

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 19 Φεβρουαρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Μαργαρίτα Κανάβα, Πρόεδρος, Απόστολος Σιαπέρας-Εισηγητής και Ειρήνη Αποκάρδου Μέλη.

Για να εξετάσει την από 21.1.2019 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 81/22.1.2019 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....» (εφεξής καλούμενη «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη .....όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του Δήμου ..., (εφεξής καλούμενος «αναθέτουσα αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται: α) να ακυρωθεί η υπ' αριθμό 27-808/21.12.2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής (εφεξής καλούμενη «προσβαλλόμενη») κατά το μέρος που αποδέχεται την προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας με την επωνυμία «.....» και κατακυρώνει τη σύμβαση σε αυτή και β) να ορισθεί προσωρινή ανάδοχος η ίδια, στο πλαίσιο της διαγωνιστικής διαδικασίας που έχει προκηρυχθεί με την υπ' αριθμό πρωτ. 40488/7-9-2018 πρόσκληση για υποβολή προσφορών.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Απόστολο Σιαπέρα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 721,15 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 254674043959 0322 0024, την από 21.1.2019 πληρωμή στην Τράπεζα Πειραιώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας

## **Αριθμός απόφασης: 252/2019**

Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης, εκτιμώμενης αξίας 144.225 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2.Επειδή με την υπ' αριθμό πρωτ. 40488/7-9-2018 πρόσκληση για υποβολή προσφορών σε ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση και χωρίς δημοσίευση προκήρυξης (άρθρα 26 παρ. 2.β και 32 παρ. 2.α του ν. 4412/2016), η αναθέτουσα αρχή προσκάλεσε την προσφεύγουσα, καθώς και τους οικονομικούς φορείς, «Δ.....» και «.....» να υποβάλουν προσφορά για την ανάθεση προμήθειας, με αντικείμενο «Προμήθεια καυσίμων & λιπαντικών Δήμου ... & ΝΠΔΔ», για το άγονο τμήμα με αντικείμενο «Τμήμα 2 – Λιπαντικά Δήμου ... και συναφή είδη» του ηλεκτρονικού διεθνούς μειοδοτικού διαγωνισμού, που προκηρύχθηκε με την με αριθμό 56970/8-11-2017 διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής. Ο προϋπολογισμός της ανωτέρω πρόσκλησης ανέρχεται στα 72.112,50 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, (89.419,50 ευρώ με ΦΠΑ) με διάρκεια ενός έτους, και προβλέπεται και δικαίωμα προαίρεσης (δυνατότητα παράτασης για ένα έτος) προϋπολογισμού 72.112,50 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (89.419,50 ευρώ με ΦΠΑ). Κριτήριο κατακύρωσης αποτελεί η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Επίσης, η διαγωνιστική διαδικασία διενεργείται με τους αυτούς όρους της ανωτέρω υπ' αριθμό 56970/8-11-2017 διακήρυξης.

3.Επειδή το πλήρες κείμενο της πρόσκλησης καταχωρήθηκε στις 10.9.2018 στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ με ΑΔΑΜ 18PROC003665366, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 64045.

4.Επειδή η διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση στην οποία προσέφυγε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικείμενου της, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η πρόσκληση υποβολής προσφοράς αφορά τρεις οικονομικούς φορείς και συγκεκριμένα την προσφεύγουσα και τους οικονομικούς φορείς, «Δ.....» και «.....», οι οποίοι υπέβαλαν

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

τις με αριθμό συστήματος 110113, 110891 και 110260 προσφορές τους αντίστοιχα. Με το υπ' αριθμό 6/3-12-2018 Πρακτικό, η Επιτροπή του Διαγωνισμού εισηγήθηκε να γίνουν δεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής, οι τεχνικές καθώς και οι οικονομικές προσφορές όλων των διαγωνιζόμενων, οι οποίες κατατάχθηκαν κατά σειρά μειοδοσίας ως εξής: 1) «.....», 2) η προσφεύγουσα και 3) «.....» και εισηγήθηκε επίσης την ανάδειξη του πρώτου ως προσωρινού αναδόχου. Το ανωτέρω Πρακτικό εγκρίθηκε από την προσβαλλόμενη, η οποία αποφάσισε ομόφωνα *«την κατακύρωση του τμήματος 2 (προμήθεια λιπαντικών Δήμου ... και συναφών ειδών) της ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΔΗΜΟΥ ΚΕΡΚΥΡΑΣ ΚΑΙ ΝΠΔΔ στον προμηθευτή «.....»»*.

6. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 21.1.2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 11.1.2019, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθ. 8 του Π.Δ. 39/2017.

7. Επειδή η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της «.....» και, εν προκειμένω, στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στην ως άνω διαδικασία και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς αυτής (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, ούσα δεύτερη κατά σειρά μειοδοσίας.

8. Επειδή η προσφεύγουσα αιτείται, πλην της ακύρωσης της προσβαλλόμενης, και την ανάδειξή της ως προσωρινής αναδόχου. Ωστόσο, η ΑΕΠΠ επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνει ολικώς ή μερικώς την προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνει την παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή

## **Αριθμός απόφασης: 252/2019**

για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 παρ. 2 του Ν. 4412/2016. Επομένως, η ΑΕΠΠ δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣτΕ 54/2018), και, συνακόλουθα, το αίτημα για ανάδειξη της σε προσωρινή ανάδοχο προβάλλεται απαραδέκτως.

9. Επειδή με την με αρ. 108/2019 Πράξη της Προέδρου του Δου Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

11. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 9 του π.δ 39/2017 κοινοποίησε στις 22.1.2019 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του διαδικτυακού τόπου της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της προσφυγής.

12. Επειδή με το από 30.1.2019 έγγραφο της, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.

13. Επειδή η προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή της αιτείται τα εξής:

**ΛΟΓΟΙ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ [...]**

*Η συμμετέχουσα εταιρεία «.....» υπέβαλε στην προσφορά της είδη τα οποία δεν ανταποκρίνονται στις απαιτήσεις-τεχνικές προδιαγραφές της παρούσας διακήρυξης και μελέτης και ειδικότερα:*

*A1. Ως προς την εσφαλμένη αποδοχή του προσφερόμενου προϊόντος που περιγράφεται τόσο στο «ΤΙΜΟΛΟΓΙΟ ΜΕΛΕΤΗΣ» στο «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II -Ειδική Συγγραφή & Τιμολόγιο» με Α.Τ. 20 (σελ. 69 του τεύχους της διακήρυξης) ή με α/α 17 στο «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ & ΣΥΝΑΦΩΝ ΕΙΔΩΝ» (σελ. -86- του τεύχους της διακήρυξης) :*

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

Για το προϊόν που περιγράφεται τόσο στο «ΤΙΜΟΛΟΓΙΟ ΜΕΛΕΤΗΣ» στο «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ - Ειδική Συγγραφή & Τιμολόγιο» με Α.Τ. 20 (σελ. -69- του τεύχους της διακήρυξης ): [...] όσο και στο «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ V-Τεχνική προσφορά-Φύλλα Συμμόρφωσης» στο «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ & ΣΥΝΑΦΩΝ ΕΙΔΩΝ» με Α/Α 17 (σελ. -86- του τεύχους της διακήρυξης) το οποίο αφορά το ίδιο υπό προμήθεια προϊόν αλλά με διαφορετική αρίθμηση (στο τιμολόγιο μελέτης η αρίθμηση των ειδών των λιπαντικών αρχίζει από το νούμερο -4- ενώ στο φύλλο συμμόρφωσης η αρίθμηση των ειδών των λιπαντικών αρχίζει από το νούμερο -1-) : [...] η εταιρεία «.....» προσφέρει το προϊόν CYCLON GRANIT SYN EURO MAX 10W40 όπως φαίνεται από το υποβληθέν στην προσφορά της «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ & ΣΥΝΑΦΩΝ ΕΙΔΩΝ» στο αρχείο «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ\_signed.PDF» (Συνημμένο -1-) [...] το οποίο αντιστοιχεί στο τεχνικό φυλλάδιο με α/α 17 είδος (Συνημμένο -2- σελ. 23) και τον αριθμό έγκρισης κυκλοφορίας από το Γενικό Χημείο του Κράτους, με αριθμό 76527/18 (αρ. πρωτ. 30/004/000/4503/19-09-2018) (Συνημμένο -3- σελ. 1)

Για το συγκεκριμένο προϊόν από την Διακήρυξη (όπως φαίνεται στα ανωτέρω αναφερόμενα) ζητούνται οι προδιαγραφές «ACEA E4/E6/E7/E9 - API CJ-4», ενώ το προϊόν «.....» που προσφέρει η εταιρεία «.....» σύμφωνα με το υποβληθέν τεχνικό φυλλάδιο (Συνημμένο -2- σελ. 23) και την έγκριση Γ.Χ.Κ (Συνημμένο -3- σελ. 1) καλύπτει τις προδιαγραφές ACEA E6/E7/E9 - API CI-4.

Πιο συγκεκριμένα για τις προδιαγραφές που καλύπτει το προσφερόμενο προϊόν σε σχέση με τις ζητούμενες από την μελέτη ισχύουν τα παρακάτω :

1. Ζητούμενη από την διακήρυξη προδιαγραφή ACEA E4 την οποία δεν καλύπτει το προσφερόμενο λιπαντικό.
2. Ζητούμενη από την διακήρυξη προδιαγραφή ACEA E6 η οποία καλύπτεται.
3. Ζητούμενη από την διακήρυξη προδιαγραφή ACEA E7 η οποία καλύπτεται.
4. Ζητούμενη από την διακήρυξη προδιαγραφή ACEA E9 η οποία καλύπτεται.

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

5. Ζητούμενη από την διακήρυξη προδιαγραφή API CJ-4 την οποία δεν καλύπτει το προσφερόμενο λιπαντικό.

Μη καλυπτόμενη προδιαγραφή ACEA E4 (περίπτωση -1-)

Οι προδιαγραφές που είναι σε ισχύ σύμφωνα με το επίσημο έγγραφο του οργανισμού ACEA «ACEA EUROPEAN OIL SEQUENCES 2016» (Συνημμένο -4- σελ. 4 και 5) είναι οι παρακάτω :

A) Για βενζινοκινητήρες και πετρελαιοκινητήρες - "High SAPS" : A3/B3, A3/B4, A5/B5.

B) Για καταλυτικούς & συμβατούς με GPF/DPF βενζινοκινητήρες και πετρελαιοκινητήρες - "Low SAPS" : C1, C2, C3, C4, C5.

Γ) Για βαρέως τύπου πετρελαιοκινητήρες : E4, E6, E7, E9.

Εν προκειμένω η ζητούμενη από την διακήρυξη προδιαγραφή ACEA E4 που δεν καλύπτει το προσφερόμενο από την εταιρεία «...» προϊόν «...», δεν υπερκαλύπτεται από καμία από τις υπόλοιπες ισχύουσες προδιαγραφές του οργανισμού ACEA E6, E7 και E9 (που καλύπτει το προσφερόμενο προϊόν), και αυτό μπορεί να διαπιστωθεί από τις τιμές που έχει η συγκεκριμένη προδιαγραφή στις απαιτήσεις της σε σχέση με τις απαιτήσεις των άλλων τριών προδιαγραφών σύμφωνα με το επίσημο έγγραφο του οργανισμού ACEA «ACEA EUROPEAN OIL SEQUENCES 2016» (Συνημμένο -4- σελ. 14 και 15).

Ενδεικτικά σας αναφέρουμε ότι ενώ για την προδιαγραφή ACEA E4, σύμφωνα με το επίσημο έγγραφο του οργανισμού ACEA «ACEA EUROPEAN OIL SEQUENCES 2016» η απαίτηση Ολικός Αριθμός Βάσεων (Total Base Number- TBN) πρέπει να έχει τιμή >12 (Συνημμένο -4- σελ. 15), ενώ το προϊόν «...» που προσφέρει η εταιρεία «...» στην απαίτηση Ολικός Αριθμός Βάσεων (Total Base Number- TBN) έχει την τιμή 10,2 όπως φαίνεται στο υποβληθέν Τεχνικό Φυλλάδιο (Συνημμένο -2- σελ. 23) και αποτυπώνεται στην εικόνα παρακάτω: [...]

Μη καλυπτόμενη προδιαγραφή API CJ-4 (περίπτωση -5-)

Οι ισχύουσες προδιαγραφές του οργανισμού API, περιγράφονται στην επίσημη ιστοσελίδα στον σύνδεσμο <https://www.api.org/products-and-services/engine-oil/eolcs-categories-and-classifications/oil-categories#tab-diesel-c-categories> , όπου φαίνεται ότι η προδιαγραφή API CJ-4 είναι ανώτερη και δεν καλύπτεται από την API CI-4.

## **Αριθμός απόφασης: 252/2019**

Δηλαδή το προϊόν «...»που προσφέρει η εταιρεία «.....το οποίο έχει λάβει αριθμό έγκρισης κυκλοφορίας από το Γενικό Χημείο του Κράτους 76527/18 (αρ. πρωτ. 30/004/000/4503/19-09-2018) και εγκρίθηκε η κυκλοφορία του με τις προδιαγραφές API CI-4 και ACEA E6, E7 και E9, δεν καλύπτει τις προδιαγραφές ACEA E4 και API CJ-4, που απαιτούνται από την διακήρυξη.

ΣΥΝΕΠΩΣ, το προαναφερόμενο προσφερόμενο προϊόν του οικονομικού φορέα «.....», πρέπει να απορριφθεί εφόσον δεν εναρμονίζεται με τις προδιαγραφές των λιπαντικών που καθορίζονται από τις απαιτήσεις της μελέτης και δεν έχει έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται από το Γενικό Χημείο του Κράτους για όλες τις απαιτούμενες από την μελέτη προδιαγραφές. Κατά συνέπεια θα πρέπει να απορριφθεί η προσφορά της εταιρείας «.....» στο σύνολο της για το τμήμα των λιπαντικών, σύμφωνα με τους όρους και τις διατάξεις της παρούσας διακήρυξης και μελέτης που αναλύσαμε αναλυτικά στη παρούσα προσφυγή μας.

A2. Ως προς την εσφαλμένη αποδοχή του προσφερόμενου προϊόντος που περιγράφεται τόσο στο «ΤΙΜΟΛΟΓΙΟ ΜΕΛΕΤΗΣ» στο «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II -Ειδική Συγγραφή & Τιμολόγιο» με Α.Τ. 24(σελ. 70 του τεύχους της διακήρυξης) ή με α/α 21 στο «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ & ΣΥΝΑΦΩΝ ΕΙΔΩΝ» (σελ. 86 & 87 του τεύχους της διακήρυξης) :

Για το προϊόν που περιγράφεται τόσο στο «ΤΙΜΟΛΟΓΙΟ ΜΕΛΕΤΗΣ» στο «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II-Ειδική Συγγραφή & Τιμολόγιο» με Α.Τ. 24 (σελ. 70 του τεύχους της διακήρυξης): [...] όσο και στο «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ V-Τεχνική προσφορά-Φύλλα Συμμόρφωσης» στο «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ & ΣΥΝΑΦΩΝ ΕΙΔΩΝ» με Α/Α 21 (σελ. 86-87 του τεύχους της διακήρυξης) το οποίο αφορά το ίδιο υπό προμήθεια προϊόν αλλά με διαφορετική αρίθμηση (στο τιμολόγιο μελέτης η αρίθμηση των ειδών των λιπαντικών αρχίζει από το νούμερο -4- ενώ στο φύλλο συμμόρφωσης η αρίθμηση των ειδών των λιπαντικών αρχίζει από το νούμερο -1-) : [...] η εταιρεία «.....» προσφέρει το προϊόν CYCLON MAGMA SYN ULTRA 5W40 όπως φαίνεται από το υποβληθέν στην προσφορά της «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ & ΣΥΝΑΦΩΝ ΕΙΔΩΝ» στο αρχείο «ΦΥΛΛΟ

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ\_ signed.PDF» (Συνημμένο -1-) το οποίο αντιστοιχεί στο τεχνικό φυλλάδιο 21 (Συνημμένο -2- σελ. 27) και τον αριθμό έγκρισης κυκλοφορίας από το Γενικό Χημείο του Κράτους, με αριθμό 76455/17 (αρ. πρωτοκόλλου 30/004/000/3248/2016/31-01-2017, 30/004/000/172/2017/31-01-2017, 30/004/000/173/2017/31-01-2017) (Συνημμένο -3- σελ. 4).

Για το συγκεκριμένο προϊόν από την Διακήρυξη (όπως φαίνεται στα ανωτέρω αναφερόμενα) ζητούνται οι προδιαγραφές «ACEA A3/B4 - API CF», ενώ το προϊόν «CYCLON MAGMA SYN ULTRA 5W40» που προσφέρει η εταιρεία «.....» σύμφωνα με το υποβληθέν τεχνικό φυλλάδιο (Συνημμένο -2- σελ. 27) και την έγκριση ΓΧΚ (Συνημμένο -3- σελ. 4) καλύπτει τις προδιαγραφές ACEA A3/B4 - API SN.

Πιο συγκεκριμένα για τις προδιαγραφές που καλύπτει το προσφερόμενο προϊόν σε σχέση με τις ζητούμενες από την μελέτη ισχύουν τα παρακάτω :

1. Ζητούμενη από την διακήρυξη προδιαγραφή API CF την οποία δεν καλύπτει το προσφερόμενο λιπαντικό.
2. Ζητούμενη από την διακήρυξη προδιαγραφή ACEA A3/B4 η οποία καλύπτεται.

Μη καλυπτόμενη προδιαγραφή API CF (περίπτωση -1-)

Οι ισχύουσες προδιαγραφές του οργανισμού API, περιγράφονται στην επίσημη ιστοσελίδα στον σύνδεσμο <https://www.api.org/products-and-services/engine-oil/eolcs-categories-and-classifications/oil-categories#tab-diesel-c-categories>, όπου φαίνεται ότι η προδιαγραφή API CF αφορά πετρελαιοκινητήρες ενώ η προδιαγραφή API SN που καλύπτει το προσφερόμενο λιπαντικό αφορά βενζινοκινητήρες και σε καμμία περίπτωση δεν καλύπτει την προδιαγραφή API CF που ζητείται από την διακήρυξη.

Δηλαδή το προϊόν «... »που προσφέρει η εταιρεία «.....» το οποίο έχει λάβει αριθμό έγκρισης κυκλοφορίας από το Γενικό Χημείο του Κράτους .... και εγκρίθηκε η κυκλοφορία του με τις προδιαγραφές ACEA A3/B4 και API SN, δεν καλύπτει την προδιαγραφή API CF, που απαιτείται από την διακήρυξη.

ΣΥΝΕΠΩΣ, το προαναφερόμενο προϊόν πρέπει να απορριφθεί εφόσον δεν εναρμονίζεται με τις προδιαγραφές των λιπαντικών που



## Αριθμός απόφασης: 252/2019

καθορίζονται από τις απαιτήσεις της μελέτης και δεν έχει έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται από το Γενικό Χημείο του Κράτους για όλες τις απαιτούμενες από την μελέτη προδιαγραφές. Κατά συνέπεια θα πρέπει να απορριφθεί η προσφορά της εταιρείας «.....» στο σύνολο της για το τμήμα των λιπαντικών, σύμφωνα με τους όρους και τις διατάξεις της παρούσας διακήρυξης και μελέτης που αναλύσαμε αναλυτικά στη παρούσα προσφυγή μας.

Β. Ως προς την εσφαλμένη αποδοχή της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας «.....», σύμφωνα με την υπ. αριθ. 27-808/21-12- 2018 Α.Ο.Ε, για τους παρακάτω λόγους:

Στο άρθρο 1.3 «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης», στο άρθρο 2.3.1 «Κριτήριο ανάθεσης» και στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι-Αναλυτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης (έκθεση των τεχνικών χαρακτηριστικών των προς προμήθεια υλικών και προϋπολογιζόμενο κόστος ) ΜΕΡΟΣ Α- ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ (σελ 47 του τεύχους) αναφέρεται ρητά ότι: [...]

Δηλαδή, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης δεν επιτρέπεται η τιμή μονάδος προσφοράς ενός είδους π.χ των λιπαντικών να υπερβαίνει την τιμή μονάδας προϋπολογισμού ενός είδους λιπαντικού, όρος που επισημαίνεται με ιδιαίτερη σήμανση (**bold**) στην διακήρυξη για την αποφυγή λαθών από τους υποψήφιους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, διότι επιφέρει την απόρριψη για το σύνολο του τμήματος.

Ο οικονομικός φορέας «.....» κατά την σύνταξη της οικονομικής προσφοράς του σε δύο από τα είδη των προσφερομένων λιπαντικών για το ΤΜΗΜΑ 2 που συμμετέχει και υπέβαλε προσφορά υπερέβη την τιμή μονάδας του Π/Υ του είδους, κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης και ειδικότερα στα είδη με:

α/α 7 με περιγραφή είδους «Μαλακό στουπί» (όπως απεικονίζεται στο υπόδειγμα του εντύπου της οικονομικής προσφοράς της διακήρυξης) με τιμή μονάδος Π/Υ τρία -3,00- ευρώ και προσφερόμενη τιμή είδους τρία και δέκα λεπτά του ευρώ -3,10- ευρώ. (συνημμένο -5- ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΕΝΤΥΠΟ ΔΗΜΟΥY\_signed)

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

και στο είδος με α/α 16 με περιγραφή είδους «Σπρέι' καθοριστικό καρμπυρατέρ» (όπως απεικονίζεται στο υπόδειγμα του εντύπου της οικονομικής προσφοράς της διακήρυξης) με τιμή μονάδος Π/Υ τρία ευρώ και πενήντα λεπτά του ευρώ -3,50- ευρώ και προσφερόμενη τιμή είδους τρία ευρώ και εξήντα λεπτά του ευρώ -3,60- ευρώ. (συνημμένο -5-ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΕΝΤΥΠΟ ΔΗΜΟΥ\_signed). [...]

Όταν η τιμή προσφοράς υπερβαίνει την προϋπολογιζόμενη αξία της σύμβασης, όπως αυτή καθορίσθηκε από την αναθέτουσα αρχή πριν από την έναρξη της διαδικασίας ανάθεσης της σύμβασης, η προσφορά θεωρείται απαράδεκτη (άρθρο 26 παρ. 4 περίπτ. β' Ν 4412/16).

Επομένως, ο προϋπολογισμός δαπάνης της σύμβασης είναι δεσμευτικός και όχι ενδεικτικός. Δυνατότητα υποβολής προσφοράς με τιμή μεγαλύτερη της προϋπολογισθείσας από την αναθέτουσα αρχή δεν προβλέπεται πλέον.

Επομένως η οικονομική προσφορά της εταιρείας «.....» δεν είναι προσήκουσα προς τους όρους της παρούσας διακήρυξης και πρέπει η προσφορά της να απορριφτεί».

14. Επειδή στις απόψεις της η αναθέτουσα αρχή αναφέρει τα εξής:

«Α. Σε ότι αφορά την προδιαγραφή του πολύτυπου λιπαντικού πετρελαιοκινητήρων βαρέων οχημάτων diesel oil 10W 40 τα λιπαντικά που συμμορφώνονται στις προδιαγραφές ACEA E6E7/E9/API CI-4 είναι λιπαντικά της κατηγορίας low saps που είναι κατάλληλα για χρήση σε μεσόστροφους μεγάλους πετρελαιοκινητήρες με φίλτρο κατακράτησης μικροσωματιδίων (DPF) και συστήματα επεξεργασίας των καυσαερίων επιλεκτικής κατάλυσης (SCR) περιβαλλοντικής απαίτησης EURO V που αφορά όλα τα καινούργια φορτηγά οχήματα, παραγωγής μετά το 2008, που ταξινομούνται στην κατηγορία N3 βαρέα οχήματα μεταφοράς εμπορευμάτων (large goods vehicles). Τα λιπαντικά που συμμορφώνονται στις προδιαγραφές ACEA E4/E6/E7/E9 CJ-4 είναι επίσης λιπαντικά της κατηγορίας low saps που είναι κατάλληλα για χρήση σε μεσόστροφους μεγάλους πετρελαιοκινητήρες με φίλτρο κατακράτησης μικροσωματιδίων (DPF) και συστήματα επεξεργασίας των καυσαερίων επιλεκτικής κατάλυσης (SCR) περιβαλλοντικής απαίτησης EURO V και EURO VI οι οποίες αφορούν κινητήρες βαρέων οχημάτων και περιλαμβάνει όλα τα μεγάλα φορτηγά και λεωφορεία που ταξινομήθηκαν

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

πρόσφατα. Τα λιπαντικά αυτά περιέχουν ακόμα μικρότερο ποσοστό *saps* από τα προηγούμενα και συγκρίνοντας τις φυσικές ιδιότητες δύο λιπαντικών της αγοράς, ενός που ικανοποιεί τις απαιτήσεις των προδιαγραφών ACEA E6/E7/E9/ API CI-4 (*corpus turbosynth LSP Plus 10W 40*) και ενός που ικανοποιεί τις απαιτήσεις των προδιαγραφών ACEA E4/E6/E7/E9 CJ-4 (*imperium turbosynth LSP Plus 10W 40*) βλέπουμε ότι τα δύο λιπαντικά έχουν περίπου τις ίδιες φυσικές ιδιότητες με το πρώτο λιπαντικό να υπερέχει ελαφρά στη διατήρηση του κινηματικού ιξώδους του σε όλο το φάσμα των θερμοκρασιών λειτουργίας του κινητήρα, προφανώς λόγω του μεγαλύτερου ποσοστού *saps* στη σύνθεσή του. Επίσης είναι ελαφρώς λιγότερο πηκτικό σε πολύ χαμηλές θερμοκρασίες (-25°C) εξασφαλίζοντας λίγο ευκολότερη εκκίνηση του κινητήρα σε τέτοιες συνθήκες. Η παρουσία των βάσεων (ΚΟΗ) στα λιπαντικά σχετίζεται αντίστροφα με το ποσοστό των *saps* και για το λόγο αυτό υπάρχει απαίτηση για μεγαλύτερο ποσοστό βάσεων όταν απαιτούνται λιγότερα *saps*. Καλύτερη διατήρηση του κινηματικού ιξώδους σημαίνει μεγαλύτερα διαστήματα αλλαγών του λιπαντικού και αυξημένη προστασία των τριβόμενων μεταλλικών μερών του κινητήρα από τη φθορά. Συμπερασματικά τα δύο λιπαντικά είναι περίπου ισοδύναμα όταν πρόκειται να χρησιμοποιηθούν σε κινητήρες που το ποσοστό των *saps* σε αυτά δεν είναι απαγορευτικό από περιβαλλοντική απαίτηση, δηλαδή σε πετρελαιοκινητήρες κατηγορίας εκπομπών EURO IV και EURO V, με τα λιπαντικά που συμμορφώνονται στις προδιαγραφές ACEA E6/E7/E9/API CI-4 να υπερέχουν ελαφρά στη διατήρηση του κινηματικού ιξώδους δηλαδή στην προστασία από φθορά των τριβόμενων μεταλλικών μερών και στην ψυχρή εκκίνηση του κινητήρα. Σε οχήματα με πετρελαιοκινητήρες κατηγορίας EURO 0, I II και III δεν συνίσταται η χρησιμοποίηση λιπαντικών της κατηγορίας low *saps* επειδή τα μέρη των κινητήρων αυτών δεν έχουν σχεδιαστεί για να αντέχουν στη φθορά στις συνθήκες λίπανσης που δημιουργούν τα λιπαντικά αυτής της κατηγορίας. Όλα τα βαρέα οχήματα του Δήμου Κέρκυρας είναι κατηγορίας εκπομπών μέχρι EURO V. Σύμφωνα με όλα τα παραπάνω οι αποκλίσεις στις προδιαγραφές των ζητούμενων από τα προσφερθέντα λιπαντικά δεν είναι αξιόλογες, αφορούν μόνο την απαίτηση συμμόρφωσης στον κανονισμό εκπομπών EURO VI που δεν υφίσταται στη συγκεκριμένη περίπτωση, τα ζητούμενα και τα προσφερθέντα λιπαντικά είναι προϊόντα σχεδόν πανομοιότυπα στη σύνθεσή

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

τους και για τους λόγους αυτούς το προσφερόμενο λιπαντικό CYCLON GRANIT SYN EURO MAX 10W40 πρέπει να γίνει δεκτό.

Σε ότι αφορά το προσφερόμενο πολύτυπο λιπαντικό βενζινοκινητήρων και μικρών ταχύστροφων πετρελαιοκινητήρων 5W 40 με την εμπορική ονομασία MAGMA SYN ULTRA για το οποίο ζητείται να ικανοποιεί τις απαιτήσεις των προδιαγραφών ACEA A3/B4 και API CF αυτό ικανοποιεί τις απαιτήσεις των προδιαγραφών ACEA A3/B4, API SN και API CF, δηλαδή υπερκαλύπτει τις απαιτήσεις που ζητήθηκαν, επομένως οι αντιρρήσεις που προβάλλονται είναι εντελώς αβάσιμες.

Β. Ως προς την εσφαλμένη αποδοχή της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας «.....», η άποψή μας είναι ότι η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή καθώς εκ παραδρομής δεν είχε καταστεί αντιληπτό το γεγονός ότι η προσφορά υπερέβη την τιμή μονάδας του Π/Υ στα με α.α. 7 και 16 είδη».

15. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 26 του ν. 4412/2016: «2. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφεύγουν στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή στον ανταγωνιστικό διάλογο, στις ακόλουθες περιπτώσεις: [...] β) όσον αφορά έργα, αγαθά ή υπηρεσίες για τα οποία, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υποβάλλονται μόνο μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές.

Στις περιπτώσεις αυτές, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτείται να δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης, εφόσον στη διαδικασία περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες οι οποίοι πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 και οι οποίοι, κατά την προηγούμενη ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς».

16. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 32 του ν. 4412/2016: «1. Στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που προβλέπονται στις παραγράφους 2 έως 6, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση.

2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις:

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της[...].».

17.Επειδή η παρ. 1 του άρθρου 18 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και 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. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων [...]».

18.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης [...] περιέχουν ιδίως : [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, ιζ) τους απαραίτατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς..».

19.Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 54 «Τεχνικές προδιαγραφές (άρθρο 42 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του ν. 4412/2016, «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών.

Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της.[...]

2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό.

3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους:

α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση,

β) με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και, με σειρά προτεραιότητας, σε εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών προτύπων, σε ευρωπαϊκές τεχνικές εγκρίσεις, σε κοινές τεχνικές προδιαγραφές, σε διεθνή πρότυπα, σε άλλα τεχνικά συστήματα αναφοράς που έχουν θεσπιστεί από ευρωπαϊκούς οργανισμούς τυποποίησης ή -όταν αυτά δεν υπάρχουν- σε εθνικά πρότυπα, σε εθνικές τεχνικές εγκρίσεις ή σε εθνικές τεχνικές προδιαγραφές στον τομέα του σχεδιασμού, του υπολογισμού και της εκτέλεσης των έργων και της χρησιμοποίησης των αγαθών, κάθε παραπομπή συνοδεύεται από τον όρο ή «ισοδύναμο»,

γ) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση α', με παραπομπή, ως τεκμήριο συμβατότητας προς τις εν λόγω επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β',

δ) με παραπομπή στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' για ορισμένα χαρακτηριστικά και με παραπομπή στις επιδόσεις

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

ή στις λειτουργικές απαιτήσεις που αναφέρονται στην περίπτωση α' για ορισμένα άλλα χαρακτηριστικά.

4. Οι τεχνικές προδιαγραφές, εκτός εάν δικαιολογείται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν περιέχουν μνεία συγκεκριμένης κατασκευής ή προέλευσης ή ιδιαίτερης μεθόδου κατασκευής που να χαρακτηρίζει τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που παρέχονται από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα ούτε εμπορικού σήματος, διπλώματος ευρεσιτεχνίας, τύπων ή συγκεκριμένης καταγωγής ή παραγωγής που θα είχε ως αποτέλεσμα να ευνοούνται ή να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή ορισμένα προϊόντα. Η εν λόγω μνεία επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, όταν δεν είναι δυνατόν να γίνει επαρκώς προσδιορισμένη και κατανοητή περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης κατ' εφαρμογή της παρ. 3. Η εν λόγω μνεία συνοδεύεται από τον όρο «ή ισοδύναμο».

5. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα παραπομπής στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' της παρ. 3, δεν απορρίπτει προσφορά με την αιτιολογία ότι τα προσφερόμενα έργα, αγαθά ή οι υπηρεσίες δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές στις οποίες έχει παραπέμψει, εφόσον ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων των αποδεικτικών μέσων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι οι λύσεις που προτείνει πληρούν κατά ισοδύναμο τρόπο τις απαιτήσεις που καθορίζονται από τις τεχνικές προδιαγραφές.

6. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα που αναφέρεται στην περίπτωση α' της παρ. 3 για τη διατύπωση των τεχνικών προδιαγραφών με αναφορά στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις, δεν απορρίπτει προσφορά έργων, αγαθών ή υπηρεσιών που πληρούν ένα εθνικό πρότυπο το οποίο αποτελεί μεταφορά ευρωπαϊκού προτύπου, μία ευρωπαϊκή τεχνική έγκριση, μία κοινή τεχνική προδιαγραφή, ένα διεθνές πρότυπο ή ένα τεχνικό πλαίσιο αναφοράς που έχει εκπονηθεί από έναν ευρωπαϊκό οργανισμό τυποποίησης, εφόσον οι εν λόγω προδιαγραφές καλύπτουν τις επιδόσεις ή τις λειτουργικές απαιτήσεις που ορίζει.

Ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων και εκείνων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι το έργο, η αγαθό ή η υπηρεσία που πληροί το πρότυπο ανταποκρίνεται στις

## **Αριθμός απόφασης: 252/2019**

επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις τις οποίες έχει ορίσει η αναθέτουσα αρχή.

7. Οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται και εγκρίνονται πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης κατά το άρθρο 61.[...].».

20.Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 91 του ν. 4412/2016: «Άρθρο 91  
Λόγοι απόρριψης προσφορών

1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:  
α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102.

γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102.[...].».

21.Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 94 του ν. 4412/2016: «Περιεχόμενο Τεχνικής Προσφοράς» «[...]4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης».

22. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 95 του ν. 4412/2016: «[...] 5. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, ισχύουν επιπλέον τα ακόλουθα:

α) η τιμή του προς προμήθεια υλικού ή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται ανά μονάδα, όπως καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για παράδοση του υλικού ή της παρεχόμενης υπηρεσίας στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης,



## Αριθμός απόφασης: 252/2019

β) στις περιπτώσεις των παραγράφων 9 και 10 του άρθρου 53, όταν από τα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται αναπροσαρμογή τιμών, τότε η οικονομική προσφορά υποβάλλεται υποχρεωτικά σε ποσοστό έκπτωσης επί της τιμής της εκτιμώμενης αξίας του υλικού ή της παροχής υπηρεσίας».

23.Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α΄ και β΄ της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

24.Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 «Δικαίωμα άσκησης προσφυγής» του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «1. 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 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».

25.Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 υποπαρ. Β του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016 (όπως επαναλαμβάνεται και στην παρ. 2 του άρθρου 9 του ΠΔ39/2017): «[...] Η αναθέτουσα αρχή μπορεί στις απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την προδικαστική προσφυγή πράξης».

26. Επειδή σύμφωνα με την υπ' αριθμό 40488/7-9-2018 Πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής:

«Ο Δήμαρχος Κέρκυρας προσκαλεί σε ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 26,παρ.2.β του Ν.4412/2016, κατόπιν της με αριθμ. Δ80/2018

## **Αριθμός απόφασης: 252/2019**

σύμφωνης γνώμη περί προσφυγής στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. και της υπ' αριθμ. 26-9/Απόφαση της Οικονομικής επιτροπής, χωρίς να τροποποιούνται οι όροι της με αριθμό 56970/08-11-2017 διακήρυξης, προηγηθέντος, για το τμήμα 2, άγονου ηλεκτρονικού διεθνούς μειοδοτικού διαγωνισμού, με αντικείμενο την προμήθεια «Προμήθεια καυσίμων & λιπαντικών Δήμου Κέρκυρας & ΝΠΔΔ», συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 1.113.477,54 € (με ΦΠΑ 24 %), με δικαίωμα προαίρεσης 1.113.477,54, σύμφωνα με τις διατάξεις του 4412/2016. [...]

Κατόπιν των ανωτέρω ο Δήμαρχος Κέρκυρας, προσκαλεί ανωτέρω αναφερόμενους οικονομικούς φορείς, να καταθέσουν προσφορές για την ανάθεση της προμήθειας για το άγονο Τμήμα (2) Λιπαντικά Δήμου Κέρκυρας και συναφή είδη, (προϋπολογισμού 72.112,50 € προ ΦΠΑ, και 89.419,50 με 24% ΦΠΑ και δικαίωμα προαίρεσης 72.112,50 προ ΦΠΑ και 89.419,50 με 24% ΦΠΑ) του ανωτέρω διαγωνισμού, με κριτήριο κατακύρωσης ανά είδος: Για την προμήθεια λιπαντικών και συναφών ειδών του Τμήματος 2, η χαμηλότερη τιμή, εφόσον τα προσφερόμενα είδη είναι σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης. [...]

Η παρούσα πρόσκληση θα αναρτηθεί στην ιστοσελίδα του Δήμου Κέρκυρας, ενώ το κείμενο της διακήρυξης καθώς και όλα τα τεύχη της εγκεκριμένης μελέτης έχουν αναρτηθεί στις 13-11-2017 στην ιστοσελίδα στη διεύθυνση: (URL)<http://www.corfu.gr/> Ανοικτή Διακυβέρνηση/ Διαγωνισμοί Έργων και Προμηθειών.

Τα έξοδα των δημοσιεύσεων της περίληψης προκήρυξης του αρχικού διαγωνισμού θα βαρύνουν τους αναδόχους προμηθευτές.

Τόπος παράδοσης, Τα λιπαντικά και συναφή είδη θα παραδίδονται στην αποθήκη του Δήμου Κέρκυρας εντός δέκα (10) εργάσιμων ημερών από την παραγγελία.

Χρόνος Παράδοσης, ορίζεται σε (1) ένα έτος από την ημερομηνία υπογραφής της σύμβασης, με δυνατότητα παράτασης για ένα (1) ακόμη έτος με την χρήση του δικαιώματος προαίρεσης. Δικαιούμενοι συμμετοχής στον διαγωνισμό, είναι φυσικά ή νομικά πρόσωπα τα οποία λειτουργούν νόμιμα στην Ελλάδα ή σε άλλο κράτος μέλος της ΕΕ ή του ΕΟΧ, (άρθρο 2.2.1 της υπ. αριθμ. 56970/08-11-2017 διακήρυξης), επίσης θα πρέπει να υποβληθούν επί ποινή αποκλεισμού μαζί με την προσφορά, τους όλα τα αναφερόμενα στοιχεία

## **Αριθμός απόφασης: 252/2019**

και δικαιολογητικά του διαγωνισμού, σύμφωνα με την υπ. αριθμ. 56970/08-11-2017 διακήρυξη.

Η νέα καταληκτική ημερομηνία & ώρα υποβολής των προσφορών στο ΕΣΗΔΗΣ θα είναι στις 21/ 09/ 2018, ημέρα Παρασκευή και ώρα 15.00 μ.μ..

Λόγω της αναγκαιότητας της προμήθειας των ειδών του τμήματος 2, η αποσφράγιση της διαπραγμάτευσης θα γίνει την επόμενη εργάσιμη, δηλαδή την 24/09/2018 και ώρα 10.00π.μ. ταυτόχρονα και για τα δύο στάδια Δικαιολογητικών συμμετοχής - Τεχνικής προσφοράς και Οικονομικής προσφοράς. Οι προσφορές θα αξιολογηθούν από την αρμόδια επιτροπή σε ειδική συνεδρίαση, η δε σχετική γνωμοδότηση της επιτροπής θα διαβιβαστεί στο Δημοτικό Συμβούλιο, για τη λήψη σχετικής απόφασης».

27. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της υπ' αριθμό πρωτ. 56970/8.11.2017 διακήρυξης, οι οποίοι τυγχάνουν εφαρμογής και στην επίμαχη διαδικασία, προβλέπονται τα εξής:

«[...] 1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης [...]

Κριτήριο κατακύρωσης θα είναι η πλέον συμφέρουσα οικονομική προσφορά μόνο βάσει τιμής ανά Τμήμα ειδών ως εξής: [...]

β) για τη προμήθεια λιπαντικών & συναφών ειδών η χαμηλότερη τιμή, εφόσον τα προσφερόμενα είδη είναι σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης.

Οι συμμετέχοντες μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για έναν ή περισσότερους Φορείς σε ένα ή περισσότερα ΤΜΗΜΑΤΑ της προμήθειας, όμως επί ποινή αποκλεισμού για τη συνολική προκηρυχθείσα ποσότητα του κάθε τμήματος.

Τιμή προσφοράς ανά μονάδα είδους τμήματος μεγαλύτερη από αυτή του προϋπολογισμού της μελέτης, θεωρείται απαράδεκτη και θα απορριφθεί η προσφορά για το σύνολο του τμήματος. [...]

### 2.1.1 Έγγραφα της σύμβασης

Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης είναι τα ακόλουθα:

- η παρούσα Διακήρυξη με τα Παραρτήματα που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής
- η Προκήρυξη της Σύμβασης, όπως αυτή έχει δημοσιευτεί στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

- ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I ΑΝΑΛΥΤΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ
- ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II ΕΙΔΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ & ΤΙΜΟΛΟΓΙΟ
- ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ III ΕΥΡΩΠΑΪΚΟ ΕΝΙΑΙΟ ΕΓΓΡΑΦΟ ΣΥΜΒΑΣΗΣ (ΕΕΕΣ)
- ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ
- ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ V ΦΥΛΛΑ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ [...]

### 2.3.1 Κριτήριο ανάθεσης

Κριτήριο κατακύρωσης είναι ανά είδος : [...]

β) για τη προμήθεια λιπαντικών και συναφών ειδών η χαμηλότερη τιμή, εφόσον τα προσφερόμενα είδη είναι σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης.

Οι συμμετέχοντες μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για έναν ή περισσότερους Φορείς σε ένα ή περισσότερα ΤΜΗΜΑΤΑ της προμήθειας, όμως επί ποινή αποκλεισμού για τη συνολική προκηρυχθείσα ποσότητα του κάθε τμήματος.

Τιμή προσφοράς ανά μονάδα είδους τμήματος μεγαλύτερη από αυτή του προϋπολογισμού της μελέτης, θεωρείται απαράδεκτη και θα απορριφθεί η προσφορά για το σύνολο του τμήματος. [...]

2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα:

(α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα.

(β) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά. [...]

2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά»

2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν : [...]

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά, η οποία θα υποβληθεί βάσει του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ II (Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων - Τιμολόγιο) και του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ V ( ΦΥΛΛΑ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ), θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στο Παράρτημα I (Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης) & στο Παράρτημα II της Διακήρυξης (Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων - Τιμολόγιο) 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 στα παραπάνω παραρτήματα" [...]

2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών

Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης όπως καθορίστηκε παραπάνω και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα IV της διακήρυξης (έντυπο οικονομικής προσφοράς) :

Αν στο ηλεκτρονικό σύστημα δεν μπορεί να αποτυπωθεί αναλυτικά η οικονομική προσφορά, ο προσφέρων θα επισυνάψει στον (υπο)φάκελο "οικονομική προσφορά" την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ψηφιακά υπογεγραμμένη και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (σύμφωνα με το υπόδειγμα που υπάρχει στο Παράρτημα IV της παρούσας διακήρυξης ) σε μορφή pdf. [...]

Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η προσφερόμενη τιμή μονάδας του κάθε είδους υπερβαίνει την αντίστοιχη τιμή μονάδας του προϋπολογισμού της μελέτης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στο παράρτημα I της παρούσας διακήρυξης. [...]

2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών

Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας,

β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, [...]

ζ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης. [...]

28. Επειδή σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι «Αναλυτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης (έκθεση των τεχνικών χαρακτηριστικών των προς προμήθεια υλικών και προϋπολογιζόμενο κόστος)» της ανωτέρω διακήρυξης:

«[...]ΜΕΡΟΣ Β- ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ [...]

7	ΜΑΛΑΚΟ ΣΤΟΥΠΙ	Κιλά	180,00	3,00 €	540,00 €	39525800-6
16	ΣΠΡΕΪ ΚΑΘΑΡΙΣΤΙΚΟ ΚΑΡΜΠΥΡΑΤΕΡ	Τεμάχιο	40,00	3,50 €	140,00 €	24960000-1

29. Επειδή σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ της ανωτέρω διακήρυξης «  
«Ειδική Συγγραφή & Τιμολόγιο» :

« [...] Άρθρο 11° Τεχνικές προδιαγραφές καυσίμων & λιπαντικών

Η ποιότητα και οι προδιαγραφές των καυσίμων & λιπαντικών καθορίζονται από τις ισχύουσες διατάξεις, καθώς και τις αποφάσεις του Γενικού Χημείου του Κράτους. [...]

11.4 Λιπαντικά

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

Τα προσφερόμενα λιπαντικά πρέπει να καλύπτουν τις απαιτήσεις της Απόφασης ΑΧΣ Αρ. 526/2004 Απαιτήσεις, όροι κυκλοφορίας και μέθοδοι ελέγχου λιπαντικών μηχανών εσωτερικής καύσης ", της Απόφασης ΑΧΣ Αρ. 12/95 "Προδιαγραφές Βαλβολινών ", της Αριθ. 176/1994 (ΦΕΚ 421Β'/94) (Διορθ. Σφαλ. Στο ΦΕΚ 525 Β/6-7-94): "Προδιαγραφές και μέθοδοι ελέγχου ορυκτελαίων μηχανών εσωτερικής καύσεως" , να κυκλοφορούν νόμιμα στην Ευρωπαϊκή Ένωση και να είναι καταχωρημένα στον κατάλογο που τηρεί η Δ/νση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους. Οι συσκευασίες των λιπαντικών θα αναφέρουν ευκρινώς τα λίτρα του περιεχομένου. [...]

### ΤΙΜΟΛΟΓΙΟ ΜΕΛΕΤΗΣ [...]

A.T. 7

Άρθρο 7 Μαλακό στουπί

Μαλακό στουπί λευκό 100% βαμβακερό, παραδοτέο τμηματικά κατόπιν συνεννόησης σε χώρο εντός του Δήμου, ο οποίος θα υποδειχθεί από την αρμόδια Υπηρεσία.

Συσκευασμένο σε σακούλες ανάλογα με την τυποποιημένη συσκευασία του εργοστασίου παραγωγής .

Τιμή ενός (1) Κιλού : 3,00 € Τρία ΕΥΡΩ [...]

A.T. 16

Άρθρο 16

Σπρέϊ καθαριστικό καρμπυρατέρ

Σπρέϊ καθαριστικό καρμπυρατέρ οχημάτων χωρίς να προκαλεί διάβρωση ή να αφήνει υπολείμματα, παραδοτέο τμηματικά κατόπιν συνεννόησης σε χώρο εντός του Δήμου, ο οποίος θα υποδειχθεί από την αρμόδια Υπηρεσία.

Συσκευασμένο σε δοχείο υπό πίεση χωρητικότητας τουλάχιστον 400 ml.

Τιμή ενός (1) τεμαχίου: 3,50 € Τρία ΕΥΡΩ και πενήντα λεπτά

A.T. 20

Άρθρο 20

ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ SAE 10w-40 (diesel oil )

( Κινητήρες diesel νέας τεχνολογίας)

Συνθετικό πολύτυπο λιπαντικό , παρασκευασμένο από πρωτογενή υλικά & ειδικά πρόσθετα κατάλληλο για όλους τους σύγχρονους

## **Αριθμός απόφασης: 252/2019**

πετρελαιοκινητήρες (φορτηγών, λεωφορείων, μηχανημάτων έργου, αγροτικών μηχανημάτων, κινητήρων σκαφών). Συστήνεται για χρήση με καύσιμα χαμηλής περιεκτικότητας σε θείο (<50 ppm). Για κινητήρες αντιρρυπαντικής τεχνολογίας (EURO II, EURO III, EURO IV, EURO V & EURO VI) και για μεγάλα διαστήματα αλλαγής.

*Ελάχιστες Προδιαγραφές / εγκρίσεις*

*ACEA E4/E6/E7/E9 - API CJ-4*

*Συμβατό με πετρελαιοκινητήρες νέας τεχνολογίας.*

*Εφοδιασμένο με πιστοποιητικό καταχώρησης σε κατάλογο του Γενικού Χημείου του Κράτους.*

*Συσκευασμένο σε δοχεία ανάλογα με την τυποποιημένη συσκευασία του εργοστασίου παραγωγής.*

*Τιμή ενός (1) λίτρου : 9,00 € Εννέα ΕΥΡΩ [...]*

*A.T. 24*

*Άρθρο 24*

*ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ MULTIGRADE SAE 5W - 40*

*Συνθετικό (100%) πολύτυπο λιπαντικό υψηλής ποιότητας SAE 5w-40, κατάλληλο για όλους τους τύπους βενζινοκινητήρων νέας τεχνολογίας, και πετρελαιοκινητήρων επιβατικών και ελαφρών επαγγελματικών οχημάτων, εγγυημένο για καλύτερη λίπανση, άριστη προστασία του κινητήρα έναντι φθοράς & διάβρωσης. Κατάλληλο για μέγιστη απόδοση του κινητήρα διατηρώντας τον καθαρό από κατάλοιπα καύσης, με εξοικονόμηση καυσίμου και μειωμένες εκπομπές καυσαερίων.*

*Ελάχιστες Προδιαγραφές / εγκρίσεις ACEA A3/B4, API CF*

*Εφοδιασμένο με πιστοποιητικό καταχώρησης σε κατάλογο του Γενικού Χημείου του Κράτους.*

*Συσκευασμένο σε δοχεία ανάλογα με την τυποποιημένη συσκευασία του εργοστασίου παραγωγής.*

*Τιμή ενός (1) λίτρου: 9,50 € Εννέα ΕΥΡΩ και Πενήντα Λεπτά»*

30. Επειδή, σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ V «Τεχνική προσφορά – Φύλλα Συμμόρφωσης» της ανωτέρω διακήρυξης:

« [...] ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ & ΣΥΝΑΦΩΝ ΕΙΔΩΝ



## Αριθμός απόφασης: 252/2019

Για την συμπλήρωση του Φύλλου Συμμόρφωσης των τεχνικών προδιαγραφών, ισχύουν τα παρακάτω:

- Στη Στήλη «ΤΕΧΝΙΚΑ ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ» περιγράφονται οι αντίστοιχοι τεχνικοί όροι, υποχρεώσεις ή επεξηγήσεις για τα οποία θα πρέπει να δοθούν αντίστοιχες απαντήσεις.
- Στη Στήλη «ΤΕΚΜΗΡΙΩΣΗ» ο διαγωνιζόμενος θα πρέπει να απαντήσει με αναλυτική περιγραφή για το προσφερόμενο είδος, ακολουθώντας την σειρά και συμπληρώνοντας όλα τα αντίστοιχα πεδία της στήλης. Αν το προσφερόμενο είδος αποκλίνει ως προς τις ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης θα πρέπει να τεκμηριώνεται από το διαγωνιζόμενο ότι το προσφερόμενο είδος είναι ισοδύναμο ή τεχνολογικά ανώτερο ή ότι η απόκλιση αυτή επιβάλλεται από τη θέση σε ισχύ νέων διατάξεων.
- Στη Στήλη «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ» θα καταγραφεί από τον διαγωνιζόμενο η σαφής παραπομπή (αριθμός σελίδας/σελίδων) είτε σε αναλυτική τεχνική περιγραφή είτε σε τεχνικά φυλλάδια κλπ καθώς και στις εκρίσεις που αυτός έχει περιλάβει στον επί μέρους φάκελο της τεχνικής προσφοράς. [...]

### 17. ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ SAE 10w-40 (diesel oil)

(Κινητήρες diesel νέας τεχνολογίας)

Συνθετικό πολύτυπο λιπαντικό, παρασκευασμένο από πρωτογενή υλικά & ειδικά πρόσθετα κατάλληλο για όλους τους σύγχρονους πετρελαιοκινητήρες (φορηγών, λεωφορείων, μηχανημάτων έργου, αγροτικών μηχανημάτων, κινητήρων σκαφών). Συστήνεται για χρήση με καύσιμα χαμηλής περιεκτικότητας σε θείο (<50 ppm). Για κινητήρες αντιρρυπαντικής τεχνολογίας (EURO II, EURO III, EURO IV, EURO V & EURO VI) και για μεγάλα διαστήματα αλλαγής.

Ελάχιστες Προδιαγραφές / εγκρίσεις

ACEA E4/E6/E7/E9 - API CJ-4

Συμβατό με πετρελαιοκινητήρες νέας τεχνολογίας.

Εφοδιασμένο με πιστοποιητικό καταχώρησης σε κατάλογο του Γενικού Χημείου του Κράτους. [...]

### 21 . ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ MULTIGRADE SAE 5W - 40

Συνθετικό (100%) πολύτυπο λιπαντικό υψηλής ποιότητας SAE 5w- 40, κατάλληλο για όλους τους τύπους βενζινοκινητήρων νέας τεχνολογίας, και

## **Αριθμός απόφασης: 252/2019**

*πετρελαιοκινητήρων επιβατικών και ελαφρών επαγγελματικών οχημάτων, εγγυημένο για καλύτερη λίπανση, άριστη προστασία του κινητήρα έναντι φθοράς & διάβρωσης. Κατάλληλο για μέγιστη απόδοση του κινητήρα διατηρώντας τον καθαρό από κατάλοιπα καύσης, με εξοικονόμηση καυσίμου και μειωμένες εκπομπές καυσαερίων.*

*Ελάχιστες Προδιαγραφές / εγκρίσεις ACEA A3/B4, API CF*

*Εφοδιασμένο με πιστοποιητικό καταχώρησης σε κατάλογο του Γενικού Χημείου του Κράτους. [...]»*

31. Επειδή κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) της διακήρυξης, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Περαιτέρω, οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν στο σύνολο τους, απαραίτους όρους της διακήρυξης πλην εάν ορίζεται ότι είναι προαιρετικές ή ότι είναι αποδεκτή η πλήρωση μέρους μόνο αυτών (ΔΕΦΑΘ αναστ. 230/2012).

32. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

33. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725,

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

34. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό. Συνακόλουθα, μόνο όταν έχει τεθεί όρος στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού - είτε ουσιαστικός, είτε τυπικός - κάθε διαγωνιζόμενος έχει δικαίωμα να επικαλεσθεί παράβασή του και να επιδιώξει τον αποκλεισμό των άλλων διαγωνιζόμενων, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζόμενων (βλ. ΣΤΕ 194/2011).

35. Επειδή οι όροι των τεχνικών προδιαγραφών είναι απαράβατοι και η απόκλιση των προσφορών από αυτές συνεπάγεται τον αποκλεισμό τους, εκτός εάν ορισμένες προδιαγραφές είναι σύμφωνα με τη διακήρυξη προαιρετικές (ΣΤΕ ΕΑ 192/2012, 291/2011, ΕΣ Τμ. Μείζ.-Επταμ. 2446/2012, Γνωμ. ΝΣΚ 521/2011).

36. Επειδή, 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. Γνωμ. ΝΣΚ 70/2002).

37. Επειδή, κατά γενική αρχή του δικαίου που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, δεν επιτρέπεται η μετά τη διενέργεια (ή κατά τη διάρκεια) διαγωνισμού τροποποίηση των όρων της διακηρύξεως που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο που τον διέπει και η βάσει των νέων όρων αξιολόγηση ή αποκλεισμός των προσφορών που ήδη υποβλήθηκαν (πρβλ σχετ. Ε.Α. ΣΤΕ 179/2009 σκ.5). Αποκλεισμός τεχνικής προσφοράς προβλέπεται μόνο στην

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

περίπτωση απόκλισης από τους απαράβατους όρους της διακήρυξης, ως τέτοιοι δε θεωρούνται στο σύνολό τους οι τεχνικές προδιαγραφές (ΣΤΕ 1968/2013, ΣΤΕ 82/2014, Ε.Α. ΣΤΕ 1740/2004, 93,316,563/2006) εκτός εάν ορισμένες είναι σύμφωνα με τη διακήρυξη προαιρετικές (ΣΤΕ ΕΑ 192/2012, 291/2011, ΕΣ Τμ. Μείζ.-Επταμ. 2446/2012, Γνωμ. ΝΣΚ 521/2011). Περαιτέρω, ουσιώδης θεωρείται όχι μόνον η απόκλιση υποβληθείσης προσφοράς από όρους της προκηρύξεως που χαρακτηρίζονται ρητώς από αυτήν ως απαράβατοι, αλλά και η έλλειψη ιδιότητας του προσφερομένου, προς προμήθεια, είδους, η οποία του στερεί την καταλληλότητα που απαιτείται για χρήση σύμφωνη με τον προορισμό του, καταλληλότητα, και αποτελεί εξυπακουόμενη, ουσιώδη απαίτηση της εκάστοτε προκηρύξεως (πρβλ. ΣΤΕ 395/2004, 557/2005, 720,725/2006, 1052/2008).

38. Επειδή, με βάση τους όρους της διακήρυξης, όπου η πλήρωση των όρων της διακήρυξης επισημαίνεται ως απαίτηση, καθίσταται σαφές ότι οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν απαράβατους όρους της διακήρυξης (βλ. για τη δεσμευτικότητα των τεχνικών προδιαγραφών απόφαση ΔΕΕ της 5ης Δεκεμβρίου 2013, C-561/12 *Nordecon AS, Ramboll Eesti AS κατά Rahandusministeerium*).

39. Επειδή η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

40. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, στο παρόν στάδιο της αξιολόγησης η αναθέτουσα αρχή κατ' αρχήν, κατά δέσμια αρμοδιότητα, κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των όρων της κανονιστικής πράξης στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας, απορρίπτοντας, ομοίως, κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που παραβιάζει απαράβατους όρους της διακήρυξης.

41. Επειδή έχει κριθεί ότι οι περιπτώσεις των προσφορών που παρουσιάζουν αποκλίσεις από τους όρους της διακήρυξης δεν θα απορρίπτονται υπό την προϋπόθεση ότι οι αποκλίσεις αυτές δεν αναφέρονται στους απαράβατους όρους και κρίνονται επουσιώδεις από την αρμόδια

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

επιτροπή. Το επουσιώδες, ωστόσο, της απόκλισης διαπιστώνεται και αιτιολογείται ειδικά από την αναθέτουσα αρχή (ΣτΕ 4136/2009, 2004/2010).

42. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (βλ. ΣτΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (βλ. ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

43. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον υπό στοιχείο Α.1. λόγο της προσφυγής της αιτείται την ακύρωση της προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας «.....» καθώς το προσφερόμενο από αυτή λιπαντικό «CYCLON GRANIT SYN EURO MAX 10W40» δεν καλύπτει τις αιτούμενες από τη διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού προδιαγραφές ACEA E4 και API CJ-4. Η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της αναφέρει ότι, όντως δεν καλύπτονται οι αιτούμενες με τη διακήρυξη προδιαγραφές από το προσφερόμενο από την προσφεύγουσα λιπαντικό, ωστόσο, υποστηρίζει ότι ορθώς αποδέχθηκε την επίμαχη προσφορά, διότι οι προδιαγραφές του είναι «περίπου» ισοδύναμες και η απόκλιση επουσιώδης.

44. Επειδή, ο διαγωνισμός διενεργείται βάσει της με αρ. πρωτ. 40488/7-9-2018 Πρόσκλησης, σύμφωνα με την οποία στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία εφαρμόζονται οι αυτοί όροι της με αρ. πρωτ. 56970/8-11-2017 διακήρυξης και των Παραρτημάτων της τελευταίας. Σύμφωνα δε με τον όρο 2.4.3.2 της ανωτέρω διακήρυξης η τεχνική προσφορά θα πρέπει επί ποινή αποκλεισμού να υποβληθεί βάσει του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ II (Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων - Τιμολόγιο) και του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ V (ΦΥΛΛΑ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ) της διακήρυξης και θα πρέπει να καλύπτει επί ποινή αποκλεισμού όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στο Παράρτημα I (Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης) & στο Παράρτημα II της

## **Αριθμός απόφασης: 252/2019**

διακήρυξης (Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων - Τιμολόγιο) περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται.

45. Επειδή, σύμφωνα με το «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ» (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ V) της διακήρυξης, στην περίπτωση που το προσφερόμενο είδος αποκλίνει ως προς τις ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές θα πρέπει να τεκμηριώνεται από το διαγωνιζόμενο ότι το προσφερόμενο είδος είναι ισοδύναμο ή τεχνολογικά ανώτερο ή ότι η απόκλιση αυτή επιβάλλεται από τη θέση σε ισχύ νέων διατάξεων. Συνεπώς, βάσει των όρων του διαγωνισμού δεν μπορούν να γίνουν δεκτές αποκλίσεις από τις τεχνικές προδιαγραφές, παρά μόνον εφόσον αποδεικνύεται από τον προσφέροντα ότι το προσφερόμενο προϊόν είναι ισοδύναμο με το αιτούμενο ή τεχνολογικά ανώτερο από αυτό, ως προς τις προδιαγραφές αυτές, (ή ότι η απόκλιση αυτή επιβάλλεται από τη θέση σε ισχύ νέων διατάξεων).

46. Επειδή σύμφωνα με το Παράρτημα II της διακήρυξης το προσφερόμενο ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ SAE 10w-40 (diesel oil) θα πρέπει κατ' ελάχιστον να καλύπτει τις προδιαγραφές ACEA E4/E6/E7/E9 - API CJ-4, όπως αυτές επαναλαμβάνονται και στο αντίστοιχο μέρος του φύλλου συμμόρφωσης. Επομένως, σύμφωνα με τα ανωτέρω εκτεθέντα, η εν λόγω προδιαγραφή έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού, τυχόν δε απόκλιση από αυτήν κρίνεται αποδεκτή μόνον σε περίπτωση απόδειξης από το διαγωνιζόμενο προσφοράς ισοδύναμου ή ανώτερου τεχνολογικά προϊόντος.

47. Επειδή, από το τεχνικό φυλλάδιο αλλά και τον πίνακα τεχνικής συμμόρφωσης που υπέβαλε η εταιρεία «.....» προκύπτει ότι για το εν λόγω λιπαντικό προσέφερε το προϊόν «...», το οποίο καλύπτει τις προδιαγραφές ACEA E6/E7/E9 – API CI-4. Συνεπώς, εκ των ανωτέρω εγγράφων προκύπτει σαφώς, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, ότι το προσφερόμενο προϊόν από την εταιρεία «.....» δεν καλύπτει τις αιτούμενες από τη διακήρυξη προδιαγραφές ACEA E4 και API CJ-4. Περαιτέρω, ο εν λόγω διαγωνιζόμενος δεν προσκομίζει με την προσφορά του έγγραφο ώστε να αποδεικνύει ότι το προσφερόμενο λιπαντικό είναι ισοδύναμο ή τεχνικά ανώτερο από το αιτούμενο με τη διακήρυξη.

48. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της, κατ' αρχήν, αποδέχεται την ανωτέρω απόκλιση. Εξάλλου, κατόπιν επικοινωνίας του εισηγητή με το αρμόδιο τμήμα του ΓΧΚ, αναφορικά με τις προδιαγραφές

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

ACEA, κάθε μεταγενέστερη προδιαγραφή υπερκαλύπτει – αντικαθιστά μία της ίδιας σειράς, μόνο εάν η τελευταία έχει καταργηθεί και εν προκειμένω η προδιαγραφή E4 δεν έχει καταργηθεί. Επιπλέον, αναφορικά με τις προδιαγραφές API η κάθε μεταγενέστερη προδιαγραφή υπερκαλύπτει, ως τεχνολογικά πιο εξελεγμένη, την όποια προγενέστερη και εν προκειμένω η προδιαγραφή CJ (αιτούμενη) έπεται της προδιαγραφής CI (προσφερόμενη), γεγονός που προκύπτει ευχερώς από τη σειρά των γραμμάτων του αγγλικού αλφαβήτου που έπονται του γράμματος C (βλ. και ΑΕΠΠ 294/2018 σκ. 24, καθώς επίσης ΑΕΠΠ 191/2018 και 50/2018).

49. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή αναφέρει ότι το αιτούμενο από τη διακήρυξη λιπαντικό (ACEA E4/E6/E7/E9 - API CJ-4) σε σχέση με το προσφερόμενο από την εταιρεία «.....» (ACEA E6/E7/E9 – API CI4) δεν είναι ισοδύναμο, αλλά «περίπου ισοδύναμο». Ειδικότερα όπως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή, το μεν αιτούμενο από τη διακήρυξη είναι κατάλληλο για χρήση σε μεσόστροφους μεγάλους πετρελαιοκινητήρες με φίλτρο κατακράτησης μικροσωματιδίων (DPF) και συστήματα επεξεργασίας των καυσαερίων επιλεκτικής κατάλυσης (SCR) περιβαλλοντικής απαίτησης EURO V και EURO VI, ενώ το προσφερόμενο είναι κατάλληλο για χρήση σε μεσόστροφους μεγάλους πετρελαιοκινητήρες με φίλτρο κατακράτησης μικροσωματιδίων (DPF) και συστήματα επεξεργασίας των καυσαερίων επιλεκτικής κατάλυσης (SCR) περιβαλλοντικής απαίτησης EURO V. Συνεπώς, η αναθέτουσα αρχή συνομολογεί ότι το προσφερόμενο από την εταιρεία «.....» λιπαντικό δεν είναι ούτε ισοδύναμο με το αιτούμενο, αλλά ούτε τεχνολογικά ανώτερο καθώς δεν καλύπτει και τα οχήματα με περιβαλλοντική απαίτηση EURO VI, όπως το αιτούμενο. Ο δε ισχυρισμός της ότι δεν χρειάζεται, εν προκειμένω, η κάλυψη των οχημάτων με την περιβαλλοντική απαίτηση EURO VI διότι τα οχήματα του Δήμου δεν εμπίπτουν στην ως άνω κατηγορία, προβάλλεται αλυσίτελώς δοθέντος ότι η ίδια η αναθέτουσα αρχή συνέταξε τις οικείες τεχνικές προδιαγραφές και άπαξ τις συμπεριέλαβε στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού δεσμεύεται και η ίδια από αυτές. Ως εκ τούτου, η αναθέτουσα αρχή, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, θα έπρεπε κατά δέσμια αρμοδιότητα, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, να απορρίψει την προσφορά της προσφεύγουσας, καθώς το ανωτέρω προσφερόμενο από αυτήν λιπαντικό δεν συμμορφώνεται με τις αιτούμενες

## Αριθμός απόφασης: 252/2019

από τη διακήρυξη τεχνικές προδιαγραφές και, επιπλέον, διότι ο διαγωνιζόμενος δεν αποδεικνύει ότι το προσφερόμενο είδος είναι ισοδύναμο ή τεχνολογικά ανώτερο από αυτές.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή επιχειρεί με τις απόψεις της να δικαιολογήσει την απόκλιση ως επουσιώδη, ωστόσο, ο εν λόγω ισχυρισμός προβάλλεται αλυσιτελώς καθόσον προκειμένου να γίνει αποδεκτό το προσφερόμενο είδος θα έπρεπε ή να είναι ισοδύναμο ή τεχνολογικά ανώτερο της σε σχέση με τις αιτούμενες από τη διακήρυξη προδιαγραφές, όπως αυτές προβλέπονται ρητώς και σαφώς στους όρους αυτής, και όχι με βάση αν υπάρχει ουσιώδης ή επουσιώδης απόκλιση. Συνεπώς, ο υπό στοιχείο Α.1. λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

50. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον υπό στοιχείο Α.2. λόγο της προσφυγής της αιτείται την ακύρωση της προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας «.....» καθώς το προσφερόμενο από αυτή λιπαντικό «.....» δεν καλύπτει την αιτούμενη από τη διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού προδιαγραφή API CF. Η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της αναφέρει ότι το προσφερόμενο λιπαντικό υπερκαλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης, καθώς καλύπτει τόσο την προδιαγραφή API CF όσο και την προδιαγραφή API SN.

51. Επειδή σύμφωνα με το Παράρτημα II της διακήρυξης το προσφερόμενο ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ SAE 10w-40 (diesel oil) θα πρέπει κατ' ελάχιστον να καλύπτει τις προδιαγραφές ACEA A3/B4, API CF, όπως αυτές επαναλαμβάνονται και στο αντίστοιχο μέρος του φύλλου συμμόρφωσης. Από δε την εξέταση της προσφοράς της εταιρείας «.....» και, ειδικότερα, από το τεχνικό φυλλάδιο που προσκόμισε, στο οποίο και παραπέμπει το αντίστοιχο σημείο του υποβληθέντος φύλλου τεχνικής συμμόρφωσης, προκύπτει ότι για το αιτούμενο από τη διακήρυξη λιπαντικό προσέφερε το προϊόν «.....» το οποίο, καλύπτει μεταξύ άλλων προδιαγραφών και την προδιαγραφή API CF, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή και, ως εκ τούτου, καλύπτεται η επί ποινή αποκλεισμού αιτούμενη από τη διακήρυξη τεχνική προδιαγραφή, παρά τους αντίθετους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας. Συνεπώς, ο οικείος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.



52. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα αιτείται την απόρριψη της οικονομικής προσφοράς του «.....», καθώς για το είδος «Μαλακό σαπούνι» και για το είδος «Σπρέι καθαριστικό καρμπυρατέρ» η προσφερόμενη τιμή μονάδας υπερβαίνει την τιμή μονάδας του προϋπολογισμού της διακήρυξης. Η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της αποδέχεται τον ισχυρισμό αυτό ως βάσιμο και παραδέχεται ότι εσφαλμένα αποδέχθηκε την οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας.

53. Επειδή, σύμφωνα με τους όρους 1.3, 2.3.1 και 2.4.4 της διακήρυξης, η προσφερόμενη τιμή μονάδας κάθε είδους δεν θα πρέπει επί ποινή αποκλεισμού του συνόλου της προσφοράς, να υπερβαίνει την αντίστοιχη τιμή μονάδας του προϋπολογισμού της μελέτης που καθορίζεται στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης. Σύμφωνα, δε, με το Παράρτημα Ι της διακήρυξης, η προϋπολογιζόμενη τιμή μονάδας του είδους με α/α 7 «Μαλακό σαπούνι» ανέρχεται στο ποσό των 3,00 ευρώ και αντίστοιχα για το είδος με α/α 16 «Σπρέι καθαριστικό καρμπυρατέρ» στο ποσό των 3,50 ευρώ.

54. Επειδή από την εξέταση της οικονομικής προσφοράς του «.....», προκύπτει ότι για τα είδη α/α 7 «Μαλακό σαπούνι» και α/α 16 «Σπρέι καθαριστικό καρμπυρατέρ» η προσφερόμενη τιμή μονάδας ανέρχεται στο ποσό των 3,10 ευρώ και 3,60 ευρώ αντίστοιχα. Συνεπώς, προκύπτει ότι για αμφότερα τα είδη, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα και αποδέχεται η αναθέτουσα αρχή, η προσφερόμενη τιμή μονάδας υπερβαίνει την αντίστοιχη προϋπολογιζόμενη τιμή μονάδας του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης και ως εκ τούτου, η αναθέτουσα αρχή θα έπρεπε κατά δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει την οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας σύμφωνα με τους ανωτέρω ρητούς όρους της διακήρυξης. Συνακόλουθα, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

55. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

56. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή.

57. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρα 363 παρ. 5 του Ν.4412/2015 και 5 του ΠΔ 39/2017).

**Για τους λόγους αυτούς**

**Αριθμός απόφασης: 252/2019**

Δέχεται εν μέρει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθμό 27-808/21.12.2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος που δέχεται την τεχνική και οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα «.....» και κατακυρώνει το διαγωνισμό σε αυτόν, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού (721,15) ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 19 Φεβρουαρίου 2019 και εκδόθηκε στις 8 Μαρτίου 2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**  
**ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ Χ. ΚΑΝΑΒΑ**

**Ο Γραμματέας**  
**ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΑΤΡΗΣ**