

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 25 Ιουλίου 2022 με την εξής σύνθεση:
Αθηνά Μπουζιούρη, Πρόεδρος, Ειρήνη Αψοκάρδου, Μέλος και Ελευθερία
Καλαμιώτη, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 27-06-2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης
Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 913/28-06-2022 Προδικαστική Προσφυγή του Οικονομικού φορέα
με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη ... (οδός
... αρ....) και εκπροσωπείται νόμιμα

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

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται να
ακυρωθούν οι με αριθμό 188/2022 και 190/2022 Αποφάσεις της Οικονομικής
Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής και να αποκλειστούν οι εταιρείες «...» και
«...» από τις περαιτέρω διαδικασίες του προκείμενου διαγωνισμού για τους
αναφερόμενους στην προδικαστική της προσφυγή λόγους.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελευθερία Καλαμιώτη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί
το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του
Π.Δ. 39/2017, ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...,
την πληρωμή στην ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής
Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με
την ένδειξη «δεσμευμένο»), το οποίο υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη
αξία της σύμβασης της Ομάδας/Τμήματος «ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΔΗΜΟΥ ...» ποσού
10.671,40 ευρώ άνευ ΦΠΑ.

2. Επειδή, οι προσβαλλόμενες αποφάσεις εκδόθηκαν στο πλαίσιο του διεθνούς, ανοικτού, ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων που προκηρύχθηκε από την αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. πρωτ. ... Διακήρυξη (ΑΔΑΜ: ...) για την «...». Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια, προϋπολογισμού 671.230,99 ευρώ συμπεριλαμβανομένου και του ΦΠΑ 24% για τις ανάγκες του Δήμου ..., του Ν.Π.Δ.Δ. αυτού, της Κοινωφελούς Επιχείρησης και των Σχολικών Επιτροπών Α/θμιας & Β/θμιας Εκπαίδευσης της αναθέτουσας αρχής. Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): ... Η προκείμενη σύμβαση υποδιαιρείται σε τμήματα, ενώ η προσφεύγουσα συμμετείχε στην Ομάδα/Τμήμα «ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΔΗΜΟΥ ...» εκτιμώμενης αξίας 10.671,40 ευρώ άνευ Φ.Π.Α. (13.232,54 ευρώ με Φ.Π.Α.). Η ισχύς της σύμβασης άρχεται από την ημερομηνία υπογραφής της και θα έχει χρονική διάρκεια ενός έτους είτε μέχρι εξαντλήσεως του προϋπολογισμού της με δυνατότητα παράτασης έως την υπογραφή νέων συμβάσεων. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στην υπ' αριθμ. 16/2022 Τεχνική Περιγραφή, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της προκείμενης διακήρυξης. Κριτήριο ανάθεσης α) για τα καύσιμα είναι το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της μέσης τιμής λιανικής πώλησης του πετρελαίου κίνησης, θέρμανσης και της αμόλυβδης βενζίνης 95 οκτανίων όπως αυτή προσδιορίζεται από το Παρατηρητήριο Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας για το Νομό Κιλκίς, κατά την ημέρα παράδοσης. Το ανωτέρω ποσοστό μπορεί να είναι αρνητικό, χωρίς να υπερβαίνει το 5%. (Ν.4257/14, άρθρο 63) β) για τα λιπαντικά την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής. Ο προκείμενος διαγωνισμός ευρίσκεται στο στάδιο κατά το οποίο έχουν ανακηρυχθεί οριστικοί ανάδοχοι και συγκεκριμένα με την προσβαλλόμενη με αριθμό 190/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής έχει εγκριθεί το υπ' αριθ. 9046/07-06-2022 Πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού για την εργασία «Προμήθεια καυσίμων κίνησης-θέρμανσης, λιπαντικών του Δήμου ... έτους 2022» και έχει αποφασιστεί η κατακύρωση στον οικονομικό φορέα με την επωνυμία «...» για την «προμήθεια λιπαντικών», έναντι του

συνολικού ποσού των 9.439,38 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α., καθώς και έχει αποφασιστεί η κατακύρωση στον οικονομικό φορέα με την επωνυμία «...» για την «προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης- θέρμανσης του Δήμου ..., του Ν.Π.Δ.Δ. αυτού, της Κοινοφελούς Επιχείρησης και των Σχολικών Επιτροπών Α/θμιας & Β/θμιας Εκπαίδευσης», έναντι του συνολικού ποσού των 644.816,56 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. Η προσφεύγουσα συμμετέχει για την Ομάδα/Τμήμα των λιπαντικών της αναθέτουσας αρχής και με την κρινόμενη προδικαστική της προσφυγή αιτείται να ακυρωθούν οι με αριθμό 188/2022 και 190/2022 Αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής και να αποκλειστούν οι εταιρείες «...» και «...» από τις περαιτέρω διαδικασίες του προκείμενου διαγωνισμού, των οποίων οι προσφορές έγιναν δεκτές, ενώ, ως προελέχθη, αποφασίστηκε η κατακύρωση της υπό ανάθεση σύμβασης για την προμήθεια λιπαντικών στον οικονομικό φορέα με την επωνυμία «...»

3. Επειδή, η Προκήρυξη της προκείμενης σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 28-02-2022 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Το πλήρες κείμενο της προκείμενης Διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 09-03-2022 με ΑΔΑΜ: ...και καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ), όπου έλαβε συστημικό αριθμό Α/Α

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ενόψει του αντικείμενου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 27-06-2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι οι προσβαλλόμενες κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα στις 17-06-2022 β) είναι ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη και ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ (και ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.) από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου

362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής καθόσον έχει συμμετάσχει στον διαγωνισμό με παραδεκτή προσφορά και έχει προσδοκία ανάληψης της υπό ανάθεση σύμβασης κατόπιν αποκλεισμού των άλλων συμμετεχόντων οικονομικών φορέων, προκειμένου να μειωθεί ο κύκλος των δυνάμενων να αναλάβουν τη σύμβαση.

7. Επειδή στις 29-06-2022 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς όλους τους ενδιαφερόμενους σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε εμπρόθεσμα την 04-07-2022 τις απόψεις της επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής δια της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού, σύμφωνα με τα άρθρα 365 παρ. 1 περ. β' Ν. 4412/2016, τις οποίες κοινοποίησε στους ενδιαφερόμενους, ενώ η προσφεύγουσα ανήρτησε εμπρόθεσμα την 07-07-2022, ήτοι εντός της πενθήμερης αποκλειστικής προθεσμίας του άρθρου 365 παρ. 1 περ. γ' εδ. τελευταίο Ν. 4412/2016, μέσω της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού το με ίδια ημερομηνία Υπόμνημά της επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής.

9. Επειδή με την υπ' αρ. 1326/2022 Πράξη της Προέδρου του 1^{ου} Κλιμακίου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής.

10. Επειδή, με τη διάταξη του άρθρου 3 παρ. 1 Ν. 4912/2022 (ΦΕΚ Α' 59/17.03.2022), με έναρξη ισχύος κατ' άρθρο 30 του ίδιου Νόμου από τη δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, η «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)» του Ν. 4412/2016 (Α' 147) μετονομάστηκε σε «Ενιαία Αρχή Δημόσιων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ)», ενώ με τη διάταξη του άρθρου 17 παρ. 2 Ν. 4912/2022 ορίστηκε ότι «μέχρι την έκδοση της πράξης διορισμού Προέδρου και τουλάχιστον έξι (6) Συμβούλων της Ενιαίας Αρχής Δημόσιων Συμβάσεων του άρθρου 347 του ν. 4412/ 2016 και τη συγκρότηση Κλιμακίων σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 353 και την

περ. ε΄ της παρ. 1 του άρθρου 356 του ν. 4412/2016, οι εκκρεμείς ενώπιον της Αρχής διαδικασίες εξέτασης προδικαστικών προσφυγών συνεχίζονται και ολοκληρώνονται από τα Κλιμάκια με τη σύνθεση που έχουν κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος». Κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 1^{ου} Κλιμακίου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις και τις διατάξεις των άρθρων 365 Ν. 4412/2016, 13 ΠΔ 39/2017 όπως ισχύουν.

11. Επειδή το άρθρο 18 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης [...]».

12. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης [...] περιέχουν ιδίως : [...]ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, 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 απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα, όπως δηλώσεις και δικαιολογητικά, [...]».

