

Η
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ
7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 2 Μαρτίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Ζαράρη - Πρόεδρος, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου – Εισηγήτρια και Μιχαήλ Σειραδάκης, Μέλη.

Για να εξετάσει την, από 21.01.2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 182/22.01.2021 της προσφεύγουσας με την επωνυμία με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του ν.π.δ.δ. με την επωνυμία ΔΗΜΟΣ ...(εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Της παρεμβαίνουσας με την επωνυμία «...».

Με την ανωτέρω Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει, όπως ακυρωθεί η υπ' αριθμ. ...Απόφαση της Ο.Ε του Δήμου ..., κατ' αποδοχή του με αρ. πρωτ. ..., Πρακτικού αποσφράγισης και αξιολόγησης τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών -αντίστοιχα - της Επιτροπής Διενέργειας του υπόψη Διαγωνισμού, η οποία εκδόθηκε στο πλαίσιο του δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, με τίτλο: «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΙΝΗΣΗΣ, ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΕΤΩΝ 2020-2021», συνολικού προϋπολογισμού 915.321,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 24%, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής - χαμηλότερη τιμή (υπ' αριθμ. ...Διακήρυξη Συστημικός αριθμός ΕΣΗΔΗΣ: ...).

Με την Παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα ζητεί, όπως απορριφθεί καθολοκληρίαν η Προδικαστική Προσφυγή της προσφεύγουσας και όπως διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλόμενης πράξης, με την οποία έγινε αποδεκτή η υποβληθείσα Προσφορά της και κατετάγη ... σε σειρά ως προς τα επίμαχα είδη με Α/Α,... και...του υποτομήματος ... («ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ») του Τμήματος ... («ΔΗΜΟΣ ...») της Ομάδας... «ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΑΙ ΧΗΜΙΚΑ» του εν θέματι Διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου.

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

1. Επειδή, για την άσκηση της εν λόγω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί το υπ' αριθμ. ..., ποσού εξακοσίων ευρώ 600,00€ Παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου, 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 προσφεύγουσα άσκησε την, από 21.01.2021, Προδικαστική Προσφυγή της, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 182/22.01.2021, με χρήση του τυποποιημένου εντύπου της Α.Ε.Π.Π, όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 του Κανονισμού.

3. Επειδή, η ως άνω Προδικαστική Προσφυγή στρέφεται κατά πράξης που εκδόθηκε στο πλαίσιο δημόσιου, ανοικτού, ηλεκτρονικού Διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 915.321,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 24%, ανώτερου του ορίου που θεσπίζεται στο άρθρο 345 του Ν. 4412/2016 για την καθ' ύλη αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο

αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, τροποποιηθείσας της διάταξης, δυνάμει του άρθρου 43 παρ. 4 του Ν. 4487/2017 (Α' 116), δεδομένου ότι η αντίστοιχη διαγωνιστική διαδικασία εκκίνησε μετά τις 26.06.2017.

4. Επειδή, εμπρόθεσμα η προσφεύγουσα προσβάλλει την ως άνω πράξη, 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. Σημειώνεται ότι η προσβαλλόμενη, υπ' αριθμ. ...Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με Θέμα: *«Έγκριση ... πρακτικού του υπ' αρ. ...Διεθνή Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού για την «Προμήθεια καυσίμων κίνησης, θέρμανσης και λιπαντικών του Δήμου και των Νομικών του Προσώπων ετών 2020 - 2021» για την Ομάδα ...: Λιπαντικά (Συστημικός Αριθμός Διαγωνισμού ΕΣΗΔΗΣ: ...)*», αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο του επίμαχου Διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) στις 13.01.2021

5. Επειδή, η προσφεύγουσα, που υπέβαλε την με αριθμό ...Προσφορά στην εν θέματι διαδικασία, η οποία έγινε δεκτή (... σε σειρά κατάταξης, με προσφερόμενη τιμή 4.121,96€ - καθαρή αξία 3.324,16€), ως προς τα επίμαχα είδη με Α/Α, και...του Υποτμήματος ... («ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ») του Τμήματος ... της Ομάδας ... «ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΑΙ ΧΗΜΙΚΑ» του εν λόγω Διαγωνισμού, θεμελιώνει άμεσο, ενεστώς και προσωπικό έννομο συμφέρον για την άσκηση της εξεταζόμενης Προδικαστικής Προσφυγής, με την οποία στρέφεται κατά των ανταγωνιστή της «...» (προσωρινός μειοδότης του ως άνω Τμήματος της Ομάδας Β, με προσφερόμενη τιμή 2.494,63€- καθαρή αξία 1.945,00€). Το δε έννομο συμφέρον της θεμελιώνεται, εν προκειμένω, και στη ζημία της 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).

Πιο συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι υφίσταται δυσχερώς επανορθώσιμη βλάβη, σύμφωνα με το άρθρο 360 παρ. 1 του Ν. 4412/2016,

καθόσον με την ανωτέρω Απόφαση της αναθέτουσας αρχής, μη νομίμως έγιναν αποδεκτή η Προσφορά του ως άνω ανταγωνιστή της, αφού δεν πληροί τις τεχνικές απαιτήσεις της υπ' αριθμ. ...Μελέτης της Δ/σης Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής του Δήμου ... (απαράβατοι όροι).

Α) Όπως ειδικότερα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα: «*Η εταιρεία μας έχοντας έννομο συμφέρον από την εξέλιξη του διαγωνισμού, προσφεύγει κατά της υπ' αριθμ. ...απόφασης της Επιτροπής Διενέργειας του Δήμου ... δια της οποίας ορίζεται προσωρινός ανάδοχος η εταιρεία ... για τον Α) φορέα: Δήμος ..., Υπ.Α) Λιπαντικά. Συγκεκριμένα προσφεύγουμε κατά της αποδοχής της εταιρείας ... γιατί η προσφορά της δεν είναι πλήρης ούτε σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης και τις τεχνικές προδιαγραφές, όπως προκύπτει από το σχετικό Πρακτικό που συνέταξε η αρμόδια Επιτροπή, για τους παρακάτω πραγματικούς και νόμιμους λόγους:*

1-Από την παράγραφο ...Τεχνική προσφορά απαιτείται:

«*Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με την υπ' αρ. ...μελέτη της Δ/σης Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής του Δήμου ..., περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται*».

2. Στην παράγραφο ...της διακήρυξης “*Λόγοι απόρριψης προσφορών*”, αναφέρεται 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 με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους ... (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), ... (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), ... (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), ...(Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), ...(Χρόνος ισχύος προσφορών), ...(Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), ...(Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας,

β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή

διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο ...της παρούσης διακήρυξης,

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».

2. Από το Παράρτημα της Διακήρυξης, υπ' αριθμ. ...Μελέτη, απαιτείται:

- Θα καλύπτουν σωρευτικά τις απαιτήσεις της υπ'αριθμ.526/2005 ΚΥΑ (ΦΕΚ 630 Β'/05), όσον αφορά τα λιπαντικά μηχανών εσωτερικής καύσης (μηχανέλαια), της υπ' αριθμ.12/95 ΚΥΑ (ΦΕΚ 471 Β'/95) όσον αφορά τις βαλβολίνες, της υπ' αριθμ. 350/2012 ΚΥΑ (ΦΕΚ 2988 Β'/2013) όσον αφορά τα λιπαντικά δίχρονων κινητήρων, τα υγρά φρένων του συστήματος πέδησης οχημάτων και τα υγρά κυκλώματος ψύξης μηχανών εσωτερικής καύσεως (ΜΕΚ), της υπ' αριθμ.1232/91 ΚΥΑ (ΦΕΚ 25Β'/25-01-92) όσον αφορά τα υγρά μπαταρίας, καθώς και της υπ'αριθμ.322/2000 ΚΥΑ (ΦΕΚ 122 Β'/2001) όσον αφορά τα λιπαντικά γράσα, και θα πρέπει να έχουν έγκριση κυκλοφορίας η οποία δίδεται μετά την καταχώρηση των προσφερομένων λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Δ/νση Πετροχημικών του Γ.Χ. του Κράτους, η οποία έγκριση θα κατατίθεται με την προσφορά.

- Επιπλέον των ανωτέρω τα λιπαντικά - χημικά, θα πρέπει να πληρούν συσσωρευτικά τις παρακάτω ειδικές τεχνικές προδιαγραφές.

- Για την απόδειξη των ανωτέρω οι τεχνικές προσφορές θα πρέπει να συνοδεύονται από πλήρη στοιχεία, όπως εγκρίσεις, δοκιμές, εικονογραφημένα έντυπα (prospectus) και κάθε επιπλέον στοιχείο που θα διευκολύνει την αξιολόγηση του προσφερόμενου είδους.

3. Εταιρεία «...»

I. Στην ...Μελέτη - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ, απαιτείται για το προϊόν υπ' αριθμόν Α/Α ...: Λιπαντικό ..., Να καλύπτει κατ' ελάχιστοι/ τις προδιαγραφές: ...»

....

II. Ομοίως για το προϊόν υπ' αριθμόν Α/Α ...: Λιπαντικό ... Να καλύπτει κατ' ελάχιστον τις προδιαγραφές: ...»....

Η εν λόγω επιχείρηση έχει προσφέρει τα προϊόντα ...με προδιαγραφές: ...- ...και ...με προδιαγραφές:

Η εταιρεία έχει προσκομίσει επιπλέον έγγραφα του ...με αριθμό Πρωτοκόλλου, ..., όπου για το προϊόν ...(Αρ. Κατάλογου ...φέρει έγκριση για τις προδιαγραφές ..., ...και για το προϊόν(Αρ. Κατάλογου ..., ...) φέρει έγκριση για τις προδιαγραφές ..., ..

Εξ' αυτών, προκύπτει ότι τα συγκεκριμένα λιπαντικά που προσφέρθηκαν δεν φέρουν την προδιαγραφή ..., καθώς δεν αναγράφεται στις προδιαγραφές του τεχνικού φυλλαδίου, αλλά ούτε και στο έγγραφο του Οι προδιαγραφές για τα εν λόγω προϊόντα είναι διαφορετικές από τις ζητούμενες και δεν πληρούνται στο σύνολό τους εφόσον εκλείπει η προδιαγραφή ... από την τεχνική προσφορά της συγκεκριμένης εταιρείας.

Σύμφωνα με το Ν.4412/2016 Άρθρο 54. Τεχνικές προδιαγραφές (άρθρο 42 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) «2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό». Οι προδιαγραφές προσδιορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά ενός υλικού ή προϊόντος, προκειμένου να γίνουν αυτά αποδεκτά σε μία δημόσια σύμβαση, όπως είναι για παράδειγμα τα επίπεδα ποιότητας ..., ..., οι εγκρίσεις κατασκευαστών, οι εγκρίσεις του ...κλπ. Ειδικότερα, όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών η προδιαγραφή που περιέχεται στα έγγραφα της σύμβασης μπορεί να προσδιορίσει τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά ενός προϊόντος, όπως τα επίπεδα ποιότητας, συμπεριλαμβανομένων των απαιτήσεων που ισχύουν για το προϊόν.

Η προσφορά της εταιρείας ... παρεκκλίνει από τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης και θα έπρεπε να αποκλειστεί από το επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, ώστε να διασφαλιστεί η ίση μεταχείριση μεταξύ των συμμετεχόντων, αφού προσέφερε διαφορετικά προϊόντα από το ζητούμενα, με ουσιώδεις ελλείψεις ως προς τις τεχνικές προδιαγραφές.

III. Για τα προϊόντα υπ' αριθμό ...και ...απαιτείται από το Δήμο:

Υδραυλικό λιπαντικά ISO...και Υδραυλικό λιπαντικά ISO... αντίστοιχα, με τις εξής όμοιες προδιαγραφές: DIN...· ISO...· Vickers..., ...· Denison..., HF..., HF... · ...· ...
· Ford *M...+ · ML....

αρχής ζητείται: «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με την υπ' αρ. ...μελέτη της Δ/σης Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής του Δήμου ..., περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται». [...]».

6. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017, η ασκηθείσα Παρέμβαση κατατέθηκε εμπρόθεσμα (27.01.2021), ήτοι, πέντε (05) ημέρες μετά την κοινοποίηση της Προδικαστικής Προσφυγής στις 22.01.2021 στους λοιπούς προσφέροντες, σκοπεύει δε στην απόρριψη της εν λόγω Προσφυγής, καθόσον η παρεμβαίνουσα προδήλως ευνοείται από τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης Απόφασης, με την οποία έγινε δεκτή η υποβληθείσα Προσφορά της και κατετάγη ... σε σειρά ως προς τα επίμαχα είδη του υποτομήματος ... («ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ») του Τμήματος ... της Ομάδας ... «ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΑΙ ΧΗΜΙΚΑ» του Διαγωνισμού. Ως εκ τούτου, ασκείται παραδεκτώς και πρέπει να εξετασθεί περαιτέρω, κατ' ουσίαν από την Αρχή.

7. 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 [...] Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων [...]».

8. Επειδή, στο άρθρο 53 («Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης») παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης [...] περιέχουν ιδίως: [...] ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...] ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 [...]».

9. Επειδή, στο άρθρο 91 (Λόγοι απόρριψης προσφορών») του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά 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 [...]».

10. Επειδή, στο άρθρο 104 «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής Οψιγενείς μεταβολές» παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105».

11. Επειδή, στο άρθρο ... («Περιεχόμενα Φακέλου “Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά”») παρ. ... της επίμαχης Διακήρυξης (σελ. ..., ορίζεται ότι: «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με την υπ' αρ. ...μελέτη της Δ/σης Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής του Δήμου ..., περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στην ως άνω μελέτη.

Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή εργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν. Επίσης πρέπει να υποβληθούν όλα τα δικαιολογητικά - έγγραφα τεκμηρίωσης κάλυψης των κριτηρίων επιλογής (αποδεικτικά μέσα) των παραγράφων ... και ... της παρούσας».

12. Επειδή, στο άρθρο ... («Λόγοι απόρριψης προσφορών») της επίμαχης Διακήρυξης (σελ. ...), 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 με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους ... (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), ... (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), ... (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), ... (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , ... (Χρόνος ισχύος προσφορών), ... (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), ... (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας,

β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή

της σύμφωνα με την παράγραφο ...της παρούσης διακήρυξης [...] 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».

13. Επειδή, στην υπ' αριθμ. ...Μελέτη της Δ/σης Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής του Δήμου ... (σελ. ...), ορίζεται ότι: «[...] Γενική τεχνική προδιαγραφή λιπαντικών-χημικών: • Θα καλύπτουν σωρευτικά τις απαιτήσεις της υπ' αριθμ. 526/2005 ΚΥΑ (ΦΕΚ 630 Β'/05), όσον αφορά τα λιπαντικά μηχανών εσωτερικής καύσης (μηχανέλαια), της υπ' αριθμ. 12/95 ΚΥΑ (ΦΕΚ 471 Β'/95) όσον αφορά τις βαλβολίνες, της υπ' αριθμ. 350/2012 ΚΥΑ (ΦΕΚ 2988 Β'/2013) όσον αφορά τα λιπαντικά δίχρονων κινητήρων, τα υγρά φρένων του συστήματος πέδησης οχημάτων και τα υγρά κυκλώματος ψύξης μηχανών εσωτερικής καύσεως (ΜΕΚ), της υπ' αριθμ. 1232/91 ΚΥΑ (ΦΕΚ 25Β'/25-01-92) όσον αφορά τα υγρά μπαταρίας, καθώς και της υπ' αριθμ. 322/2000 ΚΥΑ (ΦΕΚ 122 Β'/2001) όσον αφορά τα λιπαντικά γράσα, και θα πρέπει να έχουν έγκριση κυκλοφορίας η οποία δίδεται μετά την καταχώρηση των προσφερομένων λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Δ/ση Πετροχημικών του Γ.Χ. του Κράτους, η οποία έγκριση θα κατατίθεται με την προσφορά. [...]

• **Επιπλέον των ανωτέρω τα λιπαντικά - χημικά, θα πρέπει να πληρούν συσσωρευτικά τις παρακάτω ειδικές τεχνικές προδιαγραφές. [...]**».

Περαιτέρω, στη σελίδα ... της ως άνω Μελέτης ορίζεται ρητά ότι: «Για την απόδειξη των ανωτέρω οι τεχνικές προσφορές θα πρέπει να συνοδεύονται από πλήρη στοιχεία, όπως εγκρίσεις, δοκιμές, εικονογραφημένα έντυπα (prospectus) και κάθε επιπλέον στοιχείο που θα διευκολύνει την αξιολόγηση του προσφερόμενου είδους. [...]

14. 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 ουσιαστών 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 απαράδεκτες 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 C19/00 Siac Construcrtion Ltd, σκέψεις 34 και 44· ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54).

15. 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).

16. Επειδή, την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων διέπει η αρχή του υγιούς και ανόθευτου ανταγωνισμού, ο οποίος και μόνον αυτός, διασφαλίζει την προστασία των συμφερόντων της αναθέτουσας αρχής, επιτρέποντας τη προμήθεια αγαθών, υπηρεσιών και έργων με τους βέλτιστους ποιοτικά και οικονομικά όρους. Η εν λόγω θεμελιώδης αρχή ισχύει, τόσο στο επίπεδο της

αναθέτουσας αρχής, όσο και μεταξύ των συμμετεχόντων (σε δημόσιο διαγωνισμό) οικονομικών φορέων (ΔΕΕ, Αποφάσεις της 27.11.2001, Υποθέσεις C-285/99 και C-286/99, Impresa Lombardini SPA και Mantovani, σκέψη 76 • ΔΕΕ Απόφαση της 14.02.2008, Υπόθεση C-450/06, Varec SA κατά État belge, σκέψη 35 • ΔΕΕ Απόφαση της 21.02.2008, Υπόθεση C-412/04, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκέψη 2 • ΔΕΕ Απόφαση της 19.05.2009, Υπόθεση C-538/07 Assitur Srl, σκέψεις 25 και 26 • ΔΕΕ, Απόφαση της 19.04.2012, Υπόθεση C-549/10, Tomra Systems ASA, Tomra Europe AS κλπ κατά Ευρωπαϊκής Επιτροπής, σκέψεις 17 και επόμ.).

17. Επειδή, ο όλος μηχανισμός υποβολής και ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, δηλαδή της διαφανούς και αυστηρής διαδικασίας του Διαγωνισμού, κατά την οποία η νομιμότητα συμμετοχής προϋποθέτει την εκπλήρωση τυπικών προϋποθέσεων. Άλλωστε οι απαραίτητες ικανότητες των υποψηφίων αποδεικνύονται με την προσκόμιση δικαιολογητικών που ορίζονται από την εκάστοτε αναθέτουσα αρχή.

18. Επειδή, σύμφωνα με τις αρχές της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν την διαδικασία σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, κατά το πνεύμα, τόσο της ενωσιακής, όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία (πρβλ. ΣΤΕ 5022/2012), προκειμένου να συμμετάσχει νομίμως στον Διαγωνισμό. Η παράβαση ουσιωδών 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 (Ολομ. ΣΤΕ 2137/1993). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες Προσφορές τους (ΕλΣυν 1949/2009 Τμήμα VI, ΕλΣυν Πράξη 115/2008 Τμήμα VI, ΕλΣυν Πράξη 10/2008 Τμήμα VI, ΕλΣυν Πράξη 22/2005 Τμήμα VI). Ομοίως, η υποχρέωση

διαφάνειας έχει, μεταξύ άλλων, ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 16.04.2015, Υπόθεση C278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκέψη 25 και ΔΕΕ, Απόφαση της 29.03.2012, Υπόθεση C-599/10, SAG ELV Slovenko a.s. κλπ, σκέψη 25 και περαιτέρω παραπομπές σε νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους, στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 16.04.2015, Υπόθεση C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκέψη 27).

19. Επειδή, λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους, οπότε τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν στον τρόπο υποβολής των Προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009, Δημήτριος Ι. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ έκδοση, Σάκκουλας, 2017, σελ. 195-197). Περαιτέρω, αποκλεισμός τεχνικής προσφοράς προβλέπεται στην περίπτωση απόκλισης από τους απαραίτους όρους της Διακήρυξης, ως τέτοιοι δε θεωρούνται στο σύνολό τους οι τεχνικές προδιαγραφές (Ε.Α. ΣΤΕ 1740/2004, 93,316,563/2006) εκτός εάν ορισμένες είναι σύμφωνα με τη Διακήρυξη προαιρετικές (ΣΤΕ ΕΑ 230/2012, 192/2012, 291/2011, ΕΣ Τμ. Μείζ.- Επταμ. 2446/2012, Γνωμ. ΝΣΚ 521/2011).

20. Επειδή, γίνεται δεκτό ότι οι τεχνικές προδιαγραφές που τίθενται ως όροι επί ποινή αποκλεισμού από τη Διακήρυξη, όπως και οι επίμαχες τεχνικές προδιαγραφές, εξάλλου, πρέπει να συντρέχουν κατά τον χρόνο περαίωσης της διαδικασίας παραλαβής Προσφορών και η διάγνωση της κατά τον χρόνο εκείνο ελλείψεώς τους, συνεπάγεται δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής αξιολόγησης να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη Προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), ενώ δεν είναι δυνατό εκ των υστέρων να προσκομισθούν νέα, κρίσιμα κατά τη Διακήρυξη, στοιχεία (ΣΤΕ 436/2002), όπως και δεν είναι δυνατή η λήψη υπόψη κατά τη διαδικασία ανάθεσης, ιδιότητας/προσόντος 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.

21. Επειδή, σε κανένα σημείο της επίμαχης Διακήρυξης δεν αναφέρεται ότι οι επίμαχες τεχνικές προδιαγραφές είναι προαιρετικές, οι οποίες, κατά τα παγίως κριθέντα από τη νομολογία, αποτελούν ενιαίο σύνολο (Ε.Α ΔΕΦΑΘ 230/2012). Τουναντίον, ορίζεται σαφώς και ρητώς ότι το σύνολο των τιθέμενων τεχνικών προδιαγραφών, θα πρέπει να καλύπτεται, ως αυτές καταγράφονται στην υπ' αριθμ. ...Μελέτη της Δ/νσης Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής του Δήμου ..., ενώ παράλληλα δεν επιτρέπονται οι εναλλακτικές προσφορές (βλ. άρθρο ...περ. ...). Επομένως, σύμφωνα με τους όρους της επίμαχης Διακήρυξης, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο της διαγωνιστικής διαδικασίας (βλ. σκέψη 14 της παρούσας), ευχερώς συνάγεται ότι τα προσφερόμενα προϊόντα, απαιτείται να συγκεντρώνουν σωρευτικά τα σχετικώς απαιτούμενα τεχνικά χαρακτηριστικά και δη επί ποινή απόρριψης της προσφοράς (βλ. σκέψη 11 της παρούσας). Εν όψει των ανωτέρω, Προσφορά που δεν πληροί τα ανωτέρω, ήτοι, αποκλίνει από τις τεχνικές προδιαγραφές της εν θέματι Πρόσκλησης, καθίσταται πλημμελής και ως εκ τούτου, ακυρωτέα (βλ. άρθρο ...της Διακήρυξης).

22. Επειδή, δέσμια αρμοδιότητα υπάρχει, όταν το διοικητικό όργανο, εφόσον διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου πραγματικές ή νομικές προϋποθέσεις για την εφαρμογή τους, είναι υποχρεωμένο να εκδώσει διοικητική πράξη που περιέχει ορισμένη ατομική ρύθμιση, την οποία προκαθορίζουν οι κανόνες αυτοί (Επαμεινώνδας Π. Σπηλιωτόπουλος, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 1ος τόμος, 15η έκδοση σελ. 138). Συνεπώς, αν η δημόσια διοίκηση δεν ενεργήσει – όταν ο νόμος απαιτεί ενέργεια- παρανομεί (Α. Ι. Τάχος, Ελληνικό διοικητικό δίκαιο, 5η έκδοση, ΕΚΔΟΣΕΙΣ ΣΑΚΚΟΥΛΑ, ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗ, 1996, σελ, 319).

23. Επειδή, στην ασκηθείσα Παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα αναφέρει, μεταξύ άλλων, τα εξής: «[...] Η προσφορά μου ορθώς έγινε δεκτή από την επιτροπή διενέργειας της διαγωνιστικής διαδικασίας, καθώς όσον αφορά τις απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών για τα προϊόντα με A/A ... και A/A ..., στα οποία αναφέρεται η προδικαστική προσφυγή της ..., τα προσφερόμενα από την επιχείρησή μου προϊόντα καλύπτουν πλήρως τις ζητούμενες και ισχύουσες, τη στιγμή της διενέργειας της διαγωνιστικής διαδικασίας, τεχνικές προδιαγραφές που απαιτεί η μελέτη ...της διακήρυξης Η Εταιρεία ..., αιτιολογεί την προσφυγή της για τα A/A ... και A/A ...βασισμένη σε προδιαγραφή κατά ..., η οποία είναι απαρχαιωμένη, ξεπερασμένη και έχει διακοπεί, σύμφωνα με το Επισυνάπτω έντυπο της ... (...).

Όσον αφορά τα προϊόντα με ...και A/A ..., η εταιρεία βασίζει και αιτιολογεί την απαίτησή της, στην απόφαση 1724/2020 της ΑΕΠΠ, η οποία αναφέρεται σε ένα διαφορετικό προϊόν σε σχέση με το ζητούμενο από τη μελέτη ...της διακήρυξης Οι ζητούμενες προδιαγραφές όσον αφορά την απόφαση 1724/2020 της ΑΕΠΠ ήταν, κατά DIN...(…) και κατά ISO.... Τα υδραυλικά λιπαντικά της ως άνω κατηγορίας θα πρέπει να έχουν δείκτη ιξώδους (...) πάνω από Τα προϊόντα που ζητούνται από τη μελέτη ...της διακήρυξης ...είναι υδραυλικό λιπαντικό ISO...και ISO... και θα πρέπει να καλύπτουν την προδιαγραφή κατά DIN...και κατά ISO.... Τα προϊόντα που καλύπτουν την συγκεκριμένη προδιαγραφή έχουν δείκτη ιξώδους (...) σε ένα μέσο όρο ..., (τα προϊόντα που προσφέρω έχουν δείκτη ιξώδους,, και επίσης τα προϊόντα που προσφέρει η προσφεύγων εταιρεία έχουν δείκτη ιξώδους). Για να καλύπτει ένα υδραυλικό προϊόν την προδιαγραφή κατά DIN...και κατά ISO... (...), θα πρέπει να έχει δείκτη ιξώδους (...) πάνω από Επίσης, ένα προϊόν το οποίο καλύπτει τις προδιαγραφές κατά DIN...και κατά ISO..., δεν μπορεί να καλύπτει και τις προδιαγραφές κατά DIN...και κατά ISO.... Επομένως, είναι αβάσιμη η αιτιολογία της προσφυγής της συγκεκριμένης εταιρείας γιατί στην πρώτη περίπτωση βασίζεται σε διακοπτόμενη, ξεπερασμένη, απαρχαιωμένη προδιαγραφή, και στην δεύτερη περίπτωση, αιτιολογεί την προσφυγή της κάνοντας χρήση απόφασης της ΑΕΠΠ που

αναφέρεται σε διαφορετικά προϊόντα και όχι αυτά που απαιτεί η μελέτη ...της διακήρυξης ...του Δήμου [...]».

24. Επειδή, στο με αρ. πρωτ. ...έγγραφο Απόψεων της αναθέτουσας αρχής αναφέρονται σε σχέση με την υπό κρίση Προσφυγή, τα εξής: «[...] Εν συνεχεία, το φυσικό αντικείμενο της «Ομάδας ...», χωρίσθηκε σε ... (...) Τμήματα, εκ των οποίων το Τμήμα ..., αφορά τις ανάγκες του Δήμου ... σε λιπαντικά και χημικά και το Τμήμα ... αφορά τις αντίστοιχες ανάγκες της Τέλος, το φυσικό αντικείμενο του Τμήματος ... χωρίσθηκε περαιτέρω σε ...(...) Υποτμήματα, εκ των οποίων το πρώτο (1ο) αφορά τις ανάγκες του Δήμου ... σε λιπαντικά και το δεύτερο (2ο) αφορά τις ανάγκες του Δήμου ... σε χημικά προϊόντα.

1. Στον όρο, υπ' αριθμό ... της Διακήρυξης του Διαγωνισμού, προβλέφθηκε ρητά ότι: «Προσφορές υποβάλλονται για μία ή και δύο από τις ομάδες προμηθειών ή μπορεί για ένα ή περισσότερα εκ των τμημάτων/υποτμημάτων της προμήθειας. Η προσφορά θα αφορά το σύνολο των ποσοτήτων του κάθε τμήματος. Προσφορά η οποία θα δίδεται για μέρος της προκηρυχθείσας ποσότητας κάθε τμήματος/υποτμήματος θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη».

2. Στον όρο υπ' αριθμό της Διακήρυξης, με τίτλο «Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών» και ειδικότερα στον όρο, υπ' αριθμό ..., με τίτλο «Γενικοί όροι υποβολής προσφορών» ορίζεται ότι : «.... Οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς μπορούν να υποβάλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα τμήματα/υποτμήματα/ομάδες, για το σύνολο όμως της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά τμήμα/υποτμήμα/ομάδα».

3. Στον ως άνω ηλεκτρονικό διαγωνισμό, για την συμμετοχή στον οποίο είχε ορισθεί ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 27-07-2020 και ώρα 13.00, υπέβαλαν προσφορές για τα είδη της Ομάδας ... (λιπαντικά) ... (...) οικονομικοί φορείς και ειδικότερα:

α) ο Οικονομικός Φορέας με την επωνυμία «...», που υπέβαλε προσφορά στις 27-07-2020 και ώρα 11:58:48 μ.μ., η οποία έλαβε αριθμό ... και αφορά το Τμήμα ..., για αμφότερα τα Υποτμήματα ...και ... και το Τμήμα ..., β) ο Οικονομικός Φορέας με την επωνυμία «...» [...] δ) ο Οικονομικός Φορέας με την επωνυμία «...», που

υπέβαλε προσφορά στις 27-07-2020 και ώρα 11:38:59 μ.μ., η οποία έλαβε αριθμό ...και αφορά το Τμήμα ..., για αμφότερα τα Υποτμήματα ...και ... και το Τμήμα
[...]

6. Η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης Διαδικασιών Σύναψης Δημόσιων Συμβάσεων, Προμηθειών και Γενικών Υπηρεσιών του Δήμου ... (Επιτροπή Διαγωνισμού), συνήλθε εκ νέου, στις 27-11-2020 και αφού έλαβε υπόψη της τις Γνωμοδοτήσεις δικηγόρου επί της συμβατότητας των τεχνικών προσφορών των οικονομικών φορέων : 1) «...» και 2) «...» με τις απαιτήσεις της Μελέτης και με τους όρους της Διακήρυξης, απέρριψε τις τεχνικές προσφορές των ως άνω Οικονομικών Φορέων και αντίθετα, έκρινε ως «τεχνικά αποδεκτές» τις προσφορές των οικονομικών φορέων : 1) «...» ΚΑΙ 2) «...».

1. Εν συνεχεία, η Επιτροπή προέβη στην αξιολόγηση των Οικονομικών Προσφορών των ως άνω ...(...) Οικονομικών Φορέων, των οποίων οι Τεχνικές Προσφορές κρίθηκαν αποδεκτές και ανέδειξε τους προσωρινούς αναδόχους της προμήθειας Λιπαντικών και Χημικών για κάθε ένα από τα Τμήματα και τα Υποτμήματα της Ομάδας

2. Με το ως άνω, υπ' αριθμό πρωτ. ...Πρακτικό της, η Επιτροπή του Διαγωνισμού, ανέδειξε :

2.1. τον οικονομικό φορέα με την επωνυμία «...», ως προσωρινό ανάδοχο της προμήθειας :

α) Για το Υποτμήμα ...του Τμήματος ...(Λιπαντικά για τις ανάγκες του Δήμου ...), με ποσό κατακύρωσης ανερχόμενο σε 12.516,56€, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% (10.414,60 € χωρίς Φ.Π.Α.) και

β) Για το Τμήμα ... (Λιπαντικά και Χημικά για τις ανάγκες της ...), με ποσό κατακύρωσης ανερχόμενο σε 2.494,63€, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% (1.945,00€ χωρίς Φ.Π.Α.) και

2.2. τον οικονομικό φορέα με την επωνυμία «...», ως προσωρινό ανάδοχο της προμήθειας :

α) Για το Υποτμήμα ...του Τμήματος ...(Χημικά για τις ανάγκες του Δήμου ...), με ποσό κατακύρωσης ανερχόμενο σε 4.121,96€, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% (3.324,16 € χωρίς Φ.Π.Α.). [...]

Επί του προβαλλόμενου στην Προδικαστική Προσφυγή λόγου ακύρωσης της προσβαλλόμενης, υπ' αριθμό ...Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., οι απόψεις μας είναι οι εξής :

1. Στην υπ' αριθμό ...Μελέτη της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής του Δήμου ..., με τίτλο «Προμήθεια καυσίμων κίνησης, θέρμανσης και λιπαντικών του Δήμου και των Νομικών του Προσώπων, ετών 2020 - 2021» και ειδικότερα στο Τμήμα αυτής, με τίτλο «Τεχνική Έκθεση» καθορίσθηκαν, μεταξύ άλλων, τα είδη, οι συσκευασίες και οι ζητούμενες ποσότητες των ζητούμενων λιπαντικών και χημικών ειδών, για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου ... και της

2. Μεταξύ των ειδών που περιλαμβάνονται στο Υπομνήμα ..., του Τμήματος ..., της Ομάδας ... των ειδών που περιλαμβάνονται στην Μελέτη, δηλαδή μεταξύ των Λιπαντικών που ζητούνται για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου ... περιλαμβάνονται τα εξής είδη, με τους κάτωθι αναφερόμενους αύξοντες αριθμούς :

3. Στο Τμήμα της υπ' αριθμό ...Μελέτης του Διαγωνισμού, με τίτλο «Τεχνικές Προδιαγραφές», προβλέπονται, για τα ζητούμενα είδη της Ομάδας ... «Λιπαντικά και Χημικά» τα εξής :

«Η προμήθεια περιλαμβάνει λιπαντικά και χημικά διαφόρων τύπων (κινητήρων, υδραυλικών συστημάτων μετάδοσης κίνησης), γράσο, αντιψυκτικό υγρό κινητήρων, χημικά πρόσθετα κλπ για τα οχήματα και μηχανήματα του Δήμου ... και του Νομικού του Προσώπου (...). Τα λιπαντικά και χημικά θα ανταποκρίνονται στους κανονισμούς της ΕΕ, θα είναι αρίστης και σταθερής ποιότητας και κατάλληλα για τη χρήση που προορίζονται».

4. Στο ίδιο Τμήμα της ως άνω Μελέτης και ειδικότερα στο κεφάλαιο με τίτλο «Γενική Τεχνική Προδιαγραφή Λιπαντικών - Χημικών» προβλέπονται τα εξής :

«- Θα καλύπτουν σωρευτικά τις απαιτήσεις της υπ' αριθμ. 526/2005 ΚΥΑ (ΦΕΚ 630 Β'/05), όσον αφορά τα λιπαντικά μηχανών εσωτερικής καύσης (μηχανέλαια), της υπ' αριθμ. 12/95 ΚΥΑ (ΦΕΚ 471 Β'/95) όσον αφορά τις βαλβολίνες, της υπ' αριθμ. 350/2012 ΚΥΑ (ΦΕΚ 2988 Β'/2013) όσον αφορά τα λιπαντικά δίχρονων κινητήρων, τα υγρά φρένων του συστήματος πέδησης οχημάτων και τα υγρά κυκλώματος ψύξης μηχανών εσωτερικής καύσεως (ΜΕΚ), της υπ' αριθμ. 1232/91 ΚΥΑ (ΦΕΚ 25Β'/25-01-92) όσον αφορά τα υγρά μπαταρίας, καθώς και της υπ'

αριθμ. 322/2000 ΚΥΑ (ΦΕΚ 122 Β'/2001) όσον αφορά τα λιπαντικά γράσα, και θα πρέπει να έχουν έγκριση κυκλοφορίας η οποία δίδεται μετά την καταχώρηση των προσφερόμενων λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Δ/ση Πετροχημικών του Γ.Χ. του Κράτους, η οποία έγκριση θα κατατίθεται με την προσφορά.

Επιπλέον των ανωτέρω τα λιπαντικά - χημικά, θα πρέπει να πληρούν συσσωρευτικά τις παρακάτω ειδικές τεχνικές προδιαγραφές: [...]

Πέραν της ως άνω Γενικής Τεχνικής Προδιαγραφής, η υπ' αριθμό ...Μελέτη προέβλεψε, ότι το κάθε ένα από τα ζητούμενα είδη θα πρέπει να καλύπτει, κατ' ελάχιστον, τις προδιαγραφές που αναφέρονται στο σχετικό Πίνακα που περιλαμβάνεται σ' αυτή.

Κατά την υπ' αριθμό ...Μελέτη της Επιτροπής Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής του Δήμου ..., τα ζητούμενα λιπαντικά μηχανών εσωτερικής καύσης θα πρέπει να καλύπτουν τις απαιτήσεις που ορίζονται στην υπ' αριθμό 526/2004/28-4-2005 ΚΥΑ των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών, Ανάπτυξης και Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημοσίων Έργων «Απαιτήσεις, όροι κυκλοφορίας και μέθοδοι ελέγχου των λιπαντικών μηχανών εσωτερικής καύσης» (Φ.Ε.Κ. Β' 630/12-05-2005).

Η διάταξη του άρθρου 1 της ως άνω Κ.Υ.Α., με τίτλο «Σκοπός», ορίζει ότι: «Η παρούσα προδιαγραφή καλύπτει λιπαντικά που προορίζονται να χρησιμοποιηθούν για τη λίπανση των βενζινοκινητήρων και των πετρελαιοκινητήρων των τετράχρονων δίκυκλων και εξωλέμβιων, των επιβατηγών και των φορτηγών αυτοκινήτων, των λεωφορείων καθώς και των εκτός δρόμου οχημάτων που εργάζονται κάτω από ελαφρές, μέτριες έως και βαριές συνθήκες λειτουργίας και για μία ευρεία περιοχή θερμοκρασιών περιβάλλοντος.».

Η διάταξη του άρθρου 2 της ως άνω Κ.Υ.Α., με τίτλο «Τύποι λιπαντικών τετράχρονων ΜΕΚ», ορίζει ότι :

«1. Η παρούσα προδιαγραφή περιλαμβάνει όλες τις βαθμίδες ιξώδους μονότυπων και πολύτυπων λιπαντικών, σύμφωνα με την εκάστοτε ισχύουσα προδιαγραφή S.... 2. Από απόψεως επιπέδου ποιότητας, τα λιπαντικά της

παρούσας ανταποκρίνονται στις παρακάτω προδιαγραφές καθώς και στις εκάστοτε νεώτερες που αποτελούν εξελίξεις προγενέστερων.

... ..
..... -
.....
... -
.....
.....»

Η διάταξη του άρθρου 4 της ως άνω Κ.Υ.Α., με τίτλο «Απαιτήσεις» ορίζει τα εξής : «1. Όροι κυκλοφορίας.

Οι παραγωγοί λιπαντικών την Ελλάδα καθώς και οι εισαγωγείς λιπαντικών (από χώρες της Ε.Ε. ή ΕΖΕΣ) υποχρεούνται να υποβάλουν τη Διεύθυνση Πετροχημικών του ... υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα αναφέρουν για κάθε τύπο λιπαντικού που παράγουν ή που εισάγουν

α) την εμπορική ονομασία και τον κωδικό αριθμό του προϊόντος (αν υπάρχει). β) τα φυσικοχημικά χαρακτηριστικά του προϊόντος, ήτοι:

γ) Βεβαίωση από αρμόδιο φορέα της χώρας παραγωγής, ότι το προϊόν κυκλοφορεί νόμιμα ε χώρα της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

2. Οι παραγωγοί λιπαντικών την Ελλάδα καθώς και οι εισαγωγείς λιπαντικών από τρίτες χώρες, όταν πρωτο κυκλοφορούν στην αγορά κάποιο προϊόν τους, που δεν κυκλοφορεί ακόμη σε άλλο κράτος μέλος της Ε.Ε. πρέπει επί πλέον να προσκομίζουν τα παρακάτω δικαιολογητικά :

α) Την προέλευση, τις αναλογίες και τους προμηθευτές των βασικών ελαίων και
β) τα είδη, τις αναλογίες, τις εμπορικές ονομασίες και τους προμηθευτές των προσθέτων με όλα τα πληροφοριακά φυλλάδια των εταιριών παραγωγής αυτών, όπου θα αναφέρονται 1) η γενική περιγραφή προσθέτου, 2) οι αναλογίες με τις οποίες χρησιμοποιείται αυτό και οι προδιαγραφές που επιτυγχάνονται με τις αναλογίες αυτές, 3) τα αναλυτικά στοιχεία του προσθέτου, φυσικοχημικά όπως θεική τέφρα, TBN κ.α., 4) τα αποτελέσματα μηχανικών δοκιμών των προσθέτων.
γ) Δελτία δεδομένων ασφαλείας.

Όλα τα στοιχεία και τα έγγραφα που κατατίθενται στην αρμόδια αρχή θεωρούνται εμπιστευτικά και τυγχάνουν αναλόγων χειρισμών.

Μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών καταχωρείται το λιπαντικό σε κατάλογο που τηρεί η Διεύθυνση Πετροχημικών του ..., ενημερώνεται ο ενδιαφερόμενος εγγράφως και το λιπαντικό δύναται να παραχθεί, να εισαχθεί και να κυκλοφορήσει ελεύθερα στην ελληνική αγορά.

Απαγορεύεται η παραγωγή, η εισαγωγή, η διάθεση το εμπόριο, καθώς και η κατοχή για μεταποίηση και γενικά η διακίνηση λιπαντικών, τα οποία δεν πληρούν την παρούσα προδιαγραφή.

Λιπαντικά τα οποία έχουν παρασκευασθεί νομίμως ή και διατεθεί το εμπόριο σε άλλα κράτη μέλη της Κοινότητας ή καταγωγής χωρών ΕΖΕΣ, που είναι συμβαλλόμενα μέρη στη συμφωνία Ε.Ο.Χ., μπορούν να διατεθούν στο εμπόριο στην Ελλάδα, όταν έχουν παρασκευασθεί σύμφωνα με τεχνικά πρότυπα, κανόνες ή και διαδικασίες παρασκευής και ελέγχου που ανταποκρίνονται δεόντως και ικανοποιητικά στην επιδιωκόμενη από την παρούσα απόφαση λίπανση των βενζινοκινητήρων και των πετρελαιοκινητήρων».

Η διάταξη του άρθρου 7 της ως άνω Κ.Υ.Α., με τίτλο «Μέθοδοι Ελέγχου», ορίζει ότι : «Όλες οι δοκιμές των παραγράφων 4 και 5 εκτελούνται σύμφωνα με τις εκάστοτε ισχύουσες προδιαγραφές ... και ... και σε περίπτωση έλλειψης αυτών, σύμφωνα με τις προδιαγραφές EN και ISO. Τα αποτελέσματα των εξετάσεων θα ερμηνεύονται στατιστικά σύμφωνα με το πρότυπο EN ISO...».

Στο σημείο αυτό θα πρέπει να αναλυθούν οι προδιαγραφές ... και ..., στις οποίες αναφέρεται η ως άνω Κ.Υ.Α., βάσει στοιχείων που αναζητήθηκαν και βρέθηκαν το διαδίκτυο. Οι προδιαγραφές «...» είναι οι προδιαγραφές των λιπαντικών, που καθιέρωσε ο Ευρωπαϊκός Σύνδεσμος Κατασκευαστών Αυτοκινήτου (European Automobile Manufactures Association), ανάλογα με το είδος του οχήματος και το είδος του κινητήρα. Αντίστοιχα οι προδιαγραφές «...» είναι οι προδιαγραφές των λιπαντικών, που καθιέρωσε το Αμερικανικό Ινστιτούτο Πετρελαίου (...), ανάλογα με το είδος του οχήματος και το είδος του κινητήρα.

Κατά τις ειδικές προδιαγραφές που πρέπει να πληροί το κάθε ένα από τα ζητούμενα είδη, κατά τις προβλέψεις της υπ' αριθμό ...Μελέτης της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής του Δήμου ... :

Το ζητούμενο λιπαντικό που περιλαμβάνεται στο Υποτήμημα ..., του Τμήματος ..., της Ομάδας ..., **υπ' αριθμό ...**, ήτοι, το «Λιπαντικό ... των ...» (βλ. Τεχνικές Προδιαγραφές Μελέτης, αριθμός ...) το οποίο, κατά τις Τεχνικές Προδιαγραφές της Μελέτης, είναι «Συνθετικό λιπαντικό για χρήση σε κινητήρες βενζίνης - πετρελαίου επιβατικών και ελαφρών φορτηγών οχημάτων, με εκτεταμένα διαστήματα αλλαγής λαδιών, κατάλληλο για κινητήρες με συστήματα επεξεργασίας καυσαερίων (...)» πρέπει «να καλύπτει κατ' ελάχιστον τις προδιαγραφές: .../... - ...».

Από την επισκόπηση των προδιαγραφών «...», με βάση στοιχεία που βρέθηκαν το διαδίκτυο, προκύπτει ότι η προδιαγραφή με κωδικό «...» περιλαμβάνει λιπαντικά κατάλληλα για πετρελαιοκινητήρες, ατμοσφαιρικούς και υπερτροφοδοτούμενους, οι οποίοι έχουν κατασκευαστεί πριν το έτος 2009, ενώ η προδιαγραφή με Κωδικό «...» αφορά οχήματα με κινητήρες βενζίνης οι οποίοι κατασκευάστηκαν μέχρι το έτος 2019.

Για το συγκεκριμένο είδος λιπαντικού, ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «...» προσέφερε το Λιπαντικό με την εμπορική ονομασία «... ...» το οποίο, κατά το τεχνικό φυλλάδιο που προσκόμισε είναι «αρίστης ποιότητας ,, συνθετικό λιπαντικό κατάλληλο για όλους του βενζινοκινητήρες, καθώς επίσης και για τους πετρελαιοκινητήρες euro .../.../.../.../... νέας γενιάς με συστήματα ελέγχου εκπομπής αέριων ρύπων», το οποίο καλύπτει τις προδιαγραφές : «... και ... - ...» Από το υπ' αριθμό πρωτ. ..., έγγραφο του ...(...), που ο οικονομικός φορέας «...» επισύναψε στην Τεχνική Προσφορά του, προκύπτει ότι το προσφερθέν λιπαντικό, με την εμπορική ονομασία «... ...», καλύπτει την προδιαγραφή «...» και την προδιαγραφή «...», όπως απαιτεί η Μελέτη του Διαγωνισμού.

Αντιθέτως, το προσφερθέν λιπαντικό δεν καλύπτει την προδιαγραφή «...», που, επίσης, απαιτεί η Μελέτη του Διαγωνισμού.

Το ζητούμενο λιπαντικό που περιλαμβάνεται στο Υποτήμημα ..., του Τμήματος ..., της Ομάδας ..., **υπ' αριθμό ...**, ήτοι το «Λιπαντικό ...των ...» (βλ. Τεχνικές

Προδιαγραφές Μελέτης, αριθμός 8) το οποίο, κατά τις Τεχνικές Προδιαγραφές της Μελέτης, είναι «Συνθετικό λιπαντικό για κινητήρες βενζίνης - πετρελαίου για χρήση σε επιβατικά και ελαφρά φορτηγά οχήματα, με εκτεταμένα διαστήματα αλλαγής λαδιών, κατάλληλο για κινητήρες με συστήματα επεξεργασίας καυσαερίων (...)» πρέπει «να καλύπτει κατ' ελάχιστον τις προδιαγραφές: .../... - ...».

Από την επισκόπηση των προδιαγραφών «...», με βάση στοιχεία που βρέθηκαν το διαδίκτυο, προκύπτει ότι η προδιαγραφή με κωδικό «...» περιλαμβάνει λιπαντικά κατάλληλα για πετρελαιοκινητήρες, ατμοσφαιρικούς και υπερτροφοδοτούμενους, οι οποίοι έχουν κατασκευαστεί πριν το έτος 2009, ενώ η προδιαγραφή με Κωδικό «...» αφορά οχήματα με κινητήρες βενζίνης οι οποίοι κατασκευάστηκαν μέχρι το έτος 2019.

Για το συγκεκριμένο είδος λιπαντικού, ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «...» προσέφερε το Λιπαντικό με την εμπορική ονομασία «...» το οποίο, κατά το τεχνικό φυλλάδιο που προσκόμισε είναι «αρίστης ποιότητας 100% συνθετικό λιπαντικό ιδανικό για τις τελευταίες γενιάς επιβατικών οχημάτων, κατάλληλο για όλους τους πετρελαιοκινητήρες, ... καθώς και για βενζινοκινητήρες υψηλών απαιτήσεων», το οποίο καλύπτει τις προδιαγραφές : «... και ...».

Από το υπ' αριθμό πρωτ. ... έγγραφο του ...(...), που ο οικονομικός φορέας «...» επισύναψε στην Τεχνική Προσφορά του, προκύπτει ότι το προσφερθέν λιπαντικό, με την εμπορική ονομασία «... ..» καλύπτει την προδιαγραφή «...» και την προδιαγραφή «...», όπως απαιτεί η Μελέτη του Διαγωνισμού.

Αντιθέτως, το προσφερθέν λιπαντικό δεν καλύπτει την προδιαγραφή «...», που επίσης απαιτεί η Μελέτη του Διαγωνισμού.

Το ζητούμενο λιπαντικό που περιλαμβάνεται στο Υποτήμημα ..., του Τμήματος ..., της Ομάδας ..., **υπ' αριθμό ...**, ήτοι το «Υδραυλικό Λιπαντικό ISO...των ...» (βλ. Τεχνικές Προδιαγραφές Μελέτης, αριθμός 1...) το οποίο, κατά τις Τεχνικές Προδιαγραφές της Μελέτης, είναι «Ενισχυμένο λιπαντικό υδραυλικών και κυκλοφοριακών συστημάτων υψηλού ιξώδους, κατάλληλο για ακραίες συνθήκες λειτουργίας» πρέπει «να καλύπτει κατ' ελάχιστον τις προδιαγραφές:....- ISO... -..., ...,..... - ...- ... - ...[...] - ...».

Για το συγκεκριμένο είδος υδραυλικού λιπαντικού, ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «...» προσέφερε το λιπαντικό με την εμπορική ονομασία «...» το οποίο, κατά το τεχνικό φυλλάδιο που επισύναψε στην τεχνική Προσφορά του, είναι «Νέας γενιάς ενισχυμένο ορυκτέλαιο για υδραυλικά συστήματα υψηλών φορτίσεων», το οποίο, από τις αναφερόμενες στην ως άνω Μελέτη, καλύπτει τις εξής προδιαγραφές : «...», «..., ...» και «.../.../...», ενώ υπάρχει αμφιβολία για το εάν καλύπτει την Τεχνική προδιαγραφή «ISO...» που απαιτεί η Μελέτη του Διαγωνισμού, καθόσον η προδιαγραφή «ISO ...», που καλύπτει, είναι προγενέστερη της ζητούμενης τεχνικής προδιαγραφής.

Αντιθέτως, το προσφερθέν υδραυλικό λιπαντικό δεν καλύπτει τις ζητούμενες από τη Μελέτη του Διαγωνισμού προδιαγραφές, «...», «...», «... [...]» και «...», που επίσης απαιτεί η Μελέτη του Διαγωνισμού.

Το ζητούμενο λιπαντικό που περιλαμβάνεται στο Υποτήμα ..., του Τμήματος ..., της Ομάδας ..., **υπ' αριθμό** ..., ήτοι, το «Υδραυλικό Λιπαντικό ISO... των ...» (βλ. Τεχνικές Προδιαγραφές Μελέτης, αριθμός ...), το οποίο, κατά τις Τεχνικές Προδιαγραφές της Μελέτης του Διαγωνισμού, είναι «Ενισχυμένο λιπαντικό υδραυλικών και κυκλοφοριακών συστημάτων υψηλού ιξώδους, κατάλληλο για ακραίες συνθήκες λειτουργίας» πρέπει «να καλύπτει κατ' ελάχιστον τις προδιαγραφές : ... -... -..., ... -...,...,... - ...- ... - ... [...] - ...».

Για το συγκεκριμένο είδος υδραυλικού λιπαντικού, ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «...» προσέφερε το λιπαντικό με την εμπορική ονομασία «.....» το οποίο, κατά το τεχνικό φυλλάδιο που επισύναψε στην τεχνική του Προσφορά, είναι «Νέας γενιάς ενισχυμένο ορυκτέλαιο για υδραυλικά συστήματα υψηλών φορτίσεων», το οποίο, από τις αναφερόμενες στην ως άνω Μελέτη, καλύπτει τις εξής προδιαγραφές : «...», «..., ...» και «.../.../...», ενώ υπάρχει αμφιβολία για το εάν καλύπτει την Τεχνική προδιαγραφή «ISO...» που απαιτεί η Μελέτη του Διαγωνισμού, καθόσον η προδιαγραφή «ISO ...», που καλύπτει, είναι προγενέστερη της ζητούμενης τεχνικής προδιαγραφής.

Αντιθέτως, το προσφερθέν υδραυλικό λιπαντικό δεν καλύπτει τις ζητούμενες από τη Μελέτη του Διαγωνισμού προδιαγραφές, «...», «...», «...[...]]» και «...», που, επίσης, απαιτεί η Μελέτη του Διαγωνισμού.

Η διάταξη του άρθρου 91 παρ. 1α', με τίτλο «Λόγοι Απόρριψης Προσφορών», του Ν. 4412/2016, ορίζει τα εξής: «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».

Κατά συνέπεια, αποκλεισμός τεχνικής προσφοράς προβλέπεται μόνο στην περίπτωση απόκλισης από τους απαράβατους όρους της Διακήρυξης. Ως τέτοιοι δε θεωρούνται, στο σύνολό τους, οι τεχνικές προδιαγραφές που προβλέπονται στα έγγραφα του Διαγωνισμού [βλ. ΑΕΠΠ - 5ο Κλιμάκιο - 597/2020, με τις εκεί παραπομπές σε : ΣτΕ 1968/2013, ΣτΕ 82/2014, ΣτΕ (Επιτ. Αναστ) 1740/2004, 93, 316, 563./2006], εκτός εάν ορισμένες τεχνικές προδιαγραφές, προβλέπονται ως προαιρετικές, από τα έγγραφα του Διαγωνισμού (Μελέτη και Διακήρυξη). Στην περίπτωση, όμως, που η πλήρωση των όρων της Διακήρυξης επισημαίνεται ως απαίτηση, καθίσταται σαφές ότι οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν απαράβατους όρους της Διακήρυξης. [...] Κατά συνέπεια, και με βάση τα ανωτέρω, η τεχνική προσφορά που υπέβαλε ο οικονομικός φορέας «...», κατά το μέρος της που αφορά τα ζητούμενα είδη του Υποτιμήματος ..., του Τμήματος ..., της Ομάδας... του Διαγωνισμού (Λιπαντικά για τις ανάγκες του Δήμου ...) παρουσιάζει ουσιώδεις αποκλίσεις από τους όρους της Διακήρυξης του Διαγωνισμού, διότι τέσσερα (...) από τα προσφερθέντα είδη δεν πληρούν το σύνολο των τεχνικών προδιαγραφών που καθόρισε, ως προς αυτά, η υπ' αριθμό ...Μελέτη της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής του Δήμου ..., στις απαιτήσεις της οποίας, ρητά, παραπέμπει η Διακήρυξη του Διαγωνισμού, όπως ανωτέρω αναλύθηκε.

Η συγκεκριμένη απόκλιση, από τις στιγμή που αφορά τις τεχνικές προδιαγραφές των ζητούμενων ειδών, είναι ουσιώδης, οπότε η Επιτροπή του Διαγωνισμού όφειλε να τη λάβει υπόψη της, και να προβεί στην απόρριψη της προσφοράς του Οικονομικού Φορέα «...» για το συγκεκριμένο Υποτίμημα του Διαγωνισμού,

ενέργεια στην οποία, δεν προέβη, προφανώς εκ παραδρομής, στην οποία συντέινε και η πολυπλοκότητα των ζητούμενων τεχνικών προδιαγραφών.

Όμως δεδομένου ότι : α) ο κάθε οικονομικός φορέας είχε τη δυνατότητα, κατά τα οριζόμενα στον όρο υπ' αριθμό ... της Διακήρυξης, να υποβάλει προσφορές για κάθε Τμήμα και Υποτμήμα της προμήθειας, ξεχωριστά, β) η πλημμέλεια της τεχνικής προσφοράς του Οικονομικού Φορέα «...» αφορά αποκλειστικώς και μόνο είδη που περιλαμβάνονται στο Υποτμήμα ..., του Τμήματος ... του Διαγωνισμού, χωρίς να αφορά ούτε το Υποτμήμα ... του Τμήματος ... ούτε το Τμήμα ..., της Ομάδας ..., για τα οποία, ο ως άνω Οικονομικός Φορέας υπέβαλε, επίσης, προσφορά, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι η Επιτροπή του Διαγωνισμού και εν συνεχεία η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ..., όφειλαν να προβούν στην απόρριψη της τεχνικής προσφοράς του άνω οικονομικού φορέα, που αφορά μόνο το Υποτμήμα ..., του Τμήματος ..., της Ομάδας ... του Διαγωνισμού (λιπαντικά για τις ανάγκες του Δήμου ...).

Αντιθέτως, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι η Επιτροπή του Διαγωνισμού, ορθά, έκανε αποδεκτές: α) την τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα «...», για το Υποτμήμα ..., του Τμήματος ..., της Ομάδας ... του Διαγωνισμού (Χημικά για τις ανάγκες του Δήμου ...) και β) την τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για το Τμήμα ..., της Ομάδας ... του Διαγωνισμού (Λιπαντικά και Χημικά για τις ανάγκες της), καθώς οι τεχνικές προσφορές για τα συγκεκριμένα τμήματα του Διαγωνισμού δεν παρουσιάζουν καμία απόκλιση από τις τεχνικές προδιαγραφές για τα ζητούμενα είδη που καθορίστηκαν από την υπ' αριθμό ...Μελέτη της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής του Δήμου ... και καμία απόκλιση από τους όρους της Διακήρυξης του Διαγωνισμού και να απορριφθεί η ασκηθείσα Προδικαστική Προσφυγή, κατά το μέρος της, με το οποίο ζητείται η ακύρωση της υπ' αριθμό ...Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., ως προς το σκέλος της με το οποίο αποδέχθηκε την τεχνική προφορά του οικονομικού φορέα «...» για το Υποτμήμα ..., του Τμήματος ...και για το Τμήμα ..., της Ομάδας ... του Διαγωνισμού.

Κατ' ακολουθία, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι, ορθά, η Επιτροπή του Διαγωνισμού και εν συνεχεία, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ..., με την προσβαλλόμενη υπ'

αριθμό ...Απόφασή της, ανέδειξε ως προσωρινό ανάδοχο της προμήθειας για τα είδη του Τμήματος ..., της Ομάδας ... του Διαγωνισμού (Λιπαντικά και Χημικά για τις ανάγκες της ...) τον οικονομικό φορέα «...», οπότε η προσβαλλόμενη, υπ' αριθμό ...Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, δεν πρέπει να ακυρωθεί, κατά το μέρος αυτό. [...]».

25. Επειδή, από την εξέταση του συνόλου των στοιχείων της εξεταζόμενης υπόθεσης, λεκτέα είναι τα εξής:

Όπως βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα στην κρινόμενη Προσφυγή της και **ως, άλλωστε, συνομολογεί η αναθέτουσα αρχή στο προαναφερόμενο έγγραφο Απόψεών της προς την Αρχή**, η τεχνική προσφορά που υπέβαλε ο οικονομικός φορέας «...», κατά το μέρος που αφορά στο Υποτμήμα ...του Τμήματος ... («Λιπαντικά για τις ανάγκες του Δήμου ...»), της Ομάδας ... («ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ») του Διαγωνισμού παρουσιάζει ουσιώδεις αποκλίσεις από τους όρους της Διακήρυξης, «διότι ... (...) από τα προσφερθέντα είδη δεν πληρούν το σύνολο των τεχνικών προδιαγραφών που καθόρισε, ως προς αυτά, η υπ' αριθμό ...Μελέτη της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής του Δήμου».

Πιο συγκεκριμένα από τα στοιχεία που υποβλήθηκαν με την υπό εξέταση Προσφορά (π.χ έγγραφα του ...(...), προσπέκτους κλπ), προέκυψε ότι:

- Παρά το γεγονός ότι για τα ζητούμενα με A/A ... και ...λιπαντικά του Υποτμήματος ... του Τμήματος ... της Ομάδας ... του Διαγωνισμού, ήτοι, το «Λιπαντικό ... των ...» και το «Λιπαντικό ...των ...» (βλ. τεχνικές προδιαγραφές της υπ' αριθμ. ...Μελέτης, σελ. ...), τα οποία, βάσει της ως άνω Μελέτης, πρέπει να καλύπτουν «*κατ' ελάχιστον τις προδιαγραφές: .../... - ...*», η καθής η Προσφυγή προσέφερε λιπαντικά με την εμπορική ονομασία «... ...» και «... ...» (αντίστοιχα), τα οποία καλύπτουν μεν τις προδιαγραφές «... και ...», δεν καλύπτουν, όμως, την ζητούμενη τεχνική προδιαγραφή «...», που, επίσης, απαιτείται ρητώς και σαφώς από τη Μελέτη του ένδικου Διαγωνισμού.

- Παρά το γεγονός ότι για τα ζητούμενα με ...και ... λιπαντικά του Υποτμήματος A του Τμήματος... της Ομάδας ... του Διαγωνισμού, ήτοι το «Υδραυλικό Λιπαντικό ISO...των ...» και το «Υδραυλικό Λιπαντικό ISO... των ...» (βλ. τεχνικές

προδιαγραφές της υπ' αριθμ. ...Μελέτης, σελ. 19), τα οποία, βάσει της ως άνω Μελέτης, πρέπει να καλύπτουν «κατ' ελάχιστον τις προδιαγραφές:....- ISO... -..., ..., - ...- ... - ... [...] - ...», η καθής η Προσφυγή :

α) ως προς το λιπαντικό με A/A 14, προέφερε προϊόν με την εμπορική ονομασία «...», το οποίο πληροί μεν τις προδιαγραφές «...», «....., ...» και «.../.../...», δεν πληροί, όμως, την προδιαγραφή «ISO...» (καθόσον το προσφερόμενο λιπαντικό πληροί την προδιαγραφή «ISO ...», που είναι προγενέστερη της ζητούμενης τεχνικής προδιαγραφής), αλλά ούτε τις επίμαχες προδιαγραφές «...», «...», «... [...]» και «...», η πλήρωση των οποίων απαιτείται -ρητώς και σαφώς- από τη Μελέτη του ένδικου Διαγωνισμού.

β) ως προς το λιπαντικό με A/A..., προσέφερε προϊόν με την εμπορική ονομασία «.....», το οποίο πληροί μεν τις προδιαγραφές «...», «....., ...» και «.../.../...», δεν πληροί, όμως, την προδιαγραφή «ISO...» (καθόσον το προσφερόμενο λιπαντικό πληροί την προδιαγραφή «ISO ...», που είναι προγενέστερη της ζητούμενης τεχνικής προδιαγραφής), αλλά ούτε τις επίμαχες προδιαγραφές «...», «...», «... [...]» και «...», η πλήρωση των οποίων απαιτείται - ρητώς και σαφώς - από τη Μελέτη του ένδικου Διαγωνισμού.

Εν όψει των ανωτέρω και δοθέντος ότι οι επίμαχοι όροι της υπ' αριθμ. ...Μελέτης της εν θέματι Διακήρυξης (που σημειωτέον ουδεμία ασάφεια ή αμφισημία παρουσιάζουν, ώστε να εγείρονται αμφιβολίες ως προς το περιεχόμενό τους) τους οποίους, άλλωστε, αποδέχθηκε πλήρως η εν λόγω εταιρία με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή της στον ένδικο Διαγωνισμό, τέθηκαν επί ποινή αποκλεισμού στην οικεία Διακήρυξη, απορρίπτεται ως αβάσιμος ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας, σύμφωνα με τον οποίον, η προδιαγραφή κατά ... *«είναι απαρχαιωμένη, ξεπερασμένη και έχει διακοπεί, σύμφωνα με το ... [...]»*.

Και τούτο, διότι λόγοι που αφορούν στους όρους της Διακήρυξης του διαγωνισμού προβάλλονται ανεπικαίρως στο παρόν στάδιο της διαδικασίας κι επομένως, απαραδέκτως (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, Υπόθεση C-470/99, σκέψεις 65 έως 79, καθώς

και Απόφαση της 27.2.2003, Santex SpA, Υπόθεση C-327/00, σκέψεις 32 έως 66). Για τους ανωτέρω λόγους, απορρίπτονται ως αβάσιμοι και οι ισχυρισμοί του παρεμβαίνοντος, σύμφωνα με τους οποίους «... ένα προϊόν το οποίο καλύπτει τις προδιαγραφές κατά DIN...και κατά ISO..., δεν μπορεί να καλύπτει και τις προδιαγραφές κατά DIN...και κατά ISO.....», αφού έρχονται σε αντίθεση με τους ρητούς όρους της Διακήρυξης, τους οποίους, ως προελέχθη, ουδέποτε προσέβαλε η εν λόγω εταιρία.

Μάλιστα, λαμβάνοντας υπόψη ότι με βάση την αρχή της τυπικότητας, το κανονιστικό πλαίσιο της διαγωνιστικής διαδικασίας προεχόντως καθορίζεται από τα συμβατικά τεύχη, τα οποία συμπληρώνονται από την κείμενη νομοθεσία, οι δε οικείοι όροι της υπ' αριθμ. ...Μελέτης, συνδυαστικά ερμηνευόμενοι με τις διατάξεις της Διακήρυξης (όπως π.χ με το άρθρο ...) από τον μέσο επιμελή συμμετέχοντα, καταδεικνύουν σαφώς και άνευ οιασδήποτε ασάφειας ότι οι προσφορές των υποψηφίων πρέπει να πληρούν σωρευτικά τις τιθέμενες τεχνικές προδιαγραφές (βλ. σελ. ... της ανωτέρω Μελέτης, όπου ορίζεται ότι: «*Επιπλέον των ανωτέρω τα λιπαντικά - χημικά, θα πρέπει να πληρούν συσσωρευτικά τις παρακάτω ειδικές τεχνικές προδιαγραφές...*»).

Άλλωστε, αποκλεισμός τεχνικής προσφοράς προβλέπεται στην περίπτωση απόκλισης από τους απαραίτατους όρους της Διακήρυξης, ως τέτοιοι δε θεωρούνται στο σύνολό τους οι τεχνικές προδιαγραφές (βλ. ΣΤΕ 1968/2013, ΣΤΕ 82/2014, Ε.Α. ΣΤΕ 1740/2004, 93,316,563/2006) εκτός εάν ορισμένες είναι σύμφωνα με τη Διακήρυξη προαιρετικές (ΣΤΕ ΕΑ 230/2012, 192/2012, 291/2011, ΕΣ Τμ. Μείζ.- Επταμ. 2446/2012, Γνωμ. ΝΣΚ 521/2011), περίπτωση, όμως, που δεν συντρέχει στην εξεταζόμενη διαγωνιστική διαδικασία. Επίσης, θα πρέπει να σημειωθεί ότι εκφράσεις, όπως «πρέπει» ή «υποχρεωτικά» ή «επί ποινή αποκλεισμού», καθιστούν σαφές πέραν αμφιβολίας, ότι η παράβαση του οικείου όρου που περιλαμβάνει μία από τις ως άνω εκφράσεις ή κάποια αντίστοιχη, οδηγεί άφευκτα κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής σε απόρριψη της σχετικής Προσφοράς.

Πέραν των ανωτέρω αναφερόμενων, υπενθυμίζεται ότι:

α) η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ. ΔΕΕ Απόφαση της 16.04.2015, Υπόθεση C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκέψη 25 και Απόφαση της 29.03.2012, Υπόθεση C-599/10, SAG ELV Slovensko κ.λπ., σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν, εάν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. ΔΕΕ Απόφαση της 16.04.2015, Υπόθεση C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκέψη 27) και

β) οι γενικές αρχές του διοικητικού δικαίου, ως της χρηστής διοίκησης, και, της αναλογικότητας, έχουν εφαρμογή κατά την ενάσκηση της διακριτικής ευχέρειας της Αναθέτουσας Αρχής, ήτοι της νομικής δυνατότητας της διοίκησης να επιλέγει ανάμεσα σε διάφορες εξίσου νόμιμες λύσεις, μία Απόφαση, δηλαδή για το εάν, πότε και πώς της διοικητικής δράσης (Π. Δαγτόγλου, «Γενικό Διοικητικό Δίκαιο», Αθήνα-Κομοτηνή 2004, σ. 191). Επομένως, δεν χωρεί εφαρμογή των αρχών της αναλογικότητας και της χρηστής διοίκησης όπου η αναθέτουσα αρχή οφείλει να εφαρμόσει συγκεκριμένη διάταξη και κατά τον νόμο και την Διακήρυξη ενεργεί κατά δεσμία αρμοδιότητα (πρβλ. ΔΕφΑθ 2098/2013, ΣΤΕ 2067/2004, 13/2003, 1072/2003, 999/2019 ΔΕφΑθ).Ως εκ τούτου, η κρινόμενη Προσφορά μη νομίμως έγινε αποδεκτή από την οικεία αναθέτουσα αρχή, η οποία είχε, κατά τα ανωτέρω, δέσμια αρμοδιότητα όπως απορρίψει αυτήν, λόγω μη πλήρωσης των επίμαχων τεχνικών προδιαγραφών της υπ' αριθμ. 0...Μελέτης.

Με βάση το σύνολο των προαναφερθέντων, γίνονται δεκτές οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας, βάσει των οποίων, η μη πλήρωση απαραίπτων όρων της Διακήρυξης, όπως εν προκειμένω, καθιστά επιβεβλημένη - κατά δέσμια αρμοδιότητα του υπόψη Δήμου - την απόρριψη της με αριθμό ... Προσφοράς της παρεμβαίνουσας, σύμφωνα με το άρθρο ...περ. α) και θ) της οικείας Διακήρυξης (αντίστοιχα, άρθρο 91 του Ν. 4412/2016), άλλως, θα παραβιάζονταν οι θεμελιώδεις αρχές της διαφάνειας και της ισότητας των διαγωνιζομένων, τις οποίες πρέπει να εφαρμόζει η αναθέτουσα αρχή κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, σύμφωνα με το άρθρο 18 του Ν. 4412/2016.

26. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και αντίστοιχα, να απορριφθεί η ασκηθείσα Παρέμβαση.

27. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. ...Απόφαση της Ο.Ε του Δήμου ..., κατ' αποδοχή του με αρ. πρωτ. ..., Πρακτικού αποσφράγισης και αξιολόγησης τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών (αντίστοιχα), η οποία εκδόθηκε στο πλαίσιο του δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, με τίτλο: «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΙΝΗΣΗΣ, ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΕΤΩΝ 2020-2021», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής - χαμηλότερη τιμή (υπ' αριθμ. ...Διακήρυξη), κατά το μέρος που έκανε δεκτή την Προσφορά του οικονομικού φορέα «...» ως προς το Υπομήμα ... («ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ») του Τμήματος ... («ΔΗΜΟΣ ...») της Ομάδας ... («ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΑΙ ΧΗΜΙΚΑ») του εν λόγω Διαγωνισμού, σύμφωνα με το σκεπτικό της παρούσας.

Διατάσσει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του προσκομισθέντος Παραβόλου, ποσού εξακοσίων ευρώ 600,00€ (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του ΠΔ 39/2017).

Αριθμός απόφασης: 530 /2021

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 2 Μαρτίου 2021 και εκδόθηκε στις 22 Μαρτίου 2021, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Ελένη Α. Λεπίδα