

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**5ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της την 5<sup>η</sup> Μαΐου 2020 με την εξής σύνθεση:  
Ευαγγελία Μιχολίτση, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου-Εισηγητής και Χρήστος Σώκος, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 27/03/2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ΑΕΠΠ 373/27.03.2020, της προσφεύγουσας με την επωνυμία « .....» με διακριτικό τίτλο « .....» (εφεξής «προσφεύγουσα») που εδρεύει στη θέση ....., ....., Τ.Κ. ...., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του Δήμου ..... (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 29/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ....., να αποκλειστεί η εταιρεία « .....» από τις περαιτέρω διαδικασίες του διαγωνισμού για το Τμήμα 9 «Συνολική Προμήθεια Λιπαντικών» και να διαταχθεί η επιστροφή του καταβληθέντος παράβολου.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 2 του Ν.4412/2016 και 5 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 νόμιμο e-παράβολο, ύψους ευρώ 600,00 ήτοι ειδικότερα, έχει εκδοθεί, πληρωθεί, δεσμευθεί και κατατεθεί e-παράβολο (βλ. παράβολο με αριθμό ..... με αποδεικτικό της Τράπεζας ..... της 27.03.2020 περί πληρωμής του ανωτέρω παραβόλου και εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ όπου το παράβολο φέρεται ως «δεσμευμένο»). Επισημαίνεται, ότι η προϋπολογισθείσα δαπάνη του επίμαχου τμήματος 9 ανέρχεται στο ποσό

## Αριθμός απόφασης: 597/2020

των 3.619,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ, συνεπώς νομίμως έχει καταβληθεί το ελάχιστο ύψος του παραβόλου.

2. Επειδή, με την υπ. αρ. .... διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοιχτός, διεθνής, ηλεκτρονικός διαγωνισμός του Δήμου ..... για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών του και των Νομικών του Προσώπων, ενδεικτικού συνολικού προϋπολογισμού δαπάνης διακοσίων σαράντα πέντε χιλιάδων επτακοσίων είκοσι έξι ευρώ και εξήντα οκτώ λεπτών (245.726,68 €) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ ..... ) με καταληκτική ημερομηνία κατάθεσης των προσφορών την 20-02-2020 και ημερομηνία δημοσίευσης του διαγωνισμού στο ΚΗΜΔΗΣ την 04-02-2020 με ΑΔΑΜ ..... Ειδικότερα, η προσφεύγουσα συμμετείχε για το Τμήμα 9 της Ομάδας 9-Λιπαντικά, εκτιμώμενης αξίας 3.619,00€ προ ΦΠΑ 24%.

3. Επειδή, στις 18-03-2020 αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. και κοινοποιήθηκε μέσω της λειτουργίας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού η υπ' αριθμ. 29/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής με αριθμό πρωτοκόλλου: ...../16-03-2020, δια της οποίας επικυρώνεται το υπ' αριθμόν ...../05-03-2020 Πρακτικό Ι (Ηλεκτρονικής Αποσφράγισης/Ελέγχου και αξιολόγησης του (υπο) φακέλου: «Δικαιολογητικά Συμμετοχής/Τεχνική Προσφορά») και το υπ' αριθ. .... /10-03-2020 Πρακτικό ΙΙ (Ηλεκτρονικής Αποσφράγισης και Αξιολόγησης του (υπο)φακέλου: «Οικονομική Προσφορά»). Η Οικονομική επιτροπή αποδέχτηκε όλες τις προσφορές των εταιρειών που υπέβαλαν προσφορά για το Τμήμα 9/Ομάδα 9 «Λιπαντικά».

4. Επειδή, η προσφεύγουσα άσκησε την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή με κατάθεση στις 27/03/2020 στον διαδικτυακό τόπο διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ)-ήτοι εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη πράξη γνωστοποιήθηκε σε όλους τους ενδιαφερομένους την 18/03/2020 - έχοντας κάνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ/τος 39/2017 ενώ (η προσφυγή) είναι νομίμως υπογεγραμμένη. Επισημαίνεται ότι η ίδια η προσφεύγουσα κοινοποίησε την προσφυγή στην ΑΕΠΠ στις 27/03/2020 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

5. Επειδή, η προσφυγή ασκήθηκε μετά προδήλου εννόμου συμφέροντος, δεδομένου ότι η προσβαλλόμενη απόφαση ανακηρύσσει την

## Αριθμός απόφασης: 597/2020

εταιρία « .....» προσωρινή ανάδοχο, ενώ δεύτερη σε κατάταξη μειοδοσίας είναι η προσφεύγουσα.

6. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

7. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 9 παρ. 1 του π.δ 39/2017 κοινοποίησε μέσω της εφαρμογής «επικοινωνία», του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 01/04/2020, την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή στον θιγόμενο, ο οποίος βλάπτεται από την αποδοχή της εν θέματι προσφυγής, προκειμένου να λάβει γνώση. Πλην όμως ουδεμία παρέμβαση κατετέθη.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ στις 06/04/2020 τις απόψεις επί της προσφυγής επί της υπό εξέταση προσφυγής με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, τις οποίες κοινοποίησε προς όλους τους συμμετέχοντες αυθημερόν μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ).

9. Επειδή, η προσφεύγουσα υποστηρίζει με την προσφυγή της τα εξής : *«Η εταιρεία μας έχοντας έννομο συμφέρον από την εξέλιξη του διαγωνισμού, προσφεύγει κατά της υπ' αριθμ. 29/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..... δια της οποίας αναδεικνύεται προσωρινός ανάδοχος, η επιχείρηση: « .....», με ΑΦΜ: ....., για την προμήθεια λιπαντικών για την ΟΜΑΔΑ 9, γιατί η προσφορά της είναι πλήρης, σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης και τις τεχνικές προδιαγραφές και προσφέρει τη χαμηλότερη τιμή, όπως προκύπτει από τα σχετικά Πρακτικά που συνέταξε η αρμόδια Επιτροπή, για τους παρακάτω πραγματικούς και νόμιμους λόγους: 1. Από τη παράγραφο 2.2.4.2 της διακήρυξης «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» απαιτείται: δ) Οι συμμετέχοντες στην ΟΜΑΔΑ (9)- Λιπαντικά θα πρέπει να διαθέτουν επιπλέον: φωτοαντίγραφα πιστοποιητικών ή σελίδων βιβλίου αποδοχής Διεθνώς αναγνωρισμένου κρατικού ή ιδιωτικού φορέα, ημεδαπής ή αλλοδαπής (ίδρυμα, εργαστήριο, ερευνητικό ινστιτούτο κ.α.) κατασκευαστή μηχανών ή παρασκευαστή λιπαντικών, με τα οποία θα βεβαιώνεται η καταλληλότητα των προϊόντων, επαληθευόμενη με παραπομπές στις τεχνικές προδιαγραφές ή σε πρότυπα, όπως αυτά περιγράφονται*

## Αριθμός απόφασης: 597/2020

αναλυτικά για κάθε λιπαντικά στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών της με αριθμό ...../2019 τροποποιημένης μελέτης (βάση της υπ' αριθμ. 10/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής) του Δήμου ..... 2. έγκριση κυκλοφορίας των προσφερόμενων λιπαντικών στον κατάλογο που έχει εκδοθεί από το Γενικό Χημείο του Κράτους. Από την παράγραφο 2.4.3.2 Τεχνική προσφορά απαιτείται: Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών της με αριθμό .../2019 τροποποιημένης μελέτης (βάση της υπ' αριθμ. 10/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής), του Τμ. Τεχνικών Υπηρεσιών, όπως αυτές αποτυπώνονται στο Έντυπο Τεχνικής Προσφοράς, σύμφωνα με το Υπόδειγμα του Παραρτήματος II της παρούσας διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται.3. 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, θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης. Από την υπ' αριθμόν .../2019 Μελέτη της Διακήρυξης, Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών, Β.ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ απαιτείται: Τα προσφερόμενα λιπαντικά πρέπει (για όσα προβλέπεται) να έχουν έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρηση των προσφερόμενων λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Δ/νση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους. Η Υπηρεσία διατηρεί το δικαίωμα ποιοτικού και ποσοτικού ελέγχου. Για τον ποιοτικό έλεγχο θα σταλούν δείγματα στο Γενικό Χημείο του Κράτους με έξοδα που θα βαρύνουν

τον προμηθευτή. Ο ποιοτικός και δειγματοληπτικός έλεγχος θα γίνει κατά την παραλαβή των λιπαντικών αλλά και κατά τη διάρκεια χρήσης αυτών όταν συμπληρωθεί το ήμισυ της κατατεθείσης διάρκειας ζωής (διανυθέντα κμ. ή ώρες) των λιπαντικών. Για τα προσφερόμενα λιπαντικά θα κατατεθούν στο έντυπο της Τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με το Υπόδειγμα του Παραρτήματος II της διακήρυξης, όλα τα τυπικά φυσικοχημικά χαρακτηριστικά κάθε είδους, δηλαδή ειδικό βάρος, ιξώδες, δείκτης ιξώδους, σημείο ανάφλεξης, σημείο ροής και αλκαλικότητας (TBN) (όπου υφίστανται). Θα πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, οι Τεχνικές Προδιαγραφές των προσφερόμενων ειδών να συμμορφώνονται με τις ζητούμενες προδιαγραφές του παρόντος Τεύχους. Τα προσφερόμενα λιπαντικά θα πρέπει - επί ποινή αποκλεισμού- να καλύπτουν τουλάχιστον μία από τις ζητούμενες προδιαγραφές στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών για κάθε είδος. Από την παράγραφο 2.4.2 Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών απαιτείται: 2.4.2.5. Στις περιπτώσεις που με την προσφορά υποβάλλονται ιδιωτικά έγγραφα, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του Ν. 4250/2014 (Α' 94), είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή μετά την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της παρούσας σύμβασης. Από την παράγραφο 2.2.6.2 Αποδεικτικά μέσα της διακήρυξης, σχετικά με την κατάργηση της υποχρέωσης υποβολής πρωτοτύπων ή επικυρωμένων αντιγράφων εγγράφων σε διαγωνισμούς δημοσίων συμβάσεων διευκρινίζονται τα εξής: 3. Απλά αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων: Γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά ευκρινή φωτοαντίγραφα από αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων τα οποία έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 36 παρ. 2 β) του Κώδικα Δικηγόρων (Ν 4194/2013), καθώς και ευκρινή φωτοαντίγραφα από τα πρωτότυπα όσων ιδιωτικών εγγράφων φέρουν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α της παρ. 2 του άρθρου 1 του νόμου 4250/2014. 4. Πρωτότυπα έγγραφα και επικυρωμένα αντίγραφα. Γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά και πρωτότυπα ή νομίμως επικυρωμένα αντίγραφα των δικαιολογητικών εγγράφων, εφόσον υποβληθούν από τους διαγωνιζόμενους. Η επιχείρηση « .....» για τα προσκομιζόμενα προϊόντα έχει επισυνάψει το 'ΑΡΙΘΜΟΣ ΕΓΚΡ.Γ.Χ.Κ/ έγγραφο με το οποίο

