

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 10 Δεκεμβρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Γερασιμούλα- Μαρία Δρακονταειδή, Πρόεδρος- Εισηγήτρια, Μαργαρίτα Κανάβα και Ειρήνη Αψοκάρδου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 8-11-2019 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1368/11-11-2019 της εταιρείας με την επωνυμία «... LTD», (εφεξής «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη ..., οδός ... , αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του ΔΗΜΟΥ ... (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται, και κατά της υπ' αριθμ. 86/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία έγινε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας ... ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ στην Ομάδα Β' (Λιπαντικά) του διαγωνισμού και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος στην εν λόγω Ομάδα και

Κατά της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «... ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ», (εφεξής «παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στην ..., ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλομένη και να αποκλειστεί η παρεμβαίνουσα από τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας για την Ομάδα Β' (Λιπαντικά).

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης.

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Γερασιμούλα-
Μαρία Δρακονταειδή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ..., την από 8-11-2019 πληρωμή στην Τράπεζα Πειραιώς και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο αποτελεί το κατώτερο ποσό νομίμου παραβόλου ενόψει της προϋπολογισθείσας αξίας χωρίς Φ.Π.Α της Ομάδας Β' (Λιπαντικά) του διαγωνισμού στο πλαίσιο της οποίας ασκείται η υπό κρίση προσφυγή, ήτοι 16.142,40 € ευρώ.

2. Επειδή, με την υπ. αριθμ. πρωτ. ... διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε δημόσιος ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την επιλογή αναδόχου για την «*Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών για το Δήμο ... και τα Νομικά του Πρόσωπα (2019-2020)*», συνολικού ποσού 139.685,13 ευρώ χωρίς Φ.Π.Α. 24%. Ο υπό κρίση διαγωνισμός χωρίζεται σε δύο Ομάδες, ήτοι την Ομάδα Α' (Καύσιμα) και την Ομάδα Β' (Λιπαντικά). Σχετικά ορίζεται ότι κάθε διαγωνιζόμενος μπορεί να συμμετέχει στο διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά σε μία ή σε περισσότερες ομάδες των προς προμήθεια ειδών του προϋπολογισμού. Τα είδη της Ομάδας Α' θα ανατεθούν υποχρεωτικά σε έναν ανάδοχο. Το ίδιο ισχύει και για την Ομάδα Β', χωρίς να αποκλείεται να αναδειχθεί ο ίδιος ανάδοχος και για τις δύο ομάδες. Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε ένα έτος από την υπογραφή της σύμβασης και της καταχώρισης της σύμβασης στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) ή μέχρι εξαντλήσεως των ποσοτήτων της σύμβασης. Κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, ανά ομάδα προϊόντων, βάσει: α) του μεγαλύτερου ποσοστού έκπτωσης σε ακέραιες μονάδες επί της μέσης

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

εβδομαδιαίας τιμής λιανικής πώλησης καυσίμων για το Νομό Αργολίδας του Παρατηρητήριου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας κατά την εβδομάδα παράδοσης, για την Ομάδα Α' – Καύσιμα β) της τιμής για την Ομάδα Β' – Λιπαντικά.

3. Επειδή, το πλήρες κείμενο της παρούσας διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 08-10-2019 (Α.Δ.Α.Μ. ...) καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., όπου η σχετική ηλεκτρονική διαδικασία σύναψης σύμβασης έλαβε συστημικό αύξοντα αριθμό

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 8-11-2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 1-11-2019 β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 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 ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχθηκε δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, σχετικά με την αποδοχή της προσφοράς της έτερης συνδιαγωνιζομένης και προσωρινής μειοδότης στην Ομάδα Β' (Λιπαντικά) του διαγωνισμού στο πλαίσιο της οποίας ασκείται η υπό κρίση προσφυγή, και, εν προκειμένω, στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

της (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

7.Επειδή, στις 11-11-2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στην έτερη συμμετέχουσα στην Ομάδα Β' (Λιπαντικά) του διαγωνισμού, στο πλαίσιο της οποίας ασκείται η υπό κρίση προσφυγή, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8.Επειδή, στις 14-11-2019, ήτοι εμπροθέσμως, εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης νόμιμης προθεσμίας, ασκήθηκε η με ίδια ημερομηνία, με ΓΑΚ (ΑΕΠΠ) ΠΑΡ 1172/2019, παρέμβαση της παρεμβαίνουσας, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017. Επίσης, με προφανές, άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον ασκεί την παρέμβασή της καθώς η προσφορά της κρίθηκε αποδεκτή και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος, και εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, επιδιώκοντας τη διατήρηση της προσβαλλόμενης. Περαιτέρω, όμως, η παρεμβαίνουσα προβάλλει και λόγους κατά της αποδοχής της προσφοράς της προσφεύγουσας. Ωστόσο, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 362 του ν. 4412./2016 με τίτλο «Άσκηση προσφυγής – άσκηση παρέμβασης» και ομοίως στο άρθ. 7 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται : *«..3. Κάθε ενδιαφερόμενος, του οποίου επηρεάζονται τα συμφέροντα, δικαιούται να ασκήσει, εντός αποκλειστικής προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της προσφυγής, ...παρέμβαση ενώπιον της ΑΕΠΠ, ..., για τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, προσκομίζοντας όλα τα κρίσιμα έγγραφα που έχει στη διάθεσή του»*. Συνεπώς, απαραδέκτως η παρεμβαίνουσα προβάλλει λόγους κατά της προσφοράς της προσφεύγουσας καθώς η παρέμβαση δεν μπορεί παρά να επιδιώκει μόνο τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης, η οποία εν προκειμένω, κάνει αποδεκτή την προσφορά της προσφεύγουσας, προβάλλοντας την ορθότητα των λόγων της, και όχι την ακύρωση αυτής (ΑΕΠΠ 191/2019), ώστε η εξέταση επί της ουσίας των προβαλλόμενων από την παρεμβαίνουσα αιτιάσεων κατά της αποδοχής της

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

προσφοράς της προσφεύγουσας θα συνιστούσε επί της ουσίας διεύρυνση του αντικειμένου της διαφοράς κατά την ενδικοφανή διαδικασία, έτσι όπως αυτό προσδιορίστηκε από τους λόγους της προδικαστικής προσφυγής, αποσκοπώντας στην ακύρωση της ενώπιον της ΑΕΠΠ πράξης και κατά το μέρος που με αυτήν είχε γίνει δεκτή η προσφορά της προσφεύγουσας (βλ. ad hoc ΣτΕ 1573/2019, σκ. 10, πρβλ. ΣτΕ 64/2019, 3345/2013 για την παρέμβαση σε αίτηση ακυρώσεως).

9. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 1731/2019 Πράξη της Προέδρου του 6ου Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις από 15-11-2019 απόψεις της μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, τις οποίες, επίσης, με τον ίδιο τρόπο, αυθημερόν, κοινοποίησε σε όλους τους συμμετέχοντες.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6ου 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.

