έχουν υποβληθεί πλαστά αποδεικτικά στοιχεία».

26. Επειδή στην υπ' αριθ. ... Μελέτη, όπου περιλαμβάνονται οι τεχνικές προδιαγραφές, αναφέρονται τα εξής: «...Η παρούσα τεχνική έκθεση αφορά την προμήθεια πλήρους μεσημβρινού γεύματος (σαλάτα, κυρίως πιάτο, επιδόρπιο) σύμφωνα με το προτεινόμενο ενδεικτικό πρόγραμμα που αναφέρεται στο Τεύχος των Τεχνικών Προδιαγραφών, για τους μαθητές του Μουσικού Σχολείου Γυμνασίου - Λυκείου Δήμου ..., σε καθημερινή βάση (τις ημέρες λειτουργίας του σχολείου), για χρονικό διάστημα από τον Φεβρουάριο του 2022 έως τη λήξη του σχολικού έτους 2021-2022 και από τον Σεπτέμβριο του 2022 έως τη λήξη του σχολικού έτους 2022-2023.

Στην προμήθεια περιλαμβάνεται η συσκευασία, μεταφορά του φαγητού καθώς και η διανομή του στους μαθητές του Σχολείου.

Η δαπάνη της προμήθειας έχει προϋπολογιστεί σε 282.695,49 € (συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.), θα καλυφθεί από την επιχορήγηση του Υπουργείου Εσωτερικών βάσει του Ν.4257/2014 άρθρο 69 παρ.2 και θα βαρύνει τον οικείο κωδικό του προϋπολογισμού Κ. Α.: 10.6699.03 για χρονικό διάστημα από τον Φεβρουάριο του 2022 έως τη λήξη του σχολικού έτους 2021-2022 και από τον Σεπτέμβριο του 2022 έως τη λήξη του σχολικού έτους 2022-2023 [...]

A. Αρχικές προδιαγραφές

A.1. Ο ανάδοχος υποχρεούται στην παροχή ημερήσιων γευμάτων σε όλους τους φοιτούντες μαθητές του Μουσικού Σχολείου Ο ακριβής αριθμός των ημερήσιων γευμάτων δηλώνεται με έγγραφο του Διευθυντή του Σχολείου προς τον προμηθευτή κατά την έναρξη εκτέλεσης της παρούσας σύμβασης. Οι τυχόν μεταβολές στις ποσότητες, όταν προκύπτουν, θα γνωστοποιούνται εγγράφως στον προμηθευτή.

[...]

Αριθμός απόφασης: 607/2022

A.5. Η μεταφορά των μερίδων, με φροντίδα του προμηθευτή, θα πρέπει να πληροί τους όρους:

- προφύλαξης
- καθαριότητας
- κατάλληλου χρόνου άφιξης στο σχολείο κάθε εργάσιμη ημέρα, που θα καθοριστεί από τη Διεύθυνση του σχολείου.

A.6. Το καθημερινό γεύμα θα παρασκευάζεται αυθημερόν, θα τυποποιείται σε επιτρεπόμενες από τη σχετική νομοθεσία συσκευασίες, θα συνοδεύεται δε από πλαστικά πιρούνια (χωρίς προεξοχές και ανωμαλίες), κουτάλια, ποτήρια, χαρτοπετσέτες και τραπεζομάντιλα. Το ψωμάκι θα προσκομίζετε συσκευασμένο.

A.7 Τα Μακροσκοπικά και Οργανοληπτικά Χαρακτηριστικά των γευμάτων πρέπει να είναι άμεμπτα και χωρίς ενδείξεις χρησιμοποίησης μειονεκτικών πρώτων υλών. Πρέπει να είναι απαλλαγμένα από ξένες ύλες και το χρώμα, η υφή, η οσμή και η γεύση τους να είναι χαρακτηριστικά του είδους και των συστατικών τους. Δεν πρέπει να παρουσιάζουν σημάδια σήψης, ευρωτίασης ή άλλης αλλοίωσης και αποκλείονται από την κατανάλωση γεύματα τα οποία παρουσιάζουν νεκρά ή ζωντανά ακάρεα, σκώληκες, νύμφες ή έντομα σύμφωνα με γενικές διατάξεις του ΚΤΠ.

A.8 Το κάθε προσφερόμενο γεύμα θα είναι ατομικά συσκευασμένο ανά είδος (ζεστό φαγητό και σαλάτα) σε πλαστικούς περιέκτες μιας χρήσεως (C-PET, A-PET & PP), που θα κλείνουν αεροστεγώς, ώστε να μην επιτρέπουν τις διαρροές κατά τη μεταφορά και να προστατεύουν τα τρόφιμα από σκόνη, έντομα και άλλες ρυπάνσεις. Το ψωμί θα είναι συσκευασμένο σε κλειστές ατομικές συσκευασίες. Ο τρόπος κλεισίματος όλων των περιεκτών δεν θα πρέπει να δημιουργεί ιδιαίτερες δυσκολίες κατά το άνοιγμα από τους τελικούς καταναλωτές (μαθητές δημοτικού σχολείου). Οι περιέκτες θα είναι από υλικό κατάλληλο για επαφή με τρόφιμα σύμφωνα με τις διατάξεις της ενωσιακής (Κανονισμός ΕΚ 1935/2004) και εθνικής νομοθεσίας (ΚΤΠ) και σύμφωνα με την Ορθή Βιομηχανική Πρακτική

A.9. Σε κάθε συσκευασία θα αναγράφεται η ημερομηνία παρασκευής και τα συστατικά του γεύματος (π.χ σαλάτα εποχής και κυρίως ζεστό πιάτο).

Αριθμός απόφασης: 607/2022

A.10. Τα γεύματα θα είναι τοποθετημένα σε ειδικούς θερμοθαλάμους μεταφοράς τροφίμων με τον ασφαλή ενδεδειγμένο τρόπο. Οι σαλάτες θα μεταφέρονται σε ψυκτικούς θαλάμους.

A.11. Η διανομή των γευμάτων κατά τη διάρκεια της Σύμβασης, θα πραγματοποιείται σε καθημερινή βάση και για όλες τις ημέρες λειτουργίας των σχολείων. Επισημάνεται ότι σε ειδικές περιπτώσεις (όπως απεργίες, τοπικές αργίες, εκλογές κ.τ.λ.), όπου η σχολική μονάδα δε θα λειτουργεί, αυτή θα πρέπει να ενημερώνει αμελλητί εγγράφως τον Ανάδοχο και τον αρμόδιο Συντονιστή, προκειμένου να μην εκτελεστεί παράδοση γευμάτων στις περιπτώσεις αυτές.

A.12. Το κυρίως φαγητό θα προσφέρεται ζεστό και καλοψημένο. Η μεταφορά του θα γίνεται με ευθύνη του ανάδοχου προμηθευτή, ώστε να τηρούνται οι όροι προφύλαξης, καθαριότητας και κατάλληλου χρόνου άφιξης στο σχολείο [...]

27. Επειδή στην υποσημείωση 24 της διακήρυξης αναφέρονται τα εξής: «Τα γραμμάτια σύστασης χρηματικής παρακαταθήκης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων, για την παροχή εγγυήσεων συμμετοχής και καλής εκτέλεσης (εγγυοδοτική παρακαταθήκη) συστήνονται σύμφωνα με την ειδική νομοθεσία που διέπει αυτό και ειδικότερα βάσει του άρθρου 4 του π.δ της 30 Δεκεμβρίου 1926/3 Ιανουαρίου 1927 ("Περί συστάσεως και αποδόσεως παρακαταθηκών και καταθέσεων παρά τω Ταμείω Παρακαταθηκών και Δανείων"). Πρβλ. το με αρ. πρωτ. 2756/23-5-2017 έγγραφο της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (ΑΔΑ: ...)».

28. 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 (Ολ ΣΤΕ 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).

Αριθμός απόφασης: 607/2022

29. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, 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 ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

30. Επειδή, περαιτέρω, επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

31. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος τους 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,

Αριθμός απόφασης: 607/2022

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, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

32. 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, ΣΤΕ 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 αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

33. Επειδή έχει κριθεί ότι σε περίπτωση εγγυοδοτικής παρακαταθήκης του ΤΠΚΔ δεν υφίσταται ρητά οριζόμενη διάρκεια της εγγυοδοσίας που παρέχεται με την παρακαταθήκη αλλά λαμβάνεται υπόψη η δεκαπενταετής παραγραφή της αξίωσης του λήπτη του γραμματίου παρακαταθήκης δυνάμει του άρθρου 17 του ν. 3647/1928 (βλ. ΑΠ 544/2011). Ως εκ τούτου η δεκαπενταετής παραγραφή καλύπτει το δικαίωμα αξίωσης του ποσού εγγυοδοσίας κατά τον ελάχιστο χρόνο ισχύος της εγγυητικής συμμετοχής, όπως τούτο απαιτείται από το άρθρο 2.2.2. της διακήρυξης (βλ. ΑΕΠΠ 752/2020, σκ. 48, Εισηγήτρια Μ. Κανάβα).

34. Επειδή, όπως προκύπτει από τις διατάξεις των παρ. 1 και 11 του άρθρου 72 του ν. 4412/2016, οι εγγυήσεις συμμετοχής μπορεί να εκδίδονται, εκτός από πιστωτικά ή χρηματοδοτικά ιδρύματα ή ασφαλιστικές επιχειρήσεις και με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Από την άλλη, στον όρο 2.1.5 της διακήρυξης, προβλέπεται ότι η εγγύηση συμμετοχής δύναται να παρέχεται και με γραμμάτιο του Τ.Π.Δ. με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού (εγγυοδοτική παρακαταθήκη).

Αριθμός απόφασης: 607/2022

35. Επειδή από το άρθρο 4 του Π.Δ. της 30/12/3.1.1927 συνάγεται ότι οι εγγυοδοτικές παρακαταθήκες μπορεί να συσταθούν με κατάθεση μετρητών με σκοπό, μεταξύ άλλων, τη συμμετοχή σε διαγωνισμούς του δημοσίου. Για τη δε σύσταση εγγυοδοτικής παρακαταθήκης, κατά το άρθρο 7 του ίδιου προεδρικού διατάγματος, ο ενδιαφερόμενος συμπληρώνει έντυπο που χορηγείται από την υπηρεσία του ΤΠΚΔ. Περαιτέρω, στο υπ' αριθ. πρωτ. (...) ... της 24.4.2017 έγγραφο του ΤΠΚΔ, με θέμα «Εγγυοδοτικές Παρακαταθήκες Τ.Π. & Δανείων», αναφέρεται, μεταξύ άλλων, ότι το ΤΠΚΔ από της ιδρύσεώς του εκδίδει εγγυοδοτικές παρακαταθήκες με τις οποίες παρέχονται εγγυήσεις συμμετοχής σε διαγωνισμούς για προμήθειες δημοσίου τομέα. Στο οικείο Γραμματίο Εγγυοδοτικής Παρακαταθήκης αναγράφονται: 1. ο αριθμός του γραμματίου σύστασης παρακαταθήκης, 2. η ημερομηνία έκδοσης του γραμματίου σύστασης παρακαταθήκης, 3. ο εκδότης (Τ.Π. και Δανείων), 4. η υπηρεσία προς την οποία απευθύνεται, 5. το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, 6. η πλήρης επωνυμία και η διεύθυνση του καταθέτη (προμηθευτή), ο οποίος συστήνει την παρακαταθήκη ως εγγύηση συμμετοχής, 7. ο αριθμός της διακήρυξης, 8. ο ακριβής τίτλος του διαγωνισμού και η ημερομηνία διεξαγωγής του (εγγύηση συμμετοχής) και ο αριθμός της σύμβασης όταν πρόκειται για εγγύηση καλής εκτέλεσης, με την προϋπόθεση ότι υπάρχει. Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι το περιεχόμενο του οικείου γραμματίου για τη σύσταση εγγυοδοτικής παρακαταθήκης εκδίδεται βάσει προδιατυπωμένου από το ΤΠΔ δελτίου συστάσεως της, είναι συγκεκριμένο και προκαθορισμένο και δεν δύναται να μεταβληθεί με βάση α όσα ισχύουν για την εγγύηση συμμετοχής που εκδίδεται από τα πιστωτικά ιδρύματα ή τους όρους της εκάστοτε διακήρυξης. Και τούτο διότι ρητώς προβλέφθηκε στο άρθρο 72 παρ. 1 του ν. 4412/2016 η προσκόμιση του γραμματίου εγγυοδοτικής παρακαταθήκης, ως εγγύηση συμμετοχής, χωρίς δε αντίστοιχα να προβλεφθεί τροποποίηση του νομικού πλαισίου έκδοσης των γραμματίων εγγυοδοτικής παρακαταθήκης, ούτε ως προς το περιεχόμενο των γραμματίων ούτε ως προς τη λειτουργία τους. Ως εκ τούτου, καθίσταται σαφές ότι, επί του γραμματίου σύστασης εγγυοδοτικής παρακαταθήκης, δεν είναι εφαρμοστέο το άρθρο 72 παρ. 4 ν. 4412/2016 περί του ελαχίστου περιεχομένου των εγγυήσεων, αφού η εγγυοδοτική παρακαταθήκη δεν συνιστά κατά την έννοια

Αριθμός απόφασης: 607/2022

του νόμου «εγγύηση», αλλά αυτοτελή και διακριτή, από τη σύμβαση εγγυήσεως, σύμβαση, το δε περιεχόμενό της προβλέπεται από τις διατάξεις του ειδικού νομοθετικού πλαισίου για την εγγυοδοτική παρακαταθήκη.

36. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, ο παρεμβαίνων προσκόμισε, ως εγγύηση συμμετοχής, γραμμάτιο εγγυοδοτικής παρακαταθήκης στο οποίο αναγράφονται τα εξής: 1) ο αριθμός «...» του εν λόγω γραμματίου σύστασης παρακαταθήκης του Γραφείου Παρ/κων ... (... – ... – ...), 2) η ημερομηνία έκδοσης «8/12/2021» του εν λόγω γραμματίου σύστασης παρακαταθήκης, 3) ο εκδότης, ήτοι το Γραφείο Παρ/κων ... (... – ... – ...), 4) η υπηρεσία προς την οποία απευθύνεται, ήτοι ο Δήμος ..., 5) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, ήτοι το ποσό των 5.003,46 ευρώ (αριθμητικώς και ολογράφως), το οποίο ζητείται από το άρθρο 2.2.2. της διακήρυξης, 6) η πλήρης επωνυμία και η διεύθυνση του καταθέτη (προμηθευτή), ο οποίος συστήνει την παρακαταθήκη ως εγγύηση συμμετοχής, ήτοι ο «...», με έδρα τα ..., 7) ο αριθμός της διακήρυξης, ήτοι ο αριθ. πρωτ. διακήρυξης ..., και, τέλος, 8) ο ακριβής τίτλος του διαγωνισμού και η ημερομηνία διεξαγωγής του (εγγύηση συμμετοχής), ήτοι «Εγγύηση για την συμμετοχή στον διαγωνισμό που θα γίνει από το Δήμο ... με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 12-12-21 για την προμήθεια «ΠΑΡΟΧΗ ΓΕΥΜΑΤΩΝ ΣΙΤΙΣΗΣ ΜΑΘΗΤΩΝ ΜΟΥΣΙΚΟΥ ΣΧΟΛΕΙΟΥ (ΓΥΜΝΑΣΙΟ-ΛΥΚΕΙΟ) ΔΗΜΟΥ ... ΑΠΟ ΦΕΒΡΟΥΑΡΙΟ 2022 ΕΩΣ ΤΗ ΛΗΞΗ ΤΟΥ ΣΧΟΛΙΚΟΥ ΕΤΟΥΣ 2021-2022 ΚΑΙ ΤΟ ΣΧΟΛΙΚΟ ΕΤΟΣ 2022-2021». Επιπλέον, αναγράφηκε στο οικείο γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης, ότι αφενός «Η ΕΓΓΥΗΣΗ ΔΙΕΠΕΤΑΙ ΑΠΟ Ο,ΤΙ ΟΡΙΖΕΤΑΙ ΣΤΙΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ ΤΟΥ Ν. 4412/16» και ότι αφετέρου «ΙΣΧΥΕΙ ΓΙΑ ΤΥΧΟΝ ΕΠΑΝΑΛΗΨΕΙΣ». Με αυτό το περιεχόμενο, όμως, το επίμαχο γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης, που κατατέθηκε ως εγγύηση συμμετοχής του παρεμβαίνοντα στον υπό κρίση διαγωνισμό, περιέχει επακριβώς τα απαιτούμενα στοιχεία για το παραδεκτό και το έγκυρο του γραμματίου σύστασης παρακαταθήκης, χωρίς να γεννάται αμφιβολία περί αυτού.

37. Επειδή ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι α) στο υπ' αριθ. ... γραμμάτιο σύστασης του ΤΠΚΔ που κατέθεσε ο παρεμβαίνων ως εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό λείπουν δεν γίνεται καμία αναφορά στην αναθέτουσα αρχή, β) το έγγραφο (γραμμάτιο) δεν απευθύνεται στην

αναθέτουσα αρχή, γ) δεν αναφέρεται το χρονικό διάστημα για το οποίο ισχύει η παρεχόμενη εγγύηση. Ενόψει, όμως, των ανωτέρω εκτεθέντων, αβασίμως επικαλείται ο προσφεύγων ότι το γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης του παρεμβαίνοντος δεν μνημονεύει την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνεται. Και τούτο διότι, ρητώς αναγράφεται στο επίμαχο γραμμάτιο «ο Δήμος ...», και ως εκ τούτου προκύπτει αμέσως από το περιεχόμενο του εν λόγω γραμματίου η ρητή αναφορά στην αναθέτουσα αρχή, αναφορά που περιλαμβάνεται σε κάθε περίπτωση στο ελάχιστο απαιτούμενο περιεχόμενο της εγγύησης συμμετοχής, ανεξαρτήτως αν πρόκειται για εγγύηση που εκδίδεται από πιστωτικά ιδρύματα ή για εγγυοδοτική παρακαταθήκη που συστήνεται στο ΤΠΚΔ. Περαιτέρω δε, αλυσιτελώς ισχυρίζεται ο προσφεύγων ότι δεν αναφέρεται ο χρόνος ισχύος της εγγύησης που προσκόμισε ο παρεμβαίνων, διότι, όπως προαναφέρθηκε, το ποσό που κατατίθεται ως εγγυοδοτική παρακαταθήκη παραγράφεται μετά την πάροδο δεκαπενταετίας και ως εκ τούτου καλύπτει σε κάθε περίπτωση και αναμφιβόλως και τον προκείμενο χρόνο της απαιτούμενης εγγύησης που προβλέπεται από την παρούσα διακήρυξη. Ενόψει των ανωτέρω, τυγχάνει απορριπτέος ο πρώτος λόγος της προσφυγής του προσφεύγοντος ως αβάσιμος, προβάλλεται δε σε κάθε περίπτωση και αλυσιτελώς κατά το σκέλος που αναφέρεται σε ελλείψεις του περιεχομένου που αφορούν σε άλλου τύπου εγγύηση συμμετοχής και δη σε αυτή που εκδίδεται από πιστωτικά ιδρύματα και όχι στην προκείμενη που εκδόθηκε σύμφωνα με το νομικό πλαίσιο για την εγγυοδοτική παρακαταθήκη.

38. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής του, ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι: *«3. Από το σύνολο, συνεπώς, των ανωτέρω ενδεικτικών αναφορών, αλλά και το όλο περιεχόμενο του αρχείου «Τεχνική Περιγραφή και Τεχνικές Προδιαγραφές_5signed» της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...», καθίσταται πρόδηλο ότι τούτος, κατά παράβαση των οριζόμενων στην παράγραφο 2.4.3.2 της διακήρυξης, έχει περιοριστεί σε απλή αντιγραφή και επανάληψη των οριζόμενων με τις τεχνικές προδιαγραφές. παραλείποντας να περιγράψει στην τεχνική του προσφορά, λεπτομερώς και αναλυτικώς τον ειδικότερο τρόπο κατά τον οποίο πληρούνται οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές, αλλά και να τεκμηριώσει, με την προσκόμιση σχετικών εγγράφων και δικαιολογητικών την καταλληλότητα των προσφερόμενων από*

Αριθμός απόφασης: 607/2022

μέρους του ειδών και υπηρεσιών σε συμφωνία προς τα αναλυτικώς οριζόμενα το Παράρτημα Ι (μελέτη υπ' αριθ. ...) της διακήρυξης του διαγωνισμού. Πιο συγκεκριμένα, από την μελέτη του φακέλου της τεχνικής του προσφοράς, καθίσταται πρόδηλο ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας ουδόλως εξειδικεύει τον τρόπο παραλαβής των εμπορευμάτων και πρώτων υλών, τον έλεγχο καταλληλότητας των μεταφορικών μέσων που χρησιμοποιούνται κατά τη μεταφορά τους, τον έλεγχο των ειδικότερων συνθηκών μεταφοράς των παρασκευαζόμενων εκ μέρους του γευμάτων, τον έλεγχο καταλληλότητας των συσκευασιών πρώτων υλών που πρόκειται να χρησιμοποιήσει, τον οργανοληπτικό έλεγχο εμπορευμάτων, τον έλεγχο ημερομηνιών λήξης και τον τρόπο διαχείρισης των ληγμένων προϊόντων, τον τρόπο αποθήκευσης εμπορευμάτων στους αντίστοιχους χώρους της εγκατάστασης (τήρηση προδιαγραφών ως προς τα ξηρά και τα ψυχόμενα προϊόντα), τον τρόπο επεξεργασίας των πρώτων υλών κρύας και ζεστής κουζίνας, τους διενεργούμενους ελέγχους υγιεινής εγκαταστάσεων και εξοπλισμού καθαριότητας, καθώς και τις απολυμάνσεις, τις διαδικασίες για τον έλεγχο της υγιεινής του προσωπικού, τον τρόπο διασφάλισης των ποιοτικών χαρακτηριστικών και της καταλληλότητας του τελικού προϊόντος ζεστής και κρύας κουζίνας, τον τρόπο διαχείρισης απορριμμάτων και τη διενέργεια απεντομώσεων και μυοκτονιών κ.λπ., ενώ παράλληλα ουδόλως περιγράφει τις διαδικασίες και μεθόδους συσκευασίας, μεταφοράς και διανομής που πρόκειται να τηρήσει κατά την εκ μέρους του παροχή των υπό ανάθεση υπηρεσιών. Τούτων δοθέντων, εφόσον η τεχνική προσφορά της επιχείρησης «...» περιορίζεται σε απλή αποδοχή των θεσπιζόμενων προδιαγραφών της υπ' αριθ. ... τεχνικής μελέτης του Δήμου, χωρίς να περιγράφονται σ' αυτήν ο ειδικότερος τρόπος και οι διαδικασίες που πρόκειται να ακολουθήσει ο εν λόγω οικονομικός φορέας προς πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών του παραρτήματος Ι της διακήρυξης, προκειμένου να διασφαλίσει την ποιότητα και την υγιεινή του παραγόμενου εκ μέρους της τελικού προϊόντος, καθίσταται φανερό ότι μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά του στην προκειμένη διαγωνιστική διαδικασία».

39. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, με τις απόψεις της, υποστηρίζει τα εξής: «**ΕΝ ΠΡΟΚΕΙΜΕΝΩ**, τηρουμένων των εγγυήσεων του γράμματος της

Αριθμός απόφασης: 607/2022

παρ. 4 του αρ. 94 του ν. 4412/2016, καθώς και των όρων της διακήρυξης, η επιχείρηση με την επωνυμία «...» και το διακριτικό τίτλο «...», η οποία εδρεύει στα ..., στο πλαίσιο της συμμετοχής στον ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό του Δήμου ... για την ανάδειξη αναδόχου για την «Παροχή γευμάτων σίτισης μαθητών του Μουσικού Σχολείου (Γυμνάσιο - Λύκειο) Δήμου ... από Φεβρουάριο 2022 έως τη λήξη σχολικού έτους 2021-2022 και για το σχολικό έτος 2022-23», υπέβαλε καθ' όλα νόμιμα τόσα τα απαιτούμενα σχετικά δικαιολογητικά προς απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής επάρκειας της επιχείρησής του, όσο και την Τεχνική Περιγραφή των προσφερόμενων εργασιών- υπηρεσιών, δυνάμει της οποίας: ΑΦΕΝΟΣ δηλώνονται οι ληφθείσες αδειοδοτήσεις της ατομικής επιχείρησης, ήτοι η άδεια ίδρυσης εγκατάστασης, παραγωγής προϊόντων μαζικής εστίασης - «Catering» (ζεστή και κρύα κουζίνα), και η άδεια λειτουργίας εγκατάστασης, παραγωγής προϊόντων μαζικής εστίασης - «Catering» (ζεστή και κρύα κουζίνα)», με ημερήσια δυναμικότητα: α) 10.000 μερίδες μαγειρεμένων φαγητών, β) 4.500 μερίδες σαλατών και γ) 4000 τεμάχια σάντουιτς. Στο σώμα του της τεχνικής περιγραφής δηλώνεται, επίσης, ότι η εν λόγω επιχείρηση διατηρεί κωδικό αριθμό έγκρισης από τον ...: ... για την παραγωγή έτοιμων μαγειρεμένων φαγητών (catering), καθώς και ότι είναι πιστοποιημένη από τον φορέα πιστοποίησης «...» ο οποίος πιστοποιεί ότι το Σύστημα Διαχείρισης Υγείας & Ασφάλειας στην Εργασία της εν λόγω επιχείρησης επιθεωρήθηκε και βρέθηκε σύμφωνο με τις απαιτήσεις των προτύπων: -ι ΕΛΟΤ 1801:2008 -ι ISO 45001:2018 -ι ISO 9001:2015 - ISO 14001:2015 - ISO 22000:2008 - CODEX ALIMENTARIUS, ΑΦΕΤΕΡΟΥ, και προς επίρρωση των ανωτέρω, επιβεβαιώνεται από την επιχείρηση ότι η τεχνική περιγραφή και οι προδιαγραφές των προσφερόμενων εργασιών - υπηρεσιών της προσφοράς της ατομικής επιχείρησης είναι σύμφωνες με το σύνολο των όρων της σχετικής υπ' αριθμ. Πρωτ. ... Διακήρυξης του Δήμου ... και των παραρτημάτων της, καθ' ότι η προμήθεια αφορά την παροχή πλήρους μεσημβρινού γεύματος (σαλάτα, κυρίως πιάτο, επιδόρπιο) σύμφωνα με το προτεινόμενο ενδεικτικό πρόγραμμα που αναφέρεται στο Τεύχος των Τεχνικών Προδιαγραφών της μελέτης της ως άνω διακήρυξης για τους μαθητές του Μουσικού Σχολείου Γυμνασίου - Λυκείου Δήμου ..., σε καθημερινή βάση (τις ημέρες λειτουργίας

Αριθμός απόφασης: 607/2022

του σχολείου). Στην προμήθεια περιλαμβάνεται η συσκευασία, μεταφορά του φαγητού καθώς και η διανομή του στους μαθητές του Σχολείου. Η επιχείρηση στην εν λόγω περιγραφή που συνοδεύεται και από σχετικά έγγραφα και δικαιολογητικά που αποδεικνύουν την καταλληλότητα και επάρκειά της για τον ως άνω σκοπό, εγγυάται την τήρηση των αναλυτικών αναφερόμενων στην υπ' αριθμ. ... μελέτη του Τμήματος Παιδεία όρων εκτέλεσης της σύμβασης προμηθειών. Με την υπό κρίση προσφυγή, η αντίδικος εταιρία, εσφαλμένα κρίνει ότι η τεχνική προδιαγραφή του εργοδότη χαρακτηρίζεται από ασάφεια ελλείπει ακριβούς περιγραφής του τρόπου και των διαδικασιών για την παροχή ημερήσιων γευμάτων στους μαθητές, του τρόπου μεταφοράς των εκ μέρους της παρασκευαζόμενων μερίδων φαγητού, του τρόπου παρασκευής των προσφερόμενων γευμάτων, και του τρόπου συσκευασίας κάθε επιμέρους είδους του προσφερόμενου γεύματος, αλλά και του τύπου/είδους των χρησιμοποιούμενων περιεκτών, διότι πρόκειται για θέματα που ρυθμίζονται εκτενώς από την ανωτέρω Μελέτη του Τμήματος Παιδείας κατά τρόπο αποκλειστικό, και υποχρεωτικό (χωρίς να καταλείπονται, δηλαδή, περιθώρια διακριτικής εκτίμησης τούτων ή διάφορης διαχείρισής των) και τα οποία υποχρεώνουν τον συμβαλλόμενο σε ευθεία συμμόρφωσή του κατά το στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης, χωρίς άλλο. Οι ενέργειες δε του αντισυμβαλλομένου σε εκτέλεση της συμβάσεως ελέγχονται από τις κατά τις διατάξεις της μελέτης εξειδικευμένες προς τούτου επιτροπές και από τα αρμόδια όργανα. Ειδικότερα, παρόλο που από την οικεία διακήρυξη προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά των διαγωνιζομένων πρέπει να καλύπτει τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή, όπως αυτές αναφέρονται στην μελέτη του τμήματος Παιδείας, εντούτοις για την αξιολόγηση της συμμόρφωσής της με τις ως άνω τεχνικές προδιαγραφές δεν προβλέπεται από κανέναν ρητό όρο, επί ποινή αποκλεισμού ότι οι συμμετέχοντες πρέπει να υποβάλουν έγγραφο ή έγγραφα από τα οποία να προκύπτουν τα τεχνικά χαρακτηριστικά των προσφερόμενων ειδών, και ειδικότερα ο τρόπος και οι διαδικασίες για την παροχή ημερήσιων γευμάτων στους μαθητές, ο τρόπος μεταφοράς των εκ μέρους της παρασκευαζόμενων μερίδων φαγητού, ο τρόπος παρασκευής των προσφερόμενων γευμάτων, και ο τρόπος συσκευασίας κάθε επιμέρους είδους του προσφερόμενου γεύματος, αλλά και ο

τύπος/είδος των χρησιμοποιούμενων περιεκτών. Στις διατάξεις δε της παρ. 4 του αρ. 94 ν. 4412/2016, όπως αυτούσια υιοθετείται και από την οικεία διακήρυξη, ο νόμος αρκείται στην υποβολή κυρίως των εγγράφων και των δικαιολογητικών εκείνων που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών, χωρίς άλλο, καταλείποντας διακριτική ευχέρεια στη διοίκηση να εκτιμήσει την πληρότητα αυτών για να προβεί στη σύναψη της εκάστοτε δημόσιας σύμβασης. Επομένως, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού συμμετέχοντα οικονομικού φορέα για την προσκόμιση εγγράφων ή δικαιολογητικών μη απαιτούμενων από τη διακήρυξη, ούτε επιτρέπεται αποκλεισμός αυτού λόγω μη τήρησης υποχρέωσης που δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία. Εφόσον τόσο οι όροι της διακήρυξης περί του περιεχομένου της τεχνικής προσφοράς έναντι των όρων αυτής περί της αξιολόγησης της συμμόρφωσής της με τις τεχνικές προδιαγραφές, όσο και οι διατάξεις του ως άνω νόμου δεν αποτυπώνουν σαφώς, τους τρόπους απόδειξης της πλήρωσης των τεχνικών προαπαιτούμενων, δεν μπορούν οι ρυθμίσεις αυτές να ερμηνεύονται σε βάρος των διαγωνιζομένων κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών, τουναντίον θα πρέπει να ερμηνεύεται υπέρ τους με σκοπό την διευκόλυνση του έργου τους. Με τα δεδομένα αυτά συνάγεται ότι η ελεγχόμενη διαγωνιστική διαδικασία δεν παρίσταται νομικώς πλημμελής. Και τούτο διότι κατά τις αναφερόμενες στη παρούσα διατάξεις της διακήρυξης του ελεγχόμενου διαγωνισμού, ερμηνευόμενες σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4412/2016 και τις αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των συμμετεχόντων στο διαγωνισμό, οι οποίες διέπουν το δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων, προβλέπεται διακριτό στάδιο τεχνικής αξιολόγησης των υποβαλλόμενων, από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, τεχνικών προσφορών. Ειδικότερα, η Επιτροπή Διαγωνισμού, εφόσον πρόκειται για προμήθεια αγαθών προέβη στην κατ' ουσίαν τεχνική αξιολόγηση αυτών, δηλαδή εξέτασε τα συνοδεύοντα την τεχνική προσφορά έντυπα και λοιπά στοιχεία, διαπίστωσε την συμφωνία των τεχνικών χαρακτηριστικών τους με τις απαιτούμενες από την οικεία μελέτη και διακήρυξη απαιτήσεις, αποκλείοντας οποιαδήποτε αδικαιολόγητη ευμενή ή δυσμενή διάκρισή τους, προβαίνοντας

Αριθμός απόφασης: 607/2022

στην κατ' ουσία αξιολόγηση των υποβληθεισών τεχνικών προσφορών (βλ. ΔΕΕ αποφ. της 29ης Μαρτίου 2012, C-599/10 "SAG ELV Slovenco κ.λπ.", σκ. 35-45, της 10ης Οκτωβρίου 2013, C-336/12 "Manova", σκ. 30-39, της 11ης Μαΐου 2017, C-131/16 Archus, σκ. 29). Καθίσταται, τέλος, σαφές ότι κατά τα ειδικώς προβλεπόμενα στην ενότητα 5 "Ειδικοί όροι εκτέλεσης της Σύμβασης" και στην ενότητα 6 "Χρόνος και τρόπος εκτέλεσης της σύμβασης" η τήρηση των τεχνικών προδιαγραφών κατά τους τρόπους που επικαλείται η αντίδικος εταιρία αφορά, πρωτίστως, το στάδιο της εκτέλεσης της σύμβασης, ελέγχεται κατά την παραλαβή των προμηθευόμενων ειδών από ειδική επιτροπή παραλαβής, ενώ σε περίπτωση μη πλήρωσης αυτών ο ανάδοχος κηρύσσεται έκπτωτος. Είναι δε ανεξάρτητος ο έλεγχος αυτός από το ειδικά προβλεπόμενο στάδιο τεχνικής αξιολόγησης των προς προμήθεια ειδών που γίνεται βάσει οριζόμενων στο αρ. 94 του ν. 4412/2016 και στους όρους της διακήρυξης».

