



Δ

**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

259 /2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 10^η Μαρτίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Τρίτη και ώρα 10.00, και επί της οδού Λεωφόρος Κηφισίας 7, ΤΚ 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:

1. Προεδρεύουσα: Μπουσουλέγκα Χριστίνα / (Αντιπρόεδρος)

Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος

Κουλούρη Ιωάννα

Λουρίκας Δημήτριος

Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Λεμπούση Παρασκευή

Εισηγητής: Φουντουκίδης Ιωάννης, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν ο Εισηγητής κ. Φουντουκίδης (μέσω τηλεδιάσκεψης), καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κ. Καξιρή οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. 435092(4193)/20.10.2015 αίτημα της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας (Π.Κ.Μ.)/Περιφερειακής Ενότητας (Π.Ε.) Ημαθίας προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη στις 21.10.2015 (αρ.πρωτ. εισερχ. 4707).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής στο αίτημα της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας, Π.Ε. Ημαθίας, για προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών Πρωτοβάθμιας & Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης για το σχολικό έτος 2015-16, προϋπολογισθείσας δαπάνης 2.525.287,15€ προ ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένου δικαιωμάτων προαίρεσης 20%.

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 435092(4193)/20.10.2015 αίτημα της Π.Κ.Μ/Π.Ε. Ημαθίας προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) το οποίο παρελήφθη στις 21.10.2015 (αρ.πρωτ. εισερχ. 4707), η Π.Κ.Μ/Π.Ε. Ημαθίας αιτείται την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης για το σχολικό έτος 2015-2016, συνολικού προϋπολογισμού 2.525.287,15€ προ Φ.Π.Α., συμπεριλαμβανομένου δικαιωμάτων προαίρεσης 20%.

Το αίτημα αφορά την μεταφορά μαθητών για 65 τμήματα του προηγούμενου διαγωνισμού, έχει νομική βάση το άρθρο 24 παρ.1.α του π.δ. 60/2007 για 1 τμήμα της διακήρυξης (δρομολόγιο 62) για το οποίο κατατέθηκε προσφορά, η οποία κρίθηκε απαράδεκτη και το άρθρο 25 παρ.1.α του π.δ. 60/2007 για 64 τμήματα (2, 3, 4, 5, 12, 13, 14, 16, 18, 19, 20, 21, 22, 23, 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 33, 34, 39, 40, 44, 46, 59, 60, 61, 64, 65, 66, 68, 69, 70, 71, 75, 76, 77, 78, 79, 83, 84, 86, 88, 89, 90, 91, 92, 93, 94, 95, 96, 98, 99, 100, 101, 102, 103, 104, 105, 106, 107) για τα οποία δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

Ι. Ιστορικό-πραγματικά περιστατικά

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

2.1. Με την υπ' αριθμ. αριθμ. 74 απόφαση του Περιφερειακού Συμβουλίου της Π.Κ.Μ. που ελήφθη κατά την 5^η/28.03.2014 συνεδρίασή του (Θέμα 4^ο με ΑΔΑ: ΒΙΞΞ7ΛΛ-ΕΕΗ), εγκρίθηκε η διενέργεια διαγωνισμού ανάθεσης του έργου της μεταφοράς μαθητών σχολείων Α/θμιας και Β/θμιας εκπαίδευσης της Π.Κ.Μ. ανά Π.Ε. ξεχωριστά.

2.2. Με την υπ' αριθμ. 1001/2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (Ο.Ε.) της Π.Κ.Μ, (24^η/24.06.2014 συνεδρίαση θέμα 13^ο με ΑΔΑ 6ΞΡΤ7ΛΛ-ΗΕΨ) αποφασίστηκε η έγκριση των όρων της διακήρυξης για τη διενέργεια διεθνούς διαγωνισμού για την μεταφορά μαθητών για τα σχολικά έτη 2014-2015 και 2015-2016 της Π.Ε. Ημαθίας συνολικού προϋπολογισμού 8.279.118,21€ με Φ.Π.Α. (υπολογιζόμενο σε 7.892.911,60€ προ Φ.Π.Α.) και συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης.

2.3. Ακολούθησε η έκδοση της υπ' αριθμ. 4/2014 διακήρυξης της Π.Ε. Ημαθίας με ΑΔΑΜ: 14PROC002179884 2017-7-21, σύμφωνα με την οποία ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 27.08.2014.

2.4. Με την υπ' αριθμ. 1918/2014 απόφαση της Ο.Ε. της Π.Κ.Μ. (44^η/11.11.2014 συνεδρίαση Θέμα 16^ο με ΑΔΑ ΩΙΣΣ7ΛΛ-ΕΡΗ) κηρύχθηκε άγονο το αποτέλεσμα του διαγωνισμού, καθώς απορρίφθη-

καν οι τρεις προσφορές που κατατέθηκαν, διότι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς δεν προσκόμισαν δικαιολογητικά που προβλεπόταν επί ποινή αποκλεισμού από τη σχετική διακήρυξη.

2.5. Ο φορέας προκειμένου να καλύψει τις ανάγκες του για το σχολικό έτος 2014-2015 με την υπ' αριθμ. 1970/2014 απόφαση της Ο.Ε. της Π.Κ.Μ. (45^η/18.11.2014 συνεδρίαση Θέμα 19^ο με ΑΔΑ: ΩΛΔΞ7ΛΛ-8ΛΗ) προέβη σε πρόχειρο διαγωνισμό και στη συνέχεια σε διαπραγμάτευση των άγων δρομολογίων αυτού, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 49 του Ν. 4274/2014.

2.6. Με την υπ' αριθμ. 2346/2014 απόφαση της Ο.Ε. της Π.Κ.Μ. (51^η/23.12.2014 συνεδρίαση Θέμα 66^ο με ΑΔΑ: 7ΔΦΜ7ΛΛ-Ν6Ε) εγκρίθηκε η διενέργεια επαναληπτικού διαγωνισμού προϋπολογισμού 8.279.118,21€ με Φ.Π.Α. (υπολογιζόμενο σε 7.892.911,60€ προ Φ.Π.Α.) συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης 20%.

2.7. Ακολούθησε η έκδοση της υπ' αριθμ. 10/05.01.2015, διακήρυξης της Π.Ε. Ημαθίας με ΑΔΑΜ 15PROC002517175 2015-01-05, σύμφωνα με την οποία ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 17.02.2015. Κριτήριο κατακύρωσης του διαγωνισμού ορίστηκε η χαμηλότερη τιμή. Οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς μπορούσαν να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα από τα 107 τμήματα που περιλάμβαναν 5 τμήματα ομαδοποιημένων δρομολογίων και 102 τμήματα μεμονωμένων δρομολογίων. Σύμφωνα με τα άρθρα 3 και 11 της διακήρυξης, το ποσό της εγγύησης συμμετοχής ορίστηκε στο 2% της προϋπολογισθείσας αξίας της προσφοράς που θα καταθέσει ο συμμετέχων οικονομικός φορέας με Φ.Π.Α. Τέλος στην παρ. 4α.4 του άρθρου 4, αναφορικά με τα δικαιολογητικά που πρέπει να καταθέσει ο συμμετέχων, μεταξύ άλλων ανέφερε: «*Παραστατικό εκπροσώπησης, εφόσον οι υποψήφιοι ανάδοχοι συμμετέχουν στο διαγωνισμό με αντιπρόσωπό τους, από το οποίο θα προκύπτει ότι δίνεται το δικαίωμα στον εκπρόσωπό τους να παρβρεθεί στο διαγωνισμό, προσκομίζοντας τα μεν φυσικά πρόσωπα εξουσιοδότηση, θεωρημένη για το γνήσιο της υπογραφής, τα δε νομικά πρόσωπα αντίγραφο πρακτικού ή απόφαση του αρμοδίου διοικητικού οργάνου του νομικού προσώπου και στην περίπτωση ενώσεων ή κοινοπραξιών, σχετικό συμβολαιογραφικό έγγραφο*».

2.8. Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακηρύξεως του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (την 05.01.2015) και δημοσιεύθηκε (την 08.01.2015) στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε). Επιπλέον. Η με ημερομηνία 05.01.2015 περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 2/09.01.2015) και στις εφημερίδες «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», «ΗΧΩ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», «ΛΑΟΣ» την 09.01.2015 και «Μακεδονικά» την 10.01.2015, αναρτήθηκε στον ιστότοπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ και έλαβε ΑΔΑ: ΩΙΠΚ7ΛΛ-Ζ0Σ. Επιπλέον η περίληψη αναρτήθηκε στον πίνακα ανακοινώσεων της Π.Ε. Ημαθίας την 05.01.2015, στην ιστοσελίδα της Π.Ε. Ημαθίας <http://imathia.pkm.gov.gr> την 05.01.2015 και στην δικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) την 05.01.2015.

2.9. Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης διαπίστωσε, όπως προκύπτει από το με ημερομηνία 17.02.2015 Πρακτικό Ι, ότι κατατέθηκαν συνολικά τρεις (3) προσφορές από τις εταιρείες α) «ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΣ Κ. ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ Ε.Π.Ε.», β) «ΑΣΤΙΚΟΣ ΣΥΝΕΤΑΙΡΙΣΜΟΣ ΙΔΙΟΚΤΗΤΩΝ ΕΠΙΒΑΤΙΚΩΝ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΩΝ ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΧΡΗΣΗΣ ΡΑΔΙΟΤΑΞΙΝΑΟΥΣΑΣ ΣΥΝΠΕ» και γ) «ΚΤΕΛ ΑΣΤΙΚΩΝ ΒΕΡΟΙΑΣ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΗ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε.» και δύο (2) υπομνήματα από δύο οικονομικούς φορείς με τις επωνυμίες α) «ΚΤΕΛ ΑΣΤΙΚΩΝ ΓΡΑΜΜΩΝ ΝΑΟΥΣΑΣ» και β) «ΚΤΕΛ Ν. ΗΜΑΘΙΑΣ Α.Ε.», οι οποίοι εκδήλωσαν το ενδιαφέρον τους για

συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία, δημιουργώντας στο σύστημα προσωρινή προσφορά, χωρίς όμως να υποβάλλουν εν τέλει προσφορά είτε σε έντυπη είτε σε ηλεκτρονική μορφή, επικαλούμενοι δυσλειτουργία της πλατφόρμας, γεγονός που δεν επιβεβαιώθηκε από το αρμόδιο όργανο που εποπτεύει τη λειτουργία του ΕΣΗΔΗΣ. Έπειτα από την αξιολόγηση των προσφορών, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού μεταξύ άλλων, εισηγήθηκε στην Ο.Ε. την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας «ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΣ Κ. ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ Ε.Π.Ε.», που κατέθεσε προσφορά για το δρομολόγιο του τμήματος 62 της διακήρυξης, καθώς κρίθηκε ότι δεν κατέθεσε το δικαιολογητικό που προβλεπόταν στην παρ. 4α.4 του άρθρου 4 της διακήρυξης του διαγωνισμού, αναφορικά με την εκπροσώπηση της εταιρείας.

2.10. Με την υπ' αριθμ 535/2015 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 11^{ης}/01.04.2015 συνεδρίασης, Θέμα 1ο με ΑΔΑ: Ω15Ω7ΛΛ-ΛΗΡ), η Ο.Ε. της Περιφέρειας, παρέπεμψε την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών εκ νέου στην Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού, προκειμένου να καταθέσει εκ νέου πρακτικό με το οποίο θα γνωμοδοτεί για την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των συμμετεχόντων, αφού λάβει υπ' όψιν της το από 31.03.2015 υπόμνημα των «ΑΣΤΙΚΟ ΚΤΕΛ ΒΕΡΟΙΑΣ Α.Ε.», «ΚΤΕΛ-Ν. ΗΜΑΘΙΑΣ Α.Ε.» και «ΚΤΕΛ ΑΣΤΙΚΩΝ ΓΡΑΜΜΩΝ ΝΑΟΥΣΑΣ».

2.11. Με το με ημερομηνία 06.04.2015 Συμπληρωματικό Πρακτικό του από 17.02.2015 Πρακτικού Ι, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού ανακάλεσε την προηγούμενη γνωμοδότησή της στο Πρακτικό Ι, μόνο ως προς το σημείο που έγινε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «ΑΣΤΙΚΟΣ ΣΥΝΕΤΑΙΡΙΣΜΟΣ ΙΔΙΟΚΤΗΤΩΝ ΕΠΙΒΑΤΙΚΩΝ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΩΝ ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΧΡΗΣΗΣ ΡΑΔΙΟΤΑΞΙ ΝΑΟΥΣΑΣ ΣΥΝΠΕ» που αφορούσε τα δρομολόγια που περιλαμβάνονται στα υπ' αριθμ. 24, 25, 67, 72, 80, 81, 82, 85, 87, 97 τμήματα της διακήρυξης και εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς ως απαράδεκτη καθώς κρίθηκε ότι ο συμμετέχων προσκόμισε πρακτικό του Διοικητικού Συμβουλίου (Δ.Σ.) αυτού, περί παροχής εντολής εκπροσώπησης στον εν λόγω διαγωνισμό, το οποίο έφερε ως επικύρωση της γνησιότητάς του, την ηλεκτρονική υπογραφή του προέδρου του Δ.Σ. του Συνεταιρισμού και όχι φωτοαντίγραφο επικυρωμένο από δικηγόρο ως έκριναν ότι όφειλε να πράξει για το συγκεκριμένο ιδιωτικό έγγραφο.

2.12. Με την υπ' αριθμ 597/2015 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 12^{ης}/07.04.2015 συνεδρίασης, Θέμα 2ο εκτός ημερήσιας διάταξης με ΑΔΑ: ΩΗ6Ρ7ΛΛ-Ξ6Α), η Ο.Ε. της Περιφέρειας, μεταξύ άλλων ενέκρινε την απόρριψη των προσφορών των α)«ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΣ Κ. ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ Ε.Π.Ε.» και β)«ΑΣΤΙΚΟΣ ΣΥΝΕΤΑΙΡΙΣΜΟΣ ΙΔΙΟΚΤΗΤΩΝ ΕΠΙΒΑΤΙΚΩΝ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΩΝ ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΧΡΗΣΗΣ ΡΑΔΙΟΤΑΞΙ ΝΑΟΥΣΑΣ ΣΥΝΠΕ» και τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας με την αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς του «ΚΤΕΛ ΑΣΤΙΚΩΝ ΒΕΡΟΙΑΣ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΗ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε.».

2.13. Κατά της υπ' αριθμ. 597/2015 απόφασης της Ο.Ε. κατατέθηκαν 2 προδικαστικές προσφυγές από τις εταιρείες α)«ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΣ Κ. ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ Ε.Π.Ε.» και β)«ΑΣΤΙΚΟΣ ΣΥΝΕΤΑΙΡΙΣΜΟΣ ΙΔΙΟΚΤΗΤΩΝ ΕΠΙΒΑΤΙΚΩΝ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΩΝ ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΧΡΗΣΗΣ ΡΑΔΙΟΤΑΞΙ ΝΑΟΥΣΑΣ ΣΥΝΠΕ» και οι οποίες αφού ελήφθησαν υπ' όψιν τα με ημερομηνία 06.05.2015 και 11.05.2015 Πρακτικά της Επιτροπής Ενστάσεων της Περιφέρειας και η υπ' αριθμ. 149/11.05.2015 γνωμοδότηση του νομικού συμβούλου της Περιφέρειας, απορρίφθηκαν ρητώς με την υπ' αριθμ. 815/2015 απόφαση της Ο.Ε. της Περιφέρειας (Απόσπασμα Πρακτικού της 17^{ης}/12.05.2015 συνεδρίασης, Θέμα 6ο εκτός ημε-

ρήσιας διάταξης με ΑΔΑ: ΩΤΠΞ7ΛΛ-ΥΜΛ) η οποία αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ προς ενημέρωση των συμμετεχόντων, στη διαγωνιστική διαδικασία, οικονομικών φορέων την 15.05.2015.

2.14. Την 22.05.2015 η εταιρεία με την επωνυμία «ΑΣΤΙΚΟΣ ΣΥΝΕΤΑΙΡΙΣΜΟΣ ΙΔΙΟΚΤΗΤΩΝ ΕΠΙΒΑΤΙΚΩΝ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΩΝ ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΧΡΗΣΗΣ ΡΑΔΙΟΤΑΞΙ ΝΑΟΥΣΑΣ ΣΥΝΠΕ» κατέθεσε ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Θεσσαλονίκης αίτηση ασφαλιστικών μέτρων με την οποία στράφηκε μεταξύ άλλων κατά της εκτέλεσης των υπ' αριθμ. 597/2015 και 815/2015 αποφάσεων της Ο.Ε. της Περιφέρειας.

2.15. Με την υπ' αριθμ 125/2015 απόφαση του μονομελούς Τμήματος Δ-Ακυρωτικού του Διοικητικού Εφετείου Θεσ/νικης κρίθηκε ότι ο ισχυρισμός του αιτούντος πιθανολογείται ως βάσιμος καθώς, αφού έλαβε υπ' όψιν και το σχετικό υπόμνημα της αναθέτουσας αρχής, έκρινε ότι πρέπει να απορριφθεί ο ισχυρισμός της Περιφέρειας, κατά τον οποίο τα νομικά πρόσωπα όφειλαν να καταθέσουν επικυρωμένο αντίγραφο πρακτικού ή απόφασης του αρμοδίου διοικητικού οργάνου και δεν αρκούσε η τυχόν γενική παραδοχή εξουσιοδότησης προς τον Πρόεδρο του νομικού προσώπου για την εκπροσώπηση αυτού με το καταστατικό, καθώς: *"στηρίζεται στην εσφαλμένη πραγματική βάση ότι η προσφορά του αιτούντος απορρίφθηκε λόγω πλημμέλειας δικαιολογητικού νομιμοποίησης του νόμιμου εκπροσώπου του ενώ απορρίφθηκε λόγω πλημμέλειας του παραστατικού εκπροσώπησης, η υποβολή του οποίου απαιτείται με τον όρο 4.4 της διακήρυξης"*. Έπειτα από τα ανωτέρω δέχτηκε την αίτηση της εταιρείας «ΑΣΤΙΚΟΣ ΣΥΝΕΤΑΙΡΙΣΜΟΣ ΙΔΙΟΚΤΗΤΩΝ ΕΠΙΒΑΤΙΚΩΝ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΩΝ ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΧΡΗΣΗΣ ΡΑΔΙΟΤΑΞΙ ΝΑΟΥΣΑΣ ΣΥΝΠΕ» και ανέστειλε *«την εκτέλεση της 815/12-5-2015 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της καθής και την περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία όσον αφορά τα δρομολόγια με αύξοντες αριθμούς 67, 72, 80, 81, 82, 85, 87 και 97 του Τμήματος 35-107 του Παραρτήματος Γ' της διακήρυξης του διαγωνισμού»*.

2.16. Με την υπ' αριθμ 1660/2015 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 34^{ης}/29.09.2015 συνεδρίασης, Θέμα 2ο με ΑΔΑ: 7Χ9Τ7ΛΛ-Ν27), η Ο.Ε. της Περιφέρειας, αφού έλαβε υπ' όψιν το με ημερομηνία 19.05.2015 Πρακτικό II και το με ημερομηνία 02.09.2015 Πρακτικό III της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού, ανέθεσε τα δρομολόγια των Τμημάτων 1, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 15, 17, 35, 36, 37, 38, 41, 42, 43, 45, 47, 48, 49, 50, 51, 52, 53, 54, 55, 56, 57, 58, 63, 73, 74 στη εταιρεία «ΚΤΕΛ ΑΣΤΙΚΩΝ ΒΕΡΟΙΑΣ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΗ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε.» ως προσωρινός μειοδότης, κήρυξε το διαγωνισμό άγονο για τα τμήματα 2, 3, 4, 5, 12, 13, 14, 16, 18, 19, 20, 21, 22, 23, 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 33, 34, 39, 40, 44, 46, 59, 60, 61, 62, 64, 65, 66, 68, 69, 70, 71, 75, 76, 77, 78, 79, 83, 84, 86, 88, 89, 90, 91, 92, 93, 94, 95, 96, 98, 99, 100, 101, 102, 103, 104, 105, 106, 107 της διακήρυξης και ανέβαλε τη συζήτηση *«περί αναστολής της αριθμ. 815/12-5-2015 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ΠΚΜ και της περαιτέρω διαγωνιστικής διαδικασίας ως προς τα δρομολόγια 24, 25, 67, 72, 80, 81, 82, 85, 87, 97, σύμφωνα με την αριθμ. 125/2015 Απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Θεσσαλονίκης, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της παρούσης, προκειμένου η Δ/ση Διοικητικού-Οικονομικού της Π.Ε. Ημαθίας να επανέλθει με νέα εισήγηση, στην οποία θα διευκρινίζεται ο ακριβής τρόπος διάθεσης των συγκεκριμένων δρομολογίων»*.

2.17. Η Π.Ε. Ημαθίας με το υπ' αριθμ. πρωτ. 435092(4193)/20.10.2015 έγγραφό της βεβαιώνει ότι δεν εκκρεμούν για τη διαγωνιστική διαδικασία ενστάσεις, προσφυγές, αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων άλλα ένδικα μέσα πλην των ήδη αναφερθέντων.

2.18. Κατόπιν των ανωτέρω, η Π.Ε. Ημαθίας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατ' άρθρο 25 παρ. 1α π.δ. 60/2007, προσκομίζοντας και το σχετικό Σχέδιο Απόφασης της Ο.Ε. της Περιφέρειας, προκειμένου να αναθέσει την εκτέλεση των δρομολογίων των τμημάτων 2, 3, 4, 5, 12, 13, 14, 16, 18, 19, 20, 21, 22, 23, 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 33, 34, 39, 40, 44, 46, 59, 60, 61, 62, 64, 65, 66, 68, 69, 70, 71, 75, 76, 77, 78, 79, 83, 84, 86, 88, 89, 90, 91, 92, 93, 94, 95, 96, 98, 99, 100, 101, 102, 103, 104, 105, 106, 107 της διακήρυξης για το σχολικό έτος 2015-2016 συνολικού προϋπολογισμού 2.525.287,15€ προ Φ.Π.Α., συμπεριλαμβανομένου δικαιωμάτων προαίρεσης 20%, καθώς για το δρομολόγιο του τμήματος 62 της διακήρυξης, για το οποίο κατατέθηκε προσφορά η οποία απορρίφθηκε.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, ορίζει τα ακόλουθα: «δδ) Οι αποφάσεις των αναθέτουσών 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. [...]»

4. Η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει:

“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 (Φ.Π.Α.) 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, [...]”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ης 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 στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 και 207.000 ευρώ, αντιστοίχως.

5. Το άρθρο 8 παρ. 1,3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζει τα παρακάτω:

“1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός Φ.Π.Α., όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσης όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...]

3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατα-
τμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος.

5. α) Όταν ένα σχεδιαζόμενο έργο ή ένα σχέδιο αγοράς υπηρεσιών μπορεί να οδηγήσει σε ταυ-
τόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμε-
νη 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. Οι ανα-
θέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν, προκειμένου για τα τμήματα, των οποίων η εκτιμώμε-
νη αξία εκτός ΦΠΑ είναι μικρότερη των ογδόντα χιλιάδων (80.000) ευρώ για τις υπηρεσίες και
του 1.000.000 ευρώ για τα έργα, εφόσον το συνολικό ποσό των συγκεκριμένων τμημάτων δεν
υπερβαίνει το 20 % της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων. β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προ-
ϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμ-
βάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρ-
θρου 6 σημεία α) και β). 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.”

6. 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 αρ-
χές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευ-
ση, 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 περιλαμ-
βάνουν 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 πα-
ραδεκτές προσφορές...».

7. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, ορίζεται ότι “1. 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) Προκει-
μένου 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» [...]”.

8. 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) με-
ταξύ 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 ενερ-
γειών σε περίπτωση αδυναμίας πραγματοποίησης αυτής ... Από 1.7.2013 η δαπάνη της μεταφο-
ράς μαθητών βαρύνει τους προϋπολογισμούς των Περιφερειών». Στο ν. 4089/2012, ορίζεται: άρ-
θρο 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".

9. 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 προαιρέσεως 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...».

10. Με το άρθρο 49 «Μεταφορά μαθητών δημόσιων σχολείων» του Ν. 4274/2014 «Ρυθμίσεις Ποινικού και Σωφρονιστικού Δικαίου και άλλες διατάξεις», όπως συμπληρώθηκε με το άρθρο 17 του Ν. 4286/2014, ορίζεται ότι: «...1.α. Στις περιπτώσεις κατά τις οποίες οι διαγωνισμοί για τη μεταφορά μαθητών σχολικού έτους 2014-2015 έχουν δημοσιευθεί αλλά δεν έχουν ολοκληρωθεί έως την έναρξη του σχολικού έτους, η Οικονομική Επιτροπή μπορεί, κατ' εξαίρεση των κείμενων διατάξεων, να αποφασίζει την ανάθεση εκτέλεσης των σχετικών δρομολογίων στους προσωρινούς μειοδότες έως την ολοκλήρωση των διαγωνισμών με την υπογραφή των οικείων συμβάσεων και όχι πέραν της 28.2.2015. Εάν στις ανωτέρω περιπτώσεις δεν έχουν αναδειχθεί προσωρινοί μειοδότες, η Οικονομική Επιτροπή μπορεί να αναθέτει για το ίδιο χρονικό διάστημα την εκτέλεση των

δρομολογίων κατόπιν πρόχειρου διαγωνισμού, κατά την έννοια του άρθρου 83 του Ν. 2362/1995 (Α' 247), όπως ισχύει, τηρουμένων των προϋποθέσεων διαφάνειας και ανταγωνισμού. Με την ολοκλήρωση των αρχικών διαγωνισμών οι συμβάσεις των προηγούμενων εδαφίων λύονται αυτοδικαίως και αζημίως. β. Στις ανωτέρω περιπτώσεις, το συμβατικό κόστος εκάστου δρομολογίου δεν μπορεί να υπερβαίνει τη μέγιστη αποζημίωση που προκύπτει από την εφαρμογή της υπ' αριθμ. 24001/11.6.2013 κ.υ- .α. (Β' 1149)... 3. Από τη δημοσίευση του παρόντος δεν εφαρμόζεται η παρ. 6 του άρθρου 10 του π.δ. 118/2007 (Α' 150) στις αντίστοιχες διαδικασίες για τη μεταφορά μαθητών δημόσιων σχολείων από τις Περιφέρειες. 4. Τα νέα δρομολόγια τα οποία προκύπτουν κατά τη διάρκεια του σχολικού έτους και δεν μπορούν να αντιμετωπιστούν με τις τυχόν προβλεπόμενες προαιρέσεις των διακηρύξεων δύναται να ανατεθούν με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, τηρούμενων των προϋποθέσεων διαφάνειας και ανταγωνισμού. Εάν και μετά τους πρόχειρους διαγωνισμούς του άρθρου 49 του ν. 4274/2014 (Α'147) παραμένουν αδιάθετα δρομολόγια η Περιφέρεια δύναται, κατά παρέκκλιση των κείμενων διατάξεων, να προσφύγει σε διαδικασία με διαπραγμάτευση με τους ίδιους ή με τροποποιημένους όρους είτε για ομάδες δρομολογίων είτε για μεμονωμένα δρομολόγια. Από την εγκατάσταση των νέων Περιφερειακών Αρχών και μέχρι τη συγκρότηση της Οικονομικής Επιτροπής, τις προβλεπόμενες από την κείμενη νομοθεσία αποφάσεις λαμβάνουν ο Περιφερειάρχης ή ο Αντιπεριφερειάρχης της οικείας Περιφερειακής Ενότητας 4. Εάν η μεταφορά των μαθητών της πρωτοβάθμιας και δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης δημοσίων σχολείων δεν είναι εφικτή για το σχολικό έτος 2014-2015 με δημόσια συγκοινωνία ή με ίδια μέσα των Περιφερειών και των Δήμων, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, επιτρέπεται κατ' εξαίρεση και έπειτα από σύμφωνη γνώμη επιτροπής, στην οποία μετέχει από ένας εκπρόσωπος της οικείας περιφερειακής ενότητας, της πρωτοβάθμιας αυτοδιοίκησης και του οικείου οργανισμού δημόσιας συγκοινωνίας υπό την Προεδρία του Περιφερειάρχη ή του αρμόδιου κατά περίπτωση Αντιπεριφερειάρχη, η υπέρβαση των χιλιομετρικών αποστάσεων που τίθενται στην υπ' αριθμ. 24001/11.6.2013 κ.υ.α., όπως ισχύει, υπό την προϋπόθεση ότι το συνολικό κόστος της μεταφοράς μαθητών της οικείας περιφερειακής ενότητας δεν υπερβαίνει το αντίστοιχο της περσινής σχολικής χρονιάς"..."».

11. Με το άρθρο 17 του Ν. 4286/2014 ορίζεται ότι «...1. Εάν και μετά τους πρόχειρους διαγωνισμούς του άρθρου 49 του ν. 4274/2014 (Α'147) παραμένουν αδιάθετα δρομολόγια η Περιφέρεια δύναται, κατά παρέκκλιση των κείμενων διατάξεων, να προσφύγει σε διαδικασία με διαπραγμάτευση με τους ίδιους ή με τροποποιημένους όρους είτε για ομάδες δρομολογίων είτε για μεμονωμένα δρομολόγια. Από την εγκατάσταση των νέων Περιφερειακών Αρχών και μέχρι τη συγκρότηση της Οικονομικής Επιτροπής, τις προβλεπόμενες από την κείμενη νομοθεσία αποφάσεις λαμβάνουν ο Περιφερειάρχης ή ο Αντιπεριφερειάρχης της οικείας Περιφερειακής Ενότητας. 2. Στο τέλος του άρθρου 49 του ν. 4274/2014 προστίθεται παράγραφος 4, η οποία έχει ως εξής: « Τα νέα δρομολόγια τα οποία προκύπτουν κατά τη διάρκεια του σχολικού έτους και δεν μπορούν να αντιμετωπιστούν με τις τυχόν προβλεπόμενες προαιρέσεις των διακηρύξεων δύναται να ανατεθούν με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, τηρούμενων των προϋποθέσεων διαφάνειας και ανταγωνισμού."... "3. Η αληθής έννοια της διάταξης του δεύτερου εδαφίου της παρ. 1α του άρθρου 49 του ν. 4274/2014, σύμφωνα με την οποία η Οικονομική Επιτροπή μπορεί να αναθέτει την εκτέλεση των δρομολογίων "κατόπιν πρόχειρου διαγωνισμού, κατά την έννοια του άρθρου 83 του ν. 2362/1995 (Α' 247), όπως ισχύει", δεν αφορά στα ανώτατα όρια διενέργειας πρόχειρων διαγωνισμών του άρθρου 83 του ν. 2362/1995. 4. Εάν η μεταφορά των μαθητών της πρωτοβάθμιας και

δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης δημοσίων σχολείων δεν είναι εφικτή για το σχολικό έτος 2014-2015 με δημόσια συγκοινωνία ή με ίδια μέσα των Περιφερειών και των Δήμων, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, επιτρέπεται κατ' εξαίρεση και έπειτα από σύμφωνη γνώμη επιτροπής, στην οποία μετέχει από ένας εκπρόσωπος της οικείας περιφερειακής ενότητας, της πρωτοβάθμιας αυτοδιοίκησης και του οικείου οργανισμού δημόσιας συγκοινωνίας υπό την Προεδρία του Περιφερειάρχη ή του αρμόδιου κατά περίπτωση Αντιπεριφερειάρχη, η υπέρβαση των χιλιομετρικών αποστάσεων που τίθενται στην υπ' αριθμ. 24001/11.6.2013 κ.υ.α. , όπως ισχύει, υπό την προϋπόθεση ότι το συνολικό κόστος της μεταφοράς μαθητών της οικείας περιφερειακής ενότητας δεν υπερβαίνει το αντίστοιχο της περσινής σχολικής χρονιάς. 5. Η ισχύς των παραγράφων 1, 2 και 4 του άρθρου αυτού αρχίζει στις 11.9.2014, κατά την έναρξη του νέου σχολικού έτους...».

12. Με το άρθρο 29 «Δαπάνες μεταφοράς μαθητών δημοσίων σχολείων» του Ν. 4304/2014 «Έλεγχος των οικονομικών και πολιτικών κομμάτων και των αιρετών αντιπροσώπων Βουλής και Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και άλλες διατάξεις», ορίζεται ότι: «Δαπάνες μεταφοράς μαθητών δημοσίων σχολείων, οι οποίες πραγματοποιούνται από την έναρξη του σχολικού έτους 2014-2015 (11.9.2014) μέχρι τη σύναψη της οικείας σύμβασης μεταφοράς και πάντως όχι πέραν αποκλειστικού χρονικού διαστήματος δύο (2) μηνών από την έναρξη ισχύος του παρόντος, καταβάλλονται νόμιμα, εφόσον ο οικείος Περιφερειάρχης βεβαιώνει με σχετική πράξη του την εκτέλεση της μεταφοράς των μαθητών και εφόσον το ύψος της σχετικής δαπάνης είναι σύμφωνο με τους όρους και το περιεχόμενο της οικείας σύμβασης μεταφοράς μαθητών του ιδίου σχολικού έτους.»

13. Με το άρθρο 31 του ίδιου νόμου «Έναρξη ισχύος», ορίζεται ότι: «Η ισχύς του παρόντος νόμου αρχίζει από την 1^η Ιανουαρίου 2015».

14. Με το άρθρο 89 του Ν. 4307/2014, ορίζεται ότι: «Τα άρθρα 22, 24, 26, 27, 29 και 32 του ν. 4304/2014 (Α' 234) ισχύουν από την 23^η.10.2014».

15. Με το άρθρο 29 παρ. 1 του ν. 4320/2015 (ΦΕΚ Α' 29), ορίζεται ότι: “1. Συμβάσεις μεταφοράς μαθητών σχολικού έτους 2014-2015, οι οποίες εκτελούνται σύμφωνα με την περίπτωση α' της παρ. 1 του άρθρου 49 του Ν. 4274/2014 (Α' 147) και με τις παραγράφους 1, 2 και 4 του άρθρου δεκάτου εβδόμου του Ν. 4286/2014 (Α' 194) και έληξαν έως τις 28 Φεβρουαρίου 2015, παρατείνονται αυτοδικαίως μέχρι τη λήξη του σχολικού έτους 2014-2015. Κατά τα λοιπά, ισχύουν οι διατάξεις του τελευταίου εδαφίου της παρ. 1.α. του άρθρου 49 του Ν. 4274/2014”.

16. Στις 10.09.2015 δημοσιεύθηκε πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α 108), η οποία στο άρθρο 2 παρ.2, 3 και 4 προβλέπει: «2. Στις περιπτώσεις κατά τις οποίες: α) προέκυψαν νέες ανάγκες μετά την προκήρυξη των διαγωνισμών, β) υπάρχουν αδιάθετα δρομολόγια για τα οποία είτε δεν υποβλήθηκαν προσφορές είτε οι υποβληθείσες προσφορές κρίθηκαν μη κατάλληλες, γ) δεν έχουν αναδειχθεί μειοδότες στους εκκρεμείς διαγωνισμούς, η Οικονομική Επιτροπή μπορεί με απόφασή της να παρατείνει την εκτέλεση των συμβάσεων, που ήταν σε ισχύ στις 30.6.2015, προσαρμόζοντας τους συμβατικούς όρους στα νέα δεδομένα εκτέλεσης των δρομολογίων, αν αυτό απαιτείται, και όπου αυτό είναι αδύνατον, να αναθέσει το σχετικό έργο με αιτιολογημένη πράξη της, ακολουθώντας τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις της περίπτ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του Π.δ. 60/2007 (Α' 64), με τους ίδιους ή τροποποιημένους όρους, και κατ' εξαίρεση των κειμένων διατάξεων περί έγκρισης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.). Σε κάθε περίπτωση λαμβάνονται υπόψη κριτήρια οικονομικότητας και εξασφάλισης συνθηκών γνή-

σιου ανταγωνισμού. 3. Οι δαπάνες μεταφοράς μαθητών δημόσιων σχολείων, οι οποίες πραγματοποιούνται από την έναρξη του σχολικού έτους 2015–2016 μέχρι τη σύναψη της σχετικής σύμβασης μεταφοράς, καταβάλλονται νόμιμα, εφόσον ο οικείος Περιφερειάρχης βεβαιώνει με σχετική πράξη του την εκτέλεση της μεταφοράς των μαθητών και εφόσον το ύψος της σχετικής δαπάνης είναι σύμφωνο με τους όρους και το περιεχόμενο της σύμβασης μεταφοράς μαθητών του ιδίου σχολικού έτους. 4. Με την ολοκλήρωση των εκκρεμών διαγωνιστικών διαδικασιών και των λοιπών διαδικασιών ανάθεσης, οι οποίες συνεχίζονται κανονικά, οι συμβάσεις των προηγούμενων εδαφίων, η διάρκεια των οποίων δεν μπορεί να υπερβεί την 29.2.2016, λύονται αυτοδικαίως και αζημίως».

17. Με το άρθρο 43α παρ. 3 του ν. 3190/19555 (ΦΕΚ Α' 91), και αναφορικά με τις Μ.Ε.Π.Ε. ορίζεται ότι: «3. Οι εξουσίες της συνέλευσης των εταίρων ασκούνται από τον μοναδικό εταίρο. Οι αποφάσεις του μοναδικού εταίρου, που λαμβάνονται κατά τον τρόπο αυτό, καταγράφονται σε πρακτικό προσυπογραφόμενο αυθημερόν από παριστάμενο συμβολαιογράφο της έδρας της εταιρίας».

III. Νομική Εκτίμηση

18. Το υπό εξέταση αίτημα της Π.Ε. Ημαθίας, 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 προς ανάθεση υπηρεσιών, προϋπολογισθείσας αξίας 2.525.287,15€ προ Φ.Π.Α. συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης, που αποτελεί τμήμα ενός μεγαλύτερου διαγωνισμού με συνολικό προϋπολογισμό 7.892.911,60€ προ Φ.Π.Α. συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσεως 20%, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή γνώμης.

19. 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). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή 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. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13^{ης} Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48 της 14.09.2004, Υπόθεση C-385/02, της 12.01.1994, Υπόθεση C-296/92, της 17.11.1993, Υπόθεση C-71/02, της 10.03.1987, Υπόθεση C-199/85).

20. Εν προκειμένω η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., έχουσα το δικαίωμα υπαγωγής εκάστου υποβληθέντος αιτήματος στη σωστή διάταξη νόμου, κρίνει ότι τυγχάνει εφαρμογής: i) η διάταξη του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ.60/2007, για την ανάθεση του δρομολογίου του τμήματος 62 της διακήρυξης του διαγωνισμού, για το σχολικό έτος 2015-2016, δεδομένου ότι για το ανωτέρω τμήμα υπεβλήθη μια προσφορά, η οποία όμως απορρίφθηκε σύμφωνα με τα όσα οριζόταν στο άρθρο 4 της διακήρυξης του διαγωνισμού όπως αναλυτικά περιγράφεται στο σημείο 2.9 της παρούσας, και ii) η διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' για την ανάθεση των δρομολογίων για τα τμήματα 2, 3, 4, 5, 12, 13, 14, 16, 18, 19, 20, 21, 22, 23, 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 33, 34, 39, 40, 44, 46, 59, 60, 61, 64, 65, 66, 68, 69, 70, 71, 75, 76, 77, 78, 79, 83, 84, 86, 88, 89, 90, 91, 92, 93, 94, 95, 96, 98, 99, 100, 101, 102, 103, 104, 105, 106, 107 της διακήρυξης του διαγωνισμού, για το σχολικό έτος 2015-2016, για τα οποία δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

21. 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 ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

22. 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 ουσιωδώς 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. (ΕΑΑΔΗΣΥ-Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2014, ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

23. Εν προκειμένω, η εξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων των άρθρων 24 παρ. 1 περ. α' και 25 παρ.1 περ. α' του π.δ. 60/2007 διενεργείται ταυτοχρόνως, δεδομένου ότι οι περισσότερες από τις προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων συμπίπτουν.

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

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

Η Π.Ε. Ημαθίας διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό, προϋπολογισμού δαπάνης 8.279.118,21€ με Φ.Π.Α. (υπολογιζόμενο σε 7.892.911,60€ προ Φ.Π.Α.) συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης 20% για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών Α/θμιας και Β/θμιας Εκπαίδευσης της Π.Ε. Ημαθίας, για τα σχολικά έτη 2014-15 και 2015-16 με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή.

Στον εν λόγω διαγωνισμό, υπεβλήθησαν προσφορές από 3 οικονομικούς φορείς (οι οποίοι κατέθεσαν εγγυητική συμμετοχής που κάλυπτε την προϋπολογισθείσα αξία της προσφοράς τους με

Φ.Π.Α.), ενώ ακόμη 2 οικονομικοί φορείς ενδιαφέρθηκαν να συμμετάσχουν στη διαγωνιστική διαδικασία, δημιουργώντας στο σύστημα προσωρινή προσφορά, χωρίς όμως να υποβάλλουν εν τέλει προσφορά είτε σε έντυπη είτε σε ηλεκτρονική μορφή, επικαλούμενοι με υπόμνημα δυσλειτουργία της πλατφόρμας (και όχι το ύψος της εγγύησης συμμετοχής), γεγονός που δεν επιβιβαιώθηκε από το αρμόδιο όργανο που εποπτεύει τη λειτουργία του ΕΣΗΔΗΣ, όπως προκύπτει και από το με ημερομηνία 17.02.2015 Πρακτικό Ι, της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού.

Από τα στοιχεία του φακέλου, διαπιστώνεται η κατωτέρω πλημμέλεια στους όρους της διακήρυξης. Ενώ στην παρ. 1 του άρθρου 157 του ν.4281/2004 (η ισχύς του οποίου τέθηκε σε ισχύ σύμφωνα με το άρθρο 201 του ίδιου νόμου, από την 08.08.2014), μεταξύ άλλων ορίζεται ότι, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής δεν μπορεί να υπερβαίνει το 2% της προεκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός Φ.Π.Α., τόσο στα άρθρα 3 και 11 της διακήρυξης του διαγωνισμού, όσο και στην περίληψη της διακήρυξης, όπως αυτή δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο, ορίζεται ότι για τη συμμετοχή στον εν λόγω διαγωνισμό, απαιτείται κατάθεση εγγυητικής επιστολής, το ύψος της οποίας ορίσθηκε σε ποσοστό δύο τοις εκατό (2%) επί της συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας των τμημάτων της διακήρυξης, για τα οποία ο συμμετέχων θα καταθέσει προσφορά, συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.. Το σχετικό πεδίο III.1.1 της προκήρυξης του διαγωνισμού που απεστάλη προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε., με τίτλο «Απαιτούμενες εγγυήσεις», δεν ήταν συμπληρωμένο, πλημμέλεια η οποία κρίνεται ότι θεραπεύεται καθώς υπήρχε ρητή παραπομπή σε διάφορα σημεία του τυποποιημένου εντύπου που απεστάλη προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. τόσο στην ιστοσελίδα του ΕΣΗΔΗΣ (www.promitheus.gov.gr) στην οποία θα ανέτρεχε ο ενδιαφερόμενος υποχρεωτικά, όσο και στον ιστότοπο της Π.Ε. Ημαθίας (<http://imathia.pkm.gov.gr>), όπου αναρτήθηκαν τόσο το αναλυτικό τεύχος της διακήρυξης, όσο και τα πλήρη τεύχη δημοπράτησης, με αποτέλεσμα μέσω της εν λόγω διαδικτυακής ανάρτησης να παρασχεθεί σε κάθε ενδιαφερόμενο η δυνατότητα δωρεάν και άμεσης πρόσβασης στο αναλυτικό περιεχόμενο της οικείας διακήρυξης και, επομένως, και στους επίμαχους όρους.

Ωστόσο στην προκειμένη περίπτωση η ανωτέρω νομική πλημμέλεια εικάζεται βάσιμα ότι δεν συνδέεται με το άγονο αποτέλεσμα του διαγωνισμού στα αιτούμενα δρομολόγια καθώς:

α) Στο διαγωνισμό δινόταν η δυνατότητα υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα από τα εκατόν επτά (107) τμήματα, παρέχοντας τη δυνατότητα κατάθεσης εγγύησης συμμετοχής ανάλογα με την προϋπολογισθείσα αξία της προσφοράς. Οπότε προκύπτει ότι το ποσό της εγγύησης συναρτάται με την αξία των επιμέρους τμημάτων για τα οποία υπήρχε δυνατότητα υποβολής προσφοράς. Το ύψος της διαφοράς των εγγυήσεων που προκύπτει εξαιτίας της πλημμέλειας, κρίνεται ιδιαίτερα χαμηλό σε σχέση με τις αξίες των προς ανάθεση υπηρεσιών αφού η επιβάρυνση στις εγγυήσεις συμμετοχής ανέρχεται στο 0,0019 (ή 0,19%) της προϋπολογισθείσας αξίας με Φ.Π.Α. (σχετ. ΕΑΑΔΗΣΥ 180/2015).

β) Στο σώμα της διακήρυξης (προοίμιο) γίνεται ρητή αναφορά στη διάταξη του άρθρου 157 του ν.4281/2004, οπότε συνάγεται ότι κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας θα μπορούσε να κάνει χρήση της διάταξης και να καταθέσει προσφορά όπως ο νόμος ορίζει. Κρίνεται σκόπιμο να αναφερθεί ότι εξαιτίας της συγκεκριμένης πρόβλεψης της διακήρυξης δεν απορρίφθηκε καμία προσφορά.

γ) Δεν διατυπώθηκαν σχόλια-ερωτήματα-διευκρινήσεις από ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν προσβλήθηκε ο όρος καθ' οιονδήποτε τρόπο από όποιον είχε έννομο συμφέρον.

δ) Υπήρξαν προσφορές για τμήματα του διαγωνισμού από τρεις (3) οικονομικούς φορείς (οι οποίοι κατέθεσαν εγγυητική συμμετοχής επί της προϋπολογισθείσας αξίας με ΦΠΑ), ενώ ακόμη δύο (2) οικονομικοί φορείς ενδιαφέρθηκαν να συμμετάσχουν στη διαγωνιστική διαδικασία, δημιουργώντας στο σύστημα προσωρινή προσφορά, χωρίς όμως να υποβάλλουν εν τέλει προσφορά είτε σε έντυπη είτε σε ηλεκτρονική μορφή, επικαλούμενοι με υπόμνημα δυσλειτουργία της πλατφόρμας (και όχι το ύψος της εγγύησης συμμετοχής), γεγονός που δεν επιβεβαιώθηκε από το αρμόδιο όργανο που εποπτεύει τη λειτουργία του ΕΣΗΔΗΣ.

ε) Όπως έχει ήδη κριθεί από την Αρχή η περιορισμένη συμμετοχή σε διαγωνισμούς ανάγεται σε περισσότερους παράγοντες, που συνδέονται πρωτίστως με την τιμολόγηση του είδους και τους όρους εκτέλεσης της προμήθειας/ανάθεσης, και πάντως όχι αποκλειστικά με το ύψος της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής (σχετ ΕΑΑΔΗΣΥ 367, 376/2014, 9/2015)

23.2. 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:

Αναφορικά με την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας "ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΣ Κ. ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΠΕ" για το τμήμα 62 της διακήρυξης, 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 το εν λόγω τμήμα.

23.3. Ως προς την προϋπόθεση β) που απαιτείται για την εφαρμογή της διάταξης της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007, ήτοι της μη υποβολής προσφοράς ή προσφοράς που δεν κρίνεται κατάλληλη ή την μη ύπαρξη υποψηφίου.

Σύμφωνα με τα προαναφερόμενα, στο σημείο 2.16. της παρούσας, διαπιστώθηκε ότι η Ο.Ε. της Π.Κ.Μ. με την υπ' αριθμ. 1660/2015 απόφαση που έλαβε κατά την 34^η/29.09.2015 συνεδρίαση, Θέμα 2ο με ΑΔΑ: 7Χ9Τ7ΛΛ-Ν27, μεταξύ άλλων κήρυξε άγονο το αποτέλεσμα του διαγωνισμού για τα τμήματα 2, 3, 4, 5, 12, 13, 14, 16, 18, 19, 20, 21, 22, 23, 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 33, 34, 39, 40, 44, 46, 59, 60, 61, 64, 65, 66, 68, 69, 70, 71, 75, 76, 77, 78, 79, 83, 84, 86, 88, 89, 90, 91, 92, 93, 94, 95, 96, 98, 99, 100, 101, 102, 103, 104, 105, 106, 107 καθώς δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

Επομένως, ως προς τα τμήματα αυτά, συντρέχει η εν λόγω προϋπόθεση για την εφαρμογή της διάταξης της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007.

23.4. Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης:

Στο προσκομισθέν σχέδιο απόφασης της Ο.Ε. της Π.Κ.Μ., γίνεται ρητή αναφορά, στην προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων του προηγθέντος άγονου διαγωνισμού, όπως αυτοί είχαν καθοριστεί με την υπ' αριθμ. 10/05.01.2015 διακήρυξη της Π.Ε. Ημαθίας για το υπόλοιπο του σχολ. έτους 2015-2016.

Δεδομένου δε ότι η μη ουσιώδης τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης επιβάλλει το χρονικό σημείο ισχύος των αιτούμενων προς σύναψη κατόπιν διαπραγμάτευσης συμβάσεων να συμπίπτει με το χρόνο υπογραφής τους, επισημαίνεται ότι η λογικώς αναγκαία τροποποίηση, που

λανθάνει στο αίτημα της αναθέτουσας αρχής και η οποία έχει να κάνει με την πραγματική εκτίμηση του αριθμού των εναπομεινών εργασίμων ημερών μεταφοράς μαθητών κατά την υπογραφή των εν λόγω συμβάσεων σε σχέση με τον αριθμό ημερών που είχαν αρχικώς υπολογισθεί σχετικά στη διακήρυξη του προηγηθέντος διαγωνισμού, δεν μπορεί να θεωρηθεί ως ουσιώδης τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης (βλ. σχετικές αποφάσεις 1, 3, 28, 47, 78/2015, καθώς και 353/2014 της Αρχής).

Με βάση τα προεκτεθέντα, και δεδομένου ότι το εναρκτήριο χρονικό σημείο εκτέλεσης των αιτούμενων προς σύναψη κατόπιν διαπραγμάτευσης συμβάσεων μεταφοράς μαθητών συμπίπτει με το χρόνο υπογραφής τους, ο οποίος δεν δύναται να προηγείται της έκδοσης της σχετικής απόφασης σύμφωνης γνώμης της Αρχής καθώς και της ολοκλήρωσης του προσυμβατικού ελέγχου νομιμότητας του Ελεγκτικού Συνεδρίου, επισημαίνεται ότι οι εργάσιμες ημέρες μεταφοράς μαθητών για καθένα από τα εξήντα πέντε (65) δρομολόγια του εξεταζόμενου αιτήματος της αναθέτουσας αρχής θα πρέπει να μειωθούν με βάση την πραγματική εκτίμηση των εναπομεινών ημερών παροχής υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών, κατά την υπογραφή των οικείων συμβάσεων κατόπιν της ολοκλήρωσης της αιτούμενης διαδικασίας διαπραγμάτευσης, ως προς τα δρομολόγια αυτά για το σχολικό έτος 2015-2016, το οποίο και θα αφορούν, γεγονός που τίθεται ως προϋπόθεση παροχής της σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή της αναθέτουσας αρχής στην αιτούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης.

Όμως κατά την άποψη του μέλους της Αρχής Ευάγγελου Καραμανλή, δια του υποβληθέντος αιτήματος και από τα πραγματικά περιστατικά, διαπιστώνεται ότι έχει ήδη επέλθει η ουσιώδης τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης που απετέλεσε αντικείμενο του προηγηθέντος ανοικτού διαγωνισμού (παροχή υπηρεσιών μεταφοράς σχολικών ετών 2014-2015 και 2015-2016, ήτοι μέχρι 31-8-16, με δικαίωμα προαίρεσης έως 20% της προϋπολογισθείσας δαπάνης). Στο σχετικό αίτημα διαπραγμάτευσης των μη δυνάμενων να ανατεθούν από την προηγηθείσα διαδικασία τμημάτων περιλαμβάνεται άλλο και σε κάθε περίπτωση διαφοροποιημένο φυσικό και οικονομικό συμβατικό αντικείμενο. Εν προκειμένω το μέρος των υπηρεσιών μεταφοράς στα εξεταζόμενα τμήματα για το σχολικό έτος 2014-2015 και για τους πρώτους μήνες του σχολικού έτους 2015-2016 έχει ήδη ανατεθεί και υλοποιηθεί. Ως εκ τούτου, διαπιστώνεται ότι δεν συντρέχει η προϋπόθεση εφαρμογής του άρθρου 25 παρ.1, περ. α του π.δ. 60/2007 ή και του άρθρου 24 παρ. 1α του π.δ. 60/2007 περί της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της αρχικής προς ανάθεση σύμβασης, διότι πάνω από το ήμισυ του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου αυτής είτε έχει ήδη παρασχεθεί και το αίτημα θα έπρεπε να απορριφθεί. Μια τέτοια σημαντική αλλαγή προϋποθέτει την εκκίνηση εκ νέου ανοικτών διαδικασιών ανάθεσης με προκήρυξη διαγωνισμού, βασισμένη στα νέα δεδομένα.

24. Από τα ανωτέρω διαπιστώνεται ότι τυγχάνουν εφαρμογής:

α) Για μεν το δρομολόγιο του τμήματος 62 για το σχολικό έτος 2015-2016 της υπ' αριθμ 10/05.01.2015 διακήρυξης της Π.Ε. Ημαθίας, για το οποίο υποβλήθηκε απαράδεκτη προσφορά, οι διατάξεις του άρθρου 24 παρ. 1α του π.δ. 60/2007 συνολικού προϋπολογισμού 23.941,34€ προ Φ.Π.Α. συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης 20%,

β) για δε τα δρομολόγια που περιλαμβάνονται στα 64 τμήματα για το σχολικό έτος 2015-2016 της υπ' αριθμ 10/05.01.2015 διακήρυξης της Π.Ε. Ημαθίας (τμήματα 2, 3, 4, 5, 12, 13, 14, 16, 18, 19, 20, 21, 22, 23, 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 33, 34, 39, 40, 44, 46, 59, 60, 61, 64, 65, 66, 68, 69, 70, 71,

75, 76, 77, 78, 79, 83, 84, 86, 88, 89, 90, 91, 92, 93, 94, 95, 96, 98, 99, 100, 101, 102, 103, 104, 105, 106, 107), για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές, οι διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1α του ιδίου π.δ. συνολικού προϋπολογισμού 2.501.345,81€ προ Φ.Π.Α. συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης 20%.

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 Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. κατά πλειοψηφία αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος της Π.Κ.Μ.-Π.Ε. Ημαθίας, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών Πρωτοβάθμιας & Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης της Π.Ε. Ημαθίας, για το σχολικό έτος 2015-2016, συνολικού 2.525.287,15€ άνευ Φ.Π.Α. και συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων προαίρεσης 20%,

α) για το μεν δρομολόγιο του τμήματος 62 για το σχολικό έτος 2015-2016 της υπ' αριθμ 10/05.01.2015 διακήρυξης της Π.Ε. Ημαθίας, και συγκεκριμένα από την υπογραφή της σύμβασης έως 31.8.2016, για το οποίο υποβλήθηκε απαράδεκτη προσφορά, συνολικού προϋπολογισμού 23.941,34€ προ Φ.Π.Α. συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης 20% σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 παρ. 1α του π.δ. 60/2007, ήτοι διαδικασία με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού,

β) για τα δε δρομολόγια που περιλαμβάνονται στα 64 τμήματα για το σχολικό έτος 2015-2016 της υπ' αριθμ 10/05.01.2015 διακήρυξης της Π.Ε. Ημαθίας (τμήματα 2, 3, 4, 5, 12, 13, 14, 16, 18, 19, 20, 21, 22, 23, 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 33, 34, 39, 40, 44, 46, 59, 60, 61, 64, 65, 66, 68, 69, 70, 71, 75, 76, 77, 78, 79, 83, 84, 86, 88, 89, 90, 91, 92, 93, 94, 95, 96, 98, 99, 100, 101, 102, 103, 104, 105, 106, 107), και συγκεκριμένα από την υπογραφή της σύμβασης/των συμβάσεων έως 31.8.2016, για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές, συνολικού προϋπολογισμού 2.501.345,81€ προ Φ.Π.Α. συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης 20% σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1α του ιδίου π.δ..

Αθήνα, 10 Νοεμβρίου 2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η Αντιπρόεδρος

Χριστίνα Μπουσουλέγκα