

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 11 Οκτωβρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Πρόεδρος και Εισηγητής, Αγγελική Πουλοπούλου και Εμμανουέλα Σωτηροπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει αυτεπαγγέλτως το ζήτημα τυχόν λήψης προσωρινών μέτρων επί της από 2-10-2019 κατατεθείσας και από 9-10-2019 διαβιβασθείσας στο Κλιμάκιο, Προδικαστικής Προσφυγής με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1226/9-10-2019 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «ΔΗΜΟΣ», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της κοινοποιηθείσας σε αυτόν από 20-5-2019 υπ' αριθμ.Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος και κατ' έγκριση του 1^{ου} πρακτικού αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών της Επιτροπής Διαγωνισμού, τον απέκλεισε από το ΟΜΑΔΑ Β της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ», συνολικής εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 947.290,20 ευρώ άνευ ΦΠΑ και επιμέρους αξία άνευ της Ομάδας Βπου αφορά η προσφυγή 54.025,00 ευρώ, η οποία προκηρύχθηκε με τη με αρ.διακήρυξη, που απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 24-5-2019 και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 29-5-2019 με Μοναδικό ΑΔΑΜ και στο ΕΣΗΔΗΣ την 31-5-2019 με συστημικό α/α

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο (με αρ., ποσού 600,00 ευρώ), πληρώθηκε δε στις 2-10-2019.

2. Επειδή, η παρούσα εξέταση διενεργείται αυτεπαγγέλτως κατ' άρ. 15 παρ. 1 ΠΔ 39/2017 και ερείδεται επί της εμπροθέσμως κατατεθείσας την 2-10-2019 Προσφυγής κατά της από 25-9-2019 κοινοποιηθείσας στον προσφεύγοντα, εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίου δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών, στο πλαίσιο διαδικασίας ανάθεσης προμήθειας αγαθών που λόγω εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας και χρόνου αποστολής προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ εμπίπτει στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ. Δια της προσφυγής του, ο προσφεύγων μετ' εννόμου συμφέροντος, στρέφεται κατά του εξ αυτής αποκλεισμού του στην Ομάδα Β, που επήλθε με την αιτιολογία ότι *«δεν έχει καταθέσει πιστοποιητικό ISO 14001/2015 της παραγωγικής εταιρείας, η οποία αφορά στο προσφερόμενο είδος του άρθρου 20 "Βαλβολίνη για διαφορετικό περιορισμένης ολίσθησης", όπως ρητά απαιτείται από την παρ. 2.4.3.1.δ, περίπτωση 3 της διακήρυξης.»*, επικαλούμενος ότι υπέβαλε ηλεκτρονικό αρχείο με ονομασία 5 ISO 14001 πλην όμως λόγω προδήλου σφάλματος αποτυπώθηκε εκεί εκ παραδρομής τεχνικό φυλλάδιο διαφορετικό. Περαιτέρω, ότι έτερος διαγωνιζόμενος υπέβαλε το υπόψη ISO για το ίδιο λιπαντικό, με αποτέλεσμα να είναι γνωστή η ύπαρξη του για το ως άνω αγαθό, από την αναθέτουσα, ενώ και στην τεχνική έκθεση της διακήρυξης αναφέρεται *«ενδεικτικού τύπου»*, γεγονός που τεκμηριώνει ότι η αναθέτουσα γνώριζε εξ αρχής για την καταλληλότητα και την πληρότητα των συνοδευτικών εγγράφων του λιπαντικού που προσέφερε ο προσφεύγων, εφόσον προτάθηκε στον διαγωνισμό ως ενδεικτικό ισοδύναμο. Ως εκ τούτου, ο προσφεύγων επικαλείται ότι έπρεπε να κληθεί κατ' άρ. 102 Ν.

4412/2016 προς διόρθωση του ως άνω τυπικού σφάλματος. Περαιτέρω, με το δεύτερο σκέλος της προσφυγής του, ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση αποδοχής του μόνου αποδεκτού διαγωνιζομένου, επικαλούμενος ότι για το λιπαντικό του Άρθρου 20 της Τεχνικής Έκθεσης του διαγωνισμού με τεχνικές προδιαγραφές «Βαλβολίνη για διαφορικό περιορισμένης ολίσθησης, Υπερενισχυμένη βαλβολίνη για διαφορικό περιορισμένης ολίσθησης (.....), SAE 90, προδιαγραφές τουλάχιστονενδεικτικού τύπου», αυτός προσέφερε το λιπαντικό, το οποίο σύμφωνα με το υποβληθέν τεχνικό φυλλάδιο και τον αντίστοιχο αριθμό καταλόγου βαλβολινών 7917/04 του ΓΧΚ καλύπτει μόνο την προδιαγραφή GL-5 και όχι και την GL-4 όπως ρητά ζητείται τόσο από την διακήρυξη, όσο και από το με αριθμό πρωτοκόλλου έγγραφο παροχής διευκρινήσεων που αναρτήθηκε στον δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, ενώ σύμφωνα με την ισχύουσα API, οι προδιαγραφές GL-4 και GL-5 αφορούν την λίπανση διαφορετικών συστημάτων είναι και οι δύο ενεργές και δεν υποκαθιστούν η μία την άλλη. Συνεπώς απαίτηση των τεχνικών προδιαγραφών ήταν η προσφορά ενός λιπαντικού διπλής χρήσεως (όλων των συστημάτων στα οποία απαιτούνται βαλβολίνες GL-4 ή/και GL-5) και όχι μονής χρήσης όπως η προσφερόμενη από τον ως άνω διαγωνιζόμενο, βαλβολίνη προδιαγραφής GL-5 . Περαιτέρω, προβάλλει ότι ο ως άνω διαγωνιζόμενος, για το λιπαντικό του Άρθρου 14 της Τεχνικής Έκθεσης «Λιπαντικό SAE 10W-40 (για επαγγελματικά φορτηγά οχήματαVI), Συνθετικό (100%) λιπαντικό SAE 10W-40 προδιαγραφών ACEA E6, για επαγγελματικά φορτηγά οχήματαVI», προσέφερε το λιπαντικό, το οποίο σύμφωνα με το κατατεθέν τεχνικό φυλλάδιο δεν καλύπτει απαιτήσεις οχημάτωναλλά των προγενέστερωνIV και V και κατά συνέπεια υπολείπεται των ζητούμενων προδιαγραφών. Ο δε προσφεύγων διατηρεί έννομο συμφέρον και ως προς το δεύτερο ως άνω σκέλος της προσφυγής του περί αποκλεισμού του μόνου αποδεκτού διαγωνιζομένου, καθώς ούτως ή άλλως, αν η προσφυγή του γίνει δεκτή ως προς τον αποκλεισμό του, προδήλως ευνοείται από τον αποκλεισμό του μόνου άλλου αποδεκτού μετέχοντος, ενώ αν απορριφθεί πάλι ευνοείται με τον αποκλεισμό του μόνου αποδεκτού μετέχοντος, επί τω τέλει ματαίωσης του

διαγωνισμού και επαναπροκήρυξης του προς υποβολή νέας προσφοράς, η οποία θα δύναται να μην φέρει τα τυχόν σφάλματα της νυν προσφοράς του. Επομένως, η προσφυγή δεν προκύπτει ως προδήλως απαράδεκτη ή προδήλως αβάσιμη και συνεπώς δεν τυγχάνει εφαρμογής η περίπτωση του άρ. 15 παρ. 3 ΠΔ 39/2017, αλλά είναι εξεταστέα περαιτέρω η τυχόν επιβολή προσωρινών μέτρων, της περίπτωσης του άρ. 15 παρ. 1 ΠΔ 39/2017.

3. Επειδή, δια της Απόφασης ΑΕΠΠ Α457/2019 έχει ήδη διαταχθεί αναστολή προόδου της νυν διαγωνιστικής διαδικασίας, επί αιτήματος έτερου προσφεύγοντος που ομοίως απεκλείσθη δια της ίδιας προσβαλλομένης από την ίδια Ομάδα. Επομένως, δεν υφίσταται αντικείμενο περί τυχόν χορήγησης προσωρινών μέτρων, επί της προκείμενης προσφυγής.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δεν διατάσσει περαιτέρω προσωρινά μέτρα, επί της προκείμενης Προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 11-10-2019 και εκδόθηκε αυθημερόν.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ ΜΙΧΑΗΛ

ΑΣΗΜΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΚΩΝ/ΝΟΣ

