

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 9 Ιουνίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης - Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος – Εισηγήτρια και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 02.05.2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ **625/02.05.2023** της εταιρείας με την επωνυμία «...» (στο εξής «η προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη ..., οδός ... αριθ. ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Του ... (στο εξής «η αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στο ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (στο εξής «η παρεμβαίνουσα») που εδρεύει στη ..., επί της οδού ... αρ. ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθούν οι αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής του ... με αριθμούς 59/2023 και 95/2023, με τις οποίες έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας εταιρείας «...».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 600,00 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5

Αριθμός Απόφασης : 967/2023

πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία του Τμήματος 6 της σύμβασης για το οποίο ασκείται η προσφυγή αξίας 29.470,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, με αριθμό .../08-11-2022 προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου για την «...» συνολικής εκτιμώμενης αξίας 329.864,80 ευρώ πλέον ΦΠΑ. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε με τη Διακήρυξη αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 15η.12.2022. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 08.11.2022 (ΑΔΑΜ: ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α

3. Η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 02.05.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, ήτοι την επόμενη εργάσιμη μετά την πάροδο της δεκαήμερης προθεσμίας, η δε προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους διά μέσου της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 20.04.2023, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του πδ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΕΑΔΗΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

4. Με την Πράξη του Προέδρου του 1^{ου} Κλιμακίου με αριθμό 793/2023 ορίστηκε η εισηγήτρια και η ημερομηνία συζήτησης της προσφυγής.

5. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε εμπρόθεσμα στις 15.05.2023 την παρέμβασή της τους με όμοια ημερομηνία, για την αντίκρουση των ισχυρισμών της προσφεύγουσας και η προσφεύγουσα κατέθεσε εμπρόθεσμα στις 22.05.2023 το Υπόμνημά της κατά των ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας.

6. Σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του πδ 39/2017 προβλέπεται ότι: *«Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της*

Αριθμός Απόφασης : 967/2023

αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

7. Η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.).

8. Σύμφωνα με τις διευκρινίσεις που δόθηκαν από την Αναθέτουσα Αρχή με το έγγραφό της με αριθμό 30532/13.12.2022, οι οποίες εντάχθηκαν στο κανονιστικό πλαίσιο της Διακήρυξης γνωστοποιήθηκε προς τους συμμετέχοντες ότι «Απαιτείται η υποβολή τεχνικών φυλλαδίων των φυσικοχημικών χαρακτηριστικών των προσφερόμενων λιπαντικών σύμφωνα με τις ισχύουσες ΚΥΑ» καθώς και ότι «Οι απαιτήσεις της μελέτης είναι επί ποινή αποκλεισμού». Ειδικότερα, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, οι ισχύουσες ΚΥΑ για τον επίμαχο διαγωνισμό είναι οι εξής:- ΚΥΑ 526/2004/2005 (Β'/630/12-05-2005) για τα λιπαντικά εσωτερικής καύσης, -ΚΥΑ 12/95 (Β'/471/29-05-1995) για τις βαλβολίνες, -ΚΥΑ 349/2012/12 (Β'/2988/22-11-2013) για τα αντιψυκτικά, -ΚΥΑ 350/2012/13 (Β'/2988/22-11-2013) για τα λιπαντικά δίχρονων κινητήρων, -ΚΥΑ 430/2012/13 (Β'/2988/22-11-2013) για τα υγρά φρένων, -ΚΥΑ 322/2000/01 (Β'/122/7-2-2001), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με την ΚΥΑ 76/2018 (Β'/3292/08-08-2018) για τα γράσα, -ΚΥΑ 1232/91/92 (Β'/25/21-01-1992) για το απεσταγμένο νερό (υγρά μπαταρίας). Συνεπώς, κατά τα προβαλλόμενα, προκειμένου να γίνουν αποδεκτά στον διαγωνισμό τα προσφερόμενα λιπαντικά και λοιπά είδη, θα πρέπει στα τεχνικά φυλλάδια αυτών να πληρούνται- αναγράφονται όλα τα τυπικά φυσικοχημικά χαρακτηριστικά, που αναγράφονται στις προαναφερόμενες ΚΥΑ.

9. Πιο συγκεκριμένα, σε ότι αφορά τα είδη 4 και 5 του Τμήματος 6, η

Αριθμός Απόφασης : 967/2023

προσφεύγουσα επικαλείται το περιεχόμενο της παραγράφου 2 του άρθρου 5 της Κοινής Υπουργικής Απόφασης των Υπουργών Οικονομίας, Οικονομικών, Ανάπτυξης, Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημοσίων Έργων με αριθμό 526/2004 (ΦΕΚ Β' 630/2005), στην οποία ορίζεται ότι: «...Τα λεπτομερή φυσικά και χημικά χαρακτηριστικά που πρέπει να πληρούν τα λιπαντικά εσωτερικής καύσης, αναφέρονται αναλυτικά στα Παραρτήματα I έως VI του παρόντος άρθρου». Σύμφωνα δε με τα παραπάνω Παραρτήματα τα φυσικά και χημικά χαρακτηριστικά που πρέπει να πληρούν τα λιπαντικά εσωτερικής καύσης είναι τα εξής: ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I «-Δυναμικό Ιξώδες, *cp* σε θερμοκρασία, *max*, Ιξώδες, *cp* σε θερμοκρασία οριακής άντλησης, *max*, Κινηματικό Ιξώδες (*cst*) στους 100ο C, Ιξώδες υψηλού ρυθμού διάτμησης (*cp*), στους 150ο C, *min*», ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II «- Σημείο ροής οC, *max*, Σημείο ανάφλεξης οC, *min*, Δείκτης Ιξώδους, *min*, Ιξώδες *cp*, στους 150° C και 10⁶S¹», ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ III, « - Αντοχή στη διάτμηση, *min*» ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV, «- Απώλεια εξάτμισης, *max*», ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ V «- Τύπος ελαστομερούς».

10. Με βάση τα παραπάνω η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας για τα παραπάνω είδη 4 (ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΚΙΝΗΤΗΡΑ SAE 10W/40) και 5 (ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΚΙΝΗΤΗΡΑ SAE 15W/40) του Τμήματος 6 είναι πλημμελής, καθώς από απλή ανάγνωση των τεχνικών φυλλαδίων που έχει καταθέσει, τα προαναφερόμενα λιπαντικά δεν καλύπτουν όλα τα τυπικά φυσικοχημικά χαρακτηριστικά που απαιτούνται σύμφωνα με την προαναφερόμενη ΚΥΑ. Πιο συγκεκριμένα, το λιπαντικό με την ονομασία «...» δεν καλύπτει το φυσικοχημικό χαρακτηριστικό: «Ιξώδες *cp* στους 150° C και 10⁶S¹ και το φυσικοχημικό χαρακτηριστικό: «Αντοχή στη διάτμηση, *min*». Επίσης, δεν καλύπτει το φυσικοχημικό χαρακτηριστικό: «Ιξώδες σε θερμοκρασία οριακής άντλησης», καθώς η δοκιμή έχει γίνει στη θερμοκρασία των -25° C, ενώ σύμφωνα με την ΚΥΑ 526/2004, η εν λόγω δοκιμή πρέπει να γίνει στη θερμοκρασία των -30° C, κατά ASTM D 4684. Ακόμα, κατά τα προβαλλόμενα, το λιπαντικό με την ονομασία «...», δεν καλύπτει το φυσικοχημικό χαρακτηριστικό: «Ιξώδες, *cp* σε θερμοκρασία οριακής άντλησης», καθώς σύμφωνα με την ΚΥΑ 526/2004, η εν λόγω δοκιμή πρέπει να γίνει στη θερμοκρασία των -25° C, κατά ASTM D 4684, *max*, ενώ στο τεχνικό φυλλάδιο του εν λόγω προσφερόμενου είδους δεν αναφέρεται καθόλου η

δοκιμή κατά ASTM D 4684, για το συγκεκριμένο προϊόν.

11. Επί των παραπάνω ισχυρισμών επισημαίνεται καταρχήν ότι, αν και η προσφεύγουσα επικαλείται παράβαση του άρθρου 5 παρ. 2 της ΚΥΑ 526/2004/2005 κατά την οποία «*Τα **λεπτομερή** φυσικά και χημικά χαρακτηριστικά αναφέρονται στα παραρτήματα I έως VI και στις παραγράφους 2.1. έως 2.7 του παρόντος άρθρου*». Ωστόσο, στο αρ. 4 «Όροι Κυκλοφορίας» της ίδιας ΚΥΑ ορίζεται ότι «*Οι παραγωγοί λιπαντικών στην Ελλάδα καθώς και οι εισαγωγείς Λιπαντικών (από χώρες της Ε.Ε. ή ΕΖΕΣ) υποχρεούνται να υποβάλουν στη Διεύθυνση Πετροχημικών του Γ.Χ.Κ. υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα αναφέρουν για κάθε τύπο λιπαντικού που παράγουν ή που εισάγουν: (...) β) Τα **φυσικοχημικά χαρακτηριστικά του προϊόντος, ήτοι:** Ειδικό βάρος, Ολικό αριθμό βάσεων, Θεϊκή τέφρα, Θείο, Φωσφόρο, Ασβέστιο, Βάριο, Ψευδάργυρο κ.λπ. (όσα υπάρχουν στα πρόσθετα), Φάσμα IR, Αριθμό ιξώδους SAE, Ποιότητα κατά API και ACEA, Licence Agreement με το API*». Από την παραπάνω διατύπωση του άρθρου 4 της ίδιας ΚΥΑ, προκύπτει διάκριση μεταξύ των «φυσικοχημικών χαρακτηριστικών του προϊόντος» και των «**λεπτομερών φυσικών και χημικών χαρακτηριστικών**», η οποία οδηγεί στο συμπέρασμα ότι στην ίδια ΚΥΑ περιλαμβάνεται τόσο απλή όσο και λεπτομερή καταγραφή των φυσικοχημικών χαρακτηριστικών των λιπαντικών εσωτερικής καύσης. Δεδομένου ότι, πρώτον, η διευκρίνιση της αναθέτουσας αρχής κάνει λόγο για την υποβολή τεχνικών φυλλαδίων των φυσικοχημικών χαρακτηριστικών των προσφερόμενων λιπαντικών σύμφωνα με τις ισχύουσες ΚΥΑ, χωρίς να αναφέρει τον όρο «λεπτομερή» και, δεύτερον, δεν προβάλλονται ελλείψεις στο τεχνικό φυλλάδιο της παρεμβαίνουσας ως προς τα αναφερόμενα φυσικοχημικά χαρακτηριστικά εν γένει, ο κρινόμενος ισχυρισμός προβάλλεται αβάσιμα. Και αυτό γιατί η αναφορά στη διευκρίνιση της αναθέτουσας αρχής, η οποία εντάχθηκε στο κανονιστικό πλαίσιο της Διακήρυξης, περί «φυσικοχημικών χαρακτηριστικών» παράγει ασάφεια συνδυαζόμενη με το γεγονός ότι στην εφαρμοστέα ΚΥΑ παρατίθενται τα φυσικοχημικά χαρακτηριστικά των λιπαντικών εσωτερικής καύσης τόσο σε απλή όσο και σε λεπτομερή καταγραφή, η οποία δεν μπορεί να αντιταχθεί σε βάρος των συμμετεχόντων (C-278/14 SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 28 και απόφαση Medipac-Καζαντζίδης, C-6/05. EU:C:2007: 337 σκ 54). Και αυτό γιατί η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της

Αριθμός Απόφασης : 967/2023

σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται σε βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα. Αντίθετα, γίνεται δεκτό ότι πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια ή την πλημμέλεια της διακήρυξης η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική προσφορά τους (Ε.Α. ΣΤΕ 423/2011, 424/2011). Κατά συνέπεια, σε κάθε περίπτωση οι ελλείψεις που προβάλλει η προσφεύγουσα για τα είδη 4 (ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΚΙΝΗΤΗΡΑ SAE 10W/40) και 5 (ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΚΙΝΗΤΗΡΑ SAE 15W/40) του Τμήματος 6 δεν θα μπορούσαν να οδηγήσουν στην απόρριψη της προσφοράς της, χωρίς την προηγούμενη κλήση της σε συμπλήρωση αυτών σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπει το άρθρο 102 ν. 4412/2016.

12. Σχετικά με το είδος με αριθμό 7 του Τμήματος 6 «Λιπαντικό μειωτήρων SAE 80W-90» η προσφεύγουσα επικαλείται το περιεχόμενο του άρθρου 2 παρ. 2.3.1 της Κοινής Υπουργικής Απόφασης των Υπουργών Οικονομικών και Βιομηχανίας, Ενέργειας και Τεχνολογίας και Εμπορίου με αριθμό 12/1995 (ΦΕΚ Β'471/1995), στο οποίο ορίζεται ότι: *«ΠΙΝΑΚΑΣ 1. ΦΥΣΙΚΕΣ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ ΒΑΛΒΟΛΙΝΩΝ: 1. Κινηματικό Ιξώδες στους 100° C, cst, 2. Θερμοκρασία για ιξώδες 150.000 cp, °C, μέγ., 3. Σημείο διόδου, °C, μεγ., 4. Σημείο ανάφλεξης, °C, ελαχ»* και ισχυρίζεται ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι πλημμελής καθώς το προσφερόμενο προϊόν με την ονομασία «...» δεν καλύπτει όλα τα τυπικά φυσικοχημικά χαρακτηριστικά που απαιτούνται σύμφωνα με την παραπάνω ΚΥΑ. Ειδικότερα, το προσφερόμενο λιπαντικό δεν καλύπτει το φυσικοχημικό χαρακτηριστικό: «Θερμοκρασία για ιξώδες 150.000 cp, °C, max, κατά ASTM D 2983». Επί του παραπάνω λόγου προσφυγής επισημαίνεται ότι στο έγγραφο της παραγωγού του προσφερόμενου είδους «...» με ημερομηνία 10.05.2023, το οποίο προσκομίζει η παρεμβαίνουσα συνημμένα προς την παρέμβασή της, διευκρινίζεται ότι εκ παραδρομής δεν συμπληρώθηκε/αναγράφηκε το φυσικοχημικό χαρακτηριστικό «Θερμοκρασία για ιξώδες 150.000 cP, max °C (ASTM D 2983)» **με τιμή «-26»**. Ωστόσο, δεδομένου ότι η καταρχήν προσήκουσα υποβολή του τεχνικού φυλλαδίου του προσφερόμενου είδους έλαβε χώρα κανονικά και δεν αμφισβητείται, η δε προβαλλόμενη έλλειψη δεν συνιστά μη πλήρωση απαίτησης αλλά μόνο μη αναγραφή της τιμής του τεχνικού χαρακτηριστικού, δεν μπορεί να οδηγήσει στην αυτόματη απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, χωρίς την προηγούμενη τήρηση της διαδικασίας του άρθρου 102 ν. 4412/2016 για την

Αριθμός Απόφασης : 967/2023

συμπλήρωση της προσφοράς σύμφωνα με τα όσα αναφέρονται στην παραπάνω επιστολή της «...».

13. Σχετικά με το είδος με αριθμό 14 του Τμήματος 6 «Υγρά Μπαταρίας» η προσφεύγουσα επικαλείται το περιεχόμενο του άρθρου 2 της ΚΥΑ 1232/91 (ΦΕΚ 25/Β/21-01-1992), στο οποίο ορίζεται ότι: «2.1. Το νερό που χρησιμοποιείται για τον σκοπό που αναφέρεται στο άρθρο 1 πρέπει να είναι: καθαρό, διαυγές, άχρωμο, όταν παρατηρείται σε βάθος 300 MM και άοσμο, 2.2. Η αγωγιμότητα του νερού των συσσωρευτών δεν πρέπει να ξεπερνάει τα 10pS/CM, κατά την παραγωγή του και τα 30Ms/cm κατά την πλήρωση, μετρούμενη στου 20° C με την μέθοδο που περιγράφεται στο παράρτημα Ι, 2.3. Το ξηρό υπόλειμμα του νερού των συσσωρευτών, δεν πρέπει να ξεπερνάει τα 10 MCR/UT, 2.4. Η τιμή του PH του νερού των συσσωρευτών, πρέπει να βρίσκεται μεταξύ 5 και 7. 2.5 Δεν πρέπει να ανιχνεύονται, με τις κλασσικές μεθόδους ποιοτικής αναλύσεως: Ενώσεις ψευδαργύρου, καδμίου, υδραργύρου, σιδήρου, νικελίου, χρωμίου, μαγγανίου, χλωρίου, θείου . και αζώτου, 2.6. Η ποσότητα των αναγωγικών οργανικών ενώσεων, σε κάθε λίτρο νερού μπαταρίας, δεν πρέπει να είναι ανώτερη εκείνης που είναι χημικά ισοδύναμη με 200 MCR υπερμαγγανικού καλίου, 2.7. Κάθε άλλο σκεύασμα με διάφορες εμπορικές ονομασίες που προορίζεται για την παραγωγή ή την αναπλήρωση του ηλεκτρολύτη στους συσσωρευτές μολύβδου, πρέπει να ανταποκρίνεται, στις παραπάνω απαιτήσεις του απιονισμένου ή απεσταγμένου νερού». Με βάση τα παραπάνω οριζόμενα η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα έχει προσφέρει το προϊόν με την ονομασία «...», το οποίο α. δεν καλύπτει το φυσικοχημικό χαρακτηριστικό: «Ξηρό υπόλειμμα του νερού των συσσωρευτών», καθώς, σύμφωνα με την προαναφερθείσα ΚΥΑ, δεν πρέπει να ξεπερνάει τα 10 MCR/LIT, ενώ στο προσφερόμενο προϊόν δεν αναφέρεται καθόλου ως φυσικοχημικό χαρακτηριστικό και β. δεν καλύπτει το φυσικοχημικό χαρακτηριστικό: «Περιεκτικότητα σε αναγωγικές οργανικές ενώσεις», καθώς, σύμφωνα με την προαναφερθείσα ΚΥΑ, η ποσότητα των αναγωγικών οργανικών ενώσεων, σε κάθε λίτρο νερού μπαταρίας, δεν πρέπει να είναι ανώτερη εκείνης που είναι χημικά ισοδύναμη με 200 MCR υπερμαγγανικού καλίου, ενώ στο προσφερόμενο προϊόν δεν αναφέρεται καθόλου ως φυσικοχημικό χαρακτηριστικό.

Αριθμός Απόφασης : 967/2023

14. Από το περιεχόμενο του παραπάνω εγγράφου της παραγωγού του προσφερόμενου είδους «...» με ημερομηνία 10.05.2023, το οποίο προσκομίζει η παρεμβαίνουσα συνημμένα προς την παρέμβασή της, διευκρινίζεται ότι εκ παραδρομής δεν συμπληρώθηκε/αναγράφηκε το φυσικοχημικό χαρακτηριστικό «Ξηρό υπόλειμμα» και «Περιεκτικότητα σε αναγωγικές οργανικές ενώσεις» με τιμή «10MCR/Lt» και «200MCR/Lt» αντίστοιχα. Κατά συνέπεια, δεδομένου ότι η καταρχήν προσήκουσα υποβολή του τεχνικού φυλλαδίου του προσφερόμενου είδους έλαβε χώρα κανονικά και δεν αμφισβητείται, η δε προβαλλόμενη έλλειψη δεν συνιστά μη πλήρωση απαίτησης αλλά μόνο μη αναγραφή της τιμής του τεχνικού χαρακτηριστικού, δεν μπορεί να οδηγήσει στην αυτόματη απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, χωρίς την προηγούμενη τήρηση της διαδικασίας του άρθρου 102 ν. 4412/2016 για την συμπλήρωση της προσφοράς σύμφωνα με το περιεχόμενο της επιστολής της «...», όπως και παραπάνω έγινε δεκτό.

15. Τέλος, σχετικά με το είδος με αριθμό 15 (ΑΝΤΙΨΥΚΤΙΚΟ ΥΓΡΟ), του Τμήματος 6 η προσφεύγουσα προβάλλει πλημμέλεια της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, επικαλούμενη τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. Β.2. της ΚΥΑ 349/12/2013 (ΦΕΚ 2988/Β/22-11-2013), στην οποία ορίζονται οι ποιοτικές απαιτήσεις για τα υγρά κυκλώματος ψύξης MEK, έτοιμα για χρήση, τα οποία πρέπει να είναι σύμφωνα με τον Πίνακα 1, με μεθόδους ελέγχου που προβλέπεται από το πρότυπο BS 6580. Συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα προσφέρει το έτοιμο για χρήση αντιψυκτικό με την ονομασία «...» (βλ. τεχνικό φυλλάδιο «TDS.....pdf»), το οποίο όμως δεν καλύπτει την ποιοτική απαίτηση *«απώλεια μάζας σε υάλινη συσκευή εν θερμώ»*, δηλαδή δεν αναγράφονται επί του τεχνικού φυλλαδίου τα μέταλλα, καθώς και η περιεκτικότητά τους, όπως ρητά απαιτείται από την παρ. 10 του BS 6580/10. Επίσης, η ποιοτική απαίτηση της παρ. 11 του BS 6580/10 έχει πραγματοποιηθεί σε απλό έλασμα αλουμινίου, ενώ ρητά από το πρότυπο BS 6580/10 απαιτείται να γίνει σε κράμα αλουμινίου.

16. Για τον παραπάνω λόγο προσφυγής επισημαίνεται ότι στο προσκομιζόμενο από την παρεμβαίνουσα έγγραφο της παραγωγού εταιρείας «...» με ημερομηνία 10.05.2023 διευκρινίζονται και καταγράφονται αναλυτικά οι τιμές για την

Αριθμός Απόφασης : 967/2023

«Απώλεια μάζας σε υάλινη συσκευή εν θερμώ (ASTM D 1384), mg max», ενώ ως προς την απαίτηση της παρ. 11 του BS 6580/10 διευκρινίζει ότι πρόκειται για χαρακτηριστικό που έχει αναγραφεί με διαφορετική διατύπωση της οποίας όμως η τιμή προκύπτει, καθώς σημειώνεται ο αριθμός της μεθόδου μέτρησης που είναι μοναδικός (ASTM D 4340). Ωστόσο, όπως και παραπάνω κρίθηκε, οι διευκρινίσεις αυτές, προβαλλόμενες για πρώτη φορά ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ με αφορμή την υπό εξέταση προσφυγή, δεν μπορούν να αξιολογηθούν πρωτογενώς καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (βλ. ΕΑ ΣτΕ 54/2018), αλλά θα πρέπει να ακολουθηθεί η διαδικασία του άρθρου 102 ν. 4412/2016 για τη συμπλήρωση της προσφοράς της παρεμβαίνουσας με τα στοιχεία αυτά, μετά από κλήση της από την αναθέτουσα αρχή.

17. Κατόπιν των παραπάνω σκέψεων, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή κατά το σκεπτικό και να επιστραφεί το κατατεθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

- 1.** Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.
- 2.** Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το μέρος αυτής με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας χωρίς την προηγούμενη κλήση της σε συμπλήρωση της προσφοράς της σύμφωνα με το άρθρο 102 ν. 4412/2016.
- 3.** Απορρίπτει την παρέμβαση.
- 4.** Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 9 Ιουνίου 2023 και εκδόθηκε στις 29 Ιουνίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