

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**5<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στην 11-3-2021 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου – Πρόεδρος, Σταυρούλα Κουρή – Εισηγήτρια και Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 30-1-2021 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 2471-2-2021 της εταιρίας με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «...», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Την από 10-2-2021 παρέμβαση του οικονομικού φορέα «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου -και-

Την από 10-2-2021 παρέμβαση του οικονομικού φορέα «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σταυρούλα Κουρή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθ. ...απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος με το οποίο έκανε δεκτές τις προσφορές των οικονομικών φορέων «...» και «...» όσον αφορά στη ανάθεση της συμφωνίας πλαίσιο «...».

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), ποσού 4.750,00€.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του και του χρόνου αποστολής δημοσίευσής του, 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.

4. Επειδή, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφασης αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 21-1-2021, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, η δε εξεταζόμενη προσφυγή ασκήθηκε στις 30-1-2021.

5. Επειδή, το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας εν προκειμένω στοιχειοθετείται στο γεγονός ότι έλαβε μέρος στην προκηρυχθείσα διαδικασία ανάθεσης συμφωνίας πλαίσιο και προσδοκά να αναδειχθεί μόνη αυτή ανάδοχος.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή «...» με την υπ' αρ. ...διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό διεθνή διαγωνισμό, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, για την ανάδειξη αναδόχου της συμφωνίας πλαίσιο «...» διάρκειας 4 ετών, με ..., προϋπολογισθείσας αξίας 950.000,00€ πλέον του αναλογούντος ΦΠΑ για το σύνολο της 4ετίας και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Στη συμφωνία πλαίσιο θα εγγραφούν τρεις (3) οικονομικοί φορείς, εφόσον υπάρχει επαρκής αριθμός οικονομικών φορέων που πληρούν τα κριτήρια επιλογής ή/και αποδεκτές προσφορές που ανταποκρίνονται στα κριτήρια ανάθεσης. Σε περίπτωση ανάδειξης μικρότερου αριθμού οικονομικών φορέων θα συμπεριληφθούν όλοι στη συμφωνία πλαίσιο και θα συναφθεί η εκτελεστική σύμβαση με τον ανάδοχο, ο οποίος κατέθεσε τη χαμηλότερη οικονομική προσφορά και διήλθε επιτυχώς όλα τα στάδια αξιολόγησης. Για τη διαδικασία σύναψης των εκτελεστικών έκαστης εκ των συμφωνιών πλαίσιο συμβάσεων : α. Στην περίπτωση ανάδειξης άνω του ενός (1) αναδόχου, απαιτείται η υποβολή από τους συμμετέχοντες σε αυτές, νέας κλειστής οικονομικής προσφοράς (στάδιο call - offs). β. Στην περίπτωση ανάδειξης ενός (1) αναδόχου, και όταν όλοι οι όροι δεν καθορίζονται στη συμφωνία πλαίσιο, η Αναθέτουσα Αρχή μπορεί να διαβουλευτεί γραπτώς με το φορέα, ζητώντας του, εάν χρειάζεται, να ολοκληρώσει την προσφορά του με βελτίωση αυτής, σύμφωνα με τους όρους της συμφωνίας πλαίσιο. Σε διαφορετική περίπτωση δεν απαιτείται

συμπλήρωση της προσφοράς του αναδόχου, ήτοι η διενέργεια διαβούλευσης. Περίληψη της προκήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕ...στις 20-8-2020, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με ΑΔΑΜ ... 2020-08-21 και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. με συστημικό αύξοντα αριθμό .... Καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών ήταν στις 28-9-2020. Με την προσβαλλόμενη με αρ. ...απόφαση της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκαν η αποδοχή των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών Προσφορών των οικονομικών φορέων "...", "...", και "...", ως προς την πληρότητα, ορθότητα και κανονικότητα αυτών, η αποδοχή των Οικονομικών Προσφορών των οικονομικών φορέων "...", "...", και "...", ως σύμφωνες με τους όρους της υπ' αριθμ. ...Διακήρυξης και αναδείχθηκαν ως προσωρινοί μειοδότες για την εγγραφή τους στη Συμφωνία-Πλαίσιο, αφού ελεγχθούν και τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης, με βάση τις οικονομικές τους προσφορές και τα καθοριζόμενα στο Άρθρο ... του Παραρτήματος "... της διακήρυξης, οι κάτωθι, κατά σειρά κατάταξης, οικονομικοί φορείς: "... ως 1ος μειοδότης με Τελική Τιμή ..., ..., "... ως 2ος μειοδότης με Τελική Τιμή ... "... ως 3ος μειοδότης με Τελική Τιμή ....

7. Επειδή, ειδικότερα, με τη συγκεκριμένη προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα εταιρία βάλλει κατά της ανωτέρω απόφασης κατά το μέρος με το οποίο αναδείχθηκαν ως προσωρινοί μειοδότες για την εγγραφή τους στη Συμφωνία-Πλαίσιο, οι κατά σειρά κατάταξης οικονομικοί φορείς: "... ως 1ος μειοδότης με Τελική Τιμή ... και "... ως 3ος μειοδότης με Τελική Τιμή ... προβάλλοντας τα εξής: *1. Εσφαλμένη και ανακριβής συμπλήρωση ΕΕΕΣ. Με τις διατάξεις του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 καθιερώνεται για μεν τις συμβάσεις άνω των ορίων το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), για δε τις συμβάσεις κάτω των ορίων το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), τα οποία συνυποβάλλονται με τις προσφορές των ενδιαφερομένων οικονομικών φορέων, αντικαθιστώντας την πληθώρα των πιστοποιητικών του προϊσχύσαντος ρυθμιστικού καθεστώτος περί μη συνδρομής στο πρόσωπο των συμμετεχόντων των λόγων αποκλεισμού, περί πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής κλπ. Ratio της καθιέρωσης των εγγράφων αυτών είναι η διοικητική απλούστευση και η ανάπτυξη του ανταγωνισμού με λιγότερα γραφειοκρατικά εμπόδια καθότι διευκολύνονται τόσο οι οικονομικοί φορείς, όσο και οι Αναθέτουσες Αρχές δια της συγκέντρωσης σε ένα έγγραφο*

του συνόλου των απαιτούμενων πληροφοριών και των πιστοποιητικών που τυχόν τις ενσωματώνουν, προκειμένου να μειωθεί ο απαιτούμενος χρόνος προετοιμασίας του φακέλου υποβολής προσφοράς (βλ. προοίμιο του Εκτελεστικού Κανονισμού ...2016/7 της Επιτροπής της 05ης.01.2016, ενδεικτικά ΑΕΠΠ 1074/2018, 727/2018 και υπ' αριθμ. 23/2018 Κατευθυντήρια οδηγία της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ).\ Σε αμφότερες τις περιπτώσεις, τα ως άνω έγγραφα [ΕΕΕΣ και ΤΕΥΔ] συνιστούν μια εν τοις πράγμασι συμπυκνωμένη και ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/198, αποτυπωμένη σε ένα τυποποιημένο έντυπο που καθιερώνεται σε ενωσιακό επίπεδο, ειδικά για την περίπτωση του ΕΕΕΣ, η οποία παρέχει προκαταρκτική απόδειξη αναφορικά με τις αναλυτικώς αναφερόμενες στο νόμο προϋποθέσεις (μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού, πλήρωση κριτηρίων επιλογής κ.λπ), αντικαθιστά τις πολλές και διαφορετικές υπεύθυνες δηλώσεις και συμβάλλει στην αύξηση της διασυνοριακής συμμετοχής στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων. Ως εκ τούτου, δεδομένης της ιδιαίτερης προαποδεικτικής δύναμης του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, καθώς αποτελεί ουσιώδη τυπική προϋπόθεση συμμετοχής σε ένα δημόσιο διαγωνισμό, αυτό θα πρέπει να συμπληρώνεται εξ αρχής πλήρως, ορθώς αλλά και πρωτίστως αληθώς. Η μη ορθή συμπλήρωση και υποβολή του ΕΕΕΣ συνεπάγεται τον αποκλεισμό του οικονομικού φορέα (ΣτΕ ΕΑ 238/2019, 239/2019, 117/2019, 135/2018, ΕΣ 46,81,170, 296/2018, ΔΕφΑθ 15/2020, ΔΕφΚομ 20/2019, ΔΕφΧαν 18/2019, ΔΕφΠατρ 39/2017 και Ε. Καλλιτσιώτη σε Δημόσιες Συμβάσεις - Ν 4412/2016, Νομολογιακή Προσέγγιση και Πρακτική Εφαρμογή, 2019, σελ. 349). Ειδικότερα, η υποβολή ανακριβών δηλώσεων (στην έννοια των οποίων εμπίπτει και η αποσιώπηση της αλήθειας) στο ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ εκ μέρους υποψηφίου οικονομικού φορέα, πέραν της τυχόν θεμελίωσης ποινικών αδικημάτων και των κυρώσεων ανακριβούς υπεύθυνης δήλωσης, συνιστά αυτοτελή λόγο αποκλεισμού της περ. ζ. της παρ. 4 του αρ. 73 ν. 4412/2016, σύμφωνα με την οποία εφόσον ο οικονομικός φορέας κριθεί ένοχος σοβαρών ανακριβών δηλώσεων κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής ή έχει παραλείψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που απαιτούνται κατ' εφαρμογή του άρθρου 79 ή προς επίρρωση αυτών των πληροφοριών, αποκλείεται από τη

διαδικασία σύναψης της σύμβασης (βλ. Δ. Ράικο, Δημόσιες Συμβάσεις Ν. 4412/2016, Ερμηνεία κατ' άρθρο- Νομολογία, Τόμος Ι, 2018, σελ. 773 επ. και ΑΕΠΠ 263/2020, 969/2019, 776/2018, 118/2017). Το Δ...με την απόφασή του C-387/14 Esaprojektsp.zo.o. της 4ης Μαΐου 2017, αποφαινόμενο επί τη βάση της αντιστοίχου διατάξεως του άρθρου 45 παρ. 2 (ζ) της Οδηγίας 2004/18ΕΕ, που προέβλεπε τη δυνατότητα αποκλεισμού οικονομικού φορέα αν αυτός είναι «ένοχος» σοβαρών ανακριβών δηλώσεων κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται από την αναθέτουσα αρχή ή δεν έχει παράσχει τις πληροφορίες αυτές, αποσαφήνισε ότι για τον αποκλεισμό ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα, δεν είναι αναγκαία προϋπόθεση η ύπαρξη δόλου κατά την υποβολή των ανακριβών δηλώσεων, αλλά αρκεί ο οικονομικός φορέας «να έχει επιδείξει αρκετά βαριά αμέλεια, ήτοι αμέλεια ικανή να έχει καθοριστική επιρροή στις αποφάσεις αποκλεισμού, επιλογής ή αναθέσεως δημόσιας συμβάσεως». Συναφώς, στην απόφαση *Impressa di Costruzioni Ing. E. Mantovani και Guerrato* (Απόφαση της 20ής Δεκεμβρίου 2017, C-178/16, *Impressa di Costruzioni Ing. E. Mantovani και Guerrato*), το Δ...έκρινε ότι η αποσιώπηση πληροφοριών αναφορικά με την ποινική κατάσταση του διαχειριστή και την καταδίκη αυτού, αρκούσε για τον αποκλεισμό του προσφέροντος από τη διαδικασία αναθέσεως (βλ. σκέψη 48: «Επομένως, η παράλειψη ενημερώσεως της αναθέτουσας αρχής σχετικά με επιλέξιμες ενέργειες του πρώην διαχειριστή ή πρώην μέλους της διοικήσεώς της επίσης μπορεί να αποτελέσει στοιχείο που καθιστά δυνατό τον δυνάμει της διατάξεως αυτής αποκλεισμό διαγωνιζομένου από διαδικασία για τη σύναψη δημόσιας συμβάσεως»). Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις και του ρυθμιστικού πλαισίου για τις δημόσιες συμβάσεις συνάγεται ότι ανακριβής δήλωση του διαγωνιζομένου σχετικά με τη (μη) συνδρομή λόγων αποκλεισμού, η οποία περιλαμβάνεται στο υποβαλλόμενο με την προσφορά του ΕΕΕΣ, έχει αναχθεί από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με όσα ορίζονται και με τις διατάξεις των άρθρων 79 παρ. 1 και 5, 103 παρ. 3 και 104 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και τον κανονισμό 2016/7 της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, σε αυτοτελή λόγο αποκλεισμού, ο οποίος προβλέπεται από τη διακήρυξη και συνεπάγεται, με τη διαπίστωσή του, την υποχρέωση της Αναθέτουσας Αρχής να θέσει εκτός διαγωνισμού το συμμετέχοντα οικονομικό φορέα, η δήλωση του οποίου δια του ΕΕΕΣ διαπιστώνεται ότι είναι αντικειμενικά ανακριβής. Σημειώνεται δε ότι η

πλημμέλεια της εσφαλμένης και ανακριβούς δήλωσης του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ δεν δύναται να θεραπευτεί εκ των υστέρων, κατόπιν υποβολής σχετικού διευκρινιστικού ερωτήματος κατ' άρθρο 102 του ν. 4412/2016, καθώς τούτο εκφεύγει του κανονιστικού πλαισίου εφαρμογής της επίμαχης διάταξης η οποία αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση και δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί, προϋποθέσεις και εμφανώς δεν συντρέχουν στην επίδικη υπόθεση. Αντιθέτως, η Αναθέτουσα Αρχή υποχρεούται κατά δεσμία αρμοδιότητα και υπό το φως της αρχής της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης να απορρίψει την προσφορά του ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα που υπέπεσε στην πλημμέλεια της αναληθούς ή ανακριβούς δήλωση του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ. Επισημαίνεται δε συναφώς ότι η Αναθέτουσα Αρχή ενσωμάτωσε όλους τους δυνητικούς λόγους αποκλεισμούς στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία και ως εκ τούτου και στο ΕΕΕΣ. Εν προκειμένω, η εταιρεία υπό την επωνυμία «...» προέβη σε εσφαλμένη και ανακριβή συμπλήρωση του ΕΕΕΣ. Ειδικότερα, από ΕΕΕΣ (σελ. 9 αυτού/βλ. συν. 11) που κατέθεσε η ως άνω εταιρεία, επί λέξει αναγράφονται τα ακόλουθα: «Πρόωρη καταγγελία, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις Έχει υποστεί ο οικονομικός φορέας πρόωρη καταγγελία προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης, ή επιβολή αποζημιώσεων ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων σε σχέση με την εν λόγω προηγούμενη σύμβαση; Απάντηση: Όχι Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι». Ειδικότερα, η εταιρεία υπό την επωνυμία «...» προέβη σε εσφαλμένη συμπλήρωση του ως άνω πεδίου του ΕΕΕΣ καθότι υπήρξε πρόωρη λήξη και καταλογισμός αποζημίωσης κατά την εκτέλεση δύο συμβάσεων της ως άνω εταιρείας και τούτο διότι φαίνεται ότι υπήρξε πλημμελής εκτέλεση των συμβάσεων εκ μέρους της ανταγωνίστριας εταιρείας προς την .... Προς απόδειξη του ισχυρισμού μας προσκομίζουμε τα με ... (βλ. συν. 13), ... (βλ. συν. 14), ... (βλ. συν. 15) έγγραφα του Υπουργείου ..., από τα οποία προκύπτει ότι τελικώς δεν καταναλώθηκε το σύνολο του ποσού που είχε αναληφθεί και

δεσμευθεί για τη σύναψη της οικείας σύμβασης. Υπογραμμίζεται δε μετ' επιτάσεως ότι στο το από 2017 με ΑΔΑ: ...έγγραφο αναφέρεται, μεταξύ άλλων, ότι «Έργο της Επιτροπής είναι η παροχή γνωμοδότησης, όσον αφορά την εξέταση επιβολής προστίμων στην εταιρεία «...» λόγω αποκλίσεων που ανέκυψαν κατά την υλοποίηση της, σύμφωνα με άρθρο ... και το άρθρο ... παρ. ...του Παραρτήματος της (α) σχετικής σύμβασης, καθώς και των αναλογικά καθοριζομένων στα άρθρα 26,32 και 34 του Π.Δ 118/Ј7 που την διέπει.». Πιο αναλυτικά, οι αρνητικές απαντήσεις της ανωτέρω εταιρείας στις ερωτήσεις αυτές ήταν ανακριβείς, για τον εξής λόγο: Όπως πληροφορηθήκαμε από δημοσιευθέντα στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ στοιχεία, η ανωτέρω εταιρεία συμμετείχε στον υπ' αριθμ. ...διαγωνισμό της ... (εφεξής χάριν συντομίας ...) με αντικείμενο τη "...", ο οποίος κατακυρώθηκε στην ως άνω εταιρεία και ακολούθως συνήφθη η υπ' αριθμ. ...σύμβαση. Παρά ταύτα, λόγω πλημμελούς εκτέλεσης του συμβατικού αντικειμένου, προέκυψαν αποκλίσεις κατά την υλοποίησή της και για τον λόγο αυτό η Υπηρεσία Προμηθειών της ...συνέστησε Επιτροπή για να γνωμοδοτήσει για την επιβολή προστίμων κατά της ανωτέρω εταιρείας. Τούτο αποδεικνύεται από την υπ 'αριθμ. ...απόφαση της Υπηρεσίας Προμηθειών, η οποία αναρτήθηκε με ΑΔΑ: ...και με τον τρόπο αυτό περιήλθε σε γνώση μας (βλ. συν. 12). Για την πληρότητα του νομικού λόγου, σημειώνεται ότι δεν έχουμε στο αρχείο μας την απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής σχετικά με την επιβολή κυρώσεων κατά της ανωτέρω εταιρείας, αλλά εύλογα αναμένουμε να προσκομιστεί από την Αναθέτουσα Αρχή μαζί με την έκθεση απόψεων για τη συζήτησης της παρούσας προσφυγής μας. Είναι, όμως, απολύτως βέβαιο ότι τελικά επιβλήθηκε κύρωση κατά της ανωτέρω εταιρείας, και τούτο αποδεικνύεται από το έγγραφο της Έγκρισης Δαπάνης του ...της ..., το οποίο αναρτήθηκε με ΑΔΑ: ... (βλ. συν. 13), με το οποίο εγκρίθηκε η δαπάνη ποσού 16.890,93 € για την εξόφληση του τιμήματος της υπ' αριθμ. ...σύμβασης, πέραν των προηγουμένως καταβληθέντων 17.305,77 € για τον ίδιο λόγο. Δηλαδή, συνολικά καταβλήθηκαν  $17.305,77 + 16.890,93 = 34.196,70$  €. Πέραν των ανωτέρω καταβολών, καμία άλλη πληρωμή δεν έχει αναρτηθεί στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ για την ανωτέρω σύμβαση, και τούτο αποδεικνύει πλήρως ότι, αντί του προϋπολογισθέντος ποσού των 73.800 € παρακρατήθηκε και δεν καταναλώθηκε το ποσόν των 39.603,30€ ( $73.800 - 34.196,70 = 39.603,30$ €). Επιπροσθέτως, πληροφορηθήκαμε από τον

προμηθευτή της ...στις ... υπό την επωνυμία ..., με τον οποίο έχουμε συνεργαστεί για τη μεταφορά υλικών/... της ...από το 2015, ότι, κατά την εκτέλεση έτερης σύμβασης της ...από την ανωτέρω εταιρεία, καταστράφηκε ένα από τα μεταφερόμενα υλικά της ..., και η ανωτέρω εταιρεία υποχρεώθηκε σε καταβολή αποζημίωσης. Από έρευνα, που κάναμε στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ, διαπιστώσαμε ότι πράγματι η εταιρεία "... " είχε συνάψει την υπ' αριθμ. ...σύμβαση με το ...της ...για το έργο "Αεροπορικές Μεταφορές από & προς ...", ποσού 73.800 € (έγγραφο υπ' αριθμ. πρωτ. ...του ..., ΑΔΑ: ... (βλ. συν. 14). Με το έγγραφο της Έγκρισης Δαπάνης του ...της ..., το οποίο αναρτήθηκε με ΑΔΑ: ...και με τον τρόπο αυτό περιήλθε σε γνώση μας (βλ. συν. 15), εγκρίθηκε δαπάνη ποσού 567,57 € για την εξόφληση του τιμήματος της ...σύμβασης, πέραν των προηγούμενων καταβληθέντων και απέμενε υπόλοιπο 6.275,88 €. Πέραν των ανωτέρω καταβολών καμία άλλη πληρωμή δεν έχει αναρτηθεί για την ανωτέρω σύμβαση, και τούτο αποδεικνύει πλήρως ότι, αντί του προϋπολογισθέντος ποσού των 73.800 € παρακρατήθηκε, λόγω επιβληθέντος προστίμου ή αποζημίωσης το ποσόν των 6.275,88 € ισόποσης εμπορικής αξίας κτήσης του καταστραφέντος υλικού. Συνεπώς, η εταιρεία "... " συμπλήρωσε εσφαλμένως και ανακριβώς το ΕΕΕΣ,, διότι στα αντίστοιχα πεδία του δεν ανέφερε τα ανωτέρω παραπτώματα, άλλα αντιθέτως δήλωσε και βεβαίωσε ότι δεν έχει επιδείξει σοβαρή ή επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στο πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης που είχε ως αποτέλεσμα την πρόωρη καταγγελία τις προηγούμενης, αποζημιώσεις ή τις παρόμοιες κυρώσεις, μη δηλώνοντας στην Αναθέτουσα Αρχή την επιβολή εις βάρος των αποζημιώσεων ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων εξαιτίας πλημμελούς εκτέλεσης προηγούμενων συμβάσεων, δήλωση που αποδεικνύεται ανακριβής από τις ανωτέρω ΑΔΑ, γεγονός που αποτελεί λόγο αποκλεισμού της από το διαγωνισμό σύμφωνα με το άρθρο ...της διακήρυξης του διαγωνισμού και το άρθρο 73 παρ. 4 του ν. 4412/2016. Για αυτόν ακριβώς το λόγο, η προσφορά της ανωτέρω εταιρείας θα έπρεπε να απορριφθεί ως απαράδεκτη κατά το άρθρο ... της Διακήρυξης (βλ. υπ' αρ. 20/2017 Κατευθυντήρια Οδηγία ΕΑΑΔΗΣΥ). Σημειώνεται δε ότι η εν λόγω επιβολή κυρώσεων έπρεπε να τελεί σε γνώση της Αναθέτουσας Αρχής, διότι ήταν η ίδια, η οποία διενήργησε τους ανωτέρω προηγούμενους διαγωνισμούς,



συνήψε τις σχετικές συμβάσεις και επέβαλε τις κυρώσεις στην εταιρεία. Κατά λογική ακολουθία, λόγω της ως άνω εσφαλμένης συμπλήρωσης του ΕΕΕΣ, η προσφορά της «...» είναι άνευ ετέρου απορριπτέα ως απαράδεκτη καθότι συμπλήρωσε «ΟΧΙ» στο οικείο πεδίο του ΕΕΕΣ περί πρόωρης καταγγελίας, αποζημιώσεων ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων, παρότι τουλάχιστον δύο φορές φαίνεται ότι υπήρξε πρόωρη λήξη της συμβάσεώς της από Αναθέτουσα Αρχή λόγω πλημμελούς εκπληρώσεως της συμβάσεως. Υπογραμμίζεται δε μετ' επιτάσεως ότι η παροχή εκ μέρους του οικονομικού φορέα εσφαλμένων πληροφοριών, οι οποίες (πληροφορίες) δύνανται ή ενδέχεται να στοιχειοθετήσουν, καταλήξουν ή να ερμηνευτούν από την αναθέτουσα ως λόγοι αποκλεισμού -μεταξύ των οποίων εντάσσεται και η μη διαπίστωση ενοχής περί σοβαρών ανακριβών δηλώσεων κατά την παροχή πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ως και μη δήλωση των εν λόγω πληροφοριών- συνιστούν αυτοτελείς λόγους κήρυξης της συνολικής προσφοράς ως απαράδεκτης και αποκλεισμού του οικονομικού φορέα που παρέλειψε αμαχητί να το δηλώσει σύμφωνα (βλ. ΑΕΠΠ 263/2020, 118/2017, 776/2018, ΣτΕ ΕΑ 117/2019, ΣτΕ 753, 754/2020).

**2. Παραβίαση άρθρου ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης- Ανεπίτρεπτο του καθορισμού του αερομεταφορέα από τον ανταποκριτή. Σύμφωνα με το άρθρο ...του Παραρτήματος ...της Διακήρυξης, οι συμμετέχουσες εταιρείες υποχρεούνται να δηλώσουν τις αεροπορικές εταιρείες και τα δρομολόγια, τα οποία θα χρησιμοποιήσουν: "Ειδικά για την αεροπορική μεταφορά από και προς τις ... επισημαίνεται ότι: α. Οι κατατεθείσες τιμές, θα περιέχουν ποσοστό έκπτωσης επί των ισχυουσών τιμών καταλόγου ΙΑΤΑ συγκεκριμένης-κατονομαζόμενης στην οικονομική προσφορά, αεροπορικής εταιρείας και συγκεκριμένου κατονομαζόμενου δρομολογίου (αριθμός πτήσης & αντίστοιχα Α/Δ) αυτής που θα χρησιμοποιείται κατά κύριο λόγο από τον Ανάδοχο για την εκτέλεση των μεταφορών από και προς .... β. Παρότι στην προσφορά θα γίνεται παραπομπή σε συγκεκριμένο δρομολόγιο μίας συγκεκριμένης αεροπορικής εταιρείας, μετά τη σύναψη της Σύμβασης, είναι δυνατή και γίνεται αποδεκτή η μεταφορά των υλικών και με λοιπές αεροπορικές εταιρείες ή δρομολόγια, με τις τιμές της αρχικής προσφοράς, εφόσον δύναται να καλύψουν τις απαιτήσεις της Σύμβασης.". Σύμφωνα δε με το άρθρο ... του ίδιου Παραρτήματος: «Ο ανάδοχος, ως ...-παραγγελιοδόχος μεταφοράς,**

αναλαμβάνει να εξεύρει τους μεταφορείς (αεροπορικές εταιρείες, οδικούς μεταφορείς κλπ.), με τους οποίους συνάπτει συμβάσεις μεταφοράς για λογαριασμό της ... και υποχρεούται να ελέγχει την καταλληλότητα και την επάρκεια αυτών, καθόσον οι πράξεις ή παραλείψεις τους, οι οποίες θίγουν τα συμφέροντα της ..., αποτελούν αποκλειστική ευθύνη του, σε όλα τα στάδια της διακίνησης των υλικών. γ. Ο αντισυμβαλλόμενος στη Διακήρυξη είναι αποκλειστικά και μόνο ο ανάδοχος, ο οποίος ευθύνεται έναντι της Υπηρεσίας με βάση τους όρους της Διακήρυξης και κατ' επέκταση τους όρους της Σύμβασης (επιμέλειας μεταφοράς)". Η εταιρεία υπό την επωνυμία «...», μεταξύ των δικαιολογητικών, τα οποία υπέβαλε στην Αναθέτουσα Αρχή εντός του φακέλου των Δικαιολογητικών Συμμετοχής-Τεχνικής Προσφοράς, περιέλαβε και το από 01.09.2020 συμφωνητικό (βλ. συν.16), το οποίο έχει συνάψει με τον ανταποκριτή της στις ..., ήτοι με την εταιρεία υπό την επωνυμία "...", ειδικά για τη μεταφορά και διαχείριση των υλικών της ... Στο ως άνω συμφωνητικό έχει συμπεριληφθεί ο εξής όρος: "Άρθρο .... Η ... θα επιλέγει τον κατάλληλο αερομεταφορέα κατά τη στιγμή της αποστολής προσφέροντας υπηρεσίες παράδοσης και παραλαβής εντός των ..., με ακρίβεια και αποδοτικότητα, ώστε να μπορούν να ανταποκρίνονται σε όλες τις απαιτήσεις της ...". Ο όρος αυτός έρχεται σε πλήρη αντίθεση με τον όρο του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης, κατά τον οποίο ο Ανάδοχος και όχι ο ανταποκριτής του ή οποιοσδήποτε τρίτος αναλαμβάνει να επιλέγει τους μεταφορείς (αεροπορικές εταιρείες, οδικούς μεταφορείς κλπ.), με τους οποίους συνάπτει συμβάσεις μεταφοράς των υλικών της .... Συνεπώς, η προσφορά της ανωτέρω εταιρείας είναι απαράδεκτη, διότι παραβιάζει ρητό όρο της Διακήρυξης, και, συνεπώς, η απόφαση της ..., με την οποία εγκρίθηκε το από 25/11/2020 Πρακτικό Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικών Προσφορών, είναι άνευ ετέρου ακυρωτέα. Δεδομένης δε της ... του μεταφερόμενου υλικού και της ... σύνδεσής του με την ..., είναι ιδιαίτερα προβληματικό και θέτει ... και το .... εν γένει μία καθόλα τρίτη εταιρεία, που ουδόλως μπορεί να ελεγχθεί από την Αναθέτουσα Αρχή, να επιλέγει τον αερομεταφορέα. Δεδομένης δε της σημαντικότητας του ζητήματος, εκφράζουμε την ειλικρινή μας πεποίθηση ότι δεν υπέπεσε στην αντίληψη της Αναθέτουσας Αρχής η ως άνω ουσιώδη πλημμέλεια της προσφοράς της «...», που όχι μόνο έρχεται σε αντίθεση με τις διατάξεις του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της

Διακήρυξης, αλλά .... Ακολουθώντας, στο άρθρο ... της Διακήρυξης προβλέπεται ότι: "(β) Στην περίπτωση που ένας οικονομικός φορέας συμμετέχει μόνος του στο διαγωνισμό, αλλά στηρίζεται στις ικανότητες μίας ή περισσότερων άλλων οντοτήτων προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής (οικονομικής/χρηματοοικονομικής επάρκειας και τεχνικής/επαγγελματικής ικανότητας), πρέπει να μεριμνά ώστε η Αναθέτουσα Αρχή να λαμβάνει το δικό του ΕΕΕΣ μαζί με χωριστό ΕΕΕΣ, όπου παρατίθενται οι σχετικές πληροφορίες για κάθε μία από τις οντότητες στις οποίες στηρίζεται". Επικουρικώς, και σε περίπτωση, κατά την οποία η ανωτέρω εταιρεία ισχυρισθεί και κριθεί ότι η ανάθεση της εξεύρεσης και επιλογής των αεροπορικών εταιρειών από τον ανταποκριτή της στις ..., η οποία έχει συμφωνηθεί στο ανωτέρω μεταξύ τους συμφωνητικό, αποτελεί στήριξη της συμμετέχουσας εταιρείας σε ικανότητα τρίτου, κατά το άρθρο 78 του ν. 4412/2016, τότε θα έπρεπε να έχει υποβάλει χωριστό ΕΕΕΣ για τον ανταποκριτή "...", σύμφωνα με το άρθρο ... της Διακήρυξης. Το γεγονός ότι η υποβολή του συμφωνητικού με τον ανταποκριτή έγινε στο παρόν στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής (στο οποίο πρέπει να υποβληθούν τα ΕΕΕΣ στήριξης σε ικανότητα τρίτων, κατά το άρθρο ... της Διακήρυξης) και όχι στο στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης (κατά το οποίο υποβάλλονται τα συμφωνητικά των ανταποκριτών, κατά το άρθρο ... της Διακήρυξης, όπως διευκρίνισε η Υπηρεσία Προμηθειών της ... με το υπ' αριθμ. ... έγγραφό της (βλ. συν. 17), ενισχύει το γεγονός ότι η συμμετέχουσα εταιρεία πράγματι στηρίζεται στην ικανότητα του ανταποκριτή της ως τρίτου, για την εξεύρεση των αεροπορικών εταιρειών. Επειδή, όμως, η συμμετέχουσα εταιρεία δεν υπέβαλε ΕΕΕΣ για τον ανταποκριτή της, τα δικαιολογητικά συμμετοχής της είναι ελλιπή και η προσφορά της είναι απαράδεκτη, και, συνεπώς, και για την επικουρική αυτή περίπτωση, η προσβαλλόμενη απόφαση της ... είναι δέον να ακυρωθεί. Εν συνεχεία, σύμφωνα με το άρθρο ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης: "2. Αν ο οικονομικός φορέας προτίθεται να αναθέσει οποιοδήποτε τμήμα της συμφωνίας πλαίσιο και των εκτελεστικών συμβάσεων αυτής σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας (κατά το άρθρο ... του Παραρτήματος «...»), ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς υποχρεούται : α. Να δηλώσει επακριβώς αν είναι δυνατόν τους προτεινόμενους συνεργαζόμενους υπεργολάβους και το ποσοστό υπεργολαβίας. β. Να προσκομίσει έγγραφη

δέσμευση των επιχειρήσεων αυτών (δηλώσεις συνεργασίας) περί διάθεσης σε αυτόν των αναγκαίων μέσων και εκτέλεσης κάθε απαιτούμενης εργασίας". Όπως επικουρικώς, και σε περίπτωση, κατά την οποία η ανωτέρω εταιρεία ισχυρισθεί και κριθεί ότι η ανάθεση της εξεύρεσης και επιλογής των αεροπορικών εταιρειών από τον ανταποκριτή της στις ..., η οποία έχει συμφωνηθεί στο ανωτέρω μεταξύ τους συμφωνητικό, αποτελεί υπεργολαβία, κατά το άρθρο ... της Διακήρυξης, τότε θα έπρεπε να έχει αναφέρει όσα απαιτεί το ανωτέρω άρθρο και να έχει συνυποβάλει τα δικαιολογητικά, που αναφέρονται στο άρθρο ... του Παραρτήματος ...της Διακήρυξης. Επειδή, όμως, η συμμετέχουσα εταιρεία δεν υπέβαλε τα ανωτέρω δικαιολογητικά για τον υπεργολάβο, τα δικαιολογητικά συμμετοχής της είναι ελλιπή και η προσφορά της είναι απαράδεκτη, και, συνεπώς, και για τον επικουρικό αυτό λόγο, η προσβαλλόμενη απόφαση της ΔΑΥ καθίσταται *ipso facto* ακυρωτέα. **3. Παραβίαση του άρθρου ... της Διακήρυξης-Εκτέλεση μέρους του έργου από ...** δίχως περαιτέρω διευκρινήσεις και στοιχεία. Το ως άνω αναφερόμενο από 01.09.2020 συμφωνητικό (βλ. συν.16), το οποίο έχει συνάψει η εταιρεία «...» με τον ανταποκριτή της στις ... "...", και το οποίο υπέβαλε στην Αναθέτουσα Αρχή εντός του φακέλου των Δικαιολογητικών Συμμετοχής-Τεχνικής Προσφοράς, περιείχε και τον εξής όρο: "Άρθρο .... Οι υπηρεσίες μπορούν να εκτελούνται από την ΟΒ και τις ... της στις χώρες όπου τα εμπορεύματα "αποστέλλονται από (εξαγωγή)" ή "αποστέλλονται σε (εισαγωγή)" (σελ. 1). Παρά ταύτα, οι ... εταιρείες της συμμετέχουσας εταιρείας ..., δεν κατονομάζονται στο συμφωνητικό αυτό, ούτε σε κανένα άλλο έγγραφο του φακέλου συμμετοχής, ούτε προσδιορίζεται ποιο μέρος του έργου θα εκτελέσουν, ούτε ποιος θα πληρωθεί για την εκτέλεση του αντίστοιχου μέρους του έργου, καθιστώντας την προσφορά της ανωτέρω εταιρείας εντελώς αόριστη και απαράδεκτη, σύμφωνα με την παρ. ...περ. ... του άρθρου ...της Διακήρυξης. Επικουρικώς, και σε περίπτωση, κατά την οποία η ανωτέρω εταιρεία ισχυρισθεί και κριθεί ότι η εκτέλεση του έργου από τις ... της εταιρείες αποτελεί στήριξη της συμμετέχουσας εταιρείας σε ικανότητες τρίτων, τότε θα έπρεπε να έχει υποβάλει χωριστά ΕΕΕΣ για αυτές, σύμφωνα με το άρθρο ... της Διακήρυξης, τα οποία δεν υπέβαλε, και, συνεπώς, τα δικαιολογητικά συμμετοχής της είναι ελλιπή και η προσφορά της είναι απαράδεκτη, η δε προσβαλλόμενη απόφαση της ... δέον να ακυρωθεί. Όπως επικουρικώς, και

σε περίπτωση, κατά την οποία η ανωτέρω εταιρεία ισχυρισθεί και κριθεί ότι η εκτέλεση του έργου από τις ... της εταιρείες αποτελεί υπερβολαβία, κατά το άρθρο ... της Διακήρυξης, τότε θα έπρεπε να έχει αναφέρει όσα απαιτεί το ανωτέρω άρθρο και να συνυποβάλει τα δικαιολογητικά, που αναφέρονται στο άρθρο ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης. Επειδή, όμως, η συμμετέχουσα εταιρεία δεν υπέβαλε τα ανωτέρω δικαιολογητικά για τους υπερβολάβους, τα δικαιολογητικά συμμετοχής της είναι ελλιπή και η προσφορά της είναι απαράδεκτη, και, συνεπώς, και για τον επικουρικό αυτό λόγο, η προσβαλλόμενη απόφαση της ... είναι ακυρωτέα. 4. Παραβίαση άρθρου ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης- Ασάφεια όσον αφορά στο ασφαλιστήριο συμβόλαιο. Σύμφωνα με το άρθρο ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης, οι συμμετέχοντες υποβάλλουν: "στ. Αντίγραφο ασφαλιστηρίου συμβολαίου, το οποίο να αποδεικνύει ότι οι εγκαταστάσεις των υποψηφίων (facilities and in...structure) στις ... που θα χρησιμοποιούν ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών για την υλοποίηση της Σύμβασης, είναι ασφαλισμένες τουλάχιστον για ..... (\$...), ούτως ώστε σε περίπτωση οποιασδήποτε ζημίας που θα προκληθεί εντός των χώρων συγκέντρωσης που θα έχουν δηλωθεί, η ... να αποζημιωθεί (το ανώτατο έως του εν λόγω ποσού) για την αξία των υλικών της. Επισημαίνεται ότι λεπτομέρειες αναφορικά με το εν λόγω ασφαλιστήριο, καταγράφονται αναλυτικά στο Άρθρο ..., παράγραφο ... (Ασφάλιση-Αποζημιώσεις) των παρόντων όρων". Εν προκειμένω, η εταιρεία «...» υπέβαλε στον φάκελο των δικαιολογητικών της το προβλεπόμενο ασφαλιστήριο συμβόλαιο των εγκαταστάσεων του ανταποκριτή της στις ... (βλ. συν. 18). Όμως, στο προαναφερθέν ασφαλιστήριο συμβόλαιο αναφέρεται ως ασφαλιζόμενη η εταιρεία με την επωνυμία "...", η οποία δεν είναι σαφές εάν πρόκειται για την εταιρεία "...", την οποία η συμμετέχουσα έχει δηλώσει ως ανταποκριτή της. Είναι δε αξιοσημείωτο ότι ούτε στο προσκομιζόμενο από τη συμμετέχουσα εταιρεία συμφωνητικό αντιπροσώπευσης ούτε στο ανωτέρω ασφαλιστήριο αναγράφεται ο ΑΦΜ (VAT ή TAX ID NUMBER) του ανταποκριτή της, ώστε να μπορούν να ταυτοποιηθούν οι εταιρείες "....." και "..." ή με όποια άλλη συνδέεται και πιθανών θα εμπλακεί στην εκτέλεση του έργου. Η δήλωση του ειδικού αριθμού φορολογικού μητρώου εξασφαλίζει την ουσιαστική ταυτοποίηση της εταιρείας, αντίθετα η δήλωση αριθμού IATA χορηγείται από μη κρατικό φορέα και πιστοποιεί μόνο την εγγραφή της εταιρείας σε αυτόν. Για την

εκπροσώπηση του αναδόχου μέσω του ανταποκριτή του στις κρατικές αρχές των ..., τελωνείο, customs bond, κλπ (Σελ. 79-80 της διακήρυξης, άρθρο ... του παραρτήματος ...) απαιτείται υποχρεωτικά να δηλωθεί ο αριθμός φορολογικού μητρώου. Όπως ζητήθηκε και στην δική μας εταιρία να προσκομίσει ο ανταποκριτής μας στις συμβάσεις που εκτελέσαμε (Σχετ. 28) και που τα αποδεικτικά αυτών έχει στην κατοχή της η Αναθέτουσα Αρχή (<https://...>). Στο ίδιο ασφαλιστήριο αναφέρεται ως ασφαλιζόμενη και η εταιρεία "...". Η εταιρεία αυτή, από έρευνα, που κάναμε στο διαδίκτυο και στην επίσημη ιστοσελίδα της "... http://www.....com/#" φέρεται να δηλώνεται ως θυγατρική της ..., με την αναφορά ότι "... Με συνεχή επιτυχία που τροφοδότησε τη συνεχή ανάπτυξη της ... κατά τη διάρκεια της δεκαετίας του 1990, η εταιρεία ξεκίνησε επίσης την ... το 1999 (With sustained success that fueled ...'s continued growth throughout the 1990s, the company also launched ...in 1999)". Παρά ταύτα, η ως άνω θυγατρική εταιρεία δεν αναφέρεται στο συμφωνητικό της συμμετέχουσας εταιρείας με τον ανταποκριτή της ούτε σε κανένα άλλο έγγραφο του φακέλου συμμετοχής, ούτε προσδιορίζεται ποιοό μέρος του έργου θα εκτελέσει, ούτε εάν έχει κοινούς αποθηκευτικούς χώρους με τον δηλωμένο ανταποκριτή στις ..., ούτε καθορίζεται ποιοούς κινδύνους ασφαλίζει και τι ποσοστό αποζημίωσης θα λάβει κάθε μία από τις δύο ασφαλιζόμενες εταιρείες, καθιστώντας την προσφορά της συμμετέχουσας εταιρείας εντελώς αόριστη και απαράδεκτη, σύμφωνα με την παρ. ... περ. ... του άρθρου ... της Διακήρυξης. Για τον λόγο αυτό προσβαλλόμενη απόφαση της ..., η οποία την ενέκρινε, φέρει νομικές πλημμέλειες και πρέπει να ακυρωθεί. Επικουρικώς, και σε περίπτωση, κατά την οποία η ανωτέρω εταιρεία ισχυρισθεί και κριθεί ότι η εκτέλεση μέρους του έργου από τη θυγατρική εταιρεία του ανταποκριτή της αποτελεί στήριξη της συμμετέχουσας εταιρείας σε ικανότητα τρίτου, τότε θα έπρεπε να έχει υποβάλει χωριστά ΕΕΕΣ για αυτήν, σύμφωνα με το άρθρο ... της Διακήρυξης, το οποίο δεν υπέβαλε, και, συνεπώς, τα δικαιολογητικά συμμετοχής της είναι ελλιπή και η προσφορά της είναι απαράδεκτη, η δε προσβαλλόμενη απόφαση της ... καθίσταται ακυρωτέα. Όλως επικουρικώς, και σε περίπτωση, κατά την οποία η ανωτέρω εταιρεία ισχυρισθεί και κριθεί ότι η εκτέλεση μέρους του έργου από τη θυγατρική εταιρεία του ανταποκριτή της αποτελεί υπερβολαβία, κατά το άρθρο ... της Διακήρυξης, τότε θα έπρεπε να έχει αναφέρει όσα απαιτεί το ανωτέρω

άρθρο και να συνυποβάλει τα δικαιολογητικά, που αναφέρονται στο άρθρο ...του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης. Επειδή, όμως, η συμμετέχουσα εταιρεία δεν υπέβαλε τα ανωτέρω δικαιολογητικά για υπεργολάβο, τα δικαιολογητικά συμμετοχής της είναι ελλιπή και η προσφορά της είναι απαράδεκτη, και, συνεπώς, και για τον επικουρικό αυτό λόγο, η προσβαλλόμενη απόφαση της ...δέον να ακυρωθεί. 5. Παραβίαση άρθρου ... παρ. 4 και 5 του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης και αρχής της τυπικότητας-Εσφαλμένη αντιστοιχία επί τιμών IATA. Προεισγωγικώς σημειώνεται ότι, ως γνωστό, κύριος σκοπός των ενωσιακών κανόνων περί ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων είναι η διασφάλιση της ελεύθερης κυκλοφορίας των υπηρεσιών και ο ελεύθερος και ανόθευτος ανταγωνισμός (βλ. απόφαση Δ...της 11ης Ιανουαρίου 2005, C 26/03, Stadt Halle και RPL Lochau, Συλλογή 2005, σ. I-1, σκέψη 44). Προς επίτευξη του διπλού αυτού σκοπού, οι διαγωνιστικές διαδικασίες διέπονται από την αρχή της ίσης μεταχείρισης των υποβαλλόντων προσφορές και τη συνακόλουθη υποχρέωση διαφάνειας (βλ., υπ' αυτήν την έννοια, αποφάσεις Δ...της 18ης Νοεμβρίου 1999, C-275/98, Unitron Scandinavia και 3-S, Συλλογή 1999, σ. I-8291, σκέψη 31· της 7ης Δεκεμβρίου 2000, C- 324/98, Telaustria και Telefonadress, Συλλογή 2000, σ. I-10745, σκέψεις 60 και 61, καθώς και της 29ης Απριλίου 2004, C 496/99 P, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, Συλλογή 2004, σ. I- 3801, σκέψεις 108 και 109). Η αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της αποφυγής των διακρίσεων σκοπεύει στην προώθηση της ανάπτυξης υγιούς και αποτελεσματικού ανταγωνισμού μεταξύ των επιχειρήσεων που μετέχουν σε διαδικασία αναθέσεως σύμβασης και αποτελεί την ίδια την ουσία των οδηγιών περί δημοσίων συμβάσεων (ενδεικτικά βλ. αποφάσεις της 27ης Νοεμβρίου 2001, C-285/99 και C-286/99, Lombardini και Mantovani, Συλλογή 2001, σ. I- 9233, σκέψη 37, και της 19ης Ιουνίου 2003, C-315/01, GAT, Συλλογή 2003, σ. I 6351, σκέψη 73, C - 92/00, Siac Construction, C - 513/99 Concordia Bus Finland, C-496/1999, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta SpA, C-470/99, Universale-Bau κ.λ.π.). Στο πλαίσιο αυτό, όλοι οι υποψήφιοι πρέπει να έχουν τις ίδιες ευκαιρίες τόσο κατά τη διατύπωση των όρων των προσφορών τους όσο και κατά την αποτίμηση αυτών από την αναθέτουσα αρχή και, ως εκ τούτου, οι όροι που πρέπει να πληρούν οι προσφορές πρέπει να είναι όμοιοι για όλους τους υποψηφίους, οι δε υποψήφιοι μην αντιμετωπίζονται με

διαφορετικό τρόπο, εκτός αν μια τέτοια μεταχείριση δικαιολογείται αντικειμενικά (βλ. απόφαση της 3ης Μαρτίου 2005, C 21/03 και C 34/03, *Fabriscom*, Συλλογή 2005, σ. I 1559, σκέψη 27 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία). Περαιτέρω, η τήρηση της εν λόγω αρχής συνεπάγεται υποχρέωση διαφάνειας και δημοσιότητας των κριτηρίων επιλογής και των κριτηρίων ανάθεσης της σύμβασης και αξιολόγησης των προσφορών των υποψηφίων, προκειμένου να καθίσταται δυνατός ο έλεγχός της (βλ., μεταξύ άλλων, αποφάσεις της 18ης Ιουνίου 2002, C-92/00, *HI*, Συλλογή 2002, σ. I 5553, σκέψη 45, και της 12ης Δεκεμβρίου 2002, C-470/99, *Universale-Bau κ.λπ.*, Συλλογή 2002, σ. I 11617, σκέψη 91). Η υποχρέωση διαφάνειας έχει ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο ευνοιοκρατίας υπέρ συγκεκριμένων υποψηφίων και κατάχρησης της αποφασιστικής εξουσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (ΔΕΕ, C - 42/13 *Cartiera dell'Adda SpA*). Κατά το πνεύμα της ενωσιακής κοινοτικής και της εθνικής νομοθεσίας, η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο, που δεσμεύει αμφίδρομα τόσο την αναθέτουσα αρχή, που διενεργεί τον διαγωνισμό, όσο και τους διαγωνιζομένους, και πρέπει σ' αυτήν να προσδιορίζονται επακριβώς τα στοιχεία, που πρέπει να περιλαμβάνονται στην προσφορά των διαγωνιζομένων (ενδεικτικώς ΔΕΚ, C - 496/1999, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta SpA, C - 421/2001 *Traunfellner GmbH*, C - 19/2000 *SIAC Construction Ltd*, C - 470/1999 *Universale Bau AG*, C - 324/1998 *Telaustria Verglas GmbH*, C - 225/1998 Επιτροπή κατά Γαλλικής Δημοκρατίας, C - ...87 *Gebroeders Beentjes BV*), οι όροι δε της διακηρύξεως είναι ισχυροί και απολύτως δεσμευτικοί τόσο έναντι της αναθέτουσας αρχής όσο και έναντι των διαγωνιζομένων και υπερισχύουν πάσης ενδεχομένως αντίθετης διατάξεως νόμου ή άλλης κανονιστικής πράξεως της Διοικήσεως (ΕΑ ΣτΕ 348/2010, ΕΑ ΣτΕ 613/2009, πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 977/2004, ΕΑ ΣτΕ 16/2005 κá). Κατά λογική ακολουθία, όπως γίνεται παγίως δεκτό, η διακήρυξη ενός διαγωνισμού καθώς και οι παρασχεθείσες προ της υποβολής των προσφορών διευκρινίσεις της αναθέτουσας αρχής, αποτελούν τη βάση της διενέργειάς του και το κανονιστικό πλαίσιο, που δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή που διενεργεί το διαγωνισμό όσο και τους διαγωνιζομένους (αντί πολλών, ΣτΕ 2635/2009, 1329/2008, ΕΑ ΣτΕ 17/2018, 637/2012, 18/2011, 19/2011, ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005 ,31/2003). Συνεπώς, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται να εφαρμόζει απαρεγκλίτως στη διαγωνιστική διαδικασία



τους κανόνες που η ίδια έθεσε και ιδίως υποχρεούται να απορρίπτει τις προσφορές που δεν πληρούν όρους που έχουν τεθεί επί ποινή απορρίψεως, προκειμένου να διασφαλίζεται η ισότιμη μεταχείριση των διαγωνιζομένων και η συγκρισιμότητα των προσφορών αλλά και η εκπλήρωση του σκοπού της διαγωνιστικής διαδικασίας, που έγκειται στην ανάθεση της σύμβασης, υπό συνθήκες υγιούς ανταγωνισμού, σε διαγωνιζόμενο κατάλληλο, του οποίου η προσφορά πράγματι ανταποκρίνεται στις ανάγκες και τις εν γένει απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής προς όφελος όχι μόνον της αναθέτουσας αρχής αλλά και του ίδιου του δημοσίου συμφέροντος. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) της διακήρυξης, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (Ολ ΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Λόγω του κανονιστικού χαρακτήρα της, η διακήρυξη , αυτή διέπει κατά τρόπο δεσμευτικό τη διαγωνιστική διαδικασία και γεννά υποχρέωση αφενός των διαγωνιζομένων να συμμορφώνονται με τους όρους της διακήρυξης και των διευκρινίσεων και αφετέρου της αναθέτουσας αρχής να αποκλείει τις προσφορές, που αντίκεινται σε απαράβατους όρους της Διακήρυξης και των τυχόν διευκρινίσεων. Η παράβαση ουσιωδών όρων της διακήρυξης και των διευκρινίσεων ισούται με παράβαση νόμου και συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς ως απαράδεκτης, κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣτΕ 463/2007, 870/2006). Έτσι, κατά τα νομολογιακώς κριθέντα, τυχόν αποδοχή της προσφοράς διαγωνιζομένου παρά τη διαπιστωθείσα πλημμέλειά της, θα ερχόταν σε αντίθεση με ρητό σχετικό όρο της Διακήρυξης και κατά συνεκδοχή, με την αρχή της νομιμότητας και τυπικότητας που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς και η οποία αποσκοπεί στην ύπαρξη διαφάνειας κατά τη διεξαγωγή τους καθώς και την εντεύθεν απορρέουσα αρχή της τήρησης του ενιαίου μέτρου κρίσης μεταξύ των διαγωνιζομένων κατά την αξιολόγηση των προσφορών τους (ΕΑ ΣτΕ 689/2011, ΣτΕ 804/2010 κά). Στο πλαίσιο αυτό και αναγκαίο συνεπακόλουθο της αρχής της διαφάνειας και της ίσης μεταχειρίσεως είναι ότι η αναθέτουσα αρχή δεν δικαιούται να απόσχει εκ της εφαρμογής όρων που η ίδια έχει θέσει στο κανονιστικό πλαίσιο του

διαγωνισμού, ούτε να παραλείπει την εφαρμογή συγκεκριμένων όρων, αφού έτσι παραβιάζεται κατάφωρα η αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και η διαφάνεια της όλης διαδικασίας, νοθεύεται ο υγιής ανταγωνισμός και διακινδυνεύεται σοβαρώς η επίτευξη του σκοπού της διαγωνιστικής διαδικασίας και, τελικώς, η εξυπηρέτηση του ίδιου του δημοσίου συμφέροντος. Εξάλλου, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους, στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, OK. 27). Σε κάθε περίπτωση, επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και την αξιολόγηση προσφορών και η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον 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 και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση. Μεταφερόμενοι στο κανονιστικό πλαίσιο της παρούσας διαγωνιστικής διαδικασίας, στις διατάξεις του άρθρου ...παράγραφος ... και ... του ...ου Μέρους της υπ' αριθμ. ...Διακήρυξης (σελ. ...) ορίζονται με σαφήνεια τα κάτωθι: «Ειδικά για την αεροπορική μεταφορά από και προς τις ... επισημαίνεται ότι: α. Οι κατατεθείσες τιμές, θα περιέχουν ποσοστό έκπτωσης επί των ισχυουσών τιμών καταλόγου IATA συγκεκριμένης-κατονομαζόμενης στην οικονομική προσφορά, αεροπορικής εταιρείας και συγκεκριμένου κατονομαζόμενου δρομολογίου (αριθμός πτήσης & αντίστοιχα Α/Δ) αυτής που θα χρησιμοποιείται κατά κύριο λόγο από τον Ανάδοχο για την εκτέλεση των

μεταφορών από και προς .... β. Παρότι στην προσφορά θα γίνεται παραπομπή σε συγκεκριμένο δρομολόγιο μίας συγκεκριμένης αεροπορικής εταιρείας, μετά τη σύναψη της Σύμβασης, είναι δυνατή και γίνεται αποδεκτή η μεταφορά των υλικών και με λοιπές αεροπορικές εταιρείες ή δρομολόγια, με τις τιμές της αρχικής προσφοράς, εφόσον δύναται να καλύψουν τις απαιτήσεις της Σύμβασης. γ. Η προσφερθείσα ποσοστιαία έκπτωση, δύναται να διαφοροποιείται ανά κατηγορία βάρους, ωστόσο η αναφορά επί τιμών καταλόγου IATA θα έχει σημείο αναφοράς το συγκεκριμένο δρομολόγιο της κατονομαζόμενης εταιρείας. 5. Οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να αναφέρουν στις οικονομικές προσφορές, μαζί με την αντίστοιχη προσφερόμενη τιμή, το ποσοστό έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους σε σχέση με τον ισχύοντα κατάλογο τιμών της IATA, καθώς και την αεροπορική εταιρεία αναφοράς και το δρομολόγιο αυτής (αριθμός πτήσης & αντίστοιχα Α/Δ).». Λαμβάνοντας υπ' όψιν τα ανωτέρω, προκύπτει με σαφήνεια η υποχρέωση των οικονομικών φορέων να αναφέρουν στις οικονομικές τους προσφορές, μαζί με την αντίστοιχη προβλεπόμενη τιμή, το ποσοστό έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους σε σχέση με τον ισχύοντα κατάλογο τιμών της IATA, καθώς και την αεροπορική εταιρεία αναφοράς και το δρομολόγιο αυτής (αριθμός πτήσης και αντίστοιχα Α/Δ). Η προσήκουσα εκπλήρωση της υποχρέωσης αυτής προϋποθέτει και έχει ως αναγκαία προϋπόθεση ότι στους πίνακες προσφοράς γίνεται ορθή χρήση των δημοσιευμένων τιμών κατηγορίας βάρους ανά δηλωθείσα αεροπορική εταιρεία και ότι οι προσφερόμενες τιμές συνάδουν απολύτως με τις αντίστοιχες ορθές κατηγορίες βάρους των πινάκων της IATA. Εν προκειμένω, η «...» υπέπεσε σε ουσιώδη πλημμέλεια καθότι για τον υπολογισμό της έκπτωσης χρησιμοποίησε εσφαλμένες τιμές αναφοράς IATA. Πιο συγκεκριμένα, όσον αφορά στις πτήσεις από αεροδρόμιο ...(...) μέσω αεροδρομίου ... (...) προς αεροδρόμιο ... (...) με τις πτήσεις 1ο σκέλος ...και 2ο σκέλος ..., στην κατηγορία ... κιλά, η εταιρεία έχει εσφαλμένως αναγράψει ως τιμή αναφοράς τα ...\$, ενώ η ορθή τιμή του καταλόγου της IATA στη σχετική κατηγορία είναι ...\$. Επίσης, στη στήλη του καταλόγου IATA της εταιρείας ... από αεροδρόμιο ...(...) μέσω αεροδρομίου ... (...) προς αεροδρόμιο ...(ΑΤΗ) με τις πτήσεις 1ο σκέλος ... και 2ο σκέλος ..., στην κατηγορία ...kg, η ορθή τιμή του καταλόγου IATA είναι ...\$, ενώ η αναγραφόμενη από την εταιρεία τιμή είναι ...\$. Επιπροσθέτως, στην κατηγορία

...kg η ορθή τιμή του καταλόγου IATA είναι ...\$, αλλά η εταιρεία έχει αναγράψει ...\$. Είναι προφανές ότι ως άνω ουσιώδεις πλημμέλειες επηρεάζουν άμεσα τον υπολογισμό του τελικού ποσού προσφοράς, μετά τον υπολογισμό του και με την προσφερόμενη έκπτωση. Είναι δε αξιοσημείωτο ότι η εταιρεία «...» προσφέρει μεν φαινομενικά μεγαλύτερη έκπτωση, αλλά λαμβάνει ως τιμή αναφοράς υψηλότερη τιμή καταλόγου IATA, η οποία δεν ανταποκρίνεται στην πραγματικότητα. Με αυτόν τον τρόπο, όμως, διαμορφώνεται η τελική τιμή προσφοράς με βάση εσφαλμένα και ανακριβή στοιχεία, δεν υπάρχει ασφάλεια επί αυτής και παραβιάζεται άνευ ετέρου η αρχή της τυπικότητας και της διαφάνειας. Πιο αναλυτικά, η εταιρεία "..." στην Αναλυτική Οικονομική Προσφορά της, την οποία υπέβαλε στον φάκελο της οικονομικής προσφοράς της (βλ. συν. 21), περιέλαβε τις εξής τιμές:

|                                                                                                                                                                                               |                                 |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------------------------|
| (α) [REDACTED]                                                                                                                                                                                |                                 |
| Ισχύουσα τιμή σε Δολάρια ....(\$ καταλόγου IATA της εταιρείας ... από αεροδρόμιο ... (...) μέσω αεροδρομίου ... (...) προς αεροδρόμιο ... (...) με τις πτήσεις 1ο σκέλος ...και 2ο σκέλος ... | Ποσοστό έκπτωσης επί τιμής IATA |
| [REDACTED]                                                                                                                                                                                    | [REDACTED]                      |
| [REDACTED]                                                                                                                                                                                    | [REDACTED]                      |
| [REDACTED]                                                                                                                                                                                    | [REDACTED]                      |
| [REDACTED]                                                                                                                                                                                    | [REDACTED]                      |
| [REDACTED]                                                                                                                                                                                    | [REDACTED]                      |
| [REDACTED]                                                                                                                                                                                    | [REDACTED]                      |
| [REDACTED]                                                                                                                                                                                    | [REDACTED]                      |

Η δεύτερη κατά σειρά από τις ανωτέρω τιμές ..., για την κατηγορία ... κιλά, είναι λανθασμένη, ενώ η ορθή τιμή είναι ..., όπως προκύπτει ευχερώς από απλή αντιπαραβολή με τους προσκομισθέντες στον φάκελο της οικονομικής προσφοράς μου επίσημους δημοσιευμένους πίνακες τιμών της IATA. Συνεπώς, είναι λανθασμένο και το αναγραφόμενο ποσοστό έκπτωσης επί τιμής IATA ..., ενώ το ορθό ποσοστό είναι ...

|                                                                                                                                                                                                     |                                 |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------------------------|
| (β) Από τα Αεροδρόμια της ... προς το Αεροδρόμιο ... (συχνότητα 20%):                                                                                                                               |                                 |
| Ισχύουσα τιμή σε Δολάρια ....(\$ ) καταλόγου IATA της εταιρείας ... από αεροδρόμιο ...(...) μέσω αεροδρομίου ... (...) προς αεροδρόμιο ... (...) με τις πτήσεις 1ο σκέλος ... 457 και 2ο σκέλος ... | Ποσοστό έκπτωσης επί τιμής IATA |
|                                                                                                                                                                                                     |                                 |
|                                                                                                                                                                                                     |                                 |
|                                                                                                                                                                                                     |                                 |
|                                                                                                                                                                                                     |                                 |
|                                                                                                                                                                                                     |                                 |
|                                                                                                                                                                                                     |                                 |
|                                                                                                                                                                                                     |                                 |
|                                                                                                                                                                                                     |                                 |

Η δεύτερη κατά σειρά από τις ανωτέρω τιμές ... για την κατηγορία ... κιλών και η τρίτη κατά σειρά τιμή ..., για την κατηγορία ... κιλών, είναι λανθασμένες, ενώ οι ορθές τιμές είναι ... και ... αντίστοιχα, όπως προκύπτει ευχερώς από απλή αντιπαραβολή με τους προσκομισθέντες στον φάκελο της οικονομικής προσφοράς μου επίσημους δημοσιευμένους πίνακες τιμών της IATA. Οι τιμές αυτές έχουν υποβληθεί λανθασμένα, δεν σχετίζεται η πραγματική κλίμακα βάρους με την δημοσιευμένη τιμή χρέωσης κατά IATA και την προσφερόμενη τιμή χρέωσης της εταιρείας, συνεπώς, είναι λανθασμένα και τα αναγραφόμενα ποσοστά έκπτωσης επί τιμής IATA ... και ... αντίστοιχα, ενώ τα ορθά ποσοστά είναι ... και ... αντίστοιχα. Συνεπώς, η οικονομική προσφορά της εταιρείας "...", κατά τα ανωτέρω στοιχεία της, ήταν αόριστη και εσφαλμένη, διότι δεν τήρησε την απαίτηση της παρ. ...του άρθρου ...του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης και επιπλέον επειδή δεν μπορεί να εξαχθεί με ασφάλεια το ποσοστό έκπτωσης επί των τιμών IATA σύμφωνα με το άρθρο ... παρ. ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης, η δε Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού και η Αναθέτουσα Αρχή δεν εξέτασαν και δεν αξιολόγησαν ορθά τα ανωτέρω στοιχεία της προσφοράς της, ενώ προέβησαν στον έλεγχο της δικής μας προσφοράς, για

την οποία μας ζήτησαν με το από 15/12/2020 μήνυμα (βλ. συν. 22) την εξής διευκρίνιση: "Από τον κατατεθέντα κατάλογο της IATA δεν εξάγεται με ασφάλεια το ποσοστό έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους για τα δηλωθέντα δρομολόγια του αερομεταφορέα αναφοράς (π.χ. τιμή δρομολογίου: ..., προσφερόμενη τιμή: ..., ποσοστό έκπτωσης: ...%)". Για τον λόγο αυτό προσβαλλόμενη απόφαση της ..., η οποία αποδέχθηκε την οικονομική προσφορά της ανωτέρω εταιρείας, πρέπει να ακυρωθεί. Εν κατακλείδι, η Αναθέτουσα Αρχή έπρεπε να προβεί στην απόρριψη της οικονομικής προσφοράς της «...» λόγω της ανωτέρω ουσιώδους πλημμέλειας δεδομένης της χρήσης εσφαλμένων τιμών IATA. 6. Παραβίαση Άρθρου ... παράγραφος ... περιπτώσεις α. και β. του και ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης-Εσφαλμένη χρήση νομίσματος για μεταφορά από Ελλάδα-.... Στις διατάξεις του άρθρου ... παρ. ... περ. ... και ...του Παραρτήματος ...της Διακήρυξης (σελ. 63) προβλέπονται τα κάτωθι: «Από τις ανωτέρω τιμές εξαιρούνται Τα Fuel Surcharges, για τα οποία ισχύουν τα ακόλουθα: (1) Για την αεροπορική μεταφορά, θα χρεώνονται-προστίθενται, εντός των ορίων που καθορίζονται από την IATA και σύμφωνα με το ποσοστό (%) που επιβάλλει η χρησιμοποιούμενη από τον Ανάδοχο αεροπορική εταιρεία και θα αναγράφονται σαφώς στο παραστατικό αεροπορικής μεταφοράς. (2) Για την οδική εντός των ... μεταφορά, θα υπολογίζονται με βάση τη μέση τιμή Diesel (On- Highway)-All Types, που καθορίζονται από την ... με τιμή βάσης την οριζόμενη από το ... των ... κατά το χρόνο σύναψης της Σύμβασης, υπολογίζοντας ως μέση κατανάλωση καυσίμου φορτηγών οχημάτων, τα 7 μίλια ανά γαλόνι. (3) Για τα Fuel Surcharges, τόσο για την αεροπορική όσο και για την οδική μεταφορά, τα ποσοστά επιβάρυνσης με βάση τις κλίμακες διαμόρφωσης τιμών καυσίμων, θα υποβληθούν από τους συμμετέχοντες με την προσφορά τους και θα τροποποιούνται, οσάκις απαιτείται, κατόπιν έγγραφης ενημέρωσης του .... β. Τα Aviation Security Fees, τα οποία θα χρεώνονται-προστίθενται όπως καθορίζονται από τις Αρχές των ... και θα αναγράφονται σαφώς στο παραστατικό της μεταφοράς της αεροπορικής εταιρείας. Οι συμμετέχοντες θα πρέπει στην προσφορά τους να αναφέρουν τον τρόπο υπολογισμού (ποσοστό επιβάρυνσης ανά κιλό κοστολογητέου βάρους) και το τυχόν ελάχιστο κόστος επιβάρυνσης ανά μεταφερόμενο φορτίο.». Το Άρθρο ... παράγραφος ... περιπτώσεις ... και ... της υπ' αριθμόν

...Διακήρυξης (σελ. 63), ρυθμίζει τα σχετικά με τις χρεώσεις για τον επίναυλο καυσίμου (*Fuel Surcharges*) και για τα *Aviation Security Fees*. Αναλυτικότερα, οι εν λόγω όροι της διακήρυξης δίνουν μεν τη δυνατότητα οι χρεώσεις αυτές να μην περιληφθούν στους πίνακες οικονομικής προσφοράς, αλλά θέτουν λεπτομερείς και αυστηρούς κανόνες ως προς τον προσδιορισμό τους. Όσον αφορά στα *Fuel Surcharges*, αυτά διακρίνονται σε δύο κατηγορίες, αυτήν της αεροπορικής μεταφοράς και αυτήν της οδικής εντός των ... μεταφοράς. Για την μεν πρώτη, τα σχετικά κόστη θα χρεώνονται-προστίθενται, εντός των ορίων που καθορίζονται από την IATA και σύμφωνα με το ποσοστό (%) που επιβάλλει η χρησιμοποιούμενη από τον Ανάδοχο αεροπορική εταιρεία, ενώ για τη δεύτερη θα καθορίζονται από την ...με τιμή βάσης την οριζόμενη από το ...των ... κατά το χρόνο σύναψης της Σύμβασης, υπολογίζοντας ως μέση κατανάλωση καυσίμου φορτηγών οχημάτων, τα ... μίλια ανά γαλόνι. Όσον αφορά τα *Aviation Security Fees*, θα χρεώνονται-προστίθενται όπως καθορίζονται από τις Αρχές των ..., ενώ και οι συμμετέχοντες θα πρέπει στην προσφορά τους να αναφέρουν τον τρόπο υπολογισμού (ποσοστό επιβάρυνσης ανά κιλό κοστολογητέου βάρους) και το τυχόν ελάχιστο κόστος επιβάρυνσης ανά μεταφερόμενο φορτίο. Επίσης, βασική υποχρέωση που επιβάλλει η παράγραφος ...περίπτωση α. (1) και η περίπτωση β. είναι τόσο τα *Fuel Surcharges* για την αεροπορική μεταφορά όσο και τα *Aviation Security Fees* να αναγράφονται σαφώς στο παραστατικό αεροπορικής μεταφοράς. Καθίσταται, λοιπόν, αντιληπτό ότι μέσω των ως άνω όρων της Διακήρυξης η Αναθέτουσα Αρχή στοχεύει στον όσο το δυνατόν ακριβέστερο προσδιορισμό των σχετικών χρεώσεων, ρυθμίζοντας λεπτομερέστατα τις προϋποθέσεις έγκυρης επιβολής τους προκειμένου να αποφευχθούν οι κρυφές χρεώσεις. Παράλληλα, η Διακήρυξη επιβάλλει οι τιμές αναφοράς των χρεώσεων να προκύπτουν από επίσημες, διεθνώς ομοιόμορφες και αξιόπιστες πηγές, όπως είναι οι διεθνείς κατάλογοι της IATA για τα *Fuel Security Surcharges* της αεροπορικής μεταφοράς, το ...των ... για την οδική εντός των ... μεταφορά και Αρχές των ... για τα *Aviation Security Fees*. Στο ίδιο πλαίσιο, κάθε αναγκαία αναπροσαρμογή των τιμών δε θα είναι αυτόματη, αλλά θα πρέπει προηγουμένως να ενημερωθεί το .... Από όλα αυτά τα στοιχεία, φαίνεται πως η Αναθέτουσα Αρχή, εφαρμόζοντας πλήρως τις αρχές της διαφάνειας και της τυπικότητας που διέπουν τις δημόσιες συμβάσεις, θέτει τα πλέον αυστηρά

κριτήρια για να εξασφαλιστεί η μέγιστη δυνατή σαφήνεια και ακρίβεια των σχετικών χρεώσεων. Εξάλλου για τις εν λόγω χρεώσεις τίθεται ακόμα υψηλότερα ο πήχης διαφάνειας και τυπικότητας, καθόσον εκφεύγουν των συνήθων χρεώσεων που περιλαμβάνονται στους πίνακες οικονομικής προσφοράς και είναι πιο πιθανή και συχνή η ανάγκη τροποποίησής τους. Με αφετηρία όλες αυτές τις σκέψεις, είναι προφανές ότι για την πλήρη διασφάλιση της ακρίβειας και σαφήνειας των χρεώσεων κατά τις απαιτήσεις της διακήρυξης, δεν αρκεί απλώς οι οικονομικοί φορείς να εναρμονίζονται προς τις τιμές της IATA και των επίσημων Αρχών των ..., αλλά υποχρεούνται επιπλέον να υιοθετούν και το καθοριζόμενο από αυτές τις πηγές νόμισμα. Ειδικότερα, οι κατάλογοι IATA προσδιορίζουν τις τιμές όχι ως γυμνά μεγέθη, αλλά πάντα σε συνάρτηση με το νόμισμα, το οποίο συμπροσδιορίζει την οικονομική τους αξία. Επομένως και η υποχρέωση επιβάλλεται από τη διακήρυξη για συμμόρφωση με τους καταλόγους IATA, αυτονοήτως περιλαμβάνει και συμμόρφωση με το νόμισμα και όχι μόνο με το ποσό, τυχόν δε απόκλιση από την υποχρέωση αυτή συνιστά παρατυπία, επηρεάζει τον ασφαλή και ακριβή καθορισμό των χρεώσεων και καθιστά κατά τούτο την προσφορά του οικονομικού φορέα αόριστη. Εν προκειμένω, η εταιρεία «...» κατέθεσε Προσάρτημα Οικονομικής Προσφοράς, στο οποίο προσδιόρισε τα Fuel Surcharges και τα Aviation Security Fees, προσδιορισμός. Πιο αναλυτικά, στο οικείο προσάρτημα οικονομικής προσφοράς, η εταιρεία αναφέρει ότι οι χρεώσεις της έχουν προσδιοριστεί με βάση τους καταλόγους IATA, αλλά οι τιμές αναφοράς της είναι αποκλειστικά σε δολάριο (\$). Εντούτοις, κατά τους καταλόγους IATA, για τις μεταφορές από Ελλάδα σε ... οι σχετικές τιμές των ως άνω χρεώσεων προσδιορίζονται σε ευρώ, ενώ το δολάριο είναι νόμισμα αναφοράς μόνο για τη μεταφορά από ... προς Ελλάδα. Άλλωστε, σύμφωνα με τη διεθνή πρακτική, οι αεροπορικές εταιρείες για τον υπολογισμό το κόστους του ναύλου και εν γένει όλων των χρεώσεων χρησιμοποιούν αποκλειστικά το εθνικό νόμισμα, ήτοι το νόμισμα του τόπου που εκδίδεται η φορτωτική. Είναι δε αξιοσημείωτο ότι στις από 23.12.2020 (βλ. συν. 28) διευκρινήσεις μας, οι οποίες έγιναν αποδεκτές από την Αναθέτουσα Αρχή, επί λέξει αναφέραμε ότι «οι τιμές των επίναυλων, τις οποίες έχουμε αναγράψει στους σχετικούς πίνακες, αυτονόητα υπολογίζονται στο νόμισμα, στο οποίο υπολογίζονται και οι βασικές τιμές ναύλων, σύμφωνα με την οδηγία έκδοσης φορτωτικών της IATA.



Συγκεκριμένα, στους δύο υποβληθέντες πίνακες τιμών για τις αεροπορικές μεταφορές από ... προς Ελλάδα (από ...και από ...αντίστοιχα), οι τιμές έχουν υπολογισθεί σε δολάρια ... και οι επίναυλοι, επίσης, σε δολάρια .... Θα μετατρέπονται σε ευρώ με την τιμή *fixing* της ημέρας αξιολόγησης ή τιμολόγησης. Στην περίπτωση των υποβληθέντων πινάκων για τις αεροπορικές μεταφορές από Ελλάδα προς ... (προς ...και προς ...αντίστοιχα), οι τιμές έχουν υπολογισθεί σε ευρώ και οι επίναυλοι, επίσης, σε ευρώ. Οι χρεώσεις, του επίναυλου καυσίμων και ασφαλείας είναι ανά κιλό και όχι % επί του ναύλου και χωρίς ελάχιστη χρέωση.». Επομένως, η εκ μέρους της εταιρείας υπό την επωνυμία «...» χρήσης του δολαρίου ως νομίσματος αναφοράς για *Fuel Surcharges* αδιακρίτως τόσο για τη μεταφορά από Ελλάδα σε ..., όσο και για τη μεταφορά από ... σε Ελλάδα, συνιστά παράτυπη μη συμμόρφωση προς τους καταλόγους IATA και κατά λογική ακολουθία παράβαση των όρων του Άρθρου ... παρ. ... (περ. α και β) της διακήρυξης (σελ. 63). Ως εκ τούτου, η Αναθέτουσα Αρχή υποχρεούται κατά δέσμια αρμοδιότητα και υπό το φως της αρχής της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης να απορρίψει την προσφορά της εταιρείας «...» δεδομένης της ως άνω πλημμέλειας και της μη αναγραφής σε ευρώ των αεροπορικών μεταφορών από Ελλάδα προς .... Είναι δε αξιοσημείωτο ότι στην υπ' αριθμ. 1199/2019 *ad hoc* απόφαση της Αρχής Σας διατυπώνεται με ενάργεια η απαίτηση περί τήρησης της αρχής της διαφάνειας και της τυπικότητας για τις χρεώσεις. 7. Παραβίαση Άρθρου 2 παράγραφος 19 ου Παραρτήματος Β' της Διακήρυξης- Ασαφής καθορισμός των Επίναυλων Καυσίμων (*Fuel Surcharges*). Στην παράγραφο 19 του άρθρου 2 του Παραρτήματος Β' της Διακήρυξης επισημαίνεται ότι; "β. Για όλες τις επιπλέον τιμές που θα κατατεθούν και θα αφορούν στις επιβαρύνσεις μεταφοράς ... υλικών, στις επιβαρύνσεις μεταφοράς μη στοιβάσιμων υλικών, στα *Fuel Surcharges* και στα *Security Fees*, καθώς και στις αποζημιώσεις (ασφάλιση) και στις εκπτώσεις σε οδική μεταφορά φορτίων *full load truck*, ισχύουν τα ακόλουθα: (1) Δεν θα ληφθούν υπόψη στην ανάδειξη του Αναδόχου, πλην όμως, είναι υποχρεωτικό να προσδιορίζονται στην οικονομική προσφορά των διαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων, καθόσον θα αξιολογηθούν-εξεταστούν από την Υπηρεσία, ως προς την ορθότητα και την τεκμηρίωση του τρόπου υπολογισμού αυτών, ώστε να συμπεριληφθούν στη συμφωνία- πλαίσιο που θα

υπογραφεί, προς αποφυγή δημιουργίας προβλημάτων κατά την υλοποίηση αυτής". Η εταιρεία "... στο Προσάρτημα Οικονομικής Προσφοράς (βλ. συν. 21), το οποίο υπέβαλε στον φάκελο της οικονομικής προφοράς της, ανέφερε τα εξής: "7. Τα Fuel Surcharges για την οδική εντός των ... μεταφορά κυμαίνονται από US\$ ... ως US\$ ... ανά γαλόνι σύμφωνα με το ... (...) National Average Diesel Fuel Index. Η επιβάρυνση κατά την 23/09/2020 είναι ...% για τα τμηματικά φορτία (LTL) και ...% για τα full load truck (FTL)". Με τον τρόπο αυτό οι επίνευλοι καυσίμων (Fuel Surcharges) για την οδική εντός των ... μεταφορά προσδιορίζονται: α) αυθαίρετα και ατεκμηρίωτα, διότι σε κανένα σημείο της ιστοσελίδας αναφοράς (<https://www...>), την οποία αναφέρει η Διακήρυξη, δεν υπάρχει καταχωρημένη αυτή η διαβάθμιση μεταξύ ... και ... \$ κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ούτε προγενέστερα ούτε και μεταγενέστερα, β) εντελώς αντίθετα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, διότι οι επιβαρύνσεις προσδιορίζονται σε τιμές ανά γαλόνι, ενώ παράγραφος ... του άρθρου ... της Διακήρυξης ορίζει ότι: "Οι τιμές που περιλαμβάνονται στην οικονομική προσφορά, θα πρέπει να δίνονται σε ευρώ (€)" και η παράγραφος ... του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης απαιτεί τον προσδιορισμό σε τιμές ανά κιλό, γ) με πλήρη ασάφεια, διότι αναφέρεται και επιβάρυνση "...% για τα τμηματικά φορτία (LTL) και ...% για τα full load truck (FTL)", χωρίς να προσδιορίζεται εάν αυτή η επιβάρυνση είναι επιπρόσθετη στην οικονομική προσφορά ή στην επιβάρυνση ... έως ... \$ ανά γαλόνι ή συμπεριλαμβάνεται στην ανωτέρω επιβάρυνση ή εκ των υστέρων η εταιρεία θα μετατρέψει την σχέση γαλόνι/κιλό και θα προσθέτει την ποσοστιαία επιβάρυνση. Η εταιρεία "... στο από 28/9/2020 Παράρτημα Οικονομικής Προσφοράς, το οποίο υπέβαλε στον φάκελο της οικονομικής προφοράς της (βλ. συν. 25), ανέφερε τα εξής: "7. α. Τα Fuel Surcharges, για τα οποία ισχύουν τα ακόλουθα: (2) Για την οδική εντός των ... μεταφορά, θα υπολογίζονται με βάση τη μέση τιμή Diesel (On-Highway)- All Types, που καθορίζονται από την ... με τιμή βάσης την οριζόμενη από το ... των ... κατά το χρόνο σύναψης της Σύμβασης, υπολογίζοντας ως μέση κατανάλωση καυσίμου φορτηγών οχημάτων, τα ... μίλια ανά γαλόνι. Ενδεικτικά τα Fuel Charges για την οδική μεταφορά μέσα στις ... κυμαίνονται από ... έως ... δολάρια ανά γαλόνι με ημερομηνία 21/09/2020 (Πηγή: <https://www..../>). (3) Για τα Fuel Surcharges, τόσο για την αεροπορική όσο και για την οδική

μεταφορά, τα ποσοστά επιβάρυνσης με βάση τις κλίμακες διαμόρφωσης τιμών καυσίμων, θα τροποποιούνται, οσάκις απαιτείται, κατόπιν έγγραφης ενημέρωσης του ...όπως αναφέρονται πιο κάτω". Με τον τρόπο αυτό οι επίνδυλοι καυσίμων (Fuel Surcharges) για την οδική εντός των ... μεταφορά προσδιορίζονται: α) εντελώς αντίθετα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, διότι οι επιβαρύνσεις προσδιορίζονται σε τιμές ανά γαλόνι, δεν προκύπτει η σχετική μετατροπή, ενώ η παράγραφος ... του άρθρου ... της Διακήρυξης ορίζει ότι: "Οι τιμές που περιλαμβάνονται στην οικονομική προσφορά, θα πρέπει να δίνονται σε ευρώ (€)" και η παράγραφος ... του άρθρου... του Παραρτήματος... της Διακήρυξης απαιτεί τον προσδιορισμό σε τιμές ανά κιλό, β) εντελώς αόριστα χωρίς να εξάγεται ασφαλές συμπέρασμα, διότι στην προσφορά δεν αναφέρεται συγκεκριμένο ποσοστό επιβάρυνσης, ενώ δηλώνεται ότι "τα ποσοστά επιβάρυνσης ... θα τροποποιούνται, οσάκις απαιτείται". Υπογραμμίζεται δε μετ' επιτάσεως ότι στην οικονομική προσφορά της εταιρείας μας οι επίνδυλοι καυσίμου για την οδική μεταφορά έχουν ήδη υπολογισθεί και συμπεριληφθεί και έχουμε δεσμευτεί ότι δεν θα χρεώνεται για τα επόμενα τέσσερα χρόνια κανένα επιπλέον ποσοστό επίνδυλου καυσίμων για την οδική μεταφορά, στην δε προσφορά της εταιρείας "... οι επίνδυλοι για την οδική μεταφορά μέσα στις ... (με αναφορά στον ίδιο ιστότοπο για την ίδια περίοδο) αναφέρεται ότι "κυμαίνονται από ... έως ... δολάρια ανά γαλόνι με ημερομηνία 21/09/2020", δηλαδή πολύ χαμηλότεροι από την τιμή της ανωτέρω εταιρείας. Οι ανωτέρω επίνδυλοι καυσίμων δεν λαμβάνονται μεν υπ' όψιν για την ανάδειξη του Αναδόχου, πλην όμως, αξιολογούνται/εξετάζονται από την Υπηρεσία, ως προς την ορθότητα και την τεκμηρίωση του τρόπου υπολογισμού τους. Όμως, η Αναθέτουσα Αρχή παρέλειψε να αξιολογήσει και να εξετάσει τις τιμές των επίνδυλων καυσίμων των ανωτέρω εταιρειών, ενώ ήταν υποχρεωμένη να το πράξει κατά την παράγραφο ... του άρθρου ... του Παραρτήματος Β' της Διακήρυξης, διότι είχε δεσμία αρμοδιότητα προς τούτο, επικουρικώς δε, εάν κριθεί ότι είχε διακριτική ευχέρεια προς τούτο, παραβίασε τα άκρα όρια της ευχέρειάς της. Κατά το άρθρο ... παρ. ... της Διακήρυξης: "5. Σε περίπτωση μη υποβολής ή κατά παρέκκλιση των απαιτήσεων της διακήρυξης, υποβολής δικαιολογητικών του υποφάκελου «Οικονομική Προσφορά», η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη", και κατά το άρθρο ...παρ.... της Διακήρυξης: "...Η προσφορά του οικονομικού φορέα

απορρίπτεται ως απαράδεκτη σε κάθε μία ή περισσότερες από τις κάτωθι περιπτώσεις : ε. Προσφορά που είναι αόριστη, ανεπίδεκτη εκτίμησης, υπό αίρεση ή/ και δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή ή θέτει όρο αναπροσαρμογής τιμών". Συνεπώς, η οικονομική προσφορά των εταιρειών "... " και "...", κατά τα ανωτέρω στοιχεία τους, ήταν αόριστες, ασαφείς, ατεκμηρίωτες και αντίθετες με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, η δε Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού και η Αναθέτουσα Αρχή δεν εξέτασαν και δεν αξιολόγησαν ορθά τα ανωτέρω στοιχεία των προσφορών τους. 8. Παραβίαση άρθρου ... παρ. ... του Παραρτήματος ...της Διακήρυξης. Όπως ήδη έχει διατυπωθεί, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (Ολ ΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Συναφώς, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C 278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C 278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27). Άλλωστε, η αρχή της διαφάνειας επιβάλλει την εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I- 2043, σκέψη 54). Επιπροσθέτως, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει την διαδικασία της αναθέσεως δημοσίων συμβάσεων (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 434Ξ/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) δεν

επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό ή επιβάλλουν επί ποινή αποκλεισμού την υποβολή των στοιχείων με συγκεκριμένο τρόπο (ΑΕΠΠ 150/2019). Εν προκειμένω, στην παράγραφο ... του άρθρου ...του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης ορίζεται με σαφήνεια ότι: "5. Οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να αναφέρουν στις οικονομικές προσφορές, μαζί με την αντίστοιχη προσφερόμενη τιμή, το ποσοστό έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους σε σχέση με τον ισχύοντα κατάλογο τιμών της ΙΑΤΑ, καθώς και την αεροπορική εταιρεία αναφοράς και το δρομολόγιο αυτής (αριθμός πτήσης & αντίστοιχα Α/Δ)". Η ανωτέρω παράγραφος ... αναφέρεται αυτονοήτως στις εσωτερικές μεταφορές εντός των ..., οι οποίες αναλύονται σε εσωτερικές οδικές και σε εσωτερικές αεροπορικές μεταφορές, δεδομένου ότι στις αεροπορικές μεταφορές από και προς τις ... αναφέρεται ειδικά η παράγραφος 4. Παρά ταύτα, η εταιρεία «...» στην Αναλυτική Οικονομική Προσφορά της, την οποία υπέβαλε στον φάκελο της οικονομικής προφοράς της (βλ. συν. 21), για την εσωτερική εντός ... μεταφορά υλικών, δεν αναφέρει ούτε τιμή για την εσωτερική αεροπορική μεταφορά, δεν υποβάλλει πίνακα τιμών ΙΑΤΑ, δεν κατονομάζει συγκεκριμένη αεροπορική εταιρεία, συγκεκριμένο αεροπορικό δρομολόγιο και πτήση (όπως κάνει για τις αεροπορικές μεταφορές από και προς ...), δεν αναφέρει ποσοστό έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους σε σχέση με τον ισχύοντα κατάλογο τιμών της ΙΑΤΑ (βλ. συν. 29), με αποτέλεσμα η τιμή ...\$ για τον συνδυασμό αεροπορικής-οδικής μεταφοράς door to door (20%) σε όλες τις κατηγορίες βάρους, την οποία αναγράφει στην οικονομική προσφορά της (σελ. 4), να εξάγεται με ασαφή, ατεκμηρίωτο και αυθαίρετο τρόπο, είναι δε και είναι ασυνήθιστα χαμηλή, δεδομένου μάλιστα ότι η ίδια εταιρεία έχει προσφέρει μόνο για τον οδικό ναύλο ... δολάριο ανά κιλό. Υπενθυμίζεται δε συναφώς η υποχρέωση που βαραίνει τις αναθέτουσες αρχές να εξακριβώσουν την ύπαρξη των ασυνήθιστα χαμηλών προσφορών, όχι μόνο ανάμεσα σε προσφορές που είναι έκδηλα υπερβολικά χαμηλές, αλλά και σε αυτές που φαίνονται σε αυτόν ως αδικαιολόγητα χαμηλές (ΔΕΚ Απόφ. C-103/88, σκ. 27), όχι με αόριστη τεκμηρίωση, αλλά με αναφορά στα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά και τις συνθήκες του υπό εκτέλεση έργου (ΑΕΠΠ 777/2020). Στο πλαίσιο αυτό, η κρίση της

αναθέτουσας αρχής ως προς το χαρακτηρισμό ή μη μιας προσφοράς ως ασυνήθιστα χαμηλής ελέγχεται δικαστικά ως προς την υπέρβαση των άκρων ορίων της διακριτικής ευχέρειας που διαθέτει (βλ. ΕΣ Τ μ. Μείζ. Επτ. Σύνθ. 1077/2016, ΕΣ Τμ. IV Πράξεις Ξ/2017, 21/2016), κατά τις διατάξεις όμως των άρθρων του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 ελέγχεται και από την ΑΕΠΠ (βλ. ΑΕΠΠ 235/2017, σκ 5). Εξάλλου, κατά πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικράτειας, οι πράξεις διακριτικής ευχέρειας υπάγονται στην κατηγορία των φύσει αιτιολογητέων πράξεων, δηλαδή εκείνων των οποίων ο έλεγχος είναι αδύνατος ή ατελής χωρίς την αναφορά των λόγων που τις στήριξαν (Π. Δαγτόγλου, Γενικό Διοικητικό Δίκαιο, Εκδ. Αντ. Ν. Σάκκουλα, Αθήνα-Κομοτηνή, 2004, αρ. περ. 642 Β). Στην υπό εξέταση περίπτωση, η Αναθέτουσα Αρχή απεδέχθη δίχως αιτιολογία την έκδηλη ασυνήθιστα χαμηλή προσφορά, κατά το σκέλος της συνδυασμένης μεταφοράς (door-to-door), της εταιρείας «...». Επιπροσθέτως, η εταιρεία «...» στο Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς της, την οποία υπέβαλε στον φάκελο της οικονομικής προφοράς της (βλ. συν. 25), για την εσωτερική εντός ... μεταφορά υλικών, δεν αναφέρει ούτε τιμή για την εσωτερική αεροπορική μεταφορά, δεν υποβάλλει πίνακα τιμών IATA, δεν κατονομάζει συγκεκριμένη αεροπορική εταιρεία, συγκεκριμένο αεροπορικό δρομολόγιο και πτήση (όπως κάνει για τις αεροπορικές μεταφορές από και προς ...), δεν αναφέρει ποσοστό έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους σε σχέση με τον ισχύοντα κατάλογο τιμών της IATA (βλ. συν. 29), με αποτέλεσμα η τιμή ...\$ για τον συνδυασμό αεροπορικής-οδικής μεταφοράς σε όλες τις κατηγορίες βάρους, την οποία αναγράφει στο Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς της (σελ. ...), να εξάγεται με ασαφή, ατεκμηρίωτο και αυθαίρετο τρόπο. Υπενθυμίζεται δε ότι σύμφωνα με την ισχύουσα συμφωνία ...-... "... (..., <https://...>), οι ... αεροπορικές εταιρείες δεν επιτρέπεται να εκτελούν μεμονωμένες πτήσεις εσωτερικών δρομολογίων εντός των .... Η συμφωνία επιτρέπει σε κάθε αεροπορική εταιρεία της ... και οποιαδήποτε αεροπορική εταιρεία των ... να πετάξει μεταξύ οποιουδήποτε σημείου στην ... και οποιουδήποτε σημείου στις ... (πίνακες α1α, α1β πίνακες α2α, α2β). Τόσο οι αεροπορικές εταιρείες ... όσο και ... επιτρέπεται να πετούν σε έναν (1) άλλο προορισμό σε άλλη χώρα μετά την αρχική τους στάση (Fifth Freedom rights). Επειδή η ... δεν αντιμετωπίζεται ως ενιαίο έδαφος για τους σκοπούς της συμφωνίας, αυτό στην πράξη σημαίνει ότι οι αεροπορικές εταιρείες των ...

μπορούν να πετούν μεταξύ δύο σημείων στην ..., εφόσον αυτή η πτήση είναι η συνέχεια μιας πτήσης που ξεκίνησε στις ... (π.χ. ... - ... - ... και αντίστροφα). Οι αεροπορικές εταιρείες της ... και των ... μπορούν να εκτελούν πτήσεις με πλήρες φορτίο στο πλαίσιο του "έβδομου δικαιώματος ελευθερίας", που σημαίνει ότι οι πτήσεις όλων των φορτίων των ... αεροπορικών εταιρειών μπορούν να εκτελούνται από μια χώρα της ...σε οποιαδήποτε άλλη χώρα της ...και οι πτήσεις όλων των φορτίων της ...μπορούν να λειτουργούν μεταξύ των ... και οποιασδήποτε άλλης χώρας. Η παρούσα Διακήρυξη προβλέπει και την συνδυασμένη αεροπορική - οδική μεταφορά εντός των ..., όπως προκύπτει από τους καθορισμένους στη Διακήρυξη πίνακες τιμών αεροπορικής και οδικής μεταφοράς, συνεπώς, οι προσφορές των ανωτέρω δύο εταιρειών, οι οποίες δεν περιλαμβάνουν αναλυτικά τιμές για την συνδυασμένη αεροπορική-οδική μεταφορά εντός ..., είναι αντίθετες με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης. Οι πίνακες τιμών συνδυασμένης μεταφοράς αφορούν υλικά προς παράδοση ή προς παραλαβή από και προς προμηθευτές της ...μόνο εντός των .... Παράδειγμα: Για τη μεταφορά υλικού από τις εγκαταστάσεις προμηθευτή στις ... με έδρα το ...για το Αεροδρόμιο Ελ. Βενιζέλος, το υλικό παραλαμβάνεται κατόπιν εντολής και επιλογής του αναδόχου προς τον ανταποκριτή και μεταφέρεται οδικώς ως το αεροδρόμιο του ...(...), κατόπιν εκτελωνίζεται και μεταφέρεται αεροπορικώς (διεθνής ναύλος) στο αεροδρόμιο Ελ. Βενιζέλος. Για την ταχύτερη μεταφορά το υλικό δύναται να μεταφερθεί με αεροπορική εταιρεία (αφού έχει παραληφθεί από τις εγκαταστάσεις του προμηθευτή οδικώς) που έχει την δυνατότητα έκδοσης εσωτερικής αεροπορικής φορτωτικής (λόγω της συνθήκης ...- μόνο ... εταιρεία, πχ ...) με αναχώρηση από το αεροδρόμιο του ... (...) στο αεροδρόμιο του ...και από εκεί να εκτελωνιστεί και να αναχωρήσει με την αεροπορική εταιρεία ... (ή άλλη) για το ...(...). Σε αυτή την περίπτωση έχει αντικατασταθεί η αμιγώς οδική μεταφορά της διαδρομής ... (...)-...(...) με αυτή της συνδυασμένης, με κέρδος χρόνου και μεγαλύτερης ασφάλειας, αφού η οδική διαδρομή ... (...) - ...(...) υπό κανονικές συνθήκες διαρκεί περίπου 5 ημέρες, ενώ η αεροπορική μεταφορά μεταξύ των δύο σημείων μόλις τρεις ώρες. Η συγκεκριμένη υπηρεσία μεταφοράς μπορεί να πραγματοποιηθεί μόνο με συμβατική αεροπορική εταιρεία (πχ ...) όπου ο ... χρησιμοποιεί τον συνδυασμό εσωτερικής αεροπορικής μεταφοράς με την εσωτερική οδική μεταφορά για να παρέχει υπηρεσίες αποστολής των εμπορευμάτων από

πόρτα σε πόρτα (αποθήκη προμηθευτή- αεροδρόμιο εντός ... ή αεροδρόμιο εντός ... σε άλλο αεροδρόμιο εντός ..., κλπ). Η υπηρεσία συνδυασμένης εσωτερικής μεταφοράς είναι υποστηρικτικό και αναπόσπαστο μέρος της διεθνούς μεταφοράς. Σε καμία περίπτωση δεν παραπέμπει σε υπηρεσία door to door courier όπου υπάρχουν όρια μεγέθους φορτίου και άλλοι περιορισμοί αλλά και το αντικείμενο αυτό δεν συμπεριλαμβάνεται στις απαιτήσεις της διακήρυξης. Η υπηρεσία συνδυασμένης μεταφοράς εντός ... έχει την ίδια λειτουργία για τα μεταφερόμενα υλικά από την Ελλάδα προς τις ... και αντίστροφα. Συνεπώς, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να αναφέρουν στην οικονομική προσφορά τους για την αεροπορική συνδυασμένη εσωτερική εντός ... μεταφορά τα ίδια στοιχεία, τα οποία αναφέρουν και στους πίνακες διεθνούς ναύλου, αφού το ένα συμπληρώνει αναγκαίως το άλλο και αποτελούν μέρος της συνολικής μεταφοράς, του διεθνούς ναύλου και της εσωτερικής μεταφοράς (freight forwarding domestic door to door). Το γεγονός ότι ισχύουν οι κανόνες IATA και εντός ..., άλλωστε, συνομολογεί η ανωτέρω εταιρεία στο προσάρτημα Οικονομικής Προσφοράς- Ασφαλιστικές Καλύψεις-Αποζημιώσεις, όπου αναφέρει ότι: "5. Κατά τη μεταφορά ενδοχώρας και την αεροπορική μεταφορά με Α.Ε., ισχύουν οι γενικοί κανόνες αποζημίωσης σύμφωνα με την εμπορική πρακτική και τους ειδικούς κανόνες της IATA ή άλλων κρατικών υπηρεσιών (ως Άρθρο 11, παράγραφο 1). Οι ασφαλιστικές καλύψεις σύμφωνα με την εμπορική πρακτική και τους ειδικούς κανόνες της IATA προσδιορίζονται από την Συνθήκη της Βαρσοβίας όπως προβλέπεται διεθνώς ήτοι αποζημίωση 17 SDR (Special Drawing Right) και ισχύει για αεροπορική κι εντός ... μεταφορά, σε κάθε περίπτωση η ευθύνη μας περιορίζεται στα ανωτέρω. Η Εταιρεία υποχρεούται να τηρεί απαρέγκλιτα όλους τους Νόμους, τις Συμβάσεις και τους Κανονισμούς που διέπουν διεθνώς τις μεταφορές (ΔΣ Μόντρεαλ, Σύμβαση της Γενεύης, κλπ.)." . Κατά το άρθρο ... παρ. ...της Διακήρυξης: "5. Σε περίπτωση μη υποβολής ή κατά παρέκκλιση των απαιτήσεων της διακήρυξης, υποβολής δικαιολογητικών του υποφακέλου «Οικονομική Προσφορά», η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη", και κατά το άρθρο ...παρ. ... της Διακήρυξης: "....Η προσφορά του οικονομικού φορέα απορρίπτεται ως απαράδεκτη σε κάθε μία ή περισσότερες από τις κάτωθι περιπτώσεις : ε. Προσφορά που είναι αόριστη, ανεπίδεκτη εκτίμησης, υπό αίρεση ή/ και δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή ή θέτει όρο αναπροσαρμογής τιμών". Συνεπώς, η



οικονομική προσφορά των εταιρειών «...» και «...», κατά το μέρος που αφορούσαν την εσωτερική εντός των ... μεταφορά υλικών, ήταν αόριστες, ασαφείς, ατεκμηρίωτες και αντίθετες με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, η δε Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού και η Αναθέτουσα Αρχή δεν εξέτασαν και δεν αξιολόγησαν ορθά τα ανωτέρω στοιχεία των προσφορών τους. Σημειώνεται δε ότι οι ως άνω εταιρείες στην πραγματικότητα δεν συμμορφώθηκαν με τους τεθειμένους όρους άρθρου ... παρ. ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης και κατά παράβαση της αρχής της τυπικότητας δεν προσκόμισαν εν τοις πράγμασι οικονομική προσφορά για το σκέλος της αεροπορικής μεταφοράς εντός ... κατά πρόδηλη παράβαση του προαναφερθέντος άρθρου. Κατά λογική ακολουθία, η προσβαλλόμενη απόφαση της ..., η οποία τις αποδέχθηκε τις οικονομικές προσφορές των εταιρειών «...» και «...», είναι αναντίρρητα ακυρωτέα 9. Παραβίαση άρθρου ...του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης-Περιορισμένο εύρος ασφαλιστικής κάλυψης. Με μήνυμά της στις 23/10/2020 μέσω της επικοινωνίας της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, η Αναθέτουσα Αρχή ζήτησε διευκρινίσεις από τους συμμετέχοντες φορείς για διάφορα θέματα (βλ. συν. 23). Από την εταιρεία "... ζήτησε να διευκρινιστεί και εάν η κατατεθείσα Υπεύθυνη Δήλωση του άρθρου ... παρ. ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης αφορά το άρθρο ... παρ. ... του ίδιου Παραρτήματος, το οποίο προβλέπει ότι ο Ανάδοχος: "δ. Οφείλει να λαμβάνει άμεσα τα αναγκαία/απαιτούμενα μέτρα για την αποκατάσταση ή ανάκτηση των υλικών σε περίπτωση ζημίας ή απώλειας ή κλοπής κατά τη διάρκεια της διακίνησης ή αποθήκευσής τους σε ιδιόκτητους χώρους ή τους χώρους των υπεργολάβων του ή συνεργατών του ή συνεργαζόμενων φορέων και εταιρειών". Η διευκρίνιση, προφανώς κρίθηκε αναγκαία, διότι είχε προηγηθεί το περιστατικό της ζημίας υλικού της ...κατά την εκτέλεση της σύμβασης ...από την ανωτέρω εταιρεία, όπως προαναφέραμε στην παρ. 7 του 1ου λόγου της παρούσας προσφυγής. Η εταιρεία, στην απάντησή προς την Αναθέτουσα Αρχή (βλ. συν. 24) παρείχε την κάτωθι διευκρίνιση: "β) Η κατατεθείσα Υπεύθυνη Δήλωση του Άρθρου ... παρ.... του Παραρτήματος «...» των Ειδικών Όρων Διακήρυξης Διαγωνισμού, αφορά το Άρθρο ... παρ. ... του Παραρτήματος «...», όπως ορίζεται και στο Άρθρο ... παρ. στ του Παραρτήματος «...» και όχι στο Άρθρο ... παρ. ... του Παραρτήματος «...», καθόσον αφορά τις εγκαταστάσεις στις Η....". Το άρθρο ... παρ. ... του

Παραρτήματος προβλέπει ότι:"4. Κατά την προσωρινή αποθήκευση των υλικών στις εγκαταστάσεις του Αναδόχου ή του ανταποκριτή του στις ... τα υλικά καλύπτονται από το γενικό ασφαλιστήριο συμβόλαιο εγκαταστάσεων αστικής ευθύνης που υποχρεούται να διαθέτει και έως το καθοριζόμενο σε αυτό ποσό..", ενώ το άρθρο ... προβλέπει ότι υποβάλλεται και: "Αντίγραφο ασφαλιστηρίου συμβολαίου, το οποίο να αποδεικνύει ότι οι εγκαταστάσεις των υποψηφίων (facilities and in...structure) στις ... που θα χρησιμοποιούν ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών για την υλοποίηση της Σύμβασης, είναι ασφαλισμένες τουλάχιστον για ..... (\$...), ούτως ώστε σε περίπτωση οποιασδήποτε ζημίας που θα προκληθεί εντός των χώρων συγκέντρωσης που θα έχουν δηλωθεί, η ... να αποζημιωθεί (το ανώτατο έως του εν λόγω ποσού) για την αξία των υλικών της ...". Από τα ανωτέρω προκύπτει με ενάργεια ότι η υπεύθυνη δήλωση της ανωτέρω εταιρείας περιλαμβάνει ανάληψη ευθύνης για αποζημίωση μόνον για περιστατικά, τα οποία θα συμβούν κατά την αποθήκευση των υλικών της ...στις ..., ενώ το άρθρο ... παρ. ...του Παραρτήματος ...προβλέπει ρητά ότι ο Ανάδοχος "δ. Οφείλει να λαμβάνει άμεσα τα αναγκαία/απαιτούμενα μέτρα για την αποκατάσταση ή ανάκτηση των υλικών σε περίπτωση ζημίας ή απώλειας ή κλοπής κατά τη διάρκεια της διακίνησης ή αποθήκευσής τους σε ιδιόκτητους χώρους ή τους χώρους των υπεργολάβων του ή συνεργατών του ή συνεργαζόμενων φορέων και εταιρειών", δηλαδή καθόλη τη διάρκεια της εκτέλεσης της σύμβασης και όχι μόνον στις αποθήκες των .... Επειδή η διακήρυξη προβλέπει στο άρθρο ... ότι: "1... Η προσφορά του οικονομικού φορέα απορρίπτεται ως απαράδεκτη σε κάθε μία ή περισσότερες από τις κάτωθι περιπτώσεις : β. Έλλειψη οποιουδήποτε δικαιολογητικού ή/και παράβαση οποιασδήποτε υποχρέωσης που απορρέει από τα άρθρα ... έως ... του παρόντος Παραρτήματος ..... ια. Προσφορά που δεν καλύπτει πλήρως απαράβατους όρους της διακήρυξης...ιβ. Προσφορά που παρουσιάζει ουσιώδεις αποκλίσεις από τους όρους και τις τεχνικές απαιτήσεις της διακήρυξης..", και επειδή η ανωτέρω εταιρεία δεν δεσμεύεται ότι θα λάβει τα αναγκαία/απαιτούμενα μέτρα για την αποκατάσταση ή ανάκτηση των υλικών σε περίπτωση ζημίας ή απώλειας ή κλοπής κατά τη διάρκεια της διακίνησης ή αποθήκευσής τους σε ιδιόκτητους χώρους ή τους χώρους των υπεργολάβων του ή συνεργατών του ή συνεργαζόμενων φορέων και εταιρειών, όπως επιτάσσει το άρθρο ...παρ. ...

