

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

4οΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 04.01.2019, με την εξής σύνθεση: Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη, Πρόεδρος και τα Μέλη Κωνσταντίνος Κορομπέλης και Κυριακή Σιδηροπούλου - Εισηγήτρια, η οποία συνέταξε την παρούσα απόφαση σύμφωνα με το άρθρο 12 παράγραφος 2 του πδ 39/2017 σε συνδυασμό με το άρθρο 18 παράγραφος 3 του πδ 39/2017.

Για να εξετάσει την από 10.12.2018 (ημερομηνία καταχώρησης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1313/12.12.2018 του οικονομικού φορέα «.....» που εδρεύει στη, επί της οδού αρ.(εφεξής η «προσφεύγουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

κατά της Αναθέτουσας Αρχής με την επωνυμία «.....» που εδρεύει στην, αρ., όπως εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής «.....» ή «Αναθέτουσα Αρχή» ή «ΑΑ») και

Κατά της υπ' πρωτ. 231/2018 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του, δυνάμει της οποίας εγκρίθηκε το από 21.11.2018 Πρακτικό της Οικονομικής Επιτροπής του, που κάνει αποδεκτές όλες τις προσφορές και ανακηρύσσει προσωρινούς αναδόχους την εταιρεία «.....» για τις ομάδες 1, 2 και 3 (.....) και την εταιρεία «.....» για την ομάδα 4 (.....), αναφορικά με την υπ' αριθ. Διακήρυξη για την επιλογή αναδόχου «.....», για τα έτη 2019-2020, συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού δαπάνης επτακόσιες εξήντα τέσσερις χιλιάδες τριακόσια σαράντα έξι ευρώ και πενήντα λεπτά (764.346,50 €) συμπεριλαμβανομένου

Αριθμός απόφασης: 39 / 2019

Φ.Π.Α. 24%, αλλά συγκεκριμένα για την Ομάδα 4 Ελαιολιπαντικά τόσο για την υποομάδα Β1, ελαιολιπαντικά, όσο και για την υποομάδα Β2 ελαιολιπαντικά, ενδεικτικού προϋπολογισμού 17.564,00 συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....» (διακριτικός τίτλος: η οποία κατέθεσε την από 14.12.2018 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρέμβαση της, που εδρεύει στη, νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης,

Με την από 14.12.2018 Παρέμβαση της η παρεμβαίνουσα εταιρεία «.....» αιτείται την απόρριψη της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια, Κυριακή Σιδηροπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. Διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοικτός, ηλεκτρονικός, διαγωνισμός για την επιλογή αναδόχου «.....», εκτιμώμενης αξίας 17.654,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% για την ομάδα 4 Ελαιολιπαντικά και συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού δαπάνης επτακόσιες εξήντα τέσσερις χιλιάδες τριακόσια σαράντα έξι ευρώ και πενήντα λεπτά (764.346,50 €) με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), η οποία καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή

Αριθμός απόφασης: 39 / 2019

πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 09.10.2018, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το ελάχιστο νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 ποσού 600,00 Ευρώ (κωδικός e-Παραβόλου (.....)).

3. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (έργο), της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 17.654,00 €. συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% για την ομάδα 4 Ελαιολιπαντικά και συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού δαπάνης επτακόσιες εξήντα τέσσερις χιλιάδες τριακόσια σαράντα έξι ευρώ και πενήντα λεπτά (764.346,50 €), σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με τα άρθρα 120, 376 και 379 - όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν - του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ.α'), έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 01.12.2018 και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 10.12.2018, ήτοι εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης για τους λόγους που αναφέρει στην Προσφυγή της με προφανές έννομο συμφέρον, αφού επιδιώκει την ακύρωση αυτής κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της κατά την εξέταση των δικαιολογητικών για την Ομάδα 4.

Αριθμός απόφασης: 39 / 2019

7.Επειδή η αναθέτουσα αρχή με το υπ. Αριθ. 26568/14.12.2018 έγγραφό της, εκφράζει τις απόψεις της επί της Προσφυγής, ισχυριζόμενη ότι αυτή θα πρέπει να απορριφθεί.