## Αριθμός απόφασης: 597/2020

παρέχει τον Αριθμό Πρωτοκόλλου που έχουν λάβει τα κατατιθέμενα προϊόντα από την έγκρισή τους από το Γενικό Χημείο του Κράτους. Ωστόσο δεν έχει προσκομισθεί Αριθμός Πρωτοκόλλου του Γενικού Χημείου του Κράτους για τα προϊόντα: 9.7 ΛΑΔΙ ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ, ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΜΕΤΑΔΟΣΗΣ ΚΙΝΗΣΗΣ, ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΠΕΔΗΣΗΣ SAE 10W-30 και 9.9 ΛΑΔΙ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΚΙΝΗΤΗΡΩΝ SAE 20W-30. Στη ...../2020 Μελέτη «τα λιπαντικά πρέπει (για όσα προβλέπεται) να έχουν έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρηση των προσφερόμενων λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Δ/νση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους». Σύμφωνα με τις διατάξεις της Κ.Υ.Α. ΑΧΣ 176/1994 (ΦΕΚ 421 Β/6-6-1994) και της Κ.Υ.Α. ΑΧΣ 526/2004/05 (ΦΕΚ 630 Β'/12- 5-05) Απαιτήσεις, όροι κυκλοφορίας και μέθοδοι ελέγχου των λιπαντικών μηχανών εσωτερικής καύσης και τις Κ.Υ.Α. ΑΧΣ 12/1995 (ΦΕΚ 471/Β'/29-5-1995) (Διορθ. σφαλμ. στο ΦΕΚ 570Β'/29-6-1995) για τις βαλβολίνες : «Οι παραγωγοί ορυκτελαίων στην Ελλάδα καθώς και οι εισαγωγείς ορυκτέλαιων υποχρεούνται να υποβάλλουν στη Διεύθυνση Πετροχημικών του Γ.Χ.Κ. υπεύθυνη δήλωση για κάθε τύπο λαδιού που παράγουν ή εισάγουν». Επομένως η προσφορά παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που απαιτούνται και θα πρέπει να απορριφθεί, καθώς προσέφερε προϊόντα τα οποία δεν φέρουν Αριθμό Πρωτοκόλλου έγκρισης από το Γενικό Χημείο του Κράτους. Για το υπ' αριθμόν 9.3. ΕΛΑΙΟ ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ISO 68 με Προδιαγραφές: DIN ..... Part III, CLP DIN ....., Part II HLP ή οποιαδήποτε άλλη που να αποδεικνύεται επίσημα με φωτοαντίγραφο πιστοποιητικού ή σελίδων βιβλίου αποδοχής κατασκευαστού μηχανών ή παρασκευαστού λιπαντικών ότι είναι τουλάχιστον ισοδύναμη με μία από τις προδιαγραφές της παραγράφου αυτής, η εν λόγω επιχείρηση έχει προσφέρει το .....OIL ISO 68, το οποίο καλύπτει τις προδιαγραφές DIN ..... part III, HVLP. Στην ..../2020 Μελέτη του Δήμου ζητούνται ρητά προδιαγραφές DIN 51517 Part III, CLP DIN 51524, Part II HLP. Από αυτές τις προδιαγραφές και σύμφωνα με την μελέτη: «τα προσφερόμενα λιπαντικά θα πρέπει -επί ποινή αποκλεισμού- να καλύπτουν τουλάχιστον μια από τις ζητούμενες προδιαγραφές στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών για κάθε είδος», προκύπτει ότι η εν λόγω επιχείρηση δεν έχει προσφέρει λιπαντικό το οποίο να πληροί τουλάχιστον μία από τις δοθέντες

## Αριθμός απόφασης: 597/2020

προδιαγραφές. Αντιθέτως προσέφερε λιπαντικό με διαφορετικές προδιαγραφές και χαρακτηριστικά από τα ζητούμενα. Στα υδραυλικά λιπαντικό όπου δεν επικαλύπτονται οι παλαιότερες προδιαγραφές από τις νεότερες, οι κατάλληλες προδιαγραφές για κάθε μηχανήμα εναπόκεινται στον κατασκευαστή αυτού. Εφόσον ζητούνται προδιαγραφές DIN 51517 Part III, CLP ή DIN 51524 Part II, HLP, είναι αδύνατο να γίνει δεκτό προϊόν με προδιαγραφές DIN 51524 Part III, HVLP. Το προϊόν ..... ISO 68 φέρει αποκλίσεις από τους όρους της διακήρυξης και θα πρέπει να απορριφθεί καθώς η επιχείρηση ....., έχει προσφέρει διαφορετικό προϊόν από το ζητούμενο στην μελέτη. Επιπροσθέτως η επιχείρηση ..... έχει επισυνάψει ΕΝΤΥΠΟ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ για την Ομάδα 4.ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ-ΠΡΟΣΘΕΤΑ χωρίς να αναφέρει σε κανένα προϊόν Σημείο αλκαλικότητας (TBN). Στην Μελέτη αναφέρεται: «να κατατεθούν στο έντυπο της Τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με το Υπόδειγμα του Παραρτήματος II της διακήρυξης, όλα τα τυπικά φυσικοχημικά χαρακτηριστικά κάθε είδους, δηλαδή ειδικό βάρος, ιξώδες, δείκτης ιξώδους, σημείο ανάφλεξης, σημείο ροής και αλκαλικότητας (TBN) (όπου υφίστανται)». Σύμφωνα με τις διατάξεις της Κ.Υ.Α. ΑΧΣ 176/1994 (ΦΕΚ421 Β/6-6-1994) και της Κ.Υ.Α. ΑΧΣ 526/2004/05 (ΦΕΚ 630 Β'/12-5-05) Απαιτήσεις, όροι κυκλοφορίας και μέθοδοι ελέγχου των λιπαντικών μηχανών εσωτερικής καύσης, τα λιπαντικά Μηχανών εσωτερικής καύσης διαθέτουν Ολικό αριθμό βάσεων (TBN), το οποίο εφόσον υφίσταται θα έπρεπε και να κατατεθεί. Στην ...../2020 Μελέτη της Διακήρυξης αναφέρεται: «Ο ποιοτικός και δειγματοληπτικός έλεγχος θα γίνει κατά την παραλαβή των λιπαντικών αλλά και κατά τη διάρκεια χρήσης αυτών όταν συμπληρωθεί το ήμισυ της κατατεθείσης διάρκειας ζωής (διανυθέντα Km ή ώρες) των λιπαντικών». Η επιχείρηση ..... δεν έχει επισυνάψει κάποιο αρχείο με τη διάρκεια ζωής των λιπαντικών, ώστε να γίνει έλεγχος αυτών από το Γενικό Χημείο του Κράτους όταν συμπληρωθεί το ήμισυ αυτής. Τέλος, στην παράγραφο 2.2.6.2 Αποδεικτικά μέσα της διακήρυξης, Α Σχετικά με την κατάργηση της υποχρέωσης υποβολής πρωτοτύπων ή επικυρωμένων αντιγράφων εγγράφων σε διαγωνισμούς δημοσίων συμβάσεων και στην παράγραφο 2.4.2 Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών (2.4.2.5.) τονίζεται ότι ιδιωτικά έγγραφα γίνονται αποδεκτά εφόσον φέρουν επικύρωση

## Αριθμός απόφασης: 597/2020

από δικηγόρο. Η επιχείρηση ..... έχει προσκομίσει τα παρακάτω αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων χωρίς καμία επικύρωση από δικηγόρο και χωρίς συνυποβολή Υπεύθυνης Δήλωσης: 'ΑΡΙΘΜΟΣ ΕΓΚΡ.Γ.Χ.Κ.', 'ANTIFREEZE 100%', 'SAE 10W30', 'SAE 10W40 SEMI SYNTHETIC GASOLINE', 'SAE 15W40 TRUCKS CL4', 'SAE 20W30', 'SAE 20W50 TD', 'TX 80W90 GL-5', 'TX ATF', 'TX ISO 68'. Ιδίως το έγγραφο 'ΑΡΙΘΜΟΣ ΕΓΚΡ.Γ.Χ.Κ.' δεν φέρει ούτε ηλεκτρονική υπογραφή του αρμόδιου προσώπου, ούτε και επικύρωση από αρμόδιο ίδρυμα. Συνεπώς τα έγγραφα αυτά δεν έπρεπε να γίνουν αποδεκτά και να αξιολογηθούν από την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου καθώς δεν φέρουν καμία αξιοπιστία και δεν είναι σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης».

10. Επειδή, με τις ως άνω απόψεις της προς την ΑΕΠΠ η αναθέτουσα αρχή σημειώνει ότι «Στην παρ. 2.4.3 «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» του άρθρου 2 της υπ' αριθ. ....../31-01-2020 διακήρυξης του διαγωνισμού καθορίζονται ρητά τα δικαιολογητικά που πρέπει να υποβληθούν στον εν λόγω φάκελο προκειμένου να καταστεί παραδεκτή η προσφορά των οικονομικών φορέων, ενώ τίθενται οι ειδικότερες απαιτήσεις και προϋποθέσεις για την κατάρτιση του περιεχομένου της Τεχνικής Προσφοράς των διαγωνιζόμενων. Καθίσταται σαφές σε όλους τους διαγωνιζόμενους που συμμετέχουν στην ΟΜΑΔΑ 9 – ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ, χωρίς να δημιουργείται ουδεμία σύγχυση ή παρερμηνεία, ότι για την έγκυρη υποβολή της Τεχνικής Προσφοράς, κατά το πρώτο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, ήτοι κατά το στάδιο της αξιολόγησης του (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής/Τεχνική Προσφορά», τίθενται οι παρακάτω κρίσιμοι όροι: 1. Να υποβληθεί με ηλεκτρονική υπογραφή η Τεχνική Προσφορά που παράγεται από την ειδική ηλεκτρονική φόρμα του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., στην οποία οι προμηθευτές οφείλουν να «απαντήσουν» θετικά στις δύο απαιτήσεις που έχουν τεθεί. Η 1η απαίτηση αφορά στη δέσμευση για την υποβολή του Εντύπου Τεχνικής Προσφοράς σύμφωνα με το υπόδειγμα του Παραρτήματος II της διακήρυξης και η 2η απαίτηση στη δέσμευση ότι τα προσφερόμενα είδη πληρούν τις προδιαγραφές όπως αυτές περιγράφονται στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών της με αριθμό ...../2019 (Τροποποιημένης) μελέτης, που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα των τευχών



δημοπράτησης. 2. Να συμπληρωθεί και να υποβληθεί ηλεκτρονικά ο "Πίνακας 4. ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ – ΠΡΟΣΘΕΤΑ" του Έντυπου Τεχνικής Προσφοράς του Παραρτήματος II της διακήρυξης, με την ηλεκτρονική υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου του φορέα. Ο εν λόγω πίνακας ζητά μεταξύ άλλων από τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν στοιχεία για την προδιαγραφή που καλύπτει κάθε προσφερόμενο λιπαντικό, ως προκαταρκτική απόδειξη της συμμόρφωσής του με τις ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές. Στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών της υπ' αριθ. ..../2019 (Τροποποιημένης) μελέτης που συντάχθηκε από το Τμήμα Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου ..... - το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα των τευχών δημοπράτησης/εγγράφων της σύμβασης - προσδιορίζονται με ακρίβεια οι απαιτήσεις που τίθενται όσον αφορά στις προδιαγραφές που πρέπει να πληρούν τα προσφερόμενα είδη (καύσιμα και λιπαντικά), προκειμένου να καταστούν αποδεκτά κατά τη διαγωνιστική διαδικασία. Στην παρ. Β: Λιπαντικά του Τεύχους μεταξύ άλλων ορίζεται: «Για τα προσφερόμενα λιπαντικά θα κατατεθούν στο έντυπο της Τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με το Υπόδειγμα του Παραρτήματος II της διακήρυξης, όλα τα τυπικά φυσικοχημικά χαρακτηριστικά κάθε είδους, δηλαδή ειδικό βάρος, ιξώδες, δείκτης ιξώδους, σημείο ανάφλεξης, σημείο ροής και αλκαλικότητας (TBN) (όπου υφίστανται). ... Οι τιμές των προσφορών θα δοθούν υποχρεωτικά και -επί ποινή αποκλεισμού- στις αντίστοιχες μονάδες μέτρησης που αναφέρονται στη μελέτη της υπηρεσίας... Τα προσφερόμενα είδη θα πρέπει να συνοδεύονται από τεχνικό φυλλάδιο της εταιρίας παραγωγής με όλες τις πληροφορίες για τα τεχνικά χαρακτηριστικά και την χρήση του κάθε προσφερόμενου υλικού. Θα πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, οι Τεχνικές Προδιαγραφές των προσφερόμενων ειδών να συμμορφώνονται με τις ζητούμενες προδιαγραφές του παρόντος Τεύχους. Τα προσφερόμενα λιπαντικά θα πρέπει – επί ποινή αποκλεισμού- να καλύπτουν τουλάχιστον μία από τις ζητούμενες προδιαγραφές στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών για κάθε είδος. Επομένως, για την αποδοχή ή μη των προϊόντων - κατά το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζόμενων - η Επιτροπή Διαγωνισμού οφείλει να ελέγξει την εκπλήρωση των ουσιωδών και απαραίτων όρων της διακήρυξης, ήτοι: α) εάν έχουν υποβληθεί η Τεχνική Προσφορά του Συστήματος και το Έντυπο Τεχνικής Προσφοράς του

## Αριθμός απόφασης: 597/2020

Παραρτήματος II της διακήρυξης, σύμφωνα με τις προϋποθέσεις που τίθενται, β) εάν δίνεται η προδιαγραφή του κάθε προσφερόμενου είδους στο Έντυπο Τεχνικής Προσφοράς και εάν η εν λόγω προδιαγραφή συμμορφώνεται με τις ζητούμενες στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών. Το γεγονός ότι τα ανωτέρω στοιχεία είναι υποχρεωτικά για την εγκυρότητα της τεχνικής προσφοράς προκύπτει με απόλυτη σαφήνεια από τη διακήρυξη, χωρίς να δημιουργείται οποιαδήποτε αμφιβολία ή σύγχυση στους συμμετέχοντες στη διαγωνιστική διαδικασία. Όπως ορίζεται στην παρ. 2.2.6.2.A. της διακήρυξης, το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.5, κρίνονται: α) κατά την υποβολή της προσφοράς, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της διακήρυξης και γ) κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. Κατά συνέπεια, η Τεχνική Προσφορά των διαγωνιζομένων αξιολογείται κατά την υποβολή της προσφοράς - αποκλειστικά και μόνο - από την υποβολή των ανωτέρω περιγραφόμενων δικαιολογητικών στον ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά». Στο στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο, απαιτείται η προσκόμιση επιπλέον δικαιολογητικών, προκειμένου να αποδειχθεί τεκμηριωμένα η πλήρης συμμόρφωση των προσφερόμενων ειδών με τις ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές. Για το σκοπό αυτό - στο στάδιο αυτό και μόνο - θα πρέπει να προσκομιστούν τα κάτωθι δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση Β.3.γ της παρ. 2.2.6.2 της διακήρυξης : 1. Φωτοαντίγραφα πιστοποιητικών ή σελίδων βιβλίου αποδοχής Διεθνώς αναγνωρισμένου κρατικού ή ιδιωτικού φορέα, ημεδαπής ή αλλοδαπής (ίδρυμα, εργαστήριο, ερευνητικό ινστιτούτο κ.α.) κατασκευαστή μηχανών ή παρασκευαστή λιπαντικών, με τα οποία θα βεβαιώνεται η καταλληλότητα των προϊόντων, επαληθευόμενη με παραπομπές στις τεχνικές προδιαγραφές ή σε πρότυπα, όπως αυτά περιγράφονται αναλυτικά για κάθε λιπαντικό στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών της με αριθμό .../2019 τροποποιημένης μελέτης (βάσει της υπ' αριθ. 10/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής), του Δήμου ..... Τα εν λόγω δικαιολογητικά γίνονται αποδεκτά εφόσον έχουν συνταχθεί στην ελληνική ή στην αγγλική γλώσσα. 2. Έγκριση κυκλοφορίας των

προσφερόμενων λιπαντικών στον κατάλογο που έχει εκδοθεί από το Γενικό Χημείο του Κράτους. Ως προς τον λόγο απόρριψης της επιχείρησης « .....» που περιγράφεται στην παρ. 7, περίπτωση Ι της Προδικαστικής Προσφυγής. Η διαγωνιζόμενη επιχείρηση « .....» υπέβαλε με την ηλεκτρονική προσφορά της, στον (υπο)φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», το Έντυπο Τεχνικής Προσφοράς, σύμφωνα με το υπόδειγμα του Παραρτήματος ΙΙ της διακήρυξης, συμπληρωμένο και ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο σε μορφή αρχείου .pdf, όπως απαιτούνταν από την παρ. 2.4.3 «Περιεχόμενα Φακέλου: "Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά"» του άρθρου 2 της υπ' αριθ. .... διακήρυξης. Για το προσφερόμενο λιπαντικό «ΛΑΔΙ ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ, ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΜΕΤΑΔΟΣΗΣ ΚΙΝΗΣΗΣ, ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΠΕΔΗΣΗΣ SAE 10W-30» υπάρχει σαφής αναφορά στο υποβληθέν Έντυπο Τεχνικής Προσφοράς (γραμμή 7 του Πίνακα 4. Λιπαντικά - Πρόσθετα), όπου δίνεται: α) η μάρκα και η ονομασία του προσφερόμενου λιπαντικού: ENVOL SAE 10W30, β) οι προδιαγραφές που καλύπτει, τέσσερις από τις οποίες (API GL-4, JOHN DEERE J20C, MASSEY FERGUSON M-1143, FORD M2C-134D) είναι απολύτως ταυτόσημες με τις ζητούμενες προδιαγραφές στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών του διαγωνισμού και γ) τα φυσικοχημικά χαρακτηριστικά και η συσκευασία του προσφερόμενου λιπαντικού. Για το προσφερόμενο λιπαντικό «ΛΑΔΙ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΚΙΝΗΤΗΡΩΝ SAE 20W-30» υπάρχει σαφής αναφορά στο υποβληθέν Έντυπο Τεχνικής Προσφοράς (γραμμή 9 του Πίνακα 4. Λιπαντικά - Πρόσθετα), όπου δίνεται: α) η μάρκα και η ονομασία του προσφερόμενου λιπαντικού: ENVOL SAE 20W30, β) οι προδιαγραφές που καλύπτει, τέσσερις από τις οποίες (FORD M2C 134D, JOHN DEERE J20C, MASSEY FERGUSON CMS M1143, API GL-4) είναι απολύτως ταυτόσημες με τις ζητούμενες προδιαγραφές στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών του διαγωνισμού και γ) τα φυσικοχημικά χαρακτηριστικά και η συσκευασία του προσφερόμενου λιπαντικού. Επιπλέον, η διαγωνιζόμενη επιχείρηση « .....» υπέβαλε με την ηλεκτρονική προσφορά της, στον (υπο)φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», την Τεχνική Προσφορά του Συστήματος, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη σε μορφή αρχείου .pdf, όπου δίνεται η Απάντηση ΝΑΙ στις τιθέμενες απαιτήσεις, σύμφωνα την παρ. 2.4.3