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

14. Επειδή στο άρθρο 94 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «[...] 4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης [...]».

15. Επειδή, στο άρθρο 54 - Τεχνικές προδιαγραφές του Ν. 4412/2016 (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. 3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους: α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, ... ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση, β) με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές ... στον τομέα του σχεδιασμού, του υπολογισμού και της εκτέλεσης των έργων και της χρησιμοποίησης των αγαθών, κάθε παραπομπή συνοδεύεται από τον όρο ή «ισοδύναμο»..., 4. Οι τεχνικές προδιαγραφές, εκτός εάν δικαιολογείται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν περιέχουν μνεία συγκεκριμένης κατασκευής ή προέλευσης ή ιδιαίτερης μεθόδου κατασκευής που να χαρακτηρίζει τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που παρέχονται από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα ούτε εμπορικού σήματος, διπλώματος ευρεσιτεχνίας, τύπων ή συγκεκριμένης καταγωγής ή παραγωγής που θα είχε ως αποτέλεσμα να ευνοούνται ή να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή ορισμένα προϊόντα. Η εν λόγω μνεία επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, όταν δεν είναι δυνατόν να γίνει επαρκώς προσδιορισμένη και κατανοητή περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης κατ' εφαρμογή της παρ. 3. Η εν λόγω μνεία συνοδεύεται από τον όρο «ή

ισοδύναμο». 5. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα παραπομπής στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' της παρ. 3, δεν απορρίπτει προσφορά με την αιτιολογία ότι τα προσφερόμενα έργα, αγαθά ή οι υπηρεσίες δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές στις οποίες έχει παραπέμψει, εφόσον ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων των αποδεικτικών μέσων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι οι λύσεις που προτείνει πληρούν κατά ισοδύναμο τρόπο τις απαιτήσεις που καθορίζονται από τις τεχνικές προδιαγραφές. 6. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα που αναφέρεται στην περίπτωση α' της παρ. 3 για τη διατύπωση των τεχνικών προδιαγραφών με αναφορά στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις, δεν απορρίπτει προσφορά έργων, αγαθών ή υπηρεσιών που πληρούν ένα εθνικό πρότυπο το οποίο αποτελεί μεταφορά ευρωπαϊκού προτύπου, μία ευρωπαϊκή τεχνική έγκριση, μία κοινή τεχνική προδιαγραφή, ένα διεθνές πρότυπο ή ένα τεχνικό πλαίσιο αναφοράς που έχει εκπονηθεί από έναν ευρωπαϊκό οργανισμό τυποποίησης, εφόσον οι εν λόγω προδιαγραφές καλύπτουν τις επιδόσεις ή τις λειτουργικές απαιτήσεις που ορίζει. Ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων και εκείνων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι το έργο, η αγαθό ή η υπηρεσία που πληροί το πρότυπο ανταποκρίνεται στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις τις οποίες έχει ορίσει η αναθέτουσα αρχή. ...».

16. Επειδή το άρθρο 346 του ν. 4412/2016 ορίζει 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 του άρθρο 360 του ν. 4412/2016 ορίζει 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, 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).Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

19. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, *SC EnterpriseFocusedSolutions 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 EnterpriseFocusedSolutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27). 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 *SiacConstructionLtd*, 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).

20. 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, *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).

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 *SiacConstructionLtd*, 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 τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013,

ΣτΕ 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β' Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

23. Επειδή, **η προσφεύγουσα με την κρινόμενη προσφυγή της ισχυρίζεται για τον οικονομικό φορέα «...»**, μεταξύ άλλων, ότι «[...] - Όσον αφορά την Εταιρεία με την επωνυμία «...» α. Όπως προαναφέρθηκε, από την υπ' αριθμ. 16/22 μελέτη της διακήρυξης (σελ. 19), απαιτείται (Συν. 1): 1)

6.δ. «...Σύμφωνα με τα ανωτέρω τα προσφερόμενα λιπαντικά μπορεί να είναι είτε πρωτογενή είτε να προέρχονται εν όλω ή εν μέρει από αναδιύλιση χρησιμοποιούμενων λιπαντικών, ως προϊόντα ισοδύναμα (Απόφαση ΣΤ' Κλιμακίου Ελεγκτικού Συνεδρίου, Πράξη 13/16), και τούτο θα επιβεβαιώνεται από την παραγωγική εταιρεία με την προσκόμιση Υπεύθυνης Δήλωσης του Ν. 1599/1986. Ομοίως, η παραγωγική εταιρεία θα επιβεβαιώνει το χρόνο εγγύησης των λιπαντικών που παράγει. Σε περίπτωση προσφοράς λιπαντικών εισαγωγής οι προαναφερόμενες Υπεύθυνες Δηλώσεις να κατατίθενται από τον αποκλειστικό αντιπρόσωπό της στην Ελλάδα». 2. 6.ε. «...Θα συνοδεύεται από πιστοποιητικά ποιότητας ISO 9001/2015 τόσο της συμμετέχουσας εταιρείας όσο και της παραγωγικής εταιρείας, καθώς και ISO 14001/2015 της παραγωγικής εταιρείας επί ποινή αποκλεισμού, με αντικείμενο πιστοποίησης, συναφές με το αντικείμενο του διαγωνισμού». 3. 6.ζ. «...Όλες οι προαναφερόμενες απαιτήσεις είναι υποχρεωτικές ενώ θα καλύπτουν συσσωρευτικά τις παρακάτω ανά είδος τεχνικές προδιαγραφές». 4. 6.η. «...Θα πρέπει να έχουν έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρησή τους στον κατάλογο που διατηρεί η Δ/ση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους. Η έγκριση κυκλοφορίας θα κατατίθεται επί ποινή αποκλεισμού μαζί με την προσφορά και θα έχει εκδοθεί από το Γ.Χ.Κ.». β. Ομοίως από τη σελ. 29 της διακήρυξης απαιτείται όπως οι οικονομικοί φορείς να αναφέρουν τη χώρα παραγωγής του προσφερόμενου προϊόντος και την επιχειρηματική μονάδα στην οποία παράγεται αυτό, καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της. Η

εταιρεία «...», δεν έχει καταθέσει στα δικαιολογητικά τεχνικής προσφοράς τα παρακάτω δικαιολογητικά: 1)Υπεύθυνη Δήλωση των παραγωγικών εταιρειών «...» και «...», που να επιβεβαιώνει το χρόνο εγγύησης των λιπαντικών που παράγουν. 2)Υπεύθυνη Δήλωση από την εταιρεία «...», αποκλειστικό αντιπρόσωπο των προϊόντων της παραγωγικής εταιρείας «...» και την εταιρεία «...», αποκλειστικό αντιπρόσωπο των προϊόντων της παραγωγικής εταιρείας «...», που να επιβεβαιώνουν το χρόνο εγγύησης των λιπαντικών που εισάγουν, καθώς και Υπεύθυνη Δήλωση για το εάν τα λιπαντικά των προαναφερόμενων εταιρειών, είναι πρωτογενή ή εάν προέρχονται εν όλω ή εν μέρει από αναδιύλιση χρησιμοποιούμενων λιπαντικών. 3)Υπεύθυνη Δήλωση από την εταιρεία «...» που να αναφέρει τη χώρα παραγωγής των λιπαντικών που παράγουν οι εταιρείες «...» και «...». 4)Δεν έχει καταθέσει ISO 14001/2015 της εταιρείας του, καθώς και ISO 9001/2015 και ISO 14001/2015 των παραγωγικών εταιρειών «...», «...» και «...». 5)Υπεύθυνη Δήλωση από την εταιρεία ... που να αναγράφει ότι τα λιπαντικά που προσφέρει είναι πρωτογενή ή παράγονται εν όλω ή εν μέρει από αναδιύλιση χρησιμοποιούμενων λιπαντικών. β. Για το υπ' αριθμ. 2 προϊόν της μελέτης (Ημισυνθετικό Λιπαντικό ορυκτέλαιο ...), προσφέρει το λιπαντικό Για το προαναφερόμενο λιπαντικό δεν έχει καταθέσει έγκριση κυκλοφορίας από το Γενικό Χημείο του Κράτους, όπως ΡΗΤΑ και επί ποινή αποκλεισμού απαιτείται από τη μελέτη της διακήρυξης. γ. Το προσφερόμενο λιπαντικό ... (α/α 1 προϊόν της μελέτης), δεν καλύπτει την προδιαγραφή ACEA A3/B4. δ. Από τα προαναφερόμενα καθίσταται κατάδηλον ότι η προσφορά του Οικονομικού φορέα «...» πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη καθώς δεν καλύπτει απαιτήσεις της μελέτης της διακήρυξης, οι οποίες στο σύνολό τους είναι επί ποινή αποκλεισμού. [...]». **Η αναθέτουσα αρχή επί των ισχυρισμών της κρινόμενης προσφυγής για τον οικονομικό φορέα «...» αναφέρει στις ανωτέρω απόψεις της, μεταξύ άλλων, ότι «[...] Ως προς τους λόγους αυτής πρέπει να ληφθούν υπόψη τα ακόλουθα: Στην υπ' αριθμ. 16/2022 μελέτη της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών ρητά αναγράφεται ότι «Κατά την παράδοσή του το υλικό θα εξεταστεί ως προς τα χαρακτηριστικά και τη λειτουργία του, θα παραδοθεί με εγγύηση τουλάχιστον ενός έτους και θα συνοδεύεται από τα έγγραφα καταλληλότητας σύμφωνα με τους κανονισμούς λιπαντικών». Η**

υποχρέωση αυτή καθώς και η υποχρέωση συμμόρφωσης με τις Κ.Υ.Α 526/2004/05 (ΦΕΚ 630/Β/12-05-2005), 12/95 (ΦΕΚ 471 Β'/95), 350/12 (ΦΕΚ 2988 Β/13) και της 76/2018 (ΦΕΚ 3292 Β/2018), αφορά μόνο τα μηχανέλαια, τις βαλβολίνες, τα λιπαντικά δίχρονων κινητήρων, υγρά κυκλώματα ψύξης, υγρά πεδήσεως οχημάτων και γράσων. Επιπρόσθετα, η Εταιρεία ... με υπεύθυνη δήλωσή της, βεβαίωσε ότι όλα τα προσφερόμενα λιπαντικά, είναι πρωτογενή και δεν προέρχονται από αναγεννημένα ελαιολιπαντικά. Όσον αφορά τη μη κατάθεση πιστοποιητικών ISO των παραγωγικών εταιριών, των οποίων τα προϊόντα προσφέρει η ..., θα πρέπει να λεχθεί ότι η αρχή της ίσης μεταχείρισης που παγίως διέπει τις διαγωνιστικές διαδικασίες, προϋποθέτει, 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 του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια και στους όρους που διέπουν την εν λόγω σύμβαση. Περαιτέρω, τυχόν ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών. Στην υπ' αριθμ. 3447/8.3.2022 διακήρυξη, ως κριτήριο επιλογής ορίζεται μόνο η καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας, (άρθρο 2.2.4), ενώ τα κριτήρια των παραγράφων 2.2.5 (Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια), 2.2.6. (τεχνική και επαγγελματική ικανότητα) και κυρίως το 2.2.7. (Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης) δεν εφαρμόζονται/δεν απαιτούνται. Επομένως, η αυστηρότητα της εφαρμογής της διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεών του. Επιπλέον, η Επιτροπή αποδέχτηκε την καταλληλότητα των προϊόντων της εταιρίας ..., καθώς με την υποβολή της προσφοράς της, η εταιρεία υπέβαλε τις εγκρίσεις

κυκλοφορίας για τα προσφερόμενα προϊόντα. Ειδικότερα, ως προς το προϊόν ..., η εταιρία έχει προσκομίσει το με αρ. πρωτ. ... έγγραφο της Γενικής Διεύθυνσης Γενικού Χημείου του Κράτους, το οποίο γνωστοποιεί τον αριθμό καταλόγου λιπαντικών μηχανών εσωτερικής καύσης. Ομοίως και για το προσφερόμενο προϊόν ...η εταιρεία έχει υποβάλει στην προσφορά της το με αρ. πρωτ. ...έγγραφο της Γενικής Διεύθυνσης Γενικού Χημείου του Κράτους το οποίο γνωστοποιεί τον αριθμό καταλόγου λιπαντικών μηχανών εσωτερικής καύσης και βεβαιώνει την πλήρωση των ζητούμενων προδιαγραφών ACEA A3/B4. [...] Ειδικότερα, ακόμα κι αν η Επιτροπή έκρινε ότι δε θα έπρεπε να γίνουν δεκτές οι προσφορές των εταιριών ... και ...για τους λόγους που αναλυτικά εκτέθηκαν ανωτέρω, αυτό συνεπάγεται κατ' εφαρμογή και του ενιαίου μέτρου κρίσης τον αποκλεισμό και της προσφεύγουσας εταιρίας ..., καθώς και η δική της προσφορά παρουσιάζει ίδιες πλημμέλειες. Συγκεκριμένα για το προϊόν του άρθρου 4 της υπ' αριθμ. 16/2022 μελέτης «Βαλβολίνη ...» της εταιρίας ..., δεν αναγράφεται η διάρκεια ζωής του ούτε επί του τεχνικού φυλλαδίου ούτε σε ξεχωριστή δήλωση. Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου .. με γνώμονα πάντα το συμφέρον του Δήμου και με σεβασμό στις αρχές αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών και της ελευθερίας του ανταγωνισμού, νόμιμα και αιτιολογημένα με τις υπ' αριθμ. 188/2022 και 190/2022 αποφάσεις της έκανε δεκτές τις προσφορές όλων των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων και ανακήρυξε οριστικούς αναδόχους την εταιρία ...για το τμήμα των καυσίμων και την εταιρία ... για τμήμα των λιπαντικών. [...]». **Η προσφεύγουσα στο ανωτέρω υπόμνημά της, ισχυρίζεται**, μεταξύ άλλων, ότι «[...] 10. Η άποψη της Αναθέτουσας Αρχής ότι οι υπεύθυνες δηλώσεις που απαιτούνται από τη μελέτη της διακήρυξης και αναλυτικά αναφέρουμε στην παρ. 17.β. της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής μας, θα καλυφθούν κατά την παράδοση των υλικών, είναι αβάσιμη. καθόσον από τη διακήρυξη απαιτείται να κατατεθούν κατά την υποβολή της προσφοράς. Η δε υπεύθυνη δήλωση από την εταιρεία «...», ότι τα λιπαντικά που προσφέρει είναι πρωτογενή, αφορά τα δικά της λιπαντικά και όχι τα λιπαντικά των λοιπών παραγωγικών εταιρειών, για τα οποία θα έπρεπε να είχε καταθέσει υπεύθυνες δηλώσεις των αντίστοιχων

παραγωγικών εταιρειών. Επί πλέον, η εταιρεία «...» δεν έχει καταθέσει υπεύθυνη δήλωση με τη χώρα παραγωγής των λιπαντικών των εταιρειών «...» και «...». 11. Όπως προαναφέρθηκε, από τη διακήρυξη απαιτείται και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού, κατάθεση ISO 9001/2015, τόσο της συμμετέχουσας εταιρείας, όσο και της παραγωγικής, καθώς ISO 14001/2015 της παραγωγικής εταιρείας. Η απαίτηση της διακήρυξης, επί ποινή αποκλεισμού, υπερκαλύπτει όλα τα αναγραφόμενα σε άλλο σημείο της διακήρυξης. Εξάλλου, η συμμετέχουσα εταιρεία «...» ουδόλως αμφισβήτησε την διακήρυξη, καθόσον σε υπεύθυνη δήλωσή της αποδέχεται ρητά τους όρους της διακήρυξης, συνεπώς τα ISO τα οποία λείπουν θα έπρεπε να είχαν κατατεθεί. 12. Όσον αφορά τις εγκρίσεις του Γενικού Χημείου του Κράτους, πράγματι η εταιρεία έχει καταθέσει έγκριση από το Γ.Χ.Κ. για το λιπαντικό Το πιστοποιητικό που έχει καταθέσει (Συν. 1) δεν καλύπτει την προδιαγραφή API CF-2 (δεν έχει χορηγηθεί έγκριση κυκλοφορίας), ενώ αναγράφεται επί του τεχνικού φυλλαδίου (Συν. 2). Η προδιαγραφή API CF-2 είναι αυτόνομη προδιαγραφή και δεν καλύπτεται από καμία άλλη, σύμφωνα με το υπ' αριθμ. πρωτ. 30/004/000/3528/37-09-2017 έγγραφο του Γ.Χ.Κ. (Συν. 3). 13. Από την απλή ανάγνωση του τεχνικού φυλλαδίου του λιπαντικού ... (Συν. 4), το λιπαντικό δεν καλύπτει την προδιαγραφή ACEA A3/B4 [...].».

24. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, των σχετικών εγγράφων, των απόψεων της αναθέτουσας αρχής και του ως άνω υπομνήματος της προσφεύγουσας, προκύπτουν τα εξής **σχετικά με τους λόγους της κρινόμενης προσφυγής για τον οικονομικό φορέα «...»**: Ως προελέχθη στην σκέψη 2 της παρούσας, αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στην υπ' αριθμ. 16/2022 Τεχνική Περιγραφή, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της προκείμενης διακήρυξης (άρθρο 1.3 της Διακήρυξης).

Περαιτέρω, στο άρθρο 2.4.3.2 - Τεχνική προσφορά της προκείμενης Διακήρυξης ορίζεται, όπως προαναφέρθηκε, ότι «*Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που ορίζονται στην υπ' αριθμ. 16/2022 τεχνική περιγραφή, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της παρούσας, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες*

απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν: α) το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν. β) τη χώρα παραγωγής του προσφερόμενου προϊόντος και την επιχειρηματική μονάδα στην οποία παράγεται αυτό, καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της».

Επίσης, στο άρθρο 2.4.6 - Λόγοι απόρριψης προσφορών της προκείμενης Διακήρυξης ορίζεται ότι «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από απαράβατους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα 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 προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ, εφόσον αυτές δεν επιδέχονται συμπλήρωσης, διόρθωσης, αποσαφήνισης ή διευκρίνισης ή, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί από τον προσφέροντα, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας και τα άρθρα 102 και 103 του ν. 4412/2016, δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή

περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της παραγράφου 2.2.3.4 περ.γ της παρούσας (περ. γ΄ της παρ. 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016) και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων, στ) η οποία είναι υπό αίρεση, ζ) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, η) για την οποία ο προσφέρων δεν παράσχει, εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής, εξηγήσεις αναφορικά με την τιμή ή το κόστος που προτείνει σε αυτήν, στην περίπτωση που η προσφορά του φαίνεται ασυνήθιστα χαμηλή σε σχέση με τα αγαθά, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 88 του ν.4412/2016, θ) εφόσον διαπιστωθεί ότι είναι ασυνήθιστα χαμηλή διότι δε συμμορφώνεται με τις ισχύουσες υποχρεώσεις της παρ. 2 του άρθρου 18 του ν.4412/2016, ι) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης, ια) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης, εφόσον αυτές δεν θεραπευτούν από τον προσφέροντα με την υποβολή ή τη συμπλήρωσή τους, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα με τα άρθρα 102 και 103 του ν.4412/2016, ιβ) εάν από τα δικαιολογητικά του άρθρου 103 του ν. 4412/2016, που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4. επ., περί κριτηρίων επιλογής, ιγ) εάν κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών του άρθρου 103 του ν.4412/2016, διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 του ν. 4412/2016, είναι εκ προθέσεως απατηλά, ή ότι έχουν υποβληθεί πλαστά αποδεικτικά στοιχεία.».

Σύμφωνα δε με την υπ' αριθμ. 16/2022 Τεχνική Περιγραφή –Μελέτη της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών – Τεχνικές Προδιαγραφές (σελ. 19) ορίζεται ότι «ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ Οι προδιαγραφές λιπαντικών θα είναι σύμφωνα με τις Κ.Υ.Α 526/2004/05 (ΦΕΚ 630/Β/12-05-2005), 12/95 (ΦΕΚ 471 Β΄/95), 350/12 (ΦΕΚ 2988 Β/13) και της 76/2018 (ΦΕΚ 3292 Β/2018), όσον αφορά τα μηχανέλαια, τις βαλβολίνες, τα λιπαντικά δίχρονων κινητήρων, υγρά

κυκλώματα ψύξης, υγρά πεδήσεως οχημάτων και γράσων αντίστοιχα. Σύμφωνα με τα ανωτέρω τα προσφερόμενα λιπαντικά μπορεί να είναι είτε πρωτογενή είτε να προέρχονται, εν όλω ή εν μέρει από αναδιύλιση χρησιμοποιημένων λιπαντικών, ως προϊόντα ισοδύναμα (Απόφαση ΣΤ' Κλιμακίου Ελεγκτικού Συνεδρίου, Πράξη 13/16), και τούτο θα επιβεβαιώνεται από την παραγωγική εταιρεία με την προσκόμιση Υπεύθυνης Δήλωσης του Ν. 1599/1986. Ομοίως, η παραγωγική εταιρεία θα επιβεβαιώνει το χρόνο εγγύησης των λιπαντικών που παράγει. Σε περίπτωση προσφοράς λιπαντικών εισαγωγής, οι προαναφερόμενες Υπεύθυνες Δηλώσεις να κατατίθενται από τον αποκλειστικό αντιπρόσωπό της στην Ελλάδα. Για τα προσφερόμενα λιπαντικά θα κατατεθούν επί ποινή αποκλεισμού σε επίσημο έγγραφο της εταιρείας παραγωγής τα λεπτομερή φυσικά και χημικά χαρακτηριστικά που αναφέρονται αντίστοιχα στα προαναφερόμενα ΦΕΚ έτσι ώστε από τα αναγραφόμενα τυπικά και φυσικοχημικά χαρακτηριστικά επί των τεχνικών φυλλαδίων να πιστοποιείται η συμμόρφωση των λιπαντικών με τις προαναφερόμενες ΚΥΑ. Θα συνοδεύεται από πιστοποιητικά ποιότητας ISO 9001/2015 τόσο της συμμετέχουσας εταιρείας όσο και της παραγωγικής εταιρείας, καθώς και ISO 14001/2015 της παραγωγικής εταιρείας επί ποινή αποκλεισμού, με αντικείμενο πιστοποίησης, συναφές με το αντικείμενο του διαγωνισμού. Θα πρέπει να έχουν έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρησή τους στον κατάλογο που διατηρεί η Δ/ση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους. Η έγκριση κυκλοφορίας θα κατατίθεται επί ποινή αποκλεισμού μαζί με την προσφορά και θα έχει εκδοθεί από το Γ.Χ.Κ. Η Υπηρεσία διατηρεί το δικαίωμα ποιοτικού και ποσοτικού ελέγχου. Ο προαναφερόμενος έλεγχος θα γίνει κατά την παραλαβή των λιπαντικών αλλά και κατά τη διάρκεια χρήσης αυτών, όταν συμπληρωθεί το ήμισυ της κατατεθείσης διάρκειας ζωής (διανυθέντα χλμ. ή ώρες λειτουργίας) από την παραγωγική εταιρεία, ή από τον αποκλειστικό αντιπρόσωπο των λιπαντικών, σε περίπτωση που τα λιπαντικά είναι εισαγόμενα. Απαιτείται κατάθεση Υπεύθυνης Δήλωσης με τη χώρα καταγωγής των τελικών προσφερόμενων προϊόντων. Όλες οι προαναφερόμενες απαιτήσεις είναι υποχρεωτικές ενώ θα καλύπτουν συσσωρευτικά τις παρακάτω ανά είδος τεχνικές προδιαγραφές: [...].».

