

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, την 29 Ιουνίου 2020, με την εξής σύνθεση:
Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και
Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 21.5.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 617/22.5.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στην, στον όπισθεν, νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της «.....» και ειδικότερα κατά της με αριθμ. πρωτ. απόφασης κατακύρωσης της ως άνω αναθέτουσας αρχής, στο πλαίσιο διενέργειας του ανοικτού, ηλεκτρονικού διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με την με αρ. Διακήρυξη με αντικείμενο για την ανάδειξη προμηθευτή νωπών κρεάτων - πουλερικών και παρασκευασμάτων, προς κάλυψη αναγκών των της και της, συνολικής εκτιμώμενης αξίας ύψους 199.000,00€ ετησίως, άνευ ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα προσφορά βάσει τιμής.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στο, στο, νομίμως εκπροσωπούμενης, η οποία άσκησε την από 28.5.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρέμβαση της.

Με την ως άνω Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλομένης, κατά το μέρος αυτής με το οποίο αποφασίστηκε η αποδοχή της από 11.5.2020 εισήγησης της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού ως προς την προσφορά της συμμετέχουσας και

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

ήδη παρεμβαίνουσας εταιρείας «.....» και η κατακύρωση στην ως άνω συμμετέχουσα εταιρεία της προμήθειας για το είδος «Χοιρινό» της υπό ανάθεση σύμβασης με ποσοστό έκπτωσης 43,3%, καθώς και κάθε άλλη προγενέστερη ή μεταγενέστερη συναφής εκτελεστή πράξη, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στη Προσφυγή της. Ετέρωθεν, η παρεμβαίνουσα αιτείται όπως απορριφθεί η υπό εξέταση προσφυγή και διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλόμενης απόφασης.

Η εξέταση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια, Μαρία Μανδράκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ.1 και 2 του άρθρου 363 του Ν. 4412/2016 και των παρ.1 και 2 του άρθρου 5 του Π.Δ.39/2017, ποσού 600,00€ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό), δοθέντος ότι το ως άνω καταβληθέν ποσό παραβόλου συνιστά το κατώτερο προς καταβολή οριζόμενο, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, σε περίπτωση που το αναλογικό ποσοστό (0,5%) επί της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεσης σύμβασης και εν προκειμένω του τμήματος για το οποίο ασκείται η προσφυγή, είναι χαμηλότερο του πιο πάνω καταβληθέντος ποσού.

2. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της εκτιμώμενης αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης (345 παρ. 1 και 6 παρ. 1 του Ν. 4412/2016), του αντικείμενου της (προμήθεια) καθώς και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, συναφώς και του Ν. 4412/2016 και πιο συγκεκριμένα του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (ημερομηνία δημοσίευσης της Προκήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, η 3.2.2020 με ΑΔΑΜ:), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς εμπίπτει στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017) στην υπό κρίση Προσφυγή. Περαιτέρω, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή,

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

σύμφωνα με την παρ. 1 περ. α του άρθρου 361 του Ν.4412/2016 και την παρ. 1 περ. α του άρθρου 4 του Π.Δ.39/2017, έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι έλαβε γνώση της προσβαλλομένης απόφασης, ως δηλώνει στο έντυπο της προσφυγής της, την 19.5.2020, η δε Προσφυγή ασκήθηκε δια της αναρτήσεως της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 21.5.2020.

3. Επειδή, με έννομο συμφέρον η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, αφού συμμετείχε στον υπό κρίση διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά, η οποία έγινε δεκτή και αναδείχθηκε μάλιστα ανάδοχος για τα πέντε (5) εκ των έξι τμημάτων της επίμαχης υπό ανάθεση σύμβασης, ισχυριζόμενη ότι μη νομίμως έγινε αποδεκτή η προσφορά της έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας «.....» για την προμήθεια συγκεκριμένα του είδους «Χοιρινό» και αποφασίστηκε η κατακύρωση αυτού στην ως άνω εταιρεία, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της. Ετέρωθεν, με πρόδηλο έννομο συμφέρον παρεμβαίνει η συμμετέχουσα εταιρεία «.....», σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ.1 και 3 του Ν.4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017, κατά της προσφεύγουσας με την από 28.5.2020 Παρέμβαση της, αφού συμμετείχε στην υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος για το ανωτέρω τμήμα, ασκεί δε τη Παρέμβαση της εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η Προσφυγή κοινοποιήθηκε στην παρεμβαίνουσα μέσω του συστήματος «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 22.5.2020 και η υπόψη Παρέμβαση της ασκήθηκε δια της κατάθεσής της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 28.5.2020, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις. Περαιτέρω, παρόλο που η παρεμβαίνουσα δεν έχει κάνει χρήση του τυποποιημένου προς τούτο εντύπου για την άσκηση παρέμβασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017, διαπιστώνεται ότι δεν απόσχει η παρέμβαση της κατά το ουσιώδες μέρος των προς συμπλήρωση πεδίων του τυποποιημένου εντύπου και συνεπώς δεν ασκείται κατά το σκέλος τούτο απαραδέκτως. Κατ' ακολουθίαν τούτων, η υπό κρίση Προσφυγή και η ασκηθείσα επ' αυτής

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

Παρέμβαση είναι τυπικά παραδεκτές και θα πρέπει να εξεταστούν στην ουσία τους. Προσέτι, με το από 25.5.2020 έγγραφο της, η αναθέτουσα αρχή διατυπώνει τις απόψεις της, αναρτώντας το σχετικό έγγραφο την 26.5.2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, προς γνώση και των συμμετεχόντων, αιτούμενη συναφώς την απόρριψη της προσφυγής.

4. Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της με αριθμ. πρωτ. απόφασης της αναθέτουσας αρχής, καθ'ο μέρος κατακυρώνει στην έτερη συμμετέχουσα εταιρεία «.....» το τμήμα/είδος του διαγωνισμού «Χοιρινό», παραπονούμενη καταρχάς ότι η ως άνω προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, αναρτήθηκε μεν αυθημερόν –της λήψης απόφασης- την 11.5.2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, πλην όμως δεν της κοινοποιήθηκε μέσω του συστήματος από την αναθέτουσα αρχή, ως όφειλε η τελευταία να πράξει σύμφωνα με τα επιτασσόμενα κατά το άρθρο 105 παρ. 2, 3 του Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με τον Ν. 4605/2019, αλλά η προσφεύγουσα έλαβε γνώση αυτής την 19.5.2020, όταν ο νόμιμος εκπρόσωπος της κλήθηκε τηλεφωνικά από την αναθέτουσα αρχή προκειμένου για την υπογραφή της σύμβασης την 21.5.2020. Επιπροσθέτως, παραπονείται η προσφεύγουσα ότι η αναθέτουσα αρχή της κοινοποίησε όχι μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ αλλά μέσω ηλεκτρονικής αλληλογραφίας (e-mail) τα πρακτικά της διαδικασίας μόλις στις 21.05.2020, κατά παράβαση των διατάξεων του νόμου. Και τούτο ειδικότερα διότι, στην ως άνω απόφαση κατά παράβαση του νόμου καλούνται οι ανάδοχοι να προσέλθουν στις 21.5.2020 στην αναθέτουσα αρχή (.....) προκειμένου να υπογράψουν σύμβαση με ημερομηνία ισχύος από 21.5.2020 χωρίς, ωστόσο, να έχει παρέλθει η προθεσμία άσκησης προδικαστικής προσφυγής, η οποία σε κάθε περίπτωση δεν έχει ξεκινήσει πριν την 19.5.2020 οπότε και έλαβε γνώση του ως άνω εγγράφου, αφού, αυτό ούτε της κοινοποιήθηκε νωρίτερα, παρόλο που η απόφαση ελήφθη και δημοσιεύθη την 11.5.2020, αλλά ακόμη δε ορίστηκε ημερομηνία υπογραφής σύμβασης, η 21.05.2020, ημερομηνία κατά την οποία, ακόμη και αν της είχε κοινοποιηθεί η απόφαση, ως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, δεν είχε παρέλθει η προθεσμία προσφυγής (της απόφασης της 11.5.2020) και συνεπεία τούτων, η υπογραφή

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

της σύμβασης αυτής θα ήταν εξ ορισμού άκυρη κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 364 του Ν.4412/2016. Ενόψει των ανωτέρω, κατά την προσφεύγουσα, έχει επιλοχώσει σωρεία σφαλμάτων στην εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία από την αναθέτουσα αρχή. Ειδικότερα δε και όσον αφορά την αποδοχή της προσφοράς της έτερης συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας εταιρείας και την ανάδειξη της ως αναδόχου για ένα τμήμα του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή παρανόμως την έκανε αποδεκτή και έσφαλε, αφού η προσφορά είναι σε μη συμμόρφωση με το κανονιστικό και νομοθετικό πλαίσιο. Πιο συγκεκριμένα, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι παραβιάζεται ο όρος 7 παρ. 1 περ. 5 και 6 της υπόψη διακήρυξης σχετικά με την ορθή –τύποις και κατά περιεχόμενο- υποβολή των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου κατά το στάδιο της κατακύρωσης. Περαιτέρω, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, ότι με την υποβολή μη νόμιμου δικαιολογητικού από την έτερη συμμετέχουσα και αναδειχθείσα ανάδοχο για ένα είδος, αποδεικνύεται και η μη τήρηση των δηλωθέντων από πλευράς της στο κατατεθέν ΤΕΥΔ της προσφοράς της. Ειδικότερα, η ανωτέρω εταιρεία, κατά την υποβολή της προσφοράς της, στα σχετικά για την απόδειξη της πλήρωσης της συμμόρφωσης στα απαιτούμενα συστήματα περιβαλλοντικής διαχείρισης πεδία του ΤΕΥΔ είχε απαντήσει καταφατικά [ΝΑΙ] και στη συνέχεια, κατά το στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, υπέβαλε την 2.5.2020 (εντός της ορισθείσας από την αναθέτουσα αρχή προθεσμίας η οποία έληγε την 4.5.2020) ως δικαιολογητικό κατακύρωσης που απαιτείται κατά τον όρο 12 στ. της διακήρυξης την με αριθ. πρωτ. 333/8.4.2016 βεβαίωση της Το κείμενο της βεβαίωσης αυτής, η οποία σημειωτέον έχει ημερομηνία έκδοσης την 8.4.2016, ήτοι 4 έτη πριν την επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, έχει ως εξής: «Η μπορεί να δέχεται στις Ε.Ε.Λ. (βιολογικός καθαρισμός) τα απόβλητα της ΒΙΟΤΕΧΝΙΑΣ ΚΟΠΗΣ ΤΥΠΟΠΟΙΗΣΗΣ ΠΡΟΪΟΝΤΩΝ ΜΕ ΒΑΣΗ ΤΟ ΚΡΕΑΣ (ΚΑΒΟΥΡΜΑΣ), ΛΟΥΚΑΝΙΚΑ, ΚΡΕΑΤΟΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ ΜΕ ΨΥΚΤΙΚΟΥΣ ΘΑΛΑΜΟΥΣ ιδιοκτησίας της εταιρείας που βρίσκεται στο....., που προκύπτουν από πλύσεις σκευών (περίπου 2,5 κ.μ. ετησίως)». Κατά την προσφεύγουσα, η ως άνω βεβαίωση, δεδομένου ότι έχει εκδοθεί προ τεσσάρων ετών από τον ένδικο διαγωνισμό, δεν είναι σε ισχύ κατά τον κρίσιμο χρόνο. Στις 11.5.2020,

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

ωστόσο που η επιτροπή του διαγωνισμού προέβη σε αποσφράγιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, και αφού τα αξιολόγησε διαπίστωσε την πληρότητα των δικαιολογητικών του μειοδότη, δυνάμει δε της προσβαλλομένης αποφασίσθηκε η κατακύρωση των τμημάτων σε αμφοτέρους τους συμμετέχοντες, προσφεύγουσα και παρεμβαίνουσα αντιστοίχως, εντούτοις, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι εσφαλμένως, η από 11.5.2020 εισηγητική έκθεση και το σχετικό πρακτικό δεν αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, προς γνώση των συμμετεχόντων αλλά απεστάλη στην προσφεύγουσα μετά από αίτημα της, την 21.5.2020, ως προελέχθη, μέσω ηλεκτρονικής αλληλογραφίας (email). Παράλληλα, όμως, ως προκύπτει από το σύστημα του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην έτερη προσωρινή ανάδοχο εταιρεία την από 11.5.2020 επιστολή της προς διευκρινήσεις, αιτούμενη συγκεκριμένα την επιβεβαίωση της ισχύος του ως άνω υποβληθέντος δικαιολογητικού, ήτοι της βεβαίωσης διάθεσης λυμάτων από τη Κατόπιν του ως άνω εγγράφου η προσωρινή ανάδοχος προσκόμισε -σε άγνωστο χρόνο- την με αριθ.πρωτ.1142/11.5.2020 βεβαίωση της, η οποία αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 19.5.2020 και με την οποία πιστοποιείται ότι η με Α.Π. 333/8.4.2016 βεβαίωση, που είχε εκδοθεί κατόπιν αίτησης της εταιρείας, βρίσκεται σε ισχύ. Εντούτοις, όσον αφορά το «επικαιροποιημένο» ως άνω δικαιολογητικό, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι, είναι μη νόμιμο και εσφαλμένως έγινε αποδεκτό από την αναθέτουσα αρχή, διότι η καταληκτική προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης εν προκειμένω ήταν στις 4.5.2020. Η προσωρινή ανάδοχος υπέβαλε στις 2.5.2020 ως δικαιολογητικό κατοχύρωσης την από 8.4.2016 βεβαίωση της, η οποία εντούτοις δεν ήταν σε ισχύ και συνεπώς μη νομίμως υπεβλήθη. Και τούτο κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 80 του Ν.4412/2016, από τις οποίες προκύπτει, ότι και η άδεια διάθεσης λυμάτων ή όποιο άλλο σχετικό πιστοποιητικό συμμόρφωσης στον σχετικό όρο της σύμβασης πρέπει να είναι σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς όπως και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και σε κάθε περίπτωση αν αυτό δεν προκύπτει από το σχετικό δικαιολογητικό, όπως π.χ. όταν στο πιστοποιητικό δεν ορίζεται ο χρόνος ισχύος του, όπως εν