40. Επειδή ο παρεμβαίνων, με την παρέμβασή του, υποστηρίζει τα εξής: «Στην υπό κρίση υπόθεση η ατομική μου επιχείρηση σε συμμόρφωση με την απαίτηση του όρου 2.4.3.2 της διακήρυξης για συμπερίληψη «εγγράφων και δικαιολογητικών» συνόδευσε, μεταξύ άλλων, το ηλεκτρονικό αρχείο «11. Τεχνική Περιγραφή και Τεχνικές Προδιαγραφές_signed.pdf» (Σχ. 7) με τα ακόλουθα έγγραφα και δικαιολογητικά με τους εξής τίτλους ηλεκτρονικών αρχείων (Σχ. 8 έως και 22): «07. 01 ΚΑΤΑΛΛΗΛΟΤΗΤΑ ΟΧΗΜΑΤΟΣ ...(1).pdf», «07.02 ΚΑΤΑΛΛΗΛΟΤΗΤΑ ΟΧΗΜΑΤΟΣpdf», «07.03 ΚΑΤΑΛΛΗΛΟΤΗΤΑ ΟΧΗΜΑΤΟΣpdf», «08.1 Άδεια Ίδρυσης Εγκατάστασης(2).pdf», «08.2 Άδεια Λειτουργίας Εγκατάστασης(2).pdf», «08.3 Χαμηλή Όχληση(2).pdf», «08.4 Πρακτικό Αυτοψίας(1).pdf», «08.5 ΓΝΩΣΤΟΠΟΙΗΣΗ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ (ver.0)(1).pdf», «08.5 Νέα Άδεια αύξηση μερίδων ΓΝΩΣΤΟΠΟΙΗΣΗ.pdf», «08.6 Αύξηση δυναμικότητας (...) 28.04.2021 (2)(1).pdf», «08.7 Νέα Γνωστοποίηση Αύξηση δυναμικότητας(1).pdf», «08.8pdf», «09. ISO(2).pdf», «10. Εγκαταστάσεις - Μηχανήματα - Τεχνικός Εξοπλισμός_signed.pdf», και «ISO 22000 2018.pdf». Δυστυχώς, όμως η προσφεύγουσα παραλείπει να μνημονεύσει την υποβολή των ανωτέρω εγγράφων και δικαιολογητικών εκ μέρους της ατομικής μου επιχείρησης.

Τα ανωτέρω ηλεκτρονικά υποβληθέντα έγγραφα και δικαιολογητικά σε συνδυασμό με τα διαλαμβανόμενα στο ηλεκτρονικό αρχείο «11. Τεχνική Περιγραφή και Τεχνικές Προδιαγραφές_signed.pdf» υπερκαλύπτουν τις απαιτήσεις της παραγράφου 2.4.3.2 της διακήρυξης απορριπτομένων ως αβάσιμων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της προσφεύγουσας, όπως εκτίθενται στο δεύτερο λόγο της προσφυγής της. Εξάλλου, η ατομική μου επιχείρηση επίσης, σε συμμόρφωση με τη σχετική απαίτηση της 2.4.3.2 υπέβαλε και την υπεύθυνη δήλωση με τίτλο ηλεκτρονικού αρχείου «12. ΥΔ για αποδοχή όρων_signed.pdf» (Σχ. 23) στην οποία δηλώνεται, μεταξύ άλλων, η πλήρης συμμόρφωση με τις τεχνικές προδιαγραφές εκτέλεσης των υπηρεσιών της μελέτης αριθ. ... της Δ/σης Παιδείας του Δήμου ... καθώς και με τους όρους της διακήρυξης.

6. Επιπλέον επικουρικά:

Κατά τη νέα διάταξη του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, όπως εισήχθη με το άρθρο 42 του Ν. 4782/2021 με χρόνο έναρξης ισχύος τη δημοσίευση του Ν. 4782/2021 (ΦΕΚ 36/Α/9-3-2021) την 9-3-2021 (ήτοι πριν από τη δημοσίευση της διακήρυξης του εν θέματι διαγωνισμού), κατ' άρθρο 42 του Ν. 4782/2021, πλέον ορίζεται ότι «Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης».

[...]

Συνακόλουθα, αναφορικά με τον πρώτο και το δεύτερο λόγο της κρινόμενης προσφυγής, σε περίπτωση που ήθελε υποτεθεί ότι δήθεν υπήρχαν ασάφειες ή ελλείψεις στα δικαιολογητικά που προσκόμισε η ατομική μου επιχείρηση (το οποίο αρνούμαι και αντικρούω κατά τα ανωτέρω, καθώς τα υποβληθέντα από

Αριθμός απόφασης: 607/2022

την ατομική μου επιχείρηση δικαιολογητικά ήταν πλήρη και καθόλα σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης), τότε αυτές ήταν εφικτό να αρθούν με τη διαδικασία υποβολής διευκρινήσεων του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει. Εξάλλου, δεν δύναται να γίνει λόγος περί ανεπίτρεπτης εφαρμογής του άρθρου 102, καθώς τα επίμαχα δικαιολογητικά κατά του περιεχομένου των οποίων βάλει η προσφεύγουσα επικαλούμενη ελλιπή δήθεν τεκμηρίωση, ήτοι αφενός το υπ' αριθμ. ... γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης του Τ.Π.Δ. και αφετέρου η τεχνική προσφορά (βλ. το ηλεκτρονικό αρχείο «11. Τεχνική Περιγραφή και Τεχνικές Προδιαγραφές_signed.pdf» μετά των λοιπών δικαιολογητικών και εγγράφων που παρατέθηκαν διεξοδικώς ανωτέρω με ρητή αναγραφή του τίτλου των αντίστοιχων ηλεκτρονικών αρχείων) υποβλήθηκαν ήδη με την προσφορά της».

41. Επειδή, όπως προκύπτει από το άρθρο 2.4.3.2. της διακήρυξης, η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στην ... μελέτη και το Παράρτημα της διακήρυξης. Τούτο σημαίνει, όπως επεξηγεί και το ίδιο το άρθρο, ότι η τεχνική προσφορά των διαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων θα πρέπει αφενός να περιγράφει όσα ορίζονται στην ως άνω τεχνική μελέτη (...) και αφετέρου να περιλαμβάνει όλα τα έγγραφα και δικαιολογητικά βάσει των οποίων η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αξιολογήσει την καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών. Ως προς δε τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν όσα απαιτούνται για να αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, η απόδειξη των οποίων προκύπτει ως απαίτηση από την τεχνική μελέτη. Ως εκ τούτου, τα προσφερόμενα είδη περιγράφονται στην τεχνική μελέτη και αποδεικνύονται από τα προσκομιζόμενα έγγραφα και δικαιολογητικά και άρα δεν ζητείται καταρχήν να περιγραφεί η ιδιαίτερη διαδικασία κάθε οικονομικού φορέα με αναλυτικές και εξαντλητικές λεπτομέρειες, δεδομένου ότι η όποια ανάλυση στην περιγραφή γίνεται αλυσιτελώς, όταν δεν αποδεικνύεται από τα απαραίτητα έγγραφα και δικαιολογητικά. Ως εκ τούτου, επί των όρων της μελέτης που ζητήθηκε να περιλαμβάνουν οι οικονομικοί φορείς στην τεχνική προσφορά τους, αρκεί να προσκομίζονται τα σχετικά συνοδευτικά δικαιολογητικά.

42. Επειδή στην προκειμένη περίπτωση, ο παρεμβαίνων, όπως υποστηρίζει ο προσφεύγων, στην τεχνική του πρόσφορα επαναλαμβάνει αυτολεξεί τους όρους της τεχνικής μελέτης Α1, Α5, Α6, Α8, Α10, Α11, Α12, το περιεχόμενο των οποίων έχει ως εξής: «Α.1. Ο ανάδοχος υποχρεούται στην παροχή ημερήσιων γευμάτων σε όλους τους φοιτούντες μαθητές του Μουσικού Σχολείου Ο ακριβής αριθμός των ημερήσιων γευμάτων δηλώνεται με έγγραφο του Διευθυντή του Σχολείου προς τον προμηθευτή κατά την έναρξη εκτέλεσης της παρούσας σύμβασης. Οι τυχόν μεταβολές στις ποσότητες, όταν προκύπτουν, θα γνωστοποιούνται εγγράφως στον προμηθευτή. [...] Α.5. Η μεταφορά των μερίδων, με φροντίδα του προμηθευτή, θα πρέπει να πληροί τους όρους: - προφύλαξης, - καθαριότητας, - κατάλληλου χρόνου άφιξης στο σχολείο κάθε εργάσιμη ημέρα, που θα καθοριστεί από τη Διεύθυνση του σχολείου. Α.6. Το καθημερινό γεύμα θα παρασκευάζεται αυθημερόν, θα τυποποιείται σε επιτρεπόμενες από τη σχετική νομοθεσία συσκευασίες, θα συνοδεύεται δε από πλαστικά πιρούνια (χωρίς προεξοχές και ανωμαλίες), κουτάλια, ποτήρια, χαρτοπετσέτες και τραπεζομάντιλα. Το ψωμάκι θα προσκομίζετε συσκευασμένο. [...] Α.8 Το κάθε προσφερόμενο γεύμα θα είναι ατομικά συσκευασμένο ανά είδος (ζεστό φαγητό και σαλάτα) σε πλαστικούς περιέκτες μιας χρήσεως (C-PET, A-PET & PP), που θα κλείνουν αεροστεγώς, ώστε να μην επιτρέπουν τις διαρροές κατά τη μεταφορά και να προστατεύουν τα τρόφιμα από σκόνη, έντομα και άλλες ρυπάνσεις. Το ψωμί θα είναι συσκευασμένο σε κλειστές ατομικές συσκευασίες. Ο τρόπος κλεισίματος όλων των περιεκτών δεν θα πρέπει να δημιουργεί ιδιαίτερες δυσκολίες κατά το άνοιγμα από τους τελικούς καταναλωτές (μαθητές δημοτικού σχολείου). Οι περιέκτες θα είναι από υλικό κατάλληλο για επαφή με τρόφιμα σύμφωνα με τις διατάξεις της ενωσιακής (Κανονισμός ΕΚ 1935/2004) και εθνικής νομοθεσίας (ΚΤΠ) και σύμφωνα με την Ορθή Βιομηχανική Πρακτική. [...] Α.10. Τα γεύματα θα είναι τοποθετημένα σε ειδικούς θερμοθαλάμους μεταφοράς τροφίμων με τον ασφαλή ενδεδειγμένο τρόπο. Οι σαλάτες θα μεταφέρονται σε ψυκτικούς θαλάμους. Α.11. Η διανομή των γευμάτων κατά τη διάρκεια της Σύμβασης, θα πραγματοποιείται σε καθημερινή βάση και για όλες τις ημέρες λειτουργίας των σχολείων. Επισημάνεται ότι σε ειδικές περιπτώσεις (όπως απεργίες, τοπικές αργίες, εκλογές κ.τ.λ.), όπου η

Αριθμός απόφασης: 607/2022

σχολική μονάδα δε θα λειτουργεί, αυτή θα πρέπει να ενημερώνει αμελλητί εγγράφως τον Ανάδοχο και τον αρμόδιο Συντονιστή, προκειμένου να μην εκτελεστεί παράδοση γευμάτων στις περιπτώσεις αυτές. Α.12. Το κυρίως φαγητό θα προσφέρεται ζεστό και καλοψημένο. Η μεταφορά του θα γίνεται με ευθύνη του ανάδοχου προμηθευτή, ώστε να τηρούνται οι όροι προφύλαξης, καθαριότητας και κατάλληλου χρόνου άφιξης στο σχολείο». Ωστόσο, τόσο από την επισκόπηση των όρων της διακήρυξης - και ιδίως του όρου 2.4.3.2. όσο και του όρου 2.4.6., δεν προκύπτει ότι οι διαγωνιζόμενοι ανέλαβαν την υποχρέωση, υποβάλλοντας την τεχνική τους προσφορά, να περιγράψουν σε αυτήν αναλυτικά και δη με κάποιο άλλο τρόπο από αυτόν που προβλέπεται στις προδιαγραφές της τεχνικής μελέτης τη διεκπεραίωση των ενεργειών που περιγράφονται στις εν λόγω προδιαγραφές. Ως εκ τούτου, αλυσιτελώς και αβασίμως προβάλλει ο προσφεύγων ότι ο παρεμβαίνων δεν περιγράφει στην τεχνική προσφορά του λεπτομερώς και αναλυτικώς τον ειδικότερο τρόπο κατά τον οποίο πληρούνται οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές, ο δε σχετικός λόγος τυγχάνει απορριπτέος ως μη ερειδόμενος, σε κάθε περίπτωση, στη διακήρυξη. Εξάλλου, ο λόγος αυτός τυγχάνει απορριπτέος και ενόψει του ίσου μέτρου κρίσης, δοθέντος ότι και ο προσφεύγων, ως προς τους όρους Α1, Α5, Α6, Α8, Α10, Α11, Α12, περιορίστηκε στην επανάληψη των απαιτήσεων που θέτει στους όρους αυτούς η τεχνική μελέτη. Συνεπώς, αλυσιτελώς προβάλλονται και τυγχάνουν και ως εκ του λόγου τούτου απορριπτέοι οι ισχυρισμοί 1) ότι δεν εξειδικεύεται: α) ο τρόπος παραλαβής των εμπορευμάτων και πρώτων υλών, β) ο έλεγχος καταλληλότητας των μεταφορικών μέσων, γ) ο έλεγχος των ειδικότερων συνθηκών μεταφοράς, δ) ο έλεγχος καταλληλότητας των συσκευασιών πρώτων υλών, ε) ο οργανοληπτικός έλεγχος εμπορευμάτων, στ) ο έλεγχος ημερομηνιών λήξης, η διαχείριση των ληγμένων προϊόντων, η αποθήκευση εμπορευμάτων στους αντίστοιχους χώρους εγκατάστασης (ξηρά και ψυχόμενα προϊόντα), ζ) η επεξεργασία των πρώτων υλών κρύας και ζεστής κουζίνας, η) οι διενεργούμενοι έλεγχοι υγιεινής εγκαταστάσεων και εξοπλισμού καθαριότητας, θ) οι απολυμάνσεις, ι) οι διαδικασίες για τον έλεγχο της υγιεινής του προσωπικού, ια) η διασφάλιση των ποιοτικών χαρακτηριστικών και ιβ) η καταλληλότητα του τελικού προϊόντος ζεστής και κρύας κουζίνας, ιγ) η

Αριθμός απόφασης: 607/2022

διαχείριση απορριμμάτων και οι απεντομώσεις και μυοκτονίες, και 2) ότι δεν περιγράφονται οι διαδικασίες και μέθοδοι συσκευασίας, μεταφοράς και διανομής που πρόκειται να τηρήσει κατά την εκ μέρους του παροχή των υπό ανάθεση υπηρεσιών.

43. Επειδή, περαιτέρω, προβάλλει ο προσφεύγων ότι δεν τεκμηριώνει ο παρεμβαίνων, με την προσκόμιση σχετικών εγγράφων και δικαιολογητικών, την καταλληλότητα των προσφερόμενων από μέρους του ειδών και υπηρεσιών. Και ο εν λόγω ισχυρισμός τυγχάνει απορριπτέος, διότι προβάλλεται αορίστως, καθόσον ο προσφεύγων δεν αναφέρει, ποιο, συγκεκριμένα, δικαιολογητικό παρέλειψε να προσκομίσει ο παρεμβαίνων. Από την άλλη δε, ο παρεμβαίνων μνημονεύει, σε κάθε περίπτωση, στο έγγραφο της τεχνικής προσφοράς του, συγκεκριμένα δικαιολογητικά που υπέβαλε και αποδεικνύουν συγκεκριμένους όρους της ως άνω τεχνικής μελέτης.

