



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 69/2018****ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΗ 40^η**

ΘΕΜΑ 7^ο: Εξέταση Καταγγελίας τεχνικής εταιρίας ΜΙΧΑΗΛ ΜΙΑΡΗΣ & ΣΙΑ Ε.Ε ως αναδόχου του έργου με τίτλο «ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΚΩΝ ΒΑΘΩΝ ΚΑΙ ΠΑΡΑΚΤΙΑΣ ΠΕΡΙΟΧΗΣ ΧΕΡΣΑΙΑΣ ΛΙΜΕΝΙΚΗΣ ΖΩΝΗΣ ΤΗΣ ΡΟΔΑΣ», της Οργανισμός Λιμένος Κέρκυρας Α.Ε.

Την 5^η Οκτωβρίου 2018, ημέρα Παρασκευή, ώρα 14:00, τα Μέλη της Ανεξάρτητης Διοικητικής Αρχής «Ρυθμιστική Αρχή Λιμένων» (Ρ.Α.Λ.) συνήλθαν στην 40^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 Ανθυποπλοίαρχος Λ.Σ. Τσιουπλή Σοφία

Στην αρχή της συζητήσεως ο κ. Πρόεδρος αναφέρει ότι η εν λόγω υπόθεση αφορά την υπ' αριθ. πρωτ. ΡΑΛ 243/07.02.18 επιστολή του κ. του ΜΙΧΑΗΛ ΜΙΑΡΗ νόμιμου εκπροσώπου και διαχειριστή της τεχνικής εταιρίας ΜΙΧΑΗΛ ΜΙΑΡΗΣ & ΣΙΑ Ε.Ε. (εφεξής: Καταγγέλλουσα), αναδόχου του έργου που προκήρυξε η Οργανισμός Λιμένος Κερκύρας Α.Ε. (εφεξής: Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε.) με τίτλο «ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΚΩΝ ΒΑΘΩΝ ΚΑΙ ΠΑΡΑΚΤΙΑΣ ΠΕΡΙΟΧΗΣ ΧΕΡΣΑΙΑΣ ΛΙΜΕΝΙΚΗΣ ΖΩΝΗΣ ΤΗΣ ΡΟΔΑΣ», με την οποία κοινοποιήθηκε στη Ρυθμιστική Αρχή Λιμένων (εφεξής: Ρ.Α.Λ.) η Ένσταση που υπέβαλε η Καταγγέλλουσα ενώπιων του Δ.Σ. της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. κατά της με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 138/5.0/22.01.18 απόφασης έκπτωσης της Τεχνικής Υπηρεσίας της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε.

Έπειτα δίδει τον λόγο στον αρμόδιο Εισηγητή κ. Π. Κουφό, ο οποίος ανέπτυξε συνοπτικά την από 03.10.2018 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

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

- 1) Στις 15/06/2017 προκηρύχθηκε, από την Οργανισμός Λιμένος Κέρκυρας Α.Ε., ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την επιλογή αναδόχου κατασκευής έργου, με τίτλο «Αποκατάσταση λειτουργικών βαθών και παράκτιας περιοχής χερσαίας λιμενικής ζώνης της Ρόδας (Π.Δ.Ε. 2016ΣΕ18900064)» και εκτιμώμενη αξία «150.431,59 Ευρώ (με αναθεώρηση και Φ.Π.Α.)», με ανάρτηση του κειμένου της διακήρυξης στον ηλεκτρονικό ιστότοπο του Κεντρικού Ηλεκτρονικού Μητρώου Δημοσίων Συμβάσεων (εφεξής: ΚΗΜΔΗΣ), με Μοναδικό Κωδικό – ΑΔΑΜ: 17PROC001534748 – (Περιγραφή με όρους CPVS [45241000-8]-Κατασκευαστικές εργασίες για λιμάνια) – και καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 20η Ιουλίου 2017.
- 2) Στις 19/10/2017, στα γραφεία της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε., υπεγράφη από τα μέρη, ήτοι: μεταξύ των νομίμων εκπροσώπων α) της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε., συμβατικώς καλούμενη ως εργοδότης και β) της Μιχαήλ Μιάρης & ΣΙΑ Ε.Ε., συμβατικώς καλούμενη ως ανάδοχος, η Σύμβαση Κατασκευής του εν θέματι Έργου.
- 3) Στις 09/11/2017, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 2742/5.0/09.11.17 έγγραφο, η καταγγέλλουσα υπέβαλλε στην Τεχνική Υπηρεσία της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. αίτημα έγκρισης χρονοδιαγράμματος του έργου, το οποίο αίτημα ο Αναθέτων Φορέας (Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε.) απεδέχθη στις 13.11.2017. Το προαναφερθέν χρονοδιάγραμμα (2017) ορίζει ως χρόνο εγκατάστασης του εργολάβου την περίοδο από 20.10.2017 έως 10.11.2018, μετά το πέρας της οποίας άρχεται η περίοδος των εργασιών, ήτοι από 10.11.2017 έως 06.12.2017, χρόνος που ταυτίζεται με τη λήξη της διάρκειας ισχύος της Σύμβασης.
- 4) Στις 10/11/2017, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 2748/1.6.5/10.11.17 έγγραφο, το Κεντρικό Λιμεναρχείο Κέρκυρας, όρισε τις περικλειόμενες από συγκεκριμένα στίγματα περιοχές ως θέσεις απόρριψης των βυθοκορημάτων του λιμένα Ρόδας και εξήτησε την παροχή σύμφωνης γνώμης από α) τη Διεύθυνση Λιμενικών & Κτιριακών Υποδομών του ΥΝΑΝΠ, β) την Υδρογραφική Υπηρεσία του ΠΝ, γ) το Τμήμα Περιβάλλοντος της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων

και δ) το Τμήμα Περιβαλλοντικής Υγιεινής & Υγειονομικού Ελέγχου της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων.

