

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

**Η
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)
6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της την 24^η Ιανουαρίου 2020 με την εξής σύνθεση:
Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή – Εισηγήτρια
και Ειρήνη Αψοκάρδου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 19-12-2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό
Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1563/20-12-2019 της εταιρείας με την επωνυμία ...
(εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη ..., ..., οδός ..., αριθ. ...,
νομίμως εκπροσωπούμενης,

Κατά του Δήμου ..., που εδρεύει στη ..., και εκπροσωπείται νόμιμα
(εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), και

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί
η με αριθμό 283/2019 Απόφαση της αναθέτουσας αρχής (εφεξής η
«προσβαλλόμενη»), που ελήφθη στα πλαίσια του διαγωνισμού για την
προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών, και να αποκλειστούν οι εταιρείες «...
ΑΕ» και «... ΕΠΕ» από τις περαιτέρω διαδικασίες του διαγωνισμού για το
Τμήμα 2- Λιπαντικά Δήμου ... και για το Τμήμα 6- Λιπαντικά Ν.Π. Κοινωνικής
Προστασίας, Αλληλεγγύης και Παιδείας.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή

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
ΠΔ 39/2017, ποσού 843,90 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης
δέσμευσης με κωδικό ... και την ένδειξη «δεσμευμένο», εκτύπωση από την

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

επίσημη ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ του ΥΠΟΙΚ με τα στοιχεία του παραβόλου και την ένδειξη «δεσμευμένο», και το από 19-12-2019 αποδεικτικό πληρωμής του στη Τράπεζα Πειραιώς). Ειδικότερα, η προσφυγή αφορά στα υλικά του ΤΜΗΜΑΤΟΣ 2 : «ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΔΗΜΟΥ ...», και ΤΜΗΜΑΤΟΣ 6 : «ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ Ν.Π. ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ ΚΑΙ ΠΑΙΔΕΙΑΣ» του διαγωνισμού, προϋπολογισμού αντίστοιχα 167.460,00 και 1.320,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ (όρος 1.3 και ΜΕΛΕΤΗ ΑΝΑΛΥΤΙΚΟΣ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ της διακήρυξης), και συνεπώς έχει καταβληθεί το αναλογούν ποσόν παραβόλου.

2. Επειδή με την υπ' αριθμ. Πρωτ. ... διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής διακηρύχθηκε ανοικτός διεθνής διαγωνισμός για την Προμήθεια Καυσίμων και Λιπαντικών του Δήμου ... και των Νομικών του Προσώπων, ετών β' εξάμηνο 2019, 2020 και α' εξάμηνο 2021, για πλείστα είδη υλικών, καταμετρήσιμα σε οκτώ Τμήματα μεταξύ των οποίων και τα επίμαχα υλικά των Τμημάτων 2 και 6 (CPV: 24951000-5), συνολικού προϋπολογισμού όλων των υλικών όλων των Τμημάτων της προμήθειας, ποσού ευρώ 1.180.705,60 με ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την *πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής* (όροι 1.1, 1.3, 2.3.1 της διακήρυξης). Σύμφωνα με τον όρο 1.3 της διακήρυξης «*Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα τμήματα, υπό την προϋπόθεση ότι η προσφορά θα αφορά όλα τα είδη και τις ποσότητες του τμήματος.*»

3. Επειδή η προκήρυξη απεστάλη την 24-9-2019 για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης (2019/S 185-449987) και το πλήρες κείμενο αυτής αναρτήθηκε την 4-10-2019 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ. ..., καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε αριθμό συστήματος

4. Επειδή ο διαγωνισμός, ως εκ 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, και, επομένως, παραδεκτά έχει ασκηθεί η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ.

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

5. Επειδή στον διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα και οι οικονομικοί φορείς καθ' ων στρέφεται η προσφυγή : ... ΕΠΕ και ΑΕ, οι οποίοι κατέθεσαν τις προσφορές υπ' αριθ. συστήματος ..., ... και ... αντίστοιχα.

6. Επειδή η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών της αναθέτουσας αρχής συνεδρίασε την 19-11-2019, και εξέδωσε το 1^ο Πρακτικό, σύμφωνα με το οποίο έκρινε αποδεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και τις τεχνικές προσφορές όλων των διαγωνιζομένων οικονομικών φορέων για τα επίμαχα Τμήματα 2 και 6 του διαγωνισμού. Το 1^ο Πρακτικό περιελήφθη δε αυτούσιο στην με αριθ. 24338/2019 Εισήγηση προς την Οικονομική Επιτροπή της αναθέτουσας αρχής προς λήψη απόφασης.

7. Επειδή με την ήδη προσβαλλόμενη υπ' αριθ. 283/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με ημερομηνία Πρακτικού Συνεδρίασης 49/9-12-2019, εγκρίθηκε το ως άνω 1^ο Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού και η σχετική Εισήγηση με αριθ. 24338/2019 και αποφασίστηκε η «... αποδοχή των προσφορών των κάτωθι οικονομικών φορέων για τους οποίους διαπιστώθηκε ότι διαθέτουν όλα τα απαιτούμενα από την διακήρυξη του διαγωνισμού δικαιολογητικά συμμετοχής και γίνονται δεκτές .. 2) Για το τμήμα 2 «ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΔΗΜΟΥ ...» : Υποβλήθηκαν τρεις (3) προσφορές, των εταιρειών: ... , ... Μ.Ε.Π.Ε. και Α.Ε. οι οποίες γίνονται και οι τρεις δεκτές ... 6) Για το τμήμα 6: «ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ Ν.Π. ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ ΚΑΙ ΠΑΙΔΕΙΑΣ» Υποβλήθηκαν τρεις (3) προσφορές, των εταιρειών: ..., ... Μ.Ε.Π.Ε. και ... Α.Ε. οι οποίες γίνονται και οι τρεις δεκτές...» Η προσβαλλόμενη απόφαση, με ενσωματωμένο το 1^ο Πρακτικό και την με αριθ. 24338/2019 σχετική Εισήγηση, κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς την 10-12-2019, μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού..

8. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα την 19-12-2019, με κατάθεση μέσω της «επικοινωνίας», και με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα 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.

9. Επειδή την 19-12-2019 κοινοποιήθηκε προς όλους τους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς, μέσω της «επικοινωνίας», η με αριθ. 300/17-12-2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (αρχική και αυθημερόν σε ορθή επανάληψη) της αναθέτουσας αρχής με ημερομηνία Πρακτικού Συνεδρίασης 51/17-12-2019, με την οποία εγκρίθηκε το από 11-12-2019 2^ο Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού και η σχετική Εισήγηση με αριθ. 26072/13-12-2019, σύμφωνα με τα οποία οι οικονομικές προσφορές των διαγωνιζομένων συνοψίσθηκαν στους εξής πίνακες συγκεκριμένα για τα επίμαχα Τμήματα 2 και 6 του διαγωνισμού : «...

ΤΜΗΜΑ 2 (ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΔΗΜΟΥ ΣΠΑΡΤΗΣ)							
				ΣΥΜΜΕΤΕΧΩΝ: "... Α.Ε."	ΣΥΜΜΕΤΕΧΩΝ: "..."	ΣΥΜΜΕΤΕΧΩΝ: ... Μ.Ε.Π.Ε.	ΠΡΟΣΩΡΙΝΟΣ ΑΝΑΔΟΧΟΣ:
A/A	ΕΙΔΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙ ΑΣ	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗ ΣΗΣ	ΤΙΜΗ ΠΡΟΫΠ ΟΛΟΓΙΣ ΜΟΥ	ΤΙΜΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ (€)	ΤΙΜΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ (€)	ΤΙΜΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ (€)	
1	ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙ ΝΗΤΗΡΩΝ	ΛΙΤΡΑ	7,00 €	3,15	6,72 €	6,35 €	... Α.Ε.
2	ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙ ΝΗΤΗΡΩΝ	ΛΙΤΡΑ	7,00 €	3,15	6,72 €	6,70 €	... Α.Ε.
3	ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙ ΝΗΤΗΡΩΝ	ΛΙΤΡΑ	6,50 €	2,93	6,24 €	6,30 €	... Α.Ε.
4	ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΒΕΝΖΙΝΟΚΙ Ν ΗΤΗΡΩΝ	ΛΙΤΡΑ	7,00 €	3,15	6,72 €	6,30 €	... Α.Ε.
5	ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΒΕΝΖΙΝΟΚΙ Ν ΗΤΗΡΩΝ SAE 5W/30	ΛΙΤΡΑ	6,50 €	2,93	6,24 €	5,90 €	... Α.Ε.

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

6	ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΣΑΣΜΑΝ SAE 10W/30 (ΚΟΚΚΙΝΟ)	ΛΙΤΡΑ	7,50 €	3,38	7,20 €	6,80 €	... Α.Ε.
7	ΥΓΡΑ ΥΔΡΑΥΛΙΚΩ Ν ΣΥΣΤΗΜΑΤΩ	ΛΙΤΡΑ	5,00 €	2,25	4,80 €	4,50 €	... Α.Ε.
8	ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΣΑΣΜΑΝ SAE 75W/90	ΛΙΤΡΑ	5,50 €	2,48	5,28 €	5,10 €	... Α.Ε.
9	ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΣΑΣΜΑΝ SAE 80W/90	ΛΙΤΡΑ	5,50 €	2,48	5,28 €	5,10 €	... Α.Ε.

10	ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΣΑΣΜΑΝ SAE 30	ΛΙΤΡΑ	7,50 €	3,38	7,20 €	6,90 €	... Α.Ε.
11	ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΔΙΑΦΟΡΙΚΩ Ν SAE 85W- 140	ΛΙΤΡΑ	7,50 €	3,38	7,20 €	6,95 €	...
12	ΒΑΛΒΟΛΙ ΝΗ- ΜΠΛΟΚΕ ΔΙΑΦΟΡ ΙΚΟ	ΛΙΤΡΑ	7,50 €	3,38	7,20 €	6,95 €	... Α.Ε.
13	ΒΑΛΒΟΛΙ ΝΗ- ΜΠΛΟΚΕ ΔΙΑΦΟΡ ΙΚΟ	ΛΙΤΡΑ	7,00 €	3,15	6,72 €	6,40 €	... Α.Ε.
14	ΥΓΡΟ ΥΔΡΑΥΛΙΚΩ Ν ΣΥΣΤΗΜΑΤΩ Ν HLR68	ΛΙΤΡΑ	5,00 €	2,25	4,80 €	4,30 €	... Α.Ε.
15	ΥΓΡΟ ΥΔΡΑΥΛΙΚΩ Ν ΣΥΣΤΗΜΑΤΩ Ν HLR46	ΛΙΤΡΑ	5,00 €	2,25	4,80 €	4,30 €	... Α.Ε.
16	ΑΝΤΙΨΥΚΤΙΚ Ο ΥΓΡΟ (ΠΑΡΑΦΛΟΥ)	ΛΙΤΡΑ	4,00 €	1,80	3,84 €	3,70 €	... Α.Ε.
17	ΥΓΡΟ ΕΠΙΛΕΚΤΙ ΚΗΣ ΚΑΤΑΛΥΣ ΗΣ	ΛΙΤΡΑ	3,00 €	1,35	2,88 €	2,50 €	... Α.Ε.
18	ΥΓΡΑ ΦΡΕΝΩΝ (DOT4)	ΛΙΤΡΑ	7,00 €	3,15	6,72 €	6,85 €	... Α.Ε.

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

19	ΛΑΔΙ ΜΙΞΗΣ ΚΟΚΚΙΝΟ	ΛΙΤΡΑ	7,00 €	3,15	6,72 €	6,70 €	... Α.Ε.
20	ΓΡΑΣΟ ΓΩΝΙΑΚΗΣ ΧΟΡΤΟΚΟΠΤΙΚΩΝ	ΛΙΤΡΑ	5,00 €	2,25	4,80 €	4,70 €	... Α.Ε.
21	ΓΡΑΣΟ ΥΓΡΟ ΓΙΑ ΑΛΥΣΙΔΕΣ ΑΛΥΣΣΟΠΡΙΟ	ΛΙΤΡΑ	7,00 €	3,15	6,72 €	6,90 €	... Α.Ε.
22	ΛΑΔΙ ΑΛΥΣΙΔΑΣ	ΛΙΤΡΑ	3,00 €	1,35	2,88 €	2,50 €	... Α.Ε.

ΤΜΗΜΑ 6 (ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ Ν.Π. ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ ΚΑΙ ΠΑΙΔΕΙΑΣ)

			ΣΥΜΜΕΤΕΧΩΝ: "... Α.Ε."	ΣΥΜΜΕΤΕΧΩΝ: "..."	ΣΥΜΜΕΤΕΧΩΝ: ... Μ.Ε.Π.Ε.	ΠΡΟΣΩΡΙΝΟΣ ΑΝΑΔΟΧΟΣ:
ΕΙΔΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ	ΜΟΝΑ ΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΤΙΜΗ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ	ΤΙΜΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ (€)	ΤΙΜΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ (€)	ΤΙΜΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ (€)	
ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΒΕΝΖΙΝΟΚΙΝΗΤΗΡΩΝ SAE15W/40	ΛΙΤΡΑ	7,00 €	3,15	6,72 €	6,30 €	... Α.Ε.
ΑΝΤΙΨΥΚΤΙΚΟ ΥΓΡΟ (ΠΑΡΑΦΛΟΥ)	ΛΙΤΡΑ	4,00 €	1,80	3,84 €	3,70 €	... Α.Ε.

.....» Σύμφωνα με την απόφαση αυτή ανακηρύχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος της προμήθειας ο οικονομικός φορέας «... **"... Α.Ε."** για όλα τα τμήματα [ΤΜΗΜΑ-1,2,3,4,5,6,7,8] και για όλα τα είδη του κάθε επιμέρους τμήματος καθώς η προσφορά του, ...σε όλα τα παραπάνω είδη πληροί το κριτήριο της χαμηλότερης τιμής . »

10. Επειδή την 27-12-2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθ. 365 παρ. 1 περ. (α) του ν. 4412/20169 και στο άρθ. 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017 κοινοποίηση μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού της υπό εξέταση προσφυγής στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς.

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

11. Επειδή η αναθέτουσα αρχή την 10-1-2020 μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ το με αριθ. πρωτ. 435/10-1-2020 έγγραφο με τις απόψεις της επί της προσφυγής, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και το άρθ. 9 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017.

12. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 8^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, και 15 του ΠΔ 39/2017 και εξετάζεται από το 6^ο Κλιμάκιο, κατόπιν των με αριθ. 1954/2019 και 83/2020 Πράξεων των Προέδρων του 8^{ου} και του 6^{ου} Κλιμακίου, αντίστοιχα, *«περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση περί απόψεων επί αιτήματος προσωρινών μέτρων»*.

13. Επειδή η προσφεύγουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, με την οποία αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που αποδέχθηκε τις τεχνικές προσφορές των λοιπών δύο συνδιαγωνιζομένων οικονομικών φορέων, θεμελιώνοντας εν προκειμένω, το έννομο συμφέρον της, ως ένας εκ των τριών συμμετεχόντων οικονομικών φορέων με αποδεκτή προσφορά στον διαγωνισμό, που εύλογα προσδοκά να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και, ως εκ τούτου, επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης, η οποία, κατά τη προσφυγή, παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις διαδικασίες ανάθεσης, βασιζοντας το έννομο συμφέρον προς παροχή έννομης προστασίας στη ζημία από την -φερόμενη- παράνομη συμμετοχή των συνδιαγωνιζόμενων φορέων, και στο επιδιωκόμενο προφανές όφελος από την απόρριψη των προσφορών τους (βλ. ΣΤΕ 678/2016, ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, ΣΤΕ 678/2016, ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001, ΣΤΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣΤΕ Ολομ. 280/96, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», *ΔιοικΔ*, 2010, τ. 4, σελ 846- 7). Περαιτέρω, ήδη την ημέρα άσκησης της υπό εξέταση προσφυγής, η οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας έγινε αποδεκτή

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

(σκέψη 9), αναδεικνυόμενη ωστόσο ως η τελευταία στη σειρά μειοδοσίας προσφορά, σύμφωνα με το κριτήριο κατακύρωσης της χαμηλότερης τιμής (σκέψη 2). Γίνεται μνεία ότι στην σχετική απόφαση της αναθέτουσας αρχής δεν έχει υπολογιστεί ούτε αναφέρεται το ύψος των οικονομικών προσφορών αλλά μόνον τα κατ' ιδίαν στοιχεία αυτών (ποσότητα, προσφερόμενη τιμή ανά προϊόν, ανά μονάδα μέτρησης ήτοι ανά λίτρο). Ωστόσο, κατόπιν επισκόπησης των προσφερόμενων τιμών ανά προϊόν προκύπτει ότι η προσφορά της προσφεύγουσας καταλαμβάνει την τρίτη θέση μειοδοσίας δεδομένου ότι όλες οι προσφερόμενες τιμές είναι οι πλέον υψηλές για όλα τα προϊόντα (βλ. πίνακες σκέψη 9). Κατ' ακολουθίαν, η προσφεύγουσα έχει, κατ' αρχήν, έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, με την οποία επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης και την απόρριψη των προσφορών όλων των συνδιαγωνιζομένων οικονομικών φορέων, επί τω τέλει όπως αναδειχθεί η ίδια ανάδοχος της προμήθειας, έχοντας υποβάλει την αμέσως επόμενη, τρίτη κατά σειρά, αποδεκτή και συμφερότερη οικονομική προσφορά βάσει τιμής.

14. Επειδή η προσφυγή έχει ασκηθεί για την ακύρωση μόνης της με αριθ. 283/2019 απόφασης της αναθέτουσας αρχής (σκέψεις 7, 8) επί των τεχνικών προσφορών, και όχι και κατά της μεταγενέστερης απόφασης με αριθ. 300/2019 επί των οικονομικών προσφορών και ανάδειξης προσωρινής αναδόχου (σκέψη 9). Όμως, σε κάθε περίπτωση, η -δεύτερη μεταγενέστερη της προσβαλλόμενης- απόφαση ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, βασίζεται, προϋποθέτει ενσωματώνει και εμπεριέχει την προσβαλλόμενη προγενέστερη απόφαση επί των τεχνικών προσφορών. Και τούτο όχι μόνον εννοιολογικά λόγω της νομικά ουσιαστικής και διαδικαστικής αλληλουχίας των δύο προσβαλλόμενων αποφάσεων, όπου η νομιμότητα της μεταγενέστερης -μη τυπικά προσβαλλόμενης- απόφασης εξαρτάται από την νομιμότητα της -προσβαλλόμενης- προγενέστερης, αλλά και ρητά. Συγκεκριμένα στο σαφές γράμμα της δεύτερης μη τυπικά προσβαλλόμενης απόφασης, μνημονεύεται η προγενέστερη προσβαλλόμενη απόφαση 283/2019 ως το νόμιμο έρεισμα και η νόμιμη προϋπόθεση αυτής (Απόφαση 300/2019 σελ. 3). Συνεπώς, με την παρούσα προσφυγή συμπροσβάλλεται αναγκαία και η δεύτερη απόφαση με

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

αριθ. 300/2019 της αναθέτουσας αρχής, υπό την έννοια ότι: ι) Σε περίπτωση μεν ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης επί των τεχνικών προσφορών, η μεταγενέστερη απόφαση επί των οικονομικών προσφορών και της ανάδειξης της ... ΑΕ ως προσωρινής αναδόχου στερείται νομίμου ερείσματος και εγκυρότητας και ιι) Σε περίπτωση δε μη ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης επί των τεχνικών προσφορών, η μεταγενέστερη απόφαση επί των οικονομικών προσφορών και ανάδειξης προσωρινής αναδόχου παραμένει νόμιμη έγκυρη και δεσμευτική.

15. Επειδή η προσφεύγουσα, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής, προσκομίζοντας μετ' επικλήσεως σχετικά έγγραφα, επικαλούμενη τους όρους 1.3, 2.4.6, το άρθ. 9 της Συγγραφής Υποχρεώσεων, τις Τεχνικές Προδιαγραφές α, β, γ του Κεφαλαίου Β Λιπαντικά της Μελέτης υπ' αριθ. 2/2019 της διακήρυξης, ισχυρίζεται ότι έπρεπε να απορριφθεί η τεχνική προσφορά της προσωρινής αναδόχου διότι : « **4. Εταιρεία «. ... ΑΕ» α. Για το υπ' αριθ. 12 προϊόν της μελέτης, απαιτείται λιπαντικό σασμάν-διαφορικού βαλβολίνη SAE 85W/140 (LS). Προσφέρει τη βαλβολίνη Castrol Syntrax Limited Slip 75W/140 της εταιρείας CASTROL. Προσφέρει διαφορετικό λιπαντικό (βαλβολίνη) από τη ζητούμενη. β. Το προσφερόμενο λιπαντικό «EKO FORZA ULTRA LE 15W/40» (α/α 1 προϊόν της μελέτης), δεν καλύπτει την προδιαγραφή ACEA E7. γ. Το προσφερόμενο λιπαντικό «EKO FORZA ULTRA PLUS 20W/50» (α/α 2 προϊόν της μελέτης), δεν καλύπτει τις προδιαγραφές API CI-4 και ACEA E7, A3/B3, A3/B4. δ. Το προσφερόμενο προϊόν «EKO MEGATRON SUPER SAE 15W/40» (α/α 4 προϊόν του Δήμου ... και α/α 1 προϊόν των λιπαντικών του Ν. Π. Κοινωνικής Προστασίας, Αλληλεγγύης και Παιδείας), δεν καλύπτει την τεχνική προδιαγραφή ACEA A3/B4. Η προδιαγραφή ACEA A3/B4, είναι ανώτερη προδιαγραφή από την προδιαγραφή από την προδιαγραφή ACEA A3/B3, σύμφωνα με το υπ' αριθμ. πρωτ. 30/004/000/4376/08-11-2016 έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους (συν. 1). ε. Το προσφερόμενο προϊόν «EKO MEGATRON PLATINUM FORMULA 5W/30 (α/α 5 προϊόν της μελέτης), δεν καλύπτει τις προδιαγραφές API SN/SM/SL/CF και ACEA A3/B3, A3/B4. ζ. Οι**

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

προδιαγραφές κατά ACEA είναι αυτόνομες προδιαγραφές, σύμφωνα με το σχετικό έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους (συν. 1), ενώ στο σύστημα κατηγοριοποίησης λιπαντικών κατά API, σύμφωνα με το υπ' αριθμ. πρωτ. 30/004/000/3528/07-09-2017 (συν. 3) με εξαίρεση την προδιαγραφή CF-2, κάθε επόμενη προδιαγραφή υπερκαλύπτει κάθε προηγούμενη κατηγορημένη ή μη. η. Δεν έχει καταθέσει ISO 9001/2008, ISO 14001/2004 και OHSAS 18001/2007 ή και νεότερα, της παραγωγικής εταιρείας CASTROL, η οποία παράγει το υπ' αριθμ. 12 προϊόν της μελέτης (Castrol Syntrox Limited Slip SAE 75W/90). Άρα όλα τα προσφερόμενα λιπαντικά πρέπει να απορριφθούν και συνεπώς και το Τμήμα 2- Λιπαντικά Δήμου ... και το Τμήμα 6- Λιπαντικά Ν.Π. Κοινωνικής Προστασίας, Αλληλεγγύης και Παιδείας. »

16. Επειδή η προσφεύγουσα, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής, προσκομίζοντας μετ' επικλήσεως σχετικά έγγραφα, επικαλούμενη τους όρους 1.3, 2.4.6, το άρθ. 9 της Συγγραφής Υποχρεώσεων, τις Τεχνικές Προδιαγραφές α, β, γ του Κεφαλαίου Β Λιπαντικά της Μελέτης υπ' αριθ. 2/2019 της διακήρυξης, ισχυρίζεται ότι έπρεπε να απορριφθεί η τεχνική προσφορά της ... ΜΟΝ. ΕΠΕ διότι : « 5. Εταιρεία «... ΜΟΝ. ΕΠΕ» α. Ως παραγωγική εταιρεία, έχει καταθέσει στα δικαιολογητικά τεχνικής προσφοράς ISO 9001/2015, ISO 14001/2015 και OHSAS 18001/2007, πιστοποιημένα για τις δραστηριότητες: Παραγωγή, συσκευασία λιπαντικών, γράσων, αντιψυκτικών και υγρών προϊόντων αυτοκινήτου. Τα προσφερόμενα πιστοποιητικά (ISO 9001/2015, ISO 14001/2015 και OHSAS 18001/2007) δεν καλύπτουν τις δραστηριότητες, οι οποίες απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τη μελέτη της διακήρυξης: Σχεδιασμός, Αποθήκευση, Εμπορία και Εξυπηρέτηση μετά την πώληση. β. Για το υπ' αριθμ. 16 προϊόν των λιπαντικών του Δήμου ..., καθώς και για το υπ' αριθμ. 2 προϊόν των λιπαντικών του Ν. Π. Κοινωνικής Προστασίας, Αλληλεγγύης και Παιδείας, προσφέρει το GAND FLU-25 (Αντιψυκτικό). Για το προαναφερόμενο λιπαντικά δεν δηλώνει τη διάρκεια ζωής (ώρες λειτουργίας ή διανυθέντα χιλιόμετρα), όπως ρητά και επί ποινή αποκλεισμού απαιτείται από τη μελέτη της διακήρυξης, αλλά στο τεχνικό φυλλάδιο που καταθέτει δηλώνει: «Συνιστάται για ετήσια χρήση». Αξίζει να

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

σημειωθεί ότι σε άλλη διαγωνιστική διαδικασία, για όμοιο προϊόν, G-12 ANTIFREEZE FLUID (έτοιμο προς χρήση αντιψυκτικό), δηλώνει ώρες λειτουργίας, ελάχιστον 400 (συν. 2). γ. Για το υπ' αριθμ. 4 προϊόν της μελέτης των λιπαντικών του Δήμου ... και του υπ' αριθμ. 1 λιπαντικού του Ν. Π. Κοινωνικής Προστασίας, Αλληλεγγύης και Παιδείας, απαιτείται Υπερενισχυμένο λιπαντικό, νέας γενιάς για βενζινοκινητήρες SAE 15W/40. Προσφέρει το λιπαντικά GAND MULTICO ULTRA SAE 15W/40, το οποίο καλύπτει μεν τις προδιαγραφές της μελέτης, πλην όμως, όπως φαίνεται από το τεχνικό φυλλάδιο που καταθέτει, είναι κατάλληλο για πετρελαιοκινητήρες μόνο. Το προαναφερόμενο λιπαντικά πρέπει να απορριφθεί, καθώς ασχέτως αν καλύπτει (πληροί) τις προδιαγραφές, δεν ασκεί έννομη επιρροή, ως προς τη μη πλήρωση της αυτοτελούς απαίτησης για προσφορά λιπαντικών κατάλληλων για χρήση σε βενζινοκινητήρες (πράξεις υπ' αριθμ. 73/2018, υπ' αριθμ. 412/2018 και υπ' αριθμ. 75/2019 ΣΤ Κλιμακίου Ελεγκτικού Συνεδρίου), η υπ' αριθμ. 324/2019 Απόφαση του 5ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, καθώς και η υπ' αριθμ. Ν9/2019 Απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πατρών). δ. Για το υπ' αριθμ. 13 προϊόν της μελέτης, προσφέρει το GAND MULTIGEAR SAE 85W/90 LS. Για το προαναφερόμενο λιπαντικά δεν έχει καταθέσει έγκριση από το Γενικό Χημείο του Κράτους, όπως ρητά και επί ποινή αποκλεισμού, απαιτείται από τη μελέτη της διακήρυξης. Άρα όλα τα προαναφερόμενα λιπαντικά πρέπει να απορριφθούν και συνεπώς και το Τμήμα 2- Λιπαντικά Δήμου ... και το Τμήμα 6- Λιπαντικά Ν.Π. Κοινωνικής Προστασίας, Αλληλεγγύης και Παιδείας».

17. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, επικαλούμενη τον όρο 2.2.7 της διακήρυξης και την κανονιστική φύση των όρων της διακήρυξης, την αρχή της ισότητας, στις απόψεις της επί της προσφυγής αναφέρει ότι « ... Με την αριθ. ... Διακήρυξη .. ο Δήμος ... εκκίνησε τη διαδικασία για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας [«Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών του Δήμου ... και των νομικών προσώπων του» μέσω ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού και σύμφωνα με τους όρους που διατυπώνονται στην εν λόγω διακήρυξη.... και δεν ασκήθηκε ένσταση κατά των όρων αυτής από οιονδήποτε οικονομικό

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

φορέα, προβλέπει δε ρητά στην παρ. 2.2.7 με τίτλο «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης»: ΟΥΔΕΝ. Επειδή στην Διακήρυξη δεν αναγράφονται οι επικαλούμενες από την προσφεύγουσα τεχνικές προδιαγραφές για τα προσφερόμενα είδη, όπως προείπαμε αφού στην παρ.2.2.7. με τίτλο «**Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης**»: ΟΥΔΕΝ, για τον λόγο αυτό δεν αναζητήθηκαν από την Επιτροπή Διαγωνισμού με ποινή αποκλεισμού. Επειδή η προσφεύγουσα εταιρεία έχει αποδεχθεί την Διακήρυξη με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή της στην σχετική διαγωνιστική διαδικασία με την υποβολή προσφοράς... Επειδή για τους ανωτέρω λόγους η Διακήρυξη κασιχύει της τεχνικής περιγραφής, που επικαλείται η προσφεύγουσα για να στοιχειοθετήσει τους ισχυρισμούς της για δήθεν παραβίαση των όρων της Διακήρυξης από την Αναθέτουσα Αρχή γ'αυτό θα πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι... Τα παραπάνω συλλογικά όργανα του Δήμου ... εφάρμοσαν κατά γράμμα την Διακήρυξη, την οποία έχει αποδεχθεί και η προσφεύγουσα....»

18. Επειδή στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» του ν. 4412/2016 (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ορίζεται 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 [...]».

19. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων [...] προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης [...] περιέχουν ιδίως: [...] ε) την ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης [...]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, [...] καθώς και

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης [...] ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),[...].».

20. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 54 του ν. 4412/2016 «Τεχνικές προδιαγραφές (άρθρο 42 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)»: «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 αγαθών [...] 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 [...]».

21. Επειδή σύμφωνα με το Παράρτημα VIII του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «ΟΡΙΣΜΟΣ ΟΡΙΣΜΕΝΩΝ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ» ορίζεται ότι «Για τους σκοπούς του Βιβλίου I νοούνται ως : 1. «τεχνική προδιαγραφή»: ένα από τα ακόλουθα : α) όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών [...]: η προδιαγραφή που περιέχεται σε έγγραφο το οποίο προσδιορίζει τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά ενός προϊόντος... όπως τα επίπεδα ποιότητας, της επίπεδα της περιβαλλοντικής και κλιματικής επίδοσης, ο σχεδιασμός για όλες τις απαιτήσεις [...] και η αξιολόγηση της συμμόρφωσης της καταλληλότητας, της χρήσης του προϊόντος, της ασφάλειας ή των διαστάσεών του, συμπεριλαμβανομένων των απαιτήσεων που ισχύουν για το προϊόν όσον αφορά την ονομασία πώλησης, την ορολογία, τα σύμβολα, τις δοκιμές και μεθόδους δοκιμών, τη συσκευασία, τη σήμανση και την επίθεση ετικετών, τις οδηγίες για τους χρήστες, τις διαδικασίες και μεθόδους παραγωγής σε οποιοδήποτε στάδιο του κύκλου ζωής του αγαθού ή της υπηρεσίας, καθώς και τις διαδικασίες αξιολόγησης της συμμόρφωσης [...]».

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

22. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 71 του ν. 4412/2016 « Οι συμβάσεις ανατίθενται [...] εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει σύμφωνα με τα άρθρα 79 έως και 81, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης [...] και στα έγγραφα της σύμβασης [...]».

23. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 «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.[...]».

24. Επειδή στο άρθρο 94 του ν.4412/2016 «Περιεχόμενο φακέλου «Τεχνική Προσφορά» ορίζεται ότι «[...]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.»

25. Επειδή στο άρθρ. 100 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο « Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών» ορίζεται ότι « 1. Το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας αποσφράγισης των προσφορών την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή από τη σχετική πρόσκληση. [...] 2. Τα επιμέρους στάδια στην ανοικτή διαδικασία [...] όταν οι εν λόγω διαδικασίες δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, έχουν ως εξής: α) Αποσφραγίζεται ο κυρίως φάκελος προσφοράς, ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

στην ανοικτή διαδικασία, καθώς και ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς, εφόσον προβλέπεται η υποβολή της στα έγγραφα της σύμβασης, [...] β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης [.....] 6. Τα παραπάνω οριζόμενα στις παραγράφους 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.»

26. 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».

27. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 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. 2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ένδικων βοηθημάτων του Τίτλου 3 κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων των αναθετουσών αρχών. 3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά τη διαδικασία της ανάθεσης δημόσιων συμβάσεων εκτός από την προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1».

28. Επειδή στη σελ. 3 της διακήρυξης (περιεχόμενα) αναφέρεται «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΑ ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – ΜΕΛΕΤΗ: ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΚΘΕΣΗ-ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ-ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ..», και, εν συνεχεία, στον όρο 1.3 προβλέπεται ότι «1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης [...] Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα: ΤΜΗΜΑ 2 : «ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΔΗΜΟΥ ...», εκτιμώμενης αξίας 207.650,40€ (συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.)

α/α Περιγραφή Ομάδας	Κωδικός CPV	Ποσότητα	Ποσό χωρίς Φ.Π.Α
1 Λιπαντικά (τα είδη ... 28.380 λίτρα			167.460,00€ αναφέρονται στην 3/2019 μελέτη)

ΤΜΗΜΑ 6 : «ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ Ν.Π. ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ ΚΑΙ ΠΑΙΔΕΙΑΣ», εκτιμώμενης αξίας 1.636,80€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.)

α/α Περιγραφή Ομάδας	Κωδικός CPV	Ποσότητα	Ποσό χωρίς Φ.Π.Α
3 Λιπαντικά (τα είδη 24951000-5		240,00 λίτρα	1.320,00€

αναφέρονται στην 3/2019 μελέτη) Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα τμήματα, υπό την προϋπόθεση ότι η προσφορά θα αφορά όλα τα είδη και τις ποσότητες του τμήματος.... Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στη σχετική μελέτη, που συνοδεύει την παρούσα διακήρυξη....» Περαιτέρω, στον όρο 2 προβλέπεται ότι « 2. ΓΕΝΙΚΟΙ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ 2.1 Γενικές Πληροφορίες 2.1.1 Έγγραφα της σύμβασης Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης είναι τα ακόλουθα: 1. Το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της Διακήρυξης (ΜΕΛΕΤΗ 3/2019) 2. Το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ της Διακήρυξης (ΕΝΤΥΠΟ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ).... 2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης: ΟΥΔΕΝ 2.4 Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στη μελέτη και στην

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

παρούσα Διακήρυξη , για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά τμήμα... 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.... 2.4.6 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 ...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), ... 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...» Ακολούθως, στον όρο 3 προβλέπεται ότι «... 3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών... Η αξιολόγηση ... γίνεται σύμφωνα με τους όρους της παρούσας και συντάσσεται πρακτικό για την απόρριψη όσων τεχνικών προσφορών δεν πληρούν τους όρους και τις απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών ...» Εν συνεχεία στον όρο 6 προβλέπεται ότι « 5. ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ... 5.2 Κήρυξη οικονομικού φορέα εκπτώτου - Κυρώσεις 5.2.1. Ο ανάδοχος κηρύσσεται υποχρεωτικά έκπτωτος από τη σύμβαση και από κάθε δικαίωμα που απορρέει από αυτήν, με απόφαση της αναθέτουσας αρχής, ύστερα από γνωμοδότηση του αρμόδιου οργάνου, εφόσον ... δεν τηρήσει τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της αριθ. 3/2019 μελέτης της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών, Χωροταξίας, Υπηρεσίας Δόμησης και Περιβάλλοντος....» Εν συνεχεία, στα Παραρτήματα της διακήρυξης και ιδία στο ΕΝΤΥΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, στην Μελέτη με αριθ. 3/2019 και συγκεκριμένα στον Προϋπολογισμό της Μελέτης και στις Τεχνικές Προδιαγραφές της Μελέτης τα επίμαχα υπό εξέταση λιπαντικά περιγράφονται

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

ως εξής : 1 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΙΝΗΤΗΡΑ (ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΚΙΝΗΤΗΡΩΝ) SAE 15W/40 2 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΙΝΗΤΗΡΑ (ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΚΙΝΗΤΗΡΩΝ) SAE 20W/50 4 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΙΝΗΤΗΡΑ (ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΒΕΝΖΙΝΟΚΙΝΗΤΗΡΩΝ) SAE 15W/40 5 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΒΕΝΖΙΝ/ΤΗΡΑ SAE 5W/30 8 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΣΑΣΜΑΝ-ΔΙΑΦΟΡΙΚΟΥ-ΒΑΛΒΟΛΙΝΕΣ SAE 75W/90 12 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΣΑΣΜΑΝ-ΔΙΑΦΟΡΙΚΟΥ-ΒΑΛΒΟΛΙΝΕΣ (ΒΑΛΒΟΛΙΝΗ ΜΠΛΟΚΕ LS85/90) SAE 85W/140 (LS) 13 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΣΑΣΜΑΝ-ΔΙΑΦΟΡΙΚΟΥ-ΒΑΛΒΟΛΙΝΕΣ (ΒΑΛΒΟΛΙΝΗ-ΜΠΛΟΚΕ ΔΙΑΦΟΡΙΚΟ LS85/90) SAE 85W/90 (LS) 16 ΑΝΤΙΨΥΚΤΙΚΟ ΥΓΡΟ (ΠΑΡΑΦΛΟΥ). Γίνεται μνεία ότι τα παραπάνω προϊόντα φέρουν την ως άνω αρίθμηση α/α στα διακηρυχθέντα είδη του Δήμου ..., και τα προϊόντα με α/α 4 και 16 ως άνω, φέρουν αντιστοίχως τους α/α 1 και 2 στα διακηρυχθέντα είδη του Ν.Π. Κοινωνικής Προστασίας Αλληλεγγύης και Παιδείας (βλ. ΕΝΤΥΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, Προϋπολογισμός της Μελέτης). Περαιτέρω, στο τεύχος με τον τίτλο ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ της Μελέτης υπ' αριθ. 3/2019 ορίζεται ότι: «Β. ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ Οι προδιαγραφές λιπαντικών θα είναι σύμφωνα με τις Κ.Υ.Α 526/2004/05 (ΦΕΚ 630/Β/12-05-2005), 12/95 (ΦΕΚ 471 Β/95), 350/12 (ΦΕΚ 2988 Β/13) και της 76/2018 (ΦΕΚ 3292 Β/2018), όσον αφορά τα μηχανέλαια, τις βαλβολίνες, τα λιπαντικά δίχρονων κινητήρων, υγρά κυκλώματα ψύξης, υγρά πεδήσεως οχημάτων και γράσων αντίστοιχα... Για τα προσφερόμενα λιπαντικά θα κατατεθούν επί ποινή αποκλεισμού σε επίσημο έγγραφο της εταιρείας παραγωγής τα λεπτομερή φυσικά και χημικά χαρακτηριστικά .. έτσι ώστε από τα αναγραφόμενα τυπικά και φυσικοχημικά χαρακτηριστικά επί των τεχνικών φυλλαδίων να πιστοποιείται ... η διάρκεια ζωής των λιπαντικών (διανυθέντα χιλιόμετρα οχήματος ή ώρες λειτουργίας). ... Θα συνοδεύεται από πιστοποιητικά ποιότητας ISO 9001/2008 τόσο της συμμετέχουσας εταιρείας όσο και της παραγωγικής εταιρείας, καθώς και ISO 14001/2004 και OHSAS 18001/2007 της παραγωγικής εταιρείας επί ποινή αποκλεισμού, με αντικείμενο πιστοποίησης Σχεδιασμός, παραγωγή, αποθήκευση, συσκευασία, εμπορία και εξυπηρέτηση μετά την πώληση, για όλα τα προαναφερόμενα πιστοποιητικά. Θα πρέπει να έχουν έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρησή

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

τους στον κατάλογο που διατηρεί η Δ/νση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους. Η έγκριση κυκλοφορίας θα κατατίθεται επί ποινή αποκλεισμού μαζί με την προσφορά και θα έχει εκδοθεί από το Γ.Χ.Κ.... Όλες οι προαναφερόμενες απαιτήσεις είναι υποχρεωτικές ενώ θα καλύπτουν συσσωρευτικά τις παρακάτω ανά είδος τεχνικές προδιαγραφές: ... Επιπλέον τα λιπαντικά θα πληρούν τις παρακάτω τεχνικές προδιαγραφές ανά είδος: 1 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΙΝΗΤΗΡΑ SAE 15W/40 Υπερενισχυμένο λιπαντικό (λάδι), νέας γενιάς υπερυψηλής απόδοσης U.H.P.D.E.O. για πετρελαιοκινητήρες λεωφορείων, φορηγών, βαρέων οχημάτων καθώς και αγροτικών μηχανημάτων με τις κατωτέρω ελάχιστες προδιαγραφές : API CK-4/CJ-4/SN/SL, ACEA E7/E9, MB 228.3 M.B.228.5, CAT-ECF-1/EFC2 GLOBAL DHD-1, MAN 3277/M 3275, VOLVO VDS III, MTU TYPE 3 RVI MIDS. 2 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΙΝΗΤΗΡΑ SAE 20W/50 Πολύτυπο λιπαντικό (λάδι) υπερυψηλής απόδοσης S.H.P.D. για πετρελαιοκινητήρες λεωφορείων, φορηγών, βαρέων οχημάτων καθώς και αγροτικών μηχανημάτων με τις κατωτέρω ελάχιστες προδιαγραφές : API CI-4/CH-4/CG-4/CF-4/CF/CF-2/SL, ACEA E7, A3/B4, M.B. 228.1/229.1 MAN 271, VOLVO VDS, VW 501.00/505.00, MACK EO-K/2, ALLISON C4, CAT-TO-2, FORD... 4 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΙΝΗΤΗΡΑ SAE 15W/40 Υπερενισχυμένο λιπαντικό (λάδι), νέας γενιάς υπερυψηλής απόδοσης U.H.P.D.E.O. για βενζινοκινητήρες Ελάχιστες προδιαγραφές: API SL/CF, ACEA A3/B3, A3/B4, M.B. 229.1, VW 501.01/505.00, SUZUKI, BMW, ROVER 5 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΒΕΝΖΙΝΟΚΙΝΗΤΗΡΑ SAE 5W/30 Λιπαντικό 100% ΣΥΝΘΕΤΙΚΟ για βενζινοκινητήρες SAE 5W-30. Ελάχιστες προδιαγραφές: API SN/SM/SL/CF, ACEA A3/B3, A3/B4, M.B. 229.31/229.51, VW 502.00/504.00/507.00, BMW Long life 04, CITROEN B 712290, GM DEXOS 2, FORD WSS- M2C913-C... 8 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΣΑΣΜΑΝ-ΔΙΑΦΟΡΙΚΟΥ-ΒΑΛΒΟΛΙΝΕΣ SAE 75W/90 Συνθετική βαλβολίνη SAE 75W-90, για συστήματα μετάδοσης κίνησης βαρέως τύπου, άξονες και τελικές κινήσεις. Πρέπει να παρέχει εξαιρετική προστασία κατά της φθοράς λόγω των τριβών και κατά της διάβρωσης, διαθέτοντας πρόσθετα αντιτριβικά, αντιδιαβρωτικά, και να ανταποκρίνεται τουλάχιστον στις προδιαγραφές API GL-4/GL-5, MT1, M.B. 235.6, VOLVO 1273.10, MAN

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

342N/ML, IVECO, EATON, MIL-L-2105D, ZF TE-ML 01,02,05,07,08... 12
ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΣΑΣΜΑΝ-ΔΙΑΦΟΡΙΚΟΥ ΒΑΛΒΟΛΙΝΕΣ SAE 85W/140
(LS) Εξαιρετικής ποιότητας βαλβολίνη SAE 85W-140 για χρήση σε μπλοκέ
διαφορικά, τόσο σε οχήματα πόλεων, όσο και σε εκτός δρόμου. Πρέπει να
πληροί τουλάχιστον τις προδιαγραφές: API GL-5, MIL-L 2105D, ZF-TE-ML
05/C. 13 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΣΑΣΜΑΝ-ΔΙΑΦΟΡΙΚΟΥ-ΒΑΛΒΟΛΙΝΕΣ SAE 85W/90
(LS) Εξαιρετικής ποιότητας βαλβολίνη SAE 85W-90 (LS), Εξαιρετικής
ποιότητας βαλβολίνη SAE 85W-90, για χρήση σε μπλοκέ διαφορικά, τόσο σε
οχήματα πόλεων, όσο και σε εκτός δρόμου. Πρέπει να πληροί τουλάχιστον τις
προδιαγραφές: API GL-5, MIL-L 2105D, ZF-TE-ML 05/C.... 16 ΑΝΤΙΨΥΚΤΙΚΟ
ΥΓΡΟ 8. Το αντιψυκτικό υγρό έτοιμο για χρήση για το κύκλωμα ψύξης
όλων των οχημάτων και μηχανημάτων έργου, κατάλληλο για όλες τις εποχές.
Θα χρησιμοποιείται αυτούσιο στο κύκλωμα ψύξης και δεν θα χρειάζεται
διάλυση με νερό. Με αντισκωριακή και αντιδιαβρωτική προστασία των
κινητήρων. Θα παρέχει αντιψυκτική και αντιθερμική προστασία από -18°C
έως +105°C. Πρέπει να ανταποκρίνεται τουλάχιστον στις προδιαγραφές ASTM
D 3306, ASTM D 4656, ASTM D 4985, BS 6580, SAE J 1034, AFNOR NF A
15 601, Γ.Χ.Κ. 349/12, JIS K 2234....» Ακολούθως, στο τεύχος με τον τίτλο
ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ, ορίζεται ότι «Άρθρο 9ο (Συμφωνία με τεχνικές
προδιαγραφές, τεχνικά στοιχεία προσφοράς) Τα προσφερόμενα είδη πρέπει
να είναι σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές. Προτεινόμενες λύσεις που
παρουσιάζουν αποκλίσεις ή υστέρηση σε σχέση με τις προδιαγραφές
απορρίπτονται. Επίσης απορρίπτονται προσφορές με ασαφή ή ελλιπή
προσφορά. Ο Φορέας και τα Νομικά Πρόσωπα δεν δεσμεύονται ότι θα
προχωρήσουν στην σύναψη συμβάσεων.».

29. Επειδή την 8-11-2019 -ήτοι τέσσερις προ της καταληκτικής
ημερομηνίας κατάθεσης των προσφορών που είχε οριστεί την 12-11-2019, η
αναθέτουσα αρχή, μέσω της «επικοινωνίας», χορήγησε προς όλους τους
συμμετέχοντες διευκρίνηση επί των όρων της διακήρυξης και ιδία επί των
τεχνικών προδιαγραφών, όπου αναφέρεται μεταξύ άλλων και ότι «... ε) Οι
συμμετέχουσες εταιρείες απαιτείται να αναφέρουν σε υπεύθυνη δήλωσή τους

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

τη χώρα καταγωγής των τελικών προϊόντων που προσφέρουν. Κατά τα λοιπά, ισχύουν οι απαιτήσεις και οι προδιαγραφές που έχουν τεθεί στην υπ' αριθμ. 3/2019 μελέτη, καθώς και με το παρόν διευκρινιστικό έγγραφο συσσωρευτικά.».

30. Επειδή, ως έχει κριθεί, η πράξη με την οποία παρέχονται διευκρινήσεις όρων του διαγωνισμού, χωρίς τροποποίηση αυτών, εντάσσεται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού συμπληρώνοντας τους σχετικούς όρους της διακήρυξης στους οποίους αναφέρεται, δεσμεύοντας τους ενδιαφερόμενους να λάβουν μέρος στον διαγωνισμό. Τούτο όμως, υπό την προϋπόθεση ότι η πράξη έχει κοινοποιηθεί όχι μόνον προς αυτόν που ζήτησε τη διευκρίνηση, αλλά και προς τους λοιπούς ενδιαφερόμενους να λάβουν μέρος στο διαγωνισμό έξι ημέρες πριν από τη λήξη της προθεσμίας παραλαβής των προσφορών (ΣΤΕ 2418/2017, Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β' έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2017, σελ. 340. Δ. Ράικος, Ε. Βλάχου, Ε. Σαββίδη *Δημόσιες Συμβάσεις, Ερμηνεία κατ' άρθρο*, Εκδόσεις Σάκκουλας 2018, σελ. 629). Μόνον υπό την ως άνω ρητή προϋπόθεση κοινοποίησης των διευκρινήσεων επί των όρων της διακήρυξης από την αναθέτουσα αρχή προς όλους τους ενδιαφερόμενους να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό προ της λήξης της ημερομηνίας κατάθεσης των προσφορών, και εφόσον οι χορηγηθείσες διευκρινήσεις αφού κατέστησαν γνωστές προς πάντα ενδιαφερόμενο και δεν αμφισβητήθηκαν επικαίρως ως προς την νομιμότητα, τότε μόνον εντάσσονται στο κανονιστικό πλαίσιο της διαδικασίας, συμπληρώνοντας τους όρους της διακήρυξης. Συνεπώς, η ως άνω διευκρίνηση, δεδομένου ότι προσηκόντως -ήτοι μέσω της «επικοινωνίας»-, κοινοποιήθηκε προς πάντα ενδιαφερόμενο, και δεν αμφισβητήθηκε επικαίρως ως προς την νομιμότητα, εντάχθηκε στο κανονιστικό πλαίσιο της υπό εξέταση διαδικασίας, συμπληρώνοντας τους όρους της διακήρυξης στους οποίους αφορά, σύμφωνα με το άρθ. 67 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και τον όρο 2.1.3 της διακήρυξης (βλ. και σχετική παγία νομολογία και σχετική παγία νομολογία επί του προγενέστερου δικαίου το οποίο δεν διαφοροποιείται από τον νόμο

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

4412/2016: ΕΑ ΣΤΕ 190/2015, 108/2015, 55/2015, 44/2015, 92/2014, 254/2012, 45/2008, ΔΕφΑΘ (αναστ.) 451/2014, 437/2013).

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, ΣΤΕ Ε.Α. 523/2010), 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 (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, IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000). Ως εκ τούτου, προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά (κατά μείζονα δε λόγο, όταν ορίζει) ότι οι εν λόγω απαιτήσεις τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑ ΣΤΕ 79/ 2009, πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 26/2007 κ.ά.). Τα παραπάνω προκύπτουν και από την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών και προσκομιζόμενων δικαιολογητικών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construcrction 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), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάση των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

32. Επειδή σε συνέχεια των ως άνω, σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν στις τεχνικές προδιαγραφές ή/και τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών, και πολλώ δε μάλλον όταν η τυχόν παραβίαση προβλέπεται ρητά επί ποινή αποκλεισμού (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009, Α.Κ. ΚΑΦΤΑΝΗ, «Η αρχή της τυπικότητας στους δημόσιους διαγωνισμούς, Ακραιφνης τυπολατρία ή αναγκαίος όρος της ισότητας και της διαφάνειας»; *ΔιΔικ*, τ. 24, 2012, σελ 546, 547), πολλώ, δε, μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού.

33. Επειδή, είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη τήρησης υποχρεώσεων που απορρέουν από τα σχετικά με τη διαδικασία έγγραφα και την ισχύουσα εθνική νομοθεσία εφόσον είναι σαφής (βλ. εξ αντιδιαστολής Απόφαση *Pirro Pizzo*, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51).

34. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας προϋποθέτει, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., 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

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης 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, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

35. 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*, σκ. 25 και C-599/10, *SAG ELV Slovenko* κλπ, 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*, σκ. 27). Τούτο ισχύει κατά μείζονα λόγο σε περίπτωση ενδεχόμενου αποκλεισμού από τη διαδικασία (C27/15, *Pizzo Pizzo*, ECLI:C:2016:404, σκ. 42).

36. 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, 1111/2006, 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 απόρριψης της προσφοράς. Επιβάλλεται δε να προσδιορίζονται επακριβώς στην διακήρυξη τα προς

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία.

37. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (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 (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).

38. 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 (πρβλ σχετ. Ε.Α. 179/2009 σκ.5). Αποκλεισμός τεχνικής προσφοράς προβλέπεται μόνο στην περίπτωση απόκλισης από τους απαραίητους όρους της διακήρυξης, ως τέτοιοι δε θεωρούνται στο σύνολό τους οι τεχνικές προδιαγραφές (Ε.Α. ΣΤΕ 1740/2004, 93, 316, 563/2006).

39. Επειδή, με βάση την αρχή της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών, 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 διαγωνιζομένων (ΣΤΕ 194/2011).

40. Επειδή προκύπτει από τους ρητούς και σαφείς όρους της διακήρυξης, ότι έχουν τεθεί συγκεκριμένες και λεπτομερείς τεχνικές προδιαγραφές ως προς όλα τα επίμαχα υπό προμήθεια προϊόντα, και μάλιστα επί ποινή απόρριψης της τεχνικής προσφοράς σε περίπτωση με συμμόρφωσης (σκέψη 26, όροι 2.4.6, 3.1.2, Παραρτήματα της διακήρυξης και

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

ιδία στο ΕΝΤΥΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, στην Μελέτη με αριθ. 3/2019 και συγκεκριμένα στον Προϋπολογισμό της Μελέτης και στις Τεχνικές Προδιαγραφές της Μελέτης, Συγγραφή Υποχρεώσεων της Μελέτης άρθ. 9). Συνεπώς, είναι άνευ ετέρου απορριπτέος ως αβάσιμος ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι στην Διακήρυξη δεν αναγράφονται οι επικαλούμενες από την προσφεύγουσα τεχνικές προδιαγραφές για τα προσφερόμενα είδη, καθόσον ως κατωτέρω αναλυτικά παρατίθεται, όλες οι επικαλούμενες στην προσφυγή τεχνικές προδιαγραφές απαιτούνται ρητώς και σαφώς από την διακήρυξη και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς. Περαιτέρω είναι απορριπτέος ως αλυσιτελής και, σε κάθε περίπτωση, ως αβάσιμος ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής στις απόψεις της επί της προσφυγής (σκέψη 17) ότι η προσφυγή είναι αβάσιμη και απορριπτέα επειδή στον όρο 2.2.7 της διακήρυξης δεν ορίζονται Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης, και επειδή η Διακήρυξη κατισχύει της τεχνικής περιγραφής, που επικαλείται η προσφεύγουσα για να στοιχειοθετήσει τους ισχυρισμούς της. Ο ισχυρισμός είναι αλυσιτελής επειδή, εν προκειμένω, με την υπό εξέταση προσφυγή δεν τίθεται καν θέμα μη συμμόρφωσης με κριτήριο ποιοτικής επιλογής, ήτοι το κριτήριο του όρου 2.2.7 -το οποίο πράγματι δεν απαιτείται. Αντίθετα, τίθεται θέμα μη συμμόρφωσης των προσφορών με τις απαιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης (σκέψη 26, όροι 2.4.6, 3.1.2, Παραρτήματα της διακήρυξης και ιδία στο ΕΝΤΥΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, στην Μελέτη με αριθ. 3/2019 και συγκεκριμένα στον Προϋπολογισμό της Μελέτης και στις Τεχνικές Προδιαγραφές της Μελέτης, Συγγραφή Υποχρεώσεων της Μελέτης άρθ. 9, και σκέψεις 15 και 16 με επίκληση στην προσφυγή καταλεπτώς των επίμαχων τεχνικών προδιαγραφών όρων και απαιτήσεων). Σε κάθε περίπτωση, ο ισχυρισμός είναι και αβάσιμος, δεδομένου ότι τα παραρτήματα της Διακήρυξης αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής και συνιστούν το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού. Ως εκ τούτου, όλα τα έγγραφα της διακήρυξης διέπουν σωρευτικά και ισοδύναμα την διαγωνιστική διαδικασία, σύμφωνα ρητώς και σαφώς με: 1) Τους όρους της σελ. 3, και όροι 1.3, 2.1.1

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

με σαφείς και ρητές παραπομπές και ενσωμάτωση στην διακήρυξη της Μελέτης 3/2019, ii) Με τον όρο 2.4.2.3 με αναφορά στην παρούσα διακήρυξη όπου έχει ενσωματωθεί η Μελέτη 3/2019, iii) Με το όρο 2.4.2 με αναφορά στα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης μεταξύ των οποίων ρητώς η Μελέτη 3/2019, iv) Με τον όρο 3.1.2 που παραπέμπει επίσης ρητώς στους όρους και στις απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών ήτοι στο σχετικό τεύχος της Μελέτης 3/2019, v) Με τον όρο 5.2.1 από τον οποίο προκύπτει ότι οι τεχνικές προδιαγραφές των προϊόντων υποχρεωτικά απαιτείται να συντρέχουν όχι μόνον κατά το προσυμβατικό στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας αλλά και -ασφαλώς- κατά την εκτέλεση της σύμβασης, vi) Με το ΕΝΤΥΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, την Μελέτη με αριθ. 3/2019 και συγκεκριμένα στα κεφάλαια Προϋπολογισμός της Μελέτης, Τεχνικές Προδιαγραφές, Συγγραφή Υποχρεώσεων άρθ. 9, vii) Με την από 8-11-2019 διευκρίνιση της αναθέτουσας αρχής όπου ρητά αναφέρεται ότι ισχύουν οι απαιτήσεις και οι προδιαγραφές που έχουν τεθεί στην υπ' αριθμ. 3/2019 μελέτη (σκέψη 26). Συνεπώς, παρά τα αντίθετα που ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της οι τεθείσες στην Μελέτη 3/2019 τεχνικές προδιαγραφές όροι και απαιτήσεις με τις οποίες απαιτείται να συμμορφώνονται τα προσφερόμενα προϊόντα, και οι οποίες μάλιστα έχουν τεθεί επί ποινή αποκλεισμού των προσφορών, αποτελούν μέρος του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού και δεσμεύουν όχι μόνον τους διαγωνιζόμενους αλλά και την ίδια την αναθέτουσα αρχή η οποία όφειλε, κατά δέσμια αρμοδιότητα, να απορρίψει τις τεχνικές προσφορές που δεν πληρούσαν τις τεχνικές προδιαγραφές που η ίδια έθεσε. Κατά τα λοιπά, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της δεν προβάλλει ισχυρισμούς επί των συγκεκριμένων λόγων και αιτιάσεων της προσφυγής.

41. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, όπως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, και ως βάσιμα αναφέρεται στον πρώτο λόγο της προσφυγής (σκέψη 15), είναι ακυρωτέα η προσβαλλόμενη που αποδέχθηκε τη τεχνική προσφορά της προσωρινής αναδόχου ... ΑΕ διότι δεν πληροί τις απαιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

απαιτήσεις και όρους της διακήρυξης. Ειδικότερα: 1) Καθόσον αφορά στο προϊόν υπ' αριθ. 12 της Μελέτης το οποίο απαιτείται να είναι λιπαντικό σασμάν-διαφορικού βαλβολίνη SAE 85W/140 (LS), η προσωρινή ανάδοχος έχει προσφέρει βαλβολίνη Castrol Syntrax Limited Slip 75W/140 της εταιρείας CASTROL (βλ. ηλεκτρονικά αρχεία της προσφοράς με τον τίτλο 1.CASTROL SYNTRAX LIM SLIP (3) και 30 Syntrax Limited Slip). Το προσφερόμενο προϊόν με ιξώδες SAE 75W/140 είναι σαφώς διαφορετικό από το απαιτούμενο προϊόν με ιξώδες SAE 85W/140. Σχετικά, ως εμφανίζεται στην επίσημη ιστοσελίδα της δηλωθείσας παραγωγού εταιρείας CASTROL η εταιρεία προσφέρει στην αγορά αμφότερα τα προϊόντα ήτοι τόσο το προσφερθέν με χαμηλότερο ιξώδες όσο και έτερο προϊόν με το απαιτούμενο υψηλότερο ιξώδες SAE 85W/140 (είναι το προϊόν με την εμπορική ονομασία AXLE EPX 85W-140 βλ. https://www.castrol.com/el_gr/greece/home/heavy-commercial-vehicles-oil-and-fluids/product-types/driveline-fluids/axle-and-universal-fluids.html#tab_syntrax-long-life-75w-140 και https://www.castrol.com/el_gr/greece/home/heavy-commercial-vehicles-oil-and-fluids/product-types/driveline-fluids/axle-and-universal-fluids.html#tab_axle-epx-85w-140, και για την έννοια του ιξώδους και τις σχετικές διαβαθμίσεις βλ. στην επίσημη ιστοσελίδα του διεθνούς οργανισμού SAE Society of Automotive Engineers <https://www.sae.org/standards/>). Για τον λόγο αυτό, σύμφωνα με τον νόμο και τους όρους της διακήρυξης, η προσφορά της προσωρινής αναδόχου για το Τμήμα 2 της διακήρυξης έπρεπε να απορριφθεί καθώς το προσφερόμενο προϊόν με α/α 12 προσκρούει σε τεθέντα ουσιώδη όρο της διακήρυξης, καθώς δεν προκύπτει ότι είναι το απαιτούμενο από την διακήρυξη προϊόν με τον απαιτούμενο βαθμό ιξώδους (βλ. άρθ. 18, 53, 54, το Παράρτημα VIII του Προσαρτήματος Α, άρθ. 71, 91, 94 και 100 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 18 έως 25), τους όρους 1.3, 2.4.1, 2.4.2.3, 2.4.6, 3.1.2, Παραρτήματα της διακήρυξης και ιδία στο ΕΝΤΥΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, στην Μελέτη με αριθ. 3/2019 και συγκεκριμένα στον Προϋπολογισμό της Μελέτης και στις Τεχνικές Προδιαγραφές της Μελέτης της διακήρυξης προϊόν με α/α 12, Συγγραφή Υποχρεώσεων της Μελέτης άρθ. 9, η από 8-11-2019 διευκρίνηση της αναθέτουσας αρχής της διακήρυξης (σκέψη

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

26), και σύμφωνα με τις αρχές της νομιμότητας της τυπικότητας της διαφάνειας που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς (παραπάνω σκέψεις 27 έως 35 εκτενώς). Η προσφορά της προσωρινής αναδόχου εν σχέσει με το διακριτό Τμήμα 2 της διακήρυξης είναι απορριπτικά και μόνο για τον παραπάνω λόγο ήτοι λόγω μη συμμόρφωσης και ενός μόνου προϊόντος με την τεθείσα περιγραφή, τεχνική προδιαγραφή, όρο και τεχνική απαίτηση της διακήρυξης δεδομένου ότι σύμφωνα με τον όρο 1.3 της διακήρυξης Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα τμήματα, υπό την προϋπόθεση ότι η προσφορά θα αφορά όλα τα είδη και τις ποσότητες του τμήματος. Συνεπώς, δεν χωρεί, εν προκειμένω, δυνατότητα αποκλεισμού από την προσφορά κεχωρισμένα του επίμαχου προϊόντος με α/α 12 ούτε δυνατότητα αποδοχής της προσφοράς ως προς τα λοιπά προϊόντα του Τμήματος, καθόσον η προσφορά υποβάλλεται και αξιολογείται όχι μεμονωμένα ανά προσφερόμενο προϊόν αλλά συλλογικά ως προς όλα τα προσφερόμενα προϊόντα, εκ των οποίων έκαστο πρέπει να πληροί τις τεθείσες προδιαγραφές και να ανταποκρίνεται στην περιγραφή της διακήρυξης, επί ποινή απόρριψης ολόκληρης της προσφοράς του αντιστοίχου Τμήματος. II) Ανεξαρτήτως των παραπάνω αναφερομένων (σκέψεις 35 και 41 I) ως άνω), τα οποία παρέχουν έκαστο αυτοτελές αιτιολογικό έρεισμα ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης που αποδέχθηκε την τεχνική προσφορά της προσωρινής αναδόχου για το Τμήμα 2 του διαγωνισμού, καθόσον αφορά στο προϊόν υπ' α/α 1 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΙΝΗΤΗΡΑ (ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΚΙΝΗΤΗΡΩΝ) SAE 15W/40 της Μελέτης, η προσωρινή ανάδοχος έχει προσφέρει το προϊόν EKO FORZA ULTRA LE 15W/40 (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο της προσφοράς με τον τίτλο 8. EKO FORZA ULTRA LE 15W/40 με τις τεχνικές προδιαγραφές του προσφερομένου προϊόντος). Σύμφωνα με την τεχνική προδιαγραφή της διακήρυξης, το εν λόγω προϊόν απαιτείται να διαθέτει τις προδιαγραφές ACEA E7/E9, ωστόσο το προσφερόμενο προϊόν διαθέτει μόνον την προδιαγραφή ACEA E9, όπως βάσιμα αναφέρεται στην προσφυγή και δεν αμφισβητείται (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο της προσφοράς με τον τίτλο 8. EKO FORZA ULTRA LE 15W/40 με τις

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

τεχνικές προδιαγραφές του προσφερομένου προϊόντος). Όμως, οι προδιαγραφές ACEA είναι διακριτές μεταξύ τους και όχι επάλληλες ούτε αλληλοκαλυπτόμενες -εκτός αν προβλέπεται άλλως στην ίδια την προδιαγραφή. Ήτοι -και εφόσον δεν υπάρχει ρητή αντίθετη μνεία- δεν συντρέχει περίπτωση υπερκάλυψης της προδιαγραφής ACEA E7 εάν το προϊόν διαθέτει την προδιαγραφή ACEA E9. Τούτο αποδεικνύεται από το προσκομιζόμενο μετ' επικλήσεως έγγραφο με αριθ. πρωτ. 30/004/000/4376/8-11-2016 του ΥΠΟΙΚ Γενικό Χημείο του Κράτους, αλλά και από τις προδιαγραφές κατά ACEA αυτές καθ' εαυτές (βλ. στην επίσημη ιστοσελίδα του ευρωπαϊκού οργανισμού ACEA European Automobile Manufacturers Association - ACEA EUROPEAN OIL SEQUENCES 2010, 2016, 2016 revised 2018 προδιαγραφές της σειράς E για λιπαντικά πετρελαιοκινήτρων βαρείας χρήσεως E : Heavy Duty Diesel engine oils με τις διακριτές προδιαγραφές E7 και E9 εκ των οποίων τα είδη με την προδιαγραφή E7 προορίζονται για κινητήρες χωρίς φίλτρα σωματιδίων, ενώ τα είδη με την προδιαγραφή E9 συνιστάται μετ' επιτάσεως για κινητήρες με φίλτρα σωματιδίων και είναι σχεδιασμένα για χρήση σε συνδυασμό με αποθειωμένο πετρέλαιο κίνησης

https://www.acea.be/uploads/news_documents/ACEA_European_oil_sequences_2016_update_REV_2.pdf ,

https://www.acea.be/uploads/news_documents/ACEA_European_oil_sequences_2016_update.pdf,

https://www.acea.be/uploads/publications/2010_ACEA_Oil_Sequences.pdf,

Βλ. για την έννοια των ακολουθιών τεχνικών προδιαγραφών κατά ACEA <https://www.oilspecifications.org/acea.php>). Για τον λόγο αυτό, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, και του νόμου ως εκτενώς μνημονεύονται παραπάνω υπό I) και παραλείπονται προς αποφυγή επαναλήψεων, η προσφορά της προσωρινής αναδόχου για το Τμήμα 2 της διακήρυξης έπρεπε να απορριφθεί, καθώς προσκρούει σε όρο της διακήρυξης που έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού καθώς το προσφερθέν προϊόν με α/α 1 δεν προκύπτει ότι πληροί την τεχνική προδιαγραφή ACEA E7. III) Ανεξαρτήτως

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

των παραπάνω αναφερομένων (σκέψεις 40 και 41 I), II) ως άνω), τα οποία παρέχουν έκαστο αυτοτελές αιτιολογικό έρεισμα ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης που αποδέχθηκε την τεχνική προσφορά της προσωρινής αναδόχου για το Τμήμα 2 του διαγωνισμού, καθόσον αφορά στο προϊόν υπ' α/α 2 της Μελέτης 2 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΙΝΗΤΗΡΑ (ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΚΙΝΗΤΗΡΩΝ) SAE 20W/50, η προσωρινή ανάδοχος έχει προσφέρει το προϊόν 7. EKO FORZA ULTRA PLUS 20W/50 (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο της προσφοράς με τον τίτλο με τις τεχνικές προδιαγραφές του προσφερομένου προϊόντος). Σύμφωνα με την τεχνική προδιαγραφή της διακήρυξης το εν λόγω προϊόν απαιτείται να διαθέτει -μεταξύ άλλων και- τις προδιαγραφές API CI-4 και ACEA E7, A3/B3, A3/B4. Ωστόσο όμως, το προσφερόμενο προϊόν διαθέτει τις προδιαγραφές ACEA E2, API CF-4/SH, ήτοι δεν διαθέτει τις απαιτούμενες προδιαγραφές API CI-4 ACEA E7, A3/B3, A3/B4 όπως βάσιμα αναφέρεται στην προσφυγή και δεν αμφισβητείται (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο της προσφοράς με τον τίτλο 7. EKO FORZA ULTRA PLUS 20W/50 με τις τεχνικές προδιαγραφές του προσφερομένου προϊόντος). Γίνεται μνεία ότι εκτός από την προδιαγραφή ACEA E7 το προσφερόμενο προϊόν δεν διαθέτει ούτε τις απαιτούμενες προδιαγραφές κατά ACEA A3/B3, A3/B4 οι οποίες είναι διακριτές προδιαγραφές της σειράς προδιαγραφών A/B λιπαντικά βενζινοκινητήρων και πετρελαιοκινητήρων (βλ. στις ως άνω αναφερόμενες ακολουθίες και επίσημη ιστοσελίδα ACEA ακολουθία προδιαγραφών A/B : gasoline and diesel engine oils). Περαιτέρω, το προσφερόμενο προϊόν δεν διαθέτει ούτε την απαιτούμενη προδιαγραφή κατά API CI-4, αλλά διαθέτει την προγενέστερη προδιαγραφή API CF-4/SH η οποία δεν καλύπτει την απαιτούμενη μεταγενέστερη προδιαγραφή API CI-4 (το κριτήριο του προγενέστερου – μεταγενέστερου εμφανίζεται την αρίθμηση με γράμματα και αριθμούς των προδιαγραφών όπου τα προηγούμενα στην αλφάβητο γράμματα και οι προηγούμενοι αριθμοί είναι αρχαιότεροι των επομένων). Τούτο αποδεικνύεται από τα προσκομιζόμενα μετ' επικλήσεως έγγραφα με αριθ. πρωτ. 30/004/000/4376/8-11-2016 και 30/004/000/3528/7-9-2017 του ΥΠΟΙΚ Γενικό Χημείο του Κράτους, αλλά και από τις

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

προδιαγραφές κατά API αυτές καθ' εαυτές (βλ. στην επίσημη ιστοσελίδα του οργανισμού API American Petroleum Institute- API Oil Categories προδιαγραφές για λιπαντικά πετρελαιοκινητήρες, όπου η προδιαγραφή CF-4 χαρακτηρίζεται απαρχαιωμένη (obsolete-καταργημένη) και μη κατάλληλη για την πλειοψηφία των πετρελαιοκίνητων οχημάτων κατασκευής από το 2009 και μετά CAUTION: Not suitable for use in most diesel-powered automotive engines built after 2009. Η προδιαγραφή CF-4 έχει αντικατασταθεί από την προδιαγραφή API CI-4 -που απαιτείται στην διακήρυξη- η οποία χαρακτηρίζεται ως ισχύουσα (current) και αντικαθιστά την προδιαγραφή CF-4 : Can be used in place of .. CF-4 ...oils <https://www.api.org/products-and-services/engine-oil/eolcs-categories-and-classifications/oil-categories#tab-diesel-categories>) Για τον λόγο αυτό σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ως εκτενώς μνημονεύονται παραπάνω υπό I) και παραλείπονται προς αποφυγή επαναλήψεων, η προσφορά της προσωρινής αναδόχου για το Τμήμα 2 της διακήρυξης έπρεπε να απορριφθεί, καθώς προσκρούει σε όρο της διακήρυξης που έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού καθώς το προσφερθέν προϊόν με α/α 2 δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές κατά API CI-4 και κατά ACEA E7, A3/B3, A3/B4. IV) Ανεξαρτήτως των παραπάνω αναφερομένων (σκέψεις 41 στο τέλος, και 41 I), II) III) ως άνω), τα οποία παρέχουν έκαστο αυτοτελές αιτιολογικό έρεισμα ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης που αποδέχθηκε την τεχνική προσφορά της προσωρινής αναδόχου για το Τμήμα 2 του διαγωνισμού, καθόσον αφορά στο προϊόν υπό α/α 4 της Μελέτης 4 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΙΝΗΤΗΡΑ (ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΒΕΝΖΙΝΟΚΙΝΗΤΗΡΩΝ) SAE 15W/40, το οποίο απαιτείται ως το προϊόν υπό α/α 4 του Τμήματος 2 της διακήρυξης και επίσης ως το προϊόν υπ' αριθμ. 1 του Τμήματος 6 της διακήρυξης (σκέψη 26), η προσωρινή ανάδοχος έχει προσφέρει το προϊόν EKO MEGATRON SUPER SAE 15W/40 (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο της προσφοράς με τον τίτλο 15. EKO MEGATRON SUPER SAE 15W/40 με τις τεχνικές προδιαγραφές του προσφερομένου προϊόντος). Σύμφωνα με την τεχνική προδιαγραφή της διακήρυξης το εν λόγω προϊόν απαιτείται να διαθέτει -μεταξύ άλλων και- την προδιαγραφή ACEA A3/B4, ωστόσο το