12. Επειδή, στην Ομάδα Β' της υπό κρίση διαγωνιστικής διαδικασίας συμμετέχουν δύο οικονομικοί φορείς, ήτοι η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα, με τις υπ' αριθμ. 154903 και 154797 συστήματος προσφορές τους, αντίστοιχα. Με την προσβαλλόμενη έγιναν δεκτά τα ακόλουθα: «[...] Εγκρίνει το υπ' αριθμ. πρωτ. 8602-01/11/2019, Πρακτικό Ι της Ε.Δ.Δ. που αφορά στον έλεγχο και αξιολόγηση των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών που κατατέθηκαν στα πλαίσια του ανοιχτού δημόσιου ηλεκτρονικού Διαγωνισμού για την «Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών για το Δήμο ... και τα Νομικά του Πρόσωπα (2019-2020) [...] 4. Ανακηρύσσει προσωρινό ανάδοχο για την ομάδα Β- Λιπαντικά, την ... ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΠΕ, διότι η προσφορά που κατέθεσε ήταν πλήρης και

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

σύμφωνη με την διακήρυξη και το συνολικό ποσό που αναγράφονταν σε αυτή ήταν το μικρότερο[...].».

13.Επειδή, με την προσφυγή της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι: «[...] α. Για το υπ' αριθμ. 4 προϊόν της Μελέτης απαιτείται Ημισυνθετικό λάδι πετρελαιοκινητήρων SAE 15W/40, σε συσκευασία δοχείου 20 lt, που θα καλύπτει τις προδιαγραφές: API CI-4/CH-4/CF-4/CF-2/SL/SJ ACEA E7/E4, A3/B3, A3/B4, VOLVO VDS III, M.B. 228.3, VW 505.00. Η εταιρεία ... ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΠΕ προσφέρει το προϊόν με την εμπορική ονομασία GAND MULTICO X SEMI SYNTHETIC με SAE 15W-40, που δεν καλύπτει την ζητούμενη προδιαγραφή API CF-2. Η εν λόγω προδιαγραφή είναι αυτόνομη και δεν καλύπτεται από καμία άλλη προδιαγραφή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο υπ'αριθμ. πρωτ. 30/004/0000/3528/07-09-2017 έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους (συν.1) β. για το υπ'αριθμ. 10 προϊόν της Μελέτης προσφέρει το γράσο DELO GREASE EP-2 της εταιρείας CHEVRON. Ωστόσο, δεν έχει καταθέσει πιστοποιητικό ποιότητας κατά ISO 9001:2015, πιστοποιητικό συμμόρφωσης περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001:2015 καθώς και πιστοποιητικό υγείας προσωπικού OHSAS 18001:2007 της παραγωγικής εταιρείας CHEVRON (σελ. 80 και 84 των τεχνικών προδιαγραφών της Μελέτης) γ. δε δηλώνει την χώρα καταγωγής των λιπαντικών με α/α 10 (DELO GREASE) που ρητά απαιτείται από την διακήρυξη. Στην υπεύθυνη δήλωση δηλώνει ότι η χώρα καταγωγής των προϊόντων είναι η Ελλάδα, πέραν του προϊόντος DELO GREASE EP-2, το οποίο φέρει πιστοποίηση κατά NLGI GC-LB και η χώρα καταγωγής είναι η εταιρεία παραγωγής του είναι η CHEVRON».

14. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ισχυρίζεται τα κάτωθι: «[...]Στην περίπτωση 4α, για το ημισυνθετικό λάδι πετρελαιοκινητήρων SAE 15W/40, η αναθέτουσα αρχή δεν γνώριζε ότι η προδιαγραφή CF-2 έχει παύσει να ισχύει. Σχετικά με τη συγκεκριμένη προδιαγραφή δεν ζητήθηκε διευκρίνηση από τους οικείους οικονομικούς φορείς. Λαμβάνοντας υπόψη η αναθέτουσα αρχή το άρθρο 3.1. των τεχνικών προδιαγραφών σύμφωνα με το οποίο: «αν το προσφερόμενο είδος έχει περισσότερες ή ανώτερες τεχνικές

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

προδιαγραφές είναι αποδεκτό» και το γεγονός ότι ο αριθμός καταχώρησης του εν λόγω λιπαντικού στον κατάλογο λιπαντικών εσωτερικής καύσης (77394/19) είναι μεταγενέστερος του αντίστοιχου της παρεμβαίνουσας (71976/17) θεωρήθηκε ότι υπερκαλύπτει τη ζητούμενη προδιαγραφή. Για το προϊόν 10 της Μελέτης η εταιρεία ... ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΠΕ προσέφερε το DELO GREASE EP-2 της εταιρείας CHEVRON. Στο υπ'αριθμ. 2.4.3.2 της διακήρυξης «Τεχνική Προσφορά» γίνεται σαφής αναφορά για προσκόμιση εγγράφων και δικαιολογητικών βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, όπως αναφέρεται στο Παράρτημα I των τεχνικών προδιαγραφών. Ειδικότερα, θα πρέπει να προσκομιστούν: 1. Πιστοποιητικό συμμόρφωσης συστήματος ποιότητας σύμφωνα με το πρότυπο ISO 9001:2000 (ή μεταγενέστερο, στην Ελληνική ή Αγγλική γλώσσα τόσο της συμμετέχουσας εταιρείας, όσο και της παραγωγικής και πιστοποιητικό συμμόρφωσης συστήματος περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001:2004 και πιστοποιητικό Υγείας Προσωπικού OHSAS 18001/2007 της εταιρείας παραγωγής προσφερομένων ειδών. 2. Υπεύθυνη δήλωση (άρθρο 8 Ν.1599/1986) στην οποία να δηλώνεται η χώρα καταγωγής των τελικών προσφερόμενων(άρθρο 94 του Ν.4412/2016). Επίσης, στο άρθρο 3.2 αναφέρεται ότι τα προαναφερόμενα δικαιολογητικά που αναφέρονται στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα θα μπορούσαν να υποβληθούν στο στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Συμπερασματικά, τα δικαιολογητικά θα μπορούσαν να κατατεθούν τόσο κατά το πρώτο στάδιο (τεχνική προσφορά) όσο και κατά το δεύτερο (δικαιολογητικά κατακύρωσης). Δεδομένου ότι κανένας από τους οικονομικούς φορείς δεν ζήτησε διευκρίνηση η αναθέτουσα αρχή θεωρεί ότι μπορούν να γίνουν αποδεκτά σε όποιο στάδιο και αν υποβληθούν και σε περίπτωση δεν κατατίθονταν σε κανένα από αυτά τα στάδια η αναθέτουσα αρχή θα προέβαινε στην απόρριψη της προσφοράς[...].».

