



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΡΥΘΜΙΣΤΙΚΗ ΑΡΧΗ ΛΙΜΕΝΩΝ

REGULATORY AUTHORITY FOR PORTS

Γρ. Λαμπράκη 150, 18535 Πειραιάς

Τηλ.: 210- 4191966 Fax: 210-4191888

e-mail : [info@raports.gr](mailto:info@raports.gr)

**ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 195/2020**

**ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΗ 76<sup>η</sup>**

**ΘΕΜΑ 6<sup>ο</sup> : Καταγγελία της «[...] Α.Τ.Ε.» σχετικά με τη σύμβαση έργου ενίσχυσης λιθορριπής λιμένος Αρτάκης.**

Την 30<sup>η</sup> Νοεμβρίου 2020, ημέρα Δευτέρα, ώρα 13:00, τα Μέλη της Ανεξάρτητης Διοικητικής Αρχής «Ρυθμιστική Αρχή Λιμένων» (Ρ.Α.Λ.) συνήλθαν στην 76<sup>η</sup> Συνεδρίασή τους μέσω τηλεδιάσκεψης και φυσικής παρουσίας στα γραφεία της Αρχής επί της οδού Γρ. Λαμπράκη 150, στον Πειραιά, ύστερα από πρόσκληση του Προέδρου της Παναγιώτη – Ιάσωνα Αγγελόπουλου, προκειμένου να συζητήσουν και να λάβουν απόφαση επί των θεμάτων της Ημερησίας Διατάξεως.

ΠΑΡΟΝΤΑ ΜΕΛΗ:

1. Αγγελόπουλος Παναγιώτης – Ιάσων	Πρόεδρος
2. Τορουνίδης Αθανάσιος	Αντιπρόεδρος
3. Κουφός Παναγιώτης	Εισηγητής
4. Μπίτας Δημήτριος	Εισηγητής
5. Χλωμούδης Κωνσταντίνος	Μέλος
6. Γρίνος Σπυρίδων	Μέλος
7. Γεωργίου Βασίλειος	Μέλος

ΑΠΟΝΤΑ ΜΕΛΗ:

1. Βελουδογιάννη Ελένη	Μέλος
2. Κουμπάρκης Γεώργιος	Μέλος

Χρέη γραμματέως εκτελεί η Ανθυποπλοίαρχος Λ. Σ. Τσιουπλή Σοφία.

Στην αρχή της συζητήσεως ο Πρόεδρος ανέφερε ότι με την παρούσα Εισήγηση φέρεται ενώπιον του Δ.Σ. της Αρχής, προς εξέταση καταγγελία της εταιρείας «[...] Α.Τ.Ε.» σχετικά με την σύμβαση έργου ενίσχυσης λιθορριπής του λιμένος Αρτάκης Χαλκίδας που συνήψε ο Οργανισμός Λιμένων Ν. Ευβοίας Α.Ε..

Κατόπιν, έδωσε τον λόγο στον αρμόδιο κ. Εισηγητή, κ. Δημήτριο Ι. Μπίτα, ο οποίος ανέπτυξε συνοπτικά την από 25<sup>ης</sup> Νοεμβρίου 2020 Εισήγησή του. Ακολούθως, λαμβάνοντας υπ' όψιν τα τεθέντα σε αυτήν, τα Μέλη της Ρυθμιστικής Αρχής Λιμένων, προέβησαν σε διαλογική συζήτηση.

Η Ρυθμιστική Αρχή Λιμένων, αφού έλαβε υπόψη τα στοιχεία της κρινόμενης υπόθεσης και την Εισήγηση,

## **ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΩΣ ΕΞΗΣ**

### **1. ΙΣΤΟΡΙΚΟ**

1. Στις 04/09/2018 κοινοποιήθηκε στην Ρ.Α.Λ. μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου καταγγελία της εταιρείας «[...] Α.Τ.Ε.» με θέμα: «Σύμβαση έργου ενίσχυσης λιθορριπής Λ. Αρτάκης».
2. Στις 18/01/2019 η Ρ.Α.Λ. απέστειλε επιστολή προς την Ο.Λ.Ν.Ε. Α.Ε. αιτούμενη την παροχή απόψεων και στοιχείων επί του εν θέματι ζητήματος.
3. Στις 24/6/2019 η Ο.Λ.Ν.Ε. Α.Ε. απέστειλε απαντητική επιστολή μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Ρ.Α.Λ. υπό τον τίτλο «Απάντηση επί της από 28-8-2018 καταγγελίας της «[...] Α.Τ.Ε.» με θέμα: «Σύμβαση έργου ενίσχυσης λιθορριπής Ν. Αρτάκης», μετά συνημμένων εγγράφων.

### **2. ΝΟΜΙΚΟ - ΝΟΜΟΛΟΓΙΑΚΟ ΚΑΙ ΣΥΜΒΑΤΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ**

1. Ο Ν. 2690/1999 «Κύρωση του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α' 45), όπως ισχύει.
2. Ο Ν. 2932/2001 «Ελεύθερη παροχή υπηρεσιών στις θαλάσσιες ενδομεταφορές Σύσταση Γενικής Γραμματείας Λιμένων και Λιμενικής Πολιτικής - Μετατροπή Λιμενικών Ταμείων σε Ανώνυμες Εταιρείες και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α' 145).
3. Ο Ν. 4150/2013 «Ανασυγκρότηση του Υπουργείου Ναυτιλίας και Αιγαίου και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α' 102), Άρθρο 51.
4. Ο Ν. 4270/2014 «Αρχές δημοσιονομικής διαχείρισης και εποπτείας (ενσωμάτωση της Οδηγίας 2011/85/ΕΕ) - δημόσιο λογιστικό και άλλες διατάξεις.» (ΦΕΚ Α' 143).
5. Ο Ν. 4389/2016 «Επείγουσες διατάξεις για την εφαρμογή της συμφωνίας δημοσιονομικών στόχων και διαρθρωτικών μεταρρυθμίσεων και άλλες διατάξεις.» (ΦΕΚ Α' 94), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.
6. Ο Ν. 4412/2016 «Δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» (ΦΕΚ Α' 147).

7. Ο Ν. 4532/2018 «Ενσωμάτωση στην ελληνική νομοθεσία της Οδηγίας (ΕΕ) 2015/1794 και άλλες διατάξεις.» (ΦΕΚ Α' 63).
8. Το Π.Δ. 80/2016 «Ανάληψη υποχρεώσεων από τους διατάκτες» (ΦΕΚ Α' 145), όπως ισχύει.
9. Το Π.Δ. 19/2016 «Κανονισμός Λειτουργίας και Οργάνωση Υπηρεσιών της Ρυθμιστικής Αρχής Λιμένων (Ρ.Α.Λ.)» (ΦΕΚ Α' 28), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.
10. Η υπ' αριθ. Υπουργική Απόφαση 57654/2017 «Ρύθμιση ειδικότερων θεμάτων λειτουργίας και διαχείρισης του Κεντρικού Ηλεκτρονικού Μητρώου Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) του Υπουργείου Οικονομίας και Ανάπτυξης» (ΦΕΚ Β' 1781).
11. Η υπ' αρ. 1000.00/44060/2017 απόφαση του Υπουργού Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής (ΦΕΚ Υ.Ο.Δ.Δ. 299/19.06.2017).
12. Η υπ' αρ. 1000.00/62063/2018 απόφαση του Υπουργού Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής (ΦΕΚ Υ.Ο.Δ.Δ. 477/23.08.2018).
13. Η υπ' αρ. 1000.0/24042/2020 απόφαση του Υπουργού Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής «Ορισμός ενός (1) τακτικού μέλους της Ρυθμιστικής Αρχής Λιμένων (Ρ.Α.Λ.)» (Υ.Ο.Δ.Δ. 319/27.04.2020).
14. Η υπ' αριθμ. 330/2017 Απόφαση της Αρχής «Κανονισμός διερεύνησης καταγγελιών της Ρυθμιστικής Αρχής Λιμένων» (ΦΕΚ Β' 1923/02.06.2017), ιδίως το άρθρο 5 παρ. 2.
15. Η Κατευθυντήρια Οδηγία 19 (2η Έκδοση) της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, (Απόφαση 1/2018 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων).

### 3. ΤΕΚΜΗΡΙΩΣΗ ΕΙΣΗΓΗΣΗΣ

---

#### Κεφάλαια τεκμηρίωσης εισήγησης:

##### A. Αρμοδιότητα Ρυθμιστικής Αρχής Λιμένων

###### I. Νόμος 4389/2016

###### II. Κανονισμός διερεύνησης καταγγελιών της Ρυθμιστικής Αρχής Λιμένων

##### B. Νομικό Πλαίσιο

Νόμος 4412/2016 – «Δημόσιες Συμβάσεις έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)».

##### Γ. Υπαγωγή - Ερμηνεία

---

#### A. Αρμοδιότητα Ρυθμιστικής Αρχής Λιμένων

##### I. Νόμος 4389/2016

Σύμφωνα με το άρθρο 108 παρ. 1 του Ν. 4389/2016 (Σύσταση Ρυθμιστικής Αρχής Λιμένων), όπως τροποποιήθηκε με την Παρ.1 του Άρθρου 45 Ν. 4597/2019 προβλέπεται ότι «*Συνιστάται Ανεξάρτητη Διοικητική Αρχή με την επωνυμία «Ρυθμιστική Αρχή Λιμένων» (Ρ.Α.Λ.), η οποία έχει ως γενικότερη αποστολή την εποπτεία και τη διασφάλιση της νομιμότητας των σχέσεων μεταξύ δημόσιων και ιδιωτικών φορέων του εθνικού λιμενικού συστήματος και συνδεδεμένων σε αυτό εγκαταστάσεων, με έμφαση στην τήρηση της συμβατικής τάξης και την εφαρμογή της νομοθεσίας περί ελεύθερου ανταγωνισμού και με την επιφύλαξη των αρμοδιοτήτων της Γενικής Γραμματείας Λιμένων, Λιμενικής Πολιτικής και Ναυτιλιακών Επενδύσεων του Υπουργείου Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής....».*

Σύμφωνα με το Άρθρο 113 του Ν.4389/2016 «*1. Η Ρ.Α.Λ. έχει την αρμοδιότητα να λαμβάνει ρυθμιστικά μέτρα για: α) την παρακολούθηση και εφαρμογή των όρων και διατάξεων των Συμβάσεων Παραχώρησης στους λιμένες, ιδίως σε ό,τι αφορά την τήρηση των κανόνων ανταγωνισμού, του συμφωνημένου επιπέδου εξυπηρέτησης και τη συμμόρφωση προς τους χρηματοοικονομικούς στόχους, β) την τήρηση των υποχρεώσεων των δημόσιων και ιδιωτικών φορέων του εθνικού λιμενικού συστήματος λιμένων στο πλαίσιο της σχετικής κείμενης - εθνικής και ευρωπαϊκής - νομοθεσίας, ιδίως σε σχέση με δημόσιες συμβάσεις, Συμβάσεις Παραχώρησης και τους κανόνες ανταγωνισμού και του Κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 2017/352 (L57/1), [...]».*

Σύμφωνα με το Άρθρο 114 του Ν.4389/2016 «*1. Κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο έχει το δικαίωμα να καταγγέλλει ενώπιον της Ρ.Α.Λ. παραβάσεις για κάθε θέμα αρμοδιότητάς της. Η Ρ.Α.Λ. επιλαμβάνεται και επί καταγγελιών για θέματα αφορώντα τις ελάχιστες απαιτήσεις παροχής λιμενικών υπηρεσιών και τον περιορισμό στον αριθμό των παροχών αυτών. Με απόφαση της Ρ.Α.Λ. καθορίζονται ο τύπος, το περιεχόμενο, τα διαδικαστικά αποτελέσματα, καθώς και ο τρόπος υποβολής και καταχώρισης των καταγγελιών του προηγούμενου εδαφίου. Η Ρ.Α.Λ. αξιολογεί αν τα στοιχεία και οι ισχυρισμοί που τίθενται υπόψη της από τον καταγγέλλοντα συνιστούν ενδείξεις παράβασης. Αν από την αξιολόγηση αυτή δεν προκύπτουν ενδείξεις παράβασης των εν λόγω άρθρων, η καταγγελία λογίζεται ως προφανώς αβάσιμη και τίθεται στο αρχείο.».*

Συνεπώς η Αρχή είναι καθ' ύλην αρμόδια για να εξετάσει και να λάβει απόφαση επί του εν θέματι ζητήματος και απολύτως παραδεκτώς ήχθη προς συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Συμβουλίου.

## II. Κανονισμός διερεύνησης καταγγελιών της Ρυθμιστικής Αρχής Λιμένων

Με την υπ' αριθμ. 330/2017 απόφαση της Αρχής, υιοθετήθηκε ο «Κανονισμός διερεύνησης καταγγελιών της Ρυθμιστικής Αρχής Λιμένων» (ΦΕΚ Β 1923/2.6.2017). Σύμφωνα με το άρθρο 5 παράγραφος 2 του Κανονισμού: «Η Ρ.Α.Λ. με απόφαση της, αξιολογεί αν τα στοιχεία και οι ισχυρισμοί που τίθενται υπόψη της από τον καταγγέλλοντα συνιστούν ενδείξεις παράβασης. Αν από την αξιολόγηση αυτή δεν προκύπτουν ενδείξεις παράβασης, ή αν η καταγγελία κρίνεται προφανώς αβάσιμη ή αόριστη ή ότι ασκήθηκε κατά τρόπο καταχρηστικό, τίθεται με απόφαση της Ρ.Α.Λ. στο αρχείο».

### B. Νομικό Πλαίσιο

#### **Νόμος 4412/2016 - Δημόσιες Συμβάσεις έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)»**

Σύμφωνα με το άρθρο 1 του Ν. 4412/2016, υπό τον τίτλο «Αντικείμενο - Πεδίο Εφαρμογής» προβλέπεται ότι: «1. Οι διατάξεις του παρόντος αποτελούν προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας προς τις διατάξεις: α) της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 26ης Φεβρουαρίου 2014, σχετικά με τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων και την κατάργηση της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ (L94), όπως διορθώθηκε (L135/24.5.2016), β) της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 26ης Φεβρουαρίου 2014 σχετικά με τις προμήθειες φορέων, που δραστηριοποιούνται στους τομείς του ύδατος, της ενέργειας, των μεταφορών και των ταχυδρομικών υπηρεσιών και την κατάργηση Οδηγίας 2004/17/ΕΚ και [...]. 2. Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου I (άρθρα 2 έως 221), β) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου II (άρθρα 2 και 222 έως 338), γ) για τη διακυβέρνηση, οι οποίοι εφαρμόζονται, σύμφωνα με το Βιβλίο III (άρθρα 339 έως 344), από τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς και δ) για την έννομη προστασία κατά τη σύναψη συμβάσεων που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV (άρθρα 345 έως 374). Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού. 3. Οι διατάξεις των άρθρων 116 έως 128 εφαρμόζονται αποκλειστικά στις συμβάσεις των περιπτώσεων α' της παραγράφου 2 με εκτιμώμενη αξία κάτω των ορίων του άρθρου 5. Οι διατάξεις των άρθρων 326 έως 333 εφαρμόζονται αποκλειστικά στις συμβάσεις των περιπτώσεων β' της παραγράφου 2 με εκτιμώμενη αξία κάτω των ορίων του άρθρου 235.».

Σύμφωνα με το άρθρο 2 του Ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Για τους σκοπούς του παρόντος εφαρμόζονται οι ακόλουθοι ορισμοί: 1) α) ως «αναθέτουσες αρχές» νοούνται το κράτος, οι αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης, οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου ή οι ενώσεις μιας ή περισσότερων από αυτές τις αρχές ή ενός ή περισσότερων από αυτούς τους οργανισμούς δημοσίου δικαίου και οι αναθέτουσες αρχές κατά την έννοια του άρθρου 223 και β) ως «αναθέτοντες φορείς» νοούνται οι αναθέτοντες φορείς κατά την έννοια του άρθρου 224, [...], 31) ως «απευθείας ανάθεση» νοείται η διαδικασία ανάθεσης χωρίς εκ των προτέρων δημοσιότητα, στο πλαίσιο της οποίας οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς αναθέτουν στον οικονομικό φορέα της επιλογής τους, κατόπιν έρευνας

αγοράς και διαβούλευσης με έναν ή περισσότερους οικονομικούς φορείς, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 118 και 328».

Στο άρθρο 18 παρ. 1 του ίδιου νόμου προβλέπεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων».

Σύμφωνα με το άρθρο 38 του Ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι: «3. Στο ΚΗΜΔΗΣ καταχωρίζονται από τις αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς και τις ΚΑΑ ηλεκτρονικά στοιχεία των ακόλουθων σταδίων για όλες τις συμβάσεις της παραγράφου 1:» α) των πρωτογενών και των εγκεκριμένων αιτημάτων, δηλαδή των αποφάσεων ανάληψης υποχρέωσης ή/και των αποφάσεων αρμοδίου οργάνου για τη δέσμευση πίστωσης, β) της προκήρυξης και της διακήρυξης, γ) της απόφασης ανάθεσης ή κατακύρωσης, δ) του συμφωνητικού και ε. το χρηματικό ένταλμα ή κάθε άλλο παραστατικό που αντιστοιχεί σε αυτό για τους φορείς που δεν εμπíπτουν στον ν. 4270/2014 (Α` 143). 4. Η καταχώριση περιλαμβάνει, κατά περίπτωση, τουλάχιστον τα ακόλουθα επιμέρους στοιχεία: α) τον προϋπολογισμό, β) τον Αριθμό Ανάληψης Υποχρέωσης, εφόσον η δαπάνη υπάγεται στις διατάξεις του π.δ. 113/2010 (Α` 94), γ) τον κωδικό των αγαθών ή υπηρεσιών κατά το Κοινό Λεξιλόγιο Δημοσίων Συμβάσεων (Cοοimον Procureοient Vocabulary - CPV) του άρθρου 23, δ) το είδος της σύμβασης, δηλαδή προμήθεια, υπηρεσία, έργο, μελέτη ή τεχνική ή λοιπή συναφή επιστημονική υπηρεσία, ε) τη γεωγραφική περιοχή βάσει της Κοινής Ονοματολογίας των Εδαφικών Στατιστικών Μονάδων (Nomenclature of territorial units for statistics - NUTS) του τύπου εκτέλεσης, στ) την επωνυμία του οικονομικού φορέα, ζ) τον ΑΦΜ του οικονομικού φορέα, η) την αξία της σύμβασης, θ) τη χώρα καταγωγής/ εγκατάστασης του οικονομικού φορέα στον οποίο ανατέθηκε η σύμβαση, ι) τη διαδικασία ανάθεσης σύμβασης και σε περίπτωση ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, ανταγωνιστικού διαλόγου και διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση τις ειδικότερες περιστάσεις εκ των οριζόμενων στα άρθρα 26, 32, 266 και 267 που δικαιολογούν τη χρήση των διαδικασιών αυτών. Όσα από τα παραπάνω στοιχεία και έγγραφα αποτελούν αντικείμενο ανάρτησης στο «Πρόγραμμα ΔΙΑΥΓΕΙΑ», σύμφωνα με το ν. 3861/2010 (Α` 112), όπως ισχύει, δεν καταχωρίζονται πρωτογενώς στο «Πρόγραμμα ΔΙΑΥΓΕΙΑ», αλλά αντλούνται αυτόματα από το ΚΗΜΔΗΣ. [...] 7. Οι πράξεις που καταχωρίζονται στο ΚΗΜΔΗΣ ισχύουν από την καταχώριση τους σε αυτό, με την επιφύλαξη του άρθρου 66 και 296. Οι ρυθμίσεις του προηγούμενου εδαφίου δεν θίγουν τις σχετικές δικονομικές ρυθμίσεις ως προς την άσκηση ενδίκων μέσων και βοηθημάτων, ούτε τις ρυθμίσεις των άρθρων 345 έως 374 ως προς την άσκηση των προσφυγών. Αν υπάρχει διαφορά μεταξύ των στοιχείων (μεταδιδόμενων) που καταχωρίστηκαν στο ΚΗΜΔΗΣ και του κειμένου της πράξης που αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ, κατισχύει το κείμενο της πράξης. Αν υπάρχει διαφορά μεταξύ του κειμένου της πράξης που αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ και του κειμένου του πρωτοτύπου εγγράφου της πράξης κατισχύει το κείμενο του πρωτοτύπου εγγράφου της πράξης. Με ευθύνη του προσώπου ή του οργάνου που έχει εκδώσει την πράξη γίνονται αμελλητί οι αναγκαίες διορθώσεις στα στοιχεία καταχώρισης (μεταδεδομένα) ή στο κείμενο που έχει αναρτηθεί στο ΚΗΜΔΗΣ. 8. Η καταχώριση δημοσίων συμβάσεων στο ΚΗΜΔΗΣ, καθώς και η αναφορά του Αριθμού Διαδικτυακής Ανάρτησης Μητρώου (ΑΔΑΜ), αποτελούν στοιχεία της κανονικότητας της δαπάνης, με την έννοια ότι η ύπαρξη ΑΔΑΜ εξομοιώνεται με δικαιολογητικό που απαιτείται κατά την παρ. 2 του άρθρου 91 του ν. 4270/2014 (Α`143). Αρκεί η επίκληση του ΑΔΑΜ για την αυτεπάγγελτη αναζήτηση των πράξεων που καταχωρίζονται τόσο κατά

τη διεκπεραίωση υποθέσεων των διοικούμενων όσο και κατά την επικοινωνία μεταξύ φορέων του Δημοσίου. Η έκδοση ξεχωριστών ΑΔΑΜ αφορά στα έγγραφα που καταχωρίζονται στο ΚΗΜΔΗΣ».

Στο άρθρο 260 του ίδιου Νόμου προβλέπεται ότι: «Για τη συλλογή, επεξεργασία και δημοσιοποίηση στοιχείων αναφορικά με τις συμβάσεις του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 222 έως 338) εφαρμόζεται αναλόγως το άρθρο 38.».

Κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 38 παρ. 6 του Ν. 4412/2016 εξεδόθη η υπ' αριθμ. 57654/2017 Υπουργική Απόφαση με θέμα: «Ρύθμιση ειδικότερων θεμάτων λειτουργίας και διαχείρισης του Κεντρικού Ηλεκτρονικού Μητρώου Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) του Υπουργείου Οικονομίας και Ανάπτυξης», στην οποία μεταξύ άλλων περιγράφονται αναλυτικά τα καταχωριστέα στο σύστημα ΚΗΜΔΗΣ στοιχεία (άρθρα 5, 6), η ακολουθητέα διαδικασία και ο χρόνος καταχώρισης (άρθρα 7 και 10) καθώς και τα υπόχρεα για την καταχώριση των στοιχείων πρόσωπα (άρθρο 10).

Σύμφωνα με το άρθρο 328 του Ν. 4412/2016, το οποίο φέρει τον τίτλο «Απευθείας ανάθεση»: «1. Προσφυγή στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης επιτρέπεται όταν η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης είναι ίση ή κατώτερη από το ποσό των είκοσι χιλιάδων (20.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. 2. Η απευθείας ανάθεση διενεργείται από την αρμόδια υπηρεσία του αναθέτοντος φορέα, χωρίς να απαιτείται η συγκρότηση γνωμοδοτικού συλλογικού οργάνου για το σκοπό αυτό. 3. Η απευθείας ανάθεση σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα γίνεται με κριτήρια τη δυνατότητα της καλής και έγκαιρης εκτέλεσης της σύμβασης από τον ανάδοχο και την οικονομική του προσφορά. 4. Η απόφαση απευθείας ανάθεσης δημοσιεύεται στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 38 και το άρθρο 260.» Η απόφαση ανάθεσης περιέχει κατ' ελάχιστο: α) την επωνυμία και τα στοιχεία επικοινωνίας του αναθέτοντος φορέα, β) περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης και της αξίας της, γ) όνομα και στοιχεία επικοινωνίας του οικονομικού φορέα στον οποίο ανατίθεται η σύμβαση, δ) κάθε άλλη πληροφορία που κρίνει απαραίτητη ο αναθέτων φορέας.».

Το άρθρο 326 του Ν. 4412/2016 προβλέπει ότι: «1. Για συμβάσεις κάτω των ορίων, οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να προσφεύγουν εκτός από τις διαδικασίες που προβλέπονται στο άρθρο 263 και στις διαδικασίες του συνοπτικού διαγωνισμού και της απευθείας ανάθεσης, σύμφωνα με τα άρθρα 327 και 328.».

Σύμφωνα με το άρθρο 328 του Ν. 4412/2016, το οποίο φέρει τον τίτλο «Απευθείας ανάθεση»: «1. Προσφυγή στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης επιτρέπεται όταν η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης είναι ίση ή κατώτερη από το ποσό των είκοσι χιλιάδων (20.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. 2. Η απευθείας ανάθεση διενεργείται από την αρμόδια υπηρεσία του αναθέτοντος φορέα, χωρίς να απαιτείται η συγκρότηση γνωμοδοτικού συλλογικού οργάνου για το σκοπό αυτό. 3. Η απευθείας ανάθεση σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα γίνεται με κριτήρια τη δυνατότητα της καλής και έγκαιρης εκτέλεσης της σύμβασης από τον ανάδοχο και την οικονομική του προσφορά. 4. Η απόφαση απευθείας ανάθεσης δημοσιεύεται στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 38 και το άρθρο 260. Η απόφαση ανάθεσης περιέχει κατ' ελάχιστο: α) την επωνυμία και τα στοιχεία επικοινωνίας του αναθέτοντος φορέα, β) περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης και της αξίας της, γ) όνομα και στοιχεία επικοινωνίας του οικονομικού φορέα στον οποίο ανατίθεται η σύμβαση, δ) κάθε άλλη πληροφορία που κρίνει απαραίτητη ο αναθέτων φορέας.».

Εν προκειμένω, η Ο.Λ.Ν.Ε. Α.Ε., ως νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου που ανήκει στον ευρύτερο δημόσιο τομέα, καθότι συγκεντρώνει τα βασικά γνωρίσματα του δημοσίου φορέα που ασκεί μεν οικονομική δραστηριότητα κατά τους κανόνες της ιδιωτικής οικονομίας, αλλά λειτουργεί χάριν του

δημοσίου συμφέροντος ως δημόσια επιχείρηση, ανήκει στους περιγραφόμενους στα άρθρα 2 και 224 του Ν. 4412/2016 αναθέτοντες φορείς και δύναται να ακολουθήσει σε περιπτώσεις συμβάσεων αντικειμένου ύψους έως 20.000 ευρώ άνευ Φ.Π.Α., τη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης που προβλέπεται στο άρθρο 328 Ν. 4412/2016.

### Γ. Υπαγωγή- Ερμηνεία

Το Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία «Λιμενικό Ταμείο Χαλκίδας» μετατράπηκε σε ανώνυμη εταιρία με την επωνυμία «Οργανισμός Λιμένων Νομού Ευβοίας Ανώνυμη Εταιρία» και με διακριτικό τίτλο «Ο.Λ.Ν.Ε. Α.Ε.» και έδρα το Δήμο Χαλκίδας, σύμφωνα με το άρθρο 51 του Ν. 4150/2013. Τα Λιμενικά Ταμεία Νομού Ευβοίας, Αιδηψού, Αλιβερίου, Ερέτριας, Καρύστου, Κύμης, Λίμνης, Μαρμαρίου, Στύρων και Ωρεών, που προήλθαν από τη διάσπαση του Λιμενικού Ταμείου Νομού Ευβοίας, σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 86/2003 (Α' 80), συγχωνεύονται στην Ο.Λ.Ν.Ε. Α.Ε., ενώ το σύνολο των θεμάτων που ανακύπτουν από τη μετατροπή του Λιμενικού Ταμείου Χαλκίδας σε ανώνυμη εταιρία και τη συγχώνευση των προαναφερόμενων Λιμενικών Ταμείων, ρυθμίζονται με ανάλογη εφαρμογή των παραγράφων 6 έως 15 του άρθρου 21 του Ν. 2932/2001, όπως ισχύει.

Η Ο.Λ.Ν.Ε. Α.Ε., ως εταιρεία κοινής ωφέλειας του ευρύτερου δημόσιου τομέα διέπεται από τις διατάξεις του Ν. 3429/2005 (Α' 144), όπως κάθε φορά ισχύει, και εποπτεύεται από τον Υπουργό Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής.

Η τεχνική εταιρία με την επωνυμία «[...] Α.Τ.Ε.» κοινοποίησε προς την Αρχή την από 28.08.2018 καταγγελία αναφορικά με την σύναψη σύμβασης έργου με αντικείμενο την ενίσχυση λιθορριπής λιμένος Αρτάκης Χαλκίδας, επί της οποίας τίθενται ζητήματα νομιμότητας κατά τη διενέργεια της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Πιο συγκεκριμένα, η καταγγέλλουσα εταιρία υποστηρίζει ότι στις 24/7/2018 το Τμήμα Τεχνικών Υπηρεσιών της Ο.Λ.Ν.Ε. Α.Ε. συνέταξε έγγραφο αναφορικά με την ανάγκη ενίσχυσης λιθορριπής του Λιμένα Αρτάκης Χαλκίδας. Κατόπιν τηλεφωνικής επικοινωνίας με την Ο.Λ.Ν.Ε. Α.Ε. η καταγγέλλουσα εταιρία υπέβαλε στις 27/7/2018 οικονομική προσφορά, ποσού 19.500 ευρώ άνευ Φ.Π.Α. για την συμμετοχή της στην εν θέματι διαγωνιστική διαδικασία, η οποία, ωστόσο, έως τις 6/8/2018 δεν είχε πρωτοκολληθεί. Κατόπιν παρέμβασης της καταγγέλλουσας εταιρείας η ανωτέρω οικονομική προσφορά έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου στις 6/8/2018. Την ίδια ως άνω ημερομηνία δε, η καταγγέλλουσα πληροφορήθηκε από τον Πρόεδρο και Διευθύνοντα Σύμβουλο της Ο.Λ.Ν.Ε. Α.Ε. ότι είχε υποβληθεί και δεύτερη προσφορά ποσού χαμηλότερου από τη δική της. Σε συνέχεια των ανωτέρω, η καταγγέλλουσα υπέβαλε νεότερη οικονομική προσφορά στις 8/8/2018, ποσού ύψους 18.200 ευρώ άνευ Φ.Π.Α., η οποία έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου την 13/8/2018.

Την ίδια ως άνω ημερομηνία, ήτοι στις 13/8/2018, η καταγγέλλουσα αναφέρει ότι διαπίστωσε την ανάρτηση στο ΚΗΜΔΗΣ του πρωτογενούς αιτήματος και της έγκρισής του, της πράξης ανάθεσης και της καταρτισθείσας σύμβασης με έτερο ανάδοχο. Μάλιστα, στο από 4/9/2018 έγγραφό της η εταιρεία επισημαίνει ότι δεν αναρτήθηκε ούτε στη διαύγεια ούτε στο ΚΗΜΔΗΣ η απαιτούμενη ανάληψη υποχρέωσης για την εν λόγω δαπάνη. Επιπροσθέτως δε, διερωτάται πότε κατατέθηκε η οικονομική προσφορά της αναδόχου, στην οποία κατακυρώθηκε η σύμβαση καθώς και εάν η προσφορά της ήταν η συμφερότερη από οικονομικής και τεχνικής άποψης, καθότι η προσφορά της ανερχόταν στο ποσό των 18.700 ευρώ άνευ Φ.Π.Α..

Επί των ανωτέρω αιτιάσεων της καταγγέλλουσας η Ο.Λ.Ν.Ε. Α.Ε. επάγεται τα ακόλουθα: Στο πλαίσιο διενέργειας έρευνας αγοράς και διαβούλευσης με τους οικονομικούς φορείς, η Ο.Λ.Ν.Ε. Α.Ε. αιτήθηκε την υποβολή οικονομικών προσφορών για την σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την



ενίσχυση λιθορριπής του λιμένος Αρτάκης από την καταγγέλλουσα και τον – εν τέλει – ανάδοχο του έργου. Στις 27/7/2018 η καταγγέλλουσα κατέθεσε ενώπιον του τομέα της τεχνικής υπηρεσίας προσφορά ύψους 19.500 ευρώ άνευ Φ.Π.Α., η οποία πρωτοκολλήθηκε δέκα (10) ημέρες αργότερα από την υποβολή της, καθότι, όπως ισχυρίζεται η Ο.Λ.Ν.Ε. Α.Ε., η ανωτέρω προσφορά ουδέποτε προσκομίσθηκε προς πρωτοκόλληση ούτε ενημερώθηκε σχετικώς η γραμματεία. Τουναντίον η οικονομική προσφορά είχε κατατεθεί στο γραφείο πολιτικού μηχανικού της Ο.Λ.Ν.Ε. Α.Ε., «[...] ο οποίος την κράτησε στο γραφείο του χωρίς να ενημερώσει σχετικά την αρμόδια γραμματεία και χωρίς να μεριμνήσει για την πρωτοκόλληση αυτής.».

Όσον αφορά στην έτερη οικονομική προσφορά, έως την 6/8/2018, ότε και αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ η έγκριση του αιτήματος, η οποία επέχει θέση απόφασης ανάληψης υποχρέωσης, σύμφωνα με την Ο.Λ.Ν.Ε. Α.Ε., η πλέον συμφέρουσα από οικονομικής και τεχνικής άποψης προσφορά ήταν η οικονομική προσφορά της «[...]».

Περαιτέρω, η Ο.Λ.Ν.Ε. Α.Ε. ανέφερε ότι στις 6/8/2018 περατώθηκε η διαδικασία της απευθείας ανάθεσης με την ανάρτηση των απαραίτητων στοιχείων στο ΚΗΜΔΗΣ ενώ ως ανάδοχος επιλέχθηκε η «[...]», της οποίας η υποβληθείσα προσφορά ήταν έως την ως άνω ημερομηνία η συμφερότερη από οικονομικής και τεχνικής άποψης. Κατ' ακολουθία των ανωτέρω, η υποβληθείσα από την καταγγέλλουσα εταιρεία στις 8/8/2018 οικονομική προσφορά θεωρήθηκε εκπρόθεσμη.

Όπως αναφέρεται και αναλύεται, άλλωστε και στην Κατευθυντήρια Οδηγία 19 (2η έκδοση) της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, (Απόφαση 1/2018 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων) «η επιλογή της πλέον κατάλληλης περίπτωσης διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης επαφίεται στην διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής».

Περαιτέρω αναφέρεται ότι «Ειδικότερα, για τις συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως 20.000 €, χωρίς Φ.Π.Α., οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς μπορούν να προσφεύγουν στην “απευθείας ανάθεση” [...]. Αντίστοιχα, ως “απευθείας ανάθεση” νοείται η διαδικασία χωρίς εκ των προτέρων δημοσιότητα, στο πλαίσιο της οποίας, οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς αναθέτουν στον οικονομικό φορέα της επιλογής τους, κατόπιν έρευνας αγοράς<sup>1</sup> και διαβούλευσης με έναν ή περισσότερους οικονομικούς φορείς, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 118 και 328 [...]».

Με βάση το παρατεθέν νομικό και ρυθμιστικό πλαίσιο αλλά και τα ανωτέρω περιγραφέντα πραγματικά περιστατικά, δεν προκύπτει ότι η διαδικασία που ακολουθήθηκε από την Ο.Λ.Ν.Ε. Α.Ε. σχετικά με τη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης του έργου «Ενίσχυση λιθορριπής Λιμένα Αρτάκης» είναι μη νόμιμη.

Από την παράθεση, ωστόσο, των πραγματικών περιστατικών προκύπτει ότι ο προγραμματισμός και η οργάνωση της Ο.Λ.Ν.Ε. Α.Ε. αναφορικά με τις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων χρήζουν επανεξέτασης και βελτίωσης.

#### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Η Ρυθμιστική Αρχή Λιμένων ομόφωνα σε φανερή ψηφοφορία

#### **ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ**

Τη θέση στο αρχείο της καταγγελίας της εταιρείας με την επωνυμία «[...] Α.Τ.Ε.».

Προς αποφυγήν, δε, παρόμοιων αιτιάσεων στο μέλλον, συστήνεται προς την Ο.Λ.Ν.Ε. Α.Ε. η βελτίωση του προγραμματισμού και της οργάνωσης: α) των αναγκών σε υπηρεσίες και προμήθειες, και β) των κατά περίπτωση διαδικασιών δημοσίων συμβάσεων.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΗΣ ΡΑΛ

Παναγιώτης – Ιάσων Αγγελόπουλος