

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2° ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 12 Ιανουαρίου 2021, με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης Πρόεδρος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης και Ελισσάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 04.12.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1820/07.12.2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία « *** », που εδρεύει στη ***, όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά του ***, που εδρεύει στη ***, όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία « *** » και το διακριτικό τίτλο « *** *** », που εδρεύει στη ***, όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθ. 332/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του *** (εφεξής «η προσβαλλόμενη»), όπως τούτη εκδόθηκε στα πλαίσια του διαγωνισμού για τη σύναψη συμφωνίας-πλαίσιο προμήθειας με τίτλο «*** », κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα σε αυτήν. Ετέρωθεν, η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα εταιρεία αιτούνται όπως απορριφθεί η Προσφυγή και διατηρηθεί η προσβαλλόμενη απόφαση.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει καταβληθεί και δεσμευθεί παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ***), ποσού 1.351,00 ευρώ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017.

Αριθμός απόφασης: 124 /2021

Δοθέντος, ωστόσο, ότι η υπό εξέταση Προσφυγή ασκείται για δύο τμήματα της υπό ανάθεση σύμβασης, ήτοι τα Τμήματα Β και ΣΤ, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 233.916,80 ευρώ, άνευ ΦΠΑ και του δικαιώματος προαίρεσης, η προσφεύγουσα έπρεπε να καταβάλει ποσό παραβόλου 1.169,58 ευρώ, δεδομένου ότι είναι αβέβαιο εάν θα ασκηθεί εντέλει το δικαίωμα προαίρεσης και το οποίο δεν πρέπει να συνυπολογισθεί στην προϋπολογισθείσα αξία της σύμβασης προκειμένου για τον υπολογισμό του παραβόλου της ασκηθείσας Προσφυγής (ΣτΕ ΕΑ 187/2017, 10/2017, Δ.Εφ.Κομ. Ν43/2017). Ενόψει των ανωτέρω, σε περίπτωση απόρριψης της Προσφυγής θα πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα το ποσό των (1.351,00 - 1.169,58 =) 181,42 ευρώ, ως αχρεωστήτως καταβληθέν, καθώς στην περίπτωση αποδοχής της Προσφυγής επιστρέφεται το σύνολο του καταβληθέντος ποσού παραβόλου.

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. πρωτ. 10004/2020 Διακήρυξη του *** προκηρύχθηκε ανοικτός διαγωνισμός, με τη χρήση ηλεκτρονικών μέσων, με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου για τη σύναψη συμφωνίας -πλαίσιο προμήθειας με τίτλο «*** », προϋπολογισμού 1.478.330,52€ χωρίς ΦΠΑ 24%, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης 15%, με κριτήριο ανάθεσης της συμφωνίας-πλαίσιο αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει αποκλειστικά της προσφερόμενης τιμής ανά ομάδα (τμήμα) του ενδεικτικού προϋπολογισμού της υπ' αριθ. 1385-22/2020 Μελέτης του *** (Παράρτημα Ι) και ειδικότερα για κάθε ομάδα (τμήμα) της ως άνω Μελέτης που αφορά σε ελαιολιπαντικά μεταξύ άλλων και των ομάδων Β και ΣΤ, για τα οποία ασκείται η υπό κρίση Προσφυγή, το κριτήριο ανάθεσης είναι η χαμηλότερη συνολική τιμή που προσφέρεται για την ομάδα αυτή. Η Διακήρυξη αυτή εστάλη προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ στις 03.06.2020, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 09.06.2020 με ΑΔΑΜ *** καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου και έλαβε συστημικό αριθμό με α/α *** . Η εν λόγω υπό ανάθεση

