



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ**

**289/2014**

**(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ.(δδ) Ν. 4013/2011)**

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα την 18<sup>η</sup> Σεπτεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10.30, και επί της οδού Λεωφόρος Κηφισίας 7, Αμπελόκηποι, Τ.Κ. 11523 Αθήνα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

**Πρόεδρος: Ραΐκος Δημήτριος**

**Μέλη:** Καραμανλής Ευάγγελος

Κουλούρη Ιωάννα

Λουρίκας Δημήτριος

Σταθακόπουλος Δημήτριος

Τα λοιπά τακτικά και αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, δεν προσήλθαν λόγω δικαιολογημένου κωλύματος.

**Εισηγητής:** Βασιλεία Τριανταφύλλου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

**Γραμματέας:** Αλεξάνδρα Γιαμά

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη και η εισηγήτρια Βασιλεία Τριανταφύλλου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ η οποία αποδεσμεύτηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

**Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση υπηρεσιών «Μεταφορά μαθητών κατά τα σχολικά έτη 2014-2015 & 2015-2016 με κάθε κατάλληλο μέσο μαθητών Πρωτοβάθμιας & Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης της Περιφέρειας Αν. Μακεδονίας-Θράκης, Περιφερειακής Ενότητας Ξάνθης».**

1. Το υπ' αρ. πρωτ. 120498/ΞΔΔΟ/4162/01-09-2014 αίτημα της Περιφέρειας Αν. Μακεδονίας-Θράκης, Περιφερειακής Ενότητας Ξάνθης, προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., που παραλήφθηκε από την Αρχή στις 02-09-2014 και έλαβε αρ. πρωτ. 3555, για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση υπηρεσιών «Μεταφορά μαθητών κατά τα σχολικά έτη 2014-2015 & 2015-2016 με κάθε κατάλληλο μέσο μαθητών Πρωτοβάθμιας & Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης της Περιφερειακής Ενότητας Ξάνθης», για τις ομάδες δρομολογίων 1,2,3,4,5,6,11 (λεωφορεία) της υπ' αριθ. 3/2014 διακήρυξης της Π.Ε. Ξάνθης, συνολικού προϋπολογισμού 1.559.671,20€ συμ/νων των δικαιωμάτων προαίρεσης 20% και ΦΠΑ 13%, τα οποία αποτελούν μέρος του διενεργηθέντος, εν μέρει άγονου, διεθνούς ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 3.506.492,16€ συμ/νων των δικαιωμάτων προαίρεσης 20% και ΦΠΑ 13%.

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

2. Από το φάκελο της υπόθεσης και τα περιεχόμενα σε αυτόν στοιχεία και σχετικά έγγραφα προκύπτουν τα ακόλουθα:

**2.1.** Με τις υπ' αριθ. 25464/1063/24-2-2014 (ΑΔΑ ΒΙΟΩ7ΛΒ-ZMP) - ΚΑΕ 2191.0821 ύψους 2.011.520,00€ και 25471/1064/24-2-2014 (ΑΔΑ ΒΙΟΩ7ΛΒ-NP3) - ΚΑΕ 2192.0821 ύψους 2.892.046,00€ Αποφάσεις Ανάληψης Υποχρέωσης δεσμεύτηκαν οι πιστώσεις «ΔΕΣΜΕΥΣΗ ΠΙΣΤΩΣΗΣ ΓΙΑ ΤΗ ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΜΑΘΗΤΩΝ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΣΧΟΛΙΚΟΥ ΕΤΟΥΣ 2014-2015 και 2015-2016» & «ΔΕΣΜΕΥΣΗ ΠΙΣΤΩΣΗΣ ΓΙΑ ΤΗ ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΜΑΘΗΤΩΝ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΣΧΟΛΙΚΟΥ ΕΤΟΥΣ 2014-2015 και 2015-2016».

**2.2.** Η Οικονομική Επιτροπή Περιφέρειας Αν. Μακεδονίας-Θράκης, με την υπ' αριθ. 437/2014 (ΑΔΑ: 7ΠΦΣ7ΛΒ-P55) απόφασή της, ενέκρινε τους όρους της Διακήρυξης και την περίληψη αυτής για την διεξαγωγή ανοικτού (Δημόσιου) διεθνή μειοδοτικού διαγωνισμού για την ανάδειξη παρόχων για την μεταφορά μαθητών Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης της Περιφέρειας Α. Μ. -Θ. Περιφερειακής Ενότητας (Π.Ε) Ξάνθης για το σχολικά έτη 2014 -2015 και 2015-2016 και για δύο έτη και την συγκρότηση των επιτροπών αξιολόγησης και ενστάσεων.

