

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 31 Μαρτίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει τις από 20.02.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) α) με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 230/21.02.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής «πρώτη» προσφεύγουσα), που εδρεύει στο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα και β) με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 231/21.02.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής «δεύτερη» προσφεύγουσα), που εδρεύει στον «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...», που εδρεύει στο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα και δη κατά της με αριθμ. πρωτ. «...» διακήρυξης της ως άνω αναθέτουσας αρχής, καθ' ο μέρος προσβάλλεται με τις ασκηθείσες προσφυγές.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας, με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στον «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα, η οποία άσκησε τις από 02.03.2023 παρεμβάσεις της επί σκοπώ απόρριψης αμφοτέρων των ως άνω προσφυγών και διατήρησης της ισχύος της προσβαλλομένης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της πρώτης προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 1.500,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

«...» και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»). Ομοίως, για την άσκηση της δεύτερης προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τις προρρηθείσες διατάξεις, ποσού 1.500,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 (Α' 147), περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α συστήματος «...»), αμφότερες οι προσφυγές ασκήθηκαν εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς. Επέκεινα, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του Π.Δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016, ασκεί την παρέμβασή της, η ως άνω παρεμβαίνουσα εταιρεία, δοθέντος ότι δύναται και προτίθεται να συμμετάσχει στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία και ως εκ τούτου, επιδιώκει το κανονιστικό πλαίσιο της προσβαλλόμενης διακήρυξης να παραμείνει ως έχει. Τα όσα περί αντιθέτου ισχυρίζεται η δεύτερη προσφεύγουσα στο υπόμνημα της, περί έλλειψης εννόμου συμφέροντος της παρεμβαίνουσας για την άσκηση παρέμβασης, είναι απορριπτέα ως αβάσιμα. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή, διά των με αριθμ. πρωτ. 2126/24.02.2023 και 2125/24.02.2023 καθώς και των με αριθμ. πρωτ. 2483/07.03.2023 και 2484/07.03.2023 εγγράφων της διατυπώνει τις απόψεις της επί των ως άνω προσφυγών, αντιστοίχως, αναρτώντας τα σχετικά έγγραφα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, η δε πρώτη προσφεύγουσα εμπροθέσμως και παραδεκτώς, υποβάλλει το υπόμνημά της, επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, ως διατυπώνονται συγκεκριμένα στο με αριθμ. πρωτ. 2126/24.02.2023 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής, την 01.03.2023, μέσω του συνδέσμου «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, καθώς και το συμπληρωματικό υπόμνημα της,

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

στις 13.03.2023, επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, ως διατυπώνονται στο με αριθμ. πρωτ. 2483/07.03.2023 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής. Ομοίως, παραδεκτώς και εμπροθέσμως, η δεύτερη προσφεύγουσα υποβάλλει το υπόμνημα της, στις 13.03.2023, επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής. Τα όσα δε ισχυρίζεται η δεύτερη προσφεύγουσα στο υπόμνημά της, περί εκπρόθεσμου και ανυπόστατου του εγγράφου των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, λόγω της υπογραφής τους από αναρμόδιο πρόσωπο είναι απορριπτέα ως αβάσιμα και ερειδόμενα σε εσφαλμένη νομική αφετηρία, δοθέντος ότι διά των υπογεγραμμένων από τον διευθύνοντα σύμβουλο του Οργανισμού σχετικών εγγράφων, ικανοποιείται η υποχρέωση ,βάσει των διατάξεων του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016 περί της διατύπωσης και της κοινοποίησης των απόψεων της αναθέτουσας αρχής επί των ζητημάτων που τίθενται στις ασκηθείσες προσφυγές, παραδεκτώς και εμπροθέσμως, καθώς επιπλέον, ως προκύπτει από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, υποβλήθηκαν εντός 15 ημερών από την κατάθεση των προσφυγών, ως ορίζεται στις προρρηθείσες διατάξεις.

4. Επειδή, με την με αριθμ. πρωτ. «...» Διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την "...", εκτιμώμενης αξίας 300.000,00 € για συνολική διάρκεια ενός έτους της προς ανάθεση σύμβασης, μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, με κριτήριο ανάθεσης τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 12.02.2023 με Α.Δ.Α.Μ. «...» καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...». Το αντικείμενο της προσβαλλόμενης διακήρυξης και διαγωνιστικής διαδικασίας είναι η κατ' αποκλειστικότητα παραχώρηση των απαιτούμενων εργασιών «...» αρμοδιότητας του αναθέτοντος φορέα (όπως αυτή ορίζεται στο εγκεκριμένο σχέδιο «...») και σύμφωνα με τις απαιτήσεις του εγκεκριμένου σχεδίου «...», δηλαδή της κατ' αποκλειστικότητα εκτέλεσης των εργασιών «...», με μέριμνα και δαπάνες του αναδόχου, σύμφωνα με τη διεθνή σύμβαση «...» 73/78, το Ν. 1269/1982, που κύρωσε την προαναφερόμενη διεθνή σύμβαση, το Ν. 743/1977 και το Ν.

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

1147/1981. Παραπονούνται εν προκειμένω αμφότερες οι προσφεύγουσες διά των ασκηθεισών προσφυγών τους ότι η προσβαλλόμενη διακήρυξη είναι μη νόμιμη , καθιστά δε αντικειμενικώς ανέφικτη την εκ μέρους τους υποβολή προσφοράς, σε πλήρη αντίθεση με τις αρχές του ελεύθερου ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων, οι οποίες θα πρέπει να διέπουν την εκάστοτε διαγωνιστική διαδικασία και αιτούνται την ακύρωσή της, για τους ειδικότερους λόγους που αναφέρουν στις προσφυγές τους. Προσέτι, αμφότερες οι προσφεύγουσες, δοθέντος ότι δραστηριοποιούνται στο αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκούν τις υπό κρίση προσφυγές τους, αφού περιλαμβάνονται καταρχήν στον κύκλο των οικονομικών φορέων που θεμελιώνουν εύλογο ενδιαφέρον συμμετοχής στον επίμαχο διαγωνισμό (βλ. ΣτΕ 2631/2020, 1245/2022, ΕΑ 93/2021). Εξάλλου, το έννομο συμφέρον προβολής των επιμέρους αιτιάσεων κατά αντίστοιχων όρων της διακήρυξης είναι εξεταστέο περαιτέρω κατά την αντιμετώπιση των οικείων λόγων ακυρώσεως που προβάλλουν οι προσφεύγουσες.

5. Επειδή, με τις διατάξεις του Ν. 4413/2016 (Α'148) θεσπίστηκε ενιαίο νομοθετικό πλαίσιο για τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων παραχώρησης έργων και υπηρεσιών από αναθέτουσες αρχές και αναθέτοντες φορείς και μεταφέρθηκαν στο εσωτερικό δίκαιο οι διατάξεις της Οδηγίας 2014/23/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου «σχετικά με την ανάθεση συμβάσεων παραχώρησης» (ΕΕ L 94). Στη διάταξη της παραγράφου 2 του άρθρου 1 του ανωτέρω νόμου ορίζονται τα εξής: «2. Οι διατάξεις του παρόντος νόμου εφαρμόζονται κατά την ανάθεση και εκτέλεση συμβάσεων παραχώρησης έργων και υπηρεσιών από: α) αναθέτουσες αρχές ή β) αναθέτοντες φορείς υπό τον όρο ότι τα έργα ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την άσκηση μίας από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στο Παράρτημα ΙΙ ως εξής: α) Στις συμβάσεις παραχώρησης που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του παρόντος νόμου και των οποίων η εκτιμώμενη αξία ισούται με ή υπερβαίνει τα πέντε εκατομμύρια διακόσιες είκοσι πέντε χιλιάδες (5.225.000) ευρώ εφαρμόζεται το σύνολο των διατάξεων του παρόντος νόμου, εκτός εάν ορίζεται άλλως στις επιμέρους διατάξεις αυτού. Το χρηματικό όριο του προηγούμενου εδαφίου ισχύει, εφόσον δεν έχει

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

αναθεωρηθεί σύμφωνα με το άρθρο 9 της Οδηγίας 2014/23/ΕΕ. β) Στις συμβάσεις παραχώρησης που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του παρόντος νόμου των οποίων η εκτιμώμενη αξία υπολείπεται του χρηματικού ορίου της περίπτωσης α' εφαρμόζονται οι διατάξεις των άρθρων 1, 6 έως 29, των παραγράφων 1 έως 3 του άρθρου 33, καθώς και οι διατάξεις των άρθρων 34 έως 60. γ) Για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας σύμφωνα με τις περιπτώσεις α' και β' εφαρμόζεται το άρθρο 8.» Στην διάταξη του άρθρου 4 του ίδιου ως άνω νόμου ορίζεται ότι: « 1. Για τους σκοπούς του παρόντος, ως «αναθέτοντες φορείς» νοούνται οι φορείς που ασκούν μία από τις δραστηριότητες που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα ΙΙ και αναθέτουν σύμβαση παραχώρησης για την άσκηση μίας από τις εν λόγω δραστηριότητες. Πρόκειται συγκεκριμένα για: α) κρατικές, περιφερειακές ή τοπικές αρχές, οργανισμούς δημοσίου δικαίου, ενώσεις που απαρτίζονται από μία ή περισσότερες από τις προαναφερόμενες αρχές ή έναν ή περισσότερους από τους προαναφερόμενους οργανισμούς δημοσίου δικαίου, β) δημόσιες επιχειρήσεις όπως ορίζονται στην παράγραφο 3 του παρόντος άρθρου, γ) φορείς οι οποίοι δεν εμπίπτουν στα στοιχεία α' και β' της παρούσας παραγράφου αλλά λειτουργούν επί τη βάση ειδικών ή αποκλειστικών δικαιωμάτων τα οποία εκχωρούνται για την άσκηση μίας από τις δραστηριότητες που ορίζονται στο Παράρτημα ΙΙ. [...]». Εξάλλου, στη διάταξη του άρθρου 60 παρ. 1 προβλέπεται ότι κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση παραχώρησης του νόμου αυτού και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, δικαιούται να ζητήσει προσωρινή και οριστική δικαστική προστασία «σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις περί παροχής έννομης προστασίας κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης δημοσίων συμβάσεων». Με την τελευταία αυτή ρύθμιση του άρθρου 60 παρ. 1 του Ν. 4413/2016 γίνεται παραπομπή στις διατάξεις του Βιβλίου ΙV (άρθρα 345 επ.) του Ν. 4412/2016 περί παροχής έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων (ΣΤΕ 1785/2021, 1245/2022). Από τους σχετικούς δε όρους της προσβαλλόμενης διακήρυξης [: «Επί των τελών, που καθορίζονται στην παρούσα, και επί των τιμολογίων παροχής ευκολιών υποδοχής «...», όπως

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

θα διαμορφωθούν βάσει της προσφοράς του Αναδόχου, ο Αναθέτων Φορέας θα λαμβάνει ποσοστό 12%, το οποίο θα παραμένει σταθερό καθ' όλη τη διάρκεια της Σύμβασης, είτε παρακρατώντας αυτό στην περίπτωση των τελών, είτε εισπράττοντας αυτό στην περίπτωση των τιμολογίων παροχής υπηρεσιών παραλαβής «...». Η σχετική εκκαθάριση θα γίνεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα [5] της Διακήρυξης. [...] 5.1.1 Η αμοιβή του Αναδόχου καλύπτεται από το ποσοστό που του αναλογεί από τα τέλη όπως έχουν καθορισθεί με την παρούσα και από τα τιμολόγια παροχής υπηρεσιών ευκολιών υποδοχής «...», σύμφωνα με την οικονομική προσφορά του, που συντάσσεται κατά το Παράρτημα [1] της παρούσας.»] συνάγεται ότι αυτή αποβλέπει στη σύναψη σύμβασης παραχώρησης δημοσίων υπηρεσιών, διότι α) το προβλεπόμενο αντάλλαγμα για τις παρεχόμενες υπηρεσίες συνίσταται στο δικαίωμα του αναδόχου να εκμεταλλεύεται οικονομικά τις υπηρεσίες που συνιστούν την παροχή προς τον Οργανισμό και να έχει ίδια έσοδα από τρίτους – χρήστες αυτών των υπηρεσιών και β) ο ανάδοχος αναλαμβάνει τον σχετιζόμενο με την εκμετάλλευση των υπηρεσιών επιχειρηματικό κίνδυνο (βλ. ΣΤΕ 570/2022, ΕΑ 415/2014, 123/2016, 80/2017). Ενόψει των ανωτέρω εκτεθέντων και καθώς ο «...» αποτελεί αναθέτοντα φορέα ,κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 παρ. 1 σε συνδυασμό με το Παράρτημα ΙΙ της Οδηγίας 2014/23/ΕΕ, δοθέντος εντούτοις ότι η εκτιμώμενη αξία της επίδικης υπό ανάθεση σύμβασης υπολείπεται του προβλεπόμενου στο άρθρο 8 της ανωτέρω Οδηγίας ορίου, η επίδικη παραχώρηση δεν υπάγεται στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας, διέπεται όμως από ορισμένες διατάξεις του Ν.4413/2016 σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην παράγραφο 2 του άρθρου 1 αυτού.