Αριθμός απόφασης: 124 /2021

σύμβαση υποδιαιρείται σε οχτώ (8) ομάδες (τμήματα) Α έως Η, μεταξύ των οποίων και οι εν λόγω, ήτοι ΟΜΑΔΑ Β. *** (ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ) προϋπολογισμού με δικαίωμα προαίρεσης 15%, άνευ ΦΠΑ 261.598,32€ και ΟΜΑΔΑ ΣΤ. *** (ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ) προϋπολογισμού με δικαίωμα προαίρεσης 15%, άνευ ΦΠΑ 7.406,00€. Οι ενδιαφερόμενοι μπορούσαν να υποβάλλουν προσφορά για μία ή περισσότερες ομάδες (τμήματα), για τη συνολική όμως προκηρυχθείσα ποσότητα κάθε ομάδας (τμήματος), όπως περιγράφονται στην υπ' αριθ. 1385-22/2020 Μελέτη του *** , ο μέγιστος δε, αριθμός ομάδων (τμημάτων) που μπορεί να ανατεθεί σε έναν προσφέροντα ορίζεται σε οκτώ (ομάδες Α έως Η). Δυνάμει της με αριθ. 174/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του *** , κατ' έγκριση του από 15.7.2020 Πρακτικού ελέγχου δικαιολογητικών - αξιολόγησης προσφορών και του από 31.7.2020 Πρακτικού αξιολόγησης οικονομικών προσφορών, έγιναν αποδεκτές οι προσφορές των συμμετεχουσών εταιρειών « *** » και « *** » και ήδη προσφεύγουσας και παρεμβαίνουσας αντιστοίχως, για τα τμήματα για τα οποία συμμετείχαν και συνακολούθως για τις υπόψη Ομάδες Β και ΣΤ αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η εταιρεία « *** *** » και ώδε παρεμβαίνουσα, ενώ η ώδε προσφεύγουσα, εταιρεία « *** » αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος για την Ομάδα Δ. Η ως άνω απόφαση, όμως, κατόπιν αποδοχής σχετικής προδικαστικής προσφυγής που άσκησε κατ' αυτής η εταιρεία « *** » και ώδε προσφεύγουσα, ακυρώθηκε, με την εκδοθείσα επ' αυτής υπ' αριθ. 1326/2020 απόφαση της ΑΕΠΠ, κατά το μέρος που έκανε αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας « *** *** » και ήδη παρεμβαίνουσας για τις ως άνω Ομάδες Β, Δ και ΣΤ με το σκεπτικό (βλ. σκέψεις 7 και 8 αυτής) ότι *«7. [...] Από την επισκόπηση δε των στοιχείων της υπόθεσης, της προσφοράς της παρεμβαίνουσας (με αρ. «177571») στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ αλλά και των συνημμένων εγγράφων στην προσφυγή της προσφεύγουσας προκύπτει ότι το προϊόν που προσφέρει η παρεμβαίνουσα με την εμπορική ονομασία *** (τύπου JCB 4000/2200) έχει, μεταξύ άλλων τα εξής Τυπικά Φυσικοχημικά Χαρακτηριστικά: Κατάταξη SAE 80W/90. Στο δε έγγραφο από το Γενικό Χημείο του Κράτους/ Δ/ση Ενεργειακών, Βιομηχανικών και Χημικών Προϊόντων που έχει υποβάλλει στον φάκελο της προσφοράς της η*

Αριθμός απόφασης: 124 /2021

παρεμβαίνουσα, διατυπώνεται για το εν λόγω προϊόν - *** - ότι η κατάταξη του είναι SAE 90W. Κατά τούτο βασίμως μεν ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι εξαιτίας των ανωτέρω, διαπιστώνεται απόκλιση σε αυτό το σημείο της προσφοράς της παρεμβαίνουσας από τα αξιούμενα στη διακήρυξη, ήτοι της απαίτησης να συνοδεύεται η προσφορά του συγκεκριμένου προϊόντος από την βεβαίωση/ έγκριση του Γενικού Χημείου του Κράτους, η απόκλιση όμως αυτή δημιουργεί μία επουσιώδη ασάφεια όσον αφορά την ταυτότητα του προϊόντος και δεν αποτελεί άνευ ετέρου λόγο αποκλεισμού της συμμετέχουσας. Εν προκειμένω δε αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι δεν έχει προσκομισθεί η σχετική βεβαίωση του Γενικού Χημείου του Κράτους, που θα αποτελούσε, άλλωστε, παράλειψη επί ποινή αποκλεισμού, διότι ως εμφανίζεται, από την επισκόπηση του φακέλου της συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας, έχει προσκομισθεί, μεταξύ των λοιπών δικαιολογητικών για τα προσφερόμενα είδη, αλλά εσφαλμένως υπολαμβάνει η προσφεύγουσα ότι η βεβαίωση/ έγκριση δεν αφορά στο προσφερόμενο προϊόν *** , εξαιτίας της διαφορετικής εν μέρει αναγραφής της κατάταξης αυτού μεταξύ του τεχνικού φυλλαδίου και της έγκρισης από το Γενικό Χημείο του Κράτους. Εντούτοις, διαπιστώνεται ότι στα τυπικά φυσικοχημικά χαρακτηριστικά του επίμαχου προσφερόμενου προϊόντος η κατάταξη που αναφέρεται είναι SAE 80W/90, όπερ καλύπτει και την ορισθείσα SAE 90W που βεβαιώνεται στην έγκριση του Γενικού Χημείου του Κράτους και σε κάθε περίπτωση η αναφορά στο τεχνικό φυλλάδιο της ίδιας της παραγωγού του προϊόντος συμμετέχουσας εταιρίας είναι δεκτική διευκρινήσεως και θεραπείας βάσει των διατάξεων του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3.1.1 της διακήρυξης. Συνεπεία των ανωτέρω και καθώς πρόκειται για πλημμέλεια δεκτική διευκρινήσεως, η αναθέτουσα αρχή δύναται και οφείλει να προβεί σε αίτημα σχετικών διευκρινήσεων από την παρεμβαίνουσα. Επιπροσθέτως, ως γίνεται δεκτό, η ΑΕΠΠ σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να υποκαταστήσει την αναθέτουσα αρχή και να ενεργήσει η ίδια, αντί αυτής, τις οφειλόμενες κατά τον νόμο διαδικαστικές πράξεις του διαγωνισμού, που παρέλειψε η αναθέτουσα αρχή, καθώς η δικαιοδοσία της ΑΕΠΠ αφορά περιοριστικά στην ακύρωση ή την επικύρωση της προσβαλλόμενης σύμφωνα με

Αριθμός απόφασης: 124 /2021

τις ειδικότερες διατάξεις του άρθρου 367 του Ν. 4412/2016 και του οικείου νομοθετικού πλαισίου. 8. Επειδή, τούτων δοθέντων, η υπό κρίση προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω για την δυνατότητα θεραπείας της πλημμέλειας στην προσφορά της παρεμβαίνουσας [...]». Συμμορφούμενος με την ως άνω απόφαση της ΑΕΠΠ, ο *** , δυνάμει της υπ' αριθ. 290/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του, ακύρωσε την ως άνω υπ' αριθ. 174/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής κατά το μέρος που είχε κάνει αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας « *** *** » και ήδη παρεμβαίνουσας για τις Ομάδες Β, Δ και ΣΤ, Λιπαντικά *** , ΚΕΑΔΗΜ και *** αντιστοίχως και εν συνεχεία κάλεσε την Επιτροπή του Διαγωνισμού να ζητήσει, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 102 του Ν. 4412/2016 και τα κριθέντα με την ΑΕΠΠ 1326/2020, διευκρινίσεις από την εταιρεία « *** *** » σε σχέση με το προσφερόμενο από αυτή προϊόν της, « *** » και αναφορικά με τη διαφορετική εν μέρει αναγραφή της κατάταξης αυτού μεταξύ του τεχνικού φυλλαδίου και της έγκρισης από το Γενικό Χημείο του Κράτους. Ακολούθως, η Επιτροπή διαγωνισμού ζήτησε με το υπ' αριθ. 22015/09.11.2020 έγγραφό της προς την ωδε παρεμβαίνουσα τις ως άνω διευκρινίσεις. Σε απάντηση του εγγράφου αυτού της Επιτροπής διαγωνισμού για παροχή διευκρινίσεων, η εταιρεία « *** *** » απέστειλε την από 11.11.2020 επιστολή της, όπου αναφορικά με την επίμαχη αναγραφή λανθασμένου ιξώδους (ΣΑΕ 80W-90 αντί για SAE 90W) στο τεχνικό φυλλάδιο του προϊόντος αναφέρει ότι «*πρόκειται για ακούσιο σφάλμα της εταιρείας μας και εκ παραδρομής αναγράφηκε με αυτό το τρόπο. Βεβαιώνουμε ότι το συγκεκριμένο προϊόν φέρει ιξώδες SAE 90W, όπως ακριβώς αναγράφεται στο έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους και δεν φέρει ουδεμία απόκλιση από τα φυσικοχημικά χαρακτηριστικά και τις προδιαγραφές που έχουν υποβληθεί και καταχωρηθεί στο Γενικό Χημείο. Το προσφερόμενο λιπαντικό συνεπώς αποδεικνύει την νόμιμη διάθεσή του στην Ελληνική Αγορά και φέρει ως τεκμηρίωση όλες τις εγκρίσεις για την κυκλοφορία του σε αυτήν*». Κατόπιν των ανωτέρω διευκρινίσεων, η αναθέτουσα αρχή, με την προσβαλλόμενη απόφαση, ενέκρινε το Πρακτικό ελέγχου δικαιολογητικών και αξιολόγησης τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών της

Αριθμός απόφασης: 124 /2021

Επιτροπής διαγωνισμού και για τις υπόψη Ομάδες Β και ΣΤ, Λιπαντικά *** και *** αντιστοίχως, ανέδειξε προσωρινή ανάδοχο την εταιρεία « *** *** » και ήδη παρεμβαίνουσα. Κατά αυτής της απόφασης στρέφεται η προσφεύγουσα, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην υπό κρίση Προσφυγή της.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του ανωτέρω αντικειμένου του (προμήθεια), της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, που αποτελεί μη κεντρική κυβερνητική αρχή και ανήκει στον υποτομέα Ο.Τ.Α., και του χρόνου αποστολής (03.06.2020) της Διακήρυξης προς δημοσίευση στη Ε.Ε.Ε.Ε. (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και του Βιβλίου Ι (άρθρο 3 - 221), καθώς και στις οικείες διατάξεις του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017). Περαιτέρω, η υπό εξέταση Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με την παρ. 1 (γ) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (γ) του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 26.11.2020, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής, και η υπό κρίση Προσφυγή ασκήθηκε δια της κατάθεσής της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 04.12.2020, ήτοι εντός της ως άνω νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας.

4. Επειδή, με πρόδηλο έννομο συμφέρον, η εταιρεία « *** » και ήδη προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, αφού συμμετείχε στον υπό κρίση διαγωνισμό για τις υπόψη Ομάδες Β και ΣΤ, η προσφορά της έγινε αποδεκτή και ανεδείχθη 2^η στη σειρά κατάταξης και συνεπώς, σε περίπτωση αποδοχής της κρινόμενης Προδικαστικής Προσφυγής της, θα αναδειχθεί αυτή προσωρινή ανάδοχος της υπόψη σύμβασης για τις εν λόγω Ομάδες. Επομένως, είναι αυτονόητη η βλάβη της από την ωδε προσβαλλόμενη απόφαση, με την οποία μη νόμιμα, κατά τα ειδικότερα ιστορούμενα στην Προσφυγή της, η αναθέτουσα αρχή κατακύρωσε στην εταιρεία «*** » και ήδη παρεμβαίνουσα τις υπόψη Ομάδες Β και ΣΤ του