15.Επειδή, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας: «[...] Για το υπ'αριθμ. 4 προϊόν της μελέτης η εταιρεία μας κατέθεσε το προϊόν GAND MULTICO X SAE 15-W/40 (έγγραφο 1), για το οποίο δηλώνουμε ότι

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

καλύπτει πλήρως τις ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές, πλην, της προδιαγραφής CF-2 (έγγραφο 2). Η συγκεκριμένη προδιαγραφή δεν είναι δυνατόν να συνυπάρχει σωρευτικά με τις λοιπές νεώτερες προδιαγραφές του προϊόντος για τεχνικούς λόγους. Ύστερα από σχετικό ερώτημα της εταιρείας μας προς το Γενικό Χημείο του Κράτους για την εταιρεία ... LTD που αφορούσε την καταχώρηση του προσφερόμενου προϊόντος Elona Ultra E με τις αναφερόμενες σε αυτό προδιαγραφές, μεταξύ των οποίων και η CF-2, το Γενικό Χημείο του Κράτους με σχετικό έγγραφό τους μας απάντησε ότι ο αριθμός καταχώρησης του ως άνω προϊόντος έχει παύσει να ισχύει (έγγραφα 3, 3^α, 3β). Συνεπώς το έγγραφο που υπέβαλε η εταιρεία ... αναφορικά με την καταχώρηση του προσφερόμενου προϊόντος δεν είναι έγκυρο, λαμβάνοντας υπόψη ότι η υποβολή της προσφοράς έγινε στις 24-10-2019. Εκ παραδρομής ζητήθηκε από το Δήμο η πλήρωση της τεχνικής προδιαγραφής CF-2. Το προϊόν μας καλύπτει όλες τις λοιπές ισχύουσες και υπάρχουσες προδιαγραφές. Για το υπ' αριθμ. 10 προϊόν η εταιρείας μας προσέφερε το DELO GREASE EP, το οποίο έχει εμπορική ονομασία περιλαμβανόμενη στη λίστα CERTIFIED OF NLGI (έγγραφο 4). Η εταιρεία ... προσέφερε προϊόν, το οποίο δεν έχει εμπορική ονομασία περιλαμβανόμενη στη λίστα CERTIFIED OF NLGI (έγγραφο 5). Πλην, όμως, η διακήρυξη απαιτεί: «Θα καλύπτει τις προδιαγραφές: NLGI : 2 βάσεως συμπλόκου λιθίου, ASTM 4950 : GC-LB και εμπορική ονομασία που περιλαμβάνεται στη λίστα Certified product of NLGI». Επομένως, δεν θα έπρεπε να γίνει δεκτή η προσφορά του παραπάνω προϊόντος. Όσον αφορά τα πιστοποιητικά της παραγωγού εταιρείας CHEVRON: ISO 9001:2000, 14001:2004, OHSAS 18001:2007, η αναθέτουσα αρχή δεν απαιτεί την υποβολή των πιστοποιητικών με ποινή τον αποκλεισμό στο στάδιο της υποβολής της προσφοράς αλλά στο στάδιο της κατακύρωσης (3.2. της διακήρυξης). Με το άρθρο 2.2.9.2 B4 τα αποδεικτικά της τεχνικής ικανότητας του άρθρου 2.2.6 προσκομίζονται στο στάδιο της κατακύρωσης. Αναφορικά με το προϊόν DELO GREASE αναγράφεται στο τεχνικό φυλλάδιο που προσκομίζεται ψηφιακά υπογεγραμμένο αλλά και επικυρωμένο από δικηγόρο «Products Manufactured in USA and Colombia».

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

Η συγκεκριμένη απαίτηση αναφέρεται στο άρθρο 2.2.6 και τα σχετικά πιστοποιητικά προσκομίζονται στο στάδιο της κατακύρωσης [...]».

16.Επειδή η παρ. 1 του άρθρου 18 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. 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 [...]

17.Επειδή, το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «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 σύμβασηςπεριέχουν ιδίως :, β) την προθεσμία για την παραλαβή των προσφορών από την αρμόδια υπηρεσία, τη διεύθυνση και τον τρόπο υποβολής τους,, [...] ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87 [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς».

18. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 54 «Τεχνικές προδιαγραφές (άρθρο 42 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του ν.4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α` παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

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. Οι τεχνικές προδιαγραφές μπορούν επίσης να καθαρίζουν αν απαιτείται μεταβίβαση δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας [...] 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 ή στις λειτουργικές απαιτήσεις που αναφέρονται στην περίπτωση α' για ορισμένα άλλα χαρακτηριστικά [...] 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

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

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 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[...].

19.Επειδή, το άρθρο 82 του ν.4412/2016 ορίζει ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές, εάν απαιτούν την προσκόμιση πιστοποιητικών εκδιδόμενων από ανεξάρτητους οργανισμούς που βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με ορισμένα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, συμπεριλαμβανομένης της προσβασιμότητας για άτομα με ειδικές ανάγκες, παραπέμπουν σε συστήματα διασφάλισης ποιότητας τα οποία βασίζονται στη σχετική σειρά ευρωπαϊκών προτύπων και έχουν πιστοποιηθεί από διαπιστευμένους οργανισμούς. Οι αναθέτουσες αρχές αναγνωρίζουν ισοδύναμα πιστοποιητικά από οργανισμούς εδρεύοντες σε άλλα κράτη - μέλη. Επίσης, κάνουν δεκτά άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

είχε τη δυνατότητα να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα προτεινόμενα μέτρα διασφάλισης ποιότητας πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας. 2. Εάν οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν την υποβολή πιστοποιητικών εκδιδόμενων από ανεξάρτητους οργανισμούς που να βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με συγκεκριμένα συστήματα ή πρότυπα όσον αφορά την περιβαλλοντική διαχείριση, παραπέμπουν στο σύστημα οικολογικής διαχείρισης και ελέγχου (EMAS) της Ένωσης ή σε άλλα συστήματα περιβαλλοντικής διαχείρισης που έχουν αναγνωρισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 45 του Κανονισμού (ΕΚ) αριθμ. 1221/2009 ή σε άλλα πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης βασιζόμενα σε αντίστοιχα ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα που έχουν εκδοθεί από διαπιστευμένους οργανισμούς. Οι αναθέτουσες αρχές αναγνωρίζουν ισοδύναμα πιστοποιητικά από οργανισμούς εδρεύοντες σε άλλα κράτη - μέλη. Όταν ο οικονομικός φορέας τεκμηριωμένα δεν έχει πρόσβαση στα εν λόγω πιστοποιητικά ή δεν έχει τη δυνατότητα να τα αποκτήσει εντός των σχετικών προθεσμιών, για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, η αναθέτουσα αρχή αποδέχεται επίσης άλλα αποδεικτικά μέσα μέτρων περιβαλλοντικής διαχείρισης, υπό την προϋπόθεση ότι ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα συγκεκριμένα μέτρα είναι ισοδύναμα με εκείνα που απαιτούνται βάσει του εφαρμοστέου συστήματος ή του προτύπου περιβαλλοντικής διαχείρισης. 3. Εφόσον της ζητηθεί, η Αρχή θέτει στη διάθεση άλλων κρατών μελών, σύμφωνα με το άρθρο 343, κάθε πληροφορία σχετικά με τα έγγραφα που προσκομίζονται ως στοιχεία αποδεικτικά της συμμόρφωσης με ποιοτικά και περιβαλλοντικά πρότυπα που αναφέρονται στις παραγράφους 1 και 2.

20.Επειδή το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «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

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

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[...].

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. 5.α. Ειδικά στις συμβάσεις προμηθειών οι αναθέτουσες αρχές δύνανται να ζητούν από τους προσφέροντες να δηλώνουν στην τεχνική τους προσφορά τη χώρα καταγωγής του τελικού προϊόντος που προσφέρουν. β. Στην περίπτωση που ζητείται στην τεχνική προσφορά η ανωτέρω δήλωση, ο προσφέρων, εφόσον κατασκευάζει ο ίδιος το τελικό προϊόν, πρέπει να δηλώνει στην προσφορά του, την επιχειρηματική μονάδα στην οποία θα κατασκευάσει το προσφερόμενο προϊόν, καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της. Προσφορά στην οποία δεν θα υπάρχει η ανωτέρω δήλωση, θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Όταν οι προσφέροντες δεν θα κατασκευάσουν οι ίδιοι το τελικό προϊόν, σε δική τους επιχειρηματική μονάδα, στην προσφορά τους δηλώνουν την επιχειρηματική μονάδα, στην οποία θα κατασκευαστεί το προσφερόμενο προϊόν και τον τόπο εγκατάστασής της. Επίσης, στην προσφορά τους πρέπει να επισυνάψουν και υπεύθυνη δήλωσή τους προς την Αναθέτουσα Αρχή ότι, η κατασκευή του τελικού προϊόντος θα γίνει από την επιχείρηση στην οποία ανήκει ή η οποία εκμεταλλεύεται ολικά ή μερικά τη μονάδα κατασκευής του τελικού προϊόντος και ότι ο νόμιμος εκπρόσωπος της επιχείρησης αυτής ή ο επίσημος αντιπρόσωπός της έχει αποδεχθεί έναντί τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον προμηθευτή υπέρ του οποίου

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

έγινε η αποδοχή. Προσφορά στην οποία δεν θα υπάρχουν οι ανωτέρω δηλώσεις θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη.».

22.Επειδή το άρθρο 100 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «[...] 4. [...] Για τις συμβάσεις που διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής ανεξαρτήτως ποσού και ανεξαρτήτως διαδικασίας, αποσφραγίζονται οι φάκελοι δικαιολογητικών, τεχνικής και οικονομικής προσφοράς όλων των διαγωνιζόμενων για όλα τα στάδια και εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα: α) όλων των σταδίων της παραγράφου 2 στην περίπτωση ανοικτής διαδικασίας και β) του δεύτερου σταδίου, ήτοι της υποβολής προσφορών, στην περίπτωση κλειστής διαδικασίας και ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση. [...] 6. Τα παραπάνω οριζόμενα στις παραγράφου 1 έως 3 προσαρμόζονται για τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών που διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, σύμφωνα με τα άρθρα 22 και 36, με την απόφαση της παρ. 5 του άρθρου 36».

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

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

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, στους όρους της διακήρυξης ορίζεται ότι: «1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης»: «[...]1. Τεχνικές Προδιαγραφές. Γενικά χαρακτηριστικά. Τα υπό προμήθεια λιπαντικά θα πρέπει, να καλύπτουν πλήρως τις απαιτήσεις του κατασκευαστών των οχημάτων του Δήμου σε κάθε περίπτωση και παράλληλα να προσφέρουν προστασία από φθορές, οικονομία στα καύσιμα και αντοχή. Επίσης : α) Να έχουν (για όσα προβλέπεται) έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρηση των προσφερόμενων λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Δ/ση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους , η οποία έγκριση θα κατατίθεται με την προσφορά [...]γ) Να πληρούν τους κανόνες προδιαγραφών που ορίζονται από το Γενικό Χημείο του Κράτους (Γ.Χ.Κ.) και τις προδιαγραφές, εκτός των διατάξεων που αναφέρονται σε κάθε είδος και όποιας άλλης σχετικής ισχύουσας Εθνικής και Κοινοτικής νομοθεσίας, και θα πρέπει να συμμορφώνονται πλήρως προς την ισχύουσα ελληνική νομοθεσία[...]Προσφορές μπορούν να υποβληθούν για το σύνολο των προμηθευόμενων ειδών μίας ή περισσότερων ομάδων, για τη συνολική όμως προκηρυχθείσα ποσότητα κάθε ομάδας. Απόρριψη ενός ή περισσότερων ειδών μίας ομάδας επιφέρει αυτόματα την απόρριψη της προσφοράς ολόκληρου της ομάδας[...]»,

«2.1.1 Έγγραφα της σύμβασης»: «Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης, είναι τα ακόλουθα: 1. το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης [ΤΕΥΔ] 2. Η παρούσα διακήρυξη και τα παραρτήματά της 3. οι συμπληρωματικές πληροφορίες που τυχόν παρέχονται στο πλαίσιο της διαδικασίας, ιδίως σχετικά με τις προδιαγραφές και τα σχετικά δικαιολογητικά [...]»,

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

«2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα»: «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς, απαιτείται να διαθέτουν και να καταθέσουν :[...]

4. Πιστοποιητικό συμμόρφωσης συστήματος ποιότητας σύμφωνα με το πρότυπο ISO 9001: 2000 (ή μεταγενέστερο, στην Ελληνική ή Αγγλική γλώσσα τόσο της συμμετέχουσας εταιρείας, όσο και της παραγωγικής και πιστοποιητικό συμμόρφωσης συστήματος περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001:2004 και πιστοποιητικό Υγείας Προσωπικού OHSAS 18001/2007 της εταιρείας παραγωγής προσφερομένων ειδών[...]

Επιπλέον για τα λιπαντικά πρέπει να κατατεθούν: [...]Υπεύθυνη δήλωση (άρθρο 8 Ν.1599/1986) στην οποία να δηλώνεται η χώρα καταγωγής των τελικών προσφερόμενων (άρθρο 94 του Ν.4412/2016)[...],

«2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα»: «Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/201689.Εφίσταται η προσοχή στους οικονομικούς φορείς να μεριμνήσουν έτσι ώστε όλα τα αποδεικτικά έγγραφα να βρίσκονται σε ισχύ και κατά την ημερομηνία του διαγωνισμού[...]

Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.6. της παρούσας διακήρυξης[...],

«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[...],

«2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά»,

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

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

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 “Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, 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[...]

«2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών»: «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά :α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς) [...] θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης»,

«3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου»: «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών 151 από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α΄ 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής»,

«ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης[...].Αρ. Μελ.: 95/2019.

ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ “ Προμήθεια υγρών καυσίμων για το Δήμο ... και τα Νομικά του Πρόσωπα (2019-2020)”[...]

ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΑΙ ΑΛΛΑ ΥΓΡΑ ΓΙΑ ΤΑ ΟΧΗΜΑΤΑ ΚΑΙ ΤΑ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΑ

ΑΡΘΡΟ 3.1 ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΑΙ ΑΛΛΑ ΥΓΡΑ[...]. Η τήρηση σωρευτικά, όλων των ζητούμενων προδιαγραφών στα προσφερόμενα λιπαντικά είναι υποχρεωτική και θα βεβαιώνεται με την υποβολή: Των αντίστοιχων πιστοποιητικών ή σελίδων βιβλίου αποδοχής κατασκευαστή μηχανών ή Τεχνικών Φυλλαδίων παρασκευαστή λιπαντικών, σε απλά (μη θεωρημένα ευκρινή φωτοαντίγραφα) που θα αποδεικνύουν ότι οι προδιαγραφές των προσφερόμενων λιπαντικών είναι ισοδύναμες ή/και ανώτερες με τις ζητούμενες, συνοδευόμενα από ψηφιακά υπογεγραμμένη Υπεύθυνη Δήλωση του προμηθευτή ότι τα υποβαλλόμενα τεχνικά φυλλάδια (prospectus), είναι ακριβή αντίγραφα των πρωτοτύπων (ΔΙΣΚΠΟ/Φ.15/11932/11.6.2014 της Γενικής Διεύθυνσης Διοικητικής Οργάνωσης και Διαδικασιών, Δ/ση Σχέσεων Κράτους-Πολίτη του Υπ. Δ/κής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης εναπόκειται στη διακριτική ευχέρεια έκαστης υπηρεσίας να εφαρμόσει τη νέα ρύθμιση αναλογικά και στα ιδιωτικά ημεδαπά και αλλοδαπά έγγραφα και να κάνει αποδεκτά τα απλά αντίγραφά τους από το πρωτότυπο, χωρίς να έχουν επικυρωθεί προηγουμένως από δικηγόρο[...]. Αν το προσφερόμενο είδος έχει περισσότερες ή ανώτερες προδιαγραφές ποιότητας από τις ζητούμενες, είναι αποδεκτό. Όταν υπάρχει επίσημη – διεθνής προδιαγραφή (API ή ACEA κλπ), η προδιαγραφή του κατασκευαστή (π.χ. MAN, MB, VDS κ.λ.π.) είναι απλώς επιθυμητή. Όταν δεν υπάρχει επίσημη – διεθνής προδιαγραφή, η προδιαγραφή του κατασκευαστή ή βεβαιωμένα αντίστοιχη είναι υποχρεωτική. Η βεβαίωση αντιστοιχίας θα είναι συνταγμένη

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

και υπογεγραμμένη από αρμόδιο μηχανικό και πλήρως τεκμηριωμένη[...]. Όλα τα προσφερόμενα προϊόντα θα πληρούν τους κανόνες προδιαγραφών που ορίζονται από το Γενικό Χημείο του Κράτους (Γ.Χ.Κ.) και τις προδιαγραφές, εκτός των διατάξεων που αναφέρονται σε κάθε είδος και όποιας άλλης σχετικής ισχύουσας Εθνικής και Κοινοτικής νομοθεσίας. [...] Οι κατ' ελάχιστον απαιτούμενες προδιαγραφές ανά είδος λιπαντικού/υγρού έχουν ως εξής: [...]

4. Ημισυνθετικό λάδι πετρελαιοκινητήρων SAE 15W/40, σε συσκευασία δοχείου 20 lt Θα καλύπτει τις προδιαγραφές: API CI-4/CH-4/CF-4/CF-2/SL/SJ ACEA E7/E4, A3/B3, A3/B4, VOLVO VDS III, M.B. 228.3, VW 505.00[...]. Γράσο γενικών εφαρμογών σε συσκευασία δοχείου ~1Kg Θα καλύπτει τις προδιαγραφές: NLGI : 2 βάσεως συμπλόκου λιθίου, ASTM 4950 : GC-LB και εμπορική ονομασία που περιλαμβάνεται στη λίστα Certified product of NLGI [...] Για την παρούσα προμήθεια πρέπει να κατατεθούν: [...]

8. Πιστοποιητικό συμμόρφωσης συστήματος ποιότητας σύμφωνα με το πρότυπο ISO 9001: 2000 (ή μεταγενέστερο, στην Ελληνική ή Αγγλική γλώσσα τόσο της συμμετέχουσας εταιρείας, όσο και της παραγωγικής και πιστοποιητικό συμμόρφωσης συστήματος περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001:2004 και πιστοποιητικό Υγείας Προσωπικού OHSAS 18001/2007 της εταιρείας παραγωγής προσφερομένων ειδών. Επιπλέον για τα λιπαντικά πρέπει να κατατεθούν: [...] Υπεύθυνη δήλωση (άρθρο 8 Ν.1599/1986) στην οποία να δηλώνεται η χώρα καταγωγής των τελικών προσφερομένων (άρθρο 94 του Ν.4412/2016)[...].».

26. 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) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (Ολ ΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

27.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 επιτυγχανόταν 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).

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

29.Επειδή, η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος τους αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C 496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C 243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C 87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C 19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C 213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C 396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C 87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, Universale-Bau, C 470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

30.Επειδή, όπως γίνεται παγίως δεκτό τόσο στο ενωσιακό, όσο και στο εθνικό δίκαιο, δεν νοείται στο πλαίσιο του Κράτους δικαίου ισότητα στην παρανομία (πρβλ. ΕΑ 43/2007, ΔΕΚ, απόφαση της 4.7.1985, CALVIN E. WILLIAMS, C-134/1984, Συλλ. 1985, σελ. 2225, σκ.14, ΠΕΚ απόφαση της 14.5.1998, SCA Holding Ltd, T-327/94, Συλλ. 1998 σελ. II-01373, σκ. 160, η οποία επιβεβαιώθηκε με την απόφαση της 16.11.2000 του ΔΕΚ, C-297/98P, Συλλ. 2000, I-10101).

31.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, ΣΤΕ 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.

32.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

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

33.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).

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

35. Επειδή τυχόν ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια ή την πλημμέλεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική προσφορά τους (ΕΑ ΣΤΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται σε βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970, Αρμ. 1970, σελ. 1111, Εφ.Θεσ. 501/87, ΕΔημ.Εργ. 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, έκδοση θ' , Σάκκουλας, σε λ. 776). Ωστόσο, καθίσταται σαφές ότι η πλημμέλεια που αναφέρεται ανωτέρω, θα πρέπει να δημιουργεί αντικειμενικώς αμφισημία σε συγκεκριμένο όρο ή προδιαγραφή άλλως θα πρέπει να είναι ικανή να δημιουργήσει στον επαρκώς ενημερωμένο υποψήφιο δικαιολογημένη αμφιβολία ως προς την ορθή διαμόρφωση της προσφοράς του, κατά τρόπο που να καθίσταται επιβεβλημένη η επίκληση της αρχής της ίσης μεταχείρισης και η συνεπεία αυτής υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να καλέσει τον υποψήφιο ανάδοχο δυνάμει του άρθρου 102 παρ. 5 για διευκρίνιση ή συμπλήρωση της προσφοράς του.

