

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 27.07.2018 με την εξής σύνθεση:
Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη-Εισηγήτρια και
Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 21.06.2018 (ημεροχρονολογία ανάρτησης
στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Προδικαστική Προσφυγή, με
Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών
(ΑΕΠΠ) 578/22.06.2018 της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία
«.....» και το διακριτικό τίτλο
«.....», που εδρεύει στη, επί της οδού
....., αριθμ. 212, νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της με αριθμ. 138/2018 (ΑΔΑ:.....) Απόφασης της
Οικονομικής Επιτροπής του, δια της οποίας εγκρίθηκε το
1^ο/30.05.2018 Πρακτικό της Επιτροπής Παραλαβής & Αποσφράγισης
Προσφορών Ηλεκτρονικού, Ανοικτού, Διεθνούς Διαγωνισμού Προμήθειας
Υγρών Καυσίμων Κίνησης – Θέρμανσης & Λιπαντικών του Δήμου και των
Ν.Π.Δ.Δ. αυτού ετών 2018-2019 & 2020, στο πλαίσιο διαγωνισμού που
προκηρύχθηκε με τη με αριθμ. πρωτ. 6809/18.04.2018 διακήρυξη του Δήμου
..... για την «Προμήθεια Λιπαντικών του Δήμου και των ΝΠΔΔ
αυτού ετών 2018-2019 και 2020, Αριθμός Μελέτης 20/2018», συνολικής
εκτιμώμενης προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 1.401.852,53€
συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης και του Φ.Π.Α. 24% και
προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 753.280,90€ άνευ ΦΠΑ και χωρίς το ποσό
που αντιστοιχεί στο δικαίωμα προαίρεσης, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον
συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, η οποία
διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 20.04.2018 με ΑΔΑΜ:
καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών
Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 23.04.2018, όπου έλαβε Συστημικό
Αριθμό α/α

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία
«.....» και το διακριτικό τίτλο
«.....», η οποία κατέθεσε την από 28.06.2018
(ημεροχρονολογία ανάρτησης στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο
ΕΣΗΔΗΣ) Παρέμβαση της, που εδρεύει στη, νομίμως
εκπροσωπούμενης.

Με τη Προδικαστική Προσφυγή της η αιτούσα επιδιώκει την ακύρωση
της ανωτέρω προσβαλλόμενης, με την οποία γίνεται αποδεκτή (και) η
προσφορά της έτερης συνδιαγωνιζόμενης και νυν παρεμβαίνουσας εταιρείας
«.....» για την Ομάδα Θ: ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ & ΛΟΙΠΑ ΥΛΙΚΑ
της υπόψη σύμβασης, εκτιμώμενης αξίας 66.740,80€ άνευ ΦΠΑ και
δικαιώματος προαίρεσης, για τους λόγους που αναφέρει στην κατατεθείσα
Προσφυγή της.

Με την από 25.06.2018 Παρέμβαση της η παρεμβαίνουσα εταιρεία
«.....» αιτείται την απόρριψη της υπό κρίση
Προδικαστικής Προσφυγής καθώς και τη διατήρηση ισχύος της
προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, ο προκήρυξε με την υπ' αριθμ.
πρωτ. 6809/18.04.2018 διακήρυξη του Διεθνής, Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό άνω
των ορίων με ανοιχτή διαδικασία για την «Προμήθεια Λιπαντικών του Δήμου και
των ΝΠΔΔ αυτού ετών 2018-2019 και 2020, με Αριθμό Μελέτης 20/2018»,
συνολικής εκτιμώμενης προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 1.401.852,53€

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης και του Φ.Π.Α. 24% και προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 753.280,90€ άνευ ΦΠΑ και χωρίς το ποσό που αντιστοιχεί στο δικαίωμα προαίρεσης, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, η οποία διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 20.04.2018 με ΑΔΑΜ: καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 23.04.2018, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό α/α και δη σε τμήματα, ήτοι στην ΟΜΑΔΑ Α, Β, Γ, Δ, Ε, ΣΤ, Ζ, Η και Θ. Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης θέρμανσης του Δήμου και των ΝΠΔΔ ΟΚΠΑ, ΟΠΑΘ, Α΄ βάθμιας Σχολικής Επιτροπής και Β΄ βάθμιας Σχολικής Επιτροπής. Προσφορές γίνονται δεκτές για το σύνολο των υπό προμήθεια ειδών ή ξεχωριστά ανά ΟΜΑΔΑ με βάση τους Πίνακες του Παραρτήματος Β΄ της υπόψη διακήρυξης. Ο διαγωνισμός διεξάγεται σύμφωνα με τους όρους που περιέχονται στην εν λόγω Διακήρυξη ως και τα παραρτήματά της, που αποτελούν ενιαίο και αναπόσπαστο μέρος αυτής: το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α- Γενικοί Όροι Διακήρυξης, το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Β- Ειδικό Όροι Διακήρυξης-Μελέτη, το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Γ- Υπόδειγμα Εγγυητικής Επιστολής, το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Δ- Σχέδιο Σύμβασης, το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ε- Έντυπα Οικονομικών Προσφορών και το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΣΤ-ΕΕΕΣ Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης.

2. Επειδή, έχει πληρωθεί, κατατεθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 220254869958 0820 0021), ποσού 600,00€, το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη για το τμήμα της σύμβασης σχετικά με το οποίο ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι για την Ομάδα Θ, εκτιμώμενης αξίας 66.740,80€ άνευ ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης, το ύψος του οποίου περαιτέρω δεν μπορεί να είναι κατώτερο των 600,00€, σύμφωνα με τις ως άνω αναφερόμενες διατάξεις. Έτι περαιτέρω, για τον υπολογισμό του καταβλητέου ποσού παραβόλου δεν λαμβάνεται υπόψη η δαπάνη που αντιστοιχεί σε

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

ενδεχόμενη άσκηση του δικαιώματος προαίρεσης, δοθέντος ότι το οριστικό ύψος της δαπάνης αυτής δεν μπορεί εκ των προτέρων να καθοριστεί, εφόσον είναι αβέβαιο αν και μέχρι ποιου ύψους θα ασκηθεί το δικαίωμα αυτό (ΔΕφΚομ. Ν43/2017, ΣτΕ ΕΑ 187/2017, 10/2017)

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

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια) και της προϋπολογισθείσας συνολικής δαπάνης του ύψους 753.280,90€ άνευ ΦΠΑ 24%, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000€, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν.4412/2016 και του χρόνου αποστολής δημοσίευσης της Προκήρυξης στην ΕΕΕΕ (18.04.2018) σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν.4412/2016, όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν.4412/2016, και συνεπώς παραδεκτώς, κατά τούτο, ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη πράξη, υπ' αριθμ. 138/2018 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του, αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 12.06.2018, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες καθώς και η προσφεύγουσα και μάλιστα κατά δήλωση της στο έντυπο της προσφυγής της και η Προδικαστική Προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 21.06.2018, ήτοι εντός της εκ του νόμου ως άνω δεκαήμερης προθεσμίας.

6. Επειδή, παραδεκτώς και στη νόμιμη προθεσμία, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ.1 και 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ. 39/2017 παρεμβαίνει η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία «.....», αφού η εν λόγω Προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στην Παρεμβαίνουσα και λοιπούς συμμετέχοντες μέσω του δικτυακού τόπου του

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 25.06.2018, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης, και η εν λόγω Παρέμβαση ασκήθηκε στις 28.06.2018, η παρεμβαίνουσα, δε, έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης με την οποία γίνεται αποδεκτή η τεχνική της προσφορά και ως εκ τούτου εγκρίνεται η συμμετοχή της στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού για την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών.

7. Επειδή, με το υπ' αριθ. πρωτ. 10274/28.06.2018 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή εκφράζει τις απόψεις της επί της εν λόγω Προσφυγής. Επέκεινα, σύμφωνα με τα άρθρα 365 παρ. 1 του Ν.4412/2016 και 9 παρ. 1 του Π.Δ.39/2017, η αναθέτουσα αρχή μπορεί στις Απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την Προδικαστική Προσφυγή πράξης.

8. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπ' αριθ. 138/2018 (ΑΔΑ:.....) Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του, δια της οποίας εγκρίθηκε το 1^ο/30.05.2018 Πρακτικό της Επιτροπής Παραλαβής & Αποσφράγισης Προσφορών Ηλεκτρονικού, Ανοικτού, Διεθνούς Διαγωνισμού Προμήθειας Υγρών Καυσίμων Κίνησης – Θέρμανσης & Λιπαντικών του Δήμου και των Ν.Π.Δ.Δ. αυτού ετών 2018-2019 & 2020, στο πλαίσιο διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με τη με αριθμ. πρωτ. 6809/18.04.2018 διακήρυξη του για την «Προμήθεια Λιπαντικών του Δήμου και των ΝΠΔΔ αυτού ετών 2018-2019 και 2020, Α.Μ. 20/2018», σε τμήματα, με την οποία έγιναν δεκτές για το επόμενο στάδιο του διαγωνισμού -άνοιγμα των οικονομικών προσφορών- και για την ομάδα Θ' (Λιπαντικά και λοιπά υλικά) εκτός από τη προσφορά της ίδιας συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας και οι προσφορές των εταιριών και καθώς, όπως ισχυρίζεται με τη Προσφυγή της η προσφεύγουσα η προσφορά της εταιρείας, δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της Διακήρυξης του Δήμου Ειδικότερα, με τον πρώτο λόγο προσφυγής

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

της υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι το προσφερόμενο από την εταιρεία για το με α/α 8 προϊόν της διακήρυξης, δεν είναι σύμφωνο με τους επί ποινή αποκλεισμού όρους αυτής που ορίζουν ότι «τα προσφερόμενα λιπαντικά θα πρέπει να έχουν έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρηση των προσφερόμενων λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Δ/ση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους. Η έγκριση κυκλοφορίας θα κατατίθεται μαζί με την προσφορά του διαγωνιζόμενου και θα έχει εκδοθεί από το Γ.Χ.Κ.» και αυτό διότι, όπως εμφανίζεται από το τεχνικό φυλλάδιο που υποβλήθηκε για το προσφερόμενο από την εταιρεία προϊόν VANOLL SAE 10W, το προσφερόμενο λιπαντικό είναι «κατάλληλο για αγροτικά μηχανήματα-γεωργικά μηχανήματα» και καλύπτει προδιαγραφές API, κατά συνέπεια προορίζεται για μηχανές εσωτερικής καύσης και θα έπρεπε σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 1, της παραγράφου 1 του άρθρου 2 και του άρθρου 4 της υπ. αριθ. 526/2004 Απόφασης του Ανωτάτου Χημικού Συμβουλίου (ΦΕΚ 630/Β/12.5.2005) για να κυκλοφορήσει στην Ελληνική αγορά, να έχει υποβληθεί και διαθέτει αριθμό κυκλοφορίας η οποία χορηγείται από το Γ.Χ.Κ. Επίσης σύμφωνα με το SAE J300 (API Engine Oil Classifications) για ένα λιπαντικό το οποίο αναφέρεται σαν SAE 10W, θα πρέπει το Σημείο ροής (Pour Point) να είναι τουλάχιστον -30ο C και όχι -12ο C όπως αναφέρεται στο προσκομισθέν από την ως άνω εταιρεία τεχνικό φυλλάδιο του προσφερομένου προϊόντος. Επιπλέον το προσφερόμενο λιπαντικό αν και δηλώνεται ότι είναι κατάλληλο για μηχανές εσωτερικής καύσης (κατάλληλο για αγροτικά μηχανήματα-γεωργικά μηχανήματα και προδιαγραφές API) δεν διαθέτει καμία από τις αναφερόμενες στην υπ. αριθ. 526/2004 Απόφαση του Ανωτάτου Χημικού Συμβουλίου (ΦΕΚ 630/Β/12-5-2005) προδιαγραφές API ή ACEA. Τέλος, υποστηρίζει η προσφεύγουσα, ενώ στην περιγραφή του τεχνικού φυλλαδίου αναφέρεται ότι δεν περιέχει χημικά πρόσθετα, από τις προδιαγραφές API SA, CA που διαθέτει, για μεν την προδιαγραφή SA αναφέρεται στην επίσημη ιστοσελίδα του οργανισμού API ότι δεν περιέχει πρόσθετα, ενώ για την προδιαγραφή CA δεν αναφέρεται η απουσία προσθέτου. Ενόψει των ανωτέρω, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι για

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

το εν λόγω προσφερόμενο προϊόν δεν υποβλήθηκε η έγκριση κυκλοφορίας από το Γ.Χ.Κ και υπάρχουν ανακρίβειες στα τυπικά φυσικοχημικά χαρακτηριστικά του, με αποτέλεσμα να είναι απορριπτό και η προσφορά της εταιρίας έπρεπε να απορριφθεί από την αναθέτουσα αρχή. Με τον δεύτερο λόγο προσφυγής της, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσφοράς της συμμετέχουσας και νυν παρεμβαίνουσας εταιρείας σχετικά με το προσφερόμενο από αυτή για το με α/α 5 προϊόν ACTRONIC SAE 75W90 FULLY SYNTHETIC, το οποίο δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της Απόφασης 12/1995 του Ανωτάτου Χημικού Συμβουλίου (ΦΕΚ 471/Β/29-5-1995) που αφορά τις Βαλβολίνες, η οποία εφαρμόζεται επί ποινή αποκλεισμού από την διακήρυξη και τους ειδικούς όρους αυτής και επομένως έπρεπε να θεωρηθεί απορριπτό από την αναθέτουσα αρχή και κατά συνέπεια να αποκλεισθεί η προσφορά της. Ειδικότερα, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα για το εν λόγω προσφερόμενο προϊόν, στο τεχνικό φυλλάδιο δηλώνεται ως σημείο πήξεως η θερμοκρασία των -23οC, εντούτοις η απαίτηση της βαλβολίνης σύμφωνα με τις απαιτήσεις της ως άνω Απόφασης, κατηγορίας ιξώδους 75W/XX σε ότι αφορά το «Ιξώδες 150000 cP» είναι στους -40οC, εάν κατά συνέπεια το προσφερόμενο λιπαντικό παύει να ρέει από τους -23οC δεν δύναται να ρέει στους -40οC και δεν καλύπτει την συγκεκριμένη απαίτηση. Με τον τρίτο λόγο προσφυγής της, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσφοράς της συμμετέχουσας και νυν παρεμβαίνουσας εταιρείας σχετικά με το προσφερόμενο από αυτή με α/α 2 προϊόν ANTIFREEZE CONCENTRATE διότι στο προσκομισθέν σχετικό τεχνικό φυλλάδιο αναφέρονται ανακριβή στοιχεία και επομένως έπρεπε να θεωρηθεί απορριπτό και να αποκλεισθεί η προσφορά της και για αυτό το λόγο. Υποστηρίζει σχετικά η προσφεύγουσα ότι το συμπυκνωμένο αντιψυκτικό υγρό αποτελείται από Αιθυλενογλυκόλη ή 1,2-αιθανοδιόλη ή Μονοεθυλενογλυκόλη (διαφορετικές ονομασίες της ίδιας χημικής ένωσης) σε αναλογία περίπου 94-96% και πρόσθετα οργανικής ή ανόργανης οξύτητας, ανάλογα με την προδιαγραφή του προϊόντος, σε αναλογία περίπου 4-6%. Το συμπυκνωμένο αντιψυκτικό υγρό έχει σημείο πήξης περίπου -12ο C και σημείο βρασμού λίγο

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

κάτω από τους 170ο C. Το αντιψυκτικό αυτοκινήτων (παραφλού), αποτελείται από μίγμα συμπυκνωμένου αντιψυκτικού υγρού, σε αναλογία 25-55% v/v με νερό, για να προσφέρει αντιπαγωτική προστασία -15οC έως -40οC και θερμική προστασία (σημείο βρασμού) που πρακτικά δεν ξεπερνά τους 110οC. Ενδεικτικά αναφέρεται από την προσφεύγουσα σχετικά ότι για να επιτευχθεί στο μίγμα σημείο βρασμού 140οC, όπως αναφέρεται στις απαιτήσεις της Διακήρυξης, απαιτείται μίγμα αιθυλενογλυκόλης/νερού σε αναλογία 90/10, v/v. Το μίγμα αυτό έχει σημείο πήξης περίπου -29οC και είναι εντελώς ακατάλληλο για χρήση ως αντιψυκτικό, λόγω της χαμηλής του θερμοχωρητικότητας. Ωστόσο στο προσφερόμενο ως άνω προϊόν ως σημείο πήξεως αναφέρονται οι -74οC, όπερ αδύνατον, κατά τη προσφεύγουσα, καθότι τα συμπυκνωμένα αντιψυκτικά (αδιάλυτα) έχουν σημείο πήξεως που δεν είναι σε καμιά περίπτωση χαμηλότερο των -20οC. Με τον τέταρτο λόγο προσφυγής της, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσφοράς της συμμετέχουσας και νυν παρεμβαίνουσας εταιρείας σχετικά με το προσφερόμενο από αυτή με α/α 13 προϊόν GAND MORENO SAE 10W40 EURO 4, το οποίο κατά τη προσφεύγουσα δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της Απόφασης 526/2004 του Ανωτάτου Χημικού Συμβουλίου (ΦΕΚ 630/B/12-5-2005) που αποτελούν και όρους συμμόρφωσης της οικείας διακήρυξης, διότι, ενώ η απαίτηση του 10W ως προς το δυναμικό ιξώδες είναι <7000 cP στους -25οC, αυτή δεν καλύπτεται στους -30οC που αναφέρεται στο σχετικό υποβληθέν τεχνικό φυλλάδιο του προσφερόμενου προϊόντος, σε περίπτωση δε που συμβαίνει αυτό, αφορά σε άλλη κατηγορία ιξώδους και όχι στην ζητούμενη. Κατά συνέπεια, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα με αυτό το λόγο προσφυγής της, το συγκεκριμένο προσφερόμενο προϊόν δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της Απόφασης 526/2004 του Ανωτάτου Χημικού Συμβουλίου (ΦΕΚ 630/B/12-5-2005) που αφορά τα λιπαντικά εσωτερικής καύσης και επομένως έπρεπε να θεωρηθεί απορριπτό και να αποκλεισθεί η προσφορά της εταιρείας Με τον πέμπτο λόγο προσφυγής της, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσφοράς της συμμετέχουσας και νυν παρεμβαίνουσας εταιρείας σχετικά με το προσφερόμενο από αυτή με α/α 15 με την ονομασία

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

..... MULTICO EXTRA PLUS SAE 15W40 προϊόν το οποίο κατά τη προσφεύγουσα δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της Απόφασης 526/2004 του Ανωτάτου Χημικού Συμβουλίου (ΦΕΚ 630/B/12-5-2005) που αποτελούν και όρους συμμόρφωσης της οικείας διακήρυξης, διότι, όσον αφορά το προσφερόμενο προϊόν, mutatis mutandis με τον προαναφερόμενο τέταρτο λόγο, ενώ η απαίτηση του 10W ως προς το δυναμικό ιξώδες είναι <7000 cP στους -20οC, αυτή δεν καλύπτεται στους -30οC που αναφέρεται στο σχετικό υποβληθέν για το εν λόγω προϊόν τεχνικό φυλλάδιο διότι αν συμβαίνει αυτό, τότε αφορά σε άλλη κατηγορία ιξώδους και όχι στην ζητούμενη. Ως εκ τούτου, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης κατά το σκέλος που με αυτή έγινε αποδεκτή η προσφορά της έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας και νυν παρεμβαίνουσας «.....».

9. Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα στοιχειοθετεί το έννομο συμφέρον της στο γεγονός ότι έχει υποβάλλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της και εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, ισχυριζόμενη ότι έχει υποστεί ζημία από την προσβαλλόμενη εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης και της εσωτερικής νομοθεσίας, στο βαθμό που η προσβαλλόμενη παρανόμως έκρινε ως αποδεκτή την προσφορά της συμμετέχουσας εταιρείας «.....» για τα είδη της ΟΜΑΔΑΣ Θ της υπόψη σύμβασης.

10. Επειδή, η προσφεύγουσα καταθέτει στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ το από 20.07.2018 Υπόμνημα σχετικά με την από 28.06.2018 Παρέμβαση που υπέβαλε η συμμετέχουσα εταιρεία Σύμφωνα ωστόσο με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 εδ. γ' του Ν.4412/2016 και του άρθρου 8 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, η προδικαστική προσφυγή περιέχει όλες ανεξαιρέτα τις νομικές και πραγματικές αιτιάσεις που δικαιολογούν το αίτημά της και σε κάθε περίπτωση σύμφωνα με τις διατάξεις που διέπουν την ενόλω διαδικασία που ορίζεται για την εξέταση

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

προσφυγών από την ΑΕΠΠ, το εν λόγω Υπόμνημα υποβάλλεται τυπικά απαραδέκτως και παρέλκει η κατ' ουσίαν εξέταση του.

11. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: *«1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».*

12. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 367 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: *«1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...»* και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017. Σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις η Α.Ε.Π.Π., επιλαμβάνεται προδικαστικών προσφυγών που στρέφονται κατά πράξεων ή παραλείψεων αναθετουσών αρχών που εκδίδονται/συντελούνται κατά το στάδιο ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων, όπως αυτές προσβάλλονται ενώπιόν της, από κάθε πρόσωπο το οποίο έχει ή είχε έννομο συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση, εξετάζοντας τους προβαλλόμενους πραγματικούς και νομικούς ισχυρισμούς των εμπλεκόμενων μερών και αποφαινεται αιτιολογημένα.

13. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ.1 του Ν. 4412/2016: *«1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και*

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης».

14. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, οι όροι της διακήρυξης δεσμεύουν τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους, καθόσον η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο διενέργειας του διαγωνισμού. Εφόσον, λοιπόν, προσδιορίζονται επακριβώς στην διακήρυξη τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και ο τρόπος υποβολής, κατά την κατάθεση της προσφοράς, των δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων, ενόψει αυτών, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα απαιτούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία κατά τον τρόπο και τη διαδικασία που η διακήρυξη επιβάλλει για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό (Ε.Α. ΣΤΕ 19/2011, ΣΤΕ 1329/2008). Ειδικά σε σχέση με το περιεχόμενο της υποβληθείσας τεχνικής προσφοράς, όπως έχει κριθεί από τη νομολογία, οι τεχνικές προσφορές που υποβάλλουν οι υποψήφιοι πρέπει να ανταποκρίνονται στις προδιαγραφές που θέτει και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού η διακήρυξη, ενώ τυχόν ελλείψεις ή ουσιώδεις αποκλίσεις τους δεν αναπληρώνονται από τη γενική δήλωση των υποψηφίων περί συμμόρφωσής τους με τους όρους της διακήρυξης (ΣΤΕ Ασφ 883/08, ΔΕΦΑΘ 980/13). Εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «με ποινή απαραδέκτου οι συμμετέχοντες πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

15. Επειδή, σε συνέχεια των ως άνω, σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ, δε, μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού.

16. Επειδή, η τήρηση της αρχής της ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ. ΔΕΕ απόφαση της 29^{ης} Απριλίου 2004, C-496/1999 CAS Succhi di Frutta SpA).

17. Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω, εάν έστω και ένα προϊόν δεν προσφέρεται ή δεν καλύπτει συσσωρευτικά όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή, ή εν προκειμένω δεν έχει έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρισή του στον κατάλογο που τηρεί η Δ/ση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους για όλες τις απαιτούμενες από τη μελέτη προδιαγραφές ή δεν καλύπτει όλες τις απαιτήσεις του Παραρτήματος Τεχνικών Προδιαγραφών της διακήρυξης, τότε το προϊόν δέον είναι να απορρίπτεται.

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

18. Επειδή, η με αριθμ. πρωτ. 6809/18.04.2018 Διακήρυξη, με την οποία προκηρύχθηκε ανοικτός, δημόσιος, διεθνής, ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την προμήθεια Λιπαντικών του Δήμου και των ΝΠΔΔ αυτού ετών 2018-2019 και 2020, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.401.852,53€ συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης και του Φ.Π.Α. 24% ορίζει ότι: *«Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης θέρμανσης Δήμου και των ΝΠΔΔ ΟΚΠΑ, ΟΠΑΘ, Α/ΒΑΘΜΙΑΣ ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΚΑΙ Β/ΒΑΘΜΙΑΣ ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ. Η δαπάνη θα χρηματοδοτηθεί από ιδίους πόρους του Δήμου και των ΝΠΔΔ του Δήμου. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 753.280,90€ χωρίς ΦΠΑ, και η συνολική αξία αυτής, εφόσον ενεργοποιηθεί από το Δήμο και τα ΝΠΔΔ το δικαίωμα προαίρεσης (ήτοι παράταση της διάρκειάς της για ένα επιπλέον έτος), στο ποσό των 377.245,33€, χωρίς ΦΠΑ, δηλαδή στο ποσό των 1.401.852,53€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%). [...] Προσφορές γίνονται δεκτές για το σύνολο των υπό προμήθεια ειδών ή ξεχωριστά ΑΝΑ ΟΜΑΔΑ (όπως περιγράφονται κατωτέρω) με βάση τους Πίνακες του Παραρτήματος Β'. Ο διαγωνισμός θα διεξαχθεί σύμφωνα με τους όρους που περιέχονται στην παρούσα Διακήρυξη ως και τα παραρτήματά της, που αποτελούν ενιαίο και αναπόσπαστο μέρος».* Και στο Παράρτημα Β που είναι η Μελέτη Προμήθειας και δη στις ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ & ΛΟΙΠΩΝ ΥΛΙΚΩΝ (ΟΜΑΔΑ Θ) ορίζεται: *«Β.1. Γενικά. Τα προσφερόμενα είδη της ΟΜΑΔΑΣ Θ θα πρέπει να συμμορφώνονται πλήρως προς την ισχύουσα ελληνική νομοθεσία και ειδικότερα προς το κάτωθι νομικό πλαίσιο: i) Υ.Α. Α2-3391/09 (ΦΕΚ 1388Β/13-07-2009):«Αγορανομικός Κώδικας» όπως ισχύει και συγκεκριμένα τα κάτωθι άρθρα: Άρθρο 44 «Ενδείξεις επί της συσκευασίας λιπαντικών μηχανών εσωτερικής καύσεως» Άρθρο 70: «Τρόπος τήρησης τιμοκαταλόγων χονδρικής πώλησης ορυκτελαίων, ανταλλακτικών και εξαρτημάτων αυτοκινήτων, μοτοσυκλετών, μηχανημάτων κ.λπ.» σε συνάρτηση με το Άρθρο 9 για όσες επιχειρήσεις εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του. Άρθρο 320: «Υποχρεώσεις λιανοπωλητών ελαιολιπαντικών » ii) Κ.Υ.Α. 526/2004/05 (ΦΕΚ 630Β/12-05-05): «Απαιτήσεις, όροι κυκλοφορίας και μέθοδοι ελέγχου των λιπαντικών μηχανών*

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

εσωτερικής καύσης». iii) Κ.Υ.Α. 12/95/95 (ΦΕΚ 471 Β) (Διορθ. Σφαλμ. στο ΦΕΚ 570Β´/29-06-95): «Προδιαγραφές βαλβολινών». iv) Κ.Υ.Α. 322/2000/01 (ΦΕΚ 122 Β´): «Γράσα οχημάτων Προδιαγραφές και μέθοδοι ελέγχου». Η Υπηρεσία διατηρεί το δικαίωμα ποιοτικού και ποσοτικού ελέγχου. Για τον ποιοτικό έλεγχο θα σταλούν δείγματα στο Γενικό Χημείο του Κράτους με έξοδα που θα βαρύνουν τον προμηθευτή, εφόσον αυτό κριθεί αναγκαίο από την Υπηρεσία. Η συσκευασία τους πρέπει να είναι κατάλληλη για το σκοπό που προορίζεται με όλες τις επισημάνσεις (επί της συσκευασίας) και σύμφωνα πάντα με την κείμενη Ελληνική και Ευρωπαϊκή νομοθεσία. Τα προσφερόμενα λιπαντικά θα πρέπει να έχουν έγκριση κυκλοφορίας επί ποιινή αποκλεισμού- που δίδεται μετά την καταχώρηση των προσφερόμενων λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Διεύθυνση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους. Η έγκριση κυκλοφορίας θα κατατίθεται μαζί με την προσφορά του διαγωνιζομένου και θα έχει εκδοθεί από το Γ.Χ.Κ. Θα συνοδεύονται από πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας για τις δραστηριότητες του σχεδιασμού, της παραγωγής, της αποθήκευσης κλπ, της σειράς ISO σύμφωνα με τα εργοστάσια παραγωγής τους. Πιστοποιητικά ISO των οποίων η ισχύς έχει λήξει δεν γίνονται δεκτά και απορρίπτονται ως απαράδεκτα. Για τα προσφερόμενα λιπαντικά θα κατατεθεί έγγραφο (Δελτίο Τεχνικών Χαρακτηριστικών) της κατασκευάστριας εταιρείας όπου θα αναφέρονται οι ζητούμενες από τη μελέτη προδιαγραφές καθώς και όλα τα τυπικά φυσικοχημικά χαρακτηριστικά, δηλαδή ιξώδες, δείκτης ιξώδους, σημείο ανάφλεξης, σημείο ροής και αλκαλικότητας (TBN) κλπ. Όταν αυτό δεν είναι εφικτό τότε θα συνοδεύονται από υπεύθυνη δήλωση ψηφιακά υπογεγραμμένη. Οι προδιαγραφές οι οποίες αναφέρεται ότι θα πρέπει να πληρούν τα ζητούμενα λιπαντικά και λοιπά είδη είναι υποχρεωτικές. Σε περίπτωση που οι συμμετέχοντες επικαλεστούν παρόμοιες προδιαγραφές θα πρέπει να αποδείξουν προσκομίζοντας τα απαραίτητα έγγραφα ότι αυτές καλύπτουν τα οριζόμενα. Ο Δήμος ενδιαφέρεται να είναι αρίστης ποιότητας και μπορεί να είναι είτε πρωτογενή ή συνθετικά είτε να προέρχονται, εν όλω ή εν μέρει, από αναδιύλιση χρησιμοποιημένων λιπαντικών (ΕλΣυνΚλιμ. Στ Πράξη 13/2016). Η προσφορά θα συμπεριλαμβάνει όλα τα είδη της ΟΜΑΔΑΣ

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

Θ επί ποινή αποκλεισμού. Η παράδοση των λιπαντικών και λοιπών υλικών μαζί με τα συνοδευτικά παραστατικά (Δελτίο Αποστολής- μεταφοράς-Τιμολόγιο) θα γίνεται τμηματικά στην αποθήκη του Δήμου παρουσία της Επιτροπής Παραλαβής και τα έξοδα μεταφοράς θα επιβαρύνουν τον προμηθευτή. Αναλυτικότερα οι τεχνικές προδιαγραφές είναι οι παρακάτω: Β.2. Ειδικότερα για την προμήθεια κάθε είδους από την ομάδα Θ ισχύουν κατ' ελάχιστο οι παρακάτω τεχνικές προδιαγραφές: **(2) ΑΝΤΙΨΥΚΤΙΚΟ ΝΕΡΟΥ** (συμπυκνωμένο) Αντιψυκτικό και αντισκωριακό για ψυγεία αυτοκινήτων αδιάλυτο, 100%, κατάλληλο για όλα τα αυτοκίνητα και όλες τις εποχές για να παρέχει προστασία από ψύχος και υψηλές θερμοκρασίες. Προδιαγραφές: BS 6580, ANFOR NF R 15-601 **(5) ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΔΙΑΦΟΡΙΚΩΝ-ΒΑΛΒΟΛΙΝΕΣ SAE 75W-90 GL-5** Συνθετικής τεχνολογίας βαλβολίνη για τελευταίας τεχνολογίας κιβώτια ταχυτήτων, χειροκίνητα όπου ο κατασκευαστής απαιτεί λιπαντικό ιξώδους 75w90. Κατάλληλη για ιπποειδή γρανάζια, ενισχυμένη με τα καλύτερα αντιτριβικά πρόσθετα. Παρέχει άριστη προστασία των γραναζιών κατά της φθοράς διάβρωσης, θορύβου. Παρέχει μεγάλη ευκολία στην αλλαγή ταχυτήτων στο ξεκίνημα. Προδιαγραφές: API GL-5, MIL-L2105D, MAN 342N **(8) ΛΑΔΙ ΑΛΥΣΙΔΑΣ ΑΛΥΣΟΠΡΙΟΝΩΝ** Υψηλών επιδόσεων, υψηλής ποιότητας, διασφαλίζει την ομαλή εργασία στο αλυσοπρίονο, αφού η αλυσίδα είναι καθαρή και χωρίς να φέρνει καμία αντίσταση στη λάμα. **(13) ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΚΙΝΗΤΗΡΑ SAE 10W-40** Υπερύψηλης απόδοσης πολυβάθμιο λιπαντικό συνθετικής τεχνολογίας {S.H.P.D.E.O.}. Σχεδιασμένο για πετρελαιοκινητήρες απλούς και turbo που αντιμετωπίζουν βαριές και δυσμενείς συνθήκες λειτουργίας, για μεγάλα διαστήματα αλλαγής, ικανό να εξασφαλίζει υψηλή πίεση λαδιού και να παρέχει εξαιρετική προστασία κατά της φθοράς και της οξειδωσης. Προδιαγραφές: API CI-4/CH-4/CG-4CF-4/CF, API SL/SJ, ACEA E7-04, MB 228,3 MAN M3275, MACK EO-M Plus, CUMMINS CES 20076/20077 VOLVO VDS-3 MTU Level 2, Caterpillar ECF-1a **(15) ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΚΙΝΗΤΗΡΑ SAE 15W – 40** (API CI-4/CH4/CG-4CF-4/CF, API SL/SJ, ACEA E7-04) Υπερύψηλης απόδοσης πολυβάθμιο λιπαντικό για πετρελαιοκινητήρες {S.H.P.D.E.O.}, για μεγάλα διαστήματα αλλαγής, ικανό να

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

παρέχει εξαιρετική προστασία κατά της φθοράς και της οξειδωσης. Προδιαγραφές: API CI-4/CH4/CG-4CF-4/CF, API SL/SJ, ACEA E7-04». Περαιτέρω ορίζεται για την Ομάδα Θ στο ίδιο Παράρτημα υπό τον τίτλο ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ & ΛΟΙΠΩΝ ΥΛΙΚΩΝ: 1. Υπεύθυνη δήλωση που θα αναφέρει ότι αποδέχονται ανεπιφύλακτα τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης. «Όρος απαράβατος» 2. Υπεύθυνη δήλωση ότι τα προσφερόμενα προϊόντα καλύπτονται από τα απαραίτητα πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας για τις δραστηριότητες του σχεδιασμού, της παραγωγής, της αποθήκευσης κλπ, της σειράς ISO σύμφωνα με τα εργοστάσια παραγωγής τους τα οποία θα κατατεθούν με την προσφορά. «Όρος απαράβατος». 3. Για τα προσφερόμενα λιπαντικά θα κατατεθεί έγγραφο (Δελτίο Τεχνικών Χαρακτηριστικών) της κατασκευάστριας εταιρείας όπου θα αναφέρονται οι ζητούμενες από τη μελέτη προδιαγραφές καθώς και όλα τα τυπικά φυσικοχημικά χαρακτηριστικά, δηλαδή ιξώδες, δείκτης ιξώδους, σημείο ανάφλεξης, σημείο ροής και αλκαλικότητας (TBN) κλπ. Όταν αυτό δεν είναι εφικτό τότε θα συνοδεύονται από υπεύθυνη δήλωση ψηφιακά υπογεγραμμένη. «Όρος απαράβατος». 4. Κατάθεση: έγκριση κυκλοφορίας μαζί με την τεχνική προσφορά του διαγωνιζομένου και υπεύθυνη δήλωση ότι τα προσφερόμενα λιπαντικά, καλύπτουν τις απαιτήσεις της υπ. αριθμ.176/1994 Απόφασης Γ.Χ. του Κράτους (ΦΕΚ 421/Β/6 Ιουνίου 1994), «Όρος απαράβατος» 5. Υπεύθυνη δήλωση ότι: Δέχονται να σταλούν δείγματα για ποιοτικό έλεγχο των ειδών στο Γενικό Χημείο του Κράτους με έξοδα που θα βαρύνουν τον ίδιο εφόσον κριθεί αυτό αναγκαίο από την Υπηρεσία. «Όρος απαράβατος» 6. Υπεύθυνη δήλωση για εξυπηρέτηση & τεχνική βοήθεια μετά την πώληση και παροχή στοιχείων τεχνογνωσίας. «Όρος απαράβατος» 7. Η προσφορά θα συμπεριλαμβάνει όλα τα είδη της ομάδας Θ «Όρος απαράβατος».

19. Επειδή, ενόψει των ανωτέρων καθώς και από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης και του ως άνω εγγράφου απόψεων της αναθέτουσας αρχής (βλ. σκ. 7), αναφορικά με τον πρώτο λόγο προσφυγής, προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή έκανε δεκτή τη τεχνική προσφορά της συμμετέχουσας και νυν παρεμβαίνουσας εταιρείας και

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

το προσφερόμενο από αυτή προϊόν VANOLL SAE 10W για το ζητούμενο με α/α 8 προϊόν του διαγωνισμού, διότι όπως υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή, είναι σύμφωνο με το Παράρτημα Β και την Μελέτη Προμήθειας με τίτλο: ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΙΝΗΣΗΣ - ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ & ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΕΤΩΝ 2018-2019 & 2020 και τους ειδικότερους όρους που ορίζονται για το εν λόγω προϊόν με α/α 8 ΛΑΔΙ ΑΛΥΣΙΔΑΣ ΑΛΥΣΟΠΡΙΟΝΩΝ, όπου ισχύουν οι προδιαγραφές: *Να είναι υψηλών επιδόσεων, υψηλής ποιότητας, διασφαλίζει την ομαλή εργασία στο αλυσοπρίονο, αφού η αλυσίδα είναι καθαρή και χωρίς να φέρνει καμία αντίσταση στη λάμα.* Υποστηρίζει περαιτέρω η αναθέτουσα αρχή, ότι από το κατατεθέν από την εταιρεία σχετικό φυλλάδιο για το προσφερόμενο προϊόν προκύπτει ότι αυτό δεν περιέχει χημικά πρόσθετα, σύμφωνα δε με την κατατεθείσα υπεύθυνη δήλωση της προσφέρουσας και νυν παρεμβαίνουσας εταιρείας δηλώνεται, μεταξύ άλλων, ότι όλα τα είδη των λιπαντικών: i. είναι άριστης ποιότητας, πρωτογενή και μη ανακυκλωμένα, ii. είναι απαλλαγμένα από ξένα σώματα, προσμίξεις κ.λπ. iii. έχουν έγκριση κυκλοφορίας, όπου απαιτείται, που δίδεται μετά την καταχώρησή τους στον κατάλογο που τηρεί η Δ/νση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους. Η δε συμμετέχουσα και νυν παρεμβαίνουσα εταιρεία στη Παρέμβαση της και σχετικά με το ως άνω αναφερόμενο προσφερόμενο από αυτή προϊόν ισχυρίζεται ότι δεν απαιτείται η καταχώρηση του στο Γ.Χ.Κ. αφού δεν προορίζεται για μηχανές εσωτερικής καύσεως, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο ΦΕΚ 630/Β/2005 και είναι σύμφωνο με τις ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης.

20. Επειδή στον Κανονισμό (ΕΚ) αριθ. 1907/2006 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 18ης Δεκεμβρίου 2006, για την καταχώριση, την αξιολόγηση, την αδειοδότηση και τους περιορισμούς των χημικών προϊόντων (REACH) και για την ίδρυση του Ευρωπαϊκού Οργανισμού Χημικών Προϊόντων καθώς και για την τροποποίηση της οδηγίας 1999/45/ΕΚ και για την κατάργηση του κανονισμού (ΕΟΚ) αριθ. 793/93 του Συμβουλίου και του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 1488/94 της Επιτροπής καθώς και της οδηγίας 76/769/ΕΟΚ του Συμβουλίου και των οδηγιών της Επιτροπής 91/155/ΕΟΚ, 93/67/ΕΟΚ, 93/105/ΕΚ και 2000/21/ΕΚ, ως τροποποιηθείς ισχύει, ορίζεται:

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

ΚΕΦΑΛΑΙΟ 1 «Σκοπός πεδίο εφαρμογής και εφαρμογή», στο άρθρο 1 «Σκοπός και πεδίο εφαρμογής»: «1.Σκοπός του παρόντος κανονισμού είναι να εξασφαλισθούν ένα υψηλό επίπεδο προστασίας της υγείας του ανθρώπου και του περιβάλλοντος, συμπεριλαμβανομένης της προαγωγής εναλλακτικών μεθόδων αξιολόγησης των κινδύνων ουσιών, καθώς και η ελεύθερη κυκλοφορία των ουσιών εντός της εσωτερικής αγοράς, με παράλληλη ενίσχυση της ανταγωνιστικότητας και της καινοτομίας». Στον εν λόγω Κανονισμό ρυθμίζονται ειδικά τα σχετικά με τις απαιτήσεις σύνταξης των Δελτίων Δεδομένων Ασφαλείας ουσιών/μειγμάτων με συγκεκριμένα χαρακτηριστικά. Περαιτέρω, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΚ) αριθ. 1272/2008 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, για την ταξινόμηση, την επισήμανση και τη συσκευασία των ουσιών και των μειγμάτων, την τροποποίηση και την κατάργηση των οδηγιών 67/548/ΕΟΚ και 1999/45/ΕΚ και την τροποποίηση του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 1907/2006, ορίζεται στο Άρθρο 1 με τίτλο: «Στόχος και πεδίο εφαρμογής» ότι: «1. Στόχος του παρόντος κανονισμού είναι η εξασφάλιση υψηλού επιπέδου προστασίας της ανθρώπινης υγείας και του περιβάλλοντος καθώς και της ελεύθερης κυκλοφορίας των ουσιών, των μειγμάτων και των αντικειμένων που αναφέρονται στο άρθρο 4 παράγραφος 8, με: α) την εναρμόνιση των κριτηρίων ταξινόμησης των ουσιών και των μειγμάτων και των κανόνων για την επισήμανση και τη συσκευασία των επικίνδυνων ουσιών και μειγμάτων· β) την καθιέρωση υποχρέωσης: i) των παρασκευαστών, των εισαγωγέων και των μεταγενέστερων χρηστών να ταξινομούν τις ουσίες και τα μείγματα που διατίθενται στην αγορά, ii) των προμηθευτών να επισημαίνουν και να συσκευάζουν τις ουσίες και τα μείγματα που διατίθενται στην αγορά, iii) των παρασκευαστών, των παραγωγών αντικειμένων και των εισαγωγέων να ταξινομούν τις ουσίες που δεν διατίθενται στην αγορά οι οποίες υπόκεινται στην υποχρέωση καταχώρισης ή κοινοποίησης δυνάμει του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 1907/2006· γ) την επιβολή στους παρασκευαστές και τους εισαγωγείς ουσιών της υποχρέωσης να κοινοποιούν στον Οργανισμό τα εν λόγω στοιχεία ταξινόμησης και επισήμανσης εφόσον αυτά δεν έχουν υποβληθεί στον Οργανισμό ως μέρος καταχώρισης δυνάμει του

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 1907/2006· [...]» και στο Άρθρο 2 με τίτλο : «Ορισμοί» ότι : «[...] 13. «Καταχωρίζων» είναι ο παρασκευαστής ή ο εισαγωγέας μιας ουσίας ή ο παρασκευαστής ή ο εισαγωγέας ενός αντικειμένου, ο οποίος υποβάλλει καταχώριση ουσίας δυνάμει του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 1907/2006».

21. Επειδή, σύμφωνα με το με αρ.πρωτ.30/004/000/2368/15.06.2016 έγγραφο της Γενικής Διεύθυνσης του Γενικού Χημείου του Κράτους με θέμα: «Απαίτηση δικαιολογητικών σε διαγωνισμούς προμήθειας χημικών και βιομηχανικών προϊόντων», το οποίο εκδόθηκε στη βάση σχετικών ερωτημάτων προμηθευτών, προέδρων επιτροπών διαγωνισμών, αναγράφεται ότι : «Με αφορμή πολλαπλά ερωτήματα προμηθευτών που συμμετέχουν σε διαγωνισμούς προμήθειας χημικών και βιομηχανικών προϊόντων του Δημόσιου τομέα αλλά και προέδρων των εν λόγω διαγωνισμών, θα θέλαμε να σας ενημερώσουμε για τα ακόλουθα: Η Διεύθυνση Ενεργειακών, Βιομηχανικών και Χημικών Προϊόντων του Γενικού Χημείου του Κράτους είναι η εθνική αρμόδια αρχή για την εφαρμογή και τον έλεγχο εφαρμογής των Κανονισμών REACH (Καν. 1907/2006/ΕΚ) «για την καταχώριση, αξιολόγηση, αδειοδότηση και τους περιορισμούς των χημικών προϊόντων» και CLP (1272/2008/ΕΚ) «για την ταξινόμηση, επισήμανση και συσκευασία των ουσιών και των μειγμάτων», όπως ισχύουν....». Επισημαίνεται ότι η σύνθεση και όλες οι σχετικές διαθέσιμες πληροφορίες προκειμένου να καθορισθεί κατά πόσον μια ουσία, αυτούσια ή σε μείγμα, ή ένα μείγμα συνεπάγεται κίνδυνο από φυσικούς παράγοντες ή κίνδυνο για την ανθρώπινη υγεία ή το περιβάλλον, αποτελεί αποκλειστική ευθύνη του προμηθευτή (παραγωγού, εισαγωγέα ή μεταγενέστερου χρήστη), σύμφωνα με το άρθρο 5 του κανονισμού CLP, όπως ισχύει. Η ταξινόμηση, επισήμανση και συσκευασία του προϊόντος (χημικής ουσίας ή μείγματος) που διατίθεται στην αγορά αποτελεί αποκλειστική ευθύνη του προμηθευτή (παραγωγού, εισαγωγέα ή μεταγενέστερου χρήστη), σύμφωνα με το άρθρο 1 του Κανονισμού CLP. Ο προμηθευτής οφείλει να είναι ενήμερος για κάθε αλλαγή της Νομοθεσίας και των επιστημονικών/τεχνικών δεδομένων που αφορούν το προϊόν, λόγω της δυναμικής φύσης της ως άνω νομοθεσίας και να τροποποιεί την ταξινόμηση, επισήμανση και συσκευασία, εφόσον απαιτείται. Χαρακτηρισμοί και δηλώσεις

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

του τύπου «ακίνδυνο», «μη επικίνδυνο» «μη τοξικό» κλπ. δεν πρέπει να εμφανίζονται στην ετικέτα ή στη συσκευασία (άρθρο 25 του CLP). Η κατάρτιση και χορήγηση επικαιροποιημένου Δελτίου Δεδομένων Ασφαλείας, εφόσον απαιτείται, το οποίο να είναι σύμφωνο με το άρθρο 31 του Κανονισμού REACH 1907/2006/EK και τον Κανονισμό (ΕΕ) υπ' αριθ. 2015/830, όπως ισχύουν, αποτελεί επίσης αποκλειστική ευθύνη του προμηθευτή. Το ΓΧΚ δεν εκδίδει «Πιστοποιητικό Ταξινόμησης –Επισήμανσης προϊόντος, ούτε Πιστοποιητικό όπου να αναγράφεται η σύνθεση του προϊόντος. Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 3, της ΚΥΑ 3015811/2663 (ΦΕΚ1410/Β' /2010), η Διεύθυνση Ενεργειακών, Βιομηχανικών και Χημικών Προϊόντων του Γενικού Χημείου του Κράτους έχει ορισθεί ως ο εθνικός αρμόδιος φορέας ειδικότερα για την εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 45, του Κανονισμού 1272/2008/EK, όπως ισχύει. Σε εφαρμογή των ανωτέρω διατάξεων λειτουργεί στη Διεύθυνσή μας, το ηλεκτρονικό «Εθνικό Μητρώο Χημικών Προϊόντων» («EMΧΠ»), όπου καταχωρούνται τα προϊόντα που ταξινομούνται ως επικίνδυνα, βάσει των επιπτώσεών τους στην υγεία ή λόγω των φυσικοχημικών τους ιδιοτήτων, με σκοπό να παρέχονται πληροφορίες για την κάλυψη της ιατρικής ζήτησης με τη λήψη προληπτικών ή θεραπευτικών μέτρων (άρθρο 45). Υπόχρεος για την καταχώρηση στο EMΧΠ είναι ο εισαγωγέας ή ο μεταγενέστερος χρήστης που είναι υπεύθυνος διάθεσης του προϊόντος στην αγορά, ο οποίος είναι αποκλειστικά ο υπεύθυνος για την ορθότητα και την εγκυρότητα των παρεχόμενων πληροφοριών, καθώς και για τυχόν συνέπειες από την παροχή μη ορθών πληροφοριών. Ο έλεγχος συμμόρφωσης τόσο με το άρθρο 45, όσο και με τις υπόλοιπες διατάξεις των Κανονισμών 1272/2008/EK, REACH, 1907/2006/EK, 648/2004/EK «σχετικά με τα απορρυπαντικά» και της οδηγίας 2004/42/EK (Υ.Α. 437/2005 (ΦΕΚ 1641/Β' /2006) «για τους πτητικούς οργανικούς διαλύτες» “VOC’ s” όπως ισχύουν, πραγματοποιείται κατά τον έλεγχο εφαρμογής της ως άνω νομοθεσίας, (επιθεωρήσεις, έλεγχοι δειγμάτων αγοράς, έλεγχοι μετά από καταγγελίες, τελωνειακοί έλεγχοι κλπ.), από το ΓΧΚ. Για προϊόντα, για τα οποία δεν έχουν κατατεθεί τα στοιχεία που απαιτούνται για την καταχώρηση στο EMΧΠ ενώ υπάρχει υποχρέωση καταχώρησης,

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

επιβάλλεται πρόστιμο σύμφωνα με το άρθρο 2 παράγραφος 1δ της ΚΥΑ 3015811/2663 (ΦΕΚ1410/Β'/2010). Η καταχώρηση του προϊόντος στο ΕΜΧΠ δεν αποτελεί έγκριση κυκλοφορίας του προϊόντος στην αγορά. Ο αριθμός ταυτοποίησης, ο οποίος αποδίδεται στο προϊόν μετά την επιτυχή καταχώρησή του, δεν αναγράφεται στην συσκευασία του και δεν αποτελεί αριθμό έγκρισης. Ο αριθμός πρωτοκόλλου της αίτησης του ενδιαφερομένου για καταχώρηση συγκεκριμένου προϊόντος, αποτελεί απόδειξη ότι κατατέθηκε η συγκεκριμένη αίτηση. Από την ημερομηνία κατάθεσης της αίτησης θεωρούμε ότι ο ενδιαφερόμενος έχει προβεί στις απαιτούμενες ενέργειες ως προς την καταχώρηση. Ο αριθμός ταυτοποίησης αποδίδεται στο επόμενο χρονικό διάστημα. [...] Από τα ανωτέρω προκύπτει: Δεν πρέπει στους όρους της προκήρυξης να τίθεται ως προϋπόθεση συμμετοχής όρος που να απαιτεί πιστοποιητικό ταξινόμησης κι επισήμανσης του προϊόντος ή σύστασης από το ΓΧΚ. Προτείνουμε να ζητούνται τα ακόλουθα: -ΔΔΑ του προϊόντος, εφόσον απαιτείται. -Υπεύθυνη δήλωση του νόμου Ν. 1599/1986 στην οποία να δηλώνεται ότι: Η ταξινόμηση, επισήμανση και συσκευασία του προϊόντος είναι σύμφωνες με τον κανονισμό (ΕΚ) 1272/2008, όπως ισχύει, Το ΔΔΑ του προϊόντος είναι επικαιροποιημένο και σύμφωνο με τον Κανονισμό REACH (1907/2006/ΕΚ) και τον Κανονισμό (ΕΕ) υπ' αριθ. 2015/830, όπως ισχύουν. Έχει κατατεθεί αίτηση καταχώρησης του προϊόντος στο ΕΜΧΠ, εφόσον απαιτείται, σύμφωνα με το άρθρο 45 του Κανονισμού CLP (Κανονισμός 1272/2008/ΕΚ), όπως ισχύει».

22. Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι για το προσφερόμενο για το με α/α 8 ζητούμενο προϊόν του διαγωνισμού της ΟΜΑΔΑΣ Θ με την ονομασία VANOLL SAE 10W από την εταιρεία, κατά του οποίου βάλλει η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο προσφυγής της, δεν έχει κατατεθεί από την προσφέρουσα και νυν παρεμβαίνουσα εταιρεία ως όφειλε η σχετική εκδοθείσα από το ΓΧΚ έγκριση κυκλοφορίας, όπως απαιτείται από τους όρους της διακήρυξης.

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

23. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, όπως άλλωστε συνομολογεί και η ίδια η παρεμβαίνουσα στο έντυπο της Παρέμβασης της, το προσφερθέν από αυτή προϊόν VANOLL SAE 10W για το με α/α 8 ζητούμενο προϊόν του διαγωνισμού της ΟΜΑΔΑΣ Θ είναι ένα μονότυπο λιπαντικό, που είναι όμως κατάλληλο για αγροτικά και γεωργικά μηχανήματα, αλυσίδες, ξυλοκοπτικά-θαμνοκοπτικά μηχανήματα και αλυσοπρίονα και δεν προορίζεται για μηχανές εσωτερικής καύσης και για αυτό δεν απαιτείται, κατά τη παρεμβαίνουσα, και η καταχώρηση του στο Γενικό Χημείο του Κράτους σύμφωνα με τις διατάξεις της Κ.Υ.Α. 526/2004/05 (ΦΕΚ 630B/12-05-05). Εντούτοις, το επίμαχο προσφερθέν προϊόν αποτελεί λιπαντικό που πρέπει να ανταποκρίνεται στις ζητούμενες προδιαγραφές της Ομάδας Θ του υπόψη διαγωνισμού και σε εφαρμογή των όσων αναφέρθηκαν στις σκέψεις 14-17 προκύπτει ότι είναι σε απόκλιση από τους επί ποινή αποκλεισμού όρους που επιτάσσουν ότι τα προσφερόμενα λιπαντικά θα πρέπει να έχουν έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρηση των προσφερόμενων λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Διεύθυνση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους και η εν λόγω έγκριση κυκλοφορίας εκδοθείσα από το ΓΧΚ πρέπει να κατατίθεται μαζί με την προσφορά του διαγωνιζομένου. Εσφαλμένως κατά συνέπεια η αναθέτουσα αρχή έκανε δεκτή τη τεχνική προσφορά της ως άνω συμμετέχουσας και νυν παρεμβαίνουσας εταιρείας κατά αυτό το σκέλος και ο πρώτος ισχυρισμός της προσφεύγουσας θα πρέπει να γίνει δεκτός ως νόμος και ουσία βάσιμος.

24. Επειδή, αναφορικά με τις διατάξεις της Κ.Υ.Α. 526/2004/05 (ΦΕΚ 630B/12-05-05) που η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι δεν έχουν εφαρμογή στο προσφερθέν ως άνω προϊόν σχετικά με την καταχώρηση του στο ΓΧΚ, σημειώνεται ότι κατά πρώτον εμπίπτουν στο κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας (βλ. σκ.18) και κατά δεύτερον για όλα τα ζητούμενα λιπαντικά εν προκειμένω και για το επίμαχο με α/α 8 ζητούμενο προϊόν του διαγωνισμού της ΟΜΑΔΑΣ Θ εφαρμόζονται οι διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 4 της Κ.Υ.Α. 526/2004/05 σχετικά με τις απαιτήσεις για την καταχώρηση στη Δ/νση Πετροχημικών του ΓΧΚ.

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

25. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο προσφυγής της, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσφοράς της συμμετέχουσας και νυν παρεμβαίνουσας εταιρείας σχετικά με το προσφερόμενο από αυτή με α/α 5 προϊόν GAND ACTRONIC SAE 75W90 FULLY SYNTHETIC, το οποίο δεν καλύπτει, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, τις απαιτήσεις της Απόφασης 12/1995 του Ανωτάτου Χημικού Συμβουλίου (ΦΕΚ 471/Β/29.05.1995) που αφορά τις Βαλβολίνες, η οποία εφαρμόζεται επί ποινή αποκλεισμού από την διακήρυξη και τους ειδικούς όρους αυτής. Από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης εντούτοις προκύπτει ότι η ως άνω αναφερόμενη συμμετέχουσα εταιρεία καταθέτει για το ζητούμενο από την αναθέτουσα αρχή προϊόν με α/α 5 της Ομάδας Θ το με αριθμ. πρωτ. 30/004/000/2492/21.05.2018 έγγραφο του ΓΧΚ με θέμα «Γνωστοποίηση αριθμού καταλόγου βαλβολινών», όπου πιστοποιείται ότι σε συνέχεια σχετικής αίτησης από την ως άνω εταιρεία, με την οποία υποβλήθηκαν τα δικαιολογητικά που απαιτούνται από την υπ' αριθμ.12/95 Απόφαση Α.Χ.Σ. (ΦΕΚ 471/Β'/29.05.1995) προκειμένου να καταχωρηθούν οι βαλβολίνες παραγωγής της ως άνω εταιρείας στον κατάλογο των εγκεκριμένων βαλβολινών που τηρεί το Γ.Χ.Κ., γνωστοποιείται ο σχετικός αριθμός καταχώρησης για το προϊόν GAND P-TRONIC SAE 80W-90 API GL-4 καθώς και για το προϊόν GAND ACTRONIC PLUS SYNTHETIC SAE 75W-80 API GL-5, για τα οποία οι απαιτήσεις των βαλβολινών αυτών των κατηγοριών ιξώδους είναι το Δυναμικό Ιξώδες να είναι το μέγιστο 150.000 cP στους -26°C και Σημείο Διόδου -35°C για το πρώτο και 150.000 το μέγιστο στους -40°C και Σημείο Διόδου 45°C για το δεύτερο, κατ' εφαρμογή των διατάξεων/ απαιτήσεων του άρθρου 2 της υπ' αριθμ.12/95 Απόφασης Α.Χ.Σ. (ΦΕΚ 471/29-05-1995 σελ. 5814), στα δε προσκομισθέντα από την συμμετέχουσα και νυν παρεμβαίνουσα εταιρεία σχετικά τεχνικά φυλλάδια ορίζονται σημεία πήξεως -27°C και -23°C για το GAND ACRONIS SAE 80W/90 και για το προϊόν GAND ACTRONIC SAE 75W90 FULLY SYNTHETIC αντίστοιχα, είναι δε αδύνατο να επιτυγχάνονται οι απαιτήσεις αυτές διότι σύμφωνα με τα προαναφερθέντα δεν ρέουν στις κρίσιμες θερμοκρασίες. Κρίσιμο δε νομικό ζήτημα αποτελεί η μη συμμόρφωση εν τέλει

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

της ως άνω εταιρείας με τις τεχνικές προδιαγραφές και όρους της υπόψη διακήρυξης διότι αν και προσκόμισε την έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρηση των (προσφερόμενων) λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Διεύθυνση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους, η οποία έγκριση κυκλοφορίας εκδοθείσα από το ΓΧΚ σύμφωνα με το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού πρέπει να κατατίθεται μαζί με την προσφορά του διαγωνιζομένου, το προσφερθέν από αυτή προϊόν με την ονομασία GAND ACTRONIC SAE 75W90 FULLY SYNTHETIC αν και από το τεχνικό φυλλάδιο αυτού εμφανίζεται να ανταποκρίνεται στις προδιαγραφές που ορίζονται για το με α/α 5 υπό προμήθεια προϊόν, ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΔΙΑΦΟΡΙΚΩΝ -ΒΑΛΒΟΛΙΝΕΣ SAE 75W-90 GL-5: «...Συνθετικής τεχνολογίας βαλβολίνη για τελευταίας τεχνολογίας κιβώτια ταχυτήτων, χειροκίνητα όπου ο κατασκευαστής απαιτεί λιπαντικό ιξώδους 75w90. Κατάλληλη για ιπποειδή γρανάζια, ενισχυμένη με τα καλύτερα αντιτριβικά πρόσθετα. Παρέχει άριστη προστασία των γραναζιών κατά της φθοράς διάβρωσης, θορύβου. Παρέχει μεγάλη ευκολία στην αλλαγή ταχυτήτων στο ξεκίνημα. Προδιαγραφές: API GL-5, MIL-L2105D, MAN 342N..», το εν λόγω προσφερθέν εν προκειμένω από την συμμετέχουσα εταιρεία GANDOIL Μ ΕΠΕ με τα συγκεκριμένα χαρακτηριστικά προϊόν δεν συμπεριλαμβάνεται στην προσκομισθείσα με αριθμ. πρωτ. 30/004/000/2492/21.05.2018 έγγραφη ενημέρωση καταχώρησης του Γ.Χ.Κ., που αφορά συγκεκριμένα στα προϊόντα GAND P-TRONIC SAE 80W-90 API GL-4 και GAND ACTRONIC PLUS SYNTHETIC SAE 75W-80 API GL-5. Ενόψει των ανωτέρω αναφερθέντων, ο δεύτερος λόγος προσφυγής πρέπει να κριθεί νόμω και ουσία βάσιμος.

26. Επειδή, με τον τρίτο λόγο προσφυγής της, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσφοράς της συμμετέχουσας και νυν παρεμβαίνουσας εταιρείας σχετικά με το προσφερόμενο από αυτή με α/α 2 προϊόν ANTIFREEZE CONCENTRATE, διότι στο προσκομισθέν σχετικό τεχνικό φυλλάδιο αναφέρονται ανακριβή στοιχεία και επομένως έπρεπε να θεωρηθεί απορριπτέο και να αποκλεισθεί η προσφορά της και για αυτό το λόγο. Υποστηρίζει σχετικά η αναθέτουσα αρχή στο ως άνω έγγραφο των απόψεων της (βλ. σκ. 7) ότι η εταιρία, για το προϊόν που

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

προσφέρει καλύπτει απόλυτα τα τεχνικά χαρακτηριστικά της μελέτης του διαγωνισμού, που ορίζουν για το με α/α 2 υπό προμήθεια προϊόν ANTIΨΥΚΤΙΚΟ ΝΕΡΟΥ (συμπυκνωμένο) τα εξής «Αντιψυκτικό και αντισκωριακό για ψυγεία αυτοκινήτων αδιάλυτο, 100%, κατάλληλο για όλα τα αυτοκίνητα και όλες τις εποχές για να παρέχει προστασία από ψύχος και υψηλές θερμοκρασίες. Προδιαγραφές: BS 6580, ANFOR NF R 15-601» και πράγματι ορθώς έπραξε η αναθέτουσα αρχή κατά το σκέλος που αποδέχθηκε το προσφερόμενο από την ως άνω εταιρεία προϊόν για το με α/α 2 ζητούμενο προϊόν της Ομάδας Θ της οικείας διαγωνιστικής διαδικασίας, καθόσον από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης προκύπτει ότι το προσκομισθέν από την συμμετέχουσα εταιρεία τεχνικό φυλλάδιο του συγκεκριμένου προϊόντος αποδεικνύει τη συμμόρφωση στις σχετικές ως άνω αναφερθείσες ζητηθείσες τεχνικές προδιαγραφές. Ο τρίτος λόγος προσφυγής κατ' ακολουθίαν πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

27. Επειδή, με τον τέταρτο και πέμπτο λόγο προσφυγής της, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσφοράς της συμμετέχουσας και νυν παρεμβαίνουσας εταιρείας σχετικά με το προσφερόμενο από αυτή για το με α/α 13 της διακήρυξης της Ομάδας Θ προϊόν GAND MORENO SAE 10W40 EURO 4 και σχετικά με το προσφερόμενο από αυτή για το με α/α 15 της διακήρυξης της Ομάδας Θ προϊόν με την ονομασία GAND MULTICO EXTRA PLUS SAE 15W40 αντιστοίχως, τα οποία υποστηρίζει η προσφεύγουσα στην υπό κρίση Προσφυγή της ότι δεν καλύπτουν τις απαιτήσεις της Απόφασης 526/2004 του Ανωτάτου Χημικού Συμβουλίου (ΦΕΚ630/Β/12-5-2005) που αποτελούν και όρους συμμόρφωσης επί ποινή αποκλεισμού της οικείας διακήρυξης. Από την επισκόπηση του φακέλου εντούτοις σε συνδυαστική εφαρμογή με τα αναλυτικώς αναφερθέντα στις σκ. 18 και 20-21 της παρούσης προκύπτει ότι το προσφερθέν από την εταιρεία για το με α/α 13 της διακήρυξης της Ομάδας Θ προϊόν GAND MORENO SAE 10W40 EURO 4 καλύπτει τις απαιτούμενες προδιαγραφές της Μελέτης της οικείας Διακήρυξης που ορίζουν ότι «ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΚΙΝΗΤΗΡΑ SAE 10W-40. Να είναι υπερύψηλης

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

απόδοσης πολυβάθμιο λιπαντικό συνθετικής τεχνολογίας {S.H.P.D.E.O.} Σχεδιασμένο για πετρελαιοκινητήρες απλούς και turbo που αντιμετωπίζουν βαριές και δυσμενείς συνθήκες λειτουργίας, για μεγάλα διαστήματα αλλαγής, ικανό να εξασφαλίζει υψηλή πίεση λαδιού και να παρέχει εξαιρετική προστασία κατά της φθοράς και της οξειδωσης. Προδιαγραφές: API CI-4/CH-4/CG-4CF-4/CF, API SL/SJ, ACEA E7-04, MB 228,3 MAN M3275, MACK EO-M Plus, CUMMINS CES 20076/20077 VOLVO VDS-3 MTU Level 2, Catepillar ECF-1a» όπως εμφανίζεται από το σχετικό για το εν λόγω προϊόν προσκομισθέν τεχνικό φυλλάδιο, παράλληλα δε συμπεριλαμβάνεται στην προσκομισθείσα –βάσει υποχρεωτικού όρου του οικείου κανονιστικού πλαισίου- με αριθμ. πρωτ. 30/004/000/2960/29.07.2016 έγγραφη γνωστοποίηση της καταχώρησης του συγκεκριμένου προϊόντος του ΓΧΚ σύμφωνα με την υπ’ αριθμ. 526/2004 Απόφαση Α.Χ.Σ. Αντιστοίχως σε ό,τι αφορά το προσφερόμενο από την εταιρεία για το με α/α 15 της διακήρυξης της Ομάδας Θ προϊόν με την ονομασία GAND MULTICO EXTRA PLUS SAE 15W40 ισχύουν αναλόγως τα προαναφερθέντα –για αυτό και συνεξετάζονται οι δύο ως άνω λόγοι προσφυγής- αφού από το προσκομισθέν τεχνικό φυλλάδιο του προσφερθέντος προϊόντος GAND MULTICO EXTRA PLUS SAE 15W40 προκύπτει η συμμόρφωση στις ζητούμενες εν προκειμένω προδιαγραφές για το με α/α 15- υπό προμήθεια ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΚΙΝΗΤΗΡΑ SAE 15W – 40 (API CI-4/CH-4/CG-4CF-4/CF, API SL/SJ, ACEA E7-04) ήτοι να είναι «Υπερύψηλης απόδοσης πολυβάθμιο λιπαντικό για πετρελαιοκινητήρες {S.H.P.D.E.O.}, για μεγάλα διαστήματα αλλαγής, ικανό να παρέχει εξαιρετική προστασία κατά της φθοράς και της οξειδωσης. Προδιαγραφές: API CI-4/CH-4/CG-4CF-4/CF, API SL/SJ, ACEA E7-04, MB 228,3 MAN M3275, MACK EO-M Plus, CUMMINS CES 20076/20077, VOLVO VDS-3 MTU Level 2, Catepillar ECF-1a», έχει δε προσκομισθεί και η επί ποινή απόρριψης με αριθμ. πρωτ. 30/004/000/3485/05.09.2017 έγγραφη γνωστοποίηση της καταχώρησης του συγκεκριμένου προϊόντος του ΓΧΚ σύμφωνα με την υπ’ αριθμ. 526/2004 Απόφαση Α.Χ.Σ. Συνεπώς, ενόψει των ανωτέρω, οι δύο ως άνω λόγοι προσφυγής πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

28. Επειδή, κατά τα ως άνω δεδομένα, οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας, καθ' ο μέρος πλήττουν την προσβαλλόμενη απόφαση λόγω αποδοχής της προσφοράς της, πρέπει να γίνουν δεκτές κατά τον πρώτο και δεύτερο λόγο και να απορριφθούν κατά τον τρίτο, τέταρτο και πέμπτο λόγο της υπό κρίση προσφυγής, αφού, κατά τα προεκτεθέντα (βλ. σκ. 22-25) η προσφορά της παρεμβαίνουσας ως άνω εταιρείας έπρεπε να απορριφθεί ως μη πληρούσα τις απαιτούμενες προδιαγραφές, υποχρεωτικά βάσει των σχετικών όρων της διακήρυξης.

29. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η υπό εξέταση Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

30. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 220254869958 0820 0021) ποσού 600,00€, πρέπει να επιστραφεί, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη με αριθμ. 138/2018 (ΑΔΑ:.....) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, δια της οποίας εγκρίθηκε το 1^ο/30.05.2018 Πρακτικό της Επιτροπής Παραλαβής & Αποσφράγισης Προσφορών Ηλεκτρονικού, Ανοικτού, Διεθνούς Διαγωνισμού Προμήθειας Υγρών Καυσίμων Κίνησης – Θέρμανσης & Λιπαντικών του Δήμου και των Ν.Π.Δ.Δ. αυτού ετών 2018-2019 & 2020, στο πλαίσιο διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με τη με αριθμ. πρωτ. 6809/18.04.2018 διακήρυξη του Δήμου για την «Προμήθεια Λιπαντικών του Δήμου και των ΝΠΔΔ αυτού ετών 2018-2019 και 2020 Α.Μ. 20/2018», κατά το μέρος που κάνει αποδεκτή τη

Αριθμός απόφασης: 640 /2018

προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «.....» για την Ομάδα Θ.

Απορρίπτει την Παρέμβαση κατά το σκέλος που αφορά στη διατήρηση της προσβαλλόμενης.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 220254869958 0820 0021), ποσού εξακοσίων ευρώ (600,00€).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 27 Ιουλίου 2018 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 14 Αυγούστου 2018.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Γεωργία Παν. Ντεμερούκα