Αριθμός απόφασης: 124 /2021

διαγωνισμού, ενώ όφειλε – ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται - να την αποκλείσει από τη συνέχεια του διαγωνισμού για το λόγο ότι η προσφορά της δεν πληρούσε τους επί ποινή απαραδέκτου τεθέντες όρους της Διακήρυξης και ουδέποτε ήρθη η πλημμέλεια με τις κατατεθείσες από αυτή διευκρινίσεις. Ωστόσο, απαραδέκτως αιτείται τον αποκλεισμό της εταιρείας « *** *** » και ώδε παρεμβαίνουσας από τις περαιτέρω διαδικασίες του διαγωνισμού καθώς η Α.Ε.Π.Π., κατ' άρθρο 367 παρ. 1 δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της, και σε περίπτωση 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 ουδεμία δυνατότητα της Α.Ε.Π.Π. προς έκδοση απόφασης περί αποκλεισμού διαγωνιζομένου υφίσταται. Κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή είναι τυπικά παραδεκτή κατά το μέρος που ζητείται η ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής καθ' ο μέρος με αυτή ανεδείχθη προσωρινή ανάδοχος για τις υπόψη Ομάδες Β και ΣΤ, Λιπαντικά *** και *** αντιστοίχως, η εταιρεία « *** *** » και ήδη παρεμβαίνουσα, και κατά τούτο θα πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

5. Επειδή, ωσαύτως, με πρόδηλο έννομο συμφέρον παρεμβαίνει, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017, η εταιρεία « *** *** » καθώς η εν λόγω εταιρεία συμμετείχε στην υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία και με την προσβαλλόμενη απόφαση ανεδείχθη προσωρινή ανάδοχος για τις υπόψη Ομάδες Β και ΣΤ, Λιπαντικά *** και *** αντιστοίχως, η Παρέμβασή της αυτή δε, ασκείται εμπροθέσμως, αφού η υπό κρίση Προσφυγή κοινοποιήθηκε στην παρεμβαίνουσα μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 07.12.2020 και η Παρέμβασή της ασκήθηκε δια της κατάθεσής της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 17.12.2020, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις.

Αριθμός απόφασης: 124 /2021

6. Επειδή, περαιτέρω, παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 365 του Ν. 4412/2016, ως έχει τροποποιηθεί και ισχύει με το άρθρο 43 παρ. 42 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α΄ 52), η αναθέτουσα αρχή, με το υπ' αριθ. πρωτ. 24714/16.12.2020 έγγραφο Απόψεών της, το οποίο υπέβαλε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού αυθημερόν (16.12.2020), εκφράζει τις απόψεις της επί των λόγων της υπό κρίση Προσφυγής, αιτούμενη όπως απορριφθεί αυτή καθόσον - ως αναφέρει στο ως άνω έγγραφό της - είχε τη δυνητική ευχέρεια να ζητήσει διευκρινίσεις σύμφωνα με το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016 και να άρει πλημμέλειες που δύνανται να θεραπευτούν και να προχωρήσει το διαγωνισμό, δέχθηκε τις δοθείσες από την παρεμβαίνουσα εταιρεία « *** » διευκρινίσεις (βλ. σκέψη 2 της παρούσας) περί ακούσιου σφάλματος και εκ παραδρομής εσφαλμένης αναγραφής και ούτως εξέδωσε την προσβαλλόμενη απόφασή της. Τέλος, παραδεκτώς η προσφεύγουσα, υπέβαλε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού το από 05.01.2020 Υπόμνημά της, σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 43 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α΄ 52) περ. 42, ήτοι προ πέντε (5) ημερών από την ημερομηνία εξέτασης (12.01.2021) της υπόψη Προσφυγής, αιτούμενη όπως γίνει δεκτή η Προσφυγή της και το Υπόμνημά της.

7. Επειδή, η Διακήρυξη, η αποτελεί την κανονιστική πράξη του υπόψη διαγωνισμού δεσμεύοντας τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους, ορίζει: *«2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τους όρους της παρούσας διακήρυξης και τις απαιτήσεις που ορίζονται στο υπ' αρ. 1385- 22/2020 τεύχος μελέτης του *** , στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, για μία ή περισσότερες ομάδες (τμήματα), για τη συνολική όμως προκηρυχθείσα ποσότητα κάθε ομάδας (τμήματος). Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές [...], 2.4.3.2 Τεχνική προσφορά Συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στη συνέχεια το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται. Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα*

Αριθμός απόφασης: 124 /2021

αρχή σύμφωνα με το Παράρτημα I της παρούσας διακήρυξης (υπ' αριθ. 1385-22/2020 μελέτη του ***), 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, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα». Περαιτέρω στο Παράρτημα I που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της οικείας διακήρυξης ορίζεται: «Τα υπό προμήθεια καύσιμα - λιπαντικά θα τηρούν τις τεχνικές προδιαγραφές που καθορίζονται μονοσήμαντα από την Ελληνική νομοθεσία και τις αποφάσεις του Ανωτάτου Χημικού Συμβουλίου. Ο Δήμος διατηρεί το δικαίωμα να αποστέλλει δείγματα από τα καύσιμα - λιπαντικά στο Γενικό Χημείο του Κράτους, ώστε να ελέγχεται τόσο η ποιότητα όσο και το αν πληρούν τις απαιτούμενες προδιαγραφές. Η ποιότητα των καυσίμων πρέπει να είναι όμοια με εκείνη που παράγουν τα κρατικά διυλιστήρια (ΕΛ.Δ.Α.). [...] ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΑ Οι ποιοτικές προδιαγραφές των υπό προμήθεια λιπαντικών πρέπει να ανταποκρίνονται στις βασικές αρχές του Γενικού Χημείου του Κράτους της με αριθμό 176/1994 Υπουργικής Απόφασης και άλλων συναφών διατάξεων. Τα τεχνικά χαρακτηριστικά θα αναγράφονται υποχρεωτικά στην συσκευασία των λιπαντικών και θα είναι αυτά που αναγράφονται στην μελέτη. Η προσφορά θα συμπεριλαμβάνει όλα τα είδη των λιπαντικών επί ποινή αποκλεισμού. Τα ελαιολιπαντικά θα είναι ευφήμου εργοστασίου κατασκευής ευρέως διαδεδομένα στο εμπόριο σύγχρονης ημερομηνίας παραγωγής και θα προορίζονται για την συντήρηση των οχημάτων - μηχανημάτων του *** και Νομικών Προσώπων *** . Οι ποσότητες που έχουν προβλεφθεί στον προϋπολογισμό είναι ενδεικτικές και με βάση αυτές θα προκύψει και ο μειοδότης στην περίπτωση που υπάρχουν περισσότερες της μίας προσφορές. Συγκεκριμένα, για κάθε είδος που προβλέπεται για τον Δήμο ... θα πρέπει να τηρούνται οι παρακάτω προδιαγραφές: 1. ΛΑΔΙ 5/30 ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ FULL SYNTHETIC (ACEA E6/E7/E9) 2. ΛΑΔΙ Νο10W ΓΙΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΑ ΜΕΤΑΔΟΣΗΣ ΚΙΝΗΣΗΣ ΜΕ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ CATERPILLAR TO-4, ALLISON C-4 3. ΛΑΔΙ Νο 10-40 EXTRA ΣΥΝΘΕΤΙΚΟ ΒΕΝΖΙΝΗΣ ACEA A3/B3/B4 4. ΛΑΔΙ Νο 10-40 EXTRA TURBO DIESEL (ACEA E4/E6/E7/E9) 5. ΛΑΔΙ Νο 15- 40 ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ

Αριθμός απόφασης: 124 /2021

EXTRA TURBO DIESEL (ACEA E7/E9) 6. ΛΑΔΙ Νο 20-50 (ACEA E3, A2/B2) 7. ΒΑΛΒΟΛΙΝΗ SAE 90 (API GL5) 8. ΛΑΔΙ ΑΥΤΟΜΑΤΙΚ AFT (DEXRON III G) 9. ΛΑΔΙ «ΤΕΛΟΣ 68» (DIN 51 524 PART II HLP) 10. ΛΑΔΙ «ΤΕΛΟΣ 46» (DIN 51524 PART II HLP & DIN 51502 CATEGORY HLP) 11. ΛΑΔΙ 2T API TC & JASO FC 12. ΓΡΑΣΟ ΜΟΛΥΒΔΟΥΧΟ (DIN 51502) 13. ΠΑΡΑΦΛΟΥ (-15οC) ΕΤΟΙΜΟ ΠΡΟΣ ΧΡΗΣΗ [SAE J1034 ASTM D3306] 14. ΠΑΡΑΦΛΟΥ G12+ (ASTM G12/G12+ D3306, ASTM D4656 SAE J1034) 15. ADBLUE (ISO 22241 DIN 70070) 16. ΓΡΑΣΣΟ ΛΙΘΙΟΥ (NLGI-3 DIN 51825) 17. ΥΓΡΟ ΦΡΕΝΩΝ (SAE J1704 FMVSS 116 DOT 4, ISO4925) 18. ΛΑΔΙ Νο 30W ΓΙΑ ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΜΕΤΑΔΟΣΗΣ ΚΙΝΗΣΗΣ ΜΕ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ CATERPILLAR TO-4, ALLISON C-4 19. ΛΑΔΙ «ΤΕΛΟΣ 32» (DIN 51 524 PART III HVLP) 20. ΒΑΛΒΟΛΙΝΗ Νο80/90 (API GL5) 21. ΒΑΛΒΟΛΙΝΗ SAE 75W-90 API GL5 ΣΥΝΘΕΤΙΚΗ 22. ΥΓΡΑ ΜΠΑΤΑΡΙΑΣ - ΑΠΙΟΝΙΣΜΕΝΟ ΝΕΡΟ ΥΨΗΛΗΣ ΚΑΘΑΡΟΤΗΤΑΣ ΚΑΤΑΛΛΗΛΟ ΓΙΑ ΧΡΗΣΗ ΣΕ ΜΠΑΤΑΡΙΕΣ ΜΕ ΣΥΝΘΕΣΗ ΠΟΥ ΝΑ ΕΞΑΣΦΑΛΙΖΕΙ ΑΝΤΙΠΑΓΩΤΙΚΗ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑ ΣΤΟΥΣ -20οC 23. ΒΑΛΒΟΛΙΝΗ LS 90 (API GL5) 24. ΒΑΛΒΟΛΙΝΗ Νο75-80 (API GL5 SAE J2360) 25. ΛΑΔΙ ΦΡΕΝΩΝ ISO 11156, DIN 51542 PART III API GL-4 26. ΛΑΔΙ ΣΑΣΜΑΝ ΤΡΑΚΤΕΡ 10/30 (CASE NEW HOLLAND MAT3525, API GL4) 27. Λάδι διαφορικών υψηλής απόδοσης τύπου JCB 4000/0300 Gear Oil HP90 ή ισοδύναμο API GL-5 M^Λ-2105B ΣΕ ΒΑΡΕΛΙ 28. Λάδι διαφορικών υψηλής απόδοσης τύπου JCB 4000/0200 Gear Oil HP plus ή ισοδύναμο ΣΕ ΒΑΡΕΛΙ 29. ΓΡΑΣΣΟ ΑΥΤΟΜΑΤΗΣ ΛΙΠΑΝΣΗΣ NL G100-000 Για κάθε είδος που προβλέπεται για τα νομικά πρόσωπα ... και ... θα πρέπει να τηρούνται οι παρακάτω προδιαγραφές: ... 1. ΛΑΔΙ Νο 10-40 EXTRA ΣΥΝΘΕΤΙΚΟ BENZΙΝΗΣ ACEA A3/B3/B4 ... 1.ΛΑΔΙ Νο 10-40 EXTRA TURBO DIESEL (ACEA E4/E6/E7/E9) 2. Λάδι διαφορικών υψηλής απόδοσης τύπου JCB 4000/0200 Gear Oil HP plus ή ισοδύναμο ΣΕ ΒΑΡΕΛΙ», 3.1.1 «Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβληθεί, ή να διευκρινίσουν το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς τους, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016».