6. Επειδή, αμφότερες οι προσφεύγουσες με τον πρώτο λόγο της προσφυγής τους ισχυρίζονται ότι η προσβαλλόμενη διακήρυξη είναι παράνομη διότι παραβιάζονται οι διατάξεις του Κανονισμού 2017/352. Ο Κανονισμός (ΕΕ) 2017/352 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου (L 57) για τη θέσπιση πλαισίου όσον αφορά την παροχή «...» και κοινών κανόνων για τη χρηματοοικονομική διαφάνεια των «...», οι διατάξεις του οποίου καταλαμβάνουν τον επίμαχο διαγωνισμό (βλ. άρθρο 1.4 Θεσμικό πλαίσιο της διακήρυξης), ορίζει τα εξής: «Άρθρο 1. Αντικείμενο και πεδίο

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

εφαρμογής. 1. Ο παρών κανονισμός θεσπίζει: α) πλαίσιο για την παροχή «...» υπηρεσιών· β) κοινούς κανόνες σχετικά με τη χρηματοοικονομική διαφάνεια και τα τέλη «...» υπηρεσιών και «...» υποδομών. 2. Ο παρών κανονισμός εφαρμόζεται στην παροχή των ακόλουθων κατηγοριών «...» υπηρεσιών («...» υπηρεσίες), είτε εντός της ζώνης του «...» είτε στην πλωτή οδό πρόσβασης προς τον «...»: α) [...] ε) συλλογή των «...»· [...] 7. Ο παρών κανονισμός ισχύει με την επιφύλαξη των οδηγιών του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου 2014/23/ΕΕ και 2014/24/ΕΕ και της οδηγίας 2014/25/ΕΕ. Άρθρο 2. Ορισμοί. Για τους σκοπούς του παρόντος κανονισμού:1) [...] 5) ως «διαχειριστικός φορέας του «...» νοείται κάθε δημόσιος ή ιδιωτικός φορέας ο οποίος δυνάμει του εθνικού δικαίου ή εθνικών πράξεων αποσκοπεί να ασκεί ή εξουσιοδοτείται να ασκεί, σε τοπικό επίπεδο, σε συνδυασμό ή όχι με άλλες δραστηριότητες, τη διοίκηση και διαχείριση των «...» υποδομών και να εκτελεί ένα ή περισσότερα από τα ακόλουθα καθήκοντα του συγκεκριμένου «...»: συντονισμό και διαχείριση της κυκλοφορίας στον «...», συντονισμό των δραστηριοτήτων των φορέων εκμετάλλευσης που βρίσκονται εγκαταστημένοι στον οικείο «...» και έλεγχο των δραστηριοτήτων των φορέων εκμετάλλευσης που βρίσκονται εγκαταστημένοι στον οικείο «...»· 6) [...] 10) ως «...» νοείται η παραλαβή «...» από οποιαδήποτε σταθερή, πλωτή ή κινητή εγκατάσταση ικανή να δέχεται «...», κατά τα οριζόμενα στην οδηγία 2000/59/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου· 11) [...] 12) ως «σύμβαση παροχής «...» υπηρεσίας» νοείται η επίσημη και νομικά δεσμευτική συμφωνία ή άλλη πράξη αντίστοιχου νομικού αποτελέσματος μεταξύ ενός παρόχου «...» υπηρεσιών και ενός διαχειριστικού φορέα του «...» ή αρμόδιας αρχής, η οποία έχει ως αντικείμενο την παροχή μίας ή περισσότερων «...» υπηρεσιών, με την επιφύλαξη του τρόπου ορισμού των παρόχων «...» υπηρεσιών· 13) ως «πάροχος «...» υπηρεσιών» νοείται κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο που παρέχει, ή επιθυμεί να παρέχει, έναντι αμοιβής μία ή περισσότερες κατηγορίες «...» υπηρεσιών· [...] Άρθρο 3. Οργάνωση «...» υπηρεσιών. 1. Σύμφωνα με τον παρόντα κανονισμό, η πρόσβαση στην αγορά για την παροχή «...» υπηρεσιών σε «...» μπορεί να υπόκειται σε: α) ελάχιστες απαιτήσεις για την παροχή «...» υπηρεσιών· β) περιορισμούς στον αριθμό των παρόχων· γ)

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

υποχρεώσεις παροχής δημόσιας υπηρεσίας· δ) περιορισμούς σχετικά με τους εγγώριους φορείς. 2. Τα κράτη μέλη μπορούν να αποφασίσουν στο πλαίσιο του εθνικού τους δικαίου να μην επιβάλουν καμία από τις προϋποθέσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 σε μία ή σε περισσότερες κατηγορίες «...» υπηρεσιών. 3. Οι όροι της πρόσβασης στα μέσα, τις εγκαταστάσεις και τον εξοπλισμό του «...» είναι δίκαιοι, εύλογοι και δεν εισάγουν διακρίσεις. Άρθρο 4. Ελάχιστες απαιτήσεις για την παροχή «...» υπηρεσιών. 1. Ο διαχειριστικός φορέας του «...» ή η αρμόδια αρχή δύναται να απαιτήσει από τους παρόχους «...» υπηρεσιών, συμπεριλαμβανομένων των υπεργολάβων, τη συμμόρφωσή τους με ελάχιστες απαιτήσεις ως προς την εκτέλεση της αντίστοιχης «...» υπηρεσίας. 2. Οι ελάχιστες απαιτήσεις που ορίζονται στην παράγραφο 1 μπορεί να αφορούν μόνο τα εξής: α) τα επαγγελματικά προσόντα του παρόχου «...» υπηρεσιών, του προσωπικού του ή των φυσικών προσώπων τα οποία διαχειρίζονται πραγματικά και συνεχώς τις δραστηριότητες του παρόχου «...» υπηρεσιών· β) την οικονομική επάρκεια του παρόχου «...» υπηρεσιών· γ) τον εξοπλισμό που απαιτείται για την παροχή της αντίστοιχης «...» υπηρεσίας υπό κανονικές και ασφαλείς συνθήκες και την ικανότητα διατήρησης αυτού του εξοπλισμού στο απαιτούμενο επίπεδο· δ) τη διαθεσιμότητα της αντίστοιχης «...» υπηρεσίας σε όλους τους χρήστες, σε κάθε θέση πλεύρισης και χωρίς διακοπές, νυχθημερόν και καθ' όλη τη διάρκεια του έτους· ε) τη συμμόρφωση με τις απαιτήσεις ως προς την ασφάλεια των «...» μεταφορών ή την ασφάλεια και προστασία του «...» ή της πρόσβασης σε αυτόν, των εγκαταστάσεών του, του εξοπλισμού και των εργατών και άλλων προσώπων· στ) τη συμμόρφωση με τις τοπικές, εθνικές, ενωσιακές και διεθνείς περιβαλλοντικές απαιτήσεις· ζ) τη συμμόρφωση με τις υποχρεώσεις στον τομέα του κοινωνικού και εργατικού δικαίου που ισχύει στο κράτος μέλος του οικείου «...», συμπεριλαμβανομένων των όρων των εν ισχύι συλλογικών συμβάσεων, των απαιτήσεων επάνδρωσης και των απαιτήσεων σχετικά με τις ώρες εργασίας και ανάπαυσης των «...», καθώς και με τους ισχύοντες κανόνες για τις επιθεωρήσεις εργασίας· η) τα εχέγγυα αξιοπιστίας του παρόχου «...» υπηρεσιών, όπως καθορίζονται σύμφωνα με τη σχετική εφαρμοστέα εθνική νομοθεσία, λαμβανομένων υπόψη τυχόν επιτακτικών λόγων αμφισβήτησης της αξιοπιστίας του παρόχου «...» υπηρεσιών. 3. [...] 4.

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

Οι ελάχιστες απαιτήσεις: α) είναι διαφανείς, αντικειμενικές, δεν εισάγουν διακρίσεις, είναι αναλογικές και σχετικές με την κατηγορία και τη φύση της οικείας «...» υπηρεσίας· β) πληρούνται έως ότου λήξει το δικαίωμα παροχής «...» υπηρεσίας. 5. [...] Άρθρο 5. Διαδικασία διασφάλισης της συμμόρφωσης με τις ελάχιστες απαιτήσεις. 1. Ο διαχειριστικός φορέας του «...» ή η αρμόδια αρχή αντιμετωπίζει τους παρόχους «...» υπηρεσιών κατά τρόπο διαφανή, αντικειμενικό, ο οποίος δεν εισάγει διακρίσεις και αναλογικό. 2. Ο διαχειριστικός φορέας του «...» ή η αρμόδια αρχή χορηγεί ή αρνείται το δικαίωμα παροχής «...» υπηρεσιών βάσει των ελάχιστων απαιτήσεων που καθορίζονται σύμφωνα με το άρθρο 4 εντός ευλόγου χρονικού διαστήματος το οποίο εν πάση περιπτώσει δεν υπερβαίνει τους τέσσερις μήνες από την παραλαβή της αίτησης για τη χορήγηση του εν λόγω δικαιώματος και των απαιτούμενων εγγράφων. [...] Άρθρο 6. Περιορισμοί στον αριθμό των παρόχων «...» υπηρεσιών. 1. Ο διαχειριστικός φορέας του «...» ή η αρμόδια αρχή δύναται να περιορίσει τον αριθμό των παρόχων «...» υπηρεσιών για δεδομένη «...» υπηρεσία για έναν ή περισσότερους από τους ακόλουθους λόγους: α) σπανιότητα ή αποκλειστική χρήση της γης ή της παράκτιας ζώνης υπό την προϋπόθεση ότι ο περιορισμός είναι σύμφωνος με τις αποφάσεις ή τα σχέδια που συμφωνήθηκαν από τον διαχειριστικό φορέα του «...» και, κατά περίπτωση, από κάθε άλλη δημόσια αρχή που είναι αρμόδια σύμφωνα με το εθνικό δίκαιο· β) η απουσία τέτοιου περιορισμού εμποδίζει την εκπλήρωση των υποχρεώσεων παροχής δημόσιας υπηρεσίας όπως προβλέπονται στο άρθρο 7, μεταξύ άλλων όταν η απουσία αυτή οδηγεί σε υπερβολικά υψηλές δαπάνες σχετικά με την εκπλήρωση τέτοιου είδους υποχρεώσεων για τον διαχειριστικό φορέα του «...», την αρμόδια αρχή ή τους χρήστες του «...»· γ) η απουσία τέτοιου περιορισμού αντιβαίνει στην ανάγκη να εξασφαλισθούν η ασφάλεια, η προστασία και η περιβαλλοντική βιωσιμότητα των «...» υπηρεσιών· δ) λόγω των χαρακτηριστικών των «...» υποδομών ή του είδους της κυκλοφορίας στον «...», η δραστηριοποίηση πολυάριθμων παρόχων «...» υπηρεσιών στον «...» δεν θα ήταν δυνατή· ε) όταν έχει διαπιστωθεί, σύμφωνα με το άρθρο 35 της οδηγίας 2014/25/ΕΕ, ότι ένας «...» τομέας ή υποτομέας, μαζί με τις «...» του υπηρεσίες, ασκεί εντός κράτους μέλους δραστηριότητα η οποία είναι άμεσα εκτεθειμένη στον

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

ανταγωνισμό σύμφωνα με το άρθρο 34 της οδηγίας αυτής. Σε αυτήν την περίπτωση δεν εφαρμόζονται οι παράγραφοι 2 και 3 του παρόντος άρθρου. 2. Με στόχο να δοθεί σε κάθε ενδιαφερόμενο μέρος η ευκαιρία να διατυπώσει παρατηρήσεις εντός εύλογης προθεσμίας, ο διαχειριστικός φορέας του «...» ή η αρμόδια αρχή δημοσιεύει κάθε πρόταση για περιορισμό του αριθμού των παρόχων «...» υπηρεσιών σύμφωνα με την παράγραφο 1, μαζί με την αιτιολόγησή της, τουλάχιστον τρεις μήνες πριν από την έκδοση της απόφασης για τον περιορισμό του αριθμού των παρόχων «...» υπηρεσιών. 3. Ο διαχειριστικός φορέας του «...» ή η αρμόδια αρχή δημοσιεύει την εκδοθείσα απόφαση για τον περιορισμό του αριθμού των παρόχων «...» υπηρεσιών. 4. Όταν ο διαχειριστικός φορέας του «...» ή η αρμόδια αρχή αποφασίζει να περιορίσει τον αριθμό των παρόχων «...» υπηρεσίας, ακολουθείται διαδικασία επιλογής η οποία είναι ανοιχτή προς όλα τα ενδιαφερόμενα μέρη, δεν εισάγει διακρίσεις και είναι διαφανής. [...]

7. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, συνάγεται ότι ο Κανονισμός 2017/352, έχει ως στόχο, μεταξύ άλλων, την εξασφάλιση ενός πλαισίου για την παροχή «...» υπηρεσιών και για την διευκόλυνση της πρόσβασης στην σχετική αγορά. Αν και ο Κανονισμός δεν επιβάλλει κάποιο ειδικό μοντέλο για την διαχείριση των «...» (βλ. ΣτΕ 1558/2022), εντούτοις, στην αιτιολογική σκέψη 11 του προοιμίου του επισημαίνεται ότι σύμφωνα με τις γενικές αρχές που προβλέπουν οι Συνθήκες οι πάροχοι «...» υπηρεσιών θα πρέπει να είναι ελεύθεροι να παράσχουν τις υπηρεσίες τους σε «...» που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του, ωστόσο, θα πρέπει να υπάρχει δυνατότητα η εν λόγω ελευθερία να ασκείται υπό ορισμένους όρους. Στο πλαίσιο αυτό, ο ανωτέρω Κανονισμός προβλέπει, καταρχάς, ένα «ανοικτό» μοντέλο πρόσβασης στην αγορά «...» υπηρεσιών, το οποίο συνοδεύεται από την ευχέρεια των διαχειριστικών φορέων των «...» να προβλέψουν «ελάχιστες» απαιτήσεις για τη δέουσα εκτέλεση της «...» υπηρεσίας, όπως, μεταξύ άλλων, επαγγελματικά προσόντα που πρέπει να πληροί ο ενδιαφερόμενος πάροχος «...» υπηρεσιών, απαιτήσεις εξοπλισμού, οικονομικής επάρκειας, συμμόρφωσης με περιβαλλοντικές απαιτήσεις κ.λπ. (βλ. άρθρα 3 και 4 παρ. 2 του Κανονισμού). Κατά την εφαρμογή του ανωτέρω μοντέλου διαχείρισης, το οποίο συμβιβάζει την ελευθερία πρόσβασης στην

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

αγορά «...» υπηρεσιών με την ανάγκη αποτελεσματικής, ασφαλούς και περιβαλλοντικά ορθής «...» διαχείρισης, ο διαχειριστικός φορέας του «...» χορηγεί δικαίωμα παροχής «...» υπηρεσιών σε κάθε ενδιαφερόμενο πάροχο που πληροί τη δέσμη των επιλεγμένων κατηγοριών ελάχιστων απαιτήσεων (βλ. άρθρα 4 παρ. 2 και 5 παρ. 2 του Κανονισμού). Περαιτέρω, όμως, ο Κανονισμός προβλέπει και τη λειτουργία του μοντέλου περιορισμού της πρόσβασης στην αγορά «...» υπηρεσιών. Στο πλαίσιο εφαρμογής του μοντέλου αυτού διαχείρισης «...» ο διαχειριστικός φορέας εκδίδει απόφαση για τον περιορισμό του αριθμού των παρόχων «...» υπηρεσιών σε συγκεκριμένη γεωγραφική περιοχή, για τους λόγους που προβλέπονται στην παρ. 1 του άρθρου 6 του Κανονισμού (οι οποίοι σχετίζονται με τη σπανιότητα της γης ή της παράκτιας ζώνης, τα χαρακτηριστικά των «...» υποδομών ή τη φύση της «...» κυκλοφορίας ή την ανάγκη να εξασφαλίζονται η ασφάλεια, η προστασία και η περιβαλλοντική βιωσιμότητα των «...» εργασιών), μετά την οποία ακολουθεί η κίνηση διαδικασίας επιλογής παρόχου ή παρόχων. Τούτων δοθέντων, βασίμως δύναται να υποστηριχθεί εν προκειμένω ότι στο μεν «ανοικτό» μοντέλο διαχείρισης «...» εργασιών προτάσσεται η ανάγκη επίτευξης, υπό όρους, ελεύθερου ανταγωνισμού στην αγορά «...» υπηρεσιών, ενώ στο μοντέλο περιορισμού της πρόσβασης στην αγορά «...» υπηρεσιών, εξ ορισμού, περιορίζεται η πρόσβαση στην σχετική αγορά, και επομένως και ο ανταγωνισμός, ενόψει των ιδιαίτερων χαρακτηριστικών που επικρατούν σε ορισμένες γεωγραφικές περιοχές «...». Από την επισκόπηση των στοιχείων της προκειμένης υπόθεσης συνάγεται ότι ο «...», διά της δημοσιευθείσας προσβαλλόμενης διακήρυξης του, προτίθεται να προβεί στη σύναψη σύμβασης για την παραχώρηση υπηρεσιών «...» αρμοδιότητάς του, εφαρμόζοντας τα οριζόμενα στο άρθρο 6 του Κανονισμού ΕΕ 2017/352 και ειδικότερα περιορίζοντας τον αριθμό των παρόχων των ανωτέρω «...» υπηρεσιών σε έναν [: «1.3.1. Το αντικείμενο της παρούσας Σύμβασης περιλαμβάνει: (α) Την κατ' αποκλειστικότητα παροχή από τον Ανάδοχο ολοκληρωμένων υπηρεσιών...»] για τους λόγους, που διαζευκτικώς και περιοριστικώς προβλέπονται στο ανωτέρω άρθρο. Προς τούτο προέβη στη δημοσίευση της πρότασής του για τον περιορισμό του αριθμού των παρόχων «...» υπηρεσιών, μαζί με την αιτιολόγησή της, προκειμένου να δοθεί σε κάθε

ενδιαφερόμενο μέρος, η δυνατότητα να διατυπώσει παρατηρήσεις εντός εύλογης προθεσμίας. Κατόπιν των ανωτέρω, ακολούθησε η έκδοση και δημοσίευση της προσβαλλόμενης διακήρυξης, στην οποία ρητώς ορίζεται και αξιώνεται η κατ' αποκλειστικότητα παροχή από τον ανάδοχο των προς παραχώρηση υπηρεσιών, ήτοι προβλέπεται ο περιορισμός των παρόχων σε ένα, χωρίς ωστόσο να έχει εκδοθεί η σχετική απόφαση για τον περιορισμό του αριθμού των παρόχων. Συνεπεία τούτων, βασίμως εν προκειμένω υποστηρίζουν αμφότερες οι προσφεύγουσες ότι η προσβαλλόμενη διακήρυξη είναι παράνομη διότι εδράζεται σε πλημμελή νομική βάση και τούτο ειδικότερα διότι, ως προκύπτει, δεν έχουν τηρηθεί οι διατάξεις του Κανονισμού, που ως προελέχθη, διέπει την επίμαχη υπό ανάθεση σύμβαση παραχώρησης, από τις οποίες, άλλωστε, διατάξεις, ευκρινώς προκύπτει ότι ο διαχειριστικός φορέας του «...» θα πρέπει να δημοσιεύει την εκδοθείσα απόφαση για τον περιορισμό του αριθμού των παρόχων «...» υπηρεσιών και αφού συντρέξει τούτο, ήτοι αποφασίζει η κατά τα ως άνω αρμόδια αρχή (βάσει αιτιολογημένης απόφασης) να περιορίσει τον αριθμό των παρόχων «...» υπηρεσίας, ακολουθεί η διαδικασία επιλογής (ήτοι η προκήρυξη του διαγωνισμού) η οποία είναι ανοιχτή προς όλα τα ενδιαφερόμενα μέρη, δεν εισάγει διακρίσεις και είναι διαφανής. Ενόψει των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτό ότι αβασίμως υποστηρίζει ο αναθέτων φορέας στη συμπληρωματική του αιτιολογία, ως αυτή αποτυπώνεται στα έγγραφα των απόψεων του, ότι αρκεί η δημοσίευση της σχετικής πρότασης μαζί με την αιτιολόγηση, ως συντρέχει εν προκειμένω, καθώς και ότι «αναμένεται να εκδοθεί άμεσα σχετική απόφαση του ΔΣ της «...», η οποία θα αποφασίσει τον τρόπο ανάθεσης αυτής της «...» υπηρεσίας, εφαρμόζοντας πιστά τις διατάξεις του άρθρου 3 του Κανονισμού ΕΕ 2017/352» διότι, αντιθέτως και ως ρητώς προκύπτει από τις διατάξεις του Κανονισμού, απαιτείται η έκδοση της απόφασης του αναθέτοντος φορέα, πολλώ δε μάλλον που βάσει των γενικών αρχών που διέπουν το δημόσιο δίκαιο, όταν επίκειται περιορισμός, αφενός εφαρμόζεται συσταλτική και αυστηρή ερμηνεία του νομοθετικού πλαισίου που τον διέπει και υπό προϋποθέσεις τον επιτρέπει, αφετέρου αξιώνεται προς τούτο έκδοση εκτελεστής απόφασης του αρμόδιου οργάνου, τεκμηριωμένης και πλήρως αιτιολογημένης ως προς τον επιβαλλόμενο περιορισμό και ακολουθεί η

έκδοση της σχετικής προκήρυξης, θεμελιώδη όρο και ορισθείσα απαίτηση της οποίας αποτελεί η κατ' αποκλειστικότητα παροχή των σχετικών υπηρεσιών. Περαιτέρω, αβασίμως υποστηρίζει ο αναθέτων φορέας ότι άνευ εννόμου συμφέροντος προβάλλονται οι ανωτέρω αιτιάσεις από τις προσφεύγουσες, δεδομένου ότι διά του περιορισμού των παρόχων των επίμαχων υπηρεσιών που ορίζει η υπόψη διακήρυξη, δυσχεραίνονται ουσιωδώς στην υποβολή προσήκουσας προσφοράς και σε κάθε περίπτωση τίθενται περιορισμοί στην ευρεία ανάπτυξη του ελεύθερου ανταγωνισμού, άνευ της απαιτούμενης νόμιμης βάσης, στην οποία ερείδεται η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, μειώνοντας ούτως τις πιθανότητες ανάληψης της υπό παραχώρηση υπηρεσίας από τις ώδε προσφεύγουσες.

8. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της η πρώτη προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι παραβιάζεται το άρθρο 43 παρ. 3 του Ν. 4413/2016 σχετικά με την ελάχιστη απαιτούμενη προθεσμία για την παραλαβή των προσφορών, όπερ εξάλλου καθιστά ανέφικτο για την ίδια, εντός του τόσο σύντομου χρονικού διαστήματος, να προβεί στις αναγκαίες συμφωνίες συνεργασίας με τρίτους οικονομικούς φορείς, για την σύνταξη προσήκουσας προσφοράς. Από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης προκύπτει ότι η επίμαχη διακήρυξη δημοσιεύθηκε την 12.02.2023, ορίζεται δε σε αυτή καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 28.02.2023. Περαιτέρω, διά της με αριθμ. πρωτ. 2102/ 23.02.2023 απόφασης του Διευθύνοντος Συμβούλου της «...». με θέμα: «Παράταση υποβολής προσφορών ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την παραχώρηση υπηρεσιών «...», η οποία και αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του προκείμενου διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 23.02.2023, χορηγήθηκε παράταση του χρόνου υποβολής των προσφορών της προσβαλλόμενης διακήρυξης και ορίστηκε νέα καταληκτική ημερομηνία υποβολής αυτών, η 15 Μαρτίου 2023 και ώρα 15.00. Ενόψει των ανωτέρω, οι σχετικές αιτιάσεις της προσφεύγουσας είναι απορριπτέες καθώς διά της ανωτέρω απόφασης του αναθέτοντος φορέα, καθίστανται άνευ αντικειμένου. Άλλωστε, όπως γίνεται δεκτό νομολογιακά και βασίμως ισχυρίζεται εν προκειμένω ο αναθέτων φορέας, σε περίπτωση παράτασης της καταληκτικής ημερομηνίας διενέργειας του διαγωνισμού, οι συμμετέχοντες δεν απαλλάσσονται από την υποχρέωσή

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

τους να επικαιροποιούν τα στοιχεία της προσφοράς τους, προκειμένου αυτά να παραμένουν σε ισχύ κατά την τελικώς ορισθείσα καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών (βλ. ΣτΕ ΕΑ 205/2019).

9. Επειδή, με τον τρίτο λόγο της προσφυγής της η πρώτη προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι παραβιάζονται διά των όρων της προσβαλλόμενης διακήρυξης οι διατάξεις του άρθρου 39 του Ν. 4413/2016 περί επιλογής και ποιοτικής αξιολόγησης των υποψηφίων (άρθρο 38 παράγραφοι 1-9 της Οδηγίας 2014/23/ΕΕ) καθώς και οι αρχές της ίσης μεταχείρισης, της απαγόρευσης των διακρίσεων, της ελεύθερης κυκλοφορίας και της αναλογικότητας και τούτο διότι από το περιεχόμενο της υπόψη διακήρυξης προκύπτει ότι οι σχετικές απαιτήσεις περιορίζουν υπέρμετρα τη δυνατότητα των οικονομικών φορέων να στηριχθούν στις ικανότητες τρίτων οικονομικών φορέων για την πλήρωση των απαιτήσεων που αφορούν, αφενός, την οικονομική και χρηματοοικονομική ικανότητα και, αφετέρου, την τεχνική ικανότητα. Στην προσβαλλόμενη διακήρυξη προβλέπεται σχετικά με τα ως άνω κρίσιμα ζητήματα: «2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι Προσφέροντες απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού να διαθέτουν τα ακόλουθα: (α) Δημοσιευμένες οικονομικές καταστάσεις ή συνοπτικές οικονομικές καταστάσεις, εκ των οποίων να προκύπτει ότι έχει θετικό καθαρό αποτέλεσμα προ φόρων για τις χρήσεις των ετών 2019, 2020 και 2021, και (β) Γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών για τα ακόλουθα έτη: 1. έτος 2019: κύκλος εργασιών ύψους τουλάχιστον 600.000 €, 2. έτος 2020: κύκλος εργασιών ύψους τουλάχιστον 600.000 €, 3. έτος 2021: κύκλος εργασιών ύψους τουλάχιστον 600.000 €, και (γ) "Ειδικό" ετήσιο κύκλο εργασιών στη «...» για τα ακόλουθα έτη, όπως βεβαιώνεται από βεβαίωση ορκωτού λογιστή: 1. έτος 2019: ειδικός κύκλος εργασιών τουλάχιστον 300.000€, 2. έτος 2020: ειδικός κύκλος εργασιών τουλάχιστον 300.000 €, 3. έτος 2021: ειδικός κύκλος εργασιών τουλάχιστον 300.000 €, και (δ) δείκτη οικονομικής βιωσιμότητας (κυκλοφορούν ενεργητικό προς βραχυπρόθεσμες υποχρεώσεις) άνω του 1, και στις τρεις προαναφερόμενες χρήσεις (2019, 2020, 2021) και (ε) ασφαλιστική κάλυψη έναντι τρίτων και επαναφοράς του περιβάλλοντος στην πρότερη κατάσταση σε περίπτωση ζημίας για τη «...» με

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

ελάχιστο όριο κάλυψης το ποσό των πεντακοσίων χιλιάδων ευρώ (500.000,00 €) καθώς και ασφαλιστική κάλυψη έναντι τρίτων και επαναφοράς του περιβάλλοντος στην πρότερη κατάσταση σε περίπτωση ζημίας για τη «...» με ελάχιστο όριο κάλυψης το ποσό των εκατό χιλιάδων ευρώ (100.000,00 €). Σε περίπτωση που υποψήφιος διαθέτει λιγότερες από τρεις (3) διαχειριστικές χρήσεις θα λαμβάνονται υπόψη μόνον τα οικονομικά στοιχεία των χρήσεων που διαθέτει. Σε περίπτωση ένωσης, σύμπραξης ή κοινοπραξίας, προκειμένου να διαπιστωθεί η Χρηματοοικονομική Επάρκεια των στοιχείων α' έως και γ' της παρούσας του υποψηφίου σταθμίζεται ο μέσος όρος των ανωτέρω ζητούμενων οικονομικών στοιχείων κατά τις τρεις (3) τελευταίες χρήσεις κάθε μέλους της σύμπραξης ή κοινοπραξίας, με συντελεστή στάθμισης το ποσοστό συμμετοχής του μέλους σε αυτή. Σε περίπτωση που μέλος της ένωσης, σύμπραξης ή της κοινοπραξίας διαθέτει λιγότερες από τρεις (3) διαχειριστικές χρήσεις, θα λαμβάνονται υπόψη μόνον τα οικονομικά στοιχεία των λοιπών μελών της ένωσης, σύμπραξης ή της κοινοπραξίας, κατά την στάθμιση δε των στοιχείων αυτών, το ποσοστό συμμετοχής του μέλους, που δεν διαθέτει τις ζητούμενες χρήσεις, θα επιμερίζεται, για όσες χρήσεις δεν έχει, στα λοιπά μέλη της ένωσης ή της σύμπραξης ή της κοινοπραξίας, κατά το ποσοστό συμμετοχής τους σ' αυτή. Σε περίπτωση ένωσης, σύμπραξης ή κοινοπραξίας: α) οι ελάχιστες απαιτήσεις του στοιχείου δ' πρέπει να καλύπτεται από κάθε ένα εκ των μελών αυτής, β) οι ελάχιστες απαιτήσεις του στοιχείου ε' πρέπει να καλύπτεται από κάθε ένα εκ των μελών αυτής, εφόσον από την προσφορά προκύπτει ότι το μέλος ασχολείται με τη «...». 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού: (α) κατά την διάρκεια της τελευταίας πενταετίας πριν από τη διενέργεια του διαγωνισμού, να έχουν εκτελέσει ή να εκτελούν επιτυχώς για χρονικό διάστημα κατ' ελάχιστο τριάντα έξι (36) μηνών, τουλάχιστον δύο (2) συμβάσεις παροχής Ολοκληρωμένων Υπηρεσιών «...» : (i) σε «...», οι οποίοι εμφανίζουν, έκαστος εξ αυτών, τουλάχιστον αντίστοιχη κίνηση με τον «...», ως προς τον αριθμό και το είδος των «...», τον αριθμό και το είδος των «...», τις ποσότητες των παραληφθέντων κατ' είδος «...», και (ii) στους οποίους «...» ο υποψήφιος

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

οικονομικός φορέας παρείχε ή παρέχει αποδεδειγμένα υπηρεσίες «...», αντίστοιχες ως προς τον αριθμό και το είδος των «...» που εξυπηρέτησε και τις ποσότητες κατ' είδος «...» που παρέλαβε. Η επικαλούμενη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα θα πρέπει να προέρχεται από συμβάσεις με το προαναφερόμενο αντικείμενο, στις οποίες ο Προσφέρων είναι ανάδοχος είτε αυτοτελώς είτε μέλος ένωσης, σύμπραξης ή κοινοπραξίας. Σε περίπτωση που η επικαλούμενη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα προέρχεται από συμβάσεις στις οποίες ο υποψήφιος οικονομικός φορέας είναι μέλος ένωσης ή σύμπραξης ή κοινοπραξίας, το ποσοστό συμμετοχής του Προσφέροντος στην ένωση, σύμπραξη ή κοινοπραξία θα πρέπει να είναι τουλάχιστον 50%. (β) να διαθέτουν τις ακόλουθες άδειες: (i) «...», (ii) «...», (iii) «...». (γ) να διαθέτουν τα ακόλουθα μέσα και εξοπλισμό: (i) Δύο (2) «...» οχήματα με «...» ελάχιστης χωρητικότητας 16 m³. (ii) Δέκα (10) «...» χωρητικότητας 12 m³ για την παραλαβή των «...», (iii) Δέκα (10) «...» χωρητικότητας 35 m³ για την παραλαβή των «...», (iv) Ένα (1) ειδικά διαμορφωμένο «...» των 12 m³ (v) Ένα (1) ειδικά διαμορφωμένο «...» των 35 m³ (vi) Δέκα (10) «...» των 1100 lt για την παραλαβή «...». (vii) Ένα όχημα «...» για την μεταφορά «...» κατηγορίας 1, 2 και 3. (viii) Ένα (1) «...», αδειοδοτημένο, με άδεια κυκλοφορίας για την μεταφορά των «...». (ix) Ένα (1) ειδικό «...» χωρητικότητας άνω των 20 m³ με σύστημα «...» (x) Μια (1) «...» χωρητικότητας άνω των 25 m³ (xi) Μια (1) «...» χωρητικότητας άνω των 60 m³, για την παραλαβή «...» (xii) Πιστοποιημένες συσκευασίες «...». (δ) να διαθέτουν το ακόλουθο ελάχιστο απαιτούμενο προσωπικό: (i) Ένα (1) Χημικό Μηχανικό ή Χημικό ή Μηχανικό Περιβάλλοντος ή Περιβαλλοντολόγο (ii) Δύο (2) συντονιστές εργασιών (operation manager) (iii) Δύο (2) επόπτες έργου (iv) Έναν (1) Τεχνικό Ασφαλείας (v) Ένα (1) Σύμβουλο Ασφαλούς Μεταφοράς Επικινδύνων Εμπορευμάτων (ΣΑΜΕΕ). Τα ως άνω υπό στοιχεία i, ii, iii πρόσωπα πρέπει να έχουν αποδεδειγμένη εμπειρία, τουλάχιστον δύο (2) ετών σε υπηρεσίες «...». Για τα υπό στοιχεία iv και v πρόσωπα, πρέπει να έχουν αναγγελθεί στο αρμόδιο τμήμα του ΣΕΠΕ και να διαθέτουν πιστοποιητικό επαγγελματικής κατάρτισης. (ε) να διαθέτουν το ελάχιστο απαιτούμενο υποστηρικτικό προσωπικό για τη λειτουργία των προσφερόμενων από τον υποψήφιο μέσων και εξοπλισμού (χειριστές,

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

εξοπλισμού, οδηγού οχημάτων), κατάλληλα πιστοποιημένο, εφόσον απαιτείται. (στ) να διαθέτουν Εγκατάσταση ή Εγκαταστάσεις Διαχείρισης «...» (εργασίες ανάκτησης) συνολικής ετήσιας δυναμικότητας τουλάχιστον 4.000 tn/έτος. Σε περίπτωση που η Εγκατάσταση ή οι Εγκαταστάσεις δεν ανήκει/ουν στην κυριότητα του Υποψηφίου, θα πρέπει να υφίσταται σύμβαση συνεργασίας μεταξύ του Προσφέροντος και του νομίμου εκπροσώπου Εγκατάστασης, που πληροί τις προαναφερόμενες απαιτήσεις για όλη την διάρκεια της Σύμβασης. (ζ) να διαθέτουν τις ακόλουθες συμβάσεις ή βεβαιώσεις συνεργασίας: i) Με τελικό αποδέκτη για τη διάθεση των «...». (ii) Με τελικό αποδέκτη για τη διάθεση των «...». (iii) Με εγκεκριμένο συλλογικό σύστημα «...». (iv) Με εγκεκριμένο συλλογικό σύστημα «...» (v) Με εγκεκριμένο συλλογικό σύστημα «...». (vi) Με εγκεκριμένο συλλογικό σύστημα «...». (vi) Με εγκεκριμένο συλλογικό σύστημα «...» Περαιτέρω στο άρθρο 2.2.7 με τίτλο Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης, ορίζεται: «Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης πρέπει να διαθέτουν σε ισχύ, επί ποινή αποκλεισμού όλα τα ακόλουθα: (α) Πιστοποίηση συστήματος περιβαλλοντικής διαχείρισης κατά το πρότυπο ποιότητας ISO 9001:2015, σε ισχύ κατά την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών, στο οποίο να αναγράφεται το ειδικό αντικείμενο των ευκολιών υποδοχής «...», (β) Πιστοποίηση EMAS (Κανονισμός 1221/2009 ΕΚ) σε ισχύ κατά την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών για το ειδικό αντικείμενο των ευκολιών υποδοχής «...», (γ) Πιστοποίηση συστήματος περιβαλλοντικής διαχείρισης κατά το πρότυπο ISO 14001:2015, σε ισχύ κατά την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών, στο οποίο να αναγράφεται το ειδικό αντικείμενο των ευκολιών υποδοχής «...», (δ) Πιστοποίηση κατά το πρότυπο υγιεινής και ασφάλειας ISO 45001:2018, σε ισχύ κατά την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών στο οποίο να αναγράφεται το ειδικό αντικείμενο των ευκολιών υποδοχής «...», (ε) Πιστοποίηση κατά το πρότυπο οργάνωσης και διαχείρισης «...» εγκαταστάσεων «...» ISO 16304:2018, σε ισχύ κατά την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών, στο οποίο να αναγράφεται το ειδικό αντικείμενο των ευκολιών υποδοχής «...». Ο Αναθέτων Φορέας αναγνωρίζει ισοδύναμα πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από φορείς διαπιστευμένους από ισοδύναμους Οργανισμούς

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

διαπίστευσης, εδρεύοντες και σε άλλα κράτη - μέλη. Σε περίπτωση ένωσης, σύμπραξης ή κοινοπραξίας, οι ανωτέρω προϋποθέσεις πρέπει να πληρούνται από κάθε ένα εκ των μελών αυτής.» Και στο πεδίο 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα: «Α.9. Στην περίπτωση που οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8 για την απόδειξη ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, προσκομίζει: (α) τα δικαιολογητικά της παρ. 2.2.91, Α.1 και Α.5. [...]»

10. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης και κατά τα διαλαμβανόμενα στη σκέψη 7 της παρούσας, γίνεται δεκτό ότι ο αναθέτων φορέας διαθέτει «ευρεία» διακριτική ευχέρεια να διαμορφώνει εντός του πλαισίου των ρυθμίσεων των άρθρων 39 και 40 του Ν. 4413/2016 τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής των υποψηφίων οικονομικών φορέων και τα αντίστοιχα αποδεικτικά μέσα, προκειμένου να διασφαλίσει την επιλογή αναδόχου που διαθέτει αφενός τις κατάλληλες τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες και αφετέρου την απαραίτητη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την προσήκουσα εκτέλεση της υπό παραχώρηση υπηρεσίας (βλ. ΣτΕ 1245/2022). Ελέγχονται όμως τα θεσπιζόμενα κριτήρια ποιοτικής επιλογής από της απόψεως της τηρήσεως της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων καθώς και της αρχής της αναλογικότητας. Περαιτέρω, από τις διατάξεις των άρθρων 25 και 39 του Ν. 4413/2016 συνάγεται ότι ο νομοθέτης συμπεριλαμβάνει μεταξύ των φορέων, οι οποίοι έχουν δυνατότητα ισότιμης πρόσβασης στη διαδικασία του διαγωνισμού, τις ενώσεις οικονομικών φορέων, οι οποίες δεν έχουν ορισμένη νομική μορφή. Δύναται δε ένας οικονομικός φορέας για την πλήρωση απαιτήσεων που σχετίζονται με την επαγγελματική και τεχνική ικανότητα και τη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς, αρκεί να αποδείξει στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα ότι θα έχει στη διάθεση του τους αναγκαίους πόρους καθ' όλη τη διάρκεια της παραχώρησης. Αντιστοίχως, ένωση οικονομικών φορέων μπορεί να στηρίζεται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση φορέων (βλ. ΔΕΕ απόφαση της 28.4.2022, C-642/20, Caruter Srl σκ.36). Ωστόσο, στο πλαίσιο της προαναφερθείσας διακριτικής ευχέρειας δύναται η αναθέτουσα αρχή ή ο

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

αναθέτων φορέας να θεσπίσει ως προϋπόθεση της συμμετοχής ένωσης οικονομικών φορέων την απαίτηση να πληρούν όλα τα μέλη αυτής ορισμένο κριτήριο ποιοτικής επιλογής, εφόσον αιτιολογήσει επαρκώς την σχετική απαίτηση με αναφορά στο αντικείμενο και τις ειδικές ανάγκες της υπό ανάθεση σύμβασης (πρβλ. ΔΕΕ απόφαση της 7.4.2016 C-324/14 Partner Apelski Dariusz, σκ.33-41, απόφαση της 14.1.2016 C- 234/14 Ostas celtnieks SIA σκ. 25-29, 34, απόφαση της 10.10.2013 Swm Construzioni SpA σκ. 27-36, απόφαση της 2.12.1999 C-176/98 Holst Italia SpA σκ.24-31, απόφαση της 18.12.1997 C-5/97 Bellast Nedam Groep NV σκ.9-14). Εξάλλου, ειδικώς όσον αφορά στην απαίτηση κατοχής πιστοποιητικών διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης η διακριτική αυτή ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντος φορέα ευρίσκει πεδίο εφαρμογής στις περιπτώσεις όπου τα μέλη της υποψήφιας ένωσης προτίθενται σύμφωνα με την έκταση και το είδος της συμμετοχής τους στην ένωση να αναλάβουν από κοινού την παροχή της συγκεκριμένης υπηρεσίας, για την οποία απαιτείται η ζητούμενη πιστοποίηση, ενώ αντιθέτως δεν ευρίσκει πεδίο εφαρμογής σε περίπτωση όπου τα μέλη της υποψήφιας ένωσης κατανέμουν τις υπό ανάθεση υπηρεσίες μεταξύ τους κατά τέτοιο τρόπο, ούτως ώστε μόνο ένα μέλος θα παρέχει την υπηρεσία, η οποία συνδέεται με τη ζητούμενη πιστοποίηση (βλ. ΣΤΕ 1245/2022). Ενόψει των ανωτέρω εκτεθέντων, πρέπει να γίνει δεκτό ότι οι ορισθείσες απαιτήσεις ως τίθενται στη προσβαλλόμενη διακήρυξη, όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα καθώς και την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια σε συνδυασμό με τη δυνατότητα στήριξης σε τρίτους, δεν παρίστανται απρόσφορες ή δυσανάλογες σε σχέση με το αντικείμενο της υπό παραχώρηση υπηρεσίας, αντιθέτως, καθόσον η καταλληλότητα των κριτηρίων αυτών αξιολογείται σε σχέση με τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά της υπό ανάθεση σύμβασης και υπό το πρίσμα των λόγων που δικαιολογούν την απόφαση των διαχειριστικών φορέων των «...» να περιορίσουν τον αριθμό των παρόχων «...» υπηρεσιών που δραστηριοποιούνται σε συγκεκριμένη γεωγραφική περιοχή, σύμφωνα με το άρθρο 6 παρ. 1 του Κανονισμού 2017/352, προκύπτουν εύλογες και εντός των ορίων της ευρείας διακριτικής ευχέρειας που απολαμβάνει, όπως προαναφέρθηκε, ο αναθέτων φορέας κατά την διαμόρφωση των κριτηρίων

ποιοτικής επιλογής για την ανάθεση σύμβασης παραχώρησης υπηρεσίας. Αβασίμως και αορίστως, κατά συνέπεια, προβάλλει η πρώτη προσφεύγουσα ότι οι παραπάνω όροι, περί προϋποθέσεων στήριξης στις ικανότητες τρίτων, περιορίζουν υπέρμετρα τη δυνατότητα της να στηριχθεί στις ικανότητες τρίτων οικονομικών φορέων, προς πλήρωση των εν λόγω απαιτήσεων, καθιστώντας αδύνατη και, πάντως, ουσιωδώς δυσχερή την υποβολή παραδεκτής προσφοράς από πλευράς της, διότι ουδείς τρίτος οικονομικός φορέας δεν πληροί όλες τις παραπάνω μη νόμιμες απαιτήσεις, ώστε να είναι εφικτή η αξιοποίηση της δάνειας εμπειρίας. Αντιθέτως, οι επίμαχοι όροι περί πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, τόσο από τους συμμετέχοντες όσο και από τους τρίτους, στους οποίους δύνανται να στηριχθούν για την κάλυψη αυτών, πρέπει να γίνει δεκτό ότι τέθηκαν νομίμως στην ένδικη διακήρυξη, εντός δηλαδή των ορίων της διακριτικής ευχέρειας που απολαμβάνει, όπως προαναφέρθηκε, ο αναθέτων φορέας κατά την διαμόρφωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής για την ανάθεση σύμβασης παραχώρησης υπηρεσίας, τα όσα δε περί του αντιθέτου προβάλλει η πρώτη προσφεύγουσα διά του τρίτου λόγου προσφυγής της είναι απορριπτέα ως αβάσιμα.

11. Επειδή, εξάλλου, η δεύτερη προσφεύγουσα με τον πέμπτο λόγο της προσφυγής της υποστηρίζει ότι παρανόμως διά των τεθέντων όρων της διακήρυξης προβλέπεται ότι «δεν θεωρείται τρίτος παρέχων στήριξη, ο οικονομικός φορέας που παρέχει στον Υποψήφιο την Εγκατάσταση / Εγκαταστάσεις ή/και τον εξοπλισμό για την εκτέλεση της υπό παραχώρηση σύμβασης, αρκεί ο Υποψήφιος να αποδεικνύει τη συνεργασία του με σχετική/ές σύμβαση/εις.» κατά τον ειδικότερο όρο 2.2.8.1 της προσβαλλομένης. Ισχυρίζεται συναφώς η δεύτερη προσφεύγουσα ότι πρόκειται για όρο, ο οποίος παραβιάζει την αρχή της ισότητας, της ίσης μεταχείρισης των συμμετεχόντων και της διαφάνειας, διότι, αναφορικά με το πλέον ουσιώδες τμήμα της διαχείρισης των «...», επιτρέπεται κατ' ουσίαν η στήριξη σε ικανότητες τρίτων χωρίς να ελέγχονται οι λόγοι αποκλεισμού τους, χωρίς να υποβάλλεται ΕΕΕΣ από αυτούς κ.ο.κ. (άρθρο 78 Ν. 4412/2016). Από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης και τους διαληφθέντες στη σκέψη 9 όρους της προσβαλλομένης διακήρυξης προκύπτει ότι όσον αφορά την πλήρωση του κριτηρίου της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, οι

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού να διαθέτουν, μεταξύ άλλων, εγκατάσταση ή εγκαταστάσεις διαχείρισης «...» συνολικής ετήσιας δυναμικότητας τουλάχιστον 4.000 tn/έτος. Περαιτέρω, ορίζεται ότι σε περίπτωση που η εγκατάσταση ή οι εγκαταστάσεις δεν ανήκει/ουν στην κυριότητα του υποψηφίου, θα πρέπει να υφίσταται σύμβαση συνεργασίας μεταξύ του προσφέροντος και του νομίμου εκπροσώπου εγκατάστασης, που πληροί τις προαναφερόμενες απαιτήσεις για όλη την διάρκεια της σύμβασης. Ως δε γίνεται δεκτό, στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή προβλέπει στα έγγραφα της σύμβασης συγκεκριμένο κριτήριο επιλογής για τον έλεγχο της καταλληλότητας των προσφερόντων, όπως να διαθέτει συγκεκριμένες εγκαταστάσεις, μηχανήματα ή τεχνικό εξοπλισμό για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης, τότε, εφόσον ο προσφέρων δεν διαθέτει ο ίδιος τις απαιτούμενες εγκαταστάσεις ή μηχανήματα και στηρίζεται στις ικανότητες τρίτων ως προς αυτά, ο οικονομικός φορέας που παρέχει στον προσφέροντα τις εν λόγω εγκαταστάσεις/μηχανήματα είναι τρίτος, και απαιτείται να προσκομίσει ΕΕΕΣ, στο οποίο δηλώνει ότι στηρίζει τον προσφέροντα ως προς το συγκεκριμένο κριτήριο επιλογής, ήτοι διαθέτει τις συγκεκριμένες εγκαταστάσεις/ μηχανήματα που απαιτεί η αναθέτουσα αρχή. Συνεπεία τούτων, πρέπει να γίνει δεκτό, ως βασίμως ισχυρίζεται εν προκειμένω η δεύτερη προσφεύγουσα, ότι εσφαλμένως και πλημμελώς ορίσθηκε στην επίμαχη διακήρυξη ότι ο οικονομικός φορέας που παρέχει στον υποψήφιο την εγκατάσταση/ εγκαταστάσεις ή/και τον εξοπλισμό για την εκτέλεση της υπό παραχώρηση σύμβασης δεν θεωρείται τρίτος, κατά παράβαση των αξιωθέντων διά του οικείου νομοθετικού πλαισίου αλλά και του κανονιστικού πλαισίου, δεδομένου ότι η κατά τα ως άνω εγκατάσταση/ μηχανήματα είναι άρρηκτα συνδεδεμένα με το αντικείμενο της προκείμενης υπό παραχώρηση υπηρεσίας. Εξάλλου, οι ανωτέρω αιτιάσεις μετ' εννόμου συμφέροντος προβάλλονται από τη προσφεύγουσα, παρά τους αντίθετους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας και του αναθέτοντος φορέα, δοθέντος ότι η βλάβη της ερείδεται στο γεγονός ότι, λόγω του παράνομου αυτού όρου της διακήρυξης δεν επιτυγχάνεται η επί ίσοις όροις αξιολόγηση όλων των τρίτων, στους οποίους θα στηριχθούν οι συμμετέχοντες, κατ' ακολουθίαν και των συμμετεχόντων, ως αντιθέτως

πρέπει να συντρέχει, παράλληλα δε εξαλείφεται, μη νόμιμα, το ανταγωνιστικό πλεονέκτημα που διαθέτει λόγω της ιδιόκτητης μονάδας «...», επί της «...».

12. Επειδή, με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής της υποστηρίζει η δεύτερη ώδε προσφεύγουσα ότι πλημμελώς και παρανόμως δεν συμπεριλαμβάνεται από τον αναθέτοντα φορέα στην επίμαχη διακήρυξη η απαίτηση απόδειξης νόμιμης διαχείρισης των «...». Ως διατείνεται συναφώς η προσφεύγουσα, στην προσβαλλόμενη διακήρυξη, ενώ ζητείται με ποινή αποκλεισμού, συνεργασία με εγκατάσταση/εγκαταστάσεις διαχείρισης «...», παρανόμως δεν απαιτείται η δυνατότητα μετέπειτα νόμιμης διαχείρισης των «...» μέσω κάποιας νόμιμα αδειοδοτημένης μονάδας, καθώς, ενώ υπάρχει αναφορά για ύπαρξη σύμβασης συνεργασίας για τα «...», που αποτελούν ωστόσο ένα ελάχιστο ποσοστό (1-2%) του συνόλου των «...», δεν υπάρχει αναφορά για όλα τα υπόλοιπα είδη «...». Στη συμπληρωματική του αιτιολογία, ως διατυπώνεται στο έγγραφο των απόψεων του, ο αναθέτων φορέας συνομολογεί ότι η διακήρυξη απαιτεί την εγκατάσταση διαχείρισης «...» ως προαπαιτούμενο καθώς το είδος αυτό φέρει τον μεγαλύτερο όγκο σε παραδιδόμενες ποσότητες, ισχυρίζεται δε περαιτέρω, ότι σε κάθε περίπτωση, στην υπόψη διακήρυξη αλλά και από το εγκεκριμένο σχέδιο διαχείρισης «...», προκύπτει ότι ο ανάδοχος για κάθε «...» που θα παραλαμβάνει θα πρέπει να προσκομίζει όλα τα απαιτούμενα έγγραφα και στοιχεία για την διάθεση του «...», ανεξαρτήτως ποσότητας. Από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης, ωστόσο, και λαμβάνοντας υπόψη το ειδικό αντικείμενο της υπό παραχώρηση υπηρεσίας, πρέπει να γίνει δεκτό ότι αβασίμως ο αναθέτων φορέας αλλά και η παρεμβαίνουσα υπολαμβάνουν ότι αρκεί η πρόβλεψη στην επίμαχη διακήρυξη της ύπαρξης ή διάθεσης εγκατάστασης για τα μη «...», αφού ο ανάδοχος σε κάθε περίπτωση είναι υποχρεωμένος προς συλλογή όλων των «...» και ταυτόχρονα ελέγχεται από τον «...». Και τούτο ειδικότερα διότι, η υποχρέωση για νόμιμη τελική διάθεση των «...» αναφέρεται ρητά στο άρθρο 1.8 της προσβαλλόμενης, ως “οι υπηρεσίες «...» (κατά το Annex III, V και VI της Διεθνούς Σύμβασης «...» 73/78)”, η απαίτηση δε για συλλογή, μεταφορά και διαχείριση και των «...», αναπόδραστα συνεπάγεται την ανάλογη μονάδα διαχείρισης για τη νόμιμη τελική τους διάθεση ή την αξιοποίηση τους, όπως ακριβώς υφίσταται για τα «...». Συνεπεία των

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

ανωτέρω, οι προβαλλόμενοι ως άνω από τη δεύτερη προσφεύγουσα ισχυρισμοί πρέπει να γίνουν δεκτοί, ως βάσιμοι καθώς επίσης και ο ειδικότερος ισχυρισμός της ότι στην προσβαλλόμενη διακήρυξη έχουν παραλειφθεί -και τούτο πλημμελώς- από το δημοπρατούμενο αντικείμενο, τα «...» δηλαδή οι «...» του Annex I, αφού δεν μνημονεύεται πουθενά το Annex I, στα Annexes της διακήρυξης για το εν λόγω «...». Σημειώνει δε, ότι ως κωδικός ΕΚΑ (16 07 08*) αναφέρονται ρητά και στα απολογιστικά δεδομένα του Σχεδίου του «...», όπερ ωστόσο καθιστά απαραίτητη τη συμπερίληψη τους στη διακήρυξη, σε συμμόρφωση με τις σχετικές απαιτήσεις της Διεθνούς Σύμβασης «...» 73/78. Εξάλλου, οι ανωτέρω ισχυρισμοί της προσφεύγουσας μετ' εννόμου συμφέροντος προβάλλονται, παρά τα περί αντιθέτου ισχυριζόμενα από τον αναθέτοντα φορέα και τη παρεμβαίνουσα, αφενός διότι οι παράνομοι, κατά αυτό το σκέλος, όροι της διακήρυξης εμποδίζουν τη προσφεύγουσα να συμμετάσχει προσηκόντως, υποβάλλοντας άρτια προσφορά, αφετέρου η βλάβη της στοιχειοθετείται στη σημαντική μείωση των πιθανοτήτων ανάθεσης της σύμβασης στην ίδια, καθώς εξαλείφουν, μη νόμιμα, το ανταγωνιστικό πλεονέκτημα που διαθέτει μέσω της ιδιόκτητης μονάδας διαχείρισης «...» επί της «...».

13. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της η δεύτερη προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι παρανόμως ορίζεται στη προσβαλλόμενη διακήρυξη υποχρεωτική προσχώρηση των συμμετεχόντων διά των προσφορών τους σε τιμές μη εγκεκριμένων σταθερών (έμμεσων) τελών «...», διότι οι τιμές αυτές των έμμεσων / σταθερών τελών, δεν έχουν εγκριθεί με υπουργική απόφαση, όπως σαφώς ορίζεται στο άρθρο 8 της ΚΥΑ 3122.3-15/71164/2021 (ΦΕΚ Β' 4790). Στην προσβαλλόμενη διακήρυξη και στο Παράρτημα 5 αυτής με τίτλο Ολοκληρωμένο Σύστημα Τιμολόγησης Ευκολιών Υποδοχής «...», προβλέπεται: «1. ΓΕΝΙΚΑ Οι διάφορες κατηγορίες «...» που προσεγγίζουν τους «...» υπόκεινται σε τέλη και τιμολόγια για την παροχή των υπηρεσιών της παρούσας. Το σύστημα χρέωσης τελών των ευκολιών υποδοχής «...» που καταπλέουν στους «...» έχει καταρτιστεί, λαμβάνοντας υπόψη ότι : □ Με βάση την αρχή «ο ρυπαίνων πληρώνει» το κόστος των ευκολιών υποδοχής «...», συμπεριλαμβανομένης της επεξεργασίας και διάθεσης αυτών θα πρέπει να καλύπτεται από τα «...», χάριν της προστασίας

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

του περιβάλλοντος □ Το σύστημα τελών θα πρέπει να ενθαρρύνει την παράδοση των «...» στις ευκολίες υποδοχής του «...» αντί της απόρριψης αυτών στη «...». □ Τα επιβαλλόμενα τέλη θα πρέπει να είναι δίκαια, να καθορίζονται με διαφάνεια, να μην εισάγουν διακρίσεις και να αντιστοιχούν στο κόστος των εγκαταστάσεων και υπηρεσιών που προσφέρονται και κατά περίπτωση χρησιμοποιούνται. □ Η λειτουργία του «...» έχει χαρακτήρα επιβατικό – τουριστικό. □ Τα τέλη καταβάλλονται στον «...» με μέριμνα του «...» ή του νόμιμου εκπροσώπου του «...». □ Σε περίπτωση οφειλής ή καθυστέρησης απόδοσης των τελών εφαρμόζονται οι διατάξεις της παρ. 10 του άρθρου 20 του Ν.3622/2007. □ Το σύστημα χρέωσης καλύπτει το σύνολο των απαιτούμενων από την παρούσα υπηρεσιών παραλαβής και διαχείρισης «...». [...] Ενδεικτικά το τέλος καλύπτει μία παράδοση έως τρία κυβικά μέτρα (3m³) «...» την ημέρα. [...] Στο τέλος κάθε μήνα γίνεται η εκκαθάριση μεταξύ της «...» και του Αναδόχου, διανεμομένων των τελών που αφορούν στον τρέχοντα μήνα, σε ποσοστά 12% και 88% αντίστοιχα, με την έκδοση από τον Ανάδοχο σχετικών παραστατικών, που θα επιβαρύνονται με τον εκάστοτε ισχύοντα ΦΠΑ. [...] 2. ΣΤΑΘΕΡΑ ΤΕΛΗ ΕΥΚΟΛΙΩΝ ΥΠΟΔΟΧΗΣ «...» 2.1. «...» ΠΟΥ ΕΚΤΕΛΟΥΝ ΤΑΚΤΙΚΟΥΣ ΠΛΟΕΣ 2.1.1. Ε/Γ – Ο/Γ ΚΛΕΙΣΤΟΥ ΤΥΠΟΥ Σταθερό τέλος ευκολίας υποδοχής «...» (Κατά τη χρονική περίοδο που εκτελούν δρομολόγια) Σταθερό Τέλος = Εκατό είκοσι ευρώ (120,00€)/ προσέγγιση [...] 2.1.2. Ε/Γ «...» (Υ/Δ & «...») Ημερήσιο σταθερό τέλος ευκολίας υποδοχής «...» (Κατά τη χρονική περίοδο που εκτελούν «...») Σταθερό Τέλος = είκοσι πέντε ευρώ (25,00€) / ημέρα [...] 2.1.3. «...» Σταθερό τέλος ευκολίας υποδοχής «...» (Κατά τη χρονική περίοδο που εκτελούν «...») Σταθερό Τέλος = Διακόσια σαράντα οκτώ ευρώ (248,00€) / προσέγγιση [...] 2.1.4. «...» Μηνιαίο σταθερό τέλος ευκολίας υποδοχής «...» (Κατά τη χρονική περίοδο που εκτελούν «...») Σταθερό Τέλος = Εκατό εξήντα ευρώ (160,00€) / μήνα [...] ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΕΙΣ Οι κατωτέρω παρατηρήσεις αφορούν όλα τα προαναφερόμενα τέλη. (α) Τα προαναφερόμενα ημερήσια τέλη, υπολογίζονται επί όλων των ημερολογιακών ημερών του μήνα (30 ημέρες), ανεξαρτήτως των αφίξεων που πραγματοποιούν στους χώρους αρμοδιότητας της «...», κατά την χρονική περίοδο που τα «...» εκτελούν τακτικά «...». Η παραμονή ολίγων ωρών της ημέρας χρεώνεται ως ακέραια μέρα. Κατά τις

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

χρονικές περιόδους που δεν θεωρούνται αξιόπλοα δεν καταβάλλουν τέλη. (β) Σε περίπτωση κατά την οποία, πλοίο εντεταγμένο στο σύστημα ανταποδοτικού τέλους, αποσυρθεί για οποιοδήποτε λόγο από τους πλόες και έχει παραδώσει ή προτίθεται να παραδώσει τα «...» του, χωρίς να έχει καταβάλλει το σύνολο των τελών που του αναλογούν για την συγκεκριμένη χρονική περίοδο που αντιστοιχεί στην κατηγορία του, θα χρεώνεται και με το υπόλοιπο των τελών που θα κατέβαλλε εάν συνέχιζε τους πλόες. (γ) Σε περίπτωση μεταβολών των κατηγοριών των «...» σύμφωνα με την Δ.Σ. «...» ή εφόσον προκύψουν νέα είδη «...» που προσέρχονται στην περιοχή αρμοδιότητας του «...» και για ότι δεν προβλέπεται στην παρούσα θα γίνονται οι ανάλογες τροποποιήσεις [...]. Περαιτέρω, στην με αριθμ. 3122.3-15/71164/2021ΚΥΑ, που επικαλείται η προσφεύγουσα, περί προσαρμογής της ελληνικής νομοθεσίας προς την Οδηγία (ΕΕ) 2019/883 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 17ης Απριλίου 2019 σχετικά με τις «...» εγκαταστάσεις παραλαβής για την παράδοση «...», για την τροποποίηση της Οδηγίας 2010/65/ΕΕ και την κατάργηση της Οδηγίας 2000/59/ΕΚ ορίζεται: «Άρθρο 1 Σκοπός (Άρθρο 1 της Οδηγίας) Σκοπός της παρούσας απόφασης είναι η προστασία του «...» περιβάλλοντος από τις αρνητικές συνέπειες των απορρίψεων «...» που καταπλέουν σε ελληνικούς «...» εξασφαλίζοντας παράλληλα την ομαλή λειτουργία της «...» κυκλοφορίας με τη βελτίωση της διάθεσης και χρήσης επαρκών «...» εγκαταστάσεων παραλαβής και παράδοσης «...» στις εν λόγω εγκαταστάσεις, καθώς και η εναρμόνιση με τις διατάξεις της υπό στοιχεία (ΕΕ) 2019/883 Οδηγίας του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 17^{ης} Απριλίου 2019 «σχετικά με τις «...» εγκαταστάσεις παραλαβής για την παράδοση «...», για την τροποποίηση της οδηγίας 2010/65/ΕΕ και την κατάργηση της οδηγίας 2000/59/ΕΚ [...] Άρθρο 5 Σχέδια παραλαβής και διαχείρισης «...» (Άρθρο 5 της Οδηγίας) [...] Άρθρο 8 Συστήματα κάλυψης του κόστους των «...» εγκαταστάσεων (Άρθρο 8 της Οδηγίας) 1. Οι φορείς διαχείρισης «...» εξασφαλίζουν ότι το κόστος της λειτουργίας «...» εγκαταστάσεων παραλαβής για την παραλαβή και την επεξεργασία «...», πλην των «...», καλύπτεται με την είσπραξη τέλους από τα «...». Το εν λόγω κόστος περιλαμβάνει τα στοιχεία που απαριθμούνται στο παράρτημα 4 της παρούσας. 2. Τα

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

συστήματα κάλυψης του κόστους δεν παρέχουν κίνητρο στα «...» να απορρίπτουν τα «...». Για τον σκοπό αυτό, οι φορείς διαχείρισης εφαρμόζουν όλες τις ακόλουθες αρχές στον σχεδιασμό και στη λειτουργία των συστημάτων κάλυψης του κόστους: [...]». Ενόψει των ανωτέρω εκτεθέντων, προκύπτει ότι στη προσβαλλομένη και δη στο Παράρτημα 5 αυτής ορίζεται αναλυτικά το σύστημα χρέωσης τελών ανάλογα με τις διάφορες κατηγορίες «...» που προσεγγίζουν τους «...» αρμοδιότητας της «...». και βάσει των αξιωθέντων στην ανωτέρω ΚΥΑ σχετικά με την κάλυψη του κόστους των «...» εγκαταστάσεων (άρθρο 8) και το παράρτημα 4 αυτής. Βάσει δε του άρθρου 22 της ως άνω ΚΥΑ, η ισχύς της οποίας άρχεται την 18.10.2021 (ημερομηνία δημοσίευσης του ΦΕΚ) προβλέπεται ότι «1. Τα σχέδια παραλαβής και διαχείρισης «...» που έχουν εγκριθεί μέχρι την ημερομηνία θέσεως σε ισχύ της παρούσας απόφασης, εξακολουθούν να ισχύουν μέχρι την ημερομηνία λήξης τους. 2. Τυχόν αιτήματα έγκρισης ή επικαιροποίησης σχεδίων παραλαβής και διαχείρισης «...» τα οποία έχουν κατατεθεί μέχρι την ημερομηνία θέσεως σε ισχύ της παρούσας απόφασης και δεν έχουν τύχει έγκρισης, εξακολουθούν να διέπονται από τις διατάξεις τις ισχύουσας κατά το χρόνο υποβολής τους νομοθεσίας. 3. Σχέδια παραλαβής και διαχείρισης «...» που κατά την ημερομηνία έναρξης ισχύος της παρούσας έχουν λήξει, έχει, ωστόσο, υποβληθεί εμπροθέσμως αίτημα για επανέγκρισή τους, ως προς το οποίο εκκρεμεί η έκδοση της σχετικής απόφασης, διατηρούνται σε ισχύ έως την έγκριση του νέου σχεδίου». Από την επισκόπηση των στοιχείων της προκείμενης υπόθεσης συνάγεται ότι, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 22 της ως άνω ΚΥΑ, ο αναθέτων φορέας είχε υποβάλλει αίτημα έγκρισης σχεδίου παραλαβής και διαχείρισης «...» και «...», τα οποία «...», το οποίο και εγκρίθηκε δυνάμει της με αριθμ. πρωτ. 3122.3-1.9/89230/15.12.2022 απόφασης του Υπουργού «...» (ΑΔΑ: «...») η οποία, ως ορίζεται έχει ισχύ τριών (3) ετών και διά της οποίας αποφασίζεται η έγκριση του Σχεδίου Παραλαβής και Διαχείρισης «...», αρμοδιότητας της «...», στην Π.Ε. «...», καθόσον καλύπτει τις απαιτήσεις της υπ' αριθμ. πρωτ. 3122.3-15/71164/2021/30-09-2021 (Β' 4790) Κ.Υ.Α. «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας προς την Οδηγία (ΕΕ) 2019/883 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 17^{ης} Απριλίου 2019 σχετικά με τις «...» εγκαταστάσεις

παραλαβής για την παράδοση «...», για την τροποποίηση της Οδηγίας 2010/65/ΕΕ και την κατάργηση της Οδηγίας 2000/59/ΕΚ». Συνεπεία τούτων, βασίμως ισχυρίζεται ο αναθέτων φορέας, στο έγγραφο των απόψεων του ότι οι σχετικοί όροι της διακήρυξης, κατά των οποίων βάλλει η προσφεύγουσα, ως διατυπώνονται, προκύπτουν από το (εγκεκριμένο) σύστημα κάλυψης του κόστους, ως ορίζεται στο εγκεκριμένο σχέδιο της «...», διά της ως άνω σχετικής απόφασης του αρμόδιου Υπουργού, επομένως τα όσα περί αντιθέτου και δη περί παράνομης παράλειψης του αναθέτοντα φορέα προς έγκριση αρμοδίας των έμμεσων τελών προβάλλει η προσφεύγουσα, είναι απορριπτέα ως αβάσιμα.

14. Επειδή, με τον τρίτο λόγο της προσφυγής της ισχυρίζεται η δεύτερη προσφεύγουσα ότι η οικονομική προσφορά, ως προκύπτει από τη προσβαλλόμενη διακήρυξη, δεν ανταποκρίνεται στο πλήρες συμβατικό αντικείμενο των υπηρεσιών, διότι σύμφωνα με τον όρο 1.3.1 της διακήρυξης στο φυσικό αντικείμενο περιλαμβάνεται και η παραλαβή «...», ωστόσο, στο υπόδειγμα τιμολογίου προσφοράς και στον συγκριτικό πίνακα προσφοράς, ως παρατίθενται στο Παράρτημα 1 της διακήρυξης, δεν περιλαμβάνεται η υποχρέωση υποβολής οικονομικής προσφοράς για την παραλαβή και διαχείριση των «...». Στην προσβαλλόμενη διακήρυξη και σχετικά με τα κρίσιμα ως άνω ζητήματα, προβλέπεται: « 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών Η οικονομική προσφορά, συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf. 1. Κάθε Προσφέρων πρέπει να υποβάλει, με ποινή αποκλεισμού, Οικονομική Προσφορά, σύμφωνα με τους όρους της παρούσας και το Παράρτημα [1] αυτής. Η οικονομική προσφορά υποβάλλεται επί ποινή απορρίψεως στον υποφάκελο «Οικονομική Προσφορά» και σύμφωνα με το έντυπα του

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

Παραρτήματος [1] της Διακήρυξης. Στον φάκελο της Οικονομικής Προσφοράς θα περιέχονται συμπληρωμένα τα έντυπα του Τιμολογίου Προσφοράς και του Συγκριτικού Πίνακα Προσφοράς (Παράρτημα [1] της παρούσας), με τιμές χωρίς ΦΠΑ, υπογεγραμμένα από τον Προσφέροντα. Το Τιμολόγιο Προσφοράς θα συμπληρωθεί ολογράφως και αριθμητικώς. Σε περίπτωση ασυμφωνίας υπερισχύει η ολόγραφη τιμή. Οι εν λόγω τιμές θα μεταφερθούν στο έντυπο του Συγκριτικού Πίνακα Προσφοράς και το Σύνολο που θα προκύψει θα συμπεριληφθεί στον τύπο υπολογισμού της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, σύμφωνα με το άρθρο 3.1.1. της παρούσας. Σε περίπτωση αριθμητικού ή αθροιστικού λάθους μεταξύ των τιμών του Τιμολογίου Προσφοράς και των τιμών, που μεταφέρθηκαν στον Συγκριτικό Πίνακα Προσφοράς, κατισχύουν οι τιμές του Τιμολογίου Προσφοράς, η δε αρμόδια Επιτροπή του διαγωνισμού προβαίνει στη διόρθωση των τιμών ή και των αριθμητικών πράξεων του Συγκριτικού Πίνακα Προσφοράς, εξάγει το ορθό σύνολο, το οποίο αποτελεί την Οικονομική Προσφορά του Προσφέροντος, και χρησιμοποιεί, για την αξιολόγηση των προσφορών, τη διορθωμένη πλέον προσφορά του Προσφέροντος. Η Οικονομική προσφορά (Τιμολόγιο Προσφοράς & Συγκριτικός Πίνακας Προσφοράς) υπογράφεται από το νόμιμο εκπρόσωπο του Προσφέροντος και σε περίπτωση προσφοράς από ένωση, κοινοπραξία, υπό σύσταση κοινοπραξία ή εν γένει από περισσότερα του ενός πρόσωπα, υπογράφεται από όλα τα μέλη ή από τον κοινό τους εκπρόσωπο. Προσφορά που θα υποβληθεί ανυπόγραφη ή μη προσηκόντως υπογεγραμμένη, θεωρείται άκυρη. Διατύπωση σχολίων ή αιρέσεων ή όρων στην Οικονομική προσφορά ή επιφυλάξεων επ' αυτής, θα θεωρηθούν ως επιφυλάξεις επί των όρων του διαγωνισμού και θα οδηγήσουν στην απόρριψη της Οικονομικής προσφοράς του Προσφέροντος, που τις διατυπώνει. Επί των τελών, που καθορίζονται στην παρούσα, και επί των τιμολογίων παροχής ευκολιών υποδοχής «...», όπως θα διαμορφωθούν βάσει της προσφοράς του Αναδόχου, ο Αναθέτων Φορέας θα λαμβάνει ποσοστό 12%, το οποίο θα παραμένει σταθερό καθ' όλη τη διάρκεια της Σύμβασης, είτε παρακρατώντας αυτό στην περίπτωση των τελών, είτε εισπράττοντας αυτό στην περίπτωση των τιμολογίων παροχής υπηρεσιών παραλαβής «...». Η σχετική εκκαθάριση

θα γίνεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα [5] της Διακήρυξης. [...]» Από την επισκόπηση του Παραρτήματος 1 της προσβαλλόμενης, όπου παρατίθεται το Υπόδειγμα τιμολογίου προσφοράς καθώς και το Υπόδειγμα συγκριτικού πίνακα με την περιγραφή των εργασιών, τα οποία θα πρέπει να υποβάλλουν οι συμμετέχοντες, άρτια και κατά πιστή εφαρμογή των προς συμπλήρωση πεδίων τους, όπως τα έχει καταρτίσει ο αναθέτων φορέας, δεσμευτικώς δε δηλωθέντα, επί ποινή απόρριψης της προσφοράς, προκύπτει, ως βασίμως ισχυρίζεται εν προκειμένω η προσφεύγουσα, ότι δεν υπάρχει κανένα πεδίο στα κατά τα ως άνω καταρτισθέντα από τον αναθέτοντα φορέα υποδείγματα που να αναφέρεται στη διαχείριση και τη συλλογή των «...», παρόλο που από το συνολικό περιεχόμενο της διακήρυξης και το ειδικότερο αντικείμενο αυτής ευκρινώς συνάγεται ότι πρόκειται για εργασίες παραλαβής και διάθεσης όλων των «...» που παράγονται από τα «...», «...» (κατά το ANNEX III της ΔΣ «...»), «...» (κατά το ANNEX V της ΔΣ «...») και των «...» (κατά το ANNEX III της ΔΣ «...») και των «...» (κατά το ANNEX VI της ΔΣ «...») των «...», που θα προσεγγίζουν τη «...». Συνεπεία των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτό ότι πλημμελώς στην προσβαλλόμενη διακήρυξη δεν εμπεριέχονται τα απαιτούμενα πεδία στους πίνακες που πρέπει να υποβάλλουν οι συμμετέχοντες διά της οικονομικής τους προσφοράς σχετικά με την κοστολόγηση των εργασιών που αφορούν στα «...», αφής στιγμής προβλέπονται για όλα τα λοιπά και «...», καλύπτοντας ούτως μέρος του συμβατικού αντικειμένου, κατά παράβαση ουσιαδών όρων της διακήρυξης και δη αυτών που αφορούν στο αντικείμενο της υπό παραχώρηση υπηρεσίας. Αβασίμως, εξάλλου, υποστηρίζει ο αναθέτων φορέας ότι «όπως προκύπτει από το ΤΙΜΟΛΟΓΙΟ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ (βλ. σελ. 104) της διακήρυξης θα υπάρξει χρέωση για τους χρήστες και επομένως, ο ανάδοχος θα τιμολογήσει για τις υπηρεσίες του κατόπιν αναγνώρισης των προς παράδοση «...» και τούτο διότι η αναφορά στη διακήρυξη σχετικά με τη παράδοση «...» (ANNEX I & V της Δ.Σ. «...» 73/78) ότι δηλαδή «Εφόσον υπάρξει ανάγκη παράδοσης «...» τα οποία εμπíπτουν στις κατηγορίες των «...», η παραλαβή αυτών θα πραγματοποιείται κατόπιν αναγνώρισης των «...» αυτών και κατόπιν συμφωνίας του Παραχωρησιούχου με τον υπεύθυνο του «...» ή της «...» εταιρείας.»

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

επιρρωνύει τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, δοθέντος ότι αφενός επιβεβαιώνεται η μη συμπερίληψη της κοστολόγησης της διαχείρισης των «...» στην οικονομική προσφορά των συμμετεχόντων, πλημμελώς και σε σύγκρουση με τα δηλωθέντα διά της τεχνικής προσφοράς τους, που πρέπει να καλύπτει το αντικείμενο της υπό παραχώρηση υπηρεσίας, αφετέρου η ανωτέρω αναφορά στη διακήρυξη θέτει ως αίρεση την περίπτωση ανάγκης παράδοσης «...» τα οποία εμπίπτουν στις κατηγορίες των «...», όπερ ωστόσο δεν συντρέχει ως υποτιθέμενη περίπτωση και δη απομακρυσμένου ενδεχόμενου, καθώς, ως προελέχθη, αποτελεί το φυσικό αντικείμενο της επίμαχης διακήρυξης, κατά δεύτερον δε, η αναφορά τούτη δεν επιλύει το ζήτημα της οικονομικής αποτύπωσης της σχετικής εργασίας και διαχείρισης στην προσφορά των εν δυνάμει συμμετεχόντων, αλλά απλά ορίζει ότι η παραλαβή των «...» θα γίνεται βάσει συμφωνίας του παραχωρησιούχου με τον υπεύθυνο του «...» ή της «...» εταιρείας. Ενόψει των ανωτέρω, τα όσα προβάλλονται διά του λόγου αυτού της προσφυγής πρέπει να γίνουν δεκτά ως βάσιμα, η δε προσβαλλόμενη είναι συνεπώς, και κατά αυτό το σκέλος ακυρωτέα.

15. Επειδή, κατόπιν τούτων, αμφότερες οι προσφυγές πρέπει να γίνουν δεκτές και συνεπώς θα πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη διακήρυξη στο σύνολό της. Αντιστοίχως οι παρεμβάσεις πρέπει να απορριφθούν, τα δε παράβολα πρέπει να επιστραφούν στις προσφεύγουσες, κατά το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται τη πρώτη προσφυγή.

Δέχεται τη δεύτερη προσφυγή.

Ακυρώνει τη με αριθμ. πρωτ. 1575/12.02.23 διακήρυξη του «...», κατά τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Απορρίπτει τις παρεμβάσεις επί των ασκηθεισών προσφυγών.

Ορίζει την επιστροφή των παραβόλων στις προσφεύγουσες.

Αριθμός απόφασης: 584,585 / 2023

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 31 Μαρτίου 2023 και εκδόθηκε στις 20 Απριλίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος
Βασιλική Καραδήμα**

**Η Γραμματέας
Αναστασία Ρουμελιώτη**