Όπως προκύπτει από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου και σχετικά με τους εξεταζόμενους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, στα έγγραφα που έχει υποβάλλει στην τεχνική του προσφορά ο οικονομικός φορέας «...» δεν έχει υποβάλει, ως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα και χωρίς τούτου να αντικρούεται από την αναθέτουσα αρχή, τα κάτωθι έγγραφα: 1) Υπεύθυνη Δήλωση των παραγωγικών εταιρειών «...» και «...», που να επιβεβαιώνει το χρόνο εγγύησης των λιπαντικών που παράγουν 2) Υπεύθυνη Δήλωση από την εταιρεία «...», αποκλειστικό αντιπρόσωπο των προϊόντων της παραγωγικής εταιρείας «...» και την εταιρεία «...», αποκλειστικό αντιπρόσωπο των προϊόντων της παραγωγικής εταιρείας «...», που να επιβεβαιώνουν το χρόνο εγγύησης των λιπαντικών που εισάγουν, καθώς και Υπεύθυνη Δήλωση για το εάν τα λιπαντικά των προαναφερόμενων εταιρειών, είναι πρωτογενή ή εάν προέρχονται εν όλω ή εν μέρει από αναδιύλιση χρησιμοποιούμενων λιπαντικών 3) Υπεύθυνη Δήλωση από την εταιρεία «...» που να αναφέρει τη χώρα παραγωγής των λιπαντικών που παράγουν οι εταιρείες «...» και «...» 4) Τα ISO 14001/2015 του ανωτέρω οικονομικού φορέα, καθώς και ISO 9001/2015 και ISO 14001/2015 των παραγωγικών εταιρειών «...», «...» και «...» 5) Υπεύθυνη Δήλωση από την εταιρεία ... που να αναγράφει ότι τα λιπαντικά που προσφέρει είναι πρωτογενή ή παράγονται εν όλω ή εν μέρει από αναδιύλιση χρησιμοποιούμενων λιπαντικών.

Α) Σχετικά με τις Υπεύθυνες Δηλώσεις, σύμφωνα με τους προαναφερόμενους όρους της Διακήρυξης και της υπ' αριθμ. 16/2022 Τεχνικής Περιγραφής (Μελέτης) ορίζεται ότι τα προσφερόμενα λιπαντικά μπορεί να είναι είτε πρωτογενή είτε να προέρχονται, εν όλω ή εν μέρει από αναδιύλιση χρησιμοποιημένων λιπαντικών, ως προϊόντα ισοδύναμα και τούτο θα επιβεβαιώνεται από την παραγωγική εταιρεία με την προσκόμιση Υπεύθυνης Δήλωσης του Ν.1599/1986, ομοίως, η παραγωγική εταιρεία θα επιβεβαιώνει το χρόνο εγγύησης των λιπαντικών που παράγει, σε περίπτωση δε προσφοράς λιπαντικών εισαγωγής, οι προαναφερόμενες Υπεύθυνες Δηλώσεις να κατατίθενται από τον αποκλειστικό αντιπρόσωπό της στην Ελλάδα. Επίσης, για τα προσφερόμενα λιπαντικά θα κατατεθούν επί ποινή αποκλεισμού σε επίσημο έγγραφο της εταιρείας παραγωγής τα λεπτομερή φυσικά και χημικά χαρακτηριστικά που αναφέρονται αντίστοιχα στα

προαναφερόμενα ΦΕΚ έτσι ώστε από τα αναγραφόμενα τυπικά και φυσικοχημικά χαρακτηριστικά επί των τεχνικών φυλλαδίων να πιστοποιείται η συμμόρφωση των λιπαντικών με τις προαναφερόμενες ΚΥΑ. Τέλος, ορίζεται ότι όλες οι προαναφερόμενες απαιτήσεις είναι υποχρεωτικές. Όπως προκύπτει από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου και ως αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της επί των σχετικών ισχυρισμών της προσφεύγουσας, ο οικονομικός φορέας «...» βεβαίωσε ότι όλα τα προσφερόμενα λιπαντικά, είναι πρωτογενή και ότι δεν προέρχονται από αναγεννημένα ελαιολιπαντικά (1), καθώς και ότι «2) Τα προσφερόμενα προϊόντα με την επωνυμία της ... παράγονται στις εγκαταστάσεις της εταιρείας στη διεύθυνση Περιοχή ... 3) Τα προσφερόμενα προϊόντα με την επωνυμία ..., παράγονται από την εταιρεία, στο εργοστάσιο που βρίσκεται στη θέση ... 4) Τα προϊόντα σπρέι με την επωνυμία ..., παράγονται από την εταιρεία ... και εισάγονται από την επιχείρηση “...” η οποία εδρεύει στην διεύθυνση ... Τα προϊόντα με την επωνυμία ... προμηθεύονται από την επιχείρηση “...” η οποία εδρεύει στο στη διεύθυνση ...», με (βλ. την από 12-04-2022 Υπεύθυνη Δήλωσή του - αρχείο με τίτλο «ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΜΟΝΑΔΑΣ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ»), χωρίς όμως να υποβάλλει τις ανωτέρω αναφερόμενες και απαιτούμενες ως υποχρεωτικές Υπεύθυνες Δηλώσεις. Συγκεκριμένα, ως προελέχθη, ο ανωτέρω οικονομικός φορέας δεν υπέβαλε 1) Υπεύθυνη Δήλωση των παραγωγικών εταιρειών «...» και «...», που να επιβεβαιώνει το χρόνο εγγύησης των λιπαντικών που παράγουν 2) Υπεύθυνη Δήλωση από την εταιρεία «...», αποκλειστικό αντιπρόσωπο των προϊόντων της παραγωγικής εταιρείας «...» και την εταιρεία «...», αποκλειστικό αντιπρόσωπο των προϊόντων της παραγωγικής εταιρείας «...», που να επιβεβαιώνουν το χρόνο εγγύησης των λιπαντικών που εισάγουν, καθώς και Υπεύθυνη Δήλωση για το εάν τα λιπαντικά των προαναφερόμενων εταιρειών, είναι πρωτογενή ή εάν προέρχονται εν όλω ή εν μέρει από αναδιύλιση χρησιμοποιούμενων λιπαντικών 3) Υπεύθυνη Δήλωση από την εταιρεία «...» που να αναφέρει τη χώρα παραγωγής των λιπαντικών που παράγουν οι εταιρείες «...» και «...» 4) Υπεύθυνη Δήλωση από την εταιρεία ... που να αναγράφει ότι τα λιπαντικά που προσφέρει είναι πρωτογενή ή παράγονται εν όλω ή εν μέρει από αναδιύλιση χρησιμοποιούμενων λιπαντικών. Δεδομένου ότι, σύμφωνα με τα

προαναφερόμενα, η υποβολή των ανωτέρω Υπεύθυνων Δηλώσεων στην κατηγορία λιπαντικών της υπ' αριθμ. 16/2022 Τεχνικής Περιγραφής (Μελέτης) είναι υποχρεωτική, η αναθέτουσα αρχή είχε δέσμια αρμοδιότητα να αποκλείσει την προσφορά του ανωτέρω οικονομικού φορέα, η οποία παρουσιάζει τις ανωτέρω αποκλίσεις από τους όρους της προκείμενης Διακήρυξης και της υπ' αριθμ. 16/2022 Τεχνικής Περιγραφής (Μελέτης). Ως εκ τούτου, σύμφωνα με τα προρρηθέντα, ο προκείμενος ισχυρισμός της προσφεύγουσας πρέπει να γίνει δεκτός.

Β) Σχετικά με τα ISO 9001/2015 τόσο της συμμετέχουσας εταιρείας όσο και της παραγωγικής εταιρείας, καθώς και ISO 14001/2015 της παραγωγικής εταιρείας, σύμφωνα με τους προαναφερόμενους όρους της Διακήρυξης και της υπ' αριθμ. 16/2022 Τεχνικής Περιγραφής (Μελέτης) ορίζεται ότι τα ανωτέρω πιστοποιητικά ποιότητας με αντικείμενο πιστοποίησης συναφές με το αντικείμενο του διαγωνισμού θα πρέπει να υποβληθούν επί ποινή αποκλεισμού και συγκεκριμένα ότι «[...] Θα συνοδεύεται από πιστοποιητικά ποιότητας ISO 9001/2015 τόσο της συμμετέχουσας εταιρείας όσο και της παραγωγικής εταιρείας, καθώς και ISO 14001/2015 της παραγωγικής εταιρείας επί ποινή αποκλεισμού, με αντικείμενο πιστοποίησης, συναφές με το αντικείμενο του διαγωνισμού. [...]». Και ναι μεν στο άρθρο 2.2.7 της προκείμενης Διακήρυξης ορίζεται ότι «Δεν εφαρμόζεται/Δεν απαιτείται», αλλά ως προελέχθη, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης η αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στην υπ' αριθμ. 16/2022 Τεχνική Περιγραφή (Μελέτη), η οποία αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της προκείμενης διακήρυξης, ενώ στο άρθρο 2.4.3.2 - Τεχνική προσφορά της Διακήρυξης ορίζεται ότι η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που ορίζονται στην υπ' αριθμ. 16/2022 τεχνική περιγραφή, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της παρούσας, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Επομένως, η υπ' αριθμ. 16/2022 Τεχνική Περιγραφή (Μελέτη) αποτελεί σαφές και ρητά αναφερόμενο κανονιστικό πλαίσιο του προκείμενου Διαγωνισμού, χωρίς να γεννάται ζήτημα αμφισβησίας των όρων της Διακήρυξης, ενώ ουδέποτε αμφισβητήθηκε ούτε διατυπώθηκε σχετική επιφύλαξη από κάποιον από τους συμμετέχοντες

οικονομικούς φορείς ούτε από τον οικονομικό φορέα «...», αντιθέτως δε ο ανωτέρω οικονομικός φορέας κατέθεσε την από 12-04-2022 Υπεύθυνη Δήλωσή του (βλ. αρχείο με τίτλο «ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ – ΑΠΟΔΟΧΗΣ ΟΡΩΝ») περί αποδοχής των όρων της Διακήρυξης, απορριπτομένων ως απαράδεκτων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής ότι «[...] Στην υπ' αριθμ. 3447/8.3.2022 διακήρυξη, ως κριτήριο επιλογής ορίζεται μόνο η καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας, (άρθρο 2.2.4), ενώ τα κριτήρια των παραγράφων 2.2.5 (Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια), 2.2.6. (τεχνική και επαγγελματική ικανότητα) και κυρίως το 2.2.7. (Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης) δεν εφαρμόζονται/δεν απαιτούνται. Επομένως, η αυστηρότητα της εφαρμογής της διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής, καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεων του [...]» καθώς η ίδια η αναθέτουσα αρχή συνέταξε τους όρους της προκείμενης Διακήρυξης και της ανωτέρω Μελέτης των Τεχνικών Προδιαγραφών, οι οποίοι ρητώς και σαφώς απαιτούν τα επίμαχα ISO. Ως εκ τούτου, δεδομένου ότι ο οικονομικός φορέας «...» δεν υπέβαλε με την προσφορά του τα ανωτέρω υποχρεωτικά ISO, ήτοι το ISO 14001/2015 του ίδιου (αλλά μόνο το ISO 9001/2015 – βλ. αρχείο με τίτλο «...-»), καθώς και το ISO 9001/2015 και το ISO 14001/2015 των παραγωγικών εταιρειών που δηλώνει (βλ. την από 12-04-2022 Υπεύθυνη Δήλωσή του - αρχείο με τίτλο «ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΜΟΝΑΔΑΣ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ») και συγκεκριμένα των παραγωγικών εταιρειών «...», «...» και «...», η αναθέτουσα αρχή είχε δέσμια αρμοδιότητα να αποκλείσει την προσφορά του, η οποία παρουσιάζει τις ανωτέρω αποκλίσεις από τους όρους της προκείμενης Διακήρυξης και της υπ' αριθμ. 16/2022 Τεχνικής Περιγραφής (Μελέτης). Ως εκ τούτου, σύμφωνα με τα προρρηθέντα, ο προκείμενος ισχυρισμός της προσφεύγουσας πρέπει να γίνει δεκτός.

Γ) Σχετικά με τις εγκρίσεις του Γενικού Χημείου του Κράτους για το λιπαντικό ...και το λιπαντικό ...(άρθρα 2 και 1 αντίστοιχα της υπ' αριθμ. 16/2022 Τεχνικής Περιγραφής (Μελέτης) για τα λιπαντικά), η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της επί των σχετικών ισχυρισμών της προσφεύγουσας

αναφέρει ότι ο οικονομικός φορέας «...» με την υποβολή της προσφοράς του υπέβαλε τις εγκρίσεις κυκλοφορίας για τα κάτωθι προϊόντα και συγκεκριμένα ως προς το προϊόν ... προσκόμισε το με αρ. πρωτ. ... έγγραφο της Γενικής Διεύθυνσης Γενικού Χημείου του Κράτους, το οποίο γνωστοποιεί τον αριθμό καταλόγου λιπαντικών μηχανών εσωτερικής καύσης και για το προσφερόμενο προϊόν ... υπέβαλε το με αρ. πρωτ. ... έγγραφο της Γενικής Διεύθυνσης Γενικού Χημείου του Κράτους το οποίο γνωστοποιεί τον αριθμό καταλόγου λιπαντικών μηχανών εσωτερικής καύσης και βεβαιώνει την πλήρωση των ζητούμενων προδιαγραφών ACEA A3/B4. Η προσφεύγουσα υποστηρίζει στην κρινόμενη προσφυγή και στο υπόμνημά της ότι για το υπ' αριθμ. 2 προϊόν της μελέτης (Ημισυνθετικό Λιπαντικό ορυκτέλαιο ...), ο ανωτέρω οικονομικός φορέας προσφέρει το λιπαντικό ... και έχει πράγματι καταθέσει έγκριση από το Γ.Χ.Κ., αλλά δεν καλύπτει την προδιαγραφή API CF-2 διότι δεν έχει χορηγηθεί έγκριση κυκλοφορίας, όπως ρητά και επί ποινή αποκλεισμού απαιτείται από τη μελέτη της διακήρυξης, ενώ αναγράφεται επί του τεχνικού φυλλαδίου, καθώς η προδιαγραφή αυτή είναι αυτόνομη και δεν καλύπτεται από καμία άλλη, σύμφωνα με το υπ' αριθμ. πρωτ. ... έγγραφο του Γ.Χ.Κ. Επίσης, η προσφεύγουσα υποστηρίζει στην κρινόμενη προσφυγή και στο υπόμνημά της ότι το προσφερόμενο από τον ανωτέρω οικονομικό φορέα λιπαντικό ... (α/α 1 προϊόν της μελέτης), δεν καλύπτει την προδιαγραφή ACEA A3/B4, ως αυτό προκύπτει από την απλή ανάγνωση του τεχνικού φυλλαδίου του λιπαντικού ...

Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω αναλυθέντα υπό στοιχεία (Α) και (Β) σχετικά με την τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα «...» (Υπεύθυνες Δηλώσεις και ISO) δεδομένου ότι γίνονται δεκτοί ως βάσιμοι οι σχετικοί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας και ως εκ τούτου παρέχουν αυτοτελές έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς του ανωτέρω οικονομικού φορέα και, για τους λόγους αυτούς, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των υπό στοιχείο (Γ) ισχυρισμών της κρινόμενης προσφυγής σχετικά με τις εγκρίσεις του Γενικού Χημείου του Κράτους για το λιπαντικό ... και το λιπαντικό ... (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007. Βλ. και ΑΕΠΠ 818/2018, σκ. 62 και ΑΕΠΠ 839/2018, σκ. 53, 969/2019 σκ. 49, 1360/2020, σκ.48).

25. Επειδή, η προσφεύγουσα με την κρινόμενη προσφυγή της ισχυρίζεται για τον οικονομικό φορέα «...», μεταξύ άλλων, ότι «[...] - Όσον αφορά την Εταιρεία με την επωνυμία «...» Επειδή όπως προαναφέρθηκε από τη μελέτη της διακήρυξης (σελ. 19 στ και ζ) (Συν. 1) απαιτείται: α. 6. στ. «...Η Υπηρεσία διατηρεί το δικαίωμα ποιοτικού και ποσοτικού ελέγχου. Ο προαναφερόμενος έλεγχος θα γίνει κατά την παραλαβή των λιπαντικών αλλά και κατά τη διάρκεια χρήσης αυτών, όταν συμπληρωθεί το ήμισυ της κατατεθείσας διάρκειας ζωής (διανυθέντα χλμ. ή ώρες λειτουργίας) από την παραγωγική εταιρεία, ή από τον αποκλειστικό αντιπρόσωπο των λιπαντικών, σε περίπτωση που τα λιπαντικά είναι εισαγόμενα». 6. ζ. «...Ολες οι προαναφερόμενες απαιτήσεις είναι υποχρεωτικές ενώ θα καλύπτουν συσσωρευτικά τις παρακάτω ανά είδος τεχνικές προδιαγραφές». Από απλή ανάγνωση της προαναφερόμενης απαίτησης της διακήρυξης, συνάγεται το συμπέρασμα ότι οι παραγωγικές εταιρείες των λιπαντικών όταν τα λιπαντικά παράγονται στην Ελλάδα ή οι αποκλειστικοί αντιπρόσωποι των λιπαντικών, όταν τα λιπαντικά είναι εισαγόμενα, πρέπει να αναγράφουν, είτε επί των τεχνικών φυλλαδίων (prospectus), είτε σε ξεχωριστή δήλωση, τη διάρκεια ζωής των προσφερόμενων λιπαντικών. έτσι ώστε η αναθέτουσα αρχή να δύναται να κάνει ποιοτικό και ποσοτικό έλεγχο όταν συμπληρωθεί το ήμισυ της διάρκειας ζωής που έχει δηλώσει η ελληνική παραγωγική εταιρεία ή ο αποκλειστικός αντιπρόσωπος διακίνησης των λιπαντικών, όταν τα λιπαντικά είναι εισαγόμενα.