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

προσφερόμενο προϊόν διαθέτει την προδιαγραφή ACEA A3/B3, ήτοι δεν διαθέτει την απαιτούμενη προδιαγραφή ACEA A3/B4, όπως βάσιμα αναφέρεται στην προσφυγή και δεν αμφισβητείται (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο της προσφοράς με τον τίτλο 15. EKO MEGATRON SUPER SAE 15W/40 με τις τεχνικές προδιαγραφές του προσφερομένου προϊόντος). Σύμφωνα με τις ως άνω αναφερόμενες ακολουθίες και επίσημη ιστοσελίδα ACEA, στην ακολουθία προδιαγραφών A/B : gasoline and diesel engine oils, ορίζεται ότι η προδιαγραφή A3/B4 –που απαιτείται στην διακήρυξη και δεν διαθέτει το προσφερόμενο προϊόν- είναι επίσης κατάλληλη για εφαρμογές περιγραφόμενες στην τεχνική προδιαγραφή A3/B3. Ωστόσο όμως δεν προβλέπεται και το αντίθετο, ήτοι δεν προβλέπεται ότι η προδιαγραφή A3/B3 -την οποία διαθέτει το προσφερόμενο προϊόν- είναι κατάλληλη και για εφαρμογές που περιγράφονται στην προδιαγραφή A3/B4 που απαιτεί η διακήρυξη. Για τον λόγο αυτό, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης και του νόμου ως εκτενώς μνημονεύονται παραπάνω υπό I) και παραλείπονται προς αποφυγή επαναλήψεων, η προσφορά της προσωρινής αναδόχου για τα Τμήματα 2 και 6 της διακήρυξης έπρεπε να απορριφθεί, καθώς προσκρούει σε όρο της διακήρυξης που έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού καθώς το προσφερθέν προϊόν δεν προκύπτει ότι πληροί την τεχνική προδιαγραφή κατά ACEA A3/B4. V) Ανεξαρτήτως των παραπάνω αναφερομένων (σκέψεις 40 στο τέλος και 41 I), II) III), IV) ως άνω), τα οποία παρέχουν έκαστο αυτοτελές αιτιολογικό έρεισμα ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης που αποδέχθηκε την τεχνική προσφορά της προσωρινής αναδόχου για τα Τμήματα 2 και 6 του διαγωνισμού, καθόσον αφορά στο προϊόν υπό α/α 5 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ BENZIN/THPA SAE 5W/30 της Μελέτης, η προσωρινή ανάδοχος έχει προσφέρει το προϊόν EKO MEGATRON PLATINUM FORMULA 5W/30 (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο της προσφοράς με τον τίτλο 14. EKO MEGATRON PLATINUM FORMULA 5W/30 με τις τεχνικές προδιαγραφές του προσφερομένου προϊόντος). Σύμφωνα με την τεχνική προδιαγραφή της διακήρυξης το εν λόγω προϊόν απαιτείται να διαθέτει - μεταξύ άλλων και- τις προδιαγραφές API SN/SM/SL/CF και ACEA A3/B3,

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

A3/B4. Ωστόσο το προσφερόμενο προϊόν διαθέτει μόνο τη προδιαγραφή ACEA C3, ήτοι δεν διαθέτει τις απαιτούμενες ως άνω προδιαγραφές κατά API και ACEA, όπως βάσιμα αναφέρεται στην προσφυγή και δεν αμφισβητείται (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο της προσφοράς με τον τίτλο 14. EKO MEGATRON PLATINUM FORMULA 5W/30με τις τεχνικές προδιαγραφές του προσφερομένου προϊόντος). Σύμφωνα με τις ως άνω αναφερόμενες ακολουθίες και επίσημη ιστοσελίδα ACEA στην ακολουθία προδιαγραφών A/B : gasoline and diesel engine oils, ορίζονται οι προδιαγραφές A3/B3 και A3/B4 ως διακριτές, μη επικαλυπτόμενες και μη υποκαθιστούμενες προδιαγραφές σε σχέση με τις προδιαγραφές της ακολουθίας C : Catalyst compatibility oils (Λιπαντικά συμβατά με καταλύτες). Για τον λόγο αυτό σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης και του νόμου ως εκτενώς μνημονεύονται παραπάνω υπό I) και παραλείπονται προς αποφυγή επαναλήψεων, η προσφορά της προσωρινής αναδόχου για το Τμήμα 2 της διακήρυξης έπρεπε να απορριφθεί, καθώς προσκρούει σε όρους της διακήρυξης που έχουν τεθεί επί ποινή αποκλεισμού καθώς το προσφερθέν προϊόν με α/α 5 δεν προκύπτει ότι πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές κατά API SN/SM/SL/CF και ACEA A3/B3, A3/B4. VI) Ανεξαρτήτως των παραπάνω αναφερομένων (σκέψεις 40 στο τέλος και 41 I), II) III), IV), V ως άνω), τα οποία παρέχουν έκαστο αυτοτελές αιτιολογικό έρεισμα ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης που αποδέχθηκε την τεχνική προσφορά της προσωρινής αναδόχου για τα Τμήματα 2 και 6 του διαγωνισμού, προκύπτει από την προσφορά της προσωρινής αναδόχου ότι δεν έχει καταθέσει ISO 9001/2008, ISO 14001/2004 και OHSAS 18001/2007 της παραγωγικής εταιρείας CASTROL, όπως βάσιμα αναφέρεται στην προσφυγή και δεν αμφισβητείται. Ειδικότερα, η προσωρινή ανάδοχος έχει προσφέρει το προϊόν Castrol Syntrox Limited Slip 75W/140 της εταιρείας CASTROL ως ανωτέρω υπό στοιχείο I) εκτενώς αναφέρεται. Η προσωρινή ανάδοχος κατέθεσε με την προσφορά της ηλεκτρονικό αρχείο με τον τίτλο ΥΔ EKO όπου δήλωσε ότι η χώρα παραγωγής των προσφερόμενων λιπαντικών είναι η Ελλάδα και η εταιρεία παραγωγής η EKO ABEE. Ωστόσο, όμως, προκύπτει από την προσφορά ότι

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

η προσωρινή ανάδοχος έχει προσφέρει και το παραπάνω προϊόν άλλης παραγωγικής εταιρείας, ήτοι της εταιρείας Castrol. Ειδικότερα, η Castrol ανήκει μεν από το 2002 στον όμιλο της BP, αλλά όχι στον όμιλο της ΕΚΟ (βλ. επίσημη ιστοσελίδα της BP και της Castrol <https://www.bp.com/en/global/corporate/who-we-are/our-brands/castrol.html> https://www.castrol.com/el_gr/greece/home/castrol-story/our-heritage.html.) Για τον λόγο αυτό σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ως εκτενώς μνημονεύονται παραπάνω υπό Ι) και παραλείπονται προς αποφυγή επαναλήψεων, η προσφορά της προσωρινής αναδόχου για το Τμήμα 2 και 6 της διακήρυξης έπρεπε να απορριφθεί, καθώς προσκρούει σε όρο της διακήρυξης που έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού διότι δεν προσκομίστηκε με την προσφορά τα απαιτούμενα πιστοποιητικά ποιότητας ISO 9001/2008 της παραγωγικής εταιρείας, καθώς και το ISO 14001/2004 και OHSAS 18001/2007 της παραγωγικής εταιρείας με αντικείμενο πιστοποίησης Σχεδιασμός, παραγωγή, αποθήκευση, συσκευασία, εμπορία και εξυπηρέτηση μετά την πώληση εν σχέσει με την παραγωγό εταιρεία Castrol του προσφερόμενου προϊόντος Castrol Syntrex Limited Slip 75W/140. Συνεπώς, για όλους τους παραπάνω λόγους, πρέπει να γίνει δεκτός ο πρώτος λόγος της προσφυγής και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση που έκανε δεκτή την προσφορά της προσωρινής αναδόχου για τα Τμήματα 2 και 6 του διαγωνισμού, ενώ έπρεπε να την απορρίψει κατά δέσμια αρμοδιότητα. Και τούτο διότι, τα προσφερόμενα προϊόντα με α/α 12, 1, 2, 4, 5 του Τμήματος 1 και το προσφερόμενο προϊόν με α/α 1 του Τμήματος 6 της διακήρυξης δεν προκύπτει ότι διαθέτουν τους επί ποινή αποκλεισμού όρους και τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, ούτε έχουν προσκομιστεί οι απαιτούμενες επί ποινή αποκλεισμού πιστοποιήσεις κατά ISO 9001/200, ISO 14001/2004 και OHSAS 18001/2007 της παραγωγού του προσφερόμενου προϊόντος του Τμήματος 1 της διακήρυξης με α/α 12. Συνεπώς, πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση σύμφωνα με τα άρθ. 18, 53, 54, το Παράρτημα VIII του Προσαρτήματος Α, άρθ. 71, 91, 94 και 100 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 18 έως 25), τους όρους 1.3, 2.4.1, 2.4.2.3, 2.4.6, 3.1.2, τα Παραρτήματα της

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

διακήρυξης και ίδια ΕΝΤΥΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, Μελέτη με αριθ. 3/2019 κεφάλαια Προϋπολογισμός της Μελέτης, Τεχνικές Προδιαγραφές, Συγγραφή Υποχρεώσεων άρθ. 9, (σκέψη 26), και σύμφωνα με τις αρχές της νομιμότητας της τυπικότητας της διαφάνειας που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς (παραπάνω σκέψεις 27 έως 35 εκτενώς) κατά το μέρος που κάνει αποδεκτή την προσφορά της προσωρινής αναδόχου.

42. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, όπως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, και ως βάσιμα αναφέρεται με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής (σκέψη 16), έσφαλε η προσβαλλόμενη απόφαση που αποδέχτηκε την τεχνική προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης ... ΜΟΝ. ΕΠΕ η οποία όμως δεν πληροί τις απαιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές απαιτήσεις και όρους της διακήρυξης. Ειδικότερα: 1) Προκύπτει από την προσφορά της ... ότι έχει προσφέρει στον διαγωνισμό τα 22 απαιτούμενα προϊόντα του Τμήματος 2 και τα δύο προϊόντα του Τμήματος 2 της διακήρυξης τα οποία είναι άπαντα προϊόντα δικής της παραγωγής (βλ. ηλεκτρονικά αρχεία της προσφοράς με τον τίτλο ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΤΜΗΜΑ 6). Αλλά όμως δεν έχει καταθέσει στα δικαιολογητικά τεχνικής προσφοράς ISO 9001/2015, ISO 14001/2015 και OHSAS 18001/2007, πιστοποιημένα για τις δραστηριότητες: Σχεδιασμός. Αποθήκευση, Εμπορία και Εξυπηρέτηση μετά την πώληση, όπως βάσιμα αναφέρεται στην προσφυγή (σκέψη 16) και δεν αμφισβητείται από την αναθέτουσα αρχή. Ειδικότερα, η ... κατέθεσε με την προσφορά της ηλεκτρονικό αρχείο με τον τίτλο ISO, το οποίο περιέχει α) Το με αριθ. 16-Ο-0411063-TIC πιστοποιητικό κατά OHSAS 18001:2007, β) Το με αριθ. 16-Ε-0411063-TIC πιστοποιητικό κατά ISO 14001:2015 γ) Το με αριθ. 16-Q-0411063-TIC πιστοποιητικό κατά ISO 9001:2015 άπαντα της TUV INTERCERT SAAR έκαστο των οποίων -ως αναφέρεται επί του σώματος τούτων- ισχύει για το ακόλουθο πεδίο δραστηριοτήτων Παραγωγή, συσκευασία λιπαντικών, γράσων, αντιψυκτικών και υγρών προϊόντων αυτοκινήτου. Για τον λόγο αυτό σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης και του νόμου (άρθ. 18, 53, 54, το Παράρτημα VIII του Προσαρτήματος Α, άρθ.

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

71, 91, 94 και 100 του ν. 4412/2016 , βλ. και σκέψεις 18 έως 25), και όροι 1.3, 2.4.1, 2.4.2.3, 2.4.6, 3.1.2, Παραρτήματα της διακήρυξης και ίδια, Μελέτη με αριθ. 3/2019 κεφάλαια Τεχνικές Προδιαγραφές, Συγγραφή Υποχρεώσεων άρθ. 9), η προσφορά της ... για το Τμήμα 2 και 6 της διακήρυξης έπρεπε να απορριφθεί, καθώς προσκρούει σε όρο της διακήρυξης που έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού. Και τούτο, δεδομένου ότι δεν προσκομίστηκαν με την προσφορά τα απαιτούμενα ρητά επί ποινή αποκλεισμού πιστοποιητικά ποιότητας ISO 9001/2008, καθώς και ISO 14001/2004 και OHSAS 18001/2007, με αντικείμενο πιστοποίησης Σχεδιασμός, παραγωγή, αποθήκευση, συσκευασία, εμπορία και εξυπηρέτηση μετά την πώληση. Ήτοι προσκομίστηκαν πιστοποιητικά με αντικείμενο πιστοποίησης μόνον την Παραγωγή και συσκευασία και όχι επί πλέον και τον Σχεδιασμό, αποθήκευση, εμπορία και εξυπηρέτηση μετά την πώληση ως ρητά απαιτείται στη διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού.

Ωστόσο, κατά την ειδική γνώμη του μέλους του βου Κλιμακίου, Ειρήνης Αφοκάρδου, το λεκτικό του υποβληθέντος ISO δύναται να μην ταυτίζεται μεν αυτολεξεί με το λεκτικό των οικείων όρων της Διακήρυξης, αλλά, να περιλαμβάνει στο πεδίο εφαρμογής του τις απαιτούμενες δραστηριότητες (βλ. και απόφ. ΑΕΠΠ 769/2019). Ως εκ τούτου, η αναθέτουσα αρχή οφείλει πριν απορρίψει για τον λόγο αυτό την προσφορά του ως άνω οικονομικού φορέα να ζητήσει διευκρινίσεις ως προς το πεδίο εφαρμογής του επίμαχου ISO και για τον λόγο αυτό ο σχετικός λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτός.

II) Ανεξαρτήτως των παραπάνω αναφερομένων (σκέψεις 40 στο τέλος και 42 I) ως άνω), τα οποία παρέχουν έκαστο αυτοτελές αιτιολογικό έρεισμα ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης που αποδέχθηκε την τεχνική προσφορά της ... για τα Τμήματα 2 και 6 του διαγωνισμού, προκύπτει από την προσφορά της ότι εν σχέσει με το ζητούμενο προϊόν με α/α 16 του Τμήματος 2 του διαγωνισμού και εν σχέσει με το αυτό προϊόν με α/α 2 του Τμήματος 6 του διαγωνισμού ΑΝΤΙΨΥΚΤΙΚΟ ΥΓΡΟ (βλ. σκέψη 26) έχει προσφέρει το προϊόν GANT FLU -25°C (βλ. ηλεκτρονικά αρχεία της προσφοράς με τον τίτλο

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ σελ. 23 και ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΤΜΗΜΑ 6 σελ. 3). Αλλά όμως δεν προκύπτει από το προσκομισθέν επίσημο έγγραφό της ως παραγωγού η πιστοποίηση της διάρκειας ζωής (διανυθέντα χιλιόμετρα οχήματος ή ώρες λειτουργίας), όπως βάσιμα αναφέρεται στην προσφυγή (σκέψη 16) και δεν αμφισβητείται, και ως απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς σύμφωνα ρητά με τις Τεχνικές Προδιαγραφές της Μελέτης (σκέψη 26). Ειδικότερα, η ... κατέθεσε με την προσφορά τα παραπάνω ηλεκτρονικά αρχεία με τα τυπικά και φυσικοχημικά χαρακτηριστικά του προσφερομένου προϊόντος έκαστο των οποίων -ως αναφέρεται επί του σώματος τούτων- Συνιστάται για ετήσια χρήση. Συνεπώς δεν πιστοποιήθηκε η διάρκεια ζωής του προϊόντος σε διανυθέντα χιλιόμετρα οχήματος ή ώρες λειτουργίας. Και τούτο διότι η φράση «Συνιστάται για ετήσια χρήση» περιέχει καταφανώς σύσταση περί αλλαγής του αντιψυκτικού σε ετήσια βάση ανεξαρτήτως των διανυθέντων χιλιομέτρων ή των ωρών λειτουργίας του οχήματος. Ενώ, αντίθετα, με την διακήρυξη απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς να πιστοποιείται όχι η χρονική εν γένει διάρκεια ζωής του προϊόντος ανεξαρτήτως της χρήσεως αυτού αλλά η πιστοποίηση της διάρκειας ζωής του προϊόντος αναλόγως της χρήσεως αυτού, ήτοι αναλόγως της πραγματικής λειτουργίας και χρήσης του κινητήρα στον οποίο έχει τοποθετηθεί. Ρητά απαιτείται στην διακήρυξη να πιστοποιείται ο χρόνος ζωής του προϊόντος εκφραζόμενος σε διανυθέντα χιλιόμετρα του οχήματος ή σε ώρες λειτουργίας του κινητήρα. Για τον λόγο αυτό, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης και του νόμου (άρθ. 18, 53, 54, το Παράρτημα VIII του Προσαρτήματος Α, άρθ. 71, 91, 94 και 100 του ν. 4412/2016 σκέψεις 18 έως 25), όροι 1.3, 2.4.1, 2.4.2.3, 2.4.6, 3.1.2, Παραρτήματα της διακήρυξης και ίδια, Μελέτη με αριθ. 3/2019 Τεχνικές Προδιαγραφές, Συγγραφή Υποχρεώσεων της Μελέτης άρθ. 9), η προσφορά της ... για τα Τμήματα 2 και 6 της διακήρυξης έπρεπε να απορριφθεί, καθώς προσκρούει σε όρο της διακήρυξης που έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού. Και τούτο, δεδομένου ότι δεν προκύπτει ότι πιστοποιήθηκε με την προσφορά η απαιτούμενη ρητά επί ποινή αποκλεισμού διάρκεια ζωής του προϊόντος σε διανυθέντα χιλιόμετρα

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

οχήματα ή ώρες λειτουργίας. III) Ανεξαρτήτως των παραπάνω αναφερομένων (σκέψεις 40 στο τέλος και 42 I) και II) ως άνω), τα οποία παρέχουν έκαστο αυτοτελές αιτιολογικό έρεισμα ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης που αποδέχθηκε την τεχνική προσφορά της ... για τα Τμήματα 2 και 6 του διαγωνισμού, προκύπτει από την προσφορά της ότι καθόσον αφορά στο προϊόν της διακήρυξης με α/α 4 και με α/α 1 του Τμήματος 2 και 6 αντίστοιχα, το οποίο απαιτείται να είναι ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΙΝΗΤΗΡΑ (ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΒΕΝΖΙΝΟΚΙΝΗΤΗΡΩΝ) SAE 15W/40 Υπερενισχυμένο λιπαντικό (λάδι), νέας γενιάς υπερυψηλής απόδοσης U.H.P.D.E.O. για βενζινοκινητήρες, η ... έχει προσφέρει το προϊόν της GANT MULTICO ULTRA SAE 15W40 SYNTHETIC TECHNOLOGY (βλ. ηλεκτρονικά αρχεία της προσφοράς με τον τίτλο ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ σελ. 7 και ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΤΜΗΜΑ 6 σελ. 1). Όμως ρητά σύμφωνα με τα προσκομιζόμενα τεχνικά φυλλάδια της παραγωγού προσφέρουσας το προσφερόμενο προϊόν δεν προορίζεται για χρήση σε βενζινοκινητήρες ως απαιτείται, αλλά προορίζεται για πετρελαιοκινητήρες, όπως άλλως τε βάσιμα αναφέρει η προσφεύγουσα και δεν αμφισβητείται. Για τον λόγο αυτό, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, η προσφορά της ... για το Τμήμα 2 και το Τμήμα 6 της διακήρυξης έπρεπε να απορριφθεί καθώς το προσφερόμενο προϊόν με α/α 4 και 1 αντίστοιχα προσκρούει σε όρο της διακήρυξης που έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού καθώς δεν προκύπτει ότι είναι το απαιτούμενο με την διακήρυξη προϊόν για χρήση με βενζινοκινητήρες (βλ. άρθ. 18, 53, 54, το Παράρτημα VIII του Προσαρτήματος Α, άρθ. 71, 91, 94 και 100 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 18 έως 25), και όροι 1.3, 2.4.1, 2.4.2.3, 2.4.6, 3.1.2, Παραρτήματα της διακήρυξης και ιδία το ΕΝΤΥΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, η Μελέτη με αριθ. 3/2019 κεφάλαια Προϋπολογισμός, Τεχνικές Προδιαγραφές προϊόν με α/α 12, Συγγραφή Υποχρεώσεων της Μελέτης άρθ. 9, της διακήρυξης (σκέψη 26), και αρχές της νομιμότητας της τυπικότητας της διαφάνειας που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς (παραπάνω σκέψεις 27 έως 35 εκτενώς). IV) Ανεξαρτήτως των παραπάνω αναφερομένων (σκέψεις 40 στο τέλος και 42 I) ,II), III) ως άνω), τα οποία παρέχουν έκαστο αυτοτελές αιτιολογικό έρεισμα

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης που αποδέχθηκε την τεχνική προσφορά της ..., ως προκύπτει από τα έγγραφα και τα στοιχεία της διαδικασίας όπως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, και ως βάσιμα αναφέρεται στη προσφυγή (σκέψη 16), και δεν αμφισβητείται, η ... δεν έχει προσκομίσει με την προσφορά της την απαιτούμενη επί ποινή απόρριψης της προσφοράς έγκριση από το Γενικό Χημείο του Κράτους για το προσφερόμενο προϊόν με α/α 13 του Τμήματος 2 της προμήθειας ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΣΑΣΜΑΝ-ΔΙΑΦΟΡΙΚΟΥ-ΒΑΛΒΟΛΙΝΕΣ (ΒΑΛΒΟΛΙΝΗ-ΜΠΛΟΚΕ ΔΙΑΦΟΡΙΚΟ LS85/90) SAE 85W/90 (LS) 16 ΑΝΤΙΨΥΚΤΙΚΟ ΥΓΡΟ (ΠΑΡΑΦΛΟΥ). Ειδικότερα, η ... έχει προσφέρει το προϊόν της GANT MULTIGEAR SAE 85W-90 LS (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο της προσφοράς με τον τίτλο ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ σελ. 20). Όμως, δεν προκύπτει από τα έγγραφα και στοιχεία της προσφοράς όπως βρίσκονται αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού ότι έχει κατατεθεί έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρησή τους στον κατάλογο που διατηρεί η Δ/ση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους. Όμως, η διακήρυξη ρητώς και σαφώς ορίζει ως υποχρεωτική τεχνική προδιαγραφή την έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρησή τους στον κατάλογο που διατηρεί η Δ/ση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους. Η έγκριση κυκλοφορίας θα κατατίθεται επί ποινή αποκλεισμού μαζί με την προσφορά και θα έχει εκδοθεί από το Γ.Χ.Κ για όλα τα προσφερόμενα είδη επί ποινή αποκλεισμού (Μελέτη Τεχνικές Προδιαγραφές σκέψη 26). Συνεπώς, σύμφωνα με τον νόμο άρθ. 18, 53, 54, το Παράρτημα VIII του Προσαρτήματος Α, άρθ. 71, 91, 94 και 100 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 18 έως 25), τους όρους 1.3, 2.4.1, 2.4.2.3, 2.4.6, 3.1.2, και τα Παραρτήματα της διακήρυξης και ιδία το ΕΝΤΥΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, η Μελέτη με αριθ. 3/2019 κεφάλαια Τεχνικές Προδιαγραφές προϊόν με α/α 12, Συγγραφή Υποχρεώσεων της Μελέτης άρθ. 9, της διακήρυξης (σκέψη 26), και σύμφωνα με τις αρχές της νομιμότητας της τυπικότητας της διαφάνειας που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς (παραπάνω σκέψεις 27 έως 35 εκτενώς), η προσφορά της ... έπρεπε να απορριφθεί για τον λόγο αυτό, καθώς προσκρούει σε όρο της διακήρυξης

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

που έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού και ίδια σε απαίτηση προσκόμισης στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς τυπικού στοιχείου, και δη προσκόμισης της έγκρισης του ΓΧΚ. Κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, είναι βάσιμος και πρέπει να γίνει δεκτός ο δεύτερος λόγος της προσφυγής και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση που έκανε δεκτή την τεχνική προσφορά της εταιρείας ... για τα επίμαχα Τμήματα 2 και 6 της διακήρυξης, ενώ έπρεπε να την απορρίψει κατά δέσμια αρμοδιότητα, λόγω μη συμμόρφωσης με σαφείς και ρητές, υποχρεωτικές, επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς τεχνικές προδιαγραφές, απαιτήσεις και όρους της διακήρυξης ως ανωτέρω εκτενώς αναφέρεται.

43. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

44. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που έκανε δεκτή την τεχνική προσφορά της προσωρινής αναδόχου ... ΑΕ και της ..., για τα Τμήματα 2 και 6 του διαγωνισμού.

45. Επειδή ύστερα από τη παραπάνω σκέψη 44, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει επιστραφεί (άρθ. 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού οχτακοσίων σαράντα τριών ευρώ και ενενήντα λεπτών (843,90€).

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 24-1-2020 και εκδόθηκε στις 13-2-2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Αριθμός απόφασης: 179 / 2020

Η Πρόεδρος

Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή

Η Γραμματέας

Βικτωρία Πισμίρη