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

προκειμένω, αυτό πρέπει να έχει εκδοθεί –το ανώτατο- έως τρεις μήνες πριν την υποβολή του. Δεν επιτρέπεται εντούτοις, κατά την προσφεύγουσα, να υποβάλλεται βεβαίωση με ημερομηνία έκδοσης της προ 4 ετών και εκπρόθεσμα να υποβάλλεται άλλη βεβαίωση, η οποία «επικαιροποιεί» την προηγούμενη, αλλά όφειλε ο οικονομικός φορέας να υποβάλει εξ αρχής και εμπρόθεσμα επικαιροποιημένη και ισχύουσα βεβαίωση. Αντιθέτως, η υποβολή από τον οικονομικό φορέα, ως εν προκειμένω, μη νόμιμου δικαιολογητικού, έχει ως έννομη συνέπεια την απόρριψη της προσφοράς του, κατά δέσμια αρμοδιότητα μάλιστα της αναθέτουσας αρχής, χωρίς να αποτελεί δυνατότητα της, να ζητήσει την αναπλήρωση ή διευκρίνιση του. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή δεν δύναται να εφαρμόσει το άρθρο 102 του Ν.4412/2016, καθώς στο άρθρο 103 του Ν. 4412/2016, σαφώς ορίζεται, ότι όταν από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής του συμμετέχοντα, οφείλει η αναθέτουσα αρχή να απορρίψει την προσφορά του και να προχωρήσει στην κατακύρωση στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, ήτοι εν προκειμένω την ίδια την προσφεύγουσα. Μετ'επιτάσεως σημειώνει η προσφεύγουσα ότι, με την νέα διατύπωση του άρθρου 103 του Ν.4412/2016, όπως αυτό ισχύει από 1.4.2019 δυνάμει του άρθρου 43 παρ. 12β του Ν.4605/2019, η οποία άλλωστε καταλαμβάνει την επίδικη διαγωνιστική διαδικασία και αποτελεί και όρο της διακήρυξης, δεν προβλέπεται πλέον δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει δικαιολογητικά που δεν προσκόμισε ή να συμπληρώσει αυτά που προσκόμισε. Οι διατάξεις δε του άρθρου 102 του Ν.4412/2016 αφορούν την δυνατότητα συμπλήρωσης/ διευκρίνισης, μόνο όταν αυτή αφορά σε ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωσης ή συμπλήρωσης. Η υποβολή μη ισχύουσας βεβαίωσης, όμως, και η «συμπλήρωση» του χρόνου ισχύος αυτής με νέα βεβαίωση μεταγενέστερη του χρόνου υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης δεν συνιστά συμπλήρωση ή διευκρίνιση αλλά ανεπίτρεπτη αντικατάσταση κρίσιμου μη νόμιμου δικαιολογητικού από τον οικονομικό φορέα. Η δυνατότητα διευκρινήσεων ή συμπληρώσεων δεν ερμηνεύεται υπό

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

την έννοια ότι η αναθέτουσα αρχή δύναται να δέχεται διορθώσεις παραλείψεων, οι οποίες κατά ρητό όρο της επίδικης διακήρυξης συνεπάγονται τον αποκλεισμό του υποψηφίου. Εξάλλου η διάταξη αυτή αφορά το στάδιο προ της κατακύρωσης, καθώς για το στάδιο της κατακύρωσης, εφαρμογή έχει το άρθρο 103 του Ν. 4412/2016, στο οποίο όμως δεν προβλέπεται η παροχή διευκρινήσεων. Σε κάθε περίπτωση, τέλος, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η προοκομιζόμενη αρχική με αριθ. πρωτ. 333/2016 βεβαίωση δεν είναι νόμιμη και δεν πληροί τις προϋποθέσεις του άρθρου 12 της οικείας διακήρυξης διότι στην εν λόγω βεβαίωση δεν καθορίζεται σαφώς η συμμόρφωση της προσωρινής αναδόχου εταιρείας ως προς τις απαιτήσεις της σχετικής νομοθεσίας αναφορικά με την επεξεργασία και την διάθεση των λυμάτων αλλά βεβαιώνεται μόνο ότι υπάρχει η δυνατότητα παραλαβής λυμάτων. Δεν βεβαιώνεται ούτε ο τρόπος ούτε η τήρηση συγκεκριμένων απαιτούμενων προδιαγραφών, συνεπώς είναι αόριστη και δεν επιβεβαιώνεται ότι όντως τα λύματα του εν λόγω οικονομικού φορέα παραλαμβάνονται από την τοπική δημοτική επιχείρηση, αλλά μόνο βεβαιώνεται ότι υπάρχει αυτή η δυνατότητα, ωστόσο, το αν όντως παραλαμβάνονται, με ποιο ενδεχομένως βοθηφόρο κ.ο.κ. δεν αναφέρεται. Για τους ανωτέρω λόγους αιτείται η προσφεύγουσα την ακύρωση της προσβαλλομένης, κατά το μέρος κατά το οποίο διά της κατακύρωσης του ανωτέρω τμήματος στην έτερη συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα εταιρεία, υφίσταται ζημία, κατά παράβαση των σχετικών διατάξεων του εθνικού και ενωσιακού δικαίου.

5. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει αναθέτουσα αρχή και συμμετέχοντες, ορίζεται: «2.Ο διαγωνισμός βάσει του Ν.4497/17, Άρθρο 107 παρ. 18 όπως αυτό τροποποίησε την παρ.4 του άρθρου 100 του Ν. 4412/2016, θα διεξαχθεί σε τέσσερα (4) στάδια ως παρακάτω: α. 1ο ΣΤΑΔΙΟ (1) Αποσφράγιση του κυρίως φακέλου της προσφοράς και του υποφακέλου Δικαιολογητικών Συμμετοχής - Τεχνικών Προσφορών. (2) ... (3) ... (4) Υποβολή του ή των ως άνω πρακτικού ή πρακτικών στην Αναθέτουσα Αρχή (.....), η οποία όμως δεν εκδίδει απόφαση επί των αποτελεσμάτων της αξιολόγησης άλλα καταχωρεί το σχετικό ως άνω πρακτικό στο φάκελο του διαγωνισμού. (5) Για

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

όσους από τους παραπάνω κριθούν τα δικαιολογητικά του 1ου Σταδίου ότι είναι πλήρη και αποδεκτά, ελέγχονται σύμφωνα με το Άρθρο 22 του Παραρτήματος «Α» στη διακήρυξη, από την επιτροπή υγειονομικής επιθεώρησης (επιτροπή προελέγχου βιομηχανιών - βιοτεχνιών). Η υπόψη επιτροπή ελέγχει τις εγκαταστάσεις και συντάσσει έκθεση, σύμφωνα με το Κανονισμό β. 2ο ΣΤΑΔΙΟ (1) Στους συμμετέχοντες που δεν έχουν αποκλειστεί κατά το προηγούμενο στάδιο (1ο Στάδιο), με μέριμνα της Υπηρεσίας που διενεργεί το διαγωνισμό (.....), πραγματοποιείται μέσω ηλεκτρονικού μηνύματος με χρήση του συστήματος, ενημέρωση για την καθορισθείσα ημερομηνία και ώρα διενέργειας της ηλεκτρονικής αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών. (2) (3) Υποβολή του ως άνω πρακτικού στην Αναθέτουσα Αρχή (.....) και έκδοση μιας απόφασης, με την οποία επικυρώνονται ολικώς ή μερικώς τα αποτελέσματα όλων των ανωτέρω σταδίων (1ου και 2ου). γ. 3ο ΣΤΑΔΙΟ (1) Κλήση του προσωρινού αναδόχου για κατάθεση των σχετικών δικαιολογητικών, εντός τακτής προθεσμίας. (2) Αποσφράγιση - αξιολόγηση αυτών και καταχώρηση των σχετικών αποτελεσμάτων σε πρακτικό (Πρακτικό Αποσφράγισης Αξιολόγησης δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου), το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του αρμοδίου οργάνου (Επιτροπή του Διαγωνισμού). (3) Έκδοση απόφασης κατακύρωσης του άρθρου 105 του Ν. 4412/2016 του αποφαινόμενου οργάνου της Αναθέτουσας Αρχής (.....), η οποία (απόφαση) κοινοποιείται σε κάθε προσφέροντα μαζί με αντίγραφα όλων των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών. δ. 4ο ΣΤΑΔΙΟ (1) Κλήση του προσωρινού αναδόχου για κατάθεση επικαιροποιημένων δικαιολογητικών του άρθρου 80 του Ν.4412/2016, εφόσον τούτο κριθεί αναγκαίο. (3) Κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης του 3ου σταδίου, στον ανάδοχο και κλήση αυτού για την υπογραφή του συμφωνητικού. ε. Επί των αποφάσεων που αφορούν τα αποτελέσματα του 1 - 2^{ου} (συνολικά) και του 3ου σταδίου, είναι δυνατή η εκ του Ν. 4412/2016, Άρθρο 360 προβλεπόμενη άσκηση προδικαστικής Προσφυγής. 3. Όλοι οι περιεχόμενοι στην διακήρυξη όροι και απαιτήσεις είναι υποχρεωτικοί για τους προσφέροντες. Η μη τήρησή τους καθιστά απαράδεκτη μια προσφορά και την αποκλείει από οποιαδήποτε αξιολόγηση. [...] 30. ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ (1ο ΣΤΑΔΙΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ) α. Τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης του προσφέροντος ή του υποψήφιου νομικού προσώπου, όπως Προσθήκη «5» του Παραρτήματος «Α». β. Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), σύμφωνα με το άρθρο 79 παρ. 4 ν. 4412/2016 (Α 147) και την υπ αρ. Απόφ. 158/2016/ΕΑΑΔΗΣΥ (Υπόδειγμα στην Προσθήκη «6/Α»), υπογεγραμμένο ψηφιακά, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου υπογραφής. Επισημαίνονται τα παρακάτω: (4) Στο μέρος IV (Κριτήρια Επιλογής) απαιτούνται να συμπληρωθούν τα ακόλουθα: (α) Η γενική ένδειξη (ΝΑΙ Η ΟΧΙ) για την εκπλήρωση όλων των κριτηρίων επιλογής που καθορίζονται στους γενικούς και ειδικούς όρους του διαγωνισμού και επιπλέον στο συγκεκριμένο πεδίο του ΤΕΥΔ, να αναγράφονται επακριβώς, τα κάτωθι: ...8/Αποδέχονται τα καθοριζόμενα στις προδιαγραφές της Υπηρεσίας, που αναγράφονται στον Κώδικα Τροφίμων και Ποτών (ΚΤΠ) καθώς και στα γενικά και ειδικά χαρακτηριστικά των νωπών κρεάτων του παρόντος διαγωνισμού αθροιστικά....(γ) Στο πεδίο Δ (συστήματα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης). Η πιστοποίηση του πεδίου αυτού άπτεται των παρακάτω: 1/ ... 2/ Της διάθεσης άδειας διάθεσης λυμάτων ή απαλλακτικό, εκδιδόμενα από τις κατά τόπους Υπηρεσίες Ύδρευσης και Αποχέτευσης ή άλλες αρμόδιες υπηρεσίες, αναλόγως της φύσης και των ιδιοτεροτήτων της περιοχής που εδρεύει η βιοτεχνία - βιομηχανία, καθώς και του τρόπου επεξεργασίας και διάθεσης των λυμάτων τους. Επίσης ότι διαθέτουν βεβαίωση από τις αρμόδιες αρχές για τη συμμόρφωση τους ως προς τις απαιτήσεις της σχετικής νομοθεσίας, αναφορικά με την επεξεργασία και τη διάθεση των λυμάτων τους. Σε περίπτωση δε που δεν υπάρχει δίκτυο, ότι διαθέτουν βεβαίωση για το λόγο αυτό από τις αρμόδιες κατά τόπους Υπηρεσίες Ύδρευσης και Αποχέτευσης (ΔΣ αυτών) Άρθρο 7^ο Κριτήρια Επιλογής - Λόγοι Αποκλεισμού 5. Όταν ο προμηθευτής ο οποίος προσφέρει τη χαμηλότερη τιμή δεν υποβάλλει, ένα ή περισσότερα από τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που προβλέπονται στο άρθρο 12 του παρόντος (Δικαιολογητικά Μειοδότη) και στους όρους, η κατακύρωση γίνεται στον προμηθευτή που προσφέρει την αμέσως επόμενη χαμηλότερη προσφερόμενη τιμή. Σε περίπτωση που και αυτός δεν υποβάλλει ένα ή περισσότερα από τα έγγραφα και δικαιολογητικά τα οποία απαιτούνται

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

κατά τα ανωτέρω, η κατακύρωση γίνεται στον προμηθευτή με την αμέσως επόμενη πλέον χαμηλότερη προσφερόμενη τιμή και ούτω καθ' εξής. Αν κανένας από τους προμηθευτές δεν υποβάλει, σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις των ανωτέρω διατάξεων, ένα ή περισσότερα από τα έγγραφα και δικαιολογητικά τα οποία απαιτούνται από αυτές, ο διαγωνισμός ματαιώνεται. 6. Όταν ο συμμετέχων υποβάλλει ψευδείς ή ανακριβείς υπεύθυνες δηλώσεις του άρθρου 5 του παρόντος ή ο υπόχρεος προς τούτο προσφέρων δεν υποβάλλει εγκαίρως και προσηκόντως κατά το στάδιο της κατακύρωσης ένα ή περισσότερα από τα έγγραφα και δικαιολογητικά που προβλέπονται στα άρθρα του παρόντος και στους όρους του διαγωνισμού, κατά περίπτωση, κηρύσσεται έκπτωτος. [...] Άρθρο 9^ο Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής ... ιδ. Η ηλεκτρονική αποσφράγιση του φακέλου «Δικαιολογητικά κατακύρωσης» (3ο Στάδιο) του προσφέροντος στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση, γίνεται ύστερα από σχετική ειδοποίηση των συμμετεχόντων που δικαιούνται να λάβουν γνώση των δικαιολογητικών που υπεβλήθησαν. Η αποσφράγιση γίνεται από την αρμόδια, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κείμενων διατάξεων για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων και διαδικασιών. Στους συμμετέχοντες που έχουν υποβάλει παραδεκτές οικονομικά προσφορές, με μέριμνα της Υπηρεσίας που διενεργεί το διαγωνισμό, πραγματοποιείται μέσω ηλεκτρονικού μηνύματος με χρήση του συστήματος, ενημέρωση για την καθορισθείσα ημερομηνία και ώρα διενέργειας της ηλεκτρονικής αποσφράγισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης του αναδειχθέντα μειοδότη. ιε. Αμέσως μετά την ανωτέρω ηλεκτρονική αποσφράγιση, οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό θα έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση στο περιεχόμενο του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης που αποσφραγίσθηκε....7.Για την ανωτέρω περιγραφείσα διαδικασία αξιολόγησης, καθώς και για τη λήψη απόφασης επί των διαφόρων σταδίων του διαγωνισμού ισχύουν τα ακόλουθα: δ. Οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό, με μέριμνα της ενημερώνονται μέσω ηλεκτρονικού μηνύματος με χρήση του Συστήματος, για την έκδοση ενιαίας απόφασης αποδοχής ή απόρριψης της προσφοράς τους σε κάθε στάδιο (Απόφαση για το 1ο - 2ο Στάδιο και Απόφαση για το 3ο Στάδιο). Οι ειδοποιήσεις αυτές

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

πραγματοποιούνται μετά την ηλεκτρονική ανάρτηση, των σχετικών αποφάσεων καθώς και των πρακτικών της επιτροπής για τα άνω στάδια του διαγωνισμού, στο Σύστημα. Κατά την ημερομηνία της υπόψη ειδοποίησης/ανακοίνωσης είναι αποδεκτό ότι, οι συμμετέχοντες έχουν λάβει πλέον πλήρη γνώση επί της απόφασης για το εκάστοτε στάδιο του διαγωνισμού. Ως εκ τούτου, η εν λόγω ημερομηνία αποτελεί και το χρονικό σημείο από το οποίο υπολογίζεται η νόμιμη προθεσμία για την άσκηση τυχόν ενστάσεων - προσφυγών. ε. Το αποτέλεσμα της κατακύρωσης του διαγωνισμού, θα γνωστοποιηθεί ηλεκτρονικά μέσω του Συστήματος σε όλους τους συμμετέχοντες που υπέβαλαν παραδεκτές και τεχνικώς αποδεκτές προσφορές. Άρθρο 10^ο Απόρριψη Προσφορών 1. Η απόρριψη Προσφοράς γίνεται με απόφαση της, ύστερα από εισήγηση της και γνωμοδότηση του 2. Η προσφορά του υποψήφιου προμηθευτή απορρίπτεται ως απαράδεκτη σε κάθε μία ή περισσότερες από τις κάτωθι περιπτώσεις: α. ... β. γ. Έλλειψη οποιουδήποτε δικαιολογητικού ή/και παράβαση οποιασδήποτε υποχρέωσης του άρθρου 5 της παρούσας (Προσφορές και Αιτήσεις Συμμετοχής).δ. Έλλειψη πλήρους και αιτιολογημένης τεκμηρίωσης των ελάχιστων προϋποθέσεων συμμετοχής του άρθρου 7 της παρούσας (Κριτήρια Επιλογής-Λόγοι Αποκλεισμού) ε. Έλλειψη οποιουδήποτε δικαιολογητικού ή/και παράβαση οποιασδήποτε υποχρέωσης που αφορά τα Δικαιολογητικά Κατακύρωσης. στ. ... ζ. ... η. θ. ι. ... ια. Προσφορά που δεν καλύπτει πλήρως τους όρους της Διακήρυξης. ιβ. Μη υποβολή κάθε άλλου στοιχείου που προβλέπεται να υποβληθεί από την προσφορά. ιγ. Κάθε ανακρίβεια δικαιολογητικών ή/και δήλωση ψευδών στοιχείων ή/και δεδομένων που δεν δύνανται να επιβεβαιωθούν για την γνησιότητά τους, που θα διαπιστωθεί μετά από έλεγχο που δύναται να διενεργήσει η είτε κατά την διάρκεια της διαγωνιστικής διαδικασίας είτε κατά την υλοποίηση της συμβάσεως. [...] Άρθρο 12^ο Δικαιολογητικά Μειοδότη (3η Φάση Διαγωνισμού) 1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η θα ειδοποιήσει εγγράφως και με ηλεκτρονικό ταχυδρομείο τον/τους προσφέροντα/ες, στον/ους οποίο/ους πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλλει ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφότυπο pdf και σε φάκελο με σήμανση «Δικαιολογητικά Κατακύρωσης», τα

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

δικαιολογητικά που απαιτούνται κατά περίπτωση και αναφέρονται κατωτέρω. Τα εν λόγω δικαιολογητικά προσκομίζονται από τον προσφέροντα, εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή τους και σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο ή ακριβές αντίγραφο) στην, αναλυτικά όπως παρακάτω: στ. Άδεια διάθεσης λυμάτων ή απαλλακτικό, όπως αυτή έχει ενσωματωθεί στην Έγκριση Περιβαλλοντολογιών Όρων (ΕΠΟ) ή στα Πρότυπα Περιβαλλοντολογιών Δεσμεύσεων (ΠΠΔ), εκδιδόμενη από τις κατά τόπους Υπηρεσίες Ύδρευσης και Αποχέτευσης ή άλλες αρμόδιες υπηρεσίες αναλόγως της φύσης και των ιδιοτεροτήτων της περιοχής που εδρεύει η βιοτεχνία - βιομηχανία, καθώς και του τρόπου επεξεργασίας και διάθεσης των λυμάτων της ή βεβαίωση από τις αρμόδιες αρχές για τη συμμόρφωση τους ως προς τις απαιτήσεις της σχετικής νομοθεσίας αναφορικά με την επεξεργασία και τη διάθεση των λυμάτων τους. Σε περίπτωση δε που δεν υπάρχει δίκτυο, είναι απαραίτητη η προσκόμιση βεβαίωσης για το λόγο αυτό από τις αρμόδιες κατά τόπους Υπηρεσίες Ύδρευσης και Αποχέτευσης (ΔΣ αυτών)...3.Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την και τη διαβίβαση του φακέλου στη για τη λήψη απόφασης είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 14 του παρόντος. 4. Όσοι υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν.[...]Άρθρο 14^ο Κατακύρωση - Ανάθεση Σύμβασης 1. Στην απόφαση κατακύρωσης αναφέρονται υποχρεωτικά οι προθεσμίες για την αναστολή της σύναψης της σύμβασης, σύμφωνα με το Ν.4412/2016, άρθρο 360 (Δικαίωμα άσκησης προσφυγής). 2. Στον προμηθευτή στον οποίο έγινε κατακύρωση - ανάθεση προμήθειας, θα αποσταλεί σχετική ανακοίνωση κατά τα καθοριζόμενα στο άρθρο 105 του Ν.4412/16, που περιλαμβάνει τουλάχιστον τα παρακάτω στοιχεία: α. Τα προς προμήθεια είδη, τις ποσότητες και τις τιμές. β. Τη συμφωνία της κατακύρωσης - ανάθεσης με τους όρους της προκήρυξης καθώς και με το σχέδιο σύμβασης που έχει επισυναφθεί στη προκήρυξη. γ.Την προθεσμία υπογραφής της σύμβασης. 3.Πριν την παραπάνω ανακοίνωση, η θα κοινοποιήσει

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

την απόφαση κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών, σε κάθε προσφέροντα εκτός από τον προσωρινό ανάδοχο με κάθε πρόσφορο τρόπο, όπως με τηλεομοιοτυπία, ηλεκτρονικό ταχυδρομείο κ.λπ., επί αποδείξει. 4. Μετά την άπρακτη πάροδο 10 ημερών από την ως άνω κοινοποίηση (προθεσμία άσκησης ένστασης, σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στο βιβλίο IV του Ν.4412/2016), θα σταλεί αρμοδίως η ανακοίνωση της παραγράφου 1 στον προμηθευτή. 5. Ο τελευταίος, υποχρεούται να προσέλθει εντός του χρονικού διαστήματος που ορίζεται στην ανωτέρω ανακοίνωση, για την υπογραφή της σχετικής σύμβασης, προσκομίζοντας και την προβλεπόμενη εγγύηση καλής εκτέλεσης αυτής. 6. Η υπογραφή της σύμβασης έχει αποδεικτικό χαρακτήρα. Εάν ο Προμηθευτής δεν προσέλθει να υπογράψει τη σύμβαση μέσα στην προθεσμία που ορίζεται στην ειδική πρόκληση, κηρύσσεται έκπτωτος, καταπίπτει υπέρ της η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσέλθει για την υπογραφή της σύμβασης, η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται, σύμφωνα με το άρθρο 15 της παρούσας».

6. Επειδή, από τους στην προηγούμενη σκέψη παρατεθέντες όρους της διακήρυξης του επίμαχου διαγωνισμού προκύπτουν εναργώς και ρητώς οι προϋποθέσεις συμμετοχής που πρέπει να πληρούνται από τους υποψηφίους, η διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών από την αναθέτουσα αρχή κατά στάδια (δικαιολογητικά συμμετοχής – τεχνική προσφορά – οικονομική προσφορά) καθώς και του τελικού σταδίου, ήτοι της πρόσκλησης από την αναθέτουσα αρχή προς τους προσωρινούς αναδόχους προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και του ελέγχου αυτών, σύμφωνα με το οικείο νομοθετικό πλαίσιο και δη τις διατάξεις των άρθρων 79, 80, 103, 104, 105 του Ν.4412/2016. Μάλιστα ρητώς ορίζεται ότι οι κατά τα ανωτέρω ορισθείσες απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, αποτελούν στο σύνολό τους απαράβατους όρους και η οποιαδήποτε μη συμμόρφωση προς αυτές, συνεπάγεται υποχρεωτικώς την απόρριψη της προσφοράς. Σε ό,τι αφορά την διαδικασία κοινοποίησης της απόφασης κατακύρωσης και

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

γνωστοποίησης της στους συμμετέχοντες, κατά της οποίας βάλλει η προσφεύγουσα και ειδικώς της παράλειψης της αναθέτουσας αρχής ορθής κοινοποίησης αυτής προς την προσφεύγουσα, προκειμένου να λάβει πλήρη γνώση, λεκτέο ότι σύμφωνα και με τους σχετικούς όρους της διακήρυξης (άρθρο 14^ο), εφαρμόζονται εν προκειμένω οι διατάξεις του άρθρου 105 του Ν. 4412/2016. Προσέτι, κατά τις διατάξεις του άρθρου 105 του Ν. 4412/2016: «Η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί αμέσως την απόφαση κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών, σε κάθε προσφέροντα που δεν έχει αποκλειστεί οριστικά εκτός από τον προσωρινό ανάδοχο με κάθε πρόσφορο τρόπο, όπως με τηλεμοιοτυπία, ηλεκτρονικό ταχυδρομείο κ.λπ., επί αποδείξει. 3. Η απόφαση κατακύρωσης δεν παράγει τα έννομα αποτελέσματά της, εφόσον η αναθέτουσα αρχή δεν την κοινοποίησε σε όλους τους προσφέροντες που δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά». Από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ σε συνδυαστική αξιολόγηση με τα διατυπωθέντα εν προκειμένω από τα μέρη (προσφεύγουσα, παρεμβαίνουσα, αναθέτουσα αρχή) συνάγεται ότι η με αρ. Φ.600.163/22/12405 Σ.1656/11.5.2020 απόφαση κατακύρωσης αναρτήθηκε στην αρχική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ και όχι μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» του συστήματος, προκειμένου για την επίτευξη της άμεσης γνώσης των συμμετεχόντων και αναδειχθέντων προσωρινών αναδόχων. Με τη δημοσίευση της παραπάνω απόφασης στον ηλεκτρονικό ιστότοπο του ΕΣΗΔΗΣ, η αναθέτουσα αρχή, ως διατυπώνει στο έγγραφο των απόψεων της, υπολαμβάνει, συναφώς, ότι διασφάλισε τη πλήρη διαφάνεια διενέργειας του διαγωνισμού και την έγκαιρη κοινοποίηση των αποτελεσμάτων ελέγχου προς όλους τους ενδιαφερόμενους που συμμετέχουν σε αυτόν. Εσφαλμένως υπολαμβάνει, ωστόσο, η αναθέτουσα αρχή ότι δεν ενείχε εν προκειμένω υποχρέωση κοινοποίησης αντιγράφων των πρακτικών - εισηγητικών εκθέσεων της διαδικασίας ελέγχου, κατά το στάδιο τούτο, στην προσφεύγουσα, επί τη βάση εφαρμογής των προρρηθισών διατάξεων του άρθρου 105 του Ν.4412/16, υπογραμμίζοντας μάλιστα ότι η απόφαση ταύτη δεν κοινοποιείται στον προσωρινό ανάδοχο. Αντιθέτως, βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι πλημμελώς παρέλειψε η αναθέτουσα αρχή να της

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

κοινοποιήσει το πρακτικό και την εισηγητική έκθεση, τα οποία, εμφανίζεται πως η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ την 22.5.2020, για δε την κατακυρωτική απόφαση ενημερώθηκε τηλεφωνικά και τούτο προκειμένου για την ημερομηνία υπογραφής της σύμβασης, δοθέντος ότι η ανάρτηση στην αρχική σελίδα από την αναθέτουσα αρχή και όχι μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ δεν εξασφαλίζει πλήρως τη γνώση των συμμετεχόντων, όπερ άλλωστε η αναθέτουσα αρχή συνομολογεί, αφού διατυπώνει στο έγγραφο των απόψεων της και υπολαμβάνει εσφαλμένως ότι δεν είχε σχετική υποχρέωση κοινοποίησης της ανωτέρω απόφασης στην προσφεύγουσα που είναι προσωρινή ανάδοχος. Υπολαμβάνει δε η αναθέτουσα αρχή εσφαλμένως, διότι παρόλο που ρητώς ο νόμος και η διακήρυξη ορίζουν την υποχρέωση κοινοποίησης της απόφασης και των εισηγητικών εκθέσεων από την αναθέτουσα αρχή σε κάθε προσφέροντα που δεν έχει αποκλειστεί οριστικά, εκτός από τον προσωρινό ανάδοχο, προκειμένου να λάβουν γνώση οι έτεροι πλην του αναδειχθέντος προσωρινού αναδόχου συμμετέχοντες, για να μην στερηθούν τα δικαιώματα προδικαστικής και ένδικης προστασίας, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα έχει αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος για την συντριπτική πλειοψηφία των ειδών του επίμαχου διαγωνισμού, ήτοι των πέντε εκ των έξι, ωστόσο διέλαθε της προσοχής της αναθέτουσας αρχής, ότι παραμένει προσφέρουσα και συμμετέχουσα που δεν έχει αποκλειστεί οριστικά, σύμφωνα με τα ανωτέρω, για το ένα τμήμα/ είδος της υπό ανάθεση σύμβασης, στο οποίο αναδείχθηκε η παρεμβαίνουσα εταιρεία προσωρινή ανάδοχος και για το οποίο, εντούτοις, η προσφεύγουσα διατηρεί το δικαίωμα λήψης γνώσης της κατακυρωτικής απόφασης και ταυτόχρονα η αναθέτουσα αρχή την υποχρέωση της κοινοποίησης της σε αυτήν, ως ο νόμος ορίζει, ήτοι, μέσω του συστήματος, εμπροθέσμως, μετά των πρακτικών και εισηγητικών εκθέσεων της. Παραδεκτώς, ενόψει των ανωτέρω, στρέφεται η προσφεύγουσα κατά της προσβαλλομένης απόφασης και βασίμως ισχυρίζεται ότι τοιαύτη παράλειψη δύναται να επιφέρει τη μη παραγωγή των εννόμων αποτελεσμάτων της κατακυρωτικής απόφασης. Ούτε άλλωστε θεραπεύεται η ως άνω παράλειψη της αναθέτουσας αρχής διά της (επαν)έκδοσης της απόφασης σε ορθή

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

επανάληψη την 21.5.2020, ήτοι δέκα ημέρες μετά την έκδοση της αρχικής προσβαλλόμενης, μεταθέτοντας την ημερομηνία πρόσκλησης των προσωρινών αναδόχων για την υπογραφή των συμβάσεων, αντί της 21^{ης}.5.2020, την 22.5.2020. Και τούτο διότι η καταληκτική ημερομηνία άσκησης προσφυγής, αρχόμενης της δεκαήμερης αποκλειστικής προθεσμίας από την 11.5.2020, οπότε και εκδόθηκε η προσβαλλόμενη και υπό την πλήρωση της προϋποθέσης ότι έλαβε σχετική γνώση η προσφεύγουσα, ήταν η 21.5.2020, και ουχί η 22.5.2020, ως εσφαλμένως διατυπώνει η αναθέτουσα αρχή διά της συμπληρωματικής αιτιολογίας του εγγράφου των απόψεων της, συνεπώς, βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι, δεδομένων τούτων, η σύναψη της σύμβασης με την έτερη αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχο πάσχει και a priori είναι ακυρωτέα.

