

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 21 Μαΐου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος, Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Εισηγητής και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 29-4-2021 Προδικαστικής Προσφυγής με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 918/5-5-2021 «....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «Περιφέρειας ...» νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 545/20-4-2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία απορρίφθηκε ο προσφεύγων από το επιμέρους εκτιμώμενης αξίας 58.831,50 ευρώ άνευ ΦΠΑ, Β41 τμήμα κωδικός δρομολογίου 920, στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης που προκηρύχθηκε με τη με αρ. ... ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ ΓΙΑ ΤΗΝ ΥΠΟΒΟΛΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ Β «ΜΙΚΡΑ ΛΕΩΦΟΡΕΙΑ» στα πλαίσια της ... (...) Διακήρυξης μέσω ΔΥΝΑΜΙΚΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΓΟΡΩΝ (ΔΣΑ) για την ανάθεση συμβάσεων παροχής υπηρεσιών « Μεταφοράς μαθητών των δημόσιων σχολικών μονάδων Α΄/θμιας & Β΄/θμιας Εκπαίδευσης χωρικής αρμοδιότητας Περιφερειακής Ενότητας ...για τρία σχολικά έτη 2020-2021, 2021-2022 & 2022-2023», αθροιστικής εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας άνευ προαιρέσεων και παρατάσεων 2.024.832,60, που δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ ... την 20-7-2020 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α ... και ενώ η ως άνω προκήρυξη δυναμικού συστήματος αγορών είχε αποσταλεί προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 27-5-2020.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ... και ποσού 600,00 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας λόγω εκτιμώμενης αξίας και χρόνου δημοσίευσης στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, μετ' εννόμου συμφέροντος και εμπροθέσμως ασκείται εκ του αποκλεισθέντος στο ως άνω τμήμα προσωρινού αναδόχου, η από 29-4-2021 προσφυγή κατά της από 23-4-2021 κοινοποιηθείσας εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίου δικαιολογητικών κατακύρωσης, καθ' ο μέρος τον απέκλεισε από το ανωτέρω τμήμα Β41 με την αιτιολογία ότι «1) Για το τμήμα Β41 θα χρησιμοποιηθεί ως οδηγός ο ..., που είχε δηλωθεί ως οδηγός στο Β35 στο οποίο δεν είναι ανάδοχος ο οικονομικός Φορέας», η δε αναθέτουσα υποβάλλει τις από 13-5-2021 Απόψεις της. Άρα, η προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξετασθεί περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, κατά τον όρο 2.2.9.2.Β4 της διακήρυξης ως δικαιολογητικά κατακύρωσης υποβάλλονται και «ε) Άδεια ή άδειες οδήγησης (και λοιπών οδηγών εφόσον δηλωθεί ότι θα χρησιμοποιηθούν), οι οποίες θα είναι σε ισχύ τόσο κατά την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού (καταληκτική ημερομηνία προσφορών) όσο και κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης και μέχρι την ημερομηνία ολοκλήρωσης της, 31-08- 2023. Για τους οδηγούς των Λεωφορείων εφαρμογή έχουν τα οριζόμενα του άρθρου 8 της υπ αριθ. Α3/οικ.50984/7947/13 (ΦΕΚ Β' 3056) Υπουργικής Απόφασης Υφυπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων περί των αδειών οδήγησης υποψηφίων οδηγών και, ειδικώς, οι διατάξεις του άρθρου 8 αυτής με το οποίο καθορίζονται οι όροι και οι προϋποθέσεις για την ανανέωση των κατηγοριών αδειών οδήγησης. στ) Φωτοαντίγραφα Ειδικής άδειας οδήγησης για τους οδηγούς των Δ.Χ. επιβατικών (ΤΑΞΙ), άδεια οδικού μεταφορέα (λεωφορεία) και λοιπών οδηγών εφόσον δηλωθεί ότι θα χρησιμοποιηθούν), εφόσον αυτή απαιτείται, ειδική άδεια μεταφορέα για τα φυσικά πρόσωπα που συμμετέχουν στο διαγωνισμό για τη μεταφορά των μαθητών. ... Διευκρινίζεται ότι σε κάθε περίπτωση υποβάλλεται η αντίστοιχη ειδική άδεια μεταφορέα που αντίστοιχη σε κάθε όχημα που

Αριθμός απόφασης: 953/2021

χρησιμοποιείται στη μεταφορά μαθητών (είτε πρόκειται για ιδιόκτητο είτε πρόκειται για παραχωρούμενο όχημα, είτε για όχημα τρίτου/υπεργολάβου) ζ) Τέλος, μαζί με τα ανωτέρω δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου (δικαιολογητικά κατακύρωσης) προσκομίζονται τόσο των οδηγών, όσο και των συνοδών μαθητών : ι) ιατρικό πιστοποιητικό υγείας, σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής του, σύμφωνα με τα σχετικώς οριζόμενα, ανά κατηγορία (οδηγοί ή συνοδοί) στην υπ' αρ. πρωτ. 4959/24-01-2019 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών (ΑΔΑ: ΩΥΗΕ465ΧΘ7-6Γ3). ιι) απόσπασμα του σχετικού μητρώου, όπως του ποινικού μητρώου ή, ελλείψει αυτού, ισοδύναμο έγγραφο που εκδίδεται από αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή του κράτους-μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας, από το οποίο προκύπτει ότι πληρούνται αυτές οι προϋποθέσεις, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. (σύμφωνα με το αρ.10 της ΚΥΑ Μεταφοράς Μαθητών)». Επομένως, με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, υποβάλλονται και τα δικαιολογητικά ικανότητας του οδηγού κάθε συγκεκριμένου οχήματος που θα χρησιμοποιηθεί σε κάθε συγκεκριμένο λεωφορείο και ενώ, με το ειδικό έντυπο τεχνικής προσφοράς ζητείτο να δηλωθεί κάθε οδηγός ανά όχημα κάθε δρομολογίου, ενώ κατά τον όρο 1.3.1.3 προσκομιστές ήταν με την τεχνική προσφορά και σχετικές υπεύθυνες δηλώσεις αυτών. Οι δε άδειες και ικανότητες, άλλωστε, των οδηγών είχαν θεσπισθεί ως κριτήριο επιλογής κατά τον όρο 2.2.6.ε της με αρ. πρωτ. ... διακήρυξης, ο οποίος ορίζει τα εξής «ε) Άδεια ή άδειες οδήγησης (και λοιπών οδηγών εφόσον δηλωθεί ότι θα χρησιμοποιηθούν), οι οποίες θα είναι σε ισχύ τόσο κατά την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού (καταληκτική ημερομηνία προσφορών) όσο και κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης και μέχρι την ημερομηνία ολοκλήρωσης της, 31-08- 2023. Για τους οδηγούς των Λεωφορείων εφαρμογή έχουν τα οριζόμενα του άρθρου 8 της υπ αριθ. Α3/οικ.50984/7947/13 (ΦΕΚ Β' 3056) Υπουργικής Απόφασης Υφυπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων περί των αδειών οδήγησης υποψηφίων οδηγών και, ειδικώς, οι διατάξεις του άρθρου 8 αυτής με το οποίο καθορίζονται οι όροι και οι προϋποθέσεις για την ανανέωση των κατηγοριών αδειών οδήγησης. Σελίδα 37 στ) Ειδική άδεια οδήγησης για τους οδηγούς των Δ.Χ. επιβατικών (ΤΑΞΙ), άδεια οδικού μεταφορέα (λεωφορεία) εφόσον αυτή απαιτείται, ειδική άδεια μεταφορέα για τα φυσικά πρόσωπα που συμμετέχουν στο διαγωνισμό για τη μεταφορά των

μαθητών. Εφόσον ο μεταφορέας είναι Νομικό Πρόσωπο (Κοινοπραξία, Συνεταιρισμός, Α.Ε.) οφείλει να καταθέσει την «ειδική άδεια μεταφορέα» του Νομικού Προσώπου, οι οποίες θα είναι σε ισχύ, τόσο κατά την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού (καταληκτική ημερομηνία προσφορών) όσο και κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης και μέχρι την ημερομηνία ολοκλήρωσής της, 31-08-2023. Η ισχύς της ειδικής άδειας οδήγησης ΕΔΧ οχήματος είναι πενταετής (παρ. 8 άρθρου 14 του π.δ. 243/1987 ΦΕΚ Α΄104) και π.δ. 244/1987 ΦΕΚ Α΄104), ενώ στην περίπτωση υποψηφίου που κατά την ιατρική εξέταση διαπιστωθεί ότι εκπληρώνει τις ελάχιστες απαιτούμενες προδιαγραφές σωματικής και διανοητικής ικανότητας ΟΜΑΔΑΣ 2 και χαρακτηριστεί «ΙΚΑΝΟΣ» αλλά πάσχει από πάθηση που είναι δυνατόν να τον καταστήσει ανίκανο για ασφαλή οδήγηση σε διάστημα μικρότερο από τα πέντε (5) έτη ή ειδικώς για 67χρόνους κατόχους ισχύουσας ειδικής άδειας οδήγησης ΕΔΧ αυτοκινήτου που αιτούνται την ανανέωση αυτής σε διάστημα μικρότερο από τα δύο (2) έτη, ο ιατρός οφείλει στο εκδοθέν Ιατρικό Πιστοποιητικό Υγείας να εισάγει παρατήρηση περί της υποχρέωσης επανεξέτασης του ενδιαφερόμενου σε συντομότερο χρονικό διάστημα (παρ. 3 άρθρο 3 της υπ' αριθ. οικ. Α79574/5488/16 (ΦΕΚ Β΄4587/27.12.2017) Υπουργικής Απόφασης. Διευκρινίζεται ότι σε κάθε περίπτωση υποβάλλεται η αντίστοιχη ειδική άδεια μεταφορέα που αντιστοιχεί σε κάθε όχημα που χρησιμοποιείται στη μεταφορά μαθητών (είτε πρόκειται για ιδιόκτητο είτε πρόκειται για παραχωρούμενο όχημα, είτε για όχημα τρίτου/υπεργολάβου) ζ) Οδηγό/ους των οχημάτων με κατάλληλη ικανότητα οδήγησης, και τυχόν συνοδό/ούς (όπου απαιτείται) για τη διευκόλυνση της μεταφοράς ανήλικων μικρών παιδιών. Ο συμμετέχων δηλώνει ότι σε περίπτωση που αναδειχτεί μειοδότης και έχει δηλώσει ότι θα χρησιμοποιήσει οδηγό/ούς, ή υποχρεούται να χρησιμοποιήσει συνοδό/ούς θα προσκομίσει υποχρεωτικά το απόσπασμα ποινικού μητρώου και το ιατρικό πιστοποιητικό υγείας για τους οδηγούς των λεωφορείων ή των Δ.Χ. επιβατικών (ΤΑΞΙ κλπ) και τους συνοδούς που θα χρησιμοποιηθούν.». Πλην όμως, ουδόλως προκύπτει όρος κατά τον οποίο κριθείς ως παραδεκτός στα προηγούμενα στάδια μετέχων, αποκλείεται να προσκομίσει στο στάδιο δικαιολογητικών κατακύρωσης, σχετικά δικαιολογητικά άλλου οδηγού από τον αρχικώς δηλωθέντα, εφόσον αυτός διαθέτει τα εκ της διακήρυξης απαιτούμενα, μεταβάλλοντας ούτως το πρόσωπο του οδηγού ενδιάμεσα της διαδικασίας.

Αριθμός απόφασης: 953/2021

Τούτο διότι κατ' άρ. 104 παρ. 1 Ν. 4412/2016 τα κριτήρια επιλογής και οι εν γένει όροι συμμετοχής πρέπει να πληρούνται σωρευτικά κατά τον χρόνο υποβολής προσφορά και κατά τον χρόνο υποβολής κατακύρωσης, εφόσον όμως πληρούνται όντως και κατά τους δύο ως άνω χρόνους, ουδόλως ο προσφέρων εμποδίζεται να πληροί αυτούς μέσω διαφορετικής ταυτότητας μέσου ή πόρου, μεταξύ των δύο διακριτών αυτών σταδίων. Αυτό ενώ η προσβαλλομένη ουδεμία κρίση διαλαμβάνει περί έλλειψης προσόντων ή δικαιολογητικών από τον οδηγό που κατά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης δηλώθηκε και τούτο, ενώ επίσης, είναι όλως εύλογο ιδίως σε τέτοιου είδους διαδικασία, που εμπλέκει τη συνεργασία προσφερόντων με σειρά φυσικών προσώπων οδηγών και συνοδών, να δημιουργούνται κάθε είδους κωλύματα και διακοπές συνεργασίας, στο πρόσωπο αυτών. Περαιτέρω, ως κριτήριο επιλογής κατά τα ανωτέρω είχε οριστεί η διάθεση καταλλήλων και αδειοδοτημένων οδηγών και όχι η διάθεση συγκεκριμένων προσώπων ως οδηγών. Συνεπώς, μη νομίμως η προσβαλλομένη απέκλεισε τον προσφεύγοντα.

4. Επειδή, κατ' αποτέλεσμα των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, καθ' ο μέρος απέκλεισε τον προσφεύγοντα από το τμήμα Β41.

5. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί το παράβολο με αρ. ...και ποσού 600,00 ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 545/20-4-2021 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος απέκλεισε τον προσφεύγοντα από το τμήμα Β41, δρομολόγιο 920.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου με αρ. ... και ποσού 600,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 21-5-2021 και εκδόθηκε στις 28-5-2021.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΣΩΚΟΣ ΧΡΗΣΤΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΞΕΝΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