

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 14 Ιουλίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Ζαράρη Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου και Μιχαήλ Σειραδάκης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 04.06.2021, Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/1153/07.06.2021 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (δ.τ. ...), που εδρεύει στην ..., επί της οδού ... αρ. ..., νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά του Δήμου ... (εφεξής αναθέτουσα αρχή) και

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στην ..., επί της οδού ... αρ. ..., (εφεξής α παρεμβαίνων) νομίμως εκπροσωπούμενου και

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία ...(διακριτικός τίτλος: ...) στη ..., (εφεξής β παρεμβαίνων) νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή στην οποία ο προσφεύγων σωρεύει και αίτημα λήψης μέτρων προσωρινής προστασίας, επιδιώκει να ακυρωθεί, άλλως τροποποιηθεί η προσβαλλόμενη υπ αριθμ. 148/24-5-2021 και με αριθμό πρωτοκόλλου 9325/24-5-2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., δυνάμει της οποίας εγκρίθηκε το υπ' πρωτ. 8761/19-05-2021 πρακτικό της Επιτροπής Γνωμοδότησης/Αξιολόγησης του επίμαχου διαγωνισμού, ως προς το μέρος αυτής που κατά τους ισχυρισμούς του εσφαλμένα και παρά τω νόμω έγιναν αποδεκτές οι προσφορές των οικονομικών φορέων με τις επωνυμίες «...» και «...» και ανακηρύχτηκε η πρώτη εξ αυτών

(«...») ως προσωρινή ανάδοχος του Τμήματος Β «προμήθεια ελαιολιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου ...», καθώς και να απορριφθεί και κάθε άλλη συναφής βλαπτική των έννομων συμφερόντων του προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη ή παράλειψη της Αναθέτουσας Αρχής, καθώς και οποιουδήποτε άλλου αρμόδιου για το Διαγωνισμό οργάνου αυτής.

Με τις Παρεμβάσεις τους αμφοτέροι οι παρεμβαίνοντες επιδιώκουν όπως διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Ζαράρη

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή, για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει κατατεθεί και δεσμευτεί το υπ' αριθμ. ...ποσού εξακοσίων ευρώ 600,00€ αναλογούν e-Παράβολο (βλ. έγγραφο αυτόματης δέσμευσης του ως άνω παραβόλου από τη ΓΓΠΣ και το από 03.06.2021 αποδεικτικό ηλεκτρονικής πληρωμής του στην EUROBANK), σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (Α' 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (Α' 64) (εφεξής Κανονισμός).

2. Επειδή, η ως άνω Προδικαστική Προσφυγή στρέφεται κατά Απόφασης που εκδόθηκε στο πλαίσιο της με αρ. 1024/26.03.2021 διακήρυξης που αφορά σε ΔΙΕΘΝΗ ΑΝΟΙΚΤΟ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ ΓΙΑ ΤΗΝ: «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ (ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ, ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΚΙΝΗΣΗΣ, ΒΕΝΖΙΝΗΣ ΚΑΙ ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ)» συνολικής εκτιμώμενης αξίας Ένα εκατομμύριο διακόσιες είκοσι οκτώ χιλιάδες & οκτακόσια ευρώ . Εν προκειμένω, η εκτιμώμενη αξία του επίμαχου τμήματος ΙΙ

«Προμήθεια λιπαντικών για κίνηση μεταφορικών μέσων Παράρτημα ΙΙ, ανέρχεται σε 120.000,00 € πλέον ΦΠΑ, και το κριτήριο ανάθεσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής.

3. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, η Προκήρυξη απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 09-04-2021 στο Συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης (βλ. άρθρο 1.6 της διακήρυξης), η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ. : ...2021-04-01 καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό ...

4. Επειδή, η επίμαχη διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της, της προϋπολογισθείσας δαπάνης αλλά και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, εμπρόθεσμα ο προσφεύγων προσβάλλει την με αριθμ. 148/24-5-2021 Απόφαση της αναθέτουσας αρχής, καθόσον η κατ' αυτής Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Κανονισμού δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη πράξη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερομένους στις 26.05.2021. Κατατέθηκε επίσης, νομίμως υπογεγραμμένη με χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ/τος 39/2017. Περαιτέρω, ο προσφεύγων του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή, θεμελιώνει το έννομο συμφέρον του για την ακύρωση της προσβαλλόμενης στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτων στον υπόψη Διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς τους (ΕΑ 1216/2006, ΕΑ 512/2002, 517/2001 κλπ). Ωστόσο, αορίστως ήτοι απαραδέκτως αιτείται την ακύρωση κάθε άλλης βλαπτικής για τα συμφέροντα του πράξης.

6. Επειδή η αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 9 του π.δ 39/2017 προέβη στις 08.06.2021 σε κοινοποίηση της υπό

εξέταση προσφυγής προκειμένου να λάβει γνώση κάθε ενδιαφερόμενος τρίτος, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της προσφυγής.

7. Επειδή, ο οι παρεμβαίνοντες κατέθεσαν ο μιν α' την από 11.06.2021 και ο δε β' την από 17.06.2021 ένας έκαστος εξ αυτών την οικεία παρέμβαση τους νομίμως υπογεγραμμένη και εμπροθέσμως, αμφοτέροι μεθ' εννόμου συμφέροντος αιτούνται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης με την οποία κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά τους.

8. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ στις 15.06.2021 τις απόψεις της τις οποίες κοινοποίησε στους ενδιαφερομένους.

9. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, νομίμως και παραδεκτώς εισάγεται ενώπιον του 7ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή και οι ως άνω παρεμβάσεις κατόπιν της με αρ. 1470/2021 Πράξης της Προέδρου του 7^{ου} Κλιμακίου.

10. Επειδή, ο προσφεύγων κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού, θεμελίωσης των προϋποθέσεων παραδεκτού, παράθεσης των άρθρων της διακήρυξης, 2.2.1, 2.4.3.2 και 2.4.6 ισχυρίζεται ότι *«από τον προαναφερόμενο πίνακα του παραρτήματος II της Διακήρυξης που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος αυτής προκύπτει, ρητά και σαφέστατα, ότι, σε αντιδιαστολή με τα υπόλοιπα, το με α.α. 5 λιπαντικά απαιτείται να είναι ημισυνθετικό και το με α.α. 11 πλήρως συνθετικό κατά 100%. Παρά ταύτα, τα λιπαντικά που προσέφερε ο εν λόγω οικονομικός φορέας «...», για τις συγκεκριμένες κατηγορίες δεν πληρούν τις συγκεκριμένες απαιτήσεις, όπως κατωτέρω αποδεικνύεται. Επειδή σε ότι αφορά τα λιπαντικά από τεχνικής απόψεως ισχύουν τα ακόλουθα: Η σύσταση ενός μηχανελαίου κινητήρα στην τελική του μορφή αποτελείται σε ποσοστό 65-70% περίπου της σύστασης του από το «ΒΑΣΙΚΟ ΛΑΔΙ» και σε ποσοστό 30-35% της σύστασης του από «ΧΗΜΙΚΑ ΠΡΟΣΘΕΤΑ» που του προσδίδουν τις επιπλέον επιθυμητές ιδιότητες (όπως καθοριστικά πρόσθετα, διασκορπιστικά, αντιαφριστικά, σταθεροποιητές ιξώδους, πρόσθετα κατά της τριβής, υψηλών*

πιέσεων, αντιδιαβρωτικά κλπ). Η κατηγοριοποίηση δε των λιπαντικών που προορίζονται για χρήση σε κινητήρες οχημάτων σε α) ορυκτέλαια γενικής χρήσης, β) ημισυνθετικά λάδια και γ) 100% συνθετικά λάδια γίνεται αποκλειστικά βάσει της ΣΥΣΤΑΣΗΣ και της ΠΟΙΟΤΗΤΑΣ του ΒΑΣΙΚΟΥ ΛΑΔΙΟΥ που χρησιμοποιείται για την σύνθεση του προϊόντος στην τελική του μορφή και όχι βάσει των προσθέτων που αυτό περιέχει. Επαναλαμβάνουμε, ότι ουδεμία σύγχυση πρέπει να δημιουργείται με την προέλευση και τη σύσταση των προσθέτων που το κάθε λιπαντικό περιέχει, καθόσον αυτά ουδόλως επηρεάζουν ή διαμορφώνουν την κατηγοριοποίηση του λιπαντικού στη τελική του μορφή ως προϊόντος ορυκτελαίου γενικής χρήσης, ως ημισυνθετικού ή συνθετικού 100% λαδιού, απλώς του προσδίδουν κάποιες επιπλέον ιδιότητες. Περαιτέρω προς ευχερέστερη κατανόηση του εξεταστέου με την παρούσα ζήτηματος είναι αναγκαίο να αναφερθούν τα εξής: Οι τεχνολογίες παραγωγής που χρησιμοποιούνται για την επίτευξη διαφορετικών ποιοτήτων Βασικών λαδιών είναι οι εξής τρεις: Α) Τεχνολογία Παραγωγής: η συνήθης Διύλιση του αργού πετρελαίου (crude oil), όπου από την κλασματική απόσταξη του αποσπάται το κλάσμα και το βασικό λάδι που προκύπτει από τη διαδικασία αυτή ονομάζεται μονοβάθμιο βασικό ορυκτέλαιο ή Group I ή Group II, από το οποίο παράγονται απλά λιπαντικά γενικής χρήσης. Β) Τεχνολογία Παραγωγής: η Υδρογονοπυρόλυση (Hydrocrack Process), η οποία είναι υψηλής τεχνολογίας περαιτέρω επέμβαση στα ορυκτέλαια της ως άνω υπό στοιχείο Α τεχνολογίας, κατά την οποία διασπάται και επανασυντίθεται η μοριακή αλυσίδα των βασικών ορυκτελαίων έτσι ώστε να αποκτούν ιδιότητες αντοχής και ποιότητας που πλησιάζουν, κατά περίπτωση, αυτές των αμιγώς σε ποσοστό 100% συνθετικών λαδιών. Το βασικό λάδι που προκύπτει από την τεχνολογία αυτή ονομάζεται Hydrocracked ή HD ή Group III ενώ κατατάσσεται και αυτό στα ορυκτέλαια βασικά λάδια (mineral). Γ) Τεχνολογία Παραγωγής: Πλήρως συνθετικά βασικά λάδια (ή 100% συνθετικά) ή Group IV ή Group V. ΔΕΝ ΠΑΡΑΓΟΝΤΑΙ ΑΠΟ ΟΡΥΚΤΕΛΑΙΑ. Ως βασικό έλαιο τους περιλαμβάνουν εργαστηριακώς. Βασικά λάδια που προέρχονται από πρώτες ύλες της χημικής βιομηχανίας, όπως πολυαλφαολεφίνες ή εστέρες αναλόγως που ουδεμία

σχέση προέλευσης έχουν με τη διύλιση του αργού πετρελαίου. Τα πλήρως συνθετικά βασικά λάδια είναι υψηλής ποιότητας λάδια που παρέχουν κορυφαία απόδοση στις ακραία χαμηλές ή υψηλές θερμοκρασίες του κινητήρα, διατηρώντας το ιξώδες τους σταθερό και προστατεύουν τα μέταλλα από τις φθορές και τις αλλοιώσεις. Συνεπώς ανάλογα με το Βασικό λάδι που περιέχουν, το οποίο έχει προκύψει με τις ανωτέρω αναφερόμενες τεχνικές επεξεργασίας, τα λιπαντικά προϊόντα στην τελική τους μορφή κατηγοριοποιούνται με τους εξής όρους: 1)«Ορυκτέλαια» είναι τα λιπαντικά που προέρχονται από την ανάμιξη των βασικών ορυκτελαίων των ως άνω υπό στοιχείο Α και Β τεχνικής επεξεργασίας μετά από ανάμιξη με διάφορα πρόσθετα. 2)«Ημισυνθετικά» είναι τα λιπαντικά που προέρχονται από την ανάμιξη βασικού ορυκτελαίου των ως άνω υπό στοιχείο Α και Β τεχνικής επεξεργασίας με μέρος που αποτελείται από πλήρως συνθετικά βασικά έλαια (ΡΑΟ ή εστέρων και ΟΧΙ ΟΡΥΚΤΕΛΑΙΩΝ) της τρίτης τεχνολογίας (Γ) με διάφορα πρόσθετα και τέλος 3) «Πλήρως συνθετικά» ή «100% συνθετικά» που προέρχονται αποκλειστικά από συνθετικά βασικά λάδια της ως άνω τρίτης αναφερόμενης τεχνολογίας παραγωγής αναμεμιγμένα με πρόσθετα. Τα ανωτέρω προκύπτουν και αποδεικνύονται από τις αναφορές (σχετι.1) στους ιστότοπους <https://www....https://...> Επειδή ο οικονομικός φορέας «...» είναι ο ίδιος παραγωγός των προσφερόμενων από αυτόν λιπαντικών μάρκας ...Προς πλήρωση δε των ανωτέρω προδιαγραφών που έχουν τεθεί εκ της Διακηρύξεως για τα προσφερόμενα λιπαντικά επί ποινή απαραδέκτου, υπέβαλλε το ψηφιακά υπογεγραμμένο από το νόμιμο εκπρόσωπο του από 6-5- 2021 πιστοποιητικό, εκδοθέν από τον ίδιο τον εν λόγω οικονομικό Φορέα ως παραγωγού των προσφερόμενων λιπαντικών, (σχετ.2) στο οποίο βεβαιώνεται επί λέξει χωρίς καμία εξαίρεση τα ακόλουθα επί λέξει: «...η ... ως παρασκευάστρια εταιρεία λιπαντικών ΒΕΒΑΙΩΝΕΙ ότι η σειρά λιπαντικών ... παρασκευάζεται εντός της Ε.Ε. με χρήση αποκλειστικά πρωτογενών βασικών ορυκτελαίων...» Εκ της επίμαχης αυτής επίσημης δηλώσεως του παραγωγού των εν λόγω λιπαντικών προκύπτει και αποδεικνύεται άνευ ετέρου τινός ότι τα προσφερόμενα από τον εν λόγω οικονομικό φορέα λιπαντικά στις κατηγορίες με α/α 5 και 11 ΣΕ ΚΑΜΙΑ

ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ ΔΕΝ ΕΙΝΑΙ ΠΛΗΡΩΣ (100%) ΣΥΝΘΕΤΙΚΑ (fullsynthetic) λιπαντικά διότι, όπως προαναφέρθηκε και είναι παγκοίμως γνωστό, τα πλήρως συνθετικά λιπαντικά δεν παράγονται από πρωτογενή βασικά ορυκτέλαια, ούτε και ημισυνθετικά τα οποία επίσης δεν παράγονται εξ ολοκλήρου από πρωτογενή βασικά ορυκτέλαια ως προελέχθη. Κατά ακολουθία των ανωτέρω η δήλωση αυτή του παραγωγού των συγκεκριμένων λιπαντικών που περιλαμβάνεται στο υποβληθέν πιστοποιητικό, δεν επιδέχεται καμίας άλλης ερμηνείας και συνιστά ξεκάθαρη ομολογία ότι τα προσφερόμενα στις κατηγορίες με α.α 5 και α.α. 11 του Παραρτήματος II της Διακήρυξης δεν πληρούν τις απαιτούμενες από τη Διακήρυξη τεχνικές προδιαγραφές της ιδιότητας του ως ημισυνθετικού και πλήρως συνθετικού λιπαντικού, αφού κατά την ως ομολογία του παραγωγού **και τα δύο προσφερόμενα λιπαντικά είναι ποιότητας Ορυκτελαίου, η οποία είναι διαφορετική και σε κάθε περίπτωση χαμηλότερη από αυτή που ο επίμαχος όρος της Διακήρυξης απαιτεί.** Σε κάθε περίπτωση η διαφοροποίηση των λιπαντικών από ορυκτέλαια, από τα ημισυνθετικά και πλήρως συνθετικά λιπαντικά γίνεται από την ίδια τη Διακήρυξη και δεν επιδέχεται αμφισβητήσεως, δοθέντος ότι στο με α.α. 7 του ανωτέρω πίνακα ορίζεται ρητώς ότι απαιτείται «**Ορυκτέλαιο πετρελαιοκινητήρα**» σε αντιδιαστολή με τα με α.α. 5 και 11 που ρητώς απαιτούν «**ημισυνθετικά**» και «**πλήρως συνθετικά**» λιπαντικά. Η προαναφερθείσα δήλωση του παραγωγού των λιπαντικών στο ανωτέρω πιστοποιητικό όπου δηλώνεται ρητώς ότι η επίμαχη σειρά λιπαντικών παρασκευάζεται εντός της Ε.Ε. με χρήση αποκλειστικά πρωτογενών βασικών ορυκτελαίων και ως εκ τούτου δεν μπορούν να υπαχθούν στην κατηγορία ποιότητας ημισυνθετικών και πλήρως συνθετικών λιπαντικών δεν μπορεί να αναιρεθεί από το γεγονός ότι στις εμπορικές ονομασίες των επίμαχων προϊόντων χρησιμοποιούνται οι όροι για το με α.α. 5. Λιπαντικό «SEMI SYNTHETIC» και για το με α.α. 11 «FULL SYNTHETIC», οι οποίες όχι μόνο δεν αποτελούν απόδειξη πλήρωσης της ζητούμενης ιδιότητας, αντίθετα θα μπορούσαν ενδεχομένως να χαρακτηριστούν και παραπλανητικές του καταναλωτή. Τέλος θα πρέπει να σημειωθεί ιδιαίτερος το γεγονός ότι ο εν λόγω

οικονομικός φορέας υπέβαλλε με τη προσφορά του για τα συγκεκριμένα λιπαντικά τεχνικά φυλλάδια στα οποία αναγράφεται μεν για το με α.α. 5 λιπαντικό ότι είναι «Ημισυνθετικής τεχνολογίας» για το δε με α.α. 11 ότι είναι «Νέας σύνθεσης 100% συνθετικό λιπαντικό..» πλην όμως και στα δύο τεχνικά φυλλάδια, συμπεριλαμβάνεται ανεπίτρεπτη εκ της Διακηρύξεως και της κείμενης νομοθεσίας γενική ρήτρα δήλωσης επιφύλαξης και επί λέξει :η δήλωση στο τέλος καθενός εγγράφου «*All statements, Information and data presented herein are belived to be accurate and reliable, but are not to be taken as a guarantee, an express warranty, or animplied warranty of merchant ability or fitness for a particular purpose. Standard deviations may exist*» που μεταφράζεται« Όλες οι δηλώσεις, οι πληροφορίες και τα δεδομένα που παρουσιάζονται στο παρόν πιστεύεται ότι είναι ακριβείς και αξιόπιστες, αλλά δεν πρέπει να θεωρηθούν ως εγγύηση, ρητή εγγύηση ή ως σιωπηρή εγγύηση εμπορευσιμότητας ή καταλληλότητας για συγκεκριμένο σκοπό. Ενδέχεται να υπάρχουν τυπικές αποκλίσεις.» Επειδή οι αποκλίσεις αυτές των προσφερόμενων προϊόντων από τους οικείους όρους της Διακήρυξης είναι θεμελιώδους σημασίας, δοθέντος ότι αφορούν στη ποιότητα των προσφερόμενων προϊόντων της οποία επηρεάζουν σε μέγιστο βαθμό, διότι οι διαφορές στην απόδοση των ορυκτελαίων σε σύγκριση με τα ημι-συνθετικά ή πλήρως συνθετικά λιπαντικά, ακόμα και της ίδιας κατάταξης κατά τα διεθνή πρότυπα (API, ACEA κλπ) αφορούν τόσο το χρόνο αντοχής τους, αφού τα ορυκτέλαια πρέπει να αντικαθίστανται στο μισό χρόνο από αυτόν της αντοχής των συνθετικών, όσο και στην παροχή προστασίας στα μεταλλικά μέρη του κινητήρα κάτω από ακραίες συνθήκες θερμοκρασίας και φορτίων, όπου τα συνθετικής τεχνολογίας (ημι- συνθετικά και πλήρως συνθετικά) λιπαντικά υπερτερούν με μεγάλη διαφορά. (Ad hoc ΑΕΠΠ 611/2021, Ελεγκτικό Συνέδριο Πράξη 73/2018 ΣΤ'Τμήμα). Κατ' ακολουθία των ανωτέρω, καθίσταται φανερό ότι η τεχνική προσφορά του εν λόγω οικονομικού φορέα δεν είναι σύμφωνη με τους ανωτέρω όρους της Διακήρυξης και συνεπώς για τους παραπάνω λόγους είναι απορριπτέα, τους οποίους λόγους η Επιτροπή αξιολόγησης της Αναθέτουσας αρχής θα έπρεπε να έχει εντοπίσει και να έχει απορριφθεί τη

προσφορά. Συνεπώς εσφαλμένα και αυθαίρετα η Επιτροπή του διαγωνισμού εισηγήθηκε με το ως άνω ενιαίο πρακτικό της στο αποφασίζον όργανο, ήτοι την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ... την αποδοχή της εν λόγω προσφοράς του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και εισηγήθηκε την ανακήρυξη του ως προσωρινού αναδόχου της υπόψη προμήθειας και η προσβαλλόμενη δια της παρούσας απόφαση εσφαλμένα, αυθαίρετα και παρά τω νόμω ενέκρινε το επίμαχο πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού και έκρινε αποδεκτή και πλήρη τη προσφορά του εν λόγω οικονομικού φορέα και τον ανακήρυξη προσωρινό ανάδοχο της υπόψη προμήθειας, ενώ θα έπρεπε να την έχει για τους παραπάνω λόγους απορρίψει στο σύνολο της και ως εκ τούτου κατέστη ακυρωτέα.

11.2 Ως προς τη προσφορά του οικονομικού φορέα «...» Ομοίως και η προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» τυγχάνει εν συνόλω απορριπτέα ως ελλιπής, παντελώς αόριστη και αντίθετη με τους προαναφερθέντες όρους της οικείας Διακήρυξης πρωτίστως διότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας ΜΕ ΤΗΝ ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΤΟΥ δεν υπέβαλλε ΑΠΟΛΥΤΩΣ ΚΑΝΕΝΑ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΟ ή ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ, ή ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΠΑΡΑΓΩΓΟΥ, ή ΒΕΒΑΙΩΣΗ ή ΔΗΛΩΣΗ σχετικά με τα προσφερόμενα από αυτόν προϊόντων και ως εκ τούτο ΑΠΟ ΚΑΝΕΝΑ ΠΡΟΣΚΟΜΙΣΘΕΝ με τη τεχνική προσφορά του ΕΓΓΡΑΦΟ ΔΕΝ ΠΡΟΚΥΠΤΕΙ ΠΟΙΑ ΑΚΡΙΒΩΣ ΠΡΟΪΟΝΤΑ ΠΡΟΣΦΕΡΕΙ, ΠΟΙΑ ΕΙΝΑΙ Η ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΤΟΥΣ ΟΝΟΜΑΣΙΑ, ΠΟΙΟ ΕΙΝΑΙ ΤΟ ΕΡΓΟΣΤΑΣΙΟ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΤΟΥΣ ΚΑΙ Η ΧΩΡΑ ΠΡΟΕΛΕΥΣΗΣ ΤΟΥΣ και συνακόλουθα βέβαια ουδόλως προκύπτει ποιες είναι ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΤΟΥΣ ΙΔΙΟΤΗΤΕΣ και ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ!!! Επειδή κατά το άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης που τιτλοφορείται «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» ορίζεται ότι «η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί στα παραρτήματα της παρούσης Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πως οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα, πληροφορίες, δηλώσεις ή πιστοποιητικά, βάσει

των οποίων θα αξιολογηθεί η συμφωνία των προδιαγραφών των προσφερομένων ειδών με αυτές της παρούσας Διακήρυξης, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα» Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6 της Διακήρυξης που τιτλοφορείται «Λόγοι απόρριψης προσφορών» ορίζεται ότι «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 το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1. (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2 (χρόνος και τρόπος υποβολής των προσφορών), 2.4.3 (περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομιών προσφορών), 2.4.5 (χρόνος ισχύος των προσφορών), 3.1 (αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών) 3.2 (πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης της παρούσας» Επειδή στο άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης αλλά και με την σχετική απαίτηση που αποτυπώνεται στην ηλεκτρονικά παραγόμενη Τεχνική Προσφορά στο αντίστοιχο πεδίο του ΕΣΗΔΗΣ ρητώς ορίζεται ότι «Ο υποψήφιος προμηθευτής έλαβε γνώση και δεσμεύεται ότι θα συμμορφωθεί πλήρως με όλους τους όρους της Διακήρυξης και τις απαιτήσεις της σχετικής μελέτης και τεχνικής προδιαγραφής, όπως περιγράφονται λεπτομερώς στα συνημμένα ηλεκτρονικά αρχεία. Η δήλωση συμμόρφωσης αυτή, δεν απαλλάσσει τον υποψήφιο από την υποχρέωση της τεκμηρίωσης συμμόρφωσης και την υποβολή όλων των δικαιολογητικών όπως αυτά καθορίζονται αναλυτικά στα εν λόγω αρχεία» Επιπλέον δε στην από 29-4-2021 Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία παραπέμπει ο εν λόγω Οικονομικός Φορέας γίνεται επίσης μια άκρως γενικόλογη αναφορά σε «λιπαντικά» χωρίς να παρατίθεται οποιοσδήποτε εμπορική ονομασία ή καμία άλλη συγκεκριμένη τεχνική πληροφορία ή προδιαγραφή των προσφερόμενων λιπαντικών και επί λέξει: «έλαβα γνώση και δεσμεύομαι ότι συμμορφώνομαι πλήρως με όλους τους όρους της Διακήρυξης και τις απαιτήσεις της σχετικής μελέτης και τεχνικής προδιαγραφής, όπως περιγράφονται λεπτομερώς στα συνημμένα ηλεκτρονικά

αρχεία» Ακόμα και στην τεχνική προσφορά που υπέβαλε ο εν λόγω οικονομικός φορέας δηλώνει, όπως αόριστα χωρίς επίσης να συγκεκριμενοποιεί και να κατονομάζει τα άγνωστα προσφερόμενα λιπαντικά, αφενός μεν ότι τα προσφερόμενα λιπαντικά (ποια είναι αυτά άραγε;;;;) διαθέτουν άπαντα έγκριση κυκλοφορίας και είναι καταχωρημένα στον κατάλογο της Διεύθυνσης Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους, αφετέρου δε δηλώνει ότι υποβάλλει τα σχετικά πιστοποιητικά του ΓΧΚ από τα οποία αποδεικνύεται ότι τα άγνωστα μη κατονομαζόμενα προσφερόμενα προϊόντα είναι καταχωρημένα σε αυτό με την προσφορά της. Πλην όμως από τον ενδεδειγμένο και επανειλημμένο έλεγχο των αρχείων που υπέβαλλε ο εν λόγω οικονομικός φορέας στον οποίο προβήκαμε, ΔΕΝ ΠΡΟΚΥΠΤΕΙ Η ΥΠΟΒΟΛΗ ΤΩΝ ΕΠΙΜΑΧΩΝ ΑΥΤΩΝ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΩΝ ΤΟΥ ΓΧΚ για μη κατονομαζόμενα και ως εκ τούτου άγνωστα προσφερόμενα λιπαντικά, όπως αυτό προκύπτει από τη προσκομιζόμενη με επίκληση απεικόνιση των υποβληθέντων από τον εν λόγω οικονομικό φορέα εγγράφων και δικαιολογητικών (σχετ. 3). Είναι δε χαρακτηριστικό ότι και σε όλα τα υπόλοιπα υποβληθέντα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς του εν λόγω οικονομικού φορέα γίνεται μόνο μια αόριστη και γενικόλογη απαρίθμηση δυνητικών ιδιοτήτων των μη κατονομαζόμενων και ως εκ τούτου άγνωστων προσφερόμενων λιπαντικών και μάλιστα σε μέλλοντα χρόνο (θα έχουν, θα είναι, θα πληρούν κλπ). Κατόπιν αυτών, είναι πρωτοφανές και πραγματικά απορίας άξιο πως ακριβώς η αρμόδια Επιτροπή προέβη στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς του εν λόγω οικονομικού φορέα, από την οποία ελλείπει παντελώς κάθε στοιχείο προσδιοριστικό των προσφερόμενων άγνωστων και μη κατονομαζόμενων σε κανένα υποβληθέν από τον οικονομικό φορέα έγγραφο λιπαντικών και μάλιστα την έκρινε ως αποδεκτή και πλήρη!!!! Εκ των ανωτέρω, είναι προφανές, ότι εσφαλμένα και αυθαίρετα η Επιτροπή του διαγωνισμού εισηγήθηκε με το ως άνω ενιαίο πρακτικό της στο αποφασίζον όργανο, ήτοι την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ... την αποδοχή της εν λόγω προσφοράς του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και η προσβαλλόμενη δια της παρούσας απόφαση εσφαλμένα, αυθαίρετα και παρά τω νόμω ενέκρινε το επίμαχο

πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού και έκρινε αποδεκτή και πλήρη τη προσφορά του εν λόγω οικονομικού φορέα ενώ θα έπρεπε να την έχει για τους παραπάνω λόγους απορριφθεί στο σύνολο της και ως εκ τούτου κατέστη ακυρωτέα.

Επειδή η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή, κατά δέσμια αρμοδιότητα, οφείλει να κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των όρων της κανονιστικής πράξης στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας απορρίπτοντας ομοίως κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που παραβιάζει απαράβατους όρους της διακήρυξης (ΣτΕ 743/2000).» Στη συνέχεια παραθέτει σχετική νομολογία περί της δεσμευτικότητας των όρων της διακήρυξης και της αρχής της τυπικότητας και παραθέτει τα αιτήματα του.

11. Επειδή ο α' παρεμβαίνων παραθέτει το άρθρο 2.4.3 της διακήρυξης και ισχυρίζεται ότι «Η επιχείρηση μας κατέθεσε και τα τρία τα ζητούμε του άρθρου 2.4.3.1. δηλαδή: Α)συμπληρωμένο έγγραφο ΕΕΕΣ όπως ορίζεται στην διακήρυξη Β)Εγγύηση συμμετοχής Γ)Παραστατικό εκπροσώπησης εκδομένο εντός 30 εργάσιμων ημερών». Περαιτέρω, παραθέτει τα σχετικά άρθρα της διακήρυξης και της Μελέτης και ισχυρίζεται «Βάση και του και άρθρου 2.4.3.2 η απαίτηση που προκύπτει για την ομάδα των λιπαντικών είναι η προσκόμιση των ισολογισμών για τις τρεις προηγούμενες χρήσης .Η επιχείρηση μας έχει καταθέσει με την προσφορά της τους ισολογισμούς για τα φορολογικά έτη 2017, 2018 & 2019. Επομένως ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η επιχείρηση μας δεν συμμορφώνεται με το άρθρο 2.4.3.2 πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος διότι η προσφοράς μας είναι σύμφωνα με αυτό από την στιγμή

που το άρθρο ορίζει συγκεκριμένα ζητούμενα με την αρίθμηση (Α) ,(Β), (Γ) και με τα επιπλέον ζητούμενα (Α) ,(Β), (Γ).

2ον) Οι προδιαγραφές των λιπαντικών είναι αυτές που προκύπτουν από την ACEA και την API και των κατασκευαστών οχημάτων όπως: Κατά API: CF-4 ; CF ; SL ; SN κατά ACEA : A3/B3,A3/B4, E9,E7 κατά κατασκευαστών οχημάτων : VOLVO 1273.1, MAN 342, M.B 229.1, VM 501.01. Σύμφωνα με την παραπάνω διακήρυξη και την τεχνική της μελέτη δεν υπάρχουν απαιτήσεις για προδιαγραφές ,δεν υπάρχει απαίτηση για έγκριση κυκλοφορίας του κράτους, δεν υπάρχει υποχρέωση προσκόμιση τεχνικών φυλλαδίων, δεν υπάρχει υποχρέωση τεχνικής προσφοράς. Το πινακάκι με τα ζητούμενα λιπαντικά και συναφή είδη αποτυπώνεται στην οικονομική μας προσφορά όπου φέρει ψηφιακή υπογραφή από την εταιρεία μας και έχει ως εξής: Επομένως ο προσφεύγων εκφράζει υποκειμενική άποψη θέτοντας ζητούμενα από την διακήρυξη με τεχνική μελέτη, τεχνικά φυλλάδια ,βεβαίωση ή δήλωση σχετικά με τα προσφερόμενα προϊόντα ,ενώ ως προς το ζητούμενο πιστοποιητικό ίδο 9001 της παραγωγικής επιχείρησης η εταιρεία μας κατέθεσε σύμφωνα με τα οριζόμενα του Ν. 4250 το πιστοποιητικό της παραγωγικής επιχείρησης ...όπως φαίνεται και από το έγγραφο σχετ.3 του προσφεύγων. Επίσης , έχουμε υποβάλλει εκ του περισσού χωρίς να είναι απαιτητό και τεχνική προσφορά , με τίτλο αρχείου «5. ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ», ψηφιακά υπογεγραμμένη. Επομένως ο λόγος προσφυγής ως προς την επιχείρηση μας ότι η προσφορά μας δεν είναι σύμφωνη με τα οριζόμενα της διακήρυξης πρέπει να απορριφθεί στο σύνολο της ως αόριστος και αβάσιμος από την στιγμή που δεν αναφέρεται πουθενά στην διακήρυξη αλλά και την μελέτη αυτής τα οριζόμενα του προσφεύγων.

12. Επειδή ο β παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι «Επί των αιτιάσεων της προσβαλλόμενης πράξης επικαλούμεθα τα εξής: 1. Στην υπ' αριθμ. 02/2021 Μελέτη, ΤΕΥΧΟΣ Δ' για το υπ'αριθμ. 5 λιπαντικό αναγράφεται: «5. Semi synthetic SAE 10W-40 EURO 4» και για το υπ'αριθμ. 11 λιπαντικό αναγράφεται: «11.Λιπαντικά βενζινομηχανών sae 5w40 100% full synthetic».

Για τα συγκεκριμένα προϊόντα η εταιρεία μας προσέφερε για το **υπ'αριθμ. 5 λιπαντικό το ... MORENO ULTRA EURO 4 SEMI SYNTHETIC SAE 10W-40** και για το **υπ'αριθμ. 11 λιπαντικό το ... TORQUE SPORT FULL SYNTHETIC SAE 5W-40**. Τα προσφερόμενα προϊόντα καλύπτουν όλες τις αναγραφόμενες στο προσκομιζόμενο τεχνικό φυλλάδιο προδιαγραφές και παράγονται από πρωτογενή βασικά- συνθετικά έλαια. Ειδικότερα, η εταιρεία μας προσκόμισε το υπ' αριθμ. Πρωτοκόλλου 30/004/000/1251/12.3.2018 έγγραφο από το Γενικό Χημείο του Κράτους δια του οποίου βεβαιώνεται ότι για το υπ'αριθμ. 5 λιπαντικό της μελέτης, το προϊόν της εταιρείας μας ... MORENO ULTRA EURO 4 SEMI SYNTHETIC SAE 10W-40 έχει λάβει αριθμό καταλόγου 77360/18 ως ημισυνθετικό λάδι (semisynthetic). Ομοίως προσκόμισε το υπ' αριθμ. Πρωτοκόλλου 30/004/000/2533/22.3.2021, 30/004/000/2534/22.3.2021 έγγραφο από το Γενικό Χημείο του Κράτους δια του οποίου βεβαιώνεται ότι για το υπ'αριθμ. 11 λιπαντικό της μελέτης, το προϊόν της εταιρείας μας ... SPORT FULL SYNTHETIC SAE 5W-40 έχει λάβει αριθμό καταλόγου 80594/21 ως πλήρως συνθετικό λάδι (full synthetic) (επισυναπτόμενο έγγραφο 1, 2). Επιπλέον η εταιρεία μας προσκόμισε τεχνικό φυλλάδιο (prospectus) όπου για το υπ'αριθμ. 5 λιπαντικό αναγράφεται: «Ημισυνθετικής τεχνολογίας πολύτυπα λιπαντικά υπερυψηλής απόδοσης» και για το υπ'αριθμ. 11 λιπαντικό: «Νέας σύνθεσης 100% συνθετικό λιπαντικό τελευταίας τεχνολογίας, άμεσης ροής». Πέραν αυτών η εταιρεία μας υπέβαλε Υπεύθυνη Δήλωση όπου αναφέρεται: «Όλα τα είδη των προσφερόμενων λιπαντικών είναι: ii) πλήρως συμβατά με τις προδιαγραφές που ζητάει η διακήρυξη και η μελέτη και κατάλληλα από κάθε πλευρά για τη χρήση στα οχήματα-μηχανήματα για τα οποία προορίζονται, iii) έχουν τις ιδιότητες και τα χαρακτηριστικά που προβλέπουν οι όροι αυτοί και η μελέτη, iii) παράγονται από πρωτογενείς πρώτες ύλες (βασικά-πρόσθετα-κλάσματα πετρελαίου), έχουν τις ιδιότητες ενός καλά διυλισμένου βασικού ελαίου, 6) Η τεχνική προσφορά καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί στα παραρτήματα της παρούσης Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πως οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Τα αναγραφόμενα στα υποβαλλόμενα τεχνικά φυλλάδια

(prospectus) ταυτίζονται πλήρως με τα στοιχεία των τεχνικών φυλλαδίων της κατασκευάστριας εταιρείας». Επομένως ουδείς λόγος αποκλεισμού είναι βάσιμος όσον αφορά τα ανωτέρω προϊόντα, αφού πληρούν όλες τις απαιτούμενες προδιαγραφές και εγκρίσεις και η παραγωγή τους βασίζεται σε συνθετικά βασικά έλαια όπως ακριβώς δηλώνεται στα έγγραφα του Γενικού Χημείου και τα τεχνικά φυλλάδια της εταιρείας μας. **Σε κάθε περίπτωση σε κανένα σημείο της οικείας διακήρυξης ή της μελέτης δεν αναφερόταν ρητά ή επί ποινή αποκλεισμού τα προαναφερόμενα λιπαντικά να είναι ημισυνθετικά/ συνθετικά, αλλά ούτε καν ήταν απαραίτητη η προσκόμιση τεχνικών φυλλαδίων, εγγράφων από το Γενικό Χημείο του Κράτους και πιστοποιητικού εταιρείας.** Το συγκεκριμένο θέμα που δεν αποτελεί λόγο αποκλεισμού της εταιρείας μας στον διαγωνισμό τέθηκε και ως ερώτημα προς το Γενικό Χημείο του Κράτους από άλλον προμηθευτή λιπαντικών στο παρελθόν (βλ. επισυναπτόμενο 3). **Στο επισυναπτόμενο έγγραφο, μεταξύ άλλων διευκρινήσεων προς το Γενικό Χημείο του Κράτους, στην παράγραφο 2 αναφέρεται:** «Οι περιγραφές «Μερικώς συνθετικό», «Ημισυνθετικό» , «Πλήρως συνθετικό», «Συνθετικό 100%», «Συνθετικής τεχνολογίας», «Συνθετικής βάσης» δεν περιλαμβάνονται πουθενά σαν «όρος ή ορισμός» που θα καθορίζει τι καθορίζεται συνθετικό και τι όχι, τόσο στην ΚΥΑ αρ. 526/2004 (ΦΕΚ 630B/2005) με θέμα «Απαιτήσεις, όροι κυκλοφορίας και μέθοδοι ελέγχου των λιπαντικών μηχανών εσωτερικής καύσης» όσο και στην υπόλοιπη σχετική νομοθεσία στην Ελλάδα και την Ευρώπη. Αν ένα λιπαντικό πληροί ή όχι τις απαιτήσεις μιας προδιαγραφής ή μιας κατηγορίας ιξώδους, κρίνεται από τα χαρακτηριστικά του ως τελικό προϊόν και όχι από τα συστατικά που το αποτελούν, και αυτό ελέγχεται από τα στοιχεία που υποβάλλονται στο Γ.Χ.Κ., προκειμένου να πάρει αριθμό καταλόγου το λιπαντικό σύμφωνα με την προαναφερόμενη ΚΥΑ». Επισυνάπτεται η απάντηση που δόθηκε από το Γενικό Χημείο του Κράτους, η οποία αναφέρει το εξής. **«Το κυρίαρχο και δεσμευτικό για τις εταιρίες παραγωγής λιπαντικών είναι το επίπεδο ποιότητας του προϊόντος και αυτό πρέπει να λαμβάνει υπόψη του ο χρήστης. Το πώς επιτυγχάνεται αυτό εξαρτάται από πολλούς και**

διαφορετικούς παράγοντες. (βλ. επισυναπτόμενο 4). Άλλωστε το εν λόγω θέμα έχει διευκρινιστεί στο παρελθόν με την Απόφαση 39/2019 της ΑΕΠΠ, όπου αναφέρεται επί λέξει: «όσον αφορά τους ισχυρισμούς περί συνθετικής ή ημισυνθετικής κατηγορίας του προσφερόμενου προϊόντος δεν αναφερόταν πουθενά στην μελέτη ρητά ή επί ποινή αποκλεισμού το προσφερόμενο προϊόν είναι συνθετικό. Το συγκεκριμένο θέμα που δεν αποτελεί λόγο αποκλεισμού της εταιρείας στον διαγωνισμό τέθηκε και ως ερώτημα προς το Γενικό Χημείο του Κράτους από άλλον προμηθευτή λιπαντικών στο παρελθόν. Το κυρίαρχο και δεσμευτικό για τις εταιρείες παραγωγής λιπαντικών είναι το επίπεδο ποιότητας του προϊόντος και αυτό πρέπει να λαμβάνει υπόψη του ο χρήστης. Το πώς επιτυγχάνεται αυτό εξαρτάται από πολλούς και διαφορετικούς παράγοντες». Η εταιρεία μας αναγράφει στο πιστοποιητικό εταιρείας που έχει επισυνάψει: «Η ... ως παρασκευάστρια εταιρεία λιπαντικών βεβαιώνει ότι η σειρά λιπαντικών ..., παρασκευάζεται εντός της E.E. με χρήση αποκλειστικά πρωτογενών βασικών ορυκτελαίων». Τονίζεται ότι η εταιρεία μας χρησιμοποιεί για την παραγωγή συνθετικών λαδιών, κατά τα τελευταία χρόνια τόσο βασικά λάδια Group III όσο και βασικά λάδια Group IV. Στον παρακάτω σύνδεσμο επισημαίνεται η καταχώρηση των βασικών λαδιών Group III τα οποία παράγονται από ορυκτέλαια, ως συνθετικών λαδιών: <https://www....> -/ Στον εν λόγω σύνδεσμο αναφέρεται: «Synthetic lubricants are formulated with base oils that have been prepared via chemical transformation of simpler starting materials (petrochemicals or others, including hydroprocessing of mineral oils). Unlike conventional mineral oil base stocks, which are isolated from crude oil and typically contain a complex mixture of compounds, synthetic base oils have controlled compositions and often increased functionality, both of which result in higher performance in lubricant formulations. According to the 1999 ruling by the Better Business Bureau's National Advertising Division in the US, API Group III, IV and V base stocks are considered to be synthetic base stocks, and lubricants made with them can be marketed as synthetic lubricants. Selected Group II base stocks may also be described as synthetic. Semi-synthetic lubricants, meanwhile, consist of blends of conventional and

synthetic base oils and are intended to provide some of the improved performance characteristics of synthetic lubricants at a lower price point. It should be noted, however, that no formal definition of synthetic finished lubricants has been agreed by the major industry trade groups, and the terms synthetic and semi-synthetic should be considered only as marketing descriptions. The synthetic base oil category includes a broad range of chemistries, including Group III oils produced using gas-to-liquids technology and other crude-derived hydrocarbons, Group IV polyalphaolefins (PAOs) and Group V alkylated naphthalenes (ANs) and organic and inorganic esters and other functional-group-containing molecules (polyalkylene glycols [PAGs], silicones, halogenated ethers, etc) – except in Germany, where only PAOs are classified as synthetics». Τα ανωτέρω μεταφράζονται ως: «Τα συνθετικά λιπαντικά παρασκευάζονται με βασικά έλαια που έχουν παρασκευαστεί μέσω χημικού μετασχηματισμού απλούστερων αρχικών υλικών (πετροχημικά ή άλλα, συμπεριλαμβανομένης της υδροεπεξεργασίας των ορυκτελαίων). Σε αντίθεση με τα συμβατικά βασικά αποθέματα ορυκτελαίου, τα οποία είναι απομονωμένα από αργό πετρέλαιο και τυπικά περιέχουν ένα σύνθετο μείγμα ενώσεων, τα συνθετικά βασικά έλαια έχουν ελεγχόμενες συνθέσεις και συχνά αυξημένη λειτουργικότητα, και τα δύο έχουν ως αποτέλεσμα υψηλότερη απόδοση σε λιπαντικές συνθέσεις. Σύμφωνα με την απόφαση του 1999 από την Εθνική Διεύθυνση Διαφήμισης του ... στις ..., τα βασικά αποθέματα API Group III, IV και V θεωρούνται συνθετικά αποθέματα βάσης και τα λιπαντικά που κατασκευάζονται μαζί τους μπορούν να διατίθενται στην αγορά ως συνθετικά λιπαντικά. Τα επιλεγμένα βασικά αποθέματα της ομάδας II μπορούν επίσης να περιγραφούν ως συνθετικά. Τα ημι-συνθετικά λιπαντικά, εν τω μεταξύ, αποτελούνται από μείγματα συμβατικών και συνθετικών βασικών ελαίων και προορίζονται να παρέχουν μερικά από τα βελτιωμένα χαρακτηριστικά απόδοσης των συνθετικών λιπαντικών σε χαμηλότερη τιμή. Πρέπει να σημειωθεί, ωστόσο, ότι δεν έχει συμφωνηθεί επίσημος ορισμός των συνθετικών λιπαντικών από τους μεγαλύτερους εμπορικούς ομίλους του κλάδου, και οι όροι συνθετικοί και ημισυνθετικοί πρέπει να θεωρούνται μόνο ως περιγραφές

εμπορίας. Η κατηγορία συνθετικών βασικών ελαίων περιλαμβάνει ένα ευρύ φάσμα χημικών προϊόντων, συμπεριλαμβανομένων των ελαίων της Ομάδας III που παράγονται χρησιμοποιώντας τεχνολογία αερίου-προς-υγρά και άλλους υδρογονάνθρακες που προέρχονται από αργό, Πολυφαινολεφίνες Ομάδας IV (PAOs) και αλκυλιωμένα ναφθαλίνια Ομάδας V (ANs) και οργανικούς και ανόργανους εστέρες και άλλα μόρια που περιέχου λειτουργική ομάδα (πολυαλκυλενογλυκόλες [PAGs], σιλικόνες, αλογονωμένους αιθέρες, κ.λπ.) - εκτός από τη ..., όπου μόνο PAOs ταξινομούνται ως συνθετικά». Εκ των ανωτέρω προκύπτει η ταξινόμηση των βασικών ελαίων κατηγορίας Group III ως συνθετικών λιπαντικών με μόνη εξαίρεση τη Γερμανία, όπου, ως συνθετικά ορίζονται μόνο τα Group IV, V. Στην Ελληνική νομοθεσία δεν υπάρχει κάποιος αντίστοιχος περιορισμός. Εξάλλου, όπως υπογραμμίζεται κι ανωτέρω, δεν υπάρχει κάποιος επίσημος ορισμός για τα συνθετικά ημισυνθετικά λάδια, ούτε έχει δημοσιευθεί κάποιο επίσημο έντυπο ή πρότυπο ώστε να ξεκαθαρίζεται το εν λόγω ζήτημα. Συνεπώς η προσφορά της εταιρείας μας συμφωνεί πλήρως με την οικεία διακήρυξη, έχει κατατεθεί κατά συμφωνία των αναφερόμενων στο ΤΕΥΧΟΣ Δ΄ της μελέτης όσον αφορά τα λιπαντικά και ουδείς λόγος αποκλεισμού είναι βάσιμος ώστε να μην συνεχίσει στην διαγωνιστική διαδικασία. Επισημαίνεται ότι η έγκριση κυκλοφορίας στην ελληνική αγορά και η απόδειξη της πλήρωσης των επιμέρους τεχνικών προδιαγραφών των προσφερομένων προϊόντων επιτυγχάνεται με το έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους. Η διαπίστωση της ύπαρξης και συνδρομής των τεχνικών προδιαγραφών των λιπαντικών ανήκει στην αποκλειστική αρμοδιότητα του Γενικού Χημείου του Κράτους, το οποίο πιστοποιεί το περιεχόμενο των τεχνικών φυλλαδίων όσον αφορά “στα επίπεδα ποιότητας κατά API και ACEA” για τα λιπαντικά MEK(Μηχανών Εσωτερικής Καύσης) και τις βαλβολίνες. Έπειτα χορηγεί αριθμό έγκρισης κυκλοφορίας του προϊόντος μετά τη νομότυπη κατάθεση φακέλου που περιλαμβάνει τόσο τα απαιτούμενα δικαιολογητικά όσο και τη «συνταγή» του τελικού προϊόντος με την αναλογία των χρησιμοποιούμενων προσθέτων που το συνθέτουν και αποδεικνύουν ότι διαθέτει τις απαιτούμενες προδιαγραφές και τα φυσικοχημικά χαρακτηριστικά,

όπως έχουν υιοθετηθεί από την ελληνική έννομη τάξη και καταγράφονται στο ΦΕΚ 630/Β/12-05-2005 και το ΦΕΚ 471/Β/29-05-1995. Επισημαίνεται ότι η εκάστοτε χημική σύνθεση του προϊόντος προσδίδει σ'αυτό συγκεκριμένες ιδιότητες και προδιαγραφές στο τελικό προϊόν και ο φάκελος των δικαιολογητικών που κατατίθεται στο Γενικό Χημείο του Κράτους είναι απόρρητος. Η εταιρεία μας έχει καταθέσει Έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους με αριθμό έγκρισης για όλα τα προσφερόμενα λιπαντικά που αποδεικνύουν την πλήρωση όλων των προδιαγραφών συσσωρευτικά όσον αφορά τα επίπεδα ποιότητας κατά API και ACEA. Επομένως ουδείς λόγος αποκλεισμού είναι ορθώς αφού η εταιρεία μας σύμφωνα με τα ζητούμενα από την Αναθέτουσα Αρχή κατέθεσε όλες τις απαραίτητες εγκρίσεις που ορίζονται από την Ελληνική νομοθεσία για τα προσφερόμενα λιπαντικά. Η τήρηση των αρχών της ΣΛΕΕ, ιδίως της αρχής της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο τους και να το ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αλλά και των αρμοδίων δικαστηρίων αποτελεσματικός έλεγχος, εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση. Όταν η αναθέτουσα αρχή έχει καθορίσει τους οικείους όρους της διακήρυξης, η τήρηση της αρχής της ίσης μεταχείρισης των προσφερόντων απαιτεί όλες οι προσφορές να είναι σύμφωνες προς τις τεχνικές προδιαγραφές, ώστε να εξασφαλίζεται η αντικειμενική σύγκριση των προσφορών. Η ανάθεση σύμβασης βάσει στοιχείων που δεν ανταποκρίνονται προς τους όρους της διακήρυξης παραβιάζει τα κριτήρια ανάθεσης που ορίζονται στις τεχνικές προδιαγραφές καθώς και στην αρχή της ίσης μεταχείρισης των προσφερόντων. (Δημόσιες Συμβάσεις Ν 4412/2016, Ερμηνεία κατ' άρθρο, том. 1, 2018, Δ. Ράικος/Ε.βλάχου/Ε.Σαββίδη, εκδόσεις Σάκκουλα). Εν προκειμένω, η εταιρεία μας υπέβαλε πλήρη τεχνική προσφορά καθώς οι κατατεθείσες απαιτήσεις περί συνθετικής βάσης στα

προϊόντα που προσέφερε, ήταν απολύτως σύμφωνες με τις εκείνες που προσδιόριζε η αναθέτουσα αρχή. Σε συμφωνία με τα ανωτέρω, η εταιρεία μας υπέβαλε τεχνική προσφορά καθ'υπόδειξη των όρων της διακήρυξης και των τεχνικών προδιαγραφών της μελέτης και δεν φέρει αποκλίσεις από το κανονιστικό πλαίσιο που τις ορίζει. Συνεπώς τα προϊόντα ... MORENO ULTRA EURO 4 SEMI SYNTHETIC SAE 10W-40 και ... TORQUE SPORT FULL SYNTHETIC SAE 5W-40 είναι σύμφωνα με τις προδιαγραφές της μελέτης 02/2021 και πληρούν ξεχωριστά τις προϋποθέσεις περί ημισυνθετικής και φουλ συνθετικής κατηγοριοποίησης

13. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις οικείες απόψεις της ισχυρίζεται ότι οι αναφερόμενοι στην προσφυγή λόγοι που εδράζει τους ισχυρισμούς του ο προσφεύγων προς απόρριψη της προσφοράς των δύο καθού οικονομικών φορέων δεν προβλέπονται στη διακήρυξη ούτε στην με αρ. 2/2021 μελέτη, επιχειρεί δε να επηρεάσει με αθέμιτο τρόπο τη διαδικασία λήψης απόφασης της αναθέτουσας αρχής που ενδέχεται να του αποφέρει αθέμιτο πλεονέκτημα κατά τη διαδικασία ανάθεση ή να παράσχει εξ αμέλειας παραπλανητικές πληροφορίες που ενδέχεται να επηρεάσουν ουσιωδώς τις αποφάσεις που αφορούν στον αποκλεισμό ή στην επιλογή προμηθευτή ή στην ανάθεση της σύμβασης.

14. Επειδή, στο άρθρο 18 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), παράγραφος 1 του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. [...]» (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.11.1999, Υπόθεση C-275/98, Unitron Scandinavia A/S, σκέψη 31• ΔΕΕ, Απόφαση της 7.12.2000, Υπόθεση C-

324/98, Telaustria Verlags GmbH, σκέψη 61• ΔΕΕ, Απόφαση της 18.06.2002, Υπόθεση C-92/00, Stadt Wien, σκέψη 45).

15. Επειδή, στη διάταξη του άρθρου 91 («Λόγοι απόρριψης προσφορών») παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι «[...] 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 [...]».

16. Επειδή, στο άρθρο 94 (Περιεχόμενο φακέλου «Τεχνική Προσφορά») παρ. 4. του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «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».

17.Επειδή σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται:

2.1.1 Έγγραφα της σύμβασης

Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης είναι τα ακόλουθα:

- ◆ η παρούσα Διακήρυξη με τα Παραρτήματα που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής.
- ◆ η υπ' αριθμ. **02/2021** μελέτη της Δ/σης Πολεοδομίας και Τ.Υ.

2.2.1 Δικαιούμενοι συμμετοχής Δικαίωμα συμμετοχής στον διαγωνισμό, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2, παρ. 1, περ. 11) του Ν.4412/2016, έχουν οι οικονομικοί φορείς {φυσικά ή νομικά πρόσωπα και, σε περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων, τα μέλη αυτών} που δραστηριοποιούνται επαγγελματικά στο αντικείμενο της παρούσης διακήρυξης.

2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί στα παραρτήματα της παρούσης διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται.

Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα, πληροφορίες, δηλώσεις ή πιστοποιητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η συμφωνία των προδιαγραφών των προσφερόμενων ειδών με αυτές της παρούσας διακήρυξης, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. (άρθρο 94 παρ. 4 του ν. 4412/2016). **Συγκεκριμένα, τα στοιχεία που απαιτούνται με βάση την παρούσα Διακήρυξη είναι:**

A) Οι συμμετέχοντες του ΤΜΗΜΑΤΟΣ 1, θα πρέπει να προσκομίσουν

B) Οι συμμετέχοντες πρέπει να καταθέσουν στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής -Τεχνική Προσφορά» δημοσιευμένους ισολογισμούς των τριών (3) προηγούμενων διαχειριστικών χρήσεων, σε περίπτωση που υποχρεούνται στην έκδοση ισολογισμών. Σε περίπτωση που δεν υποχρεούνται στην έκδοση ισολογισμών ή δεν υποχρεούνται στην δημοσίευση ισολογισμών ή αυτή δεν έχει εκ της νομοθεσίας ολοκληρωθεί, προσκομίζουν κάθε πρόσφορο δημόσιο έγγραφο ή και υπεύθυνη δήλωση από το οποίο προκύπτει ο κύκλος εργασιών τους για τα προηγούμενα τρία (3) έτη. Σε περίπτωση που ο οικονομικός φορέας δραστηριοποιείται για χρονικό διάστημα μικρότερο των τριών (3) διαχειριστικών χρήσεων, τότε θα πρέπει να προσκομιστούν τα ως άνω δικαιολογητικά, κατά περίπτωση, για όσες διαχειριστικές χρήσεις δραστηριοποιείται εφόσον δεν είναι υπόχρεος στην έκδοση ισολογισμών ή δεν υποχρεούται στην δημοσίευση ισολογισμών ή αυτή δεν έχει εκ της νομοθεσίας ολοκληρωθεί.

Επιπλέον, για τους συμμετέχοντες στο ΤΜΗΜΑ 1

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), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών 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.

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου ΤΜΗΜΑΤΟΣ 2 της Σύμβασης

Η σύμβαση αφορά την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ» (πετρελαίου θέρμανσης, πετρελαίου κίνησης, βενζίνης αμόλυβδης και ελαιολιπαντικών) για τις ανάγκες του Δήμου ..., με σφραγισμένες προσφορές και κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφοράς βάσει τιμής.

Το συγκεκριμένο ΤΜΗΜΑ II αφορά την προμήθεια ελαιολιπαντικών.

Κριτήριο Κατακύρωσης για τα Ελαιολιπαντικά είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει της τιμής, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 86 του Ν. 4412/2016. **ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ**

ΚΙΝΗΣΗ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΩΝ ΜΕΣΩΝ

ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΜΕΛΕΤΗΣ

.....

5. Semi synthetic SAE 10W/40 EURO

11. Λιπαντικά βενζινομηχανών sae5w/40 100% fullsynthetic (δοχείο/4λίτρων)

Αριθμός απόφασης:1254/2021

Τα λιπαντικά να πρέπει να προέρχονται από πρωτογενή υλικά και όχι ανακυκλωμένα, πιστοποίηση ISO 9000 (9001,9002,9003).

ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ Για τα ελαιολιπαντικά η προμήθεια θα γίνει, ή τμηματικά ή εξ ολοκλήρου με την παράδοση στην αποθήκη του Δημοτικού αμαξοστασίου του Δήμου ...: Ο τρόπος τιμολόγησης κατόπιν της προσφερόμενης έκπτωσης και της κατακύρωσης του αποτελέσματος του διαγωνισμού θα καθορίζεται λεπτομερώς στις συμβάσεις που θα υπογραφούν. Κάθε διαγωνιζόμενος μπορεί να συμμετέχει στο διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά σε ένα ή σε περισσότερα ΤΜΗΜΑΤΑ των προς προμήθεια ειδών του προϋπολογισμού. Η δαπάνη των δημοσιεύσεων βαρύνει τον ανάδοχο και σε περίπτωση άγονου διαγωνισμού την αναθέτουσα αρχή.

ΜΕΛΕΤΗ 2/2021 ...ΤΕΥΧΟΣ Δ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΚΙΝΗΣΗ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΩΝ ΜΕΣΩΝ

ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ

Η παρούσα τεχνική έκθεση αφορά την προμήθεια λιπαντικών για κίνηση μεταφορικών μέσων του Δήμου ...,για την κάλυψη των αναγκών κίνησης των μεταφορικών μέσων και οχημάτων του Δήμου ..., που προκύπτουν με την εφαρμογή του Ν. 3852/2010 «Πρόγραμμα Καλλικράτης», με σφραγισμένες προσφορές και κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή, η οποία θα δοθεί ως εξής: Με ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) επί της εκάστοτε διαμορφούμενης μέσης λιανικής τιμής πώλησης έκαστου είδους, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας.

Οι τιμές των λιπαντικών παρουσιάζουν διακυμάνσεις, για αυτό η αρμόδια υπηρεσία του Δήμου θα λαμβάνει ημερησίως τις τιμές, που καθορίζει το Υπουργείο Ανάπτυξης και Δ/σης εμπορίου ανά λίτρο.

Η προμήθεια αναλυτικότερα αφορά το παρακάτω είδος με τις εξής προδιαγραφές:

<i>A/A</i>	<i>ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ</i>
1.	[REDACTED]
2.	[REDACTED]
3.	[REDACTED]
4.	[REDACTED]
5.	[REDACTED]
6.	[REDACTED]
7.	[REDACTED]
8.	[REDACTED]
9.	[REDACTED]
10.	[REDACTED]
11.	[REDACTED]
12.	[REDACTED]

Οι ποσότητες του υπό προμήθεια είδους δεν είναι δυνατόν να προσδιοριστούν με ακρίβεια και εξαρτώνται από τις ανάγκες των Υπηρεσιών του Δήμου. Ο προϋπολογισμός για το ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΚΙΝΗΣΗ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΩΝ ΜΕΣΩΝ ανέρχεται σε 148.800,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% στον προϋπολογισμό έτους 2021 & 2022 υπό Κ.Α.: 20.6641.002.

16. Επειδή, όπως παγίως έχει κριθεί, με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή του στο διαγωνισμό, ο οικονομικός φορέας αποδέχεται πλήρως τη νομιμότητα των όρων της διακήρυξης, με βάση την οποία, αυτός διενεργείται και επομένως δεν είναι επιτρεπτή η εκ μέρους του παρεμπόδιση, εκ των υστέρων, αμφισβήτηση του κύρους των όρων της διακήρυξης, με την ευκαιρία της προσβολής, ανάλογα με την έκβαση του διαγωνισμού για τον οικονομικό φορέα, πράξεων που ανάγονται στη διεξαγωγή και τα αποτελέσματά του. Και τούτο διότι, ο δικαιούμενος συμμετοχής στο διαγωνισμό έχει το δικαίωμα να

προσβάλει ευθέως με αίτηση ακυρώσεως τη διακήρυξη του διαγωνισμού και παράλληλα είτε να μετάσχει με επιφύλαξη σε αυτόν, εάν η Διοίκηση προχωρήσει στη διεξαγωγή του, αναλαμβάνοντας την ευθύνη για τις συνέπειες ενδεχόμενης ακύρωσής του, είτε να ζητήσει και την παροχή προσωρινής δικαστικής προστασίας, Η αντίθετη άποψη δεν συμβιβάζεται με την ανάγκη της ασφάλειας δικαίου, που επιβάλλεται από την προστασία όχι μόνο του δημόσιου συμφέροντος αλλά και των ιδιωτικών συμφερόντων τα οποία (συμφέροντα) εξυπηρετούνται κατά τρόπο λυσιτελέστερο με την αμφισβήτηση της νομιμότητας της διακήρυξης πριν από τη διεξαγωγή του διαγωνισμού και όχι εκ των υστέρων και ανάλογα με την έκβασή του (ΣΤΕ 5690/1996, 964/1998 Ολομ., 966/1998 Ολομ.). Επομένως, λόγοι που αφορούν τους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού προβάλλονται ανεπικαίρως, ήτοι απαραδέκτως, κατόπιν λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφορών (βλ. ΣΤΕ 2770/2013, 5690/1996, 964/1998 Ολομ., 966/1998 Ολομ., 1415/2000 Ολομ., 3602/2005 επταμ., 702/2008, 1794/2008, 1667/2011 Ολομ., 3952/2011, 2137/2012, πρβλ. και ΔΕΚ, απόφαση της 12.2.2002, Universale-Bau AG, C-470/99, σκέψεις 65 έως 79, καθώς και απόφαση της 27.2.2003, Santex SpA, C-327/00, σκέψεις 32 έως 66).

17. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, ΣΤΕ 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιαδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαραδέκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-

19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44· ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54).

18. Επειδή, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως, πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη 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 έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.06.2002, Υπόθεση C-92/00, Stadt Wien, σκέψη 45· ΔΕΕ, Απόφαση της 12.12.2002, Υπόθεση C-470/99, Universale-Bau, σκέψη 91· ΔΕΕ, Απόφαση της 29.04.2005, Υπόθεση C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κλπ). **Άλλωστε, όπως παγίως έχει κριθεί η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη** (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 28, και απόφαση Medipac-Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54) περιλαμβανόμενης και της περίπτωσης μη προσκόμισης εγγράφων που δεν προβλέπονταν στη διακήρυξη. Υπό αυτό το πρίσμα συνάγεται ότι η αυστηρότητα της εφαρμογής της Διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεών του (Συμβάσεις Δημοσίων Έργων Χρ. Μητκίδης, 2009, σελ. 87 επ.). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970, Αρμ. 1970

σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987, ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδ. θ', σελ. 776).

19. Επειδή, έχει παγίως κριθεί ότι τυχόν 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 πλημμέλεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική, προσφορά τους (ΕΑ ΣτΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011).

20. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η προσφορά του α παρεμβαίνοντος χρήζει απόρριψης διότι με την τεχνική προσφορά του δεν υπέβαλλε «ΑΠΟΛΥΤΩΣ ΚΑΝΕΝΑ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΟ ή ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ, ή ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΠΑΡΑΓΩΓΟΥ, ή ΒΕΒΑΙΩΣΗ ή ΔΗΛΩΣΗ» σχετικά με τα προσφερόμενα από αυτόν προϊόντων και ως εκ τούτου «ΑΠΟ ΚΑΝΕΝΑ ΠΡΟΣΚΟΜΙΣΘΕΝ με τη τεχνική προσφορά του ΕΓΓΡΑΦΟ ΔΕΝ ΠΡΟΚΥΠΤΕΙ ΠΟΙΑ ΑΚΡΙΒΩΣ ΠΡΟΪΟΝΤΑ ΠΡΟΣΦΕΡΕΙ, ΠΟΙΑ ΕΙΝΑΙ Η ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΤΟΥΣ ΟΝΟΜΑΣΙΑ, ΠΟΙΟ ΕΙΝΑΙ ΤΟ ΕΡΓΟΣΤΑΣΙΟ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΤΟΥΣ ΚΑΙ Η ΧΩΡΑ ΠΡΟΕΛΕΥΣΗΣ ΤΟΥΣ και συνακόλουθα βέβαια ουδόλως προκύπτει ποιες είναι ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΤΟΥΣ ΙΔΙΟΤΗΤΕΣ και ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ. Ο α παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι σύμφωνα με τη διακήρυξη και την τεχνική της μελέτη δεν υπάρχουν απαιτήσεις για προδιαγραφές , δεν υπάρχει απαίτηση για έγκριση κυκλοφορίας του κράτους, δεν υπάρχει υποχρέωση προσκόμισης τεχνικών φυλλαδίων, δεν υπάρχει υποχρέωση τεχνικής προσφοράς. Το πινακάκι με τα ζητούμενα λιπαντικά και συναφή είδη αποτυπώνεται στην οικονομική του προσφορά όπου φέρει ψηφιακή υπογραφή. Επομένως ισχυρίζεται ότι ο προσφεύγων εκφράζει υποκειμενική άποψη θέτοντας ζητούμενα από την διακήρυξη με τεχνική μελέτη, τεχνικά φυλλάδια,βεβαίωση ή δήλωση σχετικά με τα προσφερόμενα προϊόντα. Ενώ ως προς το ζητούμενο πιστοποιητικό ISO 9001 της παραγωγικής επιχείρησης κατέθεσε σύμφωνα με τα οριζόμενα του Ν. 4250 το πιστοποιητικό της παραγωγικής επιχείρησης. Επίσης, ισχυρίζεται ότι

έχει υποβάλλει εκ του περισσού χωρίς να είναι απαιτητό και τεχνική προσφορά, με τίτλο αρχείου «5. ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ», ψηφιακά υπογεγραμμένη.

Η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται οι επικαλούμενες αιτιάσεις του προσφεύγοντος δεν προβλέπονται στη διακήρυξη ούτε στη Μελέτη και δεν πρέπει να γίνουν δεκτές.

21. Επειδή, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης και συγκεκριμένα σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων, προβλέπεται ρητά (βλ, και σκ,. 15 της παρούσας) ότι «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί στα παραρτήματα της παρούσης διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα, πληροφορίες, δηλώσεις ή πιστοποιητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η συμφωνία των προδιαγραφών των προσφερόμενων ειδών με αυτές της παρούσας διακήρυξης, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. (άρθρο 94 παρ. 4 του ν. 4412/2016)». Ωστόσο, ευθύς αμέσως στο ίδιο ως άνω άρθρο, η διακήρυξη συγκεκριμενοποιεί («Συγκεκριμένα»), τα στοιχεία που απαιτούνται να υποβληθούν, όπου δεν υφίσταται σχετική αναφορά για τα λιπαντικά Τμήμα II «*Προμήθεια λιπαντικών για κίνηση μεταφορικών μέσων Παράρτημα II της παρούσας διακήρυξης*» παρά μόνο για το Τμήμα I, (καύσιμα), όπου ακόμη και στην περίπτωση Β που καταλαμβάνει προφανώς αμφότερα τα Τμήματα I και II, δεν υφίσταται σχετική αναφορά σε έγγραφα που άπτονται τεχνικών προδιαγραφών αλλά σε ισολογισμούς. Ούτε δύναται να προβληθεί βασίμως ότι οι απαιτήσεις που συγκεκριμενοποιούνται αφορούν μόνο στο Τμήμα I (καύσιμα) και όχι στο II (επίμαχο ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ) γιατί στην ως άνω περίπτωση Β του άρθρου 2.4.3.2 σε αντίθεση με την περίπτωση Α, δεν υφίσταται διαφοροποίηση για τις απαιτήσεις έκαστου τμήματος.

Επομένως, λαμβάνοντας υπόψη αφενός ότι οι όροι της διακήρυξης δεν προσεβλήθησαν άρα παραμένουν καθόλα ισχυροί αλλά και το γεγονός ότι **ενώ**

καταρχήν η διακήρυξη απαιτεί η τεχνική προσφορά να περιλαμβάνει όλα τα έγγραφα με τα οποία θα κριθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων προϊόντων, στη συνέχεια «ΣΥΓΚΕΚΡΙΜΕΝΟΠΟΙΕΙ», τα εν εν λόγω έγγραφα, όσον αφορά δε το επίμαχο ΤΜΗΜΑ ΙΙ, αναφέρεται μόνο σε ισολογισμούς 3ετίας (άρθρο 2.4.3.2), στη δε Μελέτη 2/2021 στις τεχνικές προδιαγραφές αναφορικά με την κατάθεση εγγράφων αναφέρεται μόνο η κατάθεση σχετικού ISO και ουδενός έτερου εγγράφου, ευχερώς συνάγεται δε ότι δεν προκύπτει με σαφήνεια το είδος των εγγράφων που όφειλαν να καταθέσουν οι προσφέροντες στην τεχνική προσφορά τους για το Τμήμα ΙΙ, πολλώ δε μάλλον επί ποινή αποκλεισμού, πλην όμως παραμένει αδιαμφισβήτητο ότι «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί στα παραρτήματα της παρούσης διακήρυξης».

22. Επειδή, ειδικότερα, σε συνέχεια των αναγραφέντων στην προηγούμενη σκέψη, αναφορικά με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος που αφορούν στην προσφορά του α παρεμβαίνοντος, κρίνονται απορριπτέοι ως απαράδεκτοι καθόσον ουδόλως ισχυρίζεται (ο προσφεύγων) ότι αμφισβήτησε επικαίρως τους όρους των εγγράφων της σύμβασης που απαιτούν ως προς την τεχνική προσφορά συγκεκριμένα την κατάθεση ISO (Παράρτημα ΙΙ Τεχνικές Προδιαγραφές) και ισολογισμών (άρθρο 2.4.3.2) τα οποία και δεν ισχυρίζεται ο προσφεύγων ότι δεν περιλαμβάνονται στην εκ μέρους του α παρεμβαίνοντος κατατεθείσα προσφορά και τούτα διότι, λόγοι που αφορούν τους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού προβάλλονται ανεπικαίρως, ήτοι απαραδέκτως, κατόπιν λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφορών, ως εν προκειμένω. Συνεπώς, ο οικείος λόγος κρίνεται απορριπτέος ως απαράδεκτος καταρχήν αλλά και ως αβάσιμος γιατί δεν δύναται νομίμως να αποκλεισθεί προσφορά για λόγους που δεν προβλέπονται (με σαφήνεια) στα έγγραφα της σύμβασης (βλ. σκ. 18 και 19 της παρούσας), εξάλλου ο προσφεύγων δεν αμφισβητεί ότι δεν πληρούνται οι τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης.

23. Επειδή, οι τεχνικές προδιαγραφές που τίθενται από τη Διακήρυξη, πρέπει να συντρέχουν κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών και η

διάγνωση της κατά τον χρόνο εκείνο ελλείψεως τους συνεπάγεται δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής του Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), ενώ δεν είναι δυνατό εκ των υστέρων να προσκομιστούν νέα κρίσιμα κατά τη Διακήρυξη στοιχεία (ΣΤΕ 436/2002), όπως και δεν είναι δυνατή η λήψη υπόψη κατά τη διαδικασία ανάθεσης προσόντος/απαίτησης που ενώ όχι μόνο **δεν αποδείχθηκε αλλά και ουσιαστικά έλειπε, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς**, τυχόν απεκτήθη μεταγενεστέρως, καθώς έτσι θα παραβιαζόταν η αρχή της τυπικότητας του διαγωνισμού και ασφάλειας αυτού, εκθέτοντας την κατακυρωτική κρίση σε τυχαία, μελλοντικά και αβέβαια γεγονότα. Τα παραπάνω προκύπτουν και εκ της αρχής της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών και των προσκομιζομένων δικαιολογητικών ενός εκάστου υποψηφίου οικονομικού φορέα, κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες τόσο κατά το στάδιο της υποβολής, όσο και κατά το στάδιο της αξιολόγησης των προσφορών των υποψηφίων (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), δεδομένου ότι οι προσφορές των τελευταίων θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια της διαγωνιστικής διαδικασίας, επί τη βάσει των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν, όπως αυτά αποκρυσταλλώθηκαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο της υποβολής των προσφορών.

24. Επειδή αναφορικά με την προσφορά του β παρεμβαίνοντος ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η προσφορά του έπρεπε να απορριφθεί τα προσφερόμενα από τον εν λόγω οικονομικό φορέα λιπαντικά στις κατηγορίες με α/α 5 και 11 ΣΕ ΚΑΜΙΑ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ ΔΕΝ ΕΙΝΑΙ ΠΛΗΡΩΣ (100%) ΣΥΝΘΕΤΙΚΑ (fullsynthetic) λιπαντικά διότι, όπως προαναφέρθηκε και είναι παγκοίως γνωστό, τα πλήρως συνθετικά λιπαντικά δεν παράγονται από πρωτογενή βασικά ορυκτέλαια, ούτε και ημισυνθετικά τα οποία επίσης δεν παράγονται εξ

ολοκλήρου από πρωτογενή βασικά ορυκτέλαια ως προελέχθη. Κατά ακολουθία των ανωτέρω η δήλωση αυτή του παραγωγού των συγκεκριμένων λιπαντικών που περιλαμβάνεται στο υποβληθέν πιστοποιητικό, δεν επιδέχεται καμίας άλλης ερμηνείας και συνιστά ξεκάθαρη ομολογία ότι τα προσφερόμενα στις κατηγορίες με α.α 5 και α.α. 11 του Παραρτήματος ΙΙ της Διακήρυξης δεν πληρούν τις απαιτούμενες από τη Διακήρυξη τεχνικές προδιαγραφές της ιδιότητας του ως ημισυνθετικού και πλήρως συνθετικού λιπαντικού, αφού κατά την ως άνω ομολογία του παραγωγού και τα δύο προσφερόμενα λιπαντικά είναι ποιότητας Ορυκτελαίου, η οποία είναι διαφορετική, και σε κάθε περίπτωση χαμηλότερη από αυτή που ο επίμαχος όρος της Διακήρυξης απαιτεί. Ο παρεμβαίνων υπεραμύνεται της νομιμότητας της προσφοράς του και προσκομίζει σχετικά έγγραφα του Γενικού Χημείου του Κράτους.

25. Επειδή, αναφορικά με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος που βάλλουν κατά της προσφοράς του β παρεμβαίνοντος λεκτέα είναι τα κάτωθι: Καταρχήν, δεν δύναται νομίμως να αποκλεισθεί προσφορά λόγω προσκόμισης εγγράφων που δεν απαιτούνταν από τα συμβατικά έγγραφα, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο β παρεμβαίνων και η αναθέτουσα αρχή (βλ. και σκ. 22 της παρούσας). Περαιτέρω, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης στο Παράρτημα ΙΙ, στην ενότητα «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» ως τεχνική προδιαγραφή τίθεται η απαίτηση να προέρχονται από πρωτογενή υλικά και να φέρουν πιστοποίηση ISO (βλ. σκ. 15 της παρούσας όπου παρατίθενται αυτούσιοι οι όροι της διακήρυξης), καθόσον οι έτεροι όροι που τίθενται στο άνω Παράρτημα ΙΙ υπό τον τίτλο τεχνικές προδιαγραφές αφορούν στον τρόπο παράδοσης, στον τρόπο τιμολόγησης, στη δυνατότητα υποβολής προσφοράς σε ένα ή περισσότερα τμήματα και στη δαπάνη των δημοσιεύσεων. Ωστόσο, στο ίδιο ως άνω Παράρτημα ΙΙ υφίσταται πίνακας με Προϋπολογισμό όπου περιλαμβάνονται τα επίμαχα προϊόντα με α/α 5 και 11 όπου στο πεδίο περιγραφή περιλαμβάνεται τόσο semisynthetic όσο και fullsynthetic αντίστοιχα. Επίσης, στη μελέτη με αρ. 2/2021 που ομοίως αποτελεί αναπόσπαστο έγγραφο της διακήρυξης (αρ. 2.1.1 της διακήρυξης) και αφορά σε προδιαγραφές για τα

επίμαχα είδη ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ, ζητείται ρητά, αφενός, για το μεν με α/α 5 λιπαντικό να είναι ημισυνθετικό (semi synthetic), για το δε με α/α 11 να είναι πλήρως συνθετικό (fullsynthetic). Περαιτέρω, σε συνδυασμό με το άρθρο 2.4.6 της διακήρυξης περ. θ, η προσφορά κρίνεται απορριπτέα εάν παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης, όπου τεχνικές προδιαγραφές αποτελούν και οι απαιτήσεις των προϊόντων με α/α 5 και με α/α 11. Επομένως, κρίνονται απορριπτέοι οι ισχυρισμοί του β παρεμβαίνοντος ότι στους όρους της διακήρυξης **«ή της μελέτης δεν αναφερόταν ρητά ή επί ποινή αποκλεισμού τα προαναφερόμενα λιπαντικά να είναι ημισυνθετικά ή πλήρως συνθετικά»** και γίνονται δεκτοί οι οικείοι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος, ομοίως απορριπτέων ως αβάσιμων των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής.

26. Επειδή, περαιτέρω, όπως ισχυρίζεται ο παρεμβαίνων (βλ. και έγγραφο διευκρινήσεων προς το Γενικό Χημείο του Κράτους παρ. 2), οι περιγραφές *«Μερικώς συνθετικό», «Ημισυνθετικό», «Πλήρως συνθετικό», «Συνθετικό 100%», «Συνθετικής τεχνολογίας», «Συνθετικής βάσης»* δεν περιλαμβάνονται πουθενά σαν «όρος ή ορισμός» που θα καθορίζει τι καθορίζεται συνθετικό και τι όχι, τόσο στην ΚΥΑ αρ. 526/2004 (ΦΕΚ 630B/2005) με θέμα *«Απαιτήσεις, όροι κυκλοφορίας και μέθοδοι ελέγχου των λιπαντικών μηχανών εσωτερικής καύσης»* όσο και στην υπόλοιπη σχετική νομοθεσία στην *Ελλάδα και την Ευρώπη»,* ισχυρισμό τον οποίο δεν αποκρούει ο προσφεύγων, καίτοι νομίμως εδύνατο κατ' άρθρο 365 παρ. 1 ν. 4412/2016 όπως ισχύει. Επίσης, η έγκριση κυκλοφορίας στην ελληνική αγορά και η απόδειξη της πλήρωσης των επιμέρους τεχνικών προδιαγραφών των προσφερομένων προϊόντων επιτυγχάνεται με έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους, που αφορά στη γνωστοποίηση αριθμού καταλόγου λιπαντικών. Εν προκειμένω, ο παρεμβαίνων κατέθεσε τα με αρ. πρωτ 30/004/000/1251/12.3.2018 έγγραφο από το Γενικό Χημείο του Κράτους δια του οποίου βεβαιώνεται ότι για το υπ'αριθμ. 5 λιπαντικό της μελέτης, το προϊόν του ... MORENO ULTRA EURO 4 SEMI SYNTHETIC SAE 10W-40 έχει λάβει αριθμό καταλόγου 77360/18 όπου στην εμπορική ονομασία αναφέρεται ως ημισυνθετικό λάδι (semisynthetic).

Ομοίως προσκόμισε το υπ' αριθμ. Πρωτοκόλλου 30.004/000/2533/,30/004/000/2534/22.03.2021 όμοιο έγγραφο δια του οποίου βεβαιώνεται ότι για το υπ'αριθμ. 11 λιπαντικό της μελέτης, το προϊόν ... TORQUE SPORT FULL SYNTHETIC SAE 5W-40 έχει λάβει αριθμό καταλόγου 80594/21 όπου στην εμπορική ονομασία αναφέρεται ως πλήρως συνθετικό λάδι (full synthetic). Εν προκειμένω, η Εισηγήτρια απευθύνθηκε στο Γενικό Χημείο του Κράτους στην αρμόδια Δ/ση, Ενεργειακών Βιομηχανικών και Χημικών Προϊόντων στο πλαίσιο ενεργοποίησης του άρθρου 12 παρ. 3 του π.δ 39/2017 περί συνδρομής της ΑΕΠΠ από έτερες αρχές, λόγω αρμοδιότητας, θέτοντας αυτολεξεί τα κάτωθι ερωτήματα «1) ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ που παρασκευάζονται με χρήση αποκλειστικά πρωτογενών βασικών ορυκτελαίων μπορούν να υπαχθούν στην κατηγορία ποιότητας ημισυνθετικών και πλήρως συνθετικών λιπαντικών, 2) Υφίσταται στο ισχύον νομικό πλαίσιο που διέπει τα λιπαντικά, ορισμός περί "συνθετικού " και " ημισυνθετικού". Τέλος, 3) κατά τη γνωστοποίηση αριθμού καταλόγου λιπαντικών σε οικονομικό φορέα που υπέβαλλε σχετικό φάκελο, προβαίνετε σε έλεγχο της ΕΜΠΟΡΙΚΗΣ ΟΝΟΜΑΣΙΑΣ ΤΟΥ λιπαντικού εφόσον αφορά σε ιδιότητα του, δηλαδή εάν στην εμπορική ονομασία περιλαμβάνεται ο όρος fullsynthetic, ελέγχεται εκ μέρους σας η πλήρωση του, έχετε αρμοδιότητα να απορρίψετε το αίτημα προς χορήγηση αριθμού καταλόγου, εφόσον δεν είναι». Ελήφθη αυτολεξεί η κάτωθι απάντηση «1)Το API πλέον, δεν χρησιμοποιεί τους όρους "Πλήρως Συνθετικό" ή "Ημισυνθετικό", αλλά ενδιαφέρεται για το επίπεδο ποιότητας του τελικού προϊόντος, ανεξαρτήτως του τρόπου παρασκευής του. Θεωρεί δε, τους ανωτέρω όρους, ως εμπορικούς και μόνον. Τεχνολογικά, για την παρασκευή Πλήρως Συνθετικού λιπαντικού, απαγορεύεται η ύπαρξη ορυκτελαίου (πρωτογενούς ή αναγεννημένου). Για την παρασκευή Ημισυνθετικού λιπαντικού, επιτρέπεται η χρήση πρωτογενών βασικών ορυκτελαίων (ή αναγεννημένων),σε ανάμιξη με Πολυ-αλφα-ολεφίνες (ΡΑΟ) ή προϊόντα πυρολύσεως. 2)Δεν υφίσταται ορισμός, ως απόρροια των ανωτέρω.3)Το Φ.Ε.Κ. 630/Β/12-05-2005, κατατάσσει τα λιπαντικά Μ.Ε.Κ. ως προς το επίπεδον

ποιότητας κατά API,ACEA, αν πληρούνται οι απαιτήσεις αυτών. Ως εκ τούτου, δεν παρεμβαίνουμε σε εμπορικού πεδίου όρους».

Επομένως, εκ των ανωτέρω ευχερώς προκύπτει ότι: η αναφορά πλήρως συνθετικού ή μερικώς συνθετικού στο πεδίο εμπορική ονομασία του οικείου καταλόγου όπου καταχωρούνται τα λιπαντικά μηχανών εσωτερικής καύσης, δεν αποτελεί πεδίο παρέμβασης εκ του Γενικού Χημείου του Κράτους κατά την οικεία διαδικασία όπου ελέγχεται το επίπεδο ποιότητας κατά API και ACEA. Περαιτέρω, δεν υφίσταται σχετικός ορισμός ως βάσιμα ισχυρίζεται ο παρεμβαίνων περί συνθετικού και ημισυνθετικού, καθόσον οι εν λόγω όροι είναι εμπορικοί και μόνο. Ωστόσο, όπως βάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων και προκύπτει από την απάντηση του ΓΧΚ **«Τεχνολογικά, για την παρασκευή Πλήρως Συνθετικού Λιπαντικού, απαγορεύεται η ύπαρξη ορυκτελαίου (πρωτογενούς ή αναγεννημένου),** ήτοι το προϊόν με α/α 11 δεν είναι fullsynthetic ως απαιτούν οι τεχνικές προδιαγραφές, εφόσον παρασκευάζεται κατά τα αναγραφόμενα στην από 06.05.2021 δήλωση του παρασκευαστή και β παρεμβαίνοντος αποκλειστικά από (πρωτογενή βασικά) ορυκτέλαια, και η προσφορά κρίνεται απορριπτέα λόγω μη πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών βάσει των άρ. 2.4.6 περ. θ σε συνδυασμό με το άρθρο 2.4.3.2 1^η παράγραφος και την οικεία Μελέτη που αποτελεί έγγραφο της σύμβασης, απορριπτόμενων των οικείων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και του παρεμβαίνοντος (βλ. και σκ. 23 της παρούσας). Ομοίως απορριπτέοι καταρχήν ως απαράδεκτοι καθότι αόριστοι κρίνονται και οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής περί προσπάθειας του προσφεύγοντος να επηρεάσει αθέμιτα τη διαγωνιστική διαδικασία εξάλλου, σε ουδένα ΟΥΣΙΩΔΗ ισχυρισμό αυτή προβαίνει προς απόκρουση των ισχυρισμών του προσφεύγοντος. Συνεπώς, η προσβαλλόμενη πάσχει ακυρότητας ως προς την αποδοχή της προσφοράς του β παρεμβαίνοντος .

22. Επειδή, γίνεται δεκτή η εισήγηση.

23. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, να γίνει δεκτή η α παρέμβαση και να απορριφθεί η β παρέμβαση.

24. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να επιστραφεί βάσει του άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ/τος 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την α παρέμβαση

Απορρίπτει την β παρέμβαση

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 14^η Ιουλίου 2021 και εκδόθηκε στις 22 Ιουλίου 2021, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΧΡΥΣΑΝΘΗ Γ. ΖΑΡΑΡΗ

ΕΛΕΝΗ Α. ΛΕΠΙΔΑ