- 5) Στις 27/11/2017, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 2831/5.0/27.11.17 έγγραφο, η καταγγέλλουσα υπέβαλλε στον Αναθέτοντα Φορέα αίτημα έγκρισης του 1ου λογαριασμού Πιστοποίησης Πληρωμής Εκτελεσμένων Εργασιών. Σύμφωνα με το εν λόγω έγγραφο, η καταγγέλλουσα ισχυρίζεται ότι έχει εκτελεστεί περί το α) 40,5% των εκσκαφών του πυθμένα θαλάσσης σε εδάφη κατηγορίας Β (ΛΙΜ 1210), ήτοι: 6.479,2 εκ των εγκεκριμένων 16.000 m³ και β) 40,3% των θαλάσσιων μεταφορών, ήτοι: 19.337 εκ των εγκεκριμένων 48.000 m³Nmile. Ο προαναφερθείς λογαριασμός δεν φέρει την υπογραφή του Αναθέτοντος Φορέα.
- 6) Στις 01/12/2017, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 2878/5.0/01.12.17 έγγραφο, η καταγγέλλουσα υπέβαλε στον Αναθέτοντα Φορέα αίτημα παράτασης προθεσμίας περαίωσης του εν θέματι έργου μέχρι την 30η Μαρτίου 2018. Οι εντός του προαναφερθέντος εγγράφου δικαιολογητικοί περί παρατάσεως λόγοι τους οποίους επικαλείται η καταγγέλλουσα είναι α) η καθυστέρηση έγκρισης στίγματος απόρριψης βυθοκορημάτων κατά ένα μήνα από την ημερομηνία (19.10.2017) υπογραφής της σύμβασης και β) οι δύσκολες επικρατούσες στην περιοχή καιρικές συνθήκες, καθιστώντας τις συμβατικές εργασίες αδύνατες.
- 7) Στις 04/12/2017, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 2885/5.0/04.12.17 έγγραφο, ο Αναθέτων Φορέας εξήτησε από την καταγγέλλουσα να επισπεύσει την υλοποίηση των εργασιών.
- 8) Στις 11/12/2017, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 2936/5.0/11.12.17 έγγραφο, η καταγγέλλουσα υποβάλλει στον Αναθέτοντα Φορέα τον 1ο Ανακεφαλαιωτικό Πίνακα Εργασιών (εφεξής: ΑΠΕ) – τακτοποιητικός (ο οποίος περιλαμβάνει (α) τις επιμετρημένες ποσότητες των υλοποιηθέντων εργασιών και (β) προμετρημένες ποσότητες των προς υλοποίηση εργασιών). Στο Συνοπτικό Δελτίο Στοιχείων Έργου, το οποίο συνοδεύει τον προαναφερθέντα ΑΠΕ, αναφέρεται ότι υπάρχει αίτημα για παράταση. Ο παρόν ΑΠΕ δεν φέρει την υπογραφή του Αναθέτοντος Φορέα.
- 9) Στις 11/12/2017, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 2937/5.0/11.12.17 έγγραφο, η καταγγέλλουσα υπέβαλλε στον Αναθέτοντα Φορέα αίτημα έγκρισης της 2ης Αναλυτικής Επιμέτρησης του εν θέματι έργου. Σύμφωνα με το εν λόγω έγγραφο, ο Αναθέτων Φορέας καλείται να πιστοποιήσει την επιμέτρηση του· α) 59,5% των εκσκαφών του πυθμένα θαλάσσης σε εδάφη κατηγορίας Β (ΛΙΜ 1210), ήτοι: 9.520,8 εκ των εγκεκριμένων 16.000 m³ και β) 59,7% των θαλάσσιων μεταφορών, ήτοι: 28.662,4 εκ των εγκεκριμένων 48.000 m³Nmile. Η εν λόγω επιμέτρηση δεν φέρει την υπογραφή του Αναθέτοντος Φορέα.
- 10) Στις 11/12/2017, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 2938/5.0/11.12.17 έγγραφο, η καταγγέλλουσα υπέβαλλε στον Αναθέτοντα Φορέα αίτημα έγκρισης του 2ου λογαριασμού Πιστοποίησης Πληρωμής Εκτελεσμένων Εργασιών. Σύμφωνα με το εν λόγω έγγραφο, η καταγγέλλουσα ισχυρίζεται ότι έχει εκτελεστεί το· α) 100% των εκσκαφών του πυθμένα θαλάσσης σε εδάφη κατηγορίας Β (ΛΙΜ 1210), ήτοι: 16.000 εκ των εγκεκριμένων 16.000 m³ και β) 100% των θαλάσσιων μεταφορών, ήτοι: 48.000 εκ των εγκεκριμένων 48.000 m³Nmile. Ο προαναφερθείς λογαριασμός δεν φέρει την υπογραφή του Αναθέτοντος Φορέα.
- 11) Στις 18.12.2017, με την υπ' αριθ. 174/2017 Πράξη, το Διοικητικό Συμβούλιο της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε.· α) εγκρίνει τον 1ο ΑΠΕ του εν θέματι έργου, β) επιστρέφει τον 2ο Λογαριασμό του εν λόγω έργου στον Ανάδοχο προς διόρθωση και λήψη βαθυμετρικών και επιμετρητικών διατομών

και γ) εγκρίνει την αιτούμενη από τον ανάδοχο προθεσμία περαίωσης του έργου μέχρι αιτηθείσα ημερομηνία, ήτοι: 31.12.2017.

- 12)** Στις 19/12/2017, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 3012/5.0/19.12.17 έγγραφο, – σε συνέχεια του υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 2885/5.0/04.12.17 εγγράφου – ο Αναθέτων Φορέας επικαλούμενος τα Άρθρα 58 §2 και §7, 60 και 61 §4 του Ν.3669/2008 διατάσσει με ΕΙΔΙΚΗ ΔΙΑΤΑΓΗ την καταγγέλλουσα να ανταποκριθεί στις εγκεκριμένες προθεσμίες των συμβασιοποιημένων εργασιών, ήτοι: τσιμεντοστρώσεις – σκυροδετήσεις ανωδομών λιμενικών έργων και λιθορριπών.
- 13)** Στις 21/12/2017, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 3042/5.0/21.12.17 έγγραφο, – σε συνέχεια των υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 2885/5.0/04.12.17 και ΟΛΚΕ 3012/5.0/19.12.17 εγγράφων – ο Αναθέτων Φορέας επικαλούμενος τα Άρθρα 58 §2 και §7, 60 και 61 §4 του Ν.3669/2008 διατάσσει με 2η ΕΙΔΙΚΗ ΔΙΑΤΑΓΗ την καταγγέλλουσα να ανταποκριθεί στις εγκεκριμένες προθεσμίες των συμβασιοποιημένων εργασιών ήτοι: στις υποδεικνυόμενες σκυροδετήσεις και στη συνέχιση των βυθοκορήσεων της λιμενολεκάνης.
- 14)** Στις 27/12/2017, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 3056/5.0/27.12.17 έγγραφο, η καταγγέλλουσα αιτήθηκε στον Αναθέτοντα Φορέα την χορήγηση των εκ του Ν.2971/2001 αδειών τσιμεντόστρωσης, σκυροδέτησης ανωδομών και λιθορριπών.
- 15)** Στις 05/01/2018, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 23/5.0/05.01.18, ο Αναθέτων Φορέας επικαλούμενος τα Άρθρα 60 και 61 του Ν.3669/2008 διατάσσει με ΕΙΔΙΚΗ ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ την καταγγέλλουσα να ολοκληρώσει τις εργασίες που περιγράφονται στις προαναφερθείσες ΕΙΔΙΚΕΣ ΔΙΑΤΑΓΕΣ σε χρονική διάρκεια 10 ημερών, ήτοι μέχρι και την Πέμπτη 18.01.2018.
- 16)** Στις 10/01/2018, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 74/6.1/10.01.18 έγγραφο, η καταγγέλλουσα υπέβαλε στον Αναθέτοντα Φορέα ένσταση κατά της υπ' αριθ. Πρωτ. ΟΛΚΕ 23/5.0/05.01.18 ΕΙΔΙΚΗΣ ΠΡΟΣΚΛΗΣΗΣ, ισχυριζόμενη ότι η εν λόγω ΕΙΔΙΚΗ ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ είναι αόριστη – άκυρη και παράνομη, σύμφωνα με τους αναλυτικώς διαλαμβανόμενους σε αυτή (ένσταση) λόγους.
- 17)** Στις 18/01/2018, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 116/5.0/18.01.18 έγγραφο, ο Αναθέτων Φορέας αποφάσισε την α) επιβολή ποινικής ρήτρας, ύψους 4.345,29 ευρώ, εις βάρος της καταγγέλλουσας, επικαλούμενη υπέρβαση της συνολικής προθεσμίας περαίωσης του εν θέματι έργου, και β) κατάπτωση υπέρ της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. της προαναφερθείσας ποινικής ρήτρας.
- 18)** Στις 18/01/2018, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 124/5.0/18.01.18 έγγραφο, η καταγγέλλουσα υπέβαλε στον Αναθέτοντα Φορέα, κατ' Άρθρον 137§1 του Ν.4412/2016 (σύμφωνα με την υποβληθείσα Δήλωση επέχει θέση όχλησης), Δήλωση Σταλίας Μηχανημάτων και Αργίας Προσωπικού. Σύμφωνα με τα εντός της Δηλώσεως διαλαμβανόμενα, η καταγγέλλουσα αναφέρει ότι «...μέχρι σήμερα 16.01.2018 δεν μου έχουν χορηγηθεί οι απαιτούμενες εκ του νόμου άδειες για να προχωρήσω δια της νομίμου οδού στην κατασκευή – ολοκλήρωση του έργου με αποτέλεσμα να έχω υποστεί τεράστια οικονομική επιβάρυνση λόγω αναστολής των εργασιών την οποία αξιώνω με το παρόν έγγραφό μου» και δεν υπήρξε εξέλιξη αντιμετώπισης σε σειρά θεμάτων όπως α) «η αδυναμία εκτέλεσης εργασιών χωρίς την έγκριση μελέτης εφαρμογής από την τεχνική υπηρεσία...», β) «η μη σύνταξη και έγκριση 1ου Ανακεφαλαιωτικού Πίνακα Εργασιών, ο οποίος πρέπει να καλύπτει τις αυξήσεις σε συμβατικές ποσότητες και να περιλάβει τις νέες υπερσυμβατικές εργασίες που έχουμε κληθεί να εκτελέσουμε για την απρόσκοπτη συνέχιση του έργου, σχέδιο του οποίου σας έχω

προτείνει...», γ) «η αδυναμία εκτέλεσης εργασιών που αφορούν λιθορριπές, ύφαλες σκυροδετήσεις και ανωδομές χωρίς τις απαιτούμενες από την κείμενη νομοθεσία κατά περίπτωση άδειες,» και δ) «η μη χορήγηση παράτασης προθεσμίας για την ολοκλήρωση των εργασιών της εργολαβίας λόγω έλλειψης απαιτούμενων αδειών και δυσμενών καιρικών συνθηκών (χωρίς υπαιτιότητα του αναδόχου), σχετική αίτηση για παράταση...» δεν της έχει χορηγηθεί η παράταση ολοκλήρωσης των εργασιών.

- 19)** Στις 18/01/2018, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 124/5.0/18.01.18 έγγραφο, ο Αναθέτων Φορέας απήντησε στην προαναφερθείσα Δήλωση Σταλίας Μηχανημάτων και Αργίας του Προσωπικού της καταγγέλλουσας αποκρούοντας, όπως αναφέρεται, το αιτιολογικό της και επιπλέον καλώντας την καταγγέλλουσα να προσκομίσει 1) τα, κατ' Άρθρον 137§2β του Ν.4412/2016, δικαιολογητικά ήτοι: έγγραφο ιδιοκτησίας - έτος κατασκευής - έτος αγοράς εκάστου μηχανήματος, αναπόσβεστη λογιστική αξία, προβλεπόμενη χρονική περίοδο απασχόλησης εκάστου μηχανήματος, μισθωτήρια συμβόλαια για τον μη ιδιόκτητο εξοπλισμό, 2) το ημερολόγιο του έργου, 3) τα συμφωνητικά αναφορικά με το αναφερθέν στη εν λόγω Δήλωση προσωπικό που απασχολήθηκε ή απασχολείται στο εν θέματι έργο και λοιπές άλλες εξηγήσεις.
- 20)** Στις 22/01/2018, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 138/5.0/22.01.18 έγγραφο, ο Αναθέτων Φορέας κηρύσσει, σύμφωνα με τα Άρθρα 60 και 61 του Ν.3669/2008 (ΦΕΚ 116 Α'/2008), την καταγγέλλουσα έκπτωτη επικαλούμενη: α) τη μη συμμόρφωση της καταγγέλλουσας στην χορηγηθείσα με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 74/5.0/05.01.18 ΕΙΔΙΚΗ ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ έγγραφο προθεσμία (18.01.2018) ολοκλήρωσης του έργου και β) το γεγονός ότι το πλωτό συνεργείο της καταγγέλλουσας βρισκόταν κατά τη διάρκεια του συμβατικού χρόνου αρχικά στο λιμάνι Ημερολιάς και εν συνεχεία στο Νέο Λιμένα Κέρκυρας.
- 21)** Στις 24/01/2018, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 169/5.0/24.01.18 έγγραφο, ο Αναθέτων Φορέας επέστρεψε στην καταγγέλλουσα την, με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 2937/5.0/11.12.17, 2η Αναλυτική Επιμέτρηση και τον, με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 2938/5.0/11.12.17, 2ο Λογαριασμό Πιστοποίησης του Έργου, προς διόρθωση και συμπλήρωση, καθώς όπως αναφέρεται στο εν λόγω έγγραφο δεν προσκομίστηκαν τα απαιτούμενα επιμετρικά στοιχεία και σχέδια.
- 22)** Στις 29/01/2018, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 233/5.0/29.01.18 έγγραφο, η καταγγέλλουσα υπέβαλε ένσταση, κατά της με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 116/5.0/18.01.18 απόφασης περί επιβολής ποινικής ρήτηρας, ενώπιων του Δ.Σ. και της Τεχνικής Υπηρεσίας της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε.
- 23)** Στις 29/01/2018, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 234/5.0/29.01.18 έγγραφο, η καταγγέλλουσα υπέβαλε αίτημα όχλησης προς το Δ.Σ. και την Τεχνική Υπηρεσία της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. περί υπερημερίας ως προς την αποδοχή της 2ης πιστοποίησης – λογαριασμού βάσει της παρ. 8 Άρθρο 152 Ν.4412/2016.
- 24)** Στις 29/01/2018, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 235/5.0/29.01.18 έγγραφο, η καταγγέλλουσα υποβάλλει ένσταση, κατά του με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 124/5.0/18.01.18 εγγράφου, στην Τεχνική Υπηρεσία της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε.
- 25)** Στις 01/02/2018, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 265/5.0/01.02.18 έγγραφο, η καταγγέλλουσα υπέβαλε ένσταση, κατά της με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 138/5.0/22.01.18 απόφασης έκπτωσης της αναδόχου από την Δ/νουσα το έργο Τεχνική Υπηρεσία της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε., ενώπιον του Δ.Σ. της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. επικαλούμενη νομικούς (εφαρμογή μη ισχύουσας κατά την ημερομηνία

έκπτωσης Νομοθεσίας και έλλειψης διαδικαστικού τύπου) και πραγματικούς περί αποδοχής της ενστάσεως λόγους.

- 26)** Στις 01/02/2018, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 266/1.4.16/01.02.18 έγγραφο, η Τεχνική Υπηρεσία της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. απέστειλε αίτημα προς α) την Υδρογραφική Υπηρεσία, προκειμένου να προβεί σε επιτόπια αυτοψία στον λιμένα Ρόδας και β) το Κεντρικό Λιμεναρχείο Κερκύρας, προκειμένου να αποστείλει τον πίνακα κινήσεων των Ρ/Κ ΑΓΙΟΣ ΣΠΥΡΙΔΩΝ ΝΠ.6022 και της Φορτηγίδας ΙΩΑΝΝΑ ΝΠ.2527.
- 27)** Στις 01/02/2018, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 267/5.0/01.02.18 έγγραφο, ο Αναθέτων Φορέας επαναδημοσίευσε την απόφαση έκπτωσης της καταγγέλλουσας, με ως-αναφερόμενη ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ ως προς την ισχύουσα νομοθεσία, επικαλούμενη, όπως ακριβώς αναγράφεται, τις διατάξεις του Ν.4412/2016 (ΦΕΚ 116 Α'/2008).
- 28)** Στις 02/02/2018, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 265/5.0/02.02.18 έγγραφο, η Τεχνική Υπηρεσία της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. απέστειλε απόψεις επί των υποβληθέντων, α) με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 233/5.0/29.01.18 – περί ενστάσεως επί της, με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 116/5.0/18.01.18, αποφάσεως επιβολής ποινικών ρητρών, β) με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 234/5.0/29.01.18 – περί αιτήσεως όχλησης επί της υποβολής 2ης πιστοποίησης και λογαριασμού, γ) με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 235/5.0/29.01.18 – περί ενστάσεως επί της, με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 124/5.0/18.01.18, αποφάσεως έκπτωσης και δ) με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 265/5.0/01.02.18 – περί ενστάσεως επί της, με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 138/5.0/22.01.18, αποφάσεως έκπτωσης, εγγράφων της καταγγέλλουσας προς το Δ.Σ. της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε., τη Ρυθμιστική Αρχή Λιμένων, το Υπουργείο Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής και λοιπές υπηρεσίες του δημοσίου τομέα.
- 29)** Στις 07/02/2018 (με αρ. πρωτ. ΡΑΛ 243/07.02.18) κοινοποιήθηκε στη Ρ.Α.Λ., από την καταγγέλλουσα, η υποβληθείσα, με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 265/5.0/01.02.18, ενώπιον του Δ.Σ. της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. ένσταση κατά της, με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 138/5.0/22.01.18, αποφάσεως έκπτωσης της Τεχνικής Υπηρεσίας της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε..
- 30)** Στις 19/04/2018, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 1010/5.0/19.04.18 έγγραφο, το Τεχνικό Συμβούλιο Δημοσίων έργων της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων γνωμοδότησε και απεφάνθη επί της ενστάσεως κατά της αποφάσεως έκπτωσης της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε., την οποία *«κάνει αποδεκτή ομόφωνα κατά το μέρος που αφορά την τεθείσα προθεσμία στην με αρ. πρωτ. 023/5.0/05-01-2018 Ειδική Πρόσκληση. Συγκεκριμένα η προθεσμία των δέκα (10) ημερών που τέθηκε για την εκτέλεση εργασιών σκυροδέτησης και εκσκαφών – βυθοκορήσεων της λιμενολεκάνης δεν είναι δυνατόν να θεωρηθεί εύλογη προθεσμία ικανή για την εκτέλεση του συνόλου των εργασιών»*.

ΝΟΜΙΚΟ ΚΑΙ ΝΟΜΟΛΟΓΙΑΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

- 1) Ο Ν.4389/2016 «Επείγουσες διατάξεις για την εφαρμογή της συμφωνίας δημοσιονομικών στόχων και διαρθρωτικών μεταρρυθμίσεων και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α' 94) και ιδίως το Άρθρο 113 και 132.
- 2) Ο Ν.4532/2018 «Ενσωμάτωση στην ελληνική νομοθεσία της Οδηγίας (ΕΕ) 2015/1794 και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α'63) Άρθρο 15,
- 3) Ο Ν.2690/1999 «Κύρωση του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α'45), όπως ισχύει.
- 4) Ο Ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» (ΦΕΚ Α'147).
- 5) Το ΠΔ 19/2016 «Κανονισμός Λειτουργίας και Οργάνωση Υπηρεσιών της Ρυθμιστικής Αρχής Λιμένων (Ρ.Α.Λ.)» (ΦΕΚ Α'28), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.
- 6) Η απόφαση του Υπουργού Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής υπ' αρ. 1000.00/44060/2017 (ΦΕΚ Υ.Ο.Δ.Δ. 299/19.06.2017).
- 7) 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**A. Αρμοδιότητα Αρχής**

Σύμφωνα με το Άρθρο 113 του Ν.4389/2016 «...1. η Ρ.Α.Λ. έχει την αρμοδιότητα να λαμβάνει ρυθμιστικά μέτρα για:... ..β) την τήρηση των υποχρεώσεων των λιμένων στο πλαίσιο της σχετικής κείμενης - εθνικής και ευρωπαϊκής - νομοθεσίας, σε σχέση με δημόσιες συμβάσεις, Συμβάσεις Παραχώρησης και τους κανόνες ανταγωνισμού,»

Η συναφθείσα, μεταξύ της αναδόχου εταιρίας και της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε., σύμβαση του εν θέματι έργου ερείδεται στις διατάξεις του Ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» (ΦΕΚ Α'147) και κατά συνέπεια σύμφωνα με τις ανωτέρω νομοθετικές διατάξεις του Ν.4389/2016 η Ρ.Α.Λ. είναι καθ' ύλην αρμόδια να εξετάσει και να λάβει απόφαση επί του εν θέματι ζητήματος. Συνεπώς, απολύτως παραδεκτώς φέρεται προς συζήτηση στη Ρ.Α.Λ., η ανωτέρα επιστολή του νόμιμου εκπροσώπου και διαχειριστή της τεχνικής εταιρίας ΜΙΧΑΗΛ ΜΙΑΡΗΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.

B. Τεκμηρίωση - Υπαγωγή

Σύμφωνα με τα ανωτέρω τεθέντα στο ιστορικό στοιχεία, στις 15.06.2017 προκηρύχθηκε, από την Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε., ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του εν θέματι έργου. Ο προαναφερθείς διαγωνισμός ανέδειξε ως ανάδοχο την καταγγέλλουσα εταιρία, η οποία στις 19.10.2017 σύναψε με τον Αναθέτοντα Φορέα (Ο.Λ.ΚΕ Α.Ε.) τη Σύμβαση Κατασκευής του εν λόγω έργου. Ακολούθως, στις 09.11.2017, η καταγγέλλουσα υπέβαλλε προς έγκριση, στην Τεχνική Υπηρεσία της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε., το χρονοδιάγραμμα του έργου, όπου και εγκρίνεται από τον Αναθέτοντα Φορέα στις 13.11.2017. Το προαναφερθέν χρονοδιάγραμμα (2017) ορίζει ως χρόνο εγκατάστασης του εργολάβου την περίοδο από 20.10.2017 έως 10.11.2018, μετά το πέρας της οποίας άρχεται η περίοδος των εργασιών, ήτοι από 10.11.2017 έως 06.12.2017, χρόνος που ταυτίζεται με τη λήξη της διάρκειας ισχύος της εν λόγω Συμβάσεως.

Στις 27.11.2017 η καταγγέλλουσα υπέβαλλε στον Αναθέτοντα Φορέα αίτημα έγκρισης του 1^{ου} λογαριασμού Πιστοποίησης Πληρωμής Εκτελεσμένων Εργασιών, σύμφωνα με το οποίο, έχει εκτελεστεί περί το: α) 40,5% των εκσκαφών του πυθμένα θαλάσσης και β) 40,3% των θαλάσσιων μεταφορών. Εν συνεχεία, στις 01.12.2017, η καταγγέλλουσα αιτήθηκε παράταση προθεσμίας περαίωσης του έργου επικαλούμενη ως δικαιολογητικό λόγο: α) την καθυστέρηση έγκρισης στίγματος απόρριψης των βυθοκορημάτων και β) τις δυσμενείς καιρικές συνθήκες που επικράτησαν στην περιοχή και οι οποίες, κατά τη γνώμη της, κατέστησαν τις συμβατικές εργασίες αδύνατες. Κατόπιν, στις 11.12.2017 η καταγγέλλουσα υπέβαλλε τον 1^ο ΑΠΕ – τακτοποιητικός (ο οποίος περιλαμβάνει: α) τις επιμετρημένες ποσότητες των υλοποιηθέντων εργασιών και β) προμετρημένες ποσότητες των προς υλοποίηση εργασιών) και την 2^η Αναλυτική επιμέτρηση, καλώντας τον Αναθέτοντα Φορέα να πιστοποιήσει επιμετρήσεις του: α) 59,5% των εκσκαφών του πυθμένα θαλάσσης και β) 59% των θαλάσσιων μεταφορών.

Στις 18.12.2017 το Δ.Σ. της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε., με την υπ' αρ. πράξη 174/2017, ενέκρινε τον 1^ο ΑΠΕ, επέστρεψε τον 2^ο Λογαριασμό στην καταγγέλλουσα προς διόρθωση και λήψη βαθυμετρικών στοιχείων και επιμετρηκών διατομών, ενώ παράλληλα ενέκρινε την προθεσμία περαίωσης του έργου μέχρι 31.12.2017. Την αμέσως επόμενη ημέρα, ήτοι στις 19.12.2017, ο Αναθέτων Φορέας, επικαλούμενος τα Άρθρα 58§2 και §7, 60 και 61§4 του Ν.3669/2008, διατάσσει με ΕΙΔΙΚΗ

ΔΙΑΤΑΓΗ την καταγγέλλουσα να ανταποκριθεί στις εγκεκριμένες προθεσμίες των συμβασιοποιημένων εργασιών, περιγράφοντας τις σκυροδετήσεις των ανωδομών και την αποκατάσταση των λιθορριπών. Δύο ημέρες μετά, ήτοι στις 21.12.2017, ο Αναθέτων Φορέας επικαλούμενος τα Άρθρα 58§2 και §7, 60 και 61§4 του Ν.3669/2008 διατάσσει με 2^η ΕΙΔΙΚΗ ΔΙΑΤΑΓΗ την καταγγέλλουσα να ανταποκριθεί στις εγκεκριμένες προθεσμίες των συμβασιοποιημένων εργασιών ήτοι: στις υποδεικνυόμενες σκυροδετήσεις και στη συνέχιση των βυθοκορήσεων της λιμενολεκάνης. Ακολούθως, στις 27.12.2017, η καταγγέλλουσα αιτήθηκε από τον Αναθέτοντα Φορέα την χορήγηση των εκ του Ν.2971/2001 αδειών τιμεντόστρωσης, σκυροδέτησης ανωδομών και λιθορριπών.

Στις 05.01.2018 ο Αναθέτων Φορέας επικαλούμενος τα Άρθρα 60 και 61 του Ν.3669/2008 διατάσσει με ΕΙΔΙΚΗ ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ την καταγγέλλουσα να ολοκληρώσει τις εργασίες που περιγράφονται στις προαναφερθείσες ΕΙΔΙΚΕΣ ΔΙΑΤΑΓΕΣ σε χρονική διάρκεια 10 ημερών. Ενώ, στις 10.01.2018, η καταγγέλλουσα υπέβαλε ένσταση κατά της προαναφερθείσας ΕΙΔΙΚΗΣ ΠΡΟΣΚΛΗΣΗΣ, ισχυριζόμενη ότι η εν λόγω ΕΙΔΙΚΗ ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ είναι αόριστη – άκυρη και παράνομη.

Κατόπιν, στις 18.01.2018, η Τεχνική Υπηρεσία της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. επέβαλε ποινική ρήτρα συνολικού ποσού 4.345,29 ευρώ εις βάρος της καταγγέλλουσας, επικαλούμενη υπέρβαση της προθεσμίας εκτέλεσης του έργου με υπαιτιότητα της αναδόχου εταιρίας, ενώ την ίδια ημέρα η καταγγέλλουσα υπέβαλε Δήλωση Σταλίας Μηχανημάτων και Αργίας Προσωπικού, βάσει του Άρθρου 137§1 του Ν.4412/2016. Σύμφωνα με τα εντός της προαναφερθείσας Δηλώσεως διαλαμβανόμενα, η καταγγέλλουσα αναφέρει ότι «...μέχρι σήμερα 16.01.2018 δεν μου έχουν χορηγηθεί οι απαιτούμενες εκ του νόμου άδειες για να προχωρήσω δια της νομίμου οδού στην κατασκευή – ολοκλήρωση του έργου με αποτέλεσμα να έχω υποστεί τεράστια οικονομική επιβάρυνση λόγω αναστολής των εργασιών την οποία αξιώνω με το παρόν έγγραφό μου» και δεν υπήρξε εξέλιξη αντιμετώπισης σε σειρά θεμάτων όπως α) «η αδυναμία εκτέλεσης εργασιών χωρίς την έγκριση μελέτης εφαρμογής από την τεχνική υπηρεσία...», β) «η μη σύνταξη και έγκριση 1^{ου} Ανακεφαλαιωτικού Πίνακα Εργασιών, ο οποίος πρέπει να καλύπτει τις αυξήσεις σε συμβατικές ποσότητες και να περιλάβει τις νέες υπερσυμβατικές εργασίες που έχουμε κληθεί να εκτελέσουμε για την απρόσκοπτη συνέχιση του έργου, σχέδιο του οποίου σας έχω προτείνει...», γ) «η αδυναμία εκτέλεσης εργασιών που αφορούν λιθορριπές, ύφαλες σκυροδετήσεις και ανωδομές χωρίς τις απαιτούμενες από την κείμενη νομοθεσία κατά περίπτωση άδειες,» και δ) «η μη χορήγηση παράτασης προθεσμίας για την ολοκλήρωση των εργασιών της εργολαβίας λόγω έλλειψης απαιτούμενων αδειών και δυσμενών καιρικών συνθηκών (χωρίς υπαιτιότητα του αναδόχου), σχετική αίτηση για παράταση...» δεν της έχει χορηγηθεί η παράταση ολοκλήρωσης των εργασιών. Εν συνεχεία, την ίδια ημέρα, η Τεχνική Υπηρεσία της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. απήντησε στην προαναφερθείσα Δήλωση Σταλίας Μηχανημάτων και Αργίας του Προσωπικού της καταγγέλλουσας αποκρούοντας, όπως αναφέρεται, το αιτιολογικό της και επιπλέον καλώντας την καταγγέλλουσα να προσκομίσει 1) τα, κατ' Άρθρον 137§2β του Ν.4412/2016, δικαιολογητικά ήτοι: έγγραφο ιδιοκτησίας - έτος κατασκευής - έτος αγοράς εκάστου μηχανήματος, αναπόσβεστη λογιστική αξία, προβλεπόμενη χρονική περίοδο απασχόλησης εκάστου μηχανήματος, μισθωτήρια συμβόλαια για τον μη ιδιόκτητο εξοπλισμό, 2) το ημερολόγιο του έργου, 3) τα συμφωνητικά αναφορικά με το αναφερθέν στη εν λόγω Δήλωση προσωπικό που απασχολήθηκε ή απασχολείται στο εν θέματι έργο και λοιπές άλλες εξηγήσεις.

Στις 22.01.2018 η Τεχνική Υπηρεσία της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. κήρυξε, σύμφωνα με τα άρθρα 60 και 61 του Ν.3669/2008 (ΦΕΚ 116 Α'/2008), την καταγγέλλουσα έκπτωτη επικαλούμενη α) τη μη συμμόρφωση της καταγγέλλουσας στην αναφερθείσα εντός της ΕΙΔΙΚΗΣ ΠΡΟΣΚΛΗΣΗΣ

προθεσμίας (18.01.2018) ολοκλήρωσης του έργου και β) το γεγονός ότι το πλωτό συνεργείο της καταγγέλλουσας βρισκόταν, κατά τη διάρκεια του συμβατικού χρόνου, αρχικά στο λιμάνι Ημερολιάς και εν συνεχεία στο Νέο Λιμένα Κέρκυρας.

Στις 07.02.2018 (με αρ. πρωτ. ΡΑΛ 243/07.02.18) κοινοποιήθηκε στη Ρ.Α.Λ., από την καταγγέλλουσα, η υποβληθείσα, με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 265/5.0/01.02.18, ενώπιων του Δ.Σ. της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. ένσταση κατά της, με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 138/5.0/22.01.18, αποφάσεως έκπτωσης της Τεχνικής Υπηρεσίας της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε.

Εκ των ανωτέρω, του περιγραφόμενου ιστορικού και των στοιχείων που προσκομίστηκαν, εγγράφων προκύπτουν τα ακόλουθα:

Η Τεχνική Υπηρεσία της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. προέβη το Δεκέμβριο 2017 και Ιανουάριο 2018, για τους λόγους που επικαλείται εντός των απεσταλθέντων στη Ρ.Α.Λ. εγγράφων, σε διαδικασία έκπτωσης της καταγγέλλουσας από το έργο «ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΚΩΝ ΒΑΘΩΝ ΚΑΙ ΠΑΡΑΚΤΙΑΣ ΠΕΡΙΟΧΗΣ ΧΕΡΣΑΙΑΣ ΛΙΜΕΝΙΚΗΣ ΖΩΝΗΣ ΤΗΣ ΡΟΔΑΣ», εφαρμόζοντας τις διατάξεις του Ν.3669/2008 (ΦΕΚ 116 Α'/2008). Η καταγγέλλουσα επικαλείται διαδικαστικό अपαράδεκτο, ένεκα εφαρμογής κατηρημένης νομοθεσίας που βασίζεται η απόφαση έκπτωσης και ως εκ τούτου υφίσταται βλάβη.

Σύμφωνα με το Άρθρο 377 «Καταργούμενες διατάξεις» του Ν.4412/2016, ο οποίος τέθηκε σε εφαρμογή στις 08.08.2016, προβλέπεται ότι:

«1. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου καταργούνται οι διατάξεις:

.....(31) του Ν.3669/2008 (Α' 116), πλην των άρθρων 80 έως 110, τα οποία παραμένουν σε ισχύ μέχρι την έκδοση του προεδρικού διατάγματος του άρθρου 83, των παραγράφων 4 και 5 του άρθρου 20 και της παραγράφου 1 α του άρθρου 176. Ειδικά η υποχρέωση δημοσίευσης περιλήψης της διακήρυξης σε δύο ημερήσιες εφημερίδες, που προβλέπεται στο άρθρο 15 του ως άνω νόμου, καταργείται με την επιφύλαξη της παρ. 10 του άρθρου 379. Ειδικά η υποχρέωση δημοσίευσης περιλήψης της διακήρυξης στον περιφερειακό και τοπικό τύπο, που προβλέπεται στο ίδιο άρθρο, καταργείται με την επιφύλαξη της παρ. 12 του άρθρου 379,».

Ένεκα του Άρθρου 377 του Ν.4412/2016, η με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 138/5.0/22.01.18 απόφαση έκπτωσης της Τεχνικής Υπηρεσίας της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. είναι νόμω αβάσιμη και ως εκ τούτου άκυρη, καθώς ερείδεται σε κατηρημένες διατάξεις του Ν.3669/2008. Η με αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 267/5.0/01.2.2018 επαναδημοσίευση της απόφασης έκπτωσης της καταγγέλλουσας, με ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ ως προς την ισχύουσα νομοθεσία, δεν θεραπεύει την προαναφερθείσα ακυρότητα, καθώς όλη η ακολουθούμενη από την Τεχνική Υπηρεσία της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. διαδικασία έκπτωσης, βασίζεται στις κατηρημένες, εκ του Ν.4412/2016, διατάξεις του Ν.3669/2008.

Περαιτέρω ως προς τις λοιπές αιτιάσεις που αναλύονται στην Ένσταση της καταγγέλλουσας, ορισμένες εξ' αυτών κρίνονται αντιφατικές και ορισμένες ελέγχονται για την ουσιαστική τους βασιμότητα.

Εν προκειμένω, εκ των εξετασθέντων από την Αρχή εγγράφων, δεν καθίσταται σαφές ότι πράγματι πραγματοποιήθηκαν κατά τον προσήκοντα και συμβατικό τρόπο οι συμφωνηθείσες εργασίες βυθοκόρησης. Οι αιτιάσεις της ανάδοχης εταιρείας περί θεομηνίας, της επίπτωσης αυτής στο έργο και του ύψους επίπτωσης δεν αποδεικνύονται από τα προσκομισθέντα έγγραφα της καταγγέλλουσας ενώπιον του Δ.Σ. της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε.

Περαιτέρω, η καταγγέλλουσα, επικαλείται όλως αντιφατικώς ότι έως την 08^η Ιανουαρίου 2018 δεν είχε λάβει γνώση της με αριθ. πρωτ. 2131.8/8320/07.12.17 άδειας απόρριψης βυθοκορημάτων. Πλην όμως, όπως προκύπτει από τα έγγραφα που κατέθετε η ίδια η καταγγέλλουσα ενώπιον της Τεχνικής Υπηρεσίας της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε., είχε προβεί ήδη από τις αρχές Δεκεμβρίου του 2017 σε εργασίες εκσκαφής του βυθού στο λιμένα της Ρόδας. Περαιτέρω ο λόγος περί μη έγκρισης του χρονοδιαγράμματος του έργου από τον Αναθέτοντα Φορέα λογίζεται ως ουσιαστικά αβάσιμος, καθότι υπεγράφη από την Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. στις 13.11.2017. Περαιτέρω η επίκληση μη απάντησης στο υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 2878/5.0/01.12.17 αίτημα παράτασης και στο υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 2937/5.0/11.12.17 αίτημα περί εγκρίσεως της 2^{ης} Αναλυτικής Επιμέτρησης – 2^{ου} λογαριασμού Πιστοποίησης Πληρωμής Εκτελεσμένων Εργασιών λογίζεται ως αβάσιμη, καθώς τα εν λόγω ζητήματα είχαν ήδη αποτελέσει θέματα του Δ.Σ. της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. κατά τη συνεδρίαση της 18^{ης} Δεκεμβρίου 2017 και είχαν ληφθεί οι αντίστοιχες αποφάσεις.

Επιπλέον παραπονεείται και ενίσταται η καταγγέλλουσα ότι η Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. επέλεξε «...να προχωρήσει σε εργασίες εκβάθυνσης της λιμενολεκάνης τη χειμερινή περίοδο που επικρατούν ακραία καιρικά φαινόμενα...» (τα οποία, κατ' ισχυρισμό της καταγγέλλουσας, είχαν ως συνέπεια να παρασυρθεί και να ακινητοποιηθεί στην ακτογραμμή τμήμα του λιμενικού εξοπλισμού της, προκαλώντας της τεράστια οικονομική επιβάρυνση) καθιστώντας δήθεν την ολοκλήρωση του έργου πάρα πολύ δύσκολη. Ωστόσο επισημαίνεται ότι η καταγγέλλουσα εταιρεία συμμετείχε στο εν λόγω διαγωνισμό και υπέγραψε τη σχετική σύμβαση, η οποία προβλέπει συγκεκριμένο χρονικό διάστημα εκτέλεσης και περάτωσης του έργου. Ως εκ τούτου η εκ των υστέρων ισχυρισμοί περί «κοινής λογικής» για το χρόνο υλοποίησης του έργου και περί παροχής «ευλόγου προθεσμίας αναλογιζόμενοι τις καιρικές συνθήκες» λογίζονται ως παρελκυστικοί και καταχρηστικώς προβαλλόμενοι.

Με την υπ' αριθ. 174/2017 απόφαση του Δ.Σ. της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε., αναφορικά με την αποδοχή, έως την 31^η Δεκεμβρίου 2017, του από 01.12.2017 υποβληθέντος από πλευράς αναδόχου αιτήματος παράτασης της συμβατικής προθεσμίας παράδοσης του έργου, κρίνεται ότι συνάδει με την καλόπιστη από πλευράς Αναθέτοντος Φορέα εκτέλεση της σύμβασης. Τούτο διότι σύμφωνα με το, προταθέν από τον ανάδοχο και αποδεχθέν από Αναθέτοντα Φορέα, χρονοδιάγραμμα του έργου, οι εργασίες έπρεπε να εκτελεστούν σε χρονικό διάστημα 27 ημερών (τελικός χρόνος παράδοσης η 6^η Δεκεμβρίου 2017). Η παράταση εκτέλεσης των εργασιών και παράδοσης του έργου κατά 25 ουσιαστικά ημέρες, λογίζεται ότι εξαντλεί τα από πλευράς της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. όρια της καλής πίστης.

Με την ίδια απόφαση του Δ.Σ. της Ο.Λ.ΚΕ. εγκρίνεται και ο 1^{ος} ΑΠΕ (Ανακεφαλαιωτικός Πίνακας Έργου) και επιστρέφεται ο 2^{ος} λογαριασμός στον ανάδοχο, προς διόρθωση και λήψη βαθυμετρικών στοιχείων και επιμετρητικών διατομών. Ωστόσο δεν προκύπτει, από τα υποβληθέντα στην Αρχή έγγραφα, πώς ο 1^{ος} ΑΠΕ έγινε αποδεκτός χωρίς την παράθεση συγκεκριμένων αναλυτικών επιμετρήσεων.

Εν συνεχεία των ανωτέρω, ο από πλευράς καταγγέλλουσας ισχυρισμός περί χορηγήσεως, κατόπιν αιτήματος της ίδιας από το Κεντρικό Λιμεναρχείο Κέρκυρας, της από 08.01.2018 υπ' αριθ. πρωτ. 2131.8/8320/07.12.2017 «Άδειας απορρίψεως βυθοκορημάτων» τυγχάνει πλήρως αντιφατικός και παρελκυστικός καθώς η καταγγέλλουσα εκτέλεσε τις σχετικές εργασίες και προ της 07^{ης} Δεκεμβρίου 2017, εν ολίγοις ομολογεί δε ότι απέρριπτε τα βυθοκορήματα δίχως να έχει εις χείρας της την άδεια απόρριψης βυθοκορημάτων. Παρά το γεγονός ότι το Δ.Σ. της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. απεδέχθη την εκτέλεση εργασιών του 1^{ου} ΑΠΕ, δεν προκύπτει με ξεκάθαρο τρόπο, από τα υποβληθέντα στην Αρχή έγγραφα του Αναθέτοντος Φορέα, ο χώρος στον οποίο απερρίφθησαν νομίμως τα βυθοκορήματα.

Τέλος δεν προκύπτει εάν τηρήθηκε το ημερολόγιο έργου, όπως προβλέπεται από το Άρθρο 138 (Γενικές Υποχρεώσεις Αναδόχου) του Ν.4412/2016, καθώς η καταγγέλλουσα ουδόλως το επικαλείται στις ενστάσεις που έχει υποβάλλει προς απόδειξη των σχετικών της ισχυρισμών.

Ένεκα των ανωτέρω, κρίνεται προβληματική η στάση της καταγγέλλουσας ως προς την εκτέλεση του έργου που συμβατικώς ανέλαβε, αποδεχόμενη πλήρως την σχετική Προκήρυξη, έχουσα δημιουργήσει πληθώρα προβλημάτων και παρεκκλίσεων κατά την εκτέλεση του έργου – αν και εν τέλει τούτο δεν συντελεί στην κρίση της Αρχής επί των αποφάσεων έκπτωσης.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Η Ρυθμιστική Αρχή Λιμένων ομόφωνα σε φανερή ψηφοφορία

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ

α) τη διαπίστωση ακυρότητας i) της υπ' αριθ. πρωτ. ΟΛΚΕ 138/5.0/22.01.18 απόφασεως έκπτωσης και ii) της ως-αναφερόμενης ορθής επανάληψης αυτής, 267/5.0/01.2.2018 της Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε., ως νόμω αβασίμων και ως εκ τούτου άκυρων, ερειδόμενες σε κατηγορημένες διατάξεις του Ν.3669/2008. β) την από Ο.Λ.ΚΕ. Α.Ε. ανάκληση των ανωτέρω αποφάσεων έκπτωσης.

Η Αρχή εφιστά την προσοχή στα εμπλεκόμενα μέρη για την επιμελή εφαρμογή της νομοθεσίας και των κανόνων της οικείας επιστήμης και τέχνης, και τα προτρέπει στη θέση καλόπιστης βάσης συνεργασίας.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΗΣ Ρ.Α.Λ.

Παναγιώτης – Ιάσων Αγγελόπουλος