



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΡΥΘΜΙΣΤΙΚΗ ΑΡΧΗ ΛΙΜΕΝΩΝ

REGULATORY AUTHORITY FOR PORTS

Γρ. Λαμπράκη 150, 18535 Πειραιάς

Τηλ.: 210- 4191966 Fax: 210-4191888

e-mail : info@raports.gr

ΑΠΟΦΑΣΗ 68/2018
ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΗ 39^η

ΘΕΜΑ 5ο:Εξέταση επιστολής του Επικεφαλής Δ.Α.Λ.–Θ. περί του προκηρυχθέντος από 9^{ης} Ιουλίου 2018 ανοιχτού διεθνή διαγωνισμού της Οργανισμός Λιμένος Θεσσαλονίκης Α.Ε. για την επιλογή Ανεξάρτητου Μηχανικού.

Την 27^η Σεπτεμβρίου 2018, ημέρα Πέμπτη, ώρα 14:00, τα Μέλη της Ανεξάρτητης Διοικητικής Αρχής «Ρυθμιστική Αρχή Λιμένων» (Ρ.Α.Λ.) συνήλθαν στην 39^η Συνεδρίασή τους στα γραφεία της Ρ.Α.Λ. επί της οδού Γρ. Λαμπράκη 150, Πειραιάς, ύστερα από πρόσκληση του Προέδρου της Παναγιώτη – Ιάσωνα Αγγελόπουλου, προκειμένου να συζητήσουν και να λάβουν απόφαση επί των θεμάτων της Ημερησίας Διατάξεως.

ΠΑΡΟΝΤΑ ΜΕΛΗ:

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

ΑΠΟΝΤΑ ΜΕΛΗ:

Ουδείς

Χρέη γραμματέως εκτελεί η Αρχικελευστής Λ.Σ. Δημητριάδη Αφεντούλα

Στην αρχή της συζητήσεως ο κ. Πρόεδρος αναφέρει ότι η εν λόγω υπόθεση αφορά στην επιστολή του κ. Επικεφαλής του Περιφερειακού Γραφείου της Δημόσιας Αρχής Λιμένων Θεσσαλονίκης (εφεξής: Δ.Α.Λ.-Θ.) (με αρ. πρωτ. ΔΑΛ-Θ 14/16.07.18), με την οποία τέθηκαν υπ' όψιν της Ρυθμιστικής Αρχής Λιμένων (εφεξής: Ρ.Α.Λ.) παρατηρήσεις επί των όρων του προκηρυχθέντος από 09.07.2018 ανοιχτού διεθνή διαγωνισμού, τιτλοφορηθέντα «*THPA S.A. CALL FOR TENDER FOR THE AWARD OF SERVICES OF INDEPENDENT ENGINEER - IN ACCORDANCE WITH THE PROVISIONS OF THE CONCESSION AGREEMENT BETWEEN THE HELLENIC REPUBLIC (HR) AND THESSALONIKI PORT AUTHORITY S.A. (THPA S.A.), REGARDING THE USE AND EXPLOITATION OF CERTAIN AREAS AND ASSETS WITHIN THE PORT OF THESSALONIKI*», της Οργανισμός Λιμένος Θεσσαλονίκης Α.Ε. (εφεξής: Ο.Λ.Θ. Α.Ε.) για την επιλογή Ανεξάρτητου Μηχανικού (εφεξής: ΑΜ), σύμφωνα με τις διατάξεις της κυρωθείσας με το Άρθρο 1 του Ν.4522/2018 (ΦΕΚ Α' 39/07.03.2018) της από 2 Φεβρουαρίου 2018 τροποποίησης και κωδικοποίησης σε ενιαίο κείμενο της από 27 Ιουνίου 2001 Σύμβασης Παραχώρησης (εφεξής: ΣΠ) μεταξύ του Ελληνικού Δημοσίου (εφεξής: ΕΔ) και της Ο.Λ.Θ. Α.Ε. Ο κ. Πρόεδρος επισημαίνει την ανάγκη ενίσχυσης της συνεργασίας της Ο.Λ.Θ. Α.Ε. και των Υπηρεσιών αυτής με την Αρχή, ήδη σε προληπτικό επίπεδο, για τις ενέργειες που σχετίζονται με την εφαρμογή των διατάξεων της ΣΠ, δυνάμει του Άρθρου 2 της ΣΠ, του Παραρτήματος 2.2 της ΣΠ και του Ν.4389/2016.

Έπειτα δίδει τον λόγο στον Εισηγητή κ. Π. Κουφό, ο οποίος ανέπτυξε συνοπτικά την από 25.09.2018 Εισήγησή του. Ακολούθως, λαμβάνοντας υπ' όψιν τα τεθέντα σε αυτή, τα Μέλη της Ρυθμιστικής Αρχής Λιμένων, προέβησαν σε διαλογική συζήτηση.

Η Ρυθμιστική Αρχή Λιμένων, αφού έλαβε υπόψη τα στοιχεία του κρινόμενου θέματος και την Εισήγηση,

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΩΣ ΕΞΗΣ

Σύμφωνα με το Άρθρο 113 του Ν.4389/2016 «...1. η Ρ.Α.Λ. έχει την αρμοδιότητα να λαμβάνει ρυθμιστικά μέτρα για: α) την παρακολούθηση της εφαρμογής των όρων και διατάξεων των Συμβάσεων Παραχώρησης στους λιμένες, ιδίως σε ότι αφορά την τήρηση των κανόνων ανταγωνισμού, του συμφωνημένου επιπέδου εξυπηρέτησης και τη συμμόρφωση προς τους χρηματοοικονομικούς στόχους» και σύμφωνα με το Άρθρο 113 του Ν.4389/2016 «...2. η Ρ.Α.Λ. είναι αρμόδια για:... ..ε) την άσκηση των συμβατικών δικαιωμάτων του Ελληνικού Δημοσίου που απορρέουν από Συμβάσεις Παραχώρησης στο όνομα και για λογαριασμό του». Ομοίως με το Άρθρο 132 του ίδιου Νόμου «...1. Σε περίπτωση αμφιβολίας ως προς το φορέα της εξουσίας ή της αρμοδιότητας που σχετίζεται με διατάξεις του παρόντος νόμου και εφόσον τα σχετικά ζητήματα δεν ρυθμίζονται από άλλη ειδικότερη διάταξη, αυτή επιλύεται ως εξής:... ..β) Όταν η αμφιβολία αφορά στην κατανομή της εξουσίας ή της αρμοδιότητας μεταξύ των φορέων του παρόντος νόμου, αυτή επιλύεται ως εξής: αα) Κάθε εξουσία ή αρμοδιότητα παρακολούθησης, εποπτείας και ελέγχου συμμόρφωσης του παραχωρησιούχου με τους όρους της Σύμβασης Παραχώρησης αναφορικά με οποιαδήποτε λιμενική ζώνη της ελληνικής επικράτειας, ασκείται από τη Ρ.Α.Λ.».

Επιπλέον, το Άρθρο 132 παρ. 1 αα, ορίζει ότι «...κάθε εξουσία ή αρμοδιότητα παρακολούθησης, εποπτείας και ελέγχου συμμόρφωσης του παραχωρησιούχου με τους όρους της Σύμβασης Παραχώρησης, αναφορικά με οποιαδήποτε λιμενική ζώνη της Ελληνικής Επικράτειας, ασκείται από την Ρ.Α.Λ.». Περαιτέρω, στην παρ. 3 του ίδιου Άρθρου ορίζεται ρητά ότι «Η Ρ.Α.Λ. ασκεί ως εντολοδόχος του Ελληνικού Δημοσίου, κάθε άλλη αρμοδιότητα που είναι συναφής με την

Σύμβαση Παραχώρησης και δεν έχει ρητά απονεμηθεί σε κάποια υπηρεσία ή φορέα του, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά...».

Με τα εκτεθέντα εντός της ανωτέρω επιστολής, ο κ. Επικεφαλής Δ.Α.Λ.-Θ., αιτήθηκε για τις ενέργειες, μεταξύ άλλων και της Αρχής (Ρ.Α.Λ.), καθώς σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα της εν λόγω επιστολής, η εν θέματι διακήρυξη περιέχει όρους με τους οποίους «...κατά τη γνώμη της υπηρεσίας μας, φαλκιδεύονται τα κριτήρια επιλογής» και οι απαιτούμενες προδιαγραφές συμμετοχής των υποψηφίων είναι περισσότερες «...από αυτές που επακριβώς προβλέπονται στο Παράρτημα 27.3 της παρούσας Σύμβασης με πιθανή συνέπεια τον περιορισμό του αριθμού των υποψηφίων».

Η διαδικασία ανάδειξης ΑΜ στην Ο.Λ.Θ. Α.Ε., υπαγορεύεται από την ΣΠ και κατά συνέπεια σύμφωνα με τις ανωτέρω νομοθετικές διατάξεις η Ρ.Α.Λ. είναι καθ' ύλην αρμόδια όχι μόνον να υποβάλλει παρατηρήσεις αλλά και να λάβει οποιαδήποτε πρόσφορα μέτρα για την ορθή τήρηση της διαδικασίας ή απόφαση επί του εν θέματι ζητήματος. Συνεπώς, παραδεκτώς φέρεται προς συζήτηση η εν θέματι υπόθεση ενώπιον της Ρ.Α.Λ.

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

- 1) Στις 16/07/2018 (με αρ. πρωτ. ΡΑΛ 706/16.07.18) κοινοποιήθηκε στη Ρ.Α.Λ. η προαναφερθείσα επιστολή του Επικεφαλής Δ.Α.Λ.-Θ. (με αρ. πρωτ. ΔΑΛ-Θ 14/16.07.18), με την οποία αιτείται για τις ενέργειες της Αρχής, καθώς σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα της ανωτέρω επιστολής, η εν θέματι διακήρυξη περιέχει όρους με τους οποίους «...κατά τη γνώμη της υπηρεσίας μας, φαλκιδεύονται τα κριτήρια επιλογής» και οι απαιτούμενες προδιαγραφές συμμετοχής των υποψηφίων είναι περισσότερες «...από αυτές που επακριβώς προβλέπονται στο Παράρτημα 27.3 της παρούσας Σύμβασης με πιθανή συνέπεια τον περιορισμό του αριθμού των υποψηφίων».
- 2) Στις 03/08/2018 (με αρ. πρωτ. ΡΑΛ 339/03.08.18) εστάλη επιστολή της Ρ.Α.Λ. προς την Ο.Λ.Θ. Α.Ε. με την οποία εξήτησε την παροχή διευκρινήσεων σχετικά με τη διαδικασία «Πρόσκληση υποβολής προσφορών για την ανάθεση ανεξάρτητου μηχανικού» του Αναθέτοντα Φορέα (Ο.Λ.Θ. Α.Ε.) και συγκεκριμένα «...επί ποίων κανονιστικών πράξεων ή διατάξεων στηρίχθηκε η έκδοση της πρόσκλησης ενδιαφέροντος ΟΛΘ ΑΕ».
- 3) Στις 09/08/2018 (με αρ. πρωτ. ΡΑΛ 346/09.08.18) εστάλη επιστολή της Ρ.Α.Λ. προς την Ο.Λ.Θ. Α.Ε. με την οποία εξήτησε την παροχή διευκρινήσεων σχετικά με τη διαδικασία «Πρόσκληση υποβολής προσφορών για την ανάθεση ανεξάρτητου μηχανικού» του Αναθέτοντα Φορέα (Ο.Λ.Θ. Α.Ε.) αναφορικά με των επί της ουσίας της εν λόγω προσκλήσεως όρων και διατάξεων.
- 4) Στις 16/08/2018 (με αρ. πρωτ. ΡΑΛ 813/16.08.18) εστάλη στη Ρ.Α.Λ. επιστολή, με τα συνημμένα σε αυτή στοιχεία, του Διευθύνοντος Συμβούλου της Ο.Λ.Θ. Α.Ε., σε απάντηση της με αριθ. πρωτ. ΡΑΛ 339/03.08.18 επιστολής της Αρχής.
- 5) Στις 20/08/2018 (με αρ. πρωτ. ΡΑΛ 820/20.08.18) εστάλη στη Ρ.Α.Λ. επιστολή, με τα συνημμένα σε αυτή στοιχεία, του Διευθύνοντος Συμβούλου της Ο.Λ.Θ. Α.Ε., σε απάντηση της με αριθ. πρωτ. ΡΑΛ 346/09.08.18 επιστολής της Αρχής.

ΝΟΜΙΚΟ ΚΑΙ ΝΟΜΟΛΟΓΙΑΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

- 1) Ο Ν.4389/2016 (ΦΕΚ Α' 94) «Επείγουσες διατάξεις για την εφαρμογή της συμφωνίας δημοσιονομικών στόχων και διαρθρωτικών μεταρρυθμίσεων και άλλες διατάξεις», όπως ισχύει, ιδίως τα άρθρα 113 και 132.
- 2) Ο Ν.4522/2018 (ΦΕΚ Α' 39/07.03.2018) «Κύρωση της από 2 Φεβρουαρίου 2018 τροποποίησης και κωδικοποίησης σε ενιαίο κείμενο της από 27 Ιουνίου 2001 Σύμβασης Παραχώρησης μεταξύ του Ελληνικού Δημοσίου και της Οργανισμός Λιμένος Θεσσαλονίκης Α.Ε. και άλλες διατάξεις».
- 3) Ο Ν.2690/1999 «Κύρωση του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α'45), όπως ισχύει.
- 4) Το ΠΔ 19/2016 (ΦΕΚ Α'28) «Κανονισμός Λειτουργίας και Οργάνωση Υπηρεσιών της Ρυθμιστικής Αρχής Λιμένων (Ρ.Α.Λ.)» όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.
- 5) Η απόφαση του Υπουργού Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής υπ' αρ. 1000.00/44060/2017 (ΦΕΚ Υ.Ο.Δ.Δ. 299/19.06.2017).
- 6) Η απόφαση του Υπουργού Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής υπ' αρ. 1000.0/62063/2018, (ΦΕΚ Υ.Ο.Δ.Δ. 477/23.08.2018).

ΥΠΑΓΩΓΗ - ΑΙΤΙΟΛΟΓΙΚΟ**Α. Νομικό και εταιρικό πλαίσιο - ερμηνεία**

- I. **Ν.4522/2018 «Κύρωση της από 2 Φεβρουαρίου 2018 τροποποίησης και κωδικοποίησης σε ενιαίο κείμενο της από 27 Ιουνίου 2001 Σύμβασης Παραχώρησης μεταξύ του Ελληνικού Δημοσίου και της «Οργανισμός Λιμένος Θεσσαλονίκης Α.Ε.» και άλλες διατάξεις.».**

Επί τη βάσει του Άρθρου 9 παρ. 1 του Ν.4522/2018, με τον οποίο κυρώθηκε η από 2^{ας} Φεβρουαρίου 2018 ΣΠ, η Ο.Λ.Θ. Α.Ε. «...δύναται να συνάπτει συμβάσεις για την εκτέλεση έργων και για την παροχή υπηρεσιών, στο πλαίσιο της άσκησης των δικαιωμάτων και της εκπλήρωσης των υποχρεώσεων της από τη Σύμβαση Παραχώρησης, καθώς επίσης και να υποπαραχωρεί σε τρίτους δικαίωμα χρήσης και εκμετάλλευσης τμημάτων της Λιμενικής Ζώνης, σύμφωνα με τα άρθρα 9.3 και 12 της Σύμβασης Παραχώρησης».

Επί τη βάσει του Άρθρου 9 παρ. 2 του Ν.4522/2018, η Ο.Λ.Θ. Α.Ε. «Κατά τη διαδικασία επιλογής των αντισυμβαλλομένων για τους σκοπούς της προηγούμενης παραγράφου, η “Οργανισμός Λιμένος Θεσσαλονίκης Α.Ε.” υποχρεούται να τηρεί τις αρχές της διαφάνειας, της δημοσιότητας, της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης διάκρισης. Οι υποχρεώσεις της παρούσας παραγράφου δεν επηρεάζονται και δεν περιορίζονται από όποιους τυχόν σχετικούς εσωτερικούς κανονισμούς ήθελε υιοθετηθούν από την “Οργανισμός Λιμένος Θεσσαλονίκης Α.Ε.” ούτε και σε περίπτωση μη συμμόρφωσης της “Οργανισμός Λιμένος Θεσσαλονίκης Α.Ε.” με τις υποχρεώσεις της που απορρέουν από τη Σύμβαση Παραχώρησης».

Ως εκ τούτου, η σχετική δράση της εταιρείας εντάσσεται σε καθορισμένο και εξαιρετικό κανονιστικό πλέγμα μέσω της ίδιας της ΣΠ από το οποίο προκύπτει ότι δεν υπάγεται σε διατάξεις που διέπουν την κατάρτιση δημοσίων συμβάσεων.

Σύμφωνα με το Άρθρο 27.1 της ΣΠ «Οι διατάξεις του παρόντος Άρθρου 27 θα ισχύουν για τον Αρχικό Ανεξάρτητο Μηχανικό και τον Ανεξάρτητο Μηχανικό Απόδοσης (έκαστος και ξεχωριστά ο Ανεξάρτητος Μηχανικός)».

Σύμφωνα με το Άρθρο 27.3 της ΣΠ «Εντός έξι (6) μηνών από την Ημερομηνία Έναρξης Ισχύος, ο Αρχικός Ανεξάρτητος Μηχανικός θα επιλεγεί: (α) μέσω κατάλληλα δημοσιοποιηθείσας διαγωνιστικής διαδικασίας, διενεργούμενης από τον ΟΛΘ σύμφωνα με τους Κανονισμούς Ανάθεσης Υπεργολαβικών Συμβάσεων και Υποπαραχωρήσεων και (β) μεταξύ υποψηφίων οι οποίοι: (i) έχουν επαρκή και κατάλληλη εμπειρία και εξοικείωση με έργα και παραχωρήσεις ανάλογου μεγέθους και κλίμακας στον τομέα των λιμενικών/θαλάσσιων έργων, και (ii) έχουν στη διάθεσή τους τα προσόντα που προβλέπονται από το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ 27.3».

Σύμφωνα με το Άρθρο 12.1 της ΣΠ, η Ο.Λ.Θ. Α.Ε. «...δικαιούται να χρησιμοποιεί εργολάβους, παρόχους υπηρεσιών (συμπεριλαμβανομένου ενδεικτικά, παρόχου υπηρεσιών διαχείρισης) ή άλλα τρίτα πρόσωπα, είτε συνδέονται με τον ΟΛΘ είτε όχι (οι Υπεργολάβοι), προκειμένου να εκπληρώνει τις υποχρεώσεις του βάσει της παρούσας Σύμβασης, καθώς και για την πραγματοποίηση οποιωνδήποτε εργασιών στον Χώρο του Λιμένα. Με την επιφύλαξη του Άρθρου 12.14, οποιαδήποτε σύμβαση με Υπεργολάβο (η Υπεργολαβία) θα συνάπτεται, ανανεώνεται, παρατείνεται ή τροποποιείται μόνο υπό εύλογους όρους αγοράς».

Σύμφωνα με το Άρθρο 12.2 της ΣΠ, η Ο.Λ.Θ. Α.Ε. «Εντός εκατόν ογδόντα (180) ημερών από την Ημερομηνία Έναρξης Ισχύος, ο ΟΛΘ θα υιοθετήσει με απόφαση του αρμόδιου διοικητικού οργάνου του και θα δημοσιεύσει σειρά δεσμευτικών εταιρικών κανονισμών (οι Κανονισμοί Ανάθεσης Υπεργολαβικών Συμβάσεων και Υποπαραχωρήσεων), που θα ισχύουν για τις Υπεργολαβίες, τους Υπεργολάβους, τις Υποπαραχωρήσεις (πλην των Υποπαραχωρήσεων Ήσσονος Σημασίας) και τους Υποπαραχωρησιούχους του ΟΛΘ, ενώ θα δύναται κατά καιρούς να ενημερώνει, τροποποιεί ή συμπληρώνει τους Κανονισμούς Ανάθεσης Υπεργολαβικών Συμβάσεων και Υποπαραχωρήσεων. Οι Κανονισμοί Ανάθεσης Υπεργολαβικών Συμβάσεων και Υποπαραχωρήσεων θα περιλαμβάνουν τις ισχύουσες διαδικασίες για τη δημοπράτηση Υπεργολαβιών και Υποπαραχωρήσεων, την επιλογή Υπεργολάβων και Υποπαραχωρησιούχων καθώς και οποιαδήποτε συναφή ζητήματα. Ο ΟΛΘ θα διασφαλίζει ότι οι Κανονισμοί Ανάθεσης Υπεργολαβικών Συμβάσεων και Υποπαραχωρήσεων: (α) παραθέτουν διαφανείς και εύληπτους κανόνες και διαδικασίες, που συνάδουν με τις αρχές της διαφάνειας, της αναλογικότητας, της μη διάκρισης και της ίσης μεταχείρισης, (β) παραθέτουν εύλογους και βασισμένους στην αγορά όρους και κριτήρια για τη διάκριση μεταξύ διαφορετικών διαδικασιών δημοπράτησης και επιλογής, καθώς και για τον καθορισμό των διαδικασιών που αναμένεται να ισχύουν για συγκεκριμένο τύπο Υπεργολαβίας ή Υποπαραχώρησης, (γ) δημοσιεύονται χωρίς υπαίτια καθυστέρηση στην τρέχουσα εκδοχή τους και παραμένουν διαθέσιμοι μετά από τη δημοσίευση για επισκόπηση από υφιστάμενους και εν δυνάμει Υπεργολάβους (η δημοσίευση στην εταιρική ιστοσελίδα του ΟΛΘ, σε περίοπτη, ευχερώς αναγνωρίσιμη και προσβάσιμη θέση θα θεωρείται ότι εκπληρώνει τον εν λόγω σκοπό), (δ) προβλέπουν τον αυτοδίκαιο αποκλεισμό κάθε προσώπου που είναι υποψήφιος Υπεργολάβος ή/και υποψήφιος Υποπαραχωρησιούχος ή μέλος κοινοπραξίας ή κοινοπραξία που είναι υποψήφιος Υπεργολάβος ή/και υποψήφιος Υποπαραχωρησιούχος, εάν μία ή περισσότερες από τις περιστάσεις ή κριτήρια που απαριθμούνται στο Μέρος Ι (Κριτήρια Αποκλεισμού) του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ 12.2 (Υποχρεωτικές Αρχές για Υπεργολάβους & Υποπαραχωρησιούχους) συντρέχουν στο εν λόγω πρόσωπο (ε) περιλαμβάνουν διατάξεις που

επιτρέπουν στην ΟΛΘ τον έλεγχο, την αξιολόγηση και την παρακολούθηση της συμμόρφωσης των προσώπων που είναι υποψήφιοι αντισυμβαλλόμενοι ή/και των αντισυμβαλλομένων του ΟΛΘ, στο πλαίσιο Υπεργολαβιών ή/και Υποπαραχωρήσεων, με τις ισχύουσες υποχρεώσεις τους στο πλαίσιο των διεθνών περιβαλλοντικών, κοινωνικών και εργατικών συμβάσεων που απαριθμούνται στο Μέρος II (Πεδία Διαρκούς Εποπτείας) του παραρτήματος 12.2 (Υποχρεωτικές Αρχές για Υπεργολάβους & Υποπαραχωρησιούχους) και του παρέχουν την δυνατότητα, ενδεχομένως, να επιβάλλει κυρώσεις, συμπεριλαμβανομένου ενδεικτικά (κατά περίπτωση) και του αποκλεισμού των υποψηφίων οικονομικών φορέων ή/και τη λύση της Υπεργολαβίας ή/και της Υποπαραχώρησης, και (στ) εφαρμόζονται στην πράξη με συνέπεια».

II. Εταιρικά Έγγραφα και Αποφάσεις ΔΣ και Εκτελεστικής Επιτροπής Ο.Λ.Θ. Α.Ε.

Επί τη βάση του Άρθρου 10 του νέου Καταστατικού της Ο.Λ.Θ. Α.Ε., το οποίο κυρώθηκε από τη Γενική Συνέλευση των μετόχων στις 12.02.2018 και δημοσιεύθηκε νομίμως στο Γενικό Εμπορικό Μητρώο (ΓΕ.Μ.Η.) στις 14.02.2018 με Κ.Α.Κ. 1329753, ορίζονται οι εξουσίες του Διοικητικού Συμβουλίου ως ακολούθως:

«Άρθρο 10 – Εξουσίες Διοικητικού Συμβουλίου·

1. Το Διοικητικό Συμβούλιο είναι αρμόδιο να αποφασίζει χωρίς κανένα περιορισμό (με εξαίρεση τα θέματα που ρητά ορίζεται ρητά ότι ανήκουν στην αρμοδιότητα της Γενικής Συνέλευσης) για οποιαδήποτε πράξη που αφορά στη Διοίκηση της Εταιρείας, στη διαχείριση των περιουσιακών στοιχείων της και γενικά την επιδίωξη του σκοπού της, καθώς και να εκπροσωπεί την εταιρεία δικαστικώς και εξωδίκως.

2. Το Διοικητικό Συμβούλιο δύναται να αναθέτει την άσκηση μέρους ή συνόλου των εξουσιών του σε ένα ή περισσότερα πρόσωπα, σε μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου ή και σε μη μέλη, σε υπαλλήλους της εταιρείας ή και σε τρίτους, ορίζοντας την έκταση των εξουσιών που ανατίθενται. Τα πρόσωπα στα οποία έχουν ανατεθεί οι παραπάνω εξουσίες δεσμεύουν την εταιρεία ως αντιπρόσωποι αυτής κατά το μέτρο των εξουσιών που τους έχουν ανατεθεί».

Κατά τη συνεδρίαση στις 16.04.2018, το Δ.Σ. της Ο.Λ.Θ. Α.Ε. αποφάσισε ομόφωνα να εξουσιοδοτήσει «...τον Πρόεδρο και Διευθύνοντα Σύμβουλο ή/και την Εκτελεστική Επιτροπή, όπως αναθέσουν σε εξωτερικό Σύμβουλο την εκπόνηση σχεδίου Κανονισμού Ανάθεσης Υπεργολαβικών Συμβάσεων και Προμηθειών της εταιρείας και την υποβολή του μέχρι τα μέσα Μαΐου 2018, εγκρίνουν τον Κανονισμό και τον ανακοινώσουν σε επόμενο Δ.Σ./Ο.Λ.Θ. Α.Ε.».

Κατά τη συνεδρίαση στις 04.05.2018, η Εκτελεστική Επιτροπή της Ο.Λ.Θ. Α.Ε. αποφάσισε ομόφωνα να «...εγκρίνει την τελική διάρθρωση του σχεδίου του Κανονισμού Ανάθεσης Υπεργολαβικών Συμβάσεων και Προμηθειών και ορίζει να αποσταλούν οι προτάσεις τους στην εταιρεία Deloitte για να ληφθούν υπόψη και να ενσωματωθούν στη σύνταξη του τελικού σχεδίου».

Κατά τη συνεδρίαση στις 11.05.2018, η Εκτελεστική Επιτροπή της Ο.Λ.Θ. Α.Ε. αποφάσισε ομόφωνα να «...εγκρίνει το τελικό σχέδιο του Κανονισμού Ανάθεσης Υπεργολαβικών Συμβάσεων και Προμηθειών, όπως αυτό επισυνάπτεται στο παρόν Πρακτικό. Η τελική του μορφή θα διαμορφωθεί και θα δημοσιευθεί έως 19.09.2018, ημερομηνία υποχρεωτικής υιοθέτησης και δημοσίευσης από την Ο.Λ.Θ. Α.Ε. των Κανονισμών Ανάθεσης Υπεργολαβικών Συμβάσεων και Υποπαραχωρήσεων, σύμφωνα με το άρθρο 12.2 της Σύμβασης Παραχώρησης».

Κατά τη συνεδρίαση στις 27.06.2018 του Δ.Σ. της Ο.Λ.Θ. Α.Ε. ο Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος του Δ.Σ. «...έθεσε υπόψη των μελών του Δ.Σ. προς ενημέρωση τα εξής: 1. κατ' εφαρμογή της αριθ. 7367/16.04.2018 προηγούμενης απόφασης του Δ.Σ./Ο.Λ.Θ. Α.Ε. εγκρίθηκε στην από 11/5/2018 συνεδρίαση της Εκτελεστικής Επιτροπής (αρ. Πρακτικού 2-6/11.5.2018), ο Κανονισμός Ανάθεσης Υπεργολαβικών Συμβάσεων και Προμηθειών για τη διαδικασία των διαγωνισμών».

B. Επί μέρους Συμπεράσματα

Δυνάμει του Άρθρου 27.3 της ΣΠ και με δεδομένη ως Ημερομηνία Έναρξης Ισχύος της ΣΠ την 23^η Μαρτίου 2018, προκύπτει ότι η καταληκτική από την ΣΠ ημερομηνία επιλογής, «...μέσω κατάλληλα δημοσιοποιηθείσας διαγωνιστικής διαδικασίας, διενεργούμενης από τον ΟΛΘ σύμφωνα με τους Κανονισμούς Ανάθεσης Υπεργολαβικών Συμβάσεων και Υποπαραχωρήσεων...», ΑΜ είναι η 23^η Σεπτεμβρίου 2018. Ένεκα ότι η δήλη ημέρα είναι Κυριακή η εν λόγω προθεσμία μετατίθεται για την επόμενη εργάσιμη ημέρα, ήτοι την 24^η Σεπτεμβρίου 2018, ημέρα Δευτέρα.

Επί του πρώτου, κατ' Άρθρον 27.3 της ΣΠ, όρου «...μέσω κατάλληλα δημοσιοποιηθείσας διαγωνιστικής διαδικασίας...» αναφέρονται τα εξής: Η Ο.Λ.Θ. Α.Ε. ανήρτησε, στην εταιρική ιστοσελίδα της, την εν θέματι προκήρυξη την 9^η Ιουλίου 2018. Την 17^η Ιουλίου 2018 προέβη σε ανακοίνωση περί παρατάσεως 29 ημερών, αναφορικά με την προθεσμία υποβολής τελικών φακέλων προσφορών εκ μέρους των διαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων, ορίζοντας ως νέα καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προαναφερθέντων προσφορών την 23^η Αυγούστου 2018. Περαιτέρω, προέβη σε διευκρινίσεις και διορθώσεις σε γραμματικά σφάλματα, με αντίστοιχη διαδικασία δημοσίευσης, την 11^η Ιουλίου 2018. Ως εκ τούτου ο συμβατικός περί επιλογής όρος «...μέσω κατάλληλα δημοσιοποιηθείσας διαγωνιστικής διαδικασίας...» που θέτει το Άρθρο 27.3 της ΣΠ κρίνεται ότι εκπληρούται.

Επί του Δεύτερου, κατ' Άρθρον 27.3 της ΣΠ, όρου «...σύμφωνα με τους Κανονισμούς Ανάθεσης Υπεργολαβικών Συμβάσεων και Υποπαραχωρήσεων...» αναφέρεται ότι τούτο χρήζει περαιτέρω ουσιαστικό και διαδικαστικό έλεγχο.

Δυνάμει του Άρθρου 12.2 της ΣΠ και με δεδομένη ως Ημερομηνία Έναρξης Ισχύος της ΣΠ την 23^η Μαρτίου 2018, προκύπτει ότι η καταληκτική από την ΣΠ ημερομηνία «...υιοθέτησης με απόφαση του αρμόδιου διοικητικού οργάνου... ...και δημοσίευσης... ...Κανονισμών... (...Ανάθεσης Υπεργολαβικών Συμβάσεων και Υποπαραχωρήσεων)...», είναι η 19^η Σεπτεμβρίου 2018.

Επί του πρώτου, κατ' Άρθρον 12.2 της ΣΠ, όρου «...υιοθέτησης με απόφαση του αρμόδιου διοικητικού οργάνου...» αναφέρονται τα εξής: Το Δ.Σ. της Ο.Λ.Θ. Α.Ε. δύναται, σύμφωνα με το καταστατικό της, να «...αναθέτει την άσκηση μέρους ή συνόλου των εξουσιών του σε ένα ή περισσότερα πρόσωπα, σε μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου ή και σε μη μέλη, σε υπαλλήλους της εταιρείας ή και σε τρίτους, ορίζοντας την έκταση των εξουσιών που ανατίθενται...» Επί τη βάσει της προαναφερθείσας προβλέψεως, το Δ.Σ. με την υπ' αριθ. Απόφαση 7367/16.04.2018, αποφάσισε ομόφωνα να εξουσιοδοτήσει «...τον Πρόεδρο και Διευθύνοντα Σύμβουλο ή/και την Εκτελεστική Επιτροπή, όπως αναθέσουν σε εξωτερικό Σύμβουλο την εκπόνηση σχεδίου Κανονισμού Ανάθεσης Υπεργολαβικών Συμβάσεων και Προμηθειών της εταιρείας και την υποβολή του μέχρι τα μέσα Μαΐου 2018, εγκρίνουν τον Κανονισμό και τον ανακοινώσουν σε επόμενο Δ.Σ./Ο.Λ.Θ. Α.Ε.». Επί τη βάσει της προαναφερθείσας αποφάσεως, η Εκτελεστική Επιτροπή της Ο.Λ.Θ. Α.Ε., με το υπ' αριθ. 2-6/11.05.2018 Πρακτικό της, «...εγκρίνει το τελικό σχέδιο του Κανονισμού Ανάθεσης Υπεργολαβικών Συμβάσεων και Προμηθειών, όπως αυτό επισυνάπτεται στο παρόν Πρακτικό. Η τελική του μορφή θα διαμορφωθεί και θα δημοσιευθεί

έως 19.09.2018, ημερομηνία υποχρεωτικής υιοθέτησης και δημοσίευσης από την Ο.Λ.Θ. Α.Ε. των Κανονισμών Ανάθεσης Υπεργολαβικών Συμβάσεων και Υποπαραχωρήσεων, σύμφωνα με το άρθρο 12.2 της Σύμβασης Παραχώρησης». Ακολουθώντας, Κατά την από 27^{ης} Ιουνίου 2018 συνεδρίαση του Δ.Σ. της Ο.Λ.Θ. Α.Ε., ο Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος του Δ.Σ. «...έθεσε υπόψη των μελών του Δ.Σ. προς ενημέρωση τα εξής: 1. κατ' εφαρμογή της αριθ. 7367/16.04.2018 προηγούμενης απόφασης του Δ.Σ./Ο.Λ.Θ. Α.Ε. εγκρίθηκε στην από 11/5/2018 συνεδρίαση της Εκτελεστικής Επιτροπής (αρ. Πρακτικού 2-6/11.5.2018), ο Κανονισμός Ανάθεσης Υπεργολαβικών Συμβάσεων και Προμηθειών για τη διαδικασία των διαγωνισμών». Κατά συνέπια ο συμβατικός περί υιοθέτησης όρος «...με απόφαση του αρμόδιου διοικητικού οργάνου...» που θέτει το Άρθρο 12.2 της ΣΠ κρίνεται ότι εκπληρούται.

Επί του δεύτερου, κατ' Άρθρον 12.2 της ΣΠ, όρου «...δημοσίευσης... ...Κανονισμών» αναφέρεται ότι η Ο.Λ.Θ. Α.Ε. ανήρτησε, στην εταιρική ιστοσελίδα της, τον Κανονισμό Ανάθεσης Υπεργολαβικών Συμβάσεων και Υποπαραχωρήσεων την 19^η Σεπτεμβρίου 2018. Ως εκ τούτου ο συμβατικός περί εμπροθέσμου δημοσιεύσεως όρου «...δημοσίευσης... ...Κανονισμών...» που θέτει το Άρθρο 12.2 της ΣΠ κρίνεται ότι εκπληρούται.

Επί των λοιπών προτάσεων της Δ.Α.Λ.-Θ., κρίνεται ότι το κανονιστικό πλαίσιο που θέτει η ΣΠ αναφορικά με την προκήρυξη, υπογραφή και εκτέλεση της Σύμβασης ΑΜ είναι αρκετά σαφές ως προς τις υποχρεώσεις και δικαιώματα κάθε συμβαλλόμενου μέρους, χωρίς ανάγκη περαιτέρω επεξήγησης ή διευκρίνισης. Ενδεικτικά και όχι περιοριστικά αναφέρονται τα άρθρα 27.6 και 27.8 (στ) της ΣΠ, όπως και το άρθρο 2.2.1 της εν θέματι Προκήρυξης ΑΜ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Η Ρυθμιστική Αρχή Λιμένων ομόφωνα σε φανερή ψηφοφορία

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ

- α)** Η πρόσκληση ενδιαφέροντος της Ο.Λ.Θ. Α.Ε. για την υποβολή προσφορών για την ανάθεση εργασιών σε ΑΜ και κάθε έγγραφο που συνοδεύει αυτήν, ενδείκνυται να είναι συνταγμένα και στην Ελληνική Γλώσσα, όπως επίσης και οι προσφορές των υποψηφίων αναδόχων της υπηρεσίας αυτής. Σύμφωνα με το Άρθρο 30.12 (ε) της ΣΠ «*Ανεξάρτητα από την πιθανή χρήση δεύτερης γλώσσας στη συναλλακτική σχέση των Μερών, η επίσημη και επικρατούσα γλώσσα για την παρούσα Σύμβαση και το σύνολο των συμβατικών σχέσεων αναφορικά με την εφαρμογή της θα είναι, σε κάθε περίπτωση, τα Ελληνικά.*». Εν προκειμένω, τμήμα των συμβατικών σχέσεων αποτελεί και η εν θέματι Προκήρυξη ως προσυμβατικό στάδιο της εν λόγω εκπορευόμενης από την ΣΠ διαδικασία. Η ύπαρξη παράλληλου κειμένου και στην ελληνική γλώσσα, η οποία σύμφωνα Άρθρο 30.12(ε) της ΣΠ αποτελεί και την επίσημη και επικρατούσα γλώσσα για την παρούσα Σύμβαση για το σύνολο των συμβατικών σχέσεων των Μερών (η σύμβαση του ΑΜ προσυπογράφεται από το Ελληνικό Δημόσιο ή τον αρμόδιο φορέα του ΕΔ), αποτελεί απλή εργασία συνήθη στις διεθνείς συμβάσεις.
- β)** Το κριτήριο απαίτησης ελαχίστου κύκλου εργασιών 25 εκ. € από τον υποψήφιο ανάδοχο, λαμβανομένων υπ' όψιν της σπουδαιότητας και πολυπλοκότητας των κατ' άρθρο 7 της ΣΠ Υποχρεωτικών Επενδύσεων, τις οποίες καλείται να παρακολουθήσει προσηκόντως ο ΑΜ και

για λογαριασμό του ΕΔ, εκτιμάται μεν ως υψηλό για την εγχώρια αγορά, πλην όμως προσήκον για τα καθήκοντα του ΑΜ και το διεθνή χαρακτήρα της διαδικασίας.

- γ) Τον έλεγχο της κατάλληλης υπαγωγής και προσήκουσας εφαρμογής των διατάξεων του Άρθρου 27.3 της ΣΠ.
- δ) Περαιτέρω, η πρόβλεψη για Κοινοπρακτικό σχήμα του ΑΜ (με διασταλτική ερμηνεία της ΣΠ) (βλ. έγγραφο ΔΑΛ-Θ και Άρθρο 2.3.2. της Προκήρυξης του ΑΜ της Ο.Λ.Θ. Α.Ε.), κρίνεται ότι δεν θίγει τυχόν δυνατότητα ανάθεσης υπεργολαβικών εργασιών από τον ανάδοχο, λόγω της σπουδαιότητας και πολυπλοκότητας των εργασιών και καθηκόντων του ΑΜ, όπως ισχυρίζεται στο έγγραφο της η ΔΑΛ-Θ, τη στιγμή δε που ο εκάστοτε υπεργολάβος υποχρεούται να πληροί αντίστοιχα κριτήρια επιλογής με τον κύριο του έργου.

Τέλος, η Αρχή επισημαίνει ότι το τελικό προς υπογραφή κείμενο της Σύμβασης ΑΜ θα πρέπει να συνταχθεί στην Ελληνική και τούτο θα αποτελέσει το υπερισχύον κείμενο, δυνάμει και του Άρθρου 30.12(ε) της ΣΠ.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΗΣ Ρ.Α.Λ.

Παναγιώτης – Ιάσων Αγγελόπουλος