Αριθμός απόφασης: 124 /2021

8. Επειδή, το άρθρο 102 «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «[...] 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενο τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης», το άρθρο 362 ότι «[...] δεν επιτρέπεται η άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά απόφασης της ΑΕΠΠ, η οποία δέχεται εν όλω ή εν μέρει προσφυγή άλλου προσώπου» και το άρθρο 367 ότι «3. Οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να συμμορφώνονται με τις αποφάσεις της ΑΕΠΠ».

9. Επειδή, η προσφεύγουσα με την υπό κρίση Προσφυγή της ισχυρίζεται ότι δοθέντος ότι για το υπ' αριθμ. 28 προϊόν της Ομάδας Β - Λιπαντικά του *** και το υπ' αριθμ. 2 προϊόν της Ομάδας ΣΤ - Λιπαντικά ***, η παρεμβαίνουσα εταιρεία « *** *** » έχει καταθέσει τεχνικό φυλλάδιο για το λιπαντικό με την εμπορική ονομασία « *** SAE 80W/90», χωρίς να έχει έγκριση από το Γενικό Χημείο του Κράτους, ενώ αντιθέτως έχει καταθέσει έγκριση κυκλοφορίας από το Γενικό Χημείο του Κράτους για το λιπαντικό με την εμπορική ονομασία « *** SAE 90», χωρίς, όμως για το τελευταίο, να έχει καταθέσει τεχνικό φυλλάδιο, όπως επί ποινή αποκλεισμού απαιτείται από την υπόψη Διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δέσμια αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά της και όχι να ζητήσει από αυτή την παροχή διευκρινίσεων. Περαιτέρω, διατείνεται ότι η ως άνω πλημμέλεια της προσφοράς της

Αριθμός απόφασης: 124 /2021

παρεμβαίνουσας δεν μπορούσε να διορθωθεί, αφού αυτή δε συνιστά επουσιώδες σφάλμα που δεν επιδρά στο κύρος της τεχνικής προσφοράς, διότι γεννάται σύγχυση ως προς το προσφερόμενο προϊόν και το περιεχόμενό του. Επέκεινα, υποστηρίζει ότι η αναθέτουσα Αρχή μη νόμιμα και με πλημμελή αιτιολογία έκρινε με την προσβαλλόμενη απόφαση ότι οι εν λόγω διευκρινίσεις επαρκούν για άρση της δήθεν ασάφειας, διότι η προδιαγραφή «SAE 80W-90» και η προδιαγραφή «SAE 90» είναι δύο διαφορετικές και διακριτές μεταξύ τους προδιαγραφές, ήτοι η βαλβολίνη 90 είναι μονότυπη, ενώ η βαλβολίνη 80W/90 είναι πολύτυπη. Τέλος, ισχυρίζεται ότι οι διευκρινίσεις που παρασχέθηκαν από την παρεμβαίνουσα είναι αόριστες και αβάσιμες, μη δυνάμενες να αποτελέσουν αντικείμενο διευκρίνισης του συγκεκριμένου ζητήματος, προκειμένου να καλυφθεί η δήθεν ασάφεια και πλημμέλεια, διότι με αυτές απλώς η παρεμβαίνουσα αναφέρει ότι πρόκειται για «ακούσιο σφάλμα» και σφάλμα «εκ παραδρομής», συνομολώντας συνεπώς ότι πρόκειται για άλλη προδιαγραφή.

