



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

## ΤΟ ΕΛΕΓΚΤΙΚΟ ΣΥΝΕΔΡΙΟ

ΣΤ' ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΠΡΑΞΗ 050 / 2021

Αποτελούμενο από την Πρόεδρό του, Δέσποινα Καββαδία – Κωνσταντάρα, Σύμβουλο, και τα μέλη Νικόλαο Βόγκα και Αθανάσιο Καρακίδα, Παρέδρους.

Συνήλθε σε διαδικτυακή τηλεδιάσκεψη, μέσω της υπηρεσιακής διαδικτυακής πλατφόρμας e-presence.gov.gr, στις 8 και 15 Νοεμβρίου 2020, για να ελέγξει τη νομιμότητα της διαδικασίας ανάθεσης και των τριών (3) σχεδίων σύμβασης για την προμήθεια από την Οδικές Συγκοινωνίες (ΟΣΥ) Α.Ε. ενενήντα (90) αρθρωτών (με ρυμουλκό) και διακοσίων δέκα (210) κανονικών (διαξονικών) ντιζελοκίνητων λεωφορείων με χρηματοδοτική μίσθωση για τρία (3) έτη, τα στοιχεία των οποίων υποβλήθηκαν στο Ελεγκτικό Συνέδριο στις 20.1.2021 (αρ. πρωτ. ΕΣ 2487) και συμπληρώθηκαν στις 8.2.2021 (αρ. πρωτ. ΕΣ 5725), στις 12.2.2021 (αρ. πρωτ. ΕΣ 7313) και στις 15.2.2021 (αρ. πρωτ. ΕΣ 7380).

Άκουσε την εισήγηση του Παρέδρου Αθανασίου Καρακίδα.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφθηκε κατά το νόμο**

1. Το σχέδιο σύμβασης για την ανωτέρω προμήθεια, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 40.320.000,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ (49.996.800 ευρώ με ΦΠΑ), περιλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης, που χρηματοδοτείται από εθνικούς πόρους, καθώς και η υποκείμενη διαδικασία ανάθεσης, εισάγονται παραδεκτώς στο Κλιμάκιο για έλεγχο νομιμότητας, σύμφωνα με το άρθρο 324 παρ. 1 του ν. 4700/2020 «Ενιαίο κείμενο Δικονομίας για το Ελεγκτικό Συνέδριο, ολοκληρωμένο νομοθετικό πλαίσιο για τον προσυμβατικό έλεγχο ...» (Α' 127), δεδομένου ότι η ΟΣΥ Α.Ε. είναι δημόσια επιχείρηση, που οι μετοχές της ανήκουν εμμέσως στο Ελληνικό Δημόσιο, καθώς μοναδικός της μέτοχος είναι η Οργανισμός Αστικών Συγκοινωνιών Αθήνας (ΟΑΣΑ) Α.Ε., της οποίας μοναδικός μέτοχος είναι η Ελληνική Εταιρεία Συμμετοχών και Περιουσίας (ΕΕΣΥΠ) Α.Ε., της οποίας μοναδικός μέτοχος είναι το Ελληνικό Δημόσιο.

2. Με την 169/31.8.2020 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της ΟΣΥ Α.Ε., αποφασίστηκε η διενέργεια ανοικτού ηλεκτρονικού, μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), διαγωνισμού για την ανάθεση της ελεγχόμενης προμήθειας και με την 170/5.9.2020 όμοια απόφαση εγκρίθηκαν οι όροι της 11/2020 διακήρυξης του διαγωνισμού αυτού, η οποία δημοσιεύθηκε νομίμως. Σύμφωνα με τη διακήρυξη, αντικείμενο της προμήθειας είναι η μίσθωση ενενήντα (90) αρθρωτών (με ρυμουλκό) λεωφορείων, μήκους δεκαοκτώ (18) περίπου μέτρων, με δυνατότητα μεταφοράς μέχρι 90 περίπου επιβατών (καθήμενων και όρθιων) και δύο (2) ή τρεις (3) πόρτες, και διακοσίων δέκα (210) κανονικών

(διαξονικών) λεωφορείων, μήκους περίπου δώδεκα (12) μέτρων, με δυνατότητα μεταφοράς μέχρι εκατόν πενήντα (150) περίπου επιβατών (καθήμενων και όρθιων) και τρεις (3) ή τέσσερις (4) πόρτες, για τρία (3) έτη, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 30.240.000,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, με δικαίωμα προαίρεσης για παράταση της μίσθωσης για ένα (1) επιπλέον έτος, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 10.080.000,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ. Τα λεωφορεία πρέπει να είναι αστικού τύπου, με χαμηλό δάπεδο, ντιζελοκίνητα, κατηγορίας EURO V ή νεότερης, καινούργια ή μεταχειρισμένα ηλικίας μέχρι δέκα (10) ετών, με έτος κατασκευής το 2010 ή μεταγενέστερο. Η παράδοση των λεωφορείων θα γίνει σύμφωνα με χρονοδιάγραμμα του οικείου αναδόχου, σε κάθε περίπτωση, όμως, 20% των οικείων λεωφορείων πρέπει να έχουν παραδοθεί εντός τριάντα (30) ημερών από την υπογραφή της οικείας σύμβασης, 20% αυτών εντός εβδομήντα πέντε (75) ημερών από την υπογραφή, 30% αυτών εντός εκατόν είκοσι (120) ημερών από την υπογραφή και το υπόλοιπο 30% αυτών εντός εκατόν πενήντα (150) ημερών από την υπογραφή. Ο οικείος ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να εξασφαλίσει την κατά 90% διαθεσιμότητα των οικείων λεωφορείων σε καθημερινή βάση, με υποχρέωση αντικατάστασης εντός σαράντα οκτώ (48) ωρών κάθε λεωφορείου που εμφανίζει πρόβλημα, καθώς και τη διατήρηση εφεδρείας λεωφορείων ποσοστού έως 5% των μισθωμένων λεωφορείων, προς αναπλήρωση των λεωφορείων που ακινητοποιούνται λόγω βλαβών, ατυχημάτων κ.λπ. Αναλαμβάνει, επίσης, την εγκατάσταση στα λεωφορεία του εξοπλισμού συστημάτων τηλεματικής και αυτόματου συστήματος συλλογής κομίστρων

(ΑΣΣΚ) που θα του παραδοθούν από την ΟΣΥ Α.Ε. κατά την υπογραφή της σύμβασης, την ταξινόμηση, την έκδοση πινακίδων και αδειών κυκλοφορίας των λεωφορείων, τα τέλη κυκλοφορίας τους, την ασφάλιση για αστική ευθύνη σύμφωνα με τη σύμβαση αλλά και των λεωφορείων, σύμφωνα με τον Κώδικα Οδικής Κυκλοφορίας (ΚΟΚ), τον ετήσιο τεχνικό έλεγχο των λεωφορείων από ΚΤΕΟ και την τακτική, προληπτική και έκτακτη συντήρησή τους ακόμα και με κινητό συνεργείο, περιλαμβανομένων των σχετικών υλικών, εργασιών και εποπτείας, με εξαίρεση, περιοριστικά, τα καύσιμα, το adblue, τα ελαστικά και την αναγόμωσή τους, τον καθαρισμό, την απολύμανση, τη φύλαξη και τη στάθμευση των λεωφορείων. Τα λεωφορεία δύνανται να εξαγοραστούν από την ΟΣΥ Α.Ε. μετά τη λήξη της οικείας σύμβασης αντί δώδεκα χιλιάδων (12.000) ευρώ το μέγιστο προκειμένου για τα 12μετρα λεωφορεία και δεκαπέντε χιλιάδων (15.000) ευρώ το μέγιστο προκειμένου για τα 18μετρα λεωφορεία, προσαυξανόμενων με χίλια πεντακόσια (1.500) ευρώ για τα έξοδα εγκατάστασης του ανωτέρω εξοπλισμού συστημάτων τηλεματικής και ΑΣΣΚ από τον ανάδοχο σε κάθε λεωφορείο. Προβλέφθηκε η δυνατότητα υποβολής προσφοράς όχι μόνο για το σύνολο των λεωφορείων αλλά ακόμα και για επιμέρους ποσότητες των ανωτέρω τύπων λεωφορείων (12μετρα, 18μετρα), που, πάντως, δεν δύναται να μικρότερες από το 1/10 του συνολικού αριθμού των προς προμήθεια λεωφορείων κάθε τύπου (21 12μετρων ή 9 18μετρων). Ως κριτήριο κατακύρωσης (ανάθεσης) της προμήθειας ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση μόνο την τιμή (χαμηλότερη τιμή), και, ειδικότερα, το χαμηλότερο προσφερόμενο μοναδιαίο

μηνιαίο μίσθωμα, που δεν μπορεί, επί ποινή αποκλεισμού, να υπερβαίνει τα δύο χιλιάδες οκτακόσια (2.800,00) ευρώ για κάθε λεωφορείο, ανεξαρτήτως τύπου, επιτρέπεται δε να είναι διαφορετικό μόνο για κάθε τύπο λεωφορείων (για τα 12μετρα ή για τα 18μετρα) (άρθρα 1.3, 2.3.1 και 4.7 της διακήρυξης). Προβλέπεται, ακόμη, ότι σε περίπτωση ισότιμων προσφορών ο μειοδότης θα αναδεικνύεται από κλήρωση μεταξύ των οικείων διαγωνιζόμενων (άρθρο 3.1.2 της διακήρυξης), καθώς και η δυνατότητα για έως 15% επαύξηση των ποσοτήτων των προς προμήθεια λεωφορείων στο στάδιο της κατακύρωσης (άρθρο 3.2 της διακήρυξης). Στην περ. 8 της παρ. 5 του άρθρου II.5 του Παραρτήματος II «Ειδική συγγραφή υποχρεώσεων» της διακήρυξης και στην περ. 8 του άρθρου 22 του Παραρτήματος X «Σχέδιο σύμβασης» της διακήρυξης περιλαμβάνεται όρος, σύμφωνα με τον οποίο η τελική μηνιαία αμοιβή κάθε αναδόχου της προμήθειας θα προσαυξάνεται σε περίπτωση ενεργοποίησης προαίρεσης για ανάθεση σ' αυτόν της προμήθειας (μίσθωσης) έως και 2,5 φορές περισσότερων από τον ελάχιστο αριθμό μισθωμένων λεωφορείων της προμήθειας ή/και της παροχής πρόσθετων μη προβλεπόμενων υπηρεσιών, με αναλογική αύξηση του προϋπολογισμού της σύμβασης. Ο όρος, όμως, αυτός έχει εμφιλοχωρήσει στο κείμενο της διακήρυξης από σφάλμα, σύμφωνα με το 6906/12.2.2021 έγγραφο του Διευθύνοντος Συμβούλου της ΟΣΥ Α.Ε., και, επομένως, δεν θεσπίζει σχετικό δικαίωμα προαίρεσης, δεδομένης και της μη πρόβλεψης αυτού του δικαιώματος σε οποιονδήποτε άλλο όρο της διακήρυξης, του μη προϋπολογισμού του και της μη περίληψής του στην ανωτέρω προκήρυξη της προμήθειας που εστάλη και δημοσιεύθηκε

στην ΕΕΕΕ. Προς απάντηση αντίστοιχων διευκρινιστικών ερωτημάτων που υποβλήθηκαν από ενδιαφερόμενους για συμμετοχή στον διαγωνισμό οικονομικούς φορείς, η ΟΣΥ Α.Ε. εξέδωσε και δημοσίευσε νομίμως το 1°/52910/16.10.2020 και το 2°/54212/23.10.2020 τεύχη πρόσθετων πληροφοριών και διευκρινίσεων επί συγκεκριμένων όρων της διακήρυξης.

3. Η προμήθεια χρηματοδοτείται από τον κρατικό προϋπολογισμό κατά το ποσό των 40.320.000,00, που αντιστοιχεί στην προϋπολογιζόμενη δαπάνη της χωρίς ΦΠΑ, περιλαμβανομένου του ανωτέρω δικαιώματος προαίρεσης (βλ. την 12081/15.9.2020 απόφαση του Υπουργού Μεταφορών και Υποδομών περί ανάληψης της σχετικής πολυετούς δημοσιονομικής υποχρέωσης), και από την ΟΣΥ Α.Ε., κατά το ποσό των 7.257.600,00 ευρώ, που αντιστοιχεί στον αναλογούντα στην ανωτέρω δαπάνη ΦΠΑ, χωρίς το δικαίωμα προαίρεσης (βλ. την 5435/23.9.2020 απόφαση του Διευθύνοντος Συμβούλου της ΟΣΥ Α.Ε. περί αναλήψεως της σχετικής πολυετούς δημοσιονομικής υποχρέωσης, από την οποία προκύπτει και ότι το ανωτέρω ποσό κρατικής επιχορήγησης-επιδότησης, κατά το μέρος που δεν αφορά στο δικαίωμα προαίρεσης, έχει ενταχθεί στους προϋπολογισμούς της ΟΣΥ Α.Ε. ετών 2021-2023).

4. Το Κλιμάκιο κρίνει ότι η ανωτέρω κρατική χρηματοδότηση της προμήθειας, ακόμη και εάν συνιστά έκτακτη χρηματοδότηση, αποσκοπούσα στην, διά της προμήθειας των ανωτέρω λεωφορείων τροποποίηση-αύξηση του συγκοινωνιακού έργου που εκτελεί η ΟΣΥ Α.Ε. στο πλαίσιο της από 23.5.2013 σύμβασης μεταξύ αυτής και της ΟΑΣΑ Α.Ε. για την παροχή συγκοινωνιακού έργου από την πρώτη, - η σύμβαση αυτή έχει παραταθεί για αόριστο χρονικό

διάστημα και μέχρι την υπογραφή της νέας όμοιας σύμβασης (βλ. την 4331/4.12.2019 απόφαση του ΔΣ της ΟΑΣΑ Α.Ε. και την 403/12.12.2019 απόφαση του ΔΣ της ΟΣΥ Α.Ε.)-, προς αντιμετώπιση φαινομένων συνωστισμού του επιβατικού κοινού και επίτευξη της ανάγκης κοινωνικής αποστασιοποίησης για την προστασία της δημόσιας υγείας από την πανδημία του ιού SARS-CoV-2 (βλ. το με αρ. πρωτ. ΕΣ 7380/15.2.2021 έγγραφο του Διευθύνοντος Συμβούλου της ΟΣΥ Α.Ε.), αποτελεί μέρος του αντισταθμίματος-αποζημίωσης που λαμβάνει η ΟΣΥ Α.Ε. για την παροχή του συγκοινωνιακού της έργου με λεωφορεία με όρους παροχής δημόσιας υπηρεσίας στο πλαίσιο της ανωτέρω σύμβασης. Επομένως, δεν απαιτείται, καταρχήν, σύμφωνα με το άρθρο 9 του Κανονισμού 1370/2007 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου «Για τις δημόσιες επιβατικές σιδηροδρομικές και οδικές μεταφορές ...», η εκ των προτέρων κοινοποίησή της, ως ενδεχόμενης κρατικής ενίσχυσης, στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, κατ' άρθρο 108 της Συνθήκης για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (ΣΛΕΕ).

5. Η σκοπιμότητα-αναγκαιότητα της προμήθειας και το κόστος της (προϋπολογισθείσες ποσότητες και προϋπολογισθέν μίσθωμα των προς προμήθεια λεωφορείων) τεκμηριώνονται, σύμφωνα με το άρθρο 277 παρ. 3 του ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» (Α' 147), και ειδικότερα του Βιβλίου ΙΙ αυτού του νόμου, που εφαρμόζεται στην ελεγχόμενη διαδικασία ανάθεσης, δεδομένου ότι η ΟΣΥ Α.Ε. είναι αναθέτων φορέας κατά την έννοια των άρθρων 222, 224 και 231 του ίδιου Βιβλίου, ως δημόσια

επιχείρηση που δραστηριοποιείται σε δίκτυο παροχής υπηρεσιών μεταφοράς με λεωφορεία και τρόλεϊ στο κοινό (βλ. και σκέψη Ι), καθότι: α) Στο με αρ. πρωτ. ΕΣ 5725/8.2.2021 έγγραφο του Διευθύνοντος Συμβούλου της ΟΣΥ Α.Ε. αναφέρεται ότι αποφασίστηκε η διενέργεια της προμήθειας των ανωτέρω λεωφορείων με βραχυχρόνια μίσθωση, προκειμένου να επιτευχθεί άμεσα η δρομολόγησή τους, ώστε να αποφευχθούν φαινόμενα συνωστισμού του επιβατικού κοινού, δηλαδή να επιτευχθεί η άμεση και επείγουσα ανάγκη της κοινωνικής αποστασιοποίησης προς προστασία της δημόσιας υγείας από την απρόβλεπτη πανδημία του ιού SARS-CoV-2 (ασθένεια COVID-19). Στην ανωτέρω διακήρυξη περιλαμβάνεται όμοια αναφορά, περαιτέρω δε, αναφέρεται ότι τα προς προμήθεια λεωφορεία θα αντικαταστήσουν και όμοια λεωφορεία της ΟΣΥ Α.Ε. που αποσύρονται σταδιακά (άρθρο 1.3 της διακήρυξης). Επίσης, στο ίδιο ως άνω έγγραφο αναφέρεται ότι η διαδικασία προμήθειας καινούργιων λεωφορείων (βλ. τη ΔΝΣα/ οικ. 13174/ ΦΝ459/24.2.2020 απόφαση του ως άνω Υπουργού) βρίσκεται στο στάδιο της σύνταξης των σχετικών τεχνικών προδιαγραφών και εκτιμάται ότι θα έχει ολοκληρωθεί στα μέσα του 2024. β) Όπως αναφέρεται στο ίδιο ως άνω έγγραφο, η επιλογή της μίσθωσης των ανωτέρω κατά κανόνα ήδη διαθέσιμων λεωφορείων προτιμήθηκε από την αγορά καινούργιων όμοιων, διότι εξασφαλίζει χρόνο παράδοσής τους πολύ μικρότερο από αυτόν της παράδοσης καινούργιων, που ξεπερνά τους είκοσι τέσσερεις (24) μήνες, ενώ η τιμή ενός καινούργιου λεωφορείου όμοιου με τα προς προμήθεια λεωφορεία στην ευρωπαϊκή αγορά είναι περίπου 210.000,00 ευρώ και, σε κάθε περίπτωση, το



κόστος απόκτησης των λεωφορείων με μίσθωση είναι σημαντικά μικρότερο, ανά έτος χρήσης τους, αυτού της απόκτησης καινούργιων, λαμβανομένης υπόψη της σταδιακής απομείωσης της αξίας των τελευταίων. Επίσης, έχει το πλεονέκτημα της μη άμεσης εκταμίευσης του συνόλου των ποσών που απαιτούνται για την απόκτηση των λεωφορείων, σε αντίθεση με την αγορά τους, που απαιτεί την άμεση εκταμίευση των σχετικών ποσών. Περαιτέρω, στο ίδιο έγγραφο αναφέρεται ότι προτιμήθηκε η λύση της μίσθωσης με ανάθεση και της συντήρησης των οικείων λεωφορείων στον ανάδοχο (λειτουργική μίσθωση), αντί της απλής χρηματοδοτικής μίσθωσής τους χωρίς συντήρηση, παρότι η ΟΣΥ Α.Ε. διαθέτει συνεργεία για τα λεωφορεία της, αφενός διότι υφίσταται έλλειψη τεχνικού προσωπικού στην ΟΣΥ Α.Ε. και αφετέρου διότι με τον τρόπο αυτό αναλαμβάνει πλήρως ο ανάδοχος την ευθύνη για την εξασφάλιση της ανωτέρω προβλεπόμενης στη διακήρυξη καθημερινής διαθεσιμότητας των λεωφορείων. γ) Στο ίδιο ως άνω έγγραφο αναφέρεται ότι βάση υπολογισμού του προϋπολογιζόμενου μηνιαίου μισθώματος ανά λεωφορείο (2.800,00 ευρώ) ήταν το προϋπολογισθέν μοναδιαίο μίσθωμα των τριών χιλιάδων (3.000,00) ευρώ για την όμοια μίσθωση λεωφορείων από την Οργανισμός Αστικών Συγκοινωνιών Θεσσαλονίκης (ΟΑΣΘ) Α.Ε. (βλ. και την 334/2020 πράξη του Κλιμακίου), το οποίο μειώθηκε κατά διακόσια (200,00) ευρώ, που είναι η αξία των υπηρεσιών συντήρησης των λεωφορείων που θα παράσχει η ΟΣΥ Α.Ε. στον ανάδοχο, όπως προβλέπονται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VIII της διακήρυξης, καθώς και της παροχής των εγκαταστάσεων της ΟΣΥ Α.Ε. στον ανάδοχο για την εκτέλεση των εργασιών συντήρησης των

λεωφορείων και για τη στάθμευσή τους. Σε κάθε περίπτωση, το ανωτέρω προϋπολογισθέν μίσθωμα είναι πιο συμφέρον σε σύγκριση με το ανωτέρω μίσθωμα – βάση υπολογισμού του, καθώς η παρούσα προμήθεια αφορά λεωφορεία μικρότερης ηλικίας και νεότερης τεχνολογίας σε σύγκριση με τα αντίστοιχα που μίσθωσε η ΟΑΣΘ Α.Ε., στο μίσθωμα δε αυτό περιλαμβάνονται, επιπροσθέτως, τα έξοδα ασφάλισης των λεωφορείων, σύμφωνα με τον ΚΟΚ, τα τέλη ταξινόμησης και τα τέλη κυκλοφορίας τους. Άλλωστε, και οι τιμές τυχόν εξαγοράς των λεωφορείων μετά τη λήξη της μίσθωσης έχουν καθοριστεί σε ποσά χαμηλότερα σε σύγκριση με αυτά των τιμών εξαγοράς για τα λεωφορεία που μίσθωσε η ΟΑΣΘ Α.Ε. (15.000,00 ευρώ για κάθε λεωφορείο + 2.000,00 για τον εγκατεστημένο εξοπλισμό τηλεματικής). δ) Στην ανωτέρω διακήρυξη αναφέρεται ότι προτιμήθηκε η προμήθεια (μίσθωση) ντιζελοκίνητων λεωφορείων αντί ηλεκτροκίνητων ή κινούμενων με συμπιεσμένο φυσικό αέριο (CNG), διότι i) υπάρχει παντελής έλλειψη εξειδικευμένου τεχνικού προσωπικού και εγκαταστάσεων συντήρησης για ηλεκτροκίνητα λεωφορεία στην ΟΣΥ Α.Ε., και ii) υπάρχουν εγκαταστάσεις υποστήριξης κινούμενων με CNG λεωφορείων μόνο σε δύο (2) αμαξοστάσια της ΟΣΥ Α.Ε., ενώ για ντιζελοκίνητα λεωφορεία υπάρχουν εγκαταστάσεις υποστήριξης σε όλα τα αμαξοστάσια, με συνέπεια η προμήθεια τέτοιου είδους λεωφορείων να παρέχει μεγαλύτερη ευελιξία ως προς τη δρομολόγησή τους, τη συγκοινωνιακή κάλυψη και τον συγκοινωνιακό σχεδιασμό από την ΟΣΥ Α.Ε.

**6.** Ο ν. 4412/2016 ορίζει στο άρθρο 253 «Αρχές που διέπουν τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων (άρθρο 36 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)» ότι «1. Οι

αναθέτοντες φορείς αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της προστασίας του ανταγωνισμού (...) και λαμβάνουν τα απαραίτητα μέτρα, ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων. (...)), στο άρθρο 286 «Εναλλακτικές προσφορές (άρθρο 64 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)» ότι «1. Οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να επιτρέπουν ή να απαιτούν από τους προσφέροντες να υποβάλουν εναλλακτικές προσφορές που ανταποκρίνονται στις ελάχιστες απαιτήσεις που έχουν ορίσει οι εν λόγω αναθέτοντες φορείς. Οι εναλλακτικές προσφορές συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης. Οι αναθέτοντες φορείς επισημαίνουν στην προκήρυξη σύμβασης (...) εάν επιτρέπουν ή όχι ή εάν απαιτούν εναλλακτικές προσφορές. Οι εναλλακτικές προσφορές δεν επιτρέπονται εάν δεν υπάρχει σχετική επισήμανση. (...)), στο άρθρο 315 «Ειδικοί κανόνες διεξαγωγής διαδικασίας» ότι «Η διεξαγωγή της διαδικασίας σύναψης σύμβασης (διαδικασία υποβολής, αποσφράγισης, αξιολόγησης προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής, επιλογής συμμετεχόντων, υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και σύμβασης, καθορισμού προθεσμιών ολοκλήρωσης του συνόλου ή των επιμέρους διαδικασιών) πραγματοποιείται κατά τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 92 έως 100, 103 και 104, αναλόγως εφαρμοζόμενα. (...))» και στο άρθρο 91 ότι «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία

αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. (...) δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, αν τέτοια δεν επιτρέπεται (...) ε) Η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλει δύο ή περισσότερες προσφορές εκτός αν επιτρέπεται η υποβολή εναλλακτικής προσφοράς. (...)).»

7. Συναφώς η ανωτέρω διακήρυξη ορίζει ότι «1.3 Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου σύμβασης (...) Ο Αναθέτων Φορέας έχει το δικαίωμα να αναθέσει (...) σε περισσότερους του ενός αναδόχους (...) Για τον σκοπό αυτό ο Αναθέτων Φορέας μετά την αξιολόγηση των τεχνικών και το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών, θα καταρτίσει έναν (1) πίνακα κατά σειρά μειοδοσίας (με αναλυτική αναφορά για τα αρθρωτά και για τα κανονικά λεωφορεία) των συμμετεχόντων στον διαγωνισμό. Εφόσον ο πρώτος μειοδότης δεν καλύπτει τον συνολικό αριθμό των λεωφορείων που επιθυμεί (...) (210 κανονικά και 90 αρθρωτά), προχωρά στην ανάθεση και στους επόμενους, κατά την σειρά μειοδοσίας του πίνακα (για τα αρθρωτά και τα κανονικά λεωφορεία) μέχρι να καλυφθεί ο επιθυμητός αριθμός λεωφορείων. Η προσφερόμενη μοναδιαία τιμή μηνιαίου μισθώματος (€ ανά τύπο ενός λεωφορείου ανά μήνα) δεν είναι επιτρεπτό να είναι μεγαλύτερη από δύο χιλιάδες οκτακόσια ευρώ (2.800,00) ανά μήνα (ανά λεωφορείο ανεξαρτήτως τύπου), επί ποινή αποκλεισμού. Η προσφερόμενη μοναδιαία τιμή μηνιαίου μισθώματος (€ ανά κάθε τύπο λεωφορείου ανά μήνα) παραμένει σταθερή καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης (...) 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών.

Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα IV της Διακήρυξης για όλες περιγραφόμενες υπηρεσίες ανά είδος / τμήμα. Εναλλακτικές προσφορές (...) δεν γίνονται δεκτές και απορρίπτονται ως απαράδεκτες (...) 2.4.3.2 Τεχνική προσφορά. Ο (υπό)φάκελος της Τεχνικής Προσφοράς περιέχει με ποινή αποκλεισμού την πρόταση του προσφέροντος και ειδικότερα (...) κατ' ελάχιστον (i) Την Δήλωση Συμμόρφωσης του προσφέροντος (...) (ii) Αναφορά του αριθμού των προσφερόμενων προς μίσθωση λεωφορείων (ανά τύπο) (...) (iv) Δικαιολογητικά για την τεκμηρίωση των τεχνικών προδιαγραφών που αναφέρονται: ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV «Τεχνικές Προδιαγραφές». (v) Αναλυτική περιγραφή του Συστήματος τακτικής, προληπτικής και έκτακτης συντήρησης των προσφερόμενων λεωφορείων (x) Τα ηλεκτρονικά υποβαλλόμενα τεχνικά φυλλάδια (prospectus), θα πρέπει να είναι ψηφιακά υπογεγραμμένα από τον προσφέροντα. (...) 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών. Ο αναθέτων φορέας με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: (α) η οποία δεν υποβάλλεται (...) με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών) 2.4.3 (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς) (...) (γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις (...) ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από τον Αναθέτοντα Φορέα (...) (δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά (...) (η) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και

αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης. (...). 5.1 Τρόπος πληρωμής. 5.1.1. Η πληρωμή του αναδόχου υπολογίζεται ως εξής: 1. Βάση για τον υπολογισμό της συνολικής αμοιβής του Αναδόχου (Παρόχου Υπηρεσιών) αποτελεί η δεσμευτική του προσφορά για το μηνιαίο μίσθωμα (Μοναδιαία Τιμή Προσφοράς) ανά τύπο λεωφορείου πολλαπλασιασμένο με τον ακριβή αριθμό κάθε τύπου των λεωφορείων που διαθέτει στην ΟΣΥ ανά ημέρα (...) 7. Η μηνιαία αμοιβή του Αναδόχου θα υπολογίζεται από τον κάτωθι τύπο: (...)  $MAA = \sum[\sum(N_{ij} TM_j)]$ ,  $J=1$ ,  $i=1$  όπου:  $MAA$  = μηνιαία αποζημίωση αναδόχου,  $N_{ij}$  = αριθμός λεωφορείων ανά ημέρα και τύπο,  $TM_j$  = προσφερθέν μοναδιαίο μηνιαίο μίσθωμα ανά τύπο λεωφορείου  $i$  = αύξων αριθμός ημέρας του μήνα (από 1 μέχρι 28, 30 ή 31)  $j = 1$  κανονικά,  $j = 2$  αρθρωτά (...) (βλ. και όμοιες αναφορές στην περ. 7 της παρ. 5 του άρθρου II.5 του Παραρτήματος II «Ειδική συγγραφή υποχρεώσεων» της διακήρυξης και στην περ. 7 του άρθρου 22 του Παραρτήματος X «Σχέδιο σύμβασης» της διακήρυξης). Η διακήρυξη ορίζει ακόμη στο Παράρτημα II «Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων» ότι «II.1 Εξοπλισμός (...) Όλα τα λεωφορεία που θα προσκομίσει(ουν) ο(ι) προμηθευτής(ές) στη ΟΣΥ πρέπει (...) να ικανοποιούν όλους τους όρους της διακήρυξης και των παραρτημάτων αυτής, που καθορίζουν (...) τις δυνατότητες των λεωφορείων, τα τεχνικά χαρακτηριστικά τους (...) II.2 Τεχνικά φυλλάδια (Prospectus) και λοιπές βεβαιώσεις. Ο(ι) προμηθευτής(ές) υποχρεούται κατά την κατάθεση της προσφοράς, να συμπεριλάβει(ουν) πλήρη τεχνική περιγραφή, εγχειρίδια και όλα τα απαραίτητα για την συντήρηση τεχνικά φυλλάδια για την αξιολόγηση

της προσφοράς του (...) Τα κατατιθέμενα τεχνικά φυλλάδια (...) πρέπει να επαληθεύουν τα τεχνικά και ποιοτικά χαρακτηριστικά που αναγράφονται στις προσφορές. (...) Π. 5 Αναλυτικό αντικείμενο της Σύμβασης Παροχής Υπηρεσίας (...) 5. ΑΜΟΙΒΗ ΑΝΑΔΟΧΟΥ-ΠΛΗΡΩΜΗ-ΟΡΟΙ ΠΛΗΡΩΜΗΣ (...) Βάση για τον υπολογισμό της συνολικής αμοιβής του Αναδόχου (Παρόχου Υπηρεσιών) αποτελεί η δεσμευτική του προσφορά για το μηνιαίο μίσθωμα (Μοναδιαία Τιμή Προσφοράς) ανά τύπο λεωφορείου πολλαπλασιασμένο με τον ακριβή αριθμό κάθε τύπου των λεωφορείων που διαθέτει στην ΟΣΥ ανά ημέρα (περιλαμβάνεται το συνολικό κόστος μίσθωσης, υλικών και εργασιών συντήρησης) και θα περιλαμβάνεται στην Οικονομική Προσφορά. (...) (βλ. και όμοια αναφορά στην περ. 1 του άρθρου 22 του Παραρτήματος Χ «Σχέδιο σύμβασης» της διακήρυξης)», και στο Παράρτημα IV «Τεχνικές προδιαγραφές» ότι «(...) 2. Γενικές Απαιτήσεις Ντιζελοκίνητων Αρθρωτών και Κανονικών Λεωφορείων. (...) Τα προσφερόμενα λεωφορεία θα πρέπει κατ' ελάχιστο, να καλύπτουν, επί ποινή αποκλεισμού, απαραίτητως όλα τα γενικά και ειδικά τεχνικά χαρακτηριστικά όπως περιγράφονται κατωτέρω. (...) 3. Παρατηρήσεις – Επιπρόσθετες ειδικές απαιτήσεις. (...) γ. Οι απαιτήσεις των πινάκων να αποδεικνύονται με (...) τη Δήλωση Συμμόρφωσης του προσφέροντα (...) Για κάθε απαίτηση/προδιαγραφή αναφέρεται στους πίνακες και το αποδεκτό μέσο απόδειξης της συμμόρφωσης. 4. Βασικά τεχνικά χαρακτηριστικά των ντιζελοκίνητων αστικών λεωφορείων (αρθρωτών και κανονικών). (...) 4.3 Χώρος επιβατών – Πλαίσιο – Αμάξωμα κ.λπ. i. Τα πλαίσια που θα χρησιμοποιηθούν πρέπει να είναι ειδικής κατασκευής, χαμηλού

δαπέδου (low floor) με απόσταση από το επίπεδο του δρόμου όχι μεγαλύτερο των 35 εκατοστών για εύκολη πρόσβαση των επιβατών και των επιβατών με αναπηρίες (...) viii. Τα λεωφορεία θα πρέπει να φέρουν πλευρικά παράθυρα ικανών διαστάσεων τα οποία θα καλύπτονται με υαλοπίνακες ασφάλισης. Τα παράθυρα θα είναι ανοιγοκλειόμενα κατασκευασμένα έτσι ώστε μέσω ειδικών παρεμβρυσμάτων, να είναι απολύτως στεγανά. (...)».

**8.** Από τον συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων συνάγεται ότι: α) Προσφορά που υποβάλλεται στον ανοικτό διαγωνισμό ανάθεσης της ελεγχόμενης προμήθειας και περιλαμβάνει διαφορετικές προσφερόμενες τιμές μοναδιαίων μηνιαίων μισθώματων για αντίστοιχα, διαφορετικά μεν προσφερόμενα μοντέλα λεωφορείων του ίδιου, όμως, τύπου, δηλαδή είτε 12μετρα είτε 18μετρα λεωφορεία, είναι εναλλακτική προσφορά κατά το μέρος που αφορά στον αντίστοιχο τύπο λεωφορείων, και απορρίπτεται ως απαράδεκτη, δεδομένου ότι η διακήρυξη επιτρέπει την προσφορά από κάθε διαγωνιζόμενο οικονομικό φορέα ενός μόνο (ενιαίου) μοναδιαίου μηνιαίου μισθώματος για τα λεωφορεία του ίδιου τύπου (είτε 12μετρα είτε 18μετρα), ανεξαρτήτως του εάν τα προσφερόμενα λεωφορεία του αντίστοιχου τύπου είναι διαφορετικά μοντέλα. Επί τη βάση, άλλωστε, αυτού του μοναδικού (ενιαίου) μοναδιαίου μηνιαίου μισθώματος υπολογίζεται και η μηνιαία αμοιβή του οικείου αναδόχου κατά την εκτέλεση της σύμβασης. Τυχόν δε αποδοχή τέτοιας εναλλακτικής προσφοράς, αφενός καθιστά αδύνατη την κατά σειρά μειοδοσίας κατάταξη των διαγωνιζόμενων για κάθε ως άνω τύπο λεωφορείων, σε περίπτωση που τα προσφερόμενα από τον ίδιο διαγωνιζόμενο εναλλακτικά



μισθώματα για αντίστοιχα διαφορετικά μοντέλα λεωφορείων του ίδιου τύπου δεν είναι όλα τα χαμηλότερα ή τα υψηλότερα προσφερόμενα μισθώματα, σε σύγκριση με τα αντίστοιχα των υπολοίπων διαγωνιζόμενων, και αφετέρου καθιστά αδύνατο τον υπολογισμό της μηνιαίας αμοιβής του οικείου αναδόχου, καθώς ο προαναφερόμενος μαθηματικός τύπος για τον υπολογισμό της προϋποθέτει ένα (ενιαίο) μοναδιαίο μηνιαίο μίσθωμα για κάθε τύπο λεωφορείων. β) Τα πλευρικά παράθυρα των προσφερόμενων στον διαγωνισμό λεωφορείων πρέπει να είναι ανοιγοκλειόμενα και η απόσταση του δαπέδου των λεωφορείων από το έδαφος (επίπεδο του δρόμου) να μην είναι μεγαλύτερη των τριάντα πέντε (35) εκατοστών, σύμφωνα με τις αντίστοιχες τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης (περ. i και viii της παρ. 4.3 του Παραρτήματος IV «Τεχνικές προδιαγραφές» της διακήρυξης). Σε περίπτωση δε που, από την αντίστοιχη δήλωση συμμόρφωσης ή την τεχνική περιγραφή - προσφορά του οικείου διαγωνιζόμενου ή/και από τα αντίστοιχα τεχνικά φυλλάδια ή/και σχέδια που υποβάλλει με την τεχνική του προσφορά, προκύπτει είτε ότι τα προσφερόμενα λεωφορεία έχουν πλευρικά παράθυρα που δεν είναι ανοιγοκλειόμενα είτε ότι η απόσταση του δαπέδου τους από το έδαφος είναι μεγαλύτερη των τριάντα πέντε (35) εκατοστών, η (τεχνική) προσφορά του απορρίπτεται ως απαράδεκτη, δεδομένου ότι οι συγκεκριμένες τεχνικές προδιαγραφές των προς προμήθεια λεωφορείων έχουν τεθεί επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη. γ) Αν έχει απορριφθεί προσφορά διαγωνιζόμενου λόγω μη εκπλήρωσης συγκεκριμένης τεχνικής προδιαγραφής από τα λεωφορεία που αυτός προσέφερε, κατόπιν μάλιστα αιτήματος του

αναθέτοντος Φορέα (ΟΣΥ Α.Ε.) για την παροχή σχετικών διευκρινίσεων από τον οικείο διαγωνιζόμενο, η μη απόρριψη των προσφορών άλλων διαγωνιζόμενων, που για τα προσφερόμενα λεωφορεία τους προκύπτει από στοιχεία των τεχνικών τους προσφορών ότι επίσης δεν πληρούν την ίδια τεχνική προδιαγραφή, χωρίς μάλιστα καν να τους υποβληθεί αίτημα παροχής σχετικών διευκρινίσεων, συνιστά παραβίαση των αρχών της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζόμενων και του μεταξύ τους ανταγωνισμού.

9. Μέχρι την ορισθείσα καταληκτική ημερομηνία (30.10.2020) στον διαγωνισμό υπέβαλαν προσφορές οι οικονομικοί φορείς: α) [Α] Η εταιρεία προσέφερε 107 12μετρα λεωφορεία [1] 2θυρα, 17 12μετρα λεωφορεία [1] 3θυρα έτους κατασκευής 2011, 20 12μετρα λεωφορεία [1] 3θυρα έτους κατασκευής 2010, 10 12μετρα λεωφορεία [2] 3θυρα, 20 12μετρα λεωφορεία [2] 2θυρα και 10 18μετρα λεωφορεία [3] 3θυρα. Στην από 30.10.2020 αντίστοιχη δήλωση (φύλλο) συμμόρφωσης, που υπέβαλε με την τεχνική της προσφορά η εταιρεία, αναφέρει για τα πλευρικά παράθυρα των προσφερόμενων 12μετρων λεωφορείων [1] 3θυρων ότι είναι «Ικανών διαστάσεων τα οποία καλύπτονται με υαλοπίνακες ασφάλισης, κατασκευασμένα έτσι ώστε μέσω ειδικών παρεμβυσμάτων να είναι απολύτως στεγανά. Στην αριστερή πλευρά του λεωφορείου υπάρχουν τρία (3) συρόμενα παράθυρα ανοιγοκλειόμενα κατάλληλων διαστάσεων.» και στην από 30.10.2010 αντίστοιχη δήλωση (φύλλο) συμμόρφωσης, που επίσης υπέβαλε με την τεχνική της προσφορά, αναφέρει για τα πλευρικά παράθυρα των προσφερόμενων 18μετρων λεωφορείων [3] ότι είναι «Ικανών διαστάσεων τα

οποία καλύπτονται με υαλοπίνακες ασφάλισης, ανοιγοκλειόμενα κατασκευασμένα έτσι ώστε μέσω ειδικών παρεμβυσμάτων είναι απολύτως στεγανά». Από το τεχνικό όμως σχέδιο των τελευταίων λεωφορείων, που περιλαμβάνεται στο από 30.10.2020 ψηφιακά υπογεγραμμένο από νομίμους εκπροσώπους της εταιρείας τεχνικό (προϊοντικό) φυλλάδιο για τα λεωφορεία αυτά, προκύπτει ότι μόνο δύο (2) από τα εννέα (9) συνολικά πλευρικά παράθυρα κάθε πλευράς τους είναι ανοιγοκλειόμενα. β) [B] Η εταιρεία προσέφερε 51 12μετρα λεωφορεία [4] 2θυρα. Στην από 29.10.2010 δε δήλωση (φύλλο) συμμόρφωσης, που υπέβαλε με την τεχνική της προσφορά, αναφέρει για τα πλευρικά παράθυρα των προσφερόμενων λεωφορείων ότι «Τα λεωφορεία φέρουν παράθυρα ικανών διαστάσεων τα οποία καλύπτονται με υαλοπίνακες ασφάλισης. Το λεωφορείο διαθέτει ανοιγοκλειόμενα παράθυρα/καταπακτές, κατασκευασμένα έτσι ώστε μέσω ειδικών παρεμβυσμάτων, να είναι απολύτως στεγανά». Περαιτέρω, από τα από 28.10.2020 ψηφιακά υπογεγραμμένα από νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρείας τεχνικά σχέδια των λεωφορείων αυτών προκύπτει ότι τα πλευρικά τους παράθυρα δεν είναι ανοιγοκλειόμενα. γ) [Γ] Η εταιρεία αυτή προσέφερε 47 12μετρα λεωφορεία [5] 2θυρα ή 3θυρα, 11 18μετρα λεωφορεία [6] 3θυρα, 113 12μετρα λεωφορεία [7] 2θυρα, 20 18μετρα λεωφορεία [8] 3θυρα και 9 18μετρα λεωφορεία [3] 3θυρα. Στην από 29.10.2010 δε δήλωση (φύλλο) συμμόρφωσης, που υπέβαλε με την τεχνική της προσφορά η εταιρεία, αναφέρει για τα πλευρικά παράθυρα των προσφερόμενων λεωφορείων ότι «Τα λεωφορεία φέρουν πλευρικά παράθυρα ικανών διαστάσεων τα οποία

καλύπτονται με υαλοπίνακες ασφάλισης. Τα παράθυρα είναι ανοιγοκλειόμενα, κατασκευασμένα έτσι ώστε μέσω ειδικών παρεμβυσμάτων να είναι απολύτως στεγανά.», καθώς και ότι «Τα πλαίσια που προσφέρονται είναι ειδικής κατασκευής, χαμηλού δαπέδου με απόσταση από το επίπεδο του δρόμου μικρότερη των 35 εκατοστών για εύκολη πρόσβαση των επιβατών και των επιβατών με αναπηρίες.». Στην από 29.10.2020 ψηφιακά υπογεγραμμένη από νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρείας, όμως, τεχνική προσφορά-περιγραφή των προσφερόμενων λεωφορείων αναφέρεται σχετικά ότι «Τα λεωφορεία φέρουν παράθυρα ικανών διαστάσεων τα οποία καλύπτονται με υαλοπίνακες ασφάλισης. Υπάρχουν και παράθυρα που είναι ανοιγοκλειόμενα, κατασκευασμένα έτσι ώστε μέσω ειδικών παρεμβυσμάτων να είναι απολύτως στεγανά». Στην ίδια τεχνική περιγραφή περιλαμβάνεται και αναφορά (βλ. δήλωση συμμόρφωσης) ως προς την απόσταση του δαπέδου των προσφερόμενων λεωφορείων από το έδαφος (μικρότερη δηλαδή από 35 εκατοστά). Περαιτέρω όμως, i) από το από 29.10.2020 ψηφιακά υπογεγραμμένο από νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρείας τεχνικό (προϊοντικό) φυλλάδιο των προσφερόμενων 12μετρων λεωφορείων [5] και 18μετρων λεωφορείων [6] προκύπτει ότι τα πλευρικά τους παράθυρα δεν είναι ανοιγοκλειόμενα (βλ. τα αντίστοιχα τεχνικά σχέδια των λεωφορείων που περιλαμβάνει το φυλλάδιο), ii) από το από 29.10.2020 ψηφιακά υπογεγραμμένο από νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρείας τεχνικό φυλλάδιο των προσφερόμενων 12μετρων λεωφορείων [7] 2θυρων προκύπτει αφενός ότι τα πλευρικά τους παράθυρα δεν είναι ανοιγοκλειόμενα (βλ. το αντίστοιχο τεχνικό

σχέδιο των λεωφορείων που περιλαμβάνει το φυλλάδιο) και αφετέρου ότι η απόσταση του δαπέδου τους από το έδαφος είναι «370 mm», δηλαδή 37 εκατοστά (βλ. τη σχετική πληροφορία που περιλαμβάνεται στον κατάλογο των τεχνικών χαρακτηριστικών του φυλλαδίου για τα λεωφορεία), iii) από το από 29.10.2020 ψηφιακά υπογεγραμμένο από νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρείας τεχνικό (προϊοντικό) φυλλάδιο των προσφερόμενων 18μετρων λεωφορείων [8] προκύπτει ότι μόνο δύο (2) από τα εννέα (9) συνολικά πλευρικά παράθυρα κάθε πλευράς του είναι ανοιγοκλειόμενα (βλ. το αντίστοιχο τεχνικό σχέδιο των λεωφορείων που περιλαμβάνει το φυλλάδιο) και iv) από το από 29.10.2020 ψηφιακά υπογεγραμμένο από νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρείας τεχνικό (προϊοντικό) φυλλάδιο των προσφερόμενων 18μετρων λεωφορείων [3] προκύπτει ότι μόνο δύο (2) από τα εννέα (9) συνολικά πλευρικά παράθυρα κάθε πλευράς του είναι ανοιγοκλειόμενα (βλ. το αντίστοιχο τεχνικό σχέδιο των λεωφορείων που περιλαμβάνει το φυλλάδιο). δ) [Δ] Η εταιρεία προσέφερε 60 12μετρα λεωφορεία [9] 2θυρα Στην από 29.10.2010 δε δήλωση συμμόρφωσης με τις τεχνικές προδιαγραφές, που υπέβαλε με την τεχνική της προσφορά, αναφέρει για τα πλευρικά παράθυρα των προσφερόμενων λεωφορείων ότι «Τα λεωφορεία θα φέρουν πλευρικά παράθυρα ικανών διαστάσεων τα οποία καλύπτονται με υαλοπίνακες ασφάλισης. Τα παράθυρα είναι σταθερά, μη ανοιγοκλειόμενα και κατασκευασμένα έτσι ώστε μέσω ειδικών παρεμβυσμάτων, να είναι απολύτως στεγανά.». Περαιτέρω, αναφέρει ότι «Όλα τα λεωφορεία διαθέτουν επαρκές και αποτελεσματικό σύστημα κλιματισμού (για τον εσωτερικό χώρο του λεωφορείου) ισχύος μεταξύ 15KW και 25kW»

και ότι «...η ισχύς του κινητήρα, που είναι λίγο μικρότερη των 200 Kw, περίπου 165, σε συνδυασμό με το ελαφρύ αμάξωμα των συγκεκριμένων οχημάτων εξασφαλίζει την άνετη κυκλοφορία των λεωφορείων στη δυσμενέστερη κατάσταση λειτουργίας (μέγιστο φορτίο, μέγιστη κλίση δρόμου)». Ομοίως, στην από 30.10.2010 υπεύθυνη δήλωση νομίμου εκπροσώπου της, που επίσης υπέβαλε με την προσφορά της αναφέρει μεν αρχικώς ότι αποδέχεται ρητώς και ανεπιφυλάκτως όλους τους όρους της διακήρυξης (πρώτο εδάφιο της δήλωσης), εν συνεχεία, όμως, αναφέρει ότι τα παράθυρα των προσφερόμενων λεωφορείων δεν ανοίγουν, ότι αυτά διαθέτουν κλιματισμό ισχύος μικρότερης των 35 KW και ότι ο κινητήρας τους έχει ισχύ 165 KW, αυτές, όμως, οι αποκλίσεις από τις τεχνικές προδιαγραφές ουδόλως επηρεάζουν την καταλληλότητα των λεωφορείων και την άρτια εκτέλεση της σύμβασης (δεύτερο εδάφιο της δήλωσης).

**10.** Η επιτροπή του διαγωνισμού απηύθυνε προς τις διαγωνιζόμενες εταιρείες [Α] και [Δ] τα από 20.11.2020 αντίστοιχα αιτήματα παροχής διευκρινίσεων. Με το αίτημα διευκρινίσεων προς την [Δ] ζητήθηκε από αυτή να άρει την αντίφαση μεταξύ του πρώτου εδαφίου της ανωτέρω υπεύθυνης δήλωσης, ότι δηλαδή η προσφορά της συμμορφώνεται με τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης και των ανωτέρω αποκλίσεων από τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος IV της διακήρυξης, που αναφέρονται τόσο στην ίδια αυτή δήλωση όσο και στην ανωτέρω δήλωση συμμόρφωσής της με τις τεχνικές προδιαγραφές. Με το από 25.11.2020 δε έγγραφό της προς την ΟΣΥ Α.Ε., η εταιρεία αυτή επιβεβαίωσε ότι οι ανωτέρω αναφερόμενες

αποκλίσεις από τις τεχνικές προδιαγραφές υφίστανται στα προσφερόμενα από αυτή λεωφορεία, είναι, όμως, μη ουσιώδεις για τους αναφερόμενους στο ίδιο έγγραφο λόγους. Με το αίτημα διευκρινίσεων προς την [Α] της ζητήθηκε, μεταξύ άλλων, να άρει την αντίφαση μεταξύ της αναφοράς στο ανωτέρω φύλλο συμμόρφωσής της για τα 107 12μετρα λεωφορεία [1] 2θυρα ότι συμμορφώνεται πλήρως και άνευ όρου και αιρέσεως με τους όρους της διακήρυξης και της αναφοράς στο ίδιο φύλλο συμμόρφωσης ότι τα ως άνω λεωφορεία διαθέτουν πλευρικά παράθυρα «ικανών διαστάσεων τα οποία καλύπτονται με υαλοπίνακες ασφάλισης, κατασκευασμένα έτσι ώστε μέσω ειδικών παρεμβυσμάτων να είναι απολύτως στεγανά», που αποκλίνει από τον προαναφερόμενο επί ποινή απαραδέκτου όρο της παρ. 4.3 περ. viii του Παραρτήματος IV της διακήρυξης (τεχνικών προδιαγραφών), σύμφωνα με τον οποίο τα λεωφορεία θα πρέπει να φέρουν πλευρικά παράθυρα ανοιγοκλειόμενα, κατασκευασμένα έτσι ώστε μέσω ειδικών παρεμβυσμάτων να είναι απολύτως στεγανά. Με το από 23.11.2020 δε έγγραφό της προς την ΟΣΥ Α.Ε., η εταιρεία αυτή απάντησε σχετικώς ότι η παράλειψή της να αναφέρει στο ανωτέρω φύλλο συμμόρφωσής ότι τα ανωτέρω λεωφορεία διαθέτουν ανοιγοκλειόμενα πλευρικά παράθυρα οφείλεται σε σφάλμα και επανέλαβε διορθωμένη την ανωτέρω σχετική αναφορά της στο φύλλο συμμόρφωσης έτσι ώστε πλέον να είναι σαφές ότι τα πλευρικά παράθυρα των ανωτέρω προσφερόμενων λεωφορείων είναι ανοιγοκλειόμενα.

**11.** Με τη 230/22.12.2020 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου (ΔΣ) της ΟΣΥ Α.Ε., που έλαβε υπόψη τα II/15.12.2020 και IV/18.12.2020 πρακτικά

της επιτροπής του διαγωνισμού: α) Κρίθηκαν παραδεκτά/ές τα δικαιολογητικά συμμετοχής, η τεχνική προσφορά και η οικονομική προσφορά της [Α], που προσέφερε μοναδιαίο μηνιαίο μίσθωμα 2.492,00 ευρώ για τα 17 12μετρα λεωφορεία [1] 3θυρα έτους κατασκευής 2011 που προσέφερε, 2.520,00 ευρώ για τα 20 12μετρα λεωφορεία [1] 3θυρα έτους κατασκευής 2010 που προσέφερε, 2.534,00 ευρώ για τα 10 12μετρα λεωφορεία [2] 3θυρα και τα 20 12μετρα λεωφορεία [2] 2θυρα που προσέφερε και 2.744,00 ευρώ για τα 10 18μετρα λεωφορεία [3] 3θυρα που προσέφερε, με εξαίρεση την τεχνική της προσφορά για τα 107 12μετρα λεωφορεία [1] 2θυρα, που απορρίφθηκε ως απαράδεκτη, με τη νόμιμη αιτιολογία ότι η εταιρεία δεν υπέβαλε τη ζητούμενη επί ποινή αποκλεισμού από το προαναφερόμενο άρθρο 2.4.3.2 περ. νί της διακήρυξης αναλυτική περιγραφή του συστήματος τακτικής, προληπτικής και έκτακτης συντήρησης των λεωφορείων αυτών. β) Κρίθηκαν παραδεκτά/ές τα δικαιολογητικά συμμετοχής, οι τεχνικές προσφορές και οι οικονομικές προσφορές των [Β], που προσέφερε μοναδιαίο μηνιαίο μίσθωμα 2.688,00 ευρώ για τα 12μετρα λεωφορεία που προσέφερε, και [Γ], η οποία προσέφερε μοναδιαίο μηνιαίο μίσθωμα ποσού 2.688,00 ευρώ για όλα τα μοντέλα 12μετρων λεωφορείων που προσέφερε και 2.800,00 ευρώ μοναδιαίο μηνιαίο μίσθωμα για όλα τα μοντέλα 18μετρων λεωφορείων που προσέφερε. γ) Απορρίφθηκε η προσφορά της [Δ], με τη νόμιμη αιτιολογία ότι τα λεωφορεία που προσέφερε i) δεν διαθέτουν ανοιγοκλειόμενα παράθυρα, κατά παράβαση του προαναφερόμενου επί ποινή αποκλεισμού όρου της παρ. 4.3 περ. viii του Παραρτήματος IV (τεχνικών προδιαγραφών) της διακήρυξης, γεγονός που η



εταιρεία επανέλαβε στις προαναφερόμενες διευκρινίσεις της, ii) έχουν κινητήρα με ισχύ 162 KW, που υπολείπεται της απαιτούμενης επί ποινή αποκλεισμού από την παρ. 4.6 του Παραρτήματος IV (τεχνικών προδιαγραφών) της διακήρυξης ισχύος των 200 KW, γεγονός που η εταιρεία επίσης επανέλαβε στις ανωτέρω διευκρινίσεις της, και iii) έχουν κλιματισμό με ψυκτική ισχύ 15 – 25 KW, που υπολείπεται της απαιτούμενης επί ποινή αποκλεισμού από την παρ. 4.4 του Παραρτήματος IV (τεχνικών προδιαγραφών) της διακήρυξης ισχύος των 35 KW, γεγονός που η εταιρεία επανέλαβε στις ανωτέρω διευκρινίσεις της. δ) Ανακηρύχθηκαν i) προσωρινές μειοδότες, κατόπιν κλήρωσης μεταξύ των ισότιμων προσφορών της [B] και [Γ] για 51 12μετρα λεωφορεία, που ανέδειξε ως μειοδότες για τα λεωφορεία αυτά την [B], και την ενεργοποίηση της δυνατότητας για κατά 15% επαύξηση των ποσοτήτων των προς κατακύρωση 12μετρων μόνο λεωφορείων (βλ. το προαναφερόμενο άρθρο 3.2 της διακήρυξης): ii) Η [A] για 20 12μετρα λεωφορεία [1] 3θυρα έτους κατασκευής 2011, με 2.492,00 ευρώ μοναδιαίο μηνιαίο μίσθωμα, για 23 12μετρα λεωφορεία [1] 3θυρα έτους κατασκευής 2010, με 2.520,00 ευρώ μοναδιαίο μηνιαίο μίσθωμα, για 35 12μετρα λεωφορεία [2] 3θυρα και 2θυρα, με 2.534,00 ευρώ μοναδιαίο μηνιαίο μίσθωμα, και για 10 18μετρα λεωφορεία [3] 3θυρα, με μοναδιαίο μηνιαίο μίσθωμα 2.744,00 ευρώ. iii) Η [B] για 59 12μετρα λεωφορεία [4] 2θυρα, με 2.688,00 ευρώ μοναδιαίο μηνιαίο μίσθωμα. iv) η [Γ] για 54 12μετρα λεωφορεία [5] 2θυρα ή 3θυρα και για 52 12μετρα λεωφορεία [7] 2θυρα, με 2.688,00 ευρώ μοναδιαίο μηνιαίο μίσθωμα, καθώς και για 11 18μετρα

λεωφορεία [6] 3θυρα, για 20 18μετρα λεωφορεία [8] 3θυρα και για 9 18μετρα λεωφορεία [3] 3θυρα, με 2.800,00 ευρώ μοναδιαίο μηνιαίο μίσθωμα.

**12.** Με τη 16/18.1.2021 απόφαση του ΔΣ της ΟΣΥ Α.Ε., η οποία έλαβε υπόψη το V/15.1.2021 πρακτικό της επιτροπής του διαγωνισμού περί αποσφραγίσεως και ελέγχου της πληρότητας, ορθότητας και νομιμότητας των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υπέβαλαν οι ανωτέρω προσωρινές μειοδότες εταιρείες και κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους μέσω του ΕΣΗΔΗΣ στις 2.2.2021, οι εταιρείες αυτές ανακηρύχθηκαν οριστικές ανάδοχοι της προμήθειας των ανωτέρω αντίστοιχων λεωφορείων, σύμφωνα με τις ανωτέρω αντίστοιχες προσφορές τους. Ακολούθως δε, συντάχθηκαν και τα αντίστοιχα τρία (3) συνολικά ελεγχόμενα σχέδια σύμβασης μεταξύ της ΟΣΥ Α.Ε. και i) της [Α] για τα ανωτέρω 78 συνολικά 12μετρα λεωφορεία και 10 18μετρα λεωφορεία, ii) της [Β] για τα ανωτέρω 59 12μετρα λεωφορεία και iii) της [Γ] για τα ανωτέρω 106 συνολικά 12μετρα λεωφορεία και 40 18μετρα λεωφορεία. Τα σχέδια αυτά, όπως έχουν τροποποιηθεί και επανυποβλήθηκαν στο Κλιμάκιο (αρ. πρωτ. ΕΣ 7313/12.2.2021), ορίζουν στο άρθρο 20 «ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΑ ΑΝΑΔΟΧΟΥ – ΜΟΝΟΜΕΡΗΣ ΚΑΤΑΓΓΕΛΙΑ ΣΠΥ ΑΠΟ ΤΗΝ ΠΛΕΥΡΑ ΤΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ» ότι «Τα δικαιώματα του Αναδόχου, έχουν ως εξής: Ο Ανάδοχος έχει δικαίωμα να αναστείλει την παροχή των υπηρεσιών του, εάν η ΟΣΥ καθυστερεί την πληρωμή κάθε τιμολογίου πέρα των (45) ημερών, και εφόσον υπάρχει η πιστοποίηση της παρασχεθείσας υπηρεσίας από την ΕΠΠΕ και εντός της Περιόδου Παρακολούθησης. Ο Ανάδοχος έχει το δικαίωμα να καταγγείλει τη ΣΠΥ [Σύμβαση Παροχής

Υπηρεσιών], εάν η ΟΣΥ δεν εκπληρώνει τις συμβατικές του υποχρεώσεις. Περίπτωση μη εκπλήρωσης των υποχρεώσεων της ΟΣΥ αποτελεί και η περίπτωση που για οποιοδήποτε λόγο η ΟΣΥ δεν καταβάλλει την πληρωμή του Αναδόχου το αργότερο εντός του 3μηνου, οπότε ο Ανάδοχος δικαιούται να καταγγείλει τη ΣΠΥ, σύμφωνα και με τους όρους της παρούσης και να διεκδικήσει τις ανεξόφλητες αμοιβές του και αποζημίωση για κάθε άλλη απώλεια ή ζημία που έχει ενδεχομένως υποστεί.» και στο άρθρο 22 «ΑΜΟΙΒΗ ΤΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ – ΟΡΟΙ ΠΛΗΡΩΜΗΣ» ότι «(...) 8. Ο Αναθέτων Φορέας, υπό τις προϋποθέσεις των παρ. 2 ως 4 του παρόντος άρθρου, υποχρεούται να καταβάλλει στον Ανάδοχο την μηνιαία του αμοιβή εντός (30) ημερών από την έκδοση του τιμολογίου. Εφόσον η ΟΣΥ δεν καταβάλλει την εν λόγω πληρωμή του Αναδόχου εντός (3) μηνών, τότε ο Ανάδοχος δικαιούται να ασκήσει, διαζευκτικά/ή σωρευτικά κατά την κρίση του, τα δικαιώματα που προβλέπονται στο άρθρο 14 της παρούσης, ήτοι: α. να αναστείλει την παροχή των υπηρεσιών του, εάν η ΟΣΥ καθυστερεί την πληρωμή κάθε τιμολογίου πέρα των ενενήντα (45) ημερών και β. να καταγγείλει τη ΣΠΥ για τον λόγο ότι η ΟΣΥ δεν εκπληρώνει τις συμβατικές του υποχρεώσεις και να διεκδικήσει το σύνολο των ανεξόφλητων αμοιβών του, με βάση την ΣΠΥ. (...)».

**13.** Με δεδομένα αυτά και την από 13.2.2021 βεβαίωση του Διευθύνοντος Συμβούλου της ΟΣΥ Α.Ε. ότι δεν έχουν ασκηθεί και δεν εκκρεμούν προδικαστικές προσφυγές, αιτήσεις ασφαλιστικών ούτε ένδικα βοηθήματα, περιλαμβανομένων των αιτήσεων για προσωρινή δικαστική προστασία, κατά των πράξεων της ανωτέρω διαγωνιστικής διαδικασίας, το

Κλιμάκιο κρίνει ότι:

**14.** Μη νομίμως, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στη σκέψη 8.α, δεν απορρίφθηκε ως εναλλακτική, και, επομένως, απαράδεκτη, η προσφορά της [Α], κατά το μέρος που με αυτή προσφέρθηκαν 12μετρα λεωφορεία. Τούτο δε, διότι με την προσφορά αυτή προσφέρθηκαν τρία διαφορετικά μοναδιαία μισθώματα (2.492,00 ευρώ, 2.520,00 ευρώ και 2.534,00 ευρώ) για αντίστοιχα διαφορετικά μοντέλα του ίδιου ως άνω τύπου λεωφορείων (12μετρα λεωφορεία [1] 3θυρα έτους κατασκευής 2011, 12μετρα λεωφορεία [1] 3θυρα έτους κατασκευής 2010, 12μετρα λεωφορεία [2] 3θυρα και 2θυρα), παρότι, σύμφωνα με όσα έγιναν επίσης δεκτά στη σκέψη 8.α, η διακήρυξη επέτρεπε την προσφορά ενός μόνο (ενιαίου) μοναδιαίου μηνιαίου μισθώματος για λεωφορεία του ίδιου ως άνω τύπου, ανεξαρτήτως του εάν ο οικείος διαγωνιζόμενος προσφέρει διαφορετικά μοντέλα λεωφορείων του αυτού του τύπου. Η αποδοχή δε της εναλλακτικής αυτής προσφοράς καθιστά, σύμφωνα με όσα έγιναν σχετικώς δεκτά στη σκέψη 8.α, αδύνατο και τον υπολογισμό της μηνιαίας συμβατικής αμοιβής της ανωτέρω αναδόχου εταιρείας, καθώς, ο προαναφερόμενος στη σκέψη 7 μαθηματικός τύπος για τον υπολογισμό της, που επαναλαμβάνεται στο άρθρο 22 παρ. 7 του αντίστοιχου σχεδίου σύμβασης, παρότι με το 6650/10.2.2021 έγγραφο του Κλιμακίου ζητήθηκε από την ΟΣΥ Α.Ε. η ανάλογη τροποποίησή του, προϋποθέτει ένα (ενιαίο) μοναδιαίο μηνιαίο μίσθωμα για κάθε τύπο λεωφορείων για την εφαρμογή του.

**15.** Μη νομίμως, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στη σκέψη 8.β, δεν απορρίφθηκαν ως απαράδεκτες οι προσφορές: α) Της [Α], κατά το μέρος που

αυτή αφορά i) στην προσφορά 17 αρχικώς και 20 τελικώς στην κατακύρωση 12μετρων λεωφορείων [1] 3θυρων έτους κατασκευής 2011 και 20 αρχικώς και 23 τελικώς στην κατακύρωση 12μετρων λεωφορείων [1] 3θυρων έτους κατασκευής 2010, διότι από την προαναφερόμενη αντίστοιχη δήλωση συμμόρφωσης της εταιρείας για τα λεωφορεία αυτά προκύπτει ότι διαθέτουν μόνο 3 συρόμενα (ανοιγοκλειόμενα) πλευρικά παράθυρα στην αριστερή τους πλευρά, άρα έχουν και πλευρικά παράθυρα που δεν είναι ανοιγοκλειόμενα, ii) στην προσφορά 10 18μετρων λεωφορείων [3] 3θυρων, διότι από το προαναφερόμενο τεχνικό σχέδιο των λεωφορείων αυτών, που περιλαμβάνεται στο αντίστοιχο τεχνικό φυλλάδιο, προκύπτει ότι μόνο δύο (2) από τα εννέα (9) συνολικά πλευρικά παράθυρα κάθε πλευράς τους είναι ανοιγοκλειόμενα, άρα έχουν και πλευρικά παράθυρα που δεν είναι ανοιγοκλειόμενα. β) Της [B], με την οποία προσφέρθηκαν 51 αρχικώς και 59 τελικώς στην κατακύρωση 12μετρα λεωφορεία [4] 2θυρα, διότι τόσο από την προαναφερόμενη αντίστοιχη δήλωση συμμόρφωσης της εταιρείας όσο και από τα προαναφερόμενα αντίστοιχα τεχνικά σχέδια προκύπτει ότι τα λεωφορεία αυτά έχουν πλευρικά παράθυρα που δεν είναι ανοιγοκλειόμενα και, ειδικότερα, ότι διαθέτουν μόνο ανοιγοκλειόμενες καταπακτές στην οροφή τους. γ) Της [Γ], με την οποία προσφέρθηκαν i) 47 αρχικώς και 54 τελικώς στην κατακύρωση 12μετρα λεωφορεία [5] 2θυρα ή 3θυρα, διότι από το αντίστοιχο προαναφερόμενο τεχνικό φυλλάδιο προκύπτει ότι τα πλευρικά τους παράθυρα δεν είναι ανοιγοκλειόμενα, ii) 113 αρχικώς και 52 τελικώς στην κατακύρωση 12μετρα λεωφορεία [7] 2θυρα, διότι από το προαναφερόμενο αντίστοιχο τεχνικό

φυλλάδιο προκύπτει ότι αφενός τα πλευρικά τους παράθυρα δεν είναι ανοιγοκλειόμενα και αφετέρου ότι η απόσταση του δαπέδου τους από το έδαφος είναι 37 εκατοστά, άρα μεγαλύτερη από 35 εκατοστά. iii) 11 18μετρα λεωφορεία [6] 3θυρα, διότι από το προαναφερόμενο αντίστοιχο τεχνικό φυλλάδιο προκύπτει ότι τα πλευρικά τους παράθυρα δεν είναι ανοιγοκλειόμενα, iv) 20 18μετρα λεωφορεία [8] 3θυρα, διότι από το προαναφερόμενο αντίστοιχο τεχνικό φυλλάδιο προκύπτει ότι μόνο δύο (2) από τα εννέα (9) συνολικά πλευρικά παράθυρα κάθε πλευράς τους είναι ανοιγοκλειόμενα, άρα ότι έχουν και πλευρικά παράθυρα που δεν είναι ανοιγοκλειόμενα. v) 9 18μετρα λεωφορεία [3] 3θυρα, διότι από το προαναφερόμενο αντίστοιχο τεχνικό φυλλάδιο προκύπτει ότι μόνο δύο (2) από τα εννέα (9) συνολικά πλευρικά παράθυρα κάθε πλευράς τους είναι ανοιγοκλειόμενα, άρα ότι έχουν και πλευρικά παράθυρα που δεν είναι ανοιγοκλειόμενα. Η μη απόρριψη δε των ανωτέρω προσφορών συνιστά, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στη σκέψη 8.γ, και παραβίαση των αρχών της ίσης μεταχείρισης μεταξύ των διαγωνιζόμενων και του μεταξύ τους ανταγωνισμού, δεδομένου ότι η προσφορά της [Δ] απορρίφθηκε με την αιτιολογία, μεταξύ άλλων, ότι τα ανωτέρω λεωφορεία που προσέφερε δεν διαθέτουν ανοιγοκλειόμενα πλευρικά παράθυρα, δηλαδή λόγω μη εκπλήρωσης της ίδιας ως άνω τεχνικής προδιαγραφής, που ούτε τα ως άνω προσφερόμενα λεωφορεία πληρούν, κατόπιν μάλιστα σχετικών διευκρινίσεων που της ζητήθηκαν, ώστε να αρθεί η αντίφαση μεταξύ της γενικής της δήλωσης ότι συμμορφώνεται πλήρως με τους όρους της διακήρυξης και της δήλωσής της

στην αντίστοιχη προαναφερόμενη δήλωση συμμόρφωσης ότι τα λεωφορεία που προσέφερε δεν διαθέτουν ανοιγοκλειόμενα πλευρικά παράθυρα (βλ. και τις παρόμοιες διευκρινίσεις που ζητήθηκαν και από την [Α], για τα 107 12μετρα λεωφορεία [1] 2θυρα που προσέφερε, για τα οποία η προσφορά της απορρίφθηκε για άλλο λόγο. Βλ. ανωτέρω). Διευκρινίσεων δηλαδή που δεν ζητήθηκαν αντιστοίχως, στο πλαίσιο της ίσης μεταχείρισης, από τις ανωτέρω αναδόχους εταιρείες παρότι: i) από την προαναφερόμενη αντίστοιχη δήλωση συμμόρφωσης της [Α] για τα 12μετρα λεωφορεία [1] 3θυρα έτους κατασκευής 2011 και [1] 3θυρα έτους κατασκευής 2010 προέκυπτε ότι τα λεωφορεία αυτά έχουν και πλευρικά παράθυρα που δεν είναι ανοιγοκλειόμενα, ii) προέκυπτε αντίφαση μεταξύ της προαναφερόμενης αντίστοιχης δήλωσης συμμόρφωσης της [Α] για τα 18μετρα λεωφορεία [3] 3θυρα, σύμφωνα με την οποία τα πλευρικά τους παράθυρα είναι ανοιγοκλειόμενα, και του προαναφερόμενου αντίστοιχου τεχνικού φυλλαδίου για τα λεωφορεία αυτά, σύμφωνα με το οποίο αυτά έχουν και πλευρικά παράθυρα που δεν είναι ανοιγοκλειόμενα, iii) από την προαναφερόμενη αντίστοιχη δήλωση συμμόρφωσης της [Β], και από τα προαναφερόμενα αντίστοιχα τεχνικά σχέδια για τα 12μετρα λεωφορεία [4] 2θυρα προέκυπτε ότι τα λεωφορεία αυτά έχουν πλευρικά παράθυρα που δεν είναι ανοιγοκλειόμενα και, ειδικότερα, ότι διαθέτουν μόνο ανοιγοκλειόμενες καταπακτές στην οροφή τους. iv) προέκυπτε αντίφαση μεταξύ της προαναφερόμενης δήλωσης συμμόρφωσης της [Γ] για το σύνολο των ανωτέρω προσφερόμενων από αυτή λεωφορείων, σύμφωνα με την οποία τα πλευρικά τους παράθυρα είναι ανοιγοκλειόμενα, και αφενός μεν της προαναφερόμενης

τεχνικής της περιγραφής για το σύνολο των λεωφορείων που αυτή προσέφερε, σύμφωνα με την οποία κάποια από τα πλευρικά τους παράθυρα είναι ανοιγοκλειόμενα, αφετέρου δε των προαναφερόμενων αντίστοιχων τεχνικών φυλλαδίων για κάθε μοντέλο των λεωφορείων αυτών, από τα οποία προέκυπτε είτε ότι τα πλευρικά τους παράθυρα δεν είναι ανοιγοκλειόμενα είτε ότι έχουν και πλευρικά παράθυρα που δεν είναι ανοιγοκλειόμενα (βλ. ανωτέρω). Συνεπώς πλημμελής και μη νόμιμη είναι και η σχετική κρίση των οικείων Πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού, ερειδόμενη σε αντιφατικά δεδομένα, καθώς και η 230/22.12.2020 απόφαση του ΔΣ του ΟΣΥ Α.Ε. , με την οποία κρίθηκαν τεχνικώς παραδεκτές οι επίμαχες προσφορές των επιλεγέντων λεωφορείων. Επισημαίνεται από το Κλιμάκιο περαιτέρω ότι τα ανοιγοκλειόμενα παράθυρα των λεωφορείων , δηλαδή χώρων κατ' εξοχήν πληθυσμιακού συγχρωτισμού υπό κλιματικές συνθήκες αντίξοες (υψηλές θερμοκρασίες ακόμη και τον χειμώνα) και πανδημίας, συνιστά κατά την κοινή πλέον πείρα, απαραίτητη συνθήκη για την μετακίνηση των πολιτών, όσο το δυνατόν ακίνδυνη λόγω του επιστημονικώς συνιστωμένου αερισμού που προσφέρουν.

**16.** Σε κάθε περίπτωση, καθόσον αφορά στα ελεγχόμενα σχέδια σύμβασης: α) Στην περίπτωση 18 του άρθρου 1 των σχεδίων πρέπει να προστεθεί όρος ότι η εφάπαξ προκαταβολή προς τον ανάδοχο κατά την έναρξη ισχύος της σύμβασης, που προβλέπεται στην περίπτωση αυτή, είναι έντοκη, σύμφωνα με το άρθρο 302 παρ. 1 περ. δ του ν. 4412/2016 (βλ. και το 6906/12.2.2021 έγγραφο του Διευθύνοντος Συμβούλου της ΟΣΥ Α.Ε.). β) Οι



προαναφερόμενοι όροι των άρθρων 20 και 22 περ. 8 των σχεδίων, που θέτουν μη προβλεπόμενους από την περί δημοσίων συμβάσεων νομοθεσία (ν. 4412/2016) όρους υπέρ του αναδόχου, και, ειδικότερα, θέτουν συγκεκριμένες προθεσμίες πληρωμής του στο πλαίσιο της σύμβασης, επί ποινή, μάλιστα, είτε αναστολής των συμβατικών του υποχρεώσεων είτε καταγγελίας της σύμβασης εκ μέρους του, πρέπει να απαλειφθούν, όπως και όλες οι παραπομπές σε αυτούς, που περιλαμβάνονται σε άλλα άρθρα των σχεδίων. γ) Όλες οι παραπομπές των σχεδίων σε διατάξεις του Βιβλίου Ι του ν. 4412/2016, και, ειδικότερα, στο άρθρο 18 για τις εφαρμοζόμενες γενικές αρχές, στο άρθρο 72 για τις εγγυήσεις, στο άρθρο 78 για τη στήριξη στην ικανότητα τρίτων, στο άρθρο 131 για τους υπεργολάβους, στο άρθρο 132 για τις τροποποιήσεις και στο άρθρο 133 για τη μονομερή λύση των συμβάσεων, πρέπει να αντικατασταθούν από αντίστοιχες παραπομπές στα αντίστοιχα άρθρα του εφαρμοστέου Βιβλίου ΙΙ του ν. 4412/2016, και, ειδικότερα, στο άρθρο 253 για τις εφαρμοζόμενες γενικές αρχές, στο άρθρο 302 για τις εγγυήσεις, στο άρθρο 307 για τη στήριξη στην ικανότητα τρίτων, στο άρθρο 336 για τους υπεργολάβους, στο άρθρο 337 για τις τροποποιήσεις και στο άρθρο 338 για τη μονομερή λύση των συμβάσεων.

**17.** Κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, το Κλιμάκιο κρίνει ότι κωλύεται η υπογραφή των υποβληθέντων για έλεγχο σχεδίων σύμβασης, λόγω της συνδρομής των υπό 14 και 15 ουσιωδών νομικών πλημμελειών της διαδικασίας ανάθεσης της ελεγχόμενης προμήθειας.

**Για τους λόγους αυτούς**

Κωλύεται η υπογραφή των τριών (3) σχεδίων σύμβασης για την προμήθεια από την Οδικές Συγκοινωνίες (ΟΣΥ) Α.Ε. ενενήντα (90) αρθρωτών (με ρυμουλκό) και διακοσίων δέκα (210) κανονικών (διαξονικών) ντιζελοκίνητων λεωφορείων με χρηματοδοτική μίσθωση για τρία (3) έτη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ****ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΑΒΒΑΛΙΑ - ΚΩΝΣΤΑΝΤΑΡΑ****Ο ΕΙΣΗΓΗΤΗΣ ΠΑΡΕΔΡΟΣ****ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΚΑΡΑΚΟΪΔΑΣ**