

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, την 10 Αυγούστου 2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να συνεξετάσει α) την από 1.7.2020 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 832/2.7.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....» (πρώτη προσφεύγουσα), που εδρεύει στον, επί της οδού, αρ., νομίμως εκπροσωπούμενης και β) την από 1.7.2020 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 834/2.7.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....» (δεύτερη προσφεύγουσα), που εδρεύει στο, επί της οδού, αρ., νομίμως εκπροσωπούμενης, κατά της ίδιας αναθέτουσας αρχής και της ίδιας προσβαλλομένης απόφασης.

Κατά του Δήμου και δη κατά της με αριθμ. 394/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής (26^η συνεδρίαση, από 11.6.2020) της ως άνω αναθέτουσας αρχής, όπως τούτη η απόφαση εκδόθηκε στο πλαίσιο ηλεκτρονικής, ανοικτής διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης, άνω των ορίων, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής με αντικείμενο την «Προμήθεια ειδών διατροφής για τις ανάγκες των βρεφονηπιακών σταθμών και του ξενώνα φιλοξενίας κακοποιημένων γυναικών του Δήμου, για τις σχολικές χρονιές 2020 -2021 και 2021-2022» εκτιμώμενου προϋπολογισμού ύψους 437.597,05€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

Διά της προσφυγής της επιδιώκει η πρώτη προσφεύγουσα όπως ακυρωθεί η ως άνω προσβαλλόμενη απόφαση, καθ' ο μέρος απορρίπτει τη προσφορά της κατά το στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων για τις ομάδες Δ «ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ-ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΑ ΠΡΟΪΟΝΤΑ» και Ε «ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ (ΕΛΑΙΟΛΑΔΑ-ΑΥΓΑ-ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ)» αλλά και κατά το μέρος που αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος ο συμμετέχων (.....), του οποίου η προσφορά υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι είναι μη νόμιμη και μη πληρούσα τις αξιώσεις της υπόψη διακήρυξης και μη νόμιμα έγινε η υποβληθείσα προσφορά του αποδεκτή. Διά της δεύτερης δε ως άνω προσφυγής επιδιώκει η προσφεύγουσα όπως ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, κατά το μέρος απόρριψης της προσφοράς της για τις ομάδες Α (ΚΡΕΑΣ - ΚΟΤΟΠΟΥΛΟ - ΚΙΜΑΣ), Β (ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΨΑΡΙΑ), Δ (ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΑ ΠΡΟΪΟΝΤΑ - ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ) και Ε ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ (ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ - ΑΥΓΑ - ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ).

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία Μανδράκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

1. Επειδή, ο Δήμος με ΑΔΑΜ στο ΚΗΜΔΗΣ διακήρυξη του, προκήρυξε διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, με αντικείμενο την «Προμήθεια ειδών διατροφής για τις ανάγκες των βρεφονηπιακών σταθμών και του ξενώνα φιλοξενίας κακοποιημένων γυναικών του Δήμου, για τις σχολικές χρονιές 2020-2021 και 2021-2022» εκτιμώμενου προϋπολογισμού ύψους 437.597,05€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, διαγωνισμός ο οποίος διεξάγεται ηλεκτρονικά μέσω της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) υπό το συστημικό αριθμό Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια ειδών διατροφής για τις ανάγκες των Δημοτικών Βρεφονηπιακών Σταθμών και του Ξενώνα Φιλοξενίας

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

Κακοποιημένων Γυναικών θυμάτων βίας και των παιδιών τους. Η επίμαχη σύμβαση διαιρείται σε έξι (6) ομάδες ειδών όπως αναφέρονται αναλυτικά στους πίνακες του παραρτήματος Ι της ανωτέρω διακήρυξης, ήτοι: 1 ΟΜΑΔΑ Α' ΚΡΕΑΣ-ΚΟΤΟΠΟΥΛΟ-ΚΙΜΑΣ συνολικής δαπάνης 108.773,57€, 2 ΟΜΑΔΑ Β' ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΨΑΡΙΑ συνολικής δαπάνης 29.052,30€, 3 ΟΜΑΔΑ Γ' ΨΩΜΙ -ΑΡΤΟΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ συνολικής δαπάνης 34.087,13€, 4 ΟΜΑΔΑ Δ' ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ - ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΑ ΠΡΟΪΟΝΤΑ συνολικής δαπάνης 153.570,06€, 5 ΟΜΑΔΑ Ε' ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ (ΕΛΑΙΟΛΑΔΑ – ΑΥΓΑ - ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ) συνολικής δαπάνης 50.179,36€ και 6 ΟΜΑΔΑ ΣΤ' ΦΡΟΥΤΑ - ΛΑΧΑΝΙΚΑ συνολικής δαπάνης 61.934,63€. Στον εν λόγω διαγωνισμό, κατά τα διατυπωθέντα στην προσβαλλομένη απόφαση, κατ' αποδοχήν των Πρακτικών 1 και 2 της Επιτροπής διαγωνισμού απορρίφθηκαν οι προσφορές των: α) , β) (πρώτη προσφεύγουσα), ως προς τις ομάδες Δ & Ε γ) (δεύτερη προσφεύγουσα) και δ) , για τους λόγους που αναφέρονται στο πρακτικό Νο 1 της επιτροπής διαγωνισμού και αναδεικνύονται προσωρινοί ανάδοχοι του ως άνω διαγωνισμού οι εξής συμμετέχουσες εταιρείες, των οποίων οι φάκελοι με τα δικαιολογητικά συμμετοχής/ τεχνικές προσφοράς κρίθηκαν πλήρη, ως εξής: α) για την ομάδα Α' ΚΡΕΑΣ-ΚΟΤΟΠΟΥΛΟ-ΚΙΜΑΣ η εταιρεία , η οποία προσέφερε ποσοστό έκπτωσης (επί της μέσης τιμής λιανικής πώλησης την ημέρα παράδοσης) 8%. β) για την ομάδα Β' ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ-ΨΑΡΙΑ η εταιρεία , η οποία προσέφερε ποσοστό έκπτωσης (επί της μέσης τιμής λιανικής πώλησης την ημέρα παράδοσης) 26%. γ) για την ομάδα Γ' ΨΩΜΙ-ΑΡΤΟΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ η εταιρεία , η οποία προσέφερε ποσοστό έκπτωσης (επί του ενδ. προϋπολογισμού) 5%, ήτοι το ποσό των 28.657,32€ πλέον Φ.Π.Α. δ) για την ομάδα Δ' ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ-ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΑ ΠΡΟΪΟΝΤΑ η εταιρεία , η οποία προσέφερε ποσοστό έκπτωσης (επί του ενδ. προϋπολογισμού) 25%, ήτοι το ποσό των 101.927,04 € πλέον Φ.Π.Α. ε) για την ομάδα Ε' ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ (ΕΛΑΙΟΛΑΔΑ-ΑΥΓΑ-ΚΑΤΕΨ. ΛΑΧΑΝΙΚΑ) η εταιρεία , η οποία προσέφερε ποσοστό έκπτωσης (επί της μέσης τιμής λιανικής πώλησης την ημέρα παράδοσης) 25%. στ) για την ομάδα ΣΤ' ΦΡΟΥΤΑ-ΛΑΧΑΝΙΚΑ η εταιρεία , η οποία προσέφερε ποσοστό έκπτωσης (επί της μέσης

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

τιμής λιανικής πώλησης την ημέρα παράδοσης) 15%. Κατά της απόφασης τούτης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, στρέφονται οι προσφεύγουσες με τις από 1.7.2020 προδικαστικές τους προσφυγές, για τους σε αυτές περιεχόμενους λόγους και κατά τα ειδικότερα αιτήματα τους.

2. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρα 345 παρ. 1 και 6 παρ. 1 του Ν.4412/2016), του αντικειμένου της (προμήθεια) καθώς και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, ανήκουσας στους Φορείς της Γενικής Κυβέρνησης και συγκεκριμένα στον υποτομέα Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης Α' Βαθμού, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, συναφώς υπάγεται και στις διατάξεις του Ν.4412/2016. Συνακόλουθα, ενόψει και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (ημερομηνία αποστολής δημοσίευσης της Προκήρυξης της σύμβασης στην ΕΕΕΕ, η 10.3.2020), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν.4412/2016, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 345 παρ. 1 και 379 παρ. 7 του ως άνω νόμου, όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν, η δε ΑΕΠΠ ενώπιον της οποίας ασκούνται οι προσφυγές είναι αρμόδια για την εξέτασή τους.

3. Επειδή, από τα αναρτηθέντα στοιχεία στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ προκύπτει ότι οι υπό κρίση προσφυγές έχουν ασκηθεί τύποις παραδεκτώσ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 περ. α' του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α' του Π.Δ. 39/2017, 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 και Παράρτημα Ι του Π.Δ. 39/2017, καταβλήθηκαν δε και δεσμεύτηκαν τα νόμιμα παράβολα, συγκεκριμένα το ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό, ποσού 901,55€ από την πρώτη προσφεύγουσα και το ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό, ποσού 1511,40€ από τη δεύτερη προσφεύγουσα, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 και 2 του Ν.4412/2016 και 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ.39/2017, που αποτελεί και το αναλογούν ποσό παραβόλου για τα τμήματα για το οποία και ασκούνται οι προσφυγές, ήτοι για τις ομάδες Δ και Ε συνολικού εκτιμώμενου προϋπολογισμού άνευ ΦΠΑ 180.309,22€ και Α, Β, Δ και Ε συνολικού

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

εκτιμώμενου προϋπολογισμού άνευ ΦΠΑ 302.279,02€ αντιστοίχως. Δοθέντος δε ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στους συμμετέχοντες μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του προκειμένου διαγωνισμού και ειδικότερα του συνδέσμου «Επικοινωνία» στο ΕΣΗΔΗΣ την 22.6.2020, οι προσφεύγουσες εμπροθέσμως ασκούν τις προσφυγές τους την 1.7.2020, ήτοι εντός της κατά τις ως άνω διατάξεις δεκαήμερης (αποκλειστικής) προς τούτο προθεσμίας.

4. Επειδή, εξάλλου, η πρώτη προσφεύγουσα που συμμετείχε στον υπόψη διαγωνισμό, η προσφορά της οποίας απορρίφθηκε κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών προσφορών για τις ομάδες Δ και Ε της επίμαχης σύμβασης, με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του Ν.4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ.39/2017, στρέφεται κατά της απόφασης της αναθέτουσας αρχής που έκανε παράλληλα δεκτή τη προσφορά του συμμετέχοντος για τις ανωτέρω ομάδες και τον ανέδειξε προσωρινό ανάδοχο. Και τούτο, διότι κατά τα υποστηριζόμενα στην προσφυγή, αποφασίσθηκε μη νόμιμα και κατά παράβαση της διακήρυξης και της νομοθεσίας που διέπει αυτήν, αφενός η απόρριψη της προσφοράς της αφετέρου η αποδοχή της προσφοράς του ως άνω συμμετέχοντος, αιτείται κατ' ακολουθίαν η προσφεύγουσα την αποδοχή της προσφοράς της και την απόρριψη της προσφοράς του ως άνω συνδιαγωνιζόμενου για τις ανωτέρω ομάδες, επί τω τέλει κατακύρωσης στην ίδια. Ομοίως και η δεύτερη προσφεύγουσα που συμμετείχε στον υπόψη διαγωνισμό, η προσφορά της οποίας απερρίφθη κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών προσφορών για τις ομάδα Α, Β, Δ και Ε της επίμαχης σύμβασης, με έννομο συμφέρον, προσωπικό, άμεσο και ενεστώς, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ.39/2017, στρέφεται κατά της ως άνω απόφασης της αναθέτουσας αρχής, διότι κατά τα επικληθέντα στη προσφυγή της, αποφασίσθηκε μη νόμιμα η απόρριψη της προσφοράς της και ο αποκλεισμός της από την περαιτέρω διαδικασία, αιτείται δε και η δεύτερη προσφεύγουσα την ακύρωση της προσβαλλομένης απόφασης προκειμένου να γίνει αποδεκτή η προσφορά της για τις ανωτέρω ομάδες. Επέκεινα, η αναθέτουσα αρχή

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

δυνάμει των με αριθμ. πρωτ. 33026/211/9.7.2020 και 33245/215/10.7.2020 εγγράφων της διατυπώνει τις απόψεις της αναφορικά με την πρώτη και δεύτερη υπό κρίση προσφυγή αντιστοίχως, αναρτώντας τα σχετικά έγγραφα στον ηλεκτρονικό τόπο του προκειμένου διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, προς γνώση και των συμμετεχόντων φορέων, παραθέτοντας ούτως τη κατά τις διατάξεις του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016 συμπληρωματική της αιτιολογία, αιτούμενη συναφώς την απόρριψη και των δύο υπό εξέταση προσφυγών.

5. Επειδή, πιο συγκεκριμένα, η πρώτη προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι παρανόμως και κατά παράβαση των όρων της οικείας διακήρυξης απερρίφθη δυνάμει της προσβαλλομένης απόφασης η προσφορά της, στην οποία διατυπώνονται συναφώς τα εξής: «Τα υποβληθέντα δικαιολογητικά συμμετοχής της συμμετέχουσας εταιρείας «.....» είναι σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.4.3, Περιεχόμενα φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής - Τεχνική προσφορά» της με αρ. πρωτ. Διακήρυξης για τις ομάδες Α, Β και ΣΤ. Η ανωτέρω εταιρεία έχει υποβάλλει εναλλακτική προσφορά για τα είδη των ομάδων Δ και Ε, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6, παρ. δ, στους λόγους απόρριψης προσφορών της με αρ. πρωτ. Διακήρυξης, αναφέρεται ότι η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών απορρίπτει την προσφορά ως εναλλακτική για τις παραπάνω ομάδες. Επομένως γίνονται δεκτά τα υποβληθέντα δικαιολογητικά της συμμετέχουσας εταιρείας «.....» για τις ομάδες Α, Β και ΣΤ και απορρίπτονται για τις ομάδες Δ και Ε». Η προσφεύγουσα παραπονεείται διά της προσφυγής της προς αντίκρουση των ανωτέρω δυνάμει της προσβαλλομένης κριθέντων ότι με την αναλυτική αναφορά στο υποβληθέν από πλευράς της μεταξύ των λοιπών στοιχείων της προσφοράς της από 14.4.2020 ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΕΙΔΩΝ», παρέθεσε και γνωστοποίησε, όπως άλλωστε είχε υποχρέωση, τις επιχειρηματικές μονάδες (προμηθευτές) που παράγουν τα υπό προσφορά είδη, αναφερόμενη σ' ένα και μόνο πάντοτε είδος, εκείνο ακριβώς που αποτελεί το αντικείμενο της Διακήρυξης, δήλωσε δηλαδή ότι το ένα και μόνο είδος που εν προκειμένω προσφέρει παράγεται από έναν ή περισσότερους παραγωγούς που ρητά κατονόμασε (σε τρόπο ώστε να είναι

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

άμεσα «ελέγξιμο» αν οι παραγωγοί αυτοί παρέχουν τα εχέγγυα που απαιτούνται). Με άλλα λόγια, δεν προσέφερε ούτε πλέον του ενός είδους, ούτε πλέον του ενός «τύπου» προϊόντα, αλλά το ίδιο (το ένα και μοναδικό) είδος που προσέφερε, με τα συγκεκριμένα (αξιούμενα από τη Διακήρυξη) χαρακτηριστικά και προδιαγραφές, προέρχεται από περισσότερους προμηθευτές, ο καθένας από τους οποίους χρησιμοποιεί το (προσδιοριζόμενο στο ως άνω έγγραφό) δικό του εμπορικό σήμα (εμπορική ονομασία, «μάρκα»). Συγκεκριμένα, ως προς τα είδη της Ομάδας Δ" προσέφερε το ίδιο πάντοτε προϊόν προερχόμενο από δυο (2) προμηθευτές στις ακόλουθες περιπτώσεις: Γιαούρτι Ικιλού, Κασέρι Κεφαλοτύρι, Κεφαλοτύρι τριμμένο συσκ. 1 κιλού, Ρεβύθια 500γρ, Ρύζι Καρολίνα πακέτο (500γρ), Ρύζι νυχάκι κίτρινο πακέτο (500γρ), Φακές ψιλές εγχώριες (500γρ), Φασόλια ξερά μέτρια εγχώρια (500γρ), Φέτα, Αλάτι (400γρ), Δημητριακά (375γρ), Μπέικιν Πάουντερ συσκ. 200γρ, Αραβοσιτέλαιο α' ποιότητας (συσκ. 5lt), Μαργαρίνη 250γρ τύπου soft. Ως προς τα είδη της Ομάδας Ε' προσέφερε το ίδιο πάντοτε προϊόν προερχόμενο από δυο (2) προμηθευτές στις ακόλουθες περιπτώσεις: Ελαιόλαδο παρθένο extra (συσκ. 5l δοχείο), Αρακάς κατεψυγμένος (συσκ. του 1 κιλού), Σπανάκι κατεψυγμένο (συσκ. του 1 κιλού), Φασολάκια κατεψυγμένα πλατιά (συσκ. του 1 κιλού). Ενόψει των ανωτέρω και καθώς κύρια και απολύτως αναγκαία προϋπόθεση προς στοιχειοθέτηση της έννοιας της «εναλλακτικής προσφοράς» συνιστά η προσφορά περισσότερων του ενός ειδών, δοθέντος ότι το προσφερόμενο από τη συμμετέχουσα και εδώ προσφεύγουσα είδος είναι ένα και μοναδικό (και όχι περισσότερα του ενός) συνάγεται ότι δεν συντρέχει περίπτωση «εναλλακτικής προσφοράς», ως απεφάνθη η αναθέτουσα αρχή και συνεπώς η προσβαλλομένη απόφαση είναι κατά τούτο ακυρωτέα. Με το δεύτερο σκέλος της προσφυγής της υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι είναι μη σύννομη η αποδοχή της προσφοράς του συνυποψηφίου της, καθώς κατά παράβαση των όρων 2.2.7 της υπόψη διακήρυξης διά των οποίων αξιώνεται από την αναθέτουσα αρχή η προσκόμιση άδειας κυκλοφορίας οχήματος μεταφοράς συμβατής προς τα εντασσόμενα στην αντίστοιχη ομάδα του διαγωνισμού είδη και στη συγκεκριμένη περίπτωση, ως προς την Ομάδα Δ, άδειας επιτρέπουσας τη μεταφορά «τυποποιημένων προϊόντων - ειδών παντοπωλείου» και ως προς

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

την Ομάδα Ε, άδειας επιτρέπουσας τη μεταφορά «ειδών παντοπωλείου (ελαιολάδου - αυγών - κατεψυγμένων λαχανικών)», ο ανωτέρω συμμετέχων προσκόμισε άδειες μεταφοράς, οι οποίες ουδεμία σχέση έχουν με τα προς προμήθεια είδη, όπως αυτά καταγράφονται στην οικεία διακήρυξη, των οποίων δεν επιτρέπεται η μεταφορά, στοιχείο που οδηγεί στο συμπέρασμα ότι παραβίασε τον προαναφερθέντα επί ποινή αποκλεισμού όρο της διαγωνιστικής διαδικασίας και συνεπώς η προσφορά του είναι απορριπτέα για τις ανωτέρω ομάδες της επίμαχης προς ανάθεση σύμβασης.

6. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους συμμετέχοντες, ορίζεται: «2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις της παρούσας Διακήρυξης και των παραρτημάτων της, που αποτελούν αναπόσπαστο τμήμα της παρούσας, για μία ή περισσότερες ομάδες των υπό προμήθεια ειδών υπό την προϋπόθεση ότι στην προσφορά του να περιλαμβάνονται το σύνολο των ειδών κάθε ομάδας. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές. Η ένωση οικονομικών φορέων υποβάλλει κοινή προσφορά, η οποία υπογράφεται υποχρεωτικά ηλεκτρονικά είτε από όλους τους οικονομικούς φορείς που αποτελούν την ένωση, είτε από εκπρόσωπό τους νομίμως εξουσιοδοτημένο. Στην προσφορά, απαραίτητως πρέπει να προσδιορίζεται η έκταση και το είδος της συμμετοχής του (συμπεριλαμβανομένης της κατανομής αμοιβής μεταξύ τους) κάθε μέλους της ένωσης, καθώς και ο εκπρόσωπος/συντονιστής αυτής. [...] 2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο "Τεχνική έκθεση- Προδιαγραφές" της μελέτης που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν. [...] 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

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

α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας. β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά. ε)... ζ)... θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.» Περαιτέρω στο Παράρτημα Ι της υπόψη διακήρυξης και στο πεδίο υπό τον τίτλο Τεχνική Έκθεση – Τεχνικές Προδιαγραφές ορίζεται ειδικότερα για τα είδη των Ομάδων Δ και Ε: «ΟΜΑΔΑ Δ' ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΑ ΠΡΟΪΟΝΤΑ-ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ Όσπρια-Ρύζι τελευταίας εσοδείας Α' ποιότητας (φασόλια, φακές, ρεβίθια, ρύζι), ευρείας κυκλοφορίας, σε συσκευασία του μισού κιλού. Να αναγράφεται η ποιότητα και ημερομηνία ανάλωσης και να πληρούν τους όρους που προβλέπει ο κώδικας τροφίμων. Ζάχαρη ψιλή (λευκού χρώματος) αρίστης ποιότητα όπως προβλέπει ο κώδικας τροφίμων, συσκευασία του ενός κιλού. Μέλι επώνυμο Α' ποιότητας. Η προσφορά θα πρέπει να αναφέρεται σε συσκευασία του ενός κιλού. Μαρμελάδα από φράουλες, ροδάκινα ή βερίκοκα, αρίστης ποιότητας χωρίς συντηρητικά και χρωστικές ουσίες, σκευασμένη σε γυάλινα βαζάκια

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

380gr. Μαργαρίνη τύπου soft θα πρέπει να είναι 100% φυτικό προϊόν από εκλεκτά έλαια των 250 γρ. ανάλιπη σε πλαστική συσκευασία νωπή, παστεριωμένη και να πληροί τους όρους του Κώδικα Τροφίμων Ποτών και Αντικειμένων κοινής χρήσεως και τις υγειονομικές διατάξεις και να μην παρουσιάζει καμία αλλοίωση. Ζυμαρικά Α' ποιότητας, ευρείας κατανάλωσης, να αναγράφεται ο χρόνος ανάλωσης και να πληρούν τους όρους που προβλέπει ο Κώδικας Τροφίμων σε συσκευασία του Ά κιλού. Δημητριακά ολικής αλέσεως από νιφάδες καλαμποκιού, βρώμης, σιταριού με αποξηραμένα φρούτα και ξηρούς καρπούς ή χωρίς, Α' ποιότητας ευρείας κατανάλωσης. Η συσκευασία τους θα διασφαλίζει την προστασία του προϊόντος από την ηλιακή ακτινοβολία, την υγρασία και τις εξωτερικές οσμές και στην οποία θα αναγράφεται η ημερομηνία λήξης. Γαλακτοκομικά-Τυριά 1. Γάλα ΕΒΑΠΟΡΕ επώνυμο, κατάλληλο για παιδιά και ενήλικες, σε μεταλλικά κουτιά των 410 γρ. 2. Γάλα ΕΒΑΠΟΡΕ επώνυμο, νηπιακής ηλικίας από 2 χρονών + , σε μεταλλικά κουτιά των 400 γρ. 3. Γάλα ΕΒΑΠΟΡΕ επώνυμο κατάλληλο για βρέφη ηλικίας 6 μηνών +, σε μεταλλικά κουτιά 405 γρ 4. Γιαούρτι επώνυμο 1 Kg. πλήρες στραγγισμένο με ανθόγαλα (λιπαρά 10%) με ημερομηνία λήξης τουλάχιστον 15 ημέρες από την ημερομηνία παράδοσης. 5. Γιαούρτι παιδικό επώνυμο να είναι από αγελαδινό γάλα να είναι εμπλουτισμένο με σίδηρο και ασβέστιο και να πληροί τις ισχύουσες περί τροφίμων διατάξεις των 150 gr. 6. Τυριά : Φέτα ΠΟΠ ελληνικής παραγωγής να αναγράφεται ρητά στη συσκευασία το όνομα "φέτα" η συσκευασία θα είναι των 500gr ή 1000 gr κατάλληλη για τρόφιμα να περιέχει άλμη ώστε να διατηρείται μέσα σε αυτήν. Πρέπει να πληροί τις απαραίτητες προδιαγραφές του κώδικα τροφίμων και ποτών άρθρο 83 ενότητα Δ 2 α και του π.δ 81/93. Κασέρι θα είναι ελληνικής παραγωγής σε συσκευασία κλειστή και να αναγράφεται ρητά "τυρί κασέρι" και όχι «τύπου κασέρι» να είναι σύμφωνο με τον κώδικα τροφίμων και ποτών άρθρο 83 ενότητα Δ1θ και του π.δ 81/93,θα είναι ημίσκληρο εύγεστο και να προέρχεται από τυροκομείο με αριθμό έγκρισης από την αρμόδια υπηρεσία. Κεφαλοτύρι τυρί για τρίψιμο, στην ετικέτα να αναγράφεται "τυρί κεφαλοτύρι" αι όχι «τύπου κεφαλοτύρι» και να είναι σύμφωνο με τον κώδικα τροφίμων και ποτών. Η συσκευασία να είναι 500 gr ή 1000gr Τυρί του τοστ κ.λ.π με λίγα λιπαρά Η συσκευασία να είναι 500 gr

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

ή 1000gr και να είναι σύμφωνο με τον κώδικα τροφίμων και ποτών. Όλα τα τυριά θα πρέπει να είναι Α' ποιότητας και η περιεκτικότητά τους σε λίπος και υγρασία να είναι σύμφωνη με τις αγορανομικές διατάξεις και τον Κώδικα Τροφίμων. Θα φέρουν ημερομηνία παραγωγής και ανάλωσης, ονοματεπώνυμο παραγωγού, χαρακτηριστικά ποιότητας και θα είναι όχι λιγότερο των 2 μηνών τα μαλακά και 3 μηνών τα σκληρά. Σε κάθε περίπτωση, θα πρέπει να είναι σύμφωνα με τις παραγγελίες του υπεύθυνου της τροφοδοσίας. Αλλαντικά Ζαμπόν βραστό ή ψητό από κομμάτια χοιρινού κρέατος (μπούτι ή ωμοπλάτη) αρίστης ποιότητας ευρείας κυκλοφορίας. Αλεύρι (αλεύρι φαριν απ): Τα άλευρα θα είναι Α ποιότητας ευρείας κατανάλωσης. Η προσφορά θα πρέπει να αναφέρεται σε συσκευασία των 500 gr. Καφέδες: • Καφές Ελληνικός αλεσμένος και καβουρδισμένος, σε συσκευασία 1 Kg που θα διασφαλίζει την προστασία του προϊόντος από την ηλιακή ακτινοβολία, την υγρασία και τις εξωτερικές οσμές και στην οποία θα αναγράφονται οι προδιαγραφές παραγωγής και η ημερομηνία λήξεως. • Καφές Φίλτρου. σε συσκευασία 1 Kg που θα διασφαλίζει την προστασία του προϊόντος από την ηλιακή ακτινοβολία, την υγρασία και τις εξωτερικές οσμές και στην οποία θα αναγράφεται η ημερομηνία λήξης. Αραβοσιτέλαιο: Είναι φυτικό έλαιο που εξάγεται από τους κόκκους του αραβοσίτου, να προέρχεται από τυποποιητήρια και παρασκευαστήρια που παρέχουν βεβαίωση ότι εφαρμόζεται το σύστημα haccp, να πληροί τις ισχύουσες κοινοτικές και υγειονομικές διατάξεις, σε συσκευασία των 5 lit. Συμπυκνωμένος χυμός ντομάτας ελαφρά συμπυκνωμένος από ώριμες ντομάτες σε ειδική συσκευασία των 500 gr Τοματάκια ψιλοκομμένα σε φυσική κατάσταση αποφλοιωμένα, να διατίθεται σε μεταλλικά κουτιά των 400 gr με εύκολο άνοιγμα κατά προτίμηση (easy open). Τέλος απαιτείται η εναρμόνιση στους ισχύοντες κανονισμούς, κτηνιατρικές και αγορανομικές διατάξεις περί μικροβιολογικών σταθεροτύπων. ΟΜΑΔΑ Ε' ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ (ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ - ΑΥΓΑ - ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ) Ελαιόλαδο: Θα είναι Α' ποιότητας, έξτρα παρθένο, οξύτητας 0-1, σε συσκευασία 5 λίτρων. Θα αναγράφεται η ποιότητά του, θα τηρούνται οι προϋποθέσεις που προβλέπει ο "ΚΩΔΙΚΑΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΙ ΠΟΤΩΝ ΚΑΙ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΩΝ ΚΟΙΝΗΣ ΧΡΗΣΕΩΣ" και θα προέρχεται από τυποποιητήρια-συσσκευαστήρια που λειτουργούν νόμιμα. Αυγά: Τα αυγά θα είναι

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

ωοσκοπημένα σύμφωνα με τις απαραίτητες σημάνσεις βάσει των κειμένων διατάξεων, βάρους 53-63γρ. Θα φέρουν υποχρεωτικά σφραγίδα με την ημερομηνία παραγωγής και λήξης. Τα κατεψυγμένα λαχανικά θα είναι σε συσκευασία του ενός κιλού ευρείας κατανάλωσης και θα φέρουν ημερομηνία κατάψυξης και ημερομηνία ανάλωσης. Τέλος όλα τα τυποποιημένα ή συσκευασμένα είδη πρέπει να είναι ευρείας κατανάλωσης και να φέρουν ημερομηνία λήξης τουλάχιστον μετά πάροδο εξαμήνου από της ημερομηνίας της προμήθειας, εφόσον έχουν ετήσια διάρκεια ισχύος, το ήμισυ δε της προθεσμίας ισχύος σε όλα τα τυποποιημένα είδη. Απαιτείται η εναρμόνιση στους ισχύοντες κανονισμούς, κτηνιατρικές και αγορανομικές διατάξεις περί μικροβιολογικών σταθεροτύπων».

7. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης και δη των στοιχείων της προσφοράς της ανωτέρω συμμετέχουσας και ήδη προσφεύγουσας εταιρείας (με αρ.) στον ηλεκτρονικό τόπο του προκείμενου διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με συστημικό α/α.) εμφανίζεται ότι μεταξύ των λοιπών στοιχείων της προσφοράς της έχει υποβάλλει και το ηλεκτρονικό αρχείο (.pdf) με τίτλο 154 ΠΙΝΑΚΑΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΕΙΔΩΝ_signed, το οποίο εμπεριέχει αναλυτικούς πίνακες των προσφερομένων από αυτή ειδών για την κάθε ομάδα ξεχωριστά, στις οποίες συμμετέχει η προσφεύγουσα εταιρεία, αναφέρει δε σε αυτούς τους πίνακες τη περιγραφή του κάθε προσφερόμενου είδους, την μονάδα μέτρησης αυτού, την ποσότητα του, την εμπορική ονομασία του προϊόντος, τη χώρα προέλευσης, τη προμηθεύτρια παραγωγό εταιρεία και τον τόπο εγκατάστασης της καθώς και τα στοιχεία της συσκευασίας. Προσέτι σε κάποια εκ των προσφερομένων από αυτή ειδών των ομάδων Δ και Ε του διαγωνισμού, διαπιστώνεται ότι στη στήλη του πίνακα όπου αναγράφεται, ως προελέχθη, η προμηθεύτρια παραγωγός εταιρεία και ο τόπος εγκατάστασης της, αναφέρονται περισσότερες της μίας εταιρείες, ενδεικτικά, λ.χ. για το είδος «Μαργαρίνη 250gr τύπου soft» των προϊόντων της Ομάδας Δ καταγράφεται στην αντίστοιχη στήλη του πίνακα: «.....», ήτοι για ένα μέρος των προσφερόμενων ειδών της Ομάδας Δ και Ε συνάγεται από την προσφεύγουσα δήλωσή της στον ως άνω κατάλογο/πίνακα σχετικά με

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

περισσότερες της μίας επιχειρηματικές μονάδες που παράγουν ή παρασκευάζουν τα προσφερόμενα προϊόντα, δοθέντος ότι, ως προκύπτει, αναφέρει για κάποια εκ των προσφερόμενων προϊόντων περισσότερους του ενός παραγωγούς, γεγονός άλλωστε, που οδήγησε στον αποκλεισμό της από την αναθέτουσα αρχή για τις ανωτέρω ομάδες του διαγωνισμού καθώς μάλιστα, ως διατυπώνει και στη συμπληρωματική της αιτιολογία διά του εγγράφου των απόψεων της, αφενός δεν προσδιορίζεται από τον εν λόγω προμηθευτή στη τεχνική του προσφορά ποιος από τους προσφερόμενους τύπους των ειδών συνιστά την κύρια προσφορά του, αφετέρου η προσφορά άνω του ενός προϊόντος από διαφορετικούς παραγωγούς είναι μη νόμιμη (εναλλακτική προσφορά ή προσφορά δύο κύριων προϊόντων) και αποτελεί λόγο αποκλεισμού του προσφέροντος οικονομικού φορέα. Εν προκειμένω ωστόσο οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής ερείδονται σε εσφαλμένη νομική αφετηρία και τούτο διότι παρόλο που ρητά απαγορεύεται η υποβολή εναλλακτικής προσφοράς (βλ. σκ. 6) και πράγματι αποτελεί λόγο αποκλεισμού της προσφοράς, η προσφεύγουσα, για κάθε ένα από τα είδη των Ομάδων Δ και Ε προσφέρει ένα και μοναδικό προϊόν, ήτοι συγκεκριμένου τύπου προϊόν σε συμμόρφωση με τις αξιωθείσες εκ του κανονιστικού πλαισίου προδιαγραφές, που σε κάποιες περιπτώσεις και δη για κάποια εκ των ειδών προμηθεύεται από διαφορετικές επιχειρηματικές μονάδες και παραγωγούς, όπερ εντούτοις δεν συνεπάγεται, ως εσφαλμένως υπολαμβάνει η αναθέτουσα αρχή, ότι προσφέρει περισσότερα του ενός προϊόντα ή διαφορετικού τύπου προϊόντα. Επέκεινα, σε περίπτωση προσφοράς που εν προκειμένω συνιστούσε εναλλακτική προσφορά, η οποία, λόγω της από τη διακήρυξη απαγόρευσης υποβολής εναλλακτικών προσφορών καθώς και της μη εξειδίκευσης από την προσφεύγουσα των προϊόντων που αποτελούσαν την κύρια προσφορά της, θα είχε ως αποτέλεσμα την νόμιμη απόρριψη αυτής, όπερ ωστόσο στη συγκεκριμένη υπόθεση δεν συντρέχει. Και τούτο ειδικότερα διότι, τόσο από το άρθρο 45 (παρ.1) της οδηγίας 2014/24/ΕΕ και το άρθρο 57 (παρ.1) του Ν.4412/2016, που προβλέπουν ότι εναλλακτικές προσφορές δεν επιτρέπονται εάν δεν υπάρχει σχετική αναφορά στην οικεία προκήρυξη ή πρόσκληση ενδιαφέροντος, όσο και από τον όρο της παραγράφου 2.4.6. δ της προκείμενης διακήρυξης, που απαγορεύει τις εναλλακτικές προσφορές,

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

συνάγεται ότι για να υπάρχει εναλλακτική προσφορά των υπό προμήθεια ειδών απαιτείται λογικά η υποβολή εκ μέρους του υποψηφίου αναδόχου περισσότερων της μιας προσφορών, με τις οποίες προσφέρονται πλέον του ενός είδους (πρβλ.ΣτΕ 3893, 816/2010, Ε.Α. ΣτΕ 1228/2009, 1283/2006). Ενόψει τούτων και δεδομένου ότι αφενός στην προκείμενη υπόθεση, δεν προκύπτει ούτε διαπιστώνεται, ως προελέχθη, ότι η προσφεύγουσα έχει υποβάλει περισσότερες από μια προσφορές, ούτε ότι τα προσφερόμενα από αυτήν προϊόντα έχουν διαφορετικά τεχνικά χαρακτηριστικά (συστατικά - ιδιότητες) ανά παραγωγό ή ανά εμπορικό σήμα, είτε μεταξύ τους είτε σε σχέση με τα ζητούμενα από την υπόψη διακήρυξη, ώστε να μπορεί περαιτέρω να συναχθεί ότι πρόκειται περί διαφορετικών ειδών και ότι η υποβληθείσα προσφορά της εμπεριέχει και εναλλακτική προσφορά, αφετέρου και πρωτίστως, μόνη η προέλευση των προσφερόμενων προϊόντων από περισσότερους προμηθευτές δεν αποτελεί άνευ ετέρου στοιχείο για το χαρακτηρισμό αυτών ως διαφορετικών ειδών, ο σχετικός λόγος της υπό κρίση προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

8. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης και με βάση τα προεκτεθέντα, βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η προσφορά της για τις Ομάδες Δ και Ε της υπό ανάθεση σύμβασης δεν συνιστά εναλλακτική προσφορά, αφού, εν προκειμένω διαπιστώνεται ότι ένα και μόνο συγκεκριμένο είδος με τις αξιούμενες προδιαγραφές προσφέρει και επομένως, εσφαλμένως απερρίφθη η προσφορά της για τις ως άνω ομάδες, η δε προσβαλλόμενη απόφαση κατά το σκέλος της απόρριψης της προσφοράς της για τις Ομάδες Δ και Ε θα πρέπει να ακυρωθεί.

9. Επειδή, με το δεύτερο σκέλος της προσφυγής της, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της αποδοχής –δυνάμει της προσβαλλομένης απόφασης- της προσφοράς του έτερου συμμετέχοντος, παραπονούμενη ότι, σε αντίθεση με τους όρους της οικείας διακήρυξης, ο ανωτέρω συμμετέχων υπέβαλε άδειες μεταφοράς των προϊόντων, οι οποίες ωστόσο δεν συνάδουν με την επιτρεπτή και νόμιμη άδεια και δυνατότητα μεταφοράς των συγκεκριμένων προς προμήθεια ειδών, παραβιάζοντας ούτως

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

επί ποινή αποκλεισμού όρο της διαγωνιστικής διαδικασίας και συνεπώς η προσφορά του είναι απορριπτή.

10. Επειδή, σύμφωνα με τους όρους της υπόψη διακήρυξης και αναφορικά με τον ως άνω λόγο προσφυγής: «2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να καταθέσουν πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από επίσημα Ινστιτούτα Ελέγχου ποιότητας και συγκεκριμένα : Οι συμμετέχοντες για την ΟΜΑΔΑ Α' - ΕΙΔΗ- ΚΡΕΑΣ-ΚΟΤΟΠΟΥΛΟ ΚΙΜΑΣ θα πρέπει να διαθέτουν: Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο αυτού, για διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων Πιστοποιητικό ISO 9001:2008 ή ισοδύναμο αυτού, για διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων. Πιστοποιητικό ISO 14001:2004 ή ισοδύναμο αυτού, περιβαλλοντικής διαχείρισης για διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων. Επίσης θα πρέπει να διαθέτουν κατάλληλα οχήματα (με ψυκτικό μηχανισμό) για τη μεταφορά των ειδών. Οι συμμετέχοντες για την ΟΜΑΔΑ Β' - ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΨΑΡΙΑ θα πρέπει να διαθέτουν: Πιστοποιητικό ISO 9001:2008 ή ισοδύναμο αυτού, για διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων. Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο αυτού, για διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων . Πιστοποιητικό ISO 14001:2004 ή ισοδύναμο αυτού, περιβαλλοντικής διαχείρισης για διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων. Επίσης θα πρέπει να διαθέτουν κατάλληλα οχήματα (με ψυκτικό μηχανισμό) για τη μεταφορά των ειδών. Οι συμμετέχοντες για την ΟΜΑΔΑ Γ' - ΕΙΔΗ ΨΩΜΙ-ΑΡΤΟΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ θα πρέπει να διαθέτουν: Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο αυτού, για παρασκευή, διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων ή εναλλακτικά το αναλυτικό ακολουθούμενο πρόγραμμα σχετικά με την τήρηση των κανόνων υγιεινής και ασφάλειας κατά την παρασκευή, διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων. Επίσης θα πρέπει να διαθέτουν κατάλληλα οχήματα για τη μεταφορά των ειδών. Οι συμμετέχοντες για την ΟΜΑΔΑ Δ'- ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ-ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΑ θα πρέπει να διαθέτουν: Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο αυτού, για διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων Πιστοποιητικό ISO 9001:2008 ή ισοδύναμο αυτού, για διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων. Πιστοποιητικό ISO 14001:2004 ή ισοδύναμο αυτού,

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

περιβαλλοντικής διαχείρισης για διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων. Επίσης θα πρέπει να διαθέτουν κατάλληλα οχήματα για τη μεταφορά των ειδών (με ή χωρίς ψυκτικό μηχανισμό) ανάλογα με το είδος που θα μεταφέρουν. Οι συμμετέχοντες για την ΟΜΑΔΑ Ε' ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ (ΕΛΑΙΟΛΑΔΑ – ΑΥΓΑ - ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ) θα πρέπει να διαθέτουν: Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο αυτού, για διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων. Πιστοποιητικό ISO 9001:2008 ή ισοδύναμο αυτού, για διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων. Πιστοποιητικό ISO 14001:2004 ή ισοδύναμο αυτού, περιβαλλοντικής διαχείρισης για διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων. Επίσης θα πρέπει να διαθέτουν κατάλληλα οχήματα για τη μεταφορά των ειδών (με ή χωρίς ψυκτικό μηχανισμό) ανάλογα με το είδος που θα μεταφέρουν. Οι συμμετέχοντες για την ΟΜΑΔΑ ΣΤ' ΦΡΟΥΤΑ-ΛΑΧΑΝΙΚΑ) θα πρέπει να διαθέτουν: Πιστοποιητικό ISO 22000:2005 ή ισοδύναμο αυτού, για διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων. Πιστοποιητικό ISO 9001:2008 ή ισοδύναμο αυτού, για διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων. Πιστοποιητικό ISO 14001:2004 ή ισοδύναμο αυτού, για διακίνηση και αποθήκευση τροφίμων. Επίσης θα πρέπει να διαθέτουν κατάλληλα οχήματα για τη μεταφορά των ειδών (με ή χωρίς ψυκτικό μηχανισμό) ανάλογα με το είδος που θα μεταφέρουν». Από την γραμματική και αδιάσπικτη ερμηνεία των προδιαληφθέντων όρων εναργώς προκύπτει ότι, προκειμένου για την άρτια και προσήκουσα υποβολή της προσφοράς τους, οι συμμετέχοντες φορείς θα πρέπει να διαθέτουν τα αξιωθέντα κατά Ομάδα της επίμαχης σύμβασης πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης κατά το πρότυπο ISO σε συνδυασμό με τα κατάλληλα οχήματα για τη μεταφορά των ειδών (με ή χωρίς ψυκτικό μηχανισμό) ανάλογα με το είδος που θα μεταφέρουν. Περαιτέρω, από την επισκόπηση της προσφοράς του συμμετέχοντος (με αρ.) στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ προκύπτει ότι ο ανωτέρω έχει υποβάλλει, μεταξύ των λοιπών στοιχείων της προσφοράς του, το ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο, όπου εμπεριέχονται όλα τα απαιτούμενα διά της διακήρυξης πιστοποιητικά κατά ISO, το ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο ΑΔΕΙΕΣ ΚΑΤΑΛΛΗΛΟΤΗΤΑΣ ΟΧΗΜΑΤΩΝ έως 16 01 2021 και το ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο ΑΔΕΙΕΣ ΚΥΚΛΟΦΟΡΙΑΣ ΟΧΗΜΑΤΩΝ, σε συμμόρφωση με τις

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

κανονιστικού περιεχομένου απαιτήσεις της διακήρυξης. Αβασίμως δε η προσφεύγουσα, ερειδόμενη, κατ' ορθή επισκόπηση του λόγου προσφυγής της, στα παρατεθέντα διά του ως άνω ηλεκτρονικού αρχείου με τίτλο ΑΔΕΙΕΣ ΚΑΤΑΛΛΗΛΟΤΗΤΑΣ ΟΧΗΜΑΤΩΝ, όπου ειδικότερα δηλώνονται οι άδειες κυκλοφορίας οχημάτων μεταφοράς, οι οποίες έχουν εκδοθεί από τη Διεύθυνση Αγροτικής Οικονομίας και Κτηνιατρικής ΠΕ Βόρειου Τομέα της Περιφέρειας Αττικής, ήτοι για το με αριθμ. κυκλοφορίας αυτοκίνητο για τη Μεταφορά νωπών συσκευασμένων κρεάτων ή παστεριωμένου συσκευασμένου γάλακτος, το με αρ. κυκλοφορίας όχημα για τη Μεταφορά νωπών συσκευασμένων κρεάτων ή νωπού παστεριωμένου γάλακτος και το με αρ. κυκλοφορίας όχημα για τη Μεταφορά κατεψυγμένων αλιευμάτων ή νωπών συσκευασμένων κρεάτων ή παστεριωμένου συσκευασμένου γάλακτος, υπολαμβάνει ότι εν προκειμένω ο ανωτέρω συμμετέχων δεν έχει τη δυνατότητα μεταφοράς λοιπών, πέραν των ζωικής προέλευσης προϊόντων, παραβιάζοντας ούτως τις αξιώσεις της διακήρυξης ειδικά για τις Ομάδες Δ και Ε που αφορούν σε τυποποιημένα προϊόντα – είδη παντοπωλείου και είδη παντοπωλείου (ελαιολάδου - αυγών - κατεψυγμένων λαχανικών) αντιστοίχως, αφού το μείζον εν προκειμένω δεν είναι η αναγραφή στις ανωτέρω άδειες των συγκεκριμένων προϊόντων (νωπών συσκευασμένων κρεάτων ή παστεριωμένου συσκευασμένου γάλακτος) αλλά η διάθεση των κατάλληλων οχημάτων από τον προσφέροντα, με ή χωρίς ψυκτικό μηχανισμό, όπως ορίζεται στη διακήρυξη, ανάλογα με το είδος προς μεταφορά. Ως άλλωστε εμφανίζεται από την τεχνική προσφορά του ανωτέρω συμμετέχοντος, δηλώνει εν προκειμένω στο κεφάλαιο για την Ομάδα Ε : «Όλα τα είδη θα είναι αρίστης ποιότητας, θα πληρούν τους όρους του ΚΩΔΙΚΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ & ΠΟΤΩΝ & ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΩΝ ΚΟΙΝΗΣ ΧΡΗΣΕΩΣ καθώς και τις ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΕΣ ΚΑΙ ΚΤΗΝΙΑΤΡΙΚΕΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ. Όσα είδη δεν πληρούν τις πιο πάνω τεχνικές προδιαγραφές επιστρέφονται και αντικαθίστανται από εμένα τον προμηθευτή σύμφωνα με τους όρους της συγγραφής υποχρεώσεων. Ως προμηθευτής θα εφαρμόζω και θα διατηρώ μία μόνιμη διαδικασία για την υγιεινή των τροφίμων η οποία υλοποιείται σύμφωνα με τις αρχές του συστήματος Ανάλυσης Κινδύνων και Κρισίμων Σημείων Ελέγχου (HACCP). Προσκομίζω Πιστοποιητικά ποιότητας κατά: BS

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

EN ISO 9001:2015 (για αποθήκευση και διακίνηση τροφίμων), ISO 22005:2007 (σύστημα ιχνηλασιμότητας), BS EN ISO 22000:2005 (το οποίο εμπεριέχει το HACCP) (για αποθήκευση και διακίνηση τροφίμων), BS EN ISO 14001:2015 (σύστημα περιβαλλοντικής διαχείρισης) και OHSAS 18001:2007 (σύστημα διαχείρισης υγείας, και ασφάλειας εργασίας). Η προσφορά μου συνοδεύεται από κατάσταση των προσφερομένων ειδών τα οποία θα είναι επώνυμα και σαφώς προσδιορισμένα. ΣΗΜΕΙΩΣΗ: Σε όλα τα είδη που περιλαμβάνονται στις τεχνικές προδιαγραφές κατισχύει η Ελληνική και η Ευρωπαϊκή Νομοθεσία για τις προδιαγραφές παραγωγής, διάθεσης, συσκευασίας, τυποποίησης κ.λ.π που αφορούν τα προμηθευόμενα είδη. Η μεταφορά των ειδών στους Παιδικούς Σταθμούς και τον Ξενώνα θα γίνεται με ειδικά για τρόφιμα μεταφορικά μέσα εμού του προμηθευτή, καθαρά και απολυμασμένα, σύμφωνα με τις σχετικές υγειονομικές διατάξεις. Ειδικά για τα προϊόντα που χρειάζονται ψύξη αυτά θα μεταφέρονται σε ειδικά διαμορφωμένα ψυγεία, τα οποία θα ελέγχονται από την Επιτροπή Παραλαβής και την υπεύθυνη του σταθμού εάν μεταφέρονται στη σωστή θερμοκρασία». Ενόψει αυτών, οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας κατά της αποδοχής της προσφοράς του ανωτέρω θα πρέπει να μη γίνουν δεκτές, δοθέντος ότι η αναθέτουσα αρχή ορθώς την έκανε αποδεκτή δυνάμει της προσβαλλομένης απόφασης, ως συμμορφούμενη με τους όρους της διακήρυξης και αποδεικνύοντας στο στάδιο αυτό της διαγωνιστικής διαδικασίας ότι έχει στην διάθεση του τα κατάλληλα οχήματα για τη μεταφορά των ειδών, σε συνδυασμό άλλωστε και με τα σχετικά πιστοποιητικά ISO για τη διακίνηση και αποθήκευση των τροφίμων.

11. Επειδή, με την δεύτερη ως άνω προσφυγή της συμμετέχουσας στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία εταιρείας η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος που δυνάμει της προσβαλλομένης απόφασης απέρριψε την προσφορά της. Ειδικότερα στην προσβαλλομένη απόφαση και σχετικά με την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας διατυπώνονται τα εξής: «Τα υποβληθέντα δικαιολογητικά συμμετοχής της συμμετέχουσας εταιρείας «.....» διαπιστώθηκε ότι δεν κατέθεσε Τεχνική Προσφορά η οποία αποτελεί

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

αναπόσπαστο μέρος περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται, της με αρ. πρωτ. Διακήρυξης και αντί αυτού κατέθεσε την από 15-4-20 υπεύθυνη Δήλωση του Ν. 1599/1986 στην οποία δηλώνει ότι «έλαβε γνώση των όρων της με αρ.πρωτ. 262/5-3-20 Διακήρυξης και των τεχνικών προδιαγραφών με τους οποίους συμμορφώνεται πλήρως και αποδέχεται». Συνεπώς τα δικαιολογητικά συμμετοχής της συμμετέχουσας εταιρείας «.....», δεν είναι σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.4.3, Περιεχόμενα φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής - Τεχνική προσφορά» της με αρ. πρωτ. Διακήρυξης και επομένως δεν γίνονται δεκτά». Η προσφεύγουσα αρνείται τις ως άνω αιτιάσεις της αναθέτουσας αρχής επικαλούμενη ότι αναφορικά με τα δικαιολογητικά συμμετοχής, περί των οποίων γίνεται μνεία στον όρο 2.4.3.1., η ίδια υπέβαλε νομίμως και εμπροθέσμως, δεόντως συμπληρωμένο, το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης και μάλιστα υπέβαλε τέσσερα ΕΕΕΣ, (ένα για κάθε ομάδα ειδών) καθώς και εγγύηση συμμετοχής. Αναφορικά δε με τα αξιωθέντα στον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης περί τεχνικής προσφοράς, υποστηρίζει ότι όπως άλλωστε προκύπτει από το σχετικό κείμενο της διακήρυξης, δεν προβλέπεται συγκεκριμένος τύπος εγγράφου για την υποβολή αυτής, ούτε απαιτείται να συυπληρωθεί και να υποβληθεί κάποια συγκεκριμένη φόρμα, ούτε απαιτείται να ονοματίζονται τα υποβαλλόμενα έγγραφα με συγκεκριμένο τρόπο και με ειδικό πανηγυρικό τύπο. Περαιτέρω ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι αυτό που απαιτείτο και αρκούσε, όσον αφορά την προκειμένη προκήρυξη, είναι τα προσφερόμενα από τον προσφέροντα είδη να καλύπτουν τις τεχνικές προδιαγραφές των ειδών της προκήρυξης και να έχει η τεχνική προσφορά, δηλαδή τα έγγραφα που υποβάλλονται με τον ανωτέρω τρόπο, μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, το προβλεπόμενο περιεχόμενο, όπερ έπραξε και η προσφεύγουσα, υποβάλλοντας πράγματι την υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της, υπογεγραμμένη με ψηφιακή υπογραφή, με το αναφερόμενο στις προσβαλλόμενες αποφάσεις περιεχόμενο. Πιο συγκεκριμένα, διά της εν λόγω υπεύθυνης δήλωσης, ρητά δήλωσε η συμμετέχουσα και ήδη προσφεύγουσα ότι έχει λάβει γνώση και των όρων της διακήρυξης, ότι αποδέχεται πλήρως τους όρους αυτούς και ότι θα συμμορφωθεί με αυτούς, ως επίσης και ότι η

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

προσφορά της ισχύει μέχρι 31.12.2020, χρονικό διάστημα που υπερκαλύπτει το απαιτούμενο κατά την προκήρυξη (όρος 2.4.5, σελ. 26) διάστημα ισχύος οκτώ μηνών από την επομένη της ημερομηνίας διενέργειας του διαγωνισμού. Η εν λόγω υπεύθυνη δήλωση συνιστά κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας τεχνική προσφορά κατά την έννοια της διακήρυξης, αφού δυνάμει αυτής η ίδια ανέλαβε, υποσχέθηκε και δεσμεύτηκε ότι συμμορφώνεται και θα τηρήσει, όλους τους όρους της διακήρυξης και, επομένως, και τους αναφερόμενους στο κεφάλαιο «Τεχνική Έκθεση - Προδιαγραφές», όπως άλλωστε ρητά αναφέρεται στην υπεύθυνη δήλωση και κάλυψε έτσι και την σχετική απαίτηση του όρου 2.4.3.2. Περαιτέρω, υπέβαλε ηλεκτρονικώς, υπογεγραμμένο ομοίως από το νόμιμο εκπρόσωπό της με ψηφιακή υπογραφή, κατάλογο όλων των προσφερόμενων ειδών, ανά ομάδα, σύμφωνα με τον περιλαμβανόμενο στο κεφάλαιο «Τεχνική Έκθεση - Προδιαγραφές» της διακήρυξης όρο που προβλέπει ότι «Η προσφορά του αναδόχου θα συνοδεύεται από κατάσταση των προσφερομένων ειδών τα οποία θα πρέπει να είναι επώνυμα και σαφώς προσδιορισμένα». Πρόκειται για το αρχείο σε μορφή pdf με τίτλο, στο οποίο αναφέρονται αναλυτικά όλα τα προσφερόμενα είδη, ανά συσκευασία και μονάδα μέτρησης, ο προμηθευτής, η εμπορική ονομασία των ειδών, η χώρα προέλευσης των και ο τόπος εγκατάστασης του προμηθευτή. Η προαναφερθείσα λοιπόν υπεύθυνη δήλωση, σε συνδυασμό με τον κατάλογο προσφερόμενων ειδών, καλύπτουν πλήρως τους όρους της διακήρυξης και ιδίως τον όρο 2.4.3.2, όσον αφορά το ελάχιστο απαιτούμενο περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς και συνιστούν εντέλει την τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας. Πέραν των ανωτέρω εγγράφων, προβάλλει η προσφεύγουσα ότι έχει υποβάλλει και σειρά άλλων εγγράφων, που αποδεικνύουν ότι ήταν σε θέση να συμμορφωθεί με τις προδιαγραφές της διακήρυξης, όπως τα πιστοποιητικά για τα συστήματα διαχείρισης κατά ISO, τις άδειες κυκλοφορίας οχημάτων μεταφοράς κ.ο.κ. Τέλος υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι η προσβαλλόμενη εκδόθηκε κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης, αφού, το ίδιο περιεχόμενο με τα προαναφερθέντα ανωτέρω έγγραφα που υπέβαλε η ίδια (υπεύθυνη δήλωση και κατάλογο προσφερόμενων ειδών), και κατά το περιεχόμενο αυτών, έχει και η τεχνική προσφορά του, η οποία έγινε δεκτή. Ειδικότερα, με

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

έγγραφο σε μορφή pdf που φέρει ψηφιακή υπογραφή, ο εν λόγω προσφέρων παραθέτει τα αναφερόμενα στο κεφάλαιο "Τεχνική Έκθεση - Προδιαγραφές" της διακήρυξης και υπόσχεται ότι θα τα τηρήσει και επίσης στο ίδιο έγγραφο παραθέτει κατάλογο των προσφερόμενων ειδών και της προέλευσής τους (εμπορική ονομασία και προμηθευτή των ειδών). Αυτό ακριβώς το ίδιο περιεχόμενο έχει και η δική της τεχνική προσφορά, συγκροτούμενη, κατά το ελάχιστο προβλεπόμενο από την προκήρυξη περιεχόμενο, από την αναφερθείσα υπεύθυνη δήλωση και τον κατάλογο των προσφερόμενων ειδών. Δεν απαιτείτο κατά την προκήρυξη να παρατεθεί κατ' αντιγραφή το κεφάλαιο της προκήρυξης "Τεχνική Έκθεση - Προδιαγραφές", αλλά αρκούσε να δηλωθεί η αποδοχή και συμμόρφωση με τους όρους του κεφαλαίου αυτού και αυτή η δήλωση περιλαμβάνεται στην ως άνω υποβληθείσα με την προσφορά της υπεύθυνη δήλωση, παραπονείται η προσφεύγουσα. Ούτε άλλωστε απαιτείτο ο κατάλογος των προσφερόμενων ειδών να περιλαμβάνεται στην ίδια δήλωση αλλά αρκούσε να υποβληθεί ο κατάλογος αυτός, και να έχει το προβλεπόμενο περιεχόμενο. Ενόψει των ανωτέρω, διά της προσφυγής της αιτείται η προσφεύγουσα όπως ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη κατά το μέρος που με αυτή κρίθηκε ότι ως συμμετέχουσα δεν υπέβαλε τεχνική προσφορά στον ανωτέρω διαγωνισμό και αποκλείστηκε της συνέχειας του διαγωνισμού.

12. Επειδή, το άρθρο 18 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) 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 [...]», το άρθρο 53 «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» του ιδίου ως άνω Νόμου ότι «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών.2. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως:....

ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων [...] ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87 [...] ιζ) τους अपαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 και τους όρους πληρωμής, ιθ) οποιεσδήποτε τροποποιήσεις με τη μορφή σαφών, ακριβών και κατηγορηματικών ρητρών αναθεώρησης, συμπεριλαμβανομένων, ενδεχομένως ρητρών αναθεώρησης τιμών ή προαιρέσεων, κατά τα άρθρο 132, κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.), τον κατάλογο και τη σειρά ισχύος των εγγράφων της σύμβασης», το άρθρο 91 «Λόγοι απόρριψης προσφορών» του ίδιου ως άνω Νόμου ότι «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:α) η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102 [...]». Περαιτέρω, το άρθρο 92 «Περιεχόμενο προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής» του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «2. Στην ανοικτή διαδικασία οι

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: [...] β) ξεχωριστό σφραγισμένο φάκελο, με την ένδειξη «Τεχνική Προσφορά», εφόσον απαιτείται από τα έγγραφα της σύμβασης, ο οποίος περιέχει τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 94 για τις συμβάσεις που αφορά το άρθρο αυτό και τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης. Αν τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς δεν είναι δυνατόν, λόγω μεγάλου όγκου, να τοποθετηθούν στον κυρίως φάκελο, τότε αυτά συσκευάζονται χωριστά και ακολουθούν τον κυρίως φάκελο με τις ίδιες ενδείξεις και [...]» και τέλος το άρθρο 94 «Περιεχόμενο φακέλου «Τεχνική Προσφορά»» του ίδιου ως άνω Νόμου ότι «4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης».

13. Επειδή, εν προκειμένω, στην οικεία διακήρυξη, η οποία αποτελεί την κανονιστικό πλαίσιο του υπόψη διαγωνισμού δεσμεύοντας τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους συμμετέχοντες, ορίζονται τα ακόλουθα ως προς το ζήτημα της τεχνικής προσφοράς: Στο άρθρο 2.4 «Κατάρτιση-Περιεχόμενο Προσφορών» και στην υποπαράγραφο 3 της παραγράφου 2.4.2 «Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών» ότι: «Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: (α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα [...] 2.4.2.4. Οι οικονομικοί φορείς συντάσσουν την τεχνική και οικονομική τους προσφορά συμπληρώνοντας τις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος. [...] Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές και οι οικονομικοί όροι δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων μπορεί να επισυνάψει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία [...] 2.4.2.5. Ο χρήστης - οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: Τα στοιχεία και

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείων τύπου .pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής. Η Τεχνική Προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος [...] και τέλος, στην παράγραφο 2.4.3.2 ορίζεται ότι: «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο "Τεχνική έκθεση - Προδιαγραφές" της μελέτης που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης.. [...]. Στο δε Παράρτημα Ι και στο κεφάλαιο «Τεχνική έκθεση – Προδιαγραφές» της προκείμενης διακήρυξης ορίζονται για τα εν λόγω υπό προμήθεια προϊόντα τα γενικά και τεχνικά χαρακτηριστικά αυτών ως ειδικότερα αυτά αναφέρονται.

14. Επειδή, από τις προδιαληφθέντες όρους της Διακήρυξης, 2.4.2.4. και 2.4.2.5. και τη γραμματική ερμηνεία αυτών, εναργώς προκύπτει ότι οι συμμετέχοντες στην υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία υποχρεούνταν για την παραδεκτή υποβολή της τεχνικής προσφοράς τους να υποβάλλουν την τεχνική προσφορά του συστήματος. Στην περίπτωση που οι απαιτήσεις της διακήρυξης για την τεχνική προσφορά δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων μπορεί να επισυνάψει στην τεχνική του προσφορά ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία, σύμφωνα με τον όρο 2.4.2.4. της Διακήρυξης. Συνεπώς και σύμφωνα με τα ανωτέρω, η Διακήρυξη δεν προβλέπει και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού, την απόρριψη προσφοράς, αφού από τη ρητή και αδιάστικτη διατύπωση της εν λόγω διάταξης συνάγεται ότι η υποβολή λοιπών αρχείων είναι δυνατή. Επομένως και εφόσον στην υπόψη διακήρυξη ορίζεται η υποβολή της τεχνικής

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

προσφοράς δια της συμπλήρωσης της φόρμας του συστήματος και ουδέν άλλο έγγραφο τεχνικής προσφοράς προς υποβολή απαιτείται ρητώς και επί ποινή αποκλεισμού, δεν υφίσταται τοιαύτη υποχρέωση των συμμετεχόντων, αφού επιβάλλεται η σύνταξη των προσφορών σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης (Σ.τ.Ε. ΕΑ 816/2007, 26/2007) και δεν καθίστανται απορριπτές προσφορές ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν το αναφέρει ρητά, πολύ περισσότερο, όταν η διακήρυξη δεν περιέχει ρητή πρόβλεψη ότι οι απαιτήσεις αυτές τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (Σ.τ.Ε. ΕΑ 79/2009, 26/2007). Τα ανωτέρω, προκύπτουν και από τον όρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης, ο οποίος ορίζει ότι «(η) τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί με το κεφάλαιο "Τεχνική έκθεση - Προδιαγραφές" της μελέτης που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται [...]» και από τον οποίο δεν προσδιορίζεται συγκεκριμένος τρόπος και δεν προβλέπεται η προσκόμιση, επί ποινή αποκλεισμού, κάποιου συγκεκριμένου αποδεικτικού μέσου, εγγράφου ή δικαιολογητικού ούτε δύναται να συναχθεί παραδεκτώς τέτοια απαίτηση. Επιπροσθέτως, δεικνύεται ότι από τη θεώρηση της προαναφερόμενης Μελέτης (Παράρτημα ΙΙ) προκύπτει ότι σε αυτήν εμπεριέχονται υποδείγματα μόνο οικονομικών προσφορών ανά Τμήμα του διαγωνισμού και όχι τεχνικών προσφορών και συνεπώς εάν η αναθέτουσα απαιτούσε ρητώς και την υποβολή ξεχωριστού εγγράφου τεχνικής προσφοράς, θα είχε συμπεριλάβει στη Διακήρυξη και υπόδειγμα τέτοιου, ως άλλωστε έπραξε για την οικονομική προσφορά. Στην υπό κρίση περίπτωση και από την επισκόπηση της προσφοράς της προσφεύγουσας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ.) προκύπτει ότι αυτή υπέβαλε στις 15.4.2020 την τεχνική προσφορά του συστήματος, νομίμως υπογεγραμμένη ψηφιακά από τον νόμιμο εκπρόσωπό της, έχοντας απαντήσει στο σχετικό ερώτημα, στη σελίδα 2, περί πλήρωσης των απαιτήσεων ΝΑΙ. Επιπλέον, υπέβαλε ξεχωριστά ΕΕΕΣ για κάθε ομάδα στην οποία συμμετέχει, τον κατάλογο των προσφερόμενων ειδών, από τη θεώρηση του οποίου προκύπτει ότι αποτελεί το έγγραφο της τεχνικής της προσφοράς, το οποίο είναι ψηφιακά υπογεγραμμένο από τον νόμιμο εκπρόσωπό της και στο οποίο αναγράφονται

