

Αριθμός απόφασης: 207 / 2020

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 6 Φεβρουαρίου 2020 με την εξής σύνθεση:Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 30.12.2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1611/30.12.2019 της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....», η οποία εδρεύει στα, επί της Λεωφόρου, νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του Υπουργείου και ειδικότερα κατά της με αριθμ. πρωτ. 2252.1.1/90905/19/19.12.2019 απόφασης του Υπουργού περί εγκρίσεως του από 4.12.2019 Πρακτικού σχετικά με την αξιολόγηση των προσφορών των διαγωνιζομένων, στο πλαίσιο του προκηρυχθέντος διά της με αριθ. πρωτ. διακήρυξης μειοδοτικού διαγωνισμού για την Εξυπηρέτηση Δρομολογιακών Γραμμών με σύναψη Σύμβασης ή Συμβάσεων Ανάθεσης Δημόσιας Υπηρεσίας διάρκειας από 1/11/2019 μέχρι 31/10/2020 για τις συμβάσεις ενός έτους ή μέχρι 31/10/2023 για τις συμβάσεις τετραετούς διάρκειας.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, με την ως άνω υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα εταιρεία επιδιώκει όπως ακυρωθεί η με αριθμ. 2252.1.1/90905/19/19.12.2019 απόφαση του Υπουργού , η οποία εκδόθηκε στο πλαίσιο του ανοικτού, δημόσιου, διεθνή μειοδοτικού διαγωνισμό που

Αριθμός απόφασης: 207 / 2020

προκηρύχθηκε διά της με αριθμ. διακήρυξης, με αντικείμενο την «Προκήρυξη Αρχικού Μειοδοτικού Διαγωνισμού για την Εξυπηρέτηση Δρομολογιακών Γραμμών με σύναψη Σύμβασης ή Συμβάσεων Ανάθεσης Δημόσιας Υπηρεσίας διάρκειας από 01.11.2019 μέχρι 31.10.2020 για τις συμβάσεις ενός έτους ή μέχρι 31.10.2023 για τις συμβάσεις τετραετούς διάρκειας» κατά το μέρος που απέρριψε τη προσφορά της για τη δρομολογιακή γραμμή με α/α 12 α), β), γ) του Παραρτήματος IV της ως άνω προκήρυξης (με τη περιγραφή: α. -.....-.....-.....-.....-.....και επιστροφή. β.-.....-.....- - - και επιστροφή, γ.-- - - -).

2. Επειδή, με την ως άνω διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοιχτός, ηλεκτρονικός Διαγωνισμός άνω των ορίων, με αντικείμενο την «Προκήρυξη Αρχικού Μειοδοτικού Διαγωνισμού για την Εξυπηρέτηση Δρομολογιακών Γραμμών με σύναψη Σύμβασης ή Συμβάσεων Ανάθεσης Δημόσιας Υπηρεσίας διάρκειας από 01.11.2019 μέχρι 31.10.2020 για τις συμβάσεις ενός έτους ή μέχρι 31.10.2023 για τις συμβάσεις τετραετούς διάρκειας». Η εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα δαπάνη για το πρώτο έτος της, ήτοι για το χρονικό διάστημα από 01/11/2019 μέχρι 31/10/2020 (σύνολο 52 εβδομάδες) κυμαίνεται από 50.995.473,99 μέχρι 68.843.889,89€ (άνευ ΦΠΑ) και από 63.152.725,64 μέχρι 85.256.179,62€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%), ανάλογα με την κατηγορία των προσφερόμενων πλοίων για τις δρομολογιακές γραμμές, όπως αυτές αποτυπώνονται στο Παράρτημα IV της υπόψη διακήρυξης. Η εν λόγω διακήρυξη, εξάλλου, η οποία περιλαμβάνει 48 δρομολογιακές γραμμές καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 26.9.2019 με ΑΔΑΜ: και διενεργείται εκτός του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.). Ειδικότερα, αναφορικά με τη δρομολογιακή γραμμή με α/α 12, για την οποία ασκεί και την υπό εξέταση Προσφυγή η προσφεύγουσα, με περιγραφή: α)- - -..... - - - και επιστροφή β) - - - - και επιστροφή γ) - - - - - , η μόνη εταιρεία που υπέβαλε προσφορά ήταν η εδώ προσφεύγουσα και εν συνεχεία με την υπ'

Αριθμός απόφασης: 207 / 2020

αριθμ. 2252.1.1/90905/ 19/19.12.2019 (προσβαλλόμενη) απόφαση του Υπουργού, κατ' αποδοχόν του από 4.12.2019 Πρακτικού της Επιτροπής διενέργειας μειοδοτικών διαγωνισμών για την αξιολόγηση των δικαιολογητικών, απερρίφθη η προσφορά της κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής - αξιολόγησης τεχνικής προσφοράς με την εξής αιτιολογία: «Η μεταφορική ικανότητα του πλοίου σε επιβάτες σύμφωνα με το προσκομισθέν Π.Α. δεν πληροί τις προϋποθέσεις της γραμμής».

3. Επειδή, για την άσκηση της υπό κρίση προσφυγής καταβλήθηκε, δεσμεύθηκε υπέρ του φορέα ΑΕΠΠ και πληρώθηκε από την προσφεύγουσα ηλεκτρονικό παράβολο με αρ. ποσού 15.000,00€, που αποτελεί και το ανώτατο κατά νόμο ποσό παραβόλου. Στην κριθείσα περίπτωση ωστόσο και για τον υπολογισμό του ποσού του παραβόλου τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 363 παρ. 1 εδ. γ' του Ν. 4412/2016 σύμφωνα με την οποία: «Αν από τα έγγραφα της σύμβασης δεν προκύπτει η προϋπολογισθείσα αξία της, για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής, κατατίθεται παράβολο ύψους εξακοσίων (600) ευρώ», καθότι η εκτιμώμενη αξία των δρομολογίων με α/α 12 α), β) και γ), στα οποία και αφορά η υπόψη Προσφυγή, δεν είναι εκ των προτέρων ορισμένη, αλλά διαπιστώνεται ότι κυμαίνεται αναλόγως της προσφερόμενης κατηγορίας πλοίου και συγκεκριμένα αναφέρεται για την γραμμή 12α) Β. κατηγορία 1: 77.842,74€, κατηγορία 2: 72.076,61€, κατηγορία 3: 57.661,29€, Γ. κατηγορία 1: 80.956,45€, κατηγορία 2: 74.959,68€, κατηγορία 3: 59.967,74€, για την γραμμή 12β) Β. κατηγορία 1: 77.842,74€, κατηγορία 2: 72.076,61€, κατηγορία 3: 57.661,29€, Γ. κατηγορία 1: 80.956,45€, κατηγορία 2: 74.959,68€, κατηγορία 3: 59.967,74€ και για την γραμμή 12γ) Β. κατηγορία 1: 76.645,16€, κατηγορία 2: 70.967,74€, κατηγορία 3: 56.774,19€ και Γ. κατηγορία 1: 19.927,74€, κατηγορία 2: 18.451,61€, κατηγορία 3: 14.761,29€, επιπλέον του μηνιαίου μισθώματος ανά κατηγορία πλοίου και της ανώτατης διάρκειας της σύμβασης από 1 έως 2 και 4 έτη, αναλόγως της κατηγορίας του πλοίου (κατηγορία 3, 2 και 1 αντίστοιχα). Ενόψει τούτων και επειδή η εκτιμώμενη αξία της δρομολογιακής γραμμής 12 α), β), γ), που αφορά η εξεταζόμενη

Αριθμός απόφασης: 207 / 2020

προδικαστική προσφυγή, δεν είναι εκ των προτέρων ορισμένη, αλλά κυμαίνεται αναλόγως κατηγορίας πλοίου, το δε μίσθωμα αναπροσαρμόζεται κατά το Παράρτημα V της οικείας διακήρυξης, επιπροσθέτως δε σύμφωνα με τους όρους του Κεφαλαίου V με τίτλο Διεξαγωγή Διαγωνισμού, η ανώτατη διάρκεια της υπό ανάθεση σύμβασης κυμαίνεται από 1 έως και 4 έτη, συνάγεται ότι δεν υπάρχει βεβαία και συγκεκριμένη προϋπολογισθείσα αξία για την υπό ανάθεση σύμβαση που αφορά η προσφυγή (πρβλ. και ΣτΕ Ασφ. 425/2014, σκ. 6) και συνεπώς, το οφειλόμενο κατά τις ως άνω διατάξεις εν προκειμένω νόμιμο ποσό παραβόλου ανέρχεται σε 600,00€. Κατ' ακολουθίαν στην περίπτωση της απόρριψης της προσφυγής θα πρέπει να επιστραφεί στη προσφεύγουσα το ποσό των 14.400,00€ ως αχρεωστήτως καταβληθέν, δοθέντος ότι στην περίπτωση αποδοχής της προσφυγής της, επιστρέφεται στη προσφεύγουσα το συνολικό ποσό του καταβληθέντος παραβόλου.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες), της εκτιμώμενης προϋπολογισθείσας άνευ ΦΠΑ δαπάνης του, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000,00€, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου δημοσίευσης της οικείας διακήρυξης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. Περαιτέρω, η Προδικαστική Προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) του Ν.4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Π.Δ.39/2017, ήτοι εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στη προσφεύγουσα, η οποία έγινε στις 19.12.2019. Σημειωτέον δε ότι καθώς η 29^η.12.2019 συνέπιπτε με κατά νόμον ημέρα εξαιρετέα (Κυριακή), η προθεσμία παρεκτείνεται για την επόμενη εργάσιμη ημέρα. Παρόλο δε που η υπό κρίση προσφυγή τιτλοφορείται «Ένσταση» και δεν ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 Π.Δ. 39/2017, είναι τύποις

Αριθμός απόφασης: 207 / 2020

παραδεκτή διότι τηρούνται τα απαιτούμενα ουσιώδη στοιχεία του εντύπου και συνεπώς πρέπει να εξεταστεί κατ' ουσίαν.

5. Επειδή, η προσφεύγουσα θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση προσφυγής, καθώς δραστηριοποιείται στον τομέα που αποτελεί το αντικείμενο της υπό ανάθεση υπηρεσίας και έχει υποβάλει προσφορά, με συνέπεια να υφίσταται βλάβη από την απόρριψη διά της προσβαλλομένης απόφασης της προσφοράς της. Πιο συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής πρέπει να ακυρωθεί κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της για τις δρομολογιακές γραμμές 12α, 12β και 12γ όσον αφορά το Νηολογίου και για ετήσια σύμβαση, για τους ακόλουθους λόγους: Η μεταφορική ικανότητα του σε επιβάτες έχει ως εξής: Για πλόες κατηγορίας I - άνω των 180 νμ, 900 επιβάτες (χειμώνας και θέρους) και για πλόες κατηγορίας II - μέχρι 180 νμ, 1200 επιβάτες (χειμώνας και θέρους) και συνεπώς εν προκειμένω πληροί την απαίτηση της προκήρυξης στις γραμμές 12 α, β, γ, (350 επιβάτες χειμώνας και 800 επιβάτες θέρους). Εξάλλου, ως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, με τις ίδιες μεταφορικές ικανότητες του ίδιου πλοίου και τις ίδιες απαιτήσεις των προκηρύξεων, οι γραμμές 12 α, β, γ εξυπηρετούνται μέχρι σήμερα και τουλάχιστον τα τελευταία πέντε χρόνια. Όπως δε είναι γνωστό, όταν οποιοδήποτε πλοίο εκτελεί πλόες, όπως εν προκειμένω το πλοίο που εκτελούσε πλόες καθ'όλον τον Οκτώβριο 2019, στις ίδιες γραμμές, ως είχε υποχρέωση, και ταυτόχρονα είναι υποχρεωμένο στον ετήσιο έλεγχο των πνευστών σωσιβίων σχεδίων του, τότε μειώνονται προσωρινά οι αριθμοί τούτων, ήτοι των σωσιβίων σχεδίων που αφαιρούνται από το πλοίο προς επιθεώρηση –για αυτό και οι διά χειρός διορθώσεις στη σελίδα 5 του υποβληθέντος από τη συμμετέχουσα και νυν προσφεύγουσα πιστοποιητικού ασφαλείας. Ειδικότερα διευκρινίζει η προσφεύγουσα στη προσφυγή της, οι σωσίβιες σχεδίες ελέγχονται με εκδίπλωση, επιθεωρούνται και πιστοποιούνται, εκτός πλοίου, σε εξουσιοδοτημένα συνεργεία ξηράς μια φορά ετησίως και, μέχρι να επανέλθουν στο πλοίο, οι αριθμοί επιβατών που μπορεί να μεταφέρει

Αριθμός απόφασης: 207 / 2020

περιορίζονται στους αριθμούς επιβατών που καλύπτουν τα πάντοτε υφιστάμενα επί του πλοίου σωστικά μέσα. Εν προκειμένω στο διάστημα από 8-10-2019 έως 12-11-2019 κατά το οποίο διεξήχθη ο έλεγχος των σωσιβίων σχεδίων του....., οι αριθμοί επιβατών περιορίστηκαν σε κατηγορίας I - άνω των 180 νμ, 660 επιβάτες (χειμώνας και θέρους) και για πλόες κατηγορίας II - μέχρι 180 νμ, 750 επιβάτες (χειμώνας και θέρους). Επέκεινα, σχετικές επεξηγήσεις προς την επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού, παρασχέθηκαν από τον Κλάδο ελέγχου Πλοίων μετά από σχετικό διευκρινιστικό της αίτημα. Συγκεκριμένα μετά από ερώτημα της επιτροπής, η αρμόδια Υπηρεσία του Υπουργείου με το σήμα της, ρητώς βεβαιώνει ότι το δύναται να εκτελέσει τις δρομολογιακές γραμμές αριθ. 3α) και αριθ. 12 και ότι η μεταφορική ικανότητα του πλοίου σε επιβάτες έχει επανέλθει στην αρχική του κατάσταση από 12-11-2019, μετά τις μειώσεις που είχαν επέλθει και προς απόδειξη τούτων, επισυνάπτει η προσφεύγουσα στη προσφυγή της τη σχετική αλληλογραφία που αφορά στο πλοίο Εξάλλου, παραπονείται η προσφεύγουσα ότι δεν προκύπτει από κανέναν όρο της προκήρυξης, η απαγόρευση ελέγχου των σωσιβίων σχεδίων κατά την περίοδο της διεξαγωγής του διαγωνισμού, πολλώ δε μάλλον εξαιτίας του απαιτούμενου ως άνω ελέγχου, δεν θα πρέπει να υπολαμβάνεται ο κατά τα φαινόμενα μειωμένος αριθμός επιβατών που αναγράφεται στο πιστοποιητικό ασφαλείας την ημέρα του διαγωνισμού, ως η μόνιμη και συνεχής μεταφορική ικανότητα του πλοίου. Σημειώνει επιπροσθέτως η προσφεύγουσα ότι η περίοδος των 12 ημερών (ήτοι από 31-10-2019, ημέρα διεξαγωγής του διαγωνισμού, έως 12-11-2019, ημέρα επανόδου των σωστικών μέσων στο πλοίο μετά την επιθεώρηση τους), είναι περίοδος χειμώνας, περίοδος η οποία αρχίζει την 1^η Νοεμβρίου εκάστου έτους και τελειώνει την 31^η Μαρτίου του επομένου, συνεπώς ακόμη και με την προσωρινή μείωση του αριθμού επιβατών σε κατ' ελάχιστον 660, ο απαιτούμενος από την προκήρυξη αριθμός επιβατών χειμώνας (350) υπερκαλύπτεται από τη συμμετέχουσα και νυν προσφεύγουσα εταιρεία. Η μείωση του αριθμού επιβατών θέρους ενδεχομένως θα είχε συνέπειες στην εξυπηρέτηση των δρομολογιακών

Αριθμός απόφασης: 207 / 2020

γραμμών κατά την περίοδο του θέρους (δηλαδή μετά την 31-3-2020) οπότε και κατά κανόνα η μεταφορική ζήτηση είναι αυξημένη. Για αυτούς τους λόγους ωστόσο, κατά κανόνα οι επιθεωρήσεις των σωστικών μέσων προγραμματίζονται κατά την περίοδο χαμηλής κίνησης επιβατών, ώστε να μην υπάρχει καμία δυσμενής επίδραση στην εξυπηρέτηση των δρομολογιακών αναγκών. Κατόπιν τούτων αιτείται η προσφεύγουσα την αποδοχή της προσφυγής της και συνεπώς της προσφοράς της για την υπό ανάθεση σύμβαση και την δυνατότητα συμμετοχής της στην παραπέρα διεξαγωγή του διαγωνισμού (άνοιγμα οικονομικών προσφορών κ.λπ.), επί σκοπώ όπως εντέλει αναδειχθεί ανάδοχος της υπόψη σύμβασης.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αρ. πρωτ. 081428/01-2020 έγγραφο των απόψεων της, το οποίο απεστάλη στην ΑΕΠΠ και προς το επιληφθέν Κλιμάκιο με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στις 16.1.2020, διατυπώνει συναφώς ότι: «Σύμφωνα με την παργ.5β παραρτήματος Ι (β) σχετικής προκήρυξης απαιτείται η προσκόμιση πιστοποιητικού ασφάλειας πλοίου εν ισχύ κατά την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού και ως εκ τούτου ελήφθη υπόψη η μεταφορική ικανότητα του πλοίου σε επιβάτες που αναγράφεται στο προσκομισθέν πιστοποιητικό, η οποία δεν πληρούσε τους όρους της προκήρυξης κατά την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού».

7. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Περαιτέρω, το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών

Αριθμός απόφασης: 207 / 2020

της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

8. Επειδή, στο Παράρτημα Ι της οικείας διακήρυξης και συγκεκριμένα στο Κεφάλαιο ΙΙ με τίτλο Δικαιολογητικά συμμετοχής στο διαγωνισμό, Β. Έγγραφα που αφορούν το πλοίο προβλέπονται τα εξής: «5. α) [...] β) Πιστοποιητικό Ασφαλείας ή Πρωτόκολλο Γενικής Επιθεώρησης (σε απλό ευανάγνωστο φωτοαντίγραφο) σε ισχύ κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού από το οποίο να προκύπτει η μεταφορική ικανότητα σε επιβάτες (χειμώνα - θέρους) του προσφερόμενου/ων πλοίου/ων. γ) Πιστοποιητικό Καταμέτρησης (σε απλό ευανάγνωστο φωτοαντίγραφο). δ) [...] ε) [...] στ) [...] ζ) [...] η) [...] θ) [...]» Και περαιτέρω στο Παράρτημα ΙV της διακήρυξης, στον Πίνακα που παρατίθεται, όπου αποτυπώνονται οι δρομολογιακές γραμμές και σχετικές απαιτήσεις, στη στήλη με τίτλο Αριθμός απαιτούμενων πλοίων Β. Απαιτούμενα κατ' ελάχιστον χαρακτηριστικά, ειδικά για τη γραμμή 12 α), β), γ) ορίζεται: «Ένα (01) πλοίο, το οποίο δύναται να εκτελεί το αναφερόμενο δρομολόγιο Β. Το πλοίο να έχει κατ' ελάχιστο τα παρακάτω χαρακτηριστικά: ί) Να έχει μεταφορική ικανότητα σε επιβάτες 350 (χειμώνα) - 800 (θέρος) ίί) Επιφάνεια για φόρτωση παντός τύπου οχημάτων 1500 τ.μ., εκ των οποίων 1000 τ.μ. για φόρτωση Φ/Γ οχημάτων. ίίί) Να έχει ολικό μήκος 120μ. iv) Κλίνες επιβατών εκατό (100)».

9. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες

Αριθμός απόφασης: 207 / 2020

εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κ.α.). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ). Επέκεινα, με βάση την αρχή της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών, μόνο όταν έχει τεθεί όρος στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού - είτε ουσιαστικός, είτε τυπικός - κάθε διαγωνιζόμενος έχει δικαίωμα να επικαλεσθεί παράβασή του και να επιδιώξει τον αποκλεισμό των άλλων διαγωνιζομένων, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (ΣΤΕ 194/2011). Επιπροσθέτως, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη διακήρυξη του διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπο ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κλπ).

10. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης και τη συνδυαστική εφαρμογή των ως άνω, όρων της διακήρυξης και οικείου κανονιστικού πλαισίου, συνάγεται ότι προκειμένου για τη προσήκουσα συμμετοχή των διαγωνιζομένων και την άρτια υποβολή της προσφοράς, απαιτείται μεταξύ των λοιπών δικαιολογητικών συμμετοχής και δη των εγγράφων που αφορούν στο πλοίο και η προσκόμιση από τους υποψηφίους,

Αριθμός απόφασης: 207 / 2020

Πιστοποιητικού ασφαλείας ή Πρωτόκολλου Γενικής Επιθεώρησης (σε απλό ευανάγνωστο φωτοαντίγραφο) το οποίο να είναι σε ισχύ κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού και από το οποίο να προκύπτει η μεταφορική ικανότητα σε επιβάτες (χειμώνα - θέρους) του προσφερόμενου/ων πλοίου/ων. Εν προκειμένω, η μόνη συμμετέχουσα για τη δρομολογιακή γραμμή 12 α), β), γ) και νυν προσφεύγουσα ναυτική εταιρεία προσκόμισε με τη προσφορά της και στο φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής, το με αρ. ... Πιστοποιητικό Ασφάλειας Επιβατηγού Πλοίου, στο οποίο, όπως βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, εμφανίζονται και διαπιστώνονται οι χειρόγραφες διορθώσεις, μετά από έλεγχο που διενεργήθηκε στο εν λόγω πλοίο την 8.10.2019, ειδικότερα δε στον συνημμένο πίνακα εξαρτισμού για το πιστοποιητικό ασφαλείας και δη στη στήλη για τις Σωσίβιες σχεδίες, ως επίσης στο Προσάρτημα στο Π.Α., όπου περιλαμβάνεται Κατάλογος που τηρείται μονίμως συνημμένως στο Π.Α. του επιβατηγού πλοίου, για τους πλόες κατηγορίας I πιο συγκεκριμένα αναφέρεται στο συνολικό αριθμό επιβατών ο αριθμός 900, τόσο για την περίοδο χειμώνα όσο και θέρους, για δε τους πλόες κατηγορίας II αναφέρεται ο αριθμός 1200, ως συνολικός αριθμός επιβατών ομοίως για την περίοδο χειμώνα και θέρους, τονιστέον ωστόσο των ως άνω αποτυπωθέντων διά χειρός και επισήμως. Δεδομένων τούτων και ακριβώς επειδή απαιτείτο η διευκρίνηση των ως άνω, ορθώς η αναθέτουσα αρχή, κατά την τέλεση του έργου του ελέγχου των φακέλων προσφορών, απέστειλε στην αρμόδια Υπηρεσία (..... β') σχετικές σημαντικές αναφορές [..... (ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ) Σήμα, (ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ) Σήμα και το από 28/11/2019 (15:20) μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου] και ελήφθησαν κατόπιν τούτου οι σχετικές απαντήσεις. Εν προκειμένω δε και για το υπό κρίση ζήτημα κατά τη παροχή διευκρινήσεων, την 21.11.2019, η αρμόδια Υπηρεσία διευκρινίζει αυτολεξεί: «Το είναι εφοδιασμένο από ιταλικό νηογνώμονα με πιστοποιητικό ασφαλείας για πλόες κατηγορίας Α' και Β' της Κ.Ο. 09/45 όπως ισχύει // ως εκ τούτου δύναται να εκτελέσει τις δρομολογιακές γραμμές αριθμ. 3 α) και αριθμ. 12 με τον αριθμό επιβατών που αναγράφεται σε αυτό σε συνδυασμό με τη συνολική διαδρομή σε ναυτικά μίλια

Αριθμός απόφασης: 207 / 2020

// σημειώνεται ότι η μεταφορική ικανότητα του πλοίου σε επιβάτες έχει επανέλθει και θα πρέπει να αναζητηθεί από Υπηρεσία σας επικαιροποιημένο αντίγραφο αυτού //»

11. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης και δεδομένου ότι, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, έχει επέλθει α) η προσκόμιση από τη συμμετέχουσα και νυν προσφεύγουσα εταιρεία του Πιστοποιητικού Ασφάλειας, όπου εμφανίζεται η μεταφορική ικανότητα του επιβατηγού πλοίου αλλά και διορθώσεις που έχουν επισήμως ενσωματωθεί στο ως άνω Π.Α., μετά τον απαιτούμενο διενεργηθέντα έλεγχο τονιστέον κατά τη χρονική περίοδο διεξαγωγής του υπόψη διαγωνισμού και υποβολής της προσφοράς της συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας εταιρείας β) πιστοποιείται εν προκειμένω από την αρμόδια Υπηρεσία η δυνατότητα (και συνεπώς συμμόρφωση της προσφοράς με τους σχετικούς όρους της διακήρυξης) του εν λόγω πλοίου να εκτελέσει τις δρομολογιακές γραμμές υπό α/α 3 α) και 12, με τον αριθμό επιβατών που αναγράφεται σε αυτό σε συνδυασμό με τη συνολική διαδρομή σε ναυτικά μίλια καθώς και γ) απαιτείται εν προκειμένω η αναζήτηση (διευκρίνιση/συμπλήρωση) από τη προσφέρουσα επικαιροποιημένου αντιγράφου του Πιστοποιητικού ασφαλείας του εν λόγω πλοίου, θα πρέπει οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας να γίνουν δεκτοί ως βάσιμοι και συνακολούθως, προκειμένου να τηρηθούν οι σχετικές απαιτήσεις του κανονιστικού πλαισίου της οικείας διακήρυξης (βλ. σκ. 8) να ζητηθεί από τη συμμετέχουσα και νυν προσφεύγουσα εταιρεία επικαιροποιημένο εν ισχύ πιστοποιητικό ασφαλείας του πλοίου, όπως άλλωστε επιτάσσει συναφώς και η αρμόδια Υπηρεσία του Υπουργείου

12. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και συνεπώς το παράβολο πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 363 του Ν. 4412/2016 και τα κριθέντα στη σκέψη 3 της παρούσας.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: 207 / 2020

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 2252.1.1/90905/19/19.12.2019 απόφαση του Υπουργού κατά το μέρος που για τη δρομολογιακή γραμμή με α/α 12 α) β) γ) απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....» παραλείποντας να ζητήσει διευκρινίσεις κατά τα κριθέντα στις σκέψεις 7, 10 και 11 της παρούσας.

Αναπέμπει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου να ζητήσει διευκρινίσεις από την προσφεύγουσα κατά τα κριθέντα στη παρούσα.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 6 Φεβρουαρίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 19 Φεβρουαρίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Κορομπέλης

Τζέιμου Γιάννακα