10. Επειδή, εν προκειμένω, όπως προκύπτει από το ιστορικό του υπόψη διαγωνισμού (βλ. σκέψη 2 της παρούσας), η αναθέτουσα αρχή ακύρωσε την υπ' αριθ. 174/2020 απόφασή της και εξέδωσε την προσβαλλόμενη με την οποία αποφάσισε να ζητήσει διευκρινίσεις από την παρεμβαίνουσα εταιρεία αναφορικά με το προσφερόμενο προϊόν της ^{***}, συμμορφούμενη -ως εξάλλου συνομολογεί και η προσφεύγουσα- και έχοντας δέσμια αρμοδιότητα προς τούτο, με την υπ' αριθ. 1326/2020 απόφαση της Αρχής, η οποία έκρινε ότι «η αναθέτουσα αρχή δύναται και οφείλει να προβεί σε αίτημα σχετικών διευκρινήσεων από την παρεμβαίνουσα», καθώς η πλημμέλεια της προσφοράς της παρεμβαίνουσας είναι «δεκτική διευκρινήσεως και θεραπείας βάσει των διατάξεων του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3.1.1 της διακήρυξης». Τούτων δοθέντων, απορριπτός ως αβάσιμος τυγχάνει ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η αναθέτουσα αρχή δεν έπρεπε να ζητήσει διευκρινίσεις από την παρεμβαίνουσα, ενώ, και σε κάθε περίπτωση, απαραδέκτως αυτός προβάλλεται στο παρόν στάδιο, καθώς η προσφεύγουσα δύνατο να αμφισβητήσει την παροχή διευκρινίσεων ασκώντας σχετική

Αριθμός απόφασης: 124 /2021

προδικαστική προσφυγή κατά της προηγούμενης, υπ' αριθ. 290/2020 απόφασης της αναθέτουσας αρχής, με την οποία κλήθηκε η επιτροπή διαγωνισμού να προβεί στο εν λόγω αίτημα παροχής διευκρινήσεων προς την παρεμβαίνουσα, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίησή της μέσω Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (06.11.2020), ήτοι έως τις 16.11.2020, όπερ, όμως, δεν έπραξε. Περαιτέρω, απαραδέκτως η προσφεύγουσα επαναφέρει ισχυρισμούς που έχουν ήδη κριθεί οριστικώς με την υπ' αριθ. 1326/2020 απόφαση της Α.Ε.Π.Π. επί δικής της μάλιστα Προσφυγής και τους οποίους η ίδια είχε πάλι προβάλει, ήτοι ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε να απορρίψει την προσφορά της παρεμβαίνουσας λόγω της απόκλισης της προσφοράς της από την απαίτηση να συνοδεύεται η προσφορά του προϊόντος από την έγκριση του Γενικού Χημείου του Κράτους, εξαιτίας του ότι, ενώ στο τεχνικό φυλλάδιο αναφέρεται ότι η κατάταξή του SAE 80W/90, στη βεβαίωση του Γενικού Χημείου του Κράτους αναγράφεται κατάταξη SAE 90W, διότι η πλημμέλεια αυτή δεν μπορούσε να διορθωθεί. Ειδικότερα, επί του εν λόγω ισχυρισμού της προσφεύγουσας, η ως άνω υπ' αριθ. 1326/2020 απόφαση της Α.Ε.Π.Π. δέχθηκε (βλ. σκέψη 7 αυτής και 2 της παρούσας) ότι *«αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι δεν έχει προσκομισθεί η σχετική βεβαίωση του Γενικού Χημείου του Κράτους, που θα αποτελούσε, άλλωστε, παράλειψη επί ποινή αποκλεισμού, διότι ως εμφανίζεται, από την επισκόπηση του φακέλου της συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας, έχει προσκομισθεί, μεταξύ των λοιπών δικαιολογητικών για τα προσφερόμενα είδη, αλλά εσφαλμένως υπολαμβάνει η προσφεύγουσα ότι η βεβαίωση/ έγκριση δεν αφορά στο προσφερόμενο προϊόν *** , εξαιτίας της διαφορετικής εν μέρει αναγραφής της κατάταξης αυτού μεταξύ του τεχνικού φυλλαδίου και της έγκρισης από το Γενικό Χημείο του Κράτους. Εντούτοις, διαπιστώνεται ότι στα τυπικά φυσικοχημικά χαρακτηριστικά του επίμαχου προσφερόμενου προϊόντος η κατάταξη που αναφέρεται είναι SAE 80W/90, όπερ καλύπτει και την ορισθείσα SAE 90W που βεβαιώνεται στην έγκριση του Γενικού Χημείου του Κράτους και σε κάθε περίπτωση η αναφορά στο τεχνικό φυλλάδιο της ίδιας της παραγωγού του προϊόντος συμμετέχουσας εταιρίας είναι δεκτική διευκρίνησεως και θεραπείας βάσει των διατάξεων του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 και του*

