

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 26 Απριλίου 2022 με την εξής σύνθεση: Γεώργιος Κουκούτσης Πρόεδρος – Εισηγητής, Μαργαρίτα Κανάβα και Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή Μέλη.

Για να εξετάσει την από 17.03.2022 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ)428/18.03.2022 της ένωσης εταιρειών με την επωνυμία «....» και διακριτικό τίτλο «....» (εφεξής «η προσφεύγουσα»), που εδρεύει στο ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της Περιφέρειας ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθ. πρωτ. ... Διακήρυξης (εφεξής «η προσβαλλόμενη»).

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», με το διακριτικό τίτλο «....», που εδρεύει στον ... (εφεξής «ο παρεμβαίνων»).

Με την προδικαστική προσφυγή του στην οποία σώρευσε και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση των όρων 2.2.6.1.Α και 2.2.6.1.Γ της προσβαλλόμενης και την επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού μετά την αναπροσαρμογή των ως άνω όρων.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος των προσβαλλόμενων όρων 2.2.6.1.Α και 2.2.6.1.Γ της διακήρυξης.

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, συνολικού ποσού 12.660,000 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό

παράβολο με κωδικό ... την από 17/3/2022 πληρωμή στην ALPHABANK και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης) το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι με βάση το ποσό 2.530.219,51€.

2. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθ. ... Διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την «Προμήθεια Τροφίμων και Βασικής Υλικής Βοήθειας για τις ανάγκες των Κοινωνικών Συμπράξεων Π.Ε. ...,... και ... 2021-2022 της Περιφέρειας ... στο πλαίσιο του Επιχειρησιακού προγράμματος (Ε.Π.) Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής του Ταμείου Ευρωπαϊκής Βοήθειας Απόρων (ΤΕΒΑ/FEAD)», με κριτήριο ανάθεσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, αποκλειστικά βάσει τιμής (είτε χαμηλότερη προσφερόμενη τιμή είτε μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης) για το σύνολο των ποσοτήτων των προς προμήθεια ειδών όπως αναλυτικά αποτυπώνονται στον Πίνακα του άρθρου 1, με εκτιμώμενη αξία το ποσό των 2.896.172,69 €, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13 & 24%.

3. Επειδή, προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 23.02.2022 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το δε πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 2.3.2022 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 17.03.2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπόψη ότι η προσβαλλόμενη διακήρυξη καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 2.3.2022, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ από την αναθέτουσα αρχή στις 18.03.2022 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1

του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή στις 18.03.2022 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς όλους τους ενδιαφερόμενους σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

7. Επειδή με την υπ' αριθ. 609/2022 Πράξη του Προέδρου του 4^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις 24.3.2022 απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ τις απόψεις της επί της προδικαστικής προσφυγής, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν στους συμμετέχοντες μέσω της Επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

9. Επειδή ο παρεμβαίνων στις 12.4.2022 κατέθεσε εκπροθέσμως την παρέμβασή του, μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, η οποία δεν εξετάζεται διότι ασκήθηκε απαραδέκτως.

10. Επειδή στις 14.4.2022 ο παρεμβαίνων κατέθεσε εκπροθέσμως υπόμνημα το οποίο δεν λαμβάνεται υπόψη από το Κλιμάκιο.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 4^{ου} Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ 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 όσον αφορά την προσφυγή κατά όρων διακήρυξης ο προσφεύγων πρέπει να επικαλεσθεί άμεση βλάβη από τον προσβαλλόμενο όρο, ο οποίος παραβιάζει κατ' αυτόν τους κανόνες που αφορούν στις προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό, τη διαδικασία επιλογής του αναδόχου ή τα εφαρμοστέα για την ανάδειξη του κριτήρια, σε σημείο που να αποκλείει ή να καθιστά ουσιωδώς δυσχερή τη συμμετοχή του στον διαγωνισμό (βλ. ενδεικτικά ΕΑ ΣΤΕ 148/2016 Ολομ., ΕΑ ασφ. Μ. 415/2014, Δημήτριος Γ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β' έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2017, σελ. 756). Ενόψει των ανωτέρω, ο προσφεύγων έχει, καταρχάς, έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, καθόσον, όπως ισχυρίζεται, συστήθηκε ως ένωση εταιρειών για να συμμετάσχει στον

συγκεκριμένο διαγωνισμό, αλλά η συμμετοχή του καθίσταται αδύνατη, λόγω των κριτηρίων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας που τέθηκαν στους όρους 2.2.6.1.Α και 2.2.6.1.Γ της διακήρυξης. Συγκεκριμένα, ισχυρίζεται τα εξής: «Εν προκειμένω, αποτελούμε Ένωση Εταιρειών, το κάθε δε μέλος-εταιρεία αυτής δραστηριοποιείται σε μέρος ή στο σύνολο του φυσικού αντικειμένου και όλοι μαζί αθροιστικά στο σύνολο του φυσικού αντικειμένου του εν λόγω διαγωνισμού, έχοντας ήδη συμμετάσχει και αναλάβει σχετικούς διαγωνισμούς δημοσίων συμβάσεων του ιδίου αντικειμένου και άρα, προδήλως συνιστούμε ενδιαφερόμενο προς συμμετοχή στον προκείμενο διαγωνισμό, προς τον σκοπό εξάλλου αυτόν, αποκλειστικά, συστήθηκε η εν λόγω Ένωση Εταιρειών (σχετικό 3). Συγκεκριμένα, η πρώτη εξ ημών συμμετέχουσα στην Ένωση εταιρεία «...» αποτελεί εταιρεία εμπορίας, επεξεργασίας και διακίνησης φρούτων και νωπών λαχανικών, καθώς και παραγωγής κονσερβοποιημένων φρούτων αλλά και ειδών παντοπωλείου, μεταξύ των οποίων και ειδών ΒΥΣ, η δε δεύτερη εξ ημών «...» και με διακριτό τίτλο «...», δραστηριοποιείται, μεταξύ άλλων, στην εκτροφή, σφαγή, επεξεργασία και εμπορία κρεάτων, ενώ η τρίτη εξ ημών «...» δραστηριοποιείται στην παραγωγή και τυποποίηση ελαιολάδου, πυρηνελαίου και σπορελαίων, ενώ όσον αφορά την προμήθεια και διανομή τροφίμων σε απόρους η εταιρία έχει αναλάβει και εκτελέσει επιτυχώς αρκετούς διαγωνισμούς του Ο.Π.Ε.Κ.Ε.Π.Ε. μέχρι το έτος 2014, αξίας περίπου 5.160.000€ και ακολούθως αρκετούς διαγωνισμούς προμήθειας και διανομής τροφίμων ΤΕΒΑ, αξίας πάνω από 6.000.000€, όπως θα αναφερθεί αναλυτικά παρακάτω. Επομένως, έχουμε εύλογο ενδιαφέρον, αλλά και εκ του νόμου και της διακήρυξης καταρχήν δικαίωμα για συμμετοχή μας στον συγκεκριμένο διαγωνισμό και προτιθέμεθα να συμμετέχουμε σε αυτόν για το σύνολο των ειδών της προμήθειας και τη συνολική ποσότητα κάθε είδους, όπως απαιτεί και η ίδια η Διακήρυξη, πλην όμως η συμμετοχή μας είτε αποκλείεται εξ αρχής είτε καθίσταται ουσιωδώς δυσχερής από κάποιους όρους, πληρώνοντας την αντίστοιχη προϋπόθεση θεμελίωσης του εννόμου συμφέροντός μας (βλ. Αποφάσεις ΑΕΠΠ I Κλιμ. 126/2017, III Κλιμ. 14, 40/2017, V Κλιμ. 56-57/2017, VI Κλιμ. 120/2017). Πλην όμως, ενώ πληρούμε κάθε άλλη προϋπόθεση, τεχνική προδιαγραφή, κριτήριο ποιοτικής επιλογής και γενικά κάθε άλλο όρο της διακήρυξης, οι συγκεκριμένοι όροι που παρακάτω προσβάλλουμε μας

αποκλείουν εξαρχής και εκ των προτέρων από τη συμμετοχή μας στον εν λόγω Διαγωνισμό. (ΣτΕ(ΕΑ) 1354/2009, 63/2008, 282/2007, 474, 857/2005, 532/2004, 424/2001, βλ. Αποφάσεις ΑΕΠΠ VI Κλιμ. 120/12017). Έτσι, ως εξαρχής αποκλειόμενοι από την τελέσφορη συμμετοχή μας στον διαγωνισμό και από οποιαδήποτε πιθανότητά μας να αναλάβουμε την παραπάνω δημόσια σύμβαση, αλλά συγχρόνως και παρεμποδιζόμενοι ιδιαίτερος στη σύνταξη ορθής προσφοράς, αφού αυτή είναι αδύνατη δεδομένων των όρων της διαδικασίας, παρότι προτιθέμεθα να υποβάλουμε προσφορά και να συμμετέχουμε στον συγκεκριμένο Διαγωνισμό, αλλά και επειδή ένα σύνολο όρων διακινδυνεύει την τελέσφορη συμμετοχή μας στον διαγωνισμό και την προσφορά μας με αποκλεισμό, το έννομο συμφέρον μας είναι άμεσο, προσωπικό και ενεστώς, για την προσβολή των συγκεκριμένων πλημμελειών της διακήρυξης, οι οποίες παραβιάζουν την αρχή του ελεύθερου, υγιούς και επαρκούς ανταγωνισμού και της αναλογικότητας, βαίνουν πέραν του αναγκαίου μέτρου και διακινδυνεύουν την τήρηση της αρχής της ίσης μεταχείρισης και συνεπώς δέον όπως ακυρωθούν, όπως αναλυτικά θα εκθέσουμε παρακάτω. Για τους ίδιους λόγους εξάλλου πληρούμε την σχετική προϋπόθεση των άρ. 360 παρ. 1 και 346 παρ. 1 Ν. 4412/2016, ως βλαπτόμενοι και υφιστάμενοι ζημία από την προσβαλλόμενη εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας, δηλαδή την παραπάνω διακήρυξη και ειδικά τους συγκεκριμένους όρους, αφού με την παραμονή τους στη διακήρυξη θα αποκλειστούμε από τον διαγωνισμό».

13. Επειδή το άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης...».

14. Επειδή το άρθρο 75 του ν. 4412/2016 ορίζει τα εξής: «1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) ..., β) ..., γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν

τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης.2. ...3. ...4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας. Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. Μια αναθέτουσα αρχή μπορεί να θεωρεί ότι ένας οικονομικός φορέας δεν διαθέτει τις απαιτούμενες επαγγελματικές ικανότητες εάν διαπιστώσει ότι ο οικονομικός φορέας έχει συγκρουόμενα συμφέροντα που ενδέχεται να επηρεάσουν αρνητικά την εκτέλεση της σύμβασης».

15. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι:

«1.3. Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια τροφίμων και ειδών βασικής υλικής συνδρομής για την διανομή τους στους δικαιούχους του ΤΕΒΑ των Κοινωνικών Συμπράξεων των Περιφερειακών Ενοτήτων ...,... και ... με συντονιστή (Δικαιούχο) την Περιφέρεια ...

Προς υλοποίηση του σκοπού της αποτελεσματικής και ταχείας εξυπηρέτησης του μεγίστου αριθμού των ωφελουμένων της παρούσας σύμβασης κρίνεται σκόπιμο η εφαρμογή ενός ολοκληρωμένου και κεντρικά συντονισμένου προγράμματος διαχείρισης διανομών των υπό προμήθεια ειδών και αγαθών, το οποίο θα επιτρέπει, μεταξύ άλλων, την αποτελεσματική ταυτόχρονη εξυπηρέτηση των ωφελουμένων ΤΕΒΑ στο σύνολο των Πράξεων της Περιφέρειας ... στις Περιφερειακές Ενότητες ...,... και ..., τον καλύτερο συντονισμό των Κοινωνικών Εταιρών - μελών των Κοινωνικών Συμπράξεων, την τήρηση του χρονοδιαγράμματος όπως περιγράφεται στις εγκεκριμένες Πράξεις, τη δυνατότητα άμεσης προσαρμογής του προγραμματισμού της Αναθέτουσας Αρχής στην αντιμετώπιση ειδικών συνθηκών όπως για

παράδειγμα μειωμένη προσέλευση ωφελουμένων σε έναν ή περισσότερους εκ των εταίρων των Κοινωνικών Συμπράξεων, κ.α..

Το Έργο δημοπρατείται ενιαία, καθώς η Αναθέτουσα Αρχή έχει ως στόχο την προμήθεια όχι απλώς τροφίμων και ειδών βασικής υλικής συνδρομής, αλλά την παροχή μιας ολοκληρωμένης υπηρεσίας που ενοποιεί την ενδιάμεση / προσωρινή αποθήκευση, την πακετοποίηση, τη μεταφορά σε σημεία για τη διανομή σε ωφελούμενους μαζί με την επιστροφή και αναδιανομή αδιάθετων όπου απαιτείται, διατηρώντας το δικαίωμα της αναδιοργάνωσης προμήθειας και αναδιανομής των νωπών προϊόντων προς διαφορετικούς Κοινωνικούς Εταίρους σε περιπτώσεις μειωμένης προσέλευσης δικαιούχων, με τη διαδικασία της κυλιόμενης εναλλασσόμενης αναδιανομής.

Επίσης, οι διανομές τροφίμων και ΕΒΥΣ δύναται να λαμβάνουν χώρα ομού και ενιαία σε κοινή διανομή, με απαιτήσεις κοινής και ενιαίας επίβλεψης, εποπτείας, διαχείρισης αδιάθετων και ανάγκη συγχρονισμένων επιμέρους μεταφορών, αναδιανομών και πακετοποίησης. Με δυνατότητα προσαρμογής κατά την εκτέλεση των διανεμόμενων ποσοτήτων και των συνθέσεων των πακέτων, ανάλογα με την εξάντληση αποθεμάτων και την απορρόφηση αυτών. Η υλοποίηση της δράσης απαιτεί έντονη και διαρκή συνεργασία με τους διάφορους κοινωνικούς εταίρους και φορείς υπό την κεντρική επιστασία της Περιφέρειας Πελοποννήσου, με αποτέλεσμα η όλη υλοποίηση του έργου να απαιτεί κεντρικά ελεγχόμενη, συντονισμένη, ενιαία υλοποίηση και προγραμματισμό.

Κρίσιμο στοιχείο του φυσικού αντικείμενου και βασικός παράγοντας για την επίτευξη των στόχων που επιδιώκονται με την εκτέλεση της παρούσας σύμβασης, είναι η υλοποίηση των διανομών στους ωφελούμενους του ΤΕΒΑ στην Περιφέρεια ..., στο πλαίσιο ενιαίου «κεντριοποιημένου» δικτύου, υπό τον κοινό και ενιαίο συντονισμό της Περιφέρειας, που θα επιτρέπει και θα διασφαλίζει:

- το συντονισμό των επιμέρους διανομών, τη λειτουργία κοινής κεντρικής δικτυωμένης εφοδιαστικής δομής, το διαρκή αναπρογραμματισμό μεταξύ των διανομών σε διάφορα σημεία των Κοινωνικών Συμπράξεων της Περιφέρειας ...,

- την επίβλεψη και αναδιανομή των τροφίμων σε ψύξη, των προσωρινά αδιάθετων σε σημεία άλλων Κοινωνικών εταίρων και οριστικά αδιάθετων

προϊόντων προς κοινωνικούς σκοπούς (συσσίτια), κατ' εντολή της Αναθέτουσας Αρχής και εντός των ορίων της εκάστοτε Κοινωνικής Σύμπραξης σύμφωνα με τις απαιτούμενες προδιαγραφές όπως περιγράφονται στον Οδηγό Εφαρμογής του προγράμματος,

- τη δυνατότητα άμεσης εξυπηρέτησης δια των τυχόν αδιάθετων νωπών και οριστικά αδιάθετων ανά περίοδο αποθεμάτων περαιτέρω κοινωνικών σκοπών της ευρύτερης Περιφέρειας κατά τις προτεραιότητες που τυχόν προκύψουν κατά την εκτέλεση της προκείμενης σύμβασης και με απόφαση της Περιφέρειας (υποστήριξη συσσιτίων Εκκλησίας, Δήμων, κλπ), με τρόπο που τελικά και αυξάνει το κοινωνικό αποτύπωμα της όλης δράσης και βελτιώνει την αποτελεσματικότητα των διατιθέμενων πόρων και μειώνει το κόστος χρηματοδότησης κοινωνικής πολιτικής για την Περιφέρεια ...