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

όλα τα σχετικά υπό προμήθεια προϊόντα στο αντίστοιχο Τμήμα, κατηγοριοποιημένα ανά είδος, μονάδα μέτρησης, ποσότητα και τεχνικά χαρακτηριστικά. Στην υποβληθείσα δε από 15.4.2020 Υπεύθυνη Δήλωση του ψηφιακά υπογεγραμμένη από τον νόμιμο εκπρόσωπο ρητά δηλώνει ότι «Έλαβα γνώση των όρων της ως άνω Διακήρυξης και των Τεχνικών Προδιαγραφών, με τους οποίους συμμορφώνομαι πλήρως και αποδέχομαι. - Η προσφορά μας ισχύει μέχρι 31/12/2020.». Συνεπώς, από τα προαναφερόμενα προκύπτει ότι η προσφεύγουσα υπέβαλε την απαιτούμενη από τη Διακήρυξη τεχνική προσφορά του συστήματος και επιπλέον τον πίνακα των προσφερόμενων ειδών και την ως άνω Υπεύθυνη Δήλωση και στα οποία αναφέρει τα προσφερόμενα από αυτή προϊόντα σε κάλυψη όλων των τεχνικών προδιαγραφών και την συμμόρφωση με το οικείο κανονιστικό πλαίσιο αντιστοίχως. Ως εκ τούτου, μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή απέρριψε για το λόγο αυτόν, ήτοι της μη υποβολής τεχνικής προσφοράς και εντέλει της απόδειξης πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών, την προσφορά της, καθόσον αν η διατύπωση και το περιεχόμενο των εγγράφων της τεχνική προσφοράς της προσφεύγουσας, που σε κάθε περίπτωση, η προσκόμισή του, ως προελέχθη, δεν ήταν υποχρεωτική, διέφερε από τα ζητούμενα της αναθέτουσας αρχής, δε δύναται παραδεκτως να προβάλλεται κατά διαγωνιζόμενου, πολλώ δε μάλλον να αποτελεί την αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς του, αφού, αυτή, η αναθέτουσα αρχή, όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα και να προσδιορίσει τα παραπάνω εντός του κανονιστικού πλαισίου της Διακήρυξης. Τα ανωτέρω σαφώς συνάγονται και από τη συγκριτική επισκόπηση των λοιπών υποβληθεισών τεχνικών προσφορών και δη του συμμετέχοντος (με αρ.) εξαιτίας της αποδοχής της προσφοράς του οποίου, η προσφεύγουσα με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της ισχυρίζεται ότι παραβιάζεται η αρχή του ενιαίου μέτρου κρίσης, από τη θεώρηση των οποίων (τεχνικών προσφορών) στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. δεν προκύπτει ότι αντελήφθησαν οι λοιποί συμμετέχοντες άλλως τους σχετικούς όρους της Διακήρυξης, αφού από τις προσκομισθείσες τεχνικές τους προσφορές - επιπλέον της τεχνικής τους προσφοράς του συστήματος - περί πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών, προκύπτει ότι αποδεικνύουν την πλήρωση αυτών επαναλαμβάνοντας, κατά πιστή, μάλιστα, αντιγραφή, τις

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

οικείες τεχνικές προδιαγραφές και δηλώνοντας ότι πληρούν αυτές. Συνεπώς, και οι προσφορές των υπολοίπων συνδιαγωνιζόμενων απέδειξαν ότι καλύπτουν τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης δηλώνοντας ότι πληρούν αυτές και αντιγράφοντάς τες, ως και η προσφεύγουσα δηλώνει ότι αποδέχεται, συμμορφώνεται και πληροί. Ούτως, η προσφεύγουσα δεν απέδειξε λιγότερο από τους λοιπούς διαγωνιζόμενους ότι πληροί τις υπόψη προδιαγραφές, αφού προσδιόρισε τα προσφερόμενα προϊόντα και επανέλαβε τη ρητή και ανεπιφύλακτη αποδοχή όλων των όρων και τη συμμόρφωσή της με τις προδιαγραφές της Διακήρυξης. Κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, δε δύναται να θεωρηθεί νόμιμη η αιτιολογία της αναθέτουσας αρχής περί απόρριψης της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας, σύμφωνα με την αρχή της ισότητας και του ενιαίου μέτρου κρίσης, εκ του γεγονότος ότι δεν αντιγράφει και αυτή τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος στην τεχνική της προσφορά. Άλλωστε, η αντιγραφή αυτή των τεχνικών προδιαγραφών θα πρέπει να θεωρηθεί ότι καλύπτεται και με μόνη τη συμμετοχή της στον διαγωνισμό, με την οποία απεδέχθη ανεπιφύλακτα όλους τους όρους της Διακήρυξης και των συνημμένων σε αυτήν τευχών, επομένως και των τεχνικών προδιαγραφών, ως εν προκειμένω δηλώνει ρητά. Πάραυτα, κατά παράβαση της αρχής της ισότητας και του ενιαίου μέτρου κρίσης, η αναθέτουσα αρχή, ενώ απέρριψε την τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας, ωστόσο, έκανε δεκτές τις τεχνικές προσφορές των έτερων συνδιαγωνιζόμενων εταιρειών και ανέδειξε ανάδοχο τον συμμετέχοντα για τις ομάδες Δ και Ε, καίτοι η προσφεύγουσα υπέβαλε τα αξιούμενα από την οικεία διακήρυξη και απέδειξε στο στάδιο τούτο της διαγωνιστικής διαδικασίας ότι πληροί αυτές. Συνεπώς, μη νομίμως απερρίφθη η προσφορά της προσφεύγουσας, κατά τα προαναφερόμενα και λαμβανομένου υπόψη ότι, στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας και της διαφάνειας, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν μόνο τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία (πρβλ. ΣΤΕ 5022/2012), εφόσον, όμως, υφίσταται ρητός και σαφής όρος και όχι εκ των υστέρων και κατά την αξιολόγηση το πρώτον ερμηνεία της διακήρυξης με τρόπο ώστε να εισάγονται όροι αποκλεισμού και υποχρεώσεις των προσφερόντων, οι οποίες δεν

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

προέκυπταν με σαφήνεια από την ίδια τη διακήρυξη (βλ. ΑΕΠΠ 237/2017), καθόσον, σύμφωνα με τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα, κατ' ουδένα τρόπο δε συνάγεται εκ της προσφεύγουσας μη τήρηση όρου της οικείας διακήρυξης ή μη προσκόμιση προβλεπόμενου ως απαιτούμενου, αναγκαίου ή κατάλληλου για την αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, εγγράφου. Τούτων δοθέντων, ο λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως νόμω και ουσία βάσιμος και συνεπώς το αίτημα της προσφεύγουσας να γίνει δεκτό.

15. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, οι προσφυγές πρέπει να γίνουν δεκτές, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω και συνακολούθως τα παράβολα που κατέθεσαν οι προσφεύγουσες πρέπει να επιστραφούν, 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 εν μέρει την πρώτη προσφυγή.

Δέχεται τη δεύτερη προσφυγή.

Ακυρώνει την με αρ. 394/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (26η συνεδρίαση, από 11.6.2020) του Δήμου, στο πλαίσιο ηλεκτρονικής, ανοικτής διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης, άνω των ορίων, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής για την «Προμήθεια ειδών διατροφής για τις ανάγκες των βρεφονηπιακών σταθμών και του ξενώνα φιλοξενίας κακοποιημένων γυναικών του Δήμου, για τις σχολικές χρονιές 2020-2021 και 2021-2022» εκτιμώμενου προϋπολογισμού ύψους 437.597,05€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της εταιρείας «.....» για τις Ομάδες Δ και Ε και κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της εταιρείας «.....» για τις Ομάδες Α, Β, Δ και Ε της σύμβασης.

Ορίζει την επιστροφή των παραβόλων στις προσφεύγουσες.

Αριθμός απόφασης: 998, 999 / 2020

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη, στις 10 Αυγούστου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 27 Αυγούστου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Αλεξάνδρα Παπαχρήστου