## Αριθμός απόφασης: 597/2020

«Περιεχόμενα Φακέλου: "Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά"» του άρθρου 2 της υπ' αριθ. .... διακήρυξης. Συμπερασματικά: Με βάση τα ανωτέρω, για τα προσφερόμενα λιπαντικά: α) «ΛΑΔΙ ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ, ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΜΕΤΑΔΟΣΗΣ ΚΙΝΗΣΗΣ, ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΠΕΔΗΣΗΣ SAE 10W-30)» και β) «ΛΑΔΙ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΚΙΝΗΤΗΡΩΝ SAE 20W-30» της διαγωνιζόμενης επιχείρησης « .....» εκπληρώνονται απόλυτα οι τιθέμενες από τη διακήρυξη προϋποθέσεις για να γίνουν αποδεκτά από την Επιτροπή Διαγωνισμού, κατά το στάδιο αξιολόγησης της Τεχνικής Προσφοράς. Επομένως, ορθά η προσφορά της επιχείρησης « .....» κρίθηκε ως αποδεκτή, κατά το πρώτο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, βάσει του υπ' αριθ. ..../05-03-2020 Πρακτικού I (Ηλεκτρονικής Αποσφράγισης / Ελέγχου και αξιολόγησης του (υπο)φακέλου: «Δικαιολογητικά Συμμετοχής / Τεχνική Προσφορά») που συντάχθηκε από την αρμόδια Επιτροπή και εν συνεχεία εγκρίθηκε με την υπ' αριθ. 29/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής. Δεδομένου ότι η επιχείρηση « .....» προσέφερε τη χαμηλότερη τιμή, όπως προκύπτει από το υπ' αριθ. ..../10-03-2020 Πρακτικό II (Ηλεκτρονικής Αποσφράγισης και Αξιολόγησης του (υπο)φακέλου: «Οικονομική Προσφορά») της αρμόδιας Επιτροπής, με την υπ' αριθ. 29/2020 απόφαση της Ο.Ε. αναδείχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος για την προμήθεια λιπαντικών για την ΟΜΑΔΑ 9 του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού με Αριθμό Συστήματος: ....., για την προμήθεια: «Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών» του Δήμου ..... και των Νομικών του Προσώπων. Η επιχείρηση « .....» επικαλείται στην προδικαστική προσφυγή της ως λόγο απόρριψης της εταιρίας « .....» το γεγονός ότι τα ανωτέρω προσφερόμενα λιπαντικά δεν φέρουν αριθμό πρωτοκόλλου έγκρισης από το Γενικό Χημείο του Κράτους. Επισημαίνεται σε αυτό το σημείο ότι τεχνικά φυλλάδια ή έγγραφα εγκρίσεων από το Γ.Χ.Κ. που υποβάλλονται από τους διαγωνιζόμενους κατά το πρώτο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, δεν μπορούν σε καμία περίπτωση να αποτελέσουν κρίσιμα στοιχεία της αξιολόγησης που θα οδηγήσουν στην αποδοχή ή απόρριψη μίας προσφοράς. Τα εν λόγω δικαιολογητικά - καθώς και όλα τα υπόλοιπα δικαιολογητικά που τυχόν κατατίθενται πέραν των ζητούμενων στην παρ. 2.4.3 της διακήρυξης ως περιεχόμενα του φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά»

## Αριθμός απόφασης: 597/2020

- υποβάλλονται εκ του περισσού από τους συμμετέχοντες και δεν λαμβάνονται υπόψη από την αρμόδια Επιτροπή Διαγωνισμού για τη διαμόρφωση της κρίσης της κατά το πρώτο στάδιο. Τέτοιου είδους δικαιολογητικά δεν εξετάζονται επί της ουσίας από την αρμόδια Επιτροπή Διαγωνισμού στο συγκεκριμένο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, η οποία οφείλει τεκμηριωμένα να εισηγείται την απόρριψη ή αποδοχή μιας προσφοράς, τηρώντας απαρέγκλιτα τους όρους και τις διατάξεις της διακήρυξης. Η ακρίβεια και η αλήθεια των στοιχείων - που έχουν δηλωθεί στο πρώτο στάδιο - αποτελεί αντικείμενο αξιολόγησης κατά το στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο, ο οποίος και καλείται στη συνέχεια να προσκομίσει όλα τα απαραίτητα δικαιολογητικά (τεχνικά φυλλάδια, πιστοποιητικά, εγκρίσεις Γ.Χ.Κ. κ.α.), με τα οποία θα αποδεικνύεται πλέον τεκμηριωμένα η πλήρης συμμόρφωση της Τεχνικής Προσφοράς του με τις απαιτήσεις του Τεύχους Τεχνικών Προδιαγραφών του διαγωνισμού. Ως προς τον λόγο απόρριψης της επιχείρησης « .....» που περιγράφεται στην παρ. 7, περίπτωση II της Προδικαστικής Προσφυγής. Για το προσφερόμενο λιπαντικό «ΕΛΑΙΟ ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ISO 68» υπάρχει σαφής αναφορά στο υποβληθέν Έντυπο Τεχνικής Προσφοράς (γραμμή 3 του Πίνακα 4. Λιπαντικά - Πρόσθετα), όπου δίνεται: α) η μάρκα και η ονομασία του προσφερόμενου λιπαντικού: ENVOL HYDRAULIC OIL ISO 68, β) οι προδιαγραφές που καλύπτει: DIN ..... Part III, HVLP, SEB .....και γ) τα φυσικοχημικά χαρακτηριστικά και η συσκευασία του προσφερόμενου λιπαντικού. Στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών του διαγωνισμού το ΕΛΑΙΟ ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ISO 68 ζητείται να καλύπτει τις προδιαγραφές DIN ..... Part III, CLP DIN ....., Part II HLP ή οποιαδήποτε άλλη που να αποδεικνύεται επίσημα με φωτοαντίγραφο πιστοποιητικού ή σελίδων βιβλίου αποδοχής κατασκευαστού μηχανών ή παρασκευαστού λιπαντικών ότι είναι τουλάχιστον ισοδύναμη με μία από τις προδιαγραφές της παραγράφου αυτής. Επομένως, η επιχείρηση « .....» δεν προσέφερε λιπαντικό με διαφορετικές προδιαγραφές και χαρακτηριστικά από τα ζητούμενα, όπως επικαλείται στην προδικαστική προσφυγή της η επιχείρηση « .....», αλλά λιπαντικό με ισοδύναμη (ανώτερη) προδιαγραφή DIN ..... (Part III) που υπερκαλύπτει τις ζητούμενες

## Αριθμός απόφασης: 597/2020

προδιαγραφές (Part II). Σε κάθε περίπτωση το γεγονός ότι οι εν λόγω προδιαγραφές είναι ισοδύναμες αποτελεί αντικείμενο ελέγχου και αξιολόγησης από την Επιτροπή Διαγωνισμού στο ακόλουθο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, ήτοι στο στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο. Στο στάδιο αυτό η επιχείρηση «.....» θα κληθεί να υποβάλλει, προς τεκμηρίωση τούτου, φωτοαντίγραφα πιστοποιητικών ή σελίδων βιβλίου αποδοχής Διεθνώς αναγνωρισμένου κρατικού ή ιδιωτικού φορέα, ημεδαπής ή αλλοδαπής (ίδρυμα, εργαστήριο, ερευνητικό ινστιτούτο κ.α.) κατασκευαστή μηχανών ή παρασκευαστή λιπαντικών, με τα οποία θα αποδεικνύεται η καταλληλότητα του προσφερόμενου είδους και η συμμόρφωσή του με τις ζητούμενες προδιαγραφές. Ως προς τον λόγο απόρριψης της επιχείρησης «.....» που περιγράφεται στην παρ. 7, περίπτωση III της Προδικαστικής Προσφυγής. Στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών της υπ' αριθ. .../2019 (Τροποποιημένης) μελέτης που συντάχθηκε από το Τμήμα Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου .....- το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα των τευχών δημοπράτησης/εγγράφων της σύμβασης - και ειδικότερα στην παρ. Β: Λιπαντικά, μεταξύ άλλων ορίζεται: «Για τα προσφερόμενα λιπαντικά θα κατατεθούν στο έντυπο της Τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με το Υπόδειγμα του Παραρτήματος II της διακήρυξης, όλα τα τυπικά φυσικοχημικά χαρακτηριστικά κάθε είδους, δηλαδή ειδικό βάρος, ιξώδες, δείκτης ιξώδους, σημείο ανάφλεξης, σημείο ροής και αλκαλικότητα (TBN) (όπου υφίστανται)». Από καμία διάταξη της διακήρυξης ή των τευχών δημοπράτησης που τη συνοδεύουν δεν προκύπτει ότι η εν λόγω απαίτηση τίθεται επί ποινή αποκλεισμού. Είναι απολύτως κατανοητό ότι οι μοναδικές απαιτήσεις που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού - με ρητή αναγραφή της εν λόγω φράσης - σε σχέση με την αποδοχή της Τεχνικής Προσφοράς ορίζονται με σαφήνεια στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών ως εξής: «Θα πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, οι Τεχνικές Προδιαγραφές των προσφερόμενων ειδών να συμμορφώνονται με τις ζητούμενες προδιαγραφές του παρόντος Τεύχους. Τα προσφερόμενα λιπαντικά θα πρέπει – επί ποινή αποκλεισμού- να καλύπτουν τουλάχιστον μία από τις ζητούμενες προδιαγραφές στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών για κάθε είδος». Επομένως, έχουν προσδιοριστεί πλήρως στα

τεύχη δημοπράτησης οι κρίσιμοι και ουσιώδεις όροι, βάσει των οποίων θα κριθεί η αποδοχή ή απόρριψη των τεχνικών προσφορών στη διαγωνιστική διαδικασία. Σε καμία περίπτωση η μη αναγραφή ενός φυσικοχημικού χαρακτηριστικού στο έντυπο Τεχνικής Προσφοράς δεν μπορεί να αποτελέσει λόγο απόρριψης μιας διαγωνιζόμενης επιχείρησης, καθώς αποτελεί επουσιώδη έλλειψη/απόκλιση, που δεν σχετίζεται με την καταλληλότητα του προσφερόμενου είδους. Εξάλλου, ο προσωρινός ανάδοχος, στο στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης θα κληθεί να υποβάλλει, φωτοαντίγραφα πιστοποιητικών ή σελίδων βιβλίου αποδοχής Διεθνώς αναγνωρισμένου κρατικού ή ιδιωτικού φορέα, ημεδαπής ή αλλοδαπής (ίδρυμα, εργαστήριο, ερευνητικό ινστιτούτο κ.α.) κατασκευαστή μηχανών ή παρασκευαστή λιπαντικών, με τα οποία θα αποδεικνύεται η καταλληλότητα του προσφερόμενου είδους και η συμμόρφωσή του με τις ζητούμενες προδιαγραφές, στα οποία εμπεριέχονται όλες οι πληροφορίες που σχετίζονται με τα φυσικοχημικά χαρακτηριστικά των λιπαντικών. Εφόσον, το προσφερόμενο λιπαντικό κριθεί κατάλληλο, επειδή καλύπτει τις ζητούμενες προδιαγραφές, προφανώς και θα έχει τα αντίστοιχα των προδιαγραφών φυσικοχημικά χαρακτηριστικά. Ως προς τον λόγο απόρριψης της επιχείρησης « .....» που περιγράφεται στην παρ. 7, περίπτωση IV της Προδικαστικής Προσφυγής. Από καμία διάταξη της διακήρυξης ή των τευχών δημοπράτησης που τη συνοδεύουν δεν προκύπτει η απαίτηση κατάθεσης εγγράφων με τα οποία θα αποδεικνύεται η διάρκεια ζωής των προσφερόμενων λιπαντικών. Ο εν λόγω ισχυρισμός της προδικαστικής προσφυγής είναι απολύτως αβάσιμος, καθώς δεν τίθεται ουδεμία τέτοια προϋπόθεση στα έγγραφα της διαγωνιστικής διαδικασίας, προκειμένου να αξιολογηθεί η πληρότητα και η εγκυρότητα των Τεχνικών Προσφορών. Για την αποδοχή ή μη των προϊόντων - κατά το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζόμενων - η Επιτροπή Διαγωνισμού οφείλει να ελέγξει την εκπλήρωση των ουσιωδών και απαραίτων όρων της διακήρυξης, με βάση τα «Περιεχόμενα του Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» που περιγράφονται στην παρ. 2.4.3 του άρθρου 2 της υπ' αριθ. .... διακήρυξης, ήτοι: α) εάν έχουν υποβληθεί η Τεχνική Προσφορά του Συστήματος και το Έντυπο Τεχνικής Προσφοράς του Παραρτήματος II της

## Αριθμός απόφασης: 597/2020

διακήρυξης, σύμφωνα με τις προϋποθέσεις που τίθενται, β) εάν δίνεται η προδιαγραφή του κάθε προσφερόμενου είδους στο Έντυπο Τεχνικής Προσφοράς και εάν η εν λόγω προδιαγραφή συμμορφώνεται με τις ζητούμενες στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών. Το γεγονός ότι τα ανωτέρω στοιχεία είναι υποχρεωτικά για την εγκυρότητα της τεχνικής προσφοράς προκύπτει με απόλυτη σαφήνεια από τη διακήρυξη, χωρίς να δημιουργείται οποιαδήποτε αμφιβολία ή σύγχυση στους συμμετέχοντες στη διαγωνιστική διαδικασία. Η αναφορά που γίνεται στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών και την οποία επικαλείται η επιχείρηση « .....» στην προσφυγή της: «Η Υπηρεσία διατηρεί το δικαίωμα ποιοτικού και ποσοτικού ελέγχου. Για τον ποιοτικό έλεγχο θα σταλούν δείγματα στο Γενικό Χημείο του Κράτους με έξοδα που θα βαρύνουν τον προμηθευτή. Ο ποιοτικός και δειγματοληπτικός έλεγχος θα γίνει κατά την παραλαβή των λιπαντικών αλλά και κατά τη διάρκεια χρήσης αυτών όταν συμπληρωθεί το ήμισυ της κατατεθείσης διάρκειας ζωής (διανυθέντα Km ή ώρες) των λιπαντικών. Σε περίπτωση που κατά τον έλεγχο του Γ.Χ.Κ. διαπιστωθεί ότι τα προσφερόμενα λιπαντικά δεν ανταποκρίνονται στις προδιαγραφές της μελέτης και της προσφοράς τους, θα επιβληθούν οι κυρώσεις που προβλέπει το άρθρο 203 του Ν. 4412/16» αφορά το στάδιο της υλοποίησης της σύμβασης και αποσαφηνίζει τη διαδικασία και τους τρόπους ελέγχου των λιπαντικών κατά την παραλαβή και τη χρήση των προϊόντων και σε καμία περίπτωση δεν συνδέεται με τα στάδια αξιολόγησης των προσφορών κατά τη διαγωνιστική διαδικασία. Ως προς τον λόγο απόρριψης της επιχείρησης « .....» που περιγράφεται στην παρ. 7, περίπτωση V της Προδικαστικής Προσφυγής. Επισημαίνεται και πάλι ότι έγγραφα εγκρίσεων από το Γ.Χ.Κ. που υποβάλλονται από τους διαγωνιζόμενους κατά το πρώτο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, δεν μπορούν σε καμία περίπτωση να αποτελέσουν κρίσιμα στοιχεία της αξιολόγησης που θα οδηγήσουν στην αποδοχή ή απόρριψη μίας προσφοράς. Τα εν λόγω δικαιολογητικά - καθώς και όλα τα υπόλοιπα δικαιολογητικά που τυχόν κατατίθενται πέραν των ζητούμενων στην παρ. 2.4.3 της διακήρυξης ως περιεχόμενα του φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» - υποβάλλονται εκ του περισσού από τους συμμετέχοντες και δεν λαμβάνονται υπόψη από την αρμόδια Επιτροπή Διαγωνισμού για τη διαμόρφωση της κρίσης της κατά το



## Αριθμός απόφασης: 597/2020

πρώτο στάδιο. Τέτοιου είδους δικαιολογητικά δεν εξετάζονται επί της ουσίας από την αρμόδια Επιτροπή Διαγωνισμού στο συγκεκριμένο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, η οποία οφείλει τεκμηριωμένα να εισηγείται την απόρριψη ή αποδοχή μιας προσφοράς, τηρώντας απαρέγκλιτα τους όρους και τις διατάξεις της διακήρυξης. Η ακρίβεια και η αλήθεια των στοιχείων - που έχουν δηλωθεί στο πρώτο στάδιο – αποτελεί αντικείμενο αξιολόγησης κατά το στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο, ο οποίος και καλείται στη συνέχεια να προσκομίσει όλα τα απαραίτητα δικαιολογητικά, μεταξύ των οποίων και τις εγκρίσεις του Γ.Χ.Κ., με τα οποία θα αποδεικνύεται πλέον τεκμηριωμένα η πλήρης συμμόρφωση της Τεχνικής Προσφοράς του με τις απαιτήσεις του Τεύχους Τεχνικών Προδιαγραφών του διαγωνισμού. Με βάση τα παραπάνω η Επιτροπή Διαγωνισμού θεωρεί απολύτως αβάσιμους τους λόγους που επικαλείται στην προσφυγή της η επιχείρηση « .....» για την απόρριψη της προσφοράς της εταιρίας « .....». Η προσφορά της εταιρίας «.....» ορθώς έγινε αποδεκτή κατά τη διαγωνιστική διαδικασία, με βάση το υπ' αριθ. ....../05-03-2020 Πρακτικό Ι και ....../10-03-2020 Πρακτικό ΙΙ της αρμόδιας Επιτροπής και εν συνεχεία με την υπ' αριθ. 29/2020 απόφαση της Ο.Ε. αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος για την προμήθεια λιπαντικών για την ΟΜΑΔΑ 9 του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την προμήθεια: «Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών» του Δήμου ..... και των Νομικών του Προσώπων, καθώς είναι πλήρης, σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης και τις τεχνικές προδιαγραφές και προσφέρει τη χαμηλότερη τιμή».

11. Επειδή, το άρθρο 18 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» προβλέπει : «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 με τίτλο « Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» προβλέπει στην παρ. 1 και 2 τα εξής «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, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως: α) την επωνυμία της αναθέτουσας αρχής, [...]ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης. Επίσης οποιαδήποτε δικαιώματα προαίρεσης για συμπληρωματικές ή νέες συμβάσεις και, εφόσον είναι γνωστό, το προσωρινό χρονοδιάγραμμα για την άσκηση των δικαιωμάτων αυτών, καθώς και τον αριθμό των παρατάσεων για την άσκησή τους, 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, [...] ιγ) τη δυνατότητα υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 59, [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 και τους όρους πληρωμής, [...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.), κα) τον κατάλογο και τη σειρά ισχύος των εγγράφων της σύμβασης, κβ) όλες τις αναγκαίες πληροφορίες σχετικά με τον τρόπο διάθεσης των εγγράφων της σύμβασης, κγ) τη διαδικασία πρόσβασης των υποψηφίων και προσφερόντων στα δικαιολογητικά, στις τεχνικές και οικονομικές προσφορές, υπό την επιφύλαξη των οριζόμενων στο άρθρο 70 και στην κείμενη νομοθεσία, [...]». Το άρθρο 54 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Τεχνικές προδιαγραφές» αναφέρει τα κάτωθι «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α` παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι

παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της. Οι τεχνικές προδιαγραφές μπορούν επίσης να καθαρίζουν αν απαιτείται μεταβίβαση δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας.

Για όλες τις συμβάσεις που προορίζονται για χρήση από φυσικά πρόσωπα είτε πρόκειται για το ευρύ κοινό είτε για το προσωπικό της αναθέτουσας αρχής, οι τεχνικές προδιαγραφές, καταρτίζονται με τρόπο ώστε να λαμβάνουν υπόψη κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή το σχεδιάσμά για όλους τους χρήστες. Αν έχουν υιοθετηθεί υποχρεωτικές απαιτήσεις προσβασιμότητας δυνάμει νομοθετικής πράξης της Ένωσης, οι τεχνικές προδιαγραφές, όσον αφορά τα κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή τον σχεδιάσμά για όλους τους χρήστες, καθορίζονται με παραπομπή στις εν λόγω απαιτήσεις. 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. 6. [...]Ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο 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. 7. Οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται και εγκρίνονται πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης κατά το άρθρο 61.[...] 9. Ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, κατά την κατάρτιση των τεχνικών προδιαγραφών οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν υπόψη τις ενιαίες προδιαγραφές που εκπονούνται από τις ΕΚΑΑ των περιπτώσεων β` και γ` της παραγράφου 1 του άρθρου 41 και αναρτώνται στο ΕΣΗΔΗΣ. Στις περιπτώσεις διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης η οποία διενεργείται από ΚΑΑ, οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται είτε από την αναθέτουσα αρχή είτε από την ΚΑΑ. Αν έχουν καθοριστεί από την αναθέτουσα αρχή, ελέγχονται, τροποποιούνται, όπου απαιτείται, και εγκρίνονται από την ΚΑΑ».

13. Επειδή, το άρθρο 91 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών» αναφέρει αυτολεξεί τα εξής «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα

## Αριθμός απόφασης: 597/2020

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. 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 το άρθρο 102. δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, αν τέτοια δεν επιτρέπεται ή, αν επιτρέπεται, δεν πληροί τις ελάχιστες απαιτήσεις των εγγράφων της σύμβασης. ε) Η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλει δύο ή περισσότερες προσφορές εκτός αν επιτρέπεται η υποβολή εναλλακτικής προσφοράς. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της περίπτωσης γ' της παραγράφου 4 του άρθρου 73 και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων. στ) Προσφορά υπό αίρεση. ζ) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών στις περιπτώσεις α' και β' της παρ. 2 του άρθρου 95. η) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών ή γενικών υπηρεσιών, προσφορά η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, χωρίς αυτό να προβλέπεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή, εφόσον στα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται η κατάθεση δειγμάτων, η μη προσήκουσα κατάθεση τους. 2. Η παράγραφος 1 εφαρμόζεται αναλόγως στο πλαίσιο της διαδικασίας αξιολόγησης των αιτήσεων συμμετοχής στην κλειστή διαδικασία, τη διαδικασία του ανταγωνιστικού διαλόγου, στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή στη σύμπραξη καινοτομίας».

14. Επειδή, το άρθρο 94 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Περιεχόμενο φακέλου «Τεχνική Προσφορά»» αναφέρει τα κάτωθι «[...] 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. 5.α. Ειδικά στις συμβάσεις προμηθειών οι αναθέτουσες αρχές δύνανται να ζητούν από τους προσφέροντες να δηλώνουν στην τεχνική τους προσφορά τη χώρα καταγωγής του τελικού προϊόντος που προσφέρουν. β. Στην περίπτωση που ζητείται στην τεχνική προσφορά η ανωτέρω δήλωση, ο προσφέρων, εφόσον κατασκευάζει ο ίδιος το τελικό προϊόν, πρέπει να δηλώνει στην προσφορά του, την επιχειρηματική μονάδα στην οποία θα κατασκευάσει το προσφερόμενο προϊόν, καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της. Προσφορά στην οποία δεν θα υπάρχει η ανωτέρω δήλωση, θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Όταν οι προσφέροντες δεν θα κατασκευάσουν οι ίδιοι το τελικό προϊόν, σε δική τους επιχειρηματική μονάδα, στην προσφορά τους δηλώνουν την επιχειρηματική μονάδα, στην οποία θα κατασκευαστεί το προσφερόμενο προϊόν και τον τόπο εγκατάστασής της. Επίσης, στην προσφορά τους πρέπει να επισυνάψουν και υπεύθυνη δήλωσή τους προς την Αναθέτουσα Αρχή ότι, η κατασκευή του τελικού προϊόντος θα γίνει από την επιχείρηση στην οποία ανήκει ή η οποία εκμεταλλεύεται ολικά ή μερικά τη μονάδα κατασκευής του τελικού προϊόντος και ότι ο νόμιμος εκπρόσωπος της επιχείρησης αυτής ή ο επίσημος αντιπρόσωπός της έχει αποδεχθεί έναντί τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον προμηθευτή υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή. Προσφορά στην οποία δεν θα υπάρχουν οι ανωτέρω δηλώσεις θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Οι υπεύθυνες δηλώσεις φέρουν υπογραφή μετά την έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης.»

15. Επειδή, αποκλεισμός τεχνικής προσφοράς προβλέπεται μόνο στην περίπτωση απόκλισης από τους απαραίτους όρους της διακήρυξης, ως τέτοιοι δε θεωρούνται στο σύνολό τους οι τεχνικές προδιαγραφές (ΣτΕ 1968/2013, ΣτΕ 82/2014, Ε.Α. ΣτΕ 1740/2004, 93,316,563/2006) εκτός εάν ορισμένες είναι σύμφωνα με τη διακήρυξη προαιρετικές (ΣτΕ ΕΑ 192/2012, 291/2011, ΕΣ Τμ. Μείζ.-Επταμ. 2446/2012, Γνωμ. ΝΣΚ 521/2011). Περαιτέρω, ουσιώδης θεωρείται όχι μόνον η απόκλιση υποβληθείσης προσφοράς από όρους της προκηρύξεως που χαρακτηρίζονται ρητώς από αυτήν ως απαραίτοι, αλλά και η έλλειψη ιδιότητας του προσφερομένου, προς προμήθεια, είδους, η οποία του στερεί την καταλληλότητα που

## Αριθμός απόφασης: 597/2020

απαιτείται για χρήση σύμφωνη με τον προορισμό του, καταλληλότητα, και αποτελεί εξυπακουόμενη, ουσιώδη απαίτηση της εκάστοτε προκηρύξεως (πρβλ. ΣΤΕ 395/2004, 557/2005, 720,725/2006, 1052/2008). Με βάση τους όρους της διακήρυξης, όπου η πλήρωση των όρων της διακήρυξης επισημαίνεται ως απαίτηση, καθίσταται σαφές ότι οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν απαραίτους όρους της διακήρυξης (βλ. για τη δεσμευτικότητα των τεχνικών προδιαγραφών απόφαση ΔΕΕ της 5ης Δεκεμβρίου 2013, C-561/12 Nordecon AS, Ramboll Eesti AS κατά Rahandusministeerium). 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. Σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή κατ' αρχήν, κατά δέσμια αρμοδιότητα, κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των όρων της κανονιστικής πράξης στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας, απορρίπτοντας, ομοίως, κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που παραβιάζει απαραίτους όρους της διακήρυξης.

16. Επειδή, οι οικείοι όροι της διακήρυξης προβλέπουν τα εξής : *«Από τη παράγραφο 2.2.4.2 της διακήρυξης «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» απαιτείται: δ) Οι συμμετέχοντες στην ΟΜΑΔΑ (9)- Λιπαντικά θα πρέπει να διαθέτουν επιπλέον: φωτοαντίγραφα πιστοποιητικών ή σελίδων βιβλίου αποδοχής Διεθνώς αναγνωρισμένου κρατικού ή ιδιωτικού φορέα, ημεδαπής ή αλλοδαπής (ίδρυμα, εργαστήριο, ερευνητικό ινστιτούτο κ.α.) κατασκευαστή μηχανών ή παρασκευαστή λιπαντικών, με τα οποία θα βεβαιώνεται η καταλληλότητα των προϊόντων, επαληθευόμενη με παραπομπές στις τεχνικές προδιαγραφές ή σε πρότυπα, όπως αυτά περιγράφονται αναλυτικά για κάθε λιπαντικά στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών της με αριθμό ..../2019 τροποποιημένης μελέτης (βάση της υπ' αριθμ. 10/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής) του Δήμου ..... 2. έγκριση κυκλοφορίας των προσφερόμενων λιπαντικών στον κατάλογο που έχει εκδοθεί από το Γενικό Χημείο του Κράτους. Από την παράγραφο 2.4.3.2 Τεχνική προσφορά*

## Αριθμός απόφασης: 597/2020

απαιτείται: Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών της με αριθμό .../2019 τροποποιημένης μελέτης (βάση της υπ' αριθμ. 10/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής), του Τμ. Τεχνικών Υπηρεσιών, όπως αυτές αποτυπώνονται στο Έντυπο Τεχνικής Προσφοράς, σύμφωνα με το Υπόδειγμα του Παραρτήματος II της παρούσας διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται.3. 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, θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης. Από την υπ' αριθμόν .../2019 Μελέτη της Διακήρυξης, Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών, Β.ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ απαιτείται: Τα προσφερόμενα λιπαντικά πρέπει (για όσα προβλέπεται) να έχουν έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρηση των προσφερόμενων λιπαντικών στον κατάλογο που τηρεί η Δ/ση Πετροχημικών του Γενικού Χημείου του Κράτους. Η Υπηρεσία διατηρεί το δικαίωμα ποιοτικού και ποσοτικού ελέγχου. Για τον ποιοτικό έλεγχο θα σταλούν δείγματα στο Γενικό Χημείο του Κράτους με έξοδα που θα βαρύνουν τον προμηθευτή. Ο ποιοτικός και δειγματοληπτικός έλεγχος θα γίνει κατά την παραλαβή των λιπαντικών αλλά και κατά τη διάρκεια χρήσης αυτών όταν συμπληρωθεί το ήμισυ της κατατεθείσης διάρκειας ζωής (διανυθέντα χμ. ή ώρες) των λιπαντικών. Για τα προσφερόμενα λιπαντικά θα κατατεθούν στο έντυπο της Τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με το Υπόδειγμα του Παραρτήματος II της διακήρυξης, όλα τα τυπικά

## Αριθμός απόφασης: 597/2020

φυσικοχημικά χαρακτηριστικά κάθε είδους, δηλαδή ειδικό βάρος, ιξώδες, δείκτης ιξώδους, σημείο ανάφλεξης, σημείο ροής και αλκαλικότητας (TBN) (όπου υφίστανται). Θα πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, οι Τεχνικές Προδιαγραφές των προσφερόμενων ειδών να συμμορφώνονται με τις ζητούμενες προδιαγραφές του παρόντος Τεύχους. Τα προσφερόμενα λιπαντικά θα πρέπει - επί ποινή αποκλεισμού- να καλύπτουν τουλάχιστον μία από τις ζητούμενες προδιαγραφές στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών για κάθε είδος. Από την παράγραφο 2.4.2 Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών απαιτείται: 2.4.2.5.Στις περιπτώσεις που με την προσφορά υποβάλλονται ιδιωτικά έγγραφα, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του Ν. 4250/2014 (Α' 94), είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή μετά την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της παρούσας σύμβασης. Από την παράγραφο 2.2.6.2 Αποδεικτικά μέσα της διακήρυξης, Α Σχετικά με την κατάργηση της υποχρέωσης υποβολής πρωτοτύπων ή επικυρωμένων αντιγράφων εγγράφων σε διαγωνισμούς δημοσίων συμβάσεων διευκρινίζονται τα εξής: 3. Απλά αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων: Γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά ευκρινή φωτοαντίγραφα από αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων τα οποία έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 36 παρ. 2 β) του Κώδικα Δικηγόρων (Ν 4194/2013), καθώς και ευκρινή φωτοαντίγραφα από τα πρωτότυπα όσων ιδιωτικών εγγράφων φέρουν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α της παρ. 2 του άρθρου 1 του νόμου 4250/2014. 4. Πρωτότυπα έγγραφα και επικυρωμένα αντίγραφα. Γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά και πρωτότυπα ή νομίμως επικυρωμένα αντίγραφα των δικαιολογητικών εγγράφων, εφόσον υποβληθούν από τους διαγωνιζόμενους».

17. Επειδή, ειδικότερα, η υπ' αριθμ. 526/2004/28.4.2005 με τίτλο "Απαιτήσεις, όροι κυκλοφορίας και μέθοδοι ελέγχου των λιπαντικών μηχανών εσωτερικής καύσης" (ΦΕΚ Β' 630/12.5.2005) κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών-Ανάπτυξης-Περιβάλλοντος, στην οποία παραπέμπει η διακήρυξη του διαγωνισμού, ορίζει, μεταξύ άλλων, τα εξής : «Άρθρο 1. Σκοπός. Η παρούσα προδιαγραφή καλύπτει λιπαντικά που



## Αριθμός απόφασης: 597/2020

προορίζονται να χρησιμοποιηθούν για τη λίπανση των βενζινοκινητήρων και των πετρελαιοκινητήρων των τετράχρονων δίκυκλων και εξωλέμβιων, των επιβατηγών και των φορτηγών αυτοκινήτων, των λεωφορείων καθώς και των εκτός δρόμου οχημάτων που εργάζονται κάτω από ελαφρές, μέτριες έως και βαριές συνθήκες λειτουργίας και για μία ευρεία περιοχή θερμοκρασιών περιβάλλοντος. Άρθρο 2. Τύποι λιπαντικών τετράχρονων ΜΕΚ 1. Η παρούσα προδιαγραφή περιλαμβάνει όλες τις βαθμίδες ιξώδους μονότυπων και πολύτυπων λιπαντικών, σύμφωνα με την εκάστοτε ισχύουσα προδιαγραφή SAE. 2. Από απόψεως επιπέδου ποιότητας, τα λιπαντικά της παρούσας ανταποκρίνονται στις παρακάτω προδιαγραφές καθώς και στις εκάστοτε νεώτερες που αποτελούν εξελίξεις προγενέστερων. API SC, SD, SE, SF SG, SH, SJ, SL CC CD, CF, CE CF-4, CG-4, CH-4, CI-4. ACEA - A1, A2, A3 - B1, B2, B3, B4 - E1, E2, E3, E4, E5. Άρθρο 3 Σχετικά πρότυπα και βοηθήματα 1. API PUBLICATION 1509 ENGINE OIL CLASSIFICATION SYSTEM AND GUIDE TO CRANKCASE OIL SELECTION 2. ASTM D 4485 STANDARD SPECIFICATION FOR PERFORMANCE OF ENGINE OILS 3. SAE J 300 ENGINE OIL VISCOSITY - CLASSIFICATION. 4. ACEA EUROPEAN AUTOMOBILE MANUFACTURES ASSOCIATION - SERVICE FILL OILS FOR GASOLINE ENGINES, LIGHT DUTY DIESEL ENGINES, HEAVY DUTY DIESEL ENGINES. Για τα παραπάνω πρότυπα ισχύει η τελευταία ημερομηνία έκδοσης. Άρθρο 4. Απαιτήσεις 1. Όροι κυκλοφορίας. Οι παραγωγοί λιπαντικών στην Ελλάδα καθώς και οι εισαγωγείς λιπαντικών (από χώρες της Ε.Ε. ή ΕΖΕΣ) υποχρεούνται να υποβάλουν στη Διεύθυνση Πετροχημικών του Γ.Χ.Κ. υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα αναφέρουν για κάθε τύπο λιπαντικού που παράγουν ή που εισάγουν: α) Την εμπορική ονομασία και τον κωδικό αριθμό του προϊόντος (αν υπάρχει). β) Τα φυσικοχημικά χαρακτηριστικά του προϊόντος ήτοι: - Ειδικό βάρος - Ολικό αριθμό βάσεων - Θεική τέφρα - Θείο - Φωσφόρο - Ασβέστιο - Βάριο - Ψευδάργυρο κ.λπ. (όσα υπάρχουν στα πρόσθετα) - Φάσμα IR - Αριθμό ιξώδους SAE - Ποιότητα κατά API και ACEA-Licence Agreement με το API. [...]». Αντίστοιχα, το άρθρο 1 (σκοπός και πεδίο εφαρμογής) της ΚΥΑ 350/2012 (ΚΥΑ 350/2012 ΦΕΚ Β 2988 /2013) αναφέρει ρητώς «Η παρούσα προδιαγραφή καλύπτει λιπαντικά που προορίζονται να

*χρησιμοποιηθούν για τη λίπανση των δίχρονων κινητήρων μοτοσυκλετών, οχημάτων χιονιού (snowmobile) και εξωλέμβιων».*

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, που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000). Συνεπώς, 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 του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C 496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας 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,

## Αριθμός απόφασης: 597/2020

EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C 87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, Universale-Bau, C 470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

19. Επειδή, ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τηρήσεως των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (ΣΤΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008). Επίσης, όπως προαναφέρθηκε, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν. 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

20. Επειδή, σύμφωνα με πάγια νομολογία, ενόψει της αρχής της τυπικότητας, που, όπως προαναφέρθηκε, διέπει τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να καλεί τους προμηθευτές να συμπληρώσουν τα νομίμως, καταρχήν, υποβληθέντα δικαιολογητικά ή να παρέχουν σχετικές διευκρινίσεις αλλά όχι να αναπληρώσουν μη υποβληθέντα ή μη νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά

## Αριθμός απόφασης: 597/2020

(ΣΤΕ 2454/09, ΕΑ ΣΤΕ 457, 364/09, 738/09, 180/09, 567/08, 3075/08, 307/07, ΔΕΦΑΘ 271/2011). Ειδικότερα, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις 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), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36) οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση κάποιας ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, Archus and Gama, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36). Έχει, επομένως, κριθεί ότι τυχόν αίτηση διευκρίνισης προσφοράς δεν επιτρέπεται να καταλήξει στο να υποβάλει ο προσφέρων στην πραγματικότητα νέα προσφορά ενώ κρίσιμη είναι η υποχρέωση – την αυτοδέσμευση ουσιαστικά – των Αναθετουσών Αρχών να ελέγχουν με αυστηρότητα την τήρηση των κριτηρίων που διατυπώνονται στη διακήρυξη, που οι ίδιες οι Αναθέτουσες Αρχές έχουν καθορίσει και να αποκλείουν από το διαγωνισμό τις προσφορές που δεν περιέχουν τα έγγραφα ή στοιχεία που απαιτούνται από τη διακήρυξη με ποινή αποκλεισμού (C-336/12) Manova και C-42/13 (Cartiera dell' Adda) αποκλείοντας την υποβολή εγγράφων μετά την εκπνοή της προθεσμίας που τίθεται στη διακήρυξη (C-387/14 (Esaprojekt)).

21. Επειδή, η αρχή της ισότητας (βλ. ΣΤΕ 935/2017) που συνιστά συνταγματικά κατοχυρωμένη αρχή (άρθρο 4 και 20 Συντ. και 6 ΕΣΔΑ) και της αρχής της αμεροληψίας, που δέον είναι να διέπει την κρίση των κρίση των διοικητικών οργάνων, επιβάλλει την ομοιόμορφη εφαρμογή της κείμενης νομοθεσίας σε όλους τους διοικούμενους.

22. Επειδή, είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη τήρησης υποχρεώσεων που απορρέουν από τα σχετικά με τη διαδικασία

έγγραφα και την ισχύουσα εθνική νομοθεσία καθόσον είναι σαφής (βλ. εξ' αντιδιαστολής Απόφαση Pirro Pizzo, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51, όπου κρίθηκε ότι δεν επιτρέπεται ο αποκλεισμός οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τηρήσεως από τον φορέα αυτόν υποχρεώσεως η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, αλλά από την ερμηνεία της εν λόγω νομοθεσίας και των εν λόγω εγγράφων, καθώς και από την εκ μέρους των εθνικών διοικητικών αρχών και των εθνικών δικαστηρίων συμπλήρωση των κενών των εγγράφων και της νομοθεσίας).

23. Επειδή, η αρχή της χρηστής διοίκησης επιβάλλει στα διοικητικά όργανα να ασκούν τις αρμοδιότητές τους σύμφωνα με το αίσθημα δικαίου που επικρατεί, ώστε κατά την εφαρμογή των σχετικών διατάξεων να αποφεύγονται οι ανεπιεικείς και απλώς δογματικές ερμηνευτικές εκδοχές και να επιδιώκεται η προσαρμογή των κανόνων δικαίου προς τις επικρατούσες κοινωνικές και οικονομικές συνθήκες και απαιτήσεις (Ε. Π. ΣΠΗΛΙΩΤΟΠΟΥΛΟΣ, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2010, σελ. 96).

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

25. Επειδή, οι γενικές αρχές του διοικητικού δικαίου, ως της χρηστής διοίκησης, και της αναλογικότητας, έχουν εφαρμογή κατά την ενάσκηση της διακριτικής ευχέρειας της Αναθέτουσας Αρχής, ήτοι της νομικής δυνατότητας της διοίκησης να επιλέγει ανάμεσα σε διάφορες εξίσου νόμιμες λύσεις, μία απόφαση δηλαδή για το εάν, πότε και πώς της διοικητικής δράσης (Π. Δαγτόγλου, *Γενικό Διοικητικό Δίκαιο*, Αθήνα-Κομοτηνή 2004, σ. 191). Επομένως, δεν χωρεί εφαρμογή των αρχών της αναλογικότητας και της

## Αριθμός απόφασης: 597/2020

χρηστής διοίκησης όπου η αναθέτουσα αρχή οφείλει να εφαρμόσει συγκεκριμένη διάταξη και κατά τον νόμο και την Διακήρυξη ενεργεί κατά δεσμία αρμοδιότητα (πρβλ. ΔΕφΑθ. 2098/2013, 999/2019, ΣτΕ 2067/2004, 13/2003, 1072/2003).

26. Επειδή, το ΔΕΕ έχει χρησιμοποιήσει την έννοια «του ευλόγως ενημερωμένου και κανονικά επιμελούς συμμετέχοντα» σε διαφορετικά επίπεδα αξιολογικής κρίσης. Ειδικότερα, καταρχήν αναφορικά με την κρίση περί της ασάφειας ή μη όρου διακήρυξης έχει αναφέρει ενδεικτικά «Στη σκέψη 42 της αποφάσεως SIAC Construction (C-19/00, EU:C:2001:553), το Δικαστήριο έκρινε ότι τα κριτήρια αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται, στη συγγραφή υποχρεώσεων ή στην προκήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπο που να επιτρέπει σε όλους τους διαγωνιζόμενους οι οποίοι είναι ευλόγως ενημερωμένοι και επιδεικνύουν τη συνήθη επιμέλεια να τα ερμηνεύουν κατά τον ίδιο τρόπο. Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι εναπόκειται στο αιτούν δικαστήριο να ελέγξει αν ο ενδιαφερόμενος διαγωνιζόμενος αδυνατούσε όντως να κατανοήσει τα επίμαχα κριτήρια αναθέσεως ή αν πρέπει να θεωρηθεί ότι είχε τη δυνατότητα να τα κατανοήσει βάσει του κριτηρίου του ευλόγως ενημερωμένου διαγωνιζόμενου που επιδεικνύει τη συνήθη επιμέλεια» (βλ. Απόφαση ΔΕΕ της 12ης Μαρτίου 2015, C-538/13 (e Vigilo Ltd) σκ. 54,55, πρβλ. Προτάσεις της Γενικής Εισαγγελέως, Eleanor Sharpston της 2ης Σεπτεμβρίου 2018, υπόθεση C-375/17 (Stanley Int. Betting Ltd) σκ. 71). Περαιτέρω, η ως άνω έννοια υπεισέρχεται όταν το Δικαστήριο υπολαμβάνει συγκεκριμένη συμπεριφορά επιληφθέν επί συγκεκριμένης συμπεριφοράς υποψηφίου και δη επί ζητήματος γένεσης τελωνειακής οφειλής το ΔΕΕ έκρινε ότι «Συναφώς, αφενός, πρέπει να γίνει δεκτό ότι η έκφραση «όφειλαν εύλογα να γνωρίζουν», που περιλαμβάνεται στο άρθρο 202, παράγραφος 3, δεύτερη περίπτωση, του τελωνειακού κώδικα, αναφέρεται στη συμπεριφορά ενημερωμένου και επιμελή επιχειρηματία» [Απόφαση του ΔΕΕ της 17ης Νοεμβρίου 2011, υπόθεση C-454/10 (Oliver Jestel) σκ.22, Προτάσεις του Γενικού Εισαγγελέα, Michal Bobek, της 5ης Ιουλίου 2017, Υπόθεση C-224/16 (ΑΕΒΤΠΙ) σκ. 71].

27. Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «με ποινή

απαραδέκτου....», «οι συμμετέχοντες πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002). Όπως έχει κριθεί νομολογιακώς, οι τεχνικές προσφορές που υποβάλλουν οι υποψήφιοι πρέπει να ανταποκρίνονται στις προδιαγραφές που θέτει η διακήρυξη, τυχόν δε ελλείψεις ή ουσιώδεις αποκλίσεις τους δεν αναπληρώνονται από δηλώσεις των υποψηφίων περί συμμόρφωσής τους στους όρους της διακήρυξης (ΕΑ ΣτΕ 883/2008, ΔΕΑ 980/2013) ή μεταγενέστερες βεβαιώσεις αυτών.

28. Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω, εάν έστω και ένα προϊόν δεν προσφέρεται ή δεν καλύπτει συσσωρευτικά όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή, ή δεν έχει έγκριση κυκλοφορίας που δίδεται μετά την καταχώρισή του στον κατάλογο που τηρεί η αρμόδια Διεύθυνση του Γενικού Χημείου του Κράτους για όλες τις απαιτούμενες από τη μελέτη προδιαγραφές ή δεν καλύπτει όλες τις απαιτήσεις του Παραρτήματος Τεχνικών Προδιαγραφών της διακήρυξης, τότε το προϊόν δέον να απορρίπτεται (ΔΕφΠατ. 9/2019). Επομένως, κατά γενική αρχή του δικαίου που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, δεν επιτρέπεται η μετά τη διενέργεια (ή κατά τη διάρκεια) διαγωνισμού τροποποίηση των όρων της διακηρύξεως που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο που τον διέπει και η βάσει των νέων όρων αξιολόγηση ή αποκλεισμός των προσφορών που ήδη υποβλήθηκαν (πρβλ σχετ. Ε.Α. ΣτΕ 179/2009 σκ.5).

29. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς. Σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή κατ' αρχήν, κατά δέσμια αρμοδιότητα, κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των όρων της κανονιστικής πράξης στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας, απορρίπτοντας, ομοίως, κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που παραβιάζει απαράβατους όρους της διακήρυξης.

30. Επειδή, έχει κριθεί ότι οι περιπτώσεις των προσφορών που παρουσιάζουν αποκλίσεις από τους όρους της διακήρυξης δεν θα απορρίπτονται υπό την προϋπόθεση ότι οι αποκλίσεις αυτές δεν αναφέρονται στους απαράβατους όρους και κρίνονται επουσιώδεις από την αρμόδια επιτροπή. Το επουσιώδες, ωστόσο, της απόκλισης διαπιστώνεται και αιτιολογείται ειδικά από την αναθέτουσα αρχή (ΣΤΕ 4136/2009, 2004/2010).

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

32. Επειδή, ως προς τον πρώτο λόγο προσφυγής κρίνονται τα εξής. Από τη συνδυαστική ερμηνεία των όρων της διακήρυξης προκύπτει, ότι το απαιτούμενο δικαιολογητικό που η εταιρία « .....» ως μέσος ενημερωμένος και επιμελής υποψήφιος έπρεπε να προσκομίσει για την κάλυψη της εν θέματι προδιαγραφής ήταν το δημόσιο έγγραφο από το Γενικό Χημείο του Κράτους από το οποίο να αποδεικνύεται ο αριθμός καταχώρησης του ζητούμενου προϊόντος σε αυτό. Αντιθέτως και κατά παραβίαση της αρχής της τυπικότητας της διαγωνιστικής διαδικασίας η εταιρία « .....» κατέθεσε ένα ιδιωτικό έγγραφο, χωρίς να ασκεί ουδεμία έννομη συνέπεια το γεγονός αν αυτό συνοδευόταν από υπεύθυνη δήλωση ή όχι, αφού το απαιτούμενο δικαιολογητικό ήταν ρητώς το ως άνω δημόσιο έγγραφο του Γενικού Χημείου του Κράτους. Και ναι μεν αναφέρονται στα προσκομιζόμενα έγγραφα οι αριθμοί πρωτοκόλλου του Γενικού Χημείου του Κράτους πλην όμως δεν προσκομίζονται οι απαιτούμενες βεβαιώσεις αυτούσιες ως δημόσια έγγραφα. Επέκεινα σε καμία περίπτωση από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου δεν μπορεί να γίνει λόγος για αμφισημία των εγγράφων της σύμβασης ή της διακήρυξης, που θα μπορούσαν να οδηγήσουν σε ερμηνεία των όρων των



### Αριθμός απόφασης: 597/2020

εγγράφων της σύμβασης σε βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση στην εν λόγω περίπτωση εκφράστηκε σαφώς. Συνεπώς ο εν θέματι λόγος γίνεται δεκτός ως βάσιμος.

33. Επειδή, ως προς τον τέταρτο λόγο προσφυγής κρίνονται τα κάτωθι. Σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας, από κανένα σημείο της εν θέματι διακήρυξης ή των τευχών μελέτης τη συνοδεύουν δεν προκύπτει η ρητή απαίτηση επί ποινή αποκλεισμού κατάθεσης εγγράφων με τα οποία θα αποδεικνύεται η διάρκεια ζωής των προσφερόμενων λιπαντικών. Ο εν λόγω ισχυρισμός της εξεταζόμενης προσφυγής είναι αβάσιμος, καθώς δεν τίθεται τέτοια προϋπόθεση στα έγγραφα της διαγωνιστικής διαδικασίας, προκειμένου να αξιολογηθεί η πληρότητα και η εγκυρότητα των Τεχνικών Προσφορών. Για την αποδοχή ή μη των προϊόντων - κατά το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζόμενων - η Επιτροπή Διαγωνισμού οφείλει να ελέγξει την εκπλήρωση των ουσιωδών και απαραίτων όρων της διακήρυξης, με βάση τα «Περιεχόμενα του Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» που περιγράφονται στην παρ. 2.4.3 του άρθρου 2 της υπ' αριθ. .... διακήρυξης, ήτοι: α) εάν έχουν υποβληθεί η Τεχνική Προσφορά του Συστήματος και το Έντυπο Τεχνικής Προσφοράς του Παραρτήματος ΙΙ της διακήρυξης, σύμφωνα με τις προϋποθέσεις που τίθενται, β) εάν δίνεται η προδιαγραφή του κάθε προσφερόμενου είδους στο Έντυπο Τεχνικής Προσφοράς και εάν η εν λόγω προδιαγραφή συμμορφώνεται με τις ζητούμενες στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών. Το γεγονός ότι τα ανωτέρω στοιχεία είναι υποχρεωτικά για την εγκυρότητα της τεχνικής προσφοράς προκύπτει με απόλυτη σαφήνεια από τη διακήρυξη, χωρίς να δημιουργείται οποιαδήποτε αμφιβολία ή σύγχυση στους συμμετέχοντες στη διαγωνιστική διαδικασία. Η αναφορά που γίνεται στο Τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών και την οποία επικαλείται η προσφεύγουσα στην προσφυγή της και δη ότι *«Η Υπηρεσία διατηρεί το δικαίωμα ποιοτικού και ποσοτικού ελέγχου. Για τον ποιοτικό έλεγχο θα σταλούν δείγματα στο Γενικό Χημείο του Κράτους με έξοδα που θα βαρύνουν τον προμηθευτή. Ο ποιοτικός και δειγματοληπτικός έλεγχος θα γίνει κατά την παραλαβή των λιπαντικών αλλά και κατά τη διάρκεια χρήσης αυτών όταν συμπληρωθεί το ήμισυ της κατατεθείσης διάρκειας ζωής (διανυθέντα Km ή ώρες) των λιπαντικών. Σε περίπτωση που κατά τον έλεγχο*

## **Αριθμός απόφασης: 597/2020**

του Γ.Χ.Κ. διαπιστωθεί ότι τα προσφερόμενα λιπαντικά δεν ανταποκρίνονται στις προδιαγραφές της μελέτης και της προσφοράς τους, θα επιβληθούν οι κυρώσεις που προβλέπει το άρθρο 203 του Ν. 4412/16», αφορά το στάδιο της εκτέλεσης της σύμβασης και σε καμία περίπτωση δεν συνέχεται με το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών κατά τη διαγωνιστική διαδικασία. Συνεπώς ο εν θέματι λόγος απορρίπτεται ως αβάσιμος.

34. Επειδή, κατόπιν της κατά τα ως άνω αποδοχής εκ των προβαλλόμενων με την προσφυγή λόγων κατά της προσφοράς της εταιρίας «.....», οι λοιποί λόγοι προβάλλονται αλυσιτελώς, δοθέντος ότι η ως άνω κρίση, στηρίζει αυτοτελώς την υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να απορρίψει κατά δεσμία αρμοδιότητα την προσφορά της, καθώς η τυχόν αποδοχή ή απόρριψη των λοιπών σχετικών λόγων από την Α.Ε.Π.Π., κατ' ουδένα τρόπο μεταβάλλει την ως άνω διαληφθείσα δεσμία αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής να απορρίψει την προσφορά (πρβλ ΣτΕ 7μ. 2465/2018 σκ. 14).

35. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

36. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο του κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την με αριθμό 29/2020 Απόφαση της Οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος που με αυτήν αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η εταιρία «.....» στο τμήμα 9 του εν θέματι διαγωνισμού.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου ύψους 600,00 ευρώ με κωδικό ....., που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 5<sup>η</sup> Μαΐου 2020 και εκδόθηκε την 25 Μαΐου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**  
**Ευαγγελία Μιχολίτση**

**Η Γραμματέας**  
**Φωτεινή Μαραντίδου**

**Αριθμός απόφασης: 597/2020**