Επιπρόσθετα, η Περιφέρεια Πελοποννήσου θα πρέπει να μπορεί να ελέγχει σε κεντρικό επίπεδο συνολικού έργου και ανά Κοινωνική Σύμπραξη, τις παραγγελίες, τις απορροφήσεις και τις παραδόσεις των οικείων ποσοτήτων και των αξιών τους.

Εν κατακλείδι, το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης συνίσταται στην προμήθεια, την οργάνωση σε κατάλληλες συσκευασίες, τη διανομή, την προσωρινή και ενδιάμεση αποθήκευση τροφίμων και ειδών Βασικής Υλικής Συνδρομής (ΒΥΣ) στο πλαίσιο του επιχειρησιακού προγράμματος επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής (ΕΠ ΕΒΥΣ) που χρηματοδοτείται από το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους (ΤΕΒΑ) των οικείων Κοινωνικών Συμπράξεων. Πιο ειδικά, το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης αφορά σε:

- την προμήθεια των ειδών του κατωτέρω πίνακα και, σύμφωνα με τους όρους και τις προδιαγραφές της παρούσας,
- την ομαδοποίηση των συσκευασιών σε 2η συσκευασία ανάλογα με τις ζώνες θερμοκρασίας διατήρησης και τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά των προϊόντων,
- την ενδιάμεση αποθήκευσή τους και την περαιτέρω προώθησή τους σε ασφαλείς συνθήκες στα επιμέρους κέντρα διανομής ή/ και αποθηκευτικές δομές ανά Κοινωνικό Εταίρο ή ανά Κοινωνική Σύμπραξη,
- την «πακετοποίηση» των ειδών και αγαθών,
- τη μεταφορά των αγαθών σε χαρτοκιβώτια ή τελάρα μίας χρήσης και η παράδοσή τους με κατάλληλα οχήματα στους χώρους διανομής,

Αριθμός απόφασης: 724/2022

- την εκφόρτωση, τοποθέτηση και παράδοση αυτών ταξινομημένων ανά κατηγορία δέματος εντός των χώρων διανομής,
- την υποβοήθηση των αρμόδιων υπαλλήλων στο έργο της διανομής στους ωφελούμενους στα οριζόμενα από τους κοινωνικούς εταίρους σημεία διανομής,
- την αποθήκευση των ειδών που δεν διανεμήθηκαν κατά τη διανομή σε αποθηκευτικούς χώρους και τον προγραμματισμό αναδιανομών με βάση τις κατευθύνσεις της Αναθέτουσας Αρχής και της Αρχής Διαχείρισης του ΤΕΒΑ,
- τη διανομή των ειδών από σταθερά σημεία-αποθήκες σε τακτά ωράρια σύμφωνα με τον χρονοπρογραμματισμό του έργου και κατόπιν συνεννόησης με τους Κοινωνικούς εταίρους - μέλη των Κοινωνικών Συμπράξεων της Περιφέρειας ...
- Την τήρηση απαρέγκλιτα των μέτρων ασφαλείας όπως ισχύουν την εκάστοτε περίοδο για την ασφάλεια των τροφίμων, τη διαφύλαξη της δημόσιας υγείας και την αποφυγή μετάδοσης του κορονοϊού (ή άλλων ιών με αντίστοιχα χαρακτηριστικά μετάδοσης, κ.λπ.).

Οι ως άνω παράγοντες καθιστούν αναγκαία την ενοποιημένη ανάθεση και εκτέλεση του συνόλου του συμβατικού αντικειμένου. Και τούτο διότι, η υποδιαίρεση της σύμβασης, συνεπάγεται τεχνικές δυσκολίες στην εκτέλεση αυτής, αδυναμία συντονισμού των διαφορετικών εργολάβων καθώς και πιθανή αύξηση του κόστους εκτέλεσης. Κατόπιν των ανωτέρω, μοναδική λύση για την ορθή και επωφελή εκτέλεση του αντικειμένου της σύμβασης παρίσταται η μη υποδιαίρεση αυτής σε τμήματα.

Οι προσφορές πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να δίδονται για το σύνολο των προς προμήθεια ειδών, και να περιλαμβάνουν ανά προϊόν/ αγαθό (τιμή προϊόντος για τα προϊόντα με σταθερή τιμή και ποσοστό έκπτωσης επί της τιμής του προϊόντος για τα προϊόντα των οποίων η τιμή εξαρτάται από το Δελτίο Τιμών της Διεύθυνσης Ανάπτυξης της Περιφερειακής Ενότητας αναφοράς της αντίστοιχης Κοινωνικής Σύμπραξης (...,..., ...) της Περιφέρειας ..., από την οποία προκύπτει η προσφερόμενη τιμή) και συνολικό τίμημα για το σύνολο των προς προμήθεια ειδών.

Τα υπό προμήθεια είδη, κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV):

Αριθμός απόφασης: 724/2022

ΤΡΟΦΙΜΑ		
A/A	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	CPV
1	Αλεύρι για όλες τις χρήσεις	...
2	Ζυμαρικά	..
3	Γάλα εβαπορέ	...
4	Τυρί γραβιέρα ΠΟΠ	...
5	Τυρί φέτα ΠΟΠ	...
6	Ζάχαρη	...
7	Ελαιόλαδο	...
8	Ρύζι	...
9	Φακές	...
10	Φασόλια	..
11	Ελαφρά συμπυκνωμένος χυμός τομάτας	...
12	Βόειο κρέας	...
13	Χοιρινό κρέας	...
14	Κρέμα δημητριακών	...
15	Κρέμα ρυζάλευρο	...
16	Γάλα σκόνη για μωρά 2ης βρεφικής ηλικίας	...
17	Πατάτες	...
18	Μήλα	...
19	Αχλάδια Κρυστάλια	...
ΕΙΔΗ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ		
A/A	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	CPV
20	Μωρομάντηλα	...
21	Πάνες	...
22	Οδοντόκρεμα	...
23	Οδοντόβουρτσα	...
24	Σαμπουάν	...
25	Σκόνη για πλύσιμο ρούχων	...
26	Καθοριστικό υγρό γενικής χρήσης	..
27	Υγρό απορρυπαντικό πιάτων	...

...

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας διακήρυξης.

...

2.2.6. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα -

2.2.6.1 Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, κατά τα έτη (2018, 2019, 2020) και μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσας διακήρυξης) να έχουν εκτελέσει ορθώς:

A. Δύο (2) τουλάχιστον συμβάσεις προμηθειών πλήρως ολοκληρωμένες, αξίας τουλάχιστον του 20% του προϋπολογισμού της παρούσας (μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.), οι οποίες να περιλαμβάνουν:

A1. η κάθε μία εξ αυτών την προμήθεια ίδιων ή συναφών ειδών τουλάχιστον κατά 50% αυτών που αναφέρονται στην παρούσα και

A2. η κάθε μία εξ αυτών την προμήθεια δύο ειδών νωπών κρεάτων, δύο ειδών νωπών τυροκομικών, δύο ειδών οπωροπωλείου και

A3, η μία τουλάχιστον εξ αυτών να περιλαμβάνει δύο είδη βασικής υλικής συνδρομής (ΕΒΥΣ).

Η συνάφεια των ειδών αποδεικνύεται για τα τρόφιμα βάσει των διατάξεων του ισχύοντος Κώδικα Τροφίμων και Ποτών και για τα ΕΒΥΣ βάσει του ΚΑΔ της κάθε δραστηριότητας.

Η παραπάνω απαίτηση δεν δύναται να καλυφθεί από περισσότερες αθροιζόμενες μεταξύ τους συμβάσεις.

...

Προς απόδειξη των ανωτέρω υπό στοιχεία Α και Β, οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν μαζί με την προσφορά τους, επί ποινή αποκλεισμού, τα ακόλουθα δικαιολογητικά:

1) Πίνακας σύμφωνα με το παρακάτω υπόδειγμα :

Σύμβαση (Αριθμός & Ημερομηνία):

α/α	Είδος	Μονάδα Μέτρησης	Ποσότητα	Αιτιολόγηση συνάφειας
1	π.χ. Ρύζι, Μακαρόνια, Σκόνη για πλύσιμο ρούχων κ.α.	π.χ. κιλό, τεμάχια, συσκευασίες, κλπ.		
2				
3				
4				

5				

2) Αντίγραφο των εν λόγω συμβάσεων

3) Βεβαίωση από την Αναθέτουσα Αρχή:

- εάν αυτή είναι Δημόσια Αρχή, βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτή, η οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης.

- εάν αυτή είναι ιδιωτικός φορέας, βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από το νόμιμο εκπρόσωπο αυτής, από την οποία να προκύπτει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης, η οποία συνοδεύεται από παραστατικά (δελτίο αποστολής και τιμολόγιο). Επισημαίνεται ότι η υποβολή όλων των παραστατικών (δελτίων αποστολής και τιμολογίων) τα οποία θα τεκμηριώνουν τις εκ των συμβάσεων μεταξύ ιδιωτικών φορέων ποσότητες, είναι υποχρεωτική. Τα οικονομικά στοιχεία - αφού ζητούμενο αποτελούν τα ποσοτικά - δύναται να είναι καλυμμένα.

Γ. Δύο τουλάχιστον συμβάσεις προμήθειας και διανομής τροφίμων σε πακέτο (όπου ως «πακέτο» ορίζεται το σύνολο περισσοτέρων του ενός προϊόντος, σε οποιαδήποτε μορφή συσκευασίας, που έχει διανεμηθεί σύμφωνα με τον προγραμματισμό για την κατανομή των ειδών της Αναθέτουσας Αρχής) σε τουλάχιστον δύο χιλιάδες (2.000) συνολικά φυσικά πρόσωπα, ωφελούμενους, με υπόδειξη κάποιου φορέα, οι οποίες θα πρέπει να περιέχουν (α) δύο τουλάχιστον νωπά (π.χ τυροκομικά, κρέατα, οπωρολαχανικά) είδη, και (β) συσκευασμένα τρόφιμα γενικά.

Ειδικότερα, ως διανομή, λογίζεται η οργάνωση των διαφορετικών ειδών σε πακέτα προς τους ωφελούμενους και η υποστήριξη της αναθέτουσας αρχής στην επί τόπου διανομή τους ή η απευθείας διανομή σε πακέτα στους ωφελούμενους όπως αναφέρθηκε προηγουμένως.

Προς απόδειξη του ανωτέρω υπό στοιχείο Γ, οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν μαζί με την προσφορά τους, επί ποινή αποκλεισμού, τα ακόλουθα δικαιολογητικά:

Αριθμός απόφασης: 724/2022

1) Πίνακας στον οποίο περιλαμβάνεται κατάλογος ειδών, με αναλυτικά στοιχεία των κυριότερων παραδόσεων-διανομών που έλαβαν χώρα εντός ή/και εκτός Ελλάδος, σύμφωνα με το παρακάτω υπόδειγμα:

Σύμβαση (Αριθμός & Ημερομηνία):

α/α	Είδος	Μονάδα Μέτρησης	Ποσότητα	Πακέτο (Α, Β, κ.ο.κ)	Αναλυτικά στοιχεία των κυριότερων παραδόσεων, εντός ή/και εκτός Ελλάδος (τόπος, παρεχόμενη, υπηρεσία, διάρκεια)
1	π.χ. ρύζι, μακαρόνια, σκόνη για πλύσιμο ρούχων κ.α..	π.χ. κιλό, τεμάχια, συσκευασίες, κλπ.			
2					
3					
4					
5					

2) Αντίγραφο των εν λόγω συμβάσεων

3) Βεβαίωση από την Αναθέτουσα Αρχή:

- εάν αυτή είναι Δημόσια Αρχή, βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτή, η οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης.

- εάν αυτή είναι ιδιωτικός φορέας βεβαίωση εκδοθείσα και θεωρηθείσα από αυτή, η οποία αναφέρει το ποσοστό παράδοσης των ειδών καθώς επίσης και ότι αυτά παραδόθηκαν επιτυχώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Σύμβασης, η οποία συνοδεύεται από παραστατικά (δελτίο αποστολής και τιμολόγιο). Αποσαφηνίζεται ότι η υποβολή όλων των παραστατικών (δελτίων αποστολής και τιμολογίων) τα οποία θα τεκμηριώνουν τις εκ των συμβάσεων μεταξύ ιδιωτικών φορέων ποσότητες, είναι υποχρεωτική. Τα οικονομικά στοιχεία - αφού ζητούμενο αποτελούν τα ποσοτικά - δύναται να είναι καλυμμένα.

Δ. Διευκρινίζεται ότι για τις απαιτήσεις των περιπτώσεων Α,Β,Γ της παραγράφου 2.2.6.1 ισχύουν τα εξής:

Αποδεκτές από την Αναθέτουσα Αρχή θα είναι μόνο βεβαιώσεις που αφορούν πλήρως ολοκληρωμένες συμβάσεις, κατά τα έτη (2018, 2019, 2020) και μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσας διακήρυξης.

Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων που υποβάλλει κοινή προσφορά, η ανωτέρω απαίτηση καλύπτεται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης.

Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας ή το μέλος της ένωσης, έχει εκτελέσει το ανωτέρω έργο ως μέλος ένωσης οικονομικών φορέων, η εμπειρία προσμετράται μόνο κατά το ποσοστό συμμετοχής του στην ένωση που εκτέλεσε το έργο.

...

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της Σύμβασης

...

1.2. Τεχνικές απαιτήσεις

Οι παρακάτω γενικές και ειδικές Τεχνικές Προδιαγραφές αποσκοπούν στον καθορισμό των απαιτήσεων για την προμήθεια των ειδών του παρόντος για τις ανάγκες του Επιχειρησιακού Προγράμματος Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής για το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας Απόρων και αποτελούν αναπόσπαστο μέρος της παρούσας διακήρυξης.

Οι προμήθειες έχουν προσδιοριστεί ανάλογα με τις ανάγκες των ωφελούμενων οικογενειών, σύμφωνα με τα διαθέσιμα στατιστικά στοιχεία από τη συμμετοχή τους κατά το Σεπτέμβριο 2021.

Οι προδιαγραφές έχουν ακολουθήσει τον Οδηγό Εφαρμογής του Προγράμματος ΤΕΒΑ (έκδοση VI) και έχουν ενσωματώσει τις καλές πρακτικές των προηγούμενων αποκεντρωμένων διανομών τροφίμων.

Η μελέτη αυτή έχει σκοπό να θέσει τις προϋποθέσεις ώστε στις ωφελούμενες οικογένειες των Κοινωνικών Συμπράξεων ...,... και ... της Περιφέρειας ..., να διανεμηθούν τα απαραίτητα είδη σίτισης και βασικών αναγκών. Τα είδη αυτά θα είναι διατροφικά αξιολογημένα, θα καλύπτουν τις βασικές διατροφικές και άλλες ανάγκες διαβίωσης των ωφελούμενων και θα παρέχονται σε επαρκή ποικιλία (19 είδη τροφίμων και 8 είδη βασικών αναγκών - είδη βασικής υλικής συνδρομής).

...

Οι διανομές των προϊόντων θα γίνονται σε τακτική βάση, σύμφωνα με τις οδηγίες της Αναθέτουσας Αρχής, θα πραγματοποιούνται σε χώρους κατάλληλους που θα καθορίζονται από τους Εταίρους της Κοινωνικής Σύμπραξης και θα οργανώνονται με τέτοιο τρόπο ώστε να έχουμε όσο το

Αριθμός απόφασης: 724/2022

δυνατό συντομότερους χρόνους αναμονής, με σεβασμό στην αξιοπρέπεια των ωφελούμενων πολιτών.

Ως ημερομηνία λήξης του φυσικού αντικειμένου των Πράξεων ... έχει οριστεί η 31-12-2022 βάσει των ισχυόντων αποφάσεων ένταξης. Σε περίπτωση τροποποίησης της απόφασης ένταξης της πράξης που αφορά παράταση της ημερομηνίας λήξης του φυσικού αντικειμένου της πράξης, η Αναθέτουσα Αρχή ενημερώνει εγγράφως με φαχί ηλεκτρονικό ταχυδρομείο τον Ανάδοχο σχετικά με τη νέα ημερομηνία λήξης του φυσικού αντικειμένου της πράξης.

Κανόνας σύνθεσης πακέτων τροφίμων:

Κ.Σ. Π.Ε. ... Κανόνας για Πακέτα Τροφίμων

Κάθε αίτηση/οικογένεια θα παίρνει σε κάθε διανομή από 1 Πακέτο τύπου Π-ΤΡΟΦ -1-.... Προβλέπονται τουλάχιστον 4 διανομές.

Επιπλέον:

- Οι οικογένειες με 2 έως και 3 άτομα θα λαμβάνουν ένα (+1) επιπλέον Πακέτο τύπου Π- ΤΡΟΦ -1-... ανά διανομή
- Οι οικογένειες με 4 έως και 5 άτομα θα λαμβάνουν θα λαμβάνουν Δύο (+2) επιπλέον Πακέτα Π-ΤΡΟΦ -1-... ανά διανομή.
- Οι οικογένειες με περισσότερα από 5 άτομα θα λαμβάνουν θα λαμβάνουν Τρία (+3) επιπλέον Πακέτα Π-ΤΡΟΦ -1-... ανά διανομή.
- Κάθε οικογένεια με παιδιά δεύτερης βρεφικής ηλικίας, θα λαμβάνει σε κάθε διανομή 3 συσκευασία Βρεφικό Γάλα μέχρι εξαντλήσεως των αποθεμάτων.

Εκτιμάται ότι θα διανεμηθούν περίπου 5.744 Πακέτα τύπου Π-ΤΡΟΦ -1-... συνολικά.

Κανόνας για είδη ΒΥΣ:

Κάθε οικογένεια θα παίρνει σε κάθε διανομή από 1 Πακέτο τύπου Π-ΒΥΣ -2-... και προβλέπονται τουλάχιστον 4 διανομές.

- Οι οικογένειες με 2 έως και 3 άτομα θα λαμβάνουν ένα (+1) επιπλέον Πακέτο τύπου Π Π- ΒΥΣ -2-... ανά διανομή
 - Οι οικογένειες με 4 έως και 5 άτομα θα λαμβάνουν θα λαμβάνουν Δύο (+2) επιπλέον Πακέτα Π-ΒΥΣ -2-... ανά διανομή.
- Οι οικογένειες με περισσότερα από 5 άτομα θα λαμβάνουν θα λαμβάνουν Τρία (+3) επιπλέον Πακέτα Π-ΒΥΣ -2-...ανά διανομή

...

Αριθμός απόφασης: 724/2022

Κ.Σ. Π.Ε. ...

Κανόνας για Πακέτα Τροφίμων

Κάθε αίτηση/οικογένεια θα παίρνει σε κάθε διανομή από 1 Πακέτο τύπου Π-ΤΡΟΦ -1-....

Προβλέπονται τουλάχιστον 4 διανομές.

Επιπλέον:

- Οι οικογένειες με 2 έως και 3 άτομα θα λαμβάνουν ένα (+1) επιπλέον Πακέτο τύπου Π- ΤΡΟΦ -1- ... ανά διανομή
- Οι οικογένειες με 4 έως και 5 άτομα θα λαμβάνουν θα λαμβάνουν Δύο (+2) επιπλέον Πακέτα Π-ΤΡΟΦ -1- ... ανά διανομή.
- Οι οικογένειες με περισσότερα από 5 άτομα θα λαμβάνουν θα λαμβάνουν Τρία (+3) επιπλέον Πακέτα Π-ΤΡΟΦ -1- ... ανά διανομή.

Κάθε οικογένεια με παιδιά δεύτερης βρεφικής ηλικίας, θα λαμβάνει σε κάθε διανομή 1 συσκευασία Βρεφικό Γάλα μέχρι εξαντλήσεως των αποθεμάτων.

Εκτιμάται ότι θα διανεμηθούν περίπου 5.600 Πακέτα τύπου Π-ΤΡΟΦ -1-... συνολικά.

Προβλέπονται τουλάχιστον 4 διανομές.

Κανόνας για είδη ΒΥΣ:

Κάθε οικογένεια θα παίρνει σε κάθε διανομή από 1 Πακέτο τύπου Π-ΒΥΣ -2-.. και προβλέπονται 4 διανομές.

- Οι οικογένειες με 2 έως και 3 άτομα θα λαμβάνουν ένα (+1) επιπλέον Πακέτο τύπου Π Π- ΒΥΣ -2-... ανά διανομή
- Οι οικογένειες με 4 έως και 5 άτομα θα λαμβάνουν θα λαμβάνουν Δύο (+2) επιπλέον Πακέτα Π-ΒΥΣ -2-... ανά διανομή.

Οι οικογένειες με περισσότερα από 5 άτομα θα λαμβάνουν θα λαμβάνουν Τρία (+3) επιπλέον Πακέτα Π-ΒΥΣ -2-... ανά διανομή.

...

Κ.Σ. Π.Ε. ...

Κανόνας για Πακέτα Τροφίμων

Κάθε αίτηση/οικογένεια θα παίρνει σε κάθε διανομή από 1 Πακέτο τύπου Π-ΤΡΟΦ -1-...

Προβλέπονται τουλάχιστον 4 διανομές.

Επιπλέον:

Αριθμός απόφασης: 724/2022

- Οι οικογένειες με 2 έως και 3 άτομα θα λαμβάνουν ένα (+1) επιπλέον Πακέτο τύπου Π- ΤΡΟΦ -1- ... ανά διανομή
- Οι οικογένειες με 4 έως και 5 άτομα θα λαμβάνουν θα λαμβάνουν Δύο (+2) επιπλέον Πακέτα Π-ΤΡΟΦ -1- ... ανά διανομή.
- Οι οικογένειες με περισσότερα από 5 άτομα θα λαμβάνουν Τρία (+3) επιπλέον Πακέτα Π-ΤΡΟΦ -1- ... ανά διανομή.
- Κάθε οικογένεια με παιδιά δεύτερης βρεφικής ηλικίας, θα λαμβάνει σε κάθε διανομή 1 συσκευασία Βρεφικό Γάλα μέχρι εξαντλήσεως των αποθεμάτων.

Εκτιμάται ότι θα διανεμηθούν περίπου 23.056 Πακέτα τύπου Π-ΤΡΟΦ -1-... συνολικά.

Προβλέπονται τουλάχιστον 4 διανομές.

Κανόνας για είδη ΒΥΣ:

Κάθε οικογένεια θα παίρνει σε κάθε διανομή από 1 Πακέτο τύπου Π-ΒΥΣ -2-... και προβλέπονται 2 διανομές.

- Οι οικογένειες με 2 έως και 3 άτομα θα λαμβάνουν ένα (+1) επιπλέον Πακέτο τύπου Π Π- ΒΥΣ -2-... ανά διανομή
- Οι οικογένειες με 4 έως και 5 άτομα θα λαμβάνουν θα λαμβάνουν Δύο (+2) επιπλέον Πακέτα Π-ΒΥΣ -2-... ανά διανομή.

Οι οικογένειες με περισσότερα από 5 άτομα θα λαμβάνουν θα λαμβάνουν Τρία (+3) επιπλέον Πακέτα Π-ΒΥΣ -2-... ανά διανομή.

...».

16. 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. Κατά συνέπεια η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Ομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

17. Επειδή, κατά τη διαδικασία προσδιορισμού των κριτηρίων επιλογής των υποψηφίων πρέπει να τηρούνται οι βασικές αρχές που απορρέουν από

το ενωσιακό δίκαιο, ιδίως της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης και της αποφυγής κάθε είδους άμεσων ή έμμεσων διακρίσεων. Ο καθορισμός των ικανοτήτων αυτών αποβλέπει στο να διαπιστώσει η αναθέτουσα αρχή, εάν ο εκάστοτε συμμετέχων στη διαγωνιστική διαδικασία, οικονομικός φορέας, διαθέτει κατά τεκμήριο την ικανότητα να ανταποκριθεί στην εκτέλεση της σύμβασης και συνίσταται στο να θεσπιστούν εύλογες προϋποθέσεις συμμετοχής αυτών. Υπό αυτήν την έννοια, η έκταση των πληροφοριών που αναφέρονται στις πιο πάνω διατάξεις, καθώς και το ελάχιστο επίπεδο ικανοτήτων που απαιτείται για τη συγκεκριμένη σύμβαση, πρέπει να τελούν σε σύνδεση και αναλογία προς το αντικείμενο της. Εν προκειμένω, για να διαπιστωθεί εάν τα κριτήρια είναι ανάλογα προς το αντικείμενο της σύμβασης, θα πρέπει να γίνεται κατά περίπτωση αξιολόγηση με γνώμονα την έκταση, τις απαιτήσεις της προς ανάθεση σύμβασης, καθώς και τον προϋπολογισμό της και όχι *in abstracto* (Βλ. κατ' αναλογία Δ. Ράικο, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β' έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2017, σελ. 410 επ.).

18. Επειδή, περαιτέρω, έχει κριθεί ότι τα προσόντα που σχετίζονται με την συμμετοχή των διαγωνιζομένων πρέπει να είναι συναφή ποσοτικά και ποιοτικά με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης και ανάλογα με το σκοπό της, αλλά και να είναι πρόσφορα να οδηγήσουν σε διακρίβωση της ικανότητας των υποψηφίων (Βλ. ΣτΕΕπΑν 660/2002, 528/2002, 990/2003).

19. Επειδή λόγοι με τους οποίους ο προτιθέμενος να μετάσχει στο διαγωνισμό επιχειρεί, υπό την μορφή της κατά τρόπο γενικό αμφισβητήσεως της νομιμότητας συγκεκριμένων όρων της διακηρύξεως, να προσδιορίσει, κατά τις δικές του δυνατότητες και να καθορίσει, με βάση δικές του εκτιμήσεις, τα κριτήρια για την ανάδειξη του αναδόχου, είναι απορριπτέοι ως απαράδεκτοι (βλ. ΕΑ ΣτΕ 307/2007). Επομένως, το αδύνατο της συμμετοχής ενδιαφερομένου σε διαγωνιστική διαδικασία πρέπει να οφείλεται στην προβαλλόμενη παρανομία της αναθέτουσας αρχής και όχι στην επιχειρηματική του πολιτική.

20. Επειδή η προσφεύγουσα, ως προς τον όρο 2.2.6.1.Α, υποστηρίζει ότι: «... οι απαιτήσεις που πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά, σύμφωνα με τα παραπάνω και δρουν άκρως περιοριστικά, είναι: α) Απαιτούνται δύο τουλάχιστον, πλήρως ολοκληρωμένες συμβάσεις, αξίας τουλάχιστον 506.044,00€ η κάθε μία. β) Η κάθε μία σύμβαση θα πρέπει να περιλαμβάνει

Αριθμός απόφασης: 724/2022

την προμήθεια τουλάχιστον 14 ιδίων ή συναφών ειδών με αυτά που αναφέρονται στην παρούσα γ) η κάθε μία σύμβαση θα πρέπει να περιλαμβάνει την προμήθεια δύο ειδών νωπών κρεάτων, δύο ειδών νωπών τυροκομικών, δύο ειδών οπωροπωλείου δ) η μία τουλάχιστον εξ αυτών να περιλαμβάνει δύο είδη βασικής υλικής συνδρομής (ΕΒΥΣ). Η ένωση μας, παρόλο που αποτελείται από εταιρίες που έχουν πραγματοποιήσει η κάθε μια (πόσο μάλλον στο σύνολο τους) πολλαπλάσιο ετήσιο κύκλο εργασιών από τον προϋπολογισμό της προσαλλόμενης διακήρυξης και πολλαπλάσιες παραδόσεις προϊόντων ομοειδών με την διακήρυξη τα έτη 2018, 2019 και 2020, μέχρι και τη δημοσίευση της επίμαχης διακήρυξης, αποκλείεται εντούτοις από την συμμετοχή της στον εν θέματι διαγωνισμό, εξαιτίας της απαίτησης που ορίζει ότι θα πρέπει η κάθε μία σύμβαση εκ των δύο που απαιτούνται κατ' ελάχιστον, να πληροί τις απαιτήσεις των παραγράφων Α1 και Α2 του ως άνω άρθρου 2.2.6 Α και όχι έστω η μία εξ αυτών, σε συνδυασμό με τον όρο που ορίζει ότι «δεν είναι αποδεκτή η κάλυψη της απαίτησης από περισσότερες αθροιζόμενες μεταξύ τους συμβάσεις». Συγκεκριμένα τα έτη 2018 έως 2021, οι εταιρίες-μέλη της ένωσής μας, έχουν εκτελέσει επιτυχώς και σε ποσοστό 100%, ενδεικτικά, τις παρακάτω κυριότερες συμβάσεις: Α) Όσον αφορά την εταιρεία ...:

ΑΡ. ΣΥΜΒΑΣΗΣ	ΦΟΡΕΑΣ	ΠΡΟΪΟΝΤΑ	ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ	ΣΥΝΟΛΟ ΣΥΜΒΑΣΗΣ (ΑΝΕΥ ΦΠΑ)
31232,31230,31234/10-8-2021	ΔΗΜΟΣ... (για την «Προμήθεια τροφίμων και Ειδών Υλικής Συνδρομής», στο πλαίσιο του προγράμματος ΤΕΒΑ)	ΤΡΟΦΙΜΑ	10/8/2021-31/12/2021 (με δυνατότητα παράτασης)	116.492,70€
	...	ΝΩΠΑ ΟΠΩΡΟΚΗΠΕΥΤΙΚΑ	2018 έως 2021	7.853.795,06€
	...	ΝΩΠΑ ΟΠΩΡΟΚΗΠΕΥΤΙΚΑ	2019 έως 2021	1.759.709,51€

Αριθμός απόφασης: 724/2022

	...	ΝΩΠΑ ΟΠΩΡΟΚΗΠΕΥΤΙΚΑ	2018 έως 2021	1.587.813,18€
--	-----	------------------------	---------------	---------------

Β) Όσον αφορά την εταιρεία ...:

ΑΡ. ΣΥΜΒΑΣΗΣ	ΦΟΡΕΑΣ	ΠΡΟΪΟΝΤΑ	ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ	ΣΥΝΟΛΟ ΣΥΜΒΑΣΗΣ (ΑΝΕΥ ΦΠΑ)
19494/23-8-2021	ΔΗΜΟΣ ... (για την «Προμήθεια τροφίμων και Ειδών Υλικής Συνδρομής», στο πλαίσιο του προγράμματος ΤΕΒΑ)	ΝΩΠΑ ΚΡΕΑΤΑ	23/8/2021- 31/12/2021 (με δυνατότητα παρατάσης)	287.483,60€
9/2020 (με τις παρατάσεις της)	...	ΝΩΠΑ ΚΡΕΑΤΑ	16/3/2020- 15/11/2021	600.000,00€
	...	ΝΩΠΑ ΚΡΕΑΤΑ	1/1/2020-31/12/2020	1.274.762,00€

Γ) Όσον αφορά την εταιρεία ...:

ΑΡ. ΣΥΜΒΑΣ ΗΣ	ΦΟΡΕΑΣ	ΟΜΑΔΑ ΠΡΟΪΟΝΤΩΝ/ ΑΞΙΑ €						ΕΤΟΣ ΟΛΟΚΛΗΡ ΩΣΗΣ	ΣΥΝΟΛ Ο ΔΙΑΓΩΝΙ ΣΜΟΥ (ΑΝΕΥ ΦΠΑ)
		ΤΡΟΦΙΜΑ					ΕΒΥΣ		
		ΕΛΑΙΟ ΛΑΔΟ	ΤΥΡΟΚ ΟΜΙΚΑ	ΝΩΠΑ ΚΡΕΑ ΤΑ	ΟΠΩΡΟΚΗΠ ΕΥΤΙΚΑ	ΠΑΝΤ ΟΠΩ ΛΕΙΟΥ	ΕΒΥΣ		
20546/22- 5-17	ΔΗΜΟΣ ...	137.684,78						2018	137.684,78€
3307/13-6- 17	ΔΗΜΟΣ ...	220.543,56 7	173.111,0			207.439,2 5		2019	601.093,88€
21011/24- 11-17	ΔΗΜΟΣ ...	190.445,00 0	165.826,9			176.199,5 5		2018	532.471,45€

Αριθμός απόφασης: 724/2022

55301-1834/8-3-18	Π.Ε. ...	48.066,48	64.581,30			14.741,94		2020	127.389,72€
71557/1133/6-8-18	Π.Ε. ...	-	-			545.505,95		2019	545.505,95€
120062/1922/6-8-18	Π.Ε. ...	254.867,26	-			-		2019	254.867,26€
8/2/2017/28-9-18	Π.Ε. ...	-	127.841,28			17.645,04		2018	145.486,32€
74475/17905/26-3-2020	ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ Α ...	363.883,440	550.494,00	1.152.603,14	276.100,67	1.022.588,85	480.045,85	2021	3.845.715,95€
ΣΥΝΟΛΑ		1.215.490,52€	1.081.854,55€	1.152.603,14€	276.100,67€	1.984.120,58€	480.045,85€		5.190.215,31€

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα της ένωσης εταιρειών μας στον τομέα προμήθειας τροφίμων και ειδών ΒΥΣ καλύπτει, τόσο ποσοτικά όσο και ποιοτικά, το φυσικό αντικείμενο της υπό ανάθεσης σύμβασης που είναι η προμήθεια, η οργάνωση σε κατάλληλες συσκευασίες, η διανομή, η προσωρινή και ενδιάμεση αποθήκευση τροφίμων και ειδών Βασικής Υλικής Συνδρομής (ΒΥΣ). Εντούτοις, η ένωση εταιρειών μας δεν μπορεί να λάβει μέρος στον επίμαχο διαγωνισμό διότι ζητείται από την Διακήρυξη οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς να έχουν και να αποδεικνύουν εμπειρία προμήθειας τροφίμων και ειδών ΒΥΣ κατά τα έτη 2018, 2019, 2020 και μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσας διακήρυξης, με την επίκληση και προσκόμιση δύο τουλάχιστον, πλήρως ολοκληρωμένων συμβάσεων, που η κάθε μία σύμβαση θα πρέπει να περιλαμβάνει την προμήθεια τουλάχιστον 14 ιδίων ή συναφών ειδών με αυτά που αναφέρονται στην επίμαχη διακήρυξη και η κάθε μία σύμβαση θα πρέπει να περιλαμβάνει την προμήθεια δύο ειδών νωπών κρεάτων, δύο ειδών νωπών τυροκομικών, δύο ειδών οπωροπωλείου, ενώ η μία τουλάχιστον εξ αυτών να περιλαμβάνει δύο είδη βασικής υλικής συνδρομής (ΕΒΥΣ), χωρίς να δικαιολογείται γιατί αξιώνεται αριθμός δύο συμβάσεων που να περιέχουν έκαστη οπωσδήποτε όλα τα αξιούμενα από τους πληττόμενους όρους είδη (τουλάχιστον 14 ίδια ή συναφή είδη με αυτά που αναφέρονται στην επίμαχη διακήρυξη και τουλάχιστον δύο είδη νωπών κρεάτων, δύο είδη νωπών τυροκομικών και δύο είδη οπωροπωλείου), αφού η εμπειρία στην προμήθεια των τροφίμων και των ειδών ΒΥΣ που αξιώνονται από την Διακήρυξη, αποδεικνύεται κάλλιστα και

από συμβάσεις προμήθειας τροφίμων που δεν περιλαμβάνουν η κάθε μία οπωσδήποτε όλα τα αξιούμενα από τους πληττόμενους όρους είδη, πολλώ δε μάλλον αφού η ένωσή μας, διαθέτει, μέσω της εταιρείας ...-μέλους αυτής, μία ολοκληρωμένη σύμβαση, πολλαπλάσιας αξίας από τον προϋπολογισμό της παρούσης (3.845.715,95€ -ΤΕΒΑ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ...), που πληροί τις επίμαχες απαιτήσεις, ήτοι περιλαμβάνει τουλάχιστον 14 ίδια ή συναφή είδη με αυτά που αναφέρονται στην επίμαχη διακήρυξη και τουλάχιστον δύο είδη νωπών κρεάτων, δύο είδη νωπών τυροκομικών και δύο είδη οπωροπωλείου, καθώς και τουλάχιστον δύο είδη ΒΥΣ. Με άλλα λόγια, σε τι διαφέρει η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα ενός οικονομικού φορέα που έχει εκτελέσει παραδόσεις τροφίμων ή/και ΒΥΣ, στα πλαίσια δύο συμβάσεων που περιλαμβάνουν, η κάθε μία όλα τα αξιούμενα είδη, από αυτήν ενός άλλου οικονομικού φορέα που έχει εκτελέσει παραδόσεις τροφίμων ή/και ΒΥΣ στα πλαίσια πολλών συμβάσεων, μεγάλης μεν αξίας αλλά που μόνο η μία εξ αυτών περιλαμβάνει όλα τα αξιούμενα είδη; Συναφώς έχει κριθεί (ΑΕΠΠ 1015/2019 σκ. 45): "...εφόσον το γεγονός ότι η σωρευτική πείρα επαρκεί για την εκτέλεση της οικείας συμβάσεως, το εάν από τεχνικής απόψεως η σχετική πείρα έχει αποκτηθεί μέσω δύο ή περισσότερων χωριστών συμβάσεων και όχι από μια ενιαία συμφωνία θα πρέπει, υπό φυσιολογικές συνθήκες, να είναι αδιάφορο (βλ. σκ. 61 του Γενικού Εισαγγελέα στην υπόθεση C-387/14, EsaprojektSp.z.o.o κατά WojewództwoŁódzkie). Ομοίως, έχει κριθεί ότι νόμιμα η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητά οι διαγωνιζόμενοι να αποδείξουν ότι διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν, ακόμη και όταν ζητά μία τουλάχιστον παράδοση συναφούς κατά την φύση και τον προϋπολογισμό αγαθού ως ελάχιστου κριτηρίου τεχνικής καταλληλότητας του ενδιαφερόμενου να μετάσχει στον διαγωνισμό. Ωστόσο, πρέπει να ληφθεί μέριμνα ώστε κάτι τέτοιο να μην περιορίζει αδικαιολόγητα το πεδίο των επιλέξιμων υποψηφίων. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί παραπάνω από μία «παραδόσεις» αρκεί να μην ζητεί περισσότερες «παραδόσεις» από όσες εύλογα θα μπορούσε να έχει εκτελέσει ο οικονομικός εντός μίας τριετίας (ΑΕΠΠ 22/2017 σκ. 19-20).» Σε κάθε, περίπτωση τα θεσπιζόμενα κριτήρια καταλληλότητας ή ανάθεσης πρέπει να σχετίζονται με την ορθή και αποτελεσματική εκτέλεση της συγκεκριμένης σύμβασης, ενώ

τυχόν περιορισμοί στην πρόσβαση στο διαγωνισμό πρέπει να δικαιολογούνται από κάποιο επιτακτικό λόγο γενικού συμφέροντος και να μην τελούν σε δυσαναλογία με τον επιδιωκόμενο σκοπό, δεδομένου ότι συνεπάγονται περιορισμό στην άσκηση των θεμελιωδών ελευθεριών του Δικαίου της Ένωσης (βλ. ΕΣ Τμ. Μείζονος - Επταμελούς Σύνθεσης 3065/2014).

Οι επίμαχοι όροι της διακήρυξης, είναι σαφώς αντίθετοι με την αρχή της αναλογικότητας και οδηγούν στον αποκλεισμό της ένωσης μας όσο και της συντριπτικής πλειοψηφίας των οικονομικών φορέων που δραστηριοποιούνται στον κλάδο των τροφίμων, από την προς ανάθεση σύμβαση, χωρίς να μπορεί να αιτιολογηθεί από κανέναν αντικειμενικό λόγο, αφού δεν εξυπηρετεί σε τίποτα την απόδειξη ικανότητας του Φορέα να παραδίδει προμήθειες με τον ορθό τρόπο. Ο όρος αυτός περιορίζει δε τον ανταγωνισμό σε τόσο μεγάλο βαθμό που μόνο ελάχιστοι και συγκεκριμένοι οικονομικοί φορείς έχουν την δυνατότητα συμμετοχής σε αυτόν και συγκεκριμένα μόνο ένας ή δύο που είχαν την «τύχη» να αναλάβουν πάνω από μία συμβάσεις αεδηρόσιους φορείς και αόνο στα πλαίσια του επιχειρησιακού προγράμματος «ΕΠΙΣΙΤΙΣΤΙΚΗΣ ΚΑΙ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ» του ΤΑΜΕΙΟΥ ΒΟΗΘΕΙΑΣ ΠΡΟΣ ΤΟΥΣ ΑΠΟΡΟΥΣ (ΤΕΒΑ) που δημοπρατήθηκαν ενιαία.

Και τούτο διότι, κατά πάγια τακτική οι δημόσιες συμβάσεις προμηθειών τροφίμων (εκτός των διαγωνισμών ΤΕΒΑ που θα αναφερθούμε παρακάτω) από διάφορους φορείς του δημοσίου (Δήμοι, Περιφέρειες, Νοσοκομεία κτλ. και ειδικά αυτές που είναι μεγάλης αξίας, όπως ο εν θέματι διαγωνισμός) επί πολλά έτη διαχωρίζουν τις κατηγορίες τροφίμων ανά κατηγορίες (συνήθεις κατηγοριοποιήσεις είναι κρέατα, τυροκομικά, φρούτα, ελαιόλαδο, προϊόντα παντοπωλείου) ενώ υπάρχουν και πολλές περιπτώσεις διαγωνισμών που διαχωρίζουν ανά είδος (πχ ξεχωριστά το χοιρινό από το βόειο κρέας). Με αυτόν τον τρόπο σε κάθε είδος ή ομάδα συμμετέχουν συνήθως διαφορετικοί οικονομικοί φορείς με βάση το αντικείμενο τους και συνήθως κάθε διαγωνισμός έχει πολλούς αναδόχους, ενώ ακόμη και στην περίπτωση που ένας οικονομικός φορέας αναλάβει δύο διαφορετικές ομάδες (πχ κρέατα και φρούτα), τότε στις περισσότερες περιπτώσεις υπογράφονται ξεχωριστές συμβάσεις για κάθε τμήμα.

Επιπλέον, οι διαγωνισμοί προμηθειών τροφίμων και ειδών βασικής υλικής συνδρομής του Ταμείου Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους

(πρόγραμμα T.E.B.A.) έχουν όντως την τελευταία τριετία 2019-2020-2021 (αλλά σε μεγάλο πλήθος διακηρύξεων από το 2020 και έπειτα) να προκηρύσσονται ενιαία (όπως η εν λόγω διακήρυξη) και οι οικονομικοί φορείς πρέπει να υποβάλλουν προσφορά για το σύνολο των ειδών που πολλές φορές περιλαμβάνει πολλά και διαφορετικά είδη τροφίμων, καθώς και ειδών ΒΥΣ . Αυτές οι συμβάσεις όμως είναι εξαιρετικά λίγες (υπολογίζουμε ότι είναι λιγότερες από δέκα) και ακόμα λιγότεροι οι οικονομικοί φορείς που τις έχουν αναλάβει, όπως θα αναφερθούμε και παρακάτω.

Έτι περαιτέρω, κατά την κοινή πείρα, είναι σχεδόν απίθανο έως αδύνατο, οι συμβάσεις που έχει συνάψει ένας οικονομικός φορέας με ιδιωτικούς φορείς να μπορούν να καλύψουν τις επίμαχες απαιτήσεις της διακήρυξης, όπως φαίνεται και από τις δικές μας συμβάσεις που επικαλούμαστε στους ανωτέρω πίνακες.

Καθίσταται λοιπόν προφανές ότι είναι εξαιρετικά δύσκολο και είναι ελάχιστοι οι οικονομικοί φορείς που έχουν εκτελέσει δύο μάλιστα συμβάσεις που να πληρούν τις απαιτήσεις των προσβαλλόμενων σημείων 2.2.6.1 A1 και A2 της διακήρυξης. Συγκεκριμένα, κατόπιν αναζήτησης προκηρύξεων και συμβάσεων στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ), εντοπίσαμε μόνο δύο (2 !!!) οικονομικούς φορείς που πληρούν τα επίμαχα σημεία της διακήρυξης, ήτοι οι εταιρείες ... και ..., προς απόδειξη δε του ισχυρισμού μας αυτού, επικαλούμαστε και προσάγουμε τις σχετικές συμβάσεις που εντοπίσαμε κατά την αναζήτησή μας (σχετικό 4).

Εκ των ανωτέρω, συνάγεται σαφώς ότι ο περιορισμός αυτός που θέτει η Αναθέτουσα Αρχή:

α) παραβιάζει την αρχή της αναλογικότητας, δεδομένου ότι σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι έχει οριστεί και είναι κατάλληλος, αναγκαίος και πρόσφορος για την επίτευξη του επιδιωκόμενου σκοπού της Αναθέτουσας, ήτοι αυτού της απόδειξης ότι ο οικονομικός φορέας έχει την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα να προβαίνει σε προσήκουσες παραδόσεις των προϊόντων, ή ότι τέθηκε για την εξυπηρέτηση θεμιτού σκοπού δημόσιας τάξης που έχει τεθεί προς το γενικό συμφέρον (ΑΠ5/2013).

β) παραβιάζει τις αρχές του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης, δεδομένου ότι προκαλεί αδικαιολόγητα εμπόδια στον ελεύθερο ανταγωνισμό, εφόσον με την απαίτηση αυτή αποκλείονται οι οικονομικοί φορείς, όπως εμείς,

που κατά τα λοιπά πληρούμε όλα τα κριτήρια επιλογής και όλες τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης για την άρτια εκτέλεση της σύμβασης, (ΑΕΠΠ Ε3/2018, 307/2020).

Ειδικότερα, ο εν λόγω περιορισμός είναι προδήλως αναπαισιολόγητος, καθώς η απαίτηση του σημείου αυτού αφορά απλά παραδόσεις τροφίμων και όχι κάποια ειδική τεχνική και επαγγελματική ικανότητα ή σε κάποια εξειδικευμένη απαίτηση ή εμπειρία (όπως για παράδειγμα η απαίτηση για διανομή σε ωφελούμενους του σημείου 2.2.6.1Γ, η οποία όμως τίθεται ως διακριτό κριτήριο επιλογής της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας), που να αφορά τις ειδικές συνθήκες της παρούσας διακήρυξης.

Με την εφαρμογή μάλιστα του συγκεκριμένου όρου ουσιαστικά ακυρώνεται η εφαρμογή του άρθρου 78 του Ν. 4412/2016 περί στήριξης σε ικανότητα τρίτων φορέων, αφού μόνο η εκτέλεση συγκεκριμένων και πολύ λίγων σε πλήθος συμβάσεων εμπίπτουν στους όρους της διακήρυξης και επομένως είναι αδύνατον σε οικονομικούς φορείς να μπορέσουν μέσω της στήριξης σε ικανότητα τρίτων φορέων να εκπληρώσουν το σημείο αυτό της διακήρυξης, πολλώ δε μάλλον αφού οι οικονομικοί αυτοί φορείς είναι και ανταγωνιστές μας.

Ακόμη όμως και αν ήθελε υποτεθεί ότι θα μπορούσαμε να προσφύγουμε σε στήριξη τρίτου οικονομικού φορέα, μόνη της η δυνατότητα στήριξης σε ικανότητες τρίτων κατ' άρ. 78 Ν. 4412/2016, δεν αρκεί για την κατάγνωση νομιμότητας κάθε είδους κριτηρίου επιλογής οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, ανεξαρτήτως περιεχομένου, απαίτησης και διατυπώσεων αυτού του κριτηρίου, πλην όμως η δυνατότητα αυτή θα πρέπει να συνεκτιμάται μετά του ανά περίπτωση κινδύνου δραστικού περιορισμού του ανταγωνισμού, κατά την εξέταση της τυχόν δυσαναλογίας του. Τούτο, διότι η ως άνω στήριξη δεν παρέχεται κατά κανόνα ατελώς από τους στηρίζοντες φορείς, οι οποίοι σε κάθε περίπτωση άμεσα ή έμμεσα συνήθως μετέχουν στο επιχειρηματικό κέρδος από την τυχόν ανάθεση της σύμβασης, προκειμένου να συμπράξουν. Αυτό έχει ως αποτέλεσμα να μην οι στηριζόμενοι φορείς να επιλύουν το θέμα απόκρισής τους στους όρους της διακήρυξης, χωρίς όμως να δύνανται να ανταγωνιστούν επί ίσοις όροις τους μη στηριζόμενους οικονομικούς φορείς, αφού στο δικό τους κόστος συμμετοχής στον διαγωνισμό ως και το μέγεθος

της οικονομικής τους προσφοράς θα πρέπει να συνυπολογίσουν και το ειδικότερο κόστος που επάγεται η στήριξη από τους έτερους φορείς. Τα παραπάνω έχουν ιδιαίτερα μάλιστα σημασία, όταν ο διαγωνισμός διενεργείται με κριτήριο ανάθεσης τη συμφερότερη προσφορά βάσει αποκλειστικά τιμής, όπως εν προκειμένω, όπου δηλαδή η επιλογή θα λάβει αποκλειστικά χώρα βάσει οικονομικής προσφοράς, άρα το κόστος της τελευταίας έχει καίρια σημασία για την ανταγωνιστικότητα της συμμετοχής του υποψηφίου αναδόχου και την εκ μέρους του δυνατότητα επίτευξης ανακήρυξης του σε ανάδοχο. Και αυτό, αφού τα κριτήρια επιλογής που, περιορίζοντας τις δυνατότητες συμμετοχής, υποχρεώνουν τον υποψήφιο να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, του επιρρίπτουν έτσι ένα μη αμελητέο κόστος με το οποίο επιβαρύνεται η προσφορά του, άρα και η δυνατότητα εκ μέρους του υποβολής της προσφοράς με τη χαμηλότερη τιμή, στην ουσία θέτουν δυσμενή εις βάρος του διάκριση, αίρουν την ισότιμη μεταχείρισή του και σε κάθε περίπτωση μειώνουν την αποτελεσματικότητα του εκ μέρους του ασκούμενου ανταγωνισμού, αφού η δική του δυνατότητα διαμόρφωσης χαμηλής τιμής τελεί υπό σοβαρό περιορισμό, η δε ευχέρεια στήριξης στις ικανότητες άλλων φορέων, δεν αίρει κατ' αποτέλεσμα το ανταγωνιστικό αντικίνητρο. Άρα η ευχέρεια αυτή δεν αποκλείει τον κατά τα ως άνω έλεγχο των κριτηρίων επιλογής, βάσει της σύνδεσης τους με το αντικείμενο της σύμβασης, του απαραίτητου, κατάλληλου και ανάλογου ως προς το περιεχόμενό της χαρακτήρα τους και του περιορισμού του ανταγωνισμού. Αυτά ισχύουν περισσότερο, ιδίως σε περιπτώσεις όπως η προκείμενη, όπου ο ανταγωνισμός είναι ήδη περιορισμένος, σύμφωνα με τα ανωτέρω, (βλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 9ης Νοεμβρίου 1983, C- 322/81 Michelin I, Συλλογή 1983, σ. 3461, σκ. 57, Προτάσεις Γεν. Εισαγγελέα, σε Συνεκδ. Υποθ. C-395-396/96PCompagnieMaritimeBelge, Συλλογή 2000, σ. I-1365, σκ. 137, Απόφαση της 14ης Νοεμβρίου 1996, C-333/94PTetraPak II, Συλλογή 1996, σ. I-5951, σκ. 28, 31, 48, 7 ΠΕΚ, Απόφαση της 7ης Οκτωβρίου 1999, T-228/97, IrishSugar κατά Επιτροπής, Συλλογή1999, σ. II-2969, σκ. 185 και ΠΕΚ, Απόφαση της 8ης Οκτωβρίου 1996, Συνεκδ. Υποθ. T-24-26 & 28/93 CompagnieMaritimeBelge, Συλλογή 1996, σ. II-1201, σκ. 106-107, περί της επιταμένης ανάγκης προστασίας του ανταγωνισμού σε αγορές με ήδη υψηλή συγκέντρωση και εν γένει περιορισμένο ανταγωνισμό), άρα η όποια στήριξη

από τρίτους φορείς, αφενός δεν είναι ευχερής, αφετέρου κατά τεκμήριο τείνει, λόγω περιορισμένου αριθμού δυνάμενων να στηρίζουν φορέων, προς υψηλό κόστος (ΑΕΠΠ 39/2017, σκ.7).

Εάν ήθελε υποτεθεί ότι τα επίμαχα σημεία της διακήρυξης είναι νόμιμα και πρόσφορα προκειμένου η Αναθέτουσα Αρχή να διασφαλισθεί ότι ο υποψήφιος ανάδοχος διαθέτει την κατάλληλη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα προκειμένου να εκτελέσει επιτυχώς την σύμβαση και ανάλογοι όροι μπορούν να έχουν εφαρμογή και στο μέλλον, αυτό θα οδηγήσει με μαθηματική ακρίβεια σε πρωτοφανή στρέβλωση του ανταγωνισμού και σε μονοπώλιο ή στην καλύτερη περίπτωση ολιγοπώλιο των ελάχιστων οικονομικών φορέων που έχουν εκτελέσει τις συγκεκριμένες λιγοστές συμβάσεις που πληρούν τα κριτήρια του σημείου 2.2.6.1. της διακήρυξης, αφού σε οικονομικούς φορείς όπως ο δικός μας, δεν θα δοθεί ποτέ η ευκαιρία να αναλάβουν τέτοιου είδους συμβάσεις, λόγω των επίμαχων, άκρως περιοριστικών όρων. Από τα ανωτέρω αποδεικνύεται ότι η πληττόμενη απαίτηση που τίθεται με την Διακήρυξη είναι σπάνια στην αγορά και θέτει εμπόδιο στον ελεύθερο και υγιή ανταγωνισμό, ευνοώντας αδικαιολόγητα συγκεκριμένους προμηθευτές και αποκλείοντας αδικαιολόγητα προμηθευτές που είναι ικανοί να αναλάβουν την σύμβαση, όπως η ένωση εταιρειών μας, ενώ με δεδομένο ότι κριτήριο ανάθεσης είναι αποκλειστικά η τιμή, αντίκειται και στο δημόσιο συμφέρον αφού, λόγω της έλλειψης επαρκούς ανταγωνισμού, το πιθανότερο είναι να αναληφθεί η σύμβαση σε υψηλή τιμή. Εν κατακλείδι και συνοψίζοντας, η ένωση εταιρειών μας, ενώ έχει την ικανότητα να προμηθεύσει και να διανείμει τα υπό προμήθεια είδη, αποκλείεται, αδικαιολόγητα, εξ αρχής από την συμμετοχή της στον επίμαχο διαγωνισμό, αφού δεν καλύπτει το ως άνω κριτήριο τεχνικής ικανότητας, καθώς δεν μπορεί να προσκομίσει δύο, παρά μόνο μία, πλήρως ολοκληρωμένες συμβάσεις, που η κάθε μία σύμβαση να περιλαμβάνει την προμήθεια τουλάχιστον 14 ίδια ή συναφή είδη με αυτά που αναφέρονται στην επίμαχη διακήρυξη, καθώς και την προμήθεια δύο ειδών νωπών κρεάτων, δύο ειδών νωπών τυροκομικών και δύο ειδών οπωροπωλείου, χωρίς να δικαιολογείται από κάποιον αντικειμενικό σκοπό, σύμφωνα με τα όσα αναλύθηκαν παραπάνω, γιατί αξιώνεται αριθμός δύο συμβάσεων που να περιέχουν έκαστη οπωσδήποτε όλα τα αξιούμενα από τους πληττόμενους όρους είδη (τουλάχιστον 14 ίδια ή συναφή είδη με αυτά που αναφέρονται στην

επίμαχη διακήρυξη και τουλάχιστον δύο είδη νωπών κρεάτων, δύο είδη νωπών τυροκομικών και δύο είδη οπωροπωλείου), αφού η εμπειρία στην προμήθεια των τροφίμων και των ειδών ΒΥΣ που αξιώνονται από την Διακήρυξη, αποδεικνύεται κάλλιστα και από συμβάσεις προμήθειας τροφίμων που δεν περιλαμβάνουν η κάθε μία οπωσδήποτε όλα τα αξιούμενα από τους πληττόμενους όρους είδη, πολλώ δε μάλλον αφού η ένωσή μας, διαθέτει, μέσω της εταιρείας ...-μέλους αυτής, μία ολοκληρωμένη σύμβαση, πολλαπλάσιας αξίας από τον προϋπολογισμό της παρούσης (3.845.715,95€ - ΤΕΒΑ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ...), που πληροί τις επίμαχες απαιτήσεις, ήτοι περιλαμβάνει τουλάχιστον 14 ίδια ή συναφή είδη με αυτά. Έτσι οι παραπάνω όροι της Διακήρυξης, σύμφωνα με όσα αναλύθηκαν ανωτέρω, αποκλείουν αδικαιολόγητα την ένωση εταιρειών μας, ως δήθεν μη πληρούσα κριτήριο ποιοτικής επιλογής, το οποίο όμως παραβιάζει την γενική αρχή του ανοίγματος της διαδικασίας στον υγιή ανταγωνισμό, την αρχή της αναλογικότητας και το δικαίωμα ισότιμης πρόσβασης των διαγωνιζομένων στην συγκεκριμένη διαδικασία ανάθεσης. Διότι δεν πρόκειται για κριτήριο το οποίο, με βάση το φυσικό αντικείμενο του Διαγωνισμού, η ένωση εταιρειών μας δεν μπορεί να καλύψει. Εξάλλου, ως έχει κριθεί: «...από τη στιγμή που οι όροι εκτελέσεως συγκεκριμένης συμβάσεως μπορούν κατ' αρχήν να πληρούνται με σωρευτική επίκληση των ικανοτήτων και της πείρας περισσοτέρων οικονομικών φορέων, θα ήταν κατά μείζονα λόγο παράλογο να αποκλειστεί *argiori* η δυνατότητα σωρεύσεως της πείρας και των ικανοτήτων τις οποίες ο ίδιος οικονομικός φορέας απέκτησε όντας στο πλαίσιο διαφορετικών συμβάσεων» (βλ. C-387/14, *EsaprojektSp. z.o.o κατά Województwo Łódzkie*, σκ. 82-88). Συνεπώς, οι προσβαλλόμενοι όροι της Διακήρυξης 2.2.6.1.A1 & A2 που αφορούν την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα παραβιάζοντας τις προαναφερόμενες αρχές του ενωσιακού δικαίου, μας βλάπτουν, καθώς μας αποκλείουν εξ αρχής ή δυσχεραίνουν υπέρμετρα την συμμετοχή μας στον επίμαχο διαγωνισμό και για αυτό πρέπει να ακυρωθούν».

21. Επειδή η αναθέτουσα υποστηρίζει τα εξής: «Η ελάχιστη εμπειρία των οικονομικών φορέων στην υλοποίηση ανάλογων συμβάσεων όπως περιλαμβάνεται στο σημείο 2.2.6.1 της Διακήρυξης καθορίστηκε με βάση τις ανάγκες υλοποίησης των έργων του Ε.Π. ΤΕΒΑ που υλοποιούμε από το 2015 έως σήμερα, την εμπειρία μας από την εκτέλεση των συμβάσεων που έχουμε

συνάψει το αντίστοιχο διάστημα με οικονομικούς φορείς για την εξυπηρέτηση των αναγκών των άμεσα ωφελούμενων και τις κατευθυντήριες οδηγίες της Διαχειριστικής Αρχής του ΤΕΒΑ για την Ελλάδα σχετικά με την σύνταξη των τευχών. Προκειμένου να εξασφαλίσουμε την ελάχιστη προηγούμενη εμπειρία που θεωρούμε ότι απαιτείται λόγω της φύσης του έργου, ζητούμε για την υλοποίηση συμβατικού αντικείμενου 2.530.219,51 ευρώ πλέον ΦΠΑ, οι οικονομικοί φορείς να έχουν εκτελέσει ορθώς δύο (2) τουλάχιστον συμβάσεις προμηθειών πλήρως ολοκληρωμένες, αξίας τουλάχιστον του 20% του προϋπολογισμού της παρούσας (μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.), δηλαδή προϋπολογισμού τουλάχιστον 506.043,90 ευρώ (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.) κάθε μία με επιπλέον προϋπόθεση να περιλαμβάνουν (τουλάχιστον)

- η κάθε μία εξ αυτών την προμήθεια ίδιων ή συναφών ειδών τουλάχιστον κατά

50% αυτών που αναφέρονται στην Διακήρυξη, ήτοι 14 είδη

- η κάθε μία εξ αυτών την προμήθεια δύο ειδών νωπών κρεάτων, δύο ειδών νωπών

τυροκομικών, δύο ειδών οπωροπωλείου και

- η μία τουλάχιστον εξ αυτών να περιλαμβάνει δύο είδη βασικής υλικής συνδρομής(ΕΒΥΣ).

Στη Διακήρυξη μας διευκρινίζουμε ότι δεν είναι αποδεκτή η κάλυψη της απαίτησης για κάθε μία από τις ως άνω αναφερόμενες συμβάσεις από περισσότερες αθροιζόμενες μεταξύ τους συμβάσεις ,καθώς η επαγγελματική ικανότητα ενός οικονομικού φορέα που αποδεικνύεται από την ελάχιστη απαίτηση της επιτυχούς υλοποίησης συμβάσεων αξίας 506.043,90 ευρώ δεν είναι ίδια με την επιτυχή υλοποίηση πχ 10 συμβάσεων των 50.604,39 ευρώ.

Σχετικά με τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ένωσης οικονομικών φορέων «Ο όρος αυτός περιορίζει δε τον ανταγωνισμό σε τόσο μεγάλο βαθμό που μόνο ελάχιστοι και συγκεκριμένοι οικονομικοί φορείς έχουν τη δυνατότητα συμμετοχής σε αυτόν και συγκεκριμένα μόνο ένας ή δύο που είχαν την «τύχη» να αναλάβουν πάνω από μια συμβάσεις με δημόσιους φορείς στα πλαίσια του επιχειρησιακού προγράμματος «Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής» του Ταμείου Ευρωπαϊκής Βοήθειας για τους άπορους που δημοπρατήθηκαν ενιαία», χωρίς να έχουμε ελέγξει το σύνολο των αντίστοιχων συμβάσεων που

έχουν υλοποιηθεί στο πλαίσιο του ΤΕΒΑ, σας ενημερώνουμε ότι μόνο στα υλοποιούμενα έργα του ΤΕΒΑ στη χωρική έκταση της Περιφέρειας Πελοποννήσου, μπορούμε να εντοπίσουμε τουλάχιστον τρεις συμβάσεις που πληρούν αυτά τα κριτήρια. Επιπλέον επισημαίνουμε ότι με βάση τους δημοσιευμένους προϋπολογισμούς των ενταγμένων έργων του ΤΕΒΑ στη χώρα μας που υλοποιούνται από τις Περιφέρειες και τους Δήμους, υπάρχουν πολύ μεγαλύτερα έργα από αυτά που υλοποιεί η Περιφέρεια μας. Σε κάθε περίπτωση η υλοποίηση των έργων (πράξεων) του ΤΕΒΑ στοχεύει στην κάλυψη των αναγκών των χιλιάδων ωφελούμενων τους και όχι στην εξυπηρέτηση των προμηθευτών.

22. Επειδή από τους όρους της διακήρυξης προκύπτει ότι αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια τροφίμων και ειδών βασικής υλικής συνδρομής και η διανομή τους στους δικαιούχους του Ταμείου Επισιτιστικής Βοήθειας Ατόρων (ΤΕΒΑ) των κοινωνικών συμπράξεων των περιφερειακών ενοτήτων ...,... και ... με συντονιστή (– δικαιούχο) την περιφέρεια Πελοποννήσου. Κατά τον όρο 2.2.6.1.Α., οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να έχουν εκτελέσει, κατά την τριετία 2018-2020 και μέχρι τη δημοσίευση της παρούσας προκήρυξης, δύο τουλάχιστον συμβάσεις προμηθειών πλήρως ολοκληρωμένες, αξίας προϋπολογισμού έκαστης τουλάχιστον του 20% του προϋπολογισμού της παρούσας σύμβασης, ήτοι αξίας τουλάχιστον 506.044,00€, καθεμιά από αυτές να αφορά στην προμήθεια των ειδών που αναφέρονται στην παρούσα διακήρυξη σε ποσοστό 50%, ήτοι να αφορά σε 14 είδη, ίδια ή συναφή, και καθεμιά από αυτές να περιλαμβάνει την προμήθεια τουλάχιστον δύο ειδών νωπών κρεάτων, δύο ειδών νωπών τυροκομικών, δύο ειδών οπωροπωλείου και η μία εξ αυτών και δύο είδη βασικής υλικής συνδρομής (ΕΒΥΣ). Η συνάφεια των ειδών αποδεικνύεται για τα τρόφιμα βάσει των διατάξεων του ισχύοντος κώδικα τροφίμων και ποτών και για τα ΕΒΥΣ βάσει του ΚΑΔ της κάθε δραστηριότητας. Περαιτέρω, ρητά σημειώνεται στη διακήρυξη ότι η παραπάνω απαίτηση του όρου 2.2.6.1.Α. δεν δύναται να καλυφθεί από περισσότερες αθροιζόμενες μεταξύ τους συμβάσεις. Οι δε οικονομικοί φορείς προσκομίζουν, μεταξύ άλλων, για την απόδειξη της συνδρομής του όρου 2.2.6.1.Α., βεβαίωση από την αναθέτουσα αρχή, η οποία όταν είναι δημόσια αρχή, βεβαιώνει το ποσοστό παράδοσης και την επιτυχή και σύμφωνα με τη διακήρυξη παράδοση, ενώ αν είναι ιδιωτικός

φορέας, μαζί με την ως άνω βεβαίωση προσκομίζονται υποχρεωτικώς και τα παραστατικά (δελτία αποστολής και τιμολόγια). Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων η απαίτηση του όρου 2.2.6.1.Α, καλύπτεται αθροιστικά από όλα τα μέλη, υπό την έννοια ότι δεν απαιτείται το εκάστοτε μέλος να καλύπτει την απαίτηση για ύπαρξη δύο συμβάσεων με τα ως άνω προαπαιτούμενα, αλλά αρκεί ένα μέλος να διαθέτει μία σύμβαση με τα εν λόγω χαρακτηριστικά και άλλο μέλος να διαθέτει τη δεύτερη σύμβαση με τα ίδια χαρακτηριστικά, καθόσον η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα ενός μέλους της ένωσης δύναται να προστίθεται στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα άλλου μέλους.

23. Επειδή κατά την πλειοψηφούσα γνώμη των Μελών Γ.-Μ. Δρακονταειδή και Μ. Κανάβα, η απαίτηση ως προς την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα εκτέλεσης δυο συμβάσεων προμηθειών αξίας τουλάχιστον του 20% του προϋπολογισμού του διαγωνισμού, η καθεμία εκ των οποίων να περιλαμβάνει σωρευτικώς α) την προμήθεια 14 ίδιων ή συναφών ειδών τουλάχιστον, β) την προμήθεια δύο ειδών νωπών κρεάτων, δύο ειδών νωπών τυροκομικών, δύο ειδών οπωροπωλείου και γ) δύο είδη βασικής υλικής συνδρομής (ΕΒΥΣ).σε συνδυασμό με τον αποκλεισμό της δυνατότητας πλήρωσης των ως άνω απαιτήσεων από περισσότερες αθροιζόμενες μεταξύ τους συμβάσεις.δεν παρίσταται ούτε αναγκαία ούτε πρόσφορη για την εξυπηρέτηση του σκοπού για τον οποίο τέθηκε αλλά, αντίθετα, είναι δυσανάλογη προς το αντικείμενο της υπό ανάθεση συμβάσεως και περιορίζει τον ανταγωνισμό. Και τούτο διότι, κατά πάγια νομολογία, *από τη στιγμή που οι όροι εκτελέσεως συγκεκριμένης συμβάσεως μπορούν κατ' αρχήν να πληρούνται με σωρευτική επίκληση των ικανοτήτων και της πείρας περισσότερων οικονομικών φορέων, θα ήταν κατά μείζονα λόγο παράλογο να αποκλειστεί a priori η δυνατότητα σωρεύσεως της πείρας και των ικανοτήτων τις οποίες ο ίδιος οικονομικός φορέας απέκτησε όντως στο πλαίσιο διαφορετικών συμβάσεων*». Η δε αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της δεν αναφέρει συγκεκριμένο αντικειμενικό λόγο για τον οποίο απαιτείται ως τεχνική ικανότητα η εκτέλεση δυο συμβάσεων με το σύνολο των απαιτήσεων του όρου 2.2.6 αντί περισσότερων συμβάσεων αθροιστικώς, ο δε ισχυρισμός ότι η επαγγελματική ικανότητα ενός οικονομικού φορέα που αποδεικνύεται από την ελάχιστη απαίτηση της επιτυχούς υλοποίησης συμβάσεων αξίας 506.043,90

ευρώ δεν είναι ίδια με την επιτυχή υλοποίηση πχ 10 συμβάσεων των 50.604,39 ευρώ αφορά μια μόνο εκ των απαιτήσεων που πρέπει να πληροί βάσει του όρου 2.2.6 η επικαλούμενη σύμβαση, ήτοι του προϋπολογισμού αυτής, κριτήριο το οποίο άλλωστε η αναθέτουσα αρχή θα μπορούσε με ειδική αιτιολογία και αυτοτελώς να εξαιρέσει του αθροιστικού υπολογισμού. Επίσης αορίστως η αναθέτουσα αρχή επικαλείται ότι η ελάχιστη εμπειρία των οικονομικών φορέων στην υλοποίηση ανάλογων συμβάσεων όπως περιλαμβάνεται στο σημείο 2.2.6.1 της Διακήρυξης καθορίστηκε με βάση τις ανάγκες υλοποίησης των έργων του Ε.Π. ΤΕΒΑ που υλοποιούμε από το 2015 έως σήμερα, την εμπειρία μας από την εκτέλεση των συμβάσεων που έχουμε συνάψει το αντίστοιχο διάστημα με οικονομικούς φορείς για την εξυπηρέτηση των αναγκών των άμεσα ωφελούμενων και τις κατευθυντήριες οδηγίες της Διαχειριστικής Αρχής του ΤΕΒΑ για την Ελλάδα σχετικά με την σύνταξη των τευχών καθώς ουδέν ειδικότερο αναφέρει που να συγκεκριμενοποιεί τις ανάγκες της και την εμπειρία της, στοιχεία τα οποία, ως αναφέρει, την οδήγησαν στη θέσπιση της προσβαλλόμενης διάταξης του όρου 2.2.6.1 της διακήρυξης. Το δε γεγονός ότι το κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του όρου 2.2.6.1.Α, σχετίζεται καταρχάς με το αντικείμενο του διαγωνισμού ουδόλως εξ' αυτού και μόνον του λόγου το καθιστά ανάλογο και κατάλληλο Περαιτέρω, ούτε ο ζητούμενος αριθμός των 14 ειδών αιτιολογείται από την αναθέτουσα αρχή. Ομοίως και ως προς την απαίτηση για τα δύο είδη νωπών κρεάτων, δύο είδη νωπών τυροκομικών και δύο είδη οπωροπωλείου, ουδεμία αιτιολογία παρέχεται από την αναθέτουσα αρχή και παρίσται ως εκ τούτου αδικαιολόγητη. Σημειωτέον ότι η Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ δεν δύναται να υποκαταστήσει την αναθέτουσα αρχή στην αιτιολόγηση της αναγκαιότητας της θέσπισης των κριτηρίων επιλογής, η δε αναθέτουσα αρχή φέρει το βάρος της αιτιολόγησης αυτών. Επομένως, η θέσπιση του όρου 2.2.6.1.Α. στην υπό κρίση διακήρυξη αντίκειται στην αρχή της αναλογικότητας και της ίσης μεταχείρισης και περιορίζει τον ανταγωνισμό 2.2.6.1.Α. και ο σχετικός λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος. Ενόψει δε των αρχών της ίσης μεταχείρισης των προμηθευτών και της διαφάνειας των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δημόσιας προμήθειας, σε περίπτωση ακύρωσης μίας ή περισσότερων διατάξεων της Διακήρυξης που ρυθμίζουν τις προϋποθέσεις παραδεκτού των προσφορών, και εν προκειμένω των

κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, όπως στην υπό κρίση Διακήρυξη, πρέπει να ακυρωθεί η Διακήρυξη στο σύνολό της (βλ. ΣτΕ 1135/2010· ΣτΕ ΕΑ 1089/2009· ΣτΕ 2951-52/2004· ΔΕΕ, Απόφαση της 4.12.2003, Υπόθεση C-448/2001, ENV AG Wienstrom GmbH κ.λ.π, σκέψεις 92- 95)

Επειδή, κατά τη μειοψηφούσα γνώμη του Μέλους Γ. Κουκούτση, το κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του όρου 2.2.6.1.Α, ζητώντας την προσκόμιση δύο συμβάσεων με το συγκεκριμένο αντικείμενο (να αφορούν την προμήθεια 14 ειδών, ίδιων ή συναφών με τα ζητούμενα από τη διακήρυξη, και τουλάχιστον δύο ειδών νωπών κρεάτων, δύο ειδών νωπών τυροκομικών, δύο ειδών οπωροπολείου και η μία εξ αυτών και δύο ειδών ΒΥΣ) τυγχάνει καταρχήν σχετικό με το αντικείμενο της σύμβασης, δεδομένου ότι αφορά στα ίδια είδη τροφίμων και είδη ΒΥΣ που ζητούνται από την παρούσα διακήρυξη. Περαιτέρω δε, ο ζητούμενος αριθμός των 14 ειδών δεν κρίνεται προδήλως περιοριστικός της συμμετοχής των οικονομικών φορέων, δεδομένου άλλωστε ότι δεν απαριθμούνται συγκεκριμένα είδη τροφίμων, ενώ αρκεί να πρόκειται και για είδη συναφή. Ως προς δε για τα δύο είδη νωπών κρεάτων, δύο είδη νωπών τυροκομικών και δύο είδη οπωροπωλείου, η απαίτηση αυτή προδήλως εδράζεται στις διαφορετικές συνθήκες παράδοσης των εν λόγω τροφίμων και άρα δεν παρίσταται αδικαιολόγητη η θέσπισή της. Ως εκ τούτου, το περιεχόμενο του κριτηρίου τυγχάνει και ανάλογο προς το αντικείμενο της σύμβασης, το οποίο, άλλωστε, αφορά σ' ένα ολοκληρωμένο πρόγραμμα του ΤΕΒΑ για την παροχή επισιτιστικής βοήθειας σε άπορα άτομα και άπορες οικογένειες με την προμήθεια περισσότερων και διαφορετικών μεταξύ τους τροφίμων και ειδών, τα οποία εξ αντικειμένου απαιτούν, λόγω της διαφορετικότητάς τους, διαφορετικού τύπου υποδομές και διαφορετικού είδους τεχνογνωσία. Με άλλα λόγια, η ζητούμενη εμπειρία απαιτείται ευλόγως να συντρέχει όχι μόνο για ένα είδος τροφίμων, αλλά για περισσότερα είδη, δεδομένου, άλλωστε, ότι η αναθέτουσα αρχή επιλέγει ενόψει της δυσκολίας εκτέλεσης του αντικειμένου να δημοπρατήσει το έργο ενιαία και να το αναθέσει σ' έναν μόνο ανάδοχο (βλ. σελ. 7 της διακήρυξης). Συνεπώς, ο υπό κρίση όρος που ζητά ο ίδιος οικονομικός φορέας να έχει εμπειρία όχι μόνο στην προμήθεια, π.χ. οπωρολαχανικών, αλλά και στην προμήθεια κρεάτων και τυροκομικών, δεν είναι καταρχήν δυσανάλογος ούτε βαίνει πέραν του αναγκαίου μέτρου, κρίνεται δε, σε κάθε περίπτωση, και πρόσφορος, ενόψει

της ποικιλίας των υπό προμήθεια ειδών και των διαφορετικών συνθηκών παράδοσής τους, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών του προσφεύγοντος.

Από την άλλη, ο ζητούμενος αριθμός των δύο συμβάσεων δεν είναι ούτε μεγάλος ούτε δυσανάλογος προς το προκηρυσσόμενο αντικείμενο, το οποίο απαιτεί μίας ευρείας έκτασης επιχείρηση με περισσότερες υπηρεσίες, όπως προκύπτει από τον όρο 1.3 και το Παράρτημα Ι της διακήρυξης, και, για τον λόγο αυτό, δικαιολογείται και η τεθείσα εκ του όρου 2.2.6.1.A. απαίτηση, να πρόκειται για εμπειρία που προκύπτει από δύο συμβάσεις και συντρέχει στον ίδιο οικονομικό φορέα, ανεξαρτήτως αν πρόκειται για μεμονωμένο οικονομικό φορέα ή ένωση οικονομικών φορέων.

Κατ' ακολουθία των ανωτέρω, η θέση του όρου 2.2.6.1.A. στην υπό κρίση διακήρυξη δεν αντίκειται στην αρχή της αναλογικότητας και της ίσης μεταχείρισης, ούτε μπορεί να κριθεί ότι περιορίζει τον ανταγωνισμό, όπως αβασίμως προβάλλει ο προσφεύγων. Περαιτέρω, προβάλλεται από τον προσφεύγοντα ο ισχυρισμός ότι κατά πάγια τακτική οι δημόσιες συμβάσεις προμηθειών τροφίμων επί πολλά έτη διαχωρίζουν τις κατηγορίες τροφίμων ανά κατηγορίες (κρέατα, τυροκομικά, φρούτα, ελαιόλαδο, προϊόντα παντοπωλείου) και άρα δεν υπάρχουν πολλοί οικονομικοί φορείς που να διαθέτουν τις ζητούμενες εκ του όρου 2.2.6.1.A. συμβάσεις, καθόσον εξ αντικειμένου δεν υπήρχαν ενιαίες συμβάσεις στο παρελθόν. Ο εν λόγω ισχυρισμός προβάλλεται καταρχήν αλυσιτελώς, διότι αναφέρεται σε τακτική που εφαρμοζόταν σε παρελθόντα χρόνο, που, όμως, δεν είναι κρίσιμος κατά τα ζητούμενα από τη διακήρυξη, όπου ρητώς ζητείται οι συμβάσεις να έχουν εκτελεσθεί κατά την τριετία 2018 -2020 και μέχρι τη δημοσίευση της διακήρυξης, χωρίς να ενδιαφέρει εν προκειμένω η προγενέστερη κατάσταση. Δεδομένου δε, ότι κατά την τελευταία τριετία, όπως συνομολογεί και ο προσφεύγων, καταρτίζονται – σε αντίθεση με το παρελθόν – συμβάσεις με ενοποιημένο το αντικείμενο των υπηρεσιών και συγκεκριμένα προκηρύσσονται ενιαία οι διαγωνισμοί προμηθειών τροφίμων και ειδών βασικής υλικής συνδρομής του Ταμείου Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους (πρόγραμμα Τ.Ε.Β.Α.) –όπως, δηλαδή, στην υπό κρίση διακήρυξη - αβασίμως, αορίστως και αναποδείκτως υποστηρίζει ο προσφεύγων, στη συνέχεια, ότι οι συμβάσεις σαν την παρούσα είναι λιγότερες από δέκα και οι

οικονομικοί φορείς ακόμη λιγότεροι και, άρα, και οι οικονομικοί φορείς στους οποίους θα μπορέσει ο ίδιος να στηριχθεί είναι πολύ λίγοι και με πολύ υψηλό το κόστος (για την στήριξη στις ικανότητες αυτών) και υφίσταται ο κίνδυνος να δημιουργηθεί μονοπώλιο ή ολιγοπώλιο. Επιπλέον, ο εν λόγω ισχυρισμός προβάλλεται και αλυσιτελώς, καθόσον οι οικονομικοί φορείς, από τον όρο 2.2.6.1.A, δεν περιορίζονται να προσκομίσουν μόνο συμβάσεις με δημόσιες αρχές, αλλά μπορούν εξίσου να προσκομίσουν και συμβάσεις με ιδιωτικούς φορείς προς απόδειξη της πλήρωσης του εν λόγω κριτηρίου. Αορίστως δε και αναποδείκτως προβάλλει ο προσφεύγων ότι οι συμβάσεις με τους ιδιώτες δεν μπορούν να καλύψουν αντικείμενο ανάλογο με αυτό της υπό κρίση διακήρυξης, καθόσον δεν προσκομίζει ειδικότερα στοιχεία προς τεκμηρίωση του ισχυρισμού του. Περαιτέρω, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μόνο δύο φορείς θα μπορούσαν να συμμετάσχουν στον υπό κρίση διαγωνισμό, καλύπτοντας το κριτήριο 2.2.6.1.A., διότι μόνο οι οικονομικοί φορείς και ... έχουν να προσκομίσουν συμβάσεις που πληρούν το εν λόγω κριτήριο. Προς απόδειξη του ισχυρισμού του, για τον οικονομικό φορέα ... προσκομίζει δύο συμβάσεις με τον Δήμο Φυλής κατά τα έτη 2017, 2019, και για τον οικονομικό φορέα προσκομίζει μία σύμβαση με τον αναπτυξιακό σύνδεσμο ... (2019), μαζί με την τροποποιητική της, μία σύμβαση με τον Δήμο ... (2020) και μία σύμβαση με τον Δήμο ... (2020), μαζί με την τροποποιητική της. Με τα στοιχεία, όμως, αυτά, που προσκομίζει ο προσφεύγων δεν μπορεί να θεωρηθεί αποδεδειγμένος ο συγκεκριμένος ισχυρισμός του, ενόψει του πλήθους των συμβάσεων που συνάπτονται, στο υπό κρίση αντικείμενο, τόσο με δημόσιες αρχές όσο και με ιδιωτικούς φορείς αλλά και ειδικότερα ενόψει του πλήθους των συμβάσεων που προκηρύχθηκαν κατά τον κρίσιμο χρόνο που ζητείται από τον όρο 2.2.6.1.A. από το ΤΕΒΑ, όπως άλλωστε συνομολογεί και ο προσφεύγων.

24. Επειδή ο προσφεύγων με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής του υποστηρίζει τα εξής: *«Όπως αναφέραμε και στον 1^ο λόγο της προσφυγής μας, ενώ η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα της ένωσης εταιρειών μας στον τομέα προμήθειας και διανομής τροφίμων και ειδών ΒΥΣ καλύπτει, τόσο ποσοτικά όσο και ποιοτικά, το φυσικό αντικείμενο της υπό ανάθεσης σύμβασης που είναι η προμήθεια, η οργάνωση σε κατάλληλες συσκευασίες, η διανομή, η προσωρινή και ενδιάμεση αποθήκευση τροφίμων και ειδών*

Βασικής Υλικής Συνδρομής (ΒΥΣ), εντούτοις, η ένωση εταιρειών μας δεν μπορεί να λάβει μέρος στον επίμαχο διαγωνισμό διότι ζητείται από την Διακήρυξη οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς να έχουν και να αποδεικνύουν εμπειρία προμήθειας και διανομής τροφίμων κατά τα έτη 2018, 2019, 2020 και μέχρι την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσας διακήρυξης, με την επίκληση και προσκόμιση δύο τουλάχιστον συμβάσεων, τόσο προμήθειας όσο και διανομής τροφίμων, σε αντίθεση με ότι ίσχυε μέχρι τώρα. Ζητείται δηλαδή εν προκειμένω, και οι δύο συμβάσεις να εμπεριέχουν οπωσδήποτε και το στοιχείο της προμήθειας και όχι μόνο της διανομής των τροφίμων, παρόλο που η ικανότητα ενός οικονομικού φορέα να προβαίνει σε διανομές, απευθείας στους ωφελούμενους, όπου εμπεριέχεται και η πακετοποίηση, τίθεται ως διακριτό κριτήριο επιλογής της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας στην επίμαχη παρ. 2.2.6.1.Γ, προς απόδειξη της οποίας οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να προσκομίσουν τα εκεί προβλεπόμενα δικαιολογητικά, ενώ η ικανότητα να προβαίνει ένας οικονομικός φορέας σε προσήκουσες παραδόσεις, τίθεται ως διακριτό κριτήριο στην παράγραφο 2.2.6.1.Α, όπως αναλυτικά αναφερθήκαμε στον 1^ο λόγο της προσφυγής μας και αποδεικνύεται με τα εκεί προβλεπόμενα δικαιολογητικά. χωρίς να μπορούμε να κατανοήσουμε την δικαιολογητική βάση αυτής της αξίωσης, αφού η εμπειρία στην διανομή των τροφίμων, με την έννοια της «διανομής» όπως προσδίδεται στην διακήρυξη, που είναι και ο σκοπός της εν λόγω απαίτησης, ήτοι η απόδειξη ότι ένας οικονομικός φορέας μπορεί να προβεί σε προσήκουσες διανομές τροφίμων απευθείας στους ωφελούμενους, αποδεικνύεται κάλλιστα και από συμβάσεις διανομών τροφίμων που δεν εμπεριέχουν απαραίτητως και το στοιχείο της προμήθειας, πολλώ δε μάλλον αφού η ένωσή μας, διαθέτει, μέσω της εταιρείας ...-μέλους αυτής, μία ολοκληρωμένη σύμβαση (ΤΕΒΑ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ..), προμήθειας και διανομής τροφίμων σε 29.379 ωφελούμενους, ήτοι σε πολλαπλάσιους ωφελούμενους από τους προβλεπόμενους στην επίμαχη απαίτηση, πλην όμως στα πλαίσια της ίδιας αυτής σύμβασης προμήθειας και διανομής, συνήφθησαν με την εν λόγω εταιρεία και άλλες τρεις επιπλέον, χωριστές συμβάσεις διανομής των τροφίμων απευθείας στους ωφελούμενους και μάλιστα κατ' οίκον. Προς απόδειξη των ανωτέρω επικαλούμαστε και προσάγουμε τις σχετικές βεβαιώσεις (σχετικό 5).

Αξίζει να αναφερθεί εν προκειμένω, ότι οι πρώτοι διαγωνισμοί για την εκτέλεση των προγραμμάτων διανομών τροφίμων ΤΕΒΑ από τις Περιφέρειες ή τους Δήμους, ξεκίνησαν να προκηρύσσονται από τις Αναθέτουσες Αρχές-Επικεφαλής των Κοινωνικών Συμπράξεων, από τα τέλη του 2016 και συνεχίζονται μέχρι σήμερα. Ακολούθως, οι διαγωνισμοί ΤΕΒΑ που προκηρύχθηκαν τα έτη 2016-2017, με βάση την κατανομή του προϋπολογισμού ΤΕΒΑ 2015-2016, στο σύνολο τους σχεδόν έδιναν την δυνατότητα στους προσφέροντες οικονομικούς φορείς να δίνουν προσφορά ανά τμήμα-ομάδα (όπως παντοπωλείο, κρέατα, τυριά, οπωρολαχανικά κτλ) ή ακόμα και ανά προϊόν. Στους διαγωνισμούς αυτούς η Αναθέτουσα Αρχή ήταν αυτή που όφειλε να πακετοποιήσει τα προϊόντα από τους διάφορους αναδόχους και να οργανώσει πραγματοποιήσει η ίδια την διανομή τους στους ωφελούμενους και όχι ο εκάστοτε ανάδοχος. Επειδή σε πολλές περιπτώσεις κατά την εκτέλεση των διαγωνισμών αυτών η εκάστοτε Αναθέτουσα Αρχή είχε να συντονίσει πολλούς προμηθευτές-αναδόχους, παραλαβές και παραδόσεις στους ωφελούμενους και προέκυπταν αρκετά διαχειριστικά προβλήματα, από το έτος 2018 και έπειτα, αρκετές Περιφέρειες και Δήμοι επέλεξαν να ομαδοποιήσουν τις διακηρύξεις σε ένα ή δύο Τμήματα (Τρόφιμα και Είδη Βασικής Υλικής Συνδρομής ενιαία ή ξεχωριστά) και σε αρκετές περιπτώσεις περιελάμβαναν την υποχρέωση οι ίδιοι οι Ανάδοχοι να οργανώνουν και να συντονίζουν την διανομή των ειδών στους ωφελούμενους, ή προέβαιναν σε ξεχωριστές από την προμήθεια των ειδών συμβάσεις, με απευθείας αναθέσεις, με αντικείμενο της σύμβασης κυρίως την υπηρεσία των διανομών στους ωφελούμενους, ή/και της πακετοποίησης.

Τα ανωτέρω τα αναφέρουμε για να καταδείξουμε ακριβώς ότι και πάλι μόνο ελάχιστοι οικονομικοί φορείς μπορούν να πληρούν αυτόν τον όρο, ήτοι να μπορούν να προσκομίσουν δύο τουλάχιστον συμβάσεις προμήθειας και διανομής τροφίμων και συνακόλουθα ότι ο όρος αυτός περιορίζει αδικαιολόγητα τον ανταγωνισμό και την αρχή της αναλογικότητας, παρόλο ου ο σκοπός του επίμαχου άρθρου εκπληρώνεται κάλλιστα και με την προσκόμιση συμβάσεων που έχουν ως αντικείμενο μόνο την υπηρεσία των διανομών στους ωφελούμενους, όπως άλλωστε γινόταν μέχρι σήμερα.

Εξάλλου, ισχύουν και εν προκειμένω όσα εκθέσαμε στον 1^ο λόγο της προσφυγής μας, αναφορικά με τη δυνατότητα στήριξης σε τρίτους, τα οποία

δεν αναφέρουμε ξανά προς αποφυγή επαναλήψεων. Εκ των ανωτέρω, συνάγεται σαφώς ότι ο περιορισμός αυτός που θέτει η Αναθέτουσα Αρχή:

α) παραβιάζει την αρχή της αναλογικότητας, δεδομένου ότι σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι έχει οριστεί και είναι κατάλληλος, αναγκαίος και πρόσφορος για την επίτευξη του επιδιωκόμενου σκοπού της Αναθέτουσας, ήτοι ατού της απόδειξης ότι ο οικονομικός φορέας έχει την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα να προβαίνει σε προσήκουσες διανομές τροφίμων απευθείας στους ωφελούμενους, ή ότι τέθηκε για την εξυπηρέτηση θεμιτού σκοπού δημόσιας τάξης που έχει τεθεί προς το γενικό συμφέρον, (ΑΠ5/2013).

β) παραβιάζει τις αρχές του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης, δεδομένου ότι προκαλεί αδικαιολόγητα εμπόδια στον ελεύθερο ανταγωνισμό, εφόσον με την απαίτηση αυτή αποκλείονται οι οικονομικοί φορείς, όπως εμείς, που κατά τα λοιπά πληρούμε όλα τα κριτήρια επιλογής και όλες τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης για την άρτια εκτέλεση της σύμβασης, (ΑΕΙ 111 Ε3/2018, 307/2020).

Έτσι ο παραπάνω όρος της Διακήρυξης, σύμφωνα με όσα αναλύθηκαν ανωτέρω, αποκλείει αδικαιολόγητα την ένωση εταιρειών μας, ως δήθεν μη πληρούσα κριτήριο ποιοτικής επιλογής, το οποίο όμως παραβιάζει την γενική αρχή του ανοίγματος της διαδικασίας στον υγιή ανταγωνισμό, την αρχή της αναλογικότητας και το δικαίωμα ισότιμης πρόσβασης των διαγωνιζομένων στην συγκεκριμένη διαδικασία ανάθεσης. Διότι δεν πρόκειται για κριτήριο το οποίο, με βάση το φυσικό αντικείμενο του Διαγωνισμού, η ένωση εταιρειών μας δεν μπορεί να καλύψει.

Εν κατακλείδι και συνοψίζοντας, η ένωση εταιρειών μας, ενώ έχει την ικανότητα να προμηθεύσει και να διανείμει τα υπό προμήθεια είδη, αποκλείεται, αδικαιολόγητα, εξ αρχής από την συμμετοχή της στον επίμαχο διαγωνισμό, αφού δεν καλύπτει το ως άνω κριτήριο τεχνικής ικανότητας, καθώς δεν μπορεί να προσκομίσει δύο, παρά μόνο μία πλήρη ολοκληρωμένη σύμβαση τόσο προμήθειας όσο και διανομής τροφίμων, χωρίς να δικαιολογείται από κάποιον αντικειμενικό σκοπό, σύμφωνα με τα όσα αναλύθηκαν παραπάνω, γιατί αξιώνονται συμβάσεις που να περιέχουν έκαστη οπωσδήποτε τόσο το στοιχείο της προμήθειας όσο και της διανομής, πολλώ δε μάλλον αφού η ένωσή μας, διαθέτει, μέσω της εταιρείας-μέλους αυτής

μία ολοκληρωμένη σύμβαση (ΤΕΒΑ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ...), προμήθειας και διανομής τροφίμων σε 29.379 ωφελούμενους, ήτοι σε πολλαπλάσιους ωφελούμενους από τους προβλεπόμενους στην επίμαχη απαίτηση, πλην όμως στα πλαίσια της ίδιας αυτής σύμβασης προμήθειας και διανομής, συνήφθησαν με την εν λόγω εταιρεία και άλλες τρεις επιπλέον, χωριστές συμβάσεις διανομής των τροφίμων απευθείας στους ωφελούμενους και μάλιστα κατ'οίκον.

Συνεπώς, ο προσβαλλόμενος όρος που εμπεριέχεται στο άρθρο 2.2.6.1.Γ της Διακήρυξης και που αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, παραβιάζοντας τις προαναφερόμενες αρχές του ενωσιακού δικαίου, μας βλάπτει, καθώς μας αποκλείει εξ αρχής ή δυσχεραίνει υπέρμετρα την συμμετοχή μας στον επίμαχο διαγωνισμό και για αυτό πρέπει να ακυρωθεί».

25. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της υποστηρίζει τα εξής: «Σύμφωνα με το Παράρτημα Ι της Διακήρυξης - Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης και ειδικότερα την ενότητα 1.1 Περιεχόμενο και Ειδικές Απαιτήσεις του Έργου: Το αντικείμενο της προκείμενης υπό ανάθεση σύμβασης είναι η προμήθεια τροφίμων και ειδών βασικής υλικής συνδρομής για τη διανομή τους, στους δικαιούχους του ΤΕΒΑ των Κοινωνικών Συμπράξεων (Κ.Σ.) των Περιφερειακών Ενοτήτων (Π.Ε.) ..., και ... της Περιφέρειας ..., με την ολοκληρωμένη υλοποίηση του Επιχειρησιακού Προγράμματος Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής που χρηματοδοτείται από το ταμείο ευρωπαϊκής βοήθειας προς τους άπορους (ΤΕΒΑ/FEAD), με ταυτόχρονη εφαρμογή ενός ολοκληρωμένου και κεντρικά συντονιζόμενου προγράμματος διανομών των υπό προμήθεια ειδών και αγαθών. Η εκτέλεση της προμήθειας/ διανομής στους ωφελούμενους θα λάβει χώρα στη χωρική περιφέρεια των ως άνω ΠΕ σε συνεργασία με τους Εταίρους κάθε Κοινωνικής Σύμπραξης, προς τον σκοπό επιτόπου και απευθείας διανομής σε αδύναμους οικονομικά ωφελούμενους, «πακέτων» με τρόφιμα και είδη βασικής υλικής συνδρομής, ανάλογων με τις ανάγκες τους και με κρίσιμους προσδιοριστικούς παραμέτρους την συντονισμένη και κεντρικά ελεγχόμενη διαχείριση του όλου προγράμματος από την Περιφέρεια ..., ως κοινού Επικεφαλής Εταίρου των Κοινωνικών Συμπράξεων του ΤΕΒΑ, προκειμένου να διασφαλιστεί η ταχύτητα, η αποτελεσματικότητα, η ευελιξία και η προσαρμοστικότητα απόκρισης στις ανά περίπτωση εμφανιζόμενες ανάγκες

και συνθήκες, του έργου, όπως και η τακτική, βέλτιστη, ταχεία και αποτελεσματική εξυπηρέτηση των ωφελουμένων, έως και την επίτευξη βέλτιστου συντονισμού και οργάνωσης μεταξύ Αναθέτουσας Αρχής, Αναδόχου και Κοινωνικών Εταίρων, μελών των Κοινωνικών Συμπράξεων.

Το Έργο δημοπρατείται ενιαία, καθώς η Αναθέτουσα Αρχή αποσκοπεί στην προμήθεια όχι απλώς τροφίμων και άλλων ειδών, αλλά και στην παροχή μιας ολοκληρωμένης υπηρεσίας που ενοποιεί την ενδιάμεση αποθήκευση, πακετοποίηση, τη μεταφορά σε σημεία διανομής και τη διανομή (με εκπροσώπους των κοινωνικών συμπράξεων) σε ωφελούμενους, μαζί με την επιστροφή και αναδιανομή αδιαθέτων.

Επίσης, προς τον σκοπό της αποτελεσματικής και ταχείας εξυπηρέτησης του μέγιστου αριθμού ωφελουμένων, οι διανομές τροφίμων και ΒΥΣ δύναται να λαμβάνουν χώρα ομού και ενιαία σε κοινή διανομή, με απαιτήσεις κοινής και ενιαίας επίβλεψης, εποπτείας, διαχείρισης αδιαθέτων και ανάγκη συγχρονισμένων επιμέρους μεταφορών, αναδιανομών και πακετοποίησης, ομοίως με προσαρμογή κατά την εκτέλεση όσον αφορά τις διανεμόμενες ποσότητες και τις συνθέσεις των πακέτων, αναλόγως εξάντλησης αποθεμάτων, απορρόφησης από το κοινό και των προτιμήσεων και αναγκών του τελευταίου. Η υλοποίηση της δράσης εμπλέκει έντονη και διαρκή συνεργασία με τους διάφορους κοινωνικούς εταίρους και φορείς υπό την κεντρική επιστασία της Περιφέρειας Πελοποννήσου, με αποτέλεσμα η όλη υλοποίηση του έργου να απαιτεί συντονισμένη και ενιαία υλοποίηση και προγραμματισμό.

Κρίσιμο στοιχείο του φυσικού αντικείμενου και βασικός παράγοντας για την επίτευξη των στόχων που επιδιώκονται διά της ανάθεσης της παρούσας σύμβασης, είναι η εκτέλεση των διανομών στο πλαίσιο «κεντρικοποιημένου» δικτύου, υπό τον συντονισμό της Περιφέρειας, που θα επιτρέπει και θα διασφαλίζει:

- τον συντονισμό των επιμέρους διανομών, τη λειτουργία κοινής κεντρικής δικτυωμένης εφοδιαστικής δομής, το διαρκή αναπρογραμματισμό μεταξύ διανομών σε διάφορα σημεία της Περιφέρειας ..., την ανακυκλοφορία των αδιάθετων τροφίμων σε ψύξη και οριστικά αδιάθετων προϊόντων σε κεντρικό επίπεδο Περιφέρειας,

- την άμεση δυνατότητα της Περιφέρειας ... να έχει πλήρη καιεπίκαιρη πληροφόρηση και ικανότητα επέμβασης και ανασχεδιασμού, σε συνεργασία με τον ανάδοχο, της ροής εκτέλεσης του συνολικού έργου,

- την επίβλεψη και αναδιάθεση τροφίμων σε ψύξη αδιάθετων και οριστικά αδιάθετων προϊόντων, προς κοινωνικούς σκοπούς (συσσίτια), κατ' εντολή της Αναθέτουσας Αρχής και εντός των ορίων της εκάστοτε Κοινωνικής Σύμπραξης σύμφωνα με τις απαιτούμενες προδιαγραφές όπως περιγράφονται στον Οδηγό Εφαρμογής του προγράμματος, καθώς και

- τη δυνατότητα άμεσης εξυπηρέτησης δια των τυχών αδιάθετων προϊόντων τροφίμων σύμφωνα με τον οδηγό εφαρμογής του ΤΕΒΑ.

Το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης συνίσταται στην Προμήθεια, Οργάνωση σε Πακέτα διανομής σε ωφελούμενους, τη Διανομή και προσωρινή και ενδιάμεση Αποθήκευση Τροφίμων και Ειδών Βασικής Υλικής Συνδρομής (ΒΥΣ), στο πλαίσιο του επιχειρησιακού προγράμματος επισιτιστικής και βασικής υλικής συνδρομής (ΕΠ ΒΥΣ) που χρηματοδοτείται από το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους Απόρους (ΤΕΒΑ) των οικείων Κοινωνικών Συμπράξεων και αφορά σε:

- την προμήθεια των ειδών της παρούσας Ενότητας 1.3 και, σύμφωνα με τις προδιαγραφές της παρούσης,

- την ενδιάμεση αποθήκευση τους και η περαιτέρω προώθησή τους σε ασφαλείς συνθήκες στα επιμέρους κέντρα διανομής ή/ και αποθηκευτικές δομές ανά Κ.Σ.,

- την «πακετοποίηση» των ειδών και αγαθών,

- τη μεταφορά των αγαθών σε δέματα και η παράδοσή τους με κατάλληλα οχήματα στους εξωτερικούς (εκτός αποθηκών) χώρους διανομής,

- την εκφόρτωση, τοποθέτηση και παράδοση αυτών ταξινομημένων ανά κατηγορία δέματος εντός των χώρων διανομής,

- τη διανομή των υπό προμήθεια ειδών στους ωφελούμενους σε οριζόμενα από την αναθέτουσα σημεία διανομής,

- την αποθήκευση των ειδών που δεν διανεμήθηκαν κατά τη διανομή σε αποθηκευτικούς χώρους,

- τη διανομή των ειδών από σταθερά σημεία-αποθήκες του αναδόχου σε ωφελούμενους, σύμφωνα με το οριζόμενο από την Αναθέτουσα Αρχή πρόγραμμα διανομών.

Σύμφωνα με το εγκεκριμένο σύστημα διαχείρισης του ΤΕΒΑ, ο αριθμός των ωφελούμενων του προγράμματος ΤΕΒΑ μεταβάλλεται μηνιαίως και προκύπτει από τον αριθμό των αιτήσεων που υποβάλλονται κατά τη χρονική στιγμή που βρίσκεται σε ισχύ και εκτελείται η εκάστοτε χρηματοδότηση για τις ανάγκες των Κοινωνικών συμπράξεων στο σύνολο της χώρας και ειδικότερα των Π.Ε. και ... της Περιφέρειας Εκ των προτέρων είναι αδύνατον να υπολογιστεί με ακρίβεια ο αριθμός των ωφελουμένων, ο οποίος αντιστοιχεί στον αριθμό των πακέτων και δη των ποσοτήτων των ειδών που πρόκειται να διανεμηθούν.

Σύμφωνα με στοιχεία Φεβρουαρίου 2022 οι ωφελούμενοι του ΤΕΒΑ στις τρεις συγκεκριμένες Περιφερειακές Ενότητες ανέρχονται σε 8.888 δικαιούχους και αντίστοιχα 16.446 ωφελούμενα μέλη των οικογενειών τους.

Συνεπώς η απαίτηση, οι οικονομικοί φορείς να έχουν υλοποιήσει δύο τουλάχιστον συμβάσεις προμήθειας και διανομής τροφίμων σε πακέτο σε τουλάχιστον δύο χιλιάδες (2.000) συνολικά φυσικά πρόσωπα, ωφελούμενους, με υπόδειξη κάποιου φορέα, οι οποίες θα πρέπει να περιέχουν (α) δύο τουλάχιστον νωπά (π.χ τυροκομικά, κρέατα, οπωρολαχανικά) είδη, και (β) συσκευασμένα τρόφιμα γενικά, αποτελεί ελάχιστη τεκμηρίωση της επαγγελματικής και τεχνικής ικανότητας τους για τη δυνατότητα υλοποίησης της σύμβασης και της κάλυψης των αναγκών των ωφελουμένων».

26. Επειδή, κατά τον όρο 2.2.6.1.Γ., οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν δύο τουλάχιστον συμβάσεις προμήθειας και διανομής τροφίμων σε πακέτο σε τουλάχιστον 2.000 συνολικά φυσικά πρόσωπα – ωφελούμενους, κατ' υπόδειξη του ίδιου φορέα που να περιέχουν δύο τουλάχιστον νωπά είδη (π.χ. τυροκομικά, κρέατα, οπωρολαχανικά) και συσκευασμένα τρόφιμα γενικά. Από τη δε επισκόπηση του αντικειμένου της σύμβασης, στον όρο 1.3. και στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης, συνάγεται ότι απαιτείται να διασφαλιστεί η ταχεία, αποτελεσματική και ταυτόχρονη εξυπηρέτηση των ωφελουμένων προσώπων – δικαιούχων της υπό κρίση σύμβασης, μέσω ενός ολοκληρωμένου και κεντρικά συντονισμένου ενιαίου προγράμματος διαχείρισης των διανομών των υπό προμήθεια ειδών και αγαθών, ώστε να είναι δυνατή, ανά πάσα στιγμή, η άμεση προσαρμογή της εκτέλεσης της

σύμβασης στις ειδικές συνθήκες, όπως, για παράδειγμα, είναι η ενδεχόμενη μειωμένη προσέλευση των δικαιούχων σε έναν ή περισσότερους εκ των εταίρων των κοινωνικών συμπράξεων. Για το λόγο αυτό, προβλέπεται στη διακήρυξη ότι το έργο δημοπρατείται ενιαία, καθώς η αναθέτουσα αρχή έχει ως στόχο «την προμήθεια όχι απλώς τροφίμων και ειδών βασικής υλικής συνδρομής, αλλά την παροχή μιας ολοκληρωμένης υπηρεσίας που ενοποιεί την ενδιάμεση / προσωρινή αποθήκευση, την πακετοποίηση, τη μεταφορά σε σημεία για τη διανομή σε ωφελούμενους μαζί με την επιστροφή και αναδιανομή αδιαθέτων όπου απαιτείται, διατηρώντας το δικαίωμα της αναδιοργάνωσης προμήθειας και αναδιανομής των νωπών προϊόντων προς διαφορετικούς Κοινωνικούς Εταίρους σε περιπτώσεις μειωμένης προσέλευσης δικαιούχων, με τη διαδικασία της κυλιόμενης εναλλασσόμενης αναδιανομής» (σελ. 6 της διακήρυξης).

Ειδικότερα δε, όπως εξειδικεύεται το αντικείμενο της σύμβασης στη σελίδα 7 της διακήρυξης αναφέρονται τα εξής: «Πιο ειδικά, το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης αφορά σε:

- > την προμήθεια των ειδών του κατωτέρω πίνακα και, σύμφωνα με τους όρους και τις προδιαγραφές της παρούσας,
- > την ομαδοποίηση των συσκευασιών σε 2η συσκευασία ανάλογα με τις ζώνες θερμοκρασίας διατήρησης και τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά των προϊόντων,
- > την ενδιάμεση αποθήκευσή τους και την περαιτέρω προώθησή τους σε ασφαλείς συνθήκες στα επιμέρους κέντρα διανομής ή/ και αποθηκευτικές δομές ανά Κοινωνικό Εταίρο ή ανά Κοινωνική Σύμπραξη,
- > την «πακετοποίηση» των ειδών και αγαθών,
- > τη μεταφορά των αγαθών σε χαρτοκιβώτια ή τελάρα μίας χρήσης και η παράδοσή τους με κατάλληλα οχήματα στους χώρους διανομής,
- > την εκφόρτωση, τοποθέτηση και παράδοση αυτών ταξινομημένων ανά κατηγορία δέματος εντός των χώρων διανομής,
- > την υποβοήθηση των αρμόδιων υπαλλήλων στο έργο της διανομής στους ωφελούμενους στα οριζόμενα από τους κοινωνικούς εταίρους σημεία διανομής,

- > την αποθήκευση των ειδών που δεν διανεμήθηκαν κατά τη διανομή σε αποθηκευτικούς χώρους και τον προγραμματισμό αναδιανομών με βάση τις κατευθύνσεις της Αναθέτουσας Αρχής και της Αρχής Διαχείρισης του ΤΕΒΑ,
- > τη διανομή των ειδών από σταθερά σημεία-αποθήκες σε τακτά ωράρια σύμφωνα με τον χρονοπρογραμματισμό του έργου και κατόπιν συνεννόησης με τους Κοινωνικούς εταίρους - μέλη των Κοινωνικών Συμπράξεων της Περιφέρειας Πελοποννήσου,
- > Την τήρηση απαρέγκλιτα των μέτρων ασφαλείας όπως ισχύουν την εκάστοτε περίοδο για την ασφάλεια των τροφίμων, τη διαφύλαξη της δημόσιας υγείας και την αποφυγή μετάδοσης του κορονοϊού (ή άλλων ιών με αντίστοιχα χαρακτηριστικά μετάδοσης, κ.λπ.).

Οι ως άνω παράγοντες καθιστούν αναγκαία την ενοποιημένη ανάθεση και εκτέλεση του συνόλου του συμβατικού αντικειμένου. Και τούτο διότι, η υποδιαίρεση της σύμβασης, συνεπάγεται τεχνικές δυσκολίες στην εκτέλεση αυτής, αδυναμία συντονισμού των διαφορετικών εργολάβων καθώς και πιθανή αύξηση του κόστους εκτέλεσης. Κατόπιν των ανωτέρω, μοναδική λύση για την ορθή και επωφελή εκτέλεση του αντικειμένου της σύμβασης παρίσταται η μη υποδιαίρεση αυτής σε τμήματα».

Ενόψει των ανωτέρω καθίσταται σαφές ότι το αντικείμενο της σύμβασης είναι σύνθετο, καθώς συνίσταται μεν στην προμήθεια και τη διανομή των υπό προμήθεια τροφίμων και ειδών, περιλαμβάνει όμως και επιμέρους διαδικασίες που συντελούν στην επιτυχή εκτέλεση των ως άνω δύο αυτών βασικών διαδικασιών, όπως αναφέρονται ανωτέρω. Επιπλέον δε, οι δύο βασικές διαδικασίες, η προμήθεια και η διανομή, αν και, καταρχήν, διακριτές ως διαδικασίες, στο πλαίσιο της παρούσας διακήρυξης, δεν διακρίνονται σαφώς, καθόσον απαιτείται η μία να προσαρμόζεται στην άλλη, με γνώμονα την οικονομία και την αποτελεσματικότητα των διατιθέμενων πόρων. Εν προκειμένω, οι εν λόγω διαδικασίες, της προμήθειας και της διανομής, είναι αλληλένδετες και αλληλεξαρτώμενες στο πλαίσιο της παρούσας σύμβασης, με αποτέλεσμα το κριτήριο του όρου 2.2.6.1.Γ. να παρίσταται εύλογο και αναλογικό προς τις απαιτήσεις της διακήρυξης, ενώ δεν υπερβαίνει το αναγκαίο μέτρο για την επίτευξη του επιδιωκόμενου σκοπού της σύμβασης, καθόσον ζητούνται μόνο δύο συμβάσεις με αντίστοιχο αντικείμενο, αριθμός που λόγω της πολυπλοκότητας και των απαιτήσεων

Αριθμός απόφασης: 724/2022

εκτέλεσης του αντικειμένου της σύμβασης παρίσταται και πρόσφορος και δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους που παρατίθενται στη διακήρυξη και επαναλαμβάνει η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου προβαλλόμενων από τον προσφεύγοντα ισχυρισμών ως αβάσιμων.

28. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει κατά πλειοψηφία να γίνει δεκτή.

29. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

30. Επειδή πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται κατά πλειοψηφία την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την με αριθ. πρωτ. ... Διακήρυξη.

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 26 Απριλίου 2022 και εκδόθηκε στις 16 Μαΐου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΟΥΚΟΥΤΣΗΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