



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ89 ΕΑΔΗΣΥ/ 2023

(άρθρου 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 4 του ν. 4912/2022)

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ

της παρ. 5 του άρθρου 353 του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 10 του ν.4912/2022

Στην Αθήνα σήμερα, **26 Ιουλίου 2023**, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:30 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε η ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της **ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής «Αρχή» ή «ΕΑΔΗΣΥ») σε συνεδρίαση, μετά από σχετική πρόσκληση της Προέδρου, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη.

Τα προσκληθέντα Μέλη της Επιτροπής παρέστησαν κατά τη συνεδρίαση, ως εξής:

**Πρόεδρος:** Ανδρονίκη Θεοτοκάτου (μέσω τηλεδιάσκεψης)

**Σύμβουλος:** Δημήτριος Χανής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

**Μέλη:** Χρυσάνθη Ζαράρη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Αδάμ Καραγλάνης (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Η Σύμβουλος Ευαγγελία Κουτουπά και το Μέλος Βασιλική Σκαρτσούνη, απουσίασαν δικαιολογημένα.

**Γραμματέας:** Αθηνά Σοφιανίδου, ΠΕ Διοικητικού-Οικονομικού, Αναπληρώτρια Προϊσταμένη Γραφείου Προέδρου.

**Εισηγήτρια :** Αναστασία Θεοδωρακοπούλου, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό ΕΑΔΗΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστη η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία-Ελένη Σιδέρη, η οποία αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και τη λήψη απόφασης από τα Μέλη της Επιτροπής.

**Θέμα:** Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Δήμου Τήνου στη διαδικασία διαπραγμάτευσης κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης, με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων αυτού, συνολικού προϋπολογισμού 409.806,50€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. πλέον 15% δικαιώματος προαίρεσης, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων

Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 9058/07-07-2023 αίτημα, που παρελήφθη στις 10-07-2023 (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 3151) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, ο Δήμος Τήνου αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, προκειμένου να προσφύγει σε διαδικασία διαπραγμάτευσης κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.

4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας καυσίμων (τμήματα 1, 2 και 3), προϋπολογισμού 409.806,50€, πλέον 15% δικαιώματος προαίρεσης, ήτοι συνολικά 471.277,47€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. κατόπιν διενεργηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων αυτού, στα πλαίσια του οποίου για τα εν λόγω τμήματα δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

## **I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά**

1. Από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

**1.1.** Με την αριθμ. πρωτ. 5543/08-05-2023 (ΑΔΑΜ 23PROC012623402 2023-05-08) διακήρυξη, ο Δήμος Τήνου προκήρυξε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου και των Νομικών Προσώπων του, εκτιμώμενου προϋπολογισμού 423.045,50€, πλέον 15% δικαιώματος προαίρεσης ύψους 63.456,83€, ήτοι συνολικά 486.502,32€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., διάρκειας είκοσι τεσσάρων (24) μηνών, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, μέσω της Διαδικτυακής Πύλης του ΕΣΗΔΗΣ, σε τέσσερα (4) τμήματα:

ΟΜΑΔΑ 1: Πετρέλαιο diesel, εκτιμώμενης αξίας 287.860,00€ πλέον ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης 15%

ΟΜΑΔΑ 2: Βενζίνη αμόλυβδη, εκτιμώμενης αξίας 27.252,10€ πλέον ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης 15%

ΟΜΑΔΑ 3: Πετρέλαιο Θέρμανσης, εκτιμώμενης αξίας 94.694,40€ πλέον ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης 15%

ΟΜΑΔΑ 4: Λιπαντικά, εκτιμώμενης αξίας 13.239,00€ πλέον ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης 15%

Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 6<sup>η</sup> Ιουνίου 2023 και ώρα 14:00.

**1.2.** Ειδικότερα, στην ενότητα **1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης** της οικείας διακήρυξης ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

Προσφορές υποβάλλονται για μία η περισσότερες ομάδες των προς προμήθεια ειδών του προϋπολογισμού, (μέγιστος αριθμός ομάδων: 4), όμως για όλη ανεξαιρέτως την ποσότητα κάθε ομάδας, επί ποινή αποκλεισμού.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής.

Κριτήριο κατακύρωσης για κάθε είδος καυσίμου (ΟΜΑΔΑ 1 έως 3) θα είναι η μεγαλύτερη προσφερόμενη ποσοστιαία έκπτωση επί των Μέσων Λιανικών Τιμών (Μ.Λ.Τ.), κατά την ημέρα παραδόσεως, βάσει του Δελτίου Πιστοποίησης Τιμών των λιανικών τιμών των υγρών καυσίμων (αμόλυβδη 95 οκτ., πετρέλαιο κίνησης, πετρέλαιο θέρμανσης κατ' οίκον) που αναρτώνται αναλυτικά στην ιστοσελίδα του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας [www.fuelprices.gr](http://www.fuelprices.gr), όπου παρουσιάζονται οι μέσες τιμές στο Νομό Κυκλάδων. Το ανωτέρω ποσοστό μπορεί να είναι και αρνητικό, χωρίς να υπερβαίνει το 5% σύμφωνα με το άρθρο 63 του ν. 4257/2014.

Για τα λιπαντικά και αντιψυκτικά (ΟΜΑΔΑ 4) μειοδότης θα αναδειχθεί ο υποψήφιος, ο οποίος προσφέρει πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής στο σύνολο της ΟΜΑΔΑΣ 4.

**1.3.** Περαιτέρω, στην ενότητα **2.2 Δικαίωμα Συμμετοχής - Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής, Κριτήρια Επιλογής** της εν λόγω διακήρυξης προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα κάτωθι:

**2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας**

Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας.

Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016.

Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλος του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα.

### **2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια**

Δεν απαιτείται.

### **2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα**

Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: Για τις ομάδες των υγρών καυσίμων ο οικονομικός φορέας θα πρέπει να διαθέτει νόμιμα πρατήριο υγρών καυσίμων με την απαραίτητη εκ νόμου άδεια λειτουργίας, για την τροφοδοσία των οχημάτων με καύσιμα, η οποία θα γίνεται καθημερινά εντός της επικράτειας του Δήμου ανάλογα με τις προκύπτουσες ανάγκες. Η τροφοδοσία των κτιρίων με πετρέλαιο θέρμανσης θα γίνεται τμηματικά και η παράδοσή τους θα γίνεται από ειδικό όχημα για τη μεταφορά πετρελαίου θέρμανσης στα κατά τόπους δημοτικά κτίρια ή υπηρεσίες κατόπιν εντολής της Υπηρεσίας του Δήμου ή των Νομικών του Προσώπων.

### **2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης**

Δεν απαιτείται.

### **2.2.8 Στήριξη στην ικανότητα τρίτων – Υπεργολαβία**

#### **2.2.8.1. Στήριξη στην ικανότητα τρίτων**

Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά στα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. Υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων. Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν κατά περίπτωση τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3. Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν φορέα στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται, εφόσον ο τελευταίος δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την σχετική πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, η οποία απευθύνεται στον οικονομικό φορέα μέσω της λειτουργικότητας “Επικοινωνία” του ΕΣΗΔΗΣ. Ο φορέας που αντικαθιστά φορέα του προηγούμενου εδαφίου δεν επιτρέπεται να αντικατασταθεί εκ νέου.

#### **2.2.8.2. Υπεργολαβία**

Ο οικονομικός φορέας αναφέρει στην προσφορά του το τμήμα της σύμβασης που προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνει. Στην περίπτωση που ο προσφέρων αναφέρει στην προσφορά του ότι προτίθεται να αναθέσει τμήμα(τα) της σύμβασης υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους σε ποσοστό που υπερβαίνει το τριάντα τοις εκατό (30%) της συνολικής αξίας της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή ελέγχει ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας. Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν υπεργολάβο, εφόσον συντρέχουν στο πρόσωπό του λόγοι αποκλεισμού της ως άνω παραγράφου 2.2.3.

**1.4.** Επίσης, στην ενότητα **ΧΡΟΝΟΣ ΚΑΙ ΤΡΟΠΟΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ**, στο άρθρο **6.7 Αναπροσαρμογή τιμής**, ορίζονται τα εξής:

Η τιμή αναπροσαρμόζεται με βάση την τιμή αναφοράς όπως αυτή προκύπτει από το Τμήμα Εμπορίου, της Διεύθυνσης Ανάπτυξης Κυκλάδων, της Γενικής Διεύθυνσης Ανάπτυξης, της Περιφέρειας Νοτίου Αιγαίου, για το νησί της Τήνου, την εκάστοτε ημέρα έκδοσης του αντίστοιχου δελτίου αποστολής, εφαρμοζομένου του ποσοστού έκπτωσης της προσφοράς του αναδόχου.

**1.5.** Περίληψη της διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. στις 03-05-2023 και δημοσιεύτηκε στις 08-05-2023 με κωδικό 2023/S 089-274112. Συνακόλουθα, τα τεύχη της διακήρυξης αναρτήθηκαν στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) στις 08-05-2023, με αριθμό συστήματος 189455, καθώς και στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής στην ηλεκτρονική διεύθυνση <http://www.dimostinou.eu/>. Περίληψη δε αυτής δημοσιεύτηκε στον εθνικό τύπο, στις εφημερίδες “Κοινή Γνώμη”, “Κυκλαδική” και “Ο Λόγος των Κυκλάδων” (ημερ. δημ. 16-05-2023 και 18-05-2023) και αναρτήθηκε στο Πρόγραμμα “Διαύγεια” (ΑΔΑ: Ψ9ΜΖΩΗ6-ΛΡΚ). Η διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 08-05-2023 (ΑΔΑΜ 23PROC012623402 2023-05-08).

**2.1.** Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Τήνου, με την αριθμ. 114/27-06-2023 απόφασή της (ΑΔΑ: 953ΞΩΗ6-ΤΔ2), ενέκρινε το αριθμ. πρωτ. 8356/23.06.2023 πρακτικό αποσφράγισης, ελέγχου δικαιολογητικών και τεχνικών προσφορών (1<sup>ο</sup>) της Επιτροπής του ανοικτού διαγωνισμού (που συγκροτήθηκε με την αριθ. 43/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής), ματαίωσε τη διαγωνιστική διαδικασία ως προς τα Τμήματα 1: Πετρέλαιο diesel, 2: Βενζίνη αμόλυβδη και 3: Πετρέλαιο θέρμανσης της διακήρυξης, εφόσον αυτή απέβη άγονη ως προς αυτά λόγω μη υποβολής προσφορών, αποφάσισε τη συνέχιση στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας ως προς το Τμήμα 4: Λιπαντικά, καθώς και την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για τα ως άνω Τμήματα 1, 2 και 3.

**2.2.** Με το αριθμ. πρωτ. 9045/07-07-2023 έγγραφο του Δημάρχου Τήνου, βεβαιώνεται ότι: “Για τον διενεργούμενο ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή διαγωνισμό που αφορά στην «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΤΗΝΟΥ & ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΓΙΑ ΤΑ ΕΤΗ 2023, 2024, 2025», προϋπολογισμού μελέτης 603.262,88 με ΦΠΑ 24%€ και δικαίωμα προαίρεσης 15% και διακήρυξη με αρ. πρωτ.: 5543/08-05-2023 (ΑΔΑΜ: 23PROC012623402), δεν εκκρεμεί καμία ένσταση ή προσφυγή ή ασφαλιστικά μέτρα κατά της διαδικασίας του διαγωνισμού, συμπεριλαμβανομένης της διακήρυξης, ούτε άλλο ένδικο βοήθημα ή μέσο.”

## **II. Νομικό πλαίσιο**

**3.** Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 (Α' 147), η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι: “2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις

έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις:

α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της [...]"

### III. Νομική Εκτίμηση

4. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Τήνου, που συνιστά μη κεντρική αναθέτουσα αρχή κατά τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 3 ν. 4412/2016, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών κατά την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ίδιου νόμου, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Η προκείμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, προϋπολογισθείσας αξίας 409.806,50€ πλέον 15% δικαιώματος προαίρεσης, ήτοι συνολικά 471.277,47€, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., εμπίπτει στην αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

5. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 περιπτώσεις, με τα οποία μεταφέρθηκαν στο εσωτερικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα. Επισημαίνεται, ότι οι ανωτέρω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις, οι οποίες συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ελεύθερου ανταγωνισμού, της αποφυγής των διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας.

6. Το κρινόμενο αίτημα στηρίζεται στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την οποία παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με τις κάτωθι προϋποθέσεις: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να μην έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος και γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. δ) Σε περίπτωση δε σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να διαβιβάσει προς αυτή σχετική έκθεση.

Σχετικά με την ως άνω α) προϋπόθεση, επισημαίνεται ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερόμενων διατάξεων, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία.

7. Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

#### 7.1. Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας

Ο Δήμος Τήνου διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 για την προμήθεια ειδών καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες των υπηρεσιών του και των Νομικών Προσώπων του, εκτιμώμενου προϋπολογισμού 423.045,50€, πλέον 15% δικαιώματος προαίρεσης αξίας 63.456,83€, ήτοι συνολικά 486.502,32€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., στα πλαίσια του οποίου για τα Τμήματα 1: Πετρέλαιο diesel, 2: Βενζίνη αμόλυβδη και 3: Πετρέλαιο Θέρμανσης, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

Από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου, καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την κατάρτιση των όρων της οικείας διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού με αριθμό συστήματος 189455, δεν διαπιστώθηκαν νομικές πλημμέλειες, οι οποίες βασίμως να λογίζεται ότι συνέχονται με το εν μέρει άγονο αποτέλεσμα του ως άνω διεξαχθέντος ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

Επίσης, όπως βεβαιώνεται από την αναθέτουσα αρχή με το αριθμ. πρωτ. 23515/01-06-2023 έγγραφό της, καθώς και από τα στοιχεία του διαγωνισμού με αριθμό συστήματος 186820 της διαδικτυακής πύλης του ΕΣΗΔΗΣ, δεν έχουν κατατεθεί προδικαστικές προσφυγές κατά των όρων της διακήρυξης ή κατά της διαγωνιστικής διαδικασίας εν γένει (Ιστορικό υπό 2.2).

## **7.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κατάλληλων προσφορών**

Σύμφωνα με το προεκτεθέν (1<sup>ο</sup>) Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού, καθώς και την αριθμ. 114/27-06-2023 εγκριτική απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Τήνου, στον διενεργηθέντα ως άνω διαγωνισμό, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά για τα Τμήματα 1: Πετρέλαιο diesel, 2: Βενζίνη αμόλυβδη και 3: Πετρέλαιο θέρμανσης και ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς τα Τμήματα αυτά (Ιστορικό υπό 2.1).

Η μη υποβολή προσφορών για τα ως άνω Τμήματα προκύπτει επίσης από τα στοιχεία της διαγωνιστικής διαδικασίας με αριθμό συστήματος 189455 στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, κατόπιν σχετικής έρευνας στην οποία προέβη η Αρχή.

## **7.3. Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης**

Στο προσκομισθέν σχέδιο απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Τήνου, ρητώς αναφέρεται ότι κατά την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της αιτούμενης σύμβασης, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγηθέντος ανοικτού διαγωνισμού.

## **IV. Συμπέρασμα**

Ενόψει των προεκτεθέντων, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει:

**Την παροχή σύμφωνης γνώμης** επί του αιτήματος προσφυγής του Δήμου Τήνου στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης, με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων για τις ανάγκες του **Δήμου** και των νομικών προσώπων αυτού, συνολικού προϋπολογισμού 409.806,50€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., πλέον 15% δικαιώματος προαίρεσης, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

**Αθήνα, 26 Ιουλίου 2023**

**Η Πρόεδρος**

**Ανδρονίκη Θεοτοκάτου**