του Παραρτήματος της Διακήρυξης, η προσφορά της έπρεπε να κριθεί απαράδεκτη και να απορριφθεί. Συνεπώς, η προσβαλλόμενη απόφαση της ..., η οποία αποδέχθηκε την προσφορά, είναι ακυρωτέα καθότι η εταιρεία "... " δεν αναλαμβάνει την ασφαλιστική κάλυψη για το σύνολο της εκτέλεσης της σύμβασης, αλλά αυθαίρετως περιορίζει την ευθύνη της αποκλειστικά στο σκέλος της αποθήκευσης των υλικών στις .... **10. Παραβίαση άρθρου ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης-Υπέρβαση χρόνου διακίνησης.** Στο Άρθρο ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης (σελ. 76), ορίζονται ρητά και με αυστηρότητα τα ανώτατα επιτρεπόμενα χρονικά όρια για τη μεταφορά των υλικών από τις ... προς την Ελλάδα. Πιο συγκεκριμένα, στην παράγραφο ... του Άρθρου ..., ορίζεται ότι «ο μέγιστος συνολικός χρόνος διακίνησης των υλικών από την εντολή ανάθεσης στον ανάδοχο για παραλαβή («ex-works») μέχρι την παράδοση αυτών στα αρμόδια όργανα του ...ορίζεται σε δεκατέσσερις (14) εργάσιμες ημέρες, ενώ για τα υλικά που παραλαμβάνονται απευθείας στις εγκαταστάσεις του, ορίζεται σε έξι (6) εργάσιμες ημέρες». Παράλληλα, στην παράγραφο ...του ίδιου άρθρου (σελ. 77) ορίζεται «Ο ανάδοχος δεν θεωρείται ότι υπερέβη το μέγιστο χρόνο αν η εκτέλεση του έργου του παρεμποδισθεί από αιτίες πέραν του ελέγχου του και οι οποίες δεν οφείλονται σε αμέλεια ή σφάλμα του. Τέτοιες αιτίες είναι ενδεικτικά: α. Τα γεγονότα ανωτέρας βίας. και β. Οι περιπτώσεις καθυστέρησης έκδοσης αδειών ή διεκπεραίωσης των διαδικασιών με υπαιτιότητα των Αρχών των ..., ή όταν έχει λάβει σχετική οδηγία από το .../Δ7.» Επομένως, ο όρος του Άρθρου ... παράγραφος ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης προβλέπει αυστηρές και στενές ανώτατες προθεσμίες για την εκτέλεση της μεταφοράς. Από τα όρια αυτά προβλέπονται περιοριστικά αναφερόμενες περιπτώσεις παρέκκλισης στην παράγραφο ..., οι οποίες σχετίζονται με παράγοντες πλήρως εξωτερικούς και εκτός του ελέγχου ή της σφαίρας κινδύνου που αναλαμβάνει ο οικονομικός φορέας (ανωτέρα βία, καθυστέρηση έκδοσης αδειών με υπαιτιότητα των αρχών των ..., οδική μεταφορά του φορτίου μέσα από χώρα της ...). Πολύ περισσότερο δε, η παρέκκλιση από τις αυστηρές αυτές προθεσμίες δεν εξαρτώνται από το είδος των μεταφερόμενων υλικών. Τούτες δε οι προβλέψεις και τα στενά χρονικά πλαίσια δικαιολογούνται και επιβάλλονται από τον σκοπό του έργου που ανατίθεται, ο οποίος υπηρετεί το δημόσιο συμφέρον και την εθνική άμυνα, με την έννοια ότι το έργο πρέπει να

εκτελείται εντός αυστηρά καθορισμένων προθεσμιών που η Αναθέτουσα Αρχή αποφασίζει ανάλογα με τις ανάγκες και τους στόχους της. Κατά τούτο, είναι ανεπίτρεπτο ο οικονομικός φορέας να εισάγει στην οικονομική του προσφορά προβλέψεις για καθυστερήσεις στην εκτέλεση του έργου της μεταφοράς, οι οποίες δεν εμπίπτουν στους όρους της Διακήρυξης και να επικαλείται παράγοντες, όπως το επικίνδυνο των υλικών, που επίσης δεν προβλέπονται ως λόγοι επιτρεπτής καθυστέρησης. Σε τέτοια περίπτωση, η προσφορά του είναι προδήλως παράτυπη και άρα απορριπτέα. Η εταιρεία «...», 3η προσωρινή μειοδότης στο διαγωνισμό, με το παράρτημα της οικονομικής της προσφοράς (συν. 25), η οποία έγινε δεκτή, παραβιάζει τον ως άνω κανόνα. Αναλυτικότερα, στη σελίδα 3 του παραρτήματός της περιλαμβάνεται πρόβλεψη για δυνατότητα καθυστερήσεων στη μεταφορά ... υλικών, οι οποίες μπορεί να φτάσουν έως και τις 10 ημέρες. Με αυτόν τον τρόπο, η εταιρεία επικαλείται τη φύση των μεταφερόμενων υλικών ως λόγο δικαιολογητικό καθυστερήσεων, ενώ, όπως εξηγήθηκε, κάτι τέτοιο είναι συνιστά παραβίαση του Άρθρου ...παράγραφος ...της Διακήρυξης και του συστήματος των περιοριστικά αναφερόμενων λόγων καθυστέρησης που εισάγει ο συγκεκριμένος όρος. Σε κάθε περίπτωση, με την ως άνω δήλωση, η εταιρεία παραβιάζει αυθαίρετα την δέσμευση του μέγιστου συνολικού χρόνου διακίνησης των υλικών κατά 10 ημέρες και χωρίς συνδρομή λόγων ανωτέρας βίας, με την αόριστη επίκληση της φύσεως των υλικών ως ..., τα οποία όμως η Διακήρυξη δεν εξαιρεί από την υποχρέωση εμπρόθεσμης διακίνησης. Εν κατακλείδι, λόγω πρόδηλης παραβίασης του όρου της Διακήρυξης, η προσφορά της εταιρείας είναι απορριπτέα. **11.** Ασφαλιστήριο Συμβόλαιο υπό όρους-Παραβίαση άρθρου ... Παραρτήματος ... Στο άρθρο ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης ορίζεται ότι:"1. Εκτός από τα προβλεπόμενα στο άρθρο ..., παραγρ. 1... των Γενικών Όρων δικαιολογητικά, στον (υπο)φάκελο της τεχνικής προσφοράς, επί ποινή απορρίψεως, θα πρέπει να περιλαμβάνονται τα εξής : ... στ. Αντίγραφο ασφαλιστηρίου συμβολαίου, το οποίο να αποδεικνύει ότι οι εγκαταστάσεις των υποψηφίων (facilities and in...structure) στις ... που θα χρησιμοποιούν ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών για την υλοποίηση της Σύμβασης, είναι ασφαλισμένες τουλάχιστον για ..... (\$...), ούτως ώστε σε περίπτωση οποιασδήποτε ζημίας που θα προκληθεί εντός των χώρων συγκέντρωσης που θα έχουν δηλωθεί, η ... να αποζημιωθεί (το ανώτατο έως του εν λόγω ποσού)

για την αξία των υλικών της. Σημειωτέον ότι, το ασφαλιστήριο συμβόλαιο θα καλύπτει οποιαδήποτε ζημία ή απώλεια του κάθε αποθηκευμένου υλικού (μερικής ή ολικής) για οποιοδήποτε λόγο περιλαμβανομένων της κλοπής, της πυρκαγιάς, των φυσικών φαινομένων (πυρκαγιά από φυσική αιτία, πλημμύρα, σεισμό κλπ.). Επισημαίνεται ότι λεπτομέρειες αναφορικά με το εν λόγω ασφαλιστήριο, καταγράφονται αναλυτικά στο Άρθρο ..., παράγραφο ... (Ασφάλιση-Αποζημιώσεις) των παρόντων όρων". Ακολουθώντας, στο άρθρο ... παρ. ... του ίδιου Παραρτήματος ορίζεται ότι: "δ. Οφείλει να λαμβάνει άμεσα τα αναγκαία/απαιτούμενα μέτρα για την αποκατάσταση ή ανάκτηση των υλικών σε περίπτωση ζημίας ή απώλειας ή κλοπής κατά τη διάρκεια της διακίνησης ή αποθήκευσής τους σε ιδιόκτητους χώρους ή τους χώρους των υπεργολάβων του ή συνεργατών του ή συνεργαζόμενων φορέων και εταιρειών" και στην παρ. ... ότι: "4. Κατά την προσωρινή αποθήκευση των υλικών στις εγκαταστάσεις του Αναδόχου ή του ανταποκριτή του στις ... τα υλικά καλύπτονται από το γενικό ασφαλιστήριο συμβόλαιο εγκαταστάσεων αστικής ευθύνης που υποχρεούται να διαθέτει και έως το καθοριζόμενο σε αυτό ποσό. Επισημαίνεται ότι: α. Τα προς μεταφορά υλικών μετασταθμεύουν ως προσωρινή βραχυπρόθεσμη εναπόθεση στις εγκαταστάσεις του Αναδόχου ή του ανταποκριτή του στις .... β. Τα υλικά, για το χρονικό περιθώριο της προσωρινής αποθήκευσης, καλύπτονται από το ασφαλιστήριο συμβόλαιο. Το ίδιο ασφαλιστήριο καλύπτει το κάθε υλικό για το διάστημα που προσωρινά εναποτίθεται στις εν λόγω εγκαταστάσεις, χωρίς να απαιτείται η αθροιστική αξία των υλικών να αφαιρούνται από το συνολικό ασφαλιζόμενο ποσό των εγκαταστάσεων. γ. Η αξία των υλικών ανά ανάθεση μεταφοράς, με βάση τα στατιστικά στοιχεία των προηγούμενων ετών, δεν ξεπερνά την ασφαλιζόμενη αξία του ασφαλιστηρίου συμβολαίου των εγκαταστάσεων που καθορίζεται στη διακήρυξη. δ. Σε περίπτωση που η αξία των υλικών είναι σημαντικά υψηλή και ξεπερνά το όριο του ασφαλιστηρίου, η Υπηρεσία διατηρεί το δικαίωμα να ζητήσει την επιπλέον ασφάλιση". Η εταιρεία "... υπέβαλε στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς της το ασφαλιστήριο συμβόλαιο των εγκαταστάσεων του ανταποκριτή της ... (βλ. συν. 26). Όμως, σε σχετικό ερώτημα διευκρινίσεων, το οποίο της υπέβαλε η Επιτροπή Διαγωνισμού, η ανωτέρω εταιρεία απάντησε στις 27/10/2020 ότι: "Η Εταιρεία μας επιβεβαιώνει ότι τα κατατεθέντα πιστοποιητικά ασφάλισης ευθύνης για τις δηλωθείσες εγκαταστάσεις στις ...

καλύπτουν τις προβλέψεις του Άρθρου ... παρ. ... του Παραρτήματος «...» της ..., ήτοι κάλυψη από οποιαδήποτε ζημία ή απώλεια του κάθε αποθηκευμένου υλικού (μερικής ή ολικής) για οποιαδήποτε λόγο περιλαμβανομένων της κλοπής, της πυρκαγιάς, των φυσικών φαινομένων (πυρκαγιά από φυσική αιτία, πλημμύρα, σεισμό κλπ.) σύμφωνα με γενικό ασφαλιστήριο συμβόλαιο εγκαταστάσεων αστικής ευθύνης του ανταποκριτή μας ...που υποχρεούται να διαθέτει σύμφωνα με τους κανονισμούς των .... Σε περίπτωση που η Εταιρεία μας μειοδοτήσει στην 1η εκτελεστική ή σε όποια άλλη θα προσκομίσει και το προσάρτημα αυτής που θα αναφέρεται αποκλειστικά στην ... και θα καλύπτει πλήρως το Άρθρο ... παρ. στ και το Άρθρο ... παρ. ...(...)" Η ανωτέρω απάντηση της εταιρείας (βλ. συν. 27) αποτελεί συνομολόγηση ότι το υποβληθέν ασφαλιστήριο συμβόλαιο δεν καλύπτει την ασφάλιση των υλικών της ...και δεν καλύπτει πλήρως τις απαιτήσεις του άρθρου ...παρ. στ, του άρθρου ... παρ. ... και παρ.... (...) του Παραρτήματος ...της Διακήρυξης, και ότι αυτή η απαίτηση θα καλυφθεί στο μέλλον, όταν θα εκδοθεί και θα προσκομιστεί μελλοντικά προσάρτημα του ασφαλιστηρίου, που θα καλύπτει τις απαιτήσεις. Επιπροσθέτως, ότι η προσκόμιση του εν λόγω προσαρτήματος του ασφαλιστηρίου συμβολαίου, στο μέτρο που επηρεάζει την εκτέλεση της σύμβασης ως προς την ..., δεν μπορεί να εξαρτάται από το αν η εταιρεία καταταγεί ως 1η μειοδότης. Πρόκειται για μία αίρεση που δεν προβλέπεται από τη Διακήρυξη και δεν μπορεί να γίνει αποδεκτή. Επομένως, η προσφορά της θα έπρεπε να απορριφθεί ως παράτυπη και αντιβαίνουσα στην αρχή της τυπικότητας. Συναφώς υπενθυμίζεται ότι από τη θεμελιώδη αρχή της τυπικότητας που διέπει το δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων, απορρέει η αρχή ότι κάθε πράξη συναφής με την σύναψη και εκτέλεση της σύμβασης πρέπει να διέπεται από τη μεγαλύτερη δυνατή σαφήνεια, ακρίβεια και ασφάλεια. Τούτο ισχύει κατά μείζονα λόγο για τις οικονομικές προσφορές που υποβάλλουν οι οικονομικοί φορείς, οι οποίες οφείλουν όχι μόνο να εναρμονίζονται πλήρως προς τις προβλέψεις των όρων της Διακήρυξης, αλλά και να μην εξαρτούν την εφαρμογή τους από περαιτέρω προϋποθέσεις ή αιρέσεις, οι οποίες δεν προκύπτουν από τη Διακήρυξη. Η σύναψη και εκτέλεση της σύμβασης πρέπει να είναι οριστική και δίχως ουδεμία αίρεση. Είναι, δηλαδή, ανεπίτρεπτο από τον αυστηρό χαρακτήρα του δικαίου των δημοσίων συμβάσεων και από το γεγονός ότι η εκτέλεσή τους υπηρετεί το δημόσιο συμφέρον οι οικονομικοί

φορείς να επιφυλάσσονται ως προς την εφαρμογή των όρων τους θέτοντας αυτοβούλως αιρέσεις. Διότι αυτό εμποδίζει τα μέρη από το να προσδοκούν με ασφάλεια την απρόσκοπτη εκτέλεση της σύμβασης και να δείχνουν εμπιστοσύνη στην πλήρως ομαλή εξέλιξη και διεκπεραίωση του ανατιθέμενου έργου, ενώ παράλληλα απειλεί και το δημόσιο συμφέρον, το οποίο κατευθύνεται επίσης προς την ομαλή και βέβαιη εκτέλεση του έργου. Για τον λόγο αυτό η προσφορά της εταιρείας "... " ήταν ελλιπής και θα έπρεπε να απορριφθεί ως απαράδεκτη, σύμφωνα με τα άρθρα ... και ...παρ. ... και ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης. Συνεπώς, η προσβαλλόμενη απόφαση της ..., η οποία την αποδέχθηκε, είναι ακυρωτέα.».

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αρ.πρωτ. Φ...έγγραφό της απέστειλε τις απόψεις της προς την ΑΕΠΠ, τις οποίες κοινοποίησε μέσω της λειτουργικότητας ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ του ΕΣΗΔΗΣ στους συμμετέχοντες στις 9-2-2021, και προς απόρριψη της εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής προέβαλε τα ακόλουθα: «α. Ως προς τον τύπο, θεωρούμε ότι η Προσφυγή θα πρέπει να γίνει αποδεκτή καθόσον: (1) Η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή κατατέθηκε εμπρόθεσμα στις 30 Ιαν 21, ήτοι εντός της προθεσμίας που καθορίζεται επί παραγράφου 1(γ) του Άρθρου 361 του Ν.4412/16 και επί παραγράφου 1.γ) του Άρθρου 4 του Π.Δ 39/17, λαμβανομένου υπόψη ότι η δημοσίευση της Απόφασης στο ΕΣΗΔΗΣ έλαβε χώρα στις 21 Ιαν 21. (2) Ο οικονομικός φορέας κατέθεσε το προβλεπόμενο παράβολο ποσού 4.750,00 ευρώ ηλεκτρονικά μέσω της εφαρμογής e-παράβολο στη διαδικτυακή πύλη της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων, σύμφωνα με τις προβλέψεις του Άρθρου 363 του Ν.4412/16 και του Άρθρου 5, παράγραφοι 1 & 4 του Π.Δ. 39/17, λαμβανομένης υπόψη της προϋπολογισθείσας αξίας (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) του διαγωνισμού, η οποία ανέρχεται στο ποσό των 950.000,00 ευρώ ( $0,5\% \times 950.000,00 \text{ ευρώ} = 4.750,00 \text{ ευρώ}$ ). β. Ως προς την ουσία και για τα θέματα που θέτει ο οικονομικός φορέας στην Προσφυγή της ως λόγους ακύρωσης, οι απόψεις μας είναι οι ακόλουθες: **(1)** Για τον Πρώτο (1<sup>ο</sup>) λόγιο περί εσφαλμένης και ανακριβούς συμπλήρωσης του ΕΕΕΣ: (α) Τα αναρτηθέντα στη «ΔΙΑΥΓΕΙΑ» έγγραφα του ...με ΑΔΑ ..., ...και ...που αναφέρει και προσκομίζει ο προσφεύγων οικονομικός φορέας, αφορούν σε μία (1) Απόφαση Ανάληψης Υποχρέωσης και σε δύο (2) Εγκρίσεις Δαπάνης, οι οποίες σε καμία περίπτωση δεν επιβεβαιώνουν επιβολή

κυρώσεων ή αποζημίωσης σε βάρος του οικονομικού φορέα «...». Ειδικότερα, τα μη αναλωθέντα υπόλοιπα των εγκρίσεων δαπανών, είναι δυνατόν να έχουν αναλωθεί με μεταγενέστερες όμοιες εγκρίσεις ή να αποτελούν υπόλοιπα που δεν αναλώθηκαν εντός του εκάστοτε οικονομικού έτους λόγω της λήξης αυτού.

(β) Η υπ' αριθμ. ...Απόφαση με ΑΔΑ ...που αναφέρει και προσκομίζει ο προσφεύγων, έχει ως αντικείμενο τη συγκρότηση Επιτροπής για την παροχή γνωμοδότησης περί εξέτασης επιβολής κυρώσεων στην εταιρεία «...». Σε εκτέλεση αυτής, η αρμόδια Επιτροπή, με την υπ' αριθμ. ...Γνωμοδότηση, εισηγήθηκε ομόφωνα την επίλυση των εκκρεμοτήτων από την εκτέλεση της Σύμβασης και τη μη ενεργοποίηση του Άρθρου 32 περί κυρώσεων για εκπρόθεσμες παραδόσεις και του Άρθρου 34 του Π.Δ.118/07 περί κήρυξης της εταιρείας ως έκπτωτης, καθόσον έκρινε ότι με τα υφιστάμενα δεδομένα δεν στοιχειοθετούνταν εκπρόθεσμες παραδόσεις υλικών με ευθύνη της εταιρείας.

(γ) Με την υπ' αριθμ. ...Απόφαση, αναρτηθείσα στο «ΔΙΑΥΓΕΙΑ» με ΑΔΑ ..., έγινε αποδεκτή η υπ' αριθμ. ...Γνωμοδότηση της Επιτροπής και αποφασίστηκε η επίλυση των εκκρεμοτήτων της υπ' αριθμ. ...Σύμβασης, προκειμένου να εκκαθαριστούν οι εκατέρωθεν υποχρεώσεις, να ολοκληρωθεί η Σύμβαση και να αποδεσμευθεί η εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης των όρων της. (δ) Πέραν των ανωτέρω, με το υπ' αριθμ. ...έγγραφο της ...ζητήθηκε, κατόπιν συνεργασίας με την Αναθέτουσα Αρχή, από το ...ενημέρωση για το εάν για προηγούμενη σύμβαση με αντισυμβαλλόμενο τον οικονομικό φορέα «...», αρμοδιότητας του ..., υπήρξε πρόωρη καταγγελία ή επιβολή αποζημιώσεων ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων. Το ..., με το υπ' αριθμ. ...έγγραφό του, γνωστοποίησε ότι δεν ανευρέθη περίπτωση κατά την οποία να έχει προκύψει επιβολή προστίμου ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων εις βάρος του εν λόγω οικονομικού φορέα. (ε) Εκ των ανωτέρω διαπιστώνεται ότι από τα προσκομισθέντα στοιχεία του προσφεύγοντα, δεν προκύπτει ότι έχει επιβληθεί στην εταιρεία «...» πρόωρη καταγγελία δημόσιας σύμβασης, επιβολή αποζημίωσης ή επιβολή παρόμοιας κύρωσης ώστε να αποδεικνύεται λανθασμένη συμπλήρωση του ΕΕΕΣ στο οικείο πεδίο αυτού και ως εκ τούτου ορθώς έγινε αυτό αποδεκτό. (στ) Συμπερασματικά εκ των ανωτέρω προκύπτουν τα ακόλουθα: 1/ Σε καμία περίπτωση δεν υπήρξε πρόωρη λήξη ή καταγγελία σύμβασης ή επιβολή κυρώσεων. Σημειωτέον ότι, κατά την υλοποίηση οποιοσδήποτε σύμβασης, είναι εύλογο να υπάρξουν θέματα που



χρηζουν αντιμετώπισης με σκοπό την καλύτερη εκτέλεση αυτής, τα οποία επιλύονται σύμφωνα με τα ισχύοντα και με γνώμονα τις αρχές της χρηστής διοίκησης και του δικαίου. 2/ Το γεγονός ότι δεν αναλώθηκε το σύνολο της αξίας των συμβάσεων, λανθασμένως εκλαμβάνεται από τον προσφεύγοντα ως απόδειξη ότι το υπόλοιπο ποσό αφορά σε κυρώσεις ή σε παρακράτηση ποσού. Επισημαίνεται ότι, όπως ρητά προβλέπεται στους όρους των συμβάσεων, το ύψος της συμβατικής αξίας είναι εκτιμώμενο, ορίζεται ως μέγιστο ποσό και δεν υπάρχει υποχρέωση για την πλήρη ανάλωσή του. Παράλληλα η Σύμβαση λήγει, εφόσον επέλθει η χρονική της διάρκεια, ανεξαρτήτως εάν έχει ή όχι αναλωθεί το σύνολο του συμβατικού ποσού, χωρίς βέβαια αυτό να θεωρείται ως λύση ή καταγγελία. (ζ) Με βάση τα προαναφερόμενα, οι εν λόγω αιτιάσεις θεωρούνται ως αβάσιμες και έωλες. (2) Για το Δεύτερο (2<sup>ο</sup>) λόγιο περί παραβίασης του Άρθρου ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης - Ανεπίτρεπτο του καθορισμού του αερομεταφορέα από τον ανταποκριτή: (α) Ο επίμαχος όρος του από 1 Σεπ 20 συμβολαίου αντιπροσώπευσης μεταξύ του οικονομικού φορέα «...» και της εταιρείας «...», αναγράφει ρητώς τη φράση «ώστε να μπορούν να ανταποκρίνονται σε όλες τις απαιτήσεις της ...» και συνεπώς δεν έρχεται σε αντίθεση με το Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης καθόσον, αφενός δηλώνεται στον όρο του συμφωνητικού η συμμόρφωση με τις απαιτήσεις της Υπηρεσίας, αφετέρου ο συμμετέχων οικονομικός φορέας αποδέχεται με τον υπόψη όρο του συμφωνητικού τον εκάστοτε μεταφορέα του αντιπροσώπου του «...». (β) Σε κάθε περίπτωση, η ορθή εκτέλεση του συμβατικού αντικειμένου βαρύνει αποκλειστικά τον ανάδοχο οικονομικό φορέα, όπως ρητά καθορίζεται στο Άρθρο ... (παράγραφοι ..., ...& ...) του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, όπου προβλέπεται ότι: 1/ Ο ανάδοχος, ως ...-παραγγελιοδόχος μεταφοράς, αναλαμβάνει να εξεύρει τους μεταφορείς (αεροπορικές εταιρείες, οδικούς μεταφορείς κλπ.), με τους οποίους συνάπτει συμβάσεις μεταφοράς για λογαριασμό της ... και υποχρεούται να ελέγχει την καταλληλότητα και την επάρκεια αυτών, καθόσον οι πράξεις ή παραλείψεις τους, οι οποίες θίγουν τα συμφέροντα της ..., αποτελούν αποκλειστική ευθύνη του, σε όλα τα στάδια της διακίνησης των υλικών. 2/ Ο αντισυμβαλλόμενος στη Διακήρυξη είναι αποκλειστικά και μόνο ο ανάδοχος, ο οποίος ευθύνεται έναντι της Υπηρεσίας με βάση τους όρους της διακήρυξης και κατ' επέκταση τους όρους της

Σύμβασης (επιμέλειας μεταφοράς). 3/ Ο ανάδοχος υποχρεούται να ελέγχει την καταλληλότητα και την επάρκεια των συν εργαζόμενων με αυτόν μεταφορέων (αεροπορικής εταιρείας, χερσαίων μεταφορέων, συν εργαζόμενου ... στις ... κλπ.). Οι πράξεις ή παραλείψεις αυτών, οι οποίες θίγουν τα συμφέροντα της ..., αποτελούν αποκλειστική ευθύνη του αναδόχου, σε όλα τα στάδια της διακίνησης των υλικών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στη Συμφωνία-Πλαίσιο. (γ) Επιπλέον, οι υποθετικές αιτιάσεις περί στήριξης του οικονομικού φορέα «...» σε ικανότητες τρίτου ή ύπαρξης σχέσης υπεργολαβίας, έχουν υποβληθεί όλως προσχηματικώς, διότι δεν υφίσταται κατά την παρούσα φάση της διαγωνιστικής διαδικασίας παράβαση των όρων της διακήρυξης ή του Ν.4412/16 που τη διέπει. (δ) Προς επίρρωση των ανωτέρω αναφέρεται ότι, ο οικονομικός φορέας «...», όπως και όλοι οι λοιποί συμμετέχοντες στο διαγωνισμό δηλώνουν με τα οικεία υποβληθέντα ΕΕΕΣ ότι δεν βασίζονται σε ικανότητες άλλων οντοτήτων, ούτε προτίθενται να αναθέσουν οποιοδήποτε τμήμα της σύμβασης σε τρίτους υπό τη μορφή υπεργολαβίας, σύμφωνα με τις προβλέψεις της διακήρυξης και του Άρθρου 79 του Ν.4412/16. (ε) Τέλος, επισημαίνεται η ενέργεια του προσφεύγοντος να χαρακτηρίσει ως εμπιστευτικό και μη αποδεσμεύσιμο προς τους λοιπούς συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς το περιεχόμενο τόσο των συμβολαίων συνεργασίας, όσο και των ασφαλιστηρίων συμβολαίων της προσφοράς του, σε αντιδιαστολή με τις επικαλούμενες στην προσφυγή αιτιάσεις απόρριψης των λοιπών προσφορών για πλημμέλειες επί των συμβολαίων τους. (στ) Με βάση τα προαναφερόμενα, οι εν λόγω αιτιάσεις θεωρούνται ως αβάσιμες και έωλες. **(3)** Για τον Τρίτο (3<sup>ο</sup>) λόγο περί παραβίασης του Άρθρου ... της διακήρυξης - Εκτέλεση μέρους του έργου από ... δίχως περαιτέρω διευκρινήσεις και στοιχεία: (α) Ο επίμαχος όρος του από 1 Σεπ 20 συμβολαίου αντιπροσώπευσης μεταξύ του συμμετέχοντα οικονομικού φορέα «...» και της εταιρείας «...», δεν έρχεται σε αντίθεση με τους όρους της διακήρυξης, καθόσον σύμφωνα με το Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, η επιλογή των μεταφορέων αποτελεί ευθύνη του αναδόχου, ο οποίος υποχρεούται να ελέγχει την καταλληλότητα και την επάρκεια αυτών, καθόσον οι πράξεις ή παραλείψεις τους, οι οποίες θίγουν τα συμφέροντα της ..., αποτελούν αποκλειστική ευθύνη του, σε όλα τα στάδια της διακίνησης των υλικών. (β) Επιπρόσθετα, σύμφωνα με το Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, ο

συμμετέχων οικονομικός φορέας είχε την υποχρέωση για την υποβολή Υπεύθυνης Δήλωσης στην οποία θα αναφέρει την επωνυμία, τις πλήρεις διευθύνσεις των γραφείων τους στην Ελλάδα και στις ..., καθώς και τα πλήρη στοιχεία και τις διευθύνσεις των συνεργαζόμενων μεταφορικών εταιρειών, καθώς και των εγκαταστάσεων που θα χρησιμοποιεί ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών στις ..., το οποίο και έπραξε κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς. (γ) Οι υποθετικές αιτιάσεις περί στήριξης του οικονομικού φορέα «...» σε ικανότητες τρίτου ή ύπαρξης σχέσης υπεργολαβίας, έχουν υποβληθεί όλως προσχηματικώς, διότι δεν υφίσταται κατά την παρούσα φάση της διαγωνιστικής διαδικασίας παράβαση των όρων της διακήρυξης ή του Ν.4412/16 που τη διέπει. (δ) Προς επίρρωση των ανωτέρω αναφέρεται ότι, ο οικονομικός φορέας «...», όπως και όλοι οι λοιποί συμμετέχοντες στο διαγωνισμό δηλώνουν με τα οικεία υποβληθέντα ΕΕΕΣ ότι δεν βασίζονται σε ικανότητες άλλων οντοτήτων, ούτε προτίθενται να αναθέσουν οποιοδήποτε τμήμα της σύμβασης σε τρίτους υπό τη μορφή υπεργολαβίας, σύμφωνα με τις προβλέψεις της διακήρυξης και του Άρθρου 79 του Ν.4412/16. (ε) Τέλος, επισημαίνεται η ενέργεια του προσφεύγοντος να χαρακτηρίσει ως εμπιστευτικό και μη αποδεσμεύσιμο προς τους λοιπούς συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς το περιεχόμενο τόσο των συμβολαίων συνεργασίας, όσο και των ασφαλιστηρίων συμβολαίων της προσφοράς του, σε αντιδιαστολή με τις επικαλούμενες στην προσφυγή αιτιάσεις απόρριψης των λοιπών προσφορών για πλημμέλειες επί των συμβολαίων τους. (στ) Με βάση τα προαναφερόμενα, οι εν λόγω αιτιάσεις θεωρούνται ως αβάσιμες και έωλες. **(4) Για τον Τέταρτο (4<sup>ο</sup>) λόγο περί παραβίασης του Άρθρου ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης - Ασάφεια όσον αφορά στο ασφαλιστήριο συμβόλαιο:** (α) Ο συμμετέχων οικονομικός φορέας «...» έχει υποβάλει την προβλεπόμενη από το Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης Υπεύθυνη Δήλωση, με την οποία δηλώνει ότι συνεργαζόμενος μεταφορέας, του οποίου οι εγκαταστάσεις θα χρησιμοποιηθούν ως κέντρο υποδοχής και μεταφοράς υλικών στις ... είναι για την ...η εταιρεία «...» με διεύθυνση «...». (β) Επιπρόσθετα, στο υποβληθέν ασφαλιστήριο συμβόλαιο που αφορά στην εν λόγω συνεργαζόμενη εταιρεία, αναγράφεται ως ασφαλισμένη και όχι απλώς ως λήπτης της ασφάλισης, η «.....». (γ) Με βάση τα ανωτέρω, καθίσταται πρόδηλο ότι δεν υφίσταται

ασάφεια αναφορικά με το ασφαλιστήριο συμβόλαιο της συνεργαζόμενης μεταφορικής εταιρείας στην ...των ..., όπως αυτή δηλώθηκε στην υποβληθείσα Υπεύθυνη Δήλωση του συμμετέχοντα οικονομικού φορέα. (δ) Το γεγονός ότι το εν λόγω ασφαλιστήριο συμβόλαιο αναγράφει ως ασφαλισμένη και άλλη μεταφορική εταιρεία, δεν αποτελεί κώλυμα για τη διαγωνιστική διαδικασία, καθόσον η συνεργαζόμενη εταιρεία «...» πληροί τον όρο του Άρθρου ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης περί ύπαρξης ασφαλιστηρίου συμβολαίου. (ε) Σε κάθε περίπτωση η άλλη μεταφορική εταιρεία με την επωνυμία «...», δεν έχει δηλωθεί από τον συμμετέχοντα οικονομικό φορέα ως συνεργαζόμενη και ως εκ τούτου δεν θα συμπεριλαμβάνεται στην προς υπογραφή Συμφωνία-Πλαίσιο. (στ) Συνεπώς, όσον αφορά στις υποθετικές αιτιάσεις περί στήριξης του οικονομικού φορέα «...» σε ικανότητες τρίτου ή ύπαρξης σχέσης υπεργολαβίας, έχουν υποβληθεί όλως προσχηματικώς, διότι δεν υφίσταται κατά την παρούσα φάση της διαγωνιστικής διαδικασίας παράβαση των όρων της διακήρυξης ή του Ν.4412/16 που τη διέπει. (ζ) Προς επίρρωση των ανωτέρω αναφέρεται ότι, ο οικονομικός φορέας «...», όπως και όλοι οι λοιποί συμμετέχοντες στον εν λόγω διαγωνισμό, δηλώνουν με τα οικεία υποβληθέντα ΕΕΕΣ ότι δεν βασίζονται σε ικανότητες άλλων οντοτήτων, ούτε προτίθενται να αναθέσουν οποιοδήποτε τμήμα της σύμβασης σε τρίτους υπό τη μορφή υπεργολαβίας, σύμφωνα με τις προβλέψεις της διακήρυξης και του Άρθρου 79 του Ν.4412/16. η) Τέλος, επισημαίνεται η ενέργεια του προσφεύγοντος να χαρακτηρίσει ως εμπιστευτικό και μη αποδεσμεύσιμο προς τους λοιπούς συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς το περιεχόμενο τόσο των συμβολαίων συνεργασίας, όσο και των ασφαλιστηρίων συμβολαίων της προσφοράς του, σε αντιδιαστολή με τις επικαλούμενες στην προσφυγή αιτιάσεις απόρριψης των λοιπών προσφορών για πλημμέλειες επί των συμβολαίων τους. (θ) Με βάση τα προαναφερόμενα, οι εν λόγω αιτιάσεις θεωρούνται ως αβάσιμες και έωλες. **(5)** Για τον Πέμπτο (5<sup>ο</sup>) λόγο περί παραβίασης του Άρθρου ..., παράγραφοι ... και ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης και αρχής της τυπικότητας – Εσφαλμένη αντιστοιχία επί τιμών ΙΑΤΑ: (α) Σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, ως κριτήριο ανάθεσης-ανάδειξης των υποψηφίων Αναδοχών για τη συμμετοχή τους στη Συμφωνία-Πλαίσιο, ορίζεται η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη

προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής, που θα προκόψει από την εφαρμογή του Τόπου:  $A \chi \dots\% + E \chi \dots\% = T$ , όπου  $A$  είναι η εξαγόμενη μέση τιμή της Αεροπορικής μεταφοράς,  $E$  είναι η εξαγόμενη μέση τιμή της Εσωτερικής (εντός των ...) μεταφοράς και  $T$  η συνολική τιμή που αποτελεί και το προαναφερθέν κριτήριο ανάθεσης. (β) Οι όροι ... και ... του τύπου υπολογισμού της συνολικής τιμής, προσδιορίζονται αναλυτικώς στην παράγραφο ... του ιδίου Άρθρου, από το οποίο επιπλέον προκύπτει ότι οι τιμές του ισχύοντος δημοσιευμένου-καταλόγου IATA, καθώς και τα εξαγόμενα ποσοστά έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους (σε σχέση με τις τιμές του εν λόγω καταλόγου), δεν αποτελούν επ' ουδενί κριτήριο ανάθεσης, παρά μόνο χρησιμοποιούνται για λόγους αξιολόγησης και σύγκρισης των προσφορών των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων. (γ) Επιπρόσθετα, ο οικονομικός φορέας «...» υπέβαλε στην προσφορά του τον προβλεπόμενο από τη διακήρυξη ισχύοντα κατάλογο IATA, από τον οποίο προκύπτουν οι αναγραφόμενες στην οικονομική προσφορά τιμές IATA, καθώς και τα εξαγόμενα (για συγκριτικούς-υποβοηθητικούς λόγους) ποσοστά έκπτωσης ανά κατηγορία κιλών, όπως ορίζεται στο Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης. (δ) Όπως επικουρικώς αναφέρεται ότι στην υποθετική περίπτωση, όπου ήθελε θεωρηθεί ότι έχει αναγραφεί εσφαλμένα η τιμή IATA (ανά κατηγορία κιλών) και κατά συνέπεια το αντίστοιχο εξαγόμενο ποσοστό έκπτωσης σε οιαδήποτε κατηγορία κιλών της οικονομικής προσφοράς του οιασδήποτε οικονομικού φορέα, ουδόλως επηρεάζεται η τελική αξία της προσφοράς, καθώς και η σειρά κατάταξης των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων και συνεπώς δεν υφίσταται λόγος απόρριψης της προσφοράς. (ε) Επιπλέον, όπως είχε επισημανθεί με το υπ' αριθμ. ...έγγραφο σε όλους τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, σε σχετικό υποβληθέν ερώτημα περί παροχής διευκρινίσεων επί των όρων της διακήρυξης, η σύγκριση των οικονομικών προσφορών δεν θα γίνει με βάση τα ποσοστά εκπτώσεων, αλλά με βάση τις επιμέρους τιμές που θα κατατεθούν από τους οικονομικούς φορείς στους καθοριζόμενους στη διακήρυξη Πίνακες και οι οποίες θα δύνανται να παραμένουν σταθερές ή να μειώνονται αναλόγως των εκάστοτε δεδομένων, κατά τη διενέργεια των διαγωνιστικών διαδικασιών που θα διενεργούνται για τη σύναψη των Εκτελεστικών Συμβάσεων. (στ) Υπογραμμίζεται ότι ο προσφεύγων οικονομικός φορέας, με την από 23 Δεκ 20 επιστολή του που

υποβλήθηκε στην πλατφόρμα «ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ» του ΕΣΗΔΗΣ, σε απάντηση του από 15 Δεκ 20 αιτήματος της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού, παρείχε ανάλογες διευκρινίσεις όσον αφορά στις πλημμέλειες της οικονομικής του προσφοράς και ειδικότερα αναφορικά με το γεγονός ότι, από τον κατατεθέντα κατάλογο της ΙΑΤΑ δεν εξαγόταν με ασφάλεια το ποσοστό έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους, για τα δηλωθέντα δρομολόγια του αερομεταφορέα αναφοράς. (ζ) Με βάση τα προαναφερόμενα, οι εν λόγω αιτιάσεις θεωρούνται ως αβάσιμες και έωλες. **(6)** Για τον Έκτο (6<sup>ο</sup>) λόγο περί παραβίασης του Άρθρου ..., παράγραφο ..., περιπτώσεις ... και ... και ... του Παραρτήματος «...» τικ διακήρυξης - Εσφαλμένη χρήση νομίσματος για μεταφορά από Ελλάδα-...: (α) Στο Άρθρο ..., παράγραφο ...του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, περί του κριτηρίου ανάδειξης αναδόχου και της κατάρτισης της οικονομικής προσφοράς, αναγράφεται ρητώς και με σαφήνεια ότι, οι οικονομικές προσφορές πρέπει να αναφέρουν τις τιμές σε ευρώ (€) ή σε δολάρια ... (\$) και θα αφορούν υποχρεωτικά, τόσο στο σύνολο των Πινάκων, όσο και στο σύνολο των περιπτώσεων που αναφέρονται στο παρόν Άρθρο. (β) Σύμφωνα με τα ανωτέρω προβλεπόμενα, η οικονομική προσφορά στο σύνολό της για όλα τα περιεχόμενα σε αυτή έντυπα είναι υποχρεωτικό να περιλαμβάνει προσφερόμενες τιμές σε οιοδήποτε νόμισμα εκ των δύο, ήτοι σε ευρώ (€) ή σε δολάριο (\$). (γ) Επιπρόσθετα, στις παραγράφους ... και ... του ιδίου Άρθρου της διακήρυξης, δεν καθορίζεται συγκεκριμένα το νόμισμα με το οποίο ο εκάστοτε οικονομικός φορέας υποχρεούται να υποβάλει οικονομική προσφορά και ειδικότερα το νόμισμα με το οποίο θα αναφέρει τα επιβαλλόμενα Fuel Surcharges και τα Aviation Security Fees. (δ) Ως εκ τούτου, το γεγονός ότι ο συμμετέχων οικονομικός φορέας «...» αναφέρει στο κατατεθέν Προσάρτημα της Οικονομικής του Προσφοράς τα Fuel Surcharges, τόσο για τη μεταφορά από Ελλάδα στις ..., όσο και για τη μεταφορά από τις ... στην Ελλάδα, στο νόμισμα του δολαρίου (\$), βρίσκεται σε απόλυτη συμφωνία με το οικείο άρθρο της διακήρυξης. (ε) Σημειωτέον ότι, ακόμη και εάν υπήρχαν ερωτηματικά αναφορικά με το νόμισμα, αυτά απαντήθηκαν πλήρως με το υπ' αριθμ. ...έγγραφο, κοινοποιηθέν σε όλους τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς ως απάντηση σε σχετικό υποβληθέν ερώτημα περί παροχής διευκρινίσεων επί των όρων της διακήρυξης, στο οποίο ρητά και με σαφήνεια επισημαινόταν ότι οι οικονομικές προσφορές πρέπει να αναφέρουν τις τιμές σε

ευρώ (€) ή σε δολάρια ... (\$). (στ) Με βάση τα προαναφερόμενα, οι εν λόγω αιτιάσεις θεωρούνται ως αβάσιμες και έωλες. **(7)** Για τον Έβδομο (7<sup>ο</sup>) λόγο περί παραβίασης του Άρθρου ... παράγραφος ... του Παραρτήματος «...» - Ασαφής καθορισμός των επίναυλων καυσίμων: (α) Στο Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, περί της κατάρτισης της οικονομικής προσφοράς, αναγράφεται ρητώς και με σαφήνεια ότι, οι οικονομικές προσφορές πρέπει να αναφέρουν τις τιμές σε ευρώ (€) ή σε δολάρια ... (\$) και θα αφορούν υποχρεωτικά, τόσο στο σύνολο των Πινάκων, όσο και στο σύνολο των περιπτώσεων που αναφέρονται στο παρόν Άρθρο. (β) Στην παράγραφο ... του ιδίου Άρθρου, όπου καθορίζονται οι πίνακες εξαγωγής της τελικής τιμής, ο τρόπος υπολογισμού των προσφερόμενων τιμών πραγματοποιείται με την κατηγοριοποίηση του μεταφερόμενου υλικού με βάση το βάρος του σε κιλά. (γ) Ο εν λόγω προσδιορισμός (τιμή ανά κιλό), αφορά προδήλως αποκλειστικά και μόνο το μεταφερόμενο υλικό και όχι τα έξοδα Fuel Surcharges, τα οποία ρητώς εξαιρούνται από την εξαγωγή των τιμών της οικονομικής προσφοράς, ωστόσο υποβάλλονται από τους συμμετέχοντες παράλληλα με την προσφορά τους. (δ) Στην παράγραφο ... του Άρθρου ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, η οποία αναφέρεται στα έξοδα Fuel Surcharges: 1/ Δεν καθορίζεται η μονάδα μέτρησης με την οποία θα προσδιορίζονται στην οικονομική προσφορά και επιπλέον αναφέρεται ότι αυτά εξάγονται υπολογίζοντας ως μέση κατανάλωση καυσίμου φορτηγών οχημάτων τα ...μίλια ανά γαλόνι. Ως εκ τούτου, ο προσδιορισμός της αξίας αυτών ανά γαλόνι, ο οποίος παραπέμπει και στη μέση κατανάλωση, κρίνεται απόλυτα ορθός και αποδεκτός. 2/ Δεν αναγράφεται ότι τα Fuel Surcharges θα πρέπει να καθορίζονται σε μία συγκεκριμένη τιμή, παρά μόνο ότι θα πρέπει να υποβάλλονται από τους συμμετέχοντες με την προσφορά τους. Σημειωτέον ότι είναι δυνατή η τροποποίησή τους κατά την εκτέλεση της σύμβασης, οσάκις απαιτείται, κατόπιν έγγραφης ενημέρωσης του .... (ε) Επιπλέον, όπως ρητά καθορίζεται στην παράγραφο ... του Άρθρου ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, οι τιμές που αφορούν στα Fuel Surcharges εξαιρούνται από τις λοιπές χρεώσεις και δεν παραμένουν σταθερές κατά τη χρονική διάρκεια της ..., ενώ εξοφλούνται με βάση τα επίσημα παραστατικά της αεροπορικής εταιρείας και του οδικού μεταφορέα, όπως προβλέπεται στο Άρθρο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης. (στ) Σημειωτέον ότι, τα συγκεκριμένα

έξοδα εξαρτώνται από πολλούς παράγοντες που εκάστοτε ισχύουν, πχ. από την πολιτική της αεροπορικής εταιρείας που θα χρησιμοποιηθεί, τις διεθνείς συνθήκες ενέργειας και ασφάλειας, την ιδιαιτερότητα των μεταφερόμενων υλικών, τον προορισμό, κλπ. Για το λόγο αυτό δεν καθορίζονται με ακρίβεια και τροποποιούνται οσάκις απαιτείται. (ζ) Με βάση τα ανωτέρω, το γεγονός ότι οι προσφορές των οικονομικών φορέων «...» και «...» προσδιορίζουν τα Fuel Surcharges για την οδική μεταφορά σε δολάρια ανά γαλόνι, εντός ενός εύρους οικονομικής επιβάρυνσης (...έως ... και ...έως ... δολάρια ανά γαλόνι αντίστοιχα) και όχι σε σταθερή τιμή, είναι απολύτως σύμφωνο με τις προβλέψεις της διακήρυξης. (η) Με βάση τα προαναφερόμενα, οι εν λόγω αιτιάσεις θεωρούνται ως αβάσιμες και έωλες. (8) Για τον Όγδοο (8<sup>ο</sup>) λόγο περί παραβίασης του Άρθρου ..., παράγραφο ...του Παραρτήματος «...B» της διακήρυξης: (α) Σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να αναφέρουν στις οικονομικές προσφορές, μαζί με την αντίστοιχη προσφερόμενη τιμή, το ποσοστό έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους σε σχέση με τον ισχύοντα κατάλογο τιμών της IATA, καθώς και την αεροπορική εταιρεία αναφοράς και το δρομολόγιο αυτής (αριθμός πτήσης & αντίστοιχα Α/Δ). (β) Η ανωτέρω υποχρέωση των συμμετεχόντων καθίσταται προφανές ότι αφορά αποκλειστικά και μόνο στην αεροπορική μεταφορά από και προς τις ... καθόσον: 1/ Είναι προδήλως λογική συνέχεια της προηγούμενης παραγράφου (της παραγράφου ... του ιδίου Άρθρου). 2/ Αφορά στα αεροπορικά δρομολόγια από και προς τα Α/Δ που είναι σαφή και καθορισμένα, ήτοι το Α/Δ ...και τα Α/Δ της ... και της ... των .... (γ) Επισημαίνεται ότι δεν θα μπορούσε να ζητηθεί από τους οικονομικούς φορείς να αναφέρουν συγκεκριμένη αεροπορική εταιρεία και συγκεκριμένο δρομολόγιο (αριθμός πτήσης & αντίστοιχα Α/Δ), αλλά ούτε να προσκομίσουν κατάλογο τιμών της IATA για τα δρομολόγια εσωτερικής αεροπορικής μεταφοράς εντός των ..., καθόσον οι τελικοί προορισμοί των μεταφερόμενων υλικών: 1/ Δεν είναι γνωστοί από την φάση της προκήρυξης του διαγωνισμού. 2/ Αφορούν σε ένα μεγάλο εύρος Α/Δ εντός των ..., τα οποία δεν είναι εκ των προτέρων γνωστά και δεν κατονομάζονται. 3/ Μεταβάλλονται κατά περίπτωση αναλόγως των απαιτήσεων μεταφοράς υλικών που θα ανακύψουν την επόμενη ... (...). (δ) Με βάση τα ανωτέρω οι οικονομικές προσφορές των



οικονομικών φορέων «...» και «...», στις οποίες συμπεριλαμβάνονται όλα τα στοιχεία που ζητούνται μόνο για την αεροπορική μεταφορά από και προς τις ..., είναι απόλυτα σύμφωνες με τους όρους της διακήρυξης. (ε) Όσον αφορά στην αιτίαση ότι η προσφερόμενη τιμή οδικής μεταφοράς, ποσού ... δολαρίου ανά κιλό, του συμμετέχοντα οικονομικού φορέα «...» πρέπει να απορριφθεί ως ασυνήθιστα χαμηλή, επισημαίνονται τα ακόλουθα: 1/ Τα αποτελέσματα του συγκεκριμένου διαγωνισμού, όπως και σε κάθε διαγωνιστική διαδικασία, αξιολογήθηκαν ως προς τις τιμές συγκριτικά με αντίστοιχες προηγούμενων διαγωνισμών που έχουν διενεργηθεί επί του αντικείμενου. 2/ Κατόπιν ελέγχου σε προγενέστερες Εκτελεστικές Συμβάσεις της Υπηρεσίας με το ίδιο ακριβώς αντικείμενο (τις Ε.Σ. ..., ..., ...& ...που είχαν συναφθεί μεταξύ της ...και του προσφεύγοντα οικονομικού φορέα βάσει της υπ' αριθμ. ....), διαπιστώθηκε ότι υφίσταται αντίστοιχη τιμή για περιπτώσεις εσωτερικών οδικών μεταφορών εντός των ... ίση με ... δολάρια ανά κιλό. 3/ Ως εκ τούτου, η επίμαχη τιμή (... δολάριο ανά κιλό) δεν είναι ασυνήθιστα χαμηλή, καθόσον κυμαίνεται σε παραπλήσια επίπεδα των τιμών των προηγούμενων συμβάσεων της Υπηρεσίας. (στ) Με βάση τα προαναφερόμενα, οι εν λόγω αιτιάσεις θεωρούνται ως αβάσιμες και έωλες. (9) Για τον Ένατο (9<sup>ο</sup>) λόγο περί παραβίασης του Άρθρου ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης - Περιορισμένο εύρος ασφαλιστικής κάλυψης: (α) Η Υπεύθυνη Δήλωση του Άρθρου ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, αφορά στο ασφαλιστήριο συμβόλαιο των εγκαταστάσεων των συνεργαζόμενων εταιρειών με τον εκάστοτε συμμετέχοντα οικονομικό φορέα, ως ειδικότερα συμπληρώνεται με την παράγραφο ... του ιδίου Άρθρου, ούτως ώστε να αποζημιώνεται η ... από ενδεχόμενη ζημιά ή απώλεια και βάσει των όρων του Άρθρου ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης (περί ασφαλίσεων-αποζημιώσεων). (β) Σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, οι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να προσκομίσουν αντίγραφο ασφαλιστηρίου συμβολαίου, το οποίο να αποδεικνύει ότι οι εγκαταστάσεις των υποψηφίων στις ... που θα χρησιμοποιούν ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών για την υλοποίηση της Σύμβασης, είναι ασφαλισμένες τουλάχιστον για ..... (\$...), ούτως ώστε σε περίπτωση οποιοσδήποτε ζημίας που θα προκληθεί εντός των χώρων συγκέντρωσης που θα έχουν δηλωθεί, η ... να αποζημιωθεί (το ανώτατο έως

του εν λόγω ποσού) για την αξία των υλικών της. Σημειωτέον ότι, το ασφαλιστήριο συμβόλαιο θα καλύπτει οποιαδήποτε ζημία ή απώλεια του κάθε αποθηκευμένου υλικού (μερικής ή ολικής) για οποιοδήποτε λόγο περιλαμβανομένων της κλοπής, της πυρκαγιάς, των φυσικών φαινομένων (πυρκαγιά από φυσική αιτία, πλημμύρα, σεισμό κλπ.). (γ) Όπως ρητά καθορίζεται στο Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, κατά την προσωρινή αποθήκευση των υλικών στις εγκαταστάσεις του Αναδόχου ή του ανταποκριτή του στις ... τα υλικά καλύπτονται από το γενικό ασφαλιστήριο συμβόλαιο εγκαταστάσεων αστικής ευθύνης που υποχρεούται να διαθέτει και έως το καθοριζόμενο σε αυτό ποσό. (δ) Σε κάθε όμως περίπτωση, όπως καθορίζεται στο Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, ο ανάδοχος οφείλει να λαμβάνει άμεσα τα αναγκαία/απατούμενα μέτρα για την αποκατάσταση ή ανάκτηση των υλικών σε περίπτωση ζημίας ή απώλειας ή κλοπής κατά τη διάρκεια της διακίνησης ή αποθήκευσής τους σε ιδιόκτητους χώρους ή τους χώρους των υπεργολάβων του ή συνεργατών του ή συνεργαζόμενων φορέων και εταιρειών. (ε) Με το περιεχόμενο της υποβληθείσας από το συμμετέχοντα οικονομικό φορέα «...» Υπεύθυνης Δήλωσης, σε συνδυασμό με τις διευκρινίσεις που παρασχέθηκαν με το από 26 Οκτ 20 μήνυμά του και την επισυναπτόμενη σε αυτό επιστολή, ο οικονομικός φορέας: 1/ Επιβεβαιώνει ότι τα κατατεθέντα πιστοποιητικά ασφάλισης ευθύνης για τις δηλωθείσες εγκαταστάσεις στις ... καλύπτουν τις προβλέψεις του Άρθρου ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, ήτοι κάλυψη από οποιαδήποτε ζημία ή απώλεια του κάθε αποθηκευμένου υλικού (μερικής ή ολικής) για οποιοδήποτε λόγο περιλαμβανομένων της κλοπής, της πυρκαγιάς, των φυσικών φαινομένων (πυρκαγιά από φυσική αιτία, πλημμύρα, σεισμό, κλπ.). 2/ Διευκρινίζει ότι η κατατεθείσα Υπεύθυνη Δήλωση του Άρθρου ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, αφορά στο Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» όπως ορίζεται, καθώς και στο Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» και όχι στο Άρθρο ...παράγραφο..., καθόσον αφορά στις εγκαταστάσεις στις .... (στ) Επισημαίνεται ότι, ο οικονομικός φορέας «...» έχει υποβάλει Υπεύθυνη δήλωση, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, με την οποία βεβαιώνει ότι η προσφορά συντάχθηκε σύμφωνα με τους όρους της

διακήρυξης, της οποίας έλαβε γνώση και την αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα και ως εκ τούτου δεσμεύεται για το σύνολο των όρων της διακήρυξης. (ζ) Ως εκ τούτου δεν υφίσταται περιορισμένο εύρος ασφαλιστικής κάλυψης αλλά πλήρης συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης. (η) Επιγραμματικά (αναλυτικά αναφέρονται όλες οι περιπτώσεις στο Άρθρο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης), ισχύουν τα ακόλουθα για την ασφάλιση και τις αποζημιώσεις: 1/ Κατά τη μεταφορά των υλικών: α/ Εφόσον ζητηθεί από την Υπηρεσία ασφάλιση, ο ανάδοχος θα καταβάλει στην Υπηρεσία το ισόποσο της αξίας του καταστραφέντος ή απολεσθέντος υλικού προσαυξημένο με ποσοστό ...%. β/ Στις λοιπές περιπτώσεις, ισχύουν οι γενικοί κανόνες αποζημίωσης σύμφωνα με την εμπορική πρακτική και τους ειδικούς κανόνες της IATA ή άλλων κρατικών υπηρεσιών. 2/ Κατά την προσωρινή αποθήκευση των υλικών στις εγκαταστάσεις του αναδόχου ή του ανταποκριτή του στις ..., όλα τα υλικά καλύπτονται από το ασφαλιστήριο συμβόλαιο και έως το καθοριζόμενο σε αυτό ποσό. 3/ Σε όλα τα στάδια μεταφοράς, ο ανάδοχος υποχρεούται να τηρεί όλες τις προβλεπόμενες διαδικασίες με επιμέλεια και επαγγελματισμό και να λαμβάνει όλα τα μέτρα που απαιτούνται για την ασφαλή μεταφορά των υλικών και σε περίπτωση που αυτό δεν γίνει, υποχρεούται στην καταβολή αποζημίωσης ίσης με την αξία του υλικού, προσαυξημένη με ποσοστό ...%, (ανεξαρτήτως εάν το υλικό δεν είναι ασφαλισμένο). (θ) Με βάση τα προαναφερόμενα, οι εν λόγω αιτιάσεις θεωρούνται ως αβάσιμες και έωλες. **(10)** Για το Δέκατο (10<sup>ο</sup>) λόγο περί παραβίασης του Άρθρου ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης - Υπέρβαση χρόνου διακίνησης: (α) Στο Άρθρο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, καθορίζεται σαφώς ο μέγιστος χρόνος διακίνησης των υλικών από τον ανάδοχο, καθώς και οι περιπτώσεις για τις οποίες δικαιολογείται ενδεχόμενη υπέρβαση του χρόνου. Ειδικότερα, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην παράγραφο ... του εν λόγω Άρθρου, ο ανάδοχος δεν θεωρείται ότι υπερέβη το μέγιστο χρόνο αν η εκτέλεση του έργου του παρεμποδισθεί από αιτίες πέραν του ελέγχου του και οι οποίες δεν οφείλονται σε αμέλεια ή σφάλμα του. Τέτοιες αιτίες είναι ενδεικτικά: 1/ Τα γεγονότα ανωτέρας βίας. 2/ Οι περιπτώσεις καθυστέρησης έκδοσης αδειών ή διεκπεραίωσης των διαδικασιών με υπαιτιότητα των Αρχών των ..., ή όταν έχει λάβει σχετική οδηγία από το .... 3/ Οι μεταφορές στις οποίες μεσολαβεί οδική μεταφορά του φορτίου σε χώρα της .... (β) Όλα τα ανωτέρω

γεγονότα, τα οποία σημειωτέον είναι ενδεικτικά και όχι περιοριστικά, θα πρέπει να αποδεικνύονται με επίσημα παραστατικά τα οποία προσκομίζονται προς εξέταση από την Υπηρεσία με αποκλειστική ευθύνη του αναδόχου, όπως προβλέπεται στις παραγράφους ... & ... του ιδίου Άρθρου. (γ) Παράλληλα, όπως αναλυτικά καθορίζεται στο Άρθρο ... του Παραρτήματος «...» και στο Άρθρο 7 του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, για τυχόν υπέρβαση του μεγίστου χρόνου μεταφοράς των υλικών με υπαιτιότητα του αναδόχου, ή για κάθε άλλη παράβαση όρων της σύμβασης, προβλέπεται η επιβολή, κατά περίπτωση, κυρώσεων- ποινικών ρητρών. (δ) Στην κατατεθείσα οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα «...» και ειδικότερα στην 3η σελίδα του Παραρτήματος αυτής, συμπεριλαμβάνεται όρος (περί εγκρίσεων μεταφοράς) στον οποίο αναγράφεται ότι «μπορεί να υπάρξουν καθυστερήσεις σε ... έως 10 ημέρες λόγω της φύσεως των υλικών των συγκεκριμένων φορτίων. Περιορισμοί υπάρχουν διαφορετικοί αναλόγως την χώρα προορισμού». (ε) Τα ανωτέρω αναφέρονται σε ένα ενδεχόμενο που μπορεί να προκύψει κατά τη διακίνηση των συγκεκριμένων φορτίων (...), αφορούν σε έναν από τους λόγους που μπορεί να δημιουργήσει καθυστέρηση στη μεταφορά, σε καμία περίπτωση δεν συνιστούν παράβαση του Άρθρου ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης και δεν αποτελούν λόγο απόρριψης της προσφοράς του. Εάν και εφόσον αυτό συμβεί, ο ανάδοχος υποχρεούται να αποδείξει ότι η μη τήρηση του προβλεπόμενου χρόνου δεν οφείλεται σε δική του υπαιτιότητα, με βάση παραστατικά που θα προσκομίσει προς τούτο και τα οποία θα εξεταστούν από την Υπηρεσία, ενώ σε αντίθετη περίπτωση, θα του επιβληθούν οι προβλεπόμενες από τη διακήρυξη κυρώσεις. (στ) Επισημαίνεται ότι οι λόγω οικονομικός φορέας έχει υποβάλει Υπεύθυνη Δήλωση σύμφωνα με το Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, με την οποία αποδεχτεί πλήρως και ανεπιφύλακτα όλους τους όρους αυτής. (ζ) Με βάση τα προαναφερόμενα, οι εν λόγω αιτιάσεις θεωρούνται ως αβάσιμες και έωλες. **(11)** Για το Ενδέκατο (11<sup>ο</sup>) λόννο περί ασφαλιστηρίου συμβολαίου - Παραβίαση του Άρθρου ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης: (α) Σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, οι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να προσκομίσουν αντίγραφο ασφαλιστηρίου συμβολαίου, το οποίο να αποδεικνύει ότι οι εγκαταστάσεις των υποψηφίων στις ... που θα

χρησιμοποιούν ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών για την υλοποίηση της Σύμβασης, είναι ασφαλισμένες τουλάχιστον για ..... (\$...), ούτως ώστε σε περίπτωση οποιοσδήποτε ζημίας που θα προκληθεί εντός των χώρων συγκέντρωσης που θα έχουν δηλωθεί, η ... να αποζημιωθεί (το ανώτατο έως του εν λόγω ποσού) για την αξία των υλικών της. Σημειωτέον ότι, το ασφαλιστήριο συμβόλαιο θα καλύπτει οποιαδήποτε ζημία ή απώλεια του κάθε αποθηκευμένου υλικού (μερικής ή ολικής) για οποιοδήποτε λόγο περιλαμβανομένων της κλοπής, της πυρκαγιάς, των φυσικών φαινομένων (πυρκαγιά από φυσική αιτία, πλημμύρα, σεισμό κλπ.). (β) Ο οικονομικός φορέας «...» κατέθεσε το προβλεπόμενο από τον ανωτέρω όρο της διακήρυξης ασφαλιστήριο συμβόλαιο για τη συνεργαζόμενη με αυτόν εταιρεία στις ... «...». Επιπρόσθετα, κατόπιν αιτήματος παροχής διευκρινίσεων από την αρμόδια Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού, επιβεβαίωσε με το από 27 Οκτ 20 μήνυμά του στο ΕΣΗΔΗΣ και την επισυναπτόμενη σε αυτό επιστολή, ότι καλύπτει τις προβλέψεις του εν λόγω Άρθρου της διακήρυξης. Ειδικότερα, επί του προσκομισθέντος μεταφρασμένου αντιγράφου ασφαλιστηρίου συμβολαίου, αναφέρεται ρητώς ο όρος «Όριο Νομικής Ευθύνης Φορτίου: ... / ...\$ για κάθε συμβάν. Εκδίδεται ως απόδειξη κάλυψης σε ισχύ» το οποίο υπερκαλύπτει το απαιτούμενο από τη διακήρυξη όριο ασφάλισης ύψους ...\$ για το κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών στις .... (γ) Επιπρόσθετα, ο εν λόγω οικονομικός φορέας επεσήμανε ότι σε περίπτωση κατακύρωσης Εκτελεστικής Σύμβασης, θα προσκομίσει ειδικό προσάρτημα επί του εν λόγω ασφαλιστηρίου συμβολαίου που θα αναφέρεται αποκλειστικά στην ... και στους οικείους όρους της διακήρυξης. Το εν λόγω προσάρτημα (εξειδίκευση της ασφάλισης για την ...), δεν απαιτείται στην παρούσα φάση του διαγωνισμού από οποιονδήποτε όρο της διακήρυξης. (δ) Ως εκ τούτου, με δεδομένη την προσκόμιση του ασφαλιστηρίου συμβολαίου εκ μέρους του εν λόγω οικονομικού φορέα, ως είχε την υποχρέωση, δεν υφίσταται παράβαση του Άρθρου .... και του Άρθρου ..., παράγραφοι ... & ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης. (ε) Με βάση τα προαναφερόμενα, οι εν λόγω αιτιάσεις θεωρούνται ως αβάσιμες και έωλες. Οι λοιπές απόψεις της Διοίκησης έχουν ως ακολούθως:

**α.** Οι Ειδικοί Όροι καθορίστηκαν κατόπιν διενέργειας Δημόσιας Διαβούλευσης και με γνώμονα την ανάγκη καθορισμού των απαιτήσεων που θα πρέπει να

πληρούν οι συμμετέχοντες, ώστε να μην περιορίζεται αδικαιολόγητα το πεδίο των επιλέξιμων υποψηφίων, να τηρείται η αρχή της ισότιμης μεταχείρισης, να ενθαρρύνεται η συμμετοχή και να διασφαλίζεται ο θεμιτός ανταγωνισμός, παράλληλα όμως να διασφαλίζεται ότι οι συμμετέχοντες διαθέτουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις καταλληλότητας, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές-επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση των υπηρεσιών προς διαφύλαξη του δημόσιου συμφέροντος. **β.** Η Υπηρεσία σε κάθε διαγωνιστική διαδικασία μεριμνά για την ενίσχυση της διαφάνειας σε όλα τα στάδια αυτής, με γνώμονα την αντικειμενικότητα, την αμεροληψία και την ίση μεταχείριση-αντιμετώπιση των διαγωνιζομένων, με σκοπό την εξασφάλιση ενός υγιούς και αποδοτικού ανταγωνισμού και τη διαφύλαξη του κύρους του διαγωνισμού, πάντα στο πλαίσιο της νομιμότητας και του δικαίου. **γ.** Στην προκειμένη περίπτωση: (1) Ο διαγωνισμός διενεργήθηκε τηρουμένων όλων των διατάξεων περί προμηθειών και των αρχών που διέπουν τις δημόσιες συμβάσεις. (2) Η αξιολόγηση των προσφορών των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων έγινε με βάση τα προβλεπόμενα στη διακήρυξη του διαγωνισμού, σύμφωνα με τα ίδια κριτήρια και κατόπιν παροχής επαρκών και τεκμηριωμένων διευκρινίσεων από το σύνολο, χωρίς διακρίσεις, των συμμετεχόντων, όπως ζητήθηκε από την Επιτροπή κατ' εφαρμογή των προβλεπόμενων στο Άρθρο 102 του Ν.4412/16. (3) Από την αξιολόγηση διαπιστώθηκε ότι τα δικαιολογητικά συμμετοχής, οι τεχνικές και οι οικονομικές προσφορές όλων των συμμετεχόντων στο διαγωνισμό τηρούν πλήρως τους όρους της υπ' αριθμ. ...Διακήρυξης, με αποτέλεσμα να αναδειχθούν ως Προσωρινοί Μειοδότες και οι τρεις (3) οικονομικοί φορείς για την ένταξή τους στη Συμφωνία-Πλαίσιο, γεγονός που είναι προς το δημόσιο συμφέρον λόγω του ανταγωνισμού που θα αναπτυχθεί κατά το στάδιο σύναψης των Εκτελεστικών Συμβάσεων.».

9. Επειδή, η εταιρία «...» με την από 10-2-2021 νομοτύπως και εμπροθέσμως κατόπιν της από 1-2-2021 κοινοποίησης της προσφυγής, παρέμβασή της, μετ' εννόμου συμφέροντος, αφού αναδείχθηκε πρώτη κατά σειρά κατάταξης προσωρινή μειοδότρια για την εγγραφή της στη Συμφωνία-Πλαίσιο, επικαλείται προς απόρριψη της εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής και διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης τα ακόλουθα: *Ι. Επί του 1ου Λόγου της προδικαστικής προσφυγής που αφορά*

την παρεμβαίνουσα : Με τον 1ο λόγο της «Προδικαστικής προσφυγής» της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η εταιρεία μας προέβη σε «Εσφαλμένη και ανακριβή συμπλήρωση του ΕΕΕΣ» που υπέβαλε κατά τη συμμετοχή της στον εν θέματι διαγωνισμό και συγκεκριμένα ισχυρίζεται ότι η εταιρεία μας (παρεμβαίνουσα) , που στο ερώτημα του ΕΕΕΣ που βρίσκεται στην 9η σελίδα του με τίτλο: «Πρώρη καταγγελία, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις» και ερώτημα: «Έχει υποστεί ο οικονομικός φορέας πρώρη καταγγελία προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης, ή επιβολή αποζημιώσεων ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων σε σχέση με την εν λόγω προηγούμενη σύμβαση;», απάντησε «Όχι», «...συμπλήρωσε εσφαλμένως και ανακριβώς το ΕΕΕΣ, διότι στα αντίστοιχα πεδία του δεν ανέφερε τα ανωτέρω παραπτώματα, άλλα αντιθέτως δήλωσε και βεβαίωσε ότι δεν έχει επιδείξει σοβαρή ή επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στο πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης που είχε ως αποτέλεσμα την πρώρη καταγγελία τις προηγούμενης, αποζημιώσεις ή τις παρόμοιες κυρώσεις, μη δηλώνοντας στην Αναθέτουσα Αρχή την επιβολή εις βάρος των αποζημιώσεων ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων εξαιτίας πλημμελούς εκτέλεσης προηγούμενων συμβάσεων...». Προς υποστήριξη του ισχυρισμού της, η προσφεύγουσα αναφέρεται σε - ΥΠΟΤΙΘΕΜΕΝΗ - «πλημμελή παροχή υπηρεσιών» εκ μέρους της εταιρείας μας κατά την εκτέλεση δύο (2) συμβάσεων που συνάψαμε με την ...- ... στο οποίο υπάγεται και η στον παρόντα Διαγωνισμό «Αναθέτουσα Αρχή» - έπειτα από αντίστοιχους Διαγωνισμούς που προκήρυξε η αντισυμβαλλομένη μας, κατά περίπτωση. Συγκεκριμένα: α) Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η εταιρεία μας συμμετέχουσα στον υπ'αριθ. ...Δημόσιο Διαγωνισμό που προκήρυξε η ... με αντικείμενο τη «Θαλάσσια μεταφορά Υλικών της ...από και προς τις ....και εντός των ....» , αναδείχθηκε ανάδοχος και συμβλήθηκε με την ..., όπως συνάγεται από την υπ'αριθμ. ...Σύμβαση. ΚΑΙ ΑΥΤΗ Η ΑΝΑΦΟΡΑ ΕΙΝΑΙ Η ΜΟΝΗ (!) ΑΛΗΘΗΣ στην ανάλυση του εν θέματι ισχυρισμού της προσφεύγουσας, η οποία αναφέρεται σε -ΔΗΘΕΝ- εκ μέρους της εταιρείας μας «...πλημμελή εκτέλεση του συμβατικού αντικειμένου που οδήγησε σε αποκλίσεις κατά την υλοποίησή της σύμβασης.». Προκειμένου δε να

«προστατεύσει εαυτόν» από αξιώσεις αποζημίωσης της εταιρείας μας σε βάρος της (!), ΠΑΡΑΔΕΧΕΤΑΙ ότι «...δεν έχει στο αρχείο της την απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής σχετικά με την επιβολή κυρώσεων, αλλά εύλογα αναμένει να προσκομιστεί από την Αναθέτουσα Αρχή...» και συνεχίζει καταλήγοντας στο ΑΥΘΑΙΡΕΤΟ ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ ότι αφού δεν καταβλήθηκε στην εταιρεία μας το σύνολο του προϋπολογισθέντος ποσού των 73.800,00 ευρώ της εν λόγω ...Σύμβασης, «συνάγεται...» ότι «...παρακρατήθηκε από την Αναθέτουσα Αρχή ως «...πρόστιμο ή κύρωση» σε βάρος της εταιρείας μας το μη καταβληθέν μέρος του προϋπολογισθέντος ποσού (!!!) ΑΝΤΙΚΡΟΥΟΝΤΑΣ τα ανωτέρω, με στοιχεία και όχι με εικασίες (!), θέτουμε υπόψη Σας τα ακόλουθα: Όπως συνάγεται από τον υπ' αριθμ. «....» όρο της ...Σύμβασης που συνήψε η εταιρεία μας με την Αναθέτουσα Αρχή του υπ' αριθμ. Διακήρυξης ...Διαγωνισμού, «Η χρονική διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε ένα (1) έτος από την υπογραφή της ή έως τη συμπλήρωση της συμβατικής αξίας, όποιο γεγονός εκ των δυο επέλθει πρώτο. Η ανάθεση των μεταφορών θα γίνεται μόνο κατόπιν λήψης εντολής από την ..., ενώ η ...δεν αναλαμβάνει καμία υποχρέωση απέναντι στο μεταφορέα σε περίπτωση που δεν καταστεί δυνατή η ανάλωση της συνολικής εκτιμώμενης δαπάνης,». Εφόσον, εντός του ενός (1) έτους από την υπογραφή της ανωτέρω σύμβασης, από την Αναθέτουσα Αρχή δεν ανατέθηκε στην εταιρεία μας ως «Ανάδοχο» το σύνολο των αρχικά προβλεπόμενων μεταφορών, ήταν αναμενόμενο ΝΑ ΜΗΝ ΑΝΑΛΩΘΕΙ Η ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΔΑΠΑΝΗ (!) και η εταιρεία μας να εισπράξει ποσό που υπολειπόταν της συνολικά προϋπολογισθείσας δαπάνης ! ΑΥΤΟΣ είναι ο ΜΟΝΑΔΙΚΟΣ λόγος για τον οποίο η εταιρεία μας για τις υπηρεσίες που παρείχε στο πλαίσιο της ...σύμβασης με την ..., εισέπραξε ποσό που υπολειπόταν στης προϋπολογισθείσας δαπάνης. Τα ανωτέρω συνεπικουρούνται και από τα έγγραφα που η ίδια η προσφεύγουσα επικαλείται, ήτοι τα υπό ΑΔΑ: ..., ... και ... (τα οποία αριθμεί ως συν. 13, 14 και 15, αντίστοιχα) , τα οποία είναι προφανές ότι αναφέρονται σε μία (1) «Ανάληψη Υποχρέωσης» της Αναθέτουσας Αρχής σε αυτό το διαγωνισμό, ήτοι του ...και σε δύο (2) «εγκρίσεις δαπανών» της εν λόγω Αναθέτουσας Αρχής (!) και τα οποία ΟΥΔΟΛΩΣ αποδεικνύουν ότι «επιβλήθηκαν κυρώσεις ή αποζημιώσεις» σε βάρος της εταιρείας μας που είχε την ιδιότητα του «Αναδόχου» (!) Σχετικά με το προσκομιζόμενο εκ μέρους της προσφεύγουσας



έγγραφο υπό συν.12, ήτοι, την υπό ...απόφαση της Υπηρεσίας Προμηθειών του εν θέματι διαγωνισμού, αυτό αφορούσε τη συγκρότηση Επιτροπής «για την παροχή γνωμοδότησης περί εξέτασης επιβολής κυρώσεων» στην εταιρεία μας, ΑΦΕΝΟΣ αντικρούουμε αναφερόμενοι στο γεγονός ότι η εν θέματι απόφαση αφορούσε ΜΟΝΟ τη «σύσταση επιτροπής», ΑΦΕΤΕΡΟΥ, επικαλούμαστε την υπό ...Απόφαση (βλ. ΣΧΕΤ. 1.) της συσταθείσας με την ανωτέρω απόφαση Επιτροπής, η οποία συνεδρίασε με ΘΕΜΑ: «Υλοποίηση της υπ'αριθ. ...Σύμβασης Θαλάσσιας Μεταφοράς Υλικών της ...από και προς τις ..., καθώς και εντός των ...- Αποδοχή Γνωμοδότησης Επιτροπής», από την οποία συνάγεται ότι η συσταθείσα κατά τα άνω Επιτροπή, ενέκρινε την υπ'αριθμ. ...Γνωμοδότηση της αρμόδιας Επιτροπής που εισηγήθηκε ομόφωνα την επίλυση των εκκρεμοτήτων από την εκτέλεση της ...Σύμβασης και τη ΜΗ ενεργοποίηση του Άρθρου 32 του ΠΔ 118/2007 (που διείπε κατά το χρόνο εκείνο την συγκεκριμένη διαγωνιστική διαδικασία) , καθόσον ότι από τα δεδομένα που τέθηκαν υπόψη της έκρινε ότι «δεν στοιχειοθετούνταν εκπρόθεσμες παραδόσεις υλικών με ευθύνη της εταιρείας» μας ( ! ) και αποφάσισε την επίλυση των εκκρεμοτήτων της ...Σύμβασης προς εκκαθάριση εκατέρωθεν υποχρεώσεων και με σκοπό την αποδέσμευση της κατατεθείσας εκ μέρους μας «εγγυητικής καλής εκτέλεσης», όπως και έγινε. Προς Περαιτέρω ΑΠΟΔΕΙΞΗ των ανωτέρω, θέτουμε υπόψη Σας και την από 16/10/2018 «ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΚΑΛΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΜΕΤΑΦΟΡΩΝ» την οποία η εταιρεία μας έχει νομίμως χρησιμοποιήσει κατά τη συμμετοχή της σε Διαγωνισμούς του Δημοσίου, την οποία λάβαμε από την ...και με την οποία, η ...δηλώνει: «Βεβαιώνεται από τα τηρούμενα στη Μονάδα μας στοιχεία, ότι η Εταιρεία «...» διατελεί συμβασιούχος μεταφορέας της ..., με αντικείμενο τις αεροπορικές εισαγωγές και εξαγωγές ...και ... για τις χώρες της ..., τον ...και το ..., στο πλαίσιο των Συμβάσεων...( ) και...( ), καθώς επίσης διέτέλεσε θαλάσσιος μεταφορέας από και προς ... στο πλαίσιο των Συμβάσεων ..., ...και .... Επί των ανωτέρω συμβάσεων μεταφέρθηκαν κάθε είδους υλικά ... και ... της ... χωρίς καθυστερήσεις, απώλειες ή ζημιές. Η συνεργασία της ...με Εταιρεία «...» υπήρξε πολύ καλή και εντός του πλαισίου των συμβατικών υποχρεώσεων» (βλ. ΣΧΕΤ. 2). Στη συνέχεια της επιχειρηματολογίας της, στον ίδιο - 1ο - Λόγο της προδικαστικής προσφυγής της η προσφεύγουσα, β) ισχυρίζεται ότι «...πληροφορήθηκε από τον προμηθευτή της ... ότι κατά την

εκτέλεση έτερης σύμβασης της .....» «...καταστράφηκε ένα από τα μεταφερόμενα υλικά της ...και η...» εταιρεία μας «...υποχρεώθηκε σε καταβολή αποζημίωσης.». Ακολούθως, η προσφεύγουσα αναφέρει ότι η σύμβαση, στο πλαίσιο της οποίας η εταιρεία μας - ΥΠΟΤΙΘΕΤΑΙ - ότι «πλημμελώς εκτέλεσε» τις υποχρεώσεις της, ήταν η ...που καταρτίστηκε μεταξύ της εταιρείας μας και του ...της ...ως Αναθέτουσας Αρχής, (φορέα που επίσης υπάγεται στην ...). Στο ΑΥΘΑΙΡΕΤΟ συμπέρασμά της - και εντελώς δυσφημιστικό και εκτός των κανόνων του υγιούς ανταγωνισμού (!) - η προσφεύγουσα κατέληξε και βάσει των πληρωμών που τελικώς καταβλήθηκαν από την Αναθέτουσα Αρχή (στο πλαίσιο της ανωτέρω σύμβασης) , οι οποίες υπολείπονταν από το ποσό της προϋπολογισθείσας Δαπάνης (!) Προς ΠΛΗΡΗ ΑΝΤΙΚΡΟΥΣΗ και του εν θέματι ΑΟΡΙΣΤΟΥ ισχυρισμού της προσφεύγουσας, η εταιρεία μας επικαλείται την ανωτέρω (βλ ΣΧΕΤ. 2) από 16/10/2018 «ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΚΑΛΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΜΕΤΑΦΟΡΩΝ» την οποία η εταιρεία μας έχει λάβει από την ...και με την οποία, η ...δηλώνει: «Βεβαιώνεται από τα τηρούμενα στη Μονάδα μας στοιχεία, ότι η Εταιρεία «...» διατελεί συμβασιούχος μεταφορέας της ..., με αντικείμενο τις αεροπορικές εισαγωγές και εξαγωγές ...και ... για τις χώρες της ..., τον ...και το ..., στο πλαίσιο των Συμβάσεων ...(...) και...(...), καθώς επίσης διετέλεσε θαλάσσιος μεταφορέας από και προς ... στο πλαίσιο των Συμβάσεων ..., ...και .... Επί των ανωτέρω συμβάσεων μεταφέρθηκαν κάθε είδους υλικά ...και ...της ... χωρίς καθυστερήσεις, απώλειες ή ζημιές. Η συνεργασία της ...με Εταιρεία «...» υπήρξε πολύ καλή και εντός του πλαισίου των συμβατικών υποχρεώσεων» , βεβαιώνοντας, δηλαδή, την ΚΑΛΗ ΕΚΤΕΛΕΣΗ και «ΕΝΤΟΣ ΤΟΥ ΠΛΑΙΣΙΟΥ ΤΩΝ ΣΥΜΒΑΤΙΚΩΝ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ» εκ μέρους της εταιρείας μας ως «Αναδόχου» ΚΑΙ της υπ'αριθμ ...Σύμβασης (!) Και στις δύο ανωτέρω περιπτώσεις, ήτοι, τόσο της σύμβασης ...όσο και της ..., η προσφεύγουσα επιχειρηματολόγησε επί τη βάσει των ποσών που έλαβε η εταιρεία μας (!) και τα οποία υπολείπονταν των αντίστοιχων προϋπολογισμένων ποσών, χωρίς ΟΥΔΟΛΩΣ να συνεκτιμήσει τους όρους κάθε Σύμβασης, αναφορικά στη διάρκεια καθεμίας εξ αυτών, αλλά και στην έλλειψη ευθύνης των Αναθετουσών Αρχών σε περίπτωση που δεν καθίστατο δυνατή η ανάλωση της συνολικής εκτιμώμενης δαπάνης (!). Από όσα ιστορεί η προσφεύγουσα, σε συνδυασμό με τα ανωτέρω που τίθενται υπόψη Σας, συνάγεται ότι οι ΑΟΡΙΣΤΟΙ και ΟΥΣΙΑ

ΑΒΑΣΙΜΟΙ ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, ΟΥΔΟΛΩΣ στηρίζονται σε «αποφάσεις» Αναθετουσών Αρχών περί «πρόωρης καταγγελίας» των σχετικών συμβάσεων που θα οδηγούσαν στην κήρυξη της της εταιρείας μας «έκπτωσης» από τους αντίστοιχους διαγωνισμούς, επίσης, ΟΥΔΟΛΩΣ στηρίζεται σε αποφάσεις των Αναθετουσών Αρχών περί «επιβολής κυρώσεων ή αποζημιώσεων» σε βάρος της εταιρείας μας - και απόλυτα δικαιολογημένα δεν στηρίζεται σε τέτοια στοιχεία, καθόσον «τέτοια» ΔΕΝ ΥΠΑΡΧΟΥΝ (!) Η εταιρεία μας, όπως ΒΕΒΑΙΩΝΕΤΑΙ ρητά από την ... (στην οποία υπάγεται και η στον παρόντα Διαγωνισμό Αναθέτουσα Αρχή), ΟΥΔΕΠΟΤΕ έγινε αποδέκτης «πρόωρης καταγγελίας προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης.», ΟΥΔΕΠΟΤΕ κηρύχθηκε «έκπτωση» από διαγωνισμό του Δημοσίου (οποιουδήποτε φορέα) ΟΥΔΕΠΟΤΕ επιβλήθηκαν σε βάρος της εταιρείας μας «αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις σε σχέση με προηγούμενη σύμβαση...». Στο σημείο αυτό και προς υποστήριξη των ανωτέρω, επικαλούμαστε την υπ' αριθμ. ...απάντηση του ...της ... (Αναθέτουσας Αρχής στις ανωτέρω ...και ...Συμβάσεις), η οποία χορηγήθηκε στην Αναθέτουσα Αρχή του παρόντος Διαγωνισμού (ΔΑΥ ...) ως απάντηση επί του υπ' αριθ. Φ...εγγράφου της , με το οποίο ζητήθηκε ενημέρωση για το εάν υπήρξε εκ μέρους του ...«πρόωρη καταγγελία ή επιβολή αποζημιώσεων» σε βάρος της εταιρείας μας . Με την εν θέματι απάντησή του το ...της ..., γνωστοποίησε στην Αναθέτουσας Αρχή ότι «δεν ανευρέθη περίπτωση κατά την οποία να έχει προκύψει επιβολή προστίμου ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων εις βάρος» της εταιρείας μας (βλ. ανωτέρω απόφαση ως ΣΧΕΤΙΚΟ συνυποβληθέν με τις από 08-02-2021 και υπό Φ. ...«ΑΠΟΨΕΙΣ» και οι οποίες μας κοινοποιήθηκαν μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ στις 09-02-2021 της Αναθέτουσας Αρχής, επί της ενώπιόν Σας Προδικαστικής Προσφυγής). Περαιτέρω, όπως συνάγεται από τα κάτωθι αναφερόμενα, ΕΝΩ η προσφεύγουσα επιδεικνύοντας αήθη συμπεριφορά, επιχειρεί να παρουσιάσει ως «μη αξιόπιστη» την εταιρεία μας (!) , Η ΙΔΙΑ (προσφεύγουσα) ΕΧΕΙ ΥΠΟΠΕΣΕΙ ΣΤΟ ΠΑΡΑΠΤΩΜΑ που προσάπτει στην εταιρεία μας (!) Συγκεκριμένα: - Όπως συνάγεται από το ΕΕΕΣ το οποίο η προσφεύγουσα υπέβαλε την κατά τη συμμετοχή της στον παρόντα διαγωνισμό και στο ΙΔΙΟ ερώτημα του εντύπου ΕΕΕΣ (σελ. 9 αυτού - βλ. ΕΕΕΣ προσφεύγουσας ΣΧΕΤ. 3) , για την απάντησή μας επί του οποίου

προσάπτει στην εταιρεία μας «...εσφαλμένη και ανακριβή συμπλήρωσή του» , ήτοι, στο Ερώτημα: «Πρόωρη καταγγελία, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις Έχει υποστεί ο οικονομικός φορέας πρόωρη καταγγελία προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης, ή επιβολή αποζημιώσεων ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων σε σχέση με την εν λόγω προηγούμενη σύμβαση;» η προσφεύγουσα Απάντησε: «Όχι» Δηλαδή, ΔΗΛΩΝΟΝΤΑΣ ΨΕΥΔΩΣ ότι ΔΕΝ ΕΧΕΙ υποστεί «πρόωρη καταγγελία προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης,...», καθόσον, όπως συνάγεται από: 1) Την υπ'αριθμ. ...απόφαση του Τμήματος Διαγωνισμών & Συμβάσεων της Διεύθυνσης Προμηθειών, Υποδομών & Διαχ. Υλικού της Γενικής Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ..., με την οποία η προσφεύγουσα εταιρεία (...) ΚΗΡΥΧΘΗΚΕ ΕΚΠΤΩΤΗ από την εκτέλεση του έργου «μεταφοράς αρχείων και εξοπλισμού γραφείων σε διάφορα κτίρια της ...» και ΚΑΤΑΛΟΓΙΣΤΗΚΕ σε αυτή «η προκαλούμενη ζημία που θα προκύψει στο Ελληνικό Δημόσιο από την ανάθεση του παραπάνω έργου» .(βλ. ΣΧΕΤ. 4) Όπως συνάγεται από την εν λόγω απόφαση, η «Διεύθυνση Προμηθειών, Υποδομών και Διαχείρισης Υλικού» της Γενικής Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του ..., υπέβαλε το υπ'αριθμ. Οικ. ...πρωτογενές αίτημά της «για τη μεταφορά αρχείων και εξοπλισμού γραφείων σε διάφορα κτήρια , για κάλυψη αναγκών των Υπηρεσιών του ΥΠ.Υ.ΜΕ.ΔΙ» και ακολούθως, με την ΔΠΥΔΥ/οικ. ... (ΑΔΑ: ...) της ίδιας (ως άνω ) Διεύθυνσης «...εγκρίθηκε η διενέργεια πρόχειρου διαγωνισμού, σε ευρώ, για την επιλογή αναδόχου για την μεταφορά αρχείων και εξοπλισμού γραφείων σε διάφορα κτήρια, προς κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών του Υπουργείου ..., προϋπολογιζόμενης δαπάνης 32.000,00 ευρώ, πλέον Φ....23%». Στον εν θέματι Διαγωνισμό συμμετείχαν οκτώ (8) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα εταιρεία , η οποία αναδείχθηκε «πρώτη μειοδότη» (βάσει του από 20-11-2014 Πρακτικού της επιτροπής ελέγχου οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων στο διαγωνισμό) έναντι συνολικού τιμήματος 18.500,00 ευρώ, πλέον ΦΠΑ 23%, ΚΑΤΑΚΥΡΩΘΗΚΕ σε αυτή ο διαγωνισμός δυνάμει της υπ' αριθμ. ...Απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής\_ (όπως αναφέρεται στην προσαγόμενη υπό ΣΧΕΤ. 4. απόφαση ) και

«.κλήθηκε» ως «Ανάδοχος» «.να προσέλθει άμεσα στην Υπηρεσία για την υπογραφή της σχετικής σύμβασης». Όμως, η προσφεύγουσα , ως «Ανάδοχος» του εν θέματι διαγωνισμού, απέστειλε στην Αναθέτουσα Αρχή το από 9-12-2014 μήνυμά της ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (e-mail) και την από 12-12-2014 Επιστολή της, δηλώνοντας προς την Αναθέτουσα Αρχή, ότι «...δεν επιθυμούσε να συνάψει σύμβαση για το εν λόγω έργο, διότι: α) οι μεταφορές πρέπει να γίνονται μόνο της Κυριακές που χορηγεί άδεια η αστυνομία και β) πρέπει να εκδοθούν άδειες στάθμευσης και κλεισίματος των δρόμων από την αστυνομία...» - «Λόγοι» ΥΠΑΝΑΧΩΡΗΣΗΣ που θεωρήθηκαν «μη νόμιμοι και προσχηματικοί», όπως και οι λοιποί «λόγοι» που περιέλαβε η προσφεύγουσα τόσο στην από 22-12-2014 Εξώδικο Δήλωσή της προς την Αναθέτουσα Αρχή, όσο και στην από 11-02-2015 «Διοικητική Προσφυγή» της κατά της ανωτέρω απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής, {με την οποία «κηρύχθηκε έκπτωτη» και αποφασίστηκε ο σε βάρος της «καταλογισμός της οικονομικής ζημίας που θα προκύψει για το Ελληνικό Δημόσιο λόγω της διαφοράς προσφερόμενου τιμήματος μεταξύ πρώτου και δεύτερου μειοδότη» (βλ. ΣΧΕΤ. 5)}, όπως συνάγεται από την υπ'αριθμ. Πρωτ. ...Απόφαση του Τμήματος Διαγωνισμών και Συμβάσεων της Διεύθυνσης Προμηθειών, Υποδομών & Διαχείρισης Υλικού της Γενικής Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών της Γενικής Γραμματείας (πρώην ΥΠ.Υ.ΜΕ.ΔΙ.) του ..., που επιλήφθηκε της από 11-02-2015 Διοικητικής Προσφυγής της και την ΑΠΕΡΡΙΨΕ . Από τα ανωτέρω, συνάγεται - και μάλιστα από ΑΠΟΔΕΙΞΕΙΣ και όχι από «εικασίες» - ότι η ΙΔΙΑ η προσφεύγουσα ΥΠΕΠΕΣΕ στην πλημμέλεια που επιχείρησε να αποδώσει στην εταιρεία μας, ΜΗ ΑΠΑΝΤΩΝΤΑΣ «ΘΕΤΙΚΑ» στο σχετικό «ερώτημα» του ΕΕΕΣ που υπέβαλε κατά τη συμμετοχή της στον παρόντα Διαγωνισμό και ΑΠΟΚΡΥΠΤΩΝΤΑΣ ότι είχε κηρυχθεί έκπτωση σε διαγωνισμό του Ελληνικού Δημοσίου, στον οποίο συμμετείχε και αναδείχθηκε «πρώτη μειοδότη», ΥΠΑΝΑΧΩΡΩΝΤΑΣ ΑΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΑ (ως συνάγεται από την ανωτέρω υπό ΣΧΕΤ. 7 Απόφαση επί της Διοικητικής Προσφυγής της) από την προς υπογραφή σύμβαση, προκαλώντας ζημία στο Ελληνικό Δημόσιο «...λόγω της διαφοράς προσφερόμενου τιμήματος μεταξύ πρώτου και δεύτερου μειοδότη...» - «ΖΗΜΙΑ» η οποία αποφασίστηκε να της καταλογιστεί , δεν έχουμε όμως περαιτέρω στοιχεία για τον εν θέματι «καταλογισμό». ΕΠΕΙΔΗ, με την παράγραφο 4 του άρθρου 73 του Ν. 4412/2016 εισάγεται μία σειρά π ρ ο α ι ρ

ε τ ι κ ώ ν λόγων αποκλεισμού, τους οποίους ο νομοθέτης αφήνει στη δ ι α κ ρ ι τ ι κ ή ε υ χ έ ρ ε ι α κάθε αναθέτοντος φορέα να τους περιλάβει στα έγγραφα της σύμβασης (προκήρυξη, διακήρυξη). Μεταξύ αυτών των λόγων αποκλεισμού συγκαταλέγεται (§ 4, περ. στ' ) και η επίδειξη σοβαρής ή επαναλαμβανόμενης πλημμέλειας κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στο πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης που είχε ως αποτέλεσμα την πρόωρη καταγγελία της προηγούμενης σύμβασης, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσει Ο συγκεκριμένος λόγος αποκλεισμού συνδέεται με προβλήματα συμβατικής συμπεριφοράς κατά την εκτέλεση προηγούμενων συμβάσεων, προβλέποντας ότι ο αποκλεισμός από τη συμμετοχή μπορεί να οφείλεται σε προηγούμενες πλημμέλειες είτε "επαναλαμβανόμενες" είτε "σοβαρές", διότι, λ.χ., λαμβάνουν χώρα εκ προθέσεως/ενέχουν δόλια συμπεριφορά ή εξαιτίας των επιπτώσεών τους. Ως παραδείγματα αναφέρονται (ιδ. σχ. Κατευθυντήρια Οδηγία 20/2017 - Απόφαση 42/30- 5-2017) της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων με θέμα "Λόγοι αποκλεισμού από τη συμμετοχή στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων", σελ. 17-18) περιπτώσεις που οι επιδόσεις των οικονομικών φορέων σε προηγούμενες δημόσιες συμβάσεις παρουσίασαν σοβαρές αδυναμίες σε βασικές απαιτήσεις, όπως η αδυναμία παροχής ή εκτέλεσης, σημαντικές ελλείψεις στο παρασχεθέν προϊόν ή υπηρεσία, με αποτέλεσμα να μην μπορεί να χρησιμοποιηθεί για τον σκοπό για τον οποίον π προοριζόταν ή ανάρμοστη διαγωγή, που δημιουργεί σοβαρές αμφιβολίες για την αξιοπιστία του οικονομικού φορέα. Ειδικότερα, προϋποθέσεις εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 73, § 4, περ. στ' του Ν. 4412/2016 αποτελούν: i) ο οικονομικός φορέας να έχει επιδείξει σοβαρής ή επαναλαμβανόμενης πλημμέλειας του οικονομικού φορέα κατά την εκτέλεση ο υ σ ι ώ δ ο υ ς - και όχι οποιασδήποτε - απαίτησης στα πλαίσια προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης ii) η πρόωρη καταγγελία της προηγούμενης σύμβασης ή η επιβολή αποζημιώσεως ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων και iii) η συνδρομή αιτιώδους συνάφειας μεταξύ της πρόωρης καταγγελίας της προηγούμενης σύμβασης ή της επιβολής αποζημιώσεως ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων και της σοβαρής ή επαναλαμβανόμενης πλημμέλειας του

οικονομικού φορέα κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στα πλαίσια της προηγούμενης αυτής σύμβασης. Ο αναθέτων φορέας εκτιμά τη συνδρομή των παραπάνω προϋποθέσεων με βάση τα πραγματικά περιστατικά που επικαλείται ο φορέας που κατήγγειλε την προηγούμενη σύμβαση προκειμένου να αξιολογήσει τη συνδρομή του συγκεκριμένου λόγου αποκλεισμού στο πρόσωπο του οικονομικού φορέα. Επί προαιρετικού αποκλεισμού υποψηφίων/προσφερόντων, τυγχάνει εφαρμογής και το τεκμήριο της νομιμότητας των διοικητικών πράξεων και της δεσμευτικότητας των διαπλασθέντων με προηγούμενη ατομική διοικητική πράξη. Δηλαδή, εφόσον η διοικητική πράξη της προηγούμενης αναθέτουσας αρχής, που κατήγγειλε τη σύμβαση ή επέβαλε κυρώσεις στον οικονομικό φορέα, περιλαμβάνει όλα τα στοιχεία που απαιτεί ο νόμος, αυτή παράγει τα έννομα αποτελέσματά της και δεσμεύει ως προς τούτο τα όργανα του αναθέτοντος φορέα, πλην της περίπτωσης που είτε ανακλήθηκε από την εκδούσα αρχή [των αποτελεσμάτων της ανάκλησης αυτής επερχομένων κατά κανόνα *ex nunc*, δηλαδή για το μέλλον και μόνον κατ' εξαίρεση *ex tunc*, δηλαδή αναδρομικώς] είτε ακυρώθηκε με δικαστική απόφαση στο πλαίσιο παροχής δικαστικής προστασίας (ιδ. σχ. Ευαγγελία Βλάχου στο Δ. Ράικος - Ευαγ. Βλάχου - Ευαν. Σαββίδη, "Δημόσιες Συμβάσεις Ν. 4412/2016. Ερμηνεία κατ' άρθρο-Σχετικές διατάξεις-Νομολογία", εκδ. Σάκκουλας, 2018, σελ. 686-688) (βλ. ΑΕΠΠ 176/2019). Σημειωτέον ότι, η - δυνάμει των διατάξεων του Άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 - δυνατότητα που παρέχεται στον συμμετέχοντα οικονομικό φορέα ή - άλλως - η διακριτική ευχέρεια της Αναθέτουσας Αρχής να ζητεί από τον υποψήφιο ή προσφέροντα οικονομικό φορέα «διευκρινήσεις, συμπληρώσεις ή/και διορθώσεις επί των στοιχείων ή/και των δικαιολογητικών, που έχει ήδη υποβάλει νομίμως», αφορά αποκλειστικά και μόνο σε ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωσης ή συμπλήρωσης (ιδ. σχ. Δ. Ράικος, "Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων", εκδ. Σάκκουλας, 2017, σελ. 384-392 και Βλάχου στο Ράικος- Βλάχου-Σαββίδη, όπ. αν., σελ. 951-960). Ο διαχωρισμός μεταξύ ουσιώδους και επουσιώδους έλλειψης ως και μεταξύ τυπικού και ουσιώδους σφάλματος θα πρέπει να ερμηνεύεται μέσω του πρίσματος του άρ. 102 παρ. 3 και του άρ. 18 Ν. 4412/2016 και των αρχών που αυτά καθιερώνουν. Η δε υποχρέωση που εισάγεται για τον αναθέτοντα φορέα με την παρ. 5 του άρθρου 102 Ν

4412/2016 όταν επίκειται αποκλεισμός του προσφέροντα, υφίσταται μόνο επί ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς. Η δυνατότητα διευκρινίσεων ή συμπληρώσεων, μάλιστα, δεν ερμηνεύεται υπό την έννοια ότι ο αναθέτων φορέας δέχεται διορθώσεις παραλείψεων, οι οποίες πρέπει - κατά τις ρητές διατάξεις της διακήρυξης - να συνεπάγονται τον αποκλεισμό του οικείου προσφέροντος (ιδ. σχ. Βλάχου στο Ράικος-Βλάχου-Σαββίδη, όπ. αν., σελ. 955 και Δ...Απόφαση της 6-11-2014, υπόθεση C-42/2013 *Cartiera dell' Adda SpA κατά CEM Ambiente SpA*, σκ. 46). Δεδομένου ότι ο αναθέτων φορέας οφείλει να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια, που ο ίδιος έχει καθορίσει, είναι υποχρεωμένος να αποκλείσει από το διαγωνισμό οικονομικό φορέα τηρουμένης με τον τρόπο αυτό της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της υποχρέωσης διαφάνειας (ιδ. σχ. Δ...Απόφαση της 6-11-2014, υπόθεση C42/2013 *Cartiera dell' Adda SpA κατά CEM Ambiente SpA*, σκ. 42-43 και Δ...Απόφαση της 10ης Οκτωβρίου 2013, υπόθεση C- 336/2012 *Ministeriet for Forskning, Innovation og Videregende Uddannelser κατά Manova A/S* , σκ. 40). Στο πλαίσιο αυτό - και σε συνδυασμό πάντα με τη διάταξη του άρθρου 79 του Ν. 4412/2016 - κρίθηκε ότι η παράλειψη δήλωσης μη συνδρομής λόγου αποκλεισμού δ ε ν καθιστά επιτρεπτή την κλήση προς συμπλήρωσή της. Το ίδιο ισχύει και για τις περιπτώσεις παράλειψης εκ μέρους του υποψηφίου/προσφέροντα οικονομικού φορέα αναφοράς στο Ε.Ε.Ε.Σ. ή το Τ.Ε.Υ.Δ. της μ η συνδρομή των λόγων αποκλεισμού ή της λήψης των κατάλληλων μέτρων αξιοπιστίας στην περίπτωση συνδρομής λόγου αποκλεισμού του, με την επιφύλαξη "οψιγενών" ή "οψιφανών" μεταβολών του άρθρου 104 του Ν. 4412/2016 (ιδ. σχ. Βλάχου στο Ράικος - Βλάχου - Σαββίδη, όπ. αν., σελ. 967 επ.). Με δεδομένο ότι σύμφωνα με το εδάφιο β της παραγράφου 6 του άρθρου 73 του ν.4412/2016, οι αναθέτουσες αρχές σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας μπορούν να αποκλείουν έναν οικονομικό φορέα, όταν αποδεικνύεται ότι αυτός βρίσκεται λόγω πράξεων ή παραλείψεων του, είτε πριν είτε κατά τη διάρκεια της διαδικασίας ανάθεσης σε μια από τις περιπτώσεις της παραγράφου 4 του ίδιου άρθρου. Επομένως, το γεγονός ότι έγινε «δεκτή» η συμμετοχή της προσφεύγουσας (στο στάδιο αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής της , της Τεχνικής και Οικονομικής προσφοράς της), ΟΥΔΟΛΩΣ εμποδίζει την Αναθέτουσα Αρχή (σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4412/2016) να



ΑΠΟΡΡΙΨΕΙ και σε αυτό το στάδιο την περαιτέρω συμμετοχή της, μετά τη θέση σε γνώση της των ανωτέρω (!) ΕΠΕΙΔΗ, από όσα ανωτέρω αναλυτικά παρατίθενται, συνάγεται αφενός ότι η εταιρεία μας ΟΥΔΟΛΩΣ προέβη σε «εσφαλμένη ή ανακριβή δήλωση» στο ΕΕΕΣ, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα στο «1ο « Λόγο της προδικαστικής προσφυγής της, αφετέρου το ΑΟΡΙΣΤΟ· αλλά και το ΟΥΣΙΑ ΑΒΑΣΙΜΟ \_του 1ου «Λόγου» της προδικαστικής προσφυγής της προσφεύγουσας και γι αυτό ΖΗΤΟΥΜΕ να ΑΠΟΡΡΙΦΘΕΙ ο 1ος Λόγος της προδικαστικής προσφυγής της προσφεύγουσας. II. Επί του 2ου Λόγου της προδικαστικής προσφυγής που αφορά την παρεμβαίνουσα Σ τον 2ο λόγο της «Προδικαστικής προσφυγής» της, η προσφεύγουσα αναφερόμενη στις διατάξεις του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της ...Διακήρυξης, ισχυρίζεται ότι η εταιρεία μας, προσκομίζοντας στο φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική προσφορά» το από 01/09/2020 ιδιωτικό συμφωνητικό που έχουμε συνάψει με την εταιρεία «...» - η οποία είναι ανταποκρίτριά μας στις ....- και συγκεκριμένα, με όσα περιλαμβάνονται στο Άρθρο ... του εν λόγω συμφωνητικού, «...παραβίασε το ανωτέρω ρητό όρο της Διακήρυξης.... επιτρέποντας στον ανταποκριτή να καθορίσει τον αερομεαφορέα...» ακόμη και «...διακυδεύοντας και την εθνική μας ασφάλεια...» (!) Περαιτέρω, η προσφεύγουσα αναφέρεται στην «μη τήρηση» εκ μέρους της εταιρείας μας, των «υποχρεώσεων» που επιβάλλουν οι διατάξεις του Άρθρου ... της Διακήρυξης, σύμφωνα με τις οποίες για την περίπτωση που συμμετέχων οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες «τρίτου», οφείλει να υποβάλει χωριστό ΕΕΕΣ και για τον «τρίτο» ή/και οι διατάξεις του Άρθρου ... παρ. ... του Παραρτήματος ...της Διακήρυξης, σύμφωνα με τις οποίες για την περίπτωση που συμμετέχων οικονομικός φορέας προτίθεται να αναθέσει οποιοδήποτε τμήμα της συμφωνίας πλαίσιο και των εκτελεστικών συμβάσεων αυτής σε τρίτο υπό μορφή υπεργολαβίας (κατά τις διατάξεις του Άρθρου ... του Παραρτήματος «...») ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτόν υποχρεούται να δηλώσει επακριβώς αν είναι δυνατόν τους προτεινόμενους συνεργαζόμενους υπεργολάβους και το ποσοστό υπεργολαβίας κλπ, - ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ προς τις οποίες ΘΑ οφείλαμε να συμμορφωθούμε ΕΑΝ ο ανωτέρω ανταποκριτής μας στις ... ήταν «τρίτος» στις ικανότητες του οποίου θα στηριζόμασταν ή ΕΑΝ αναλάμβανε εργολαβικά τμήμα της ... (!) ΑΡΝΟΥΜΕΝΟΙ τις ανωτέρω αιτιάσεις της προσφεύγουσας,

ΑΝΤΙΚΡΟΥΟΥΜΕ και τους περιληφθέντες στον 2ο λόγο της προδικαστικής προσφυγής ισχυρισμούς της, ως ακολούθως: Στο ΜΕΡΟΣ 3ο : Λοιποί Ειδικοί Όροι της ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗΣ που υπέβαλε η εταιρείας μας κατά τη συμμετοχή της στον εν θέματι διαγωνισμό και στην παράγραφο β. του Άρθρου 11ου Δεσμεύσεις - Ευθύνες - Βασικές Υποχρεώσεις της Εταιρείας , η εταιρεία μας δηλώνει: «β. Η Εταιρεία, ως ...-παραγγελιοδόχος μεταφοράς, αναλαμβάνει να εξεύρει τους μεταφορείς (αεροπορικές εταιρείες, οδικούς μεταφορείς κλπ.), με τους οποίους συνάπτει συμβάσεις μεταφοράς για λογαριασμό της ... και υποχρεούται να ελέγχει την καταλληλότητα και την επάρκεια αυτών, καθόσον οι πράξεις ή παραλείψεις τους, οι οποίες θίγουν τα συμφέροντα της ..., αποτελούν αποκλειστική ευθύνη της, σε όλα τα στάδια της διακίνησης των υλικών.» Οι ανωτέρω δεσμεύσεις αναλήφθηκαν από την εταιρεία μας σε συμμόρφωση με τα οριζόμενα στο Άρθρο 1ο και στην παράγραφο β. του ΜΕΡΟΥΣ 1ου : Δικαιολογητικά - Κατάρτιση Προσφορών του Παραρτήματος « Β» - ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ της ...Διακήρυξης, όπου αναφέρεται: « 1. [Γενικοί Όροι (ΓΟ) : άρθρο ..., παραγρ. ...] Εκτός από τα προβλεπόμενα στο άρθρο ..., ....(2) των Γενικών Όρων δικαιολογητικά, στον (υπο)φάκελο της τεχνικής προσφοράς, επί ποινή απορρίψεως, θα πρέπει να περιλαμβάνονται τα εξής : α. ... β. Υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 παραγρ. 4 του Ν.1599/86, όπως εκάστοτε ισχύει, υπογεγραμμένη ψηφιακά, με ημερομηνία υπογραφής εντός των τελευταίων τριάντα (30) ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου υπογραφής από αρμόδια διοικητική αρχή ή ΚΕΠ, στην οποία θα αναφέρουν την επωνυμία τους, τις πλήρεις διευθύνσεις των γραφείων τους στην Ελλάδα και στις ..., τα πλήρη στοιχεία και τις διευθύνσεις των συνεργαζόμενων μεταφορικών εταιρειών, καθώς και των εγκαταστάσεων που θα χρησιμοποιούν ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών στις ... και παράλληλα θα βεβαιώνουν ότι δεν θα προβούν σε οποιαδήποτε αλλαγή αυτών, χωρίς την έγκριση της Υπηρεσίας.». Ο επίμαχος (!) (κατά την προσφεύγουσα) όρος του Άρθρου ... του από 01/09/2020 συμφωνητικού μεταξύ της εταιρείας μας και του ανταποκριτή μας στις ....., εταιρείας «...», ο οποίος αναφέρει ότι « ... θα επιλέγει τον κατάλληλο αερομεταφορέα κατά τη στιγμή της αποστολής προσφέροντας υπηρεσίες παράδοσης και παραλαβής εντός των ..., με ακρίβεια και αποδοτικότητα, ώστε

να μπορούν να ανταποκρίνονται σε όλες τις απαιτήσεις της .....» ΟΥΔΟΛΩΣ αντιτίθεται στα αμέσως ανωτέρω απαιτούμενα της Διακήρυξης, αφού η εταιρεία μας έχει εξεύρει και η ίδια θα εξακολουθήσει να βρίσκει τους συνεργάτες της (όπως ρητά έχουμε δηλώσει στο ... άρθρο της ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗΣ που υποβάλαμε - βλ. ανωτέρω και ΣΧΕΤ. 6), σύμφωνα και με την (ανωτέρω) ρητή αναγραφή στο από 01-09-2020 συμφωνητικό μεταξύ τα εταιρείας μας και της «...» «...ώστε να μπορούν να ανταποκρίνονται σε όλες τις απαιτήσεις της .....», οπότε, ΟΥΔΕΜΙΑ αντίθεση υφίσταται σε σχέση με τα απαιτούμενα από την παρ. β. του Άρθρου ... του Παραρτήματος «...» της Διακήρυξης με δεδομένο ότι και στο από 01/09/2020 συμφωνητικό που προσκομίσαμε υπάρχει ΡΗΤΗ αναφορά /δέσμευση για συμμόρφωση προς τις απαιτήσεις της ... , άλλωστε, ο κατά περίπτωση αερομεταφορέας θα επιλέγεται πάντα κάτω από τις οδηγίες της εταιρείας μας - καθόσον η εταιρεία μα θα είναι ο «λήπτης» των εντολών της ...- και όχι οποιοσδήποτε ανταποκριτής μας ! Ούτως ή άλλως, η εταιρεία μας, ως «Ανάδοχος» , βαρύνεται αποκλειστικά ως προς την ορθή εκτέλεση του αντικειμένου της Διακήρυξης, σύμφωνα με ρητή δέσμευσή μας σύμφωνα με τα οριζόμενα στις παραγράφους ..., .... και ... του Άρθρου ... του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης, στις οποίες προβλέπεται ότι:

Άρθρο ... ο Δεσμεύσεις - Ευθύνες - Βασικές Υποχρεώσεις Ανάδοχου 1. Γενικές Επισημάνσεις α. .β. Ο ανάδοχος, ως ...-παραγγελιοδόχος μεταφοράς, αναλαμβάνει να εξεύρει τους μεταφορείς (αεροπορικές εταιρείες, οδικούς μεταφορείς κλπ.), με τους οποίους συνάπτει συμβάσεις μεταφοράς για λογαριασμό της ... και υποχρεούται να ελέγχει την καταλληλότητα και την επάρκεια αυτών, καθόσον οι πράξεις ή παραλείψεις τους, οι οποίες θίγουν τα συμφέροντα της ...Α, αποτελούν αποκλειστική ευθύνη του, σε όλα τα στάδια της διακίνησης των υλικών. γ. Ο αντισυμβαλλόμενος στη Διακήρυξη είναι αποκλειστικά και μόνο ο ανάδοχος, ο οποίος ευθύνεται έναντι της Υπηρεσίας με βάση τους όρους της Διακήρυξης και κατ' επέκταση τους όρους της Σύμβασης (επιμέλειας μεταφοράς) 6. Ο ανάδοχος υποχρεούται να ελέγχει την καταλληλότητα και την επάρκεια των συνεργαζόμενων με αυτόν μεταφορέων (αεροπορικής εταιρείας, χερσαίων μεταφορέων, συνεργαζόμενου ... στις ... κλπ.). Οι πράξεις ή παραλείψεις αυτών, οι οποίες θίγουν τα συμφέροντα της ΠΑ, αποτελούν αποκλειστική ευθύνη του Αναδόχου, σε όλα τα στάδια της διακίνησης των υλικών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στη συμφωνία- πλαίσιο.»

Περαιτέρω, επισημαίνουμε: α) με δεδομένα ότι στις Η....η διακίνηση στρατιωτικού υλικού γίνεται αποκλειστικά από μεταφορείς κατόχους συγκεκριμένων πιστοποιήσεων, ήτοι: να είναι καταχωρημένοι στο σχετικό Μητρώο τέτοιων εταιρειών, που τηρείται από το ...των ...., το «... (...)» το οποίο περιέχει τις διευθύνσεις των μεταφορικών εταιρειών (...) που αναλαμβάνουν τις μεταφορές υλικών που προμηθεύονται οι ...μέσω των διαδικασιών του ... (...) και του ...(...) , να κατέχουν Πιστοποιητικό Καταλληλότητας ..., το οποίο εκδίδεται από την Υπηρεσία ....(...), β) ο ανταποκριτής μας στα ....- εταιρεία «...» - είναι ήδη ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΜΕΝΟΣ από τις ανωτέρω Αρχές των Η...., ενώ επιπλέον, διαθέτει πιστοποιητικό από τις αρχές των ....(...) για τους αποθηκευτικούς χώρους του, τους οποίους έχουμε δηλώσει στην προσφορά μας ότι θα χρησιμοποιήσουμε για προσωρινή αποθήκευση προς μεταφορά του υλικού της ..., ενώ επίσης ως «ανταποκριτής» της εταιρείας μας στις Η....έχει χρησιμοποιηθεί από την εταιρεία μας σε περιπτώσεις που ως «Ανάδοχοι» διαγωνισμών, παρείχαμε συναφείς υπηρεσίες στο .... Πρόκειται, δηλαδή, για μία εταιρεία αξιόπιστη, κάτοχο των πλέον ασφαλών και αυστηρών πιστοποιήσεων που επιβάλλονται στις ....και η συνεργασία της εταιρείας μας μαζί της ΟΥΔΟΛΩΣ θέτει επί κινδύνω την «Εθνική ασφάλεια και το δημόσιο συμφέρον» (όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα), έχοντας επανειλημμένα αποδείξει (ως ανταποκριτής της εταιρείας μας στις ....) τη αξιοπιστία και την φερεγγυότητά της. Τέλος, αποτελούν ΑΟΡΙΣΤΕΣ και ΥΠΟΘΕΤΙΚΕΣ αιτιάσεις οι αναφορές της προσφεύγουσας για -ΔΗΘΕΝ- στήριξη της εταιρείας μας σε «τρίτο» ή/και -ΔΗΘΕΝ- ύπαρξη σχέσης «υπεργολαβίας» μεταξύ ημών και του ανταποκριτή μας, έχουν δε υποβληθεί εντελώς προσχηματικά στο πλαίσιο του ανωτέρω 2ου λόγου της προδικαστικής προσφυγής της ! Εξάλλου, η εταιρεία μας , διά του υποβληθέντος ΕΕΕΣ έχει δηλώσει ότι δεν βασίζεται σε ικανότητες άλλων οντοτήτων , ούτε προτίθεται να αναθέσει οποιοδήποτε τμήμα της σύμβασης σε τρίτο/τρίτους υπό τη μορφή υπεργολαβίας, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις της ...Διακήρυξης και του Άρθρου 79 του Ν. 4412/2016. Τέλος, δεν μπορούμε να μην αναφερθούμε στην ΚΑΤΑΧΡΗΣΤΙΚΗ και εκτός κανόνων υγιούς ανταγωνισμού, συμπεριφορά της προσφεύγουσας, που επικαλείται (έστω ΔΗΘΕΝ) παραβάσεις της εταιρείας μας, επί τη βάση εγγράφων (όπως του εν θέματι συμφωνητικού) , ενώ η ίδια, έχοντας χαρακτηρίσει ως «ΕΜΠΙΣΤΕΥΤΙΚΑ» τα αντίστοιχα δικαιολογητικά της,

εκφεύγει του ελέγχου των λοιπών συμμετεχόντων (!) ΕΠΕΙΔΗ, από όλα τα ανωτέρω συνάγεται ότι η εταιρεία μας σε ΟΥΔΕΜΙΑ παραβίαση Διατάξεων της ...Διακήρυξης υπέπεσε, όπως αυτές αναφέρονται στην ανάλυση του 2ου Λόγου της προδικαστικής προσφυγής και γι αυτό ΖΗΤΟΥΜΕ να ΑΠΟΡΡΙΦΘΕΙ και ο 2ος Λόγος της προδικαστικής προσφυγής της προσφεύγουσας **III**. Επί του 3ου Λόγου της προδικαστικής προσφυγής που αφορά την παρεμβαίνουσα. Με τον 3ο λόγο της προδικαστικής προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η εταιρεία μας «...παραβίασε το άρθρο ... της Διακήρυξης» διότι στο «...Άρθρο ...ε. του από 01/09/2020 συμφωνητικού... » μεταξύ της εταιρείας μας και του ανταποκριτή μας στις Η....«...» που υποβάλλαμε στο Φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνικής Προσφοράς», αναφέρεται ότι «...οι υπηρεσίες μπορούν να εκτελούνται από την ... και τις ... της στις χώρες όπου τα εμπορεύματα "αποστέλλονται από (εξαγωγή)" ή "αποστέλλονται σε (εισαγωγή)», χωρίς να «κατονομάζουμε τις «... μας», αποδίδοντάς μας - επικουρικά - και την πλημμέλεια ότι «δεν υποβλήθηκε ΕΕΕΣ» για τις ... μας, εφόσον επρόκειτο να στηριχθούμε σε αυτές ως «τρίτες» . Προς ΑΠΟΚΡΟΥΣΗ του ανωτέρου «λόγου» της προδικαστικής προσφυγής και επί των αιτιάσεων που προβάλλει η προσφεύγουσα, θέτουμε υπόψη Σας τα ακόλουθα: Το από 01/09/2020 συμφωνητικό μεταξύ της εταιρείας μας και του ανταποκριτή μας στις ....«...», (το οποίο μάλιστα αναθεωρεί το μεταξύ μας αρχικό από το έτος 2016 συμφωνητικό), αποτελεί ΓΕΝΙΚΗ σύμβαση συνεργασίας μεταξύ της εταιρείας μας και του ανωτέρω ανταποκριτή μας στις ....Το εδάφιο «...» του άρθρου ... του εν λόγω συμφωνητικού, αναφέρεται στο επίπεδο συνεργασίας μέσω «θυγατρικών εταιρειών» της εταιρείας μας σε διάφορες χώρες και στις υπηρεσίες που δύνανται να προσφέρονται σε πελάτες της εταιρείας μας και του ανταποκριτή μας, σε περιπτώσεις «εισαγωγών»/«εξαγωγών» «σε» και «από» χώρες όπου εδρεύουν οι εν λόγω «...». ΟΥΔΟΛΩΣ αναφέρεται ο εν θέματι όρος του συμφωνητικού στις υπηρεσίες που πρόκειται να προσφερθούν στην Αναθέτουσα Αρχή στο πλαίσιο των εκτελεστικών συμβάσεων της συμφωνίας πλαίσιο που θα υπογραφεί σε συνέχεια της ...Διακήρυξης! Εξάλλου, ο εν ανωτέρω όρος του εν λόγω συμφωνητικού ΟΥΔΟΛΩΣ έρχεται σε αντίθεση με όρους της ...Διακήρυξης, αφού σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. ... του Άρθρου ... του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» τα Διακήρυξης , «...η επιλογή των

μεταφορέων αποτελεί ευθύνη του αναδόχου, ο οποίος υποχρεούται να ελέγχει την καταλληλότητα και την επάρκεια αυτών, καθόσον οι πράξεις ή παραλείψεις τους, οι οποίες θίγουν τα συμφέροντα της ..., αποτελούν αποκλειστική ευθύνη του, σε όλα τα στάδια διακίνησης των υλικών». Περαιτέρω, η εταιρεία μας, σύμφωνα με την παράγραφο ... του Άρθρου ...του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...», υπέβαλε κατά το στάδιο υποβολής «Δικαιολογητικών Συμμετοχής- Τεχνικής Προσφοράς» ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ στη οποία αναφέρονται η επωνυμία και οι πλήρεις διευθύνσεις των γραφείων τους στην Ελλάδα και στις ..., καθώς και τα πλήρη στοιχεία και τις διευθύνσεις των συνεργαζόμενων μεταφορικών εταιρειών, καθώς και των εγκαταστάσεων που θα χρησιμοποιεί ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών στις .... Τέλος, αποτελούν ΑΟΡΙΣΤΕΣ και ΥΠΟΘΕΤΙΚΕΣ αιτιάσεις οι αναφορές της προσφεύγουσας για -ΔΗΘΕΝ- στήριξη της εταιρείας μας σε «τρίτο» ή/και -ΔΗΘΕΝ- ύπαρξη σχέσης «υπεργολαβίας» μεταξύ ημών και θυγατρικών μας, έχουν δε υποβληθεί εντελώς προσχηματικά στο πλαίσιο του ανωτέρω 3ου λόγου της προδικαστικής προσφυγής της ! Εξάλλου, η εταιρεία μας , διά του υποβληθέντος ΕΕΕΣ έχει δηλώσει ότι δεν βασίζεται σε ικανότητες άλλων οντοτήτων , ούτε προτίθεται να αναθέσει οποιοδήποτε τμήμα της σύμβασης σε τρίτο/τρίτους υπό τη μορφή υπεργολαβίας, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις της ...Διακήρυξης και του Άρθρου 79 του Ν. 4412/2016. Περαιτέρω, δεν μπορούμε να μην αναφερθούμε (και σε αυτό το σημείο) στην ΚΑΤΑΧΡΗΣΤΙΚΗ και εκτός κανόνων υγιούς ανταγωνισμού, συμπεριφορά της προσφεύγουσας, που επικαλείται (έστω ΔΗΘΕΝ) παραβάσεις της εταιρείας μας, επί τη βάσει εγγράφων (όπως του εν θέματι συμφωνητικού) , ενώ η ίδια, έχοντας χαρακτηρίσει ως «ΕΜΠΙΣΤΕΥΤΙΚΑ» τα αντίστοιχα δικαιολογητικά της, εκφεύγει του ελέγχου των λοιπών συμμετεχόντων (και της εταιρείας μας) ΕΠΕΙΔΗ, από όλα τα ανωτέρω συνάγεται ότι η εταιρεία μας σε ΟΥΔΕΜΙΑ παραβίαση Διατάξεων της ...Διακήρυξης υπέπεσε, όπως αυτές αναφέρονται στην ανάλυση του 3ου Λόγου της προδικαστικής προσφυγής , γι αυτό και ΖΗΤΟΥΜΕ να ΑΠΟΡΡΙΦΘΕΙ και ο 3ος Λόγος της προδικαστικής προσφυγής της προσφεύγουσας. IV. Επί του 4ου Λόγου της προδικαστικής προσφυγής που αφορά την παρεμβαίνουσα. Με τον 4ο λόγο της προδικαστικής προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται (μεταξύ άλλων) ότι η εταιρεία μας «...παραβίασε το άρθρο ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης» διότι

«.υπέβαλε στο φάκελο δικαιολογητικών της το προβλεπόμενο ασφαλιστήριο συμβόλαιο των εγκαταστάσεων του ανταποκριτή της στις .... Όμως, στο προαναφερθέν ασφαλιστήριο συμβόλαιο αναφέρεται ως ασφαλιζόμενη η εταιρεία «.....», η οποία δεν είναι σαφές εάν πρόκειται για την εταιρεία «... ..», καθώς και γιατί «στο ίδιο ασφαλιστήριο αναφέρεται ως ασφαλιζόμενη και η εταιρεία «...», αποδίδοντάς μας - επικουρικά - και την πλημμέλεια ότι «δεν υποβλήθηκε ΕΕΕΣ» για τις θυγατρική του ανταποκριτή μας, εφόσον επρόκειτο να στηριχθούμε σε αυτή ως «τρίτη». Προς ΑΠΟΚΡΟΥΣΗ του ανωτέρου «λόγου» της προδικαστικής προσφυγής και επί των αιτιάσεων που προβάλλει η προσφεύγουσα, θέτουμε υπόψη Σας τα ακόλουθα: Στις διατάξεις των παραγράφων ... και .... του Άρθρου ... του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης, προβλέπεται: 1. [Γενικοί Όροι (ΓΟ) : άρθρο ..., παραγρ. ...] Εκτός από τα προβλεπόμενα στο άρθρο ..., παραγρ. ... των Γενικών Όρων δικαιολογητικά, στον (υπο)φάκελο της τεχνικής προσφοράς, επί ποινή απορρίψεως, θα πρέπει να περιλαμβάνονται τα εξής : α. ...β. Υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 παραγρ. 4 του Ν.1599/86, όπως εκάστοτε ισχύει, υπογεγραμμένη ψηφιακά, με ημερομηνία υπογραφής εντός των τελευταίων τριάντα (30) ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου υπογραφής από αρμόδια διοικητική αρχή ή ΚΕΠ, στην οποία θα αναφέρουν την επωνυμία τους, τις πλήρεις διευθύνσεις των γραφείων τους στην Ελλάδα και στις ..., τα πλήρη στοιχεία και τις διευθύνσεις των συνεργαζόμενων μεταφορικών εταιρειών, καθώς και των εγκαταστάσεων που θα χρησιμοποιούν ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών στις ... και παράλληλα θα βεβαιώνουν ότι δεν θα προβούν σε οποιανδήποτε αλλαγή αυτών, χωρίς την έγκριση της Υπηρεσίας, γ) ..., δ) ..., ε)...., στ. Αντίγραφο ασφαλιστηρίου συμβολαίου, το οποίο να αποδεικνύει ότι οι εγκαταστάσεις των υποψηφίων (facilities and in..structure) στις ... που θα χρησιμοποιούν ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών για την υλοποίηση της Σύμβασης, είναι ασφαλισμένες τουλάχιστον για ..... (\$...), ούτως ώστε σε περίπτωση οποιασδήποτε ζημίας που θα προκληθεί εντός των χώρων συγκέντρωσης που θα έχουν δηλωθεί, η ... να αποζημιωθεί (το ανώτατο έως του εν λόγω ποσού) για την αξία των υλικών της. Σημειωτέον ότι, το ασφαλιστήριο συμβόλαιο θα καλύπτει οποιαδήποτε ζημία ή απώλεια του κάθε αποθηκευμένου υλικού (μερικής ή ολικής) για οποιοδήποτε λόγο

περιλαμβανομένων της κλοπής, της πυρκαγιάς, των φυσικών φαινομένων (πυρκαγιά από φυσική αιτία, πλημμύρα, σεισμό κλπ.). Επισημαίνεται ότι λεπτομέρειες αναφορικά με το εν λόγω ασφαλιστήριο, καταγράφονται αναλυτικά στο Άρθρο ..., παράγραφο ... (Ασφάλιση Αποζημιώσεις) των παρόντων όρων...»

ΑΠΑΝΤΩΝΤΑΣ στην «απορία» της προσφεύγουσας εάν η εταιρεία «..... » είναι η ίδια η «... ..» ή «διαφορετική», ΕΠΙΣΗΜΑΙΝΟΥΜΕ ότι τα ... στοιχεία «...» είναι το ακρωνύμιο των λέξεων «...» που μεταφράζεται ως ... , κοινώς, ΔΙΑΚΡΙΤΙΚΟΣ ΤΙΤΛΟΣ (!) Επομένως, υπό όποια «επωνυμία» ή «διακριτικό τίτλο» κι αν αναφέρεται η «.....», είτε ως «...», είτε ως «...» , είναι Η ΙΔΙΑ ΕΤΑΙΡΕΙΑ- το ίδιο νομικό πρόσωπο.

Στο εκ της Προσφοράς της εταιρείας μας αρχείο: Παρ. ...Άρθρο ... ΥΔ διευθύνσεων & συνεργατών (βλ ΣΧΕΤ. 7), η εταιρεία μας ΔΗΛΩΣΕ ότι: «Οι συνεργαζόμενοι μεταφορείς και των οποίων τις εγκαταστάσεις θα χρησιμοποιούμε ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών στις ... και είναι οι εξής: 1. Στην ...την εταιρεία ... με διεύθυνση ...». Στο αντίστοιχο για την ανωτέρω συνεργαζόμενη εταιρεία (το οποίο προσκομίσαμε) ΑΣΦΑΛΙΣΤΗΡΙΟ ΣΥΜΒΟΛΑΙΟ, αναγράφεται η ίδια εταιρεία και με τα ίδια στοιχεία (... με διεύθυνση ...) ως «ΑΣΦΑΛΙΣΜΕΝΗ» και όχι απλώς ως «λήπτης ασφάλισης». (βλ. ΣΧΕΤ. 8), ενώ ρητά αναφέρεται ότι η εγκατάσταση που βρίσκεται στη διεύθυνση ... είναι ασφαλισμένη για ... \$. Εξάλλου, το γεγονός ότι στο εν λόγω ασφαλιστήριο συμβόλαιο αναγράφεται ως «ασφαλισμένη» και άλλη μεταφορική εταιρεία, (η «...», σε καμία περίπτωση δημιουργεί οποιασδήποτε μορφής κώλυμα ως προς τη διαγωνιστική διαδικασία και ΟΥΔΕΜΙΑ ασάφεια προκαλεί ως προς την ασφαλιστική κάλυψη της ασφαλιζόμενης και συνεργαζόμενης με την εταιρεία μας στην ...των ... (και των συγκεκριμένων εγκαταστάσεων της), «...» εταιρεία, λαμβανομένου υπόψη ότι η (2η ασφαλιζόμενη) εταιρεία «...», ΔΕΝ ΔΗΛΩΘΗΚΕ ως ανταποκρίτρια/συνεργαζόμενη από την εταιρεία μας. Από τα ανωτέρω συνάγεται το ΟΥΣΙΑ ΑΒΑΣΙΜΟ και αυτού του Λόγου της προδικαστικής προσφυγής, αφού ΟΥΔΕΜΙΑ παραβίαση του άρθρου ... του Παραρτήματος «...» της ...Διακήρυξης υπήρξε εκ μέρους της εταιρείας μας ! Τέλος, αποτελούν ΑΟΡΙΣΤΕΣ και ΥΠΟΘΕΤΙΚΕΣ αιτιάσεις οι αναφορές της προσφεύγουσας για - ΔΗΘΕΝ- στήριξη της εταιρείας μας σε «τρίτο», έχουν δε υποβληθεί εντελώς



προσχηματικά στο πλαίσιο του ανωτέρω 4ου λόγου της προδικαστικής προσφυγής της ! Εξάλλου, η εταιρεία μας, διά του υποβληθέντος ΕΕΕΣ έχει δηλώσει ότι δεν βασίζεται σε ικανότητες άλλων οντοτήτων, ούτε προτίθεται να αναθέσει οποιοδήποτε τμήμα της σύμβασης σε τρίτο/τρίτους υπό τη μορφή υπεργολαβίας, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις της ...Διακήρυξης και του Άρθρου 79 του Ν. 4412/2016. Περαιτέρω, δεν μπορούμε να μην αναφερθούμε (ακόμη μία φορά) στην ΚΑΤΑΧΡΗΣΤΙΚΗ και εκτός κανόνων υγιούς ανταγωνισμού, συμπεριφορά της προσφεύγουσας, που επικαλείται (έστω ΔΗΘΕΝ) παραβάσεις της εταιρείας μας, επί τη βάση εγγράφων (όπως του εν θέματι συμφωνητικού), ενώ η ίδια, έχοντας χαρακτηρίσει ως «ΕΜΠΙΣΤΕΥΤΙΚΑ» τα αντίστοιχα δικαιολογητικά της, εκφεύγει του ελέγχου των λοιπών συμμετεχόντων (και της εταιρείας μας) ΕΠΕΙΔΗ, από όλα τα ανωτέρω συνάγεται ότι η εταιρεία μας σε ΟΥΔΕΜΙΑ παραβίαση Διατάξεων της ...Διακήρυξης υπέπεσε, όπως αυτές αναφέρονται στην ανάλυση του 4ου Λόγου της προδικαστικής προσφυγής και γι αυτό ΖΗΤΟΥΜΕ να ΑΠΟΡΡΙΦΘΕΙ και ο 4ος Λόγος της προδικαστικής προσφυγής της προσφεύγουσας V. Επί του 5ου Λόγου της προδικαστικής προσφυγής που αφορά την παρεμβαίνουσα. Με τον 5ο λόγο της προδικαστικής προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται (μεταξύ άλλων) ότι η εταιρεία μας «...παραβίασε το άρθρο ... παρ. ... και ...του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης και της αρχής της τυπικότητας... » διότι «...υπέπεσε σε ουσιώδη πλημμέλεια καθότι για τον υπολογισμό της έκπτωσης χρησιμοποίησε εσφαλμένες τιμές αναφοράς ΙΑΤΑ.οι ...πλημμέλειες αυτές επηρεάζουν άμεσα τον υπολογισμό του τελικού ποσού προσφοράς, μετά τον υπολογισμό του και με την προσφερόμενη έκπτωση... Συνεπώς η οικονομική προσφορά της εταιρείας ζ «...» , κατά τα ανωτέρω στοιχεία της, ήταν αόριστη και εσφαλμένη, διότι δεν τήρησε την απαίτηση της παρ. ...του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης και επιπλέον επειδή δεν μπορεί να εξαχθεί με ασφάλεια το ποσοστό έκπτωσης επί των τιμών ΙΑΤΑ, σύμφωνα με το άρθρο ... παρ. ... του Παραρτήματος ...της Διακήρυξης...». Προς ΑΠΟΚΡΟΥΣΗ του ανωτέρου «λόγου» της προδικαστικής προσφυγής και επί των αιτιάσεων που προβάλλει η προσφεύγουσα, θέτουμε υπόψη Σας τα ακόλουθα: Στις διατάξεις της παραγράφου ... του Άρθρου ... του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης προβλέπεται: «8. Ως κριτήριο ανάθεσης-ανάδειξης των υποψηφίων Αναδόχων

για τη συμμετοχή τους στη Συμφωνία-Πλαίσιο, ορίζεται η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής, που θα προκύψει από την εφαρμογή του ακόλουθου Τύπου:  $A \times \dots\% + E \times \dots\% = T$ , όπου «...» είναι η εξαγόμενη μέση τιμή της Αεροπορικής μεταφοράς, «E» είναι η εξαγόμενη μέση τιμή της Εσωτερικής (εντός των ...) μεταφοράς και «T» η συνολική τιμή, που αποτελεί και το «κριτήριο ανάθεσης». Στην παράγραφο ... του ίδιου Άρθρου ... του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης, προσδιορίζονται αναλυτικά οι όροι «...» και «E» του τύπου υπολογισμού της συνολικής τιμής, από το οποίο επιπλέον προκύπτει ότι οι τιμές του ισχύοντος δημοσιευμένου- καταλόγου IATA, καθώς και τα εξαγόμενα ποσοστά έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους (σε σχέση με τις τιμές του εν λόγω καταλόγου) δεν αποτελούν σε καμία περίπτωση κριτήριο ανάθεσης, αλλά χρησιμοποιούνται μόνο για λόγους αξιολόγησης και σύγκρισης των προσφορών των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων. Επιπροσθέτως αναφέρουμε ότι: Οι τιμές της IATA αφορούν τις εξής κλίμακες : N (Normal) (δηλαδή, έως ... κιλά) + ... (δηλαδή, από ... - έως ... κιλά) + ... (δηλαδή, από ... - έως ... κιλά) + ... (δηλαδή, από ... - έως ...) + ... (δηλαδή, πάνω από ... κιλά)

Η ... Διακήρυξη ζητά οι τιμές να υποβληθούν για τις ακόλουθες κλίμακες : Έως ... κιλά Από ... έως ... κιλά Από ...- έως ... κιλά Από ... - έως ... κιλά Από ... - έως ... κιλά Από ... - έως ... κιλά Από ... και άνω κιλά

Από τη σύγκριση των ανωτέρω συνάγεται ότι μόνο δύο (...) κλίμακες , η από ...- έως ... κιλά και η άνω των ... κιλών) της Διακήρυξης συμπίπτουν με αντίστοιχες της IATA και άλλες δύο (...) κλίμακες, η από ...-έως ... κιλά και η από ...- έως ... κιλά, εμπίπτουν σε μία (1) κλίμακα της IATA , στην από ...- έως ... κιλά. Με δεδομένο ότι οι κλίμακες της παραγράφου ... του Άρθρου ... του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης δεν συμπίπτουν απόλυτα με αντίστοιχες της IATA, γι αυτό και στις κλίμακες α) έως ... κιλά, β) από ... - έως ...κιλά και γ) από ...- έως ... κιλά, ο υπολογισμός της προσφερόμενης τιμής έγινε με αντιστοίχιση προς τις κλίμακες της IATA για α) N (Normal), β) + ...κιλά και γ) + ... κιλά. Σε κάθε περίπτωση, οι τιμές IATA - πολύ δε περισσότερο - οι εκπτώσεις επί των τιμών αυτών, δεν είναι δεσμευτικές, δεν αξιολογούνται σαν ιδιάζουσας σημασία στοιχείο και δεν επηρεάζουν την τελική αξία της προσφοράς, καθώς και τη σειρά κατάταξης των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων, καθόσον, από την ίδια τη Διακήρυξη προβλέπεται ότι «...ο

οικονομικός φορέας έχει τη δυνατότητα επιλογής άλλης αεροπορικής εταιρείας από αυτή που δήλωσε στην προσφορά του, διατηρώντας όμως ίδιες τιμές που δήλωσε στην προσφορά του». Στο σημείο αυτό αναφερόμαστε στο υπ' αριθμ. ...έγγραφο της Αναθέτουσας Αρχής (βλ. ΣΧΕΤ. 9) το οποίο εστάλη προς όλους τους συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς ως «απάντηση» επί υποβληθέντος ερωτήματος προς παροχή διευκρινίσεων επί των όρων της ...Διακήρυξης, σύμφωνα με το οποίο: «...η σύγκριση των οικονομικών προσφορών δεν θα γίνει με βάση τα ποσοστά εκπτώσεων, αλλά με βάση τις επιμέρους τιμές που θα κατατεθούν από τους οικονομικούς φορείς στους καθοριζόμενους στη διακήρυξη Πίνακες και οι οποίες θα δύνανται να παραμένουν σταθερές ή να μειώνονται αναλόγως των εκάστοτε δεδομένων, κατά τη διενέργεια των διαγωνιστικών διαδικασιών που θα διενεργούνται για τη σύναψη των Εκτελεστικών Συμβάσεων». Η ΚΑΤΑΧΡΗΣΤΙΚΟΤΗΤΑ και ο ΠΑΡΕΛΚΥΣΤΙΚΟΣ σκοπός υποβολής της ενώπιόν Σας προδικαστικής προσφυγής εκ μέρους της προσφεύγουσας, συνάγεται και από το γεγονός ότι η ίδια η προσφεύγουσα παρείχε στην Αναθέτουσα Αρχή ανάλογες με τις ανωτέρω απαντήσεις μας, «διευκρινίσεις» ως «απάντησή» της επί του από 15/12/2020 αιτήματος της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού «...προς παροχή διευκρινίσεων αναφορικά με πλημμέλειες της οικονομικής προσφοράς της και ειδικότερα, αναφορικά στο γεγονός ότι από τον κατατεθέντα από αυτή κατάλογο της IATA δεν εξαγόταν με ασφάλεια το ποσοστό έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους για τα δηλωθέντα δρομολόγια του αερομεταφορέα αναφοράς...» (βλ. ΣΧΕΤ. 10). ΕΠΕΙΔΗ, από όλα τα ανωτέρω συνάγεται ότι η εταιρεία μας σε ΟΥΔΕΜΙΑ παραβίαση Διατάξεων της ...Διακήρυξης υπέπεσε, όπως αυτές αναφέρονται στην ανάλυση του 5ου Λόγου της προδικαστικής προσφυγής και γι αυτό ΖΗΤΟΥΜΕ να ΑΠΟΡΡΙΦΘΕΙ και ο 5ος Λόγος της προδικαστικής προσφυγής της προσφεύγουσας. **VI.** Επί του 6ου Λόγου της προδικαστικής προσφυγής που αφορά την παρεμβαίνουσα. Με τον 6ο λόγο της προδικαστικής προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται (μεταξύ άλλων) ότι η εταιρεία μας «...παραβίασε το άρθρο ...παράγραφος ...περιπτώσεις ... και... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης ... » διότι στο «...Προσάρτημα Οικονομικής Προσφοράς, στο οποίο προσδιόρισε τα Fuel Surcharges και τα Aviation Security Fees, ενώ αναφέρει ότι οι χρεώσεις της έχουν προσδιοριστεί με βάση τους καταλόγους IATA, ... οι τιμές αναφοράς της

είναι αποκλειστικά σε δολάριο (\$)»...», ισχυριζόμενη ότι «...το δολάριο είναι νόμισμα αναφοράς μόνο για τη μεταφορά από ... προς Ελλάδα.», αναφέροντας επιπλέον ότι «...σύμφωνα με τη διεθνή πρακτική, οι αεροπορικές εταιρείες για τον υπολογισμό το κόστους του ναύλου και εν γένει όλων των χρεώσεων χρησιμοποιούν αποκλειστικά το εθνικό νόμισμα, ήτοι το νόμισμα του τόπου που εκδίδεται η φορτωτική.», ΔΗΛΑΔΗ, ισχυριζόμενη ότι η εκ μέρους της εταιρείας μας «... χρήση του δολαρίου ως νομίσματος αναφοράς για τα Fuel Surcharges αδιακρίτως.... συνιστά παράτυπη μη συμμόρφωση προς του καταλόγους της IATA και κατά λογική ακολουθία παράβαση των όρων του Άρθρου ... παρ. ...(περ. ... και ...) της Διακήρυξης.»

Προς ΑΠΟΚΡΟΥΣΗ του ανωτέρου «λόγου» της προδικαστικής προσφυγής και επί των αιτιάσεων που προβάλλει η προσφεύγουσα, θέτουμε υπόψη Σας τα ακόλουθα: Στο εδάφιο ... της παραγράφου ... του Άρθρου ... - Οικονομική Προσφορά του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης , αναφέρεται: «α. Οι τιμές που περιλαμβάνονται στην οικονομική προσφορά, θα πρέπει να δίνονται σε ευρώ (€), ενώ θα περιλαμβάνουν το σύνολο των επιβαρύνσεων (έξοδα φόρτωσης και μεταφοράς χρηματοοικονομικά έξοδα κλπ, προβλεπόμενοι φόροι, δασμοί, ασφάλιστρα, νόμιμες κρατήσεις, τυχόν τραπεζικά έξοδα σε περίπτωση εμβάσματος στο εξωτερικό, τυχόν έξοδα εργαστηριακών εξετάσεων και χημικών αναλύσεων και ελέγχων, καθώς και άλλες σχετικές δαπάνες)». Στην παράγραφο ... του Άρθρου ... - Κριτήριο Ανάδειξης Αναδόχου - Κατάρτιση της Οικονομικής Προσφοράς του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης, αναφέρεται: «2. Οι οικονομικές προσφορές πρέπει να αναφέρουν τις τιμές σε ευρώ (€) ή σε δολάρια ... (\$) και θα αφορούν, υποχρεωτικά, τόσο στο σύνολο των Πινάκων, όσο και στο σύνολο των περιπτώσεων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο.», στη δε παράγραφο ... του ίδιου Άρθρου (...) αναφέρεται: «3. Σε περίπτωση που οι τιμές δίνονται σε δολάρια ..., αυτές θα μετατρέπονται με βάση την ισχύουσα μέση τιμή FIXING του επίσημου Δελτίου Συναλλαγμάτων έναντι ευρώ (Ελεύθερη σύγκριση FIXING της διατραπεζικής αγοράς) κατά την ημερομηνία αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών από την Επιτροπή της ..., ώστε να είναι συγκρίσιμες.». Στις υποπαραγράφους ... και ... της παραγράφου ... του Άρθρου ... - Κριτήριο Ανάδειξης Αναδόχου - Κατάρτιση της Οικονομικής Προσφοράς του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης , αναφέρεται: «.15.

Από τις ανωτέρω τιμές εξαιρούνται: α. Τα *Fuel Surcharges*, για τα οποία ισχύουν τα ακόλουθα: (1) Για την αεροπορική μεταφορά, θα χρεώνονται-προστίθενται, εντός των ορίων που καθορίζονται από την IATA και σύμφωνα με το ποσοστό (%) που επιβάλλει η χρησιμοποιούμενη από τον Ανάδοχο αεροπορική εταιρεία και θα αναγράφονται σαφώς στο παραστατικό αεροπορικής μεταφοράς. (2) Για την οδική εντός των ... μεταφορά, θα υπολογίζονται με βάση τη μέση τιμή *Diesel (On-Highway)-All Types*, που καθορίζονται από την ... με τιμή βάσης την οριζόμενη από το ... κατά το χρόνο σύναψης της Σύμβασης, υπολογίζοντας ως μέση κατανάλωση καυσίμου φορτηγών οχημάτων, τα ...μίλια ανά γαλόνι. (3) Για τα *Fuel Surcharges*, τόσο για την αεροπορική όσο και για την οδική μεταφορά, τα ποσοστά επιβάρυνσης με βάση τις κλίμακες διαμόρφωσης τιμών καυσίμων, θα υποβληθούν από τους συμμετέχοντες με την προσφορά τους και θα τροποποιούνται, οσάκις απαιτείται, κατόπιν έγγραφης ενημέρωσης του .... β. Τα *Aviation Security Fees*, τα οποία θα χρεώνονται-προστίθενται όπως καθορίζονται από τις Αρχές των ... και θα αναγράφονται σαφώς στο παραστατικό της μεταφοράς της αεροπορικής εταιρείας. Οι συμμετέχοντες θα πρέπει στην προσφορά τους να αναφέρουν τον τρόπο υπολογισμού (ποσοστό επιβάρυνσης ανά κιλό κοστολογητέου βάρους) και το τυχόν ελάχιστο κόστος επιβάρυνσης ανά μεταφερόμενο φορτίο.». Από τις ανωτέρω παραγράφους, οι οποίες αναφέρονται στον υπολογισμό των χρεώσεων «*Aviation Security Fees*» και «*Fuel Surcharges*», συνάγεται ότι από τη Διακήρυξη ΔΕΝ ΚΑΘΟΡΙΖΕΤΑΙ ΣΥΓΓΕΚΡΙΜΕΝΑ ΤΟ ΝΟΜΙΣΜΑ με το οποίο συμμετέχων οικονομικός φορέας υποχρεούται να επιβάλει την «Οικονομική Προσφορά» του ως προς τις χρεώσεις των επιβαλλόμενων «*Aviation Security Fees*» και «*FuelSurcharges*» (!) Περαιτέρω, όπως συνάγεται από το αρχείο «ΕΡΩΤΗΜΑΤΑ - ΔΙΕΥΚΡΙΝΙΣΕΙΣ», απευθύναμε «ΕΡΩΤΗΜΑ» (βλ. ΣΧΕΤ. 11) προς την Αναθέτουσα Αρχή με το περιεχόμενο: «Παρακαλούμε όπως μας διευκρινίσετε αν οι τιμές στην οικονομική προσφορά πρέπει να δίνονται μόνο σε ευρώ ή και σε δολάρια ...». Επί του ανωτέρω ΕΡΩΤΗΜΑΤΟΣ, λάβαμε την υπό...(βλ. ΣΧΕΤ. 12) «ΑΠΑΝΤΗΣΗ» της Αναθέτουσας Αρχής με το περιεχόμενο: «Ισχύουν τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 2, του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης ήτοι οι οικονομικές προσφορές πρέπει να αναφέρουν τις τιμές σε ευρώ (€) ή σε δολάρια ... (\$)» . Πέραν των ανωτέρω, όπως προκύπτει από την

«Οικ. Πρ. Παρ. ... Άρθρο ... Προσάρτημα Οικονομικής Προσφοράς» που υπέβαλε η εταιρεία μας (βλ. ΣΧΕΤ.13) και στην παράγραφο «...» αυτής, όπου η εταιρεία μας αναφέρεται στον υπολογισμό των «Aviation Security Fees» , ΟΥΔΕΜΙΑ ΑΝΑΦΟΡΑ γίνεται για προσδιορισμό με βάση τους καταλόγους IATA (όπως παρελκυστικά ισχυρίζεται η προσφεύγουσα κατά την ανάλυση του 6ου λόγου της προδικαστικής προσφυγής της!), ενώ ΜΟΝΟ στην παράγραφο «6.» του ανωτέρω Προσαρτήματος της Οικονομικής Προσφοράς μας, όπου η εταιρεία μας αναφέρεται στον υπολογισμό των «Fuel Surcharges» , αναφέρουμε ότι αυτά «θα χρεώνονται - προστίθενται εντός των ορίων που καθορίζονται από την IATA.». Από το σύνολο των ανωτέρω, ήτοι, από το περιεχόμενο της ...Διακήρυξης, αλλά και από την ανωτέρω Διευκρινιστική Απάντηση της Αναθέτουσας Αρχής, συνάγεται πέραν οποιασδήποτε αμφισημίας, ότι ΟΡΘΟΤΑΤΑ η Αναθέτουσα Αρχή δεν απέρριψε την προσφορά της εταιρείας μας ως προς τη χρήση του νομίσματος του δολαρίου ως προς τον υπολογισμό χρεώσεων των Fuel Surcharges,, καθιστάμενου ΟΥΣΙΑ ΑΒΑΣΙΜΟΥ και του παρόντος (6ου ) Λόγου της ενώπιόν Σας Προδικαστικής Προσφυγής της προσφεύγουσας. ΕΠΕΙΔΗ, από όλα τα ανωτέρω συνάγεται ότι η εταιρεία μας σε ΟΥΔΕΜΙΑ παραβίαση Διατάξεων της ...Διακήρυξης υπέπεσε, όπως αυτή αναλύεται στον 6ο Λόγο της προδικαστικής προσφυγής της προσφεύγουσας και γι αυτό ΖΗΤΟΥΜΕ να ΑΠΟΡΡΙΦΘΕΙ και ο 6ος Λόγος της προδικαστικής προσφυγής της προσφεύγουσας. VI. Επί του 7ου Λόγου της προδικαστικής προσφυγής και επί του τμήματός του που αφορά την παρεμβαίνουσα. Με τον 7ο λόγο της προδικαστικής προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται (μεταξύ άλλων) ως προς την εταιρεία μας, ότι (η εταιρεία μας) «. παραβίασε το άρθρο ...παράγραφος ...του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης ... » διότι στο «.Προσάρτημα Οικονομικής Προσφοράς,. ανέφερε τα εξής: «7. Τα Fuel Surcharges για την οδική εντός των ... μεταφορά κυμαίνονται από US\$ ... ως US\$ ... ανά γαλόνι σύμφωνα με το ...(...)National Average Diesel Fuel Index. Η επιβάρυνση κατά την 23/09/2020 είναι ...% για τα τμηματικά φορτία (LTL) και ...% για τα full load truck (FTL).» και ότι με τον τρόπο αυτό «...οι επίνευλοι καυσίμων (Fuel Surcharges) για την οδική εντός των ... μεταφορά προσδιορίζονται: α) αυθαίρετα και ατεκμηρίωτα, διότι σε κανένα σημείο της ιστοσελίδας αναφοράς (<https://www..../>), την οποία αναφέρει η Διακήρυξη, δεν

υπάρχει καταχωρημένη αυτή η διαβάθμιση μεταξύ ...και ... \$ κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ούτε προγενέστερα ούτε και μεταγενέστερα, β) εντελώς αντίθετα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, διότι οι επιβαρύνσεις προσδιορίζονται σε τιμές ανά γαλόνι, ενώ παράγραφος ... του άρθρου ... της Διακήρυξης ορίζει ότι: "Οι τιμές, β) εντελώς αντίθετα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, διότι οι επιβαρύνσεις προσδιορίζονται σε τιμές ανά γαλόνι, ενώ παράγραφος ... του άρθρου ... της Διακήρυξης ορίζει ότι: "Οι τιμές που περιλαμβάνονται στην οικονομική προσφορά, θα πρέπει να δίνονται σε ευρώ (€)" και η παράγραφος ... του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης απαιτεί τον προσδιορισμό σε τιμές ανά κιλό, γ) με πλήρη ασάφεια, διότι αναφέρεται και επιβάρυνση "... για τα τμηματικά φορτία (LTL) και ...% για τα full load truck (FTL)", χωρίς να προσδιορίζεται εάν αυτή η επιβάρυνση είναι επιπρόσθετη στην οικονομική προσφορά ή στην επιβάρυνση ...έως ... \$ ανά γαλόνι ή συμπεριλαμβάνεται στην ανωτέρω επιβάρυνση ή εκ των υστέρων η εταιρεία θα μετατρέψει την σχέση γαλόνι/κιλό και θα προσθέτει την ποσοστιαία επιβάρυνση.». Προς ΑΠΟΚΡΟΥΣΗ του ανωτέρου «λόγου» της προδικαστικής προσφυγής και επί των αιτιάσεων που προβάλλει η προσφεύγουσα, θέτουμε υπόψη Σας τα ακόλουθα: Στην παράγραφο ... του Άρθρου ... - Κριτήριο Ανάδειξης Αναδόχου - Κατάρτιση της Οικονομικής Προσφοράς του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης , αναφέρεται: «2. Οι οικονομικές προσφορές πρέπει να αναφέρουν τις τιμές σε ευρώ (€) ή σε δολάρια ... (\$) και θα αφορούν, υποχρεωτικά, τόσο στο σύνολο των Πινάκων, όσο και στο σύνολο των περιπτώσεων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο.», ενώ όπως συνάγεται από παράγραφο 6. του ίδιου Άρθρου, όπου καθορίζονται οι «Πίνακες» εξαγωγής της Τελικής Τιμής, ο τρόπος υπολογισμού των προσφερόμενων τιμών πραγματοποιείται με την κατηγοριοποίηση του μεταφερόμενου υλικού με βάση το βάρος του σε «κιλά». Στα υποεδάφια (1), (...) και (...) της υποπαραγράφου α. της παραγράφου ... του Άρθρου ... - Κριτήριο Ανάδειξης Αναδόχου - Κατάρτιση της Οικονομικής Προσφοράς του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης , αναφέρεται: «15. Από τις ανωτέρω τιμές εξαιρούνται: α. Τα Fuel Surcharges, για τα οποία ισχύουν τα ακόλουθα: (1) Για την αεροπορική μεταφορά, θα χρεώνονται-προστίθενται, εντός των ορίων που καθορίζονται από την IATA και σύμφωνα με το ποσοστό (%) που επιβάλλει η χρησιμοποιούμενη από τον Ανάδοχο αεροπορική εταιρεία και θα

αναγράφονται σαφώς στο παραστατικό αεροπορικής μεταφοράς. (2) Για την οδική εντός των ... μεταφορά, θα υπολογίζονται με βάση τη μέση τιμή Diesel (On-Highway)-All Types, που καθορίζονται από την ... με τιμή βάσης την οριζόμενη από το ..... κατά το χρόνο σύναψης της Σύμβασης, υπολογίζοντας ως μέση κατανάλωση καυσίμου φορτηγών οχημάτων, τα ... μίλια ανά γαλόνι. (3) Για τα Fuel Surcharges, τόσο για την αεροπορική όσο και για την οδική μεταφορά, τα ποσοστά επιβάρυνσης με βάση τις κλίμακες διαμόρφωσης τιμών καυσίμων, θα υποβληθούν από τους συμμετέχοντες με την προσφορά τους και θα τροποποιούνται, οσάκις απαιτείται, κατόπιν έγγραφης ενημέρωσης του ...». Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι ο ορισθείς «προσδιορισμός ανά κιλό», (που αναφέρει η προσφεύγουσα στην ανάλυση του παρόντος Λόγου της προδικαστικής προσφυγής της), αφορά ΑΠΟΚΛΕΙΣΤΙΚΑ και ΜΟΝΟ, το μεταφερόμενο υλικό και ΟΧΙ τα έξοδα «Fuel Surcharges», των οποίων ο υπολογισμός υποβάλλεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς παράλληλα με την «Οικονομική Προσφορά» τους και σε κάθε περίπτωση, ο υπολογισμός τους ΕΞΑΙΡΕΙΤΑΙ από τον τρόπο «εξαγωγής τιμών» , όπως προβλέπεται ανωτέρω ! Περαιτέρω, όπως προκύπτει από την «Οικ. Πρ. Παρ. ... Άρθρο ... Προσάρτημα Οικονομικής Προσφοράς» που υπέβαλε η εταιρεία μας (βλ. ΣΧΕΤ. 13) , η εταιρεία μας υπέβαλε την Οικονομική προσφορά της σε ΑΠΟΛΥΤΗ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗ προς τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη ! Όπως ρητά αναφέρεται στην ιστοσελίδα του ...(...)(το οποίο συμβουλευτήκαμε για τον υπολογισμό των χρεώσεων Fuel Surcharges) (βλ. ΣΧΕΤ. 14) , «δεν υπολογίζονται, αξιολογούνται ή ρυθμίζονται οι επιβαρύνσεις καυσίμων» και «κάθε μεταφορική εταιρεία έχει δική της μέθοδο υπολογισμού προσαυξήσεων» . Η εταιρεία μας , πριν την υποβολή της Οικονομικής προσφοράς της, διενήργησε επισταμένο έλεγχο μέσω διαδικτύου , λαμβάνοντας τις τιμές που περιέλαβε (για τα Fuel Surcharges) από συγκεκριμένη ιστοσελίδα, την <https://...> (βλ. ΣΧΕΤ. 15.). Σύμφωνα δε , με το περιεχόμενο των υποεδαφίων (...) και (...) του εδαφίου ... της παραγράφου .... του Άρθρου ... - Κριτήριο Ανάδειξης Αναδόχου - Κατάρτιση της Οικονομικής Προσφοράς του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης : «19. Επισημαίνεται ότι: α.. β. Για όλες τις επιπλέον τιμές που θα κατατεθούν και θα αφορούν στις επιβαρύνσεις μεταφοράς ... υλικών, στις επιβαρύνσεις μεταφοράς μη στοιβάσιμων υλικών, στα Fuel Surcharges και στα Security Fees, καθώς και στις αποζημιώσεις



(ασφάλιση) και στις εκπτώσεις σε οδική μεταφορά φορτίων full load truck, ισχύουν τα ακόλουθα: (1) Δεν θα ληφθούν υπόψη στην ανάδειξη του Αναδόχου, πλην όμως, είναι υποχρεωτικό να προσδιορίζονται στην οικονομική προσφορά των διαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων, καθόσον θα αξιολογηθούν-εξεταστούν από την Υπηρεσία, ως προς την ορθότητα και την τεκμηρίωση του τρόπου υπολογισμού αυτών, ώστε να συμπεριληφθούν στη συμφωνία-πλαίσιο που θα υπογραφεί, προς αποφυγή δημιουργίας προβλημάτων κατά την υλοποίηση αυτής. (2) Θα παραμείνουν σταθερές για το σύνολο της ισχύος της .... Εξαίρεση αποτελούν οι τιμές που αφορούν στα Fuel Surcharges και Aviation Security Fees για τα οποία ισχύουν τα οριζόμενα στο παρόν Άρθρο.». Δηλαδή, οι τιμές που αφορούν τα Fuel Surcharges ΕΞΑΙΡΟΥΝΤΑΙ από τις λοιπές χρεώσεις και ΔΕΝ ΠΑΡΑΜΕΝΟΥΝ ΣΤΑΘΕΡΕΣ κατά τη χρονική διάρκεια της Συμφωνίας- Πλαίσιο, καθόσον εξαρτώνται από πολλούς παράγοντες ανά περίπτωση, (ενδεικτικά: από την πολιτική της Αεροπορικής εταιρείας που θα χρησιμοποιηθεί, τις Διεθνείς συνθήκες ενέργειας και ασφάλειας, την ιδιαιτερότητα των μεταφερόμενων υλικών, τον προορισμό κλπ) και για το λόγο αυτό δεν καθορίζονται με ακρίβεια και τροποποιούνται όταν απαιτείται, ενώ, ΕΞΟΦΛΟΥΝΤΑΙ με βάση «επίσημα παραστατικά της ... και του Οδικού μεταφορέα, από τα οποία να διαπιστώνεται η χρέωση ... ή Fuel Surcharges και πώς αυτή προκύπτει», όπως ρητά προβλέπεται στο εδάφιο .... της παραγράφου ... του Άρθρου ... - Πληρωμή του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης. Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι, ΟΡΘΩΣ η Αναθέτουσα Αρχή δεν απέρριψε την προσφορά της εταιρείας μας «για ασάφεια κλπ», όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα στον παρόντα Λόγο της προδικαστικής προσφυγής της , ως προς τον τρόπο υπολογισμό των χρεώσεων Fuel Surcharges που περιλήφθηκαν στην «Οικονομική Προσφορά» μας , όπου προσδιορίστηκαν σε τιμή δολαρίου ανά γαλόνι και πάντως εντός του εύρους της οικονομικής επιβάρυνσης που ορίζει η Διακήρυξη (...έως ... δολάρια ανά γαλόνι), καθιστάμενου ΟΥΣΙΑ ΑΒΑΣΙΜΟΥ και του παρόντος (7ου ) Λόγου της ενώπιόν Σας Προδικαστικής Προσφυγής της προσφεύγουσας. ΕΠΕΙΔΗ, από όλα τα ανωτέρω συνάγεται ότι η εταιρεία μας σε ΟΥΔΕΜΙΑ παραβίαση Διατάξεων της ...Διακήρυξης υπέπεσε, όπως αυτή αναλύεται στον 7ο Λόγο της προδικαστικής προσφυγής της προσφεύγουσας και γι αυτό ΖΗΤΟΥΜΕ να ΑΠΟΡΡΙΦΘΕΙ και ο 7ος Λόγος της προδικαστικής προσφυγής

της προσφεύγουσας. **VIII.** Επί του 8ου Λόγου της προδικαστικής προσφυγής και επί του τμήματός του που αφορά την παρεμβαίνουσα. Με τον 8ο λόγο της προδικαστικής προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται (μεταξύ άλλων) ως προς την εταιρεία μας, ότι (η εταιρεία μας) «.παραβίασε την παράγραφο 5. του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης ... » διότι «.στην Αναλυτική Οικονομική Προσφορά» μας την οποία υποβάλαμε «.για την εσωτερική εντός ... μεταφορά υλικών, δεν αναφέρει ούτε τιμή για την εσωτερική αεροπορική μεταφορά, δεν υποβάλλει πίνακα τιμών IATA, δεν κατονομάζει συγκεκριμένη αεροπορική εταιρεία, συγκεκριμένο αεροπορικό δρομολόγιο και πτήση (όπως κάνει για τις αεροπορικές μεταφορές από και προς ...), δεν αναφέρει ποσοστό έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους σε σχέση με τον ισχύοντα κατάλογο τιμών της IATA ., με αποτέλεσμα η τιμή ...\$ για τον συνδυασμό αεροπορικής-οδικής μεταφοράς door to door (...%) σε όλες τις κατηγορίες βάρους, την οποία αναγράφει στην οικονομική προσφορά της (σελ. 4), να εξάγεται με ασαφή, ατεκμηρίωτο και αυθαίρετο τρόπο, είναι δε και είναι ασυνήθιστα χαμηλή, δεδομένου μάλιστα ότι η ίδια εταιρεία έχει προσφέρει μόνο για τον οδικό ναύλο ... δολάριο ανά κιλό...». Προς ΑΠΟΚΡΟΥΣΗ του ανωτέρου «λόγου» της προδικαστικής προσφυγής και επί των αιτιάσεων που προβάλλει η προσφεύγουσα, θέτουμε υπόψη Σας τα ακόλουθα: Στην παράγραφο ... του Άρθρου ...ου - Κριτήριο Ανάδειξης Αναδόχου - Κατάρτιση της Οικονομικής Προσφοράς του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης , αναφέρεται: «5. Οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να αναφέρουν στις οικονομικές προσφορές, μαζί με την αντίστοιχη προσφερόμενη τιμή, το ποσοστό έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους σε σχέση με τον ισχύοντα κατάλογο τιμών της IATA, καθώς και την αεροπορική εταιρεία αναφοράς και το δρομολόγιο αυτής (αριθμός πτήσης & αντίστοιχα Α/Δ).». Η ανωτέρω ΣΥΓΓΕΚΡΙΜΕΝΗ υποχρέωση των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων (που επικαλείται και η προσφεύγουσα στον 8ο Λόγο της προδικαστικής προσφυγής της), προδήλως αφορά ΑΠΟΚΛΕΙΣΤΙΚΑ και ΜΟΝΟ την ΑΕΡΟΠΟΡΙΚΗ ΜΕΤΑΦΟΡΑ «από» και «προς» τις Η...., αφού: α) η ανωτέρω παράγραφος 5., αποτελεί λογική συνέχεια της αμέσως προηγούμενης παραγράφου «4.», (η οποία ρυθμίζει τα ισχύοντα «ειδικά για την αεροπορική μεταφορά από και προς τις ...» ), β) αναφέρεται στα αεροπορικά δρομολόγια «από» και «προς» τα Αεροδρόμια που είναι ΣΑΦΗ

και ΚΑΘΟΡΙΣΜΕΝΑ., ήτοι, στα Αεροδρόμια «ΕΛΕΥΘΕΡΙΟΣ ΒΕΝΙΖΕΛΟΣ» και τα Αεροδρόμια της ...και της... Περαιτέρω, με δεδομένα ότι οι Τελικοί Προορισμοί των μεταφερόμενων υλικών: 1) ΔΕΝ ΕΙΝΑΙ ΓΝΩΣΤΟΙ από τη φάση της προκήρυξης του ...Διαγωνισμού , 2) αφορούν ένα μεγάλο εύρος Αεροδρομίων εντός και εκτός των Η...., τα οποία ΔΕΝ ΕΙΝΑΙ ΕΚ ΤΩΝ ΠΡΟΤΕΡΩΝ ΓΝΩΣΤΑ και ΔΕΝ ΚΑΤΟΝΟΜΑΖΟΝΤΑΙ και 3) Μεταβάλλονται - με απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής - κατά περίπτωση και αναλόγως των απαιτήσεων μεταφοράς υλικών, όπως αυτές θα ανακύψουν καθ'όλη τη διάρκεια ισχύος της ..., δηλαδή, εντός της τετραετίας (4ετίας) - «ΔΕΔΟΜΕΝΑ» που οδήγησαν στην μη ύπαρξη απαίτησης εκ μέρους της Αναθέτουσας Αρχής, αναφοράς «συγκεκριμένης αεροπορικής εταιρείας» ή/και «συγκεκριμένου δρομολογίου» (πχ. Αριθμός πτήσης και αντίστοιχα Αεροδρόμια) , ακόμη δε «προσκόμιση του καταλόγου ΙΑΤΑ για τα δρομολόγια εσωτερικής μεταφοράς εντός των ...». Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι η Οικονομική Προσφορά που υπέβαλε η εταιρεία μας, κατά τη συμμετοχή μας στον εν θέματι Διαγωνισμό, ΟΥΔΟΛΩΣ «ασαφής, ατεκμηρίωτη και αυθαίρετη...» είναι (όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα), είναι δε ΑΠΟΛΥΤΑ ΣΥΜΦΩΝΗ με τους Όρους και τις απαιτήσεις της ...Διακήρυξης, καθόσον περιλαμβάνει ΟΛΑ τα στοιχεία που απαιτεί η Διακήρυξη για την αεροπορική μεταφορά «από» και «προς» τις ... Αναφορικά στην αιτίαση της «προσφεύγουσας», περί - ΔΗΘΕΝ- «ασυνήθιστα χαμηλής προσφερόμενης τιμής οδικής μεταφοράς ... (...) ευρώ/κιλό» ΑΠΑΝΤΟΥΜΕ:

Περαιτέρω, επισημαίνουμε ότι η Εταιρεία μας που είναι η μεγαλύτερη εταιρεία logistics, μεταφορών, αποθηκείσεων, μετακομίσεων & διανομών στην Ελλάδα, λόγω της μακρόχρονης παρουσίας της στον τομέα των Μεταφορών έχει αναπτύξει ένα ολοκληρωμένο δίκτυο συνεργατών, (Αεροπορικό, Οδικό και Θαλάσσιο) γεγονός που μας επιτρέπει να προσφέρουμε ανταγωνιστικότερες τιμές σε συνδυασμό με τις ποιοτικότερες υπηρεσίες. Η εκ μέρους μας - απόλυτα επιτυχημένα - παροχή υπηρεσιών στα ..., μέσω της ανάδειξής μας ως «Ανάδοχος» σε Διαγωνισμούς που έχουν προκηρυχθεί από την ..., αλλά και από το ..., κατά τα προηγούμενα έτη, έχει εξασφαλίσει (στην εταιρεία μας) ένα ιδιαίτερα υψηλό επίπεδο εμπειρίας αλλά και γνώσης περί των αναγκών και των ιδιόμορφων απαιτήσεων παρόμοιων έργων με αυτό του παρόντος Διαγωνισμού. Για την Εταιρεία μας είναι ιδιαίτερα σημαντική η προσφορά

υπηρεσιών σε ..., καθώς επιτυγχάνουμε να αποδείξουμε πλήρως την αξιοπιστία, τη φερεγγυότητα, την τεχνογνωσία και των ικανοτήτων μας στο συγκεκριμένο πεδίο των μεταφορών. Υπό το ανωτέρω πρίσμα, αλλά και με βάση το γεγονός ότι η Εταιρεία μας είναι μία διαρκώς αναπτυσσόμενη εταιρεία, ο συνεχώς αυξανόμενος όγκος των μεταφορικών υπηρεσιών που μας ανατίθενται και εμείς παρέχουμε για λογαριασμό τρίτων, μας έχει οδηγήσει στη σύναψη μακροχρόνιων συνεργασιών με «Ανταποκριτές» σε όλο τον κόσμο και μας έχει εξασφαλίσει (αυτονόητη κατά τη διεθνή πρακτική) ιδιαίτερα ανταγωνιστικές (δηλαδή, χαμηλότερες) τιμές αμοιβών τους τις οποίες προσφέρουμε αντιστοίχως στους εντολείς μας. Εξάλλου, στη διάρκεια τα πολυετούς επιχειρηματικής πορείας της η εταιρεία μας, απασχολεί ιδιαίτερα πεπειραμένο και εξειδικευμένο προσωπικό, του οποίου οι δαπάνες μισθοδοσίας και λειτουργίας ήδη καλύπτονται από την εκτέλεση πλείστων έργων, τα οποία έχει αναλάβει, ώστε για το έργο του εν θέματι Διαγωνισμού, δεν θα χρειασθεί να προσλάβει επιπλέον προσωπικό, ούτε να καλύψει νέες επιπλέον δαπάνες εργασίας. Περαιτέρω επισημαίνουμε ότι, κατ' εφαρμογή του άρθρου 89 του ν. 4412/16 της παρ. 2 για την απόδειξη της συμμόρφωσης προς τις υποχρεώσεις της παρ. 2 του άρθρου 18, σύμφωνα με την περίπτωση δ' της παρ. 2 του άρθρου 88, η εταιρεία μας ΔΗΛΩΝΕΙ ότι οι εργαζόμενοι σε αυτή υπάγονται στην «Εθνική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας» και Προσκομίζει ενώπιόν Σας το συνοδευτικό έντυπο Α.Π.Δ. του μηνός Δεκεμβρίου 2020 και το αντίγραφο των καταβολών των ασφαλιστικών εισφορών του μηνός Δεκεμβρίου 2020 (από την οποία προκύπτει ότι καταβάλλαμε ποσό 316.998,94 ευρώ, καθόσον το ποσό 7.281,09 ευρώ δεν είναι καταβλητέο σύμφωνα με τη σχετική εγκύκλιο του ΕΦΚΑ που εκδόθηκε επί της εφαρμογής των έκτακτων μέτρων αντιμετώπισης της πανδημίας του κορονοϊού). (βλ. ΣΧΕΤ. 16). ΕΠΕΙΔΗ, από όλα τα ανωτέρω συνάγεται ότι η εταιρεία μας σε ΟΥΔΕΜΙΑ παραβίαση Διατάξεων της ...Διακήρυξης υπέπεσε, όπως αυτή αναλύεται στον 8ο Λόγο της προδικαστικής προσφυγής της προσφεύγουσας και γι αυτό ΖΗΤΟΥΜΕ να ΑΠΟΡΡΙΦΘΕΙ και ο 8ος Λόγος της προδικαστικής προσφυγής της προσφεύγουσας. **ΙΧ.** Επί του 9ου Λόγου της προδικαστικής προσφυγής που αφορά την παρεμβαίνουσα. Με τον 9ο λόγο της προδικαστικής προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται (μεταξύ άλλων) ως προς την εταιρεία μας, ότι (η εταιρεία μας) «...παραβίασε το άρθρο .... του

Παραρτήματος ... της Διακήρυξης ... » διότι - ΔΗΘΕΝ - «...δεν δεσμεύεται ότι θα λάβει τα αναγκαία/απαιτούμενα μέτρα για την αποκατάσταση ή ανάκτηση των υλικών σε περίπτωση ζημίας ή απώλειας ή κλοπής κατά τη διάρκεια της διακίνησης ή αποθήκευσής τους σε ιδιόκτητους χώρους ή τους χώρους των υπεργολάβων του ή συνεργατών του ή συνεργαζόμενων φορέων και εταιρειών, όπως επιτάσσει το άρθρο ... παρ. ... του Παραρτήματος της Διακήρυξης...». Προς ΑΠΟΚΡΟΥΣΗ του ανωτέρου «λόγου» της προδικαστικής προσφυγής και επί των αιτιάσεων που προβάλλει η προσφεύγουσα, θέτουμε υπόψη Σας τα ακόλουθα: Στο Άρθρο ... - ΑΣΦΑΛΙΣΗ - ΑΠΟΖΗΜΙΩΣΕΙΣ και στο εδάφιο ... της παραγράφου ... του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ ... της Διακήρυξης , αναφέρεται: «1. Ο Ανάδοχος ...δ. Οφείλει να λαμβάνει άμεσα τα αναγκαία/απαιτούμενα μέτρα για την αποκατάσταση ή ανάκτηση των υλικών σε περίπτωση ζημίας ή απώλειας ή κλοπής κατά τη διάρκεια της διακίνησης ή αποθήκευσής τους σε ιδιόκτητους χώρους ή τους χώρους των υπεργολάβων του ή συνεργατών του ή συνεργαζόμενων φορέων και εταιρειών». Κατά τα προβλεπόμενα στα εδάφια ... και ... της παραγράφου ... Το Άρθρου ... Του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης: «1. [Γενικοί Όροι (ΓΟ) : άρθρο ..., παραγρ. ...] Εκτός από τα προβλεπόμενα στο άρθρο ..., παραγρ. ... των Γενικών Όρων δικαιολογητικά, στον (υπο)φάκελο της τεχνικής προσφοράς, επί ποινή απορρίψεως, θα πρέπει να περιλαμβάνονται τα εξής : α....,β..., γ. Υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 παραγρ. 4 του Ν.1599/86, όπως εκάστοτε ισχύει, υπογεγραμμένη ψηφιακά, με ημερομηνία υπογραφής εντός των τελευταίων τριάντα (30) ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου υπογραφής από αρμόδια διοικητική αρχή ή ΚΕΠ, με την οποία θα βεβαιώνουν ότι όλοι οι συνεργαζόμενοι με αυτούς φορείς, θα διαθέτουν ομοίως ανάλογου ύψους ασφάλιση, ή θα δεσμεύονται ότι θα αποζημιώσουν οι ίδιοι την ..., από ενδεχόμενη ζημία ή απώλεια (μερική ή ολική) που τυχόν θα υποστεί από πράξεις ή παραλείψεις αυτών, ενόσω τα υλικά βρίσκονται στις εγκαταστάσεις των συνεργαζόμενων με αυτούς φορέων, δ...,ε..., στ. Αντίγραφο ασφαλιστηρίου συμβολαίου, το οποίο να αποδεικνύει ότι οι εγκαταστάσεις των υποψηφίων (facilities and in...structure) στις ... που θα χρησιμοποιούν ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών για την υλοποίηση της Σύμβασης, είναι ασφαλισμένες τουλάχιστον για ..... (\$...), ούτως ώστε σε

περίπτωση οποιασδήποτε ζημίας που θα προκληθεί εντός των χώρων συγκέντρωσης που θα έχουν δηλωθεί, η ... να αποζημιωθεί (το ανώτατο έως του εν λόγω ποσού) για την αξία των υλικών της. Σημειωτέον ότι, το ασφαλιστήριο συμβόλαιο θα καλύπτει οποιαδήποτε ζημία ή απώλεια του κάθε αποθηκευμένου υλικού (μερικής ή ολικής) για οποιοδήποτε λόγο περιλαμβανομένων της κλοπής, της πυρκαγιάς, των φυσικών φαινομένων (πυρκαγιά από φυσική αιτία, πλημμύρα, σεισμό κλπ.). Επισημαίνεται ότι λεπτομέρειες αναφορικά με το εν λόγω ασφαλιστήριο, καταγράφονται αναλυτικά στο Άρθρο ..., παράγραφο ... (Ασφάλιση Αποζημιώσεις) των παρόντων όρων. Όπως ρητά καθορίζεται από την παράγραφο ... του Άρθρου ... του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης «... Κατά την προσωρινή αποθήκευση των υλικών στις εγκαταστάσεις του Αναδόχου ή του ανταποκριτή του στις ... τα υλικά καλύπτονται από το γενικό ασφαλιστήριο συμβόλαιο εγκαταστάσεων αστικής ευθύνης που υποχρεούται να διαθέτει και έως το καθοριζόμενο σε αυτό ποσό.» Εξάλλου, κατά τα οριζόμενα στο εδάφιο ... της παραγράφου ... του Άρθρου ... του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης, ο Ανάδοχος «δ. Οφείλει να λαμβάνει άμεσα τα αναγκαία/απαιτούμενα μέτρα για την αποκατάσταση ή ανάκτηση των υλικών σε περίπτωση ζημίας ή απώλειας ή κλοπής κατά τη διάρκεια της διακίνησης ή αποθήκευσής τους σε ιδιόκτητους χώρους ή τους χώρους των υπεργολάβων του ή συνεργατών του ή συνεργαζόμενων φορέων και εταιρειών.» Στην ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ που υπέβαλε η εταιρεία μας για το Άρθρο ... παρ. ... του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης, αρχείο ΠΑΡ. ... Άρθρο ...ΥΔ ασφάλισης συνεργατών (βλ. ΣΧΕΤ. 17), αναφέρουμε ότι: «... όλοι οι συνεργαζόμενοι με την Εταιρεία μας φορείς, διαθέτουν ομοίως με το Άρθρο ... παρ. ... των Ειδικών Όρων Διακήρυξης Διαγωνισμού του Παραρτήματος «...» της ανωτέρω διακήρυξης ανάλογου ύψους ασφάλιση.». Η Αναθέτουσα Αρχή την 23/10/2020 απέστειλε «ΕΡΩΤΗΜΑ» προς την εταιρεία μας - αρχείο: ΕΡΩΤΗΜΑ Δ.... (βλ. ΣΧΕΤ. 18) - ζητώντας από την εταιρεία μας να διευκρινίσει αν η (ανωτέρω) ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ αφορά το Άρθρο ... παρ. .... του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» ; Επί του ερωτήματος αυτού, η εταιρεία μας, ΑΠΑΝΤΗΣΕ την 26/10/2020 (αρχείο: ΑΠΑΝΤΗΣΕΙΣ - βλ. ΣΧΕΤ. 19) διευκρινίζοντας ότι: «β) Η κατατεθείσα Υπεύθυνη Δήλωση του Άρθρου 1 παρ. γ του Παραρτήματος «...» των Ειδικών Όρων Διακήρυξης Διαγωνισμού, αφορά το Άρθρο ... παρ. ... του

Παραρτήματος «...», όπως ορίζεται και στο Άρθρο... παρ. .... του Παραρτήματος «...» και όχι στο Άρθρο ... παρ. ... του Παραρτήματος «B», καθόσον αφορά τις εγκαταστάσεις στις Η....». Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί -ΔΗΘΕΝ- «μη δέσμευσης» της εταιρείας μας «...ότι θα λάβει τα αναγκαία/απαιτούμενα μέτρα για την αποκατάσταση ή ανάκτηση των υλικών σε περίπτωση ζημίας ή απώλειας ή κλοπής κατά τη διάρκεια της διακίνησης ή αποθήκευσής τους σε ιδιόκτητους χώρους ή τους χώρους των υπεργολάβων του ή συνεργατών του ή συνεργαζόμενων φορέων και εταιρειών, όπως επιτάσσει το άρθρο ... παρ. ... του Παραρτήματος της Διακήρυξης, η προσφορά της έπρεπε να κριθεί απαράδεκτη και να απορριφθεί.», ΚΑΤΑΡΡΙΠΤΕΤΑΙ καθόσον η εταιρεία μας: α) Τόσο στην «Τεχνική προσφορά» μας - αρχείο Άρθρο ...ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ σελίδες ... άρθρο ... (βλ. ΣΧΕΤ. 6) ΑΝΑΛΑΜΒΑΝΕΙ τις ανάλογες ΔΕΣΜΕΥΣΕΙΣ. αναφέροντας : «1. Η Εταιρεία: α , β , γ. Οφείλει, σε περίπτωση μερικής ή ολικής ζημίας ή και απώλειας υλικών των οποίων ανέλαβε τη μεταφορά, να αποδείξει ότι έπραξε όλες τις απαιτούμενες ενέργειες για την αποφυγή του συμβάντος και ότι ενήργησε καλόπιστα και με επαγγελματισμό αφού συνέβη το γεγονός. Εφόσον αυτά αποδεικνύονται με επίσημα έγγραφα των εμπλεκόμενων φορέων για κάθε στάδιο της μεταφοράς, η Εταιρεία δεν θα καθίσταται υπεύθυνη., δ. Οφείλει και θα λαμβάνει άμεσα τα αναγκαία/απαιτούμενα μέτρα για την αποκατάσταση ή ανάκτηση των υλικών σε περίπτωση ζημίας ή απώλειας ή κλοπής κατά τη διάρκεια της διακίνησης ή αποθήκευσής τους σε ιδιόκτητους χώρους ή τους χώρους των συνεργατών - ανταποκριτών της ή συνεργαζόμενων φορέων και εταιρειών.». β) ΔΕΣΜΕΥΣΕΙΣ τις οποίες ΕΠΑΝΑΛΑΜΒΑΝΟΥΜΕ και στο φάκελο της «Οικονομικής προσφοράς» μας, -αρχείο Οικ. Πρ. Παρ. ... Άρθρο ... & Άρθρο ... Προσάρτημα Οικονομικής Προσφοράς Ασφαλιστικές Καλύψεις (βλ. ΣΧΕΤ. 20), όπου επαναλαμβάνουμε τα ανωτέρω δηλούμενα. Συνεπώς, ΕΝΤΕΛΩΣ ΟΥΣΙΑ ΑΒΑΣΙΜΕΣ οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας και στον παρόντα Λόγο, καθόσον, όσα καταλογίζει στην εταιρεία μας ότι - ΔΗΘΕΝ - «δεν αναφέρουμε», όχι μόνο ΑΝΑΦΕΡΟΝΤΑΙ ως «ΔΕΣΜΕΥΣΕΙΣ» της εταιρείας μας, αλλά αναφέρονται και ΔΥΟ (2) φορές, , εκ των οποίων η 1η στο Φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά και η 2η στο Φάκελο της «Οικονομικής προσφοράς» που υπέβαλε η εταιρεία μας ! ΕΠΕΙΔΗ, από όλα τα

ανωτέρω συνάγεται ότι η εταιρεία μας σε ΟΥΔΕΜΙΑ παραβίαση Διατάξεων της ...Διακήρυξης υπέπεσε, όπως αυτή αναλύεται στον 9ο Λόγο της προδικαστικής προσφυγής της προσφεύγουσας και γι αυτό ΖΗΤΟΥΜΕ να ΑΠΟΡΡΙΦΘΕΙ και ο 9ος Λόγος της προδικαστικής προσφυγής της προσφεύγουσας.».

10. Επειδή, η εταιρία «...» με την από 10-2-2021 νομοτύπως και εμπροθέσμως κατόπιν της από 1-2-2021 κοινοποίησης της προσφυγής, παρέμβασή της, καίτοι τρίτη κατά σειρά κατάταξης προσωρινή μειοδότη για την εγγραφή της στη Συμφωνία-Πλαίσιο, εντούτοις μετ' εννόμου συμφέροντος (πρβλ. απόφαση 24-3-2021 ΔΕΕ) επικαλείται προς απόρριψη της εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής και διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης, τα ακόλουθα: «ΕΠΙ ΤΟΥ 7ου ΛΟΓΟΥ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ: 1. Με τον 7ο λόγο της προδικαστικής προσφυγής προβάλλεται η αιτίαση: “Η εταιρεία “... ” στο από 28/9/2020 Παράρτημα Οικονομικής Προσφοράς, το οποίο υπέβαλε στον φάκελο της οικονομικής προφοράς της (βλ. συν. 25), ανέφερε τα εξής: “7. α. Τα Fuel Surcharges, για τα οποία ισχύουν τα ακόλουθα: (2) Για την οδική εντός των ... μεταφορά, θα υπολογίζονται με βάση τη μέση τιμή Diesel (On-Highway)-All Types, που καθορίζονται από την ... με τιμή βάσης την οριζόμενη από το ...των ... κατά το χρόνο σύναψης της Σύμβασης, υπολογίζοντας ως μέση κατανάλωση καυσίμου φορτηγών οχημάτων, τα ... μιλιά ανά γαλόνι. Ενδεικτικά τα Fuel Charges για την οδική μεταφορά μέσα στις ... κυμαίνονται από ... έως 3... δολάρια ανά γαλόνι με ημερομηνία 21/09/2020 (Πηγή: <https://...>). (3) Για τα Fuel Surcharges, τόσο για την αεροπορική όσο και για την οδική μεταφορά, τα ποσοστά επιβάρυνσης με βάση τις κλίμακες διαμόρφωσης τιμών καυσίμων, θα τροποποιούνται, οσάκις απαιτείται, κατόπιν έγγραφης ενημέρωσης του ...όπως αναφέρονται πιο κάτω”. Με τον τρόπο αυτό οι επίνευλοι καυσίμων (Fuel Surcharges) για την οδική εντός των ... μεταφορά προσδιορίζονται: α) εντελώς αντίθετα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, διότι οι επιβαρύνσεις προσδιορίζονται σε τιμές ανά γαλόνι, δεν προκύπτει η σχετική μετατροπή, ενώ η παράγραφος ... του άρθρου ... της Διακήρυξης ορίζει ότι: “Οι τιμές που περιλαμβάνονται στην οικονομική προσφορά, θα πρέπει να δίνονται σε ευρώ (€)” και η παράγραφος ... του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης απαιτεί τον προσδιορισμό σε τιμές ανά κιλό, β) εντελώς αόριστα



χωρίς να εξάγεται ασφαλές συμπέρασμα, διότι στην προσφορά δεν αναφέρεται συγκεκριμένο ποσοστό επιβάρυνσης, ενώ δηλώνεται ότι “τα ποσοστά επιβάρυνσης ... θα τροποποιούνται, οσάκις απαιτείται” Συνεπώς, η οικονομική προσφορά των εταιρειών “... ” και “... ”, κατά τα ανωτέρω στοιχεία τους, ήταν αόριστες, ασαφείς, ατεκμηρίωτες και αντίθετες με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, η δε Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού και η Αναθέτουσα Αρχή δεν εξέτασαν και δεν αξιολόγησαν ορθά τα ανωτέρω στοιχεία των προσφορών τους”. 2. Ο λόγος αυτός είναι παντελώς αβάσιμος και πρέπει να απορριχθεί, διότι: α. Η παρ. ... του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης στο οποίο παραπέμπει το άρθρο ... παρ. ... (...) του Παραρτήματος .... της Διακήρυξης προβλέπει ότι: “Οι οικονομικές προσφορές πρέπει να αναφέρουν τις τιμές σε ευρώ (€) ή σε δολάρια ... (\$) και θα αφορούν, υποχρεωτικά, τόσο στο σύνολο των Πινάκων, όσο και στο σύνολο των περιπτώσεων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο”. Συνεπώς, είναι αβάσιμος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι οι επίναυλοι καυσίμων (Fuel Surcharges) για την οδική εντός των ... μεταφορά δήθεν προσδιορίζονται αντίθετα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, διότι η προαναφερθείσα παρ. ... του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης προβλέπει τη δυνατότητα οι οικονομικές προσφορές να αναφέρουν τις τιμές είτε σε ευρώ είτε σε δολάρια .... Άλλωστε σε ερώτημα οικονομικού φορέα να διευκρινίσει αν οι τιμές θα δοθούν σε ευρώ η σε δολάρια ... η απάντηση της αναθέτουσας αρχής στις 3 Σεπτεμβρίου 2020 ήταν ότι: “ισχύουν τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο ... του Παραρτήματος ... της διακήρυξης ήτοι οι οικονομικές προσφορές πρέπει να αναφέρουν τις τιμές σε ευρώ η σε δολάρια ... (\$)”. β. Η παρ. ... του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης απαιτεί τον προσδιορισμό σε τιμές ανά κιλό μόνο των προσφερομένων τιμών (ναυλων) για τα υλικά και όχι για τα έξοδα των επίναυλων καυσίμων (Full Surcharged), τα οποία εξαιρούνται από την εξαγωγή των τιμών της οικονομικής προσφοράς (βλ. παρ. ... του ίδιου άρθρου) και προβλέπονται αυτοτελώς από την παρ. ... αυτού.

γ. Για την ορθή τεκμηρίωση των προσφερόμενων τιμών μας για την οδική μεταφορά εντός των ... αναφέραμε το εξής: “Ενδεικτικά τα Fuel Charges για την οδική μεταφορά μέσα στις ... κυμαίνονται από ... έως ... δολάρια μέσο όρο περιοχών πόλεων ανά γαλόνι με ημερομηνία 21/09/2020 (Πηγή: <https://...> Στο ανωτέρω αναγραφόμενο link, από το οποίο αντλήσαμε τις τιμές, οι τιμές αυτές

αναφέρονται σε δολάρια ... ανά γαλόνι και έτσι ήμεθα υποχρεωμένοι να τις μεταφέρουμε και στην προσφορά μας βλέπε σχετ.10. Άλλωστε οι τιμές αυτές αναφέρονται ενδεικτικά και δεν λαμβάνονται υπόψιν για την ανάδειξη του αναδόχου, όπως ρητά ορίζει το άρθρο ... παράγραφος ..., υπό παράγραφος (1) του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης. Στο ίδιο link πουθενά δεν αναγράφεται επιβάρυνση των καυσίμων ως ποσοστό επί τοις εκατό. Συνεπώς, δεν ήταν δυνατή η αναγραφή ποσοστού στην προσφορά μας, σε κάθε δε περίπτωση τυχόν διαφοροποίηση των επίνευλων θα γνωστοποιείτο έγκαιρα στην Αναθέτουσα Αρχή. Προσθέτως τα εν λόγω έξοδα εξαρτώνται από πολλούς αστάθμητους παράγοντες που εκάστοτε ισχύουν, όπως τις διεθνείς συνθήκες την αγορά ενέργειας και ασφάλειας, , τον προορισμό κλπ. Ως εκ τούτου δεν καθορίζονται με ακρίβεια και τροποποιούνται οσάκις απαιτείται. Ενόψει των ανωτέρω, είναι ολοφάνερο ότι η προσφορά μας είναι απολύτως ορισμένη, σαφής και χωρίς καμιά αοριστία και η προσφορά μας είναι απόλυτα σύμφωνη με τις προβλέψεις του άρθρου ... παρ. ... και του άρθρου ... παρ. ... του ... Παραρτήματος της Διακήρυξης και κατά συνέπεια ο πρώτος λόγος της προσφυγής είναι παντελώς αβάσιμος. ΕΠΙ ΤΟΥ 8ου ΛΟΓΟΥ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ: 1. Με τον 8ο λόγο της προδικαστικής προσφυγής προβάλλεται η αιτίαση: “Επιπροσθέτως, η εταιρεία «...» στο Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς της, την οποία υπέβαλε στον φάκελο της οικονομικής προφοράς της (βλ. συν. 25), για την εσωτερική εντός ... μεταφορά υλικών, δεν αναφέρει ούτε τιμή για την εσωτερική αεροπορική μεταφορά, δεν υποβάλλει πίνακα τιμών IATA, δεν κατονομάζει συγκεκριμένη αεροπορική εταιρεία, συγκεκριμένο αεροπορικό δρομολόγιο και πτήση (όπως κάνει για τις αεροπορικές μεταφορές από και προς ...), δεν αναφέρει ποσοστό έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους σε σχέση με τον ισχύοντα κατάλογο τιμών της IATA (βλ. συν. 29), με αποτέλεσμα η τιμή ...\$ για τον συνδυασμό αεροπορικής-οδικής μεταφοράς σε όλες τις κατηγορίες βάρους, την οποία αναγράφει στο Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς της (σελ. ...), να εξάγεται με ασαφή, ατεκμηρίωτο και αυθαίρετο τρόπο Συνεπώς, η οικονομική προσφορά των εταιρειών «...» και «...», κατά το μέρος που αφορούσαν την εσωτερική εντός των ... μεταφορά υλικών, ήταν αόριστες, ασαφείς, ατεκμηρίωτες και αντίθετες με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, η δε Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού και η Αναθέτουσα Αρχή δεν εξέτασαν και δεν αξιολόγησαν ορθά τα ανωτέρω στοιχεία των προσφορών

τους. Σημειώνεται δε ότι οι ως άνω εταιρείες στην πραγματικότητα δεν συμμορφώθηκαν με τους τεθειμένους όρους άρθρου ... παρ. ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης και κατά παράβαση της αρχής της τυπικότητας δεν προσκόμισαν εν τοις πράγμασι οικονομική προσφορά για το σκέλος της αεροπορικής μεταφοράς εντός ... κατά πρόδηλη παράβαση του προαναφερθέντος άρθρου". 2. Και ο λόγος αυτός είναι παντελώς αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί, διότι: α. Κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η Διακήρυξη ...σε κανένα άρθρο της δεν επιβάλλει για τις εσωτερικές αεροπορικές μεταφορές εντός ... την αναγραφή σε ξεχωριστή στήλη των σχετικών πινάκων των τιμών IATA των συγκεκριμένων αεροπορικών εταιρειών, των συγκεκριμένων αεροπορικών δρομολογίων και πτήσεων, που θα χρησιμοποιηθούν, ούτε την αναγραφή του ποσοστού έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους σε σχέση με τον ισχύοντα κατάλογο τιμών της IATA, όπως αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Αντίθετα, το άρθρο ... παρ. ...του Παραρτήματος ...της Διακήρυξης προβλέπει μόνον τη στήλη της εσωτερικής οδικής μεταφοράς και παραπλεύρως τη στήλη του συνδυασμού αεροπορικής και οδικής μεταφοράς door to door. Προσθέτως η κατά το άρθρο ... παράγραφος ... του Παραρτήματος ... της διακήρυξης υποχρέωση των οικονομικών φορέων αφορά αποκλειστικά και μόνο στην αεροπορική μεταφορά από και προς τις ΙΙΠΑ, διότι: α) Είναι προδήλως λογική συνέχεια της προηγούμενης παραγράφου, δηλαδή της παραγράφου ... του ιδίου άρθρου, η οποία προβλέπει «Ειδικά για την αεροπορική μεταφορά από και προς τις ...» και β) Αφορά στα αεροπορικά δρομολόγια από και προς τα αεροδρόμια που είναι σαφή και καθορισμένα, δηλαδή το αεροδρόμιο ...και τα αεροδρόμια της ...και της .... Άλλωστε δεν θα μπορούσε να ζητηθεί από τους οικονομικούς φορείς να ορίσουν συγκεκριμένη αεροπορική εταιρεία και συγκεκριμένο δρομολόγιο, αλλά ούτε να προσκομίσουν κατάλογο τιμών της IATA για τα δρομολόγια εσωτερικής μεταφοράς εντός των ... διότι οι τελικοί προορισμοί των μεταφερόμενων υλικών δεν είναι γνωστοί από τη φάση της προκήρυξης του διαγωνισμού, αφορούν σε ένα μεγάλο εύρος αεροδρομίων εντός των ..., τα οποία δεν είναι εκ των προτέρων γνωστά και δεν κατονομάζονται και

μεταβάλλονται κατά περίπτωση αναλόγως των αναγκών μεταφοράς υλικών που θα προκόψουν την επόμενη τετραετία, που είναι η διάρκεια της .... Παρόλα αυτά στην τιμή μου μέσα έχω συμπεριλάβει στην συνδυασμένη αεροπορική και οδική εσωτερική μεταφορά ως σημεία αναφοράς όλα τα αεροδρόμια της ...όπως ορίζονται στην διακήρυξη για όλες τις περιοχές των .... β. Επίσης, το άρθρο ... παραγρ.... του Παραρτήματος ...της διακήρυξης προβλέπει ότι: “4. Ειδικά για την αεροπορική μεταφορά από και προς τις ... επισημαίνεται ότι: α. Οι κατατεθείσες τιμές, θα περιέχουν ποσοστό έκπτωσης επί των ισχυουσών τιμών καταλόγου IATA συγκεκριμένης-κατονομαζόμενης στην οικονομική προσφορά, αεροπορικής εταιρείας και συγκεκριμένου κατονομαζόμενου δρομολογίου (αριθμός πτήσης & αντίστοιχα Α/Δ) αυτής που θα χρησιμοποιείται κατά κύριο λόγο από τον Ανάδοχο για την εκτέλεση των μεταφορών από και προς ....”.

γ. Τέλος πουθενά η διακήρυξη δεν αναφέρει συγκεκριμένες περιοχές ή πόλεις για τις εσωτερικές μεταφορές σε αντίθεση με τους πίνακες, οι οποίοι αναφέρονται στις διεθνείς αεροπορικές μεταφορές από ΕΛΛΑΔΑ-... ΚΑΙ ΑΝΤΙΣΤΡΟΦΑ (βλέπε ...) . δ. Όλα τα ανωτέρω στοιχεία ελήφθησαν υπόψιν από την εταιρεία μας για τον καθορισμό της προσφερόμενης τελικής τιμής για τον συνδυασμό αεροπορικής και οδικής μεταφοράς door to door εντός των ..., η οποία και ανεγράφη με ακρίβεια και σαφήνεια στην αντίστοιχη στήλη του πίνακα της οικονομικής προσφοράς μας (βλ. από 28/9/2020 Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς μας, σελ 3,4), όπως ακριβώς απαιτούσε η Διακήρυξη. Στην τελική αυτή τιμή περιλαμβάνεται και το ποσοστό έκπτωσης, ανά κατηγορία βάρους σε σχέση με τον ισχύοντα κατάλογο τιμών της IATA, καθώς και την αεροπορική εταιρία με τα δρομολόγια αυτής, σύμφωνα με το άρθρο... παράγραφος ...του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης.

ε. Άλλωστε, οι τιμές για τις οδικές και τις αεροπορικές μεταφορές εντός των ... δεν αξιολογούνται χωριστά ούτε και με βάση τα ποσοστά εκπτώσεων, παρά μόνον αξιολογείται η τελική συνδυαστική τιμή, η οποία και αναγράφηκε στην προσφορά μας. Η τελική αυτή τιμή των ... \$ της συνδυασμένης αεροπορικής και οδικής μεταφοράς είναι απόλυτα λογική και ανώτερη από την τιμή των εσωτερικών οδικών μεταφορών (...\$). Αυτό επιβεβαιώνεται και από την από 24-9-2020 απάντηση της αναθέτουσας αρχής σε σχετικό ερώτημα μας, η οποία στην σελίδα όπαραγρ.γ αναφέρει ότι “Η σύγκριση των οικονομικών

προσφορών δεν θα γίνει με βάση τα ποσοστά εκπτώσεων, αλλά με βάση τις επιμέρους τιμές που θα κατατεθούν από τους οικονομικούς φορείς στους καθοριζόμενους στη διακήρυξη πίνακες και οι οποίες θα δύνανται να παραμένουν σταθερές ή να μειώνονται αναλόγως των εκάστοτε δεδομένων, κατά τη διενέργεια των διαγωνιστικών διαδικασιών σύναψης των Εκτελεστικών συμβάσεων βλέπε σχετικό 11". Συνεπώς, η προσφορά μας, ως προς τον συνδυασμό αεροπορικών και οδικών μεταφορών door to door εντός ..., ήταν απολύτως σαφής και σύμφωνη με τους όρους της Διακήρυξης, με περαιτέρω συνέπεια η προσφορά μας ορθώς να κριθεί ως παραδεκτή σύμφωνα με το άρθρο ... παρ. ... και το άρθρο ... παρ. ... του ... Παραρτήματος της Διακήρυξης. ΕΠΙ ΤΟΥ 10ου ΛΟΓΟΥ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ 1. Με τον 10ο λόγο της προδικαστικής προσφυγής προβάλλεται η αιτίαση: "Η εταιρεία «...», 3η προσωρινή μειοδότης στο διαγωνισμό, με το παράρτημα της οικονομικής της προσφοράς (συν. 25), η οποία έγινε δεκτή, παραβιάζει τον ως άνω κανόνα. Αναλυτικότερα, στη σελίδα 3 του παραρτήματος της περιλαμβάνεται πρόβλεψη για δυνατότητα καθυστερήσεων στη μεταφορά ... υλικών, οι οποίες μπορεί να φτάσουν έως και τις 10 ημέρες. Με αυτόν τον τρόπο, η εταιρεία επικαλείται τη φύση των μεταφερόμενων υλικών ως λόγο δικαιολογητικό καθυστερήσεων, ενώ, όπως εξηγήθηκε, κάτι τέτοιο συνιστά παραβίαση του Άρθρου ...παράγραφος ... της Διακήρυξης και του συστήματος των περιοριστικά αναφερόμενων λόγων καθυστέρησης που εισάγει ο συγκεκριμένος όρος. Σε κάθε περίπτωση, με την ως άνω δήλωση, η εταιρεία παραβιάζει αυθαίρετα την δέσμευση του μέγιστου συνολικού χρόνου διακίνησης των υλικών κατά 10 ημέρες και χωρίς συνδρομή λόγων ανωτέρας βίας, με την αόριστη επίκληση της φύσεως των υλικών ως ..., τα οποία όμως η Διακήρυξη <5εν εξαιρεί από την υποχρέωση εμπρόθεσμης διακίνησης. Εν κατακλείδι, λόγω πρόδηλης παραβίασης του όρου της Διακήρυξης, η προσφορά της εταιρείας είναι απορριπτέα. 2. Και ο λόγος αυτός είναι παντελώς αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί, διότι: α. Στο Άρθρο ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης (σελ. 76) ορίζονται μεν τα χρονικά όρια για τη μεταφορά των υλικών από τις ... προς την Ελλάδα, αλλά, παράλληλα, στην παράγραφο ... του ίδιου άρθρου (σελ. 77) ορίζεται ότι: «Ο ανάδοχος δεν θεωρείται ότι υπερέβη το μέγιστο χρόνο αν η εκτέλεση του έργου του παρεμποδισθεί από αιτίες πέραν του ελέγχου του και οι οποίες δεν οφείλονται σε αμέλεια ή σφάλμα του. Τέτοιες αιτίες είναι

ενδεικτικά: α. Τα γεγονότα ανωτέρας βίας, και β. Οι περιπτώσεις καθυστέρησης έκδοσης αδειών ή διεκπεραίωσης των διαδικασιών με υπαιτιότητα των Αρχών των ..., ή όταν έχει λάβει σχετική οδηγία από το .../Δ 7.» β. Με την υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωσή μας αποδεχθήκαμε ρητά όλους του όρους της Διακήρυξης και, ασφαλώς, τα χρονικά όρια της μεταφοράς, που καθορίζονται στο Άρθρο ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης. Η αναφορά μας στο Παράρτημα της Οικονομικής Προσφοράς ότι είναι δυνατόν να υπάρξουν καθυστερήσεις “στη μεταφορά ... υλικών, οι οποίες μπορεί να φτάσουν έως και τις 10 ημέρες”, δεν είχε την έννοια της αυθαίρετης εκ μέρους μας παρέκκλισης από τις καθοριζόμενες προθεσμίες μεταφοράς, αλλά, έγινε διότι, όπως είναι κοινώς γνωστό, τα ... απαιτούν ειδική μεταχείριση κατά τη μεταφορά και τούτο, σε συνδυασμό με τις απρόβλεπτες και έκτακτες συνθήκες που έχει προκαλέσει παγκοσμίως η πανδημία COVID-19 στις διεθνείς μεταφορές, ενδεχομένως να επιφέρει καθυστέρηση στην παράδοση, Η ενδεχόμενη αυτή καθυστέρηση μεταφοράς των ... υλικών, εάν και εφόσον συμβεί, θα οφείλεται, αυτονοήτως, σε γεγονός ανωτέρας βίας (απρόβλεπτες και έκτακτες συνθήκες λόγω COVID-19), η οποία προβλέπεται ρητά από την παρ. . του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης κατά την οποία ο ανάδοχος δεν θεωρείται ότι υπερέβη το μέγιστο χρόνο εάν η εκτέλεση του έργου του παρεμποδιστεί από αιτίες πέραν του ελέγχου του και οι οποίες δεν οφείλονται σε αμέλεια ή σφάλμα του και τέτοιες αιτίες είναι ενδεικτικά και τα γεγονότα ανωτέρας βίας. Σε κάθε περίπτωση υπογραμμίζουμε, όπως προαναφέραμε, ότι οι αιτίες για τις οποίες ο ανάδοχος θεωρείται ότι δεν υπερέβη τον μέγιστο χρόνο εκτέλεσης του έργου, όπως ρητά προβλέπεται στην παράγραφο ... του άρθρου... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης αναφέρονται «ενδεικτικά», δηλ. όχι περιοριστικά. Ωσαύτως σημειώνουμε ότι σύμφωνα με τις παραγράφους ..., ... και ... του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης, η ύπαρξη των γεγονότων που προβλέπονται στην παράγραφο ... του ιδίου ως άνω άρθρου, μεταξύ των οποίων και τα γεγονότα ανωτέρας βίας, πρέπει να αποδεικνύονται με επίσημα έγγραφα, τα οποία υπόκεινται στον έλεγχο, επιβεβαίωση και αποδοχή των καθυστερήσεων από τον ... και το ..., αναλόγως των περιπτώσεων και τον τρόπο που αυτές θα λαμβάνουν χώρα κατόπιν αίτησης του αναδόχου. Ταυτόχρονα στο άρθρο ...του Παραρτήματος ... και στο άρθρο ... του Παραρτήματος ... της

διακήρυξης ορίζεται ότι για τυχόν υπέρβαση του μέγιστου χρόνου μεταφοράς των υλικών με υπαιτιότητα του αναδόχου ή για κάθε άλλη παράβαση όρων της σύμβασης προβλέπεται η επιβολή, κατά περίπτωση, κυρώσεων-ποινικών ρητρών. Συνεπώς, η προσφορά μας, και κατά το σημείο αυτό, ήταν απολύτως σύμφωνη με τους όρους της Διακήρυξης. ΕΠΙ ΤΟΥ 11ου ΛΟΓΟΥ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ 1. Με τον 11ο λόγο της προδικαστικής προσφυγής προβάλλεται η αιτίαση: “Η εταιρεία “...” υπέβαλε στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς της το ασφαλιστήριο συμβόλαιο των εγκαταστάσεων του ανταποκριτή της ...(βλ. συν. 26). Όμως, σε σχετικό ερώτημα διευκρινίσεων, το οποίο της υπέβαλε η Επιτροπή Διαγωνισμού, η ανωτέρω εταιρεία απάντησε στις 27/10/2020 ότι: “Η Εταιρεία μας επιβεβαιώνει ότι τα κατατεθέντα πιστοποιητικά ασφάλισης ευθύνης για τις δηλωθείσες εγκαταστάσεις στις ... καλύπτουν τις προβλέψεις του Άρθρου ... παρ. ... του Παραρτήματος «...» της ..., ήτοι κάλυψη από οποιαδήποτε ζημία ή απώλεια του κάθε αποθηκευμένου υλικού (μερικής ή ολικής) για οποιαδήποτε λόγο περιλαμβανόμενων της κλοπής, της πυρκαγιάς, των φυσικών φαινομένων (πυρκαγιά από φυσική αιτία, πλημμύρα, σεισμό κλπ.) σύμφωνα με γενικό ασφαλιστήριο συμβόλαιο εγκαταστάσεων αστικής ευθύνης του ανταποκριτή μας ...που υποχρεούται να διαθέτει σύμφωνα με τους κανονισμούς των .... Σε περίπτωση που η Εταιρεία μας μειοδοτήσει στην 1η εκτελεστική ή σε όποια άλλη θα προσκομίσει και το προσάρτημα αυτής που θα αναφέρεται αποκλειστικά στην ... και θα καλύπτει πλήρως το Άρθρο ... παρ. ... και το Άρθρο ... παρ. ... (...)”. Η ανωτέρω απάντηση της εταιρείας (βλ. συν. 27) αποτελεί συνομολόγηση ότι το υποβληθέν ασφαλιστήριο συμβόλαιο δεν καλύπτει την ασφάλιση των υλικών της ...και δεν καλύπτει πλήρως τις απαιτήσεις του άρθρου ... παρ. στ, του άρθρου ... παρ. ... και παρ. ... (...) του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης, και ότι αυτή η απαίτηση θα καλυφθεί στο μέλλον, όταν θα εκδοθεί και θα προσκομιστεί μελλοντικά προσάρτημα του ασφαλιστηρίου, που θα καλύπτει τις απαιτήσεις. Επιπροσθέτως, ότι η προσκόμιση του εν λόγω προσαρτήματος του ασφαλιστηρίου συμβολαίου, στο μέτρο που επηρεάζει την εκτέλεση της σύμβασης ως προς την ..., δεν μπορεί να εξαρτάται από το αν η εταιρεία καταταγεί ως 1η μειοδότης. Πρόκειται για μία αίρεση που δεν προβλέπεται από τη Διακήρυξη και δεν μπορεί να γίνει αποδεκτή. Επομένως, η προσφορά της θα έπρεπε να απορριφθεί ως παράτυπη και αντιβαίνουσα στην αρχή της

τυπικότητας. Συναφώς υπενθυμίζεται ότι από τη θεμελιώδη αρχή της τυπικότητας που διέπει το δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων, απορρέει η αρχή ότι κάθε πράξη συναφής με την σύναψη και εκτέλεση της σύμβασης πρέπει να διέπεται από τη μεγαλύτερη δυνατή σαφήνεια, ακρίβεια και ασφάλεια. Τούτο ισχύει κατά μείζονα λόγο για τις οικονομικές προσφορές που υποβάλλουν οι οικονομικοί φορείς, οι οποίες οφείλουν όχι μόνο να εναρμονίζονται πλήρως προς τις προβλέψεις των όρων της Διακήρυξης, αλλά και να μην εξαρτούν την εφαρμογή τους από περαιτέρω προϋποθέσεις ή αιρέσεις, οι οποίες δεν προκύπτουν από τη Διακήρυξη. Η σύναψη και εκτέλεση της σύμβασης πρέπει να είναι οριστική και δίχως ουδεμία αίρεση. Είναι, δηλαδή, ανεπίτρεπτο από τον αυστηρό χαρακτήρα του δικαίου των δημοσίων συμβάσεων και από το γεγονός ότι η εκτέλεσή τους υπηρετεί το δημόσιο συμφέρον οι οικονομικοί φορείς να επιφυλάσσονται ως προς την εφαρμογή των όρων τους θέτοντας αυτοβούλως αιρέσεις. Διότι αυτό εμποδίζει τα μέρη από το να προσδοκούν με ασφάλεια την απρόσκοπτη εκτέλεση της σύμβασης και να δείχνουν εμπιστοσύνη στην πλήρως ομαλή εξέλιξη και διεκπεραίωση του ανατιθέμενου έργου, ενώ παράλληλα απειλεί και το δημόσιο συμφέρον, το οποίο κατευθύνεται επίσης προς την ομαλή και βέβαιη εκτέλεση του έργου. Εία τον λόγο αυτό η προσφορά της εταιρείας “...” ήταν ελλιπής και θα έπρεπε να απορριφθεί ως απαράδεκτη, σύμφωνα με τα άρθρα ... και ... παρ. ... και ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης. Συνεπώς, η προσβαλλόμενη απόφαση της .... η οποία την αποδέχθηκε, είναι ακυρωτέα”. 2. Και ο λόγος αυτός είναι παντελώς αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί, διότι: α. Στο άρθρο ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης ορίζεται ότι: “/”. Εκτός από τα προβλεπόμενα στο άρθρο ..., παραγρ. ... των Γενικών Όρων δικαιολογητικά, στον (υπο)φάκελο της τεχνικής προσφοράς, επί ποινή απορρίψεως, θα πρέπει να περιλαμβάνονται τα εξής : ... στ. Αντίγραφο ασφαλιστηρίου συμβολαίου, το οποίο να αποδεικνύει ότι οι εγκαταστάσεις των υποψηφίων (facilities and in...structure) στις ... που θα χρησιμοποιούν ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών για την υλοποίηση της Σύμβασης, είναι ασφαλισμένες τουλάχιστον για ..... (\$...), ούτως ώστε σε περίπτωση οποιοσδήποτε ζημίας που θα προκληθεί εντός των χώρων συγκέντρωσης που θα έχουν δηλωθεί, η ... να αποζημιωθεί (το ανώτατο έως του εν λόγω ποσού) για την αξία των υλικών της. Σημειωτέον ότι, το ασφαλιστήριο συμβόλαιο θα καλύπτει οποιαδήποτε ζημία ή απώλεια του



κάθε αποθηκευμένου υλικού (μερικής ή ολικής) για οποιοδήποτε λόγο περιλαμβανόμενων της κλοπής, της πυρκαγιάς, των φυσικών φαινομένων (-πυρκαγιά από φυσική αιτία, πλημμύρα, σεισμό κλπ.). Επισημαίνεται ότι λεπτομέρειες αναφορικά με το εν λόγω ασφαλιστήριο, καταγράφονται αναλυτικά στο Άρθρο ..., παράγραφο ... (Ασφάλιση-Αποζημιώσεις) των παρόντων όρων". Στο άρθρο ... παρ. ... τού ίδιου Παραρτήματος ορίζεται ότι: "4. Κατά την προσωρινή αποθήκευση των υλικών στις εγκαταστάσεις του Αναδόχου ή του ανταποκριτή του στις ... τα υλικά καλύπτονται από το γενικό ασφαλιστήριο συμβόλαιο εγκαταστάσεων αστικής ευθύνης που υποχρεούται να διαθέτει και έως το καθοριζόμενο σε αυτό ποσό». β. Μαζί με τα δικαιολογητικά της τεχνικής προσφοράς μας καταθέσαμε και το ασφαλιστήριο του ανταποκριτή μας ..., το οποίο κάλυπτε απολύτως κάθε ευθύνη από την αποθήκευση των υλικών κάθε φορέα, χωρίς διάκριση, και, συνεπώς, και της ... Οι δε όροι του κάλυπταν όλες τις ανωτέρω απαιτήσεις της Διακήρυξης. γ. Η Επιτροπή Διαγωνισμού με το από 23-10-2010 έγγραφο της και προς τους τρεις υποψηφίους αναδόχους, δηλ. προς ημάς, την προσφεύγουσα «...» και την «...», απηύθυνε τρία (3) ερωτήματα, εκ των οποίων μόνο το πρώτο ερώτημα απευθυνόταν και στους τρεις ως άνω υποψηφίους αναδόχους, ενώ το δεύτερο ερώτημα απευθυνόταν αποκλειστικά και μόνο στην προσφεύγουσα και το τρίτο ερώτημα απευθυνόταν αποκλειστικά και μόνο στην «...» (βλέπε σχετικό 12). Το πρώτο ως άνω ερώτημα, που όπως προαναφέραμε, απευθυνόταν και στους τρεις υποψηφίους αναδόχους, είχε ως ακολούθως: «α. Επιβεβαιώστε ότι τα κατατεθέντα πιστοποιητικά ασφάλισης ευθύνης για τις δηλωθείσες εγκαταστάσεις στις ... καλύπτουν τις προβλέψεις του Άρθρου ... παρ. στ του Παραρτήματος «...» της ..., ήτοι κάλυψη από οποιαδήποτε ζημία ή απώλεια του κάθε αποθηκευμένου υλικού (μερικής ή ολικής) για οποιοδήποτε λόγο περιλαμβανομένων της κλοπής, της πυρκαγιάς, των φυσικών φαινομένων (πυρκαγιά από φυσική αιτία, πλημμύρα, σεισμό κλπ.)». Η εταιρεία μας με την από 27-10-2020 απάντησή μας στο ως άνω σχετικό ερώτημα διευκρινίσεων, το οποίο μάς υπέβαλε η Επιτροπή Διαγωνισμού, δηλώσαμε ρητά ότι: "Η Εταιρεία μας επιβεβαιώνει ότι τα κατατεθέντα πιστοποιητικά ασφάλισης ευθύνης για τις δηλωθείσες εγκαταστάσεις στις ... καλύπτουν τις προβλέψεις του Άρθρου ... παρ. ... του Παραρτήματος «...» με ..., ήτοι κάλυψη από οποιαδήποτε ζημία ή απώλεια του κάθε αποθηκευμένου υλικού

(μερικής ή ολικής) για οποιαδήποτε λόγο περιλαμβανόμενων της κλοπής, της πυρκαγιάς, των φυσικών φαινομένων (πυρκαγιά από φυσική αιτία, πλημμύρα, σεισμό κλπ.) σύμφωνα με γενικό ασφαλιστήριο συμβόλαιο εγκαταστάσεων αστικής ευθύνης του ανταποκριτή μας ...που υποχρεούται να διαθέτει σύμφωνα με τους κανονισμούς των ..... ". Στις προβλέψεις του άρθρου ... παρ. στ του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης, τις οποίες ρητά δηλώσαμε ότι καλύπτει το ασφαλιστήριο, περιλαμβάνονται και οι λεπτομέρειες, που καταγράφονται στο Άρθρο ..., παράγραφο ..., κατά τη σαφή διατύπωση του ανωτέρω άρθρου. Συνεπώς, με την από 27- 10-2020 απάντησή μας δηλώσαμε κατηγορησιακά και Με σαφήνεια ότι το ασφαλιστήριο του ανταποκριτή μας καλύπτει πλήρως τις προβλέψεις και του άρθρου ...παρ. ... και αναφέραμε επίσης ως εκ περισσού - διότι τούτο δεν μας ζητήθηκε από την Επιτροπή Αιγωνισιού - ότι καλύπτει και τις προβλέψεις του άρθρου ... παρ. ... του Παραρτήματος «...» της Διακήρυξης. δ. Στο άρθρο 8 παρ. 1 του ίδιου Παραρτήματος ορίζεται ότι : "1. Ο ανάδοχος: α. Υποχρεούται, σε κάθε περίπτωση, να ακολουθεί-τηρεί όλες τις προβλεπόμενες διαδικασίες με επιμέλεια και επαγγελματισμό, σε όλα τα στάδια της μεταφοράς των υλικών της ΠΑ, από το χρόνο παραλαβής έως την παράδοσή τους στον τελικό αποδέκτη, καθώς και να είναι σε θέση να αποδείξει ότι ενήργησε σύμφωνα με τα προβλεπόμενα προς διασφάλιση των συμφερόντων της .... β. Καθίσταται οικονομικά υπεύθυνος έναντι της ..., για τυχόν λανθασμένη αποστολή υλικών, λόγω αμέλειας ή σφάλματός του, για τη διαφορά μεταξύ των καταβληθεισών δαπανών και του ποσού της δαπάνης που θα είχε πληρωθεί εάν τα υλικά είχαν αποσταλεί κανονικά στον προορισμό τους. γ. Οφείλει, σε περίπτωση μερικής ή ολικής ζημιάς ή και απώλειας υλικών των οποίων ανέλαβε τη μεταφορά, να αποδείξει ότι έπραξε όλες τις απαιτούμενες ενέργειες για την αποφυγή του συμβάντος και ότι ενήργησε καλόπιστα και με επαγγελματισμό αφού συνέβη το γεγονός. Εφόσον αυτά αποδεικνύονται με επίσημα έγγραφα των εμπλεκόμενων φορέων για κάθε στάδιο της μεταφοράς, ο ανάδοχος δεν θα καθίσταται υπεύθυνος, δ. Οφείλει να λαμβάνει άμεσα τα αναγκαία/απαιτούμενα μέτρα για την αποκατάσταση ή ανάκτηση των υλικών σε περίπτωση ζημιάς ή απώλειας ή κλοπής κατά τη διάρκεια της διακίνησης ή αποθήκευσής τους σε ιδιόκτητους χώρους ή τους χώρους των υπεργολάβων του ή συνεργατών του ή συνεργαζόμενων φορέων και εταιρειών". Είναι σαφές

ότι οι ανωτέρω προβλέψεις δεν έχουν καμία απολύτως σχέση με την ασφάλιση των αποθηκευτικών χώρων του ανταποκριτή στις ... και το κατατεθειμένο ασφαλιστήριο, αλλά αφορούν την ανάληψη με ευθύνης από τον ίδιο τον ανάδοχο να αποκαταστήσει τυγόν. Οι αίες κατά τη διακίνηση ή αποθήκευση των υλικών, άσχετα με την κάλυψη της ευθύνης του ανταποκριτή του από ασφαλιστική εταιρεία. Συνεπώς, οι υποχρεώσεις αυτές του αναδόχου είναι προσωπικές και δεν έχουν σχέση με την ασφαλιστική του κάλυψη. ε. Η δήλωσή μας ότι “Σε περίπτωση που η Εταιρεία μας μειοδοτήσει στην 1η εκτελεστική ή σε όποια άλλη θα προσκομίσει και το προσάρτημα αυτής που θα αναφέρεται αποκλειστικά στην ... και θα καλύπτει πλήρως το Άρθρο ... παρ. στ και το Άρθρο ... παρ. ... (...)”, σε καμία περίπτωση δεν παραβιάζει τους όρους της Διακήρυξης, όπως αβάσιμα αλλά και διαστρεβλωτικά επικαλείται η προσφεύγουσα. Διότι το ως άνω άρθρο δεν αναφέρεται στο υποχρεωτικό ασφαλιστήριο του ανταποκριτή μας (το οποίο κατέθεσα μαζί με τα δικαιολογητικά μας), αλλά σε συμπληρωματικό προσάρτημα, το οποίο προαιρετικά και εκ περισσού θα προσκομίσουμε εάν μειοδοτήσουμε σε εκτελεστική σύμβαση. Δηλαδή, το εν λόγω προσάρτημα δεν απαιτείται στην παρούσα φάση του διαγωνισμού από οιονδήποτε όρο της Διακήρυξης. Επίσης, είναι αβάσιμο και αυθαίρετο το συμπέρασμα της προσφεύγουσας, ότι δήθεν το κατατεθειμένο ασφαλιστήριο δεν καλύπτει την ...(!!!), ενώ είναι σαφές ότι καλύπτει κάθε φορέα χωρίς καμία διάκριση. Τέλος, η δήλωσή μας ότι το προσάρτημα θα καλύπτει και το άρθρο ...παρ. ... (...), του Παραρτήματος ... εκτός του ότι, όπως προαναφέραμε, δεν μάς ζητήθηκε από την Επιτροπή Διαγωνισμού, είναι και άνευ αντικειμένου, διότι η ανωτέρω παράγραφος αφορά την προσωπική ευθύνη του αναδόχου και όχι την ευθύνη του ασφαλιστή, και δεν έχει σχέση με το ασφαλιστήριο του ανταποκριτή, όπως εξηγήσαμε ανωτέρω.

Συνεπώς, η προσκόμιση του γενικού ασφαλιστηρίου συμβολαίου εγκαταστάσεων αστικής ευθύνης του ανταποκριτή μας ...ήταν απολύτως σύμφωνη με τους όρους της Διακήρυξης και τούτο δεν άλλαξε, αλλά, αντίθετα επιβεβαιώθηκε, από την δήλωσή μας της 27/10/2020.Και βέβαια είναι αβάσιμος και έωλος, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η προαναφερθείσα από 27/10/2020 απάντησή μας, «αποτελεί συνομολόγηση ότι το υποβληθέν ασφαλιστήριο δεν καλύπτει την ασφάλιση των υλικών της ...» και ότι τάχα

*πρόκειται για «αίρεση»!!! Τέλος στο έντυπο τεχνικών προδιαγραφών παράγ. 9 βάσει του παραρτήματος ... ΜΕΡΟΣ 3 (ΔΙΚΑΙΟΑΟΓΗΤΙΚΑ-ΚΑΤΑΡΤΙΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ ) ΑΡΘΡΟ ... (ΑΣΦΑΛΙΣΗ - ΑΠΟΖΗΜΙΩΣΕΙΣ) η εταιρεία μας δεσμεύτηκε με τα παρακάτω με ....(βλέπε σχετικό 13).».*

11. Επειδή, η προσφεύγουσα «...» ανήρτησε εμπροθέσμως και παραδεκτώς στις 5-3-2021 στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ Υπόμνημα προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής και των δύο ασκηθεισών παρεμβάσεων (βλ. σχετ. Δ.Εφ. Πατρών Α170/2020 σκ. 7, Διοικ. Εφετ. Κομοτηνής Ν29/2019 σκ. 9, Διοικ. Εφετ. Πειραιώς Ν179/2019 σκ.9, πρβλ ΣτΕ 780/2019).

12. 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 ... 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 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.

13. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το 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 εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ). 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). Εξάλλου, ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τηρήσεως των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους, καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (ΣΤΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008).

14. Επειδή, όσον αφορά στον πρώτο λόγο προσφυγής σχετικά με την προσφορά της εταιρίας «...», λεκτέα είναι τα εξής: Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα «...» προέβη σε εσφαλμένη και ανακριβή συμπλήρωση του ΕΕΕΣ που υπέβαλε κατά τη συμμετοχή της στο διαγωνισμό και συγκεκριμένα ισχυρίζεται ότι στο ερώτημα του ΕΕΕΣ που βρίσκεται στην 9η σελίδα του με τίτλο: «Πρόωρη καταγγελία, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις» και ερώτημα: «Έχει υποστεί ο οικονομικός φορέας πρόωρη καταγγελία προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης, ή επιβολή αποζημιώσεων ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων σε σχέση με την εν λόγω προηγούμενη σύμβαση;» απάντησε «Όχι», μη δηλώνοντας στην Αναθέτουσα Αρχή την επιβολή εις βάρος της των αποζημιώσεων ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων εξαιτίας πλημμελούς εκτέλεσης προηγούμενων συμβάσεων...». Τα αναρτηθέντα στη «ΔΙΑΥΓΕΙΑ» έγγραφα του ...με ΑΔΑ ..., ...και ..., που επικαλείται η προσφεύγουσα προς επίρρωση του σχετικού λόγου της, αφορούν σε μία Απόφαση Ανάληψης Υποχρέωσης και σε δύο (2) Εγκρίσεις Δαπάνης, οι οποίες δεν επιβεβαιώνουν επιβολή κυρώσεων ή

αποζημίωσης σε βάρος του οικονομικού φορέα «...». Κατά τον όρο «...» της με αρ. ...σύμβασης που συνήψε η παρεμβαίνουσα με την Αναθέτουσα Αρχή κατόπιν του υπ' αριθμ. διακήρυξης ...διαγωνισμού «*Η χρονική διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε ένα (1) έτος από την υπογραφή της ή έως τη συμπλήρωση της συμβατικής αξίας, όποιο γεγονός εκ των δυο επέλθει πρώτο. Η ανάθεση των μεταφορών θα γίνεται μόνο κατόπιν λήψης εντολής από την ..., ενώ η ...δεν αναλαμβάνει καμία υποχρέωση απέναντι στο μεταφορέα σε περίπτωση που δεν καταστεί δυνατή η ανάλωση της συνολικής εκτιμώμενης δαπάνης....*». Το γεγονός, λοιπόν, ότι δεν αναλώθηκε το σύνολο της αξίας των συμβάσεων αναπόδεικτα εκλαμβάνεται από την προσφεύγουσα ως απόδειξη ότι το υπόλοιπο ποσό αφορά σε κυρώσεις ή σε παρακράτηση ποσού. Τούτο διότι το ύψος της συμβατικής αξίας είναι εκτιμώμενο, ορίζεται ως μέγιστο ποσό και δεν υπάρχει υποχρέωση για την πλήρη ανάλωσή του. Παράλληλα η σύμβαση λήγει εφόσον επέλθει η χρονική της διάρκεια, ανεξαρτήτως εάν έχει ή όχι αναλωθεί το σύνολο του συμβατικού ποσού, χωρίς βέβαια αυτό να θεωρείται ως λύση ή καταγγελία. Έτσι, τα μη αναλωθέντα υπόλοιπα των εγκρίσεων δαπανών είναι δυνατόν να αποτελούν υπόλοιπα που δεν αναλώθηκαν εντός του εκάστοτε οικονομικού έτους λόγω της λήξης αυτού. Επίσης, η υπ' αριθμ. ...Απόφαση με ΑΔΑ ..., που επικαλείται η προσφεύγουσα, έχει ως αντικείμενο τη συγκρότηση Επιτροπής για την παροχή γνωμοδότησης περί εξέτασης επιβολής κυρώσεων στην εταιρεία «...». Σε εκτέλεση αυτής, η αρμόδια Επιτροπή, με την υπ' αριθμ. ...Γνωμοδότηση εισηγήθηκε ομόφωνα την επίλυση των εκκρεμοτήτων από την εκτέλεση της Σύμβασης και τη μη ενεργοποίηση του Άρθρου 32 περί κυρώσεων για εκπρόθεσμες παραδόσεις και του άρθρου 34 του Π.Δ.118/07, περί κήρυξης της εταιρείας ως έκπτωτης, καθόσον έκρινε ότι με τα υφιστάμενα δεδομένα δεν στοιχειοθετούνταν εκπρόθεσμες παραδόσεις υλικών με ευθύνη της εταιρείας. Εξάλλου, με την υπ' αριθμ. ...Απόφαση, αναρτηθείσα στο «ΔΙΑΥΓΕΙΑ» με ΑΔΑ ..., έγινε αποδεκτή η υπ' αριθμ. ...Γνωμοδότηση της Επιτροπής και αποφασίστηκε η επίλυση των εκκρεμοτήτων της υπ' αριθμ. ...σύμβασης, προκειμένου να εκκαθαριστούν οι εκατέρωθεν υποχρεώσεις, να ολοκληρωθεί η σύμβαση και να αποδεσμευθεί η εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης των όρων της. Επιπρόσθετα, με την από 16/10/2018 «ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΚΑΛΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΜΕΤΑΦΟΡΩΝ» που αναφέρεται στην

παρεμβαίνουσα και συντάχθηκε από από την ... βεβαιώνονται τα εξής «Βεβαιώνεται από τα τηρούμενα στη Μονάδα μας στοιχεία, ότι η Εταιρεία «...» διατελεί συμβασιούχος μεταφορέας της ..., με αντικείμενο τις αεροπορικές εισαγωγές και εξαγωγές ...και ... για τις χώρες της ..., τον ...και το ..., στο πλαίσιο των Συμβάσεων ...(...) και...(…), καθώς επίσης διετέλεσε θαλάσσιος μεταφορέας από και προς ... στο πλαίσιο των Συμβάσεων ..., ...και .... Επί των ανωτέρω συμβάσεων μεταφέρθηκαν κάθε είδους υλικά ...και ...της ... χωρίς καθυστερήσεις, απώλειες ή ζημιές. Η συνεργασία της ...με Εταιρεία «...» υπήρξε πολύ καλή και εντός του πλαισίου των συμβατικών υποχρεώσεων». Συνεπώς, βεβαιώθηκε η από την παρεμβαίνουσα καλή εκτέλεση εντός του συμβατικού πλαισίου τόσο της σύμβασης ...όσο και της σύμβασης ..., που επικαλείται η προσφεύγουσα. Πέραν των ανωτέρω, με το υπ' αριθμ. ...έγγραφο της ...ζητήθηκε, κατόπιν συνεργασίας με την Αναθέτουσα Αρχή, από το ...ενημέρωση για το εάν για προηγούμενη σύμβαση με αντισυμβαλλόμενο τον οικονομικό φορέα «...», αρμοδιότητας του ..., υπήρξε πρόωρη καταγγελία ή επιβολή αποζημιώσεων ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων. Το ...με το υπ' αριθμ. ...έγγραφό του γνωστοποίησε ότι δεν ανευρέθη περίπτωση κατά την οποία να έχει προκύψει επιβολή προστίμου ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων εις βάρος του εν λόγω οικονομικού φορέα. Τούτων δοθέντων, απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται ο πρώτος λόγος προσφυγής και αντίθετα δεκτός ως βάσιμος ο σχετικός λόγος παρέμβασης.

15. Επειδή, η παρεμβαίνουσα «...» απαραδέκτως με την εξεταζόμενη παρέμβασή της προβάλλει ότι η προσφεύγουσα έχει υποπέσει στην πλημμέλεια που προσάπτει στην παρεμβαίνουσα, ήτοι στην μη αληθή απάντηση από την προσφεύγουσα του ίδιου ερωτήματος στο υποβληθέν ΕΕΕΣ, αφού η προσφεύγουσα στο Ερώτημα: «Πρόωρη καταγγελία, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις Έχει υποστεί ο οικονομικός φορέας πρόωρη καταγγελία προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης, ή επιβολή αποζημιώσεων ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων σε σχέση με την εν λόγω προηγούμενη σύμβαση;» απάντησε: «Όχι», επικαλούμενη προς τεκμηρίωση του ισχυρισμού της η παρεμβαίνουσα την υπ'αριθμ. ...απόφαση του Τμήματος Διαγωνισμών & Συμβάσεων της Διεύθυνσης Προμηθειών, Υποδομών & Διαχ. Υλικού της Γενικής Διεύθυνσης

Οικονομικών Υπηρεσιών του ... για την εκτέλεση του έργου «μεταφοράς αρχείων και εξοπλισμού γραφείων σε διάφορα κτίρια της ....». Τούτο διότι εν προκειμένω δεν συντρέχει περίπτωση εφαρμογής ενιαίου μέτρου κρίσης, καθόσον, ως στην αμέσως προηγούμενη σκέψη της παρούσας κρίθηκε, δεν υφίσταται τέτοια πλημμέλεια σε βάρος της παρεμβαίνουσας. Έτσι, όφειλε η παρεμβαίνουσα να έχει ασκήσει προδικαστική προσφυγή προβάλλοντας αυτό τον ισχυρισμό για την απόρριψη της προσφοράς της εδώ προσφεύγουσας.

16. Επειδή, επί του δεύτερου λόγου προσφυγής σχετικά με την προσφορά της εταιρίας «...», λεκτέα είναι τα εξής: Κατά τις διατάξεις του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της ...Διακήρυξης, το οποίο στην παρ. ... ορίζεται ότι «Ο ανάδοχος, ως ...-παραγγελιοδόχος μεταφοράς, αναλαμβάνει να εξεύρει τους μεταφορείς (αεροπορικές εταιρείες, οδικούς μεταφορείς κλπ.), με τους οποίους συνάπτει συμβάσεις μεταφοράς για λογαριασμό της ... και υποχρεούται να ελέγχει την καταλληλότητα και την επάρκεια αυτών, καθόσον οι πράξεις ή παραλείψεις τους, οι οποίες θίγουν τα συμφέροντα της ..., αποτελούν αποκλειστική ευθύνη του, σε όλα τα στάδια της διακίνησης των υλικών». Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα «...» προσκομίζοντας στο φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική προσφορά» το από 01/09/2020 ιδιωτικό συμφωνητικό που έχει συνάψει με την εταιρεία «...» και συγκεκριμένα με όσα περιλαμβάνονται στο άρθρο .... του εν λόγω συμφωνητικού παραβίασε το ανωτέρω ρητό όρο της Διακήρυξης, επιτρέποντας στον ανταποκριτή να καθορίσει τον αερομεταφορέα, ακόμη και διακινδυνεύοντας και την εθνική ασφάλεια. Εν προκειμένω, στο ΜΕΡΟΣ 3ο : Λοιποί Ειδικοί Όροι της ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗΣ που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα και στην παράγραφο β. του άρθρου ... Δεσμεύσεις - Ευθύνες - Βασικές Υποχρεώσεις της Εταιρείας, η παρεμβαίνουσα δηλώνει «β. Η Εταιρεία, ως ...-παραγγελιοδόχος μεταφοράς, αναλαμβάνει να εξεύρει τους μεταφορείς (αεροπορικές εταιρείες, οδικούς μεταφορείς κλπ.), με τους οποίους συνάπτει συμβάσεις μεταφοράς για λογαριασμό της ... και υποχρεούται να ελέγχει την καταλληλότητα και την επάρκεια αυτών, καθόσον οι πράξεις ή παραλείψεις τους, οι οποίες θίγουν τα συμφέροντα της ..., αποτελούν αποκλειστική ευθύνη της, σε όλα τα στάδια της διακίνησης των υλικών.» Οι ανωτέρω δεσμεύσεις αναλήφθηκαν σε συμμόρφωση με τα οριζόμενα στο Άρθρο ... και στην παράγραφο ... του ΜΕΡΟΥΣ ...ου : Δικαιολογητικά -



Κατάρτιση Προσφορών του Παραρτήματος «...» - ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ της Διακήρυξης, όπου αναφέρεται: «1. [Γενικοί Όροι (ΓΟ) : άρθρο ..., παραγρ. ...] Εκτός από τα προβλεπόμενα στο άρθρο ..., παραγρ. ... των Γενικών Όρων δικαιολογητικά, στον (υπο)φάκελο της τεχνικής προσφοράς, επί ποινή απορρίψεως, θα πρέπει να περιλαμβάνονται τα εξής :

α. ... β. Υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 παραγρ. 4 του Ν.1599/86, όπως εκάστοτε ισχύει, υπογεγραμμένη ψηφιακά, με ημερομηνία υπογραφής εντός των τελευταίων τριάντα (30) ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου υπογραφής από αρμόδια διοικητική αρχή ή ΚΕΠ, στην οποία θα αναφέρουν την επωνυμία τους, τις πλήρεις διευθύνσεις των γραφείων τους στην Ελλάδα και στις ..., τα πλήρη στοιχεία και τις διευθύνσεις των συνεργαζόμενων μεταφορικών εταιρειών, καθώς και των εγκαταστάσεων που θα χρησιμοποιούν ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών στις ... και παράλληλα θα βεβαιώνουν ότι δεν θα προβούν σε οποιαδήποτε αλλαγή αυτών, χωρίς την έγκριση της Υπηρεσίας.». Ο επίμαχος όρος του Άρθρου .... του από 01/09/2020 συμφωνητικού μεταξύ της παρεμβαίνουσας και του ανταποκριτή της στις ....., εταιρείας «...», ο οποίος αναφέρει ότι «Η ... θα επιλέγει τον κατάλληλο αερομεταφορέα κατά τη στιγμή της αποστολής προσφέροντας υπηρεσίες παράδοσης και παραλαβής εντός των ..., με ακρίβεια και αποδοτικότητα, ώστε να μπορούν να ανταποκρίνονται σε όλες τις απαιτήσεις της .....» και συνεπώς δεν έρχεται σε αντίθεση με την ως άνω πρόβλεψη της διακήρυξης, καθόσον αφενός δηλώνεται στον όρο του συμφωνητικού η συμμόρφωση με τις απαιτήσεις της Υπηρεσίας, αφετέρου ο συμμετέχων οικονομικός φορέας αποδέχεται με τον υπόψη όρο του συμφωνητικού τον εκάστοτε μεταφορέα του αντιπροσώπου του «...». Περαιτέρω, η προσφεύγουσα αναφέρεται στη μη τήρηση εκ μέρους της παρεμβαίνουσας των υποχρεώσεων που επιβάλλουν οι διατάξεις του Άρθρου ... (...) της Διακήρυξης, σύμφωνα με τις οποίες για την περίπτωση που συμμετέχων οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες «τρίτου», οφείλει να υποβάλει χωριστό ΕΕΕΣ και για τον «τρίτο» ή/και οι διατάξεις του Άρθρου ... παρ. ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης, σύμφωνα με τις οποίες για την περίπτωση που συμμετέχων οικονομικός φορέας προτίθεται να αναθέσει οποιοδήποτε τμήμα της συμφωνίας πλαίσιο και των εκτελεστικών συμβάσεων αυτής σε τρίτο υπό μορφή υπεργολαβίας

(κατά τις διατάξεις του Άρθρου ... του Παραρτήματος «...») ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτόν υποχρεούται να δηλώσει επακριβώς αν είναι δυνατόν τους προτεινόμενους συνεργαζόμενους υπεργολάβους και το ποσοστό υπεργολαβίας. Η παρεμβαίνουσα, όπως και όλοι οι λοιποί συμμετέχοντες, στο διαγωνισμό δηλώνουν με τα οικεία υποβληθέντα ΕΕΕΣ ότι δεν βασίζονται σε ικανότητες άλλων οντοτήτων, ούτε προτίθενται να αναθέσουν οποιοδήποτε τμήμα της σύμβασης σε τρίτους υπό τη μορφή υπεργολαβίας, σύμφωνα με τις προβλέψεις της διακήρυξης και του άρθρου 79 του Ν.4412/16, ο δε δηλωθείς ανταποκριτής δεν συνιστά δανείζοντα ικανότητα. Τούτων δοθέντων, απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται ο δεύτερος λόγος προσφυγής και αντίθετα δεκτός ως βάσιμος ο σχετικός λόγος παρέμβασης.

17. Επειδή, επί του τρίτου λόγου προσφυγής σχετικά με την προσφορά της εταιρίας «...», λεκτέα είναι τα ακόλουθα: Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα «...» παραβίασε το άρθρο ... της Διακήρυξης» διότι στο Άρθρο .... του από 01/09/2020 συμφωνητικού μεταξύ της παρεμβαίνουσας και της εταιρίας «...» που υποβάλλε στο Φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνικής Προσφοράς», αναφέρεται ότι «.....*οι υπηρεσίες μπορούν να εκτελούνται από την ...και τις ... της στις χώρες όπου τα εμπορεύματα "αποστέλλονται από (εξαγωγή)" ή "αποστέλλονται σε (εισαγωγή)"*», χωρίς να κατονομάζει η παρεμβαίνουσα τις ... της, ούτε επικουρικά υποβλήθηκε ΕΕΕΣ για τις ... της, εφόσον επρόκειτο η παρεμβαίνουσα να στηριχθεί σε αυτές ως «τρίτες». Ο επίμαχος όρος της προαναφερθείσας από 1-9-2020 σύμβασης αντιπροσώπευσης μεταξύ της παρεμβαίνουσας και της εταιρείας «...» δεν έρχεται σε αντίθεση με τους όρους της διακήρυξης, καθόσον σύμφωνα με το Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, η επιλογή των μεταφορέων αποτελεί ευθύνη του αναδόχου, ο οποίος υποχρεούται να ελέγχει την καταλληλότητα και την επάρκεια αυτών, καθόσον οι πράξεις ή παραλείψεις τους, οι οποίες θίγουν τα συμφέροντα της ..., αποτελούν αποκλειστική ευθύνη του, σε όλα τα στάδια της διακίνησης των υλικών. Επιπρόσθετα, σύμφωνα με το Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης, ο συμμετέχων οικονομικός φορέας είχε την υποχρέωση για την υποβολή Υπεύθυνης Δήλωσης στην οποία θα αναφέρει την επωνυμία, τις πλήρεις διευθύνσεις των

γραφείων τους στην Ελλάδα και στις ..., καθώς και τα πλήρη στοιχεία και τις διευθύνσεις των συνεργαζόμενων μεταφορικών εταιρειών, καθώς και των εγκαταστάσεων που θα χρησιμοποιεί ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών στις ..., το οποίο και έπραξε η παρεμβαίνουσα κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς της. Περαιτέρω, αβάσιμος τυγχάνει ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί στήριξης της παρεμβαίνουσας σε ικανότητες τρίτου ή ύπαρξης σχέσης υπεργολαβίας, καθόσον, τόσο η προσφεύγουσα, όσο και οι λοιποί συμμετέχοντες στο διαγωνισμό δηλώνουν με τα οικεία υποβληθέντα ΕΕΕΣ ότι δεν βασίζονται σε ικανότητες άλλων οντοτήτων, ούτε προτίθενται να αναθέσουν οποιοδήποτε τμήμα της σύμβασης σε τρίτους υπό τη μορφή υπεργολαβίας, ως και στη σκέψη 16 της παρούσας έγινε δεκτό, μη συνιστάμενου του ανταποκριτή ούτε υπεργολάβου ούτε δανείζοντα ικανότητα. Τούτων δοθέντων, απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται ο τρίτος λόγος προσφυγής και αντίθετα δεκτός ως βάσιμος ο σχετικός λόγος παρέμβασης.

18. Επειδή, επί του τέταρτου λόγου προσφυγής, σχετικά με την προσφορά της εταιρίας «...», λεκτέα είναι τα εξής: Κατά τους όρους ... και ... του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της διακήρυξης στον υποφάκελο Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική προσφορά θα πρέπει επί ποινή απόρριψης της προσφοράς να περιλαμβάνεται, μεταξύ άλλων, «...β. Υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 παραγρ. 4 του Ν.1599/86, όπως εκάστοτε ισχύει, υπογεγραμμένη ψηφιακά, με ημερομηνία υπογραφής εντός των τελευταίων τριάντα (30) ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου υπογραφής από αρμόδια διοικητική αρχή ή ΚΕΠ, στην οποία θα αναφέρουν την επωνυμία τους, τις πλήρεις διευθύνσεις των γραφείων τους στην Ελλάδα και στις ..., τα πλήρη στοιχεία και τις διευθύνσεις των συνεργαζόμενων μεταφορικών εταιρειών, καθώς και των εγκαταστάσεων που θα χρησιμοποιούν ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών στις ... και παράλληλα θα βεβαιώνουν ότι δεν θα προβούν σε οποιαδήποτε αλλαγή αυτών, χωρίς την έγκριση της Υπηρεσίας, γ) ..., δ) ..., ε)...., στ. Αντίγραφο ασφαλιστηρίου συμβολαίου, το οποίο να αποδεικνύει ότι οι εγκαταστάσεις των υποψηφίων (facilities and in...structure) στις ... που θα χρησιμοποιούν ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών για την υλοποίηση της Σύμβασης, είναι ασφαλισμένες τουλάχιστον για

..... (\$...), ούτως ώστε σε περίπτωση οποιασδήποτε ζημίας που θα προκληθεί εντός των χώρων συγκέντρωσης που θα έχουν δηλωθεί, η ... να αποζημιωθεί (το ανώτατο έως του εν λόγω ποσού) για την αξία των υλικών της. Σημειωτέον ότι, το ασφαλιστήριο συμβόλαιο θα καλύπτει οποιαδήποτε ζημία ή απώλεια του κάθε αποθηκευμένου υλικού (μερικής ή ολικής) για οποιοδήποτε λόγο περιλαμβανομένων της κλοπής, της πυρκαγιάς, των φυσικών φαινομένων (πυρκαγιά από φυσική αιτία, πλημμύρα, σεισμό κλπ.). Επισημαίνεται ότι λεπτομέρειες αναφορικά με το εν λόγω ασφαλιστήριο, καταγράφονται αναλυτικά στο Άρθρο ..., παράγραφο ... (Ασφάλιση Αποζημιώσεις) των παρόντων όρων...». Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα «...» παραβίασε την εν λόγω απαίτηση διότι στο φάκελο δικαιολογητικών της το προβλεπόμενο ασφαλιστήριο συμβόλαιο των εγκαταστάσεων του ανταποκριτή της στις ... αναφέρει ως ασφαλιζόμενη εταιρεία την «.....», η οποία δεν είναι σαφές εάν πρόκειται για την εταιρεία «...», καθώς και ότι «στο ίδιο ασφαλιστήριο αναφέρεται ως ασφαλιζόμενη και η εταιρεία «...» χωρίς να έχει υποβληθεί ΕΕΕΣ για τη θυγατρική του ανταποκριτή της, εφόσον επρόκειτο να στηριχθεί σε αυτή ως «τρίτη». Εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα έχει υποβάλει την προβλεπόμενη από το Άρθρο ..., παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης Υπεύθυνη Δήλωση, με την οποία δηλώνει ότι «Οι συνεργαζόμενοι μεταφορείς και των οποίων τις εγκαταστάσεις θα χρησιμοποιούμε ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών στις ... και είναι οι εξής: 1. Στην ...την εταιρεία ... ... με διεύθυνση ...». Στο αντίστοιχο για την ανωτέρω συνεργαζόμενη εταιρεία ασφαλιστήριο συμβόλαιο αναγράφεται η ίδια εταιρεία και με τα ίδια στοιχεία (... ... με διεύθυνση ...) ως ασφαλισμένη και όχι απλώς ως λήπτρια της ασφάλισης, καθώς και ότι η εγκατάσταση που βρίσκεται στη διεύθυνση ... είναι ασφαλισμένη για ... \$. Με βάση τα ανωτέρω και δεδομένου ότι το ... είναι το ακρωνύμιο των λέξεων «...» που μεταφράζεται ως διακριτικός τίτλος, καθίσταται πρόδηλο ότι δεν υφίσταται ασάφεια αναφορικά με το ασφαλιστήριο συμβόλαιο της συνεργαζόμενης μεταφορικής εταιρείας στην ...των ..., όπως αυτή δηλώθηκε στην υποβληθείσα Υπεύθυνη Δήλωση της παρεμβαίνουσας. Το γεγονός ότι το εν λόγω ασφαλιστήριο συμβόλαιο αναγράφει ως ασφαλισμένη και άλλη μεταφορική εταιρεία, ήτοι την «...», δεν στοιχειοθετεί παραβίαση όρου της διακήρυξης, καθόσον η μόνη δηλωθείσα συνεργαζόμενη εταιρεία «... ...» πληροί τον όρο του Άρθρου ...,

παράγραφο ... του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης περί ύπαρξης ασφαλιστηρίου συμβολαίου και, ως και η αναθέτουσα αρχή δηλώνει με τις απόψεις της, σε κάθε περίπτωση η μεταφορική εταιρεία με την επωνυμία «...» αφής στιγμής δεν έχει δηλωθεί από την παρεμβαίνουσα ως συνεργαζόμενη, δεν θα συμπεριλαμβάνεται στην προς υπογραφή Συμφωνία-Πλαίσιο. Περαιτέρω, αβάσιμος τυγχάνει ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί στήριξης της παρεμβαίνουσας σε ικανότητες τρίτου ή ύπαρξης σχέσης υπεργολαβίας, καθόσον τόσο η προσφεύγουσα, όσο και οι λοιποί συμμετέχοντες στο διαγωνισμό, δηλώνουν με τα οικεία υποβληθέντα ΕΕΕΣ ότι δεν βασίζονται σε ικανότητες άλλων οντοτήτων, ούτε προτίθενται να αναθέσουν οποιοδήποτε τμήμα της σύμβασης σε τρίτους υπό τη μορφή υπεργολαβίας, ως και σκ. 16 και 17 της παρούσας έγινε δεκτό, μη συνιστάμενου του ανταποκριτή ούτε υπεργολάβου ούτε δανείζοντα ικανότητα. Τούτων δοθέντων, απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται ο τέταρτος λόγος προσφυγής και αντίθετα δεκτός ως βάσιμος ο σχετικός λόγος παρέμβασης.

19. Επειδή, επί του πέμπτου λόγου προσφυγής, σχετικά με την προσφορά της εταιρίας «...», λεκτέα είναι τα ακόλουθα: Κατά το άρθρο ... παρ. ... και ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης προβλέπεται ότι «4. *Ειδικά για την αεροπορική μεταφορά από και προς τις ... επισημαίνεται ότι: α. Οι κατατεθείσες τιμές, θα περιέχουν ποσοστό έκπτωσης επί των ισχυουσών τιμών καταλόγου IATA συγκεκριμένης-κατονομαζόμενης στην οικονομική προσφορά, αεροπορικής εταιρείας και συγκεκριμένου κατονομαζόμενου δρομολογίου (αριθμός πτήσης & αντίστοιχα Α/Δ) αυτής που θα χρησιμοποιείται κατά κύριο λόγο από τον Ανάδοχο για την εκτέλεση των μεταφορών από και προς .... β. Παρότι στην προσφορά θα γίνεται παραπομπή σε συγκεκριμένο δρομολόγιο μίας συγκεκριμένης αεροπορικής εταιρείας, μετά τη σύναψη της Σύμβασης, είναι δυνατή και γίνεται αποδεκτή η μεταφορά των υλικών και με λοιπές αεροπορικές εταιρείες ή δρομολόγια, με τις τιμές της αρχικής προσφοράς, εφόσον δύναται να καλύψουν τις απαιτήσεις της Σύμβασης. γ. Η προσφερθείσα ποσοστιαία έκπτωση, δύναται να διαφοροποιείται ανά κατηγορία βάρους, ωστόσο η αναφορά επί τιμών καταλόγου IATA θα έχει σημείο αναφοράς το συγκεκριμένο δρομολόγιο της κατονομαζόμενης εταιρείας. 5. Οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να αναφέρουν στις οικονομικές προσφορές, μαζί με την αντίστοιχη προσφερόμενη τιμή, το*

ποσοστό έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους σε σχέση με τον ισχύοντα κατάλογο τιμών της ΙΑΤΑ, καθώς και την αεροπορική εταιρεία αναφοράς και το δρομολόγιο αυτής (αριθμός πτήσης & αντίστοιχα Α/Δ).». Η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η παρεμβαίνουσα «...» παραβίασε τη σχετική απαίτηση της διακήρυξης, καθόσον για τον υπολογισμό της έκπτωσης χρησιμοποίησε εσφαλμένες τιμές αναφοράς ΙΑΤΑ, με συνέπεια να επηρεάζεται άμεσα ο υπολογισμός του τελικού ποσού προσφοράς της, μετά τον υπολογισμό του και με την προσφερόμενη έκπτωση και κατ' ακολουθία η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας να τυγχάνει, κατά την προσφεύγουσα, απορριπτέα διότι δεν τήρησε την απαίτηση της παρ. ... του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης και επιπλέον διότι δεν μπορεί να εξαχθεί με ασφάλεια το ποσοστό έκπτωσης επί των τιμών ΙΑΤΑ, σύμφωνα με το άρθρο ... παρ. ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης. Στις διατάξεις της παραγράφου ... του Άρθρου ... του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης προβλέπεται: «... Ως κριτήριο ανάθεσης-ανάδειξης των υποψηφίων Αναδόχων για τη συμμετοχή τους στη Συμφωνία-Πλαίσιο, ορίζεται η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής, που θα προκύψει από την εφαρμογή του ακόλουθου Τύπου:  $A \times \dots\% + E \times \dots\% = T$ », όπου «...» είναι η εξαγόμενη μέση τιμή της Αεροπορικής μεταφοράς, «E» είναι η εξαγόμενη μέση τιμή της Εσωτερικής (εντός των ...) μεταφοράς και «T» η συνολική τιμή, που αποτελεί και το «κριτήριο ανάθεσης». Στην παράγραφο ... του ίδιου Άρθρου ... του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης, προσδιορίζονται αναλυτικά οι όροι «...» και «...» του τύπου υπολογισμού της συνολικής τιμής, από το οποίο επιπλέον προκύπτει ότι οι τιμές του ισχύοντος δημοσιευμένου- καταλόγου ΙΑΤΑ, καθώς και τα εξαγόμενα ποσοστά έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους (σε σχέση με τις τιμές του εν λόγω καταλόγου) δεν αποτελούν κριτήριο ανάθεσης, αλλά χρησιμοποιούνται μόνο για λόγους αξιολόγησης και σύγκρισης των προσφορών των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων. Εξάλλου, όπως είχε επισημανθεί με το υπ' αριθμ. ....έγγραφο της αναθέτουσας αρχής σε όλους τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, σε σχετικό υποβληθέν ερώτημα περί παροχής διευκρινίσεων επί των όρων της διακήρυξης, η σύγκριση των οικονομικών προσφορών δεν θα γίνει με βάση τα ποσοστά εκπτώσεων, αλλά με βάση τις επιμέρους τιμές που θα κατατεθούν από τους οικονομικούς φορείς στους καθοριζόμενους στη διακήρυξη Πίνακες και οι οποίες θα δύνανται να

παραμένουν σταθερές ή να μειώνονται αναλόγως των εκάστοτε δεδομένων, κατά τη διενέργεια των διαγωνιστικών διαδικασιών που θα διενεργούνται για τη σύναψη των Εκτελεστικών Συμβάσεων. Επιπροσθέτως, οι τιμές της IATA αφορούν τις εξής κλίμακες : N (Normal) (δηλαδή έως ... κιλά) + ... (δηλαδή από ... - έως ... κιλά) + ... (δηλαδή από ... - έως ... κιλά) + ... (δηλαδή από ... - έως ...) + ... (δηλαδή πάνω από ... κιλά). Η υπόψη Διακήρυξη ζητά οι τιμές να υποβληθούν για τις ακόλουθες κλίμακες: Έως ... κιλά, από ... - έως ... κιλά, από ...- έως ... κιλά, από ... - έως ... κιλά, από ... - έως ... κιλά, από ... και άνω κιλά. Από τη σύγκριση των ανωτέρω συνάγεται ότι μόνο δύο (2) κλίμακες, ήτοι η από ...- έως ... κιλά και η άνω των ... κιλών της Διακήρυξης συμπίπτουν με αντίστοιχες της IATA και άλλες δύο (2) κλίμακες, η από ...-έως ... κιλά και η από ...- έως ... κιλά εμπίπτουν σε μία (1) κλίμακα της IATA και δη στην από ...- έως ... κιλά. Με δεδομένο ότι οι κλίμακες της παραγράφου ... του Άρθρου .. του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης δεν συμπίπτουν απόλυτα με αντίστοιχες της IATA, γι' αυτό και στις κλίμακες α) έως ... κιλά, β) από ... - έως ... κιλά και γ) από ...- έως ... κιλά, ο υπολογισμός της προσφερόμενης τιμής προκύπτει ότι έγινε με αντιστοίχιση προς τις κλίμακες της IATA για α) N (Normal), β) + ...κιλά και γ) + ... κιλά. Σε κάθε περίπτωση, οι τιμές IATA - πολύ δε περισσότερο - οι εκπτώσεις επί των τιμών αυτών δεν επηρεάζουν την τελική αξία της προσφοράς, καθώς και τη σειρά κατάταξης των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων, καθόσον, από την ίδια τη Διακήρυξη προβλέπεται ότι «...ο οικονομικός φορέας έχει τη δυνατότητα επιλογής άλλης αεροπορικής εταιρείας από αυτή που δήλωσε στην προσφορά του, διατηρώντας όμως ίδιες τιμές που δήλωσε στην προσφορά του». Τούτων δοθέντων, απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται ο πέμπτος λόγος προσφυγής και αντίθετα δεκτός ως βάσιμος ο σχετικός λόγος παρέμβασης.

20. Επειδή, επί του έκτου λόγου προσφυγής, σχετικά με την προσφορά της εταιρίας «...», λεκτέα είναι τα ακόλουθα: Κατά το άρθρο ...παράγραφος ... περιπτώσεις ... και ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης ... » ορίζεται ότι «15. Από τις ανωτέρω τιμές εξαιρούνται: α. Τα *Fuel Surcharges*, για τα οποία ισχύουν τα ακόλουθα: (1) Για την αεροπορική μεταφορά, θα χρεώνονται-προστίθενται, εντός των ορίων που καθορίζονται από την IATA και σύμφωνα με το ποσοστό (%) που επιβάλλει η χρησιμοποιούμενη από τον Ανάδοχο αεροπορική εταιρεία και θα αναγράφονται

σαφώς στο παραστατικό αεροπορικής μεταφοράς. (2) Για την οδική εντός των ... μεταφορά, θα υπολογίζονται με βάση τη μέση τιμή Diesel (On-Highway)-All Types, που καθορίζονται από την ... με τιμή βάσης την οριζόμενη από το ..... κατά το χρόνο σύναψης της Σύμβασης, υπολογίζοντας ως μέση κατανάλωση καυσίμου φορτηγών οχημάτων, τα ... μίλια ανά γαλόνι. (3) Για τα Fuel Surcharges, τόσο για την αεροπορική όσο και για την οδική μεταφορά, τα ποσοστά επιβάρυνσης με βάση τις κλίμακες διαμόρφωσης τιμών καυσίμων, θα υποβληθούν από τους συμμετέχοντες με την προσφορά τους και θα τροποποιούνται, οσάκις απαιτείται, κατόπιν έγγραφης ενημέρωσης του .... β. Τα Aviation Security Fees, τα οποία θα χρεώνονται-προστίθενται όπως καθορίζονται από τις Αρχές των ... και θα αναγράφονται σαφώς στο παραστατικό της μεταφοράς της αεροπορικής εταιρείας. Οι συμμετέχοντες θα πρέπει στην προσφορά τους να αναφέρουν τον τρόπο υπολογισμού (ποσοστό επιβάρυνσης ανά κιλό κοστολογητέου βάρους) και το τυχόν ελάχιστο κόστος επιβάρυνσης ανά μεταφερόμενο φορτίο.». Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα «...» στο Προσάρτημα Οικονομικής Προσφοράς, στο οποίο προσδιόρισε τα Fuel Surcharges και τα Aviation Security Fees, ενώ αναφέρει ότι οι χρεώσεις της έχουν προσδιοριστεί με βάση τους καταλόγους IATA, οι τιμές αναφοράς της είναι αποκλειστικά σε δολάριο, ενώ το δολάριο είναι νόμισμα αναφοράς μόνο για τη μεταφορά από ... προς Ελλάδα, αναφέροντας επιπλέον ότι, σύμφωνα με τη διεθνή πρακτική, οι αεροπορικές εταιρείες για τον υπολογισμό το κόστους του ναύλου και εν γένει όλων των χρεώσεων χρησιμοποιούν αποκλειστικά το εθνικό νόμισμα, ήτοι το νόμισμα του τόπου που εκδίδεται η φορτωτική.». Με άλλα λόγια η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η εκ μέρους της παρεμβαίνουσας χρήση του δολαρίου ως νομίσματος αναφοράς για τα Fuel Surcharges αδιακρίτως συνιστά παράτυπη μη συμμόρφωση προς του καταλόγους της IATA και κατά λογική ακολουθία παράβαση των όρων του Άρθρου ... παρ. ... (περ. ... και ....) της Διακήρυξης. Στο εδάφιο ... της παραγράφου ... του Άρθρου ... - Οικονομική Προσφορά του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης αναφέρεται: «α. Οι τιμές που περιλαμβάνονται στην οικονομική προσφορά, θα πρέπει να δίνονται σε ευρώ (€), ενώ θα περιλαμβάνουν το σύνολο των επιβαρύνσεων (έξοδα φόρτωσης και μεταφοράς χρηματοοικονομικά έξοδα κλπ, προβλεπόμενοι φόροι, δασμοί, ασφάλιστρα, νόμιμες κρατήσεις, τυχόν τραπεζικά έξοδα σε περίπτωση



εμβάσματος στο εξωτερικό, τυχόν έξοδα εργαστηριακών εξετάσεων και χημικών αναλύσεων και ελέγχων, καθώς και άλλες σχετικές δαπάνες).». Στην παράγραφο ... του Άρθρου ... - Κριτήριο Ανάδειξης Αναδόχου - Κατάρτιση της Οικονομικής Προσφοράς του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης, αναφέρεται «2. Οι οικονομικές προσφορές πρέπει να αναφέρουν τις τιμές σε ευρώ (€) ή σε δολάρια ... (\$) και θα αφορούν, υποχρεωτικά, τόσο στο σύνολο των Πινάκων, όσο και στο σύνολο των περιπτώσεων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο.», στη δε παράγραφο ... του ίδιου Άρθρου (...ου) αναφέρεται: «3. Σε περίπτωση που οι τιμές δίνονται σε δολάρια ..., αυτές θα μετατρέπονται με βάση την ισχύουσα μέση τιμή *FIXING* του επίσημου Δελτίου Συναλλαγμάτων έναντι ευρώ (Ελεύθερη σύγκριση *FIXING* της διατραπεζικής αγοράς) κατά την ημερομηνία αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών από την Επιτροπή της ..., ώστε να είναι συγκρίσιμες.». Επίσης, στις υποπαραγράφους ... και ... της παραγράφου ... του Άρθρου ... - Κριτήριο Ανάδειξης Αναδόχου - Κατάρτιση της Οικονομικής Προσφοράς του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης αναφέρεται: «15. Από τις ανωτέρω τιμές εξαιρούνται: α. Τα *Fuel Surcharges*, για τα οποία ισχύουν τα ακόλουθα: (1) Για την αεροπορική μεταφορά, θα χρεώνονται-προστίθενται, εντός των ορίων που καθορίζονται από την *IATA* και σύμφωνα με το ποσοστό (%) που επιβάλλει η χρησιμοποιούμενη από τον Ανάδοχο αεροπορική εταιρεία και θα αναγράφονται σαφώς στο παραστατικό αεροπορικής μεταφοράς. (2) Για την οδική εντός των ... μεταφορά, θα υπολογίζονται με βάση τη μέση τιμή *Diesel (On-Highway)-All Types*, που καθορίζονται από την ... με τιμή βάσης την οριζόμενη από το ..... κατά το χρόνο σύναψης της Σύμβασης, υπολογίζοντας ως μέση κατανάλωση καυσίμου φορτηγών οχημάτων, τα ... μίλια ανά γαλόνι. (3) Για τα *Fuel Surcharges*, τόσο για την αεροπορική όσο και για την οδική μεταφορά, τα ποσοστά επιβάρυνσης με βάση τις κλίμακες διαμόρφωσης τιμών καυσίμων, θα υποβληθούν από τους συμμετέχοντες με την προσφορά τους και θα τροποποιούνται, οσάκις απαιτείται, κατόπιν έγγραφης ενημέρωσης του .... β. Τα *Aviation Security Fees*, τα οποία θα χρεώνονται-προστίθενται όπως καθορίζονται από τις Αρχές των ... και θα αναγράφονται σαφώς στο παραστατικό της μεταφοράς της αεροπορικής εταιρείας. Οι συμμετέχοντες θα πρέπει στην προσφορά τους να αναφέρουν τον τρόπο υπολογισμού (ποσοστό επιβάρυνσης ανά κιλό κοστολογητέου βάρους) και το τυχόν ελάχιστο κόστος

*επιβάρυνσης ανά μεταφερόμενο φορτίο.». Από τις ανωτέρω παραγράφους, οι οποίες αναφέρονται στον υπολογισμό των χρεώσεων «Aviation Security Fees» και «Fuel Surcharges», συνάγεται ότι από τη Διακήρυξη δεν καθορίζεται συγκεκριμένα το νόμισμα με το οποίο ο συμμετέχων οικονομικός φορέας υποχρεούται να επιβάλει την «Οικονομική Προσφορά» του ως προς τις χρεώσεις των επιβαλλόμενων «Aviation Security Fees» και «Fuel Surcharges». Περαιτέρω, σε σχετικό διευκρινιστικό ερώτημα της παρεμβαίνουσας προς την αναθέτουσα αρχή με το περιεχόμενο: «*Παρακαλούμε όπως μας διευκρινίσετε αν οι τιμές στην οικονομική προσφορά πρέπει να δίνονται μόνο σε ευρώ ή και σε δολάρια ...*», η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αρ. .../...έγγραφο της απάντησε «*Ισχύουν τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο ..., του Παραρτήματος «...» της διακήρυξης ήτοι οι οικονομικές προσφορές πρέπει να αναφέρουν τις τιμές σε ευρώ (€) ή σε δολάρια ... (\$)*». Εν προκειμένω, όπως προκύπτει από την «Οικ. Πρ. Παρ. ... Άρθρο ... Προσάρτημα Οικονομικής Προσφοράς» που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα και στην παράγραφο «...» αυτής, όπου αναφέρεται στον υπολογισμό των «Aviation Security Fees», ουδεμία αναφορά γίνεται για προσδιορισμό με βάση τους καταλόγους IATA, ενώ στην παράγραφο «6» του ανωτέρω Προσαρτήματος της Οικονομικής Προσφοράς της παρεμβαίνουσας, όπου αναφέρεται στον υπολογισμό των «Fuel Surcharges», διασλαμβάνεται από την παρεμβαίνουσα ότι «*...θα χρεώνονται - προστίθενται εντός των ορίων που καθορίζονται από την IATA.*». Συνεπώς, νόμιμα η Αναθέτουσα Αρχή δεν απέρριψε την προσφορά της παρεμβαίνουσας ως προς τη χρήση του νομίσματος του δολαρίου ως προς τον υπολογισμό χρεώσεων των Fuel Surcharges. Τούτων δοθέντων, απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται ο έκτος λόγος προσφυγής και αντίθετα δεκτός ως βάσιμος ο σχετικός λόγος παρέμβασης.*

21. Επειδή, επί του έβδομου λόγου προσφυγής, σχετικά με την προσφορά της εταιρίας «...», λεκτέα είναι τα ακόλουθα: Κατά το άρθρο ... παράγραφος ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης ορίζεται ότι «19. *Επισημαίνεται ότι: α. Όλες οι δαπάνες μεταφοράς υλικών που προορίζονται για τα πτητικά μέσα της ΠΑ απαλλάσσονται ΦΠΑ, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο Άρθρο 27 του Ν.2859/00 περί ειδικών απαλλαγών. Σε εξαιρετικές περιπτώσεις που προβλέπεται η επιβολή ΦΠΑ (πχ. διαχειριστικά έξοδα), ο αναλογούν ΦΠΑ θα βαρύνει την .... β. Για όλες τις επιπλέον τιμές που θα*

κατατεθούν και θα αφορούν στις επιβαρύνσεις μεταφοράς ... υλικών, στις επιβαρύνσεις μεταφοράς μη στοιβάσιμων υλικών, στα *Fuel Surcharges* και στα *Security Fees*, καθώς και στις αποζημιώσεις (ασφάλιση) και στις εκπτώσεις σε οδική μεταφορά φορτίων *full load truck*, ισχύουν τα ακόλουθα: Δεν θα ληφθούν υπόψη στην ανάδειξη του Αναδόχου, πλην όμως, είναι υποχρεωτικό να προσδιορίζονται στην οικονομική προσφορά των διαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων, καθόσον θα αξιολογηθούν-εξεταστούν από την Υπηρεσία, ως προς την ορθότητα και την τεκμηρίωση του τρόπου υπολογισμού αυτών, ώστε να συμπεριληφθούν στη συμφωνία-πλαίσιο που θα υπογραφεί, προς αποφυγή δημιουργίας προβλημάτων κατά την υλοποίηση αυτής. Θα παραμείνουν σταθερές για το σύνολο της ισχύος της .... Εξαίρεση αποτελούν οι τιμές που αφορούν στα *Fuel Surcharges* και *Aviation Security Fees* για τα οποία ισχύουν τα οριζόμενα στο παρόν Άρθρο.». Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι αναφέροντας η παρεμβαίνουσα «...» στο Προσάρτημα Οικονομικής Προσφοράς της ότι «7. Τα *Fuel Surcharges* για την οδική εντός των ... μεταφορά κυμαίνονται από US\$ ... ως US\$ ... ανά γαλόνι σύμφωνα με το ...(...)National Average Diesel Fuel Index. Η επιβάρυνση κατά την 23/09/2020 είναι ...% για τα τμηματικά φορτία (LTL) και ...% για τα *full load truck* (FTL).», καθώς και ότι με τον τρόπο αυτό οι επίνευλοι καυσίμων (*Fuel Surcharges*) για την οδική εντός των ... μεταφορά προσδιορίζονται: α) αυθαίρετα και ατεκμηρίωτα, διότι σε κανένα σημείο της ιστοσελίδας αναφοράς (<https://www..../>), την οποία αναφέρει η Διακήρυξη, δεν υπάρχει καταχωρημένη αυτή η διαβάθμιση μεταξύ ...και ... \$ κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ούτε προγενέστερα ούτε και μεταγενέστερα, β) εντελώς αντίθετα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, διότι οι επιβαρύνσεις προσδιορίζονται σε τιμές ανά γαλόνι, ενώ παράγραφος ... του άρθρου ... της Διακήρυξης ορίζει ότι: "Οι τιμές, β) εντελώς αντίθετα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, διότι οι επιβαρύνσεις προσδιορίζονται σε τιμές ανά γαλόνι, ενώ παράγραφος ... του άρθρου ... της Διακήρυξης ορίζει ότι: "Οι τιμές που περιλαμβάνονται στην οικονομική προσφορά, θα πρέπει να δίνονται σε ευρώ (€)" και η παράγραφος ... του άρθρου... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης απαιτεί τον προσδιορισμό σε τιμές ανά κιλό, γ) με πλήρη ασάφεια, διότι αναφέρεται και επιβάρυνση "...% για τα τμηματικά φορτία (LTL) και ...% για τα *full load truck* (FTL)", χωρίς να προσδιορίζεται εάν αυτή η επιβάρυνση είναι

επιπρόσθετη στην οικονομική προσφορά ή στην επιβάρυνση ...έως ... \$ ανά γαλόνι ή συμπεριλαμβάνεται στην ανωτέρω επιβάρυνση ή εκ των υστέρων η εταιρεία θα μετατρέψει την σχέση γαλόνι/κιλό και θα προσθέτει την ποσοστιαία επιβάρυνση.», η παρεμβαίνουσα παραβίασε τον προεκτεθέντα όρο της διακήρυξης. Στην παράγραφο ... του Άρθρου ...ου - Κριτήριο Ανάδειξης Αναδόχου - Κατάρτιση της Οικονομικής Προσφοράς του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης αναφέρεται: «2. Οι οικονομικές προσφορές πρέπει να αναφέρουν τις τιμές σε ευρώ (€) ή σε δολάρια ... (\$) και θα αφορούν, υποχρεωτικά, τόσο στο σύνολο των Πινάκων, όσο και στο σύνολο των περιπτώσεων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο», ενώ όπως συνάγεται από παράγραφο ... του ίδιου Άρθρου, όπου καθορίζονται οι «Πίνακες» εξαγωγής της Τελικής Τιμής, ο τρόπος υπολογισμού των προσφερόμενων τιμών πραγματοποιείται με την κατηγοριοποίηση του μεταφερόμενου υλικού με βάση το βάρος του σε «κιλά». Από τη διάταξη αυτή της διακήρυξης σε συνδυασμό με το προεκτεθέν άρθρο ... παράγραφος ... του Παραρτήματος ...' της Διακήρυξης συνάγεται ότι ο ορισθείς «προσδιορισμός ανά κιλό», που αναφέρει η προσφεύγουσα, αφορά αποκλειστικά το μεταφερόμενο υλικό και όχι τα έξοδα «Fuel Surcharges», των οποίων ο υπολογισμός υποβάλλεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς παράλληλα με την «Οικονομική Προσφορά» τους και σε κάθε περίπτωση ο υπολογισμός τους εξαιρείται από τον τρόπο «εξαγωγής τιμών», όπως προβλέπεται ανωτέρω. Περαιτέρω, όπως αναφέρεται στην ιστοσελίδα του ...(...)για τον υπολογισμό των χρεώσεων Fuel Surcharges) «δεν υπολογίζονται, αξιολογούνται ή ρυθμίζονται οι επιβαρύνσεις καυσίμων» και «κάθε μεταφορική εταιρεία έχει δική της μέθοδο υπολογισμού προσαυξήσεων». Σύμφωνα δε με το περιεχόμενο των υποεδαφίων (...) και (...) του εδαφίου .... της παραγράφου .... του Άρθρου ...ου - Κριτήριο Ανάδειξης Αναδόχου - Κατάρτιση της Οικονομικής Προσφοράς του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης, οι τιμές που αφορούν τα Fuel Surcharges εξαιρούνται από τις λοιπές χρεώσεις και δεν παραμένουν σταθερές κατά τη χρονική διάρκεια της Συμφωνίας- Πλαίσιο, καθόσον εξαρτώνται από πολλούς παράγοντες ανά περίπτωση, όπως από την πολιτική της Αεροπορικής εταιρείας που θα χρησιμοποιηθεί, τις Διεθνείς συνθήκες ενέργειας και ασφάλειας, την ιδιαιτερότητα των μεταφερόμενων υλικών, τον προορισμό κ.λπ., και για το λόγο αυτό δεν καθορίζονται με ακρίβεια και

τροποποιούνται όταν απαιτείται, ενώ εξοφλούνται με βάση «επίσημα παραστατικά της Α.Ε. και του Οδικού μεταφορέα, από τα οποία να διαπιστώνεται η χρέωση ... ή *Fuel Surcharges* και πώς αυτή προκύπτει», όπως προβλέπεται στο εδάφιο... της παραγράφου ... του Άρθρου ... της Διακήρυξης. Ως εκ τούτου νομίμως η Αναθέτουσα Αρχή δεν απέρριψε την προσφορά της παρεμβαίνουσας ως προς τον τρόπο υπολογισμό των χρεώσεων *Fuel Surcharges* που περιλήφθηκαν στην «Οικονομική Προσφορά» της, οι οποίες προσδιορίστηκαν σε τιμή δολαρίου ανά γαλόνι και εντός του εύρους της οικονομικής επιβάρυνσης που ορίζει η Διακήρυξη (...έως ... δολάρια ανά γαλόνι). Τούτων δοθέντων, απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται ο έβδομος λόγος προσφυγής και αντίθετα δεκτός ως βάσιμος ο σχετικός λόγος παρέμβασης.

22. Επειδή, επί του αυτού εβδόμου λόγου και όσον αφορά στην προσφορά της παρεμβαίνουσας «...» λεκτέα είναι τα ακόλουθα: Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η εταιρεία “...” στο από 28/9/2020 Παράρτημα Οικονομικής Προσφοράς, το οποίο υπέβαλε στον φάκελο της οικονομικής προφοράς της, αναφέροντας ότι “7. α. Τα *Fuel Surcharges*, για τα οποία ισχύουν τα ακόλουθα: (2) Για την οδική εντός των ... μεταφορά, θα υπολογίζονται με βάση τη μέση τιμή *Diesel (On-Highway)-All Types*, που καθορίζονται από την ... με τιμή βάσης την οριζόμενη από το ...των ... κατά το χρόνο σύναψης της Σύμβασης, υπολογίζοντας ως μέση κατανάλωση καυσίμου φορτηγών οχημάτων, τα ... μιλιά ανά γαλόνι. Ενδεικτικά τα *Fuel Charges* για την οδική μεταφορά μέσα στις ... κυμαίνονται από ... έως ... δολάρια ανά γαλόνι με ημερομηνία 21/09/2020 (Πηγή: <https://...>). (3)Για τα *Fuel Surcharges*, τόσο για την αεροπορική όσο και για την οδική μεταφορά, τα ποσοστά επιβάρυνσης με βάση τις κλίμακες διαμόρφωσης τιμών καυσίμων, θα τροποποιούνται, οσάκις απαιτείται, κατόπιν έγγραφης ενημέρωσης του ...όπως αναφέρονται πιο κάτω” οι επίνευλοι καυσίμων (*Fuel Surcharges*) για την οδική εντός των ... μεταφορά προσδιορίζονται: α) αντίθετα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, διότι οι επιβαρύνσεις προσδιορίζονται σε τιμές ανά γαλόνι, δεν προκύπτει η σχετική μετατροπή, ενώ η παράγραφος ... του άρθρου ... της Διακήρυξης ορίζει ότι: “Οι τιμές που περιλαμβάνονται στην οικονομική προσφορά, θα πρέπει να δίνονται σε ευρώ (€)” και η παράγραφος ... του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης απαιτεί τον προσδιορισμό σε

τιμές ανά κιλό, β) αόριστα χωρίς να εξάγεται ασφαλές συμπέρασμα, διότι στην προσφορά δεν αναφέρεται συγκεκριμένο ποσοστό επιβάρυνσης, ενώ δηλώνεται ότι *“τα ποσοστά επιβάρυνσης ... θα τροποποιούνται, οσάκις απαιτείται”*. 2. Ο λόγος αυτός τυγχάνει αβάσιμος αβάσιμος για τους αυτούς λόγους που εκτέθηκαν και στην αμέσως προηγούμενη σκέψη. Η παρεμβαίνουσα για την τεκμηρίωση των προσφερόμενων τιμών για την οδική μεταφορά εντός των ... ανέφερε *«Ενδεικτικά τα Fuel Charges για την οδική μεταφορά μέσα στις ... κυμαίνονται από ... έως ... δολάρια μέσο όρο περιοχών πόλεων ανά γαλόνι με ημερομηνία 21/09/2020 (Πηγή: <https://...>»*. Στο αναγραφόμενο link, από το οποίο η παρεμβαίνουσα άντλησε τις τιμές, οι τιμές αυτές αναφέρονται σε δολάρια ... ανά γαλόνι και έτσι μεταφέρθηκα και στην προσφορά της. Άλλωστε οι τιμές αυτές αναφέρονται ενδεικτικά και δεν λαμβάνονται υπόψιν για την ανάδειξη του αναδόχου, όπως ρητά ορίζει το άρθρο ... παράγραφος ..., υπό παράγραφος (...) του Παραρτήματος ...' της Διακήρυξης. Στο ίδιο link πουθενά δεν αναγράφεται επιβάρυνση των καυσίμων ως ποσοστό επί τοις εκατό. Επιπροσθέτως τα εν λόγω έξοδα εξαρτώνται από πολλούς αστάθμητους παράγοντες που εκάστοτε ισχύουν, όπως τις διεθνείς συνθήκες την αγορά ενέργειας και ασφάλειας, τον προορισμό κ.λπ. Ως εκ τούτου δεν καθορίζονται με ακρίβεια και τροποποιούνται οσάκις απαιτείται. Τούτων δοθέντων, απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται ο έβδομος λόγος προσφυγής και αντίθετα δεκτός ως βάσιμος ο σχετικός λόγος παρέμβασης.

23. Επειδή, επί του όγδοου λόγου προσφυγής, σχετικά με την προσφορά της εταιρίας «...», λεκτέα είναι τα ακόλουθα: Κατά την προσφεύγουσα, στην Αναλυτική Οικονομική Προσφορά της παρεμβαίνουσας «...» για την εσωτερική εντός ... μεταφορά υλικών δεν αναφέρθηκε ούτε τιμή για την εσωτερική αεροπορική μεταφορά, δεν υποβλήθηκε πίνακας τιμών IATA, δεν κατονομάστηκε συγκεκριμένη αεροπορική εταιρεία, συγκεκριμένο αεροπορικό δρομολόγιο και πτήση (όπως κάνει για τις αεροπορικές μεταφορές από και προς ...) και δεν αναφέρθηκε ποσοστό έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους σε σχέση με τον ισχύοντα κατάλογο τιμών της IATA, με αποτέλεσμα η τιμή ...\$ για τον συνδυασμό αεροπορικής-οδικής μεταφοράς door to door (...%) σε όλες τις κατηγορίες βάρους, την οποία αναγράφει στην οικονομική προσφορά της η παρεμβαίνουσα (σελ. 4) να εξάγεται, κατά την προσφεύγουσα, με ασαφή, ατεκμηρίωτο και αυθαίρετο τρόπο, είναι δε και είναι

ασυνήθιστα χαμηλή, δεδομένου μάλιστα ότι η ίδια εταιρεία έχει προσφέρει μόνο για τον οδικό ναύλο ... δολάριο ανά κιλό. Κατά την παράγραφο ... του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης «Οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να αναφέρουν στις οικονομικές προσφορές, μαζί με την αντίστοιχη προσφερόμενη τιμή, το ποσοστό έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους σε σχέση με τον ισχύοντα κατάλογο τιμών της ΙΑΤΑ, καθώς και την αεροπορική εταιρεία αναφοράς και το δρομολόγιο αυτής (αριθμός πτήσης & αντίστοιχα Α/Δ).». Η ανωτέρω συγκεκριμένη υποχρέωση των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων αφορά στην αεροπορική μεταφορά «από» και «προς» τις ..., αφού η ανωτέρω παράγραφος ... αποτελεί λογική συνέχεια της αμέσως προηγούμενης παραγράφου ..., η οποία ρυθμίζει τα ισχύοντα «ειδικά για την αεροπορική μεταφορά από και προς τις ...». Επίσης, αναφέρεται στα αεροπορικά δρομολόγια «από» και «προς» τα Αεροδρόμια που είναι σαφή και καθορισμένα, ήτοι στα αεροδρόμια «...» και τα αεροδρόμια της ...και της ... Περαιτέρω, με δεδομένα ότι οι Τελικοί Προορισμοί των μεταφερόμενων υλικών δεν είναι γνωστοί από τη φάση της προκήρυξης του Διαγωνισμού, αφορούν ένα μεγάλο εύρος Αεροδρομίων εντός και εκτός των ..., τα οποία δεν είναι εκ των προτέρων γνωστά και δεν κατονομάζονται και μεταβάλλονται - με απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής - κατά περίπτωση και αναλόγως των απαιτήσεων μεταφοράς υλικών, όπως αυτές θα ανακύψουν καθόλη τη διάρκεια ισχύος της ..., δηλαδή, εντός της τετραετίας (4ετίας), δεν προκύπτει απαίτηση εκ μέρους της Αναθέτουσας Αρχής αναφοράς «συγκεκριμένης αεροπορικής εταιρείας» ή/και «συγκεκριμένου δρομολογίου», ούτε προσκόμισης του καταλόγου ΙΑΤΑ για τα δρομολόγια εσωτερικής μεταφοράς εντός των .... Αναφορικά με τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας, περί ασυνήθιστα χαμηλής προσφερόμενης τιμής οδικής μεταφοράς ... (...) ευρώ/κιλό, ως βάσιμα αιτιολόγησε και η αναθέτουσα αρχή με τις κατατεθείσες απόψεις της, τα αποτελέσματα του συγκεκριμένου διαγωνισμού αξιολογήθηκαν ως προς τις τιμές συγκριτικά με αντίστοιχες προηγούμενων διαγωνισμών που έχουν διενεργηθεί επί του αντικείμενου. Κατόπιν ελέγχου σε προγενέστερες Εκτελεστικές Συμβάσεις της αναθέτουσας αρχής με το ίδιο ακριβώς αντικείμενο (τις Ε.Σ. ..., ..., ...& ...που είχαν συναφθεί μεταξύ της ...και της προσφεύγουσας βάσει της υπ' αριθμ. ....), διαπιστώθηκε ότι υφίσταται αντίστοιχη τιμή για περιπτώσεις εσωτερικών οδικών μεταφορών εντός των ...

ίση με ... δολάρια ανά κιλό. Ως εκ τούτου, η επίμαχη τιμή (... δολάριο ανά κιλό) δεν είναι ασυνήθιστα χαμηλή, καθόσον κυμαίνεται σε παραπλήσια επίπεδα των τιμών των προηγούμενων συμβάσεων της αναθέτουσας αρχής. Τούτων δοθέντων, απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται ο όγδοος λόγος προσφυγής και αντίθετα δεκτός ως βάσιμος ο σχετικός λόγος παρέμβασης.

24. Επειδή, επί του αυτού όγδοου λόγου προσφυγής, όσον αφορά στην προσφορά της παρεμβαίνουσας «...», λεκτέα είναι τα ακόλουθα: Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η εταιρία «...» στο Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς της, την οποία υπέβαλε στον φάκελο της οικονομικής προφοράς της, για την εσωτερική εντός ... μεταφορά υλικών, δεν αναφέρει ούτε τιμή για την εσωτερική αεροπορική μεταφορά, δεν υποβάλλει πίνακα τιμών ΙΑΤΑ, δεν κατονομάζει συγκεκριμένη αεροπορική εταιρεία, συγκεκριμένο αεροπορικό δρομολόγιο και πτήση (όπως κάνει για τις αεροπορικές μεταφορές από και προς ...), δεν αναφέρει ποσοστό έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους σε σχέση με τον ισχύοντα κατάλογο τιμών της ΙΑΤΑ, με αποτέλεσμα η τιμή ...\$ για τον συνδυασμό αεροπορικής-οδικής μεταφοράς σε όλες τις κατηγορίες βάρους, την οποία αναγράφει στο Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς της (σελ. ...), να εξάγεται με ασαφή, ατεκμηρίωτο και αυθαίρετο τρόπο. Ως εκτέθηκε και στην αμέσως προηγούμενη σκέψη, η Διακήρυξη σε κανένα άρθρο της δεν επιβάλλει για τις εσωτερικές αεροπορικές μεταφορές εντός ... την αναγραφή σε ξεχωριστή στήλη των σχετικών πινάκων των τιμών ΙΑΤΑ των συγκεκριμένων αεροπορικών εταιρειών, των συγκεκριμένων αεροπορικών δρομολογίων και πτήσεων, που θα χρησιμοποιηθούν, ούτε την αναγραφή του ποσοστού έκπτωσης ανά κατηγορία βάρους σε σχέση με τον ισχύοντα κατάλογο τιμών της ΙΑΤΑ. Αντίθετα, το άρθρο ... παρ. ...του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης προβλέπει μόνον τη στήλη της εσωτερικής οδικής μεταφοράς και παραπλεύρως τη στήλη του συνδυασμού αεροπορικής και οδικής μεταφοράς door to door. Προσθέτως η κατά το άρθρο ... παράγραφος ... του Παραρτήματος ... της διακήρυξης υποχρέωση των οικονομικών φορέων αφορά αποκλειστικά και μόνο στην αεροπορική μεταφορά από και προς τις ..., διότι: α) είναι λογική συνέχεια της προηγούμενης παραγράφου, δηλαδή της παραγράφου ... του ιδίου άρθρου, η οποία προβλέπει «*Ειδικά για την αεροπορική μεταφορά από και προς τις ...*» και β) αφορά στα αεροπορικά δρομολόγια από και προς τα αεροδρόμια που είναι σαφή και καθορισμένα,



δηλαδή το αεροδρόμιο ...και τα αεροδρόμια της ...και της ..... Άλλωστε δεν θα μπορούσε να ζητηθεί από τους οικονομικούς φορείς να ορίσουν συγκεκριμένη αεροπορική εταιρεία και συγκεκριμένο δρομολόγιο, αλλά ούτε να προσκομίσουν κατάλογο τιμών της IATA για τα δρομολόγια εσωτερικής μεταφοράς εντός των ... διότι οι τελικοί προορισμοί των μεταφερόμενων υλικών δεν είναι γνωστοί από τη φάση της προκήρυξης του διαγωνισμού, αφορούν σε ένα μεγάλο εύρος αεροδρομίων εντός των ..., τα οποία δεν είναι εκ των προτέρων γνωστά και δεν κατονομάζονται και μεταβάλλονται κατά περίπτωση αναλόγως των αναγκών μεταφοράς υλικών που θα προκόψουν την επόμενη τετραετία, που είναι η διάρκεια της .... Παρόλα αυτά, η παρεμβαίνουσα στην τιμή έχει συμπεριλάβει στη συνδυασμένη αεροπορική και οδική εσωτερική μεταφορά ως σημεία αναφοράς όλα τα αεροδρόμια της ...όπως ορίζονται στην διακήρυξη για όλες τις περιοχές των .... Επίσης, το άρθρο ... παραγρ.... του Παραρτήματος ... της διακήρυξης προβλέπει ότι: *“4. Ειδικά για την αεροπορική μεταφορά από και προς τις ... επισημαίνεται ότι: α. Οι κατατεθείσες τιμές, θα περιέχουν ποσοστό έκπτωσης επί των ισχυουσών τιμών καταλόγου IATA συγκεκριμένης-κατονομαζόμενης στην οικονομική προσφορά, αεροπορικής εταιρείας και συγκεκριμένου κατονομαζόμενου δρομολογίου (αριθμός πτήσης & αντίστοιχα Α/Δ) αυτής που θα χρησιμοποιείται κατά κύριο λόγο από τον Ανάδοχο για την εκτέλεση των μεταφορών από και προς ....”*. Ούτε αναφέρει η διακήρυξη συγκεκριμένες περιοχές ή πόλεις για τις εσωτερικές μεταφορές σε αντίθεση με τους πίνακες, οι οποίοι αναφέρονται στις διεθνείς αεροπορικές μεταφορές από Ελλάδα προς ... και αντίστροφα. Με τα δεδομένα αυτά η προσφερόμενη από την παρεμβαίνουσα τελική τιμή για τον συνδυασμό αεροπορικής και οδικής μεταφοράς door to door εντός των ..., με σαφήνεια και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης περιλαμβάνεται στην αντίστοιχη στήλη του πίνακα της οικονομικής προσφοράς της (βλ. από 28/9/2020 Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς μας, σελ 3, 4). Στην τελική αυτή τιμή περιλαμβάνεται και το ποσοστό έκπτωσης, ανά κατηγορία βάρους σε σχέση με τον ισχύοντα κατάλογο τιμών της IATA, καθώς και η αεροπορική εταιρία με τα δρομολόγια αυτής, σύμφωνα με το άρθρο ... παράγραφος ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης. Άλλωστε, οι τιμές για τις οδικές και τις αεροπορικές μεταφορές εντός των ... δεν αξιολογούνται χωριστά ούτε και με βάση τα ποσοστά εκπτώσεων, παρά μόνον αξιολογείται η τελική συνδυαστική

τιμή, η οποία και αναγράφκε στην προσφορά της παρεμβαίνουσας. Μάλιστα στην από 24-9-2020 απάντηση της αναθέτουσας αρχής σε σχετικό ερώτημα της παρεμβαίνουσας αναφέρεται ότι *“Η σύγκριση των οικονομικών προσφορών δεν θα γίνει με βάση τα ποσοστά εκπτώσεων, αλλά με βάση τις επιμέρους τιμές που θα κατατεθούν από τους οικονομικούς φορείς στους καθοριζόμενους στη διακήρυξη πίνακες και οι οποίες θα δύνανται να παραμένουν σταθερές ή να μειώνονται αναλόγως των εκάστοτε δεδομένων, κατά τη διενέργεια των διαγωνιστικών διαδικασιών σύναψης των Εκτελεστικών συμβάσεων βλέπε σχετικό 11”*. Συνεπώς, η προσφορά της παρεμβαίνουσας ως προς τον συνδυασμό αεροπορικών και οδικών μεταφορών door to door εντός ... κρίνεται σαφής και σύμφωνη με τους όρους της Διακήρυξης. Τούτων δοθέντων, απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται ο όγδοος λόγος προσφυγής και αντίθετα δεκτός ως βάσιμος ο σχετικός λόγος παρέμβασης.

25. Επειδή, όσον αφορά στον ένατο λόγο προσφυγής, σχετικά με την προσφορά της εταιρίας «...», λεκτέα είναι τα ακόλουθα: Κατά το άρθρο ... του Παραρτήματος ... της διακήρυξης ορίζεται ότι *«δ. Οφείλει να λαμβάνει άμεσα τα αναγκαία/απαιτούμενα μέτρα για την αποκατάσταση ή ανάκτηση των υλικών σε περίπτωση ζημίας ή απώλειας ή κλοπής κατά τη διάρκεια της διακίνησης ή αποθήκευσής τους σε ιδιόκτητους χώρους ή τους χώρους των υπεργολάβων του ή συνεργατών του ή συνεργαζόμενων φορέων και εταιρειών.»*. Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα «...» δεν δεσμεύεται ότι θα λάβει τα αναγκαία/απαιτούμενα μέτρα για την αποκατάσταση ή ανάκτηση των υλικών σε περίπτωση ζημίας ή απώλειας ή κλοπής κατά τη διάρκεια της διακίνησης ή αποθήκευσής τους σε ιδιόκτητους χώρους ή τους χώρους των υπεργολάβων του ή συνεργατών του ή συνεργαζόμενων φορέων και εταιρειών. Κατά τα προβλεπόμενα στα εδάφια .... και ... της παραγράφου ... του Άρθρου .... Του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης: *«1. [Γενικοί Όροι (ΓΟ) : άρθρο ..., παραγρ. ...] Εκτός από τα προβλεπόμενα στο άρθρο ..., παραγρ. ... των Γενικών Όρων δικαιολογητικά, στον (υπο)φάκελο της τεχνικής προσφοράς, επί ποινή απορρίψεως, θα πρέπει να περιλαμβάνονται τα εξής : α....,β..., γ. Υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 παραγρ. 4 του Ν.1599/86, όπως εκάστοτε ισχύει, υπογεγραμμένη ψηφιακά, με ημερομηνία υπογραφής εντός των τελευταίων τριάντα (30) ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών χωρίς*

να απαιτείται θεώρηση γνησίου υπογραφής από αρμόδια διοικητική αρχή ή ΚΕΠ, με την οποία θα βεβαιώνουν ότι όλοι οι συνεργαζόμενοι με αυτούς φορείς, θα διαθέτουν ομοίως ανάλογου ύψους ασφάλιση, ή θα δεσμεύονται ότι θα αποζημιώσουν οι ίδιοι την ..., από ενδεχόμενη ζημία ή απώλεια (μερική ή ολική) που τυχόν θα υποστεί από πράξεις ή παραλείψεις αυτών, ενόσω τα υλικά βρίσκονται στις εγκαταστάσεις των συνεργαζόμενων με αυτούς φορέων, δ...,ε..., στ. Αντίγραφο ασφαλιστηρίου συμβολαίου, το οποίο να αποδεικνύει ότι οι εγκαταστάσεις των υποψηφίων (facilities and in...structure) στις ... που θα χρησιμοποιούν ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών για την υλοποίηση της Σύμβασης, είναι ασφαλισμένες τουλάχιστον για ..... (\$...), ούτως ώστε σε περίπτωση οποιασδήποτε ζημίας που θα προκληθεί εντός των χώρων συγκέντρωσης που θα έχουν δηλωθεί, η ... να αποζημιωθεί (το ανώτατο έως του εν λόγω ποσού) για την αξία των υλικών της. Σημειωτέον ότι, το ασφαλιστήριο συμβόλαιο θα καλύπτει οποιαδήποτε ζημία ή απώλεια του κάθε αποθηκευμένου υλικού (μερικής ή ολικής) για οποιοδήποτε λόγο περιλαμβανομένων της κλοπής, της πυρκαγιάς, των φυσικών φαινομένων (πυρκαγιά από φυσική αιτία, πλημμύρα, σεισμό κλπ.). Επισημαίνεται ότι λεπτομέρειες αναφορικά με το εν λόγω ασφαλιστήριο, καταγράφονται αναλυτικά στο Άρθρο ..., παράγραφο ... (Ασφάλιση Αποζημιώσεις) των παρόντων όρων. Όπως ρητά καθορίζεται από την παράγραφο .... του Άρθρου ... του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης «4. Κατά την προσωρινή αποθήκευση των υλικών στις εγκαταστάσεις του Αναδόχου ή του ανταποκριτή του στις ... τα υλικά καλύπτονται από το γενικό ασφαλιστήριο συμβόλαιο εγκαταστάσεων αστικής ευθύνης που υποχρεούται να διαθέτει και έως το καθοριζόμενο σε αυτό ποσό.». Στην ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα για το Άρθρο ..., παρ. ...του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...» της Διακήρυξης, αρχείο ΠΑΡ. ... Άρθρο ...ΥΔ ασφάλισης συνεργατών αναφέρει ότι: «... όλοι οι συνεργαζόμενοι με την Εταιρεία μας φορείς, διαθέτουν ομοίως με το Άρθρο ... παρ. δ των Ειδικών Όρων Διακήρυξης Διαγωνισμού του Παραρτήματος «...» της ανωτέρω διακήρυξης ανάλογου ύψους ασφάλιση.». Η Αναθέτουσα Αρχή την 23/10/2020 απέστειλε «ΕΡΩΤΗΜΑ» προς την παρεμβαίνουσα, ζητώντας από την παρεμβαίνουσα να διευκρινίσει αν η ανωτέρω ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ αφορά το Άρθρο ... παρ. .... του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «...». Επί του ερωτήματος αυτού, η παρεμβαίνουσα

απάντησε στις 26/10/2020 ότι: «β) Η κατατεθείσα Υπεύθυνη Δήλωση του Άρθρου ... παρ. ... του Παραρτήματος «...» των Ειδικών Όρων Διακήρυξης Διαγωνισμού, αφορά το Άρθρο ... παρ. ... του Παραρτήματος «...», όπως ορίζεται και στο Άρθρο .. παρ. ... του Παραρτήματος «...» και όχι στο Άρθρο ... παρ. ... του Παραρτήματος «...», καθόσον αφορά τις εγκαταστάσεις στις ....». Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι η παρεμβαίνουσα τόσο στην «Τεχνική προσφορά» της (αρχείο Άρθρο ...ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ σελίδες 17-19 άρθρο 8) αναλαμβάνει τις ανάλογες δεσμεύσεις, αναφέροντας ότι : «1. Η Εταιρεία: α ....., β....., γ. Οφείλει, σε περίπτωση μερικής ή ολικής ζημιάς ή και απώλειας υλικών των οποίων ανέλαβε τη μεταφορά, να αποδείξει ότι έπραξε όλες τις απαιτούμενες ενέργειες για την αποφυγή του συμβάντος και ότι ενήργησε καλόπιστα και με επαγγελματισμό αφού συνέβη το γεγονός. Εφόσον αυτά αποδεικνύονται με επίσημα έγγραφα των εμπλεκόμενων φορέων για κάθε στάδιο της μεταφοράς, η Εταιρεία δεν θα καθίσταται υπεύθυνη, δ. Οφείλει και θα λαμβάνει άμεσα τα αναγκαία/απαιτούμενα μέτρα για την αποκατάσταση ή ανάκτηση των υλικών σε περίπτωση ζημιάς ή απώλειας ή κλοπής κατά τη διάρκεια της διακίνησης ή αποθήκευσής τους σε ιδιόκτητους χώρους ή τους χώρους των συνεργατών - ανταποκριτών της ή συνεργαζόμενων φορέων και εταιρειών.». Οι δεσμεύσεις αυτές επαναλαμβάνονται και στο φάκελο της «Οικονομικής προσφοράς» της παρεμβαίνουσας (αρχείο Οικ. Πρ. Παρ. Β Άρθρο 2.18 & Άρθρο 8 Προσάρτημα Οικονομικής Προσφοράς Ασφαλιστικές Καλύψεις), όπου η παρεμβαίνουσα επαναλαμβάνει τα ανωτέρω δηλούμενα. Τούτων δοθέντων, απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται ο ένατος λόγος προσφυγής και αντίθετα δεκτός ως βάσιμος ο σχετικός λόγος παρέμβασης.

26. Επειδή, όσον αφορά στο δέκατο λόγο προσφυγής, σχετικά με την προσφορά της εταιρίας «...», λεκτέα είναι τα ακόλουθα: Κατά το άρθρο ... παρ. ... του Παραρτήματος ... της διακήρυξης «Με βάση τα ανωτέρω, ο μέγιστος συνολικός χρόνος διακίνησης των υλικών από την εντολή ανάθεσης στον ανάδοχο για παραλαβή ("ex-works") μέχρι την παράδοση αυτών στα αρμόδια όργανα του ...ορίζεται σε δεκατέσσερις (14) εργάσιμες ημέρες, ενώ για τα υλικά που παραλαμβάνονται απευθείας στις εγκαταστάσεις του, ορίζεται σε έξι (6) εργάσιμες ημέρες.». Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα στη σελίδα 3 του παραρτήματος της περιλαμβάνει πρόβλεψη για δυνατότητα καθυστέρησης στη μεταφορά ... υλικών, οι οποίες μπορεί να φτάσουν έως

και τις 10 ημέρες. Με αυτόν τον τρόπο, κατά την προσφεύγουσα, η εταιρεία επικαλείται τη φύση των μεταφερόμενων υλικών ως λόγο δικαιολογητικό καθυστερήσεων, που συνιστά παραβίαση του ως άνω όρου της διακήρυξης. Κατά την προσφεύγουσα, σε κάθε περίπτωση με την ως άνω δήλωση η εταιρεία παραβιάζει αυθαίρετα τη δέσμευση του μέγιστου συνολικού χρόνου διακίνησης των υλικών κατά 10 ημέρες και χωρίς συνδρομή λόγων ανωτέρας βίας, με την αόριστη επίκληση της φύσεως των υλικών ως ..., τα οποία, όμως, η Διακήρυξη δεν εξαιρεί από την υποχρέωση εμπρόθεσμης διακίνησης. Στο Άρθρο ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης (σελ. 76) ορίζονται μεν τα χρονικά όρια για τη μεταφορά των υλικών από τις ... προς την Ελλάδα, αλλά, παράλληλα, στην παράγραφο ... του ίδιου άρθρου (σελ. 77) ορίζεται ότι: «Ο ανάδοχος δεν θεωρείται ότι υπερέβη το μέγιστο χρόνο αν η εκτέλεση του έργου του παρεμποδισθεί από αιτίες πέραν του ελέγχου του και οι οποίες δεν οφείλονται σε αμέλεια ή σφάλμα του. Τέτοιες αιτίες είναι ενδεικτικά: α. Τα γεγονότα ανωτέρας βίας, και β. Οι περιπτώσεις καθυστέρησης έκδοσης αδειών ή διεκπεραίωσης των διαδικασιών με υπαιτιότητα των Αρχών των ..., ή όταν έχει λάβει σχετική οδηγία από το .../....» Με την υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωση της παρεμβαίνουσας, αυτή αποδέχθηκε όλους του όρους της Διακήρυξης και, ασφαλώς, τα χρονικά όρια της μεταφοράς, που καθορίζονται στο Άρθρο ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης. Η αναφορά της στο Παράρτημα της Οικονομικής Προσφοράς ότι είναι δυνατόν να υπάρξουν καθυστερήσεις «στη μεταφορά ... υλικών, οι οποίες μπορεί να φτάσουν έως και τις 10 ημέρες» δεν προκύπτει ότι έχει την έννοια της αυθαίρετης παρέκκλισης από τις καθοριζόμενες προθεσμίες μεταφοράς, αλλά διότι τα ... απαιτούν ειδική μεταχείριση κατά τη μεταφορά και τούτο, σε συνδυασμό με τις απρόβλεπτες και έκτακτες συνθήκες που έχει προκαλέσει παγκοσμίως η πανδημία COVID-19 στις διεθνείς μεταφορές, ενδεχομένως να επιφέρει καθυστέρηση στην παράδοση, δικαιολογούμενης ως γεγονός ανωτέρας βίας. Σε κάθε περίπτωση, οι αιτίες για τις οποίες ο ανάδοχος θεωρείται ότι δεν υπερέβη τον μέγιστο χρόνο εκτέλεσης του έργου, όπως ρητά προβλέπεται στην παράγραφο ... του άρθρου ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης αναφέρονται «ενδεικτικά», δηλ. όχι περιοριστικά. Σύμφωνα δε με τις παραγράφους ..., ... και ... του άρθρου .... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης, η ύπαρξη των γεγονότων που προβλέπονται στην παράγραφο 5

του ιδίου ως άνω άρθρου, μεταξύ των οποίων και τα γεγονότα ανωτέρας βίας, πρέπει να αποδεικνύονται με επίσημα έγγραφα, τα οποία υπόκεινται στον έλεγχο, επιβεβαίωση και αποδοχή των καθυστερήσεων από τον ΑΑΟ και το ..., αναλόγως των περιπτώσεων και τον τόπο που αυτές θα λαμβάνουν χώρα κατόπιν αίτησης του αναδόχου. Ταυτόχρονα στο άρθρο ... του Παραρτήματος ... και στο άρθρο ... του Παραρτήματος ... της διακήρυξης ορίζεται ότι για τυχόν υπέρβαση του μέγιστου χρόνου μεταφοράς των υλικών με υπαιτιότητα του αναδόχου ή για κάθε άλλη παράβαση όρων της σύμβασης προβλέπεται η επιβολή, κατά περίπτωση, κυρώσεων-ποινικών ρητρών. Τούτων δοθέντων, απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται ο δέκατος λόγος προσφυγής και αντίθετα δεκτός ως βάσιμος ο σχετικός λόγος παρέμβασης.

27. Επειδή, επί του ενδέκατου λόγου προσφυγής, σχετικά με την προσφορά της παρεμβαίνουσας «...», λεκτέα είναι τα εξής: Η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η παρεμβαίνουσα «...» υπέβαλε στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς της το ασφαλιστήριο συμβόλαιο των εγκαταστάσεων του ανταποκριτή της .... Όμως, σε σχετικό ερώτημα διευκρινίσεων, το οποίο της υπέβαλε η Επιτροπή Διαγωνισμού, η παρεμβαίνουσα απάντησε στις 27/10/2020 ότι: *“Η Εταιρεία μας επιβεβαιώνει ότι τα κατατεθέντα πιστοποιητικά ασφάλισης ευθύνης για τις δηλωθείσες εγκαταστάσεις στις ... καλύπτουν τις προβλέψεις του Άρθρου ... παρ. ... του Παραρτήματος «...» της ..., ήτοι κάλυψη από οποιαδήποτε ζημία ή απώλεια του κάθε αποθηκευμένου υλικού (μερικής ή ολικής) για οποιαδήποτε λόγο περιλαμβανόμενων της κλοπής, της πυρκαγιάς, των φυσικών φαινομένων (πυρκαγιά από φυσική αιτία, πλημμύρα, σεισμό κλπ.) σύμφωνα με γενικό ασφαλιστήριο συμβόλαιο εγκαταστάσεων αστικής ευθύνης του ανταποκριτή μας ... που υποχρεούται να διαθέτει σύμφωνα με τους κανονισμούς των .... Σε περίπτωση που η Εταιρεία μας μειοδοτήσει στην 1η εκτελεστική ή σε όποια άλλη θα προσκομίσει και το προσάρτημα αυτής που θα αναφέρεται αποκλειστικά στην ... και θα καλύπτει πλήρως το Άρθρο ... παρ. ... και το Άρθρο ... παρ. ... (...)”*. Κατά την προσφεύγουσα η ανωτέρω απάντηση της παρεμβαίνουσας αποτελεί συνομολόγηση ότι το υποβληθέν ασφαλιστήριο συμβόλαιο δεν καλύπτει την ασφάλιση των υλικών της ...και δεν καλύπτει πλήρως τις απαιτήσεις του άρθρου ... παρ. ..., του άρθρου ...παρ. ... και παρ. ... (...) του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης, και ότι αυτή η απαίτηση θα καλυφθεί στο μέλλον, όταν θα εκδοθεί και θα προσκομιστεί

μελλοντικά προσάρτημα του ασφαλιστηρίου, που θα καλύπτει τις απαιτήσεις. Επιπροσθέτως, ότι η προσκόμιση του εν λόγω προσαρτήματος του ασφαλιστηρίου συμβολαίου, στο μέτρο που επηρεάζει την εκτέλεση της σύμβασης ως προς την ..., δεν μπορεί να εξαρτάται από το αν η εταιρεία καταταγεί ως 1η μειοδότης. Πρόκειται για μία αίρεση που δεν προβλέπεται από τη Διακήρυξη και δεν μπορεί να γίνει αποδεκτή. Επομένως, η προσφορά της θα έπρεπε, κατά την προσφεύγουσα, να απορριφθεί ως παράτυπη και αντιβαίνουσα στην αρχή της τυπικότητας. Ως έχει αναφερθεί και ανωτέρω, στο άρθρο ... του Παραρτήματος .... της Διακήρυξης ορίζεται ότι: *«Εκτός από τα προβλεπόμενα στο άρθρο .., παραγρ. ... των Γενικών Όρων δικαιολογητικά, στον (υπο)φάκελο της τεχνικής προσφοράς, επί ποινή απορρίψεως, θα πρέπει να περιλαμβάνονται τα εξής : ... στ. Αντίγραφο ασφαλιστηρίου συμβολαίου, το οποίο να αποδεικνύει ότι οι εγκαταστάσεις των υποψηφίων (facilities and in...structure) στις ... που θα χρησιμοποιούν ως κέντρο υποδοχής & διανομής υλικών για την υλοποίηση της Σύμβασης, είναι ασφαλισμένες τουλάχιστον για ..... (\$...), ούτως ώστε σε περίπτωση οποιοσδήποτε ζημίας που θα προκληθεί εντός των χώρων συγκέντρωσης που θα έχουν δηλωθεί, η ... να αποζημιωθεί (το ανώτατο έως του εν λόγω ποσού) για την αξία των υλικών της. Σημειωτέον ότι, το ασφαλιστήριο συμβόλαιο θα καλύπτει οποιαδήποτε ζημία ή απώλεια του κάθε αποθηκευμένου υλικού (μερικής ή ολικής) για οποιοδήποτε λόγο περιλαμβανόμενων της κλοπής, της πυρκαγιάς, των φυσικών φαινομένων (-πυρκαγιά από φυσική αιτία, πλημμύρα, σεισμό κλπ.). Επισημαίνεται ότι λεπτομέρειες αναφορικά με το εν λόγω ασφαλιστήριο, καταγράφονται αναλυτικά στο Άρθρο ..., παράγραφο ... (Ασφάλιση-Αποζημιώσεις) των παρόντων όρων».* Εξάλλου, στο άρθρο ... παρ. ... τού ίδιου Παραρτήματος ορίζεται ότι: *“.... Κατά την προσωρινή αποθήκευση των υλικών στις εγκαταστάσεις του Αναδόχου ή του ανταποκριτή του στις ... τα υλικά καλύπτονται από το γενικό ασφαλιστήριο συμβόλαιο εγκαταστάσεων αστικής ευθύνης που υποχρεούται να διαθέτει και έως το καθοριζόμενο σε αυτό ποσό».* Η παρεμβαίνουσα συμπεριέλαβε στα δικαιολογητικά της τεχνικής προσφοράς της το ασφαλιστήριο του ανταποκριτή της ..., το οποίο κάλυπτε κάθε ευθύνη από την αποθήκευση των υλικών κάθε φορέα και, συνεπώς, και της ...Η Επιτροπή Διαγωνισμού με το από 23-10-2010 έγγραφο της και προς τους τρεις υποψηφίους αναδόχους απηύθυνε τρία (3) ερωτήματα, εκ των οποίων

μόνο το πρώτο ερώτημα απευθυνόταν και στους τρεις ως άνω υποψηφίους αναδόχους, ενώ το δεύτερο ερώτημα απευθυνόταν αποκλειστικά και μόνο στην προσφεύγουσα και το τρίτο ερώτημα απευθυνόταν αποκλειστικά και μόνο στη συμμετέχουσα «...». Το πρώτο ως άνω ερώτημα, που απευθυνόταν και στους τρεις υποψηφίους αναδόχους, είχε ως ακολούθως: «α. *Επιβεβαιώστε ότι τα κατατεθέντα πιστοποιητικά ασφάλισης ευθύνης για τις δηλωθείσες εγκαταστάσεις στις ... καλύπτουν τις προβλέψεις του Άρθρου ... παρ. στ του Παραρτήματος «...» της ..., ήτοι κάλυψη από οποιαδήποτε ζημία ή απώλεια του κάθε αποθηκευμένου υλικού (μερικής ή ολικής) για οποιοδήποτε λόγο περιλαμβανομένων της κλοπής, της πυρκαγιάς, των φυσικών φαινομένων (πυρκαγιά από φυσική αιτία, πλημμύρα, σεισμό κλπ.)*». Η παρεμβαίνουσα με την από 27-10-2020 απάντησή της στο ως άνω σχετικό ερώτημα διευκρινίσεων δήλωσε ότι: *“Η Εταιρεία μας επιβεβαιώνει ότι τα κατατεθέντα πιστοποιητικά ασφάλισης ευθύνης για τις δηλωθείσες εγκαταστάσεις στις ... καλύπτουν τις προβλέψεις του Άρθρου ... παρ. ... του Παραρτήματος «...» της ..., ήτοι κάλυψη από οποιαδήποτε ζημία ή απώλεια του κάθε αποθηκευμένου υλικού (μερικής ή ολικής) για οποιαδήποτε λόγο περιλαμβανόμενων της κλοπής, της πυρκαγιάς, των φυσικών φαινομένων (πυρκαγιά από φυσική αιτία, πλημμύρα, σεισμό κλπ.) σύμφωνα με γενικό ασφαλιστήριο συμβόλαιο εγκαταστάσεων αστικής ευθύνης του ανταποκριτή μας ...που υποχρεούται να διαθέτει σύμφωνα με τους κανονισμούς των ..... ”*. Στις προβλέψεις του άρθρου ... παρ. ... του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης, τις οποίες η παρεμβαίνουσα δήλωσε ότι καλύπτει το ασφαλιστήριο, περιλαμβάνονται και οι λεπτομέρειες, που καταγράφονται στο Άρθρο ..., παράγραφο ..., κατά τη σαφή διατύπωση του ανωτέρω άρθρου. Συνεπώς, με την από 27- 10-2020 απάντησή της η παρεμβαίνουσα δήλωσε ότι το ασφαλιστήριο του ανταποκριτή της καλύπτει πλήρως τις προβλέψεις και του άρθρου ... παρ. ... και ανέφερε επίσης ότι καλύπτει και τις προβλέψεις του άρθρου ... παρ. ... του Παραρτίιματος «...» της Διακήρυξης, μολονότι δεν της είχε ζητηθεί. Στο άρθρο ... παρ. ... του ίδιου Παραρτήματος ορίζεται ότι : *“1. Ο ανάδοχος: α. Υποχρεούται, σε κάθε περίπτωση, να ακολουθεί-τηρεί όλες τις προβλεπόμενες διαδικασίες με επιμέλεια και επαγγελματισμό, σε όλα τα στάδια της μεταφοράς των υλικών της ΠΑ, από το χρόνο παραλαβής έως την παράδοσή τους στον τελικό αποδέκτη, καθώς και να είναι σε θέση να αποδείξει ότι ενήργησε*



σύμφωνα με τα προβλεπόμενα προς διασφάλιση των συμφερόντων της .... β. Καθίσταται οικονομικά υπεύθυνος έναντι της ..., για τυχόν λανθασμένη αποστολή υλικών, λόγω αμέλειας ή σφάλματός του, για τη διαφορά μεταξύ των καταβληθεισών δαπανών και του ποσού της δαπάνης που θα είχε πληρωθεί εάν τα υλικά είχαν αποσταλεί κανονικά στον προορισμό τους. γ. Οφείλει, σε περίπτωση μερικής ή ολικής ζημιάς ή και απώλειας υλικών των οποίων ανέλαβε τη μεταφορά, να αποδείξει ότι έπραξε όλες τις απαιτούμενες ενέργειες για την αποφυγή του συμβάντος και ότι ενήργησε καλόπιστα και με επαγγελματισμό αφού συνέβη το γεγονός. Εφόσον αυτά αποδεικνύονται με επίσημα έγγραφα των εμπλεκόμενων φορέων για κάθε στάδιο της μεταφοράς, ο ανάδοχος δεν θα καθίσταται υπεύθυνος, δ. Οφείλει να λαμβάνει άμεσα τα αναγκαία/απαιτούμενα μέτρα για την αποκατάσταση ή ανάκτηση των υλικών σε περίπτωση ζημιάς ή απώλειας ή κλοπής κατά τη διάρκεια της διακίνησης ή αποθήκευσής τους σε ιδιόκτητους χώρους ή τους χώρους των υπεργολάβων του ή συνεργατών του ή συνεργαζόμενων φορέων και εταιρειών". Οι ανωτέρω προβλέψεις δεν έχουν σχέση με την ασφάλιση των αποθηκευτικών χώρων του ανταποκριτή στις ... και το κατατεθειμένο ασφαλιστήριο, αλλά αφορούν στην ανάληψη της ευθύνης από τον ίδιο τον ανάδοχο να αποκαταστήσει τυχόν ζημιές κατά τη διακίνηση ή αποθήκευση των υλικών, άσχετα με την κάλυψη της ευθύνης του ανταποκριτή του από ασφαλιστική εταιρεία. Συνεπώς, οι υποχρεώσεις αυτές του αναδόχου είναι προσωπικές και δεν έχουν σχέση με την ασφαλιστική του κάλυψη. Η δήλωση της παρεμβαίνουσας ότι "Σε περίπτωση που η Εταιρεία μας μειοδοτήσει στην 1η εκτελεστική ή σε όποια άλλη θα προσκομίσει και το προσάρτημα αυτής που θα αναφέρεται αποκλειστικά στην ... και θα καλύπτει πλήρως το Άρθρο ... παρ. ... και το Άρθρο ... παρ. ... (...)", δεν προκύπτει ότι παραβιάζει τους όρους της Διακήρυξης. Τούτο διότι το ως άνω άρθρο δεν αναφέρεται στο υποχρεωτικό ασφαλιστήριο του ανταποκριτή, το οποίο κατέθεσε η παρεμβαίνουσα μαζί με τα δικαιολογητικά της, αλλά σε συμπληρωματικό προσάρτημα, το οποίο προαιρετικά και εκ περισπού θα προσκομίσει εάν μειοδοτήσει σε εκτελεστική σύμβαση. Ούτε προκύπτει ότι το κατατεθειμένο ασφαλιστήριο δεν καλύπτει την ..., ενώ είναι σαφές ότι καλύπτει κάθε φορέα χωρίς καμία διάκριση. Τέλος, η δήλωση της παρεμβαίνουσας ότι το προσάρτημα θα καλύπτει και το άρθρο 8 παρ. ... (...), του Παραρτήματος ... εκτός του ότι δεν της ζητήθηκε από την

Επιτροπή Διαγωνισμού, είναι και άνευ αντικειμένου, διότι η ανωτέρω παράγραφος αφορά την προσωπική ευθύνη του αναδόχου και όχι την ευθύνη του ασφαλιστή, και δεν έχει σχέση με το ασφαλιστήριο του ανταποκριτή. Τούτων δοθέντων, απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται και ο ενδέκατος λόγος προσφυγής και αντίθετα δεκτός ως βάσιμος ο σχετικός λόγος παρέμβασης.

28. Επειδή, κατόπιν όσων αναλύθηκαν ανωτέρω, η εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή κρίνεται απορριπτέα ως αβάσιμη και αντίθετα δεκτές ως βάσιμες οι ασκηθείσες παρεμβάσεις

29. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, με κωδικό ... ηλεκτρονικό παράβολο, ποσού 4.750,00€, πρέπει να καταπέσει.

### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται τις παρεμβάσεις των οικονομικών φορέων «...» και «...».

Ορίζει την κατάπτωση του με κωδικό ... ηλεκτρονικού παραβόλου, ποσού 4.750,00€.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Άγ.Ιωάννη Ρέντη στις 11-3-2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 31-3-2021.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΜΙΧΑΗΛ ΟΙΚΟΝΟΜΟΥ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΗΛΙΑΣ ΣΤΡΕΠΕΛΙΑΣ**