

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 20-1-2020 με την εξής σύνθεση: Μαρία-Ελένη Σιδέρη - Πρόεδρος, Σταυρούλα Κουρή - Εισηγήτρια, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 16-12-2019 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1546/16-12-2019 της εταιρίας με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «...», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Και την από 24-12-2019 παρέμβαση της εταιρίας «...» και το διακριτικό τίτλο «...», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σταυρούλα Κουρή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα εταιρία «...» επιδιώκει να ακυρωθεί η με αριθμό ... απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας του ... και να αποκλειστεί η εταιρία «...» από τις περαιτέρω διαδικασίες του διαγωνισμού για την ομάδα 4 - ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ - που προκήρυξε ο ... με την με αριθμ. πρωτ. ... διακήρυξη.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), ποσού 600,00€.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης του και του χρόνου αποστολής δημοσίευσής του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της

Αριθμός απόφασης: 147 / 2020

Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 6-12-2019, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, η δε εξεταζόμενη προσφυγή ασκήθηκε στις 16-12-2019.

5. Επειδή, το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας στοιχειοθετείται στο γεγονός ότι υπέβαλε προσφορά στον εξεταζόμενο διαγωνισμό και προσδοκεί δε με την εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή να της ανατεθεί η συγκεκριμένη δημόσια σύμβαση.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αρ. ... διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάθεση της σύμβασης υποδιαιρούμενης σε τμήματα «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ 1. ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΙΝΗΣΗ ΤΩΝ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΩΝ ΜΕΣΩΝ 2.ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΓΙΑ ΤΗ ΘΕΡΜΑΝΣΗ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΚΑΙ ΤΟΥ ΝΠΔΔ (ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΠΑΙΔΕΙΑΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ ΚΑΙ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ) 3. ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΕΡΙΟΥ (ΓΙΑ ΚΙΝΗΣΗ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΩΝ ΜΕΣΩΝ) 4. ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΚΙΝΗΣΗ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΩΝ ΜΕΣΩΝ». Η συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 555.534,06€ (συμπ/νου του αναλογούντος ΦΠΑ), η δε αξία της Ομάδας 4 στο ποσό των 81.003,00€ (συμπ/νου του αναλογούντος ΦΠΑ). Η σύμβαση θα ανατεθεί με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Η εν λόγω διακήρυξη απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ στις 27-9-2019, καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με ΑΔΑΜ ... και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) με συστημικό αριθμό α/α ... και με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στις 29-10-2019 και ώρα 15.00μμ. Με βάση το Πρακτικό ... της Επιτροπής Διαγωνισμού στο διαγωνισμό για την Ομάδα 4 υπέβαλαν προσφορά τρεις (3) εταιρίες, ήτοι η προσφεύγουσα «...», η εταιρία «...» και η εταιρία «...». Κατά τον έλεγχο των τεχνικών προσφορών η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς της εταιρίας «...» διότι ο τύπος "Υγρών φρένων" που προσφέρει (Α/Α .. Ομάδας ...) δεν ανταποκρίνεται στις τεχνικές προδιαγραφές της

Αριθμός απόφασης: 147 / 2020

μελέτης (προσφέρει ... & ... αντί για ...). Στην συνέχεια η Επιτροπή Διαγωνισμού με το υπ' αρ. ... Πρακτικό της διαπίστωσε ότι η προσφεύγουσα εταιρία προσέφερε τίμημα ποσού 79.049,80€ και η εταιρία «...» προσέφερε τίμημα ποσού 17.696,23€, το οποίο χαρακτηρίστηκε από την επιτροπή ως ασυνήθιστα χαμηλή προσφορά και με το αριθμ. πρωτ. ... έγγραφο ζητήθηκαν εξηγήσεις. Η εταιρία «...» απάντησε με το αριθμ. πρωτ ... έγγραφο και η επιτροπή έκανε δεκτή την προσφορά της. Στη συνέχεια η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αρ. ... απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής ενέκρινε αμφότερα τα με αρ. ... και ... Πρακτικά της και ανέδειξε προσωρινό ανάδοχο για την Ομάδα 4 την εταιρία «...».

7. Επειδή, με τη συγκεκριμένη προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα εταιρία βάλλει κατά της ανωτέρω απόφασης κατά το μέρος με το οποίο έκανε δεκτή την τεχνική προσφορά της προσωρινής μειοδότης, υποστηρίζοντας τα εξής: Από το άρθρο 8 της διακήρυξης (κατάρτιση και υποβολή προσφορών) Α.2 Τεχνική Προσφορά απαιτείται "πλήρης τεχνική περιγραφή της προμήθειας, η οποία δεν μπορεί να αποκλίνει από τις απαιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές της υπ'αριθμ. ... τεχνικής μελέτης της Δ/σης Περιβάλλοντος". Από τις διευκρινίσεις οι οποίες εδόθησαν στις 22-10-2019 (αριθμ. Πρωτ. ...), απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού: α) Κατάθεση ISO 9001/2015 της παραγωγικής εταιρίας με αντικείμενο πιστοποίησης: Σχεδιασμός, παραγωγή, αποθήκευση, συσκευασία, εμπορία και εξυπηρέτηση μετά την πώληση. β) Το λάδι μίξης 2T απαιτείται να είναι συνθετικό βιοαποικοδομήσιμο λιπαντικό με προδιαγραφές API TC, JASO FB/FC/FD & ISO GLOBAL E-GB/E-GC/E-GD. γ) Οι τεχνικές προδιαγραφές και οι απαιτήσεις που έχουν τεθεί στην ... Μελέτη, καθώς και με το παρόν διευκρινιστικό έγγραφο, θα πρέπει να τηρούνται σωρευτικά. Από την υπ' αριθμ. ... μελέτη της διακήρυξης για την ομάδα 4 Λιπαντικά απαιτείται υποβολή αντίστοιχου φύλλου προϊόντος (prospectus) με τα τεχνικά και φυσικοχημικά χαρακτηριστικά, όπου επίσης θα δηλώνεται, επί ποινή αποκλεισμού, και η διάρκεια ζωής κάθε λιπαντικού (ώρες λειτουργίας ή χιλιόμετρα που μπορεί να διανύσει). Η εταιρία «...» α) ως παραγωγική εταιρία έχει καταθέσει στα δικαιολογητικά τεχνικής προσφοράς ISO 9001/2015, πιστοποιημένο για τις δραστηριότητες : παραγωγή, συσκευασία λιπαντικών, γράσων, αντιψυκτικών και υγρών προϊόντων αυτοκινήτου. Το

Αριθμός απόφασης: 147 / 2020

προαναφερόμενο ISO 9001/2015 δεν καλύπτει τις δραστηριότητες, οι οποίες και απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού ΣΧΕΔΙΑΣΜΟΣ - ΑΠΟΘΗΚΕΥΣΗ - ΕΜΠΟΡΙΑ ΚΑΙ ΕΞΥΠΗΡΕΤΗΣΗ ΜΕΤΑ ΤΗΝ ΠΩΛΗΣΗ, β) για τα υπ. αριθμ. 7, 8, 10 και 18 προϊόντα της μελέτης δεν δηλώνει διάρκεια ζωής (ώρες λειτουργίας ή χιλιόμετρα που μπορεί να διανύσει), απαίτηση της αναθέτουσας αρχής, επί ποινή αποκλεισμού. Έναντι της προαναφερόμενης απαίτησης, στα τεχνικά φυλλάδια που καταθέτει, δηλώνει αόριστα "συνιστάται για ετήσια χρήση". Αξίζει να σημειωθεί ότι για το 19 προϊόν (Γράσο), το οποίο είναι όμοιο προϊόν με το 18 (Γράσο), δηλώνει, 'Όρες λειτουργίας ελάχιστο 200, ενώ για το 18 προϊόν (Γράσο) δηλώνει "Συνιστάται για ετήσια χρήση". Για το υπ' αρ. 10 προϊόν ... (ΑΝΤΙΨΥΚΤΙΚΟ) επίσης δηλώνει "συνιστάται για ετήσια χρήση", ενώ σε άλλα διαγωνιστική διαδικασία για όμοιο προϊόν ..., δηλώνει ώρες λειτουργίας ελάχιστο 400 ώρες (συνημμένο 1). γ) για το υπ' αρ. 9 προϊόν της μελέτης απαιτείται βαλβολίνη συνθετική 75W/140, κατάλληλη για χρήση σε μπλοκέ διαφορικά. Προσφέρει της Η εν λόγω βαλβολίνη είναι απλή βαλβολίνη και δεν είναι κατάλληλη για μπλοκέ διαφορικά, όπως ρητά απαιτείται. Οι βαλβολίνες της εν λόγω εταιρίας που έχουν λάβει έγκριση από το Γενικό Χημείο του Κράτους για χρήση σε μπλοκέ διαφορικά, έχουν την εμπορική ονομασία "...". δ) Για το υπ' αρ. 6 προϊόν της μελέτης απαιτείται συνθετικό βιοαποικοδομήσιμο λάδι MIX 2T, με προδιαγραφές API TC, JASO FB/FC/FD & ISO GLOBAL E-GB/E-GC/E-GD. Προσφέρει το ..., το οποίο καλύπτει τις προδιαγραφές API TC, JASO FD, ISO L - EGD. Το προσφερόμενο λιπαντικό δεν καλύπτει τις προδιαγραφές JASO FB & JASO FC. Οι προαναφερόμενες προδιαγραφές είναι αυτόνομες προδιαγραφές, δεν καλύπτονται από την προδιαγραφή JASO FD, καθόσον σύμφωνα με το αριθμ. πρωτ. ... έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους (συνημμένο 3), η πιστοποίηση δίδεται κατά API, ISO, JASO από το Γ.Χ. του κράτους από τα κατατιθέμενα εργοστασιακά φυλλάδια των χρησιμοποιημένων προσθέτων. Η εταιρία «...» για το προσφερόμενο λιπαντικό ... δεν έχει καταθέσει τεχνικά φυλλάδια με τα κατάλληλα πρόσθετα για να λάβει αρ. καταχώρησης και συνεπώς έγκριση κυκλοφορίας για τις προδιαγραφές JASO FB & JASO FC.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις υπ' αρ.πρωτ.... απόψεις της προς απόρριψη της εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής υποστηρίζει τα ακόλουθα: 1) Στην σελίδα 30 της ... μελέτης περιλαμβάνεται συγκεντρωτικός

Αριθμός απόφασης: 147 / 2020

αριθμητικός πίνακας των προϊόντων της ΟΜΑΔΑΣ 4 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ. Στην σελ. 14 της ... μελέτης ορίζεται η απαίτηση ο Προμηθευτής να διαθέτει Πιστοποιητικό συστήματος για την διαχείριση ποιότητας κατά EN ISO 9001. Η προσωρινή ανάδοχος εταιρία κατέθεσε το παραπάνω πιστοποιητικό το οποίο όμως διαπιστώνεται ότι αφορά μόνο τις δραστηριότητες της παραγωγής και συσκευασίας και δεν αφορά και την ζητούμενη διάθεση και εμπορία των λιπαντικών. 2) Στην σελ. 13 της με αρ. πρωτ. ... διακήρυξης και σελ. 23 της ... μελέτης ορίζεται επίσης ότι : «για κάθε λιπαντικό θα υποβληθεί το αντίστοιχο φύλλο προϊόντος με τα τεχνικά και φυσικοχημικά χαρακτηριστικά όπου επίσης θα δηλώνονται επί ποινή αποκλεισμού και η διάρκεια ζωής κάθε λιπαντικού (ώρες λειτουργίας ή χιλιόμετρα που μπορεί να διανύσει).» Από τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου προκύπτει ότι για τα αναφερόμενα στην προσφυγή προϊόντα (7,8,10,18) δεν αναφέρεται η διάρκεια ζωής με ώρες λειτουργίας ή χιλιόμετρα όπως ζητά η διακήρυξη (πχ Καθαρτικό αλυσίδας Chain Cleaner, ΑνΤιαΚΟυριαΚ0,Gant flu,Γράσο λιθίου κλπ). Επομένως διαπιστώνεται πως ο προσωρινός ανάδοχος κατέθεσε προσφορά για προϊόντα των οποίων τα έγγραφα δεν καλύπτουν απόλυτα τις απαιτήσεις της μελέτης και τις τεχνικές προδιαγραφές των λιπαντικών τα οποία εκ παραδρομής δεν διαπιστώθηκαν αρχικά από την επιτροπή διαγωνισμού και παρέλκει η εξέταση των υπόλοιπων λόγων της προσφυγής.

9. Επειδή, η εταιρία «...» με την από 24-12-2019 νομοτύπως και εμπροθέσμως κατόπιν της από 16-12-2019 κοινοποίησης της προσφυγής παρέμβασή της μετ' εννόμου συμφέροντος, αφού έχει αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος, επικαλείται προς απόρριψη της συγκεκριμένης προδικαστικής προσφυγής τα ακόλουθα: η προσφορά της εναρμονίζεται πλήρως με το Άρθρο 8 Κατάρτιση και υποβολή προσφορών, Παράγραφος Α2 «Τεχνική προσφορά»: Πλήρη τεχνική περιγραφή της προμήθειας, η οποία δεν μπορεί να αποκλίνει από τις απαιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές της υπ. αριθ. ... Τεχνικής Μελέτης της Δ/σης Περιβάλλοντος. Η προσφορά της δεν παρουσιάζει «σφάλματα ή παραλείψεις σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης» και χωρίς κανένα στοιχείο της να αποτελεί λόγο απόρριψης αυτής (Άρθρο 16). Ως προς τα είδη που η προσφεύγουσα θεωρεί ότι έπρεπε να απορριφθούν, η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι τα προσφερόμενα είδη έχουν έγκριση κυκλοφορίας στην ελληνική αγορά η οποία

Αριθμός απόφασης: 147 / 2020

αποδείχθηκε με την προσκόμιση των σχετικών πιστοποιητικών. Συγκεκριμένα: **1.** Για το υπ' αριθ. (α) επιχείρημα της προσφεύγουσας, κατατέθηκε από την πιστοποιητικό ISO 9001:2015 για το Πεδίο Δραστηριοτήτων: Παραγωγή, συσκευασία λιπαντικών, γράσων, αντιψυκτικών και υγρών προϊόντων αυτοκινήτου. Ύστερα από διευκρίνιση του Δήμου κατόπιν σχετικού ερωτήματος, αναρτήθηκε την 22/10/2019 ότι *«θα κατατεθεί στα δικαιολογητικά τεχνικής προσφοράς ISO 9001/2015 από την παραγωγική εταιρία των λιπαντικών, επί ποινή αποκλεισμού, με αντικείμενο πιστοποίησης: Σχεδιασμός, παραγωγή, αποθήκευση, συσκευασία, εμπορία και εξυπηρέτηση μετά την πώληση»*. Στην υπ' αριθμό ... Μελέτη του ... αναγράφει: *«οι οικονομικοί φορείς οφείλουν (κατά περίπτωση οι ίδιοι ή/και τα προϊόντα, όπου απαιτείται) να συμμορφώνονται με: Πιστοποιητικό συστήματος για τη διαχείριση ποιότητας κατά EN ISO 9001»*. Κατόπιν της διευκρίνισης με αριθμό πρωτοκόλλου ..., ως απάντηση του ερωτήματος με αριθμό πρωτοκ.: 34198/ 21-10-2019, η απαίτηση του Δήμου διαφοροποιήθηκε θέτοντας επί ποινή αποκλεισμού την αναγραφή των δραστηριοτήτων Σχεδιασμός, παραγωγή, αποθήκευση, συσκευασία, εμπορία και εξυπηρέτηση μετά την πώληση. Η παρεμβαίνουσα, καθώς πληροί όλα τα κριτήρια των συγκεκριμένων δραστηριοτήτων αιτήθηκε την έκδοση νέου πιστοποιητικού, καθότι όμως πρόκειται για μια χρονοβόρα διαδικασία δεν ήταν εφικτό να εκδοθεί άμεσα. Επιπλέον το ISO 9001:2015 πιστοποιεί το σύστημα διαχείρισης ποιότητας που εφαρμόζεται από τον οργανισμό. Ως ... διαθέτει το συγκεκριμένο πιστοποιητικό, εφαρμόζοντας την πλέον άριστη ποιότητα σε όλα τα προϊόντα μας και διαθέτοντας τις πιο σύγχρονες εγκαταστάσεις παραγωγής και αποθήκευσης. Η αναγραφή επομένως των δραστηριοτήτων: Σχεδιασμός, αποθήκευση, εμπορία και εξυπηρέτηση μετά την πώληση συνίσταται ως επουσιώδης λόγος αποκλεισμού από την προμήθεια των λιπαντικών του Δήμου. **2.** Για το υπ' αριθμό (β) επιχείρημα: "για τα υπ' αριθμό 7,8,10,18 προϊόντα της μελέτης δεν δηλώνει διάρκεια ζωής (ώρες λειτουργίας ή χιλιόμετρα που μπορεί να διανύσει) απαίτηση της αναθέτουσας αρχής επί ποινή αποκλεισμού". Η παρεμβαίνουσα εταιρία για τα εν λόγω σπρέυ ανέφερε ως διάρκεια ζωής το ένα (1) έτος. Η διάρκεια ζωής των σπρέυ κυμαίνεται ανάλογα με τις συνθήκες λειτουργίας και την χρήση από 3 έως 5 χρόνια και για το λόγο αυτό κατατέθηκε ως ελάχιστη διάρκεια ζωής το ένα έτος. Εξαιτίας

Αριθμός απόφασης: 147 / 2020

πολλών παραγόντων, όπως είναι η απόδοση και η λειτουργία του κάθε μηχανήματος, οι καιρικές συνθήκες που επικρατούν και ο τρόπος αποθήκευσης των προϊόντων, δεν μπορούσαν να δοθούν ακριβείς ώρες λειτουργίας ή χιλιομετρικές διανύσεις για τα συγκεκριμένα προϊόντα. Επιπλέον για το υπ' αριθμό 10 ... δηλώνει ότι συνίσταται για ετήσια χρήση διότι τα αντιψυκτικά δεν φέρουν μεγάλη διάρκεια ζωής. Σε άλλον διαγωνισμό δηλώνει ότι είχε καταθέσει για προϊόν ... ελάχιστες ώρες λειτουργίας, καθότι πρόκειται για εντελώς διαφορετικό αντιψυκτικό συγκεκριμένου τύπου. Εξάλλου οι αναφερόμενες ώρες λειτουργίας δεν αναιρούν την ελάχιστη διάρκεια ζωής που κατατέθηκε στο υπ' αριθμό 10 προϊόν. Εν αντιθέσει τα προϊόντα της εταιρίας ... που προσέφερε η εταιρία ... με αριθμό μελέτης 6, 12, 13, 20 δεν αναφέρουν προτεινόμενη διάρκεια ζωής, αλλά ούτε ώρες λειτουργίας ή χιλιόμετρα που μπορούν να διανύσουν. Επομένως τα προϊόντα της εν λόγω εταιρίας είναι αυτά που θα έπρεπε να απορριφθούν **3**. Για το υπ' αριθμόν (γ) επιχείρημα: *"για το υπ.αριθμό 9 προϊόν της μελέτης απαιτείται βαλβολίνη συνθετική 75W/140, κατάλληλη για χρήση σε μπλόκε διαφορικά"* κατατέθηκε η βαλβολίνη ..., η οποία ρητά αναφέρει στο υποβληθέν Τεχνικό Φυλλάδιο Προϊόντος (TDS) ότι είναι κατάλληλη τόσο για υποείδη διαφορικά περιορισμένης ολίσθησης όσο και για συμβατικά (ΕΓΓΡΑΦΟ 2). Τα μπλοκέ διαφορικά αναφέρονται πολλές φορές και ως διαφορικά περιορισμένης ολίσθησης επομένως το προϊόν που προσέφερε η εταιρία μας υπερκαλύπτει τις ζητούμενες προδιαγραφές. Όσον αφορά το όνομα, καθότι πρόκειται για προϊόν για χρήση και σε μπλοκέ διαφορικά αλλά και σε συμβατικά δεν κατηγοριοποιήθηκε μαζί με τις υπόλοιπες βαλβολίνες περιορισμένης ολίσθησης με όνομα ... **4**. Για το υπ' αριθμ. (δ) επιχείρημα: *"για το υπ' αριθμ' 6 προϊόν της μελέτης, απαιτείται συνθετικό βιοαποικοδομίσιμο λάδι MIX 2T, με προδιαγραφές API TC, JASO FB/FC/FD & ISO GLOBAL E-GB/E-GC/E-GD. Το προσφερόμενο λιπαντικό δεν καλύπτει τις προδιαγραφές JASO FB & JASO FC."* : Ως ... κατέθεσε το προϊόν ... με προδιαγραφές JASO FD. ISO-L-EGD, API TC. Η προδιαγραφή JASO FD θέτει πιο αυστηρά όρια όσον αφορά τις δίχρονες μηχανές σε σχέση με τις FB, FC, οι οποίες είναι παλιότερες προδιαγραφές. Επομένως η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι προσέφερε ένα καλύτερο προϊόν που υπερκαλύπτει τις ζητούμενες προδιαγραφές (link της JASO: http://vyww.ialos.or.ip/onfile/pdf/2T_EV1904.pdf). Επιπροσθέτως αυτών

Αριθμός απόφασης: 147 / 2020

η εταιρία «...» συμμετείχε στον διαγωνισμό με προϊόντα της κατασκευάστριας εταιρίας «...» και για το υπ' αριθμ. 3 προϊόν της μελέτης προσέφερε το λιπαντικόΥστερα από σχετικό ερώτημα της παρεμβαίνουσας προς το Γενικό Χημείο του Κράτους την 11/11/2019, που αφορούσε την καταχώρηση του λιπαντικού ... της εταιρίας ... με τις περιλαμβανόμενες σε αυτό προδιαγραφές (βλ. Αρ. καταλόγου ...- Έγγραφο Γ.Χ.Κ. Αρ. Πρωτ. ...), το Γενικό Χημείο του Κράτους με το υπ' αριθμ. ... έγγραφό του απάντησε ότι σύμφωνα με το σχετικό έγγραφό του (Αρ. Πρωτ. ..., ...) ο αριθμός καταχώρησης του λιπαντικού ... (Μ.Ε.Κ. ...) της εταιρίας ... έχει παύσει να ισχύει. Επομένως το έγγραφο που κατέθεσε η εταιρία «...» που αφορά την καταχώρηση του προϊόντος ... (προϊόν 3 της μελέτης) με τις περιλαμβανόμενες σε αυτό προδιαγραφές, του Γενικού Χημείου του Κράτους δεν είναι έγκυρο διότι ο αριθμός καταχώρησης του ανωτέρω προϊόντος έχει ανακληθεί, λαμβάνοντας υπόψιν ότι η υποβολή της προσφοράς της εν λόγω εταιρίας έγινε την 29η/11/2019. Συνεπώς κατά την παρεμβαίνουσα, η προσφορά της εναρμονίζεται πλήρως με το Άρθρο 8 Κατάρτιση και υποβολή προσφορών, Παράγραφος Α2 «Τεχνική προσφορά»: Πλήρη τεχνική περιγραφή της προμήθειας, η οποία δεν μπορεί να αποκλίνει από τις απαιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές της υπ. αριθ. ... Τεχνικής Μελέτης της Δ/σης Περιβάλλοντος, της Διακήρυξης ...

10. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: *«1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής»*. Περαιτέρω, το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: *«1. Η ΑΕΠΠ αποφαίνεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με*

απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

11. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση ουσιωδών διατάξεων της διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

12. Επειδή, κατά το άρθρο 8 'Κατάρτιση και υποβολή προσφορών' της διακήρυξης ορίζεται ότι: «Α. Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής-τεχνική προσφορά» Α.1 "Δικαιολογητικά Συμμετοχής" Α.1.1 Ορίζεται σε ποσοστό ένα (1%) τοις εκατό επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης της εκάστοτε ομάδας ή του συνόλου των ομάδων για τις οποίες ο διαγωνιζόμενος υποβάλλει προσφορά, χωρίς το Φ.Π.Α.....Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής υποβάλλεται από τον Οικονομικό φορέα (προμηθευτή) ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου pdf και προσκομίζεται από αυτόν στην Αρμόδια Υπηρεσία Διεξαγωγής του Διαγωνισμού σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο) εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή..... Α.1.2 Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του άρθρου 79 του Ν. 4412/2016..... Α.2 «Τεχνική προσφορά» Πλήρη τεχνική περιγραφή της προμήθειας, η οποία δεν μπορεί να αποκλίνει από τις απαιτούμενες τεχνικές

Αριθμός απόφασης: 147 / 2020

προδιαγραφές της υπ. αριθ. ... Τεχνικής Μελέτης της Δ/νσης Περιβάλλοντος. Συντάσσεται συμπληρώνοντας και την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf. Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. Υπεύθυνες δηλώσεις της παραγράφου 4 του άρθρου 8 του ν.1599/1986 όπως εκάστοτε ισχύει ότι: Για τις ομάδες 1-2-3-4 · ότι η προσφορά συντάχθηκε σύμφωνα με τους όρους της παρούσας διακήρυξης, της οποίας έλαβε γνώση και αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα. · Ότι ο χρόνος ισχύος της προσφοράς είναι για δέκα (10) μήνες από την επομένη της ημέρας διενέργειας του διαγωνισμού.....Για την ομάδα 4 ·Υπεύθυνη δήλωση ότι τα προσφερόμενα λιπαντικά θα παράγονται από πρωτογενής πρώτες ύλες (βασικά –πρόσθετα), θα καλύπτουν σωρευτικά τις απαιτήσεις της υπ. αριθ. 526/2005 ΚΥΑ (ΦΕΚ 630 Β' /05), όσον αφορά τα λιπαντικών μηχανών εσωτερικής καύσης (μηχανέλαια) , της υπ. αριθ. 12/95 ΚΥΑ (ΦΕΚ 471 Β' /95) όσον αφορά τις βαλβολίνες, της υπ. αριθμ. 350/2012 ΚΥΑ (ΦΕΚ 2988 Β' /2013) όσον αφορά τα λιπαντικά δίχρονων κινητήρων, τα υγρά φρένων του συστήματος πέδησης οχημάτων και τα υγρά κυκλώματος ψύξης μηχανών εσωτερικής καύσεως (ΜΕΚ) , της υπ. αριθ. 1232/91ΚΥΑ (ΦΕΚ 25Β' /25-0192) όσον αφορά τα υγρά μπαταρίας, καθώς και της υπ. αριθ. 322/2000ΚΥΑ (ΦΕΚ 122Β' /2001) όσον αφορά τα λιπαντικά γράσα · Έγκριση κυκλοφορίας , η οποία δίνεται μετά την καταχώρηση των προσφερόμενων λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Δ/νση πετροχημικών του Γ. Χ. του κράτους. ·Για κάθε λιπαντικό θα υποβληθεί το αντίστοιχο φύλλο προϊόντος με τα τεχνικά και φυσικοχημικά χαρακτηριστικά όπου επίσης θα δηλώνονται επί ποινή αποκλεισμού και η διάρκεια ζωής κάθε λιπαντικού (ώρες λειτουργίας ή χιλιόμετρα που μπορεί να διανύσει). ·Χώρα κατασκευής των προσφερόμενων λιπαντικών.....».

Αριθμός απόφασης: 147 / 2020

13. Επειδή, κατά το άρθρο 13 'Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης' της διακήρυξης ορίζεται ότι: «13.1 Μετά την αξιολόγηση των προσφορών και την έκδοση της σχετικής απόφασης, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, ηλεκτρονικά, 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, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 6 της παρούσης, καθώς και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής του άρθρου 5 της παρούσης.». Κατά δε το άρθρο 5 της διακήρυξης 'Δικαιούμενοι συμμετοχής στο διαγωνισμό-Κριτήρια Επιλογής' ορίζεται ότι: «.....Κριτήρια Επιλογής Ο υποψήφιος οικονομικός φορέας θα πρέπει να διαθέτει επί ποινή αποκλεισμού τις κάτωθι ελάχιστες απαιτήσεις: α) Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλους του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο. (Για την ομάδα 1-2-3 & 4) β) Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια Δεν απαιτείται. γ) Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Να διαθέτουν τις προβλεπόμενες από το Ν. 3054/2002 (ΦΕΚ 230 Α) «Οργάνωση της Αγοράς

Αριθμός απόφασης: 147 / 2020

πετρελαιοειδών και άλλες διατάξεις», όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, άδειες. (Για την ομάδα 1 & 2) δ) Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης για την σύναψη σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται: Με το πιστοποιητικό συστήματος για τη διαχείριση ποιότητας κατά EN ISO 9001 (για την ομάδα 1ομάδα 2 –ομάδα 3 –ομάδα 4) Οι οικονομικοί φορείς (για τα ελαιολιπαντικά) θα πρέπει να συμμετέχουν σε συλλογικό σύστημα εναλλακτικής διαχείρισης αποβλήτων λιπαντικών ελαίων και συσκευασιών λιπαντικών σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του ν. 2939/2001, 82/2004 και των σχετικών Υ.Α. για όποια είδη απαιτείται.».

14. Επειδή, σύμφωνα με το υπ' αρ.πρωτ.... έγγραφο της αναθέτουσας αρχής, περί παροχής διευκρινίσεων για το σχετικό διαγωνισμό, δόθηκαν οι ακόλουθες διευκρινίσεις: «.....α) Θα κατατεθεί στα δικαιολογητικά τεχνικής προσφοράς ISO 9001/2015 από την παραγωγική εταιρία των λιπαντικών, επί ποινή αποκλεισμού, με αντικείμενο πιστοποίησης: Σχεδιασμός, παραγωγή, αποθήκευση, συσκευασία, εμπορία και εξυπηρέτηση μετά την πώληση. β) Μόνο οι παραγωγικές εταιρίες των προσφερόμενων λιπαντικών, απαιτείται να συμμετέχουν σε Συλλογικό Σύστημα Εναλλακτικής Διαχείρισης Αποβλήτων λιπαντικών ελαίων και συσκευασιών. γ) Οι συμμετέχουσες εταιρίες απαιτείται να αναφέρουν σε υπεύθυνη δήλωση τη χώρα καταγωγής των τελικών που προσφέρουν. δ) Το λάδι μίξης 2T απαιτείται να είναι συνθετικό βιοαποικοδομήσιμο λιπαντικό με προδιαγραφές APITC, JACOFB/FC/FD και ISOGLOBAE-GB/E-GC/E-GD. ε) Οι απαιτήσεις και οι τεχνικές προδιαγραφές που έχουν τεθεί στην ... Μελέτη, καθώς και με το παρών διευκρινιστικό έγγραφο, θα πρέπει να τηρούνται συσσωρευτικά.».

15. Επειδή, επί του πρώτου λόγου της εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής, που αφορά στο πιστοποιητικό ISO 9001:2015 της συμμετέχουσας εταιρίας «...» διατυπώνονται τα εξής: Σύμφωνα με το κατατεθέν με την τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας «...», ως παραγωγικής εταιρίας, πιστοποιητικό ISO 9001:2015 με αριθμό ... αυτό αφορά μόνον στις δραστηριότητες παραγωγή, συσκευασία λιπαντικών, γράσων, αντιψυκτικών και υγρών προϊόντων αυτοκινήτου και δεν καλύπτει τις δραστηριότητες, οι οποίες και αυτές απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού, ήτοι σχεδιασμός, αποθήκευση, εμπορία και εξυπηρέτηση μετά την πώληση, δυνάμει του ανωτέρω διευκρινιστικού εγγράφου της αναθέτουσας αρχής (βλ.

Αριθμός απόφασης: 147 / 2020

σκ.14 της παρούσας). Ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η απαίτηση του Δήμου διαφοροποιήθηκε θέτοντας με το ως άνω διευκρινιστικό έγγραφο του την επί ποινή αποκλεισμού αναγραφή των δραστηριοτήτων σχεδιασμός, παραγωγή, αποθήκευση, συσκευασία, εμπορία και εξυπηρέτηση μετά την πώληση, τα οποία δηλώνει ότι τα πληροί και ότι αιτήθηκε την έκδοση νέου πιστοποιητικού, καθότι όμως πρόκειται για μια χρονοβόρα διαδικασία δεν ήταν εφικτό να εκδοθεί άμεσα, δεν αίρει την επί ποινή αποκλεισμού σχετική υποχρέωσή της, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας των όρων του διαγωνισμού (βλ. σκ.11 της παρούσας) και ούτε συνιστά επουσιώδη λόγο αποκλεισμού από την προμήθεια των λιπαντικών του Δήμου, όπως εσφαλμένα ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα. Κατά συνέπεια βάσιμος κρίνεται ο πρώτος λόγος προσφυγής και απορριπτέος ως αβάσιμος ο αντίστοιχος λόγος παρέμβασης και η προσβαλλόμενη απόφαση πρέπει να ακυρωθεί κατά το σκέλος με το οποίο έκανε τεχνικά αποδεκτή την τεχνική προσφορά της «...» και την ανέδειξε προσωρινή μειοδότηρια.

16. Επειδή, όσον αφορά στο δεύτερο λόγο προσφυγής, σχετικά με τα προσφερθέντα από την παρεμβαίνουσα προϊόντα 7, 8, 10 και 18 της σχετικής μελέτης διατυπώνονται τα ακόλουθα: Σύμφωνα με τη με αρ. ... Τεχνική Μελέτη της αναθέτουσας αρχής επί ποινή αποκλεισμού : **α)** για το προϊόν με αρ. 7, ήτοι το Λιπαντικό αντισκουριακό αλυσίδων απαιτεί: Λιπαντικό κατά της σκουριάς, για αλυσοπρίονο, πορτουροψάλιδο (λίπανση λάμας). Επιθυμητή συσκευασία σε μορφή SPRAY χωρητικότητας 400ml. **β)** για το προϊόν με αρ. 8, ήτοι το Λιπαντικό αντισκουριακό απαιτεί Λιπαντικό κατά της σκουριάς, με πυκνότητα στους 15ο C κατά ASTM D 1298, 802KG/M3, σημείο ανάφλεξης (COC κατά ASTM D 92, 85ο C). Επιθυμητή συσκευασία σε μορφή SPRAY χωρητικότητας 450ml, **γ)** για το προϊόν με αρ. 10, ήτοι το Αντιψυκτικό υγρό για συστήματα ψύξης (paraflου πράσινο) απαιτείται να είναι για χρήση κυκλωμάτων ψύξης αυτοκινήτων, όλο τον χρόνο παρέχοντας αντιψυκτική, αντιθερμική και αντισκωριακή προστασία, αυτούσιο , χωρίς αραίωση. Ειδικά παρασκευασμένο με βάση την αιθυλενογλυκόλη. Επιθυμητή συσκευασία σε πλαστικά δοχεία χωρητικότητας 20Kg, **δ)** για το προϊόν με αρ. 18, ήτοι το Γράσο λιθίου βιομηχανικό απαιτεί Γράσο βάσεως λιθίου με υψηλή αντίσταση στην απόπλυση, φθορά, οξειδωση και διάβρωση. Θα πρέπει να είναι κατάλληλο για γενική λίπανση οχημάτων και βιομηχανικών εφαρμογών.

Αριθμός απόφασης: 147 / 2020

Θερμοκρασία λειτουργίας από - 30ο C μέχρι 130ο C, περίπου. Θα παραδοθούν σε μορφή SPRAY χωρητικότητας 400ml. Περαιτέρω, κατά το άρθρο 8 της διακήρυξης στο περιεχόμενο του φακέλου τεχνικής προσφοράς για την Ομάδα 4, μεταξύ άλλων, απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού «Για κάθε λιπαντικό θα υποβληθεί το αντίστοιχο φύλλο προϊόντος με τα τεχνικά και φυσικοχημικά χαρακτηριστικά όπου επίσης θα δηλώνονται επί ποινή αποκλεισμού και η διάρκεια ζωής κάθε λιπαντικού (ώρες λειτουργίας ή χιλιόμετρα που μπορεί να διανύσει).» (βλ. σκ. 12 της παρούσας). Εν προκειμένω, από την κατατεθείσα τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας για τα προσφερθέντα ως άνω συγκεκριμένα είδη 7, 8, 10 και 18 δεν προκύπτει η επί ποινή αποκλεισμού απαίτηση περί της διάρκειας ζωής με ώρες λειτουργίας ή χιλιόμετρα. Ωστόσο, ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι τα προϊόντα της εταιρίας ..., που προσέφερε η προσφεύγουσα με αριθμούς 6 που αφορά στο Λάδι Μίξης 2T, 12 που αφορά στο AdBlue Διάλυμα ουρίας με εφαρμογή στα συστήματα SCR, 13 που αφορά στο Υγρά Μπαταρίας και 20 που αφορά στο Καθαριστικό ηλεκτρικών επαφών ομοίως δεν αναφέρουν προτεινόμενη διάρκεια ζωής, ούτε ώρες λειτουργίας ή χιλιόμετρα που μπορούν να διανύσουν κρίνεται βάσιμος, με βάση την κατατεθείσα σχετική τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας. Δεδομένου, λοιπόν, ότι η ίδια πλημμέλεια, για την οποία απορρίφθηκε η προσφορά της παρεμβαίνουσας, έχει εμφιλοχωρήσει και στην προσφορά της προσφεύγουσας, η τεχνική προσφορά της οποίας κρίθηκε δεκτή, πρέπει, σύμφωνα με τις αρχές της ισότητας των διαγωνιζόμενων και της τήρησης του ενιαίου μέτρου κρίσης, ομοίως να γίνει δεκτή για το λόγο αυτό και η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας για τα συγκεκριμένα είδη 7, 8, 10 και 18. Κατά συνέπεια απορριπτός κρίνεται ο δεύτερος λόγος προσφυγής και βάσιμος ο αντίστοιχος λόγος παρέμβασης.

17. Επειδή, όσον αφορά στον τρίτο λόγο προσφυγής, σχετικά με το προσφερθέν από την παρεμβαίνουσα προϊόν 9 της σχετικής μελέτης διατυπώνονται τα ακόλουθα: Σύμφωνα με την προαναφερθείσα με αρ. ... Τεχνική Μελέτη της αναθέτουσας αρχής επί ποινή αποκλεισμού για το προϊόν με αρ. 9, ήτοι τη Βαλβολίνη SAE 75W -140 συνθετική απαιτείται Βαλβολίνη συνθετική SAE 75W-140 κατάλληλη για χρήση σε μπλοκέ διαφορικά, API: GL-5, Επιθυμητή συσκευασία σε μορφή δοχείο βάρους 20 lt. Εν προκειμένω στο

Αριθμός απόφασης: 147 / 2020

υποβληθέν Τεχνικό Φυλλάδιο Προϊόντος (TDS) της παρεμβαίνουσας για το συγκεκριμένο είδος δηλώνεται ότι η προσφερόμενη συνθετική βαλβολίνη είναι κατάλληλη τόσο για υποείδη διαφορεικά περιορισμένης ολίσθησης όσο και για συμβατικά. κατά παράβαση της αρχής της τυπικότητας των όρων του διαγωνισμού και της δεσμευτικότητας αυτών (βλ. σκ.11 της παρούσας). Εξ αυτού δεν τεκμηριώνεται η σχετική επί ποινή αποκλεισμού απαίτηση για συνθετική βαλβολίνη κατάλληλη για χρήση σε μπλοκέ διαφορεικά. Εξάλλου από το προσκομισθέν από την προσφεύγουσα έγγραφο του Τμήματος Α΄-Ενεργειακών Προϊόντων της Διεύθυνσης Ενεργειακών, Βιομηχανικών και Χημικών Προϊόντων της Γενικής Διεύθυνσης Γενικού Χημείου του Κράτους της ΑΑΔΕ, που απευθύνεται προς την παρεμβαίνουσα εταιρία, προκύπτει ότι οι βαλβολίνες της παρεμβαίνουσας που έχουν λάβει έγκριση από το Γενικό Χημείο του Κράτους έχουν την εμπορική ονομασία "...", ενώ η προσφερόμενη έχει την εμπορική ονομασία "...” και επιπλέον έχουν SAE 75W-90, 75W-90, 80W-90 και 85W-140 αντί για 75W-140 που ορίζει η Τεχνική Μελέτη του διαγωνισμού. Ο δε ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι τα μπλοκέ διαφορεικά αναφέρονται πολλές φορές και ως διαφορεικά περιορισμένης ολίσθησης και επομένως το προϊόν που αυτή προσέφερε υπερκαλύπτει τις ζητούμενες προδιαγραφές παρίσταται αναπόδεικτος, αφού δεν τεκμηριώνεται από την παρεμβαίνουσα. Συνεπώς βάσιμος κρίνεται ο τρίτος λόγος προσφυγής και αβάσιμος ο αντίστοιχος λόγος παρέμβασης, η δε προσβαλλόμενη απόφαση πρέπει να ακυρωθεί καθό μέρος έκανε αποδεκτή την τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας «...» και την ανέδειξε προσωρινή μειοδότηρια.

18. Επειδή, επί του τέταρτου λόγου της εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής, που αφορά στο προσφερθέν από την παρεμβαίνουσα προϊόν 6 της σχετικής μελέτης διατυπώνονται τα ακόλουθα: Σύμφωνα με την προαναφερθείσα με αρ. ... Τεχνική Μελέτη της αναθέτουσας αρχής επί ποινή αποκλεισμού για το προϊόν με αρ.6 που αφορά στο Λάδι Μίξης 2T απαιτείται να είναι άριστης ποιότητας συνθετικό λιπαντικό για δίχρονους κινητήρες παντός τύπου με σύστημα προανάμειξης του λιπαντικού με το καύσιμο, JACO FC, ISO-GLOBAL E-GD, API TC, επιθυμητή συσκευασία σε μορφή δοχείο βάρους 1 lt. Εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα εταιρία κατέθεσε το προϊόν ... με προδιαγραφές JASO FD αντί για JASO FC, ISO-L-EGD αντί για ISO-GLOBAL E-GD και API TC. Κατά τούτο το προσφερόμενο προϊόν παρεκκλίνει

Αριθμός απόφασης: 147 / 2020

από τις ως άνω δύο τεθείσες τεχνικές προδιαγραφές και συνεπώς βάσιμος κρίνεται ο τέταρτος λόγος προσφυγής και αβάσιμος ο αντίστοιχος λόγος παρέμβασης, η δε προσβαλλόμενη απόφαση πρέπει να ακυρωθεί καθό μέρος έκανε αποδεκτή την τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας «...» και την ανέδειξε προσωρινή μειοδότηρια.

19. Επειδή, όσον αφορά στον ισχυρισμό της παρεμβαίνουσας «...» ότι το προσφερόμενο από την προσφεύγουσα «...» προϊόν με αρ. 3 της ως άνω Τεχνικής Μελέτης του διαγωνισμού, που αφορά στο Λάδι κινητήρα ..., δεν είναι έγκυρο διότι ο αριθμός καταχώρησης του συγκεκριμένου λιπαντικού έχει ανακληθεί, απαραδέκτως προβάλλεται με την εξεταζόμενη παρέμβαση, καθόσον η παρέμβαση, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του ν.4412/2016, ασκείται μόνον για τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης.

20. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή και εν μέρει δεκτή πρέπει να γίνει και η ασκηθείσα παρέμβαση, η δε προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής όσον αφορά στην Ομάδα 4 πρέπει να ακυρωθεί κατά το σκέλος με το οποίο αφενός για την εταιρία «...» έκανε δεκτή την τεχνική της προσφορά σχετικά με το πιστοποιητικό ISO 9001: 2015, καθώς για τα προσφερόμενα είδη με αριθμούς 9 και 6 και την ανέδειξε προσωρινή ανάδοχο, σύμφωνα με τα κριθέντα στις σκέψεις 15, 17 και 18 της παρούσας.

21. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα το με κωδικό ... παράβολο, ποσού 600,00€.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται εν μέρει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αρ. ... απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής του ... κατά το σκέλος με το οποίο για την Ομάδα 4 αφενός για την εταιρία «...» έκανε δεκτή την τεχνική της προσφορά σχετικά με

Αριθμός απόφασης: 147 / 2020

το πιστοποιητικό ISO 9001:2015, καθώς για τα προσφερόμενα είδη με αριθμούς 9 και 6 και την ανέδειξε προσωρινή ανάδοχο.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του με κωδικό ... παραβόλου, ποσού 600,00€.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Άγ.Ιωάννη Ρέντη στις 20-1-2020 και εκδόθηκε στις 10-2-2020.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΣΙΔΕΡΗ ΜΑΡΙΑ-ΕΛΕΝΗ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΤΣΟΥΛΟΥΦΑ ΑΡΓΥΡΩ