



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

3/2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 08^η Ιανουαρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:30 και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7 στην 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. Πρόεδρος: Δημήτριος Ραΐκος

2. Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος

Κουλούρη Ιωάννα

Λουρίκας Δημήτριος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

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

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η Εισηγήτρια κ. Τριανταφύλλου καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κ. Καζιρή, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

ΘΕΜΑ: Αίτηση Θεραπείας της Περιφέρειας Στερεάς Ελλάδας για την ανάκληση της υπ' αριθ. 332/2014 απόφασης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων περί μη παροχής σύμφωνης γνώμης της Αρχής σε αίτημα προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών των δημόσιων σχολικών μονάδων Α/θμιας και Β/θμιας Εκπαίδευσης χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Φθιώτιδας για το σχολικό έτος 2014-2015, για τα τμήματα 2, 3 & 4, συνολικού προϋπολογισμού 1.360.609,98€ συμ/νου ΦΠΑ και δικαιωμάτων προαίρεσης 50%.

1. Με την υπ' αριθ. πρωτ. 6041/08-12-2014 έγγραφη αίτηση θεραπείας της Περιφέρειας Στερεάς Ελλάδας προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., η οποία παρελήφθη από την Αρχή στις 11-12-2014 και έλαβε αριθμό πρωτ. 5226, όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αριθ. πρωτ. εισερχ. 33/07-01-2015 έγγραφο, ζητείται η ανάκληση της υπ'

αριθ. 332/2014 απόφασης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων η οποία δεν παρείχε σύμφωνη γνώμη σε αίτημα της Περιφέρειας για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατόπιν προηγηθέντος άγονου διεθνούς διαγωνισμού, για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών των δημόσιων σχολικών μονάδων Α/θμιας και Β/θμιας Εκπαίδευσης χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Φθιώτιδας για το σχολικό έτος 2014-2015, για τα τμήματα 2, 3 & 4, συνολικού προϋπολογισμού 1.360.609,98€ συμ/νου ΦΠΑ και δικαιωμάτων προαίρεσης 50%.

I. Ιστορικό-πραγματικό πλαίσιο

2. Από το φάκελο της υπόθεσης και τα σχετικά έγγραφα που συνοδεύουν την κρινόμενη αίτηση θεραπείας, προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1. Με την υπ' αριθ. πρωτ. 1297/10-03-2014 (ΑΔΑ:ΒΙΞ07ΛΗ-ΘΤΜ & ΑΔΑΜ:14PROC001934112 2014-03-19) Διακήρυξη προκηρύχθηκε η διενέργεια ανοικτού διεθνούς δημόσιου διαγωνισμού σε ΕΥΡΩ με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών των δημόσιων σχολικών μονάδων Α'θμιας και Β'θμιας Εκπαίδευσης χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Φθιώτιδας για το σχολικό έτος 2014-2015, προϋπολογισμού 2.074.106,81 ΕΥΡΩ συμ/νου ΦΠΑ 13% πλέον δικαιωμάτων προαίρεσης 50% και αξίας 1.037.053,40 ΕΥΡΩ με ΦΠΑ, ήτοι συνολικού προϋπολογισμού 3.111.160,21€ συμ/νου ΦΠΑ (CPV 60130000 Υπηρεσίες Οδικών Μεταφορών Επιβατών). Ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 12η/05/2014.

2.2. Η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας, με την υπ' αριθ. 902/01-08-2014 απόφασή της (ΑΔΑ:6Κ547ΛΗ-Δ5Ν), ενέκρινε το υπ' αριθμ. 2 πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού που αφορούσε στην αποσφράγιση και αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των υποψηφίων αναδόχων, οι προσφορές των οποίων κρίθηκαν αποδεκτές βάσει των αριθμ. 702/2014 και 726/2014 αποφάσεων της Οικονομικής Επιτροπής και ενέκρινε την επανάληψη του διαγωνισμού για τα τμήματα 2,3 & 4 της διακήρυξης.

2.3. Η Περιφέρεια Στερεάς Ελλάδας, κατόπιν του υπ' αριθ. πρωτ. 4010/14-08-2014 αιτήματός της προς την Αρχή, αιτήθηκε την παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών των δημόσιων σχολικών μονάδων Α/θμιας και Β/θμιας Εκπαίδευσης χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Φθιώτιδας για το σχολικό έτος 2014-2015, για τα τμήματα 7,15,20,23,29,34,37,38,40,43,46,62,67,68,69,70,79,78,85,87,88 & 90 τα οποία αποτελούσαν μέρος των 90 τμημάτων του διενεργηθέντος, εν μέρει άγονου, διεθνούς ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού. Επί του εν λόγω αιτήματος, εξεδόθη η υπ' αριθ. 277/10-09-2014 σύμφωνη γνώμη της Αρχής.

3. Στη συνέχεια, η Περιφέρεια Στερεάς Ελλάδας, με την υπ' αριθ. πρωτ. 3999/13-08-2014 (ΑΔΑΜ:14PROC002256720 2014-08-26) Διακήρυξη, προκήρυξε τη διενέργεια επαναληπτικού ανοικτού διεθνούς δημόσιου διαγωνισμού σε ΕΥΡΩ, για τα τμήματα 2, 3, & 4 του αρχικού διαγωνισμού, για τα οποία αποφασίστηκε η επανάληψη του διαγωνισμού. Κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε η χαμηλότερη τιμή για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών των δημόσιων σχολικών μονάδων Α'θμιας και Β'θμιας Εκπαίδευσης χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Φθιώτιδας για το σχολικό έτος 2014-2015, προϋπολογισμού 907.073,32€ συμ/νου ΦΠΑ 13% πλέον δικαιωμάτων προαίρεσης 50% και αξίας 453.536,66€ με ΦΠΑ, ήτοι συνολικού προϋπολογισμού 1.360.609,98€ συμ/νου ΦΠΑ (CPV 60130000 Υπηρεσίες Οδικών Μεταφορών Επιβατών). Ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 25η/09/2014.

3.1. Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, η Επιτροπή Διενέργειας του διαγωνισμού, όπως προκύπτει και από το πρακτικό της Νο 1/25-09-2014, διαπίστωσε ότι δεν υπεβλήθησαν προσφορές και εισηγήθηκε τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για τα τμήματα 2, 3, & 4 με πρόσκληση εκδήλωση ενδιαφέροντος για διαπραγμάτευση τιμής και διασφάλιση του δημοσίου συμφέροντος.

3.2. Ο Περιφερειάρχης Στερεάς Ελλάδας, με την υπ' αριθ. πρωτ. 4714/25-09-2014 (ΑΔΑ:6Θ707ΛΗ-54Σ) απόφασή του, ενέκρινε το αριθμ 1/25-09-2014 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του επαναληπτικού διαγωνισμού και αποφάσισε «... 2) Τα τμήματα **2, 3, και 4** για τα οποία δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά κηρύσσονται **άγωνα** και αποφασίζουμε να προχωρήσει η διαγωνιστική διαδικασία με προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης..».

4. Παράλληλα, κατόπιν της υπ' αριθ. πρωτ. 4336/04-09-2014 αποφάσεως του Αντιπεριφερειάρχη Στερεάς Ελλάδας, με την υπ' αριθ. πρωτ. 4337/04-09-2014 διακήρυξη πρόχειρου διαγωνισμού, η Περιφέρεια Στερεάς Ελλάδας, κατ' εφαρμογή του άρθρου 49 του Ν. 4274/2014 (ΦΕΚ 147/Α/14-07-2014), είχε ήδη προκηρύξει τη διενέργεια πρόχειρου διαγωνισμού με κριτήριο τη χαμηλότερη τιμή για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών των δημόσιων σχολικών μονάδων Α'/θμιας και Β'/θμιας Εκπ/σης χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Φθιώτιδας για το σχολικό έτος 2014-2015. Ειδικότερα, ο προϋπολογισμός του εν λόγω πρόχειρου διαγωνισμού ανήρχετο στο συνολικό ποσό των 659.989,74 € συμ/νου ΦΠΑ και δικαιωμάτων προαίρεσης ποσοστού 50%, για όλες τις ημέρες λειτουργίας των σχολείων από την έναρξη του σχολικού έτους (11/09/2014) μέχρι τις 28/02/2015. Σύμφωνα με τη διακήρυξη του πρόχειρου διαγωνισμού (άρθρο 12-ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ) «... Η σύμβαση λήγει πριν την 28/02/2015 αυτοδίκαια με την ολοκλήρωση των διαδικασιών του αρχικού διαγωνισμού μεταφοράς μαθητών και την υπογραφή της σύμβασης με το μειοδότη...». Ημερομηνία διενέργειας του ως άνω πρόχειρου διαγωνισμού ορίστηκε η 08η/09/2014. Η ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών βάσει του πρόχειρου διαγωνισμού, αφορούσε στα τμήματα 2, 3 & 4 καθώς και σε πέντε νέα τμήματα NEO1, NEO2, NEO3, NEO4 & NEO5.

4.1. Η Επιτροπή διενέργειας του Πρόχειρου διαγωνισμού, με το υπ' αριθ. 1/08-09-2014 πρακτικό της, διαπίστωσε ότι υποβλήθηκαν προσφορές για τα τμήματα NEO 4, NEO 2 και NEO 1, ενώ δεν υποβλήθηκαν προσφορές για τα τμήματα 2, 3, 4, NEO 3 και NEO 5 και με το υπ' αριθ. 2/09-09-2014 πρακτικό της εισηγήθηκε την κατακύρωση των τμημάτων NEO 4, NEO 2 και NEO 1.

Ο Περιφερειάρχης Στ. Ελλάδας, με την υπ' αριθ. 4420/09-09-2014 απόφασή του, ενέκρινε το πρακτικό 2 της Επιτροπής του πρόχειρου διαγωνισμού, ανέθεσε το έργο της μεταφοράς μαθητών για τα τμήματα για τα οποία είχε εισηγηθεί η επιτροπή και αποφάσισε «... 3)...την συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας του διαγωνισμού αριθμ: 1297/2014 για το έργο της μεταφοράς μαθητών των δημοσίων σχολείων Α'/θμιας και Β'/θμιας εκπαίδευσης της Π.Ε. Φθιώτιδας για το σχολικό έτος 2014 – 2015 **με την διαδικασία της διαπραγμάτευσης α)** για τα τμήματα **2, 3 και 4** του άγονου αρχικού διαγωνισμού (αριθμ. 1297/10-03-2014) και του άγονου πρόχειρου (αριθμ. 4337/04-09-2014) **β)** για τα ΝΕΑ δρομολόγια του πρόχειρου διαγωνισμού (αρ.4337/2014) - αριθμ: **NEO3** «Νηπιαγωγείο Κ. Τιθορέας – Μόδι» και - αριθμ. **NEO5** «οικισμός ΛΑΡΚΟ Λάρυμνα – Λύκειο Μαρτίνου» (με λεωφορείο) **4)** Η διαπραγμάτευση θα γίνει την Τετάρτη 10/9/2014 και ώρα 12.00 π.μ. ...».

Επιπλέον, με την υπ' αριθ. 4421/09-09-2014 πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος, η Περιφέρεια Στ. Ελλάδας καλούσε κάθε ενδιαφερόμενο να υποβάλει προσφορά στην ανοιχτή διαδικασία διαπραγμάτευσης.

4.2. Σύμφωνα με το υπ' αριθ. 1/10-09-2014 πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης των αποτελεσμάτων, κατά την ημερομηνία διενέργειας της διαπραγμάτευσης, διαπιστώθηκε ότι υπεβλήθη μία προσφορά από το ΥΠΕΡΑΣΤΙΚΟ ΚΤΕΛ ΝΟΜΟΥ ΦΘΙΩΤΙΔΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ για τα τμήματα 2, 3 και 4, καθώς και για το τμήμα NEO 5. Με την υπ' αριθ. 4440/10-09-2014 απόφαση του Περιφερειάρχη Στ. Ελλάδας εγκρίθηκε το εν λόγω πρακτικό και ανατέθηκε το έργο της μεταφοράς μαθητών, για το χρονικό διάστημα από 11/09/2014 μέχρι 28/02/2015, για τα τμήματα 2, 3 & 4, καθώς και για το τμήμα NEO 5 και αποφασίστηκε η επανάληψη της διαδικασίας για το τμήμα NEO 3.

4.3. Στη συνέχεια, με τη σύναψη των σχετικών προσωρινών συμβάσεων μεταξύ της Περιφέρειας Στ. Ελλάδας και του ΥΠΕΡΑΣΤΙΚΟΥ ΚΤΕΛ Ν. ΦΘΙΩΤΙΔΑΣ, με ημερομηνία 10/09/2014 και ΑΔΑ: Ω39Ψ7ΛΗ-ΟΤΒ, 70Ρ47ΛΗ-ΙΤΓ, 65Ε27ΛΗ-ΤΔΛ & ΒΥΠΤ7ΛΗ-ΣΚΨ, ανατέθηκε στο ΥΠΕΡΑΣΤΙΚΟ ΚΤΕΛ Ν. ΦΘΙΩΤΙΔΑΣ το έργο της μεταφοράς μαθητών για τα τμήματα 2, 3, 4 και ΝΕΟ5. Σύμφωνα με το άρθρο 2 των εν λόγω συμβάσεων, στην περίπτωση που η σύμβαση εκπληρωθεί εξολοκλήρου μέχρι την 28/02/2015, ήτοι για 115 ημέρες, ο ανάδοχος δικαιούται το τίμημα που ορίζεται σε κάθε προσωρινή σύμβαση.

5. Κατόπιν των ανωτέρω, η Περιφέρεια Στερεάς Ελλάδας, με το υπ' αριθ. πρωτ. 4807/30-09-2014 αίτημά της, αιτήθηκε την παροχή σύμφωνης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών των δημόσιων σχολικών μονάδων Α/θμιας και Β/θμιας Εκπαίδευσης χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Φθιώτιδας για το σχολικό έτος 2014-2015, για τα τμήματα 2, 3 & 4, προϋπολογισμού του αιτήματος 1.189.561,86€ συμ/νου ΦΠΑ &

δικαιωμάτων προαίρεσης, για χρονικό διάστημα 153 ημερών (έναρξη 13-10-2014 και λήξη 30-06-2015), με επίκληση των διατάξεων του άρθρου 25 παρ. 1 α του π.δ. 60/2007.

6. Η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., με την υπ' αριθ. 332/2014 απόφασή της, δεν παρείχε τη σύμφωνη γνώμη της επί του εν λόγω αιτήματος, για το λόγο ότι διαπιστώθηκε, δια του υποβληθέντος αιτήματος, τροποποίηση, ουσιαδώς, των αρχικών όρων της σύμβασης.

7. Κατόπιν τούτων, η Περιφέρεια Στερεάς Ελλάδας, με την υπ' αριθ. πρωτ. 6041/08-12-2014 έγγραφη αίτηση θεραπείας, αιτείται την ανάκληση της υπ' αριθ. 332/2014 απόφασης περί μη παροχής σύμφωνης γνώμης της Αρχής. Η εν λόγω αίτηση θεραπείας έχει ως ακολούθως:

« Α Ι Τ Η Σ Η Θ Ε Ρ Α Π Ε Ι Α Σ Κ Α Τ Α

της υπ. αριθμ.332/29-10-2014 απόφασης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων

I. Με την αριθμ.332/29-10-2014 απόφαση Σας, ακριβές αντίγραφο της οποίας κοινοποιήθηκε μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου με το υπ.αριθμ.4517/29-10-2014 έγγραφό σας, για τους αναφερόμενους λόγους **δεν διατυπώνεται σύμφωνη γνώμη** προκειμένου να εγκριθεί η διαδικασία διαπραγμάτευσης για τα τμήματα 2,3 και 4 των μαθητικών δρομολογίων ΠΕ Φθιώτιδας σχολικού έτους 2014-15, τα οποία κατέστησαν άγωνα α) κατά τον απ 1297/10-03-2014 αρχικό τακτικό διαγωνισμό και β) κατά τον επαναληπτικό του αρχικού τακτικού απ 3999/13-08-2014, με άμεση συνέπεια τον οριστικό τερματισμό της ήδη δρομολογημένης διαγωνιστικής διαδικασίας και την προτεινόμενη εκ μέρους σας, επανάληψη της διαδικασίας με νέα προκήρυξη μέχρι την 28-02-2015.

Οι λόγοι της μη σύμφωνης γνώμης είναι:(α) αφενός μεν η τροποποίηση όρων της αρχικής διακήρυξης (ως προς τις ημέρες από 175 σε 153 και κατά λογική συνέπεια ως προς τον αντίστοιχο προϋπολογισμό λόγω της μείωσης των σχολικών ημερών) και (β) αφετέρου η αρνητική γνώμη της ΕΑΑΔΗΣΥ για τον ψηφισμένο από την ελληνική Βουλή νόμο 4274/2014 (άρθρο 49) , όπως αυτή αναλύεται στην υπ.αριθμ. 10/2014 γνώμη της Αρχής.

II. Επειδή, στο άρθρο 24 του Ν.2690/1990 με τον οποίο κυρώθηκε ο ισχύων Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας (ΦΕΚ 45 Α'), ορίζονται για την αίτηση θεραπείας - Ιεραρχική προσφυγή και τα εξής «.....1. Αν από τις σχετικές διατάξεις δεν προβλέπεται η δυνατότητα άσκησής της, κατά επόμενο άρθρο, ειδικής διοικητικής, ή ενδικοφανούς, προσφυγής, ο ενδιαφερόμενος, για την αποκατάσταση υλικής ή ηθικής βλάβης των έννομων συμφερόντων του που προκαλείται από ατομική διοικητική πράξη μπορεί, για οποιονδήποτε λόγο, με αίτηση του, να ζητήσει, είτε από τη διοικητική αρχή η οποία εξέδωσε την πράξη, την ανάκληση ή την τροποποίησή της (αίτηση θεραπείας), είτε, από την αρχή η οποία προΐσταται εκείνης που εξέδωσε την πράξη, την ακύρωση της (ιεραρχική προσφυγή). 2. Η διοικητική αρχή στην οποία υποβάλλεται η, κατά την προηγούμενη παράγραφο, αίτηση οφείλει να γνωστοποιήσει στον ενδιαφερόμενο την απόφασή της για την αίτηση αυτή το αργότερο μέσα σε τριάντα (30) ημέρες, εκτός αν από ειδικές διατάξεις προβλέπεται διαφορετική προθεσμία. 3. Αν αρμόδια για την ανάκληση ή τροποποίηση ή την ακύρωση είναι άλλη διοικητική αρχή, εκείνη στην οποία κατατέθηκε η αίτηση θεραπείας ή η ιεραρχική προσφυγή οφείλει να τη διαβιβάσει στην αρμόδια αρχή το αργότερο μέσα σε πέντε (5) ημέρες. Και στην περίπτωση αυτή, η γνωστοποίηση της απόφασης της αρμόδιας αρχής, στον ενδιαφερόμενο, πρέπει να γίνεται μέσα στην κατά την προηγούμενη παράγραφο προθεσμία. 4.....»

III. Με την παρούσα αίτηση θεραπείας, σας υποβάλλουμε εγγράφως τους λόγους για τους οποίους θεωρούμε ότι πρέπει να επανεξετάσετε την υπόθεση και να ανακαλέσετε την άνω απόφαση σας, παρέχοντας σύμφωνη γνώμη.

Α! ΔΕΝ ΥΦΙΣΤΑΤΑΙ ΤΡΟΠΟΠΟΙΗΣΗ ΟΡΩΝ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ

1.- Οι όροι της διακήρυξης για τα τμήματα 2,3 και 4 δεν έχουν τροποποιηθεί, καθώς υπολογίζονται στο ίδιο ημερήσιο κόστος χωρίς ΦΠΑ, στα ίδια ποσοστά προαίρεσης, στην ίδια περιοχή, στην ίδια σχολική περίοδο 2014-2015, στα ίδια δρομολόγια, στα ίδια χιλιόμετρα, στις ίδιες σχολικές μονάδες, στον ίδιο αριθμό μεταφερόμενων μαθητών, στα ίδια μεταφορικά μέσα. Συνεπώς δεν έχει συντελεστεί καμία

διαφοροποίηση.

2.- Τόσο η αρχική όσο και η επαναληπτική προκήρυξη αφορούσε την ίδια σχολική περίοδο 2014-2015 με ενδεικτικό προϋπολογισμό 175 σχολικών ημερών, οι οποίες υπολογίζονται από την έναρξη της σχολικής χρονιάς. Η έναρξη της σχολικής χρονιάς είναι στατική ημερομηνία, δεν μπορεί να μετατεθεί, δεν μπορεί να αναβληθεί και δεν μπορεί να καταργηθεί. Η ημερομηνία αυτή για το σχολικό έτος 2014-15 είναι η 11-09-2014.

3.- Προκειμένου να τηρηθεί με ακρίβεια η νομοθεσία της ΕΕ περί κανόνων δημοσιότητας μετά την παρέλευση συγκεκριμένου χρονικού διαστήματος από τη δημοσίευση στην Εφημερίδα της ΕΕ κατά τον επαναληπτικό διαγωνισμό, ορίστηκε ημερομηνία διεξαγωγής διαγωνισμού η **25-09-2014 (ημερομηνία μεταγενέστερη της έναρξης της σχολικής χρονιάς 11-09-2014)**. Σημειώνεται ότι από την πορεία της διαγωνιστικής διαδικασίας το ενωσιακό δίκαιο πληρείται σχολαστικά σε ΟΛΑ τα επιμέρους θέματα που απαιτεί το ΠΔ 60/2007 και το ΠΔ 118/2007.

4.- Λόγω της άγονης επαναληπτικής διαγωνιστικής διαδικασίας η Υπηρεσία μας αιτήθηκε τη σύμφωνη γνώμη της ΕΑΑΔΗΣΥ κατ' εφαρμογή του ν. 4013/2010, προκειμένου να προχωρήσει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης. Το αίτημα υποβλήθηκε στις 30-09-2014 και συμπεριέλαβε μια ρεαλιστική προβλεπόμενη περίοδο περίπου 15 ημερών (διάστημα που επεξεργάζεται το αίτημα η Αρχή, μετά την παρέλευση του οποίου τεκμαίρεται η θετική γνώμη), δεδομένου ότι οι όροι της διακήρυξης αφορούσαν ενδεικτικό διάστημα, η έναρξη του οποίου είχε ήδη συντελεστεί, παρέλθει και σε καμία περίπτωση δεν θα ανταποκρινόταν στις ανάγκες και τη σκοπιμότητα της δημόσιας σύμβασης. Με βάση τα ανωτέρω οι ενδεικτικές συνολικές ημέρες μειώνονται από 175 σε 153. Σε κάθε περίπτωση, το αίτημα της Περιφέρειας Στερεάς Ελλάδας μπορεί να επανυποβληθεί για το σύνολο των ημερών 175 ημερών, χωρίς να προκαλείται καμία τυπική απόκλιση.

5.- Επίσης, σε καμία περίπτωση δεν επιτρέπεται η αναδρομική ισχύς σύμβασης.

Β! ΠΑΡΑΒΑΣΗ ΔΙΚΑΙΟΥ ΕΕ ΛΟΓΩ ΕΦΑΡΜΟΓΗΣ ΔΙΑΤΑΞΗΣ ΠΕΡΙ ΠΡΟΧΕΙΡΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ.

1.- Σύμφωνα με το ν. 4274/2014 (άρθρο 49) και το ν.4286/2014 (άρθρο 17) δόθηκε καταρχήν η δυνατότητα ανάθεσης «ως επιστήριγμα» μετά από πρόχειρο διαγωνισμό και σε επόμενη φάση σε περίπτωση άγονου πρόχειρου η ανάθεση με διαπραγμάτευση **κατά παρέκκλιση των κείμενων διατάξεων**, λόγω της έναρξης της σχολικής χρονιάς σε συγκεκριμένη ημερομηνία 11-09-2014 και μέχρι την ολοκλήρωση των διαγωνιστικών διαδικασιών.

2.- Το διάστημα που μεσολάβησε από την έναρξη της σχολικής χρονιάς 11-09-2014 και έως την ημερομηνία που θα υπήρχε οριστικό αποτέλεσμα κατά τον τακτικό διαγωνισμό, εφαρμόστηκε η ελληνική νομοθεσία, η οποία έδινε ρητά και αποκλειστικά τη δυνατότητα προσωρινής ανάθεσης. Η δυνατότητα αυτή δόθηκε προκειμένου να επιλυθεί **προσωρινά** το πιεστικό πρόβλημα της μεταφοράς μαθητών και μέχρι την ολοκλήρωση των διαγωνιστικών διαδικασιών παράλληλα με την πορεία του αρχικού διαγωνισμού.

3.- Η διατύπωση της αρνητικής άποψης της Αρχής επί της σχετικής τροπολογίας των πρόχειρων διαγωνισμών **ουδέποτε** κοινοποιήθηκε στις υπηρεσίες της Περιφέρειας Στερεάς Ελλάδας, αν και από την Αρχή ζητήθηκε υπηρεσιακή ενημέρωση για την πορεία του διαγωνισμού μεταφοράς μαθητών (τέλος Ιουνίου 2014). Επίσης, ουδέποτε κοινοποιήθηκε / δημοσιεύτηκε απόφαση (τόσο από Ελληνικά όσο και από Ευρωπαϊκά Δικαστήρια), σύμφωνα με την οποία η σχετική τροπολογία αντίκειται στο δίκαιο της ΕΕ. Επίσης σε καμία διάταξη νόμου, ούτε και σ' αυτόν του ιδρυτικού νόμου της Αρχής δεν αναφέρεται ότι η αρνητική γνώμη επί επικείμενων νομοθετικών διαταγμάτων αναστέλλει την ισχύ νόμων.

4.- Αντίθετα, σε περίπτωση μη εφαρμογής του ανωτέρω νόμου από τις υπηρεσίες της Περιφέρειας, υπήρχε κίνδυνος διάπραξης παράβασης καθήκοντος λόγω παραλείψεων.

5.- Πέραν των ανωτέρω το δίκαιο της Ε.Ε. και ειδικότερα ο ΧΑΡΤΗΣ ΤΩΝ ΘΕΜΕΛΙΩΔΩΝ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΩΝ ΤΗΣ ΕΥΡΩΠΑΪΚΗΣ ΕΝΩΣΗΣ στα άρθρα 14, 20 κα 24 προστατεύει τα δικαιώματα των παιδιών και το δικαίωμα στην εκπαίδευση. Συγκεκριμένα αναφέρονται τα ακόλουθα: «...Άρθρο 14 **Δικαίωμα εκπαίδευσης** 1. Κάθε πρόσωπο έχει δικαίωμα στην εκπαίδευση και στην πρόσβαση στην επαγγελματική και συνεχή κατάρτιση. 2. Το δικαίωμα αυτό περιλαμβάνει την ευχέρεια δωρεάν παρακολούθησης της υποχρεωτικής εκπαίδευσης....Άρθρο 20 **Ισότητα έναντι του νόμου** Όλοι οι άνθρωποι είναι ίσοι έναντι του νόμου....Άρθρο 24 **Δικαιώματα του παιδιού** 1. Τα παιδιά έχουν δικαίωμα στην προστασία και τη φροντίδα που απαιτούνται για την καλή διαβίωσή τους. Τα παιδιά μπορούν να εκφράζουν ελεύθερα τη γνώμη τους.

Η γνώμη τους σχετικά με ζητήματα που τα αφορούν λαμβάνεται υπόψη σε συνάρτηση με την ηλικία και την ωριμότητά τους. 2. Σε όλες τις πράξεις που αφορούν τα παιδιά, είτε επιχειρούνται από δημόσιες αρχές είτε από ιδιωτικούς οργανισμούς, πρωταρχική σημασία πρέπει να δίνεται στο υπέρτατο συμφέρον του παιδιού.

Για όλα τα ανωτέρω, και λαμβανομένου υπόψη ότι από την Περιφέρεια Στερεάς Ελλάδας καταβλήθηκε κάθε δυνατή προσπάθεια [παρά τις ελλείψεις σε προσωπικό], προκειμένου να τηρηθεί απαρέγκλιτα η ελληνική και κοινοτική νομοθεσία, να τηρηθεί η νομιμότητα κατά τη διαδικασία ανάθεσης και να προσέλθουν χωρίς καθυστερήσεις στα σχολεία της χωρικής αρμοδιότητας ΠΕ Φθιώτιδας πάνω από 4.000 μαθητές παρακαλούμε όπως, δεχθείτε τους παραπάνω λόγους διότι ανταποκρίνονται στην πραγματικότητα με αληθή και ειλικρινή τρόπο και επανεξετάσετε την απόφασή σας, θεραπεύοντας την απόφασή σας, χωρίς τροποποίηση των όρων ακόμη και για το σύνολο των ημερών 175.

Τέλος, έχοντας υπόψη την εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 29 του ν. 4304/2014 (ΦΕΚ 234 Α/23-10-2014) και του άρθρου 33 το οποίο θέτει σε ισχύ τον νόμο από την 01-01-2015 θα μπορούσαμε να προπούμε στις εξής ενέργειες προκειμένου να άρουμε τις επιφυλάξεις της ΕΑΑΔΗΣΥ:

Να προπούμε με έγγραφο βεβαίωση προς της ΕΑΑΔΗΣΥ στην ανάκληση της ισχύος των προσωρινών συμβάσεων που αφορούν τα τμήματα 2,3, και 4. όπως αυτά αναφέρονται αναλυτικά στην παράγραφο 4.4 σελίδα 4 της απόφασης της Αρχής. Ακολουθεί αυτοτελές απόσπασμα από την απόφαση 332/2014:

[Αρχή Αποσπάσματος:

4.4. Στη συνέχεια, με τη σύναψη των σχετικών προσωρινών συμβάσεων μεταξύ της Περιφέρειας Στ. Ελλάδας και του ΥΠΕΡΑΣΤΙΚΟΥ ΚΤΕΛ Ν. ΦΘΙΩΤΙΔΑΣ, με ημερομηνία 10/09/2014 και ΑΔΑ: Ω39Ψ7ΛΗ-ΟΤΒ, 70Ρ47ΛΗ-ΙΤΓ, 65Ε27ΛΗ-ΤΔΛ & ΒΥΠΤ7ΛΗ-ΣΚΨ, ανατέθηκε στο ΥΠΕΡΑΣΤΙΚΟ ΚΤΕΛ Ν. ΦΘΙΩΤΙΔΑΣ το έργο της μεταφοράς μαθητών για τα τμήματα 2, 3, 4 και ΝΕΟ5.

Σύμφωνα με το άρθρο 2 των εν λόγω συμβάσεων, στην περίπτωση που η σύμβαση εκπληρωθεί εξολοκλήρου μέχρι την 28/02/2015, ήτοι για 115 ημέρες, ο ανάδοχος δικαιούται το τίμημα που ορίζεται σε κάθε προσωρινή σύμβαση.

Τέλος Αποσπάσματος].

1.- Το μεταβατικό διάστημα από την έναρξη της σχολικής χρονιάς και μέχρι την διεξαγωγή της διαπραγμάτευσης θα καλυφθεί κατ εφαρμογή του άρθρου 29 του ν. 4203/2014 με βεβαίωση του Περιφερειάρχη (αντί των προσωρινών συμβάσεων).

2.- Το αίτημα προς την ΕΑΑΔΗΣΥ αφορά το σύνολο των σχολικών ημερών (175) από την έναρξη (11-09-2014) μέχρι τη λήξη (30-06-2015) των μαθημάτων της σχολικής χρονιάς 2014-15.

Συνεπώς με τις ανωτέρω ενέργειες :

(α) συμμορφωνόμαστε με τις επιταγές της οδηγίας 10 της αρχής ΕΑΑΔΗΣΥ, μέσω της ανάκλησης και από-ανάρτησης των προσωρινών συμβάσεων από τη ΔΙΑΥΓΕΙΑ, για τα τμήματα 2,3 και 4.

(β) ζητούμε την έγκριση για διαπραγμάτευση για το σύνολο των σχολικών ημερών (175)

Συνημμένα σας υποβάλλουμε το σχέδιο απόφασης με το σύνολο των ημερών (175)....».

II. Νομικό πλαίσιο

8. 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. [...]».

9. Στην παρ. 1 του άρθρου 6 «Ποσά των κατωτάτων ορίων των δημοσίων συμβάσεων» (άρθρο 7 της οδηγίας 2004/18/ΕΚ) του π.δ. 60/2007, ορίζεται ότι: «...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 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 τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν στις 134.000€ και 207.000 ευρώ, αντίστοιχα.

10. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του ιδίου π.δ., «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ), ορίζεται ότι : «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» [...].

11. Στο εδάφιο 21, Κεφ. II, 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 ορίζεται ότι : «...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”.

12. Στο Κεφάλαιο Γ του άρθρου 2 της με αριθμ. 24001/13 (ΦΕΚ 1449 Β/14-6-2013) ΚΥΑ, με θέμα «Μεταφορά μαθητών δημοσίων σχολείων από τις Περιφέρειες», ορίζεται ότι: «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 προαίρεσης 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...».

13. 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 προαίρεσεις 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"...».

14. Τέλος, με το άρθρο του άρθρου 29 του ν. 4304/2014 (ΦΕΚ 234 Α/23-10-2014), ορίζεται ότι : «...Δαπάνες μεταφοράς μαθητών δημόσιων 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 του παρόντος, καταβάλλονται νόμιμα εφόσον ο οικείος Περιφερειάρχης βεβαιώνει με σχετική πράξη 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...».

III. Νομική Εκτίμηση

15. Με την κρινόμενη αίτηση θεραπείας ζητείται η ανάκληση της προσβαλλόμενης απόφασης της Αρχής και η επανεξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων εφαρμογής της διατάξεως του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του π.δ. 60/2007. Το ήδη εξετασθέν αίτημα της Περιφέρειας Στερεάς Ελλάδας αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, με την έννοια της περίπτωσης (γ) της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007 και η αιτούμενη προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης εμπίπτει στη διάταξη της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών των δημόσιων σχολικών μονάδων Α/θμιας και Β/θμιας Εκπαίδευσης χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Φθιώτιδας για το σχολικό έτος 2014-2015, για τα τμήματα 2, 3 & 4, συνολικού προϋπολογισμού 1.360.609,98€ συμ/νου ΦΠΑ και δικαιωμάτων προαίρεσης 50%, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 και 8 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 και του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011.

16. 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 αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής 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).

17. 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.

18. Η Περιφέρεια Στερεάς Ελλάδας, με το υπ' αριθ. πρωτ. 4807/30-09-2014 αίτημά της, αιτήθηκε την παροχή σύμφωνης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών των δημόσιων σχολικών μονάδων Α/θμιας και Β/θμιας Εκπαίδευσης χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Φθιώτιδας για το σχολικό έτος 2014-2015, για τα τμήματα 2, 3 & 4, προϋπολογισμού του αιτήματος 1.189.561,86€ συμ/νου ΦΠΑ & δικαιωμάτων προαίρεσης, για χρονικό διάστημα 153 ημερών (έναρξη 13-10-2014 και λήξη 30-06-2015), με επίκληση των διατάξεων του άρθρου 25 παρ. 1 α του π.δ. 60/2007. Επί του εν λόγω αιτήματος, η Αρχή, εξέδωσε την υπ' αριθ. 332/2014 απόφασή της, δια της οποίας απερρίφθη το εν λόγω αίτημα, για το λόγο ότι διαπιστώθηκε τροποποίηση, ουσιαστικά, των αρχικών όρων της σύμβασης.

Με την κρινόμενη αίτηση θεραπείας, η Περιφέρεια επικαλείται τους κάτωθι λόγους :

1. «... **Α! ΔΕΝ ΥΦΙΣΤΑΤΑΙ ΤΡΟΠΟΠΟΙΗΣΗ ΟΡΩΝ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ** 1.- Οι όροι της διακήρυξης για τα τμήματα 2,3 και 4 δεν έχουν τροποποιηθεί, καθώς υπολογίζονται **στο ίδιο ημερήσιο κόστος χωρίς ΦΠΑ, στα ίδια ποσοστά προαίρεσης, στην ίδια περιοχή, στην ίδια σχολική περίοδο 2014-2015, στα ίδια δρομολόγια, στα ίδια χιλιόμετρα, στις ίδιες σχολικές μονάδες, στον ίδιο αριθμό μεταφερόμενων μαθητών, στα ίδια μεταφορικά μέσα. Συνεπώς δεν έχει συντελεστεί καμία διαφοροποίηση.** 2.- Τόσο η αρχική όσο και η επαναληπτική προκήρυξη αφορούσε την ίδια σχολική περίοδο 2014-2015 με ενδεικτικό προϋπολογισμό 175 σχολικών ημερών, οι οποίες υπολογίζονται από την έναρξη της σχολικής χρονιάς. Η έναρξη της σχολικής χρονιάς είναι στατική ημερομηνία, δεν μπορεί να μετατεθεί, δεν μπορεί να αναβληθεί και δεν μπορεί να καταργηθεί....».
2. Επιπλέον, η Περιφέρεια, επικαλούμενη τη διάταξη του άρθρου 29 του Ν. 4304/2014 (ΦΕΚ 234 Α/23-10-2014), σύμφωνα με την οποία : «...Δαπάνες μεταφοράς μαθητών δημόσιων 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 του παρόντος, καταβάλλονται νόμιμα εφόσον ο οικείος Περιφερειάρχης βεβαιώνει με σχετική πράξη 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...», δηλώνει ότι προτίθεται να προβεί με έγγραφη βεβαίωση προς της ΕΑΑΔΗΣΥ στην ανάκληση της ισχύος των προσωρινών συμβάσεων που αφορούν τα τμήματα 2, 3 & 4 και το αίτημα προς την ΕΑΑΔΗΣΥ να αφορά το σύνολο των σχολικών ημερών (175) από την έναρξη (11-09-2014) μέχρι τη λήξη (30-06-2015) των μαθημάτων της σχολικής χρονιάς 2014-15.

Στη συνέχεια, η Περιφέρεια προσκόμισε την υπ' αριθ. πρωτ. 1633/21/07-01-2015 έγγραφη βεβαίωση προς την ΕΑΑΔΗΣΥ δια της οποίας βεβαιώνεται ότι προτίθεται να προβεί στην ανάκληση της ισχύος των προσωρινών συμβάσεων που αφορούν στα τμήματα 2, 3 & 4 και το αίτημα προς την ΕΑΑΔΗΣΥ να αφορά στο σύνολο των σχολικών ημερών (175) από την έναρξη (11-09-2014) μέχρι τη λήξη (30-06-2015) των μαθημάτων της σχολικής χρονιάς 2014-15.

19. Κατόπιν τούτων, η Αρχή προβαίνει στην εξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007.

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

Η Περιφέρεια Στερεάς Ελλάδας, με την υπ' αριθ. πρωτ. 3999/13-08-2014 (ΑΔΑΜ: 14PROC002256720 2014-08-26) Διακήρυξη, προέβη στις 25/09/2014, στη διενέργεια επαναληπτικού ανοικτού διεθνούς δημόσιου διαγωνισμού σε ΕΥΡΩ, για τα τμήματα 2, 3, & 4 του αρχικού διαγωνισμού, για τα οποία αποφασίστηκε η επανάληψη του διαγωνισμού, για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών των δημόσιων σχολικών μονάδων Α'/θμιας και Β'/θμιας Εκπαίδευσης χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Φθιώτιδας για το σχολικό έτος 2014-2015, προϋπολογισμού 907.073,32€ συμ/νου ΦΠΑ 13% πλέον δικαιωμάτων προαίρεσης 50% και αξίας 453.536,66€ με ΦΠΑ, ήτοι συνολικού προϋπολογισμού 1.360.609,98€ συμ/νου ΦΠΑ (CPV 60130000 Υπηρεσίες Οδικών Μεταφορών Επιβατών).

Η εν λόγω διακήρυξη, για την οποία τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το παραπάνω ιστορικό.

19.2. 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.

Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, η Επιτροπή Διενέργειας του διαγωνισμού, όπως προκύπτει και από το πρακτικό της Νο 1/25-09-2014, διαπίστωσε ότι δεν υπεβλήθησαν προσφορές.

19.3. Ως προς την προϋπόθεση γ), ήτοι της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης.

Σύμφωνα με τους επικαλούμενους, στην κρινόμενη αίτηση θεραπείας, ισχυρισμούς της Περιφέρειας οι όροι της διακήρυξης για τα τμήματα 2, 3 & 4 δεν έχουν τροποποιηθεί, καθώς υπολογίζονται στο ίδιο ημερήσιο κόστος χωρίς ΦΠΑ, στα ίδια ποσοστά προαίρεσης, στην ίδια περιοχή, στην ίδια σχολική περίοδο 2014-2015, στα ίδια δρομολόγια, στα ίδια χιλιόμετρα, στις ίδιες σχολικές μονάδες, στον ίδιο αριθμό μεταφερόμενων μαθητών, στα ίδια μεταφορικά μέσα. Συνεπώς δεν έχει συντελεστεί καμία διαφοροποίηση. Επιπλέον, τόσο η αρχική όσο και η επαναληπτική προκήρυξη, αφορούσαν στην ίδια σχολική περίοδο 2014-2015 με ενδεικτικό προϋπολογισμό 175 σχολικών ημερών, οι οποίες υπολογίζονται από την έναρξη της σχολικής χρονιάς, και το αίτημα για διαπραγμάτευση αφορά στο σύνολο των σχολικών ημερών (175) από την έναρξη (11-09-2014) μέχρι τη λήξη (30-06-2015) των μαθημάτων της σχολικής χρονιάς 2014-15.

Εν προκειμένω, επισημαίνεται ότι, κατ' εφαρμογήν της ειδικής διάταξης του άρθρου 49 του Ν. 4274/2014, η Περιφέρεια Στερεάς Ελλάδας έχει ήδη προβεί στη διενέργεια πρόχειρου διαγωνισμού. Η δυνατότητα αυτή προβλέπεται στην ανωτέρω ειδική νομοθετική ρύθμιση, κατ' εξαίρεση των κείμενων διατάξεων, και έχει ως στόχο την κάλυψη των περιπτώσεων εκείνων κατά τις οποίες οι διαγωνισμοί για τη μεταφορά μαθητών σχολικού έτους 2014-2015 έχουν μεν δημοσιευθεί αλλά δεν έχουν ολοκληρωθεί έως την έναρξη του σχολικού έτους, υπό την προϋπόθεση της ολοκλήρωσης των αρχικών διαγωνισμών, οπότε και οι συναφθείσες συμβάσεις (κατόπιν των πρόχειρων διαγωνισμών) λύονται αυτοδικαίως και αζημίως. Συνεπώς, οι συναφθείσες, βάσει του πρόχειρου διαγωνισμού, συμβάσεις, τελούν υπό την αίρεση της ολοκλήρωσης της διεξαχθείσας προηγουμένως, διαγωνιστικής διαδικασίας, στο πλαίσιο της οποίας εντάσσεται το αίτημα της κρινόμενης διαπραγμάτευσης. Επιπλέον, η διάρκεια εφαρμογής της, ως άνω, διάταξης εκτείνεται έως 28-02-2015 και όχι καθ' όλη τη διάρκεια του σχολικού έτους, ήτοι έως τη λήξη αυτού. Τουναντίον, το κρινόμενο αίτημα της Περιφέρειας για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, αφορά στο σχολικό έτος 2014-2015, ήτοι εκτείνεται έως τη λήξη του σχολικού έτους.

Εν προκειμένω, σύμφωνα με το προσκομισθέν σχέδιο απόφασης για προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση, η Περιφέρεια ρητά αιτείται τη διαπραγμάτευση χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης, όπως αυτοί προβλέπονται στην αρχική διακήρυξη. Δεδομένου ότι η Περιφέρεια έχει ήδη πραγματοποιήσει δαπάνες και δεσμεύεται να προβεί άμεσα στη λύση και διακοπή των συμβάσεων που συνήψε κατόπιν των αποτελεσμάτων του πρόχειρου διαγωνισμού (ο οποίος διενεργήθηκε κατ' εφαρμογή των ρυθμίσεων του άρθρου 49 του ν.4274/2014), κρίνεται ότι δεν θεωρείται ουσιώδης η εν λόγω τροποποίηση (σχετ. απόφαση της 19ης Ιουνίου 2008, C-454/06).

20. Επιπρόσθετα, επισημαίνεται ότι η Αρχή, με την υπ' αριθ. 353/2014 απόφασή της, παρείχε τη σύμφωνη γνώμη της σε αντίστοιχο αίτημα της Περιφέρειας Θεσσαλίας, η οποία είχε ήδη προβεί στη διενέργεια πρόχειρου διαγωνισμού, στη συμβασιοποίηση κατόπιν του πρόχειρου διαγωνισμού και στην πραγματοποίηση δαπανών οι οποίες ανέρχονταν στο συνολικό ποσό των 70.403,08€ πλέον ΦΠΑ και δικαιωμάτων προαίρεσης. Κατόπιν αυτού έκρινε ότι δεν θεωρείται ουσιώδης η εν λόγω τροποποίηση (σχετ. απόφαση της 19ης Ιουνίου 2008, C-454/06).

21. Κατόπιν των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι τυγχάνουν εφαρμογής οι διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1α του π.δ. 60/2007.

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. Στο σχετικό αίτημα διαπραγμάτευσης των μη δυνάμενων να ανατεθούν από την προηγηθείσα ανοικτή διαδικασία τμημάτων (2,3 και 4) περιλαμβάνεται άλλο και σε κάθε περίπτωση διαφοροποιημένο φυσικό και οικονομικό συμβατικό αντικείμενο, εφόσον μέρος των ζητούμενων υπηρεσιών έχει ήδη ανατεθεί (μέσω διαδικασίας διαπραγμάτευσης) και εκτελούνται οι σχετικές συμβάσεις. Ως εκ τούτου, διαπιστώνεται ότι δεν συντρέχει η προϋπόθεση εφαρμογής του άρθρου 25 παρ.1, περ. α του π.δ. 60/2007 στην επίμαχη περίπτωση περί της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης. Εφόσον η αναθέτουσα αρχή επέλεξε με νεώτερη απόφασή της για τα εν λόγω τμήματα την ανάθεσή τους με διαδικασία διαπραγμάτευσης "προσωρινών συμβάσεων" για το διάστημα μέχρι την 28-02-2015 και ανεξαρτήτως της νομιμότητας της ανάθεσης αυτών, διαθέτει πλέον χρόνο ικανό για να διερευνήσει κατάλληλες λύσεις για την ικανοποίηση της σχετικής ανάγκης, ιδίως μέσω ανοιχτής διαδικασίας κατά το εθνικό και ενωσιακό δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων. Η αναφερόμενη δε στην αίτηση θεραπείας πρόθεση ανάκλησης της ισχύος των "προσωρινών συμβάσεων" και η έναρξη διαδικασίας διαπραγμάτευσης για το σύνολο των σχολικών ημερών (175) ήτοι από την έναρξη της σχολικής χρονιάς (11-09-2014), δεν είναι δυνατή (αυτές έχουν ήδη εν μέρει εκτελεστεί ενώ δεν χωρεί η αναδρομική ισχύς μιας νέας σύμβασης με το ίδιο αντικείμενο) και ως εκ τούτου δεν είναι ανακλητή η προκληθείσα μεταβολή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της αρχικής σύμβασης. Ακόμα και εάν ήθελε υποτεθεί ότι το αντικείμενο της αιτούμενης προς διαπραγμάτευση σύμβασης παρέμενε το ίδιο με αυτό της προηγηθείσας ανοικτής διαδικασίας, εφόσον η αναθέτουσα αρχή επέλεξε μετά το άγονο αποτέλεσμα αυτής, να παρεμβάλλει την ανάθεση των υπηρεσιών μέσω συμβάσεων μικρότερου φυσικού και οικονομικού αντικείμενου, προκαλώντας με τον τρόπο αυτό εκ νέου το ενδιαφέρον των οικονομικών φορέων, στερείται πλέον του δικαιώματος της επίκλησης της προηγηθείσας άγονης διαδικασίας του ανοικτού διαγωνισμού ως νόμιμου λόγου για την έναρξη διαδικασίας διαπραγμάτευσης κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 25 παρ.1, περ. α του π.δ. 60/2007 .

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** αποφάσισε: **Την αποδοχή της αίτησης θεραπείας** της Περιφέρειας Στερεάς Ελλάδας και την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του υποβληθέντος αιτήματος προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών των δημόσιων σχολικών μονάδων Α/θμιας και Β/θμιας Εκπαίδευσης χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Φθιώτιδας για το σχολικό έτος 2014-2015, για τα τμήματα 2, 3 & 4, συνολικού προϋπολογισμού 1.360.609,98€ συμ/νου ΦΠΑ και δικαιωμάτων προαίρεσης 50%, για τους παραπάνω λόγους.

ΑΘΗΝΑ 08 ΙΑΝΟΥΑΡΙΟΥ 2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Ο Συντάκτης

Δημήτριος Σταθακόπουλος

Δημήτριος Ράϊκος