**2.3.** Με την υπ' αριθ. 3/2014 (ΑΔΑ:7ΨΦ97ΛΒ-NAT & ΑΔΑΜ:14PROC002132378 2014-06-27) Διακήρυξη, προκηρύχθηκε η διενέργεια ανοικτού διεθνούς δημόσιου διαγωνισμού σε ΕΥΡΩ με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή για την «ΕΠΙΛΟΓΗ ΑΝΑΔΟΧΩΝ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΓΙΑ ΤΗ ΜΕΤΑΦΟΡΑ, ΚΑΤΑ ΤΑ ΣΧΟΛΙΚΑ ΕΤΗ 2014-2015 & 2015-2016 ΜΕ ΚΑΘΕ ΚΑΤΑΛΛΗΛΟ ΜΕΣΟ, ΜΑΘΗΤΩΝ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ & ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΤΗΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΗΣ ΕΝΟΤΗΤΑΣ ΞΑΝΘΗΣ», (CPV 60130000 Υπηρεσίες ειδικών οδικών μεταφορών επιβατών), σύμφωνα με τους Πίνακες δρομολογίων του Παραρτήματος Ε.' (Πίνακες 1,2,3,4,5,6,7,8,9,10,11) της διακήρυξης που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος αυτής. Ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η **21η/08/2014.**

Ο προϋπολογισμός του διαγωνισμού, σύμφωνα με τη διακήρυξη, ανέρχεται συνολικά για τα σχολικά έτη 2014-2015 & 2015-2016 στα 3.506.492,16€ συμ/νου του ΦΠΑ 13% και του δικαιώματος προαίρεσης 20% και αναλύεται ως εξής: 2.922.076,80€ ετήσιος προϋπολογισμός

συμ/νου ΦΠΑ 13%, 584.415,36 € δικαίωμα προαίρεσης 20% (συμ/νου ΦΠΑ 13%), συνολικός προϋπολογισμός συμ/νου ΦΠΑ 13% και δικαιώματος προαίρεσης 20% 3.506.492,16€. Ειδικότερα:

<b>ΟΜΑΔΕΣ *</b>	<b>ΚΟΣΤΟΣ ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ΜΑΘΗΤΩΝ (ΣΥΜ/ΝΟΥ ΦΠΑ 13%)</b>	<b>ΔΙΚΑΙΩΜΑ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗΣ 20% (ΣΥΜ/ΝΟΥ ΦΠΑ 13%)</b>	<b>ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ΜΑΘΗΤΩΝ ΠΡΟΣΑΥΞΗΜΕΝΟ ΜΕ ΤΟ ΔΙΚΑΙΩΜΑ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗΣ 20% (ΣΥΜ/ΝΟΥ ΦΠΑ 13%)</b>	
1	ΛΕΩΦΟΡΕΙΑ Δ.Χ. ΓΙΑ ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΜΑΘΗΤΩΝ ΣΕ ΣΧΟΛΕΙΑ ΔΗΜΟΥ ΤΟΠΕΙΡΟΥ ΣΧ.ΕΤΟΣ 2014-2015	177.539,40 €	35.507,88 €	213.047,28 €
2	ΛΕΩΦΟΡΕΙΑ Δ.Χ. ΓΙΑ ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΜΑΘΗΤΩΝ ΣΕ ΣΧΟΛΕΙΑ ΔΗΜΟΥ ΞΑΝΘΗΣ ΣΧ.ΕΤΟΣ 2014-2015	209.460,60 €	41.892,12 €	251.352,72 €
3	ΛΕΩΦΟΡΕΙΑ Δ.Χ. ΓΙΑ ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΜΑΘΗΤΩΝ ΣΕ ΣΧΟΛΕΙΑ ΔΗΜΟΥ ΑΒΔΗΡΩΝ ΣΧ.ΕΤΟΣ 2014-2015	329.403,60 €	65.880,72 €	395.284,32 €
4	ΛΕΩΦΟΡΕΙΑ Δ.Χ. ΓΙΑ ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΜΑΘΗΤΩΝ ΣΕ ΣΧΟΛΕΙΑ ΔΗΜΟΥ ΤΟΠΕΙΡΟΥ ΣΧ.ΕΤΟΣ 2015-2016	139.032,00€	27.806,40 €	166.838,40 €
5	ΛΕΩΦΟΡΕΙΑ Δ.Χ. ΓΙΑ ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΜΑΘΗΤΩΝ ΣΕ ΣΧΟΛΕΙΑ ΔΗΜΟΥ ΞΑΝΘΗΣ ΣΧ.ΕΤΟΣ 2015-2016	174.277,80€	34.855,56 €	209.133,36 €
6	ΛΕΩΦΟΡΕΙΑ Δ.Χ. ΓΙΑ ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΜΑΘΗΤΩΝ ΣΕ ΣΧΟΛΕΙΑ ΔΗΜΟΥ ΑΒΔΗΡΩΝ ΣΧ.ΕΤΟΣ 2015-2016	245.547,00€	49.109,40 €	294.656,40 €
7	ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ ΤΑΞΙ Δ.Χ. ΓΙΑ ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΜΑΘΗΤΩΝ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΣΕ ΣΧΟΛΕΙΑ ΣΧ .ΕΤΟΣ 2014-2015	430.230,60€	86.046,12 €	516.276,72 €
8	ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ Δ.Χ. ΓΙΑ ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΜΑΘΗΤΩΝ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΣΕ ΣΧΟΛΕΙΑ ΣΧ. ΕΤΟΣ 2014-2015	380.944,80 €	76.188,96 €	457.133,76 €
9	ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ Δ.Χ. ΓΙΑ ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΜΑΘΗΤΩΝ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΣΕ ΣΧΟΛΕΙΑ ΣΧ.ΕΤΟΣ 2015-2016	430.230,60 €	86.046,12 €	516.276,72 €
10	ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ Δ.Χ. ΓΙΑ ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΜΑΘΗΤΩΝ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΣΕ ΣΧΟΛΕΙΑ ΣΧ.ΕΤΟΣ 2015-2016	380.944,80 €	76.188,96 €	457.133,76 €
11	ΛΕΩΦΟΡΕΙΑ Δ.Χ. ΓΙΑ ΜΕΤΑΦΟΡΑ ΜΑΘΗΤΩΝ ΣΕ ΜΟΥΣΙΚΟ ΣΧΟΛΕΙΟ ΣΧ .ΕΤΟΣ 2014-2015/ 2015-2016	24.465,60 €	4.893,12 €	29.358,72 €
	<b>ΣΥΝΟΛΟ</b>	<b>2.922.076,80 €</b>	<b>584.415,36 €</b>	<b>3.506.492,16 €</b>