Συγκεκριμένα, στην τεχνική προσφορά του ο παρεμβαίνων αναφέρει τα εξής: *«Προς το σκοπό αυτό η ατομική μου επιχείρηση όντας αρμοδίως αδειοδοτημένη διαθέτει εγκαταστάσεις στην ..., οι οποίες εγκαταστάσεις είναι εφοδιασμένες τόσο με «άδεια ίδρυσης εγκατάστασης, παραγωγής προϊόντων μαζικής εστίασης - «Catering» (ζεστή και κρύα κουζίνα), όσο και με «άδεια λειτουργίας εγκατάστασης, παραγωγής προϊόντων μαζικής εστίασης - «Catering» (ζεστή και κρύα κουζίνα)», με ημερήσια δυναμικότητα: α) 10.000 μερίδες μαγειρεμένων φαγητών, β) 4.500 μερίδες σαλατών και γ) 4000 τεμάχια σάντουιτς. Ακόμα, η ατομική μου επιχείρηση διατηρεί κωδικό αριθμό έγκρισης από τον ...: ... για την παραγωγή έτοιμων μαγειρεμένων φαγητών (catering). Επίσης, η ατομική μου επιχείρηση είναι πιστοποιημένη από το φορέα πιστοποίησης «...» ο οποίος πιστοποιεί ότι το Σύστημα Διαχείρισης Υγείας & Ασφάλειας στην Εργασία της ατομικής μου επιχείρησης επιθεωρήθηκε και βρέθηκε σύμφωνο με τις απαιτήσεις των προτύπων:*

- > ΕΛΟΤ 1801:2008
- > ISO 45001:2018
- > ISO 9001:2015
- > ISO 14001:2015
- > ISO 22000:2008

Αριθμός απόφασης: 607/2022

> CODEX ALIMENTARIUS

Στην προκείμενη περίπτωση, στο πλαίσιο της συμμετοχής της ατομικής μου επιχείρησης στον ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό του Δήμου ... για την ανάδειξη αναδόχου για την «Παροχή γευμάτων σίτισης μαθητών Μουσικού Σχολείου (Γυμνάσιο - Λύκειο) Δήμου ... από Φεβρουάριο 2022 έως τη λήξη του σχολικού έτους 2021 - 2022 και για το σχολικό έτος 2022-23, προϋπολογισμού 250.173,00 € χωρίς ΦΠΑ και 282.695,49 € με ΦΠΑ», η τεχνική περιγραφή και οι προδιαγραφές των προσφερόμενων εργασιών - υπηρεσιών της προσφοράς της ατομικής μου επιχείρησης είναι σύμφωνες με το σύνολο των όρων της σχετικής υπ' αριθμ. Πρωτ. ... Διακήρυξης του Δήμου ... και των παραρτημάτων της».

Επιπλέον δε, με την τεχνική του προσφορά ο παρεμβαίνων υπέβαλε α) το υπ' αριθ. ... πιστοποιητικό εγγραφής στο επιμελητήριο ... από 16.10.2008, όπου αναγράφονται όλοι οι ΚΑΔ που δραστηριοποιείται η επιχείρηση του παρεμβαίνοντος, β) η από 13.9.2016 απόφαση χορήγησης άδειας ίδρυσης εγκατάστασης παραγωγής προϊόντων μαζικής εστίασης – Catering- με ζεστή κουζίνα (μαγειρεμένα φαγητά) και κρύα κουζίνα (σάντουιτς, σαλάτες) της επιχείρησης, γ) η από 12.10.2016 απόφαση χορήγησης άδειας λειτουργίας εγκατάστασης παραγωγής προϊόντων μαζικής εστίασης – Catering – με ζεστή κουζίνα (μαγειρεμένα φαγητά) και κρύα κουζίνα (σάντουιτς, σαλάτες) της επιχείρησης, δ) η από 11.5.2017 απόφαση πλήρους έγκρισης της εγκατάστασης της επιχείρησης με έδρα την ... (κωδικός αριθμός έγκρισης ... για την παραγωγή έτοιμων μαγειρεμένων φαγητών (Catering), ε) τα πιστοποιητικά ISO 22000:2005, ISO 9001:2005, ISO 14001:2005, ISO 45001:2018, ISO 22005:2007, CODEX ALIMENTARIUS, ISO 22000:2018, στ) περιγραφή των κτιριακών εγκαταστάσεων στην ..., με τη δυναμικότητά τους, η) περιγραφή των μηχανημάτων και του τεχνικού εξοπλισμού, θ) περιγραφή και άδειες κυκλοφορίας και βεβαιώσεις καταλληλότητας – για τρία οχήματα ..., ... – για τη μεταφορά τροφίμων. Με αυτά τα δεδομένα, όμως, ο ως άνω προβαλλόμενος δεύτερος λόγος της προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος σε κάθε περίπτωση και ως αβάσιμος.

44. Επειδή ο προσφεύγων, με τον τρίτο λόγο της προσφυγής του, υποστηρίζει ότι: «*Εν προκειμένω, η επιχείρηση «...» έχει προσφέρει τιμή ανά*

Αριθμός απόφασης: 607/2022

μερίδα 1,43 ευρώ και συνολική τιμή 125.525,40 ευρώ, έναντι τιμής ανά μερίδα 2,58 ευρώ και συνολικής τιμής 226.472,40 ευρώ που έχει προσφέρει η Εταιρία μας και τιμής ανά μερίδα 2,68 ευρώ και συνολικής τιμής 235.250,40 ευρώ που έχει προσφέρει αντίστοιχα η επιχείρηση «...», με συνέπεια η προσφορά του πιο πάνω οικονομικού φορέα να εμφανίζεται ασυνήθιστα χαμηλή, καθώς υπολείπεται κατά πολύ του μέσου (και εύλογου) κόστους παροχής της συμβατικής υπηρεσίας, το οποίο αντικατοπτρίζουν οι προσφορές των λοιπών διαγωνιζομένων, λαμβανομένων υπόψη των τεχνικών προδιαγραφών και των λοιπών όρων της διακήρυξης, αλλά και των ειδικότερων συνθηκών υπό τις οποίες πρέπει να εκτελείται η σύμβαση.

Ενόψει αυτού, με το από 11-1-2022 έγγραφο της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού η επιχείρηση «...» κλήθηκε προς παροχή διευκρινίσεων αναφορικά με την εκ μέρους της υποβληθείσα ασυνήθιστα χαμηλή οικονομική προσφορά, ενώ σε απάντηση του ανωτέρω αιτήματος παροχής διευκρινίσεων εκ μέρους της αναθέτουσας Αρχής, η εν λόγω επιχείρηση υπέβαλε προς την Επιτροπή του διαγωνισμού τις από 20-1-2022 έγγραφες διευκρινίσεις της, οι οποίες και έγιναν δεκτές με το υπ' αριθ. 11/21-1-2022 πρακτικό της Επιτροπής.

Πλην όμως από την εξέταση των υπό ημερομηνία 20-1-2022 εγγράφων διευκρινίσεων της επιχείρησης «...» διαπιστώνεται ότι αυτή δεν έχει αιτιολογήσει και τεκμηριώσει προσηκόντως τον τρόπο υπολογισμού της οικονομικής της προσφοράς, με αποτέλεσμα να επιβεβαιώνεται ότι αυτή είναι αδικαιολόγητα χαμηλή και επομένως δεν επαρκεί για την κάλυψη του κόστους εκτέλεσης της σύμβασης, ενώ, από την άλλη πλευρά, παρίσταται πλημμελώς αιτιολογημένη και η αποδοχή των διευκρινίσεων αυτών από μέρους της αναθέτουσας Αρχής.

[...]

Σύμφωνα, συνεπώς, με τα ανωτέρω, δηλώθηκε ως κέρδος ανά προσφερόμενο γεύμα το ποσό των 0,14€, ενώ η συνολική προσφερόμενη τιμή ανά νεύμα υπολογίστηκε στα 1,43€.

γ. Επί της ανωτέρω ανάλυσης σημειώνουμε κατά πρώτον πως αν ληφθεί υπόψη, επιπρόσθετα,

ΚΟΣΤΟΛΟΓΗΣΗ ΓΕΥΜΑΤΟΣ

Αριθμός απόφασης: 607/2022

ΕΙΔΟΣ ΚΟΣΤΟΥΣ	ΚΟΣΤΟΣ ΑΝΑ ΓΕΥΜΑ	ΠΟΣΟΣΤΟ ΕΠΙ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗΣ ΤΙΜΗΣ
ΜΕΣΟ ΚΟΣΤΟΣ ΠΡΩΤΩΝ ΥΛΩΝ ΑΝΑ ΓΕΥΜΑ	1,15 €	80,42%
ΚΟΣΤΟΣ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑΣ	0,03 €	2,10%
ΚΟΣΤΟΣ ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ	0,03 €	2,10%
ΜΙΣΘΟΛΟΓΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΕΞΟΔΑ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ (ΥΔΡΕΥΣΗ, 0,03 € ΗΛΕΚΤΡΙΚΗ ΕΝΕΡΓΕΙΑ, ΘΕΡΜΑΝΣΗ/ΨΥΞΗ, ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΕΣ, ΑΠΟΘΗΚΕΥΣΗ, ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΤΙΡΙΑΚΩΝ		
ΜΕΣΟ ΚΟΣΤΟΣ ΓΕΥΜΑΤΟΣ	1,29 €	90,21%
ΚΕΡΔΟΣ ΑΝΑ ΓΕΥΜΑ	0,14 €	9,79 %
ΤΙΜΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΑΝΑ ΓΕΥΜΑ	1,43 €	100,00%

ότι πρέπει να υπολογιστεί φόρος της τάξεως του 22% επί των κερδών, ήτοι $0,14 \text{ €} \times 22\% = 0,03\text{€}$, καθώς και φόρος 4% επί της προσφερόμενης τιμής, ο οποίος παρακρατείται κατά την πληρωμή της αμοιβής του αναδόχου, ήτοι $1,43 \text{ €} \times 4\% = 0,06 \text{ €}$, καθίσταται πρόδηλο ότι από το δηλωθέν κατά τα ανωτέρω κέρδος ανά προσφερόμενο νεύμα των 0,14 €, πρέπει να αφαιρεθεί το ποσό των 0,09 €, με αποτέλεσμα το εναπομένον ποσό των 0,05 € ως μέσο κέρδος ανά προσφερόμενο νεύμα να παρίσταται αδικαιολόγητα χαμηλό, λαμβανομένου υπόψη του συνολικού κόστους εκτέλεσης της σύμβασης, σε συνδυασμό μάλιστα και με το γεγονός ότι, όπως καταδεικνύουμε στη συνέχεια, ουδόλως τεκμηριώνεται από τις διευκρινίσεις της επιχείρησης «...» ότι η οικονομική της προσφορά επαρκεί για την κάλυψη επιμέρους στοιχείων κόστους που έχει υπολογίσει, όπως αυτά αναφέρονται πιο πάνω.

δ. Η επιχείρηση «...» επικαλείται με τις εξηγήσεις της, προφανώς ως εξαιρετικά ευνοϊκές συνθήκες, υπό τις οποίες τελεί, για την παροχή των συμβατικών υπηρεσιών, τα εξής:

«Η ατομική μου επιχείρηση ... διαθέτει μία πλήρως εξοπλισμένη μονάδα παραγωγής έτοιμων γευμάτων. Καθημερινά παράγει κατ' ελάχιστον 2.000 μερίδες, έναν αριθμό που της επιτρέπει να έχει μία καθημερινή ροή παραγωγής, ένα σταθερό προσωπικό και κάποια σταθερά έξοδα. Παρακάτω παρατίθενται σημαντικοί λόγοι που μας επέτρεψαν να προσφέρουμε τη συγκεκριμένη τιμή για το εν λόγω έργο. Η επιχείρηση μου είναι ειδικευμένη

Αριθμός απόφασης: 607/2022

στην κάλυψη επισιτιστικών αναγκών εκπαιδευτικών ιδρυμάτων, εταιρειών, στρατιωτικών μονάδων και άλλων χώρων όπου δημιουργούνται ανάγκες μαζικής εστίασης με διαρκώς επεκτεινόμενο αντικείμενο λειτουργίας.

Η ανάληψη πολλαπλών έργων σίτισης ταυτόχρονα και η ανάγκη για παραγωγή μεγάλου αριθμού γευμάτων σε καθημερινή βάση έχει συντελέσει στην ανάπτυξη αξιόπιστων και οικονομικά συμφερούσων συμφωνιών συνεργασίας με εγκεκριμένες εμπορικές εταιρείες και παραγωγικές μονάδες. Με άλλα λόγια, οι μεγάλες ζητούμενες ποσότητες σε πρώτες ύλες και η συνεργασία απευθείας με παραγωγούς χωρίς την ύπαρξη ενδιάμεσων, έχουν διαμορφώσει σε χαμηλά επίπεδα το κόστος προμήθειάς τους, γεγονός που αυτόματα οδηγεί σε μείωση του κόστους παραγωγής των γευμάτων.

Επίσης, στο πλαίσιο των πολυάριθμων έργων που έχει αναλάβει η επιχείρησή μου, έχει προχωρήσει και σε αναβάθμιση του εξοπλισμού, με αποτέλεσμα να έχει δομηθεί και αυτοματοποιηθεί η παραγωγική διαδικασία με τέτοιο τρόπο ώστε να κατορθώνεται αύξηση της παραγωγής με σταθερό εργατικό δυναμικό».

Οι ανωτέρω εξηγήσεις, ωστόσο, είναι καταφανώς αόριστες και ασαφείς, διότι η γενικόλογη επίκληση στοιχείων όπως η ύπαρξη «καθημερινής ροής παραγωγής», «σταθερού προσωπικού» και «σταθερών εξόδων», η ανάληψη «πολλαπλών έργων σίτισης ταυτόχρονα» και η «παραγωγή μεγάλου αριθμού γευμάτων σε καθημερινή βάση», που έχει οδηγήσει στην ανάπτυξη «αξιόπιστων και οικονομικά συμφερούσων συμφωνιών συνεργασίας με εγκεκριμένες εμπορικές εταιρείες και παραγωγικές μονάδες», «οι μεγάλες ζητούμενες ποσότητες σε πρώτες ύλες και η συνεργασία απευθείας με παραγωγούς» που «έχουν διαμορφώσει σε χαμηλά επίπεδα το κόστος προμήθειάς τους, γεγονός που αυτόματα οδηγεί σε μείωση του κόστους παραγωγής», ή η «αναβάθμιση του εξοπλισμού, με αποτέλεσμα να έχει δομηθεί και αυτοματοποιηθεί η παραγωγική διαδικασία με τέτοιο τρόπο ώστε να κατορθώνεται αύξηση της παραγωγής με σταθερό εργατικό δυναμικό», δεν αποτελεί ισχυρισμό επαρκώς ορισμένο και αντικειμενικώς επαληθεύσιμο. ώστε βάσει των στοιχείων αυτών να μπορεί να κριθεί ότι η εν λόγω επιχείρηση απολαύει εξαιρετικά ευνοϊκών συνθηκών, οι οποίες της επιτρέπουν να

Αριθμός απόφασης: 607/2022

περιορίζει το κόστος παροχής των υπηρεσιών σε τέτοια κλίμακα, ώστε να μπορεί να προσφέρει τιμές όπως αυτή του προκείμενου διαγωνισμού.

Ειδικότερα, η επιχείρηση «...» δεν προσδιορίζει κατά τρόπο σαφή, ειδικό και συγκεκριμένο ουσιώδη στοιχεία, προς τεκμηρίωση όσων προβάλλει, όπως ο κύκλος εργασιών της, ο αριθμός του σταθερά απασχολούμενου προσωπικού, οι λοιπές συμβάσεις υπηρεσιών σίτισης που εκτελεί (και μάλιστα το ακριβές αντικείμενό τους, ο αριθμός των παραγόμενων μερίδων, η αξία τους κ.λπ.), οι συγκεκριμένες επικερδείς εμπορικές συμφωνίες που έχει επιτύχει με τους προμηθευτές της, οι ποσότητες των πρώτων υλών που προμηθεύεται και τα παρεχόμενα βάσει αυτών ποσοστά έκπτωσης, ο τρόπος με τον οποίο έχει οργανώσει και αυτοματοποιήσει τάχα την παραγωγική της διαδικασία κ.λπ. Αντιθέτως, από τα στοιχεία της προσφοράς της προκύπτει ότι πρόκειται για μια μικρού μεγέθους ατομική επιχείρηση, όπως προκύπτει και από την περιγραφή της εγκατάστασης και τη συγκρότηση του εξοπλισμού της (που είναι ο συνήθης για τέτοιες επιχειρήσεις), τα οποία δεν προσδίδουν οικονομική μονάδα τέτοιου μεγέθους, οργάνωσης, υποδομής, δυναμικότητας και οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, η οποία μπορεί να επιτυγχάνει μειώσεις κόστους και οικονομίες κλίμακας τέτοιου επιπέδου, που να της παρέχουν τα οικονομικά περιθώρια για την προσφορά ασυνήθιστα χαμηλών τιμών, όπως αυτή του προκείμενου διαγωνισμού.

Συνεπώς, ουδόλως τεκμηριώνεται ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας τελεί υπό τόσο εξαιρετικά ευνοϊκές συνθήκες, ώστε να μπορεί να δικαιολογήσει βάσει αυτών τη σύνθεση της οικονομικής προσφοράς που έχει υποβάλει.

ε. Πέραν αυτών, όμως, η επιχείρηση «...» αναφέρεται κατά τρόπο εντελώς αόριστο σε απολύτως ουσιώδεις οικονομικές παραμέτρους όπως το κόστος πρώτων υλών, το κόστος συσκευασίας και μεταφοράς των γευμάτων, το μισθολογικό κόστος, τα λειτουργικά έξοδα της επιχείρησης κ.λπ.. χωρίς όμως να εξειδικεύει, να επεξηγεί και να τεκμηριώνει, με την παράθεση συγκεκριμένων στοιχείων, τα επιμέρους ποσά που έχει υπολογίσει, με βάση τον πιο πάνω πίνακα ανάλυσης του κόστους ανά γεύμα.

Ειδικότερα, ουδόλως αναφέρεται στις εξηγήσεις του πιο πάνω οικονομικού φορέα τι είδους υλικά συσκευασίας πρόκειται να χρησιμοποιήσει και με βάση ποια τιμή μονάδας έχει υπολογίσει το σχετικό κόστος (0,03 € ανά γεύμα), αλλά

Αριθμός απόφασης: 607/2022

ούτε και έχουν προσκομιστεί σχετικά παραστατικά, από τα οποία να προκύπτει το κόστος αγοράς των εν λόγω ειδών.

Επίσης, ουδόλως επεξηγείται επί τη βάση ποιων υπολογισμών έχει δηλωθεί κόστος μεταφοράς 0,03 € ανά γεύμα, λαμβανομένης υπόψη και της χιλιομετρικής απόστασης της παραγωγικής μονάδας της επιχείρησης «...» από τον τόπο παράδοσης των νευμάτων, καθώς δεν γίνεται έστω και ενδεικτική αναφορά στο κόστος κατανάλωσης καυσίμων, το κόστος διοδίων, τα λοιπά στοιχεία κόστους που αναλογούν επιμεριστικά στην εκτέλεση της προκείμενης σύμβασης (π.χ. κόστος συντηρήσεων οχημάτων, ασφαλίσεων, τελών κυκλοφορίας κ.λπ.), καθώς και στο κόστος απασχόλησης οδηγού, υπό την εκδοχή ότι δεν συνυπολογίζεται στο εργατικό κόστος.

Ομοίως, με τις έγγραφες εξηγήσεις του ως άνω οικονομικού φορέα δεν εξειδικεύεται και δεν τεκμηριώνεται ο τρόπος υπολογισμού του μισθολογικού κόστους σε 0.05 € ανά γεύμα, δεδομένου ότι δεν αναφέρονται α) ο αριθμός των εργαζομένων που θα απασχοληθούν για τις ανάγκες εκτέλεσης της σύμβασης, β) το ωράριο εργασίας καθενός από αυτούς, γ) οι ειδικότητες τους, δ) οι νόμιμες αποδοχές που λαμβάνουν, συνυπολογιζομένων των επιδομάτων εορτών και αδείας, και οι αναλογούσες επ' αυτών εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές, ε) το συνολικό μισθολογικό κόστος που προκύπτει βάσει των στοιχείων αυτών, και στ) πώς επιμερίζεται το συγκεκριμένο κόστος ανά γεύμα.

Το αντίστοιχο ισχύει και για τα έξοδα λειτουργίας της εγκατάστασης, ως προς τα οποία υπολογίζεται εντελώς αυθαίρετα αναλογία κόστος 0,03 € ανά γεύμα, χωρίς όμως να αιτιολογείται, έστω και στοιχειωδώς, ποια ακριβώς είναι τα έξοδα αυτά, ανά κατηγορία δαπάνης και ποσό (ύδρευση, ηλεκτρική ενέργεια, θέρμανση/ ψύξη, τηλεπικοινωνίες κ.λπ.), αλλά και πως εξευρίσκεται η αναλογία που έχει δηλωθεί επί του κόστους της προκείμενης σύμβασης.

Τέλος, εξίσου αόριστα δηλώνεται ως μέσο κόστος πρώτων υλών ανά γεύμα το ποσό των 1,15 €, διότι ουδόλως αναφέρονται (και κατά μείζονα λόγο δεν τεκμηριώνονται) οι τιμές μονάδας (ανά κιλό, λίτρο, συσκευασία κ.λπ.) των επιμέρους ειδών (κρέατος, πουλερικών, Ψαριών, οσπρίων, ζυμαρικών, τυροκομικών, ελαιολάδου κ.λπ.), οι απαιτούμενες ημερήσιες ποσότητες και ο τρόπος επιμερισμού του κόστους ανά γεύμα. Την εν λόγω ασάφεια και αοριστία δεν μπορεί να αναπληρώσει η απλή προσκόμιση μεμονωμένων

Αριθμός απόφασης: 607/2022

παραστατικών αγορών, τα οποία αφορούν μέρος μόνο των απαιτούμενων υλικών (χωρίς μάλιστα να αποκλείεται και το ενδεχόμενο ευκαιριακών συναλλαγών), και τα οποία αφ' εαυτών δεν μπορούν να αιτιολογήσουν την προσφερόμενη τιμή, εφόσον δεν γίνεται συσχέτιση των στοιχείων αυτών με συγκεκριμένο, ειδικό και επαρκώς ορισμένο ισχυρισμό ως προς τον υπολογισμό του κόστους πρώτων υλών. Εκτός αυτού, από τα προσκομισθέντα τιμολόγια αγοράς κρέατος και πουλερικών, ουδόλως προκύπτει ότι πρόκειται για προϊόντα Α' ποιότητας, όπως ζητείται με τη διακήρυξη.

Τέλος, δεν πρέπει να περάσει απαρατήρητο ότι οι περιορισμένες ποσότητες αγορών τις οποίες αφορούν όλα τα πιο πάνω τιμολόγια, ουδόλως μαρτυρούν «μεγάλες ζητούμενες ποσότητες σε πρώτες ύλες», βάσει των οποίων, τάχα, η επιχείρηση «...» εξασφαλίζει μείωση του κόστους.

3.α. Περαιτέρω, ανεξαρτήτως της ήδη επισημανθείσας ασάφειας και αοριστίας των σχετικών εξηγήσεων του πιο πάνω οικονομικού φορέα, ως προς ό,τι αφορά ειδικότερα το κόστος συσκευασίας, των προσφερόμενων νευμάτων, ότι ο υπολογισμός του 0,03 € ανά νεύμα, είναι αδικαιολόγητα χαμηλός για τους κάτωθι, ιδίως, απολύτως συγκεκριμένους λόγους:

Όπως ήδη αναφέρθηκε, σύμφωνα με τις προδιαγραφές της υπ' αριθ. ... μελέτης, «...Α.6. Το καθημερινό γεύμα θα παρασκευάζεται αυθημερόν, θα τυποποιείται σε επιτρεπόμενες από τη σχετική νομοθεσία συσκευασίες, θα συνοδεύεται δε από πλαστικά πιρούνια (χωρίς προεξοχές και ανωμαλίες). κουτάλια, ποτήρια, χαρτοπετσέτες και τραπεζομάντιλα. Το ψωμάκι θα προσκομίζετε συσκευασμένο Α. 8... το κάθε προσφερόμενο γεύμα θα είναι ατομικά συσκευασμένο ανά είδος (ζεστό φαγητό και σαλάτα) σε πλαστικούς περιέκτες μιας χρήσεως (C- PET, A-PET & PP), που θα κλείνουν αεροστεγώς, ώστε να μην επιτρέπουν τις διαρροές κατά τη μεταφορά και να προστατεύουν τα τρόφιμα από σκόνη, έντομα και άλλες ρυπάνσεις...».

Ενόψει, συνεπώς, των ανωτέρω, καθίσταται πρόδηλο ότι ο συνολικός αριθμός των απαιτούμενων υλικών συσκευασίας ανά νεύμα είναι 7 τεμάχια, ήτοι δύο περιέκτες (κεσεδάκια, μπολ κ.λπ) μαζί με το φιλμ μεμβράνης ή τα καπάκια τους, 1 πλαστικό πιρούνι, 1 κουτάλι, 1 χαρτοπετσέτα, 1 ποτήρι και 1 τραπεζομάντηλο.

Αριθμός απόφασης: 607/2022

Εξ όσων δυνάμεθα να γνωρίζουμε από την πολυετή δραστηριοποίησή μας στον κλάδο της παροχής υπηρεσιών σίτισης, και μάλιστα εξ ιδίας αντιλήψεως, το κόστος για 2 περιέκτες μαζί με το Φιλμ μεμβράνης ή τα καπάκια τους δε δύναται να υπολείπεται των 0,03 € ανά τεμάχιο, ανερχόμενο συνολικά σε 0,06 €, ενώ επιπροσθέτως το ελάχιστο κόστος για καθένα από τα υπόλοιπα 5 είδη της συσκευασίας ανέρχεται σε 0,01€, ήτοι 0,05 € συνολικά.

Προσκομίζουμε ενδεικτικά τιμολόγιο αγοράς της Εταιρίας μας, με ημερομηνία 17-8-2021 (ήτοι, εκδοθέν σε χρόνο που δεν παρατηρείτο ακόμη η εν συνεχεία σημαντική αύξηση των τιμών, που ίσχυε και κατά τη διενέργεια του διαγωνισμού), από το οποίο προκύπτει ότι για αγορά 6.000 τεμαχίων μπολ μαζί με τα καπάκια τους (120 συσκευασιών των 50 τεμαχίων), η συνολική τιμή, μετά την έκπτωση, διαμορφώθηκε σε 503,10 ευρώ, ήτοι σε 0,08 ευρώ ανά τεμάχιο (μαζί με το καπάκι). Πέραν αυτού, πρέπει να συνυπολογιστεί το κόστος και των λοιπών αναλωσίμων (πλαστικό πιρούνι και κουτάλι, χαρτοπετσέτα κ.λπ.).

Επομένως, το ελάχιστο κόστος συσκευασίας για κάθε μερίδα προσφερόμενου γεύματος, υπό τους ευνοϊκότερους όρους αγοράς, δεν μπορεί να είναι μικρότερο από 0.11 ευρώ (=0,06 € + 0,05 €), είναι δε προφανές ότι το ποσό των 0,03 ευρώ που δηλώνει η εν λόγω επιχείρηση, είναι εντελώς εξωπραγματικό.

Τούτων δοθέντων, καθίσταται πρόδηλο ότι το δηλωθέν από την επιχείρηση «...» κόστος συσκευασίας, μόλις 0,03 € ανά νεύμα, πέραν της παντελούς έλλειψης αιτιολόγησής του, είναι αδικαιολόγητα χαμηλό και δεν ανταποκρίνεται στο κόστος αγοράς των υλικών που συνθέτουν τη συσκευασία του γεύματος.

β. Περαιτέρω, όπως ήδη αναφέρθηκε, όσον αφορά το κόστος μεταφοράς των γευμάτων, η επιχείρηση «...» δηλώνει ότι αυτό ανέρχεται σε 0,03 € ανά γεύμα. Πλην όμως, και ο ανωτέρω υπολογισμός, πέραν της καταφανούς αοριστίας και της έλλειψης τεκμηρίωσής του, είναι προδήλως εσφαλμένος, για τους κάτωθι, ιδίως, λόγους:

Με βάση το φάκελο της τεχνικής της προσφοράς, η επιχείρηση «...» δηλώνει ότι θα χρησιμοποιήσει για την εκτέλεση της μεταφοράς των παρασκευαζόμενων γευμάτων, από την εγκατάστασή της προς το Δημοτικό Σχολείο ... (μετ' επιστροφής) τρία (3) οχήματα, ήτοι ένα φορτηγό ... cc (βλ.

Αριθμός απόφασης: 607/2022

αρχείο με τίτλο «07.01 ΚΑΤΑΛΛΗΛΟΤΗΤΑ ΟΧΗΜΑΤΟΣ ...»), ένα φορτηγό ... (βλ. αρχείο με τίτλο «07.02 ΚΑΤΑΛΛΗΛΟΤΗΤΑ ΟΧΗΜΑΤΟΣ ...») και ένα φορτηγό ... (βλ. αρχείο με τίτλο «07.03 ΚΑΤΑΛΛΗΛΟΤΗΤΑ ΟΧΗΜΑΤΟΣ ...»). Όπως προκύπτει από σχετικές (εξειδικευμένες) ιστοσελίδες, που περιέχουν τεχνικά στοιχεία των εν λόγω οχημάτων, η κατανάλωση των καυσίμων τους έχει ως ακολούθως:

ι. Όσον αφορά το όχημα τύπου ..., η μέση κατανάλωση καυσίμου (πετρελαίου) για κάθε τύπο (μοντέλο) διαμορφώνεται σύμφωνα με τον κάτωθι πίνακα (βλ. και <https://pro...asp>):

Κινητήρας
Καύσιμο	Πετρέλαιο	Πετρέλαιο	Πετρέλαιο	Πετρέλαιο
Κυβισμός (κ.εκ.)	2.143	2.143	2.143	2.987
Ισχύς (ίπποι/σ.α.λ.)	90/3.800	129/3.800	163/3.800	190/3.800
Ροπή (Nm/σ.α.λ.)	250/1.400-2.400	305/1.200-2.400	360/1.400-2.400	440/1.400-2.400
Κατανάλωση (λτ./100 χλμ.)	8,9	7,9	7,9	9,9
CO2 (gr/km)	235	208	208	260

Σύμφωνα, συνεπώς, με τα ανωτέρω η μέση κατανάλωση του δηλωθέντος οχήματος ... της επιχείρησης «...» είναι της τάξης των 8 λίτρων/100 χιλιάμετρα.

θ. Όσον αφορά το όχημα τύπου ..., σύμφωνα με τα οριζόμενα από τον κατασκευαστή αυτού, η μέση κατανάλωση του καυσίμου του, υπολογίζεται σε 7.1/100 km εντός πόλης, σε 5.1/100 km εκτός πόλης και σε 5.7 1/100 km μικτού κύκλου.

Ειρήσθω εν παρόδω ότι, όσον αφορά το ωφέλιμο φορτίο που μπορεί να μεταφερθεί με το συγκεκριμένο όχημα, τούτο υπολογίζεται σε 633 κιλά, ενώ αντίστοιχα ο ελάχιστος όγκος του χώρου αποσκευών ανέρχεται στα 642 λίτρα, με μέγιστο τα 3000 λίτρα. Τέλος, από πλευράς διαστάσεων το μήκος του οχήματος είναι 4380 mm (4,38 m), το πλάτος 1810 mm (1.81 m) και το ύψος του 1801 mm (1.80 m) (βλ. ενδεικτικά <https://www...>).

Αριθμός απόφασης: 607/2022

Τούτων δοθέντων, το συγκεκριμένο όχημα δεν διαθέτει την απαιτούμενη χωρητικότητα, ώστε να δύναται να μεταφέρει (και μάλιστα εντός δευτερογενών περιεκτών/ *thermobox*) τις ζητούμενες με τη διακήρυξη 380 μερίδες γευμάτων, ήτοι συνολικά 380 μερίδες φαγητού, 380 σαλάτες, 380 ψωμάκια, 380 φρούτα, 380 τυριά ή άλλα συνοδευτικά και όλα τα απαραίτητα αναλώσιμα που πρέπει να μεταφέρονται καθημερινά. Συνεπώς, δεν μπορεί να θεωρηθεί κατάλληλο για την εκτέλεση της υπό ανάθεση υπηρεσίας.

iii. Τέλος, ως προς το όχημα τύπου ..., σύμφωνα με τα αντίστοιχα τεχνικά του στοιχεία, η μέση κατανάλωση καυσίμου υπολογίζεται σε 9,47 λίτρα ανά 100 χιλιόμετρα (βλ. ενδεικτικά <https://www....html>).

Επιπρόσθετα προς τα ανωτέρω, σημειώνουμε ότι, σύμφωνα, με τα εκδιδόμενα καθημερινά δελτία επισκόπησης τιμών υγρών καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Επενδύσεων, η μέση τιμή του πετρελαίου κίνησης κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της επιχείρησης «...» ανερχόταν σε 1,477 €/λίτρο (βλ. το υπ' αριθ. πρωτοκ. ... δελτίο του Τμήματος Διαχείρισης Πληροφοριών και Εποπτείας Ηλεκτρονικού Εμπορίου), ενώ έκτοτε κατά τα κοινώς γνωστά, η τιμή των καυσίμων είναι σταθερά ανοδική. Δοθέντος, συνεπώς, ότι η απόσταση από τα ..., όπου βρίσκεται η εγκατάσταση της εν λόγω επιχείρησης, μέχρι τις ..., είναι περίπου 130 χιλιόμετρα, ή άλλως 260 χιλιόμετρα μετ' επιστροφής, το κόστος κατανάλωσης καυσίμου υπολογίζεται α) για το Φορτηγό σε 7,9 λίτρα ανά 100 χιλιόμετρα, ήτοι 20,54 λίτρα x 1,477 € = 30,34 €, β) για το Φορτηγό ..., σε 5,7 λίτρα ανά 100 χιλιόμετρα, ήτοι 14,82 λίτρα x 1,477 € = 21,89 €, και γ) για το Φορτηγό ..., σε 9,47 λίτρα ανά 100 χιλιόμετρα, ήτοι 24,62 λίτρα x 1,477 € = 36,36 €. Ως εκ τούτου, επιμερίζοντας ακολούθως το ανωτέρω ημερήσιο κόστος καυσίμου στα ζητούμενα από τη διακήρυξη 380 γεύματα, το ελάχιστο μεταφορικό κόστος ανά γεύμα (μη συμπεριλαμβανομένου και του μισθού του οδηγού, υπό την εκδοχή ότι υπολογίζεται στο κόστος μισθοδοσία, ούτε του κόστους διοδίων, συντηρήσεων, τελών κυκλοφορίας κ.λπ.), ανέρχεται αντιστοίχως σε α) 0,08 €, β) 0,060 € και γ) 0,10 € (μέσος όρος: 0,08 € ανά γεύμα). Ενόψει των ανωτέρω, καθίσταται και εν προκειμένω εμφανές ότι το υπολογιζόμενο από την επιχείρηση «...» κόστος μεταφοράς ανά γεύμα, ποσού 0.03 €, είναι αδικαιολόγητα χαμηλό και υπολείπεται κατά πολύ του ελάχιστου, με

Αριθμός απόφασης: 607/2022

αποτέλεσμα να καθίσταται και για το λόγο αυτό απορριπτέα η οικονομική της προσφορά. γ. Τέλος, σύμφωνα με τις διευκρινίσεις της επιχείρησης «...», το κόστος μισθοδοσίας του προσωπικού που πρόκειται να απασχολήσει κατά την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης, υπολογίζεται σε 0,05€ ανά γεύμα. Σημειώνουμε κατά πρώτον ότι, με βάση τα ζητούμενα της διακήρυξης (προετοιμασία, παρασκευή και μεταφορά φαγητού), το προσωπικό που απαιτείται να απασχοληθεί για τις ανάγκες εκτέλεσης της υπό ανάθεση σύμβασης αποτελείται κατ' ελάχιστον από έναν μάγειρα, έναν υπάλληλο συσκευασίας - λάντζας και έναν οδηγό (τούτο, παρότι απαιτείται η απασχόληση και υπαλλήλων άλλων καθηκόντων, όπως αποθηκάριος, μάγειρας κρύας κουζίνας κ.λπ.). Επίσης, με βάση έναν απολύτως μέτριο υπολογισμό, ο ελάχιστος απαιτούμενος χρόνος απασχόλησης καθενός από τρεις αυτούς εργαζόμενους δεν μπορεί να είναι μικρότερος από τέσσερις (4) ώρες ημερησίως. Εξάλλου, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις της ΕΓΣΣΕ και της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, το νόμιμο κόστος απασχόλησης ενός μισθωτού υπολογίζεται ως ακολούθως: Σε περίπτωση πλήρους απασχόλησης ενός εργαζομένου με τριετή προϋπηρεσία, τούτος δικαιούται μικτό μισθό 729,30 ευρώ. Επιπρόσθετα, όσον αφορά τον υπολογισμό των αναλογουσών ασφαλιστικών εισφορών, αυτές υπολογίζονται μέχρι 31-12-2022 σύμφωνα με το άρθρο 81 του Ν.4826/2021, ως εξής:

		Ποσοστά (%)	Ποσοστά (%)	Ποσοστά (%)
		Εργαζόμενος	Εργοδότης	Σύνολο

Αριθμός απόφασης: 607/2022

	<i>Κύρια σύνταξη</i>	<i>6,67</i>	<i>13,33</i>	<i>20,00</i>
	<i>Επικουρική Ασφάλιση</i>	<i>3,25</i>	<i>3,25</i>	<i>6,50</i>
	<i>Υγειονομική Περιθαλψη</i>	<i>2,55</i>	<i>4,55</i>	<i>7,10</i>
	<i>Συνεισπρ. (ΟΑΕΔ, ΟΕΚ, ΛΑΕΚ..)</i>	<i>1,65</i>	<i>1,41</i>	<i>3,06</i>
	<i>Σύνολα</i>	<i>14,12</i>	<i>22,54</i>	<i>36,66</i>

Σύμφωνα, συνεπώς, με τα ανωτέρω, οι οφειλόμενες ασφαλιστικές εισφορές για έναν εργαζόμενο πλήρους απασχόλησης υπολογίζονται συνολικά σε 36,66%, επιμεριζόμενο σε 14,12% (ήτοι 102,97 ευρώ) που βαρύνει τον εργαζόμενο (συνεπώς, στον εργαζόμενο καταβάλλονται τελικά $729,30 - 102,97 = 626,32$ €) και 22,54% (ήτοι 164,38 ευρώ) που βαρύνει τον εργοδότη.

Ως εκ τούτου, οι συνολικές ασφαλιστικές εισφορές (εργαζομένου και εργοδότη) για εργαζόμενο πλήρους απασχόλησης υπολογίζονται σε 267,35€, με συνέπεια το συνολικό μισθολογικό κόστος απασχόλησης να υπολογίζεται σε $626,32$ (μισθός) + $267,35$ εισφορές = $893,67$ €.

Κατ' αντιστοιχία προς τα ανωτέρω, το νόμιμο μισθολογικό κόστος που αντιστοιχεί σε τετράωρη πενθήμερη ημερήσια απασχόληση (και μάλιστα χωρίς καν υπολογισμό επιδομάτων εορτών και αδείας), διαμορφώνεται ως εξής:

Αριθμός απόφασης: 607/2022

$893,67\text{€} / 2 = 446,84\text{€} * 3 = 1.340,52\text{€}$ μηνιαίο μισθολογικό κόστος για το σύνολο του ελάχιστου αναγκαίου προσωπικού για την εκτέλεση της σύμβασης.
 $1.340,52\text{€} / 25$ ημερομίσθια = $53,62\text{€}$ ημερήσιο κόστος για το σύνολο των τριών εργαζομένων, ή άλλως $17,82\text{€}$ ανά εργαζόμενο $53,62\text{€} / 380$ γεύματα ημερησίως = $0,14\text{€}$ ελάχιστο κόστος μισθοδοσίας ανά μερίδα παραγόμενου γεύματος. Με δεδομένο, λοιπόν, ότι κατά μια απολύτως μετριασμένη εκτίμηση, το συνολικό ημερήσιο κόστος απασχόλησης των τριών κατ' ελάχιστο απαιτούμενων εργαζομένων, υπολογίζεται σε $53,62\text{€}$, το οποίο, επιμεριζόμενο στις 380 ζητούμενες μερίδες φαγητού, αντιστοιχεί σε $0,14\text{€}$ ανά νεύμα ($53,62 / 380 = 0,14\text{€}$), καθίσταται πρόδηλο ότι το δηλωθέν από την επιχείρηση «...» ποσό των 0.05€ ως κόστος μισθοδοσίας ανά γεύμα, είναι αδικαιολόγητα χαμηλό, καθώς αντιστοιχεί κατ' ουσίαν σε έναν και μόνο εργαζόμενο τετράωρης απασχόλησης, που είναι αδύνατο να υλοποιήσει σε ημερήσια βάση όλες τις απαιτούμενες εργασίες προετοιμασίας, παρασκευής και διανομής του φαγητού. Συνεπώς, εφόσον δεν καλύπτεται στοιχειωδώς, έστω, το απαιτούμενο μισθολογικό κόστος, η οικονομική προσφορά της επιχείρησης «...» είναι και για το λόγο αυτό απορριπτέα ως απαράδεκτη».

45. Επειδή η αναθέτουσα, με τις απόψεις της, υποστηρίζει ότι: «Σύμφωνα με το καθιερούμενο από το εν λόγω άρθρο 88 σύστημα εντοπισμού και ελέγχου των ασυνήθιστα χαμηλών προσφορών, η αναθέτουσα αρχή προβαίνει σε μία εκ πρώτης όψεως (*prima facie*) εκτίμηση του κατά πόσον οι προσφορές είναι - «φαίνονται» κατά τη διατύπωση της παρ. 1 του αυτού άρθρου (και της αντίστοιχης παρ. 1 του άρθρου 69 της κοινοτικής οδηγίας 2014/24/ΕΕ)- ασυνήθιστα χαμηλές. Ως εκ τούτου, η έκταση της υποχρέωσης αιτιολόγησης, την οποία υπέχει η αναθέτουσα αρχή σε περίπτωση που εκτιμά ότι η οικονομική προσφορά δεν φαίνεται ασυνήθιστα χαμηλή, είναι περιορισμένη και, εντεύθεν, δεν υποχρεούται να προβεί σε διεξοδική ανάλυση της σύνθεσης κάθε προσφοράς, προκειμένου να διαπιστώσει ότι αυτή δεν αποτελεί ασυνήθιστα χαμηλή προσφορά. Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή οφείλει κατ' αρχάς να εξετάσει αν οι υποβληθείσες προσφορές περιέχουν ένδειξη ικανή να δημιουργήσει την υποψία ότι ενδέχεται να είναι ασυνήθιστα χαμηλές. Εάν οι υποβληθείσες προσφορές δεν περιέχουν τέτοια ένδειξη και, συνεπώς, δεν φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να

Αριθμός απόφασης: 607/2022

συνεχίσει τη διαγωνιστική διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης (πρβλ. αποφάσεις του Γενικού Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης: της 10^{ης} Σεπτεμβρίου 2019, T-741/17, TRASYs 'ntemational EEIG και Axianseu-Digital Solutions SA κατά Ευρωπαϊκού Οργανισμού Ασφάλειας της Αεροπορίας, EASA, σκ. 42-46, της 26ης Απριλίου 2018, T-752/15, European Dynamics Luxembourg SA και Ευρωπαϊκή Δυναμική-Προηγμένα Συστήματα Τηλεπικοινωνιών Πληροφορικής και Τηλεματικής ΑΕ κατά Επιτροπής, σκ. 69-72 και 74-75).

Κατ' ακολουθίαν τούτων, η αναθέτουσα αρχή διαθέτει κατ' αρχήν ευρεία διακριτική ευχέρεια, κατ' εκτίμηση ιδίως της απόκλισης της οικονομικής προσφοράς κάθε διαγωνιζόμενου από την προϋπολογισθείσα δαπάνη του έργου, αλλά και σε συνδυασμό με τις λοιπές υποβληθείσες οικονομικές προσφορές, να χαρακτηρίσει συγκεκριμένη οικονομική προσφορά ως ασυνήθιστα χαμηλή, υποχρεούμενη, όμως, στην περίπτωση αυτή να καλέσει προς παροχή των αναγκαίων διευκρινίσεων ως προς τη σύνθεση της προσφοράς τον διαγωνιζόμενο, του οποίου την οικονομική προσφορά κρίνει ως ασυνήθιστα χαμηλή. Η δε άσκηση της κατά τα άνω διακριτικής ευχέρειας της αναθέτουσας αρχής υπόκειται σε δικαστικό έλεγχο ως προς την υπέρβαση των άκρων ορίων της.

Ως δε ρητώς προβλέπεται στην νέα Οδηγία (άρθρο 69 παρ. 3) και αντίστοιχα στο άρθρο 88 παρ. 3 του Ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να απορρίψει την προσφορά μόνον εάν τα παρεχόμενα στοιχεία δεν εξηγούν κατά τρόπο ικανοποιητικό το χαμηλό επίπεδο της τιμής ή του κόστους που προτείνεται, δηλαδή όταν και μετά τις διευκρινίσεις που δόθηκαν η χαμηλή προσφορά εγκυμονεί, κατά την πλήρως και ειδικώς αιτιολογημένη κρίση της αναθέτουσας αρχής, τον κίνδυνο για την εκτέλεση της σύμβασης, προσανατολιζόμενη στην ανάπτυξη υγιούς, πραγματικού και αποτελεσματικού ανταγωνισμού (πρβ. απόφαση ΠΕΚ της 25ης Φεβρουαρίου 2003 στην υπόθεση T4/2001, Renco SpA, σκ. 75 και 76, απόφαση ΔΕΚ της 27ης Νοεμβρίου 2001 στις υποθέσεις C-285/1999 και C-286/1999, Impresa Lombardini SpA- Impresa Generale de Costruzioni και Impresa Ing. Mantovani SpA, σκ. 53-55, Ε.Σ. Τμ. VI 525/2018, 2998, 19/2014, 3202, 2752,

Αριθμός απόφασης: 607/2022

584/2011, Ε' Κλιμ. 387/2018, πρβλ. ΣτΕ 1425/2005, Ε.Α. ΣτΕ 45/2008, 1159/2007).

Συνεπώς η αναθέτουσα αρχή διατηρεί διακριτική ευχέρεια και ως προς την αποδοχή ή μη της διαπιστωθείσας μη τεκμηριωμένης ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς. Σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή, σε περίπτωση είτε αποδοχής είτε απόρριψης της προσφοράς, πρέπει να αιτιολογήσει πλήρως και ειδικώς την απόφασή της και ιδιαίτερα να λάβει υπόψη της τις προσφερθείσες διευκρινίσεις, η δε απόφαση αυτή πρέπει να προσανατολίζεται αφενός στη φερεγγυότητα της προσφοράς και αφετέρου στην ανάπτυξη υγιούς, πραγματικού και αποτελεσματικού ανταγωνισμού.

Σε ότι αφορά δε τον προσφέροντα έχει κριθεί δύναται να υποβάλει όλες τις διευκρινίσεις που κρίνει σκόπιμες, με βάση τη φύση και τα χαρακτηριστικά της σύμβασης (ΔΕΚ Υποθ. C568/13 σκ. 31), οι οποίες δεν είναι εξαντλητικές ούτε επιτρέπεται ο αποκλεισμός ορισμένων ειδών διευκρινίσεων. (βλ. ΔΕΚ Αποφ. C 599/10 σκ. 31)

ΕΝ ΠΡΟΚΕΙΜΕΝΩ με το από 11.01.2022 έγγραφο της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού η επιχείρηση “...” κλήθηκε προς παροχή διευκρινίσεων αναφορικά με την εκ μέρους της υποβληθείσα ασυνήθιστα χαμηλή οικονομική προσφορά, ενώ σε απάντηση του ανωτέρω αιτήματος παροχής διευκρινίσεων εκ μέρους της αναθέτουσας Αρχής, η εν λόγω επιχείρηση υπέβαλε προς την Επιτροπή του διαγωνισμού τις από 20.01.2022 έγγραφες διευκρινίσεις της, οι οποίες και έγιναν δεκτές με το υπ' αριθμ. II/21.01.2022 πρακτικό της Επιτροπής.

Δια της ανωτέρω νομοθεσίας, ως ισχύει σήμερα, και της διαμορφωθείσας νομολογίας προκύπτει ότι, ΑΦΕΝΟΣ τηρήθηκαν όλες οι νόμιμες διαδικασίες που απαιτούνται σε περίπτωση υποψίας της διοίκησης περί ασυνήθιστα χαμηλής οικονομικής προσφοράς, ο περί ου ο λόγος ανάδοχος κλήθηκε εγκαίρως να παράσχει διευκρινίσεις, οι οποίες και υποβλήθηκαν καθ' όλα νόμιμα ενώπιον της διοίκησης, ενώ, η αρμόδια Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού, ως αποκλειστικά αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο επί των αξιολογήσεων των προσφορών, εισηγήθηκε αιτιολογημένα την αποδοχή της ανωτέρω προσφοράς, και

Αριθμός απόφασης: 607/2022

ΑΦΕΤΕΡΟΥ, δοθέντος του ότι καταλείπεται ευρύτατη διακριτική ευχέρεια στη διοίκηση στο πλαίσιο ενάσκησης δημόσιας εξουσίας, για τον χαρακτηρισμό συγκεκριμένης οικονομικής προσφοράς ως ασυνήθιστα χαμηλής, και επειδή, όπως προκύπτει με σαφήνεια, η αποδοχή ή μη της διαπιστωθείσας ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς ανήκει στην ουσιαστική κρίση της Διοίκησης, η οποία λαμβάνει απόφαση στη βάση των ενδεικτικά απαριθμούμενων στο νόμο διευκρινίσεων του προσφέροντος (βλ. άρθρο 88 του ν. 4412/2016 “ Οι εξηγήσεις της παρ. 1 μπορεί να αφορούν ιδίως ...”) και της ρητής ειδικής και εμπειριστατωμένης γνώμης της αρμόδιας Επιτροπής Διαγωνισμού, καθίσταται πρόδηλο ότι η Διοίκηση ενήργησε στο πλαίσιο της αρμοδιότητάς της και εντός των ορίων της αποδιδόμενης από τον νόμο διακριτικής της ευχέρειας, έχοντας ως γνώμονα την φερεγγυότητα της προσφοράς και την ανάπτυξη υγιούς και αποτελεσματικού ανταγωνισμού.

Περαιτέρω, σε ό,τι αφορά την επιχείρηση, με το απαντητικό της υπόμνημα αποτυπώθηκαν ήδη και αξιολογήθηκαν αναλόγως τα αναλυτικά στοιχεία τεκμηρίωσης της προσφερόμενης οικονομικής της προσφοράς, και ειδικότερα στοιχεία που αφορούν με μέσο κόστος των πρώτων υλών, το κόστος συσκευασίας, μεταφοράς καθώς και το μισθολογικό κόστος, τα έξοδα λειτουργίας, το μέσο κόστος γεύματος, το κέρδος ανά γεύμα και η τιμή προσφοράς ανά γεύμα. Προς επίρρωση των ανωτέρω ισχυρισμών, είναι δε άξιο αναφοράς, ότι η επιχείρηση με την επωνυμία “...” και το διακριτικό τίτλο “...” έχει συνεργαστεί και κατά το παρελθόν με τον Δήμο ..., περαιώνοντας με απόλυτη συνέπεια και ορθότητα τις συμβατικές της υποχρεώσεις από την με αριθμό πρωτ. ... σύμβαση «Παροχής ετοιμών γευμάτων για την σίτιση των μαθητών του Μουσικού Γυμνασίου - Λυκείου ... για το σχολικό έτος 2020-2021» ποσού 94.221,00€ χωρίς Φ.Π.Α. και 106.469,73 € με Φ.Π.Α.», προσφέροντας, δηλαδή, τιμή ανά μερίδα 1,71 ευρώ. Ειδικότερα δε, η επιχείρηση με γνώμονα τον συμβατικό της σκοπό, τήρησε εν τοις πράγμασι όλους τους όρους της σύμβασης, εξασφαλίζοντας τη μεταφορά των μερίδων σε συνθήκες ασφάλειας, προφύλαξης καθαριότητας, χωρίς καθυστερήσεις και ελλείψεις ως προς την εκ του νόμου καθορισμένη συσκευασία των μερίδων, αλλά και χωρίς να προβεί σε υποβάθμιση της ποιότητας των ειδών διατροφής. Η τήρηση των συμβατικών τεχνικών προδιαγραφών εκ μέρους της

Αριθμός απόφασης: 607/2022

επιχείρησης αποδεικνύεται εξάλλου και από τις σχετικές βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης που εκδόθηκαν από τον Δήμο.

Συνεπεία τούτου, έχει διαπιστωθεί ήδη ότι η εν λόγω επιχείρηση διαθέτει μια πλήρως εξοπλισμένη μονάδα παραγωγής έτοιμων γευμάτων, η οποία, σε συνάρτηση με τις απευθείας συνεργασίες με παραγωγούς και τις αυτοματοποιημένες παραγωγικές διαδικασίες που έχει υιοθετήσει η τελευταία, ανταποκρίνεται αποτελεσματικά στις συμβατικές της υποχρεώσεις με σημαντικά χαμηλότερο κόστος έναντι άλλων εταιριών για τον Δήμο μας. Είναι δε πρόδηλο, ότι σε κάθε περίπτωση η εν λόγω εταιρία αποδεικνύεται ότι μπορεί να ανταποκριθεί επαρκώς προσφέροντας τιμή χαμηλότερη των 2 ευρώ ανά μερίδα, εν αντιθέσει με την υπέρ ου η προσφυγή επιχείρηση η οποία μπορεί να ανταποκριθεί επαρκώς προσφέροντας τιμή ανά μερίδα 2,58 ευρώ, και συνολικά 226.476,40 ευρώ. Ως εκ τούτου, η επιχείρηση “...” μέσα από την ως άνω εμπειρία της, είχε το συγκριτικό πλεονέκτημα για να επιτύχει τη μείωση του κόστους υλοποίησης του συγκεκριμένου έργου χωρίς αυτό να συνεπάγεται τη μείωση της ποιότητάς της».

46. Επειδή με την παρέμβασή του, ο παρεμβαίνων ως ανάλυση του κόστους των παρεχόμενων γευμάτων παραθέτει τον παρακάτω πίνακα:

ΚΟΣΤΟΛΟΓΗΣΗ ΓΕΥΜΑΤΟΣ		
ΕΙΔΟΣ ΚΟΣΤΟΥΣ	ΚΟΣΤΟΣ ΑΝΑ ΓΕΥΜΑ	ΠΟΣΟΣΤΟ ΕΠΙ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗΣ ΤΙΜΗΣ
ΜΕΣΟ ΚΟΣΤΟΣ ΠΡΩΤΩΝ ΥΛΩΝ ΑΝΑ ΓΕΥΜΑ	1,15 €	80,42%
ΚΟΣΤΟΣ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑΣ	0,03 €	2,10%
ΚΟΣΤΟΣ ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ	0,03 €	2,10%
ΜΙΣΘΟΛΟΓΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ	0,05 €	3,50%

Αριθμός απόφασης: 607/2022

ΕΞΟΔΑ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ (ΥΔΡΕΥΣΗ, ΗΛΕΚΤΡΙΚΗ ΕΝΕΡΓΕΙΑ, ΘΕΡΜΑΝΣΗ/ΨΥΞΗ, ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΕΣ, ΑΠΟΘΗΚΕΥΣΗ, ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΤΙΡΙΑΚΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ, κτλ)	0,03 €	2,10%
ΜΕΣΟ ΚΟΣΤΟΣ ΓΕΥΜΑΤΟΣ	1,29 €	90,21%
ΚΕΡΔΟΣ ΑΝΑ ΓΕΥΜΑ	0,14 €	9,79 %
ΤΙΜΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΑΝΑ ΓΕΥΜΑ	1,43 €	100,00%

Επιπλέον, παραθέτει πίνακα με το κόστος αγοράς πρώτων υλών, ανά ημέρα για κάθε γεύμα, καθώς και το κόστος των πρώτων υλών του εναλλακτικώς προσφερόμενου γεύματος. Περαιτέρω δε, επικαλείται τα τιμολόγια αγοράς των πρώτων υλών καθώς και την από 22.3.2021 σύμβαση για το σχολικό έτος 2019-2020 για τη σίτιση του μουσικού σχολείου ... (σχ. 31), την από 6.12.2021 συμπληρωματική σύμβαση για τη σίτιση των μαθητών του Μουσικού γυμνασίου – λυκείου ... για το σχολικό έτος 2020-2021 (σχ. 32), την από 31.1.2022 σύμβαση παροχής έτοιμων γευμάτων για τη σίτιση των μαθητών του μουσικού σχολείου γυμνασίου – λυκείου ... για το μήνα Φεβρουάριο 2022 (σχ. 33), 20 πρωτόκολλα ποσοτικής και ποιοτικής παραλαβής σίτισης του μουσικού σχολείου ... για το μήνα Φεβρουάριο (σχ. 34), το από 9.11.2021 συμφωνητικό προμήθειας με το Δήμο ... για τη σίτιση των μαθητών του καλλιτεχνικού σχολείου (σχ. 35), την από 12.2.2021 σύμβαση με το ... για τη σίτιση των φιλοξενούμενων του γηροκομείου (σχ. 36, 37), την από 22.11.2021 σύμβαση με την ... για τη σίτιση των προσφύγων (σχ. 38), τα από 28.9.2021 και 31.12.2021 τιμολόγια για την παροχή καθημερινών γευμάτων στην επιχείρηση «...» (σχ. 39, 40).

Περαιτέρω δε, υποστηρίζει ότι *«Επομένως, αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η ατομική μου επιχείρηση δεν μπορεί να επιτύχει οικονομίες κλίμακας. Ως εκ τούτου, οι υπολογισμοί της προσφεύγουσας που διαλαμβάνονται στην προσφυγή της ωςάν η ατομική μου επιχείρηση να μην*

έχει δήθεν καμία άλλη σύμβαση προς εκτέλεση και να μην δύναται δήθεν να επιμερίσει τα διάφορα επιμέρους κόστη σε περισσότερες συμβάσεις τυγχάνουν εσφαλμένοι. Επιπρόσθετα, η μέση τιμή καυσίμων που επικαλείται η προσφεύγουσα αναφορικά με το κόστος μεταφοράς ουδόλως απέκλειε την προμήθεια καυσίμων από την ατομική μου επιχείρηση από προμηθευτή με τιμή πετρελαίου μικρότερης της μέσης. Επισημαίνεται δε ότι σε κάθε περίπτωση η προσφεύγουσα αναγνωρίζει τη δυνατότητα κέρδους της ατομικής μου επιχείρησης στη σελίδα 25 της προσφυγής της, ακόμη και με τους δικούς της υπολογισμούς τους οποίους δεν αποδέχομαι και αντικρούω ήδη με την παρούσα παρέμβασή μου». Επιπροσθέτως δε, επισυνάπτει συμβάσεις και πρακτικά φορέων (σχ. 25-30) για έργα σίτισης με παρόμοιο μενού στις οποίες οι προσφερόμενες τιμές είναι παραπλήσιες ή χαμηλότερες της προσφοράς της ατομικής μου επιχείρησης στον εν θέματι διαγωνισμό, προβάλλει δε ότι «Από την επισταμένη μελέτη των ανωτέρω εγγράφων που συμπροσκομίστηκαν και αυτά στην αναθέτουσα αρχή με το από 20.01.2022 Απαντητικό Υπόμνημα της ατομικής μου επιχείρησης αποδεικνύεται ότι αφορούν επίσης, σίτιση μαθητών Μουσικών Σχολείων, ήτοι αφορούν συμβάσεις αντικείμενου ταυτόσημου με το αντικείμενο του εν θέματι διαγωνισμού. Ως εκ τούτου, ο περί του αντιθέτου ισχυρισμός που διαλαμβάνεται στην 35^η σελίδα της προσφυγής παρίσταται προδήλως αβάσιμος. Εν κατακλείδι, το σύνολο όσων αναφέρθηκαν παραπάνω σε συνδυασμό με τα διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής καθιστούν σαφές ότι δεν δύναται σε καμία περίπτωση να θεμελιωθεί δήθεν ασυνήθιστα χαμηλή προσφορά εκ μέρους της ατομικής μου επιχείρησης, με συνέπεια σύμφωνα και με τα όσα εκτέθηκαν προηγουμένως να μην συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 88 του Ν. 4412/2016. Αποδεικνύεται ότι η έκπτωση που έλαβε χώρα εκ μέρους της ατομικής μου επιχείρησης στα πλαίσια του παρόντος διαγωνισμού κινείται σε απολύτως φυσιολογικά πλαίσια και σε καμία περίπτωση δεν θέτει σε κίνδυνο τη δυνατότητα της επιχείρησής μου να εκτελέσει το παρόν έργο σε περίπτωση που καταστεί ανάδοχος αυτού».

47. Επειδή η έννοια της αδικαιολόγητα χαμηλής προσφοράς δεν αποδίδεται ρητά από τις διατάξεις των Ενωσιακών Οδηγιών, αλλά αποτελεί αόριστη αξιολογική έννοια (βλ Δ. Ράικος Δημόσιες Συμβάσεις, σελ. 858). Ως εκ

Αριθμός απόφασης: 607/2022

τούτου, πρέπει να καθορίζεται συγκεκριμένα σε κάθε σύμβαση σε σχέση με το αντικείμενο που αποτελεί το περιεχόμενό της, (βλ. Απόφ. Γεν. Δικαστ. υπόθ. T-495/04, σκέψη 94). Εφόσον όμως δεν καθορίζεται στις οδηγίες ο τρόπος υπολογισμού του ορίου πέραν του οποίου υφίσταται αδικαιολόγητα χαμηλή προσφορά, εναπόκειται στα κράτη-μέλη και στις αναθέτουσες αρχές να καθορίσουν τον τρόπο υπολογισμού αυτού του ορίου. Ωστόσο, οι οδηγίες αλλά και ο νόμος 4412/2016 επιβάλλουν στην αναθέτουσα αρχή να εξακριβώσει την ύπαρξη της όχι μόνο σε αυτές τις προσφορές που είναι έκδηλα υπερβολικά χαμηλές αλλά και σε αυτές που φαίνονται σε αυτήν ως αδικαιολόγητα χαμηλή προσφορά (ΔΕΚ Απόφ. C-103/88, σκ. 27). Η έννοια της αδικαιολόγητα χαμηλής προσφοράς δεν θεμελιώνεται αορίστως από την αναθέτουσα αρχή αλλά καθορίζεται με αναφορά στα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά και συνθήκες του υπό εκτέλεση έργου. Η δε κρίση της αναθέτουσας αρχής ως προς τον χαρακτηρισμό της προσφοράς, ελέγχεται δικαστικά ως προς την υπέρβαση των άκρων ορίων της διακριτικής ευχέρειας που διαθέτει (βλ. ΕΣ Τμ. Μείζ. Επτ. Σύνθ. 1077/2016, ΕΣ Τμ. IV Πράξεις 3/2017, 21/2016) και πλέον υπάγεται στον έλεγχο της ΑΕΠΠ (ΑΕΠΠ 235/2017, σκ 5).

48. Επειδή, περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή εφόσον κρίνει μια προσφορά ως αδικαιολόγητα χαμηλή, οφείλει να ζητήσει διευκρινίσεις από τον προσφέροντα αποστέλλοντας πρόσκληση. Η πρόσκληση προς τον προσφέροντα και οι διευκρινίσεις από αυτόν, συνιστούν έναν κατ' αντιπαράθεση διάλογο διεξαγόμενο σε εύθετο χρόνο (βλ. Δ. Ράικος Δημ. Συμβάσεις, σελ 862), ώστε ο προσφέρων να αποδείξει ότι η προσφορά του είναι σοβαρή ενώ και η αναθέτουσα αρχή να μην καταλήξει σε αυθαίρετες εκτιμήσεις, (βλ. ΔΕΚ Υπόθ. C- 599/10 σκ. 29, C-285/99 & 286/99 σκ.57). Ο προσφέρων δύναται να υποβάλει όλες τις διευκρινίσεις που κρίνει σκόπιμες, με βάση την φύση και τα χαρακτηριστικά της σύμβασης, (βλ. ΔΕΚ Υπόθ. C-568/13 σκ. 50), οι οποίες δεν είναι εξαντλητικές ούτε επιτρέπεται ο αποκλεισμός ορισμένων ειδών διευκρινίσεων, (βλ. ΔΕΚ Υπόθ. C-599/10 σκ. 28, Υπόθ. C- 285/99 & 286/99 σκ. 82, 83, 85). Απόκειται, εντέλει, στην αναθέτουσα αρχή να διατυπώνει με σαφήνεια την πρόσκληση που αποστέλλει στους φορείς ώστε να αποδείξουν λυσιτελώς την σοβαρότητα της πρότασής τους, (βλ. ΔΕΚ Απόφ. C-599/10 σκ. 31). Η αξιολόγηση της

Αριθμός απόφασης: 607/2022

αναθέτουσας αρχής προφανώς πρέπει να λαμβάνει τα ανά περίπτωση προκύπτοντα στοιχεία ενώ δεν είναι δεσμευτικές οι όποιες γενικές κρίσεις π.χ. περί συνήθους ποσοστού έκπτωσης, περί αντίστοιχων πρότερων συμβάσεων της ίδιας ή άλλων αναθετουσών αρχών σε ίδιο αντικείμενο, περί επιχειρηματικής απόφασης επέκτασης δραστηριοτήτων ή απόκτησης εμπειρίας κλπ (βλ. ΑΕΠΠ 979/2018)».

49. Επειδή η απόφαση της αναθέτουσας αρχής περί αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών και ανάδειξης προσωρινού αναδόχου στην οποία ενσωματώνεται και σκέλος περί αποδοχής ή απόρριψης ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς, θα πρέπει να είναι ειδικά αιτιολογημένη τόσο με όσα ο προσφέρων επικαλέστηκε και προσκόμισε με τις εξηγήσεις του, όσο και με όσα έπρεπε να αποδειχθούν (βλ. ΑΕΠΠ 347/2022, 720/2020, 158/2019).

50. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι το κέρδος που δήλωσε ο παρεμβαίνων είναι αδικαιολόγητα χαμηλό, λαμβανομένου υπόψη του φόρου της τάξεως του 22% επί των κερδών και του φόρου 4% που παρακρατείται κατά την πληρωμή. Ο εν λόγω ισχυρισμός προβάλλεται αλυσιτελώς αφενός διότι τα στοιχεία αυτά οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται εκ της διακήρυξης να τα συμπεριλάβουν στην προσφορά τους, δεδομένου, άλλωστε, ότι δεν αποτελούν στοιχεία του κόστους του προσφερόμενου προϊόντος, αφετέρου διότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς μπορούν ελεύθερα να καθορίζουν το ποσοστό του κέρδους που επιθυμούν να συμπεριλάβουν στην προσφορά τους, με βάση τις εκτιμήσεις τους και το επιχειρηματικό ρίσκο που επιθυμούν να αναλάβουν, όταν αυτό υπαγορεύεται από τους στόχους και την οικονομική πολιτική της εταιρείας τους.

Περαιτέρω, υποστηρίζει ο προσφεύγων ότι οι εξηγήσεις του παρεμβαίνοντος «είναι καταφανώς αόριστες και ασαφείς», λόγω γενικόλογης επίκλησης στοιχείων όπως η «καθημερινή ροή παραγωγής», «σταθερό προσωπικό», «σταθερά έξοδα», «παραγωγή μεγάλου αριθμού γευμάτων σε καθημερινή βάση», «αξιόπιστες και οικονομικά συμφέρουσες συμφωνίες συνεργασίας με εγκεκριμένες εμπορικές εταιρείες και παραγωγικές μονάδες», «μεγάλες ζητούμενες ποσότητες σε πρώτες ύλες και συνεργασία απευθείας με παραγωγούς» που «έχουν διαμορφώσει σε χαμηλά επίπεδα το κόστος

Αριθμός απόφασης: 607/2022

προμήθειάς τους, γεγονός που αυτόματα οδηγεί σε μείωση του κόστους παραγωγής», «αναβάθμιση του εξοπλισμού, με αποτέλεσμα να έχει δομηθεί και αυτοματοποιηθεί η παραγωγική διαδικασία με τέτοιο τρόπο ώστε να κατορθώνεται αύξηση της παραγωγής με σταθερό εργατικό δυναμικό». Ο ως άνω ισχυρισμός όμως του προσφεύγοντος προβάλλεται αορίστως και αναποδείκτως. Και τούτο διότι οι ως άνω αναφορές, όπως προκύπτει από την επισκόπηση των εξηγήσεων, παρατίθενται πριν από την ανάλυση του κόστους των παρεχόμενων γευμάτων, για την οποία, όμως, ο παρεμβαίνων προσκόμισε επιπλέον, προς απόδειξη του εν λόγω ισχυρισμού του, συγκεκριμένα τιμολόγια, ήτοι: α) το από 17.01.2022 υπ' αριθ. ... τιμολόγιο της εταιρείας «...», β) το από 17.01.2022 υπ' αριθ. ... τιμολόγιο της ..., γ) το από 18.01.2022 υπ' αριθ. 1 τιμολόγιο του ..., δ) το από 17.01.2022 υπ' αριθ. ... τιμολόγιο της εταιρείας «...», ε) την από 17.01.2022 υπ' αριθ. ... απόδειξη της εταιρείας «...», στ) το από 19.01.2022 υπ' αριθ. ... τιμολόγιο της εταιρείας «...», ζ) το από 19.01.2022 υπ' αριθ. ... τιμολόγιο του ..., η) το από 18.01.2022 υπ' αριθ. ... τιμολόγιο της εταιρείας «...», θ) το από 17.01.2022 υπ' αριθ. ... τιμολόγιο της εταιρείας «...», ι) το από 20.01.2022 υπ' αριθ. ... τιμολόγιο της εταιρείας «...».

Από τα ως άνω τιμολόγια προκύπτει με σαφήνεια το αποδεικτέο γεγονός, ήτοι το χαμηλό κόστος των πρώτων υλών, το οποίο, ωστόσο, ο προσφεύγων δεν το αμφισβήτησε ούτε προέβαλε σχετικά ισχυρισμούς για το ύψος των αναγραφόμενων σε αυτά τιμών και, ως εκ τούτου, τυγχάνει απορριπτέος ο ως άνω ισχυρισμός του προσφεύγοντος, περί αοριστίας των εξηγήσεων ως προς το ύψος του κόστους, ως αόριστος.

Περαιτέρω δε, αλυσιτελώς προβάλλεται από τον προσφεύγοντα ότι δεν προσκομίστηκε έγγραφο περί του κύκλου εργασιών και του αριθμού του απασχολούμενου προσωπικού, δεδομένου ότι αφενός μεν δεν ζητήθηκαν τα εν λόγω στοιχεία από τη διακήρυξη – ούτε αντίστοιχα ζητήθηκε η προσκόμιση σχετικών εγγράφων προς απόδειξη αυτών – και τη συνοδεύουσα αυτή μελέτη, αφετέρου δε δεν αναφέρεται επί ποίου γεγονότος έδει να αποδείξουν τα εν λόγω στοιχεία, τα οποία κατά τον ισχυρισμό του προσφεύγοντος έπρεπε να προσκομισθούν, καθόσον, άλλωστε, το κόστος των πρώτων υλών αποδείχθηκε από τον παρεμβαίνοντα, όπως προαναφέρθηκε με την

Αριθμός απόφασης: 607/2022

προσκόμιση των σχετικών τιμολογίων και δεν αμφισβητήθηκε από τον προσφεύγοντα. Ομοίως, αλυσιτελώς προβάλλεται και ο σχετικός ισχυρισμός ότι δεν αναφέρονται οι συγκεκριμένες επικερδείς εμπορικές συμφωνίες που έχει επιτύχει με τους προμηθευτές του ο παρεμβαίνων, οι ποσότητες των πρώτων υλών που προμηθεύεται και τα παρεχόμενα βάσει αυτών ποσοστά έκπτωσης, ο τρόπος με τον οποίο έχει οργανώσει και αυτοματοποιήσει την παραγωγική διαδικασία, δεδομένης της απόδειξης του κόστους των πρώτων υλών.

Αορίστως και αβασίμως προβάλλονται και οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος ότι από τα στοιχεία της προσφοράς του παρεμβαίνοντος προκύπτει ότι πρόκειται για μια μικρού μεγέθους ατομική επιχείρηση, αφενός διότι η δυναμικότητα της επιχείρησης του παρεμβαίνοντος αποδεικνύεται από τα έγγραφα που προσκομίσθηκαν, αφετέρου διότι ο ίδιος ο παρεμβαίνων δεν ισχυρίζεται ότι η επιχείρησή του διαθέτει δυναμικότητα μεγαλύτερη από αυτή που αναφέρεται στο υπ' αριθ. ... προσκομισθέν, ήδη με την προσφορά του, έγγραφο της Περιφέρειας ... με θέμα: «Αύξηση δυναμικότητας επιχείρησης».

Περαιτέρω δε, αορίστως και αλυσιτελώς προβάλλει ο προσφεύγων ισχυρισμό περί αοριστίας των εξηγήσεων ως προς το μισθολογικό κόστος, διότι δεν προβάλλει με συγκεκριμένους ισχυρισμούς ότι πρόκειται για μισθολογικό κόστος κάτω του νομίμου. Εξάλλου, αβασίμως προβάλλεται α) ο ισχυρισμός ότι δεν αναφέρονται οι τιμές μονάδας (ανά κιλό, λίτρο, συσκευασία κλπ), δεδομένου ότι οι αναφερόμενες στα παραστατικά ποσότητες αναγράφονται ανά κιλό, β) ο ισχυρισμός ότι δεν αναφέρεται ότι πρόκειται για προϊόντα Α' ποιότητας, δεδομένου ότι η ποιότητα αποδεικνύεται από τα προσκομισθέντα πιστοποιητικά ποιότητας, τα οποία αφορούν στην απόδειξη της ζητούμενης ποιότητας, ήτοι από τα πιστοποιητικά ISO 22000:2005 (που πιστοποιεί το σύστημα διαχείρισης ασφάλειας των τροφίμων), ISO 9001:2015 (που πιστοποιεί το σύστημα διαχείρισης ποιότητας), CODEX ALIMENTARIUS (που πιστοποιεί το σύστημα διαχείρισης ασφάλειας των τροφίμων, βάσει του διεθνούς κώδικα πρακτικής και γενικών αρχών τροφίμων). Ως εκ τούτου, τυγχάνει απορριπτέος ο ισχυρισμός ότι δεν αναφέρεται η ποιότητα των τροφίμων στο απαντητικό υπόμνημα του προσφεύγοντος και ως αλυσιτελής.

Αριθμός απόφασης: 607/2022

Απορριπτέος ως αόριστος τυγχάνει ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι ο παρεμβαίνων προσκομίζει τιμολόγια με περιορισμένες ποσότητες αγορών και όχι τιμολόγια με μεγάλες ποσότητες πρώτων υλών, καθόσον δεν προσδιορίζει ποιες ποσότητες δύναται να θεωρούνται «μεγάλες». Επισημαίνεται, πάντως, ότι οι αναφερόμενες στα τιμολόγια ποσότητες είναι καταρχήν όχι μικρές, καθόσον α) στο υπ' αριθ. 000416 τιμολόγιο της εταιρείας «...» αναφέρονται 20kg ρύζι καρολίνα, 80 kg μπονέτ, 40 kg γίγαντες, β) στο υπ' αριθ. 38 τιμολόγιο της ... αναφέρονται 100 kg πατάτες, κ.ο.κ. Σε κάθε περίπτωση, και δεδομένου ότι δεν αμφισβητεί ο προσφεύγων το ύψος του κόστους των προϊόντων των αναγραφόμενων στα εν λόγω τιμολόγια και δη το ύψος της τιμής μονάδας της αναγραφόμενης σε αυτά ποσότητας, καθίσταται προφανές, κατά τα διδάγματα της λογικής και της κοινής πείρας, ότι οι ακόμη μεγαλύτερες ποσότητες θα μπορούσαν να επιφέρουν την ακόμη μεγαλύτερη έκπτωση στην προσφερόμενη τιμή και επ' ουδενί την αύξησή της και, ως εκ τούτου, ο εν λόγω ισχυρισμός τυγχάνει απορριπτέος, εξ αυτού του λόγου, και ως αλυσιτελής.

51. Επειδή από τη διακήρυξη και τη μελέτη συνάγεται ότι στην προμήθεια του υπό κρίση διαγωνισμού περιλαμβάνεται η προμήθεια πλήρους μεσημβρινού γεύματος (σαλάτα, κυρίως πιάτο, επιδόρπιο) σύμφωνα με το προτεινόμενο ενδεικτικό πρόγραμμα, επιπλέον δε και η συσκευασία και μεταφορά του φαγητού στη σχολική μονάδα, με σκοπό τη διανομή του στους μαθητές του Σχολείου. Ειδικότερα δε, ως προς τη συσκευασία, στον όρο Α.6 της τεχνικής μελέτης αναφέρεται ότι το καθημερινό γεύμα θα παρασκευάζεται αυθημερόν, θα τυποποιείται σε επιτρεπόμενες από τη σχετική νομοθεσία συσκευασίες, θα συνοδεύεται δε από πλαστικά πιρούνια (χωρίς προεξοχές και ανωμαλίες), κουτάλια, ποτήρια, χαρτοπετσέτες και τραπεζομάντιλα, το δε ψωμάκι θα προσκομίζεται συσκευασμένο, ενώ, κατά τον όρο Α.8., το κάθε προσφερόμενο γεύμα θα είναι ατομικά συσκευασμένο ανά είδος (ζεστό φαγητό και σαλάτα) σε πλαστικούς περιέκτες μιας χρήσεως (C-PET, A-PET & PP), που θα κλείνουν αεροστεγώς, ώστε να μην επιτρέπουν τις διαρροές κατά τη μεταφορά και να προστατεύουν τα τρόφιμα από σκόνη, έντομα και άλλες ρυπάνσεις και το ψωμί θα είναι συσκευασμένο σε κλειστές ατομικές συσκευασίες.

Αριθμός απόφασης: 607/2022

52. Επειδή ο παρεμβαίνων στο απαντητικό του υπόμνημα προς το αίτημα για παροχή συμπληρωματικών πληροφοριών της αναθέτουσας αρχής, ενόψει του ότι η προσφορά του εμφανίζεται ασυνήθιστα χαμηλή, υπέβαλε πίνακα με το εξής περιεχόμενο:

«Ακολουθούν αναλυτικά στοιχεία τεκμηρίωσης της προσφερόμενης οικονομικής προσφοράς.

Ανάλυση του κόστους των παρεχόμενων γευμάτων:

ΚΟΣΤΟΛΟΓΗΣΗ ΓΕΥΜΑΤΟΣ		
ΕΙΔΟΣ ΚΟΣΤΟΥΣ	ΚΟΣΤΟΣ ΑΝΑ ΓΕΥΜΑ	ΠΟΣΟΣΤΟ ΕΠΙ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗΣ ΤΙΜΗΣ
ΜΕΣΟ ΚΟΣΤΟΣ ΠΡΩΤΩΝ ΥΛΩΝ ΑΝΑ ΓΕΥΜΑ	1,15 €	80,42%
ΚΟΣΤΟΣ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑΣ	0,03 €	2,10%
ΚΟΣΤΟΣ ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ	0,03 €	2,10%
ΜΙΣΘΟΛΟΓΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ	0,05 €	3,50%
ΕΞΟΔΑ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ (ΥΔΡΕΥΣΗ, ΗΛΕΚΤΡΙΚΗ ΕΝΕΡΓΕΙΑ, ΘΕΡΜΑΝΣΗ/ΨΥΞΗ, ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΕΣ, ΑΠΟΘΗΚΕΥΣΗ, ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΤΙΡΙΑΚΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ, κτλ)	0,03 €	2,10%
ΜΕΣΟ ΚΟΣΤΟΣ ΓΕΥΜΑΤΟΣ	1,29 €	90,21%
ΚΕΡΔΟΣ ΑΝΑ ΓΕΥΜΑ	0,14 €	9,79 %
ΤΙΜΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΑΝΑ ΓΕΥΜΑ	1,43 €	100,00%

...».

Όπως προκύπτει από την επισκόπηση του ως άνω πίνακα ο παρεμβαίνων συμπεριέλαβε κόστος συσκευασίας 0,03 ευρώ, το οποίο αντιστοιχεί στο 2,10% της προσφερόμενης τιμής, και κόστος μεταφοράς 0,03 ευρώ, το οποίο επίσης αντιστοιχεί σε ποσοστό 2,10% της προσφερόμενης τιμής. Προς απόδειξη, ωστόσο, των ως άνω παρατιθέμενων στοιχείων του κόστους συσκευασίας και του κόστους μεταφοράς, τα οποία, άλλωστε, κατά τη διακήρυξη και τη μελέτη των τεχνικών προδιαγραφών αποτελούν τμήμα της επίμαχης προμήθειας και για τα οποία δόθηκε συγκεκριμένη τιμή από τον παρεμβαίνοντα, δεν προσκομίσθηκε κανένα αποδεικτικό έγγραφο, ώστε να μπορεί να γίνει η επαλήθευση της δηλωθείσας στις εξηγήσεις τιμής κόστους. Σχετικά δε με τα εν λόγω στοιχεία ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι αναφέρεται αορίστως το κόστος συσκευασίας και μεταφοράς των γευμάτων και ουδόλως

Αριθμός απόφασης: 607/2022

αναφέρεται στις εξηγήσεις του παρεμβαίνοντος τι είδους υλικά συσκευασίας πρόκειται να χρησιμοποιήσει και με βάση ποια τιμή μονάδας έχει υπολογίσει το σχετικό κόστος (0,03 ευρώ ανά γεύμα). Προβάλλει δε και τον ισχυρισμό ότι έχει δηλωθεί κόστος μεταφοράς 0,03 ευρώ ανά γεύμα, χωρίς να γίνεται αναφορά στο κόστος κατανάλωσης καυσίμων, το κόστος διοδίων, το κόστος συντηρήσεως οχημάτων, το κόστος ασφαλιστρών και τελών κυκλοφορίας των οχημάτων, ενόψει μάλιστα και της δεδομένης απόστασης της έδρας της επιχείρησης του παρεμβαίνοντος (...) από τον τόπο προορισμού της προμήθειας στις Με αυτά τα δεδομένα, όμως, με πλημμελή αιτιολογία έκανε δεκτές η αναθέτουσα αρχή τις εξηγήσεις του παρεμβαίνοντος, διότι δεν αναφέρεται σε αυτές ούτε προσκομίζεται σχετικά κάποιο αποδεικτικό έγγραφο από τον παρεμβαίνοντα, από το οποίο να προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή έλαβε υπόψη της συγκεκριμένα δεδομένα, προσηκόντως αποδεικνυόμενα, προκειμένου να κάνει αποδεκτή με ειδική και πλήρη αιτιολογία την τιμή για το κόστος συσκευασίας και το κόστος μεταφοράς των γευμάτων, ώστε να μπορεί κατ' επέκταση να ελεγχθεί και η αλήθεια και η βασιμότητα των οικείων εξηγήσεων. Εξάλλου, επί του συγκεκριμένου ισχυρισμού του προσφεύγοντος, για το κόστος συσκευασίας και το κόστος μεταφοράς, ουδέν προέβαλε ο παρεμβαίνων, με την παρέμβασή του, αλλά ούτε και η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της. Ως εκ τούτου, ο συγκεκριμένος λόγος πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

53. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

54. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

55. Επειδή η παρέμβαση θα πρέπει να απορριφθεί

56. Επειδή πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Αριθμός απόφασης: 607/2022

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας.

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 6 Απριλίου 2022 και εκδόθηκε στις 26.4.2022 Απριλίου στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΟΥΚΟΥΤΣΗΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