

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 23 Απριλίου 2019 με την εξής σύνθεση:
Πουλοπούλου Αγγελική Πρόεδρος, Εμμανουέλα Σωτηρόπουλου-Εισηγήτρια και
Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 22/3/2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό
Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)-Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)
365/26.3.2019 της εταιρείας με την επωνυμία «.....», νομίμως
εκπροσωπούμενης.

Κατά του και της από 13-3-2019 υπ' αριθ. πρωτ. 13843
Φ.Δ απόφασης, υπογεγραμμένης από τον κ. με
Θέμα "Αξιολόγηση των δικαιολογητικών Συμμετοχής και των τεχνικών
προσφορών των συμμετεχουσών εταιρειών τον ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς
διαγωνισμού της υπ' αριθ. Διακήρυξης
ηλεκτρονικός συστημικός διαγωνισμός: για την προμήθεια με
αγορά δύο χιλιάδων εννιακοσίων είκοσι έξι (2.926) τεμαχίων ελαστικών
επισώτρων αυτοκινήτων για το έτος 2018, για τις ανάγκες του",
καθ' ο μέρος απεκλείσθη η προσφορά της και κατέπεσε η εγγυητική συμμετοχής
της.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....», όπως
νόμιμα εκπροσωπείται.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Εμμανουέλα
Σωτηροπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, η οποία κατετέθη την 22/3/2019 στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.), κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και την 26/3/2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017 κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στους λοιπούς ενδιαφερόμενους με μήνυμα μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα επιδιώκει όπως ακυρωθεί η από 13-3-2019 υπ' αριθ. πρωτ. 13843 Φ.Δ απόφαση, υπογεγραμμένης από τον κ. με Θέμα "Αξιολόγηση των δικαιολογητικών Συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των συμμετεχουσών εταιρειών τον ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού της υπ' αριθ. Διακήρυξης, συστημικός αριθμός ΕΣΗΔΗΣ, για την προμήθεια με αγορά δύο χιλιάδων εννιακοσίων είκοσι έξι (2.926) τεμαχίων ελαστικών επισώτρων αυτοκινήτων για το έτος 2018, για τις ανάγκες του", κατά το μέρος που απερρίφθησαν τα δικαιολογητικά συμμετοχής της, εκρίθη η Δήλωσή της σχετικά με την εφαρμογή ή μη τιμών Dumping στα προσφερόμενα από αυτή είδη ως ψευδής και αποφασίστηκε η κατάπτωση της προσκομισθείσας εγγυητικής επιστολής συμμετοχής να ακυρωθεί στο μέτρο που απέρριψε τα δικαιολογητικά συμμετοχής της Εταιρείας, επέστρεψε την οικονομική της προσφορά και διέταξε την κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής μας, σε κάθε δε περίπτωση αιτείται να μεταρρυθμισθεί, έτσι ώστε να απαλειφθεί, άλλως τροποποιηθεί η εσφαλμένη αιτιολογία της περί ψευδούς Δήλωσης και να της επιστραφεί η εγγυητική επιστολή συμμετοχής.

2. Επειδή με την Παρέμβαση της η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της υπό κρίση Προσφυγής και την διατήρηση της προσβαλλόμενης απόφασης.

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

3. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί, κατ' άρθρο 5 ΠΔ 39/2017 και 363 Ν. 4412/2016 το νόμιμο ηλεκτρονικό παράβολο, ήτοι το με κωδικό, ποσού 4.293,00 €, το οποίο έχει υπολογιστεί σε ποσοστό 0,5 % επί της συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας των ειδών με Α/Α 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13, 15, 16, 17, 18, 19, 20, 21, 22 και 23, ήτοι 858.600,00€.

4. Επειδή η υπό κρίση Προσφυγή έχει ασκηθεί με χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός εμπίπτει ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016, η δε Α.Ε.Π.Π. είναι αρμόδια βάσει συνολικού ποσού της Διακήρυξης του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017 και του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ως και κατά χρόνο αρμόδια, όπως προκύπτει από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 5 περ. γ), 38 παρ. 7, 61 παρ. 1, 66 παρ. 1, 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει.

6. Επειδή, η Προδικαστική Προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Π.Δ. 39/2017, ήτοι εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στην προσφεύγουσα, η οποία έγινε με τη χρήση ηλεκτρονικών μέσων (μέσω του ΕΣΗΔΗΣ) στις 13.3.2019.

7. Επειδή, η Προσφεύγουσα με προφανές έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση Προδικαστική της Προσφυγή αιτούμενη την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, έχει δε υποβάλει προσφορά στο πλαίσιο της διενεργούμενης διαγωνιστικής διαδικασίας, προσδοκώντας εύλογα να της ανατεθεί η προκηρυχθείσα σύμβαση, με συνέπεια να υφίσταται βλάβη, κατά τα άρθρα 360 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, καθώς με την προσβαλλόμενη απόφαση αποκλείστηκε από την περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία ενώ επιπλέον θεωρήθηκε ότι υπέβαλε ψευδή δήλωση στο πλαίσιο

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

του Διαγωνισμού και, περαιτέρω, αποφασίστηκε η κατάπτωση της εγγυητικής της επιστολής συμμετοχής, ποσού είκοσι χιλιάδων εννιακοσίων εξήντα επτά ευρώ και είκοσι λεπτών (20.967,20 €). Συνεπώς, η προσβαλλομένη απόφαση, με την ειδικότερη αιτιολογία της για την απόρριψη των δικαιολογητικών συμμετοχής και την κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της, που συνίσταται στην παροχή ψευδούς δήλωσης εκ μέρους της προσφεύγουσας αναφορικά με την εφαρμογή ή μη στα προσφερόμενα από αυτή είδη τιμών dumping, προσβάλλει καταφανώς τα συμφέροντα της, καθώς θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητά της και την επαγγελματική της φήμη και αξιοπιστία, ενώ, σε περίπτωση που η προσβαλλομένη απόφαση δεν ακυρωθεί ή δεν μεταρρυθμισθεί, καθίσταται ορατός ο κίνδυνος αποκλεισμού της σε τυχόν παρούσες ή/και μελλοντικές διαγωνιστικές διαδικασίες κατά τις διατάξεις του Ν. 4412/2016, ενώ δημιουργεί στην προσφεύγουσα και σοβαρότατα ζητήματα στις σχέσεις με τις συναλλασσόμενες με αυτήν τράπεζες, συγχρόνως δε με την κατάπτωση της εγγυητικής της επιστολής βλάπτεται οικονομικά και υφίσταται ισόποση με την εγγυητική επιστολή που προσκόμισε οικονομική ζημία.

8. Επειδή ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «.....» εμπροθέσμως κατέθεσε στις 2/4/2018 στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.), την από 2/4/2018 παρέμβαση του, η οποία σκοπεί στην απόρριψη της υπό κρίση Προσφυγής, ο παρεμβαίνων δε έχει προφανές έννομο συμφέρον από την απόρριψη της υπό εξέταση Προδικαστικής Προσφυγής, αφού προδήλως ευνοείται από την επιβεβαίωση της απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας ως η μόνη διαγωνιζόμενη της οποίας η προσφορά κρίθηκε τεχνικά αποδεκτή και συνέχισε στην επόμενη διαγωνιστική διαδικασία, ήτοι το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών.

9. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή και η ασκηθείσα παρέμβαση παραδεκτά και νόμιμα φέρονται προς εξέταση ενώπιον του 1ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360 και 366 του Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 και 15 του Π.Δ. 39/2017.

10. Επειδή, το Αρχηγείο του, ως Αναθέτουσα Αρχή, με τη με αρ. Διακήρυξη του προκήρυξε ηλεκτρονικό διεθνή

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

διαγωνισμό ανοικτής διαδικασίας για τη προμήθεια με αγορά δυο χιλιάδων εννιακοσίων είκοσι έξι (2.926) τεμαχίων ελαστικών επίσωτρων αυτοκινήτων για το έτος 2018, για τις ανάγκες του, όπως αυτά αναφέρονται στο «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α΄» και περιγράφονται στο «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Γ΄», τα οποία αποτελούν αναπόσπαστα μέρη της Διακήρυξης αυτής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας ενός εκατομμυρίου σαράντα οχτώ χιλιάδων τριακοσίων εξήντα ευρώ (1.048.360,00€), συμπεριλαμβανομένων των υπέρ τρίτων κρατήσεων, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή (χαμηλότερη τιμή). Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται σε είκοσι έξι (26) τμήματα (είδη) με δικαίωμα των διαγωνιζόμενων να υποβάλλουν προσφορά για το σύνολο της ποσότητας ανά διάσταση του τμήματος (είδους) και για όσες διαστάσεις επιθυμούν με ελάχιστο αριθμό τα δέκα (10) τμήματα (είδη). Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 11/07/2018 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, λαμβάνοντας αριθμό εσωτερικής αναφοράς: 2018-102792, αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων / ΚΗΜΔΗΣ στις 12/07/2018 με Μοναδικό ΑΔΑΜ και αυθημερόν στο ΕΣΗΔΗΣ όπου έλαβε το συστημικό α/α Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 17-09-2018 και ώρα 15:00 μμ. Στο εν λόγω διαγωνισμό συμμετείχαν πέντε διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα, η οποία συμμετείχε για τα επίσωτρα με διαστάσεις με Α/Α 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13, 15, 16, 17, 18, 19, 20, 21, 22 και 23 για τα οποία ασκείται η παρούσα προδικαστική προσφυγή, υποβάλλοντας τη με αρ. 110626 προσφορά της

11. Επειδή, η Επιτροπή Αξιολόγησης Τεχνικών Θεμάτων για Θέματα Οχημάτων, Μηχανημάτων και Γενικών Ανταλλακτικών και Εξαρτημάτων Αυτών, με το από 14-01-2019 Πρακτικό της γνωμοδότησε ομόφωνα, ως προς την προσφορά της προσφεύγουσας να γίνει τεχνικά αποδεκτή για τις διαστάσεις με Α/Α 4, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13, 15, 16, 17, 18, 21 και μη αποδεκτή για τις διαστάσεις με Α/Α 1, 2, 3, 5, 19, 20, 22, 23 του πίνακα της τεχνικής προδιαγραφής με την κάτωθι αιτιολογία : «1.1 Στην παράγραφο 7.2 της

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

τεχνικής προδιαγραφής ζητείται αντίγραφο έγκρισης τύπου – καταλληλότητας (E) για κάθε τύπο και διάσταση ελαστικού με βάση την οδηγία 92/23/ΕΟΚ ή τους κανονισμούς UN/ECE. Η εταιρεία με την προσφορά της δηλώνει συμμόρφωση ωστόσο: –για τη διάσταση A/A 3 (12.00 R20 διαφορικού) έχει καταθέσει δύο εγκρίσεις τύπου διαφορετικών εταιριών και άλλων τύπων πελμάτων από αυτά που δηλώνει στον πίνακα της τεχνικής προσφοράς της και στο τεχνικό φυλλάδιο, –για τις διαστάσεις A/A 19, 22 και 23 (275/80R20, 365/80R20 και 365/85R20) δεν έχουν κατατεθεί εγκρίσεις τύπου. Η προσφορά παρουσιάζει ουσιώδη εκτροπή ως προς την ανωτέρω απαίτηση. 1.2 Στον πίνακα της τεχνικής προδιαγραφής με τις ζητούμενες διαστάσεις, για τη διάσταση A/A 5 (13R22.5), ζητείται να είναι τύπου εκτός δρόμου – Off road - χωματουργικά. Η εταιρεία με την προσφορά της δηλώνει συμμόρφωση, ωστόσο από το κατατεθέν τεχνικό φυλλάδιο (prospectus) προκύπτει ότι η προσφερόμενη διάσταση είναι για μικτή χρήση. Η προσφορά παρουσιάζει ουσιώδη εκτροπή ως προς την ανωτέρω απαίτηση. 1.3 Στην παράγραφο 7.3 της τεχνικής προδιαγραφής ζητείται αντίγραφο πιστοποιητικού έγκρισης τύπου E.K. για κάθε τύπο και διάσταση ελαστικού με βάση την οδηγία 2001/43/EK (σε σχέση με το θόρυβο ελαστικών/οδοστρώματος), για τα ελαστικά που ανήκουν στο πεδίο εφαρμογής των ECE R30 & R54. Η εταιρεία με την προσφορά της δηλώνει συμμόρφωση, ωστόσο: –για τις διαστάσεις A/A 1, 2 και 3 (11R22.5 διεύθυνσης, 11R22.5 διαφορικού και 12.00R20 διαφορικού) προκύπτει ότι τα πιστοποιητικά έγκρισης τύπου E.K. με βάση την οδηγία 2001/43/EK (σε σχέση με το θόρυβο ελαστικών/οδοστρώματος) που έχουν κατατεθεί, είναι διαφορετικών εταιριών και άλλων τύπων πελμάτων από αυτά που δηλώνει στον πίνακα της τεχνικής προσφοράς του και στα τεχνικά φυλλάδια, –στο πιστοποιητικό για τη διάσταση A/A 20 (315/80R22.5 διεύθυνσης) δεν περιέχεται η προσφερόμενη διάσταση, –για τις διαστάσεις A/A 19, 22 και 23 (275/80R20, 365/80R20 και 365/85R20) δεν έχουν κατατεθεί εγκρίσεις τύπου (σε σχέση με το θόρυβο ελαστικών/οδοστρώματος). Η προσφορά παρουσιάζει ουσιώδη εκτροπή ως προς την ανωτέρω απαίτηση.». Εν συνεχεία, σύμφωνα με το υπ' αριθ. 06 από 17-01-2019 Πρακτικό της Μόνιμης Επιτροπής Αποσφράγισης και Διενέργειας Διαδικασιών Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων, η εν λόγω