36.Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά, κατά την έννοια των διατάξεων του ν. 3886/2010, η οποία δεν έχει μεταβληθεί εν προκειμένω με το παρόν νομοθετικό πλαίσιο (ν. 4412/2016), το θεσπιζόμενο με το νόμο αυτό σύστημα παροχής έννομης προστασίας, κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης δημοσίων συμβάσεων, σκοπεί στην προστασία όσων ενδιαφέρονται να τους ανατεθούν οι παραπάνω συμβάσεις, έναντι της βλάβης την οποία υφίστανται ή ενδέχεται να υποστούν από την εκ μέρους του αναθέτοντος φορέως παράβαση των κανόνων οι οποίοι καθορίζουν τις προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό, την διαδικασία επιλογής του αναδόχου της σύμβασης που πρόκειται να συναφθεί, καθώς και τα κριτήρια, βάσει των οποίων θα αναδειχθεί ο τελευταίος.

37.Επειδή, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι το προσφερόμενο προϊόν της παρεμβαίνουσας εταιρείας για το είδος με α/α 4 της Ομάδας Β' (Λιπαντικά) του διαγωνισμού, ήτοι το λιπαντικό με την εμπορική ονομασία GAND MULTICO X SEMI SYNTHETIC με SAE 15W-40, δεν καλύπτει την ζητούμενη από τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης προδιαγραφή API CF-2. Η εν λόγω προδιαγραφή είναι αυτόνομη και δεν καλύπτεται από καμία άλλη προδιαγραφή κι, επομένως, η προσφορά της παρεμβαίνουσας, θα έπρεπε να απορριφθεί.

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

38. Επειδή, σχετικά με τον πρώτο λόγο της προσφυγής, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ισχυρίζεται ότι η συγκεκριμένη προδιαγραφή έχει καταργηθεί, χωρίς να το γνωρίζει. Πλην, όμως, και σε κάθε περίπτωση ισχυρίζεται ότι το ανωτέρω προσφερόμενο προϊόν, ως πιο σύγχρονο και νεώτερης τεχνολογίας σε σχέση με το αντίστοιχα προσφερόμενο της προσφεύγουσας, υπερκαλύπτει τις ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές και γι'αυτό θα πρέπει να γίνει δεκτό. Περαιτέρω, η παρεμβαίνουσα με τις απόψεις της συνομολογεί την έλλειψη της προδιαγραφής API CF-2, ισχυριζόμενη, όμως, ότι αυτή δεν μπορεί να σωρεύεται με τις άλλες νεώτερης τεχνολογίας προδιαγραφές που διαθέτει κι, επομένως, εκ παραδρομής ζητήθηκε από την αναθέτουσα αρχή, ενώ δεν θα έπρεπε να ζητείται (βλ. σκέψεις 14,15).39. Επειδή, στον υπό κρίση διαγωνισμό και συγκεκριμένα στην Ομάδα Β' (Λιπαντικά), υπό α/α 4, ζητείται το είδος: «*Ημισυνθετικό λάδι πετρελαιοκινητήρων SAE 15W/40*», για το οποίο οι κατ' ελάχιστον υποχρεωτικές, επί ποινής αποκλεισμού της προσφοράς, ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές κατά το Παράρτημα Ι αφορούν, μεταξύ άλλων, την κάλυψη των διεθνών προδιαγραφών API CI-4/CH-4/CF-4/CF-2/SL/SJ (βλ. σκέψη 25). Περαιτέρω, όπως προκύπτει από τη συνδυασμένη εφαρμογή των άρθρων 2.4.3.2 και 2.4.6 της διακήρυξης, η τεχνική προσφορά θα πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο "Τεχνικές Προδιαγραφές" του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Ιδίως δε περιλαμβάνει ιδίως τα 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 (βλ. σκέψη 25).

40. Επειδή, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, στο πλαίσιο του με α/α 4 της Ομάδας Β' του διαγωνισμού είδους, προσέφερε το προϊόν με την εμπορική ονομασία GAND MULTICO X SEMI SYNTHETIC με SAE 15W-40 και αριθμ. καταλόγου

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

του Γενικού Χημείου του Κράτους 77394/19, για το οποίο, όμως, δεν προκύπτει, ούτε από τα προσκομιζόμενα στον φάκελο της προσφοράς της τεχνικά φυλλάδια (βλ. έγγραφο με τίτλο «ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ») ούτε και από το με αριθμ.πρωτ. 30/004/000/3794/15-10-2019 έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους (βλ. έγγραφο με τίτλο: «ΕΓΓΡΑΦΑ Γ.Χ.Κ.»), η πλήρωση της τεχνικής προδιαγραφής API CF-2, όπως ζητείται από τη διακήρυξη, αλλά μόνο της API CI-4/SL τοιαύτης και τούτο διότι στα ως άνω έγγραφα μόνο η τελευταία τεχνική προδιαγραφή αναφέρεται και όχι η ζητούμενη CF-2.

41. Επειδή, σύμφωνα με την από 11-12-2019 απάντηση της Διεύθυνσης Ενεργειακών, Βιομηχανικών και Χημικών Προϊόντων του Γενικού Χημείου του Κράτους (petrochemicals@gcsl.gr) και τις σχετικές διευκρινήσεις κατόπιν ερωτήματος της Εισηγήτριας, το προσφερόμενο από την παρεμβαίνουσα προϊόν καλύπτει την προδιαγραφή API CF-2, δεν έχει καταργηθεί και μπορεί να συνυπάρχει και με τις λοιπές προδιαγραφές του προϊόντος. Η δε μη αναγραφή της επίμαχης προδιαγραφής στο υποβληθέν με την προσφορά της παρεμβαίνουσας με αριθμ.πρωτ. 30/004/000/3794/15-10-2019 έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους περί γνωστοποίησης του αριθμού καταλόγου του υπό κρίση προϊόντος οφείλεται στην παράλειψη της παρεμβαίνουσας εταιρείας, με την από 15-10-2019 αίτησή της προς το Γενικό Χημείο του Κράτους να αιτηθεί την αναγραφή και της προδιαγραφής CF-2 στην γνωστοποίηση αριθμού καταλόγου του εν λόγω λιπαντικού.

42.Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προσφορά της παρεμβαίνουσας, στην οποία ουδόλως προσκομίστηκαν στοιχεία από τα οποία να προκύπτει/αποδεικνύεται η πλήρωση της ζητούμενης επί ποινή αποκλεισμού τεχνικής προδιαγραφής για το είδος με α/α 4 της Ομάδας Β' (Λιπαντικά) του διαγωνισμού πρέπει να απορριφθεί, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 2.4.3.2, 2.4.6 και στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης (βλ. σκέψη 25).

43. Επειδή, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι η τεχνική προδιαγραφή API CF-2 έχει καταργηθεί θα πρέπει, σύμφωνα με τα αναφερόμενα υπό σκέψη 41 να απορριφθεί ως αβάσιμος. Επίσης, θα πρέπει

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

να απορριφθεί και ο έτερος ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας θα πρέπει να γίνει δεκτή καθώς το δικό της προσφερόμενο προϊόν, που φέρει νεώτερο αριθμό καταχώρησης σε σχέση με της προσφεύγουσας θεωρήθηκε ότι υπερκαλύπτει την ζητούμενη προδιαγραφή καθώς ερείδεται επί της εσφαλμένης προϋπόθεσης ότι, ο νεότερος αριθμός καταχώρησης επάγεται αφ' εαυτού ότι το προϊόν έχει περισσότερες ή ανώτερες προδιαγραφές σε σχέση με τις ζητούμενες και ότι, επομένως, εξ αυτού του λόγου υπερκαλύπτει τις ζητούμενες προδιαγραφές, ούτε, άλλωστε, τούτο αποδεικνύει η αναθέτουσα αρχή.

44. Επειδή, ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι το προϊόν της δεν καλύπτει τη ζητούμενη προδιαγραφή, αλλά νεότερες με τις οποίες η προδιαγραφή CF-2 δεν δύναται να συνυπάρχει για τεχνικούς λόγους θα πρέπει, να απορριφθεί πρωτίστως ως αόριστος και, αναπόδεικτος δεδομένου ότι δεν επικαλείται και δεν αποδεικνύει ότι οι προδιαγραφές που καλύπτει είναι νεότερες και για ποιους λόγους δεν δύναται αυτές να συνυπάρχουν με την απαιτούμενη επί ποινή αποκλεισμού από τη Διακήρυξη τεχνική προδιαγραφή, ενώ, σύμφωνα με τα αναφερόμενα υπό σκέψη 41, σε κάθε περίπτωση, ως αβάσιμος. Ακόμη, ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η εν λόγω προδιαγραφή εκ παραδρομής ζητήθηκε από την αναθέτουσα αρχή, ενώ δεν θα έπρεπε να ζητείται, θα πρέπει να απορριφθεί καθώς με τον εν λόγω ισχυρισμό της η παρεμβαίνουσα, ανεπικαίρως, στο παρόν στάδιο, βάλλει κατά των όρων της διακήρυξης. Κατόπιν των ανωτέρω, ο πρώτος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

45.Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα δεν έχει καταθέσει πιστοποιητικό ποιότητας ISO 9001:2015, πιστοποιητικό συμμόρφωσης περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001:2015 καθώς και πιστοποιητικό υγείας προσωπικού OHSAS 18001:2007 της παραγωγού εταιρείας CHEVRON για το προϊόν DELO GREASE EP-2, που προσέφερε στο πλαίσιο του με α/α 10 της Ομάδας Β' (Λιπαντικά) ζητούμενου προϊόντος.

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

46.Επειδή, αναφορικά με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι τα παραπάνω πιστοποιητικά, που, πράγματι, σύμφωνα με τον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης, θα πρέπει να υποβάλλονται με την τεχνική προσφορά, συγχρόνως, αποτελούν και δικαιολογητικά κατακύρωσης, οπότε αυτά γίνονται δεκτά είτε υποβληθούν στο παρόν στάδιο της διαδικασίας είτε, μεταγενέστερα, με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Δεδομένου, μάλιστα, ότι ουδείς από τους ενδιαφερομένους ζήτησε να διευκρινιστεί το ακριβές στάδιο υποβολής τους, η προσφορά θα πρέπει να απορρίπτεται μόνο όταν τα παραπάνω πιστοποιητικά δεν υποβάλλονται σε κανένα από τα παραπάνω στάδια. Περαιτέρω, παρομοίως και η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι τα ως άνω πιστοποιητικά αποτελούν μεν τεχνικές προδιαγραφές αλλά και αποδεικτικά μέσα του κατ' άρθρον 2.2.6 της διακήρυξης κριτηρίου της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας κι, επομένως, νομίμως υποβάλλονται με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης.

47.Επειδή, όπως προκύπτει από το Παράρτημα Ι της διακήρυξης, που περιέχει τις τεχνικές προδιαγραφές, οι οποίες κατά ρητή διάταξη είναι υποχρεωτικές και θα πρέπει σωρευτικά να πληρούνται, για την παρούσα προμήθεια πρέπει να κατατεθούν, μεταξύ άλλων, πιστοποιητικό συμμόρφωσης συστήματος ποιότητας σύμφωνα με το πρότυπο ISO 9001:2000 (ή μεταγενέστερο, στην Ελληνική ή Αγγλική γλώσσα) τόσο της συμμετέχουσας εταιρείας, όσο και της παραγωγικής και πιστοποιητικό συμμόρφωσης συστήματος περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001:2004 και πιστοποιητικό Υγείας Προσωπικού OHSAS 18001/2007 της εταιρείας παραγωγής προσφερομένων ειδών (βλ. σκέψη 25). Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται, περιλαμβάνοντας, ιδίως, τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης,

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Κατόπιν των ανωτέρω, η μη υποβολή με την τεχνική προσφορά των ως άνω πιστοποιητικών, που αποδεικνύουν την πλήρωση των οικείων τεχνικών προδιαγραφών οδηγεί στην απόρριψη αυτής σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6 της διακήρυξης (βλ. σκέψη 25).

48.Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας προκύπτει ότι το προσφερόμενο προϊόν DELO GREASE EP-2 (βλ. το υπό α/α 10 της Ομάδα Β' της διακήρυξης είδος) παράγεται από την εταιρεία CHEVRON (βλ. έγγραφα με τίτλο: «Υ.Δ. ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ» και «ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ»). Αναφορικά με το ως άνω προϊόν η παρεμβαίνουσα δεν έχει υποβάλλει κανένα από τα αναφερόμενα την προηγούμενη σκέψη πιστοποιητικά της παραγωγού εταιρείας CHEVRON, κάτι, που, άλλωστε ούτε η ίδια αρνείται με την παρέμβασή της.

49.Επειδή, το γεγονός ότι οι αναφερόμενες στο προηγούμενο άρθρο τεχνικές προδιαγραφές αποτελούν συγχρόνως και κριτήρια που έχουν τεθεί για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του προσφέροντος κατά τα άρθρα 2.2.6 και 2.2.9.2 Β4 της διακήρυξης (βλ. σκέψη 25) και τα οποία κατά το άρθρο 3.2 της διακήρυξης προσκομίζονται με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, δεν συνεπάγεται την δυνατότητα προσκόμισής τους, κατ'επιλογήν του προσφέροντος φορέα, είτε στο στάδιο υποβολής της τεχνικής προσφοράς, είτε μεταγενέστερα, με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Και τούτο διότι, η σχετική πλημμέλεια της διακήρυξης, στην οποία ταυτίζονται οι τεχνικές προδιαγραφές με τα κριτήρια επιλογής, δεν δημιουργεί ασάφεια ικανή να προκαλέσει αμφιβολία για τον τρόπο υποβολής της τεχνικής προσφοράς και απόδειξης των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης καθώς το περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς προβλέπεται ρητώς και σαφώς στους όρους της επίμαχης Διακήρυξης (βλ. σκέψη 35). Συνεπώς, απορριπτέοι τυγχάνουν οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας. Άλλωστε, εάν η παρεμβαίνουσα είχε αμφιβολία ως προς τον χρόνο υποβολής των παραπάνω δικαιολογητικών όφειλε, ως επιμελής διαγωνιζόμενη, είτε να ζητήσει διευκρινίσεις σύμφωνα με

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

τη σχετική διάταξη της διακήρυξης είτε να προσφύγει κατά των σχετικών όρων επικαίρως με προδικαστική προσφυγή.