8. 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, σύμφωνα με το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται 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.

9.Επειδή η προσφεύγουσα με τους λόγους της προσφυγής ισχυρίζεται ότι σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.της Διακήρυξης (Περιεχόμενα φακέλλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά 2.4.3.2 απαιτείται όπως «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος II της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των

Αριθμός απόφασης: 39 / 2019

οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Από το Παράρτημα II «Τεχνικές Προδιαγραφές», απαιτείται όπως: «... Τα υπό προμήθεια προϊόντα θα πρέπει να είναι κατάλληλα για το σκοπό που προορίζονται, να πληρούν τις προδιαγραφές που εμφανίζονται αναλυτικά στον επόμενο πίνακα, και εγκεκριμένα για κυκλοφορία στην Ελλάδα». Η ως άνω μελέτη του Παραρτήματος II «Τεχνικές Προδιαγραφές», έχει εγκριθεί με την υπ' αριθμ. 179/2018 (ΑΔΑ:) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής και δεν έχει τροποποιηθεί. Από το άρθρο 2.4.6 της διακήρυξης (λόγοι απόρριψης προσφορών), προβλέπεται όπως: «...Η Αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά», υποπαρ. η) «...η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης». Στις 25/10/2018 αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ το με αριθμ. Πρωτ. 22473 αίτημα προς την Οικονομική Επιτροπή της Δ/σης να δοθούν διευκρινίσεις για το λιπαντικό SAE 15W/40, πλην όμως η Επιτροπή Καθαριότητας, Περιβάλλοντος και Αγροτικής Πολιτικής του, όπου και αιτείται προς την Οικονομική Επιτροπή ουδέποτε ποσέβη στην παροχή διευκρινίσεων. Συνεπώς όλοι οι οικονομικοί φορείς συμμετείχαν στη διαγωνιστική διαδικασία με την αρχική μελέτη του διαγωνισμού. Η παρ. 1 του με αριθμ. Πρωτ. 30/004/000/3528/07-09-2017 εγγράφου του Γενικού Χημείου του Κράτους, αναγράφει ότι: α. Στο σύστημα κατηγοριοποίησης λιπαντικών κατά API, αξιολόγηση την προδιαγραφή CF-2, κάθε επόμενη προδιαγραφή υπερκαλύπτει κάθε προηγούμενη προδιαγραφή, κατηγορημένη ή μη. β. Το σύστημα κατηγοριοποίησης λιπαντικών κατά ACEA, περιλαμβάνει τρεις σειρές: τη σειρά AB, τη σειρά E και τη σειρά C. Κάθε μεταγενέστερη προδιαγραφή μιας σειράς, υπερκαλύπτει-αντικαθιστά προδιαγραφή της ίδιας σειράς. Συναφώς α. Για το υπ' αριθμ. 4 προϊόν της μελέτης, όσον αφορά τα λιπαντικά του και το υπ' αριθμ. 3 προϊόν, όσον αφορά τα λιπαντικά της (Λιπαντικό πετρελαιοκινητήρων υψηλής απόδοσης (SHPD), με προδιαγραφές ACEA E7,

Αριθμός απόφασης: 39 / 2019

A3/B4 και API CI- 4/CH-4/CG-4/CF-2/CF/SL, M.B. 228.3, προσφέρει το GAND MULTICO ULTRA SAE 15W/40, με προδιαγραφές ACEA E7, A3/B3, A3/B4 και API CI-4/CH-4/CG-4/CF-4/CF/SL/SJ. Το προσφερόμενο λιπαντικό δεν καλύπτει την αυτόνομη προδιαγραφή API CF-2. Για το υπ' αριθμ. 6 προϊόν της μελέτης (Συνθετικό λιπαντικό Βενζινοκινητήρων SAE 15W/50, με προδιαγραφές API SL/CF και ACEA A3/B3, A3/B4) προσφέρει το GAND GOLD SAE 15W/50 με προδιαγραφές ACEA A3, B3/B4 και API SL/CF. Το προσφερόμενο λιπαντικό δεν καλύπτει τις προδιαγραφές ACEA A3/B3, A3/B4. Σύμφωνα με την επίσημη έκδοση του ACEA έτους 2016 (Συν. 5), όπως και από το με αριθμ. Πρωτ. 30/004/000/4376/08-11-2016 έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους, οι προδιαγραφές που ισχύουν στη σειρά A,B είναι οι; A3/B3, A3/B4. Επί πλέον, το προσφερόμενο λιπαντικό είναι ημισυνθετικής τεχνολογίας, δηλαδή ημισυνθετικό, ενώ από τη μελέτη απαιτείται ΡΗΤΑ Συνθετικό λιπαντικό. Τα λιπαντικά ως προς την ποιότητά τους, χαρακτηρίζονται ως Ορυκτέλαια, Συνθετικής τεχνολογίας (ημισυνθετικά) και Συνθετικά. Συνεπώς, όταν απαιτείται από τη μελέτη συνθετικό λιπαντικό και προσφέρεται ημισυνθετικό, προσφέρεται διαφορετικό λιπαντικό από το απαιτούμενο. Σύμφωνα με τα παραπάνω εκτιθέμενα και επειδή η εταιρεία «.....»: α. Προσφέρει για το υπ' αριθμ. 4 προϊόν της μελέτης λιπαντικό που δεν καλύπτει την αυτόνομη προδιαγραφή API CF-2,β. Προσφέρει για το υπ' αριθμ. 6 προϊόν της μελέτης λιπαντικό που δεν καλύπτει τις αυτόνομες προδιαγραφές ACEA A3/B3. A3/B4.γ. Ομοίως το ως άνω προσφερόμενο λιπαντικό είναι ημισυνθετικής τεχνολογίας (ημισυνθετικό) και όχι Συνθετικό Λιπαντικό που ΡΗΤΑ απαιτείται από τη μελέτη (Αποφ. 73/2018 ΣΤ' Κλιμάκιο Ελεγκτικού Συνεδρίου),δ. Επειδή έχει καταθέσει εγκρίσεις από το Γενικό Χημείο του Κράτους, πλην όμως δεν έχουν λάβει έγκριση κυκλοφορίας για τις προδιαγραφές API CF-2 (Συν. 7) και ACEA A3/B3, A3/B4 (Συν. 8), για τα λιπαντικά GAND MULTICO ULTRA SAE 15W/40 και GAND GOLD SAE 15W/50, αντίστοιχα, ε. Ουδέποτε υπήρξε τροποποίηση - διευκρίνιση της μελέτης από την Οικονομική Επιτροπή του, παρόλο που υπήρχε σχετικό αίτημα από τη Δ/ση Καθαριότητας.

Αριθμός απόφασης: 39 / 2019

10.Επειδή στο άρθρο 2.4.3.της Διακήρυξης (Περιεχόμενα φακέλλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά 2.4.3.2 απαιτείται όπως «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος ΙΙ της Διακήρυξης, 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, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Από το Παράρτημα ΙΙ «Τεχνικές Προδιαγραφές», απαιτείται όπως:«... Τα υπό προμήθεια προϊόντα θα πρέπει να είναι κατάλληλα για το σκοπό που προορίζονται, να πληρούν τις προδιαγραφές που εμφανίζονται αναλυτικά στον επόμενο πίνακα, και εγκεκριμένα για κυκλοφορία στην Ελλάδα». Η ως άνω μελέτη του Παραρτήματος ΙΙ «Τεχνικές Προδιαγραφές», έχει εγκριθεί με την υπ' αριθμ. 179/2018 (ΑΔΑ:) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του και δεν έχει τροποποιηθεί. Από το άρθρο 2.4.6 της διακήρυξης (λόγοι απόρριψης προσφορών), προβλέπεται όπως: «...Η Αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά», υποπαρ. η) «...η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης». Συνεπώς όλοι οι οικονομικοί φορείς συμμετείχαν στη διαγωνιστική διαδικασία με την αρχική μελέτη του διαγωνισμού. Η παρ. 1 του με αριθμ. Πρωτ. 30/004/000/3528/07-09-2017 εγγράφου του Γενικού Χημείου του Κράτους, αναγράφει ότι: α. Στο σύστημα κατηγοριοποίησης λιπαντικών κατά API, με εξαίρεση την προδιαγραφή CF-2, κάθε επόμενη προδιαγραφή υπερκαλύπτει κάθε προηγούμενη προδιαγραφή, κατηγορημένη ή μη.β. Το σύστημα κατηγοριοποίησης λιπαντικών κατά ACEA, περιλαμβάνει τρεις σειρές: τη σειρά AB, τη σειρά E και τη σειρά C. Κάθε μεταγενέστερη προδιαγραφή μιας σειράς, υπερκαλύπτει-αντικαθιστά για προδιαγραφή της ίδιας σειράς. Από το συνδυασμό των ανωτέρω όρων της διακήρυξης, η οποία αποτελείτο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και

Αριθμός απόφασης: 39 / 2019

δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους (βλ. Ε.Α. ΣΤΕ 523/2010), συνάγεται ότι απόκλιση της προσφοράς διαγωνιζόμενου από τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης χαρακτηρίζεται υποχρεωτικώς ως ουσιώδης όταν οι προδιαγραφές αυτές έχουν ρητώς χαρακτηρισθεί στη διακήρυξη ως απαραίτατοι όροι ή όταν η απόκλιση συνίσταται σε έλλειψη ιδιότητας του προϊόντος η οποία ρητώς και ειδικώς προβλέπεται από τη διακήρυξη και δεν παρέχεται, κατά τη διατύπωση ή την έννοιά της, περιθώριο παραγνωρίσεως ή καλύψεως της αντίστοιχης ελλείψεως. Κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

11. Επειδή από την επισκόπηση του φακέλου συνάγεται ότι η προσφορά της εταιρείας εναρμονίζεται πλήρως με το Άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης: Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με την 21/2018 Μελέτη (Παράρτημα Ι της παρούσης), περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Η προσφορά δεν παρουσιάζει «ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης» χωρίς κανένα στοιχείο της να αποτελεί λόγο απόρριψης αυτής. Τα προσφερόμενα είδη έχουν έγκριση κυκλοφορίας στην ελληνική αγορά η οποία αποδείχθηκε με την προσκόμιση των σχετικών πιστοποιητικών. Η Προδικαστική προσφυγή αναφέρεται σε δύο (2)

Αριθμός απόφασης: 39 / 2019

προσφερόμενα προϊόντα-κατά τους ισχυρισμούς της -επί της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας- για τους οποίους λόγους η προσφορά της εταιρείας πρέπει να απορριφθεί. 1. Για το υπ' αριθμό 4 προϊόν της μελέτης, όσον αφορά τα λιπαντικά του και το υπ' αριθμό 3 προϊόν, όσον αφορά τα λιπαντικά της, η εταιρεία προσέφερε το προϊόν ονόματι GAND MULTICO ULTRA SAE 15W40 SYNTHETIC TECHNOLOGY, συνθετικής τεχνολογίας, το οποίο καλύπτει πλήρως τις αιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή, όπως ρητά αναγράφεται στο τεχνικό φυλλάδιο του προϊόντος και έχει έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρησή του στον κατάλογο που τηρεί η Διεύθυνση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους. Στο άρθρο 1.4 Θεσμικό πλαίσιο της διακήρυξης αναγράφει: Η ανάθεση και εκτέλεση της σύμβασης διέπεται από την κείμενη νομοθεσία και τις κατ' εξουσιοδότηση αυτής εκδοθείσες κανονιστικές πράξεις, όπως ισχύουν και ιδίως: Την μελέτη της Διεύθυνσης Καθαριότητας, Περιβάλλοντος και Αγροτικής Πολιτικής - Σεπτεμβρίου 2018 για την προμήθεια καυσίμων θέρμανσης κίνησης και λιπαντικών. Στις 25- 10-2018 αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ το με αριθμό πρωτ. 22473 έγγραφο της Διεύθυνσης Καθαριότητας. Περιβάλλοντος και Αγροτικής πολιτικής με ΘΕΜΑ: Διόρθωση-Διευκρίνιση, είκοσι πέντε (25) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών (15-11-2018) κάνοντας γνωστό στην εταιρεία όπως και σε οποιοδήποτε προμηθευτή που συμμετείχε στον διαγωνισμό ότι υπήρχε διόρθωση -διευκρίνιση από την αναθέτουσα αρχή, όπου αναγράφεται η παράκληση να προβούν σε διευκρίνιση σχετικά με την προδιαγραφή του Λιπαντικού SAE 15W/40-λιπαντικό πετρελαιοκινητήρων υψηλής επίδοσης (SHPD), όπου η προδιαγραφή ACEA E7/A3/B4, API: CI-4 CH-4 CG-4/CF-2/CF/SL, MB 228.3 αντικαθίσταται με την προδιαγραφή ACEA E7/A3/B4, API: CI-4 CH-4 CG-4/CF/SL, MB 228.3. Λαμβάνοντας υπόψη την παραπάνω διόρθωση όπου αφαιρείται η προδιαγραφή API: CF-2 για το συγκεκριμένο προϊόν η εταιρεία νομίμως κατέθεσε στα έγγραφα της το προσφερόμενο προϊόν GAND MULTICO ULTRA SAE 15W40 SYNTHETIC TECHNOLOGY, συνθετικής τεχνολογίας, χωρίς την API: CF-2 καλύπτοντας πλήρως τις αιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές. Για το υπ' αριθμό 6 προϊόν της

Αριθμός απόφασης: 39 / 2019

μελέτης η εταιρεία προσέφερε το προϊόν ονόματι GAND GOLD SAE 15W-50 ημι-συνθετικής τεχνολογίας, το οποίο καλύπτει πλήρως τις αιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή, όπως ρητά αναγράφεται στο τεχνικό φυλλάδιο του προϊόντος και έχει έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρησή του στον κατάλογο που τηρεί η Διεύθυνση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους. Προκύπτει από έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους ότι πληροί τις προδιαγραφές ACEA A3/B3, A3/B4. Είναι προφανές ότι η καταχώρηση της προδιαγραφής ως A3, B3/B4 και όχι ως A3/B3, A3/B4 οφείλεται σε τυπογραφικό λάθος και εκ παραδρομής καταχωρήθηκε με αυτόν τον τρόπο και δεν οφείλεται σε αβλεψία ή αμέλεια της εταιρείας. Όσον αφορά τους ισχυρισμούς περί συνθετικής ή ημισυνθετικής κατηγορίας του προσφερόμενου προϊόντος δεν αναφερόταν πουθενά στην μελέτη ρητά η επι ποινή αποκλεισμού το προσφερόμενο προϊόν είναι συνθετικό. Το συγκεκριμένο θέμα που δεν αποτελεί λόγο αποκλεισμού της εταιρείας στον διαγωνισμό τέθηκε και ως ερώτημα προς το Γενικό Χημείο του κράτους από άλλον προμηθευτή λιπαντικών στο παρελθόν. Το κυρίαρχο και δεσμευτικό για τις εταιρίες παραγωγής λιπαντικών είναι το επίπεδο ποιότητας του προϊόντος και αυτό πρέπει να λαμβάνει υπόψη του ο χρήστης. Το πώς επιτυγχάνεται αυτό εξαρτάται από πολλούς και διαφορετικούς παράγοντες.

12. Επειδή, η προσφορά της εταιρείας «.....» δεν παρουσιάζει ελλείψεις αναφορικά με τα δικαιολογητικά συμμετοχής των υποψηφίων αναδόχων που απαιτούνται από τη διακήρυξη

13. Επειδή, τούτων δοθέντων οι λόγοι της υπό κρίσης Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθούν ως νόμω και ουσία αβάσιμοι.

14. Επειδή, κατ'ακολουθίαν, η υπό εξέταση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμη.

Αριθμός απόφασης: 39 / 2019

15. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό) ποσού 600,00 €, πρέπει να καταπέσει, 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

Απορρίπτει την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου (247589497953 0208 0072) ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ποσού 600,00 €.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 4 Ιανουαρίου 2019, εκδόθηκε στις 11-01-2019 και υπογράφηκε αυθημερόν από την Πρόεδρο και την Γραμματέα σύμφωνα με το άρθρο 18 παράγραφος 3 του πδ 39/2017.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη

Ευαγγελία Ζαφειράτου