Αριθμός απόφασης: 124 /2021

άρθρου 3.1.1 της διακήρυξης.». Ενόψει των ανωτέρω, ο υπόψη λόγος της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως απαράδεκτος, καθώς δεν επιτρέπεται η άσκηση νέας προδικαστικής προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής η οποία συμμορφώνεται σε απόφαση της Α.Ε.Π.Π., όπως συνάγεται από τις προδιαληφθείσες διατάξεις του άρθρου 362 και 367 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 (πρβλ. σκέψη 8 της παρούσας), ερμηνευόμενες αυτοτελώς αλλά και συστηματικώς, σύμφωνα με τις οποίες δεν επιτρέπεται η άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά απόφασης της ΑΕΠΠ, προς την οποία η αναθέτουσα υποχρεούται όπως συμμορφωθεί. Επέκεινα, με την από 11.11.2020 επιστολή της προς την αναθέτουσα αρχή, η παρεμβαίνουσα αποσαφηνίζει ότι έχει προσφέρει το προϊόν " *** , SAE 90W, API GL-5" και όχι το "**** ", βεβαιώνει ότι η εν λόγω βαλβολίνη είναι ιξώδους SAE 90W, όπως αναγράφεται στο έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους και όχι SAE 80W/90, όπως εκ παραδρομής αναγράφηκε στο Τεχνικό φυλλάδιο και απαντά αναφορικά με την αναγραφή λανθασμένου ιξώδους (SAE 80W-90 αντί για SAE 90W) στο τεχνικό φυλλάδιο του προϊόντος ότι πρόκειται για ακούσιο σφάλμα της εταιρείας της και εκ παραδρομής αναγράφηκε με αυτόν τον τρόπο. Συνεπώς, κρίνεται ότι νομίμως, σαφώς και ορισμένως, η παρεμβαίνουσα παρήσχε τις ζητούμενες από την αναθέτουσα αρχή διευκρινίσεις σε σχέση με την φραστική απόκλιση των εγγράφων της προσφοράς της, κατ' άρθρο 102 του Ν. 4412/2016, δίχως να προσκομίσει οποιοδήποτε νέο έγγραφο ή να τροποποιήσει την προσφορά της, απορριπτομένου ούτως ως αβάσιμου του ισχυρισμού της προσφεύγουσας ότι οι εν λόγω διευκρινίσεις της παρεμβαίνουσας είναι αόριστες και αβάσιμες. Περαιτέρω, απορριπτέος ως αβάσιμος τυγχάνει και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί πλημμελούς αιτιολογίας της προσβαλλομένης, καθόσον η αναθέτουσα αρχή, με σαφή, ειδική και επαρκή αιτιολογία, αποδεχόμενη τις ως άνω διευκρινίσεις της παρεμβαίνουσας, έκρινε ότι η προσφορά της για το με α/α 28 προϊόν της με την εμπορική ονομασία « *** » «είναι σύμφωνη με τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί σύμφωνα με την με αριθμό 1385-22/2020 μελέτη του *** που περιλαμβάνεται ως παράρτημα στην με Αρ. Πρωτ. 10004/009-06-2020 διακήρυξη, έχοντας την απαιτούμενη έγκριση από το

Αριθμός απόφασης: 124 /2021

γενικό χημείο του κράτους.». Επέκεινα και σε κάθε περίπτωση, αναφορικά με τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι η προδιαγραφή «SAE 80W-90» και η προδιαγραφή «SAE 90» είναι δύο διαφορετικές προδιαγραφές, ήτοι η βαλβολίνη 90 είναι μονότυπη, ενώ η βαλβολίνη 80W/90 είναι πολύτυπη, η αναθέτουσα αρχή, προς άρση τυχόν αμφιβολίας, διατηρεί το δικαίωμα ποσοτικού και ποιοτικού ελέγχου, έχοντας τη δυνατότητα, σύμφωνα με τον όρο 5.3 «Παραλαβή υλικών – Χρόνος και τρόπος παραλαβής υλικών» της Διακήρυξης που ορίζει ότι *«(κ)ατά την διαδικασία παραλαβής των υλικών διενεργείται ποσοτικός και ποιοτικός έλεγχος και εφόσον το επιθυμεί μπορεί να παραστεί και ο ανάδοχος. Ο Δήμος και τα Νομικά του Πρόσωπα διατηρούν το δικαίωμα να αποστέλλουν δείγματα από τα καύσιμα - λιπαντικά στο Γενικό Χημείο του Κράτους, ώστε να ελέγχεται τόσο η ποιότητα όσο και το αν πληρούν τις απαιτούμενες προδιαγραφές»*, να αποστείλει δείγμα του εν λόγω προϊόντος στο Γενικό Χημείο του Κράτους προκειμένου να επιβεβαιωθεί το ιξώδες και τα φυσικοχημικά χαρακτηριστικά του κατά τη Διακήρυξη.

11. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, πρέπει να απορριφθεί η Προσφυγή και να γίνει δεκτή η ασηκθείσα επί αυτής Παρέμβαση, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω, το δε, παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα να καταπέσει κατά το ποσό των 1.169,58 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017 και να επιστραφεί σε αυτήν κατά το ποσό των 181,24 ευρώ, ως αχρεωστήτως καταβληθέν, σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά στη σκέψη 1 της παρούσας.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση ποσού 1.169,58 ευρώ εκ του προσκομισθέντος παραβόλου και την επιστροφή ποσού 181,42 ευρώ στην εταιρεία « *** », σύμφωνα με το σκεπτικό.

Αριθμός απόφασης: 124 /2021

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 12 Ιανουαρίου 2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 20 Ιανουαρίου 2021.

Ο Πρόεδρος

Νικόλαος Σ. Σαββίδης

Η Γραμματέας

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου