

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 20 Οκτωβρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος-Εισηγήτρια, Κωνσταντίνος Κορομπέλης και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να συνεξετάσει α) την από 14.9.2020 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1285/15.9.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στη ..., νομίμως εκπροσωπούμενης β) την από 14.9.2020 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1288/15.9.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στη ..., νομίμως εκπροσωπούμενης, κατά της ίδιας αναθέτουσας αρχής και της ίδιας προσβαλλομένης πράξης, στο πλαίσιο της ίδιας διαγωνιστικής διαδικασίας, συνεπώς προσήκει να συνεξετασθούν.

Κατά του ... και ειδικότερα κατά της με αρ. 244/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ως άνω αναθέτουσας αρχής με θέμα «Έγκριση 1ου και 2ου πρακτικού του ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνή διαγωνισμού, για την εκτέλεση της προμήθειας «Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του ... και των νομικών του προσώπων», διάρκειας 2 ετών. ΤΜΗΜΑ 2: Προμήθεια λιπαντικών για τις ανάγκες των οχημάτων και μηχανημάτων του» στο πλαίσιο διεθνή, ηλεκτρονικού διαγωνισμού για τη προμήθεια με τίτλο: Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του ... και των νομικών του προσώπων αξίας 660.434,60€ με ΦΠΑ 24% διάρκειας 2 ετών.

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας «...» με διακριτικό τίτλο «...», η οποία εδρεύει στην βιομηχανική περιοχή ..., στη ... και η οποία άσκησε την από 25.9.2020 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρέμβαση της, επί σκοπώ απόρριψης της πρώτης Προσφυγής.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας «...», η οποία εδρεύει στη ..., επί της ... και η οποία άσκησε την από 25.9.2020 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρέμβαση της, επί σκοπώ απόρριψης της πρώτης Προσφυγής.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας «...», η οποία εδρεύει στη ..., επί της οδού ... και η οποία άσκησε τις από 25.9.2020 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρεμβάσεις της, επί σκοπώ απόρριψης της πρώτης Προσφυγής και της δεύτερης Προσφυγής αντιστοίχως.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία Μανδράκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, ο ... με την με αρ. ... διακήρυξή του, προκήρυξε διεθνή, ηλεκτρονικό Διαγωνισμό για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του ... και των νομικών του προσώπων αξίας 660.434,60€ με ΦΠΑ 24% διάρκειας 2 ετών, με κριτήριο ανάθεσης τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής ανά ομάδα και ειδικότερα Α) Για τα υγρά καύσιμα: το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις % στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης για το κάθε είδος καυσίμου την ημέρα παράδοσης του, όπως διαμορφώνεται με το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο τιμών του Παρατηρητηρίου υγρών καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας ή άλλου αρμόδιου φορέα όπως ισχύει κάθε φορά σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, για το Νομό Β) Για τα λιπαντικά:

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή) εκφρασμένη ως το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί των τιμών του ενδεικτικού προϋπολογισμού της μελέτης 14/2019 της Δ/σης Καθαριότητας και Ανακύκλωσης. Ειδικά για τα υγρά καύσιμα θα γίνονται δεκτές προσφορές και με αρνητικό ποσοστό έκπτωσης χωρίς αυτό να υπερβαίνει το 5% (Ν.4257/2014). Δυνάμει δε της προσβαλλομένης με αρ. 244/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, κατ' αποδοχήν του από 19.3.2020 πρακτικού ελέγχου δικαιολογητικών - αξιολόγησης προσφορών και του από 28.8.2020 πρακτικού αξιολόγησης οικονομικών προσφορών, έγιναν αποδεκτές οι προσφορές των συμμετεχουσών εταιρειών, προσφευγουσών και παρεμβαινουσών για την Ομάδα των Λιπαντικών στην οποία συμμετείχαν και συνακολούθως αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία ... για την εκτέλεση της προμήθειας με τίτλο: ΤΜΗΜΑ 2 : «...: Προμήθεια Λιπαντικών για τις ανάγκες οχημάτων και μηχανημάτων του Δήμου {CPV: ...}, διάρκειας δύο ετών». Κατά δε της απόφασης ταύτης της αναθέτουσας αρχής, αναπόσπαστο τμήμα της οποίας αποτελούν τα ως άνω εγκριθέντα πρακτικά, στρέφονται οι προσφεύγουσες με τις υπό εξέταση προδικαστικές τους προσφυγές, για τους σε αυτές περιεχόμενους λόγους και κατά τα ειδικότερα αιτήματα τους.

2. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρα 345 παρ. 1 και 6 παρ. 1 του Ν.4412/2016), του αντικειμένου της (προμήθεια) καθώς και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, συναφώς υπάγεται και στις διατάξεις του Ν.4412/2016. Συνακόλουθα, ενόψει και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (ημερομηνία αποστολής δημοσίευσης της Προκήρυξης στην ΕΕΕΕ), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν.4412/2016, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 345 παρ. 1 και 379 παρ. 7 του ως άνω νόμου, όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν, η δε ΑΕΠΠ ενώπιον της οποίας ασκούνται οι προσφυγές είναι αρμόδια για την εξέτασή τους.

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

3. Επειδή, από τα αναρτηθέντα στοιχεία στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προκύπτει ότι οι προσφυγές έχουν ασκηθεί τύποις παραδεκτώς, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 περ. α' του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α' του Π.Δ. 39/2017, 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 και Παράρτημα Ι του Π.Δ. 39/2017, καταβλήθηκε δε και δεσμεύτηκε από την πρώτη προσφεύγουσα παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ...), ποσού 600,00€ και από τη δεύτερη ως άνω προσφεύγουσα ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ..., ομοίως ποσού 600,00€, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017. Επέκεινα, οι υπό κρίση προσφυγές έχουν ασκηθεί εμπροθέσμως, δεδομένου ότι η προσβαλλομένη αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, προκειμένου να λάβουν γνώση οι συμμετέχοντες, στις 4.9.2020 και αμφότερες οι προσφεύγουσες άσκησαν τις προσφυγές τους, διά της αναρτήσεως των στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, στις 14.9.2020, ήτοι παραδεκτώς και εμπροθέσμως κατά τις ανωτέρω διατάξεις. Περαιτέρω, παραδεκτώς και με έννομο συμφέρον, στις 25.9.2020 ασκούν τις παρεμβάσεις του οι ως άνω παρεμβαίνουσες, δοθέντος ότι η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε τις προσφυγές στους συμμετέχοντες στις 15.9.2020 και συνεπώς, εμπροθέσμως, εντός της δεκαήμερης αποκλειστικής προθεσμίας από την κοινοποίηση των, ασκούνται οι παρεμβάσεις, με πρόδηλο δε έννομο συμφέρον των παρεμβαινουσών, κατά το μέρος που οι προσφυγές στρέφονται κατά της αποδοχής των προσφορών τους διά της προσβαλλομένης. Περαιτέρω, στις 24.9.2020 και 25.9.2020 η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού το με αριθμό πρωτ. 15719/24.9.2020 έγγραφο απόψεων της σχετικά με την πρώτη προσφυγή και το με αριθμ. πρωτ. 15751/25.9.2020 έγγραφο απόψεων της σχετικά με τη δεύτερη προσφυγή, αντιστοίχως, με τα οποία η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί τις απόψεις της επί των προσφυγών και ζητείται η απόρριψή τους. Οι ως άνω απόψεις αναφορικά με τη δεύτερη προσφυγή, ωστόσο, δεν μπορούν να ληφθούν υπόψη, διότι υποβλήθηκαν εκπρόθεσμα. Και τούτο διότι, λαμβανομένου υπόψη ότι η προθεσμία για την

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

υποβολή των απόψεων της αναθέτουσας αρχής είναι δεκαήμερη και αποκλειστική (βλ. αντί άλλων ΑΕΠΠ επταμ. 8/2020, σκ. 7), κινείται δε από την επομένη της κατάθεσης της προσφυγής και λήγει στις 19:00 της καταληκτικής ημέρας, αν αυτή είναι εργάσιμη (βλ. ΑΕΠΠ 403/2018) ή της επόμενης εργάσιμης, αν αυτή είναι κατά νόμο εξαιρετέα ή αργία (βλ. ΑΕΠΠ 210/2019), ενόψει της από 14.9.2020 κατάθεσης της δεύτερης ως άνω προσφυγής, οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής έπρεπε να διαβιβαστούν στην ΑΕΠΠ ως τις 19:00 της 24ης Σεπτεμβρίου 2020, κατά την οποία έληγε η δεκαήμερη αποκλειστική προθεσμία για την κατάθεσή τους. Αφού, κατά τα ανωτέρω, διαβιβάστηκαν μεταγενέστερα, είναι εκπρόθεσμες και δεν μπορούν να ληφθούν υπόψη. Τέλος, η πρώτη προσφεύγουσα καταθέτει το από 13.10.2020 Υπόμνημα της σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016, εντούτοις απαραδέκτως, δοθέντος ότι δεν το αναρτά στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ.

4. Επειδή, εξάλλου, η πρώτη προσφεύγουσα που συμμετείχε στον υπόψη διαγωνισμό, η προσφορά της οποίας έγινε δεκτή, με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ.39/2017, στρέφεται κατά της απόφασης της αναθέτουσας αρχής. Και τούτο, διότι κατά τα ιστορούμενα στην προσφυγή, αποφασίσθηκε μη νόμιμα και κατά παράβαση της διακήρυξης και της νομοθεσίας που διέπει αυτήν, η αποδοχή των προσφορών των έτερων συμμετεχουσών για την Ομάδα Λιπαντικών της υπό ανάθεση σύμβασης και συγκεκριμένα των οικονομικών φορέων: ..., ..., ... και Υποστηρίζει συναφώς η προσφεύγουσα τα εξής: Αναφορικά με την συμμετέχουσα εταιρεία «...» α. Για το υπ' αριθμ. 3 προϊόν της μελέτης απαιτείται λάδι πετρελαιοκινητήρων SAE 20W/50 με προδιαγραφές API CI-4/SL και ACEA E7/E5/E4/E3, ωστόσο προσφέρει το λιπαντικό ... SAE 20W/50 με προδιαγραφές API CI-4/CH- 4/CG-4/CF-4/SL KOL ACEA E7/E5/E3/B3/B4, το οποίο λιπαντικό δεν καλύπτει την προδιαγραφή ACEA E4. Η προδιαγραφή ACEA E4 είναι ξεχωριστή προδιαγραφή και δεν καλύπτεται από καμία νεότερη προδιαγραφή κατά ACEA (στην προκειμένη περίπτωση από

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

την προδιαγραφή ACEA E7), όπως προκύπτει από το με αριθμ. πρωτ. 30/004/000/3528/07-09-2017, που αναγράφει: «...Το σύστημα κατηγοριοποίησης λιπαντικών κατά ACEA περιλαμβάνει τρεις σειρές, τη σειρά A.B, τη σειρά E και τη σειρά C. Κάθε μεταγενέστερη προδιαγραφή μιας σειράς, υπερκαλύπτει - αντικαθιστά μία κατηγορία με ίδια σειρά». Η προδιαγραφή ACEA E4 είναι σε ισχύ, σύμφωνα με το ACEA έτους 2016. Περαιτέρω, το λιπαντικό ... SAE 20W/50, δεν έχει έγκριση κυκλοφορίας από το Γενικό Χημείο του Κράτους για την προδιαγραφή ACEA E4. β. Για το υπ' αριθμ. 6 προϊόν της μελέτης, απαιτείται γράσο συνεκτικότητας NLGI 2, συμπλόκου λιθίου, με προδιαγραφές DIN 51825 KP2P-30, ASTM-4950 LB/GB, και με θερμοκρασιακό εύρος λειτουργίας -30° C έως +130° C. Προσφέρει το γράσο ..., με προδιαγραφές DIN 51825 KP2P-30, ASTM D 4950 LB/GB, με θερμοκρασία εφαρμογής από -25° C έως +130° C και σημείο Στάξεως °C 135. Το προσφερόμενο γράσο ωστόσο δεν καλύπτει την κατώτερη απαιτούμενη θερμοκρασία λειτουργίας (-30° C), όπως επίσης δεν καλύπτει και την προδιαγραφή ASTM-4950 LB/6B. Σύμφωνα με την ΚΥΑ 322/2000, όπως τροποποιήθηκε με την ΚΥΑ 76/2018, ένα γράσο για να καλύπτει την προδιαγραφή LB πρέπει να έχει σημείο στάξεως ελάχιστο 150 και για να καλύπτει την προδιαγραφή GB πρέπει να έχει σημείο στάξεως, ελάχιστο 175. Περαιτέρω, το προσφερόμενο γράσο δεν είναι σύμπλοκο λιθίου, διότι σύμφωνα με τη διεθνή βιβλιογραφία, ένα γράσο για να είναι σύμπλοκο λιθίου πρέπει να έχει σημείο Στάξεως °C, τουλάχιστον 220. Συνεπώς, κατά την προσφεύγουσα, και τα δύο προαναφερόμενα λιπαντικά πρέπει να απορριφθούν και η προσφορά του ανωτέρω είναι απορριπτέα. Αναφορικά με την εταιρεία ... ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι α. Για το υπ' αριθμ. 3 προϊόν της μελέτης απαιτείται λάδι πετρελαιοκινητήρων SAE 20W/50 με προδιαγραφές API CI-4/SL και ACEA E7/E5/E4/E3. Προσφέρει το λιπαντικό ... SAE 20W/50 με προδιαγραφές API CI- 4/CF/SL και ACEA E7, A3/B3/B4. Το προσφερόμενο λιπαντικό εντούτοις δεν καλύπτει την προδιαγραφή ACEA E4. Η προδιαγραφή ACEA E4 είναι ξεχωριστή προδιαγραφή και δεν καλύπτεται από καμία νεότερη προδιαγραφή κατά ACEA (στην προκειμένη περίπτωση από την προδιαγραφή ACEA E7), όπως προκύπτει από το με αριθμ. πρωτ. 30/004/000/

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

3528/07-09-2017, που αναγράφει: «...Το σύστημα κατηγοριοποίησης λιπαντικών κατά ACEA περιλαμβάνει τρεις σειρές, τη σειρά A.B, τη σειρά E και τη σειρά C. Κάθε μεταγενέστερη προδιαγραφή μιας σειράς, υπερκαλύπτει - αντικαθιστά μία κατηγορία της ίδιας σειράς». Η προδιαγραφή ACEA E4 είναι σε ισχύ, σύμφωνα με το ACEA έτους 2016. Περαιτέρω, το προσφερόμενο λιπαντικό ... SAE 20W/50 δεν έχει έγκριση κυκλοφορίας για την προδιαγραφή ACEA E4. β. Για το υπ' αριθμ. 6 προϊόν της μελέτης, απαιτείται γράσο συνεκτικότητας NLGI 2, συμπλόκου λιθίου, με προδιαγραφές DIN 51825 KP2P-30, ASTM-4950 LB/GB. και με θερμοκρασιακό εύρος λειτουργίας -30° C έως +130° C. Προσφέρει το γράσο ..., με προδιαγραφές DIN 51825 KP2P-30, ASTM D 4950 LB/GC. Το προσφερόμενο γράσο δεν καλύπτει την προδιαγραφή ASTM-4950 GB. Οι προδιαγραφές GB και GC είναι διαφορετικές προδιαγραφές, η μία δεν καλύπτει την άλλη, όπως συνάγεται από την ΚΥΑ 76/2018, όπου και υπάρχουν διαφορές στις ιδιότητες (Μονάδες) και μάλιστα σημαντικές διαφορές, όπως διαχωρισμός ορυκτελαίου κατά ASTM D 1742 και τάσεις διαρροής, με μέγιστο κατά ASTM D 4290. γ. Από την υποπαράγραφο 3.3. του άρθρου 1 της 322/2000 Κοινής Υπουργικής Απόφασης (ΦΕΚ 122/Β'/07-02-2001), όπως αυτή τροποποιήθηκε με την υπ' αριθμ. 76/2018 Απόφαση του Ανώτατου Χημικού Συμβουλίου του Κράτους (ΦΕΚ 3292/Β'/08-08-2018) ορίζεται ότι: «...Άρθρο 1, Γ) Η υποπαράγραφος 3.3 αντικαθίσταται ως εξής: «Φυσικοχημικά χαρακτηριστικά: Τα γράσα που καθορίζονται από τις κατηγορίες «ί» (LA, LB) και «β» (GA, GB[πρέπει να πληρούν τις απαιτήσεις που αναφέρονται στους πίνακες 1 και 2, αντίστοιχα, για γράσα πλαισίου «ί» και «G». Το προαναφερόμενο γράσο από την εταιρεία «...», δεν καλύπτει ούτε τις προδιαγραφές που αναγράφονται στο τεχνικό φυλλάδιο, δηλαδή την ISO 4950 LB/GC. Και τούτο γιατί, όπως προκύπτει από το τεχνικό φυλλάδιο που καταθέτει, δεν αναγράφονται τα παρακάτω τυπικά χαρακτηριστικά του: α) Ελαστομερή κατά ASTM D-4580, β) Ροπή στους -40° C κατά ASTM D-4693, γ) Απώλεια μάζας κατά τις ταλαντώσεις mg, μέγιστο, κατά ASTM D-4170, δ) Αντοχή σε υψηλές θερμοκρασίες, ώρες ελάχιστο κατά ASTM D-1264, ε) Απόπλυση με νερό στους 80° C % κατά ASTM D-1264 και στ) Τάσεις διαρροής,

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

g, μέγιστο κατά ASTM D-4290. 6. Δεν έχει καταθέσει πιστοποιητικό ή βεβαίωση της κατασκευάστριας εταιρείας ..., ότι το λιπαντικό ... υπερκαλύπτει τις προδιαγραφές. Συνεπώς η προσφορά της εταιρείας για την ομάδα 2-Λιπαντικά του ... πρέπει να απορριφθεί. Αναφορικά με την συμμετέχουσα εταιρεία «...» α. Για το υπ' αριθμ. 6 προϊόν της μελέτης και σύμφωνα με την διευκρίνιση της αναθέτουσας αρχής, απαιτείται γράσο για ρουλεμάν τροχών, εδράνων αξόνων, συνεκτικότητας NLGI 2, συμπλόκου λιθίου, προδιαγραφών DIN 51825 KP2P-30, ASTM-4950 LB/GB. Προσφέρει το γράσο ..., με προδιαγραφές DIN 51502/51825 KP/P- 30, ISO LB/GC, ISO 6743/9L-X-CE/B. Το προσφερόμενο γράσο δεν καλύπτει την προδιαγραφή ASTM-4950 GB, που ρητά απαιτείται τόσο από τη μελέτη, όσο και από τις διευκρινίσεις που δόθηκαν από την αναθέτουσα αρχή. Οι προδιαγραφές GB και GC είναι διαφορετικές προδιαγραφές, διακριτές μεταξύ τους και η μία δεν καλύπτει την άλλη, όπως φαίνεται από την ΚΥΑ 76/2018, όπου και υπάρχουν διαφορές στις ιδιότητες (Μονάδες) και μάλιστα σημαντικές διαφορές, όπως διαχωρισμός ορυκτελαίου κατά ASTM D1742 και τάσεις διαρροής, με μέγιστο κατά ASTM D 4290. β. Από την υποπαράγραφο 3.3. του άρθρου 1 της 322/2000 Κοινής Υπουργικής Απόφασης (ΦΕΚ 122/Β'/07-02-2001), όπως αυτή τροποποιήθηκε με την υπ' αριθμ. 76/2018 Απόφαση του Ανώτατου Χημικού Συμβουλίου του Κράτους (ΦΕΚ 3292/Β'/08-08-2018) ορίζεται ότι : «...Άρθρο 1, Γ) Η υποπαράγραφος 3.3 αντικαθίσταται ως εξής: «Φυσικοχημικά χαρακτηριστικά: Τα γράσα που καθορίζονται από τις κατηγορίες «L» (LA, LB) και «G» (GA, GBI πρέπει να πληρούν τις απαιτήσεις που αναφέρονται στους πίνακες 1 και 2, αντίστοιχα, για γράσα πλαισίου «L» και «G». Το προσφερόμενο γράσο από την εταιρεία «...», δεν καλύπτει ούτε τις προδιαγραφές που αναγράφονται στο τεχνικό Φυλλάδιο, δηλαδή την ISO 4950 LB/GC. Και τούτο γιατί, όπως προκύπτει από το τεχνικό Φυλλάδιο που καταθέτει, δεν αναγράφονται τα παρακάτω τυπικά χαρακτηριστικά: α) Διαχωρισμός ορυκτελαίου κατά ASTM D-1742, β) Προστασία από την σκουριά κατά ASTM D-1743, γ) Προστασία από τη φθορά κατά ASTM D- 2266, δ) Ελαστομερή κατά ASTM D-4289, ε) Ιδιότητες υψηλών πιέσεων κατά ASTM D-2596, στ) Ροπή στους -40° C κατά ASTM D-4693, ζ)

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

Απώλεια μάζας κατά τις ταλαντώσεις, mg, μέγιστο κατά ASTM D-4170, η) Αντοχή σε υψηλές θερμοκρασίες, ώρες ελάχιστο κατά ASTM D-1264 και θ) Τάσεις διαρροής g, μέγιστο κατά ASTM D-4290, όπως απαιτείται, σύμφωνα με τους Πίνακες 1 και 2 της προαναφερθείσας ΚΥΑ. Συνεπώς, το ως άνω προαναφερόμενο προϊόν δεν είναι αποδεκτό και η προσφορά πρέπει να απορριφθεί. Αναφορικά με την εταιρεία «...» α. Για το υπ' αριθμ. 3 προϊόν της μελέτης απαιτείται λάδι πετρελαιοκινητήρων SAE 20W/50 με προδιαγραφές API CI-4/SL και ACEA E7/E5/E4/E3. Προσφέρει το λιπαντικό ... SAE 20W/50 με προδιαγραφές API CI-4/SL και ACEA E7/E5/E4/E3. Το προσφερόμενο λιπαντικό δεν καλύπτει την προδιαγραφή ACEA E4 αν και στο τεχνικό φυλλάδιο την αναγράφει. Στο τεχνικό φυλλάδιο αναγράφει ολικό Αριθμό Βάσεων (TBN) mg KOH g κατά ASTM D- 2896: 10. Σύμφωνα όμως με το ισχύον ACEA έτους 2016, ένα λιπαντικό νια να καλύπτει την προδιαγραφή ACEA E4. πρέπει να έχει αλκαλικότητα (TBN) τουλάχιστον 12. Σύμφωνα δε με το με αριθμ. πρωτ. .../30-04-2018 έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους προς την εταιρεία ..., «... Λιπαντικό ... με T.B.N.=10 mg KOH/gr ΔΕΝ μπορεί να καλύπτει σωρευτικά τις προδιαγραφές ACEA E7/E4, αλλά ΜΟΝΟ την E7» β. Από τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης απαιτείται να κατατεθεί πιστοποιητικό ή βεβαίωση της κατασκευάστριας εταιρείας των λιπαντικών ότι υπερκαλύπτουν τις προδιαγραφές. γ. Από την υποπαράγραφο 3.3. του άρθρου 1 της 322/2000 Κοινής Υπουργικής Απόφασης (ΦΕΚ 122/Β'/07-02-2001), όπως αυτή τροποποιήθηκε με την υπ' αριθμ. 76/2018 Απόφαση του Ανώτατου Χημικού Συμβουλίου του Κράτους (ΦΕΚ 3292/Β'/08-08-2018) ορίζεται ότι : «...Άρθρο 1, Γ) Η υποπαράγραφος 3.3 αντικαθίσταται ως εξής: «Φυσικοχημικά χαρακτηριστικά: Τα γράσα που καθορίζονται από τις κατηγορίες «L» (LA, LB) και «G» (GA, GB[πρέπει να πληρούν τις απαιτήσεις που αναφέρονται στους πίνακες 1 και 2, αντίστοιχα, για γράσα πλαισίου «L» και «G». δ. Από τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης και σύμφωνα με τις διευκρινίσεις που δόθηκαν για το υπ' αριθμ. 6 προϊόν απαιτείται, γράσο για ρουλεμάν τροχών, εδράνων αξόνων, συνεκτικότητας NLGI 2, συμπλόκου λιθίου, προδιαγραφών DIN 51825 KP2P-30, ASTM- 4950 LB/GB. Η εταιρεία «...» προσφέρει το προϊόν ..., με

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

προδιαγραφές DIN 515021, DIN 51825 KP2P-30, ASTM D 4950 LB/GB, ISO 6743/9L-XCDHB2, το οποίο δεν καλύπτει ούτε την προδιαγραφή LB, ούτε την προδιαγραφή GB. Και τούτο γιατί, όπως προκύπτει από το τεχνικό φυλλάδιο που καταθέτει, δεν αναγράφονται τα παρακάτω τυπικά χαρακτηριστικά του: α) Διαχωρισμός ορυκτελαίου κατά ASTM D-1742, β) Προστασία από την σκουριά κατά ASTM D-1743, γ) Προστασία από τη φθορά κατά ASTM D- 2266, δ) Ελαστομερή κατά ASTM D-4289, ε) Ιδιότητες υψηλών πιέσεων κατά ASTM D-2596, στ) Ροπή στους -40° C κατά ASTM D-4693, ζ) Απώλεια μάζας κατά τις ταλαντώσεις, mg, μέγιστο κατά ASTM D-4170 και η) Τάσεις διαρροής g, μέγιστο κατά ASTM D-4290 όπως απαιτείται, σύμφωνα με τους Πίνακες 1 και 2 της προαναφερθείσας ΚΥΑ. Συνεπώς και τα δύο προαναφερόμενα λιπαντικά πρέπει να απορριφθούν συνακολούθως και η προσφορά της ανωτέρω συμμετέχουσας εταιρείας.

5. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη ορίζεται: «2.4.3.2 Τεχνική προσφορά Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο "Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές" του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, Μελέτη 14/2019 της Δ/σης Καθαριότητας & Ανακύκλωσης περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα Οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό για τις ομάδες που αφορούν τη προμήθεια υγρών καυσίμων θα υποβάλλουν επί ποινή αποκλεισμού τα παρακάτω: [...] Οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό για την ομάδα 2 που αφορά τη προμήθεια λιπαντικών θα υποβάλλουν επί ποινή αποκλεισμού τα παρακάτω: i. Έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρηση των προσφερόμενων λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Δ/ση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους ή αντίστοιχου φορέα στην αλλοδαπή. ii. Τεχνική περιγραφή ή βεβαίωση ότι είναι πρωτογενή είτε να προέρχονται, εν όλω η εν

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

μέρει, από αναδιάλυση χρησιμοποιημένων λιπαντικών. iii. Υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού φορέα που θα δηλώνει τις κατασκευάστριες εταιρίες των λιπαντικών της επιλογής του, εγγυημένες για την ποιότητα κατασκευής και ότι τα είδη να είναι πλήρως συμβατά με αυτά που απαιτεί η 14/2019 Μελέτη της Δ/σης Καθαριότητας και Ανακύκλωσης. iv. Κατάλογο της αντίστοιχης κατασκευάστριας εταιρίας που να αναγράφονται τα τεχνικά χαρακτηριστικά τους και που θα πρέπει να προκύπτει ότι καλύπτουν ή υπερκαλύπτουν τις προδιαγραφές όπως αυτές αναφέρονται αναλυτικά στο Τεύχος «Τεχνική Περιγραφή-Τεχνικές Προδιαγραφές» της 14/2019 Μελέτης της Δ/σης Καθαριότητας & Ανακύκλωσης. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν.». Περαιτέρω, στο Παράρτημα Ι που ενσωματώνει τη Μελέτη 14/2019 ορίζεται: «2. ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ Τα υπό προμήθεια λιπαντικά πρέπει να καλύπτουν τις απαιτήσεις της Υπ. αριθμ. 176/1994 (ΦΕΚ) τεχνικής προδιαγραφής και θα πρέπει να έχουν έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρηση των προσφερομένων λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Δ/ση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους ή αντίστοιχου φορέα στην αλλοδαπή. Τα προσφερόμενα ελαιολιπαντικά θα είναι πρωτογενή είτε να προέρχονται, εν όλω ή εν μέρει, από αναδιάλυση χρησιμοποιημένων λιπαντικών. Για την διευκόλυνση των ενδιαφερομένων προμηθευτών, τα είδη που αναφέρονται στη λίστα των λιπαντικών, έχουν κωδικοποιηθεί με βάση τον κωδικό που έχει εισαχθεί σε προηγούμενες προμήθειες στο Δήμο και τη διεθνή κωδικοποίηση ACEA, API, DIN κ.λ.π, ανάλογα με το είδος λιπαντικού. Επίσης αναγράφεται ο αριθμός έγκρισης των κατασκευαστών των Οχημάτων. Αυτές οι αντιστοιχίες, χρησιμεύουν στους προμηθευτές για να ανιχνεύουν ευκολότερα το προϊόν για το οποίο θα καταθέσουν προσφορά. Έτσι οι ενδιαφερόμενοι προμηθευτές θα μπορούν εύκολα να αναγνωρίσουν τα λιπαντικά για τα οποία αναφέρεται η Διακήρυξη. Ο κάθε ενδιαφερόμενος με βάση τα παραπάνω, μπορεί να δώσει προσφορά για κατασκευάστριες εταιρίες λιπαντικών της επιλογής του, τις οποίες θα πρέπει να δηλώσει με υπεύθυνη δήλωση του, αρκεί να είναι

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

εγγυημένες για την ποιότητα κατασκευής και τα είδη να είναι πλήρως συμβατά με αυτά που ζητάει η Διακήρυξη. Για όλα τα λιπαντικά που ζητούνται αναφέρονται τα εξής: 1. Στα λιπαντικά που θα προσφέρει ο ενδιαφερόμενος, θα πρέπει να καταθέσει και κατάλογο της αντίστοιχης εταιρίας που να αναγράφονται τα τεχνικά χαρακτηριστικά τους. II. Θα πρέπει να αντιπροσωπεύουν την συσκευασία που ζητάει η Διακήρυξη με μία μικρή ίσως απόκλιση λίτρων, λόγω διαφορετικής συσκευασίας από κατασκευαστή σε κατασκευαστή π. χ βαρέλι 205 λτ ή βαρέλι 208 λτ. III. Σε περίπτωση που κάποια συσκευασία δεν υπάρχει στον κατάλογο του κατασκευαστή που προσφέρεται, τότε θα υπολογίζεται η αμέσως χαμηλότερη συσκευασία σε ποσότητα, πχ αντί για συσκευασία 60 λτ, συσκευασία 25 λτ ή 20 λτ. Η τιμή όμως των συσκευασιών που διαφοροποιούνται από αυτή της Διακήρυξης, δεν θα ξεπερνάει τα οριζόμενα ανά συσκευασία του ενδεικτικού προϋπολογισμού. Οι ενδιαφερόμενοι προμηθευτές θα πρέπει να καταθέσουν: Α. Για τα κατωτέρω λιπαντικά θα πρέπει να κατατεθεί πιστοποιητικό ή βεβαίωση της κατασκευάστριας εταιρείας λιπαντικών ότι υπερκαλύπτουν τις προδιαγραφές: 1. Λιπαντικό κινητήρων ..., SAE 15W 40 Να είναι σύμφωνα με τις προδιαγραφές: API: CK-4/CJ-4/CI-4/CH-4/CG-4/CF-4/CF/SN, ACEA: E9, MB 228.31, MAN 3775, M3575, MTU2.1, VOLVO VDS-4,5, RENAULT RLD-4,CAT ECF-3, MACK EOS-4,5 Συσκευασία: Δεξαμενή 1000 λίτρων ή βαρέλι 205 λίτρων 2. Λιπαντικό βενζινοκινητήρα, SAE 15W 40 Να είναι σύμφωνα με τις προδιαγραφές: ΜΟΛΥΒΔΑΙΝΙΟΥ Full Synthetic - API: CI-4/SL,ACEA E7 Συσκευασία : Δεξαμενή 1000 λίτρων ή βαρέλι 205 λίτρων 3. ΛΑΔΙ ΠΕΤΡΕΛ/ΝΗΤΗΡΑ 20W/50 Να είναι σύμφωνα με τις προδιαγραφές: ΟΡΥΚΤΕΛΑΙΟ API: CI-4/SL ACEA E7/E5/E4/E3 4. Λιπαντικό κινητήρων Diesel, SAE 5W 30 Να είναι σύμφωνα με τις προδιαγραφές: API: CJ-4SN, ACEA:E9 Συσκευασία : Δοχείο 5 λίτρων 5. Λιπαντικό υδραυλικών συστημάτων ISO 46 Να είναι σύμφωνα με τις προδιαγραφές: DIN 51524 (part III). Συσκευασία : Βαρέλι 205 λίτρων 6. Γράσο λιθίου για ρουλεμάν τροχών, εδράνων αξόνων. Να είναι σύμφωνα με τις προδιαγραφές: ΣΥΜΠΛΟΚΟ ΛΙΘΙΟΥ SYNTHETIC -30°C έως +130°C. DIN 51825 KP, ASTM D 4950 LA/GA Συσκευασία : Δοχείο 18 έως 25 λίτρων 7.

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

Γράσο AUTOMATIC 00 EP. Να είναι σύμφωνα με τις προδιαγραφές: NLGI-00 DIN 51825 KP ASTM D-4950 LA/GA Συσκευασία : Δοχείο 18 έως 25 λίτρων 8. Αντιψυκτικό νερού (συμπυκνωμένο) Να είναι σύμφωνα με την προδιαγραφή ΣΥΜΠΥΚΝΩΜΕΝΟ LONGLIFE -76 °C BS- 6580, ASTM D3306 Συσκευασία : Δοχείο 4 λίτρων 9. Υγρό φρένων αυτοκινήτων DOT 4, SAE J1703, F MVSS N0 116 Συσκευασία : Δοχείο 5 λίτρων 10. ΒΑΛΒΟΛΙΝΕΣ ΔΙΑΦΟΡΙΚΟΥ 85W140 Να είναι σύμφωνα με τις προδιαγραφές: EP API: GL-5 MIL-L-2105D, MB 235.0, MAN 342, ZF TE-ML: 05/A, 07/A, 012/A.16C/D, 17/B. 11. ΒΑΛΒΟΛΙΝΕΣ ΣΑΣΜΑΝ 80W90 Να είναι σύμφωνα με τις προδιαγραφές: API: GL-5 MIL-L-2105D, MB 235.0, MAN 342, ZF TE- ML: 05/A, 07/A, 012/A.18C/D, 17/B. 12. Πρόσθετο AdBlue, βελτιωτικό πετρελαίου για ανάμειξη με καύσιμο πετρέλαιο για πετρελαιοκίνητους κινητήρες Να είναι σύμφωνα με την προδιαγραφή DIN V 70070 ISO 22241 Συσκευασία : Δοχείο 10 ως 20 λίτρων 13. ΚΑΘΑΡΙΣΤΙΚΟ ΜΥΚΗΤΟΚΤΟΝΟ Η Υπηρεσία έχει το δικαίωμα να ελέγξει την καταλληλότητα κάποιας προσφερόμενης εταιρίας λιπαντικών εάν παραστεί ανάγκη, προκειμένου να διαφυλάξει την ομαλή λειτουργία των συστημάτων λίπανσης των Οχημάτων & των μηχανημάτων της και διατηρεί το δικαίωμα ποιοτικού και ποσοτικού ελέγχου. Για τον ποιοτικό έλεγχο δύναται να αποστέλλει δείγματα από τα λιπαντικά στο Γενικό Χημείο του Κράτους με έξοδα που θα βαρύνουν τον προμηθευτή.»

6. Επειδή, σύμφωνα με την πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας αλλά και την απολύτως κρατούσα άποψη στην επιστήμη του διοικητικού δικαίου, η διακήρυξη διαγωνισμού συνιστά στο σύνολο της κανονιστική πράξη της αναθέτουσας αρχής, συνακόλουθα και οι όροι της διακήρυξης έχουν κανονιστικό χαρακτήρα, περιλαμβάνουν δηλαδή γενικούς και αφηρημένους κανόνες, η πιστή τήρηση των οποίων ελέγχεται από τα δικαστήρια (ενδεικτικώς ΣτΕ 2992/1983, 4607/1986, 1127 και 4052/1990, 3306/1991, 1616 και 1619/2008). Εξ αυτής της παραδοχής συνάγεται ότι η διακήρυξη δεσμεύει απολύτως την αναθέτουσα αρχή και τα όργανα που διεξάγουν τον διαγωνισμό, παράλληλα όμως, η δεσμευτική ισχύς των όρων της διακήρυξης εκτείνεται και στους διαγωνιζόμενους. Προσέτι, η αρχή της

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

προσήλωσης των διαγωνιζομένων στους όρους της διακήρυξης κατοχυρώνεται με ιδιαίτερη αυστηρότητα στο ενωσιακό δίκαιο, όπου γίνεται δεκτό ότι κάθε απόκλιση από τις υποχρεωτικές προβλέψεις της διακήρυξης συνιστά παράβαση του ενωσιακού δικαίου και κυρίως της αρχής της ισότητας μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, η οποία αποτελεί και τη βάση των ενωσιακών κανόνων που διέπουν τις δημόσιες συμβάσεις και συνδέεται άμεσα με την αρχή της διαφάνειας, οι οποίες αρχές αμφότερες αποσκοπούν στη διασφάλιση ότι όλοι οι υποψήφιοι έχουν σε όλα τα στάδια της διαδικασίας του διαγωνισμού ίσες ευκαιρίες όταν υποβάλουν τις προσφορές τους (ΔΕΚ C-243/89 “Storebaelt”, Επιτροπή κατά Δανίας, Συλλογή 1993, I σελ. 3353, ΔΕΚ C-87/94, “Wallon Buses”, Επιτροπή κατά Βελγίου, ΔΕΚ C-19/2000, Construction versus County Council of the County of Mayo (2001), Συλλογή I-7725, υπόθεση T-203/96, Embassy Limousine and Services versus Parliament (1998), Συλλογή II-4239, ΔΕΚ C-470/99, Universale Bau versus EBS (2002), Συλλογή I-11617, ΔΕΚ C-16/98 Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλογή I-8315, σκ. 103-109 όπου το Δικαστήριο έκρινε ότι η αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων εφαρμόζεται σε όλες τις φάσεις της διαγωνιστικής διαδικασίας και όχι μόνο κατά το χρονικό σημείο υποβολής των προσφορών). Εξάλλου, σύμφωνα με τη νομολογία των ελληνικών Δικαστηρίων, η διαδικασία των διαγωνισμών είναι αυστηρώς τυπική (αρχή της τυπικότητας), υπό την έννοια ότι οι προσφορές των διαγωνιζομένων πρέπει να τηρούν απολύτως τους υποχρεωτικούς και δεσμευτικούς όρους της διακήρυξης και να βρίσκονται σε συμφωνία με το κανονιστικό περιεχόμενο αυτών, όπερ συνεπάγεται ότι κάθε παράβαση των σχετικών όρων της διακήρυξης έχει σαν επακόλουθο το απαράδεκτο της υπόψη προσφοράς ή/ και την ακυρότητα των πράξεων της αναθέτουσας αρχής, που δεν συνάδουν στις παραπάνω επιταγές/ αρχές. Επέκεινα σύμφωνα και με την προαναφερόμενη αρχή της τυπικότητας, που διέπει τη συμπλήρωση των εντύπων και τον τρόπο συντάξεως, εν γένει, των προσφορών στο πλαίσιο της διαδικασίας διενέργειας δημοσίου διαγωνισμού και αποσκοπεί στην ύπαρξη διαφάνειας κατά τη διεξαγωγή αυτού, στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως των προσφορών και στην ανάγκη ευχερούς συγκρίσεως αυτών μεταξύ τους

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

(ΣτΕ 279/2008), η προσκόμιση στο φάκελο της προσφοράς εκάστου διαγωνιζόμενου των οριζόμενων στη διακήρυξη δικαιολογητικών απαιτείται να πραγματοποιείται με τον τρόπο που αυτή επακριβώς καθορίζει, μη επιδεχόμενης άλλης ερμηνείας. Ενόψει τούτων, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας (ως ανωτέρω ορίζεται), της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων κατά το πνεύμα τόσο της κοινοτικής όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη διακήρυξη δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό (ΣτΕ 1329/2008) και μόνο.

7. Επειδή, από τη γραμματική ερμηνεία των όρων της διακήρυξης που παρατίθενται στην 5^η σκέψη της παρούσας εναργώς προκύπτουν οι προϋποθέσεις συμμετοχής και τα αξιούμενα δικαιολογητικά και στοιχεία που θα πρέπει να υποβάλλουν οι διαγωνιζόμενοι καθώς και οι τεχνικές προδιαγραφές που θα πρέπει να πληρούνται από τα προσφερόμενα από αυτούς είδη, προκειμένου για την άρτια και προσήκουσα εν γένει υποβολή της προσφοράς τους. Ειδικότερα δε για τα είδη που αφορούν στην Ομάδα των Λιπαντικών της επίμαχης σύμβασης ορίζονται ρητώς οι προδιαγραφές που κατ' ελάχιστον θα πρέπει να καλύπτουν και απαιτείται εν προκειμένω από τους διαγωνιζόμενους να υποβάλλουν επί ποινή αποκλεισμού τα παρακάτω: i. Έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρηση των προσφερόμενων λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Δ/ση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους ή αντίστοιχου φορέα στην αλλοδαπή. ii. Τεχνική περιγραφή ή βεβαίωση ότι είναι πρωτογενή είτε να προέρχονται, εν όλω η εν μέρει, από αναδιάλυση χρησιμοποιημένων λιπαντικών. iii. Υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού φορέα που θα δηλώνει τις κατασκευάστριες εταιρίες των λιπαντικών της επιλογής του, εγγυημένες για την ποιότητα κατασκευής και ότι τα είδη να είναι πλήρως συμβατά με αυτά που απαιτεί η 14/2019 Μελέτη της Δ/σης Καθαριότητας και Ανακύκλωσης. Από την επισκόπηση των στοιχείων και εγγράφων της υπόθεσης, όπως, εξάλλου, αποτυπώνει και η αναθέτουσα αρχή στο έγγραφο

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

των απόψεων της, προκύπτει ότι δυνάμει της με αρ. 269/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής αποφασίσθη ο αποκλεισμός του οικονομικού φορέα ... από τον ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αρ. συστήματος 85503,1 που αφορά στο Τμήμα 2 της Διακήρυξης «Προμήθεια λιπαντικών για τις ανάγκες των οχημάτων και μηχανημάτων του ...», για τους λόγους που αναφέρονται στο 3^ο πρακτικό της Επιτροπής και η μερική ανάκληση της με αρ. 244/2020 (προσβαλλόμενης) απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής ως προς το σκέλος που γίνεται αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία ... και ανακηρύσσεται προσωρινός ανάδοχος. Τούτων δοθέντων και κατόπιν της εν λόγω μερικής ανάκλησης της προσβαλλομένης, εκδόθηκε από το επιληφθέν κλιμάκιο της ΑΕΠΠ το από 6.11.2020 πρακτικό διά του οποίου τέθηκε στο αρχείο η με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 1278/15.9.2020 προσφυγή της εταιρείας «...», η οποία στρεφόταν κατά της προσβαλλομένης κατά το μέρος μόνο που έκανε αποδεκτή την προσφορά της ανωτέρω συμμετέχουσας ..., ως άνευ αντικειμένου. Για τους ανωτέρω αναφερόμενους λόγους και κατά το μέρος που η πρώτη προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλομένης κατά το σκέλος αυτής που κάνει αποδεκτή την προσφορά της ανωτέρω συμμετέχουσας ..., παρέλκει η κατ'ουσίαν εξέταση της αφού παρίσταται άνευ αντικειμένου. Όσον αφορά στις αιτιάσεις της προσφεύγουσας για τη συμμετέχουσα εταιρεία ... κατά τις οποίες το το προσφερόμενο από αυτή, για το υπ'αρ. 3 της διακήρυξης, λιπαντικό PRISTA SHPD VDS-3 SAE 20W/50 με προδιαγραφές API CI- 4/CF/SL και ACEA E7, A3/B3/B4, δεν καλύπτει επί ποινή αποκλεισμού την προδιαγραφή ACEA E4 και δεν έχει έγκριση κυκλοφορίας για την εν λόγω προδιαγραφή ACEA E4, ως επίσης για το προσφερόμενο για το υπ'αρ. 6 της διακήρυξης γράσο ..., με προδιαγραφές DIN 51825 KP2P-30, ASTM D 4950 LB/GC, ότι δεν καλύπτει την προδιαγραφή ASTM-4950 GB και επιπροσθέτως δεν έχει καταθέσει πιστοποιητικό ή βεβαίωση της κατασκευάστριας εταιρείας ..., ότι το προσφερόμενο λιπαντικό ... υπερκαλύπτει τις προδιαγραφές, λεκτέα τα εξής: Σύμφωνα με το επίσημο έγγραφο του οργανισμού ACEA για τις σχετικές απαιτήσεις των προδιαγραφών στον σύνδεσμο ... European oil sequences 2016 update REV 2.pdf, η διαφορά της προδιαγραφής ACEA E7 και ACEA E4

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

έγκειται στην τιμή της απαίτησης για το TBN (Total Base Number), δηλαδή ενώ η προδιαγραφή ACEA E4 για το TBN απαιτεί τιμή >12 (mgKOH/g), η προδιαγραφή ACEA E7 για το TBN απαιτεί τιμή >9 (mgKOH/g), όπερ άλλωστε συνομολογεί και η προσφεύγουσα, όταν συγκεκριμένα αναφέρει στην προσφυγή της ότι «Σύμφωνα όμως με το ισχύον ACEA έτους 2016, ένα λιπαντικό για να καλύπτει την προδιαγραφή ACEA E4 πρέπει να έχει αλκαλικότητα (TBN) τουλάχιστον 12» δηλαδή για να καλύπτει ένα λιπαντικό ... την προδιαγραφή ACEA E4 πρέπει να έχει τιμή για το TBN μεγαλύτερη η ίση του 12. Επιπλέον σύμφωνα με το υποβληθέν και από την προσφεύγουσα, ως συνημμένο, έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους, ένα λιπαντικό MEK (Μηχανών Εσωτερικής Καύσης) μπορεί να καλύπτει σωρευτικά τις προδιαγραφές ACEA E4 και ACEA E7, με τον περιορισμό που θέτει ο οργανισμός ACEA στις προδιαγραφές του, ήτοι να έχει τιμή για το TBN μεγαλύτερη η ίση του 12 και όχι μικρότερη. Από την επισκόπηση της προσφοράς της ανωτέρω συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας εταιρείας εμφανίζεται εν προκειμένω ότι το προσφερόμενο από αυτήν λιπαντικό ... έλαβε έγκριση κυκλοφορίας με αριθμό καταλόγου ... με το υπ. αριθ. πρωτ. .../12-10-2018 έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους και καλύπτει την προδιαγραφή ACEA E4 καθόσον σύμφωνα με το σχετικό τεχνικό φυλλάδιο, που υποβλήθηκε στον διαγωνισμό (αρχείο «03.pdf» στον ηλεκτρονικό υποφάκελο 23.ΑΡΘΡΟ 2.4.3.2 ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ-BΕΒΑΙΩΣΗ ΠΑΡΑΓΩΓΟΥ) η τιμή που έχει στο TBN είναι 12,5 (mgKOH/g). Συνεπώς, σύμφωνα με τα ανωτέρω, το προσφερόμενο είδος καλύπτει κατά αυτό το σκέλος τις απαιτήσεις της προκείμενης διακήρυξης. Σε ό,τι αφορά τις απαιτήσεις των κατηγοριών «G» ως περιγράφονται στην Απόφαση 76/2018 (ΦΕΚ 3292/Β'/08-08-2018) του Ανωτάτου Χημικού Συμβουλίου) με θέμα «Γράσα οχημάτων - Προδιαγραφές και μέθοδοι ελέγχου» προκύπτει ότι η κατηγορία GC υπερκαλύπτει πλήρως την κατηγορία GB, ενώ όσον αφορά τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας ότι «υπάρχουν διαφορές στις ιδιότητες (Μονάδες) και μάλιστα σημαντικές διαφορές, όπως διαχωρισμός ορυκτελαίου κατά ASTM D 1742 και τάσεις διαρροής, g, μέγιστο κατά ASTM D 4290», αλυσιτελώς προβάλλεται καθώς το

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

ζητούμενο εν προκειμένω δεν είναι οι ιδιότητες γράσου κατηγορίας GB και γράσου κατηγορίας GC, αλλά εάν τα προσφερόμενα είδη καλύπτουν τις απαιτήσεις της υπόψη διακήρυξης και μελέτης. Mutatis mutandis αλυσιτελώς προβάλλονται οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι στο τεχνικό φυλλάδιο του προσφερόμενου από την παρεμβαίνουσα εταιρεία προϊόντος «δεν αναγράφονται τα παρακάτω τυπικά χαρακτηριστικά του: α) Ελαστομερή κατά ASTM D-4580, β) Ροπή στους -40°C κατά ASTM D-4693, γ) Απώλεια μάζας κατά τις ταλαντώσεις mg, μέγιστο, κατά ASTM D-4170, δ) Αντοχή σε υψηλές θερμοκρασίες, ώρες ελάχιστο κατά ASTM D-1264, ε) Απόπλυση με νερό στους 80°C % κατά ASTM D-1264 και στ) Τάσεις διαρροής, g, μέγιστο κατά ASTM D-4290.», για το με α/α 6 προϊόν της μελέτης, όπερ, ωστόσο, δεν είναι απαραίτητο να αποτυπώνεται στα τεχνικά φυλλάδια αλλά πρωτίστως δεν προκύπτει ωσαύτη υποχρέωση από το κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη διακήρυξης. Σε ό,τι αφορά τέλος το προσφερόμενο προϊόν ... της εταιρείας ... διαπιστώνεται ότι ορθώς και επαρκώς υποβλήθηκε το τεχνικό φυλλάδιο της παραγωγού εταιρείας με το αρχείο «13.pdf» στον ηλεκτρονικό υποφάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς με α/α «23.ΑΡΘΡΟ 2.4.3.2 ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ-BΕΒΑΙΩΣΗ ΠΑΡΑΓΩΓΟΥ», δοθέντος ότι πρόκειται για το προϊόν «13.ΚΑΘΑΡΙΣΤΙΚΟ ΜΥΚΗΤΟΚΤΟΝΟ» και η αιτίαση της προσφεύγουσας ότι απαιτείται εν προκειμένω βεβαίωση του παραγωγού ότι δηλαδή καλύπτει ή υπερκαλύπτει τις προδιαγραφές της μελέτης, ερείδεται σε εσφαλμένη νομική αφετηρία, δοθέντος ότι στη διακήρυξη εναργώς αποτυπώνεται μόνο η απαιτούμενη περιγραφή και χαρακτηριστικά του προς προμήθεια είδους και ουδέν έτερο. Ενόψει των ανωτέρω οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας σχετικά με την προσφορά της συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας εταιρείας πρέπει να απορριφθούν και η Παρέμβαση αντιστοίχως να γίνει δεκτή.

8. Επειδή, αναφορικά με τις αιτιάσεις της πρώτης προσφεύγουσας για την προσφορά της εταιρείας «...» επί τη βάσει των διαφορετικών προδιαγραφών GB και GC καθώς και των χαρακτηριστικών που πρέπει να

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

προκύπτουν από το τεχνικό Φυλλάδιο, ισχύουν όσα έχουν συναφώς αναφερθεί στη προηγούμενη σκέψη. Σημειωτέον ότι από τους κανονιστικού περιεχομένου όρους της διακήρυξης δεν συνάγεται η υποχρέωση αναγραφής φυσικοχημικών χαρακτηριστικών των προσφερόμενων λιπαντικών και γράσων ούτε ζητείται να αναγράφονται οι δοκιμές βάσει των οποίων επιβεβαιώνονται οι προδιαγραφές. Κατά συνέπεια το προσφερθέν από την ως άνω συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα εταιρεία προϊόν «...» δεδομένου ότι έχει τις προδιαγραφές που αναλυτικά αναγράφονται στο τεχνικό του φυλλάδιο, υπερκαλύπτει πλήρως όλες τις ζητούμενες από τη διακήρυξη και την διευκρίνιση προδιαγραφές, όπως αυτό επιπροσθέτως προκύπτει τόσο από το κατατεθέν επίσημο Τεχνικό Δελτίο του προϊόντος της εταιρείας ... όπου αναγράφονται όλα όσα απαιτούνται από την ΚΥΑ 76/2018, όσο και από τη βεβαίωση της ίδιας της εταιρείας. Εξάλλου, αβασίμως προβάλλει η προσφεύγουσα ότι το προσφερόμενο γράσο δεν καλύπτει την προδιαγραφή ASTM-4950 GB, στηριζόμενη σε ίδιες παραδοχές και ουχί στα σχετικά υποβληθέντα έγγραφα και στοιχεία που συνοδεύουν το προσφερόμενο προϊόν από τα οποία προκύπτει η πλήρωση των σχετικών απαιτήσεων. Συνακολούθως οι σχετικοί ισχυρισμοί πρέπει να απορριφθούν και αντιστοίχως η Παρέμβαση να γίνει δεκτή.

9. Επειδή, αναφορικά με τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας για την προσφορά της εταιρείας «...» ότι δηλαδή το προσφερόμενο από αυτή λιπαντικό δεν καλύπτει την προδιαγραφή ACEA E4 αν και στο τεχνικό φυλλάδιο την αναγράφει καθώς και ότι το προσφερόμενο προϊόν ... με προδιαγραφές DIN 515021, DIN 51825 KP2P-30, ASTM D 4950 LB/GB, ISO 6743/9L-XCDHB2, δεν καλύπτει ούτε την προδιαγραφή LB, ούτε την προδιαγραφή GB ισχύουν *mutatis mutandis* όσα έχουν αναφερθεί και κριθεί στις παραπάνω σκέψεις για τις αντίστοιχες αιτιάσεις της προσφεύγουσας κατά των προσφορών των άλλων συμμετεχουσών (σκ. 7-8). Επιπροσθέτως σημειώνεται ότι η έγκριση κυκλοφορίας και η απόδειξη της πλήρωσης των επιμέρους τεχνικών προδιαγραφών των προσφερομένων προϊόντων επιτυγχάνεται με το σχετικό έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους. Η διαπίστωση δε της ύπαρξης και

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

συνδρομής των τεχνικών προδιαγραφών των λιπαντικών ανήκει στην αποκλειστική αρμοδιότητα του Γενικού Χημείου του Κράτους, το οποίο πιστοποιεί το περιεχόμενο των τεχνικών φυλλαδίων όσον αφορά «στα επίπεδα ποιότητας κατά API και ACEA» για τα λιπαντικά MEK (Μηχανών Εσωτερικής Καύσης) και τις βαλβολίνες. Για αυτό άλλωστε και από το Δελτίο Τεχνικών Χαρακτηριστικών του κατασκευαστή ενός προϊόντος δεν αποδεικνύονται οι επιμέρους τεχνικές προδιαγραφές που πληρούνται, καθόσον οι τελευταίες πιστοποιούνται μόνο από το Γενικό Χημείο του Κράτους. Διά της υποβολής εν προκειμένω από την ως άνω συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα των σχετικών εγγράφων του Γενικού Χημείου του Κράτους με αριθμό έγκρισης για τα προσφερόμενα από αυτή λιπαντικά αποδεικνύεται η πλήρωση όλων των προδιαγραφών όσον αφορά τα επίπεδα ποιότητας κατά API και ACEA. Επιπλέον τα φυσικοχημικά χαρακτηριστικά που έχουν κατατεθεί για όλα τα προσφερόμενα προϊόντα ακολουθούν και είναι σύμφωνα με τις ΚΥΑ 526/2004/05,12/95, 350/15 και 76/2018 για τα αντίστοιχα ιξώδη κάθε φορά Λιπαντικά. Εξάλλου, σύμφωνα και με τους κανονιστικού περιεχομένου όρους της διακήρυξης: «Τα υπό προμήθεια λιπαντικά πρέπει να καλύπτουν τις απαιτήσεις της Υπ. αριθμ. 176/1994 (ΦΕΚ) τεχνικής προδιαγραφής και θα πρέπει να έχουν έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρηση των προσφερομένων λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Δ/ση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους ή αντίστοιχου φορέα στην αλλοδαπή» συνεπώς, διά της κάλυψης των ανωτέρω απαιτήσεων δεν υφίσταται λόγος αποκλεισμού εν προκειμένω του προσφερόμενου προϊόντος. Επιπροσθέτως από την επισκόπηση της προσφοράς της παρεμβαίνουσας προκύπτει ότι έχει καταθέσει το έγγραφο ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ... όπου αναγράφεται:

«επιβεβαιώνει ότι τα προσφερόμενα προϊόντα είναι πρωτογενή και υπερκαλύπτουν τις εξής τεχνικές προδιαγραφές», από το οποίο προκύπτει ότι, ως παρασκευάστρια εταιρεία η συμμετέχουσα και ήδη παρεμβαίνουσα επιβεβαιώνει και πιστοποιεί ότι τα προσφερόμενα λιπαντικά είναι πρωτογενή, καθώς και ότι υπερκαλύπτουν τις αναγραφόμενες και ζητηθείσες προδιαγραφές στην Μελέτη 14/2019. Ενόψει των ανωτέρω, οι σχετικοί ισχυρισμοί της

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθούν ως νόμω και ουσία αβάσιμοι και η Παρέμβαση να γίνει αντιστοίχως δεκτή.

10. Επειδή, η δεύτερη προσφεύγουσα διά της ασκηθείσας προσφυγής της βάλλει κατά των προσφορών των συμμετεχόντων φορέων ... και ..., που δυνάμει της προσβαλλομένης απόφασης έγιναν αποδεκτές. Σε ό,τι αφορά τις αιτιάσεις κατά της εταιρείας ... ισχύουν τα αναφερθέντα στη σκέψη 7 της παρούσης και συνακολούθως, κατά το σκέλος τούτο, η προσφυγή παρίσταται άνευ αντικειμένου λόγω της επελθείσας μερικής ανάκλησης της προσβαλλομένης από την αναθέτουσα αρχή, τίθεται στο αρχείο και το παράβολο επιστρέφεται στη προσφεύγουσα σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 17 του Π.Δ. 39/2017. Σε ό,τι αφορά τις αιτιάσεις της δεύτερης προσφεύγουσας κατά της προσφοράς της συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας εταιρείας ... διαπιστώνεται ότι είναι αντίστοιχες με τις αιτιάσεις της πρώτης προσφεύγουσας ομοίως κατά της εταιρείας ... σχετικά με τη μη αναγραφή και συνακολούθως έλλειψη της απαιτούμενης προδιαγραφής ACEA E4 στο προσφερόμενο λιπαντικό «...» (ACEA E7, A3/B3/B4) για το οποίο υποβλήθηκε Τεχνικό φυλλάδιο και αριθμός έγκρισης κυκλοφορίας του Γ.Χ.Κ. Αντιστοίχως κατά συνέπεια ισχύουν τα αναφερθέντα και κριθέντα στη σκέψη 7 της παρούσης, συνακολούθως οι σχετικοί λόγοι προσφυγής πρέπει να απορριφθούν και η Παρέμβαση να γίνει αντιστοίχως δεκτή.

11. Επειδή, τούτων δοθέντων, οι υπό κρίση προσφυγές τίθενται στο αρχείο κατά το σκέλος που αφορούν στην αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας ... το οποίο και ανακλήθηκε διά της με αρ. 269/2020 απόφασης της αναθέτουσας αρχής και συνεπώς τα παράβολα που κατέθεσαν οι προσφεύγουσες θα πρέπει να επιστραφούν, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 17 του Π.Δ. 39/2017.

12. Επειδή, κατά τα λοιπά αιτήματα τους οι προσφυγές απορρίπτονται, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Αριθμός Απόφασης 1430, 1431/ 2020

Για τους λόγους αυτούς

Τίθενται στο αρχείο οι με ΓΑΚ 1285/15.9.2020 και 1288/15.9.2020 Προσφυγές κατά το σκέλος που αφορούν στην αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας ... το οποίο και ανακλήθηκε διά της με αρ. 269/2020 απόφασης της αναθέτουσας αρχής και ορίζεται η επιστροφή των παραβόλων στις προσφεύγουσες, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 17 του Π.Δ. 39/2017.

Απορρίπτονται οι Προσφυγές κατά τα λοιπά αιτήματα τους και γίνονται αντιστοίχως δεκτές οι επ'αυτών ασκηθείσες Παρεμβάσεις.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 20 Οκτωβρίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 9 Νοεμβρίου 2020.

Η Πρόεδρος

Μαρία Κων. Μανδράκη

Η Γραμματέας

Αλεξάνδρα Παπαχρήστου