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

Επιτροπή κάλεσε την προσφεύγουσα Εταιρεία προς παροχή των απόψεών της (προφορικά) επί της από 16.09.2018 Δήλωσης Dumping/Εξαγωγικών Επιδοτήσεων, οι οποίες και ανεπτύχθησαν αυθημερόν από τους εκπροσώπους της. Η εν λόγω Επιτροπή σύμφωνα με το υπ' αριθ. 11 από 24-01-2019 Πρακτικό της, κάλεσε, στη συνέχεια, την προσφεύγουσα να παράσχει εγγράφως τις απόψεις της επί των εξής δύο ερωτημάτων "α. Με τον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2018/1579/18-10-2018, η ΕΕ επιβάλλει οριστικούς δασμούς anti-dumping στις εισαγωγές ορισμένων επισώτρων με πιεσμένο αέρα, καινούργιων ή αναγομωμένων από καουτσούκ, των τύπων που χρησιμοποιούνται για λεωφορεία ή φορτηγά, με δείκτη φορτίου άνω του 121, καταγωγής Λαϊκής Δημοκρατίας της Κίνας. Γνωρίζετε αν τα είδη που προσέφερε η εταιρεία σας στο πλαίσιο της υπ' αριθ. Διακήρυξης εμπίπτουν στον ανωτέρω Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ); και β. Γνωρίζετε αν για τα ελαστικά που προσέφερε η εταιρεία σας στο πλαίσιο της υπ' αριθ. Διακήρυξης εφαρμόζεται πολιτική τιμών Dumping;" Πράγματι, η προσφεύγουσα υπέβαλλε την από 29-01-2019 (αρ. πρωτ. 6859/31-01-2019) επιστολή της σύμφωνα με την οποία : "Α) Στο πλαίσιο της υπ' αριθ. 0..... Διακήρυξης του, η εταιρεία μας προσέφερε είδη που εμπίπτουν στον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2018/1579/18-10-2018 που επιβάλλει οριστικούς δασμούς anti-dumping στις εισαγωγές ορισμένων επισώτρων με πιεσμένο αέρα, καινούργιων ή αναγομωμένων από καουτσούκ, των τύπων που χρησιμοποιούνται για λεωφορεία ή φορτηγά, με δείκτη άνω του 121 καταγωγής Λαϊκής Δημοκρατίας της Κίνας. Πιο συγκεκριμένα, τα είδη που περιλαμβάνονται στην προσφορά μας και εμπίπτουν στον ανωτέρω Εκτελεστικό Κανονισμό αναγράφονται στα άρθρα 1, 2, 4, 5, 9, 10, 17, 18, 20 και 21. Β) Μετά την οριστική επιβολή δασμών anti-dumping με τον ανωτέρω Εκτελεστικό Κανονισμό της Ε.Ε., η εταιρεία μας θεωρεί ότι δεν εφαρμόζεται πολιτική τιμών Dumping αφού για όλα τα προσφερόμενα είδη που εμπίπτουν στον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) έχουν αποδοθεί, όπως εκτίθεται κατωτέρω, ή θα αποδοθούν κατά την εισαγωγή τους όλοι οι νομίμως οριζόμενοι δασμοί anti-dumping. Σύμφωνα με τον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ), ο σκοπός της επιβολής των μέτρων anti-dumping είναι η αποκατάσταση ίσων

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

όρων ανταγωνισμού, ούτως ώστε οι ενωσιακοί παραγωγοί και οι παραγωγοί τρίτων χωρών να ανταγωνίζονται επί ίσοις όροις. Έτσι λοιπόν κρίνεται ότι για τα προσφερόμενα είδη δεν εφαρμόζεται πολιτική *Dumping*, αφού η Ευρωπαϊκή Επιτροπή με τον Εκτελεστικό Κανονισμό 2018/1579/18-10-2018 ορίζει τον κατάλληλο δασμό *anti-dumping* ανά κατασκευαστή, ώστε οι τιμές να είναι στα πλαίσια του θεμιτού ανταγωνισμού". Σύμφωνα δε με το υπ' αριθ. 18 από 31-01-2019 Πρακτικό της, η Μόνιμη Επιτροπή Αποσφράγισης και Διενέργειας Διαδικασιών Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων, διέκοψε τη συνεδρίαση προκειμένου να παρασχεθούν οι απόψεις της Διεύθυνσης Τεχνικής Υποστήριξης και Υποδομών/ Τμήμα Τεχνικών Προδιαγραφών αναφορικά με ποια από τα προσφερόμενα τμήματα (είδη) ελαστικών των εταιρειών που κατέθεσαν προσφορά στον ηλεκτρονικό συστημικό διαγωνισμό, εμπίπτουν στον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) (ΕΕ) 2018/1579/18-10-2018 περί επιβολής οριστικών δασμών αντιντάμπινγκ. Σε απάντηση του ανωτέρω σχετικού αιτήματος η Διεύθυνση Τεχνικής Υποστήριξης και Υποδομών, με το υπ' αριθ. 17 από 01-02-2019 υπηρεσιακό σημείωμά της γνωστοποίησε ότι τα προσφερόμενα τμήματα (είδη) ελαστικών που εμπίπτουν στον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2018/1579/18-10-2018 περί επιβολής οριστικών δασμών αντιντάμπινγκ και συγκεκριμένα τα ελαστικά επίσωτρα που είναι εισαγόμενα, με πιεσμένο αέρα, καινούργια ή αναγομωμένα από καουτσούκ, των τύπων που χρησιμοποιούνται για λεωφορεία ή φορτηγά, με δείκτη φορτίου άνω του 121, καταγωγής Λαϊκής Δημοκρατίας της Κίνας, έχουν προσφερθεί από την προσφεύγουσα εταιρεία και αφορούν τις διαστάσεις με Α/Α 1, 2,4, 5, 8,9,10,17,18,19, 20, 21, 22 και 23.

12. Επειδή, με την από 13-3-2019 υπ' αριθ. πρωτ. 13843 Φ.Δ απόφαση της η αναθέτουσα αρχή, με την οποία επικυρώθηκε το υπ' αριθ. το υπ' αριθ. 41 από 28-02-2019 Πρακτικό της Μόνιμης Επιτροπής Αποσφράγισης και Διενέργειας Διαδικασιών Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων, αποφάσισε «« 1. *Επί των θεμάτων που αφορούν τα δικαιολογητικά συμμετοχής: 1.1 Υπέρ της αποδοχής των δικαιολογητικών συμμετοχής των εταιρειών που συμμετείχαν στον ηλεκτρονικό διεθνή διαγωνισμό ανοικτής διαδικασίας της υπ' αριθ. Διακήρυξης*

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

..... για τη προμήθεια με αγορά δυο χιλιάδων εννιακοσίων είκοσι έξι (2.926) τεμαχίων ελαστικών επίσωτρων αυτοκινήτων (ηλεκτρονικός συστημικός διαγωνισμός), ως κάτωθι: 1.1.1 «.....» και 1.1.2 «.....», επειδή είναι σύμφωνα με τους όρους της υπ' αριθ. Διακήρυξης (παρ. 2.4.3.1. και 3.1.2.) και τα προβλεπόμενα στο Ν.4412/2016 (άρθρα 72, 79, 93 και 100), 1.2 και υπέρ της απόρριψης των δικαιολογητικών συμμετοχής των εταιρειών που συμμετείχαν στον ηλεκτρονικό διεθνή διαγωνισμό ανοικτής διαδικασίας της υπ' αριθ. Διακήρυξης για τη προμήθεια με αγορά δυο χιλιάδων εννιακοσίων είκοσι έξι (2.926) τεμαχίων ελαστικών επίσωτρων αυτοκινήτων (ηλεκτρονικός συστημικός διαγωνισμός), ως κάτωθι: 1.2.1 «.....», επειδή δεν είναι σύμφωνα με τους όρους της υπ' αριθ. Διακήρυξης (παρ. 2.4.3.1. και 3.1.2.) και τα προβλεπόμενα στο Ν.4412/2016 (άρθρα 72, 79, 93 και 100), διότι: Η εταιρεία «.....» κατέθεσε ως όφειλε, νομίμως και προσηκόντως, εντός της από 17-09-2018 εμπρόθεσμα υποβληθείσας προσφοράς της, προς προκαταρκτική απόδειξη ότι πληροί τα κριτήρια επιλογής της σύμφωνα με τις απαιτήσεις που ορίζονται στους Γενικούς και Ειδικούς Όρους Συμμετοχής της στον διαγωνισμό της υπ' αριθ. Διακήρυξης, την από 16-09-2018 Υπεύθυνη Δήλωση περί «Δήλωση Dumping/ Εξαγωγικών Επιδοτήσεων», από την οποία προκύπτει ότι τα δηλούμενα και προσφερόμενα στο σύνολο τους ελαστικά της δεν είναι αποδέκτες πολιτικής τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής ή της τιμής απόκτησης του προϊόντος για εμπορία (τιμή Dumping) ή αποδέκτες εξαγωγικής επιδότησης, συμμορφούμενη στον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2018/1579/18-10-2018 και κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην παράγραφο 2.4.4 της υπ' αριθ. Διακήρυξης Η Επιτροπή του Διαγωνισμού με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής όλων των συμμετεχουσών εταιρειών και δη της εταιρείας «.....», διαπίστωσε ότι η ανωτέρω Υπεύθυνη Δήλωση παρείχε ψευδή στοιχεία και πληροφορίες, καθότι οι δηλούμενες και προσφερόμενες διαστάσεις επισώτρων A/A 1, 2, 4, 5, 8, 9, 10, 17, 18, 19, 20, 21, 22 και 23 αναφέρονται στον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ)

2018/1579/18-10-2018, ως αποδέκτες πολιτικής τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής ή της τιμής απόκτησης του προϊόντος για εμπορία (τιμή *Dumping*) ή αποδέκτες εξαγωγικής επιδότησης, γεγονός που αποδέχθηκε με την από 29-1-2019 όμοια επί του θέματος επιστολή της η ίδια η εταιρεία. Δεδομένου ότι, η διαδικασία του διαγωνισμού είναι αυστηρώς τυπική, υπό την έννοια ότι οι προσφορές των διαγωνιζόμενων πρέπει να τηρούν απολύτως τους υποχρεωτικούς και δεσμευτικούς όρους της διακήρυξης και να βρίσκονται σε συμφωνία με το κανονιστικό περιεχόμενο αυτών, τα απαιτούμενα δικαιολογητικά υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στην υπ' αριθ. Διακήρυξη. Το ανωτέρω γεγονός, της ψευδούς Δήλωσης, όπως αποδείχθηκε από τον έλεγχο της Επιτροπής Διαγωνισμού και την παραδοχή της ίδιας της εταιρείας «.....» για την προσφορά της, συνιστά λόγο απόρριψης της προσφοράς της στο σύνολο της, ως απόκλιση από απαράβατο όρο των Γενικών και Ειδικών Όρων Συμμετοχής της διακήρυξης, ειδικότερα των παρ. 2.4.4 «*Dumping* - εξαγωγικές επιδοτήσεις. α) [...]», 2.4.6: «Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: [...]», καθώς και λόγο αποκλεισμού της δυνάμει της παραγράφου 2.2.3 «Λόγοι Αποκλεισμού», υποπαράγραφος 2.2.3.3 (ζ) και 2.2.3.5. 1.2.2 «.....», επειδή δεν είναι σύμφωνα με τους όρους της υπ' αριθ. Διακήρυξης (παρ. 2.4.3.1. και 3.1.2.) και τα προβλεπόμενα στο Ν.4412/2016 (άρθρα 72, 79, 93 και 100),[...] 1.2.3 «.....», επειδή δεν είναι σύμφωνα με τους όρους της υπ' αριθ. Διακήρυξης (παρ. 2.4.3.1. και 3.1.2.) και τα προβλεπόμενα στο Ν.4412/2016 (άρθρα 72, 79, 93 και 100), διότι:[...] 2. Επί των θεμάτων που αφορούν τις τεχνικές προσφορές: 2.1 Υπέρ της αποδοχής των τεχνικών προσφορών των εταιρειών: 2.1.1 «.....», για τις διαστάσεις με Α/Α 4, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13, 15, 16, 17, 18, 21 του πίνακα της τεχνικής προδιαγραφής. 2.1.2 «.....», για τις διαστάσεις με Α/Α 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13, 15, 16, 17, 18, 19, 20, 21, 22, 23, 24 του πίνακα της τεχνικής προδιαγραφής. 2.1.3 «.....», για το σύνολο της, ήτοι Α/Α 4, 5, 6, 7, 8, 12, 13, 15, 20 και 21 του πίνακα της τεχνικής προδιαγραφής, σύμφωνα με το από 14-01-2019 Πρακτικό της Επιτροπής

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

αξιολόγησης τεχνικών θεμάτων για θέματα οχημάτων, μηχανημάτων και γενικά ανταλλακτικών και εξαρτημάτων αυτών, με τα αναγραφόμενα του οποίου συμφωνεί η Διεύθυνση Τεχνικής Υποστήριξης και Υποδομών με το υπ' αριθ. 4 από 14- 01-2019 υπηρεσιακό της σημείωμα, όπου κρίθηκαν τεχνικά αποδεκτές, καθώς καλύπτουν τις απαιτήσεις της τεχνικής προδιαγραφής και των λοιπών όρων της Διακήρυξης, και 2.2 υπέρ της απόρριψης των τεχνικών προσφορών των εταιρειών, σύμφωνα με το από 14-01-2019 Πρακτικό της Επιτροπής αξιολόγησης τεχνικών θεμάτων για θέματα οχημάτων, μηχανημάτων και γενικά ανταλλακτικών και εξαρτημάτων αυτών, με τα αναγραφόμενα του οποίου συμφωνεί η Διεύθυνση Τεχνικής Υποστήριξης και Υποδομών με το υπ' αριθ. 4 από 14-01-2019 υπηρεσιακό της σημείωμα, όπου κρίθηκαν τεχνικά μη αποδεκτές, καθώς δεν καλύπτουν τις απαιτήσεις της τεχνικής προδιαγραφής και των λοιπών όρων της Διακήρυξης, ως κάτωθι: 2.2.1 «.....», για τις διαστάσεις με A/A 1, 2, 3, 5, 19, 20, 22, 23 του πίνακα της τεχνικής προδιαγραφής, διότι: • Στην παράγραφο 7.2 της τεχνικής προδιαγραφής ζητείται αντίγραφο έγκρισης τύπου – καταλληλότητας (E) για κάθε τύπο και διάσταση ελαστικού με βάση την οδηγία 92/23/ΕΟΚ ή τους κανονισμούς UN/ECE. Η εταιρεία με την προσφορά της δηλώνει συμμόρφωση ωστόσο: – για τη διάσταση A/A 3 (12.00 R20 διαφορικού) έχει καταθέσει δύο εγκρίσεις τύπου διαφορετικών εταιριών και άλλων τύπων πελμάτων από αυτά που δηλώνει στον πίνακα της τεχνικής προσφοράς της και στο τεχνικό φυλλάδιο, – για τις διαστάσεις A/A 19, 22 και 23 (275/80R20, 365/80R20 και 365/85R20) δεν έχουν κατατεθεί εγκρίσεις τύπου. Η προσφορά παρουσιάζει ουσιώδη εκτροπή ως προς την ανωτέρω απαίτηση. Στον πίνακα της τεχνικής προδιαγραφής με τις ζητούμενες διαστάσεις, για τη διάσταση A/A 5 (13R22.5), ζητείται να είναι τύπου εκτός δρόμου – Off road - χωματουργικά. Η εταιρεία με την προσφορά της δηλώνει συμμόρφωση, ωστόσο από το κατατεθέν τεχνικό φυλλάδιο (prospectus) προκύπτει ότι η προσφερόμενη διάσταση είναι για μικτή χρήση. Η προσφορά παρουσιάζει ουσιώδη εκτροπή ως προς την ανωτέρω απαίτηση. Στην παράγραφο 7.3 της τεχνικής προδιαγραφής ζητείται αντίγραφο πιστοποιητικού έγκρισης τύπου E.K. για κάθε τύπο και διάσταση ελαστικού με βάση την οδηγία 2001/43/EK (σε σχέση με το θόρυβο

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

ελαστικών/οδοστρώματος), για τα ελαστικά που ανήκουν στο πεδίο εφαρμογής των ECE R30 & R54. Η εταιρεία με την προσφορά της δηλώνει συμμόρφωση, ωστόσο: – για τις διαστάσεις A/A 1, 2 και 3 (11R22.5 διεύθυνσης, 11R22.5 διαφορικού και 12.00R20 διαφορικού) προκύπτει ότι τα πιστοποιητικά έγκρισης τύπου E.K. με βάση την οδηγία 2001/43/EK (σε σχέση με το θόρυβο ελαστικών/οδοστρώματος) που έχουν κατατεθεί, είναι διαφορετικών εταιριών και άλλων τύπων πελμάτων από αυτά που δηλώνει στον πίνακα της τεχνικής προσφοράς της και στα τεχνικά φυλλάδια, – στο πιστοποιητικό για τη διάσταση A/A 20 (315/80R22.5 διεύθυνσης) δεν περιέχεται η προσφερόμενη διάσταση, – για τις διαστάσεις A/A 19, 22 και 23 (275/80R20, 365/80R20 και 365/85R20) δεν έχουν κατατεθεί εγκρίσεις τύπου (σε σχέση με το θόρυβο ελαστικών/οδοστρώματος). Η προσφορά παρουσιάζει ουσιώδη εκτροπή ως προς την ανωτέρω απαίτηση. 2.2.2 «.....», στο σύνολο της, διότι:[...] 2.2.3 «.....» στο σύνολο της, διότι:[...] 2.2.4 «.....» για τις διαστάσεις με A/A 1, 2 του πίνακα της τεχνικής προδιαγραφής, διότι:[...] 3. Υπέρ της επιστροφής των οικονομικών προσφορών των εταιριών: 3.1 «.....», 3.2 «.....», 3.3 «.....» και 3.4 «.....» που κατατέθηκαν στο συστημικό διαγωνισμό υπ' αριθ., σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 3.1.2. της υπ' αριθ. Διακήρυξης 4. Υπέρ της επιστροφής των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής των εταιριών: 4.1» και 4.2 «.....», που κατατέθηκαν στο πλαίσιο του ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού της υπ' αριθ. Διακήρυξης, των οποίων απορρίφθηκαν οι προσφορές, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1γγ του άρθρου 72 του Ν. 4412/2016. 5. Υπέρ της κατάπτωσης των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής των εταιριών: 5.1 «.....», διότι με την υποβληθείσα προσφορά της παρείχε ψευδή στοιχεία και πληροφορίες συνιστώντας λόγους απόρριψης και αποκλεισμού της (παρ. 1.2), καθότι οι δηλούμενες και προσφερόμενες διαστάσεις επισώτρων A/A 1, 2, 4, 5, 8, 9, 10, 17, 18, 19, 20, 21, 22 και 23 αναφέρονται στον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2018/1579/18-10-2018, ως αποδέκτες πολιτικής τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής ή της τιμής απόκτησης του προϊόντος για εμπορία (τιμή

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

Dumping) ή αποδέκτες εξαγωγικής επιδότησης, κατά παρέκκλιση των όρων συμμετοχής της όπως αυτοί προσδιορίζονται με σαφήνεια και ακρίβεια στο κείμενο της υπ' αριθ. Διακήρυξης μη καταλείποντας περιθώριο άλλης ερμηνείας, συνιστώντας και λόγους κατάπτωσης υπέρ του δημοσίου της υπ' αριθ. εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της Τράπεζας (Κατάστημα) ποσού είκοσι χιλιάδων εννιακοσίων εξήντα επτά ευρώ και είκοσι λεπτών (20.967,20 €), η οποία εξεδόθη υπέρ της για τη συμμετοχή της στο διαγωνισμό, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1, του άρθρου 302 «Εγγυήσεις» του Ν. 4412/2016 και τα αναγραφόμενα στην παράγραφο 2.2.2 & υποπαράγραφο 2.2.2.3, εγγύηση συμμετοχής της υπ' αριθ. Διακήρυξης 5.2 «.....»,[...] 6. Υπέρ της συνέχισης της διαγωνιστικής διαδικασίας της υπ' αριθ. Διακήρυξης, ηλεκτρονικός συστημικός διαγωνισμός, για την προμήθεια με αγορά δυο χιλιάδων εννιακοσίων είκοσι έξι (2.926) τεμαχίων ελαστικών επισώτρων αυτοκινήτων προς κάλυψη αναγκών του για το έτος 2018, με το άνοιγμα της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας «.....» της οποίας τα δικαιολογητικά συμμετοχής και η τεχνική προσφορά, έγιναν αποδεκτά.»

13. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσβαλλομένη απόφαση, η οποία θεώρησε ότι η Δήλωση είναι ψευδής, λανθασμένα ερμήνευσε και εφάρμοσε τον όρο 2.4.4 της Διακήρυξης, παραβιάζοντας και τις ρηθείσες διατάξεις του ενωσιακού δικαίου περί τιμών *dumping*. Τούτο διότι, εσφαλμένως κρίθηκε ότι για τα τεμάχια ελαστικών επισώτρων αυτοκινήτων, που προσέφερε η προσφεύγουσα στο πλαίσιο του ως άνω διαγωνισμού, εφαρμόζεται, εν τέλει, πολιτική τιμών *Dumping*, συνεπαγόμενη νόθευση του ανταγωνισμού, με συνέπεια την απόρριψη των δικαιολογητικών συμμετοχής της, καθώς και την κατάπτωση της εγγυητικής της επιστολής συμμετοχής, ενώ για όλα τα προσφερθέντα είδη, που εμπίπτουν στον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2018/1579/18-10-2018, έχουν αποδοθεί ή θα αποδοθούν κατά την εισαγωγή τους όλοι οι νομίμως οριζόμενοι δασμοί *anti-dumping* κατά τον ως άνω Κανονισμό, ήτοι η προβλεπόμενη αντιστάθμιση, με αποτέλεσμα να μην τίθεται, ουσιαστικά, κανένα ζήτημα

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

νόθευσης του ανταγωνισμού, όπως είναι, άλλωστε, και η επιδίωξη των εν λόγω ενωσιακών νομοθετικών προβλέψεων αντιμετώπισης του φαινομένου dumping. Περαιτέρω δε, κατά τον χρόνο της Δήλωσης (16.09.2018) - κατά τον οποίο και μόνον εξετάζεται το περιεχόμενο αυτής - ίσχυε ο Κανονισμός (ΕΕ) 2018/683 για την επιβολή προσωρινού δασμού anti-dumping και, ως εκ τούτου, κατά τον χρόνο εκείνο δεν υπήρχε οριστικό συμπέρασμα περί της ύπαρξης dumping και της σχετικής συνεπαγόμενης ζημίας για τα προϊόντα αυτά και δεν είχαν επιβληθεί οριστικοί δασμοί anti-dumping. Εν όψει των ανωτέρω, η προσφεύγουσα, κατά τους ισχυρισμούς της, όλως βασίμως και καλοπίστως θεωρούσε ότι δεν εφαρμοζόταν πολιτική τιμών dumping και η Δήλωση, στην οποία προέβη, ευλόγως δεν περιέλαβε παραπομπή στον μη υφιστάμενο, κατά τη δεδομένη χρονική στιγμή, Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2018/1579, και αρκέστηκε στην αληθή δήλωση ότι σε σχέση με τα προσφερόμενα είδη δεν εφαρμόζεται πολιτική τιμών Dumping, ώστε να νοθεύεται ο ανταγωνισμός, το οποίο είναι και το ζητούμενο με βάση και τη διάταξη του άρ. 2.4.4(α) και (β) της Διακήρυξης. Δεν μπορούσε δε η δήλωσή της να έχει αντίθετο περιεχόμενο, διότι εάν δηλωνόταν ότι για τα προϊόντα αυτά εφαρμοζόταν πολιτική τιμών Dumping, αφ' ενός η δήλωση θα ήταν, εν όψει των ανωτέρω αναληθής, αφ' ετέρου η προσφορά της για τα είδη αυτά θα απερρίπτετο, διότι θα θεωρείτο ότι νοθεύουν τον ανταγωνισμό. Τούτο όμως δεν θα ήταν αληθές και θα ερχόταν σε αντίθεση με τις διατάξεις του βασικού Κανονισμού και του Εκτελεστικού Κανονισμού που ορίζουν ρητά ότι τα προϊόντα αναφορικά με τα οποία επιβάλλεται προσωρινός ("εγγύηση") ή οριστικός δασμός αντι-ντάμπινγκ μπορούν να τίθενται σε ελεύθερη κυκλοφορία στην Ευρωπαϊκή Ένωση εφ' όσον καταβάλλεται στο σημείο εισόδου ο δασμός αυτός. Κατόπιν τούτων, η δήλωσή της ήταν απολύτως αληθής και σύμφωνη με τις ανωτέρω διατάξεις της Διακήρυξης και του ενωσιακού δικαίου και η απόρριψη των δικαιολογητικών συμμετοχής της, η κρίση περί υποβολής ψευδούς δηλώσεως, καθώς και η συνεπαγόμενη κατάπτωση της εγγυητικής της επιστολής συμμετοχής καθίστανται προδήλως εσφαλμένες, αβάσιμες και μη νόμιμες. Σημειώνει δε ότι ενόψει της γενικόλογης και ασαφούς διατύπωσης του όρου 2.4.4 της Διακήρυξης, εσφαλμένως κρίθηκε ότι η Δήλωση ήταν ψευδής, ενώ αυτή, υπό τη χειρότερη για την προσφεύγουσα

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

εκδοχή ήταν απλώς ατελής, άλλως ασαφής. Άλλωστε, το από 24.01.2019 αίτημα της Αναθέτουσας Αρχής προς παροχή εγγράφων διευκρινίσεων από την προσφεύγουσα, η οποία είχε κληθεί και παράσχει ήδη από τις 17.01.2019 προφορικές διευκρινίσεις, και το οποίο διατυπώνεται σε χρονικό σημείο, οπότε και έχει τεθεί σε ισχύ ο ως άνω Εκτελεστικός Κανονισμός, παραπέμπει ρητά σε αυτόν και διακρίνεται, εν γένει, από σαφήνεια και πληρότητα, εν αντιθέσει με την επίμαχη διάταξη της Διακήρυξης, αφενός καταδεικνύει την παραδοχή από πλευράς της αναθέτουσας αρχής της ασάφειας, μη εξειδίκευσης και ελλιπούς διατύπωσης του σχετικού όρου της Διακήρυξης και αφ' ετέρου υποδηλώνει την αξιολόγηση της παρασχεθείσας, αρχικώς, από την προσφεύγουσα Δήλωσης ενδεχομένως ως λιτής, σε καμία δε περίπτωση ως ψευδούς. Υποστηρίζει επιπροσθέτως, ότι από την απόρριψη των δικαιολογητικών συμμετοχής της συνάγεται το συμπέρασμα ότι οι παρασχεθείσες από 29.1.2019 διευκρινίσεις, στις οποίες ρητά αναφέρεται ότι η προσφεύγουσα θεωρεί ότι δεν υπάρχει εφαρμογή πολιτικής τιμών Dumping επί προσφερομένων Προϊόντων της, προφανώς αβασίμως και μη νομίμως δεν ελήφθησαν υπ όψιν ως έδει, αλλά και, στο μέτρο που ελήφθησαν υπ' όψιν παρερμηνεύθηκαν σε κάθε περίπτωση. Επιπλέον, ισχυρίζεται ότι η ερμηνεία του όρου 2.4.4 της Διακήρυξης που δίδεται με την προσβαλλομένη παραβιάζει τη θεμελιώδη αρχή του ενωσιακού δικαίου περί προστασίας του ελεύθερου και ανόθευτου ανταγωνισμού, όπως αυτή κατοχυρώνεται τόσο σε επίπεδο πρωτογενούς ενωσιακού δικαίου όσο και μέσω της παράγωγης ενωσιακής νομοθεσίας, καθώς και όπως η εν λόγω αρχή ερμηνεύεται αυθεντικά και δυναμικά από το ΔΕΕ. Και τούτο διότι η ερμηνεία που η προσβαλλομένη δίνει στον όρο 2.4.4 της Διακήρυξης, έχει, κατ' ουσίαν, ως συνέπεια να αποκλείονται, άνευ άλλου τινός, προϊόντα που κατασκευάζονται στη Λαϊκή Δημοκρατία της Κίνας και για τα οποία έχουν επιβληθεί και καταβληθεί δασμοί anti-dumping, ήτοι η δια της δευτερογενούς ενωσιακής νομοθεσίας προβλεπόμενη αντιστάθμιση, προκειμένου να διασφαλίζεται ο ελεύθερος και ανόθευτος ανταγωνισμός και, επομένως, παραβιάζει τον ενωσιακό κανόνα περί προστασίας του ελεύθερου ανταγωνισμού, υπό την ειδικότερη εκδήλωσή του ως διασφάλισης της απρόσκοπτης εισόδου στην ενωσιακή αγορά οικονομικών φορέων προερχόμενων από τρίτες χώρες και

συμμορφούμενων με τις τεθείσες από το Δίκαιο της Ευρωπαϊκής Ένωσης υποχρεώσεις, αφού ουσιαστικά μόνο τα προϊόντα χωρών της Ε.Ε. θα είναι αποδεκτά. Επομένως, οποιαδήποτε άλλη ερμηνεία του όρου 2.4.4 της Διακήρυξης πλην εκείνης που ευλόγως και καλοπίστως υιοθέτησε η προσφεύγουσα οδηγεί στο ως άνω συμπέρασμα, ότι δηλαδή ακόμα και εάν έχουν αποδοθεί ή θα αποδοθούν οι δασμοί anti-dumping, κρίνεται ότι, ακόμα και τότε, τα προϊόντα είναι αποδέκτες πολιτικής τιμών Dumping και, τελικώς, αποκλείονται από την ενωσιακή αγορά. Υποστηρίζει επιπλέον, ότι η προσβαλλομένη απόφαση είναι ελλιπώς, και σε κάθε περίπτωση πλημμελώς αιτιολογημένη, καθώς μολονότι η αναθέτουσα αρχή την κάλεσε προς παροχή διευκρινίσεων, τόσο προφορικώς όσο και εγγράφως, αναφορικά με τη Δήλωση, εντούτοις ουδόλως αξιολόγησε τις διευκρινίσεις αυτές, αφού κάτι τέτοιο δεν προκύπτει από κανένα σημείο της απόφασης της, πολλώ δε μάλλον δεν περιέχει οποιοδήποτε δικαιολογητικό έρεισμα για τον αυθαίρετο και καταφανώς εσφαλμένο χαρακτηρισμό της Δήλωσης ως ψευδούς. Σε κάθε περίπτωση ισχυρίζεται ότι παρερμηνεύθηκε το περιεχόμενο των παρασχεθεισών από 29.1.2019 διευκρινίσεων της. Για λόγους πληρότητας σχετικής πληροφόρησης και για να καταδειχθεί το γεγονός της καταβολής δασμών, επισυνάπτονται στην υπό κρίση προδικαστική προσφυγή και συνυποβάλλονται σχετικά αποδεικτικά είσπραξης των δασμών anti-dumping, καθώς και των αντισταθμιστικών δασμών αναφορικά με αντίστοιχα ήδη κατά το χρόνο ισχύος τόσο του προσωρινού Κανονισμού όσο και του Εκτελεστικού Κανονισμού. Ισχυρίζεται επιπροσθέτως, ότι η προσβαλλομένη απόφαση παραβιάζει τον κανόνα περί ίσου μέτρου κρίσεως διότι, καίτοι η Διακήρυξη απαιτούσε, για την πλήρωση του όρου που προβλέπεται στο άρθρο 2.4.4. μέρος Α. παράγραφος β., την υποβολή Δήλωσης Dumping/Εξαγωγικών Επιδοτήσεων, στην οποία και προέβη η προσφεύγουσα, καθότι πρόσφερε προϊόντα προερχόμενα από τη Λαϊκή Δημοκρατία της Κίνας, υπήρξαν συνυποψήφιοι, οι οποίοι, ενώ προσέφεραν επίσης προϊόντα κινεζικής, και όχι μόνο, προέλευσης και, εν γένει, περιλαμβανόμενα στους ως άνω προσωρινό και Εκτελεστικό Κανονισμό, είτε δεν υπέβαλαν τη σχετική Δήλωση είτε υπέβαλαν δήλωση όπου περιλαμβάνεται όμοια δήλωση με εκείνη που περιέλαβε εκείνη, ενώ, περαιτέρω, δεν κλήθηκαν, σε αντίθεση με την

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

προσφεύγουσα, προς παροχή διευκρινίσεων και, παρ' όλα αυτά, ως προς τους εν λόγω υποψηφίους είτε κρίθηκε σκόπιμη η συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας με το άνοιγμα της οικονομικής τους προσφοράς (.....) είτε, καίτοι μη επιλεγέντες, δεν θεωρήθηκε ψευδής η δήλωσή τους και τους επεστράφη η εγγυητική τους επιστολή συμμετοχής (.....). Τέλος, υποστηρίζει ότι η προσβαλλομένη παραβιάζει τη συνταγματικά κατοχυρωμένη αρχή της αναλογικότητας (25 Σ), διότι, ερειδόμενη σε ένα αυθαίρετο, αναιτιολόγητο και προδήλως εσφαλμένο συμπέρασμα περί παροχής ψευδών στοιχείων από πλευράς της προσφεύγουσας, επεβλήθη η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της, γεγονός που δύναται να επιφέρει δυσμενείς και δυσανάλογες συνέπειες εις βάρος της κατ' άρθρο 73 ν. 4412/2016. Υπό οιαδήποτε εκδοχή η δήλωσή της δεν θα έπρεπε να θεωρηθεί ως ψευδής δήλωση αναφορικά με τους λόγους αποκλεισμού και περαιτέρω θα έπρεπε να μην απορριφθεί η προσφορά της ως προς το σύνολο των ειδών και να μην αποφασισθεί η κατάπτωση της εγγυητικής της επιστολής συμμετοχής. Υπό τη χειρότερη εκδοχή η αναθέτουσα αρχή θα έπρεπε να απορρίψει την προσφορά της μόνο ως προς τα είδη που αποτελούν αντικείμενο του προσωρινού Κανονισμού, να αποδεχθεί και να εγκρίνει τη συμμετοχή της στο Διαγωνισμό ως προς τα λοιπά είδη και, βεβαίως, να μην αποφασίσει την κατάπτωση της εγγυητικής της επιστολής συμμετοχής στο Διαγωνισμό, λόγω ακριβώς της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού αναφορικά με την προσφεύγουσα.

14. Επειδή η αναθέτουσα αρχή προσκόμισε τις με αρ. πρωτ. 19962Φ.Δ. από 5-4-2019 απόψεις της, η οποία υποστηρίζει ότι η εξεταζόμενη προσφυγή, θα πρέπει να κριθεί ως απορριπτέα διότι η προσφεύγουσα με την υποβληθείσα προσφορά της παρείχε ψευδή στοιχεία, καθότι οι δηλούμενες και προσφερόμενες διαστάσεις επισώτρων Α/Α 1, 2, 4, 5, 8, 9, 10, 17, 18, 19, 20, 21, 22 και 23 αναφέρονται στον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2018/1579/18-10-2018, ως αποδέκτες πολιτικής τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής ή της τιμής απόκτησης του προϊόντος για εμπορία (τιμή Dumping) ή αποδέκτες εξαγωγικής επιδότησης, κατά παρέκκλιση των όρων συμμετοχής της όπως αυτοί προσδιορίζονται με σαφήνεια και ακρίβεια στο

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

κείμενο της υπ' αριθ. Διακήρυξης μη καταλείποντας περιθώριο άλλης ερμηνείας, παρά την απόρριψη της προσφοράς της στο σύνολο της, ως απόκλιση από απαράβατο όρο των Γενικών και Ειδικών Όρων Συμμετοχής της διακήρυξης, ειδικότερα των παρ. 2.2.3 (υποπαράγραφος 2.2.3.3 (ζ) και 2.2.3.5.), 2.4.4 και 2.4.6 της υπ' αριθ. Διακήρυξης Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι απαραδέκτως επομένως με την Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα αμφισβητεί τη σαφήνεια και τη νομιμότητα της διακήρυξης, χαρακτηρίζοντας την ως: «γενικόλογη και ασαφής» τη διατύπωση του όρου 2.4.4, εφόσον η τελευταία αποδέχτηκε πλήρως και ανεπιφύλακτα τους όρους και τις προϋποθέσεις που έθετε η διακήρυξη, δίχως να προκύπτει ή να προβάλλεται ότι είχε προηγουμένως αμφισβητήσει τη νομιμότητα της διακηρύξεως ή όρου της. Υποστηρίζει δε, ότι εν λόγω όρος των ασυνήθιστα χαμηλών τιμών και σε προέκταση της εφαρμογής τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής του προϊόντος, αποτελεί όρο που διαχρονικά εμφανίζεται σε νομοθετήματα σχετικά με τον κανονισμό προμηθειών του δημοσίου, υποδείγματα διακηρύξεων, όπως αυτά αναρτώνται στην ιστοσελίδα της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΑΔΗΣΥ), και πλήθος διακηρύξεων από όλους τους φορείς του δημοσίου, συμπεριλαμβανομένων και των διακηρύξεων του, και σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να θεωρηθεί ως όρος πρωτοφανής ή ασαφής. Από 16-09-2018 επίδικη Υπεύθυνη Δήλωση περί «Δήλωση Dumping/ Εξαγωγικών Επιδοτήσεων», προκύπτει ότι τα δηλούμενα και προσφερόμενα στο σύνολο τους ελαστικά της δεν είναι αποδέκτες πολιτικής τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής ή της τιμής απόκτησης του προϊόντος για εμπορία (τιμή Dumping) ή αποδέκτες εξαγωγικής επιδότησης, συμμορφούμενη στον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2018/1579/18-10-2018 και κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην παράγραφο 2.4.4 της υπ' αριθ. Διακήρυξης Από τον ισχυρισμό δε της προσφεύγουσας στην παράγραφο 12 της προσφυγής της ότι «*Η Εταιρεία όλως βασίμως και καλοπίστως θεωρούσε ότι δεν εφαρμοζόταν πολιτική τιμών dumping και η Δήλωση, στην οποία προέβη η Εταιρεία, ευλόγως δεν περιέλαβε παραπομπή στον μη υφιστάμενο, κατά τη δεδομένη χρονική στιγμή, Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2018/1579, και αρκέστηκε στην αληθή δήλωση ότι σε σχέση με*

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

τα προσφερόμενα είδη δεν εφαρμόζεται πολιτική τιμών Dumping, ώστε να νοθεύεται ο ανταγωνισμός, το οποίο είναι και το ζητούμενο με βάση και τη διάταξη του άρ. 2.4.4(α) και (β) της Διακήρυξης. Δεν μπορούσε δε η δήλωσή της να έχει αντίθετο περιεχόμενο, διότι εάν δηλωνόταν ότι για τα προϊόντα αυτά εφαρμοζόταν πολιτική τιμών Dumping, αφ' ενός η δήλωση θα ήταν εν όψει των ανωτέρω αναληθής, αφ' ετέρου η προσφορά της για τα είδη αυτά θα απερρίπτετο, διότι θα θεωρείτο ότι νοθεύουν τον ανταγωνισμό. [...]», αναδεικνύεται, κατά την αναθέτουσα αρχή, ότι ο λόγος που η προσφεύγουσα δήλωσε ότι στα προϊόντα της δεν εφαρμόζεται πολιτική τιμών dumping, παρόλο που γνώριζε ότι έχει εφαρμοστεί προσωρινός δασμός σε αυτά τα προϊόντα σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) 2018/683 από 04-05-2018 και επομένως υπάρχουν επαρκή αποδεικτικά στοιχεία ύπαρξης πρακτικής ντάμπινγκ και συνακόλουθης ζημιάς, έστω και αν είναι σε εκκρεμότητα τελική απόφαση για την έκδοση ή μη, οριστικών δασμών, είναι ότι σε διαφορετική περίπτωση δεν θα είχε δικαίωμα συμμετοχής στο διαγωνισμό, καθώς ο όρος της διακήρυξης περί απόρριψης προσφορών που εφαρμόζεται πολιτική τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής του προϊόντος ή της τιμής απόκτησης του προϊόντος για εμπορία (τιμή Dumping) ή ότι το προσφερόμενο προϊόν είναι αποδέκτης εξαγωγικής επιδότησης, είναι και σαφής και καλά προσδιορισμένος στην υπ' αριθ. Διακήρυξη, όπως ορθά αντιλαμβάνεται και η προσφεύγουσα στην ανωτέρω παράγραφο της προσφυγής της. Περαιτέρω δε, η από 16-09-2018 Υπεύθυνη Δήλωση περί «Δήλωση Dumping/ Εξαγωγικών Επιδοτήσεων» της προσφεύγουσας δεν αφήνει καμία αμφιβολία περί εφαρμογής πολιτικών dumping και αποκρύπτει σκοπίμως την επιβολή προσωρινών μέτρων στα προϊόντα που προσφέρει, ώστε να μπορέσει απρόσκοπτα να συμμετάσχει στον διαγωνισμό. Ο ισχυρισμός, εξάλλου, της προσφεύγουσας στην παράγραφο 14 της προσφυγής της ότι: «το από 24.01.2019 αίτημα της Αναθέτουσας Αρχής προς παροχή εγγράφων διευκρινίσεων από την Εταιρεία, η οποία είχε κληθεί και παράσχει ήδη από τις 17.01.2019 προφορικές διευκρινίσεις, και το οποίο διατυπώνεται σε χρονικό σημείο, οπότε και έχει τεθεί σε ισχύ ο ως άνω Εκτελεστικός Κανονισμός, παραπέμπει ρητά σε αυτόν και διακρίνεται, εν γένει, από σαφήνεια και

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

πληρότητα, εν αντιθέσει με την επίμαχη διάταξη της Διακήρυξης, αφενός καταδεικνύει την παραδοχή από πλευράς της Αναθέτουσας Αρχής της ασάφειας, μη εξειδίκευσης και ελλιπούς διατύπωσης του σχετικού όρου της Διακήρυξης και αφ' ετέρου υποδηλώνει την αξιολόγηση της παρασχεθείσας, αρχικώς, από την Εταιρεία Δήλωσης ενδεχομένως ως λιτής, σε καμία δε περίπτωση ως ψευδούς. Δυσούν θάτερον: ή η Δήλωση ήταν εξ αρχής ψευδής και, συνεπώς, η Εταιρεία θα έπρεπε να έχει αποκλεισθεί χωρίς να κληθεί σε διευκρινίσεις ή η Δήλωση ήταν ατελής, εξ ου και η ανάγκη παροχής διευκρινίσεων. Δεν αντιλαμβανόμαστε πώς είναι δυνατόν να προσκαλείται η Εταιρεία να παράσχει διευκρινίσεις επί μίας "ψευδούς" δήλωσης. Ασφαλώς και η Δήλωση δεν ήταν υπό οιαδήποτε εκδοχή ψευδής.», θα πρέπει, σύμφωνα με την αναθέτουσα αρχή, να απορριφθεί ως αβάσιμος, καθώς η τελευταία, σε εφαρμογή του άρθρου 20 παρ. 2 του Συντάγματος και της παραγράφου 3 του άρθρου 74 του ν. 4412/2016, καλοπίστως κάλεσε την προσφεύγουσα, όπως αποσαφηνίσει την 16-09-2018 Υπεύθυνη Δήλωση περί «Δήλωση Dumping/ Εξαγωγικών Επιδοτήσεων». Το γεγονός δε της ψευδούς δήλωσης της ανωτέρω Υπεύθυνης Δήλωσης αποδέχθηκε και η προσφεύγουσα με την από 29-1-2019 όμοια επί του θέματος επιστολή της, ενώ αποτελεί προσωπική εκτίμηση και θέση της προσφεύγουσας, μη τεκμηριωμένη και επομένως απορριπτέα ως αβάσιμη, ο ισχυρισμός της ότι «για τα προσφερόμενα είδη δεν εφαρμόζεται πολιτική Dumping, αφού η Ευρωπαϊκή Επιτροπή με τον Εκτελεστικό Κανονισμό 2018/1579/18-10-2018 ορίζει τον κατάλληλο δασμό anti-dumping ανά κατασκευαστή, ώστε οι τιμές να είναι στα πλαίσια του θεμιτού ανταγωνισμού.», καθώς αντίκειται σε όρους απαράβατους, ουσιώδεις και μη δεχόμενους παρερμηνείας, όπως σαφώς αναγράφονται στην υπ' αριθ. Διακήρυξη Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή τονίζει ότι η Μόνιμη Επιτροπή Αποσφράγισης και Διενέργειας Διαδικασιών Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων, σεβόμενη την αρχή της χρηστής διοίκησης, όχι μόνο έδωσε τη δυνατότητα στην προσφεύγουσα να αναπτύξει τις απόψεις της επί του θέματος, αλλά έλαβε σοβαρά υπόψη της τα όσα αναφέρονται στην από 29-01-2019 επιστολή της, αποστέλλοντας μάλιστα με το υπ' αριθ. 6914 Φ. Αλληλογραφία επιτροπής Διαγωνισμών από 31-01-2019 έγγραφο της, ερώτημα

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

προς τη Διεύθυνση Τεχνικής Υποστήριξης και Υποδομών του, η οποία απάντησε ότι ο μοναδικός οικονομικός φορέας του οποίου τα προσφερόμενα είδη εμπίπτουν στον εν λόγω Εκτελεστικό Κανονισμό αποτελεί η εταιρεία «.....» και ως εκ τούτου υφίστατο κανένας λόγος να προσκληθεί για διευκρινήσεις επί του θέματος έτερος οικονομικός φορέας. Διευκρινίζει παράλληλα, ότι η προσφορά της εταιρείας «.....» έχει απορριφθεί ως ασαφής στο σύνολο της, καθώς δεν κατέστη δυνατή η αξιολόγηση της σύμφωνα με το από 14-01-2019 Πρακτικό της Επιτροπής αξιολόγησης τεχνικών θεμάτων για θέματα οχημάτων, μηχανήματα και γενικά ανταλλακτικών και εξαρτημάτων αυτών, με τα αναγραφόμενα του οποίου συμφωνεί και η Διεύθυνση Τεχνικής Υποστήριξης και Υποδομών του με το υπ' αριθ. 4 από 14-01-2019 Υπηρεσιακό σημείωμα της. Το γεγονός αυτό αναδεικνύεται παράλληλα και στο γνωμοδοτικό υπ' αριθ. 4 από 28-03-2019 Πρακτικό της Επιτροπής Προδικαστικών Προσφυγών επί Τεχνικών Θεμάτων. Ως εκ τούτου, υποστηρίζει ότι η δήλωση της εν λόγω εταιρείας περί Dumping/ Εξαγωγικές Επιδοτήσεις δεν κατέστη επίσης δυνατόν να αξιολογηθεί λόγω της μη δυνατότητας αξιολόγησης της τεχνικής της προσφοράς. Συνακόλουθα, ισχυρίζεται ότι δήλωση περί μη εφαρμογής τέτοιου είδους τιμολογιακής πολιτικής δεν απαιτείται να υποβληθεί ρητώς κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής ως απαραίτος όρος της διακήρυξης από τους προσφέροντες κατασκευαστές ή εμπορικούς εκπροσώπους προϊόντων χωρών, αφού σε αυτό το στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας αρκεί η γνώση και παραδοχή περί μη εφαρμογής τέτοιου είδους πολιτικής τιμών πώλησης, γεγονός που αποδέχεται κάθε οικονομικός φορέας που λαμβάνει μέρος στην εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία και το αποδεικνύει κατά το στάδιο αξιολόγησης των οικονομικών τους προσφορών. Αναφορικά δε με την τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας εταιρείας «.....», την οποία και μνημονεύει η προσφεύγουσα στην προσφυγή της, η αναθέτουσα αρχή τονίζει ότι «για τα προϊόντα με διαστάσεις με A/A 4 και 5 του πίνακα της τεχνικής προδιαγραφής έχει κατατεθεί με την τεχνική προσφορά, σύμφωνα και με την απαίτηση της παραγράφου 7.4 (Αντίγραφα πιστοποιητικών διασφάλισης ποιότητας ISO 9001 ή ISO/TS 16949 των εργοστασίων κατασκευής των ελαστικών) της τεχνικής

προδιαγραφής, πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας ISO 9001 του εργοστασίου κατασκευής ελαστικών στο Βιετνάμ :»

15. Επειδή, η παρεμβαίνουσα εταιρεία απαντά στις αιτιάσεις της προσφεύγουσας ισχυριζόμενη ότι εντελώς αυθαίρετα, εσφαλμένα και αβάσιμα η τελευταία βάλλει με την προδικαστική προσφυγή της κατά της με αρ. 13843 Φ.Δ. Απόφασης του Αρχηγού του, διότι για τα υπό προμήθεια είδη που προσέφερε η προσφεύγουσα εταιρεία και έκανε μη αποδεκτά η επιτροπή του διαγωνισμού, γεγονός το οποίο και ομολογεί η ίδια, εφαρμόζεται πολιτική τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής του προϊόντος ή της τιμής απόκτησης του προϊόντος για εμπορία (τιμή Dumping) και το προσφερόμενο προϊόν είναι αποδέκτης εξαγωγικής επιδότησης. Τα υπό προμήθεια και προσφερόμενα είδη από την προσφεύγουσα είναι αποδέκτες τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής ή της τιμής απόκτησης του προϊόντος για εμπορία (τιμή Dumping) ή αποδέκτες εξαγωγικής επιδότησης, καθότι προέρχονται από εργοστάσια κατασκευής και είναι συνεπώς καταγωγής της Λαϊκής Δημοκρατίας της Κίνας. Επομένως παραβιάζεται κατάφορα ο υπό στοιχείο 2.4.4. απαράβατος και υποχρεωτικός όρος της διακήρυξης. Ο ισχυρισμός δε της προσφεύγουσας ότι ο υπό στοιχείο 2.4.4. όρος είναι γενικόλογος και ασαφής, δεν ευσταθεί διότι εκτός του ότι η πρόβλεψη της διακήρυξης είναι σαφής, εξασφαλίζοντας την ποιότητα και την αυθεντικότητα των υπό προμήθεια ειδών, η προσφεύγουσα εταιρεία δεν προσέβαλε εμπρόθεσμα και νομοτύπως τον συγκεκριμένο όρο της διακήρυξης. Μάλιστα, υποβάλλοντας ανεπιφύλακτα την προσφορά της για τη συμμετοχή της στον εν λόγω διαγωνισμό η προσφεύγουσα αποδέχθηκε τους όρους της διακήρυξης και του εν θέματι διαγωνισμού. Υποστηρίζει δε ότι ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η παρεμβαίνουσα έχει παραλείψει να υποβάλλει τη σχετική δήλωση με την προσφορά της είναι αβάσιμος καθώς η σχετική δήλωση περί μη υπαγωγής και μη εφαρμογής ως προς τα υπό προμήθεια είδη της πολιτικής τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής του προϊόντος ή της τιμής απόκτησης του προϊόντος για εμπορία (τιμή Dumping) ή ότι το προσφερόμενο προϊόν δεν είναι αποδέκτης εξαγωγικής επιδότησης, έπρεπε επί ποινή αποκλεισμού και απόρριψης της προσφοράς να τεθεί εντός του (υπό)φακέλου

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

της οικονομικής προσφοράς. Προς συμμόρφωση με την ως άνω απαίτηση της διακήρυξης η παρεμβαίνουσα έχει υποβάλλει την εν λόγω δήλωση με το σχετικό περιεχόμενο στον (υπο)φάκελο της οικονομικής προσφοράς που σύμφωνα και με την προσβαλλόμενη απόφαση, δεν έχει ακόμη αποσφραγιστεί από την επιτροπή του διαγωνισμού. Τα υπό προμήθεια δε από την παρεμβαίνουσα ελαστικά με διαστάσεις με A/A 4 και 5 του πίνακα της τεχνικής προδιαγραφής κατασκευάζονται από το εργοστάσιο της «.....», το οποίο βρίσκεται στο Βιετνάμ. Επισημαίνει δε πως η τελευταία έχει εργοστάσια κατασκευής - παραγωγής ελαστικών και στην Λαϊκή Δημοκρατία της Κίνας, ωστόσο όμως η παρεμβαίνουσα λαμβάνοντας υπόψη τον επί ποινή απορρίψεως της οικονομικής προσφοράς όρο της διακήρυξης περί του ότι το προσφερόμενο προϊόν δεν είναι αποδέκτης πολιτικής τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής ή της τιμής απόκτησης του προϊόντος για εμπορία (τιμή Dumping) ή αποδέκτης εξαγωγικής επιδότησης, αναζήτησε και εντόπισε προμηθευτές ελαστικών των συγκεκριμένων διαστάσεων που δεν παράγουν και δεν κατασκευάζουν τον συγκεκριμένο τύπο ελαστικών στην Λαϊκή Δημοκρατία της Κίνας, επωμιζόμενη φυσικά και το αυξημένο κόστος παραγωγής τους σε σχέση με τα αντίστοιχα εργοστάσια παραγωγής ελαστικών στην Κίνα. Προς απόδειξη του ισχυρισμού της επικαλείται και προσκομίζει την από 20-2-2019 Έκθεση Ελεγκτικών Ενεργειών και Επαληθεύσεων που συντάχθηκε κατόπιν της με αρ. 28/2019 εντολής του Προϊσταμένου της ΕΛ.Υ.Τ. Θεσσαλονίκης για τη διενέργεια ελέγχου της παρεμβαίνουσας σχετικά με εισαγόμενα από την Λαϊκή Δημοκρατία της Κίνας ελαστικά ως προς τα οποία επιβάλλεται δασμός anti-dumping. Από την συνταχθείσα έκθεση και αυτοψία που διενεργήθηκε στις αποθήκη της εταιρείας διαπιστώθηκε ότι μεταξύ των άλλων και τα ελαστικά με διαστάσεις 13R 22.5. που αποτελούν και αντικείμενο των υπό προμήθεια ελαστικών του εν θέματι διαγωνισμού, έφεραν επί του σώματος τους την ένδειξη «MADE IN VIETNAM». Τα ως άνω ελαστικά τα έχει προμηθευτεί και τα προμηθεύεται η παρεμβαίνουσα από την «..... » που έχει εργοστάσιο και στο Βιετνάμ, με αντιπρόσωπο της οποίας, στην Ελλάδα, η ίδια έχει υπογράψει το από 20-07-2018 Ιδιωτικό Συμφωνητικό Συνεργασίας προμήθειας ελαστικών. Προς επίρρωση του ανωτέρω ισχυρισμού της, προσκόμισε με την

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

προσφορά της και πιστοποιητικό ISO του εν λόγω εργοστασίου από το οποίο προμηθεύεται τα υπό προμήθεια ελαστικά, ήτοι από το εργοστάσιο της «.....» που εδρεύει στο Βιετνάμ και τούτο προκύπτει από το ίδιο το σώμα του πιστοποιητικού ISO. Περαιτέρω, υποστηρίζει ότι η προσφεύγουσα αυθαίρετα και αβάσιμα ισχυρίζεται ότι το προσκομιζόμενο από την παρεμβαίνουσα πιστοποιητικό (ECE certificate) αναγράφει ότι ο κατασκευαστής των συγκεκριμένων ελαστικών ευρίσκεται στην Λαϊκή Δημοκρατία της Κίνας. Το πιστοποιητικό ECE αναφέρει ως κατασκευαστή το εργοστάσιο της «.....» που ευρίσκεται στην Κίνα, ωστόσο όμως είναι σύνηθες για πληθώρα εταιρειών να έχουν εκδώσει ένα τον αριθμό πιστοποιητικό ECE για τον ίδιο τύπο ελαστικού, που παράγεται όμως σε πάνω από ένα τον αριθμό εργοστάσια ανά τον κόσμο. Στην παρούσα περίπτωση έτυχε κατά την έκδοση του πιστοποιητικού ο συγκεκριμένος τύπος ελαστικού να κατασκευάζεται εκτός των άλλων χωρών και στην Κίνα. Τούτο όμως δεν σημαίνει ότι η παρεμβαίνουσα θα προμηθευτεί τα προσφερόμενα είδη από το συγκεκριμένο εργοστάσιο που ευρίσκεται στην Κίνα, αλλά αντιθέτως, τα προμηθεύεται από εργοστάσιο του ίδιου ομίλου της «.....» που παράγει τα συγκεκριμένα ελαστικά σε εργοστάσιο που ευρίσκεται στο Βιετνάμ.

16. Επειδή, η προσφεύγουσα με το από 17.4.2019 υπόμνημά της και προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας ισχυρίζεται ότι ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι ο όρος 2.4.4. της Διακήρυξης ήταν σαφής, δεδομένου ότι ούτε η Εταιρεία, αλλά ούτε κάποιος άλλος οικονομικός φορέας υπέβαλε αίτημα παροχής διευκρινίσεων, είναι αβάσιμος, διότι το γεγονός και μόνον ότι δεν υποβλήθηκε τέτοιο αίτημα δεν επάγεται άνευ άλλου τινός ότι ο όρος αυτός ήταν σαφής και συγκεκριμένος ούτε καθιστά τον όρο σαφή, ενώ επιπλέον αβάσιμος είναι και ο ισχυρισμός της ότι με την προσφυγή αμφισβήτησε τον συγκεκριμένο όρο της Διακήρυξης, αφού η προσφεύγουσα απλώς επισήμανε ότι, ενόψει της διατύπωσης του συγκεκριμένου όρο, η Δήλωση που υπέβαλε θα έπρεπε να θεωρηθεί - υπό την χειρότερη εκδοχή - λιτή και σε καμία περίπτωση ψευδής. Ο δε ισχυρισμός της αναθέτουσας ότι ο όρος αυτός δεν είναι πρωτοφανής, είναι αφενός μεν αόριστος, αφού δεν αναφέρει συγκεκριμένα παραδείγματα

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

διακηρύξεων του δημοσίου και νομοθετημάτων όπου απαντάται ο συγκεκριμένος όρος 2.4.4 υπό τη διατύπωση με την οποία ετέθη στη Διακήρυξη, αφετέρου δε αβάσιμος, ως ερειδόμενος επί εσφαλμένης προϋπόθεσης, αφού η προσφεύγουσα ουδέποτε ισχυρίστηκε ότι πρόκειται περί πρωτοφανούς όρου. Επιπρόσθετα, ο ισχυρισμός της ότι, με βάση την ανάλυση της παρ. 12 του υπό Α' λόγου της προσφυγής συνάγεται το συμπέρασμα ότι ο λόγος που η προσφεύγουσα, αν και γνώριζε ότι έχει εφαρμοσθεί προσωρινός δασμός αντι-ντάμπινγκ και ότι επομένως υπάρχουν επαρκή αποδεικτικά στοιχεία ύπαρξης πρακτικής ντάμπινγκ και συνακόλουθης ζημίας, προέβη στη Δήλωση, είναι ότι διαφορετικά δεν θα είχε δικαίωμα συμμετοχής στον διαγωνισμό, ενόψει του σχετικού σαφούς όρου της Διακήρυξης είναι παντελώς εσφαλμένος, διότι, ως ανέλυσε διεξοδικά στην προσφυγή της, κατά το χρόνο ισχύος του προσωρινού Κανονισμού δεν είναι καν βέβαιο -διότι βρίσκεται υπό διερεύνηση από την Επιτροπή- το εάν εφαρμόζεται πολιτική τιμών Dumping σε προϊόντα, ήτοι κατά το χρόνο αυτό ούτε επιβεβαιωνόταν ούτε και προδικαζόταν ύπαρξη πολιτικής τιμών Dumping. Ως εκ τούτου και ο ειδικότερος ισχυρισμός της Αναθέτουσας Αρχής ότι με τη Δήλωση απέκρυψε η προσφεύγουσα σκοπίμως την επιβολή προσωρινών μέτρων στα προϊόντα που προσέφερε είναι, κατά τους ισχυρισμούς της, παντελώς αβάσιμος, αφού με τις διευκρινίσεις που παρείχε, σαφώς δήλωσε και επεξήγησε τα σχετικά με την επιβολή δασμών αντι-ντάμπινγκ στα προϊόντα που προσέφερε. Ο ισχυρισμός δε της Αναθέτουσας Αρχής ότι την κάλεσε σε εξηγήσεις κατ' εφαρμογή του άρθρου 20 παρ. 2 Σ και του άρ. 74 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 είναι αφενός, προσχηματικός και αβάσιμος, αφού στην πραγματικότητα την κάλεσε σε διευκρινίσεις, ακριβώς διότι ο όρος 2.4.4. της Διακήρυξης, ως γενικόλογος και ασαφής, κατέλειπε περιθώριο ερμηνείας, αφετέρου, διότι η διάταξη του άρ. 74 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 που αναφέρει αφορά στην περίπτωση παροχής του δικαιώματος ακρόασης πριν την έκδοση απόφασης περί αποκλεισμού από δημόσιες συμβάσεις με κοινή υπουργική απόφαση, περίπτωση που προφανώς δεν συντρέχει εν προκειμένω. Επί του ισχυρισμού της Αναθέτουσας Αρχής ότι μόνον τα προσφερόμενα από την προσφεύγουσα είδη εμπίπτουν στον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ)

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

2018/1579/18.10. 2018 και επί του ειδικότερου συναφούς ισχυρισμού της ότι η εταιρεία υπέβαλε πιστοποιητικά ISO του εργοστασίου κατασκευής των ελαστικών στο Βιετνάμ, από τα οποία συνάγεται ότι τα ελαστικά κατασκευάζονται στο Βιετνάμ και όχι στην Κίνα η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, ότι η εταιρεία, για τα προϊόντα με διαστάσεις με A/A 4 και 5 του πίνακα της τεχνικής προδιαγραφής έχει προσφέρει ελαστικά που από το πιστοποιητικό (ECE certificate) που έχει υποβάλει, δηλώνεται ότι κατασκευάζονται στην Λαϊκή Δημοκρατία της Κίνας από τον κατασκευαστή, ο οποίος αναφέρεται στο Παράρτημα και του Κανονισμού (ΕΕ) 2018/683 για την επιβολή προσωρινών δασμών και του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2018/1579 για την επιβολή οριστικών δασμών, ως άλλη συνεργαζόμενη εταιρεία, σύμφωνα με το άρθρο 1 παράγραφος 2 των ανωτέρω Κανονισμών. Στην εταιρεία δε αυτή, επιβάλλονται δασμοί (προσωρινοί και οριστικοί, αντίστοιχα) anti-dumping. Αναφορικά με τον προμηθευτή, από τα τεχνικά εγχειρίδια που έχει υποβάλει και επισυνάπτονται δηλώνεται ότι τα προσφερόμενα από αυτόν ελαστικά με διαστάσεις με A/A 1, 4, 5, 20 και 21 (συνημμένα T1, T4-5, T20-21) κατασκευάζονται στη Λαϊκή Δημοκρατία της Κίνας από τον κατασκευαστήο οποίος αναφέρεται στο Παράρτημα και του Κανονισμού (ΕΕ) 2018/683 για την επιβολή προσωρινών δασμών και του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2018/1579 για την επιβολή οριστικών δασμών, ως άλλη συνεργαζόμενη εταιρεία, σύμφωνα με το άρθρο 1 παράγραφος 2 των ανωτέρω Κανονισμών, στην οποία επιβάλλονται δασμοί (προσωρινοί και οριστικοί, αντίστοιχα) anti-dumping. Περαιτέρω, τα προσφερόμενα από αυτόν ελαστικά με διαστάσεις με A/A 6, 7 και 8 (συνημμένα T6 και T7 της προσφυγής μας) κατασκευάζονται στη Λαϊκή Δημοκρατία της Κίνας από τον κατασκευαστή, ο οποίος αναφέρεται στο Παράρτημα και του Κανονισμού (ΕΕ) 2018/683 για την επιβολή προσωρινών δασμών και του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2018/1579 για την επιβολή οριστικών δασμών, ως άλλη συνεργαζόμενη εταιρεία, σύμφωνα με το άρθρο 1 παράγραφος 2 των ανωτέρω Κανονισμών. Στην εταιρεία δε αυτή επιβάλλονται επίσης δασμοί (προσωρινοί και οριστικοί, αντίστοιχα) anti-dumping και, συνεπώς, τα είδη αυτά αποτελούσαν αντικείμενο, κατά το χρόνο υποβολής της

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

προσφοράς, του Κανονισμού περί επιβολής προσωρινών δασμών 2018/683, ενώ πλέον αποτελούν αυτά ομοίως αντικείμενο και του ισχύοντα Εκτελεστικού Κανονισμού για την επιβολή οριστικών δασμών. Επί του ειδικότερου δε ισχυρισμού της Αναθέτουσας Αρχής ότι, η εταιρεία έχει υποβάλει ISO της εταιρείας από το VIETNAM με επωνυμία (VIETNAM), σημειώνει ότι, στις εγκρίσεις τύπου (ECE) των συγκεκριμένων διαστάσεων που προσφέρθηκαν και οι οποίες προσκομίσθηκαν από την εταιρεία αναφέρεται ότι τα προϊόντα είναι "MADE IN CHINA". Επί των ισχυρισμών της Αναθέτουσας Αρχής ότι η προσφορά της εταιρείας απερρίφθη για άλλους λόγους και ότι ως εκ τούτου η δήλωση που υπέβαλε περί dumping/εξαγωγικών επιδοτήσεων δεν αξιολογήθηκε η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι είναι αβάσιμοι, διότι εφόσον η εταιρεία αυτή υπέβαλε τη δήλωση dumping/εξαγωγικές επιδοτήσεις καθώς και τα σχετικά πιστοποιητικά από τα οποία προέκυπτε ότι τα προϊόντα που προσέφερε κατασκευάζονταν στην Κίνα, η δήλωση αυτή έπρεπε να αξιολογηθεί, το γεγονός δε απόρριψης της προσφοράς της για άλλους λόγους δεν συνιστά νόμιμο λόγο μη εξέτασης της δήλωσης αυτής ούτε αναιρεί την παραβίαση του ίσου μέτρου κρίσης. Σχετικά με τον ισχυρισμό της παρεμβαίνουσας ότι έχει υποβάλει τη σχετική δήλωση dumping/εξαγωγικών επιδοτήσεων με τον φάκελο της οικονομικής της προσφοράς, ο οποίος δεν έχει εισέτι αποσφραγισθεί, η προσφεύγουσα επισημαίνει ότι η δήλωση που έπρεπε να υποβληθεί για την κάλυψη της τεθείσας απαίτησης του όρου 2.4.4. (η οποία εκ του περιεχομένου της αφορά στις τιμές και για αυτόν τον λόγο τέθηκε στην αντίστοιχη ενότητα της Διακήρυξης) συνιστά δικαιολογητικό συμμετοχής, αφού αφορά στην απόρριψη της προσφοράς για λόγο που κρίνεται τυπικός, αλλά και σε κάθε περίπτωση αφορά στην χώρα κατασκευής του προφερόμενου είδους και, συνεπώς, στην τεχνική προσφορά. Άλλωστε, η Επιτροπή Αποσφράγισης θεώρησε ότι η τελευταία έπρεπε να αποκλεισθεί διότι τα δικαιολογητικά συμμετοχής που υπέβαλε δεν είναι σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης (2.4.3.1 και 3.1.2), η δε διάταξη του άρ. 2.4.3.1 της Διακήρυξης αναφέρεται στα δικαιολογητικά συμμετοχής. Συνεπώς, η έλλειψη αυτής της δήλωσης από τον φάκελο δικαιολογητικών επιφέρει τον αποκλεισμό της προσφοράς κατά το

στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς. Εάν οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας ήταν βάσιμοι, τότε θα υπήρχε το παράδοξο να εξετάζεται το δικαιολογητικό αυτό κατά το τελευταίο στάδιο του διαγωνισμού και να αποκλείεται στο στάδιο αυτός διαγωνιζόμενος για έλλειψη που ανάγεται σε προηγούμενο στάδιο του διαγωνισμού και δη στο πρώτο . Επί των ισχυρισμών δε ότι τα προσφερόμενα από την παρεμβαίνουσα είδη με διαστάσεις A/A 4 και 5 του πίνακα της τεχνικής προδιαγραφής δεν κατασκευάζονται στην Κίνα αλλά στο Βιετνάμ, επισημαίνει δε ότι η κατασκευάστρια εταιρεία είναι η, η οποία έχει μεν εργοστάσια κατασκευής στην Κίνα, (καθώς και στο Βιετνάμ), η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι είναι καταρχάς άριστοι, καθώς δεν επεξηγεί με συγκεκριμένο τρόπο για ποιον λόγο τα προσφερόμενα από την εταιρεία αυτή ελαστικά κατασκευάζονται στο Βιετνάμ, ενώ τα πιστοποιητικά ECE για τα συγκεκριμένα ελαστικά σαφώς αναφέρουν ως χώρα κατασκευής την Κίνα, είναι και αβάσιμοι, καθώς η παρεμβαίνουσα σαφώς δήλωσε με την προσφορά της ότι τα συγκεκριμένα ελαστικά κατασκευάζονται στην Κίνα, όπως τούτο προκύπτει ξεκάθαρα από τα σχετικά πιστοποιητικά τύπου ECE με αριθμό E4-54R-0030239 που αφορά στο ελαστικό S815 και με αριθμό E4-54R-0028468 που αφορά στο ελαστικό S917.

17. Επειδή, η Διακήρυξη που διέπει τον κρίσιμο Διαγωνισμό προμηθειών αποτελώντας το κανονιστικό πλαίσιο αυτού και δεσμεύοντας τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους (ΣΤΕ ΕΑ16-17/2011, 348/2010 και 613/2009), ορίζει στο άρθρο 2.2.2 ότι « [...] 2.2.2.3. Η εγγύηση συμμετοχής καταπίπτει, αν ο οικονομικός φορέας αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στις παρ. 2.2.3. έως 2.2.6. της παρούσας ή δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα από την παρούσα δικαιολογητικά ή δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης.», στο άρθρο 2.4. Κατάρτιση – Περιεχόμενο Προσφορών ότι « [...] 2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα

διακήρυξη. β) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά. [...] 2.4.3. Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» 2.4.3.1. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και στα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης. [...] 2.4.3.2. Η Τεχνική Προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Γ’ της Διακήρυξης. [...] 2.4.4. Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά»/ Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών. Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απορρίψεως η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα.[...] - Dumping - εξαγωγικές επιδοτήσεις. α) Η προσφορά απορρίπτεται και σε περίπτωση που διαπιστωθεί ότι εφαρμόζεται πολιτική τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής του προϊόντος ή της τιμής απόκτησης του προϊόντος για εμπορία (τιμή Dumping) ή ότι το προσφερόμενο προϊόν είναι αποδέκτης εξαγωγικής επιδότησης. Οι προσφέροντες οφείλουν να είναι γνώστες των προαναφερθέντων μέτρων της χώρας προέλευσης του προϊόντος ή της κατασκευάστριας εταιρίας. β) Οι προσφέροντες κατασκευαστές ή εμπορικοί εκπρόσωποι προϊόντων χωρών που δεν έχουν αποδεχθεί τα πρωτόκολλα Πολυμερών Συμφωνιών του Παγκοσμίου Οργανισμού Εμπορίου (Π.Ο.Ε.) ή δεν λειτουργούν στο πλαίσιο ολοκληρωμένης Τελωνειακής Ένωσης με την Ε.Ε. οφείλουν με έγγραφο (ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο) να δηλώσουν με την προσφορά τους, ότι το προσφερόμενο προϊόν τους δεν είναι αποδέκτης πολιτικής τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής ή της τιμής απόκτησης του προϊόντος για εμπορία (τιμή Dumping) ή αποδέκτης εξαγωγικής επιδότησης. γ) Δεν έχουν την υποχρέωση κατάθεσης της προαναφερθείσας δήλωσης οι προσφέροντες προϊόντων προερχόμενα από τα κράτη-μέλη της ΕΕ, τη Νορβηγία, την Ελβετία, τις ΗΠΑ, την Ιαπωνία, τον

Καναδά την Αυστραλία, Ισραήλ, Τουρκία, Ρουμανία και Βουλγαρία και κάθε άλλο κράτος που αποδέχεται και εφαρμόζει στον χρόνο που επιθυμεί, τα εν λόγω Πρωτόκολλα του Π.Ο.Ε. ή που συνδέεται με την Ε.Ε. στο πλαίσιο ολοκληρωμένης Τελωνειακής Ένωσης.[...] Τα ανωτέρω στοιχεία και δικαιολογητικά της οικονομικής προσφοράς του προσφέροντος υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή και δεν απαιτείται σχετική θεώρηση.[...] 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνική προσφορά), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2. (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου – δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου της παρούσας, 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 την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, [...]θ) 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, στο άρθρο » . Τέλος, στο Παράρτημα Γ', Τεχνικές Προδιαγραφές" ορίζονται τα δικαιολογητικά που υποχρεούνται να υποβάλουν οι υποψήφιοι με την τεχνική προσφορά, ήτοι Φύλλο συμμόρφωσης

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

όπου θα απαντούν αναλυτικά σε όλες τις παραγράφους της τεχνικής προδιαγραφής με τη σειρά και την αρίθμηση αυτής. Στις απαντήσεις πρέπει για κάθε τύπου ελαστικού να γίνεται παραπομπή (σελίδα, παράγραφο) στο αντίστοιχο τεχνικό φυλλάδιο που κατατίθεται με την προσφορά, αντίγραφο έγκρισης τύπου - καταλληλότητας (E) για κάθε τύπο και διάσταση ελαστικού με βάση την οδηγία 92/23/ΕΟΚ ή τους κανονισμούς UN/ECE, αντίγραφο πιστοποιητικού έγκρισης τύπου E.K. για κάθε τύπο και διάσταση ελαστικού με βάση την οδηγία 2001/43/ΕΚ (σε σχέση με το θόρυβο ελαστικών/οδοστρώματος), για τα ελαστικά που ανήκουν στο πεδίο εφαρμογής των ECE R30 & R54, αντίγραφα πιστοποιητικών διασφάλισης ποιότητας ISO 9001 ή ISO/TS 16949 των εργοστασίων κατασκευής των ελαστικών, τεχνικά φυλλάδια των προσφερομένων τύπων ελαστικών, όπου θα φαίνονται το πέλμα κάθε ελαστικού και τα υπόλοιπα τεχνικά χαρακτηριστικά αυτών (δομή ελαστικού, δείκτης φορτίου, ταχύτητας, κλπ.). Στα τεχνικά φυλλάδια (prospectus) θα πρέπει να σημειώνονται από τους προμηθευτές οι αντίστοιχοι προσφερόμενοι τύποι των ελαστικών επισώτρων.

18. Επειδή από τις προπαρατεθείσες διατάξεις της διακήρυξης σχετικά με τα στοιχεία και δικαιολογητικά του (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά», τα οποία απαιτούνται για την έγκυρη συμμετοχή των προσφερόντων οικονομικών φορέων στον διαγωνισμό και την αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς τους συνάγονται τα εξής: Οι οικονομικοί φορείς οφείλουν -επί ποινή αποκλεισμού- να υποβάλουν ηλεκτρονικά κατά την υποβολή της προσφοράς τους τα προβλεπόμενα από το άρθρο 93 περ. α' του ν. 4412/2016 στοιχεία, ήτοι την εγγυητική επιστολή συμμετοχής (η οποία πρέπει να προσκομιστεί και σε έντυπη μορφή), και το Ε.Ε.Ε.Σ. Έπιπροσθέτως, κατά ρητή διάταξη της διακήρυξης ("Τεχνικές Προδιαγραφές" (Παράρτημα Γ'), υποχρεούνται να υποβάλουν με την τεχνική προσφορά, Φύλλο συμμόρφωσης όπου θα απαντούν αναλυτικά σε όλες τις παραγράφους της τεχνικής προδιαγραφής με τη σειρά και την αρίθμηση αυτής. Στις απαντήσεις πρέπει για κάθε τύπου ελαστικού να γίνεται παραπομπή (σελίδα, παράγραφο) στο αντίστοιχο τεχνικό φυλλάδιο που κατατίθεται με την προσφορά, αντίγραφο έγκρισης τύπου - καταλληλότητας (E) για κάθε τύπο και διάσταση ελαστικού με

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

βάση την οδηγία 92/23/ΕΟΚ ή τους κανονισμούς UN/ECE, αντίγραφο πιστοποιητικού έγκρισης τύπου Ε.Κ. για κάθε τύπο και διάσταση ελαστικού με βάση την οδηγία 2001/43/ΕΚ (σε σχέση με το θόρυβο ελαστικών/οδοστρώματος), για τα ελαστικά που ανήκουν στο πεδίο εφαρμογής των ECE R30 & R54, αντίγραφα πιστοποιητικών διασφάλισης ποιότητας ISO 9001 ή ISO/TS 16949 των εργοστασίων κατασκευής των ελαστικών, τεχνικά φυλλάδια των προσφερομένων τύπων ελαστικών, όπου θα φαίνονται το πέλμα κάθε ελαστικού και τα υπόλοιπα τεχνικά χαρακτηριστικά αυτών (δομή ελαστικού, δείκτης φορτίου, ταχύτητας, κλπ.). Στα τεχνικά φυλλάδια (prospectus) θα πρέπει να σημειώνονται από τους προμηθευτές οι αντίστοιχοι προσφερόμενοι τύποι των ελαστικών επισώτρων. Υπό τα δεδομένα αυτά, τα ζητούμενα στοιχεία της παρ. 2.2.4 που αφορούν την δήλωση εκ μέρους των συμμετεχόντων ότι το προσφερόμενο προϊόν τους δεν είναι αποδέκτης πολιτικής τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής ή της τιμής απόκτησης του, υποβάλλονται με την οικονομική προσφορά τους.

19. Επειδή, από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού, προκύπτει ότι η προσφεύγουσα στο φάκελο της τεχνικής προσφοράς της , μεταξύ άλλων, υπέβαλε την από 16.9.2018 δήλωση ότι τα προσφερόμενα προϊόντα δεν είναι αποδέκτης πολιτικής τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής ή της τιμής απόκτησης του προϊόντος για εμπορία (τιμή Dumping) ή αποδέκτης εξαγωγικής επιδότησης. Την ως άνω δήλωση με όμοιο περιεχόμενο υπέβαλε και η έτερη συμμετέχουσα εταιρεία «.....», ενώ η παρεμβαίνουσα εταιρεία «.....», ως η ίδια ομολογεί έχει υποβάλλει την εν λόγω δήλωση με το σχετικό περιεχόμενο στον (υπο)φάκελο της οικονομικής προσφοράς που σύμφωνα και με την προσβαλλόμενη απόφαση, δεν έχει ακόμη αποσφραγιστεί από την επιτροπή του διαγωνισμού. Παρόλα αυτά, η αναθέτουσα αρχή, κατά την αξιολόγηση της τεχνικών προσφορών αντιμετώπισε τους ως άνω τρεις οικονομικούς φορείς άνισα, κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων. Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή, αφού κάλεσε την προσφεύγουσα σε ακρόαση και προς παροχή διευκρινήσεων της επί των εξής δύο ερωτημάτων "α. Με τον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2018/1579/18-10-2018, η ΕΕ επιβάλλει οριστικούς

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

δασμούς *anti-dumping* στις εισαγωγές ορισμένων επισώτρων με πιεσμένο αέρα, καινούργιων ή αναγομωμένων από καουτσούκ, των τύπων που χρησιμοποιούνται για λεωφορεία ή φορτηγά, με δείκτη φορτίου άνω του 121, καταγωγής Λαϊκής Δημοκρατίας της Κίνας. Γνωρίζετε αν τα είδη που προσέφερε η εταιρεία σας στο πλαίσιο της υπ' αριθ. Διακήρυξης εμπίπτουν στον ανωτέρω Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ); και β. Γνωρίζετε αν για τα ελαστικά που προσέφερε η εταιρεία σας στο πλαίσιο της υπ' αριθ. Διακήρυξης εφαρμόζεται πολιτική τιμών *Dumping*;", και αφού η τελευταία πράγματι, η υπέβαλλε την 29.1.2019 τις έγγραφες εξηγήσεις της, αναφέροντας επί λέξει "Α) Στο πλαίσιο της υπ' αριθ. 0..... Διακήρυξης του, η εταιρεία μας προσέφερε είδη που, εμπίπτουν στον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2018/1579/18-10-2018 που επιβάλλει οριστικούς δασμούς *anti-dumping* στις εισαγωγές ορισμένων επισώτρων με πιεσμένο αέρα, καινούργιων ή αναγομωμένων από καουτσούκ, των τύπων που χρησιμοποιούνται για λεωφορεία ή φορτηγά, με δείκτη άνω του 121 καταγωγής Λαϊκής Δημοκρατίας της Κίνας. Πιο συγκεκριμένα, τα είδη που περιλαμβάνονται στην προσφορά μας και εμπίπτουν πλέον στον ανωτέρω Εκτελεστικό Κανονισμό αναγράφονται στα άρθρα 1, 2, 4, 5, 9, 10, 17, 18, 20 και 21. Β) Μετά την οριστική επιβολή δασμών *anti-dumping* με τον ανωτέρω Εκτελεστικό Κανονισμό της Ε.Ε., η εταιρεία μας θεωρεί ότι δεν εφαρμόζεται πολιτική τιμών *Dumping* αφού για όλα τα προσφερόμενα είδη που εμπίπτουν στον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) έχουν αποδοθεί ή θα αποδοθούν κατά την εισαγωγή τους όλοι οι νομίμως οριζόμενοι δασμοί *anti-dumping*. Σύμφωνα με τον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ), ο σκοπός της επιβολής των μέτρων *anti-dumping* είναι η αποκατάσταση ίσων όρων ανταγωνισμού, ούτως ώστε οι ενωσιακοί παραγωγοί και οι παραγωγοί τρίτων χωρών να ανταγωνίζονται επί ίσοις όροις. Έτσι λοιπόν κρίνεται ότι για τα προσφερόμενα είδη δεν εφαρμόζεται πολιτική *Dumping*, αφού η Ευρωπαϊκή Επιτροπή με τον Εκτελεστικό Κανονισμό 2018/1579/18-10-2018 ορίζει τον κατάλληλο δασμό *anti-dumping* ανά κατασκευαστή, ώστε οι τιμές να είναι στα πλαίσια του θεμιτού ανταγωνισμού", η αναθέτουσα αρχή θεώρησε ψευδή την αρχική της Δήλωση και την απέκλεισε από τον διαγωνισμό κρίνοντας ότι «η υποβαλλόμενη Υπεύθυνη Δήλωση

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

παρείχε ψευδή στοιχεία και πληροφορίες, καθότι οι δηλούμενες και προσφερόμενες διαστάσεις επισώτρων αναφέρονται στον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2018/1579/18-10-2018, ως αποδέκτες πολιτικής τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής ή της τιμής απόκτησης του προϊόντος για εμπορία (τιμή Dumping) ή αποδέκτες εξαγωγικής επιδότησης», αποφασίζοντας περαιτέρω την κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής της «κατά τα αναγραφόμενα στην παράγραφο 2.2.2 & υποπαράγραφο 2.2.2.3» της διακήρυξης. Αντίθετα, η αναθέτουσα αρχή, ως και η ίδια συνομολογεί στις απόψεις της, 1. ουδόλως αξιολόγησε την υποβληθείσα από την εταιρεία «.....» με όμοιο περιεχόμενο δήλωση, εξαιτίας του γεγονότος ότι η προσφορά στο σύνολο της ήταν ασαφής και δεν κατέστη δυνατή η αξιολόγηση της και αποφασίστηκε η επιστροφή της εγγυητικής της επιστολής, ενώ ως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα, εφόσον από τα σχετικά πιστοποιητικά και τα τεχνικά εγχειρίδια προέκυπτε ότι τα προσφερόμενα προϊόντα κατασκευάζονταν στην Λαϊκή Δημοκρατία της Κίνας (τα προσφερόμενα από αυτήν ελαστικά με διαστάσεις με A/A 1, 4, 5, 20 και 21 κατασκευάζονται στη Λαϊκή Δημοκρατία της Κίνας από τον κατασκευαστήκαι τα προσφερόμενα από αυτήν ελαστικά με διαστάσεις με A/A 6, 7 και 8 κατασκευάζονται ομοίως στη Λαϊκή Δημοκρατία της Κίνας από τον κατασκευαστή, αμφότεροι δε οι κατασκευαστές αυτοί αναφέρονται στο Παράρτημα και του Κανονισμού (ΕΕ) 2018/683 για την επιβολή προσωρινών δασμών και του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2018/1579 για την επιβολή οριστικών δασμών, ως άλλη συνεργαζόμενη εταιρεία, σύμφωνα με το άρθρο 1 παράγραφος 2 των ανωτέρω Κανονισμών, στην οποία επιβάλλονται δασμοί (προσωρινοί και οριστικοί, αντίστοιχα) anti-dumping), η δήλωση αυτή, τηρώντας την αρχή της ισότητας και του ενιαίου μέτρου κρίσης έπρεπε να αξιολογηθεί, το γεγονός δε απόρριψης της προσφοράς της για άλλους λόγους δεν συνιστά νόμιμο λόγο μη εξέτασης της δήλωσης αυτής και 2. Δεν απέρριψε την προσφορά της παρεμβαίνουσας παρόλο που στον φάκελο της τεχνικής της προσφοράς ουδόλως υπέβαλε την εν λόγω δήλωση dumping/ εξαγωγικών επιδοτήσεων, ούτε την κάλεσε προς παροχή διευκρινήσεων, κατά παράβαση της αρχής της ισότητας, παρόλο που, ως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα,

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

από τις προσκομιζόμενες εγκρίσεις τύπου (ECE), ήτοι την έγκριση τύπου (ECE) με αριθμό E4-54R-0030239 που αφορά στο ελαστικό S815 και την έγκριση τύπου (ECE) με αριθμό E4-54R-0028468 που αφορά στο ελαστικό S917 αναφέρεται ότι η κατασκευάστρια εταιρεία είναι η (η οποία αναφέρεται στο Παράρτημα και του Κανονισμού (ΕΕ) 2018/683 για την επιβολή προσωρινών δασμών και του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2018/1579 για την επιβολή οριστικών δασμών, ως άλλη συνεργαζόμενη εταιρεία), ότι η έδρα της είναι στην Κίνα και επιπλέον ότι τα προϊόντα είναι "MADE IN CHINA". Υπό τα δεδομένα αυτά, η αιτιολογία της αναθέτουσας αρχής ότι μόνο η προσφεύγουσα προσέφερε ελαστικά που ενέπιπταν στον Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) 2018/1579 είναι αβάσιμη.

20. Επειδή, ως έγινε δεκτό στη σκέψη 18 της παρούσας, τα ζητούμενα στοιχεία της παρ. 2.2.4 της διακήρυξης, που αφορούν την δήλωση εκ μέρους των συμμετεχόντων ότι το προσφερόμενο προϊόν τους δεν είναι αποδέκτης πολιτικής τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής ή της τιμής απόκτησης του, υποβάλλονται με την οικονομική προσφορά τους, το οποίο συνομολογεί και η αναθέτουσα αρχή με τις προσκομιζόμενες απόψεις της αναφέροντας επί λέξει «*δήλωση περί μη εφαρμογής τέτοιου είδους τιμολογιακής πολιτικής δεν απαιτείται να υποβληθεί ρητώς κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής ως απαραίματος όρος της διακήρυξης από τους προσφέροντες κατασκευαστές ή εμπορικούς εκπροσώπους προϊόντων χωρών, αφού σε αυτό το στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας αρκεί η γνώση και παραδοχή περί μη εφαρμογής τέτοιου είδους πολιτικής τιμών πώλησης, γεγονός που αποδέχεται κάθε οικονομικός φορέας που λαμβάνει μέρος στην εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία και το αποδεικνύει κατά το στάδιο αξιολόγησης των οικονομικών τους προσφορών.*». Ως εκ τούτου ορθώς η παρεμβαίνουσα εταιρεία την υπέβαλλε στον φάκελο της οικονομικής προσφοράς της και όχι στο φάκελο με την ένδειξη «*Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά*», ως βάσιμα υποστηρίζει. Συνεπώς, εφόσον η προσκόμιση της κατά την υποβολή της προσφοράς δεν απαιτείται από τους όρους και τα παραρτήματα της Διακήρυξης, υποβλήθηκε από την προσφεύγουσα εκ του περισσού και δεν έπρεπε να ληφθεί υπόψη στο παρόν στάδιο παρά μόνο έπρεπε να ελεγχθεί κατά το στάδιο ελέγχου και

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών και επομένως μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας στον διαγωνισμό.

21. Επειδή, σε κάθε περίπτωση και αν ακόμη γίνει δεκτό ότι η αναθέτουσα αρχή νομίμως, κατά το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών έλεγξε την προσκομιζόμενη από την προσφεύγουσα από 16.9.2018 δήλωση της, η τελευταία ουδέν ψευδές δήλωσε. Για τα υπό προμήθεια είδη με διαστάσεις με α/α 1, 2, 4, 5, 9, 10, 17, 18, 19, 20, 21, 22 και 23) τα οποία πράγματι παράγονται από εργοστάσια που περιλαμβάνονταν στον προσωρινό Κανονισμό (ΕΕ) 2018/683 και συγκεκριμένα τα είδη με διαστάσεις με Α/Α 1, 2, 9, 10, 17 και 18, κατασκευάζονται από την εταιρεία(η οποία και αναφέρεται στο άρθρο 1 παράγραφος 2 των εν λόγω Κανονισμών), τα είδη με διαστάσεις με Α/Α 20 και 21 από την εταιρεία, (η οποία και αναφέρεται στο Παράρτημα των ανωτέρω Κανονισμών ως άλλη συνεργαζόμενη εταιρεία) και τα είδη με διαστάσεις με Α/Α 4 και 5 από την εταιρεία, η οποία και αναφέρεται ομοίως στο Παράρτημα των ανωτέρω Κανονισμών ως άλλη συνεργαζόμενη εταιρεία. Και τούτο διότι, ως αναλυτικά εκθέτει και η προσφεύγουσα στην προσφυγή της, κατά τον χρόνο της δήλωσης (16.09.2018) ίσχυε ο Κανονισμός (ΕΕ) 2018/683 της Ευρωπαϊκής Επιτροπής της 4ης Μαΐου 2018 για την επιβολή προσωρινού δασμού αντιντάμπινγκ στις εισαγωγές ορισμένων επισώτρων με πιεσμένο αέρα, καινούργιων ή αναγομωμένων, από καουτσούκ, των τύπων που χρησιμοποιούνται για λεωφορεία ή φορτηγά, με δείκτη φορτίου άνω του 121, καταγωγής Λαϊκής Δημοκρατίας της Κίνας, και για την τροποποίηση του εκτελεστικού κανονισμού (ΕΕ) 2018/163 και ως εκ τούτου αφενός δεν ήταν διαπιστωμένη και επιβεβαιωμένη η ύπαρξη πολιτικής τιμών Dumping στα προσφερόμενα από αυτήν προϊόντα με Α/Α 1,2,4,5,9,10,17,18,19,20,21,22 και 23 και αφετέρου, ο προσωρινός Κανονισμός ουδόλως επηρέαζε την κυκλοφορία των επίμαχων προϊόντων στην Ευρωπαϊκή Αγορά πολλώ δε μάλλον δεν απαγόρευε την κυκλοφορία τους σε αυτήν, αφού η θέση σε ελεύθερη κυκλοφορία, στην Ένωση εξαρτάται από την καταβολή εγγύησης ίσης με το ποσό που αντιστοιχεί στον προσωρινό δασμό (άρ. 1 παρ. 4 του

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

προσωρινού Κανονισμού (ΕΕ) 2018/163). Αντίθετα, επιβλήθηκαν προσωρινοί δασμοί anti-dumping, ήτοι προσωρινοί αντισταθμιστικοί δασμοί ώστε να επιτρέπεται ελεύθερα η κυκλοφορία τους και τούτο διότι η καταβολή τους ("εγγύησης") αντισταθμίζει την όποια πιθανή και υπό διερεύνηση κατά το χρόνο εκείνο ύπαρξη πολιτικής Dumping. (βλ. άρθρο 7 παρ. 3 του Κανονισμού 2016/1036 για το dumping «Οι προσωρινοί δασμοί εξασφαλίζονται με εγγύηση, ενώ η θέση των σχετικών προϊόντων σε ελεύθερη κυκλοφορία στην Ένωση προϋποθέτει την παροχή παρόμοιας εγγύησης») Υπό τα δεδομένα αυτά, ο προσωρινός Κανονισμός (ΕΕ) 2018/683, είχε πράγματι, ως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα, όλως προσωρινό και προληπτικό χαρακτήρα καθώς δεν είχε επιβεβαιωθεί η ύπαρξη πολιτικής τιμών Dumping στα προσφερόμενα από την προσφεύγουσα προϊόντα. Κατά συνέπεια, η κρινόμενη δήλωση ήταν αληθής και ακριβής, προεχόντως διότι κατά το χρόνο συντάξεως και υποβολής της δεν υπήρχε καμία επιβεβαιωμένη διαπίστωση περί ύπαρξης πολιτικής τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής και τα μέτρα που είχαν επιβληθεί με τον προσωρινό Κανονισμό είχαν προσωρινό και προληπτικό χαρακτήρα, ήτοι μέχρι την οριστική κρίση περί της ύπαρξης ή μη τέτοιας πολιτικής, ως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα και τα αντίθετα υποστηριζόμενα από την αναθέτουσα αρχή και την παρεμβαίνουσα πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμα. Το γεγονός δε ότι κατά το χρόνο ελέγχου της ως άνω δήλωσης δημοσιεύτηκε ο Εκτελεστικός Κανονισμός (ΕΕ) 2018/1579 της Ευρωπαϊκής Επιτροπής της 18ης Οκτωβρίου 2018 για την επιβολή οριστικού δασμού αντιντάμπινγκ και την οριστική είσπραξη του προσωρινού δασμού που επιβλήθηκε στις εισαγωγές ορισμένων επισώτρων με πιεσμένο αέρα, καινούργιων ή αναγομωμένων, από καουτσούκ, των τύπων που χρησιμοποιούνται για λεωφορεία ή φορτηγά, με δείκτη φορτίου άνω του 121, καταγωγής Λαϊκής Δημοκρατίας της Κίνας, και για την κατάργηση του εκτελεστικού κανονισμού (ΕΕ) 2018/163, με τον οποίο εν τέλει επιβλήθηκαν οριστικοί δασμοί anti-dumping και η οριστική είσπραξη των προσωρινών δασμών ουδόλως ασκεί επιρροή στην αλήθεια των δηλουμένων με την επίμαχη δήλωση. Και τούτο διότι σκοπός τόσο των προσωρινών όσο και των οριστικών δασμών είναι η αντιστάθμιση και η εξουδετέρωση τυχόν αθέμιτων εμπορικών πρακτικών επί των τιμών και περαιτέρω η προστασία των

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

κανόνων του διεθνούς εμπορίου και η εφαρμογή υγιών συνθηκών ανταγωνισμού. Τούτων δοθέντων, μετά την προσωρινή επιβολή δασμών με τον προσωρινό Κανονισμό ή την οριστική επιβολή δασμών anti-dumping και με δεδομένο ότι για όλα τα προσφερόμενα από την προσφεύγουσα είδη που προέρχονται από εργοστάσια που αναφέρονται σε αυτούς έχουν αποδοθεί ή θα αποδοθούν κατά την εισαγωγή τους, όλοι οι νομίμως οριζόμενοι δασμοί anti-dumping, ήτοι η ενωσιακά προβλεπόμενη αντιστάθμιση προς αποφυγή νόθευσης του ελεύθερου ανταγωνισμού, εν τέλει τα προϊόντα αυτά δεν είναι αποδέκτες πολιτικής τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής ή της τιμής απόκτησης του προϊόντος για εμπορία (τιμή Dumping) ή αποδέκτες εξαγωγικής επιδότησης. Η ως άνω κρίση επιρρωνύεται και από τη διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 11 του Κανονισμού 2016/1036 για το dumping, σύμφωνα με την οποία *«1. Κάθε μέτρο αντιντάμπινγκ παραμένει σε ισχύ μόνο για όσο χρόνο και στην έκταση που χρειάζεται για την εξουδετέρωση των ζημιογόνων συνεπειών του ντάμπινγκ.»*, ήτοι τα είδη αυτά παύουν να θεωρούνται αποδέκτες πολιτικής τιμών πώλησης κάτω του κόστους κατασκευής και πλέον δεν εφαρμόζεται επ' αυτών πολιτική τιμών dumping, ως βάσιμα υποστηρίζει και η προσφεύγουσα.

22. Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω, η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας και η κατάπτωση της εγγυητικής της επιστολής εχώρησε κατά παράβαση των σχετικών όρων της διακήρυξης, αν και η τελευταία με τις διευκρινήσεις της επαρκώς ανέλυσε τα σχετικά με την επιβολή δασμών anti-dumping στα προϊόντα που προσέφερε και με λεπτομερέστατο τρόπο εξήγησε το λόγο που δεν θεωρεί ότι εφαρμόζεται επί αυτών πολιτική τιμών Dumping, η δε αιτιολογία της προσβαλλομένης με την προδικαστική προσφυγή απόφασης, περί παροχής ψευδούς δηλώσεως και στοιχείων είναι μη νόμιμη και ανεπαρκής και τούτο διότι δεν διαλαμβάνει καμία κρίση 1. που να αιτιολογεί για ποιο λόγο εκρίθη ότι εξακολουθεί να εφαρμόζεται η πολιτική τιμών dumping στα είδη αυτά, με δεδομένο ότι, ως ισχυρίστηκε η προσφεύγουσα έχουν αποδοθεί ή θα αποδοθούν κατά την εισαγωγή τους, όλοι οι νομίμως οριζόμενοι δασμοί anti-dumping, και 2. που να αποδεικνύει ότι οι παρασχεθείσες από την προσφεύγουσα διευκρινήσεις πράγματι ελήφθησαν υπόψη. Ούτε κάτι τέτοιο προκύπτει από τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, η

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

οποία εξακολουθεί να παρερμηνεύει το περιεχόμενο της υπό κρίση δήλωσης και να μην λαμβάνει υπόψη της καθόλου το σκοπό της επιβολής των προσωρινών και των οριστικών δασμών anti-dumping, την άρση δηλαδή εμποδίων για την ελεύθερη κυκλοφορία προϊόντων από τρίτες χώρες στην ενωσιακή αγορά. Οποιαδήποτε άλλη ερμηνεία του όρου 2.4.4 της Διακήρυξης πλην εκείνης που ευλόγως υιοθέτησε η προσφεύγουσα οδηγεί στην παράλογη παραδοχή, ότι ακόμα και εάν έχουν αποδοθεί ή θα αποδοθούν οι δασμοί anti-dumping, κρίνεται ότι, ακόμα και τότε, τα προϊόντα είναι αποδέκτες πολιτικής τιμών Dumping και, τελικώς, αποκλείονται από την ενωσιακή αγορά.

23. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η ασκηθείσα παρέμβαση και να ακυρωθεί η από 13-3-2019 υπ' αριθ. πρωτ. 13843 Φ.Δ απόφαση του Αρχηγού του με Θέμα "Αξιολόγηση των δικαιολογητικών Συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των συμμετεχουσών εταιρειών τον ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού της υπ' αριθ. Διακήρυξης, συστημικός αριθμός ΕΣΗΔΗΣ για την προμήθεια με αγορά δύο χιλιάδων εννιακοσίων είκοσι έξι (2.926) τεμαχίων ελαστικών επισώτρων αυτοκινήτων για το έτος 2018, για τις ανάγκες του", κατά το μέρος που απερρίφθησαν τα δικαιολογητικά συμμετοχής της προσφεύγουσας, εκρίθη η Δήλωσή της σχετικά με την εφαρμογή ή μη τιμών Dumping στα προσφερόμενα από αυτή είδη ως ψευδής και αποφασίστηκε η κατάπτωση υπέρ του δημοσίου της προσκομισθείσας εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της υπ' αριθ. της Τράπεζας (Κατάστημα) ποσού είκοσι χιλιάδων εννιακοσίων εξήντα επτά ευρώ και είκοσι λεπτών (20.967,20 €) .

24. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο με κωδικό, ποσού 4.293,00 € που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Αριθμός Απόφασης : 500/2019

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την από 13-3-2019 υπ' αριθ. πρωτ. 13843 Φ.Δ απόφαση του Αρχηγού του με Θέμα "Αξιολόγηση των δικαιολογητικών Συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των συμμετεχουσών εταιρειών τον ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού της υπ' αριθ. Διακήρυξης, συστημικός αριθμός ΕΣΗΔΗΣ, για την προμήθεια με αγορά δύο χιλιάδων εννιακοσίων είκοσι έξι (2.926) τεμαχίων ελαστικών επισώτρων αυτοκινήτων για το έτος 2018, για τις ανάγκες του", κατά το μέρος που απερρίφθησαν τα δικαιολογητικά συμμετοχής της προσφεύγουσας, εκρίθη η Δήλωσή της σχετικά με την εφαρμογή ή μη τιμών Dumping στα προσφερόμενα από αυτή είδη ως ψευδής και αποφασίστηκε η κατάπτωση υπέρ του δημοσίου της προσκομισθείσας εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της υπ' αριθ. της Τράπεζας (Κατάστημα) ποσού είκοσι χιλιάδων εννιακοσίων εξήντα επτά ευρώ και είκοσι λεπτών (20.967,20 €) .

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου με κωδικό ποσού 4.293,00 €.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε την 23 Απριλίου 2019 και εκδόθηκε την 8 Μαΐου 2019 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΠΟΥΛΟΠΟΥΛΟΥ ΑΓΓΕΛΙΚΗ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΜΑΡΙΑ ΜΙΧΟΠΟΥΛΟΥ