**2.4.** Σύμφωνα με τη διακήρυξη, η αναθέτουσα Αρχή διατηρεί το δικαίωμα προαίρεσης για την αύξηση του συμβατικού αντικειμένου μέχρι 20% του προϋπολογισμού κάθε τμήματος του

διαγωνισμού για την τροποποίηση των υφιστάμενων δρομολογίων (δηλαδή μείωση ή αύξηση των χιλιομέτρων των δρομολογίων ή μερική αλλαγή διαδρομής που οφείλεται στην ανάγκη να εξυπηρετηθούν νέοι μαθητές κατά τη διάρκεια της εκτέλεσης της σύμβασης ή σε κάποια απρόβλεπτη ανάγκη – π.χ. εκτέλεση δημόσιων έργων επί οδοστρωμάτων), όποτε προκύπτει ανάγκη κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης, σύμφωνα με το αρθρ. 2 Κεφάλαιο Γ. παρ. 2 στ. i. της υπ' αριθ. 24001/11-06-2013 ΚΥΑ (ΦΕΚ 1449/Β'/14-06-2013). Επίσης, στο ανωτέρω δικαίωμα προαίρεσης, περιλαμβάνεται η χρονική παράταση ισχύος της σύμβασης με αντίστοιχη αύξηση του συμβατικού αντικειμένου μέχρι την ολοκλήρωση του επόμενου διαγωνισμού μεταφοράς μαθητών και για διάστημα όχι μεγαλύτερο των τριών μηνών.

**2.5.** Στο Παράρτημα Α της Διακήρυξης ορίζεται : «...Προσφορές μπορούν υποβάλλονται είτε για το σύνολο πινάκων – ομάδων δρομολογίων που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα Ε' της παρούσας, είτε για κάθε πίνακα –ομάδα αυτών. Λεπτομέρειες για τα δρομολόγια περιλαμβάνονται στο Παράρτημα Ε' της παρούσας...». Επιπλέον, στο παράρτημα Β, ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ, αυτής, άρθρο 2 ορίζεται: «... 1. Οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό οφείλουν να υποβάλλουν μαζί με την προσφορά τους στον κυρίως φάκελο τα εξής : α) Εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό κατά το άρθρο 8ο της παρούσας διακήρυξης και σύμφωνα με το υπόδειγμα του παραρτήματος Γ' της διακήρυξης. Σε περίπτωση που η εγγύηση συμμετοχής δεν περιέχει όλα τα αναγκαία στοιχεία που αναγράφονται στο άρθρο 8ο του παρόντος και του υποδείγματος παραρτήματος Γ' θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Η Εγγύηση συμμετοχής δεν πρέπει να έχει αξία μικρότερη από το 5% της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α., και του δικαιώματος προαίρεσης, για το σύνολο των πινάκων – ομάδων δρομολογίων του Παραρτήματος Ε' ή για κάθε πίνακα – ομάδα δρομολογίων που αφορά η προσφορά...4. Η μη έγκαιρη και προσήκουσα υποβολή των δικαιολογητικών της παρ. 1 του παρόντος συνιστά λόγω αποκλεισμού του προμηθευτή από το διαγωνισμό...». Στο άρθρο 8 ΕΓΓΥΗΣΕΙΣ της διακήρυξης, ορίζεται : «...4.Για την έγκυρη συμμετοχή στον διαγωνισμό κατατίθεται από τους διαγωνιζόμενους, εγγύηση συμμετοχής, που ανέρχεται σε ποσοστό 5% επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α., και του δικαιώματος προαίρεσης, για το σύνολο των πινάκων – ομάδων δρομολογίων του Παραρτήματος Ε' ή για κάθε πίνακα – ομάδα δρομολογίων που αφορά η προσφορά. Οι εγγυητικές επιστολές απευθύνονται στην ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ΑΝΑΤΟΛΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ ΘΡΑΚΗΣ και σε περίπτωση διαγωνιζόμενης ενώσεως ή συνεταιρισμού μεταφορέων πρέπει να είναι κοινές υπέρ όλων των μελών τους.» .

**2.6.** Η ως άνω διακήρυξη απεστάλη προς δημοσίευση στην ΕΕ της ΕΕ στις 26/06/2014 (ID:2014-083532), ενώ περίληψη της ως άνω διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημ. της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 449/04-07-2014) και στις εφημερίδες: ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ (04/07/2014), ΗΜΕΡΗΣΙΑ (04/07/2014), Τόλμη (02/07/2014) και XanthiNews (04/07/2014). Το πλήρες κείμενο της διακήρυξης διετίθετο και σε ηλεκτρονική μορφή, μέσω του διαδικτύου, στη διεύθυνση : <http://www.xanthi.gr>.

**2.5.** Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, η Επιτροπή Διενέργειας του διαγωνισμού, με το από 21-8-2014 Πρακτικό της, προχώρησε στη δημόσια αποσφράγιση όλων των Φακέλων ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ. Κατά την αποσφράγιση και τον έλεγχο των δικαιολογητικών η Επιτροπή διαπίστωσε ότι στον υποβληθέντα φάκελο της εταιρείας «ΥΠΕΡΑΣΤΙΚΟ ΚΤΕΛ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΟΥ ΤΟΜΕΑ "ΚΤΕΛ ΞΑΝΘΗ ΤΟΥΡΣ"» δεν υπήρχε Εγγυητική Επιστολή συμμετοχής και απέκλεισε, για το λόγο αυτό, την πρόκριση της εταιρείας στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού και εισηγήθηκε, μεταξύ άλλων, την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάδειξη μειοδοτών σχετικά με τις ομάδες δρομολογίων 1,2,3,4,5,6,11 (ΛΕΩΦΟΡΕΙΑ) της 3/2014

διακήρυξης της ΠΕ Ξάνθης για τις οποίες δεν υπάρχει μειοδότης αφού η προσφορά που υποβλήθηκε από το ΥΠΕΡΑΣΤΙΚΟ ΚΤΕΛ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΟΥ ΤΟΜΕΑ «ΚΤΕΛ ΞΑΝΘΗ ΤΟΥΡΣ» κρίθηκε από την Επιτροπή ως ακατάλληλη.

**2.6.** Η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας ΑΜΘ με την υπ' αριθ. 628/25-08-2014 απόφασή της (ΑΔΑ:6ΙΖΙ7ΛΒ-ΛΟΡ) ενέκρινε το Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Ανοικτού Διεθνούς Δημόσιου μειοδοτικού διαγωνισμού και, αποδεχόμενο την εισήγηση, αποφάσισε: «... α) τον αποκλεισμό από το διαγωνισμό του ΥΠΕΡΑΣΤΙΚΟΥ ΚΤΕΛ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΟΥ ΤΟΜΕΑ «ΚΤΕΛ ΞΑΝΘΗ ΤΟΥΡΣ» β) την έγκριση των δικαιολογητικών των ΚΕΤΣΟΥΛΗ ΣΑΒΒΑ, ΚΙΟΣΣΕ ΧΑΣΑΝ ΤΟΥ ΚΙΑΜΗΛ, ΣΥΝΕΤΑΙΡΙΣΜΟΥ ΑΣΥΡΜΑΤΟΦΟΡΩΝ ΕΠΙΒΑΤΗΓΩΝ ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΧΡΗΣΕΩΣ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΩΝ ΞΑΝΘΗΣ ΜΕ ΤΙΤΛΟ «ΕΥΡΩΤΑΞΙ» και του ΑΡΙΣΤΕΙΔΗΣ ΧΡ. ΤΑΣΙΟΥ LEFKIPPOS TRAVEL καθώς την πρόκρισή τους στο επόμενο στάδιο του Διαγωνισμού. γ) την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάδειξη μειοδοτών σχετικά με τις ομάδες δρομολογίων 1,2,3,4,5,6,11 (ΛΕΩΦΟΡΕΙΑ) της 3/2014 διακήρυξης της ΠΕ Ξάνθης για τις οποίες δεν υπάρχει μειοδότης αφού η προσφορά που υποβλήθηκε από το ΥΠΕΡΑΣΤΙΚΟ ΚΤΕΛ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΟΥ ΤΟΜΕΑ «ΚΤΕΛ ΞΑΝΘΗ ΤΟΥΡΣ» κρίθηκε ως ακατάλληλη (άρθρο 22 ΠΔ/118/2007 και άρθρο 25 ΠΔ/60/2007) δ) την χορήγηση επιδότησης στους μαθητές για τα δρομολόγια των ανωτέρω ομάδων σε περίπτωση που και η διαδικασία της διαπραγμάτευσης αποβεί άκαρπη, ή δεν έχει ολοκληρωθεί έως και την έναρξη της σχολικής χρονιάς 2014-2015 και έως ότου αναδειχθούν μειοδότες από την διαδικασία της διαπραγμάτευσης (ΚΥΑ 24001/13 Υπουργείου Οικονομικών - ΦΕΚ 1449 Β/14-6-2013)...».

**3.** Κατόπιν των ανωτέρω, η Περιφέρεια Αν. Μακεδονίας-Θράκης, Περιφερειακή Ενότητα Ξάνθης, με το υπ' αριθ. πρωτ. 120498/ΞΔΔΟ/4162/01-09-2014 αίτημά της, αιτείται την παροχή σύμφωνης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών κατά τα σχολικά έτη 2014-2015 & 2015-2016 με κάθε κατάλληλο μέσο μαθητών Πρωτοβάθμιας & Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης της Περιφερειακής Ενότητας Ξάνθης, για τις ομάδες δρομολογίων 1,2,3,4,5,6,11 (λεωφορεία) της 3/2014 διακήρυξης της Π.Ε. Ξάνθης, συνολικού προϋπολογισμού 1.559.671,20€ συμ/νων των δικαιωμάτων προαίρεσης 20% και ΦΠΑ 13%, τα οποία αποτελούν μέρος του διενεργηθέντος, εν μέρει άγονου, διεθνούς ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 3.506.492,16€ συμ/νων των δικαιωμάτων προαίρεσης 20% και ΦΠΑ 13%, χωρίς ρητή επίκληση των διατάξεων των άρθρων 24 παρ. 1α ή 25 παρ. 1α του π.δ. 60/2007.

## **II. Νομικό πλαίσιο**

**4.** Στο άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερ. δδ του ν. 4013/2011 (ΦΕΚ 204/Α), όπως ισχύει (μετά την τροποποίηση της σχετικής προθεσμίας), ορίζεται ότι : «Η Αρχή έχει τις ακόλουθες αρμοδιότητες... δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

**5.** Στην παρ. 1 του άρθρου 6 «Ποσά των κατωτάτων ορίων των δημοσίων συμβάσεων» ( άρθρο 7 της οδηγίας 2004/18/ΕΚ) του ιδίου π.δ/τος, ορίζεται: «...Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που

προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια: α) 137.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...] β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II A, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II B...».

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του με αρ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ής Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των Οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν στις 134.000€ και 207.000 ευρώ, αντίστοιχα.

**6.** Στην περ. α της παρ. 5 του άρθρου 8 «Μέθοδοι υπολογισμού κατώτατης αξίας συμβάσεων» του π.δ/τος 60/2007 (ΦΕΚ 64/Α) «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...», ορίζεται: «...5. α) Όταν ένα σχεδιαζόμενο έργο ή ένα σχέδιο αγοράς υπηρεσιών μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος...».

**7.** Στο άρθρο 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» (άρθρο 30 οδηγίας 2004/18/ΕΚ), ορίζεται ότι «...1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) Σε περίπτωση μη κανονικών προσφορών ή κατάθεσης προσφορών που είναι απαράδεκτες σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, τηρουμένων των οριζόμενων στις διατάξεις των άρθρων 28, 39 έως 52 και 55, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή ανταγωνιστικό διάλογο, με την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν τροποποιούνται ουσιωδώς. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να μη δημοσιεύουν προκήρυξη διαγωνισμού, εάν στη διαδικασία με διαπραγμάτευση περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες που πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 43 έως 50 και οι οποίοι, κατά την ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή τον προηγηθέντα ανταγωνιστικό διάλογο, υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές...».

**8.** Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του ίδιου π.δ., «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ), ορίζεται: «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανείς

υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της» [...].

**9.** Στο εδάφιο 21, Κεφ. ΙΙ, παρ. Η του άρθρου 186 «Αρμοδιότητες Περιφερειών» του ν. 3852/2010 (ΦΕΚ 86/Α), όπως αυτό προστέθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 7 του ν. 4089/2012 (ΦΕΚ 206/Α) μεταξύ των αρμοδιοτήτων των Περιφερειών περιλαμβάνεται : «...Η μεταφορά μαθητών από τον τόπο διαμονής στο σχολείο φοίτησης, συμπεριλαμβανομένης της μεταφοράς μαθητών σχολείων ειδικής αγωγής, των μουσικών και καλλιτεχνικών σχολείων, καθώς και των απαιτούμενων ενεργειών σε περίπτωση αδυναμίας πραγματοποίησης αυτής ... Από 1.7.2013 η δαπάνη της μεταφοράς μαθητών βαρύνει τους προϋπολογισμούς των Περιφερειών». Στο ν. 4089/2012, ορίζεται: άρθρο 9 “δίνεται η δυνατότητα στις Περιφέρειες να εγγράφουν πίστωση, να δημοπρατούν και να προβαίνουν σε κάθε άλλη ενέργεια για την προετοιμασία της μεταφοράς μαθητών του σχολικού έτους 2013-2014 και πριν από την 1-7-2013», στην παρ. 2 άρθρου 7 “Συμβάσεις Δήμων για τη μεταφορά μαθητών που συνάφθηκαν βάσει της κ.υ.α. Αριθ. 35415/28.7.2011 (Β’ 1701) ή άλλες υφιστάμενες συμβάσεις μεταφοράς μαθητών με διάρκεια πέραν της 1.7.2013 λύονται αυτοδικαίως και αζημίως μετά την ημερομηνία αυτή”.

**10.** Στο Κεφάλαιο Γ του άρθρου 2 της με αριθμ. 24001/13 (ΦΕΚ 1449 Β/14-6-2013) ΚΥΑ, με θέμα «Μεταφορά μαθητών δημόσιων σχολείων από τις Περιφέρειες», ορίζεται: «ΚΕΦΑΛΑΙΟ Γ: Μεταφορά μαθητών με δημόσια σύμβαση υπηρεσιών -1. Προϋποθέσεις. α. Εάν η μεταφορά των μαθητών είναι αδύνατη με τη διαδικασία των προηγούμενων παραγράφων, η Περιφέρεια αναθέτει με δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις των Π.Δ/των 60/2007 και 118/2007, τη μεταφορά των μαθητών με κάθε κατάλληλο μεταφορικό μέσο δημόσιας χρήσης που να πληροί τους όρους ασφαλούς μεταφοράς. .... 2. Κανόνες διαδικασίας σύναψης σύμβασης. α. Ο διαγωνισμός προκηρύσσεται μέχρι και έξι μήνες πριν την έναρξη των δρομολογίων με βάση τα στοιχεία της παρ.1.β. του άρθρου 5. β. Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε ένα έως τρία έτη αρχής γενομένης από την έναρξη του σχολικού έτους αφετηρίας. Οι προσφορές των υποψηφίων αναδόχων υποβάλλονται ανά τμήμα με ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) σε ακέραιες μονάδες. γ. Ο σχεδιασμός των δρομολογίων πρέπει να λαμβάνει υπόψη:... στ. Στο διαγωνισμό προβλέπονται τα εξής δικαιώματα προαίρεσης που δεν μπορούν συνολικά να υπερβαίνουν το 50% του προϋπολογισμού της διακήρυξης: i) Έως και το 20% του προϋπολογισμού κάθε τμήματος του διαγωνισμού για την τροποποίηση των υφιστάμενων δρομολογίων (δηλαδή μείωση ή αύξηση των χιλιομέτρων των δρομολογίων ή μερική αλλαγή διαδρομής που οφείλεται στην ανάγκη να εξυπηρετηθούν νέοι μαθητές κατά τη διάρκεια της εκτέλεσης της σύμβασης ή σε κάποια απρόβλεπτη ανάγκη – π.χ. εκτέλεση δημόσιων έργων επί οδοστρωμάτων), όποτε προκύπτει ανάγκη κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης. Η επιφύλαξη περί ασκήσεως του δικαιώματος προαίρεσεως πρέπει να αναφέρεται ρητά στην προκήρυξη και στην αναλυτική διακήρυξη του διαγωνισμού. ii) Η δυνατότητα χρονικής παράτασης του αντικειμένου της σύμβασης, με αντίστοιχη αύξηση του συμβατικού αντικειμένου, μέχρι την ολοκλήρωση του επόμενου διαγωνισμού μεταφοράς μαθητών και για διάστημα όχι μεγαλύτερο των τριών μηνών. Η δυνατότητα παράτασης της διάρκειας της σύμβασης πρέπει να αναφέρεται ρητά στην προκήρυξη και την αναλυτική διακήρυξη του διαγωνισμού. .... 4. Προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης: Για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης σύμφωνα με τις ειδικότερες προϋποθέσεις των άρθρων 24 & 25 του Π.Δ/τος 60/2007 αποφασίζει η αναθέτουσα αρχή μετά την κατ’ άρθρο 2 παρ.2 περ. γ. υποπερ. δδ του Ν.4013/2011 προηγούμενη σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ...».

### III. Νομική Εκτίμηση

**11.** Το υπό εξέταση αίτημα, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών, με την έννοια της περίπτωσης δ' της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του π.δ/τος 60/2007 (Α' 64), περί προσαρμογής της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ. Λαμβάνοντας υπόψη ότι το αίτημα αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης κατόπιν διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 24 και 25 του ιδίου π.δ/τος, σε συνδυασμό με τον συνολικό προϋπολογισμό των 3.506.492,16€ του διενεργηθέντος εν μέρει άγονου διεθνούς ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού, συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων προαίρεσης 20% και ΦΠΑ 13%, των προς ανάθεση υπηρεσιών, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή γνώμης.

**12.** Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C-337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συστατικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ενδεικτικά Δ.Ε.Ε., αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

Το βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει ο προτιθέμενος να κάνει χρήση των διατάξεων αυτών (βλ. υπό το πνεύμα αυτό Δ.Ε.Ε., αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, προαναφερθείσα C-57/94, σκέψη 23, προαναφερθείσα C-318/94, σκέψη 14, της 10ης Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

**13.1.** Με τη διάταξη του άρθρου 24 παρ.1 περ. α' του π.δ. 60/2007 προκύπτει ότι οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφύγουν σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση διακήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις και γ) να μην τροποποιούνται ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.



**13.2.** Ομοίως, με τη διάταξη του άρθρου 25 παρ.1 περ. α΄ του π.δ. 60/2007, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να μην έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος και γ) να μην τροποποιούνται ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

**13.3.** Από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων συνάγεται ότι προσφορά που κατατέθηκε στην προηγηθείσα, της διαπραγμάτευσης, ανοικτή ή κλειστή διαδικασία διαγωνισμού νοείται ως «ακατάλληλη» όταν το περιεχόμενό της δεν έχει καμία σχέση με τις, υπό ανάθεση, υπηρεσίες και δεν μπορεί, συνεπώς, να ανταποκριθεί στις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής, όπως αυτές καθορίστηκαν στα έγγραφα (τεχνικές προδιαγραφές) του διαγωνισμού, για το λόγο δε αυτό η υποβολή «ακατάλληλης» προσφοράς εξομοιώνεται με τη μη υποβολή προσφοράς.

Όσον αφορά δε στην έννοια της «μη κανονικής» προσφοράς του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α΄ του π.δ.60/2007, η υποβολή τέτοιας προσφοράς εξομοιώνεται με την υποβολή απαράδεκτης προσφοράς. Τούτο σαφώς συνάγεται από τη γραμματική ερμηνεία των ως άνω διατάξεων, καθόσον υφίσταται συνάρτηση, αφενός μεταξύ της περίπτωσης απουσίας προσφοράς και της περίπτωσης υποβολής ακατάλληλης προσφοράς, αφετέρου μεταξύ της περίπτωσης υποβολής απαράδεκτης (σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, τηρουμένων των οριζόμενων στις διατάξεις των άρθρων 28, 39 έως 52 και 55 του π.δ.60/2007) προσφοράς και εκείνης της υποβολής μη κανονικής προσφοράς, οι οποίες προβλέπεται ότι μπορούν, εναλλακτικά, να αποτελέσουν λόγο προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

Τέλος, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να προσφύγει στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού και στην προβλεπόμενη στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. γ΄ του π.δ.60/2007 περίπτωση κατεπείγουσας ανάγκης, μη απορρέουσας από ευθύνη της αναθέτουσας αρχής, οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα, λόγω της οποίας δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που απαιτούνται για τους ανοικτούς ή κλειστούς διαγωνισμούς ή τις προβλεπόμενες, στο άρθρο 24 του ως άνω π.δ. με διαπραγμάτευση, διαδικασίες με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού. Οι περιστάσεις που επικαλείται η αναθέτουσα αρχή για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική της ευθύνη (Ελ.Συν./Τμ. VI/3558/2009).

**13.4.** Ειδικότερα δε, σχετικά με την υπό σημείο (α) προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α΄ της παρ. 1 των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, 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 (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ΄ Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

**14.** Εν προκειμένω, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. έχουσα το δικαίωμα υπαγωγής εκάστου υποβληθέντος αιτήματος στη σωστή διάταξη νόμου, εξετάζει ως προς την εφαρμογή της τη διάταξη του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α΄ του π.δ. 60/2007, δεδομένου ότι υπεβλήθη προσφορά από το ΥΠΕΡΑΣΤΙΚΟ ΚΤΕΛ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΟΥ ΤΟΜΕΑ «ΚΤΕΛ ΞΑΝΘΗ ΤΟΥΡΣ» η οποία αποκλείστηκε, σύμφωνα

να με τα οριζόμενα στα σημεία 2.5 & 2.6. της παρούσας. Και τούτο διότι, παρά το γεγονός ότι η αρμόδια Επιτροπή Αξιολόγησης των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού έκρινε ως ακατάλληλη την υποβληθείσα προσφορά από το ΥΠΕΡΑΣΤΙΚΟ ΚΤΕΛ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΟΥ ΤΟΜΕΑ «ΚΤΕΛ ΞΑΝΘΗ ΤΟΥΡΣ», σύμφωνα με τα προαναφερόμενα στο σημείο 13.3. της παρούσας, η εν λόγω προσφορά εμπίπτει στην έννοια της «απαράδεκτης» προσφοράς του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, δεδομένου ότι έλειπε δικαιολογητικό συμμετοχής στο διαγωνισμό.

**15.** Ειδικότερα, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

**15.1.** α) Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας.

Η Περιφέρεια Αν. Μακεδονίας-Θράκης, με την υπ' αριθ. 3/2014 (ΑΔΑ:7ΨΦ97ΛΒ-NAT) Διακήρυξη, διενήργησε ανοικτό διεθνή δημόσιο διαγωνισμό για την «ΕΠΙΛΟΓΗ ΑΝΑΔΟΧΩΝ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΓΙΑ ΤΗ ΜΕΤΑΦΟΡΑ, ΚΑΤΑ ΤΑ ΣΧΟΛΙΚΑ ΕΤΗ 2014-2015 & 2015-2016 ΜΕ ΚΑΘΕ ΚΑΤΑΛΛΗΛΟ ΜΕΣΟ, ΜΑΘΗΤΩΝ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ & ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΤΗΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΗΣ ΕΝΟΤΗΤΑΣ ΞΑΝΘΗΣ», (CPV 60130000 Υπηρεσίες ειδικών οδικών μεταφορών επιβατών).

Παρατηρήθηκε, ωστόσο, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η εξής νομική πλημμέλεια ως προς την τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας, η οποία αφορά διάσταση μεταξύ των στοιχείων που δημοσιεύθηκαν σε σχέση με τα στοιχεία που περιέχονται στο τεύχος της αναλυτικής διακήρυξης. Συγκεκριμένα:

Στο παράρτημα Β, ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ, της αναλυτικής διακήρυξης, άρθρο 2 ορίζεται ότι : «... 1. Οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό οφείλουν να υποβάλλουν μαζί με την προσφορά τους στον κυρίως φάκελο τα εξής : α) Εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό κατά το άρθρο 8ο της παρούσας διακήρυξης και σύμφωνα με το υπόδειγμα του παραρτήματος Γ' της διακήρυξης. ... 4. Η μη έγκαιρη και προσήκουσα υποβολή των δικαιολογητικών της παρ. 1 του παρόντος συνιστά λόγω αποκλεισμού του προμηθευτή από το διαγωνισμό...». Στο άρθρο 8 ΕΓΓΥΗΣΕΙΣ της διακήρυξης, ορίζεται : «... 4. Για την έγκυρη συμμετοχή στον διαγωνισμό κατατίθεται από τους διαγωνιζόμενους, εγγύηση συμμετοχής, που ανέρχεται σε ποσοστό 5% επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α., και του δικαιώματος προαίρεσης, για το σύνολο των πινάκων – ομάδων δρομολογίων του Παραρτήματος Ε' ή για κάθε πίνακα – ομάδα δρομολογίων που αφορά η προσφορά...»

Στο τυποποιημένο έντυπο προκήρυξης σύμβασης που εστάλη προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στο πεδίο III.1.1) "Απαιτούμενες εγγυήσεις", προβλέπεται ΕΓΓΥΗΣΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ (& ΕΓΓΥΗΣΗ ΚΑΛΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ), χωρίς αναφορά στο ποσοστό 5% επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α., και του δικαιώματος προαίρεσης, για το σύνολο των πινάκων – ομάδων δρομολογίων του Παραρτήματος Ε' ή για κάθε πίνακα – ομάδα δρομολογίων που αφορά η προσφορά, σύμφωνα με τα αναγραφόμενα στο τεύχος της αναλυτικής διακήρυξης. Επιπλέον, στη δημοσίευση της περίληψης στην Εφημερίδα της Κυβέρνησης και στον Εθνικό Τύπο, ελλείπει παντελώς η αναφορά υποβολής εγγυητικής επιστολής συμμετοχής των ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων.

Παρά ταύτα, δεδομένου ότι στην εν λόγω περίληψη αναφέρεται ρητά ότι ο διαγωνισμός θα γίνει σύμφωνα με τα παραρτήματα που επισυνάπτονται στην διακήρυξη και αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής, ειδικά δε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) προβλέπεται ρητώς ως υποχρέωση η προσκόμιση εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, η εν λόγω παράλειψη θεωρείται ότι δεν έπληξε τις αρχές του ανταγωνισμού, της ισότιμης πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και δεν κατέστησε μη νόμιμη την διαγωνιστική

κή διαδικασία. Εξάλλου, η πλημμέλεια αφορά εκ του νόμου προβλεπόμενη υποχρέωση (προσκόμιση εγγυητικής επιστολής), η δε διακήρυξη που την προέβλεπε δημοσιεύθηκε και διετίθετο και μέσω του διαδικτύου στην ηλεκτρονική διεύθυνση της αναθέτουσας αρχής.

**15.2.** Ως προς την προϋπόθεση β) που απαιτείται για την εφαρμογή της διάταξης της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007, ήτοι της υποβολής μη κανονικών προσφορών ή προσφορών που είναι απαράδεκτες.

Σύμφωνα με το από 21-8-2014 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Ανοιχτού Διεθνούς Δημόσιου μειοδοτικού διαγωνισμού, το οποίο εγκρίθηκε με την υπ' αριθ. 628/25-08-2014 (ΑΔΑ:6ΙΖΙ7ΛΒ-ΛΟΡ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ΑΜΘ, υπεβλήθη προσφορά από την εταιρεία «ΥΠΕΡΑΣΤΙΚΟ ΚΤΕΛ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΟΥ ΤΟΜΕΑ "ΚΤΕΛ ΞΑΝΘΗ ΤΟΥΡΣ"», η οποία απερρίφθη ως απαράδεκτη γιατί δεν συμφωνούσε με τους όρους, για τις ομάδες δρομολογίων 1,2,3,4,5,6,11 (ΛΕΩΦΟΡΕΙΑ) της 3/2014 διακήρυξης της ΠΕ Ξάνθης.

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι συντρέχει η β) προϋπόθεση της υποβολής «απαράδεκτης» προσφοράς για την εφαρμογή της περ. 1 της παρ. α' του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007 για τα εν λόγω τμήματα.

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

Σύμφωνα με τον υποβληθέντα φάκελο για προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση, η Περιφέρεια αιτείται τη διαπραγμάτευση σε συνέχεια του προηγηθέντος, εν μέρει άγονου, διεθνούς διαγωνισμού, χωρίς τροποποίηση των όρων της διακήρυξης.

**16.** Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι τυγχάνει εφαρμογής το άρθρο 24, παρ. 1, περ. α' του π.δ. 60/2007, καθώς προκύπτει η συνδρομή λόγου και προϋπόθεσης για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση σύμβασης για την «ΕΠΙΛΟΓΗ ΑΝΑΔΟΧΩΝ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΓΙΑ ΤΗ ΜΕΤΑΦΟΡΑ, ΚΑΤΑ ΤΑ ΣΧΟΛΙΚΑ ΕΤΗ 2014-2015 & 2015-2016 ΜΕ ΚΑΘΕ ΚΑΤΑΛΛΗΛΟ ΜΕΣΟ, ΜΑΘΗΤΩΝ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ & ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΤΗΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΗΣ ΕΝΟΤΗΤΑΣ ΞΑΝΘΗΣ».

#### **IV. Συμπέρασμα**

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Αρχή ομόφωνα αποφασίζει:

**Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος της Περιφέρειας Αν. Μακεδονίας-Θράκης, Περιφερειακής Ενότητας Ξάνθης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης με δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών κατά τα σχολικά έτη 2014-2015 & 2015-2016 με κάθε κατάλληλο μέσο μαθητών Πρωτοβάθμιας & Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης της Περιφερειακής Ενότητας Ξάνθης, για τις ομάδες δρομολογίων 1,2,3,4,5,6,11**

(λεωφορεία) σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 παρ. 1α, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Επισημαίνεται ότι δεν θα πρέπει να τροποποιούνται ουσιωδώς οι όροι της αρχικής σύμβασης, ήτοι της υπ' αριθμ. 3/2014 Διακήρυξης, τόσο ως προς τον προϋπολογισμό και τη διάρκεια των συμβάσεων, όσο και ως προς τους υπόλοιπους ουσιώδεις όρους.

**Αθήνα, 18 Σεπτεμβρίου 2014**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΡΑΪΚΟΣ**