

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 18 Μαΐου 2020 με την εξής σύνθεση: Ιωάννα Θεμελή, Πρόεδρος, Ειρήνη Αψοκάρδου Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 9-04-2020 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 422/10-04-2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «» και τον διακριτικό τίτλο «» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη, ΤΚ, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

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

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 91/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής και να αποκλειστεί η εταιρεία «» για το Τμήμα 5 «Προμήθεια λιπαντικών του» από τη συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αψοκάρδου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί επαράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, την από 9.04.2020 πληρωμή στην Τράπεζα και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη Τμήματος 5 «Προμήθεια λιπαντικών του» για το οποίο ασκείται η υπό εξέταση προσφυγή, εκτιμώμενης αξίας 10.960,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Αριθμός απόφασης: 636/2020

2.Επειδή με την υπ' αριθμόν διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε διεθνή ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό προμήθειας με τίτλο «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ & ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει, αποκλειστικά, της προσφερόμενης τιμής ανά τμήμα της προμήθειας, εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 464.845,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. Επειδή η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 15-01-2020 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης ενώ το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 15-01-2020 (Α.Δ.Α.Μ.) καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ

4.Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 9.04.2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 7.04.2020, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, και την παρ. 1 εδ. γ) του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθ. 8 του Π.Δ. 39/2017.

6. Επειδή η προσφεύγουσα έχει έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, ως προσφέρουσα του εν θέματι διαγωνισμού της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή για το επίμαχο Τμήμα και έχει καταταγεί δεύτερη στη σειρά μειοδοσίας, κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενη, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας, ερειδόμενο στη ζημία της από τυχόν παράνομη

Αριθμός απόφασης: 636/2020

συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

Περαιτέρω, η προσφεύγουσα αιτείται επίσης να αποκλειστεί η εταιρεία «» για το Τμήμα 5 «Προμήθεια λιπαντικών του» από τη συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας, ωστόσο, το εν λόγω αίτημα προβάλλεται απαραδέκτως, καθώς η ΑΕΠΠ επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνει ολικώς ή μερικώς την προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνει την παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣΤΕ 54/2018).

7.Επειδή με την με αριθμό 542/2020 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων και επί της υπό εξέταση προσφυγής.

8.Επειδή στις 15-04-2020 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε τις απόψεις της στην ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, επί της υπό εξέταση προσφυγής, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν στην προσφεύγουσα.

9. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360, του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

10. Επειδή στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία έλαβαν μέρος τέσσερις οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων, η προσφεύγουσα και η εταιρεία «» με τις υπ' αριθμ. συστήματος και προσφορές τους αντίστοιχα.

Με την με αριθμό 48/04-03-2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το με αριθ./03-03-2020 Πρακτικό Ελέγχου Δικαιολογητικών Συμμετοχής της Επιτροπής Διαγωνισμού, σύμφωνα με το οποίο έγιναν δεκτές όλες οι προσφορές.

Αριθμός απόφασης: 636/2020

Στη συνέχεια, μετά την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών, με το υπ' αριθμόν .../2020 Πρακτικό Αποσφράγισης οικονομικών προσφορών η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την ανάδειξη της εταιρείας με την επωνυμία «» ως προσωρινής αναδόχου για το επίμαχο Τμήμα 5 «Προμήθεια λιπαντικών του».

Με την προσβαλλόμενη εγκρίθηκε το ως άνω πρακτικό.

11.Επειδή η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της αναφέρει αυτολεξεί τα εξής:« [...] 1. Στην παράγραφο 2.4.6 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:

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

γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, η) 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. Στη διακήρυξη παράγραφος 1.4 Θεσμικό πλαίσιο αναφέρεται:

Η αριθ. 15 /2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής περί έγκρισης τεχνικών προδιαγραφών και καθορισμού όρων του διαγωνισμού ανάδειξης αναδόχου/ων της προμήθειας υγρών καυσίμων και λιπαντικών για το έτος 2020. Στην απόφαση αυτή καθορίστηκαν και τα συλλογικά όργανα διεξαγωγής του διαγωνισμού.

3. Από το τεύχος της Τεχνικής Έκθεσης της Διακήρυξης, απαιτείται:

• Τα προσφερόμενα λιπαντικά πρέπει να καλύπτουν τις απαιτήσεις της 265/2002 απόφασης Υπουργείου Οικονομίας (ΦΕΚ1214/Β/19-9-2002) και της ΚΥΑ 526/2004(ΦΕΚ 630Β/12-5-2005) και θα πρέπει να έχουν έγκριση

Αριθμός απόφασης: 636/2020

κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρηση των λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Δ/ση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους.

4. Από το τεύχος των Τεχνικών Προδιαγραφών απαιτείται:

- Τα λιπαντικά της παρούσας προμήθειας προορίζονται για τις ανάγκες των οχημάτων και μηχανημάτων των υπηρεσιών του Δήμου και των Νομικών προσώπων του Δήμου. Θα είναι πρωτογενούς παραγωγής και δεν θα πρέπει να προέρχονται από ανακυκλωμένα προϊόντα. Θα συνοδεύονται από πιστοποιητικό της εταιρείας παραγωγής τους και θα πρέπει να τηρούν τις αντίστοιχες προδιαγραφές των κατασκευαστών.

- Θα πληρούν τις προδιαγραφές του προτύπου API CI-4/CF/SM ή πιο σύγχρονου για τα λιπαντικά και του API GL-5 ή πιο σύγχρονου για τις βαλβολίνες, και θα παραδοθούν στη συσκευασία που αναφέρεται στα παρακάτω άρθρα(βλέπε συνημμένο ΕΓΓΡΑΦΟ 1).

5. Επιχείρηση «

1. Η προσφορά της εν λόγω εταιρείας συμπεριλαμβάνει τα εξής έγγραφα για την συμμετοχή στην προμήθεια για το Τμήμα 5: την Εγγυητική Συμμετοχής, το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης, την Τεχνική Προσφορά του συστήματος και την Οικονομική Προσφορά του Συστήματος. Στην διακήρυξη ζητούνται ρητά συγκεκριμένα λιπαντικά και αναγράφονται οι προδιαγραφές αυτών στο τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών. Επομένως η εταιρεία θα έπρεπε να προσκομίσει Τεχνικά Φυλλάδια των προϊόντων υπό προμήθεια ώστε να εξετασθούν οι επί μέρους τεχνικές προδιαγραφές και η πληρότητα αυτών. Σύμφωνα με το Νόμο 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». Παραβιάζεται λοιπόν ρητά η αρχή ίσης μεταχείρισης μεταξύ των διαγωνιζομένων με την έλλειψη των Τεχνικών προδιαγραφών των προϊόντων που θα έπρεπε να έχουν υποβληθεί με την προσφορά. Επιπλέον στο Τεύχος της Τεχνικής Έκθεσης της Διακήρυξης αναγράφεται: «θα συνοδεύονται από πιστοποιητικό της εταιρείας παραγωγής τους και θα πρέπει να τηρούν τις αντίστοιχες προδιαγραφές των κατασκευαστών». Εξ αυτού η ανωτέρω εταιρεία

Αριθμός απόφασης: 636/2020

θα έπρεπε να συμπεριλάβει στα δικαιολογητικά συμμετοχής της στο διαγωνισμό Φυλλάδια Τεχνικών προδιαγραφών των υπό προμήθεια προϊόντων, καθώς και πιστοποιητικό της παραγωγικής εταιρείας για να αποδειχθεί η τήρηση των ζητηθέντων προδιαγραφών. Συνεπώς η προσφορά της εταιρείας 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 και θα έπρεπε να απορριφθεί ήδη από το 1^ο Πρακτικό (Αρ. Πρωτ./03-03-2020) Ελέγχου Δικαιολογητικών Συμμετοχής.

II. Επιπροσθέτως, στο τεύχος της Τεχνικής Έκθεσης της Διακήρυξης αναγράφεται: «Τα προσφερόμενα λιπαντικά πρέπει να καλύπτουν ης απαιτήσεις της 265/2002 απόφασης Υπουργείου Οικονομίας (ΦΕΚ1214/Β/19-9-2002) και της ΚΥΑ 526/2004(ΦΕΚ 630Β/12-5-2005) και θα πρέπει να έχουν έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρηση των λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Δ/ση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους». Η εταιρεία «.....» δεν έχει προσκομίσει κάποια Υπεύθυνη Δήλωση που να αναφέρει ότι πληρούνται τα παραπάνω κριτήρια, αλλά ούτε έχει συμπεριλάβει αντίγραφα της καταχώρησης των προσφερόμενων λιπαντικών από το Γενικό Χημείο του Κράτους, στην προσφορά του. Κατά συνέπεια η προσφορά της εταιρείας δεν μπορεί να γίνει αποδεκτή καθώς φέρει σημαντικές αποκλίσεις από την διακήρυξη και την Τεχνική Έκθεση.

III. Όλα τα ανωτέρω έγγραφα και αποδεικτικά τεχνικής επάρκειας ζητούνται ρητά από την Τεχνική Έκθεση της διακήρυξης η οποία έχει εγκριθεί με την υπ' αριθμόν 15/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Τα συγκεκριμένα δικαιολογητικά θα έπρεπε να υποβληθούν από την εταιρεία «.....» κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς και να αξιολογηθούν για την ανάδειξη προσωρινού αναδόχου. Επισημαίνεται ότι για την τεχνική επάρκεια δεν γίνεται λόγος στα αποδεικτικά μέσα (βλέπε παράγραφος 2.2.9.2 της διακήρυξης) του προσωρινού αναδόχου, συνεπώς η πληρότητά της θα έπρεπε να αξιολογηθεί κατά το πρώτο στάδιο ανακήρυξης προσωρινού αναδόχου [...].».

12. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ισχυρίζεται αυτολεξεί

Αριθμός απόφασης: 636/2020

ότι : «[...] Α) Η προσφεύγουσα εταιρεία επικαλείται την ΜΗ κατάθεση τεχνικών προδιαγραφών των προσφερόμενων λιπαντικών από τον προσωρινό ανάδοχο του τμήματος 5 της προμήθειας, ως λόγο απόρριψης της προσφοράς του.

Σύμφωνα όμως με το άρθρο 3, παραγ. 1 της διακήρυξης αριθ. διαγωνισμού, η διαγωνιστική διαδικασία διενεργείται σε φάσεις, ως ακολούθως:

3.1.1 Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών Το πιστοποιημένο στο ΕΣΗΔΗΣ, για την αποσφράγιση των προσφορών αρμόδιο όργανο της Αναθέτουσας Αρχής (Επιτροπή Διαγωνισμού), προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας ηλεκτρονικής αποσφράγισης των φακέλων των προσφορών, κατά το άρθρο 100 του ν. 4412/2016, ακολουθώντας τα εξής στάδια (και εντός των προθεσμιών που προβλέπει το άρθρο 221 Α του Ν. 4412/2016):

Β Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» την Τρίτη 03 /03/ 2020 και ώρα 09.00 π.μ.

Β Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Οικονομική Προσφορά», κατά την ημερομηνία και ώρα που θα ορίσει η αναθέτουσα αρχή

Β Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά κατακύρωσης», κατά την ημερομηνία και ώρα που θα ορίσει η αναθέτουσα αρχή

Με την αποσφράγιση των ως άνω φακέλων, ανά στάδιο, κάθε προσφέρων που συνεχίζει σε επόμενο στάδιο αποκτά πρόσβαση στις λοιπές προσφορές και τα υποβληθέντα δικαιολογητικά τους, με την επιφύλαξη των πτυχών εκείνων της κάθε προσφοράς που έχουν χαρακτηριστεί ως εμπιστευτικές.

Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβληθεί, ή να διευκρινίσουν το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς τους, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016.

Επομένως η εξέταση του δικαιώματος ή μη της συμμετοχής των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων, εξετάζεται στο πρώτο στάδιο του διαγωνισμού το οποίο εγκρίθηκε με την αριθ. 48/2020 απόφαση Οικον. Επιτροπής, η οποία κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 09/03/2020.

Σύμφωνα με το άρθρο 3.4 της διακήρυξης του διαγωνισμού:

Αριθμός απόφασης: 636/2020

Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι:

(α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή τηλεομοιοτυπία ή (β) δεκαπέντε (15) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, αν χρησιμοποιήθηκαν άλλα μέσα επικοινωνίας, άλλως,

(γ) δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα. Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ.

Σε περίπτωση παράλειψης, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι δεκαπέντε (15) ημέρες από την επομένη της συντέλεσης της προσβαλλόμενης παράλειψης, (άρθρο 361 του Ν.4412/2016)

Η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, (άρθρο 362 παρ.1 του Ν.4412/2016)

Κατά συνέπεια η αριθ 422/2020 προσφυγή είναι εκπρόθεσμη καθώς η 48/2020 απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 09/03/2020 με ηλεκτρονικό τρόπο (ΕΣΗΔΗΣ) και έτσι η προθεσμία υποβολής προσφυγών έληξε στις 19/03/2020. ενώ η προσφυγή της εταιρείας υπεβλήθη στις 09/04/2020 και ως εκ τούτου είναι άκυρη.

Το γεγονός αυτό πιστοποιεί άλλωστε και η προσφεύγουσα εταιρεία στην προσφυγή της καθώς αναφέρει ότι:

Συνεπώς η προσφορά της εταιρείας παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης και θα έπρεπε να απορριφθεί ήδη από το 1^ο Πρακτικό (αριθ. Πρακτικού/03-03-2020) Ελέγχου Δικαιολογητικών Συμμετοχής. Αυτό αποτελεί μια έμμεση παραδοχή του προσφεύγοντος πως η παρούσα προσφυγή θα έπρεπε να είχε υποβληθεί κατά της προηγούμενης απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, δηλ. κατά της 48/2020 και όχι κατά της 91/2020,

Β) Σύμφωνα με το άρθρο 2, παραγρ. 2.4.3 της διακήρυξης οι συμμετέχοντες

Αριθμός απόφασης: 636/2020

οικονομικοί φορείς ήταν υποχρεωμένοι να υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα :

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

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

Σύμφωνα με την αριθ. 2.4.3.1. στον 1° υποφάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» περιλαμβάνουν α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης. Στον 2° υποφάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά και για τα λιπαντικά δεν ζητείται ποσοστό έκπτωσης αλλά μόνο τιμή προσφοράς για κάθε είδος. Έτσι στην ηλεκτρονική πλατφόρμα; για τα λιπαντικά, θα συμπληρωθεί η τιμή προσφοράς του κάθε είδους.

Επομένως δεν ζητείται να υποβληθεί φάκελος με στοιχεία τεχνικής προσφοράς και ως εκ τούτου οι συμμετέχοντες δεν έχουν την υποχρέωση υποβολής, σε καμιά φάση του διαγωνισμού, τεχνικά στοιχεία όπως πιστοποιητικά, τεχνικές προδιαγραφές, προσπέκτους κλπ.

Επίσης στην τεχνική μελέτη της προμήθειας ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ και στο τμήμα τεχνικές προδιαγραφές αναφέρεται ότι για τα λιπαντικά :

Τα λιπαντικά της παρούσας προμήθειας προορίζονται για τις ανάγκες των οχημάτων και μηχανημάτων των υπηρεσιών του Δήμου και των Νομικών Προσώπων του Δήμου. Θα είναι πρωτογενούς παραγωγής και δεν θα πρέπει να προέρχονται από ανακυκλωμένα προϊόντα. Θα συνοδεύονται από πιστοποιητικό της εταιρείας παραγωγής τους και θα πρέπει να τηρούν τις αντίστοιχες προδιαγραφές των κατασκευαστών.

Τα προσφερόμενα λιπαντικά πρέπει να καλύπτουν τις απαιτήσεις της ΚΥΑ 526/2004 (ΦΕΚ 630/Β/12-5-2005), της Αποφ. ΑΧΣ 3/265/2002 (ΦΕΚ 1214/Β/2002) και του κανονισμού . 1272/2008/ της Ε. Ε. και θα πρέπει να

Αριθμός απόφασης: 636/2020

έχουν έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρηση των λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Δ/ση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους.

Οι βαλβολίνες πρέπει να καλύπτουν τις απαιτήσεις της ΚΥΑ 265/2002 (ΦΕΚ 1214/Β/2002) και της ΚΥΑ 12/95 (ΦΕΚ 471/Β/29-5-1995)

Επίσης στην Τεχνική Έκθεση της προμήθειας αναφέρεται ότι:

Τα προσφερόμενα λιπαντικά πρέπει να καλύπτουν τις απαιτήσεις της 265/2002 απόφασης Υπουργείου Οικονομίας (ΦΕΚ 1214/Β/19-9-2002) και της ΚΥΑ 526/2004 (ΦΕΚ 630/β/12-5-2005) και θα πρέπει να έχουν έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρηση των λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Δ/ση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους.

Επομένως από τα παραπάνω απαιτείται τα προσφερόμενα λιπαντικά να έχουν κάποιες συγκεκριμένες ιδιότητες και να πληρούν συγκεκριμένες τεχνικές προδιαγραφές, οι οποίες θα πιστοποιούνται με πιστοποιητικά της εταιρείας κατασκευής τους, πλην όμως δεν ζητείται από τους συμμετέχοντες να προσκομίσουν, στη διαγωνιστική διαδικασία, τα πιστοποιητικά αυτά ή οποιαδήποτε άλλα τεχνικά στοιχεία (προδιαγραφές, φυλλάδια κλπ.) με την προσφορά τους και ως εκ τούτου δεν τίθεται θέμα αποκλεισμού κάποιου υποψηφίου για τη μη υποβολή των στοιχείων αυτών.

Η πιστοποίηση των λιπαντικών και η εξέταση της καταλληλότητάς τους γίνεται, κατά πάγια τακτική του, κατά την παραλαβή των υλικών όπως φαίνεται και από τη Συγγραφή Υποχρεώσεων όπου στο άρθρο 6 αναφέρεται ότι;

Αμέσως μετά την κατακύρωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού; ο ανάδοχος της προμήθειας Θα κληθεί να υπογράψει τη σχετική σύμβαση. Κατά την ποσοτική και ποιοτική παραλαβή των καυσίμων / λιπαντικών εξετάζεται η καταλληλότητα αυτών και συμμόρφωση με τις προδιαγραφές του Υπουργείου Ανάπτυξης και των τεχνικών προδιαγραφών της παρούσας μελέτης. Εφόσον προκόψει ακαταλληλότητα των καυσίμων /λιπαντικών ο ανάδοχος οφείλει να προβεί σε άμεση αντικατάσταση αυτών [...].».

13. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ. 1 του Ν.4412/2016: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της

Αριθμός απόφασης: 636/2020

αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης.

Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων.

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

14. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης [...] περιέχουν ιδίως : [...] ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικειμένου της σύμβασης [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, [...] ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87 [...] ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,[.....]».

15. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 100 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας αποσφράγισης των προσφορών την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή από τη σχετική πρόσκληση. Η αποσφράγιση διενεργείται δημόσια, παρουσία των προσφερόντων/συμμετεχόντων ή των νομίμως εξουσιοδοτημένων εκπροσώπων τους, οι οποίοι λαμβάνουν γνώση

Αριθμός απόφασης: 636/2020

των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία και των στοιχείων που υποβλήθηκαν από αυτούς, όπως ειδικότερα ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 21. Η αποσφράγιση διενεργείται δημόσια.