7. Επειδή, εξάλλου, από τους στην 5^η σκέψη της παρούσας προπαρατεθέντες όρους της διακήρυξης του επίμαχου διαγωνισμού προκύπτει εναργώς και χωρίς αμφισημία ότι η αναθέτουσα αρχή εφαρμόζει και ενσωματώνει στο κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη διακήρυξης τις διατάξεις των άρθρων 80 και 103 επ. του Ν. 4412/2016 αναφορικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης του αναδειχθέντος προσωρινού αναδόχου. Ειδικότερα, ως γίνεται δεκτό, το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται και θα πρέπει να συντρέχουν κατά την υποβολή της προσφοράς από τους συμμετέχοντες, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου (άρθρο 80), αλλά και κατά την σύναψη της σύμβασης (άρθρο 105). Περαιτέρω, κατά τις διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 (άρθρο 12^ο της διακήρυξης αντιστοίχως), ισχύουν τα ακόλουθα: «1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. 3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται.» Από τη συνδυαστική εφαρμογή των ανωτέρω και την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι η έτερη συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος, πλημμελώς και εσφαλμένως κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης από πλευράς της, υπέβαλε βεβαίωση που δεν

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

ήταν σε ισχύ, δοθέντος ότι τόσο από το κανονιστικό όσο και το νομοθετικό πλαίσιο ενέχει την υποχρέωση υποβολής των απαιτούμενων δικαιολογητικών που να είναι σε ισχύ και «επικαιροποιημένα» σε τρία χρονικά σημεία, κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου και κατά την σύναψη της σύμβασης. Εν συνεχεία, εσφαλμένως και κατά παράβαση των σχετικών διατάξεων και όρων, η αναθέτουσα αρχή με την από 11.5.2020 διευκρινιστική επιστολή της, αιτήθηκε την (επαν)υποβολή του ανωτέρου (ανακριβούς) δικαιολογητικού, ήτοι της βεβαίωσης της ΔΕΥΑ, επικαιροποιημένης και εν ισχύι. Και τούτο διότι, ανεξάρτητα από την μη βασιμότητα των ισχυρισμών τόσο της αναθέτουσας αρχής όσο και της παρεμβαίνουσας αναφορικά με τη δυνατότητα θεραπείας και συμπλήρωσης του ανωτέρω δικαιολογητικού βάσει των διατάξεων του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, στο πεδίο εφαρμογής του οποίου εμπίπτουν μόνο επουσιώδη σφάλματα και παραλείψεις, εν προκειμένω και δοθέντος ότι πρόκειται για δικαιολογητικά κατακύρωσης, στην περίπτωση πλημμέλειας κατά την υποβολή αυτών, ήτοι ανακρίβειας ή αναλήθειας, η αναθέτουσα αρχή, κατά δέσμια αρμοδιότητα αυτής, υποχρεούται να απορρίψει την προσφορά. Επέκεινα, μόνο στην περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος έχει υποβάλλει εμπροθέσμως αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της σχετικής προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή δύναται να παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές, περίπτωση η οποία εν προκειμένω δεν συντρέχει. Εξάλλου, η απαιτούμενη άδεια διάθεσης λυμάτων αποτελεί ένα από τα ρητώς οριζόμενα προς υποβολή δικαιολογητικά κατακύρωσης (άρθρο 12^ο της διακήρυξης) και ταυτοχρόνως αποδεικτικό έγγραφο πλήρωσης των προϋποθέσεων συμμετοχής και δη των ποιοτικών κριτηρίων επιλογής. Για αυτό άλλωστε και απαιτείτο η δήλωση του στο σχετικό πεδίο του ΤΕΥΔ για τα μέτρα περιβαλλοντικής διαχείρισης, όπου εν προκειμένω η παρεμβαίνουσα όχι μόνο είχε απαντήσει καταφατικά αλλά δήλωσε συγκεκριμένα ότι «ο οικονομικός φορέας έχει μέτρα περιβαλλοντικής διαχείρισης λυμάτων και αποβλήτων». Ενόψει τούτων και από τη

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

συνδυαστική εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 79, 80, 103 του Ν. 4412/2016 και των σχετικών άρθρων της διακήρυξης, στο πλαίσιο τήρησης της αρχής της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, κρίνεται ότι βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η προσφορά της έτερης συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας εταιρείας πάσχει και είναι απορριπτή. Πολλώ δε μάλλον που και κατά περιεχόμενο η εν λόγω βεβαίωση δεν ανταποκρίνεται στις τεθείσες εν προκειμένω διά της διακήρυξης απαιτήσεις αναφορικά με την άδεια διάθεσης λυμάτων, υπό την έννοια όχι της παροχής δυνατότητας αποδοχής των αποβλήτων στις Ε.Ε.Λ., ως από την στην εν λόγω βεβαίωση αποτυπώνεται, αλλά της έγκρισης αδείας όπου προσδιορίζεται ο τρόπος επεξεργασίας και διάθεσης των λυμάτων της εταιρείας και συνακολούθως προκύπτει η συμμόρφωση της στις απαιτήσεις της σχετικής νομοθεσίας αναφορικά με την επεξεργασία και τη διάθεση των λυμάτων.

8. Επειδή, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στις ανωτέρω σκέψεις, η υπό κρίση προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή εν τω συνόλω και η παρέμβαση αντιστοίχως να απορριφθεί, συνακολούθως δε, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προσφυγή.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ακυρώνει την με αριθμ. πρωτ. απόφαση κατακύρωσης της , καθώς και την μεταγενέστερη από 21.5.2020 με αριθμ. πρωτ. ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ αυτής, στο πλαίσιο διενέργειας ανοικτού, ηλεκτρονικού διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με την με αρ. Διακήρυξη με αντικείμενο την ανάδειξη προμηθευτή νωπών κρεάτων - πουλερικών και παρασκευασμάτων, προς κάλυψη αναγκών των της και της , κατά το μέρος που κατακυρώνει το είδος 1 (Χοιρινό) της υπό ανάθεση σύμβασης στην εταιρεία «.....»

Αριθμός απόφασης: 803 / 2020

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στη προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 29 Ιουνίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 16 Ιουλίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου