



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ 48/ 2015

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011)

Στην Αθήνα σήμερα την 3 Μαρτίου 2015, του έτους δύο χιλιάδες δέκα πέντε (2015) ημέρα Τρίτη και ώρα 10.30 πμ., και επί της οδού Κηφισίας 7 (5ος όροφος), όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής Αρχή) 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 τη συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- | | |
|--|----------------|
| 1. Χριστίνα Μπουσουλέγκα (Προεδρεύουσα) | (Αντιπρόεδρος) |
| 2. Ευάγγελος Καραμανλής | (Μέλος) |
| 3. Δημήτριος Σταθακόπουλος | (Μέλος) |
| 4. Ιωάννα Κουλούρη | (Μέλος) |

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

Γραμματέας: Τσιάβου Στυλιανή

Εισηγητής: Ηρακλεία Σχοινιά , Νομικός Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κ. Καζιρή, η οποία αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής επί του αιτήματος της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατ'επίκληση της διάταξης του άρθρου 25, παρ.1α, του Π.Δ 60/2007, για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Ζακύνθου, για το σχολικό έτος 20-2015, και ειδικότερα από 01-03-2015 έως 30-06-2015, συνολικού προϋπολογισμού 530.315,68 ευρώ, συμπεριλαμβανομένων των Φ.Π.Α., 13%, δικαιώματος προαίρεσης έως 20% και παράταση έως και 3 μήνες.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 107694/19383/03-11-2014 έγγραφο-αίτημα προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 07-11-2014 και έλαβε αρ. πρωτ. 4687, όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αριθ. πρωτ. εισερχ. 633/10-02-2015 έγγραφο, η Περιφέρεια Ιονίων Νήσων αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατ' επίκληση της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1α του π.δ. 60/2007 και χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της διακήρυξης του προηγηθέντος διεθνούς διαγωνισμού, για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών Πρωτοβάθμιας & Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης της Π.Ε. Ζακύνθου για το σχολικό έτος 2014-2015, διάρκειας από 01-3-2015 έως 30-6-2015, συνολικού προϋπολογισμού 530.315,68 € συμπεριλαμβανομένων ΦΠΑ, δικαιώματος προαίρεσης έως 20% και παράτασης έως και τρεις (3) μήνες. Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο αίτημα, η αναθέτουσα αρχή προσφεύγει σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, *“καθώς οι δύο τακτικοί διεθνείς διαγωνισμοί απέβησαν άγονοι αφού δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και επίσης οι συμβάσεις που έχουν συναφθεί ύστερα από τους ανοικτούς πρόχειρους διαγωνισμούς λήγουν στις 28-02-2015 και ως εκ τούτου υπάρχει άμεση ανάγκη για μεταφορά των μαθητών της ΠΕ Ζακύνθου από τον τόπο κατοικίας τους στη σχολική μονάδα που φοιτούν για το χρονικό διάστημα από 01-03-2015 έως 30-06-2015”*.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

1. Κατόπιν της υπ' αρ.πρωτ. 26862/4669/17-3-2014 απόφασης του Περιφερειάρχη Ιονίων Νήσων, με την οποία αποφασίστηκε η εκτέλεση της μεταφοράς μαθητών Α/θμιας και Β/θμιας Εκπαίδευσης χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Ζακύνθου και καθορίστηκαν τα σχετικά δρομολόγια και, σε συνέχεια της υπ' αρ.πρωτ.οικ.26454/4605/17-3-2014 σχετικής εισήγησης της Δ/σης Οικονομικού της Περιφέρειας Θεσσαλίας προς την Οικονομική Επιτροπή, εξεδόθη η υπ' αριθ. 170-06/17-3-2014 (ΑΔΑ: ΒΙΞ97ΛΕ-9Κ9) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων, με την οποία αποφασίστηκε η έγκριση της διενέργειας Ανοικτού Διεθνούς Τακτικού Διαγωνισμού για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών χωρικής αρμοδιότητας ΠΕ Ζακύνθου για το σχολικό έτος 2014-2015, προϋπολογιζόμενης αξίας 897.577,84 χωρίς ΦΠΑ και 1.589.897,21 € συμπεριλαμβανομένων του ΦΠΑ, δικαιωμάτων προαίρεσης έως 20% και τρίμηνης παράτασης.

2. Με την υπ' αριθ. πρωτ. οικ.26764/4654/17-3-2014 (ΑΔΑ: ΒΙΕΒ7ΛΕ-ΣΦΠ) απόφαση ανάληψης υποχρέωσης της Δ/σης Οικονομικών Υπηρεσιών της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων εγκρίθηκε η δέσμευση πίστωσης ύψους 450.000,00 € σε βάρος της πίστωσης του προϋπολογισμού εξόδων της ΠΕ Ζακύνθου, Ειδικός Φορέας 03073, ΚΑΕ 082100001, Οικ. Έτος 2014 για την ανάληψη ποσού για μεταφορά μαθητών Α/θμιας και Β/θμιας Εκπ/σης Ζακύνθου από 11-9-2014 έως 31-12-2014, καθώς και η δέσμευση πίστωσης ύψους 800.000,00 € από 01-01-2015 έως 30-6-2015, σύμφωνα με την αριθμ. 24675/11444/17-12-2013 έγκριση ανάληψης πολυετών υποχρεώσεων της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδας και Ιονίου.

3. Με την υπ' αριθ. πρωτ. οικ. 29370/5065/24-3-2014 Διακήρυξη προκηρύχθηκε η διενέργεια Τακτικού Ανοικτού Διεθνούς Μειοδοτικού Διαγωνισμού σε ΕΥΡΩ με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών, χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Ζακύνθου για το σχολικό έτος 2014-2015, προϋπολογισμού 897.577,84 χωρίς ΦΠΑ και 1.589.897,21 € συμπεριλαμβανομένων του ΦΠΑ, δικαιωμάτων προαίρεσης έως 20% και τρίμηνης παράτασης (CPV 60130000 Υπηρεσίες Ειδικών Οδικών Μεταφορών Επιβατών). Ειδικότερα, αντικείμενο του εν λόγω διαγωνισμού είναι η μίσθωση κατάλληλων μεταφορικών μέσων δημόσιας χρήσης, που πληρούν τους όρους ασφαλείας, για τη μεταφορά των

μαθητών Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης του Νομού Ζακύνθου, από τον τόπο κατοικίας τους στη σχολική τους μονάδα και αντίστροφα, για όλες τις ημέρες λειτουργίας των σχολείων από 11-9-2014 μέχρι 31-8-2015. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 20-5-2014.

3.1. Στο άρθρο 2 παρ. 1 της διακήρυξης προβλέπεται ότι: *“Η ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών, που αποτελεί αντικείμενο του διαγωνισμού, υποδιαιρείται σε τμήματα και οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να υποβάλλουν προσφορά, επί ποινή αποκλεισμού, τουλάχιστον για ένα τμήμα. Μπορούν επίσης να υποβάλλουν προσφορά για περισσότερα του ενός ή για το σύνολο των τμημάτων, από 1 έως 3 του παραρτήματος Α, η δε κατακύρωση μπορεί να γίνει και για περισσότερα του ενός τμήματα ή και για το σύνολο των τμημάτων στον ίδιο μειοδότη. [...]”*.

Τα τμήματα του διαγωνισμού, όπως αναλύονται στο παράρτημα Α της διακήρυξης είναι τα εξής:

ΤΜΗΜΑΤΑ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ

α/α	Τμήμα	Μεταφορικό μέσο	Αριθμός δρομολογίων	Προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ	Προϋπολογισμός με ΦΠΑ	Προϋπολογισμός με ΦΠΑ, προαίρεση 20% και παράταση έως 3 μήνες	Υποβολή Προσφοράς
1	Δρομολόγια με λεωφορεία και μικρά λεωφορεία για τη μεταφορά μαθητών Α΄/θμιας και Β΄/θμιας Εκπ/σης σε σχολικές μονάδες χωρικής αρμοδιότητας ΠΕ Ζακύνθου	λεωφορεία, μικρά λεωφορεία	48	748.456,35 €	845.755,68 €	1.332.065,20 €	Υποχρεωτικά στο σύνολο των δρομολογίων του τμήματος
2	Δρομολόγια με ΤΑΞΙ για τη μεταφορά μαθητών Α΄/θμιας και Β΄/θμιας Εκπ/σης σε σχολικές μονάδες χωρικής αρμοδιότητας ΠΕ Ζακύνθου	ΤΑΞΙ	15	87.334,94 €	98.688,48 €	155.434,36 €	Υποχρεωτικά στο σύνολο των δρομολογίων του τμήματος
3	Δρομολόγια με ΤΑΞΙ για τη μεταφορά μαθητών Ειδικού Σχολείου, χωρικής αρμοδιότητας ΠΕ Ζακύνθου	ΤΑΞΙ	18	61.786,85 €	69.818,80 €	109.604,84 €	Υποχρεωτικά στο σύνολο των δρομολογίων του τμήματος
ΣΥΝΟΛΟ			81	897.577,84 €	1.014.262,96 €	1.589.897,21 €	

Σύμφωνα με ρητή πρόβλεψη στο άρθρο 2 παρ. 2 της διακήρυξης: *“Για όλους τους ανωτέρω πίνακες γίνονται δεκτές προσφορές μόνο από υποψηφίους αναδόχους που καλύπτουν τουλάχιστον το σύνολο των δρομολογίων του κάθε τμήματος και όχι μέρος αυτών”*.

Τα δρομολόγια κάθε Τμήματος, ήτοι για το Τμήμα 1: 48 δρομολόγια, για το Τμήμα 2: 15 δρομολόγια και για το Τμήμα 3: 18 δρομολόγια παρατίθενται αναλυτικά στο Παράρτημα Α της διακήρυξης.

3.2. Ως προς το κριτήριο κατακύρωσης, στο άρθρο 4 της διακήρυξης προβλέπεται ότι *“Κριτήριο για την τελική επιλογή του υποψηφίου αναδόχου ή των αναδόχων θα είναι αυτό της χαμηλότερης τιμής, για τη συνολική τιμή του κάθε τμήματος”*.

3.3. Περαιτέρω, στο άρθρο 14 παρ. 3 εδ. β της διακήρυξης ορίζεται ότι: *“Η Οικονομική Επιτροπή Αρχή, ύστερα από αιτιολογημένη γνωμοδότηση της Επιτροπής Διαγωνισμού, δύναται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 21 Π.Δ. 118/2007 να αποφασίσει: α) [...] β) Κατακύρωση μέρους του έργου, σύμφωνα με την περ. α' του ανωτέρω άρθρου. Ειδικότερα: Για τα τμήματα 1 έως και 6 του παραρτήματος Α μπορεί να γίνει κατακύρωση για μικρότερο, έως 50% ποσοστό, επί του ποσού της προσφοράς με τη χαμηλότερη τιμή, εάν συντρέχουν λόγοι ματαίωσης δρομολογίων. Το ποσοστό αυτό ισχύει και για κάθε ένα τμήμα χωριστά και για το σύνολο των τμημάτων. Για τα τμήματα 7-110 του παραρτήματος Α, μπορεί να αποφασιστεί η οριστική ματαίωση του διαγωνισμού”*.

3.4. Αναφορικά με τη διάρκεια της σύμβασης, στο άρθρο 12 ορίζεται ότι: “*Η διάρκεια του έργου της ανάθεσης υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών δημόσιων σχολείων, χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Ζακύνθου, αρχίζει από 11-9-2014 και λήγει την 31-8-2015*”.

3.5. Επιπλέον, στο άρθρο 16 (“*ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΑ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗΣ*”) ορίζεται ότι “*Η αναθέτουσα Αρχή διατηρεί το δικαίωμα προαίρεσης που δε μπορεί συνολικά να υπερβαίνει το 50% του προϋπολογισμού της διακήρυξης, σύμφωνα με την πρόβλεψη του άρθρου 2, κεφάλαιο Γ, παρ. 2στ της Κ.Υ.Α. υπ’ αριθμ. 24001/11-6-2013 (ΦΕΚ 1449 Β’/14-6-2013), που αναλύεται ως κατωτέρω:*

- *Έως και το 20% του προϋπολογισμού κάθε τμήματος του διαγωνισμού για την τροποποίηση των υφιστάμενων δρομολογίων (δηλαδή 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 δυνατότητα χρονικής παράτασης του αντικειμένου της σύμβασης, με αντίστοιχη αύξηση του συμβατικού αντικειμένου κάθε τμήματος, μέχρι την ολοκλήρωση του επόμενου διαγωνισμού μεταφοράς μαθητών και για διάστημα όχι μεγαλύτερο των τριών μηνών*
- *Τα παραπάνω δικαιώματα προαίρεσης ασκούνται με απόφαση του αρμοδίου οργάνου της αναθέτουσας αρχής”.*

3.6. Ως προς την εγγύηση συμμετοχής, στο άρθρο 18 παρ. 1 εδ. α, της διακήρυξης ορίζεται ότι “*Η εγγύηση αυτή εκδίδεται υπέρ του συμμετέχοντος για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό 5%, επί της προϋπολογισθείσης δαπάνης με το ΦΠΑ των τμημάτων του παραρτήματος Α, για τα οποία ο ενδιαφερόμενος υποβάλλει προσφορά. Το συνολικό ποσό της εγγύησης πρέπει να υπερκαλύπτει το άθροισμα των απαιτούμενων εγγυήσεων για τα τμήματα για τα οποία ο ενδιαφερόμενος υποβάλλει προσφορά*”.

4. Η ως άνω διακήρυξη απεστάλη προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ στις 27-3-2014 (ID:2014-041191), ενώ περίληψη αυτής αναρτήθηκε στο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: ΒΙΞΕ7ΛΕ-Υ7Σ) και δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 219/28-3-2014), καθώς και στις εφημερίδες: “*ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ*”, “*ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ ΚΑΙ ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ*” στις 29-3-2014, “*ΕΡΜΗΣ*” και “*ΗΜΕΡΑ ΤΣΗ ΖΑΝΤΕ*” στις 31-3-2014. Το πλήρες κείμενο της διακήρυξης διετίθετο και σε ηλεκτρονική μορφή, μέσω του διαδικτύου, στη διεύθυνση: www.pin.gov.gr.

5. Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού (20-5-2014) η Επιτροπή Διαγωνισμού, με το υπ' αρ. 14/20-5-2014 πρακτικό της, διαπίστωσε τη μη υποβολή προσφορών και εισηγήθηκε την κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου και την επανάληψή του με τους ίδιους όρους. Στη συνέχεια, η Οικονομική Επιτροπή με την αρ. 348-12/30-5-2014 απόφασή της (ΑΔΑ: ΒΙΥΗΛΕ-ΙΦΟ) ενέκρινε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, κήρυξε άγονο το διαγωνισμό και αποφάσισε την επανάληψή του με τους ίδιους όρους.

6. Ακολούθως, με την αριθμ. πρωτ. 59501/10540/17-6-2014 διακήρυξη (ΑΔΑΜ: 14PROC002112489 2014-06-18) προκηρύχθηκε επαναληπτικός ανοικτός διεθνής μειοδοτικός διαγωνισμός σε ΕΥΡΩ, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή, για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών, χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Ζακύνθου για το σχολικό έτος 2014-2015, προϋπολογισμού 897.577,84 χωρίς ΦΠΑ και 1.589.897,21 € συμπεριλαμβανομένων του ΦΠΑ, δικαιωμάτων προαίρεσης έως 20% και τρίμηνης παράτασης (CPV 60130000 Υπηρεσίες Ειδικών Οδικών Μεταφορών Επιβατών), χωρίς τροποποίηση των όρων του προηγθέντος άγονου διαγωνισμού. Αναφορικά με τα τμήματα του διαγωνισμού, την κατακύρωση, τις εγγυήσεις και την προαίρεση ισχύουν οι ίδιες διατάξεις με αυτές του αρχικού διαγωνισμού (βλ. ανωτέρω υπό 3).

6.1. Περίληψη της ως άνω διακήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 18-6-2014, ενώ περίληψη αυτής αναρτήθηκε στο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: ΩΝΠΝ7ΛΕ-4ΒΙ) και

δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων (ΦΕΚ 416/20-6-2014), καθώς και στις εφημερίδες: “ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ”, “ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ ΚΑΙ ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ”, “ΕΡΜΗΣ” και “ΗΜΕΡΑ ΤΣΗ ΖΑΝΤΕ” στις 19-6-2014. Το πλήρες κείμενο της διακήρυξης διετίθετο και σε ηλεκτρονική μορφή, μέσω του διαδικτύου, στη διεύθυνση: www.pin.gov.gr. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 30-7-2014.

7. Κατά την ημερομηνία διενέργειας του επαναληπτικού διαγωνισμού (30-7-2014), η Επιτροπή Διενέργειας του διαγωνισμού, με το υπ' αρ. 22/30-7-2014 πρακτικό της, διαπίστωσε εκ νέου την μη υποβολή προσφορών και εισηγήθηκε την κήρυξη του επαναληπτικού διαγωνισμού ως άγονου και την συνέχιση με την διαδικασία της απευθείας ανάθεσης κατόπιν διαπραγμάτευσης. Στη συνέχεια, η Οικονομική Επιτροπή, κατόπιν της υπ' αριθμ. πρωτ. 79095/14206/07-8-2014 εισήγησης του Τμήματος Προμηθειών της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων, με την αρ. 521-18/07-08-2014 απόφασή της (ΑΔΑ: 7Ε0Δ7ΛΕ-ΗΨΡ) ενέκρινε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, κήρυξε άγονο το διαγωνισμό και αποφάσισε την συνέχισή του με την διαδικασία της απευθείας ανάθεσης κατόπιν διαπραγμάτευσης.

8. Στη συνέχεια, η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων, επικαλούμενη “[...] το γεγονός ότι οι διαγωνιστικές διαδικασίες της υπ' αριθμ. 29370/5065/24-03-2014 Διακήρυξης ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού καθώς και της υπ' αριθμ. 59501/10540/17-06-2014 διακήρυξης του επαναληπτικού διεθνούς διαγωνισμού για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών, χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Ζακύνθου κηρύχθηκαν άγονες, καθώς δεν κατατέθηκαν προσφορές και το χρονικό διάστημα που απομένει έως την έναρξη των μαθημάτων δεν θα έχουν ολοκληρωθεί οι λοιπές απαραίτητες διαδικασίες πριν από την έναρξη της σχολικής χρονιάς”, εξέδωσε την αριθ.522/18/08-08-2014 απόφασή της (ΑΔΑ: 6Ρ6Θ7ΛΕ-5ΩΧ), με την οποία ενέκρινε τους όρους της διακήρυξης και τη διενέργεια πρόχειρου μειοδοτικού διαγωνισμού με σφραγισμένες προσφορές και κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή για την ανάθεση μεταφοράς μαθητών Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης, χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Ζακύνθου, για το σχολικό έτος 2014-2015 συνολικού προϋπολογισμού 898.652,44 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης έως 20% “μέχρι την ολοκλήρωση του Τακτικού διεθνούς Διαγωνισμού και όχι πέραν της 28-02-2015. Με την ολοκλήρωση του τακτικού διαγωνισμού οι σχετικές συμβάσεις θα λυθούν αυτοδικαίως και αζημίως”.