2. Τα επιμέρους στάδια στην ανοικτή διαδικασία ή στο δεύτερο στάδιο της κλειστής διαδικασίας, όταν οι εν λόγω διαδικασίες δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, έχουν ως εξής:

α) Αποσφραγίζεται ο κυρίως φάκελος προσφοράς, ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής στην ανοικτή διαδικασία, καθώς και ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς, εφόσον προβλέπεται η υποβολή της στα έγγραφα της σύμβασης, μονογράφονται δε και σφραγίζονται από το αρμόδιο όργανο όλα τα δικαιολογητικά που υποβάλλονται κατά το στάδιο αυτό και η τεχνική προσφορά, ανά φύλλο. Το αρμόδιο όργανο καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου. Οι φάκελοι των οικονομικών προσφορών δεν αποσφραγίζονται, αλλά μονογράφονται και σφραγίζονται από το παραπάνω όργανο και τοποθετούνται σε ένα νέο φάκελο ο οποίος επίσης σφραγίζεται και υπογράφεται από το ίδιο όργανο και φυλάσσεται, προκειμένου να αποσφραγισθεί την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την πρόσκληση.

β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης και συντάσσει πρακτικό για την απόρριψη των τεχνικών προσφορών που δεν γίνονται αποδεκτές και την αποδοχή ή/και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών με βάση το κριτήριο ανάθεσης των εγγράφων της σύμβασης.

γ) Οι κατά τα ανωτέρω σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών, μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών στοιχείων των προσφορών, αποσφραγίζονται κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την ειδική πρόσκληση και ακολουθεί σχετική ανακοίνωση τιμών. Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές κατά τα προηγούμενα ως άνω στάδια α' και β' οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται, αλλά επιστρέφονται [...]

Αριθμός απόφασης: 636/2020

4. Τα αποτελέσματα κάθε σταδίου επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες ή στους συμμετέχοντες μαζί με αντίγραφο των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών του αντίστοιχου σταδίου. Ειδικά, για τις συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, πλέον ΦΠΑ, που δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, εκδίδεται μία απόφαση, κατά τα ανωτέρω, ανεξαρτήτως του κριτηρίου ανάθεσης. Για τις συμβάσεις που διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής ανεξαρτήτως ποσού και ανεξαρτήτως διαδικασίας, αποσφραγίζονται οι φάκελοι δικαιολογητικών, τεχνικής και οικονομικής προσφοράς όλων των διαγωνιζόμενων για όλα τα στάδια και εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα:

α) όλων των σταδίων της παραγράφου 2 στην περίπτωση ανοικτής διαδικασίας [...]

Κατά των ανωτέρω αποφάσεων χωρεί ένσταση, σύμφωνα με το άρθρο 127 για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως και εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, προ ΦΠΑ, ή η, σύμφωνα με το άρθρο 360, προδικαστική προσφυγή για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, προ ΦΠΑ.

Επίσης για τις συμβάσεις με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει του κόστους ή τη βέλτιστη σχέση ποιότητας - τιμής και ανεξαρτήτως ποσού και διαδικασίας, όταν εξ αρχής έχει υποβληθεί μία προσφορά, εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα:

α) όλων των σταδίων της παραγράφου 2 στην περίπτωση ανοικτής διαδικασίας και

β) του δευτέρου σταδίου, ήτοι της υποβολής προσφορών, στην περίπτωση κλειστής διαδικασίας και ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση.

5. Σε όλες τις διαδικασίες κατά την αποσφράγιση, αντί της μονογραφής που θέτει το αρμόδιο όργανο επί των αιτήσεων συμμετοχής και των

Αριθμός απόφασης: 636/2020

προσφορών, μπορεί να γίνεται χρήση μηχανικού μέσου (διάτρηση), με το οποίο θα αποτυπώνεται η ημερομηνία και η ώρα αποσφράγισης.

6. Τα παραπάνω οριζόμενα στις παραγράφου 1 έως 3 προσαρμόζονται για τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών που διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, σύμφωνα με τα άρθρα 22 και 36, με την απόφαση της παρ. 5 του άρθρου 36 [...]».

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

17. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 «Δικαίωμα άσκησης προσφυγής» του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

18. Επειδή στην επίμαχη Διακήρυξη προβλέπεται ότι: «[...] 1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια υγρών καυσίμων (αμόλυβδη βενζίνη, πετρέλαιο κίνησης, πετρέλαιο θέρμανσης) καθώς και λιπαντικών (ορυκτελαίων) για τα οχήματα – μηχανήματα και τα κτίρια του, τα οχήματα και τους παιδικούς σταθμούς του και τα σχολικά κτίρια Α'θμιας και Β'θμιας εκπαίδευσης.

Αριθμός απόφασης: 636/2020

Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) :

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα: [...]ΤΜΗΜΑ 5 : «Προμήθεια λιπαντικών του Δήμου Σκύδρας», εκτιμώμενης αξίας 10.960,00 Ευρώ πλέον ΦΠΑ 24%, που αναλύεται όπως στον κατωτέρω πίνακα :
ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ

A/A	ΕΙΔΟΣ	Μον. Μετρ.	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ (Ευρώ)	ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ
1	Λάδι λίπανσης 15/40	Κ	1.200	2,20	2.640,00
2	Λάδι λίπανσης 20/50	Κ	300	2,40	720,00
3	Λάδι λίπανσης 10/40	Κ	300	2,30	690,00
4	Λάδι λίπανσης 15/50	Κ	100	2,50	250,00
5	Βαλβολίνες 75/90	Κ	300	4,50	1.350,00
6	Λάδι υδραυλικό T46	Κ	1.600	1,50	2.400,00
7	Αντιψυκτικό paraflu	Κ	400	1,60	640,00
8	Αντιψυκτικό απιονισμένου νερού	Κ	200	2,60	520,00
9	Υδατικό διάλυμα Adblue	Κ	500	3,50	1.750,00
ΣΥΝΟΛΟ					10.960,00
ΦΠΑ 24%					2.630,40
ΤΕΛΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ					13.590.40

Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα ή για όλα τα ανωτέρω τμήματα και περιλαμβάνουν υποχρεωτικά όλα τα είδη του αντίστοιχου τμήματος. Όλες οι τιμές στο τιμολόγιο προσφοράς επί ποινή απαραδέκτου συμπληρώνονται και ολογράφως. Αριθμητική μόνο αναγραφή ποσοστού έκπτωσης ή τιμής προσφοράς στο τιμολόγιο δεν λαμβάνεται υπόψη [...].

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στην τεχνική μελέτη – προϋπολογισμό και στην Συγγραφή Υποχρεώσεων που περιλαμβάνονται στα τεύχη της παρούσας σύμβασης

1.4 Θεσμικό πλαίσιο

Η ανάθεση και εκτέλεση της σύμβασης διέπεται από την κείμενη νομοθεσία και τις κατ' εξουσιοδότηση αυτής εκδοθείσες κανονιστικές πράξεις, όπως ισχύουν και ιδίως:[...] Η αριθ. 15 /2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου περί έγκρισης τεχνικών προδιαγραφών και καθορισμού όρων του διαγωνισμού ανάδειξης αναδόχου/ων της προμήθειας υγρών καυσίμων και λιπαντικών για το έτος 2020. Στην απόφαση αυτή

Αριθμός απόφασης: 636/2020

καθορίστηκαν και τα συλλογικά όργανα διεξαγωγής του διαγωνισμού [.....] 2.1

Γενικές Πληροφορίες

2.1.1 Έγγραφο της σύμβασης

Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης είναι τα ακόλουθα:

η Προκήρυξη της Σύμβασης, όπως αυτή έχει δημοσιευτεί στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης

η παρούσα Διακήρυξη με τα Παραρτήματα που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής

το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης [ΕΕΕΣ]

οι συμπληρωματικές πληροφορίες που τυχόν παρέχονται στο πλαίσιο της διαδικασίας, ιδίως σχετικά με τις προδιαγραφές και τα σχετικά δικαιολογητικά

το σχέδιο της σύμβασης με τα Παραρτήματά της [.....] 2.1.3 Παροχή Διευκρινίσεων

Τα σχετικά αιτήματα παροχής διευκρινίσεων υποβάλλονται ηλεκτρονικά, το αργότερο δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και απαντώνται αντίστοιχα στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού μέσω της Διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Αιτήματα παροχής συμπληρωματικών πληροφοριών – διευκρινίσεων υποβάλλονται από εγγεγραμμένους στο σύστημα οικονομικούς φορείς, δηλαδή από εκείνους που διαθέτουν σχετικά διαπιστευτήρια που τους έχουν χορηγηθεί (όνομα χρήστη και κωδικό πρόσβασης) και απαραίτητα το ηλεκτρονικό αρχείο με το κείμενο των ερωτημάτων είναι ψηφιακά υπογεγραμμένο. Αιτήματα παροχής διευκρινίσεων που υποβάλλονται είτε με άλλο τρόπο είτε το ηλεκτρονικό αρχείο που τα συνοδεύει δεν είναι ψηφιακά υπογεγραμμένο, δεν εξετάζονται.

Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την προθεσμία παραλαβής των προσφορών, ούτως ώστε όλοι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς να μπορούν να λάβουν γνώση όλων των αναγκαίων πληροφοριών για την κατάρτιση των προσφορών στις ακόλουθες περιπτώσεις:

α) όταν, για οποιονδήποτε λόγο, πρόσθετες πληροφορίες, αν και ζητήθηκαν από τον οικονομικό φορέα έγκαιρα, δεν έχουν παρασχεθεί το

Αριθμός απόφασης: 636/2020

αργότερο έξι (6) ημέρες πριν από την προθεσμία που ορίζεται για την παραλαβή των προσφορών,

β) όταν τα έγγραφα της σύμβασης υφίστανται σημαντικές αλλαγές.

Η διάρκεια της παράτασης θα είναι ανάλογη με τη σπουδαιότητα των πληροφοριών ή των αλλαγών.

Όταν οι πρόσθετες πληροφορίες δεν έχουν ζητηθεί έγκαιρα ή δεν έχουν σημασία για την προετοιμασία κατάλληλων προσφορών, δεν απαιτείται παράταση των προθεσμιών [...].

2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: (α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα.

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

Από τον προσφέροντα σημαίνονται με χρήση του σχετικού πεδίου του συστήματος τα στοιχεία εκείνα της προσφοράς του που έχουν εμπιστευτικό χαρακτήρα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 21 του ν. 4412/16 . Εφόσον ένας οικονομικός φορέας χαρακτηρίζει πληροφορίες ως εμπιστευτικές, λόγω ύπαρξης τεχνικού ή εμπορικού απορρήτου, στη σχετική δήλωσή του, αναφέρει ρητά όλες τις σχετικές διατάξεις νόμου ή διοικητικές πράξεις που επιβάλλουν την εμπιστευτικότητα της συγκεκριμένης πληροφορίας.

Δεν χαρακτηρίζονται ως εμπιστευτικές πληροφορίες σχετικά με τις τιμές μονάδος, τις προσφερόμενες ποσότητες, την οικονομική προσφορά και τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς που χρησιμοποιούνται για την αξιολόγησή της.

2.4.2.4. Οι οικονομικοί φορείς συντάσσουν την τεχνική και οικονομική τους προσφορά συμπληρώνοντας τις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος. Στην συνέχεια το σύστημα παράγει τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία τα οποία υπογράφονται ψηφιακά και υποβάλλονται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ηλεκτρονικού αρχείου pdf (το οποίο θα υπογραφεί ηλεκτρονικά) πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη

Αριθμός απόφασης: 636/2020

περίπτωση το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf] [...] Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν. 4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι ενδεικτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ψηφιακή υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων [...].2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής»

2.4.3.1 Δικαιολογητικά συμμετοχής

Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης [...]

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

1) Η Οικονομική Προσφορά, για τα υγρά καύσιμα, συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο, στην παρούσα, κριτήριο ανάθεσης, το ποσοστό έκπτωσης, όπως ορίζεται κατωτέρω :

A. Τιμές

Στην οικονομική προσφορά δίνεται το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης στην τιμή των προσφερόμενων ειδών, βάσει της/των κατωτέρω τιμής/ών αναφοράς :

Πετρέλαιο θέρμανσης : 0,85 ευρώ (ανευ Φ.Π.Α.)

Πετρέλαιο κίνησης : 1,00 ευρώ (ανευ Φ.Π.Α.)

Αριθμός απόφασης: 636/2020

Βενζίνη αμόλυβδη : 1,20 ευρώ (ανευ Φ.Π.Α.)

Εφόσον στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα οικονομικής προσφοράς του ΕΣΗΔΗΣ δεν μπορεί να αποτυπωθεί ποσοστό έκπτωσης, για λόγους σύγκρισης των προσφορών από το σύστημα, στην ως άνω ηλεκτρονική φόρμα, οι συμμετέχοντες θα συμπληρώσουν ως τιμή προσφοράς την τιμή, με τρία (3) δεκαδικά ψηφία (αριθμό) που προκύπτει μετά την αφαίρεση του ποσοστού της έκπτωσης που προσφέρουν από την ως άνω τιμή αναφοράς (π.χ. 1,00 για πετρέλαιο κίνησης) για τις αντίστοιχες προς παροχή υπηρεσίες.

Παράδειγμα : Έστω ότι ο συμμετέχων έχει προσφέρει έκπτωση επί της τιμής (όπως ακριβώς ζητείται από τη Διακήρυξη) 10% για το Πετρέλαιο Κίνησης. Στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα της οικονομικής προσφοράς του συστήματος θα συμπληρώσει ως τιμή προσφοράς $1,00 - (1,00 \times 0,10) = 0,90$.

Καθώς η οικονομική προσφορά, δηλαδή το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης, έχει αποτυπωθεί έμμεσα στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων θα επισυνάψει στην ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του, σε μορφή pdf, ψηφιακά υπογεγραμμένο και συμπληρωμένο με το αναγραφόμενο ποσοστό έκπτωσης το υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς του Παραρτήματος Ι, που επισυνάπτεται στην παρούσα διακήρυξη. ii) Για τα λιπαντικά δεν ζητείται ποσοστό έκπτωσης αλλά μόνο τιμή προσφοράς για κάθε είδος. Έτσι στην ηλεκτρονική πλατφόρμα, για τα λιπαντικά, θα συμπληρωθεί η τιμή προσφοράς του κάθε είδους.

Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης.

Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ.

Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα.

Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται.

Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που δεν καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα,

Αριθμός απόφασης: 636/2020

β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή και αναφέρεται στο άρθρο 1.3 της παρούσας[.....]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) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) της παρούσας,

β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης,[...] η) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης [...].3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών

Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων.

Ειδικότερα :

α) Η αρμόδια Επιτροπή καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου.

β) Οι κατά τα ανωτέρω σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών, μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών

Αριθμός απόφασης: 636/2020

στοιχείων των προσφορών, αποσφραγίζονται κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στην ειδική πρόσκληση. Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές κατά το προηγούμενο στάδια α' οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται αλλά τηρούνται από την αναθέτουσα αρχή μέχρι την οριστική επίλυση τυχόν διαφορών που προκύψουν από την ως άνω διαδικασία σύμφωνα με την παράγραφο 3.4. της παρούσας.

γ) Η Επιτροπή Αξιολόγησης προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών και συντάσσει πρακτικό στο οποίο εισηγείται αιτιολογημένα την αποδοχή ή απόρριψή τους, την κατάταξη των προσφορών με βάση το οριζόμενο με την παρούσα κριτήριο ανάθεσης και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου.

Εάν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με το αντικείμενο της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης. Στην περίπτωση αυτή εφαρμόζονται τα άρθρα 88 και 89 ν. 4412/2016.

Στην περίπτωση ισότιμων προσφορών η αναθέτουσα αρχή επιλέγει τον ανάδοχο με κλήρωση μεταξύ των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν ισότιμες προσφορές. Η κλήρωση γίνεται ενώπιον της Επιτροπής του Διαγωνισμού και παρουσία των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν τις ισότιμες προσφορές. Στη συνέχεια εκδίδεται από την αναθέτουσα αρχή μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα όλων των ανωτέρω σταδίων («Δικαιολογητικά Συμμετοχής», και «Οικονομική Προσφορά»), η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, μαζί με αντίγραφο των αντιστοίχων πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών των ως άνω σταδίων.

Κατά της ανωτέρω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3.4 της παρούσας [...] ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ [.....]

ΆΡΘΡΟ 1

Αριθμός απόφασης: 636/2020

Συμβατικά στοιχεία της προμήθειας είναι κατά σειρά ισχύος τα ακόλουθα:

1. Η διακήρυξη του διαγωνισμού.
2. Η παρούσα συγγραφή υποχρεώσεων.
3. Η τεχνική περιγραφή.
4. Ο ενδεικτικός προϋπολογισμός.
5. Ο προϋπολογισμός προσφοράς.
6. Το έντυπο οικονομικής προσφοράς [...] ΑΡΘΡΟ 6

Αμέσως μετά την κατακύρωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού, ο ανάδοχος της προμήθειας θα κληθεί να υπογράψει τη σχετική σύμβαση. Κατά την ποσοτική και ποιοτική παραλαβή των καυσίμων / λιπαντικών εξετάζεται η καταλληλότητα αυτών και συμμόρφωση με τις προδιαγραφές του Υπουργείου Ανάπτυξης και των τεχνικών προδιαγραφών της παρούσας μελέτης. Εφόσον προκύψει ακαταλληλότητα των καυσίμων / λιπαντικών ο ανάδοχος οφείλει να προβεί σε άμεση αντικατάσταση αυτών.

Εάν ο ανάδοχος δεν προβεί μέσα σε πέντε (5) ημερολογιακές ημέρες από την ειδοποίησή του σε αντικατάσταση της τυχόν ακατάλληλης ποσότητας, ο Δήμος // Σ.Ε. δικαιούται κατά την κρίση του να προβεί στην απόρριψη των καυσίμων ή λιπαντικών ή στη μείωση του τιμήματος. Το συγκεκριμένο ποσοστό θα εγκρίνει με απόφασή του το Δημοτικό Συμβούλιο (ή Διοικητικό Συμβούλιο για τα Νομικά Πρόσωπα)[...].».

19. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

20. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ.,

Αριθμός απόφασης: 636/2020

C-278/14, SC *Enterprise Focused Solutions* SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV *Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC *Enterprise Focused Solutions* SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

21. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

22. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος τους αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-*

Αριθμός απόφασης: 636/2020

Bau, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

23. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54). Επομένως και βάσει της αρχής της τυπικότητας που διέπει τις διαγωνιστικές διαδικασίες, δεν μπορούν να τεθούν εκποδών διατάξεις που θεσπίστηκαν επί ποινή αποκλεισμού (βλ., στο ίδιο πνεύμα, απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, C 496/99 P, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, Συλλογή 2004, σ. I 3801, σκέψη 115).

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

25. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

Αριθμός απόφασης: 636/2020

26. Επειδή οι αρχές της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν να καθορίζονται σαφώς στην διακήρυξη οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό καθώς και τα κριτήρια ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης (βλ. ΕΣ 133/2008, Πράξη, Τμ. VI) με στόχο την επίτευξη πλήρους διαφάνειας και προστασίας του ανταγωνισμού (βλ. ΕΣ 2263/2011, 2016/2010, Τμ. VI).

27. Επειδή έχει κριθεί από τη νομολογία ότι στις δημόσιες συμβάσεις ισχύει ο κανόνας της, κατά στάδια, προβολής των λόγων, ήτοι λόγοι που αφορούν σε προγενέστερο στάδιο δεν μπορούν να προβληθούν σε μεταγενέστερο, αλλά θα πρέπει να προβάλλονται επικαίρως (ΕΑ ΣΤΕ 207/2002, 295/2003, 602/2003, 884/2003, 69/2005, 1032/2005, 245/2011 κ.ά.). Η αρχή αυτή, της επίκαιρης και αυτοτελούς προσβολής των βλαπτικών πράξεων όλων των οργάνων του διαγωνισμού εντάσσεται στους αρνητικούς όρους του εννόμου συμφέροντος, αποκλείοντας τον παρεμπόπτοντα έλεγχο της νομιμότητας των λόγων αυτών με την ευκαιρία της προσβολής των μεταγενέστερων πράξεων ή παραλείψεων της διαγωνιστικής διαδικασίας με την προδικαστική προσφυγή (ΕΑ ΣΤΕ 305/2011, 65/2012).

28. Επειδή λόγοι που αφορούν τους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού προβάλλονται ανεπικαίρως στο παρόν στάδιο 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, C-470/99, σκέψεις 65 έως 79, καθώς και απόφαση της 27.2.2003, Santex SpA, C-327/00, σκέψεις 32 έως 66).

29. Επειδή στην υπό εξέταση προσφυγή η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «» έπρεπε να έχει απορριφθεί διότι με την προσφορά της δεν υπέβαλε τεχνικά φυλλάδια, πιστοποιητικά και έγγραφα που απαιτεί ρητώς η Τεχνική Έκθεση της Διακήρυξης ώστε να αξιολογηθεί εάν τα προσφερόμενα από αυτήν είδη πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι η υπό εξέταση προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως εκπρόθεσμη διότι οι ελλείψεις

Αριθμός απόφασης: 636/2020

που επικαλείται η προσφεύγουσα, ως εμμέσως παραδέχεται και η ίδια κατά την αναθέτουσα αρχή, έπρεπε να είχε ασκηθεί κατά της προηγούμενης απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής. Εξάλλου, ως υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή, δεν ζητείται να υποβληθεί φάκελος με στοιχεία τεχνικής προσφοράς και, ως εκ τούτου, οι συμμετέχοντες δεν έχουν την υποχρέωση υποβολής, σε καμιά φάση του διαγωνισμού, τεχνικά στοιχεία όπως πιστοποιητικά, τεχνικές προδιαγραφές, προσπέκτους κλπ. Οι δε απαιτήσεις για τα προσφερόμενα λιπαντικά (να έχουν κάποιες συγκεκριμένες ιδιότητες και να πληρούν συγκεκριμένες τεχνικές προδιαγραφές, οι οποίες θα πιστοποιούνται με πιστοποιητικά της εταιρείας κατασκευής τους) δεν ζητείται να προσκομιστούν από τους συμμετέχοντες με την προσφορά τους και, επομένως, δεν τίθεται θέμα αποκλεισμού κάποιου υποψηφίου για τη μη υποβολή των στοιχείων αυτών. Η πιστοποίηση των λιπαντικών και η εξέταση της καταλληλότητάς τους γίνεται, κατά πάγια τακτική της, κατά την παραλαβή των υλικών σύμφωνα με το άρθρο 6 της Συγγραφής Υποχρεώσεων όπου αναφέρεται ότι κατά την ποσοτική και ποιοτική παραλαβή των καυσίμων/ λιπαντικών εξετάζεται η καταλληλότητα αυτών και συμμόρφωση με τις προδιαγραφές του Υπουργείου Ανάπτυξης και των τεχνικών προδιαγραφών της μελέτης.

30. Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, στο άρθρο 1.3 προβλέπεται ότι αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στην τεχνική μελέτη – προϋπολογισμό και στην Συγγραφή Υποχρεώσεων που περιλαμβάνονται στα τεύχη της υπό ανάθεση σύμβασης, στο άρθρο 1.4 στο θεσμικό πλαίσιο του διαγωνισμού περιλαμβάνεται η απόφαση έγκρισης της Οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής των τεχνικών προδιαγραφών και των όρων του εν θέματι διαγωνισμού, στο άρθρο 2.1.1 ως έγγραφα της σύμβασης αναφέρονται, μεταξύ άλλων, παρούσα Διακήρυξη με τα Παραρτήματα που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής καθώς και το σχέδιο της σύμβασης με τα Παραρτήματά της, στα οποία περιλαμβάνεται και Τεχνική Έκθεση με τις τεχνικές προδιαγραφές των προσφερόμενων ειδών, στο άρθρο 2.4.2.3 ότι δεν χαρακτηρίζονται ως εμπιστευτικές πληροφορίες σχετικά, μεταξύ άλλων, και με τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς που χρησιμοποιούνται για την

Αριθμός απόφασης: 636/2020

αξιολόγησή της, στο άρθρο 2.4.2.4 ότι οι συμμετέχοντες συντάσσουν την τεχνική και οικονομική τους προσφορά συμπληρώνοντας τις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ενώ στο άρθρο 2.4.6 ορίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά η οποία δεν υποβάλλεται με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται και στην παράγραφο 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς). Εξάλλου, στο 3.3.1 αναφέρεται ότι η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβληθεί, ή να διευκρινίσουν το περιεχόμενο της τεχνικής τους προσφοράς κατά το άρθρο 102 του Ν.4412/2016.

Ωστόσο, από τα άρθρα της Διακήρυξης προκύπτει επίσης, ρητώς και σαφώς, ότι οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν τεχνική προσφορά στην οποία θα αποδεικνύουν ότι τα προσφερόμενα από αυτούς είδη πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές της Τεχνικής Έκθεσης. Ειδικότερα, στο άρθρο 2.4.2.3 προβλέπεται ότι οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής», τα οποία σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.1 είναι το ΕΕΕΣ και η εγγύηση συμμετοχής, και έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά, στο δε άρθρο 2.4.2.4. αναφέρεται ρητώς ότι συντάσσουν την τεχνική και οικονομική τους προσφορά συμπληρώνοντας τις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος.

Περαιτέρω, στην πρώτη σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού είναι αναρτημένα τα ηλεκτρονικά αρχεία με τίτλο «Προϋπολογισμός», «Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων» και «Τεχνική Έκθεση» όπου περιλαμβάνονται οι τεχνικές προδιαγραφές των προς προμήθεια ειδών.

Επομένως, αν και πλείστες διατάξεις της Διακήρυξης αναφέρονται σε «τεχνική προσφορά», η Διακήρυξη απαιτεί την υποβολή της τεχνικής προσφοράς συστήματος στην οποία οι συμμετέχοντες απαντούν στο αν

Αριθμός απόφασης: 636/2020

πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές «*ΟΠΩΣ ΑΝΑΦΕΡΟΝΤΑΙ ΣΤΑ ΕΓΚΕΚΡΙΜΕΝΑ ΤΕΥΧΗ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ*» και συμπληρώνουν τη στήλη ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ, παραπέμποντας σε έγγραφα, τα οποία, ωστόσο, σε κανένα σημείο της Διακήρυξης δεν απαιτείται να υποβληθούν προς απόδειξη της πλήρωσής τους από τα προσφερόμενα είδη των συμμετεχόντων και της αξιολόγησής τους κατά το στάδιο ελέγχου των εγγράφων της προσφοράς από την Επιτροπή Διαγωνισμού καθώς ρητώς η Διακήρυξη προβλέπει την υποβολή των δικαιολογητικών συμμετοχής, της τεχνικής προσφοράς συστήματος και της οικονομικής προσφοράς.

Σύμφωνα δε με τα ως άνω διαλαμβανόμενα σε συνδυασμό με το άρθρο 6 του σχεδίου σύμβασης, και ως βασίμως αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, έχουν μεν τεθεί τεχνικές προδιαγραφές για τα προσφερόμενα είδη, ωστόσο, η εξέταση και αξιολόγηση των ειδών γίνεται κατά την παραλαβή τους και σε περίπτωση μη καταλληλότητας ο ανάδοχος υποχρεούται στην αντικατάστασή τους

Περαιτέρω, στο άρθρο 3.1.2 η επίμαχη Διακήρυξη προβλέπει ότι μετά την αξιολόγηση των προσφορών εκδίδεται από την αναθέτουσα αρχή μια απόφαση με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα όλων των σταδίων («Δικαιολογητικά Συμμετοχής», και «Οικονομική Προσφορά»), η οποία προσβάλλεται με προδικαστική προσφυγή.

31. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής, η Οικονομική Επιτροπή ενέκρινε το οικείο Πρακτικό με την υπ' αριθμ. 48/2020 απόφασή της, η οποία κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 9-3-2020. Στην κατατεθείσα από την έτερη διαγωνιζόμενη εταιρεία προσφορά, η οποία έγινε αποδεκτή, αξιολογήθηκαν τα δικαιολογητικά συμμετοχής καθώς και η τεχνική προσφορά συστήματος. Η υπό εξέταση προσφυγή στρέφεται κατά της εγκριτικής του Πρακτικού αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, ήτοι, κατά της εκτελεστής πράξης που εκδόθηκε στο πλαίσιο του επόμενου σταδίου της διαγωνιστικής διαδικασίας του ανοίγματος των οικονομικών προσφορών καθώς, παρά τα προβλεπόμενα στη Διακήρυξη, έχουν εκδοθεί δύο εκτελεστές πράξεις της αναθέτουσας αρχής που θα εδύνατο να προσβληθούν ενώπιον της ΑΕΠΠ. Με τη δε υπό εξέταση

Αριθμός απόφασης: 636/2020

προσφυγή προβάλλονται αιτιάσεις σχετικά με τη μη πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών από την έτερη συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία.

32. Επειδή η προσφεύγουσα ανεπικαίρως και, άρα, απαραδέκτως προβάλλει ισχυρισμούς κατά το παρόν στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας κατά το οποίο αξιολογήθηκαν οι οικονομικές προσφορές, που αφορούν στην αξιολόγηση τεχνικής προσφοράς έτερου συμμετέχοντος σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα υπό σκ. 27, αποκλεισμένου του παρεμπόπτοντος ελέγχου της νομιμότητας των λόγων αυτών με την ευκαιρία της προσβολής των μεταγενέστερων πράξεων ή παραλείψεων της διαγωνιστικής διαδικασίας με την προδικαστική προσφυγή.

33. Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 367 του Ν.4412/2016, η ΑΕΠΠ επιλαμβάνεται αποκλειστικά επί θεμάτων που θίγονται με την προσφυγή και δεν μπορεί να ελέγξει παρεμπιπτόντως όρους της διακήρυξης ή ζητήματα που αφορούν τη διενέργεια της διαδικασίας.

34. Επειδή σύμφωνα με τα έγγραφα της σύμβασης η αξιολόγηση της καταλληλότητας των προσφερόμενων ειδών θα γίνει από την αναθέτουσα αρχή κατά την παράδοσή τους από τον ανάδοχο ενώ οι συμμετέχοντες δεν υποχρεούνται, κατά τη Διακήρυξη, να αποδείξουν με την προσφορά τους την πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών από τα είδη που προσφέρουν καθώς όφειλαν να υποβάλουν μόνο την τεχνική συστήματος με τα δικαιολογητικά συμμετοχής και την οικονομική προσφορά τους.

35. Επειδή η προσφεύγουσα δεν άσκησε προδικαστική προσφυγή κατά των όρων της επίμαχης Διακήρυξης και της εκεί προβλεπόμενης διαδικασίας ούτε έθεσε διευκρινιστικά ερωτήματα σε περίπτωση αμφιβολίας, αν και είχε τη δυνατότητα, σχετικά με το στάδιο κατά το οποίο αξιολογείται η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, αποδεχόμενη πλήρως με τη συμμετοχή της όλους τους όρους της Διακήρυξης.

36. Επειδή η εταιρεία με την επωνυμία «» είχε την οικονομικά συμφερότερη προσφορά ως μειοδότη για το επίμαχο Τμήμα 5, γεγονός που δεν αμφισβητεί ούτε η προσφεύγουσα. Επομένως, ορθώς η αναθέτουσα αρχή έκανε αποδεκτή την προσφορά της και την ανέδειξε προσωρινή ανάδοχο για το Τμήμα αυτό. Συνακόλουθα, όλοι οι λόγοι της προσφυγής, οι οποίοι δεν αφορούν στην αξιολόγηση της οικονομικής

Αριθμός απόφασης: 636/2020

προσφοράς της ως άνω εταιρείας, πρέπει να απορριφθούν ως απαράδεκτοι, παρά τα περί αντιθέτου προβαλλόμενα.

37. Επειδή γίνεται δεκτή εν όλω η εισήγηση.

38.Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί.

39. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 18 Μαΐου 2020 και εκδόθηκε στις 5 Ιουνίου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΑ ΘΕΜΕΛΗ

ΓΕΩΡΓΙΑ ΔΟΥΓΚΑ

αα ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΑΣΗΜΑΚΟΠΟΥΛΟΣ