50.Επειδή, με τον τρίτο λόγο της προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι το ανωτέρω προσφερόμενο προϊόν DELO GREASE EP-2 της παρεμβαίνουσας (α/α 10 είδος της Ομάδας Β' της διακήρυξης), δεν πληροί της τεχνικές προδιαγραφές, διότι δεν έχει προσκομιστεί η προβλεπόμενη υπεύθυνη δήλωση για την χώρα παραγωγής του.

51.Επειδή, αναφορικά με τον τρίτο λόγο της προσφυγής η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι η ως άνω υπεύθυνη δήλωση, που, πράγματι, σύμφωνα με τον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης, θα έπρεπε να υποβληθεί με την τεχνική προσφορά, συγχρόνως, αποτελεί και δικαιολογητικό κατακύρωσης, οπότε γίνεται δεκτή είτε υποβληθεί στο παρόν στάδιο της διαδικασίας είτε, μεταγενέστερα, με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Δεδομένου, μάλιστα, ότι ουδείς από τους ενδιαφερομένους ζήτησε να διευκρινιστεί ο χρόνος υποβολής της, η προσφορά θα πρέπει να απορρίπτεται μόνο όταν η υπεύθυνη δήλωση δεν υποβάλλεται σε κανένα από τα παραπάνω στάδια. Περαιτέρω, παρομοίως και η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι η ως άνω υπεύθυνη δήλωση αποτελεί μεν τεχνική προδιαγραφή αλλά και αποδεικτικό μέσο του κατ' άρθρον 2.2.6 της διακήρυξης κριτηρίου της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας κι, επομένως, νομίμως μπορεί να υποβληθεί με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης.

52.Επειδή, από την συνδυασμένη εφαρμογή των άρθρων 2.4.3.2, 2.4.6 και του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης προκύπτει ότι στην τεχνική προσφορά θα πρέπει να υποβάλλεται με ποινή τον αποκλεισμό αυτής υπεύθυνη δήλωση καταγωγής των τελικώς προσφερόμενων προϊόντων.

53.Επειδή, από την επισκόπηση της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας προκύπτει ότι αυτή δεν υπέβαλλε την ανωτέρω προβλεπόμενη υπεύθυνη δήλωση για το προϊόν DELO GREASE EP-2, αλλά μόνο για τα λοιπά προσφερόμενα είδη της Ομάδας Β' (Λιπαντικά) της διακήρυξης. Ειδικότερα, με την τεχνική προσφορά της προσκόμισε έγγραφο με τίτλο «Υ.Δ. ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ», στο οποίο αναγράφονται επί λέξει τα

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

ακόλουθα: «*Η χώρα παραγωγής των προσφερόμενων προϊόντων είναι η Ελλάδα. Θα κατασκευαστούν εξ ολοκλήρου (επεξεργασία-τυποποίηση-συσκευασία) από την εταιρεία μας που βρίσκεται στην Μάνδρα Αττικής, Θέση Ξηροπήγαδο ΒΙ.ΠΕ. Μάνδρας, ΤΚ 19600, τηλ: 210 5555136, πέραν του DELO GREASE EP 2 το οποίο φέρει πιστοποίηση κατά NLGI GC-LB και η εταιρεία παραγωγής του είναι η CHEVRON*». Ήτοι, στην εν λόγω υπεύθυνη δήλωση αναφέρεται η εταιρεία παραγωγής του υπό κρίση προϊόντος, όχι, όμως, η χώρα καταγωγής του.

54.Επειδή, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας ότι ο διαγωνιζόμενος μπορούσε να επιλέξει σε ποιο στάδιο θα υποβάλλει την υπεύθυνη δήλωση, που συνιστά τόσο τεχνική προδιαγραφή, όσο και κριτήριο επιλογής και ότι, αφού το ζήτημα δεν διευκρινίστηκε, νομίμως, σε κάθε περίπτωση θα υποβάλλονταν το πρώτον με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, τυγχάνει απορριπτέος, σύμφωνα με όσα αναφέρθηκαν υπό σκέψη 49.

55.Επειδή, περαιτέρω, ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η χώρα καταγωγής του προϊόντος προκύπτει από το προσκομιζόμενο τεχνικό φυλλάδιο, όπου ρητώς αναγράφεται ότι πρόκειται για προϊόν που παράγεται στις ΗΠΑ και την Κολομβία, είναι απορριπτέος, ενόψει των αρχών της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς, όπως, άλλωστε και την υπό κρίση διαδικασία και, οι οποίες επιβάλλουν την εφαρμογή των ρητών και σαφών όρων της διακήρυξης με τον ίδιο τρόπο για όλους τους διαγωνιζομένους και, κατ' επέκταση, απαγορεύουν την υποκατάσταση των προβλεπόμενων δικαιολογητικών από άλλα που δεν προβλέπονται ή/και τα οποία υποβλήθηκαν από άλλη αιτία και για διαφορετικό λόγο στον διαγωνισμό. Δεδομένου δε ότι στη διακήρυξη προβλέπεται ειδικώς η υποβολή υπεύθυνης δήλωσης με τις προβλεπόμενες εκ του νόμου για αυτήν συνέπειες ως προς την απόδειξη της χώρας καταγωγής του προϊόντος, η αναφορά του στοιχείου αυτού στο υποβληθέν από την παρεμβαίνουσα τεχνικό φυλλάδιο ουδόλως μπορεί να αντικαταστήσει

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019

την απαιτούμενη υπεύθυνη δήλωση. Κατόπιν των ανωτέρω, ο τρίτος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός.

56.Επειδή, η εισήγηση γίνεται δεκτή.

57.Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή.

58.Επειδή η παρέμβαση θα πρέπει να απορριφθεί.

59.Επειδή, ύστερα από τα εκτεθέντα υπό σκέψη 57 πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ.5 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 86/2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου ποσού εξακοσίων (600) ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10 Δεκεμβρίου 2019 και εκδόθηκε την 19 Δεκεμβρίου 2019 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΓΕΡΑΣΙΜΟΥΛΑ-ΜΑΡΙΑ
ΔΡΑΚΟΝΤΑΕΙΔΗ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΒΙΚΤΩΡΙΑ ΠΙΣΜΙΡΗ**

Αριθμός απόφασης: 1410 / 2019