

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 21.04.2020 με την εξής σύνθεση: Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Σταυρούλα Κουρή και Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 15.03.2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/306/16.03.2020 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα

Κατά της [εφεξής αναθέτουσα αρχή] και

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία-Ελένη Σιδέρη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει όπως ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 119/2020 (Πρακτικό 6/12.02.2020) της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος που έκρινε αποδεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντος για το Τμήμα Δρομολογίου 1 του Πίνακα Γ, στο πλαίσιο της υπ' αριθμ. οικ. Διακήρυξης, με αντικείμενο την «Ανάθεση υπηρεσίας μεταφοράς μαθητών πρωτοβάθμιας και δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης χωρικής αρμοδιότητας της για τα σχολικά έτη 2019-2020 και 2020-2021».

2. Επειδή, με τη με αριθμ. πρωτ. οικ. Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοικτός, ηλεκτρονικός διαγωνισμός άνω

των ορίων, με αντικείμενο την «Ανάθεση υπηρεσίας μεταφοράς μαθητών πρωτοβάθμιας και δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης χωρικής αρμοδιότητας της για τα σχολικά έτη 2019-2020 και 2020-2021», συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη 5.147.081,28€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης 50% και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής. Η εν λόγω Διακήρυξη καταχωρήθηκε στις 09.10.2019 στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων με ΑΔΑΜ: και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) με Α/Α Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 20.11.2019 και ώρα 23.59 μ.μ. και ως ημερομηνία αποσφράγισης προσφορών ορίστηκε η 26.11.2019 και ώρα 10.00 π.μ. Η διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνει τα εξής τμήματα: 1) Πίνακας Α: Τμήματα Δρομολογίων (από 1-14) με Επιβατικό Δημόσιας Χρήσης (Ε.Δ.Χ-ΤΑΞΙ και Ε.Δ.Χ-Ειδικής Μίσθωσης) - υποβολή προσφοράς ανά δρομολόγιο- κάθε δρομολόγιο αποτελεί ξεχωριστό τμήμα. 2) Πίνακας Β': Τμήματα Δρομολογίων (από 1-13), με λεωφορεία (μεγάλο λεωφορείο άνω των 20 θέσεων καθημένων και μικρό λεωφορείο από 12-20 θέσεις καθημένων)-τμήμα ανά Δημοτική Ενότητα-Τμήμα ο Δήμος - υποβολή προσφοράς ανά ομάδες δρομολογίων, όπως αναφέρονται στα αντίστοιχα τμήματα. 3) Πίνακας Γ': Τμήματα Δρομολογίων (από 1-25), με Επιβατικό Δημόσιας Χρήσης (Ε.Δ.Χ-ΤΑΞΙ και Λεωφορεία για σχολικές μονάδες Ειδικής Αγωγής και Εκπαίδευσης (ΣΜΕΑΕ), Επαγγελματικά Λύκεια και Μουσικό Σχολείο της - Υποβολή προσφοράς ανά δρομολόγιο- Κάθε δρομολόγιο αποτελεί ξεχωριστό τμήμα. Η υπό κρίση Προσφυγή ασκήθηκε για το Τμήμα Δρομολογίου 1 του Πίνακα Γ' [..... – (.....) - - - 1ο Ειδικό Δημοτικό Σχολείο – Εργαστήριο Ειδικής Επαγγελματικής Εκπαίδευσης και Κατάρτισης], προϋπολογισθείσας δαπάνης 39.240,00€ πλέον ΦΠΑ, για το οποίο κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές τόσο του προσφεύγοντος όσο και του παρεμβαίνοντος, με την υπ' αριθμ. 119/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (προσβαλλόμενη πράξη). Θα πρέπει να σημειωθεί ότι ο παρεμβαίνων στην τεχνική προσφορά

του έχει συμπύξει το Τμήμα Δρομολογίου 1 του Πίνακα Γ' με το Τμήμα Δρομολογίου 2 αυτού [Δρομολόγιο μετάβασης: (.....) - - 1ο Ειδικό Δημοτικό Σχολείο – Εργαστήριο Ειδικής Επαγγελματικής Εκπαίδευσης. Δρομολόγιο επιστροφής: Εργαστήριο Ειδικής Επαγγελματικής Εκπαίδευσης και Κατάρτισης –].

3. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί αντίστοιχα, το ηλεκτρονικό παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου με κωδικό ποσού ευρώ εξακοσίων (€600,00), σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1-2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και 5 παρ. 1-2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64).

4. Επειδή, η ΑΕΠΠ είναι καθ' ύλην αρμόδια βάσει του αντικειμένου της και του συνολικού ποσού της Διακήρυξης του Διαγωνισμού (εκ ποσού 5.147.081,28€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης 50%), σύμφωνα με τα άρθρα 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017 και 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η Προδικαστική Προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Π.Δ. 39/2017, ήτοι εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον προσφεύγοντα, η οποία έγινε με τη χρήση ηλεκτρονικών μέσων (μέσω του ΕΣΗΔΗΣ) στις 06.03.2020.

6. Επειδή, ο προσφεύγων θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση Προσφυγής, καθώς δραστηριοποιείται ενεργά στον τομέα που αποτελεί το αντικείμενο της υπό ανάθεση υπηρεσίας και έχει υποβάλει προσφορά για το Τμήμα Δρομολογίου 1 του Πίνακα Γ', με αποτέλεσμα να υφίσταται βλάβη από την αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος για το Τμήμα αυτό, παρά το γεγονός ότι κατά τους ισχυρισμούς του παραβιάζει όρους της Διακήρυξης.

7. Επειδή, η Παρέμβαση του έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στον διαδικτυακό τόπο του Διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ) στις 24.03.2020 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν από την αναθέτουσα αρχή στην

ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Ειδικότερα, κατατέθηκε εντός της δεκαήμερης προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και 7 του Π.Δ. 39/2017 από την κοινοποίηση της Προδικαστικής Προσφυγής στον παρεμβαίνοντα, η οποία έγινε με ηλεκτρονικά μέσα (μέσω του ΕΣΗΔΗΣ) στις 19.03.2020. Ο παρεμβαίνων έχει έννομο συμφέρον για την άσκηση της εν λόγω Παρέμβασης, καθώς η υπό κρίση Προσφυγή στρέφεται ευθέως κατά της προσφοράς του για το Τμήμα Δρομολογίου 1 του Πίνακα Γ'.

8. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντος για το Τμήμα Δρομολογίου 1 του Πίνακα Γ' πρέπει να απορριφθεί για τους εξής λόγους: «Αφού λάβαμε γνώση της απόφασης 119-06/12-2-2020 της οικονομικής επιτροπής της, προχωρήσαμε στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής τεχνικής προσφοράς του συνδιαγωνιζόμενου και διαπιστώσαμε ότι ο συνδιαγωνιζόμενος έχει καταθέσει προσφορά για την εκτέλεση μαθητικών δρομολογίων μεταξύ άλλων τμημάτων και για τον πίνακα Γ Τμήμα 1 (..... - (.....) – - – 1^ο Ειδικό Δημοτικό σχολείο- Εργαστήριο ειδικής επαγγελματικής εκπαίδευσης και κατάρτισης) και για τον πίνακα Γ Τμήμα 2 δρομολόγιο μετάβασης : (..... - 1^ο Ειδικό Δημοτικό σχολείο- Εργαστήριο ειδικής επαγγελματικής εκπαίδευσης. Δρομολόγιο επιστροφής: Εργαστήριο ειδικής επαγγελματικής εκπαίδευσης και κατάρτισης - Όσο αφορά το δρομολόγιο «Γ Τμήμα 1 (..... - (.....) – - - 1^ο Ειδικό Δημοτικό σχολείο- Εργαστήριο ειδικής επαγγελματικής εκπαίδευσης και κατάρτισης)» εξυπηρετεί και παιδιά, η χιλιομετρική απόσταση κυμαίνεται περίπου 49 χιλιόμετρα και ο μέσος χρόνος μετακίνησης των μαθητών από την αφετηρία έως το σχολείο ανέρχεται περίπου σε μία ώρα και είκοσι επτά λεπτά. Ο χρόνος αυτός είναι ο ιδανικός χρόνος αλλά θα πρέπει να συνυπολογιστεί ότι θα γίνονται στάσεις και ενδεχομένως ο χρόνος θα είναι αυξημένος. Όσο αφορά το δρομολόγιο του πίνακα Γ Τμήμα 2 δρομολόγιο μετάβασης: (..... - 1^ο Ειδικό Δημοτικό σχολείο- Εργαστήριο ειδικής επαγγελματικής εκπαίδευσης. Δρομολόγιο επιστροφής: Εργαστήριο ειδικής