Η προαναφερόμενη απαίτηση είναι υποχρεωτική και η μη κάλυψή της οδηγεί σε απόρριψη της προσφοράς (Βλ. Γνωμ. ΝΣΚ 70/2002). Η εταιρεία «...» προσφέρει στην τεχνική της προσφορά για τα υπ' αριθμ. 17 και 20 προϊόντα της μελέτης το ...και το ..., αντίστοιχα (Συν. 2 και 3), με όλα τα απαιτούμενα φυσικοχημικά χαρακτηριστικά των προϊόντων, πλην όμως για τα συγκεκριμένα λιπαντικά δεν αναφέρει τη διάρκεια ζωής τους (διανυθέντα χιλιόμετρα ή ώρες λειτουργίας). Η ως άνω εταιρεία όφειλε σύμφωνα με την ρητή απαίτηση της διακήρυξης να υποβάλλει τεχνικά φυλλάδια για όλα τα προσφερόμενα προϊόντα όπου θα αναγράφονται τα φυσικοχημικά τους χαρακτηριστικά και η διάρκεια ζωής αυτών. Συνεπώς, η τεχνική προσφορά της εταιρείας θα έπρεπε να απορριφθεί από τη συνέχιση του διαγωνισμού καθώς δεν κατέθεσε τεχνικά

φυλλάδια με την απαιτούμενη διάρκεια ζωής των προϊόντων υπ' αριθμ. 17 και 20, αλλά ούτε και ξεχωριστό έγγραφο με τη διάρκεια ζωής των λιπαντικών που προσφέρει. Η εν λόγω απαίτηση έχει τεθεί από την αναθέτουσα αρχή επί ποινή αποκλεισμού για όλα τα είδη των λιπαντικών. Επομένως, διαπιστώνεται πως η εν λόγω εταιρεία κατέθεσε προσφορά για προϊόντα των οποίων τα έγγραφα δεν καλύπτουν απόλυτα τις απαιτήσεις της μελέτης και τις τεχνικές προδιαγραφές των λιπαντικών. Άρα η αναθέτουσα αρχή είχε δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά της εταιρείας «...». Και τούτο διότι η πλήρωση όλων των τεχνικών προδιαγραφών και απαιτήσεων της μελέτης για όλα τα λιπαντικά έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού, όπως εξάλλου και η προσκόμιση των οικείων εγγράφων και στοιχείων της προσφοράς, η απόκλιση από τις οποίες ή η έλλειψη αποδεικτικών στοιχείων πλήρωσής τους, συνεπάγεται δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής να αποκλείσει την παρουσιάζουσα ελλείψεις προσφορά (ΣτΕ 743/2000). Επί του συγκεκριμένου θέματος, δηλαδή της μη κατάθεσης της διάρκειας ζωής (Διανυθέντα χιλιόμετρα ή ώρες λειτουργίας), έχει στο παρελθόν αποφανθεί η ΑΕΠΠ με τις υπ' αριθμ. 472/2022-1° Κλιμάκιο, 597/2021-2° Κλιμάκιο και 147/2020-3° Κλιμάκιο, Αποφάσεις της. [...]». Η αναθέτουσα αρχή επί των ισχυρισμών της κρινόμενης προσφυγής για τον οικονομικό φορέα «...» αναφέρει στις ανωτέρω απόψεις της, μεταξύ άλλων, ότι «[...] Σχετικά με τους λόγους που προβάλλει η προσφεύγουσα για την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας ..., επισημαίνεται ότι στην υπ' αριθμ. 16/2022 μελέτη της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών ρητά αναγράφεται ότι η Υπηρεσία διατηρεί το δικαίωμα ποιοτικού και ποσοτικού ελέγχου. Ο προαναφερόμενος έλεγχος θα γίνει κατά την παραλαβή των λιπαντικών αλλά και κατά τη διάρκεια χρήσης αυτών, όταν συμπληρωθεί το ήμισυ της κατατεθείσης διάρκειας ζωής (διανυθέντα χλμ. ή ώρες λειτουργίας) από την παραγωγική εταιρεία, ή από τον αποκλειστικό αντιπρόσωπο των λιπαντικών, σε περίπτωση που τα λιπαντικά είναι εισαγόμενα. [...] Ειδικότερα, ακόμα κι αν η Επιτροπή έκρινε ότι δε θα έπρεπε να γίνουν δεκτές οι προσφορές των εταιριών ... και ...για τους λόγους που αναλυτικά εκτέθηκαν ανωτέρω, αυτό συνεπάγεται κατ' εφαρμογή και του ενιαίου μέτρου κρίσης τον αποκλεισμό και της προσφεύγουσας εταιρίας ..., καθώς και η δική της προσφορά παρουσιάζει ίδιες πλημμέλειες. Συγκεκριμένα

για το προϊόν του άρθρου 4 της υπ' αριθμ. 16/2022 μελέτης «Βαλβολίνη ...» της εταιρίας ..., δεν αναγράφεται η διάρκεια ζωής του ούτε επί του τεχνικού φυλλαδίου ούτε σε ξεχωριστή δήλωση. Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ... με γνώμονα πάντα το συμφέρον του Δήμου και με σεβασμό στις αρχές αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών και της ελευθερίας του ανταγωνισμού, νόμιμα και αιτιολογημένα με τις υπ' αριθμ. 188/2022 και 190/2022 αποφάσεις της έκανε δεκτές τις προσφορές όλων των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων και ανακήρυξε οριστικούς αναδόχους την εταιρία ... για το τμήμα των καυσίμων και την εταιρία ... για τμήμα των λιπαντικών. [...]». **Η προσφεύγουσα στο ανωτέρω υπόμνημά της, ισχυρίζεται**, μεταξύ άλλων, ότι «[...] 14. Όσον αφορά την άποψη της Αναθέτουσας Αρχής, ότι κατ' εφαρμογή του ενιαίου μέτρου κρίσης, θα έπρεπε να αποκλειστεί και η εταιρεία μας από τις περαιτέρω διαδικασίες του διαγωνισμού, διότι κατά την άποψή της, παρουσιάζει τις ίδιες πλημμέλειες με την εταιρεία «...», σας γνωρίζουμε τα παρακάτω: Στη διακήρυξη αναφέρεται ότι: «...Η Υπηρεσία διατηρεί το δικαίωμα ποιοτικού και ποσοτικού ελέγχου. Ο προαναφερόμενος έλεγχος θα γίνει κατά την παραλαβή των λιπαντικών αλλά και κατά τη διάρκεια χρήσης αυτών, όταν συμπληρωθεί το ήμισυ της κατατεθείσας διάρκειας ζωής (διανυθέντα χλμ ή ώρες λειτουργίας) από την παραγωγική εταιρεία, ή από τον αποκλειστικό αντιπρόσωπο των λιπαντικών, σε περίπτωση που τα λιπαντικά είναι εισαγόμενα». 15. Όπως έχουμε αναφέρει σε υπεύθυνη δήλωσή μας (Συν. 5), τα λιπαντικά με α/α 4 και 8 είναι εισαγόμενα της εταιρείας ... και αποκλειστικός αντιπρόσωπος για την κυκλοφορία των λιπαντικών της στην Ελλάδα είναι η εταιρεία ... έχει καταθέσει, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης, υπεύθυνη δήλωση (Συν. 6) όπου αναφέρει την διάρκεια ζωής, καθώς και το χρόνο εγγύησης καλής λειτουργίας των δύο προαναφερόμενων λιπαντικών. [...]».

26. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, των σχετικών εγγράφων, των απόψεων της αναθέτουσας αρχής και του ως άνω υπομνήματος της προσφεύγουσας, προκύπτουν τα εξής **σχετικά με τους λόγους της κρινόμενης προσφυγής για τον οικονομικό φορέα «...»: Ως**

προελέχθη στην σκέψη 2 της παρούσας, αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στην υπ' αριθμ. 16/2022 Τεχνική Περιγραφή, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της προκείμενης διακήρυξης (άρθρο 1.3 της Διακήρυξης).

Περαιτέρω, στο άρθρο 2.4.3.2 - Τεχνική προσφορά της προκείμενης Διακήρυξης ορίζεται, όπως προαναφέρθηκε, ότι «*Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που ορίζονται στην υπ' αριθμ. 16/2022 τεχνική περιγραφή, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της παρούσας, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν: α) το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν. β) τη χώρα παραγωγής του προσφερόμενου προϊόντος και την επιχειρηματική μονάδα στην οποία παράγεται αυτό, καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της*». Επίσης, οι λόγοι απόρριψης των προσφορών ορίζονται στο άρθρο 2.4.6 της Διακήρυξης, ως αναλυτικά αναφέρονται στην σκέψη 24 της παρούσας προς αποφυγή άσκοπων επαναλήψεων.

Σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 16/2022 Τεχνική Περιγραφή – Μελέτη της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών – Τεχνικές Προδιαγραφές (σελ. 19) ορίζεται ότι «*ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ [...] Η Υπηρεσία διατηρεί το δικαίωμα ποιοτικού και ποσοτικού ελέγχου. Ο προαναφερόμενος έλεγχος θα γίνει κατά την παραλαβή των λιπαντικών αλλά και κατά τη διάρκεια χρήσης αυτών, όταν συμπληρωθεί το ήμισυ της κατατεθείσης διάρκειας ζωής (διανυθέντα χλμ. ή ώρες λειτουργίας) από την παραγωγική εταιρεία, ή από τον αποκλειστικό αντιπρόσωπο των λιπαντικών, σε περίπτωση που τα λιπαντικά είναι εισαγόμενα. Απαιτείται κατάθεση Υπεύθυνης Δήλωσης με τη χώρα καταγωγής των τελικών προσφερόμενων προϊόντων. Όλες οι προαναφερόμενες απαιτήσεις είναι υποχρεωτικές ενώ θα καλύπτουν συσσωρευτικά τις παρακάτω ανά είδος τεχνικές προδιαγραφές: [...]*».

Από την συνδυασμένη εφαρμογή των ανωτέρω όρων της Διακήρυξης και της Τεχνικής Περιγραφής (Μελέτης) προκύπτει ότι η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που ορίζονται στην υπ' αριθμ. 16/2022 τεχνική περιγραφή, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της προκείμενης Διακήρυξης και ότι η παραγωγική εταιρεία ή ο αποκλειστικός αντιπρόσωπος των λιπαντικών σε περίπτωση που τα λιπαντικά είναι εισαγόμενα, πρέπει να καταθέτει υποχρεωτικά («κατατεθείσης», «Όλες οι προαναφερόμενες απαιτήσεις είναι υποχρεωτικές») την διάρκεια ζωής των προσφερόμενων λιπαντικών (διανυθέντα χλμ. ή ώρες λειτουργίας) ούτως ώστε η αναθέτουσα αρχή να δύναται να κάνει ποιοτικό και ποσοτικό έλεγχο όταν συμπληρωθεί το ήμισυ της διάρκειας ζωής που έχει δηλωθεί. Εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή με τις ανωτέρω απόψεις της συνομολογεί ότι αποτελεί πλημμέλεια να μην αναγράφεται η διάρκεια ζωής του λιπαντικού ούτε επί του τεχνικού φυλλαδίου ούτε σε ξεχωριστή δήλωση. Συγκεκριμένα, σε απάντηση του σχετικού ισχυρισμού της προσφεύγουσας αναφέρει στις ανωτέρω απόψεις της όσα ορίζονται στην υπ' αριθμ. 16/2022 Τεχνική Περιγραφή (Μελέτη), καθώς και ότι *«Ειδικότερα, ακόμα κι αν η Επιτροπή έκρινε ότι δε θα έπρεπε να γίνουν δεκτές οι προσφορές των εταιριών ... και ...για τους λόγους που αναλυτικά εκτέθηκαν ανωτέρω, αυτό συνεπάγεται κατ' εφαρμογή και του ενιαίου μέτρου κρίσης τον αποκλεισμό και της προσφεύγουσας εταιρίας ..., καθώς και η δική της προσφορά παρουσιάζει ίδιες πλημμέλειες. Συγκεκριμένα για το προϊόν του άρθρου 4 της υπ' αριθμ. 16/2022 μελέτης «Βαλβολίνη ...» της εταιρίας ..., δεν αναγράφεται η διάρκεια ζωής του ούτε επί του τεχνικού φυλλαδίου ούτε σε ξεχωριστή δήλωση.»*. Ως βάσιμα, όμως, υποστηρίζει η προσφεύγουσα και σε απάντηση του σχετικού ισχυρισμού της αναθέτουσας αρχής σχετικά με το ενιαίο μέτρο κρίσης, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου, η ίδια έχει καταθέσει τις από 11-04-2022 και από 12-04-2022 Υπεύθυνες Δηλώσεις της (βλ. ΥΔ με α/α 34 εμπεριεχόμενη στο αρχείο με τίτλο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής Α» και αρχείο με τίτλο «Υπεύθυνη Δήλωση Eldon' s Hellas ΕΠΕ») στις οποίες αναφέρει ότι τα λιπαντικά με α/α 4 και 8 της ως άνω Τεχνικής Περιγραφής (Μελέτης) είναι εισαγόμενα της εταιρείας ... και αποκλειστικός αντιπρόσωπος για την κυκλοφορία των λιπαντικών της στην Ελλάδα είναι η προσφεύγουσα,

αναγράφοντας την διάρκεια ζωής των λιπαντικών αυτών και συγκεκριμένα δηλώνει ότι το υπ' αρ. 4 λιπαντικό της μελέτης έχει διάρκεια ζωής 1.000 ώρες και το υπ' αρ. 8 λιπαντικό της μελέτης έχει διάρκεια ζωής 2.000 ώρες, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής. Επίσης, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου και σχετικά με τον εξεταζόμενο ισχυρισμό της προσφεύγουσας, στα έγγραφα που έχει υποβάλλει στην τεχνική του προσφορά ο οικονομικός φορέας «...» (βλ. αρχείο με τίτλο «ΤΕΧΝΙΚΑ ΦΥΛΛΑΔΙΑ (PROSPECTUS)») για τα υπ' αριθμ. 17 (...) και 20 (...) προϊόντα της υπ' αριθμ. 16/2022 Τεχνικής Περιγραφής (Μελέτης) δεν αναφέρει την διάρκεια ζωής τους (διανυθέντα χιλιόμετρα ή ώρες λειτουργίας). Δεδομένου ότι, σύμφωνα με τα προαναφερόμενα, η απαίτηση αναγραφής της διάρκειας ζωής όλων των προσφερομένων προϊόντων στην κατηγορία λιπαντικών της υπ' αριθμ. 16/2022 Τεχνικής Περιγραφής (Μελέτης) είναι υποχρεωτική, η αναθέτουσα αρχή είχε δέσμια αρμοδιότητα να αποκλείσει την προσφορά του ανωτέρω οικονομικού φορέα (βλ. Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. Σ472/2022 – 1^ο Κλιμάκιο, σκέψη 31), η οποία παρουσιάζει τις ανωτέρω αποκλίσεις από τους όρους της προκείμενης Διακήρυξης και τις υποχρεωτικές απαιτήσεις της υπ' αριθμ. 16/2022 Τεχνικής Περιγραφής (Μελέτης). Ως εκ τούτου, σύμφωνα με τα προρρηθέντα, ο προκείμενος ισχυρισμός της προσφεύγουσας πρέπει να γίνει δεκτός.

27. Επειδή γίνεται δεκτή, εν συνόλω, η εισήγηση.

28. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να οριστεί η επιστροφή στην προσφεύγουσα του καταβληθέντος παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει τις προσβαλλόμενες αποφάσεις της αναθέτουσας αρχής, κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του καταβληθέντος παραβόλου.

Αριθμός Απόφασης: 1200/2022

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 25 Ιουλίου 2022 και εκδόθηκε στις 11 Αυγούστου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΑΘΗΝΑ ΜΠΟΥΖΙΟΥΡΗ

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ – ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ
ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**