9. Κατόπιν των ανωτέρω, η Περιφέρεια Ιονίων Νήσων, με το υπ' αριθμ. πρωτ. 107694/19383/03-11-2014 έγγραφο προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 07-11-2014 και έλαβε αρ. πρωτ. 4687, όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αριθ. πρωτ. εισερχ. 633/10-02-2015 έγγραφο, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατ' επίκληση της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1α του π.δ. 60/2007 και χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της διακήρυξης του προηγηθέντος διεθνούς διαγωνισμού, για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών Πρωτοβάθμιας & Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης της Π.Ε. Ζακύνθου για το σχολικό έτος 2014-2015, διάρκειας από 01-3-2015 έως 30-6-2015, συνολικού προϋπολογισμού 530.315,68 € συμπεριλαμβανομένων ΦΠΑ, δικαιώματος προαίρεσης έως 20% και παράτασης έως και τρεις (3) μήνες. Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο αίτημα, η αναθέτουσα αρχή προσφεύγει σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, “καθώς οι οι δύο τακτικοί διεθνείς διαγωνισμοί απέβησαν άγονοι αφού δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και επίσης οι συμβάσεις που έχουν συναφθεί ύστερα από τους ανοικτούς πρόχειρους διαγωνισμούς λήγουν στις 28-02-2015 και ως εκ τούτου υπάρχει άμεση ανάγκη για μεταφορά των μαθητών της ΠΕ Ζακύνθου από τον τόπο κατοικίας τους στη σχολική μονάδα που φοιτούν για το χρονικό διάστημα από 01-03-2015 έως 30-06-2015”.

9.1. Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο σχέδιο απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, το αίτημα αφορά στα ακόλουθα τμήματα:

“1)Τμήματα 1-49: Δρομολόγια με Λεωφορεία-Μικρά Λεωφορεία για τη μεταφορά μαθητών Α/θμιας και Β/θμιας Εκπ/σης σε σχολικές μονάδες χωρικής αρμοδιότητας ΠΕ Ζακύνθου, από 01-03 έως 30-06-2015 και για 61 ημέρες, προϋπολογισμού 450.116,86€, συμπεριλαμβανομένων του ΦΠΑ (13%), του δικαιώματος προαίρεσης 20% και τρίμηνης παράτασης, που αποτελούν τα τμήματα του διεθνούς διαγωνισμού με

προσθήκη του δρομολογίου Νο 25 της Α/θμιας Εκπ/σης κατόπιν αιτήματος του Δ/ντή του Σχολείου καθώς και προσθήκη δρομολογίων δύο φορές την εβδομάδα για τη διδασκαλία δεύτερης ξένης γλώσσας και για 23 ημέρες προϋπολογισμού 23.642,58€, συμπεριλαμβανομένων του ΦΠΑ (13%), κατόπιν αιτήματος των Δ/ντών των σχολικών μονάδων, στα οποία διδάσκεται δεύτερη ξένη γλώσσα στις τάξεις Δ' Ε' και ΣΤ' και για δύο μέρες την εβδομάδα και καλύπτεται από το δικαίωμα προαίρεσης.

2) Τμήματα 1-9: Δρομολόγια με ΤΑΞΙ για τη μεταφορά μαθητών Α/θμιας και Β/θμιας Εκπ/σης σε σχολικές μονάδες χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Ζακύνθου, από 01-03 έως 30-06-2015 και για 61 ημέρες, προϋπολογισμού 39.183,95€, συμπεριλαμβανομένων του ΦΠΑ (13%), του δικαιώματος προαίρεσης 20% και τρίμηνης παράτασης, που αποτελούν τα τμήματα του διεθνούς διαγωνισμού ύστερα από σύμπτυξη των δρομολογίων 1,2 σε 1, την κατάργηση του Νο 3, την σύμπτυξη των 4,5,6,7 σε 1 και την τροποποίηση στα δρομολόγια 10,11, σύμφωνα με το συνημμένο πίνακα, κατόπιν αιτημάτων των Δ/ντών των σχολικών μονάδων και καλύπτεται από το δικαίωμα προαίρεσης”.

3) Τμήματα 1-19: Δρομολόγια με ΤΑΞΙ για τη μεταφορά μαθητών ΕΙΔΙΚΟΥ ΣΧΟΛΕΙΟΥ, χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Ζακύνθου, από 01-03-2015 έως 30-06-2015 και για 61 ημέρες, προϋπολογισμού 41.014,87 € συμπεριλαμβανομένων του ΦΠΑ (13%), του δικαιώματος προαίρεσης 20% και τρίμηνης παράτασης, που αποτελούν τα τμήματα του διεθνούς διαγωνισμού με κάποιες μικρές τροποποιήσεις και την προσθήκη του δρομολογίου Νο 9^Α, ύστερα από αίτημα του Δ/ντή του Ειδικού Σχολείου και καλύπτεται από το δικαίωμα προαίρεσης.

Ο συνολικός προϋπολογισμός για όλα τα ανωτέρω τμήματα ανέρχεται στο ποσό των 530.315,68 €, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, δικαιώματος προαίρεσης και τρίμηνης παράτασης.

9.2. Η Περιφέρεια Ιονίων Νήσων υπέβαλε την υπ' αριθμ.πρωτ. 13532/2887/04-02-2015 βεβαίωση Περιφερειάρχη, με την οποία βεβαιώνεται ότι “δεν υποβλήθηκαν ενστάσεις, προσφυγές, ένδικα μέσα κατά της αριθμ. 59501/10540/17-06-2014 επαναληπτικής διακήρυξης του ανοικτού διεθνή διαγωνισμού για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών, χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Ζακύνθου για το σχολικό έτος 2014-2015”.

II. Νομικό πλαίσιο

10. 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. [...]».

11. Στην παρ. 1 του άρθρου 6 «Ποσά των κατωτάτων ορίων των δημοσίων συμβάσεων» (άρθρο 7 της οδηγίας 2004/18/ΕΚ) του ίδιου π.δ/τος, 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 Α, 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 Β...».

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

12. Στο άρθρο 8 του π.δ. 60/2007, ορίζεται ότι : « 1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης...2. Η αποτίμηση πρέπει να ισχύει κατά το χρόνο αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού, όπως προβλέπεται στο άρθρο 29 παράγραφος 2 ή, στις περιπτώσεις όπου δεν απαιτείται μια τέτοια προκήρυξη, κατά το χρονικό σημείο έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης της σύμβασης.3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να καταταμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος. 4. Για τις δημόσιες συμβάσεις έργων, κατά τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας πρέπει να λαμβάνονται υπόψη το ποσό των έργων καθώς και η συνολική εκτιμώμενη αξία των αναγκαίων προμηθειών για την εκτέλεση των έργων που τίθενται στη διάθεση του εργολήπτη από τις αναθέτουσες αρχές. 5. α) Όταν ένα σχεδιαζόμενο έργο ή ένα σχέδιο αγοράς υπηρεσιών μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν, προκειμένου για τα τμήματα, των οποίων η εκτιμώμενη 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...».

13. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του ίδιου π.δ., «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ), ορίζεται: «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της» [...].

14. Η ταυτόσημου περιεχομένου διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 51 του Ν. 4281/14 (160 Α) : *Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις*” ορίζει 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 αίτημά της....”

15. Η διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 199 *“Καταργούμενες και διατηρούμενες διατάξεις”* του ίδιου νόμου προβλέπει ότι :

1. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου:

Α. Καταργούνται οι διατάξεις, όπως αυτές ισχύουν κατά το χρόνο έναρξης ισχύος του παρόντος νόμου:[...]

(53) του π.δ. 59/2007 (Α' 63),

(54) του π.δ. 60/2007 (Α' 64)..”

16. Η διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 201 “Έναρξη ισχύος” του ίδιου νόμου ορίζει ότι :

“1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος Μέρους Β΄ αρχίζει από την 1η Μαρτίου 2015, εκτός αν ορίζεται άλλως στις επιμέρους διατάξεις αυτού.”

17. Οι διατάξεις των παρ. 1 και 2 του άρθρου 37 “Έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης” του ως άνω νόμου ορίζουν ότι: “1. Για τις συμβάσεις της παραγράφου 2 του άρθρου 23, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας, της διαδικασίας διαπραγμάτευσης με δημοσίευση προκήρυξης και του ανταγωνιστικού διαλόγου, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. 2. Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, νοείται η ημερομηνία αποστολής προς τους οικονομικούς φορείς της πρώτης πρόσκλησης συμμετοχής σε διαπραγμάτευση....”

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

19. 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. [...]. δ. Ο αριθμός των μεταφερόμενων μαθητών ανά δρομολόγιο καθορίζει και το προσφορότερο είδος μεταφορικού μέσου (λεωφορείο, μικρό λεωφορείο, Δ.Χ. επιβατικό) σύμφωνα με τα οριζόμενα στο παράρτημα της παρούσας. Το προσφορότερο είδος μεταφορικού μέσου αποτελεί τη βάση υπολογισμού της μέγιστης αποζημίωσης ανά δρομολόγιο χωρίς όμως να αποτελεί ταυτόχρονα στοιχείο απόρριψης της συμμετοχής ενδιαφερομένων κατόχων άλλων μέσων. ε. i) Το μεταφορικό έργο το οποίο διενεργείται με τα μέσα της προηγούμενης περίπτωσης (δ) και αναφέρεται σε δρομολόγια για την εκτέλεση των οποίων προσφορότερα μέσα σύμφωνα με τα ως άνω οριζόμενα θεωρούνται τα μικρά και τα μεγάλα λεωφορεία προκηρύσσεται ως εξής: i.α) σε μια ομάδα για το σύνολο των δρομολογίων αποκλειστικά εντός κάθε αστικής περιοχής που έχει οριστεί κατά τη διαδικασία του άρθρου 7 του

N.2963/2001. Σε περίπτωση που δεν έχουν οριστεί αστικές περιοχές εφαρμόζεται αποκλειστικά η επόμενη περίπτωση. i.β) τα υπόλοιπα δρομολόγια, συμπεριλαμβανομένων και αυτών που τμήμα τους διενεργείται εντός των αστικών περιοχών, εντάσσονται σε δύο ή περισσότερες ομάδες δρομολογίων. Κάθε ομάδα συγκροτείται από τα δρομολόγια που εκτελούνται εντός των γεωγραφικών ορίων ενός τουλάχιστον δήμου. Σε κάθε περίπτωση κατά τον καθορισμό των ομάδων λαμβάνονται υπόψη κριτήρια οικονομικότητας και εξασφάλισης συνθηκών γνήσιου ανταγωνισμού. Τα ανωτέρω πληρούνται για κάθε περιφερειακή ενότητα χωριστά. **ii) Το μεταφορικό έργο το οποίο θεωρείται προσφορότερο να διενεργηθεί με Δ.Χ. επιβατικά προκηρύσσεται ανά δρομολόγιο μονής ή διπλής διαδρομής. iii) Το μεταφορικό έργο των ΣΜΕΑ, ΕΠΑΛ, μουσικών, καλλιτεχνικών, διαπολιτισμικών και πειραματικών σχολείων, ανεξαρτήτως μεταφορικού μέσου, προκηρύσσεται ανά δρομολόγιο μονής ή διπλής διαδρομής.** 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...".

20. Με το άρθρο 49 «Μεταφορά μαθητών δημόσιων σχολείων» του Ν. 4274/2014 «Ρυθμίσεις Ποινικού και Σωφρονιστικού Δικαίου και άλλες διατάξεις, όπως συμπληρώθηκε με το 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....».

21. Τέλος, 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...».

III. Νομική Εκτίμηση

22. Το υπό εξέταση αίτημα, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών, με την έννοια της περίπτωσης δ' της παραγράφου 2 του άρθρου 15 "Ορισμοί (άρθρο 1 Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, άρθρο 1 Οδηγίας 2004/17/ΕΚ)" του ν. 4281/2014 (160 Α) : "Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις". Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό του αιτήματος, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος, σύμφωνα με την προαναφερόμενη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

23. 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 συστατικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ενδεικτικά Δ.Ε.Ε., αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C- 57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48). Το βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει ο προτιθέμενος να κάνει χρήση των διατάξεων αυτών (βλ. υπό το πνεύμα αυτό Δ.Ε.Ε., αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, προαναφερθείσα C-57/94, σκέψη 23, προαναφερθείσα C-318/94, σκέψη 14, της 10ης Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-

385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

24. Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του Π.Δ 60/2007 και, ήδη, του ταυτόσημου κατά περιεχόμενο άρθρου 51 παρ. 1 περ. α' του Ν. 4281/14 (160 Α) : *Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις* στη βάση της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Όπως παγίως έχει κριθεί, προϋπόθεση προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, στη βάση της παρ. 1α των άρθρων 24 και 25 του Π.Δ 60/2007, αποτελεί η προηγούμενη νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαγωνιστική διαδικασία, δεδομένου ότι η διαδικασία με διαπραγμάτευση συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία. (ΕΣ - Πράξη 215/2012-Z' Κλιμάκιο, ΕΣ - Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

β) να μην έχει υποβληθεί, κατά την υπό σημείο α) 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,

γ) τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

25. Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

α) Όσον αφορά την υπό στοιχείο (α) προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας.

Η Περιφέρεια Ιονίων Νήσων, με την υπ' αρ. Πρωτ. 59501/10540/17-6-2014 διακήρυξη (ΑΔΑΜ: 14PROC002112489 2014-06-18) προσέφυγε σε επαναληπτικό Τακτικό Ανοικτό Διεθνή Διαγωνισμό για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης του Νομού Ζακύνθου, από τον τόπο κατοικίας τους στη σχολική τους μονάδα και αντίστροφα, για όλες τις ημέρες λειτουργίας των σχολείων από 11-9-2014 μέχρι 31-8-2015, προϋπολογισμού 897.577,84 χωρίς ΦΠΑ και 1.589.897,21 € συμπεριλαμβανομένων του ΦΠΑ, δικαιωμάτων προαίρεσης έως 20% και τρίμηνης παράτασης (CPV 60130000 Υπηρεσίες Ειδικών Οδικών Μεταφορών Επιβατών), με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη προσφερόμενη τιμή. Ο συνολικός αριθμός των τμημάτων για τα οποία μπορούσαν να υποβληθούν χωριστές προσφορές, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 1 και 2 και σύμφωνα με το Παράρτημα Α της Διακήρυξης, ανέρχεται σε 3, ήτοι:

Τμήμα 1: Δρομολόγια με λεωφορεία για τη μεταφορά μαθητών Α'/θμιας και Β'/θμιας Εκπ/σης σε σχολικές μονάδες της χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Ζακύνθου (για το σύνολο των 48 δρομολογίων), Τμήμα 2: Δρομολόγια με ΤΑΞΙ για τη μεταφορά μαθητών Α'/θμιας και Β'/θμιας Εκπ/σης σε σχολικές μονάδες, χωρικής αρμοδιότητας ΠΕ Ζακύνθου (για το σύνολο των 15 δρομολογίων) και Τμήμα 3: Δρομολόγια με

ΤΑΞΙ για τη μεταφορά μαθητών σε σχολικές μονάδες των ΣΜΕΑ, χωρικής αρμοδιότητας ΠΕ Ζακύνθου (για το σύνολο των 18 δρομολογίων).

Στον εν λόγω διαγωνισμό δεν υποβλήθηκαν προσφορές, όπως προκύπτει και από το υπ' αρ. 22/30-7-2014 πρακτικό της Επιτροπής διαγωνισμού.

Από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνεται προεχόντως η κατωτέρω πλημμέλεια στους όρους της ως άνω διακήρυξης, αναφορικά με τα Δ.Χ. επιβατικά (ΤΑΞΙ) των Τμημάτων 2 και 3 αυτής, που βασίμως, θα μπορούσαν να αποτρέψουν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό. Ειδικότερα:

Αναφορικά με τους όρους υποβολής προσφορών, από τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 1 και 2 και το Παράρτημα Α της διακήρυξης προκύπτει με σαφήνεια ότι για καθένα εκ των τριών Τμημάτων του διαγωνισμού υπήρχε ο όρος της υποχρεωτικής υποβολής προσφορών για το σύνολο των δρομολογίων του κάθε Τμήματος (άρθρο 2 παρ. 2 της διακήρυξης: *“Για όλους τους ανωτέρω πίνακες γίνονται δεκτές προσφορές μόνο από υποψηφίους αναδόχους που καλύπτουν τουλάχιστον το σύνολο των δρομολογίων του κάθε τμήματος και όχι μέρος αυτών”*).

Ωστόσο, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κεφάλαιο Γ του άρθρου 2 παρ. δ περ. ε σημ. ii, της με αριθμ. 24001/13 (ΦΕΚ 1449 Β/14-6-2013) ΚΥΑ, με θέμα “Μεταφορά μαθητών δημόσιων σχολείων από τις Περιφέρειες”, η οποία εκδόθηκε σε συνέχεια του ν. 4089/2012 (ΦΕΚ 206 Α'), ως ισχύει, *“δ. Ο αριθμός των μεταφερόμενων μαθητών ανά δρομολόγιο καθορίζει και το προσφορότερο είδος μεταφορικού μέσου (λεωφορείο, μικρό λεωφορείο, Δ.Χ. επιβατικό) σύμφωνα με τα οριζόμενα στο παράρτημα της παρούσας. Το προσφορότερο είδος μεταφορικού μέσου αποτελεί τη βάση υπολογισμού της μέγιστης αποζημίωσης ανά δρομολόγιο χωρίς όμως να αποτελεί ταυτόχρονα στοιχείο απόρριψης της συμμετοχής ενδιαφερομένων κατόχων άλλων μέσων. ε. i) [...]. ii) Το μεταφορικό έργο το οποίο θεωρείται προσφορότερο να διενεργηθεί με Δ.Χ. επιβατικά προκηρύσσεται ανά δρομολόγιο μονής ή διπλής διαδρομής. iii) Το μεταφορικό έργο των ΣΜΕΑ, ΕΠΑΛ, μουσικών, καλλιτεχνικών, διαπολιτισμικών και πειραματικών σχολείων, ανεξαρτήτως μεταφορικού μέσου, προκηρύσσεται ανά δρομολόγιο μονής ή διπλής διαδρομής”.*

Εν προκειμένω, η Περιφέρεια Ιονίων Νήσων, κατά παράβαση των ως άνω διατάξεων, έθεσε ως όρο για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό, αναφορικά με τα Δ.Χ. επιβατικά (ΤΑΞΙ) των Τμημάτων 2 και 3, την υποβολή προσφοράς υποχρεωτικά για το σύνολο των δρομολογίων τόσο για το Τμήμα 2 (18 δρομολόγια) όσο και για το Τμήμα 3 (15 δρομολόγια), χωρίς να δίδεται η δυνατότητα στους προσφέροντες να υποβάλουν προσφορά ανά δρομολόγιο.

Ο ως άνω όρος (άρθρο 2 παρ. 2 της διακήρυξης), ο οποίος περιλαμβανόταν τόσο στην υπ' αριθ.πρωτ. οικ. 29370/5065/24-3-2014 διακήρυξη αρχικού διαγωνισμού όσο και στην υπ' αριθ. πρωτ. 59501/10540/17-6-2014 διακήρυξη επαναληπτικού διαγωνισμού, είναι μη νόμιμος, καθ' όσον αντίκειται στις διατάξεις του Κεφαλαίου Γ' του άρθρου 2 παρ. δ περ. ε σημ. ii, της Κ.Υ.Α. με αριθμ. 24001/13 (ΦΕΚ 1449 Β/14-6-2013), ενώ βασίμως θα μπορούσε να θεωρηθεί ως περιοριστικός της συμμετοχής οικονομικών φορέων στο διαγωνισμό και ως εκ τούτου, να συνέχεται με το άγονο αποτέλεσμα, αναφορικά με τα Τμήματα 2 και 3 των δύο διαγωνισμών.

Επιπρόσθετα, σύμφωνα με την Γνώμη 6 της Αρχής, που εκδόθηκε επί της υπ' αριθμ. 24001/13 (ΦΕΚ 1449 Β/14-6-2013) ΚΥΑ, με θέμα «Μεταφορά μαθητών δημόσιων σχολείων από τις Περιφέρειες», *“...η δημοπράτηση των υπηρεσιών θα πρέπει να πραγματοποιείται βάσει αντικειμενικών κριτηρίων που εξασφαλίζουν την τήρηση της αρχής της διαφάνειας, της αρχής της αποφυγής των διακρίσεων και της αρχής της ίσης μεταχείρισης και εγγυώνται την αξιολόγηση των προσφορών υπό συνθήκες πραγματικού*

ανταγωνισμού.

Εναπόκειται στη διακριτική ευχέρεια της Διοίκησης και των αναθετουσών αρχών ο διαχωρισμός της σύμβασης σε τμήματα, στο μέτρο που αυτός, κατά την κρίση των αρμοδίων οργάνων της, συντελεί στην προσέλκυση μεγαλύτερου αριθμού υποψηφίων και, κατ' επέκταση, στην επίτευξη καλύτερου αποτελέσματος του διαγωνισμού. Η άσκηση, ωστόσο, της εν λόγω ευχέρειας, ελέγχεται ως προς την τυχόν υπέρβαση των άκρων ορίων της.

Σε κάθε περίπτωση, λαμβανομένου υπόψη και του ύψους του οικονομικού αντικειμένου των εν λόγω συμβάσεων, η Αρχή με την εν λόγω Γνώμη της κρίνει ως επιβεβλημένη, προς τον σκοπό της επίτευξης συνθηκών υγιούς ανταγωνισμού, μέσω του "ανοίγματος" της αγοράς σε μεγαλύτερο αριθμό παρόχων μεταφορικού έργου, την προκήρυξη ενός διαγωνισμού κατά τμήματα (LOTS) με την πρόβλεψη περί υποβολής προσφοράς για ένα / περισσότερα / όλα τα τμήματα και με το μεταφορικό μέσο της επιλογής του προσφέροντος (ή με συνδυασμό των μέσων αυτών). Κατά τον τρόπο αυτό εκτιμάται ότι θα διευκολύνεται η συμμετοχή στο διαγωνισμό οικονομικών φορέων κάθε κατηγορίας (μεγέθους μεταφορικού μέσου), καθώς και η συνεργασία μεταξύ τους και δε θα περιορίζεται ουσιαστικά η δυνατότητα συμμετοχής των μικρών και μεσαίων επιχειρήσεων (ΜΜΕ) στις εν λόγω διαγωνιστικές διαδικασίες."

Η ανωτέρω νομική πλημμέλεια στους όρους της διακήρυξης του διεθνούς διαγωνισμού συνιστά παράβαση ουσιαστικού τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού και καθιστά μη νόμιμη τη διενέργειά του, καθιστώντας συνακόλουθα μη νόμιμη την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

Κατά συνέπεια, ως εκ των προεκτεθέντων, προκύπτει ότι δεν πληρούνται, εν προκειμένω, η προϋπόθεση υπό στοιχείο (α) εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1α' του π.δ. 60/2007 και ήδη του ταυτόσημου κατά περιεχόμενο άρθρου 51 παρ. 1 περ. α' του Ν. 4281/14 .

β) Όσον αφορά την υπό στοιχείο (β) προϋπόθεση του προηγηθέντος άγονου διαγωνισμού.

Από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, διαπιστώνεται ότι συντρέχει η εν λόγω προϋπόθεση δεδομένου ότι, σύμφωνα με τα αναλυτικώς προεκτεθέντα στο ιστορικό της παρούσας, κατά τον επαναληπτικό διαγωνισμό που διενεργήθηκε στις 30-7-2014, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

γ) Όσον αφορά την υπό στοιχείο (γ) προϋπόθεση της μη ουσιαστικής τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

Η διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 α του π.δ. 60/2007 και, ήδη, η ταυτόσημη κατά περιεχόμενο διάταξη του άρθρου 51 παρ. 1 περ. α' του Ν. 4281/14 παρέχει τη δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση να μην τροποποιούνται ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

Από το υποβληθέν αίτημα, όπως συγκεκριμενοποιήθηκε με το συνυποβαλλόμενο σχέδιο απόφασης, τα ζητούμενα τμήματα της σύμβασης εμφανίζονται ουσιαστικά τροποποιημένα σε σχέση με αυτά της αρχικής ως προς τα εξής:

α) Τα τμήματα του διεθνούς διαγωνισμού ήταν 3, όπως αναλυτικά αναφέρονται στο παροπαρατεθέν ιστορικό (βλ. ανωτέρω παρ. 3), με την υποχρέωση υποβολής προσφορών για το σύνολο των δρομολογίων

κάθε τμήματος, ήτοι για το Τμήμα 1: 48 δρομολόγια, για το Τμήμα 2: 15 δρομολόγια και για το Τμήμα 3: 18 δρομολόγια.

β) Από τα τμήματα, όπως αυτά ορίζονται στο σχέδιο απόφασης, προκύπτει ότι τα τμήματα, για τα οποία η αναθέτουσα αρχή ζητεί τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής για να προσφύγει σε διαπραγμάτευση, είναι 77, ήτοι: “Τμήματα 1-49: Δρομολόγια με Λεωφορεία-Μικρά Λεωφορεία για τη μεταφορά μαθητών Α/θμιας και Β/θμιας Εκπ/σης σε σχολικές μονάδες χωρικής αρμοδιότητας ΠΕ Ζακύνθου, Τμήματα 1-9: Δρομολόγια με ΤΑΞΙ για τη μεταφορά μαθητών Α/θμιας και Β/θμιας Εκπ/σης σε σχολικές μονάδες χωρικής αρμοδιότητας ΠΕ Ζακύνθου και Τμήματα 1-19: Δρομολόγια με ΤΑΞΙ για τη μεταφορά μαθητών ΕΙΔΙΚΟΥ ΣΧΟΛΕΙΟΥ, χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Ζακύνθου”.

γ) Τέλος παρατηρούνται τροποποιήσεις στα δρομολόγια, ήτοι στο Τμήμα 1 (αρχικά 48 δρομολόγια) του διεθνούς διαγωνισμού προστέθηκε το δρομολόγιο Νο 25 της Α/θμιας Εκπ/σης, καθώς και τα δρομολόγια 2α, 9α, 10α, 11α, 12α, 13α, 14α, 16α, 17α, 18α, 19α 20α, 24α, 25α, στο Τμήμα 2 (αρχικά 15 δρομολόγια) του διεθνούς διαγωνισμού παρατηρούνται: σύμπτυξη των δρομολογίων 1,2 σε 1, κατάργηση του Νο 3, σύμπτυξη των δρομολογίων 4,5,6,7 σε 1 και τροποποίηση των δρομολογίων 10,11, και στο Τμήμα 3 (αρχικά 18 δρομολόγια) του διεθνούς διαγωνισμού προστέθηκε το δρομολόγιο 9α.

Το ως άνω γεγονός, συνιστά ουσιώδη τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης του επαναληπτικού διαγωνισμού. Κατόπιν των ανωτέρω, διαπιστώνεται ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 25 παρ.1, περ. α του π.δ. 60/2007 και, ήδη, του ταυτόσημου κατά περιεχόμενο άρθρου 51 παρ. 1 περ. α' του Ν. 4281/14.

Κατά την άποψη, περαιτέρω, του μέλους κ. Ε. Καραμανλή, επιπρόσθετα των ανωτέρω τροποποιήσεων διαπιστώνεται και η αλλοίωση της χρονικής διάρκειας της σύμβασης και του προϋπολογισμού της, εφόσον μέρος αυτής ανατέθηκε ήδη με τον πρόχειρο διαγωνισμό της παρ. 8, προϋπολογισθείσας δαπάνης 898.652,44 ευρώ.

Τέλος, από τη μελέτη του φακέλου της υπόθεσης δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά, με επαρκή τεκμηρίωση, τη συνδρομή περιστάσεων που επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις των άρθρων 50 και 51 του ως άνω Νόμου.

Σημειωτέον ότι η αναθέτουσα αρχή προχώρησε στη διενέργεια των πρόχειρων διαγωνισμών και της διαδικασίας διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης της Π.Ε. Ζακύνθου, παρότι δεν συντρέχει η προϋπόθεση του άρθρου 49 του Ν. 4274/2014, ήτοι της μη ολοκλήρωσης του τακτικού διαγωνισμού, καθόσον όπως ρητά προκύπτει από το ιστορικό της παρούσας, η Οικονομική Επιτροπή, με την υπ' αριθμ. 521-18/07-08-2014 απόφασή της (ΑΔΑ: 7Ε0Δ7ΛΕ-ΗΨΡ), κήρυξε άγονο και τον επαναληπτικό διεθνή διαγωνισμό για τη μεταφορά μαθητών, λόγω μη υποβολής προσφορών, και ενέκρινε την απευθείας ανάθεση των υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών της Π.Ε. Ζακύνθου, κατόπιν διαπραγμάτευσης. Κατά τα ανωτέρω, συνάγεται ότι η Περιφέρεια, αμέσως μετά την κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου, μπορούσε να υποβάλει αίτημα στην ΕΑΑΔΗΣΥ για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατά τη διάταξη του άρθρου 25 παρ.1α του π.δ. 60/2007.

Σε κάθε περίπτωση, εφόσον η αναθέτουσα αρχή έκρινε (ήδη με την κήρυξη άγονων των διαγωνισμών-αρχικού και επαναληπτικού) ότι τα δημοπρατηθέντα δρομολόγια των τακτικών διαγωνισμών δεν καλύπτουν τις πραγματικές της ανάγκες, όφειλε να προχωρήσει σε επαναπροκήρυξη διαγωνισμού, με επανασχεδιασμό των τμημάτων-δρομολογίων, ώστε να εξυπηρετούν τις πραγματικές της ανάγκες και να μεγιστοποιήσει έτσι την πιθανότητα εύρεσης αναδόχου.

IV. Συμπέρασμα

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

Την απόρριψη του αιτήματος της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών Πρωτοβάθμιας & Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης της Π.Ε. Ζακύνθου, για το χρονικό διάστημα από 01-03-2015 έως 30-06-2015, συνολικού προϋπολογισμού 530.315,68 € συμπεριλαμβανομένων ΦΠΑ, δικαιώματος προαίρεσης έως 20% και παράτασης έως και τρεις (3) μήνες λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα 3 Μαρτίου 2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΧΡΙΣΤΙΝΑ ΜΠΟΥΣΟΥΛΕΓΚΑ