

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 6-5-2019 με την εξής σύνθεση: Σταυρούλα Κουρή - Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Μαρία Ελένη Σιδέρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 12-4-2019 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 446/15-4-2019 του οικονομικού φορέα «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «...», 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 του ο προσφεύγων οικονομικός φορέας επιδιώκει την ακύρωση της υπ' αρ. 40/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής «...» και τον αποκλεισμό της εταιρίας «...» από τις περαιτέρω διαδικασίες του διαγωνισμού για την Ομάδα Β' - ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ της μελέτης που προκήρυξε ο ..., με την με αριθμ. πρωτ. ... διακήρυξη για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΤΟΥ ... ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΤΟΥ ΕΤΟΥΣ 2019-2020».

2. Επειδή, με την ως άνω υπ' αριθ. πρωτ. ... διακήρυξη προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοικτός διαγωνισμός για την ανάθεση της σύμβασης «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΤΟΥ ... ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΤΟΥ ΕΤΟΥΣ 2019-2020», συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 112.288,42€, CPV ..., ..., ..., με κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης σε ακέραιες μονάδες στη μέση τιμή μηνός λιανικής πώλησης για τη ..., προσδιορισμένη από το Τμήμα

Αριθμός απόφασης: 533/2019

Παρατηρητηρίων Τιμών της Γ.Γ.Ε. & Προστασίας Καταναλωτή του Υπουργείου Οικονομίας και Ανάπτυξης (πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής). Η σύμβαση υποδιαιρείται σε δύο τμήματα και δη: ΟΜΑΔΑ Α που περιλαμβάνει πετρέλαιο θέρμανσης, πετρέλαιο κίνησης και βενζίνη αμόλυβδη και ΟΜΑΔΑ Β που περιλαμβάνει ελαιολιπαντικά, ενώ οι προσφορές υποβάλλονται για ένα ή και για όλα τα τμήματα ως αυτά προσδιορίζονται στη με αρ.... Μελέτη του Τμήματος Τεχνικών Υπηρεσιών της αναθέτουσας αρχής. Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίσθηκε η 26-3-2019 και ώρα 15.30. Η εν λόγω διακήρυξη καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 28-2-2019 με ΑΔΑΜ ... και καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) την ίδια ημέρα με συστημικό αριθμό α/α Για την ΟΜΑΔΑ Β υπέβαλαν προσφορά η προσφεύγουσα εταιρία «...» και η εταιρία «...». Η Επιτροπή Διενέργειας του διαγωνισμού μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών εισηγήθηκε με το υπ' αρ.πρωτ.1331/2-4-2019 Πρακτικό της, μεταξύ άλλων, την αποδοχή αμφοτέρων των κατατεθεισών προσφορών, ενώ με το υπ' 1363/3-4-2019 Πρακτικό της εισηγήθηκε, μεταξύ άλλων, την ανάδειξη της εταιρίας «ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ» προσωρινής αναδόχου για την προμήθεια των ειδών της ΟΜΑΔΑΣ Β ως έχουσας προσφέρει το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης, ήτοι 51,33%, έναντι της προσφεύγουσας, η οποία προσέφερε ποσοστό έκπτωσης 3%. Στη συνέχεια η Οικονομική Επιτροπή της αναθέτουσας αρχής με την υπ' αρ.... προσβαλλόμενη απόφασή της ενέκρινε, μεταξύ άλλων, αμφότερα τα παραπάνω Πρακτικά της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού και ανέδειξε την εταιρία «...» προσωρινή ανάδοχο για την ΟΜΑΔΑ Β με τη συνολική συμβατική αξία των 1.761,88€ (πλέον του αναλογούντος ΦΠΑ). Ακολούθως ο Δήμαρχος ... απέστειλε προς την εταιρία «...» πρόσκληση να υποβάλλει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Η προσωρινή ανάδοχος της ΟΜΑΔΑ Β, κατά το υπ' αρ.πρωτ.1606/16-4-2019 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού, υπέβαλε στο γραφείο πρωτοκόλλου της αναθέτουσας αρχής το φάκελο με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης (με αρ.πρωτ.1570/15-4-2019), ενώ τα εν λόγω δικαιολογητικά θα υποβληθούν

Αριθμός απόφασης: 533/2019

από τον προσωρινό ανάδοχο, ηλεκτρονικά μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, σε μορφή αρχείων pdf και θα προσκομιστούν κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους εντός σφραγισμένου φακέλου. Επίσης με το ίδιο υπ' αρ.πρωτ.1606/16-4-2019 Πρακτικό η Επιτροπή Διενέργειας του διαγωνισμού ανέβαλε την αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υποβλήθηκαν από την εταιρία «...» για την ΟΜΑΔΑ Β έως την έκδοση απόφασης από την ΑΕΠΠ επί της εξεταζόμενη προδικαστικής προσφυγής, ενώ εισηγήθηκε προς την Οικονομική Επιτροπή την κατακύρωση των προς προμήθεια ειδών της ΟΜΑΔΑΣ Α. Το Πρακτικό αυτό αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 17-4-2019.

3. Επειδή, ειδικότερα, με τη συγκεκριμένη προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων βάλλει κατά της προαναφερθείσας υπ' αρ.40/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής επικαλούμενος ειδικότερα τα ακόλουθα: Για το υπ' αριθμ. 3 προϊόν της μελέτης απαιτείται, ημίρρευστο γράσο βάσης συμπλόκου λιθίου. Η αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος προσέφερε το Το γράσο αυτό, όπως φαίνεται από το κατατιθέμενο τεχνικό φυλλάδιο, είναι ημίρρευστο γράσο σάπωνος λιθίου, ενώ από τις τεχνικές προδιαγραφές της υπ' αριθμ. ... μελέτης της διακήρυξης απαιτείται ρητά ημίρρευστο γράσο βάσεως συμπλόκου λιθίου. Τα γράσα λιθίου που περιέχουν σύμπλοκο σάπωνα διαφέρουν σε σχέση με αυτά που περιέχουν απλό σάπωνα (μη σύμπλοκο). Συγκριτικά τα γράσα σύμπλοκου σάπωνα λιθίου διαθέτουν τα εξής ανώτερα χαρακτηριστικά: σημαντικά υψηλότερο σημείο στάξης (> 240°C το σύμπλοκο, αντιθέτως μεταξύ 185- 205 °C τα απλά), μεγαλύτερη θερμική σταθερότητα και αντοχή σε υψηλότερες θερμοκρασίες λειτουργίας (μέγιστη θερμοκρασία συνεχούς λειτουργίας έως 160-170 °C οι σύμπλοκοι σάπωνες ενώ το πολύ έως 130 -140 °C οι απλοί σάπωνες λιθίου), μειωμένη τάση για διαχωρισμό ελαίου, βελτιωμένη αντίσταση στην παρουσία νερού, αυξημένη σταθερότητα στη διάτμηση (μηχανική καταπόνηση). Όλα τα παραπάνω χαρακτηριστικά έχουν ως αποτέλεσμα την αυξημένη διάρκεια ζωής και τα μεγαλύτερα διαστήματα αναλίπανσης που προσφέρει ένα γράσο σύμπλοκου σάπωνα λιθίου σε σύγκριση με ένα γράσο απλού λιθίου. Γίνεται αντιληπτό, κατά τον

Αριθμός απόφασης: 533/2019

προσφεύγοντα, ότι ένα απλό γράσο λιθίου δεν διαθέτει (και επιπλέον δεν είναι δυνατόν να του αποδοθούν εκ των υστέρων) όλες εκείνες οι χαρακτηριστικές ιδιότητες ενός γράσου σύμπλοκου λιθίου και δεν δύναται να ανταποκριθεί στις πιο απαιτητικές συνθήκες λειτουργίας όπου αρμόζει η χρήση γράσου σύμπλοκου λιθίου. Συνεπώς από τα παραπάνω συνάγεται, κατά τον προσφεύγοντα, ότι ένα απλό γράσο λιθίου δεν μπορεί και δεν πρέπει να χρησιμοποιηθεί για λιπάνσεις στις οποίες είτε οι συνθήκες λειτουργίας του εξοπλισμού, είτε οι απαιτήσεις του κατασκευαστή προδιαγράφουν τη χρήση γράσου σύμπλοκου σάπωνα λιθίου. Σύμφωνα με τα παραπάνω και επειδή η εταιρεία «...» για το υπ' αριθμ. 3 προϊόν της μελέτης προσφέρει το ... (ημίρρευστο γράσο βάσης σάπωνος λιθίου), ενώ από τις τεχνικές προδιαγραφές απαιτείται ΡΗΤΑ ημίρρευστο γράσο σύμπλοκου λιθίου και για τούτο η προσφορά πρέπει να κριθεί απορριπτέα.

4. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αρ.46/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της (10^{ης} Συνεδρίασης/22-4-2019) διατύπωσε προς την ΑΕΠΠ τις απόψεις της επί των λόγων της προδικαστικής προσφυγής, με τις οποίες προβάλλει ότι πουθενά στην τεχνική περιγραφή της με αρ. ... μελέτης δεν περιγράφονται εξειδικευμένα τεχνικά χαρακτηριστικά όσον αφορά το γράσσο αυτολίπανσης, με τον όρο απαγόρευσης ή ακόμα και το εύρος (πχ, για θερμοκρασίες μεγαλύτερες ή μικρότερες των Χ βαθμών). Τα γράσα λιθίου, τόσο με συμβατικούς σάπωνες (Conventional Soap) όσο και με σύμπλοκους σάπωνες (Complex Soap), έχουν εξαιρετική εργασιακή σταθερότητα, χαμηλές θερμοκρασίες αντλήσεων, απόδοση σε χαμηλές και υψηλές θερμοκρασίες και καλή αντοχή στο νερό. Σύμφωνα με την περιγραφή των τεχνικών φυλλαδίων και από τους δύο προσφέροντες, ... και ..., επιβεβαιώνεται, κατά την αναθέτουσα αρχή, η παρόμοια φύση και των δύο υλικών (Γράσο Λιθίου). Συγκεκριμένα, στο τεχνικό φυλλάδιο της ... αναφέρεται για το προϊόν ... ότι: *“Είναι κατάλληλο για βιομηχανικές εφαρμογές, τσιμεντοβιομηχανίες, υαλουργίες.... Λόγω της αντλησιμότητάς του είναι ιδανικό για κεντρικά συστήματα λίπανσης”*, ενώ στο τεχνικό φυλλάδιο της ... αναφέρεται, για το προϊόν ... ότι: *“Είναι κατάλληλο για χρήση σε κεντρικά συστήματα λίπανσης”*.

Αριθμός απόφασης: 533/2019

5. 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 €.

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

7. 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, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ την 4-4-2019 και ο προσφεύγων άσκησε την εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή του την 12-4-2019.

8. Επειδή, το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα στοιχειοθετείται στο γεγονός ότι υπέβαλε προσφορά στον υπόψη διαγωνισμό για την ΟΜΑΔΑ Β, η οποία μάλιστα κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς κρίθηκε αποδεκτή, επομένως εύλογα προσδοκά ότι, εάν απορριφθεί η προσφορά της εταιρίας «...», τότε τούτος θα αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος της υπόψη σύμβασης για την προμήθεια των ειδών της ΟΜΑΔΑΣ Β.

9. Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του Ν.4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι: *«Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού 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 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».*

10. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ. 1 του ν. 4412/2016 : *«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*

Αριθμός απόφασης: 533/2019

δημοσίου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης.».

11. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 2 του ν. 4412/2016 «Τα έγγραφα της σύμβασηςπεριέχουν ιδίως : ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης. Επίσης οποιαδήποτε δικαιώματα προαίρεσης για συμπληρωματικές ή νέες συμβάσεις και, εφόσον είναι γνωστό, το προσωρινό χρονοδιάγραμμα για την άσκηση των δικαιωμάτων αυτών, καθώς και τον αριθμό των παρατάσεων για την άσκησή τους, 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.....».

12. Επειδή, σύμφωνα με το άρθ. 54 παρ. 1, 2, 3 και 4 του ν. 4412/2016: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφέςπαρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών.....2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό. 3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους: α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση».

13. Επειδή, σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 91 παρ. 1 του ν. 4412/2016 «... Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε

Αριθμός απόφασης: 533/2019

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...». Επίσης, κατά το άρθρο 100 παρ. 2 περ. β) του ν. 4412/2016: «Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης και συντάσσει πρακτικό για την απόρριψη των τεχνικών προσφορών που δεν γίνονται αποδεκτές και την αποδοχή ή/και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών με βάση το κριτήριο ανάθεσης των εγγράφων της σύμβασης».

14. Επειδή, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπο ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κλπ).

15. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον 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 δε 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

Αριθμός απόφασης: 533/2019

διαγωνιζόμενους, καθιστά अपараδέκτες 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).

16. Επειδή, με βάση τη διακήρυξη και δη το Παράρτημα Ι – Αναλυτική περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης, καθώς και τις Τεχνικές Προδιαγραφές της υπ' αρ.... Μελέτης για το προϊόν 3 της ΟΜΑΔΑΣ Β, ήτοι το Γράσσο Αυτολίπανσης, προβλέπεται *«Ημίρρευτο γράσο βάσεως συμπλόκου λιθίου κατάλληλο για συστήματα κεντρικής λίπανσης (αυτολίπανση), ειδικά δε για οχήματα όπου απαιτείται γράσο με καλή αντλησιμότητα ακόμα και στις χαμηλές θερμοκρασίες.»*.

17. Επειδή, εξάλλου, κατά τον όρο 2.4.6. της διακήρυξης 'Λόγοι απόρριψης των προσφορών' διαλαμβάνεται ότι *«Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: ζ) η οποία 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.»*.

18. Επειδή, η προσωρινή ανάδοχος εταιρία «...» προσέφερε το γράσσο αυτολίπανσης ..., το οποίο, κατά το κατατεθειμένο τεχνικό φυλλάδιό της, είναι *«Υψηλής Ποιότητας ημίρρευτο γράσο βάσης σάπωνας λιθίου, το οποίο περιέχει πρόσθετα υψηλής πίεσης και ορυκτέλαιο υψηλής ποιότητας. Είναι κατάλληλο για χρήση σε κεντρικά συστήματα λίπανσης.»*.

19. Επειδή, η απαίτηση για προσφορά γράσσου αυτολίπανσης βάσεως συμπλόκου λιθίου προβλεπόταν ρητά από τη διακήρυξη, οι δε τυχόν αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης συνιστούν λόγους απόρριψης της προσφοράς συμμετέχοντος, δεν καταλείπεται περιθώριο εκτίμησης από την αναθέτουσα αρχή ως προς το ουσιώδες ή μη της απόκλισης από τη σχετική απαίτηση, με βάση και τον προαναφερθέντα 2.4.6. όρο της διακήρυξης. Συνεπώς η

Αριθμός απόφασης: 533/2019

εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή ως βάσιμη, αφού το προσφερόμενο γράσσο αυτολίπανσης της εταιρίας «...» αποκλίνει από τους τεθέντες όρους τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης, και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής.

20. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων οικονομικός φορέας πρέπει να του επιστραφεί, κατ' άρθρο 363 παρ. 5 ν.4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αρ. 40/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής «...» κατά το μέρος με το οποίο ανέδειξε προσωρινό ανάδοχο της Ομάδας Β' - ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ για την ανάθεση της σύμβασης «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΤΟΥ ... ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΤΟΥ ΕΤΟΥΣ 2019-2020» τον οικονομικό φορέα «...».

Διατάσσει την επιστροφή στην προσφεύγουσα εταιρία «...» του υπ' αρ. παραβόλου ..., ποσού 600,00 €.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Αγ.Ιωάννη Ρέντη στις 6-5-2019 και εκδόθηκε στις 17-5-2019.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΚΟΥΡΗ ΣΤΑΥΡΟΥΛΑ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΖΕΡΒΟΥ ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