

Η
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)
1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε την 24-9-2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Εισηγητής και Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, σε αναπλήρωση της Αγγελικής Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 20-8-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1649/20-8-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «ΔΗΜΟΣ ...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Και του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της κοινοποιηθείσας την 13-8-2021 με αριθμό 257/2021 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του παρεμβαίνοντος για τις ΟΜΑΔΕΣ Α, Β και Γ αθροιστικής εκτιμώμενης αξίας 144.294,97 ευρώ, στο πλαίσιο της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης για «Προμήθεια ειδών καθαριότητας υγιεινής και ευπρεπισμού, απολυμαντικών, αντισηπτικών και συναφών ειδών για την προστασία από τη μετάδοση της νόσου covid 19, για τις ανάγκες του Δήμου ..., του κοινωνικού παντοπωλείου, του ν.π.δ.δ « Κέντρα κοινωνικής πρόνοιας φροντίδας και προσχολικής αγωγής Δήμου ...», της σχολικής επιτροπής δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης Δήμου ..., και της δημοτικής κοινωφελούς επιχείρησης πολιτισμού, περιβάλλοντος και αθλητισμού (Δ.Ε.Π.Π.Α...) του Δήμου ..., αθροιστικής εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 281.089,90 ευρώ, που απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 29-3-2021 και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ ... την 5-5-2021 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 1-9-2021 Απόψεις της.

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 κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ... και ποσού 721,47 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου δημοσίευσης, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η από 20-8-2021 προσφυγή του αποδεκτού στις οικείες Ομάδες προσφεύγοντος κατά της από 13-8-2021 κοινοποιηθείσας εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίου δικαιολογητικών κατακύρωσης, καθ' ο μέρος ορίστηκε ανάδοχος ο ως άνω οικονομικός φορέας. Εμπρόθεσμα και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η από 1-9-2021 παρέμβαση κατόπιν της από 23-8-2021 κοινοποίησης της προσφυγής. Άρα, η προσφυγή και η παρέμβαση πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξεταστούν περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, και στα τρία ως άνω τμήματα της διακήρυξης, ζητήθηκε ως αναγκαίο αγαθό «ΣΑΠΟΥΝΙ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΧΕΡΙΩΝ ΥΓΡΟ 4L», το οποίο η ΜΕΛΕΤΗ της διακήρυξης περιγράφει ως εξής «Υγρό σαπούνι καθαρισμού χεριών συμπυκνωμένο, με ουδέτερο pH, κατάλληλο για καθημερινή χρήση, φροντίδα, προστασία και ενυδάτωση της επιδερμίδας, με πλούσια περιεκτικότητα σε ενεργά συστατικά, με ενυδατικά συστατικά όπως γλυκερίνη, και με ευχάριστο άρωμα. Σε συσκευασία 4L.», ενώ η σελ. 33 της ΜΕΛΕΤΗΣ αυτής ορίζει ότι «Για τα είδη που ταξινομούνται ως καλλυντικά (δηλαδή κρεμοσάπωνα κλπ) ειδικά θα πρέπει να ισχύουν τα ακόλουθα: Τον Κανονισμό Νο. 1223/2009 όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν. Την υπ' αριθ.: 22247/15-3-2013 του ΕΟΦ όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν.». Το δε άρ. 2 παρ. 1 περ. α' του Κανονισμού (ΕΚ) 1223/2009 ορίζει ότι «ως «καλλυντικό προϊόν» νοείται κάθε ουσία ή μείγμα που προορίζεται να έλθει σε επαφή με εξωτερικά μέρη του ανθρώπινου σώματος (επιδερμίδα, τριχωτά μέρη του σώματος και της κεφαλής, νύχια, χείλη και εξωτερικά γεννητικά όργανα) ή με τα δόντια και τους βλεννογόνους της στοματικής κοιλότητας, με αποκλειστικό ή κύριο σκοπό τον καθαρισμό τους, τον αρωματισμό τους, τη μεταβολή της εμφάνισής τους, την προστασία τους, τη

