

**Η**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**3<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στις 13 Ιουνίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Βικτωρία Πισμίρη – Εισηγήτρια, και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει, σε συμμόρφωση με την υπ' αρ. 663/2023 απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας (Τμήμα Δ') που εκδόθηκε επί της από 10.02.2023 αίτησης ακύρωσης και αναστολής της εταιρίας με την επωνυμία «Χ...Ι.Ν.Ε.» (εφεξής η «προσφεύγουσα») που εδρεύει στα ..., επί της οδού ..., αρ. 16... όπως νόμιμα εκπροσωπείται, την από 06.12.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1733/06.12.2022 προδικαστική προσφυγή που άσκησε η προσφεύγουσα.

Κατά του ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ... (εφεξής η «Αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του Α... Σ.. του Ι... και της Χ... (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), κατοίκου ... Δήμου ..., που άσκησε παρέμβαση στο πλαίσιο της προδικαστικής προσφυγής.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της υπ' αρ. πρωτ. ... 24-11-2022 και με ΑΔΑ ..απόφασης του Υπουργού Ν...(εφεξής η «προσβαλλομένη») κατά το μέρος που εγκρίνει το από τις 14/11/2022 πρακτικό επιτροπής διενέργειας μειοδοτικών διαγωνισμών για εξυπηρέτηση γραμμών με σύναψη σύμβασης ή συμβάσεων ανάθεσης δημόσιας υπηρεσίας, ως προς σκέλος που αποδέχεται ως σύμφωνα με την προκήρυξη τα δικαιολογητικά συμμετοχής-προσφοράς του πλοιοκτήτη παρεμβαίνοντος, ως προς τη συμμετοχή του στη διαγωνιστική διαδικασία για την ανάθεση της υπηρεσίας Εξυπηρέτησης της Δρομολογιακής Γραμμής «...και επιστροφή» Τμήμα Α/Α 29 του Παραρτήματος IV της υπ' αριθμ. πρωτ.

## **Αριθμός απόφασης : Σ896/2023**

... 09-09-2022 και με ΑΔΑ ... Προκήρυξης ανοικτού δημόσιου διεθνή αρχικού μειοδοτικού διαγωνισμού για την εξυπηρέτηση δρομολογιακών γραμμών με σύναψη σύμβασης ή συμβάσεων ανάθεσης δημόσιας υπηρεσίας διάρκειας από 01/11/2022 μέχρι 31/10/2023, με δυνατότητα παράτασης για χρονικό διάστημα μέχρι και τέσσερις (04) μήνες συνολικά.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή με την υπ' αρ. 663/2023 απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας (Τμήμα Δ') αναπέμφθηκε η υπόθεση στην ΕΑΔΗΣΥ, προκειμένου να κρίνει επί της προδικαστικής προσφυγής, που καθίσταται εκ νέου εκκρεμής ενώπιόν της.

2. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017 ποσού 600,00€ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»), όπως τούτο κρίθηκε από την υπ' αρ. 663/2023 απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας.

3. Επειδή, με την υπ' αρ. πρωτ. ...0/22/09.09.2022 ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ Προκήρυξη του Υπουργού ..προκηρύχθηκε δημόσιος διεθνής ανοικτός μειοδοτικός διαγωνισμός για την εξυπηρέτηση δρομολογιακών γραμμών με σύναψη σύμβασης ή συμβάσεων ανάθεσης δημόσιας υπηρεσίας διάρκειας από 01/11/2022 μέχρι 31/10/2023 με εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα δαπάνη από 68.074.917,16€ μέχρι 75.738.524,95€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ανάλογα με την κατηγορία των προσφερόμενων πλοίων για τις δρομολογιακές γραμμές του Παραρτήματος IV αυτής. Η ως άνω προκήρυξη δημοσιεύθηκε, σύμφωνα με το άρ. 10, παρ. 2 του Ν. 4948/2022 (ΦΕΚ Α' 125/27.06.2022), αναρτήθηκε δε και στο Κεντρικό

Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 09.09.2022 με Α.Δ.Α.Μ. ..., ο δε διαγωνισμός διενεργείται εκτός ΕΣΗΔΗΣ.

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που η Αναθέτουσα Αρχή ασκεί, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Επειδή, η προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στις 24.11.2022 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην προσφεύγουσα, όπως δηλώνει στην προδικαστική προσφυγή της, τούτο δε προκύπτει και από τον πίνακα αποδεκτών που περιλαμβάνεται στην προσβαλλομένη, η δε προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως στις 04.12.2022 με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017, με κατάθεση αυτής στην ΕΑΔΗΣΥ με ηλεκτρονικό μήνυμα, καθώς ο διαγωνισμός διενεργείται εκτός ΕΣΗΔΗΣ. Μετ' εννόμου συμφέροντος η προσφεύγουσα ασκεί την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, καθότι έχει υποβάλει προσφορά για το Τμήμα 29 που αφορά στο δρομολόγιο ... και επιστροφή, όμως, η προσφορά της δεν προκρίθηκε διότι, σύμφωνα με το άρθ. 20 της Προκήρυξης, προκρίθηκε πλοίο ανώτερης κατηγορίας, στρέφεται δε κατά της αποδοχής της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, του οποίου η προσφορά έγινε ομοίως δεκτή, αλλά, δεν προκρίθηκε, διότι προκρίθηκε πλοίο ίδιας κατηγορίας με πλοίο αντικατάστασης, σύμφωνα με το ίδιο ως άνω άρθρο. Η δε εταιρία που έχει προκριθεί για την εκτέλεση του ως άνω Τμήματος («Κ. Φ. Ν.Ε.») έχει προκριθεί και για τα Τμήματα 11 και 30. Η προσφεύγουσα διατηρεί το έννομο συμφέρον της να βάλει κατά της αποδοχής της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, διότι στηρίζει τη βλάβη της την οποία ενδέχεται να υποστεί από την εκ μέρους της Αναθέτουσας Αρχής παράβαση των κανόνων που καθορίζουν τις προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό, σε περίπτωση που εν τέλει δεν κατακυρωθεί το επίμαχο Τμήμα 29 στην «Κ.Φ.Ν.Ε.», καθώς ο παρεμβαίνων προηγείται σε σειρά της προσφεύγουσας, κατά τα ανωτέρω. Εξάλλου, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η εταιρία αυτή θα κληθεί να

## Αριθμός απόφασης : Σ896/2023

επιλέξει ένα εξ αυτών, λόγω του ότι μπορεί να εκτελέσει μόνο ένα τμήμα, αφού διαθέτει μόνο ένα πλοίο Κατηγορίας 1, απορρίπτεται ως αβάσιμος, δοθέντος ότι, σύμφωνα με το άρ. 28, *«Σε κάθε πλοίο δεν αποκλείεται να κατακυρωθούν περισσότερες από μία γραμμές κατά την κρίση του Υπουργού ..., εφ' όσον το πλοίο αυτό απρόσκοπτα μπορεί να εξυπηρετήσει κανονικά όλες τις γραμμές που του ανατεθούν»*.

6. Επειδή στις 09.12.2022 η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή με αποστολή μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στον παρεμβαίνοντα και στις 08.12.2022 στην «ΚΡΙΣΤΑΛ ΦΕΡΡΙΣ Ν.Ε.».

7. Επειδή, με την υπ' αρ. 2408/2022 Πράξη του Προέδρου του 3ου Κλιμακίου, με την οποία ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης, η οποία εν συνεχεία τροποποιήθηκε με την υπ' αρ. 96/2023 Πράξη.

8. Επειδή, στις 19.12.2022 ο παρεμβαίνων κοινοποίησε το από 15.12.2022 υπόμνημά του το οποίο, παρόλο που τιτλοφορείται ως τέτοιο, εκ του περιεχομένου του προκύπτει ότι συνιστά παρέμβαση, εκλαμβάνεται δε ως τέτοια. Εντούτοις, δοθέντος ότι αυτό κοινοποιήθηκε με αποστολή ηλεκτρονικού μηνύματος προς την Αναθέτουσα Αρχή και όχι προς την ΕΑΔΗΣΥ, κατ' άρ. 362, παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και 7 του π.δ. 39/2017, η εν λόγω παρέμβαση απορρίπτεται ως απαράδεκτως ασκηθείσα.

9. Επειδή, στο άρθρο 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή διαβιβάζει, το αργότερο εντός δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα κατάθεσης της προδικαστικής προσφυγής, μαζί με τον πλήρη φάκελο της υπόθεσης και τις απόψεις της επί της προσφυγής, στις οποίες μπορεί να συμπεριλάβει και αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης πράξης. Στην ίδια παράγραφο ορίζεται, περαιτέρω, ότι οποιοδήποτε από τα μέρη δύναται να καταθέσει συμπληρωματικό υπόμνημα εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής. Στην παράγραφο 8 του ίδιου άρθρου ορίζεται ρητώς ότι όλες οι προθεσμίες του άρθρου αυτού είναι αποκλειστικές. Από το συνδυασμό των διατάξεων αυτών συνάγεται ότι οι ως άνω προθεσμίες χαρακτηρίζονται από

τις ίδιες τις εν λόγω διατάξεις ως αποκλειστικές, γιατί, ακριβώς, εξυπηρετούν την ανάγκη της έγκαιρης προσκόμισης ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ του συνόλου των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, με τα εκατέρωθεν προβαλλόμενα, ώστε να καθίσταται δυνατή εντός των, επίσης, αποκλειστικών προθεσμιών, τόσο η συζήτηση της υπόθεσης σε σαράντα (40) ημέρες, κατ' απώτατο όριο, από την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής, όπως ορίζεται στην παράγραφο 4 του ίδιου ως άνω άρθρου, όσο και η έκδοση απόφασης εντός είκοσι (20) ημερών από τη συζήτηση της προσφυγής, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 367 παρ. 1 του ίδιου ν. 4412/2016. Ειδικότερα, ως προς τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, καθίσταται αναγκαία η εντός της ως άνω αποκλειστικής προθεσμίας διαβίβασή τους, για τον πρόσθετο λόγο ότι με αυτές δύναται να παρατεθεί αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης πράξης, επί της οποίας θα πρέπει να παρέχεται ο αναγκαίος χρόνος, τόσο σε οποιοδήποτε μέρος για την αντίκρουσή της, όσο, κυρίως, και στο επιλαμβανόμενο της εξέτασης της προσφυγής Κλιμάκιο της ΕΑΔΗΣΥ, προς συνεκτίμησή τους, για την έγκαιρη και ορθή διάγνωση της διαφοράς. Άλλωστε, ο χαρακτηρισμός των προθεσμιών αυτών ως αποκλειστικών για τις ανάγκες της εντός των, επίσης, αποκλειστικών ως άνω προθεσμιών, συζήτησης και έκδοσης απόφασης από την ΕΑΔΗΣΥ, υπαγορεύτηκε για τον ίδιο λόγο, για τον οποίο, ομοίως, χαρακτηρίζονται ως αποκλειστικές και οι προθεσμίες του άρθρου 372 του ίδιου ν. 4412/2016, για τις ενέργειες των διαδίκων, ώστε να καταστεί δυνατή η έγκαιρη εκδίκαση της υπόθεσης από το δικαστήριο. Κατ' ακολουθίαν όλων των ανωτέρω, η διαβίβαση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής εκτός της πιο πάνω αποκλειστικής προθεσμίας των δεκαπέντε ημερών από την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής, δεν εξυπηρετεί τις προαναφερόμενες ανάγκες και έχει ως αποτέλεσμα να μη λαμβάνονται υπόψη από το Κλιμάκιο της ΕΑΔΗΣΥ, που εξετάζει την προδικαστική προσφυγή. Στην υπό εξέταση υπόθεση, στις 23.12.2022 η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε το υπ' αρ. πρωτ. .../23.12.2022 έγγραφό της με θέμα «Υποβολή φακέλου απόψεων επί προδικαστικής προσφυγής», το από 08.12.2022 πρακτικό παροχής απόψεών της, καθώς και το φάκελο της υπόθεσης στην ΕΑΔΗΣΥ, συνεπώς, οι ως άνω απόψεις της,

## Αριθμός απόφασης : Σ896/2023

ως κατατεθείσες εκτός της δεκαπενθήμερης σχετικής προθεσμίας, ενόψει των αμέσως ανωτέρω, δεν λαμβάνονται υπόψη από το Κλιμάκιο.

10. Επειδή στις 28.12.2022 η προσφεύγουσα κοινοποίησε το με ίδια ημερομηνία υπόμνημά της, η εξέταση του οποίου παρέλκει ως αλυσιτελής, ενόψει του, κατά τα ανωτέρω, εκπροθέσμου των απόψεων της Αναθέτουσας Αρχής.

11. Επειδή, επί της προδικαστικής προσφυγής εκδόθηκε η υπ' αρ. 181/2023 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ, η οποία απέρριψε αυτήν ως απαράδεκτη.

12. Επειδή, επί της από 10.02.2023 αίτησης ακύρωσης και αναστολής της προσφεύγουσας κατά της ανωτέρω απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ εκδόθηκε η υπ' αρ. 663/2023 απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας (Τμήμα Δ'), που έκανε δεκτή την αίτηση, ακύρωσε την παραπάνω απόφαση και ανέπεμψε την υπόθεση στην ΕΑΔΗΣΥ.

13. Επειδή, με την υπ' αρ. 895/2023 Πράξη του Προέδρου του 3<sup>ου</sup> Κλιμακίου, ορίσθηκε εκ νέου Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης της υπόθεσης, καθώς αυτή κατέστη εκ νέου εκκρεμής, κατά τα αναφερόμενα στην παραπάνω απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας (Τμήμα Δ').

14. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή στις 19.05.2023 απέστειλε το υπ' αρ. πρωτ. .../23 έγγραφό της με θέμα «Υποβολή συμπληρωματικού υλικού επί της προδικαστικής προσφυγής με ΓΑΚ 1733/2022», μετά των σχετικών αυτού εγγράφων, που δεν λαμβάνονται υπόψη, δοθέντος ότι ο φάκελος της υποθέσεως είχε ήδη σχηματιστεί, κατ' αρ. 365 του Ν. 4412/2016.

15. Επειδή με την προσβαλλομένη με θέμα «Αξιολόγηση δικαιολογητικών συμμετοχής της υπ' αριθμ. .../09-09-2022 Προκήρυξης ανοικτού δημόσιου διεθνή αρχικού μειοδοτικού διαγωνισμού για την εξυπηρέτηση δρομολογιακών γραμμών με σύναψη σύμβασης ή συμβάσεων ανάθεσης δημόσιας υπηρεσίας διάρκειας από 01/11/2022 μέχρι 31/10/2023» του Υπουργού...αποφασίστηκε για το επίμαχο Τμήμα 29 η μη πρόκριση της προσφεύγουσας με την αιτιολογία «ΠΛΗΡΗΣ ΦΑΚΕΛΟΣ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΠΡΟΚΗΡΥΞΗ. ΔΕΝ ΠΡΟΚΡΙΝΕΤΑΙ ΔΙΟΤΙ ΠΡΟΚΡΙΝΕΤΑΙ ΠΛΟΙΟ

*ΑΝΩΤΕΡΗΣ ΚΑΤΗΓΟΡΙΑΣ ΣΥΜΦΩΝΩΣ ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι / V. ΔΙΕΞΑΓΩΓΗ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΠΑΡ. 20» και η μη πρόκριση του παρεμβαίνοντος με την αιτιολογία «ΠΛΗΡΗΣ ΦΑΚΕΛΟΣ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΠΡΟΚΗΡΥΞΗ. ΔΕΝ ΠΡΟΚΡΙΝΕΤΑΙ ΔΙΟΤΙ ΠΡΟΚΡΙΝΕΤΑΙ ΠΛΟΙΟ ΙΔΙΑΣ ΚΑΤΗΓΟΡΙΑΣ ΜΕ ΠΛΟΙΟ ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ ΣΥΜΦΩΝΩΣ ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι / V. ΔΙΕΞΑΓΩΓΗ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΠΑΡ. 20».*

16. Επειδή, η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. 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 (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕΛΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας.

17. Επειδή, σύμφωνα με το άρ. 10 του Ν. 4948/2022 «1... 2... 3.Οι όροι της προκήρυξης του διαγωνισμού για τη σύναψη σύμβασης ανάθεσης δημόσιας υπηρεσίας, η οποία υπογράφεται μεταξύ του Υπουργού Ν...και του πλοιοκτήτη, αποτελούν όρους της σύμβασης, καθορίζουν τον τρόπο σύναψης αυτής, καθώς και το ειδικό νομικό πλαίσιο υλοποίησής της και ρυθμίζουν κάθε

άλλη λεπτομέρεια που αφορά στην παροχή των υπηρεσιών αυτών. 4.Στον πλοιοκτήτη στον οποίο έγινε η κατακύρωση του διαγωνισμού, αποστέλλεται σχετική ανακοίνωση. Με την επιφύλαξη των άρθρων 137 και 138 του ν. 4782/2021 (Α' 36), η σύμβαση θεωρείται συναφθείσα με την ανακοίνωση της κατακύρωσης, περαιτέρω, όμως, τελεί υπό την αίρεση της θετικής περάτωσης του προβλεπόμενου στο άρθρο 324 του ν. 4700/2020 (Α' 127) προσυμβατικού ελέγχου νομιμότητας, από το Ελεγκτικό Συνέδριο και την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας υποβολής αίτησης ανάκλησης ή την έκδοση απόφασης επί της αίτησης ανάκλησης. Ο πλοιοκτήτης στον οποίο κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού είναι υποχρεωμένος να προσέλθει για την υπογραφή της σύμβασης μέσα στον χρόνο που ορίζεται στην ανακοίνωση της κατακύρωσης, ή σε ξεχωριστό έγγραφο, που αποστέλλεται σε αυτόν, με την προϋπόθεση της κατάθεσης της σχετικής εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης. Το έγγραφο της σύμβασης έχει αποδεικτικό μόνο χαρακτήρα. Αν τα δικαιολογητικά ή ορισμένα από αυτά, τα οποία είχαν υποβληθεί για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό έχουν λήξει κατά τον χρόνο της κατακύρωσης, ο πλοιοκτήτης, ύστερα από σχετική πρόσκληση της αρμόδιας υπηρεσίας, υποχρεούται να προσκομίσει πριν από την κατακύρωση νέα δικαιολογητικά, τα οποία να είναι σε ισχύ κατά τον χρόνο της κατακύρωσης. 5.Στις συμβάσεις ανάθεσης δημόσιας υπηρεσίας, οι διατάξεις του ν. 4412/2016 (Α' 147) και του ν. 4413/2016 (Α' 148) εφαρμόζονται συμπληρωματικά και μόνο για τα θέματα που δεν ρυθμίζονται από τις διατάξεις των άρθρων 9 έως 13, τους όρους της πρόσκλησης ή της προκήρυξης, κατά περίπτωση, και τους όρους της σύμβασης.». Στο άρ. της Προκήρυξης ορίζεται ότι «α)... β)... γ) ... δ) Υπεύθυνη δήλωση της παρ.4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 (Α'75), όπως εκάστοτε ισχύει, με θεώρηση γνησίου υπογραφής, για το ποσοστό των ανεκτέλεστων δρομολογίων που δεν οφείλονται σε δυσμενείς καιρικές συνθήκες επί του συνόλου των προγραμματισμένων δρομολογίων του προσφερόμενου πλοίου για την περίοδο από 01/11/2020 έως 31/10/2021.Σε περίπτωση που το προσφερόμενο πλοίο δεν εκτέλεσε προγραμματισμένα δρομολόγια την συγκεκριμένη περίοδο, το γεγονός αυτό αναφέρεται ως παρατήρηση στην υπεύθυνη δήλωση (συμπληρώνεται-υποβάλλεται ως υπόδειγμα Δ παραρτήματος ΙΙΙ)....». Στο άρ. 16 ορίζεται ότι «...Ως

*απαράδεκτες ΑΠΟΡΡΙΠΤΟΝΤΑΙ οι προσφορές οι οποίες: ... στ) παρουσιάζουν ελλείψεις σε ένα ή περισσότερα από τα έγγραφα, δικαιολογητικά – πιστοποιητικά που ζητούνται από τη παρούσα...», και, σύμφωνα με το άρ. 18 «... Επίσης η βαθμολογία αυτή μειώνεται με βάση την υπεύθυνη δήλωση της παραγράφου II.Γ.6δ ως εξής: α) Κατά ποσοστό 1%, στην περίπτωση που το ποσοστό των ανεκτέλεστων δρομολογίων επί του συνόλου των προγραμματισμένων δρομολογίων κυμαίνεται από 1% έως 5%,....».*

18. Επειδή, η προσφεύγουσα, με τον μόνο λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, υποστηρίζει ότι οι οικονομικοί φορείς οφείλουν, επί ποινή αποκλεισμού, να προσκομίσουν την απαιτούμενη υπεύθυνη δήλωση, η οποία πρέπει να είναι σύμφωνη ως προς το περιεχόμενο της επίμαχης προκήρυξης και δη, ως προς την υποχρέωση αυτών να αναφέρουν αν το προσφερόμενο πλοίο τους εκτέλεσε δρομολόγια κατά την περίοδο από 01/11/2020 έως 31/10/2021 και πως, σε περίπτωση που το προσφερόμενο πλοίο εκτελούσε δρομολόγια, οι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να αναφέρουν το ποσοστό, επί του συνόλου των προγραμματισμένων δρομολογίων του προσφερόμενου πλοίου κατά την παραπάνω περίοδο, των ανεκτέλεστων δρομολογίων που δεν οφείλονται σε δυσμενείς καιρικές συνθήκες. Επικουρικά, αναφέρει πως το ποσοστό αυτό εκλαμβάνεται και ως κριτήριο ποιοτικής επιλογής των προσφορών των οικονομικών φορέων, σε περίπτωση των δρομολογιακών γραμμών του επισυναπτόμενου πίνακα του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ IV, για τις οποίες κατατέθηκαν για την ίδια γραμμή περισσότερες της μιας προσφορές, ίδιας κατηγορίας και στο σύνολό τους με πλοίο αντικατάστασης ή στο σύνολό τους χωρίς πλοίο αντικατάστασης. Εν προκειμένω, υποστηρίζει ότι ο παρεμβαίνων εκτέλεσε δρομολόγια με το προσφερόμενο στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία πλοίο «Ε/Γ-Δ/Ρ ... II» κατά την περίοδο από 01/11/2020 έως 31/10/2021, όπως προκύπτει και από την Αριθ. ...2020 και με ΑΔΑ ... Σύμβαση ανάθεσης δημόσιας υπηρεσίας για την εξυπηρέτηση της δρομολογιακής γραμμής ... (...) και πως συμμετέχει στην παρούσα διαγωνιστική διαδικασία με το ίδιο πλοίο. Εν συνεχεία, ισχυρίζεται ότι, κατά το άνω χρονικό διάστημα, δηλαδή κατά την περίοδο από 01/11/2020 έως 31/10/2021, όπως προκύπτει κι από το με αρ. πρωτ.

2252.1.24/86453/22 / 02-12-2022 απαντητικό έγγραφο του Τμήματος Β΄ της Διεύθυνσης Θαλάσσιων Συγκοινωνιών του Κλάδου ..., το πλοίο «Ε/Γ-Δ/Ρ ... II» δεν εκτέλεσε δρομολόγια κατά το χρονικό διάστημα από 08/12/2020 έως 16/12/2020 και από 07/01/2021 έως 31/01/2021, λόγω ακινησίας του πλοίου για εργασίες δεξαμενισμού σύμφωνα με παρ. 3 του άρ. 7 του Ν. 4948/2022 (Α΄ 125), δυνάμει των Ω.Π. 071526/12-20, Ω.Π. 151021/12-20 και Ω.Π.:070740/01-21 διαταγών της Υπηρεσίας, ήτοι η ακινησία του πλοίου δεν οφειλόταν σε δυσμενείς καιρικές συνθήκες. Εντούτοις, υποστηρίζει πως ο παρεμβαίνων στην προσκομισθείσα Υπεύθυνη Δήλωσή του, δεν ανέφερε ούτε το γεγονός ότι κατά την επίμαχη περίοδο εκτελούσε δρομολόγιο με το προσφερόμενο στην παρούσα διαδικασία πλοίο, ούτε και τα διαστήματα ακινησίας αυτού που δεν οφείλονταν σε δυσμενείς καιρικές συνθήκες και πως προσκόμισε αναληθή και ανακριβή υπεύθυνη δήλωση, αφού σε κανένα σημείο αυτής δεν ανέφερε ούτε το γεγονός ότι κατά την επίμαχη περίοδο από 01/11/2020 έως 31/10/2021 εκτελούσε δρομολόγιο με το προσφερόμενο στην παρούσα διαγωνιστική διαδικασία πλοίο, ούτε και τα διαστήματα ακινησίας αυτού, που δεν οφείλονταν σε δυσμενείς καιρικές συνθήκες, ως όφειλε, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην οικεία προκήρυξη. Ακόμη, υποστηρίζει ότι η παραπάνω υπεύθυνη δήλωση είναι ψευδής και ανακριβής ως προς το περιεχόμενό της και μη νομίμως η Αναθέτουσα Αρχή έκανε δεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντος, και, συγκεκριμένα, ως προς το σκέλος που έκρινε ως πλήρη το φάκελο δικαιολογητικών του σύμφωνα με την προκήρυξη, κατά τα αμέσως ανωτέρω εκτεθέντα.

19. Επειδή, επί του μόνου λόγου της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Με την από 11.10.2022 υποβληθείσα από τον παρεμβαίνοντα Υπεύθυνη Δήλωση, στην οποία αναφέρει ως προσφερόμενο πλοίο το «Ε/Γ-Δ/Ρ ... II Ν. ... 47» (ενότητες Δ, Ε), που υπεβλήθη σύμφωνα με το υπόδειγμα Δ της ενοποιημένης Υπεύθυνης Δήλωσης της Προκήρυξης, στο πεδίο «*Το ποσοστό των ανεκτέλεστων δρομολογίων που δεν οφείλονται σε δυσμενείς καιρικές συνθήκες επί του συνόλου των προγραμματισμένων δρομολογίων του/ων προσφερόμενου/ων πλοίου/ων είναι:*» (ενότητα Β) ουδέν συμπλήρωσε. Όπως προκύπτει από το υπ' αρ. πρωτ. 2252.1.24/86453/22/02.12.2022 έγγραφο με θέμα «*Απάντηση σε αίτημα*» της

Αναθέτουσας Αρχής προς την προσφεύγουσα, το οποίο η τελευταία προσκόμισε με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, «1. Σε απάντηση σχετικού αιτήματός σας, και σύμφωνα με τα τηρούμενα στην Υπηρεσία μας αρχεία προκύπτει ότι το Ε/Γ-Δ/Ρ ... II Ν.Θ. 47: α) Δεν εκτέλεσε δρομολόγια κατά το χρονικό διάστημα από 08/12/2020 έως 16/12/2020 και από 07/01/2021 έως 31/01/2021 λόγω ακινησίας του πλοίου για εργασίες δεξαμενισμού σύμφωνα με παρ. 3 του άρθρου 7 του ν.4948/2022 (Α` 125), δυνάμει των Ω.Π. 071526/12-20, Ω.Π. 151021/12-20 και Ω.Π.:070740/01-21 διαταγών Υπηρεσίας μας. β) Οποιοσδήποτε άλλες ημερομηνίες μη εκτέλεσης εγκεκριμένων δρομολογίων του για το χρονικό διάστημα από 01/11/2020 έως 31/10/2021 οφείλονται σε λόγους δυσμενών καιρικών συνθηκών. 2. Επισημαίνεται ότι, τα εκτελεσθέντα δρομολόγια των πλοίων επιβεβαιώνονται στην Υπηρεσία μας βάσει του ημερολόγιου γέφυρας και από τυχόν σχετικές αναφορές των κατά τόπους Λιμενικών Αρχών, στις οποίες επίσης μπορείτε να απευθυνθείτε προς περαιτέρω διευκρινήσεις. 15. ..., κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί το παράβολο να καταπέσει...». Δηλαδή, κατά τα ως άνω, προκύπτει ότι πράγματι ο παρεμβαίνων δεν εκτέλεσε δρομολόγια κατά το διάστημα από 08/12/2020 έως 16/12/2020 και από 07/01/2021 έως 31/01/2021 για λόγους που δεν οφείλονται σε δυσμενείς καιρικές συνθήκες, αλλά σε εργασίες δεξαμενισμού. Εντούτοις, δοθέντος ότι στην Προκήρυξη ουδόλως γίνεται κάποια περαιτέρω διάκριση περί του λόγου των ανεκτέλεστων δρομολογίων που δεν οφείλονται σε καιρικές συνθήκες, επομένως, κατά λογική συνέπεια, περιλαμβάνονται και οι, κατά τα ανωτέρω, εργασίες δεξαμενισμού, ο παρεμβαίνων όφειλε όπως συμπληρώσει το ως άνω χρονικό διάστημα μη εκτέλεσης δρομολογίων στην υποβληθείσα Υπεύθυνη Δήλωση, στο οικείο πεδίο (ενότητα Β). Συνεπώς, βασίμως η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσφορά του έπρεπε να απορριφθεί από την Αναθέτουσα Αρχή, καθώς δεν δήλωσε στην προσκομισθείσα Υπεύθυνη Δήλωση το ποσοστό των ανεκτέλεστων δρομολογίων που δεν οφείλονται σε δυσμενείς καιρικές συνθήκες, επί του συνόλου των προγραμματισμένων δρομολογίων του προσφερόμενου στην διαγωνιστική διαδικασία πλοίου του κατά την περίοδο από 01/11/2020 έως

## **Αριθμός απόφασης : Σ896/2023**

31/10/2021. Επομένως, ο μόνος λόγος της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής γίνεται δεκτός ως βάσιμος.

20. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, το δε παράβολο να επιστραφεί.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση ως απαράδεκτη.

Ακυρώνει την προσβαλλομένη κατά σκέλος που αποδέχεται ως σύμφωνα με την προκήρυξη τα δικαιολογητικά συμμετοχής-προσφοράς του παρεμβαίνοντος, για τη συμμετοχή του στη διαγωνιστική διαδικασία για την ανάθεση της υπηρεσίας Εξυπηρέτησης της Δρομολογιακής Γραμμής «...και επιστροφή» (Τμήμα Α/Α 29) του Παραρτήματος IV της υπ' αριθμ. πρωτ. .../ 09-09-2022 και με ΑΔΑ ... Προκήρυξης, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 13.06.2023 και εκδόθηκε στις 15.06.2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΦΩΤΕΙΝΗ ΜΑΡΑΝΤΙΔΟΥ**