επαγγελματικής εκπαίδευσης και κατάρτισης-..... το οποίο εξυπηρετεί δύο παιδιά η χιλιομετρική απόσταση είναι περίπου 40 χιλιόμετρα με μέσο χρόνο μετακίνησης των μαθητών από την αφετηρία έως το σχολείο ανέρχεται περίπου σε μία ώρα και δεκαπέντε λεπτά. Ο χρόνος αυτός είναι ο ιδανικός χρόνος αλλά θα πρέπει να συνυπολογιστεί ότι θα γίνονται στάσεις και ενδεχομένως ο χρόνος θα είναι αυξημένος. Στο σημείο αυτό να αναφέρουμε ότι ο συνδιαγωνιζόμενος «» στην προσφορά του έχει συμπτύξει τα ανωτέρω δρομολόγια και η απόσταση την οποία θα διανύουν οι μεταφερόμενοι μαθητές ανέρχεται σε περίπου 71,40 χιλιόμετρα και ο μέσος χρόνος σε ιδανικές συνθήκες είναι δύο ώρες και οκτώ λεπτά. Στην προσφορά την οποία έχει καταθέσει ο ανωτέρω διαγωνιζόμενος αναφέρει ότι θα ξεκινά από την αφετηρία στις 6:45 και θα φτάνει στον προορισμό του στις 8:15. Ο συνολικός χρόνος αυτός είναι μία ώρα και τριάντα λεπτά πράγμα το οποίο είναι αδύνατο και ειδικά με ένα λεωφορείο 15 θέσεων. Σε πραγματικές συνθήκες για να πραγματοποιηθεί το συγκεκριμένο δρομολόγιο και οι μαθητές να είναι στο σχολείο στις 08:15 θα πρέπει να ξεκινήσουν τουλάχιστον στις 06:00. Δέον να αναφερθεί ότι οι συγκεκριμένοι μαθητές οι οποίοι θα μεταφέρονται είναι μαθητές οι οποίοι φοιτούν σε σχολεία ειδικής αγωγής και χρήζουν ιδιαίτερης μεταχείρισης από τους υποψήφιους μεταφορείς. Λόγω τις ιδιαιτερότητας αυτής των μαθητών και γνωρίζοντας προσωπικά τόσο τους μαθητές όσο και τους γονείς κάνοντας αυτή την μεταφορά πλέον των δέκα (10) ετών είναι απαράδεκτο και ανεπίτρεπτο παιδιά με κρίσεις επιληψίας, κρίσεις πανικού και γενικότερα με ειδικές ανάγκες να παραμένουν στο μεταφορικό μέσο για τόσο μεγάλο χρονικό διάστημα με αποτέλεσμα να διακινδυνεύεται η ασφάλεια τους. Είναι απαράδεκτο μαθητές οι οποίοι χρήζουν ιδιαίτερης μεταχείρισης να μην αντιμετωπίζονται με την δέουσα σημασία και προσοχή και να θυσιάζονται στο βωμό του πρόσκαιρου κέρδους. Στο σημείο αυτό επισυνάπτονται δηλώσεις γονέων των συγκεκριμένων μαθητών οι οποίοι έχουν θορυβηθεί και ανησυχούν ιδιαίτερως για την εξέλιξη αυτή. Η προσφορά του συνδιαγωνιζόμενου «» θεωρούμε ότι είναι αθέμιτος ανταγωνισμός με δεδομένο ότι αυτά τα δρομολόγια τα θεωρούμε ξεχωριστά και δεν περιμέναμε ποτέ ότι θα συνενωθούν σε ένα γιατί βρίσκονται σε διαφορετικές

περιοχές και ενώνοντας τα αποτελούν ένα τεράστιο δρομολόγιο. Εμείς δώσαμε προσφορά για ένα δρομολόγιο γιατί θεωρήσαμε ότι αυτό είναι σωστό και πρέπον ενώ θα μπορούσαμε και εμείς να συμμετέχουμε με αυτό τον τρόπο. Επισυνάπτονται και αποτελούν αναπόσπαστο τμήμα αυτής οι δηλώσεις των γονέων καθώς και αποσπάσματα χάρτη όπου αποτυπώνονται οι διαδρομές και ο υπολογιζόμενος χρόνος εκτέλεσης αυτών».

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή στις υπ' αριθμ. οικ./24.03.2020 Απόψεις της, τις οποίες ανήρτησε αυθημερόν στο ΕΣΗΔΗΣ, εμμένει στη νομιμότητα της προσβαλλόμενης πράξης, ισχυριζόμενη ειδικότερα τα εξής: «Τέλος, όσο αφορά στην προσφορά του κ. του για τα δρομολόγια του πίνακα Γ τμήμα 1 και τμήμα 2 τα οποία έχει συμπτύξει και αναφέρει ότι θα εκτελούνται με ένα μεταφορικό μέσο, έχει υποβάλει χρονοδιάγραμμα στην τεχνική του προσφορά, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, (2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών, σελ. 28 της αριθ. διακήρυξης αριθ. ΕΣΗΔΗΣ) “Τα διαθέσιμα οχήματα μπορούν να χρησιμοποιούνται για περισσότερα του ενός δρομολόγια εφόσον αυτά δεν ανήκουν στην ίδια λειτουργική ζώνη ή αν παρόλο που ανήκουν στην ίδια λειτουργική ζώνη, αποδεικνύεται από τους χρόνους και τις χιλιομετρικές αποστάσεις ότι αυτά μπορούν να πραγματοποιηθούν και δεν διακινδυνεύεται η ασφαλής και έγκαιρη μεταφορά των μαθητών από και προς τα σχολεία φοίτησης. Στο πλαίσιο αυτό οι υποψήφιοι ανάδοχοι οφείλουν να συμπεριλαμβάνουν στο φάκελο της τεχνικής τους προσφορά χρονοδιάγραμμα εκτέλεσης των διαδρομών από το οποίο να προκύπτει ότι είναι δυνατή η ασφαλής και έγκαιρη μεταφορά των μαθητών από και προς τα σχολεία φοίτησης”».

10. Επειδή, ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της Προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, ισχυριζόμενος ειδικότερα τα εξής: «Τα δρομολόγια: πίνακας Γ Τμήμα 1:-.....(.....)-.....-1° Ειδικό Δημοτικό Σχολείο- Εργαστήριο Ειδικής Επαγγελματικής Εκπαίδευσης και Κατάρτισης και πίνακας Γ τμήμα 2 δρομολόγιο μετάβασης (.....)--»

1° Ειδικό Δημοτικό Σχολείο- Εργαστήριο Ειδικής Επαγγελματικής Εκπαίδευσης Δρομολόγιο επιστροφής Εργαστήριο Ειδικής Επαγγελματικής Εκπαίδευσης και Κατάρτισης-.....) εξυπηρετούν στο σύνολό τους και παιδιά. Σύμφωνα με το χρονοδιάγραμμα το οποίο έχει κατατεθεί εκ μέρους μας και εμπεριέχεται στην τεχνική μας προσφορά, η διάρκεια του συνολικού ενιαίου δρομολογίου υπολογίζεται πως θα είναι περίπου 1 ώρα και 30 λεπτά. Το συνολικό μήκος της διαδρομής του ενιαίου δρομολογίου υπολογίζεται στα 61,6 χιλιόμετρα. Επισυνάπτεται απόσπασμα χάρτη με την απεικόνιση του δρομολογίου όπως πραγματικά θα πραγματοποιείται αυτό το πρωί, καθώς το μεσημέρι η διαδρομή θα είναι συντομότερη διότι δεν υπάρχει η στάση Η χρονική διάρκεια του δρομολογίου υπολογίζεται με μια μέση ωριαία ταχύτητα 42-45χλμ/ώρα και επιπλέον ο χρόνος για τις απαραίτητες στάσεις. Το δρομολόγιο θα πραγματοποιείται ως εξής:(.....) - (.....) -- - - 1° Ειδικό Δημοτικό Σχολείο- Εργαστήριο Ειδικής Επαγγελματικής Εκπαίδευσης και Κατάρτισης-1° Ειδικό Δημοτικό Σχολείο - - -..... (.....) - - (.....) κατά την επιστροφή. Οι ώρες άφιξης στα σχολεία σύμφωνα με το χρονοδιάγραμμα το οποίο έχει κατατεθεί εκ μέρους μας είναι: 08:05 π.μ. για το 1° Ειδικό Δημοτικό Σχολείο και 08:15 π.μ. για το Εργαστήριο Ειδικής Επαγγελματικής Εκπαίδευσης και Κατάρτισης Αυτό σημαίνει πως εάν απαιτηθούν επιπλέον λεπτά για το δρομολόγιο υπάρχει περιθώριο, καθώς ο χρόνος άφιξης για το 1° Ειδικό Δημοτικό Σχολείο είναι 08:00-08:30 π.μ. και για το Εργαστήριο Ειδικής Επαγγελματικής Εκπαίδευσης και Κατάρτισης 08:15-08:45 π.μ., όπως άλλωστε φαίνεται και στο χρονοδιάγραμμα το οποίο έχει καταθέσει στο διαγωνισμό ο συνδιαγωνιζόμενος -και καταθέτων την προσφυγή- με συστημικό αριθμό προσφοράςστο οποίο φαίνονται ως ώρες άφιξης οι: 08:30 π.μ. για το 1° Ειδικό Δημοτικό Σχολείο και 08:45 π.μ. για το Εργαστήριο Ειδικής Επαγγελματικής Εκπαίδευσης και Κατάρτισης αντίστοιχα. Στο σημείο αυτό να αναφέρουμε τους λόγους για τους οποίους το συνολικό μήκος της διαδρομής, καθώς και οι υπολογιζόμενοι χρόνοι

εκτέλεσης αυτών διαφέρουν μεταξύ των χαρτών της προσφυγής και του χάρτη στον οποίο σας επισυνάπτουμε. Αρχικά, η διαδρομή που αποτυπώνεται στον τρίτο χάρτη της προσφυγής, στον οποίο υπολογίζεται το ενιαίο δρομολόγιο, είναι λανθασμένη, καθώς δεν αποτυπώνει τη συντομότερη διαδρομή, ούτε τη σωστή σειρά των στάσεων – την οποία αναφέραμε επακριβώς πιο πάνω – με την οποία θα πραγματοποιείται το δρομολόγιο στην πραγματικότητα, αλλά μια απεικόνιση του ενός δρομολογίου μετά το άλλο. Αυτό έχει ως αποτέλεσμα φυσικά να αποτυπώνονται λανθασμένα περισσότερα χιλιόμετρα στο χάρτη της προσφυγής και ως εκ τούτου να φαίνεται πως απαιτείται περισσότερος χρόνος για την εκτέλεση του δρομολογίου. Επιπλέον στον ίδιο χάρτη του ενιαίου δρομολογίου της προσφυγής, στη θέση της διεύθυνσης του 1^{ου} Ειδικού Δημοτικού Σχολείου (.....), έχει επιλεγθεί η τοποθεσία γενικά και αόριστα, χωρίς να επιλεγθεί συγκεκριμένα η πραγματική διεύθυνση του σχολείου, πράγμα το οποίο επίσης έχει ως αποτέλεσμα να αποτυπώνονται λανθασμένα περισσότερα χιλιόμετρα και ως εκ τούτου να φαίνεται πως απαιτείται περισσότερος χρόνος για την εκτέλεση του δρομολογίου από ό,τι στην πραγματικότητα. Όσον αφορά την ασφάλεια των μαθητών και από την εμπειρία μας πολλών ετών στη μεταφορά μαθητών σε ειδικά σχολεία, συμφωνούμε απόλυτα πως οι συγκεκριμένοι μαθητές χρήζουν ιδιαίτερης μεταχείρισης και προσοχής, καθώς φοιτούν σε Ειδικά σχολεία. Άλλωστε, όπως μπορεί να σας διαβεβαιώσει η, δεν έχει προκύψει ποτέ, κανενός είδους πρόβλημα, κατά την εκτέλεση της ανάθεσής μας του έργου της μεταφοράς μαθητών και σε ειδικά σχολεία. Για τους λόγους αυτούς και επιπλέον κατανοώντας την ανησυχία των γονέων των μαθητών, σας δηλώνουμε πως εάν μας ζητηθεί από το αρμόδιο τμήμα της ΠΙΝ, θα εκτελούμε το ενιαίο δρομολόγιο με την παρουσία συνοδού, επωμιζόμενοι φυσικά εξ' ολοκλήρου το επιπλέον κόστος, ανατρέποντας την αναφορά από τον προσφεύγοντα για "θύσια στο βωμό του πρόσκαιρου κέρδους". Εξάλλου από την υπ' Αριθ. Πρωτ.: Οίκ./09.10.2019 ΣΥΣΤΗΜΙΚΟΣ ΑΡΙΘΜΟΣ Ε.ΣΗ.ΔΗ.Σ.: διακήρυξη της, μας δίνεται η δυνατότητα συμμετοχής μας με κατάθεση προσφοράς για τα εν λόγω δρομολόγια με το ίδιο μέσο».

11. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Περαιτέρω, το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

12. Επειδή, σύμφωνα με τα άρθρα 365 παρ. 1 του Ν.4412/2016 και 9 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την Προδικαστική Προσφυγή πράξης.

13. Επειδή, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπο ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός έλεγχος του εάν οι προσφορές των

υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κλπ).

14. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣτΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

15. Επειδή, με βάση την αρχή της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών, μόνο όταν έχει τεθεί όρος στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού - είτε ουσιαστικός, είτε τυπικός - κάθε διαγωνιζόμενος έχει δικαίωμα να επικαλεσθεί παράβασή του και να επιδιώξει τον αποκλεισμό των άλλων διαγωνιζόμενων, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (ΣτΕ 194/2011).

16. Επειδή, στις διατάξεις του άρθρου 1.3 της Διακήρυξης (Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης) προβλέπεται ότι: *«Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης. Ο μέγιστος αριθμός ΤΜΗΜΑΤΩΝ που μπορεί να ανατεθεί σε έναν προσφέροντα ορίζεται από τα μεταφορικά μέσα που διαθέτει ώστε να εκτελείται το μεταφορικό έργο εγκαίρως και προσηκόντως [...] Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της τιμής»*. Στο άρθρο 2.2.9.2. (Αποδεικτικά μέσα) της Διακήρυξης προβλέπονται τα εξής: *«B.4.*

Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν Υπεύθυνη Δήλωση, σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986, όπως εκάστοτε ισχύει, στην οποία θα δηλώνονται τα εξής: [...] XI. Τα διαθέσιμα οχήματα μπορούν να χρησιμοποιούνται για περισσότερα του ενός δρομολόγια εφόσον αυτά δεν ανήκουν στην ίδια λειτουργική ζώνη, ή παρόλο που ανήκουν στην ίδια λειτουργική ζώνη αποδεικνύεται από τους χρόνους και τις χιλιομετρικές αποστάσεις ότι αυτά μπορούν να πραγματοποιηθούν και δεν διακινδυνεύεται η ασφαλής και έγκαιρη μεταφορά των μαθητών από και προς τα σχολεία φοίτησης. Στο πλαίσιο αυτό οι υποψήφιοι ανάδοχοι οφείλουν να συμπεριλαμβάνουν στο φάκελο της τεχνικής τους προσφοράς χρονοδιάγραμμα εκτέλεσης των διαδρομών (υπογεγραμμένο) από το οποίο να προκύπτει ότι είναι δυνατή η ασφαλής και έγκαιρη μεταφορά των μαθητών από και προς τα σχολεία φοίτησης. Διευκρινίζεται ότι χρονοδιάγραμμα εκτέλεσης των δρομολογίων χρειάζεται ακόμη και για ένα δρομολόγιο προκειμένου να συμπεριληφθεί στη σύμβαση ο ακριβής χρόνος εκτέλεσης του δρομολογίου. Προσφορά για δρομολόγιο στο οποίο ο χρόνος άφιξης στην ή/και αποχώρησης από την σχολική μονάδα έχουν απόκλιση μεγαλύτερη από 30 λεπτά από τον προβλεπόμενο χρόνο στη διακήρυξη θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Διευκρίνιση: οι όροι λεωφορείο (μεγάλο-μικρό) και ΔΧ επιβατικό έχουν την έννοια όπως αυτή αναλύεται στην παράγραφο 2α του παραρτήματος της αριθμ./11-6-2013 (ΦΕΚ Β΄/14-6-2013) ΚΥΑ. Διευκρινίζεται ότι χρονοδιάγραμμα χρειάζεται ακόμη και για ένα δρομολόγιο προκειμένου να αναφερθεί ρητά ο χρόνος εκτέλεσης του δρομολογίου». Επειδή, στο άρθρο 2.4 (Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών) προβλέπεται ότι: «2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών. Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Α της Διακήρυξης, για όλες τις περιγραφόμενες υπηρεσίες ανά τμήμα. Επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές υπό τις κατωτέρω προϋποθέσεις. Ο κατά περίπτωση προσφορότερος τύπος των μεταφορικών μέσων για την εκτέλεση των κατά περίπτωση δρομολογίων, όπως αυτά προβλέπονται στην παρούσα διακήρυξη, σύμφωνα με τους τύπους των οχημάτων όπως αυτά κατηγοριοποιούνται στο παράρτημα της υπ' αριθμ.

...../11-6-2013 (ΦΕΚ 1449 Β'/14-6-2013) Κ.Υ.Α. και σύμφωνα με τον οποίο υπολογίζεται η μέγιστη αποζημίωση του οικείου δρομολογίου, δεν κωλύει την υποβολή προσφοράς και από κατόχους άλλων τύπων μεταφορικών μέσων, σύμφωνα με την ως άνω κατηγοριοποίηση, αρκεί τα δρομολόγια, όπως αυτός προβλέπεται από τη διακήρυξη. Στην περίπτωση αυτή η οικονομική προσφορά, για κάθε συγκεκριμένο δρομολόγιο, δεν μπορεί να είναι ανώτερη από την αποζημίωση του εν λόγω δρομολογίου, όπως αυτή έχει καθοριστεί με τη διακήρυξη, με βάση τον προβλεπόμενο από τη διακήρυξη προσφορότερο τύπο μεταφορικού μέσου. Τα διαθέσιμα οχήματα μπορούν να χρησιμοποιούνται για περισσότερα του ενός δρομολόγια εφόσον αυτά δεν ανήκουν στην ίδια λειτουργική ζώνη ή αν παρόλο που ανήκουν στην ίδια λειτουργική ζώνη, αποδεικνύεται από τους χρόνους και τις χιλιομετρικές αποστάσεις ότι αυτά μπορούν να πραγματοποιηθούν και δεν διακινδυνεύεται η ασφαλής και έγκαιρη μεταφορά των μαθητών από και προς τα σχολεία φοίτησης. Στο πλαίσιο αυτό οι υποψήφιοι ανάδοχοι οφείλουν να συμπεριλαμβάνουν στο φάκελο της τεχνικής τους προσφοράς χρονοδιάγραμμα εκτέλεσης των διαδρομών από το οποίο να προκύπτει ότι είναι δυνατή η ασφαλής και έγκαιρη μεταφορά των μαθητών από και προς τα σχολεία φοίτησης».

17. Επειδή, από τις διατάξεις της Διακήρυξης προκύπτει ρητά ότι τα διαθέσιμα οχήματα μπορούν να χρησιμοποιούνται για περισσότερα του ενός δρομολόγια, ακόμη και όταν αυτά ανήκουν στην ίδια λειτουργική ζώνη, εφόσον αποδεικνύεται από τους χρόνους και τις χιλιομετρικές αποστάσεις ότι αυτά μπορούν να πραγματοποιηθούν και δεν διακινδυνεύεται η ασφαλής και έγκαιρη μεταφορά των μαθητών από και προς τα σχολεία φοίτησης. Προκειμένου να αποδειχθεί η πλήρωση των προαναφερόμενων προϋποθέσεων, οι προσφέροντες οφείλουν να συμπεριλαμβάνουν στο φάκελο της τεχνικής τους προσφοράς χρονοδιάγραμμα εκτέλεσης των διαδρομών. Ο παρεμβαίνων ανέφερε στην από 18.11.2019 Υπεύθυνη Δήλωση 1 της προσφοράς του, μεταξύ άλλων τα εξής: «Για τα τμήματα ..ΠΙΝΑΚΑΣ Γ , ..ΠΙΝΑΚΑΣ Γ και ...ΠΙΝΑΚΑΣ Γ θα χρησιμοποιήσω το ΚΥΡ 15 θέσεων με οδηγό τον». Επίσης, συμπεριέλαβε στην προσφορά του χρονοδιάγραμμα, στο

οποίο δήλωσε αναφορικά με το Τμήμα 1 του Πίνακα Γ' τα εξής: ώρα αναχώρησης στις 06.45 π.μ., ώρα άφιξης στο 1^ο Ειδικό Δημοτικό Σχολείο στις 08.05 π.μ. και στο Εργαστήριο Ειδικής Επαγγελματικής Εκπαίδευσης και Κατάρτισης στις 08.15 π.μ. Όσον αφορά το δρομολόγιο της επιστροφής, ο παρεμβαίνων δήλωσε: ώρα αναχώρησης από το Εργαστήριο Ειδικής Επαγγελματικής Εκπαίδευσης και Κατάρτισης στις 13.15 μ.μ. και από το 1ο Ειδικό Δημοτικό Σχολείο στις 13.25 μ.μ. και ώρα άφιξης στις 14.40 μ.μ. Αντίστοιχα, στο Τμήμα 2 του Πίνακα Γ' δήλωσε ως ώρα αναχώρησης από αφετηρία στις 7.15 π.μ. και ως ώρα επιστροφής στις 14.10 μ.μ., ενώ το Τμήμα 10 του Πίνακα Γ' αφορά μόνο απογευματινές ώρες. Από τα ανωτέρω στοιχεία προκύπτει ότι η μέγιστη διαδρομή του παρεμβαίνοντος για τα συγχωνευμένα δρομολόγια των Τμημάτων 1 και 2 του Πίνακα Γ' δεν υπερβαίνει τη μία ώρα και 30 λεπτά. Κατά συνέπεια, ο παρεμβαίνων υπέβαλε την προσφορά του σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, καθώς συμπεριέλαβε σε αυτήν το ζητούμενο από τη Διακήρυξη χρονοδιάγραμμα, στο οποίο δηλώνεται ότι οι μαθητές θα φτάνουν έγκαιρα στον προορισμό τους. Λαμβάνοντας υπόψη ότι η Διακήρυξη δεν εξειδίκευε περαιτέρω τις προϋποθέσεις για την ασφαλή μετακίνηση των μαθητών, θέτοντας παραδείγματος χάριν χρονικό περιορισμό στον χρόνο παραμονής των παιδιών εντός του μεταφορικού μέσου, διαπιστώνεται ότι η αναθέτουσα αρχή δεν θα μπορούσε να απορρίψει την προσφορά του παρεμβαίνοντος. Επειδή, ωστόσο ο προσφεύγων επικαλείται την ιδιαίτερη μεταχείριση της οποίας χρήζουν οι μαθητές σχολείων ειδικής αγωγής, θα πρέπει να τονισθεί ότι, αν και οι ισχυρισμοί αυτοί είναι εύλογοι, ωστόσο προβάλλονται απαραδέκτως στο παρόν στάδιο, κατά το οποίο οι όροι της Διακήρυξης πλέον έχουν καταστεί δεσμευτικοί. Αντίθετα, θα μπορούσαν να έχουν προβληθεί επικαίρως μετά τη δημοσίευση της Διακήρυξης από όποιον έχει έννομο συμφέρον. Ομοίως, ανεπικαίρως προβάλλει ο προσφεύγων ισχυρισμούς περί αθέμιτου ανταγωνισμού, γιατί και αυτοί συνεχονται με το περιεχόμενο των όρων της Διακήρυξης. Τέλος, όσον αφορά τον ισχυρισμό του προσφεύγοντος σύμφωνα με τον οποίο η μία ώρα και τριάντα λεπτά δεν επαρκούν για την κάλυψη της

διαδρομής, όπως βάσιμα προβάλλει ο παρεμβαίνων, ο προσφεύγων αφενός δεν έχει λάβει υπόψη του τη διαδρομή με την ίδια σειρά στάσεων και αφετέρου δεν έχει συνεκτιμήσει ότι στην επιστροφή το δρομολόγιο δεν περιλαμβάνει τη στάση Κατόπιν των ανωτέρω διαπιστώνεται ότι η προσφορά του παρεμβαίνοντος είναι σύμφωνη με τους όρους της Διακήρυξης και ορθώς έγινε δεκτή από την αναθέτουσα αρχή.

18. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη και να γίνει δεκτή η ασκηθείσα Παρέμβαση.

19. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, ποσού 600,00€, που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου, ποσού 600,00€.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 21.04.2020 και εκδόθηκε στις 06.05.2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Σιδέρη Μαρία-Ελένη

Τσουλούφα Αργυρώ

α/α

Μαραντίδου Φωτεινή