διατήρησή τους σε καλή κατάσταση ή τη διόρθωση των σωματικών οσμών». Επομένως, το ως άνω υγρό σαπούνι με προορισμό να έρθει σε επαφή με τα χέρια, για σκοπό καθαρισμού προδήλως συνιστά καλλυντικό προϊόν υπό την έννοια του ως άνω Κανονισμού, στον οποίο η διακήρυξη παραπέμπει πρέπει να συμμορφώνεται κατά την τελευταία, με τις προβλέψεις του ως άνω Κανονισμού και της ως άνω Εγκυκλίου ΕΟΦ, που ορίζει ότι «1. Η εφαρμογή του Κανονισμού Νο 1223/09 αρχίζει πλήρως από 11 Ιουλίου 2013 και θα πρέπει όλα τα ήδη ευρισκόμενα στην Αγορά Καλλυντικά Προϊόντα από το Υπ. Πρόσωπο ή Διανομέα να Γνωστοποιηθούν Κεντρικά με την υπό του άρθρου 13 προβλεπόμενη διαδικασία (CPNP) 2. Από 15-9-2010, το Ηλεκτρονικό Σύστημα του ΕΟΦ καταγραφής – Καταχώρησης όλων των «ενεργών» (Παλαιών κ Νέων) Καλλυντικών Προϊόντων όλων των εταιρειών, όχι μόνο δεν καταργείται αλλά θα συνεχίσει να λειτουργεί σε συνδυασμό με τα στοιχεία του PORTAL – CPNP και φυσικά με την προσκόμιση όλων των στοιχείων (Ατομικής κ Εταιρικής φύσεως) του contact Person στην Ελλάδα (Υπ. Πρόσωπο ή Διανομέας) και για λόγους χορήγησης των ..., Υπεύθυνη Δήλωση για μετουσίωση Αλκοόλης αλλά και διεκπεραιώσεις του Εκτελωνισμού των Καλλυντικών Προϊόντων. 3. Από 11 Ιουλίου 2013 κανένα Υπ. Πρόσωπο ή Διανομέας (άρθρο 13 Κανονισμού) δεν θα γνωστοποιεί Εθνικά τα Καλλυντικά του Προϊόντα, παρά μόνο στην Ε.Ε. μέσω CPNP. 4. Διατηρείται ο εφταψήφιος αριθμός ταυτοποίησης της ονομασίας ενός εκάστου αποκλειστικά Καλλυντικού Προϊόντος ΕΟΦ ή CPNP, ο οποίος θα αποτελεί και ένα ουσιαστικό αποδεικτικό στοιχείο Νομιμότητας της Κυκλοφορίας στην Ε.Ε. δίδοντας την δυνατότητα στην αρμόδια Αρχή του Κράτους Μέλους να ελέγχει Κατασταλτικά, να λαμβάνει μέτρα και να χορηγεί την άδεια εκτελωνισμού εισαγωγής από τρίτες χώρες, φυσικά με κάθε προβλεπόμενο πρόσθετο στοιχείο....», σε συμφωνία με όσα το άρ. 13 του ως άνω Κανονισμού ορίζει. Άρα, το προσφερόμενο σαπούνι έπρεπε να είναι καταχωρημένο με τη διαδικασία και στο σύστημα CPNP. Ο παρεμβαίνων όμως υπέβαλε ως δικαιολογητικό κατακύρωσης την από 2011 καταχώριση στο μητρώο απορρυπαντικών και καθαριστικών προϊόντων ΓΧΚ και όχι την από 2013 ισχύουσα και ρητά παραπεμπόμενη εκ της ως άνω πρόβλεψης της διακήρυξης, βάση CPNP. Τούτο

ενώ ο όρος 2.4.3.2 ορίζει ότι «Όλες τις απαραίτητες άδειες, πιστοποιήσεις, εγκρίσεις, βεβαιώσεις, σημάνσεις που προβλέπονται εντός των ειδικών όρων της μελέτης, θα υποβληθούν σε αντίγραφα των πρωτοτύπων, τα οποία υποχρεούνται να προσκομίσουν στο σύνολό τους σε περίπτωση κατακύρωσης.» και άρα και η ως άνω αναφερθείσα καταχώριση έπρεπε να υποβληθεί και να αποδειχθεί ως δικαιολογητικό κατακύρωσης. Τα αυτά ισχύουν και για το είδος ΓΑΝΤΙΑ ΟΙΚΙΑΚΗΣ ΧΡΗΣΗΣ (ΚΟΥΖΙΝΑΣ ΜΠΑΝΙΟΥ) ΠΛΑΣΤΙΚΑ (ΖΕΥΓΟΣ), που περιλαμβάνεται και στα 3 ως άνω τμήματα, αφού κατά τη σελ. 33 Μελέτης ορίζεται ότι «Τα προς προμήθεια είδη να είναι πιστοποιημένα κατά CE (όπου απαιτείται) όπως γάντια νιτριλίου, γάντια latex, γάντια πλαστικά κουζίνας, σάκοι και σακούλες απορριμμάτων, απορρυπαντικά κλπ. Η σήμανση CE είναι υποχρεωτική μόνο για τα προϊόντα για τα οποία ισχύουν προδιαγραφές της ΕΕ και απαιτείται η τοποθέτηση του σήματος CE.... Γάντια: Να φέρουν σήμανση CE...», ενώ ο παρεμβαίνων δεν υπέβαλε τέτοια σήμανση με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Τούτο, ενώ σε αντίθεση με τους ισχυρισμούς του, οι οικείες σημάνσεις που προβλέπονται ανά είδος στη Μελέτη, δεν αρκεί απλώς να συντρέχουν ή να αναγράφονται στη συσκευασία του προς προμήθεια είδους, αλλά πρέπει να υποβληθούν ρητά με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Άρα, για τις δύο ανωτέρω αυτοτελείς βάσεις, εκάστη εκ των οποίων αρκεί για την απόρριψη του, ο παρεμβαίνων είναι αποκλειστέος και από τα 3 ως άνω τμήματα, αφού άλλωστε, κατά τον όρο 2.4.1 της διακήρυξης «Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στην παρούσα Διακήρυξη και τη μελέτη 10/2021 του διαγ/σμού, για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας ανά ομάδα του προϋπολογισμού της μελέτης.» και άρα, η μη πλήρωση των ζητούμενων ακόμη και για ένα εκ των ειδών της κάθε ομάδας, αρκεί για την εν όλω απόρριψη σε όλη την ομάδα, εν προκειμένω δε, αμφότερα τα ως άνω είδη περιλαμβάνονταν και στις 3 ως άνω ομάδες-τμήματα.

4. Επειδή, επομένως πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να απορριφθεί η Παρέμβαση. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτό τον παρεμβαίνοντα στα τμήματα Α, Β και Γ της διαδικασίας.

5. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ακυρώνει τη με αριθμό 257/2021 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτό τον παρεμβαίνοντα στα τμήματα Α, Β και Γ της διαδικασίας.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 24-9-2021.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΣΑΒΒΑΣ ΜΑΚΡΙΔΗΣ