



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 72/2018

ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΗ 41^η

ΘΕΜΑ 8^ο: Διαδικασία απευθείας ανάθεσης από την Οργανισμός Λιμένος Ηρακλείου Α.Ε. για την εκτέλεση υποστηρικτικών εργασιών εντός λιμενικής ζώνης.

Την 5^η Νοεμβρίου 2018, ημέρα Δευτέρα, ώρα 12:00, τα Μέλη της Ανεξάρτητης Διοικητικής Αρχής «Ρυθμιστική Αρχή Λιμένων» (Ρ.Α.Λ.) συνήλθαν στην 41^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. Γεωργίου Βασίλειος | Μέλος |
| 6. Γρίνος Σπυρίδων | Μέλος |
| 7. Βελουδογιάννη Ελένη | Μέλος |
| 8. Κορκίδης Βασίλειος | Μέλος |

ΑΠΟΝΤΑ ΜΕΛΗ:

Χλωμούδης Κωνσταντίνος

Χρέη γραμματέως εκτελεί η Αρχικελευστής Λ.Σ. Δημητριάδη Αφεντούλα

Στην αρχή της συζητήσεως ο κ. Πρόεδρος αναφέρει ότι η εν λόγω υπόθεση αφορά την έγκριση, με την διαδικασία της απευθείας ανάθεσης με διαπραγμάτευση, χωρίς διαγωνιστική διαδικασία, πίστωσης ύψους €60.000 πλέον Φ.Π.Α, που αφορούσε την παροχή υποστηρικτικών εργασιών εντός λιμενικής ζώνης από τον Σύνδεσμο Μονίμων Εργατών Λιμένος Ηρακλείου, για χρονικό διάστημα ενός έτους.

Η εν λόγω διαδικασία απευθείας ανάθεσης ετέθη υπόψη της Ρυθμιστικής Αρχής Λιμένων (εφεξής Ρ.Α.Λ.) με ανώνυμα μηνύματα τηλεομοιοτυπίας αναφοράς-καταγγελίας (Fax) που εστάλησαν στην Αρχή στις 19/07/2018 και στις 31/08/2018.

Έπειτα δίδει τον λόγο στον Εισηγητή κ. Δ. Μπίτα, ο οποίος ανέπτυξε συνοπτικά την από 25.10.2018 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 19/07/2018 εστάλη από ανώνυμο αποστολέα με μήνυμα τηλεομοιοτυπίας (Fax) στη Ρ.Α.Λ (αρ. πρωτ. ΡΑΛ 9^Ε/19-07-2018) το υπ' αριθμ. 3636/26-06-2018 έγγραφο της Ο.Λ.Η Α.Ε που αφορούσε την έγκριση πίστωσης ύψους €60.000 χωρίς Φ.Π.Α στο Σύνδεσμο Μονίμων Εργατών Λιμένος Ηρακλείου για την παροχή υποστηρικτικών εργασιών εντός της Χερσαίας Ζώνης Λιμένα (Αριθμ. Απόφασης 5/12^{ου} ΔΣ Ο.Λ.Η Α.Ε/15-06-2018). Στην τελευταία σελίδα του τετρασέλιδου εγγράφου αποτυπώνεται η αναρτητέα στο διαδίκτυο απόφαση ανάληψης υποχρέωσης αναλόγου ύψους και στο κάτω μέρος αυτής έχουν τεθεί χειρόγραφα από άγνωστο συντάκτη τα ακόλουθα: «ΑΝΑΦΟΡΑ – ΚΑΤΑΓΓΕΛΙΑ. Αξιότιμε κ. Γενικέ, είμαι στον Ο.Λ.Η Α.Ε, δείτε τις παράνομες αποφάσεις ανάθεσης 60.000€ διαφθοράς κατά του Δημοσίου. Για λόγους προστασίας μου δεν αναφέρω τα στοιχεία μου. Θα γνωστοποιηθεί στο γραφείο Πρωθυπουργού. Παρακαλώ να επέμβετε άμεσα να το στείλετε....». Το κείμενο του άγνωστου συντάκτη φαίνεται να συνεχίζεται χωρίς όμως να σταλεί περαιτέρω στη Ρ.Α.Λ. τυχόν πέμπτη σελίδα του μηνύματος τηλεομοιοτυπίας (Fax).
- 2) Στις 31/08/2018 εστάλη επίσης από ανώνυμο αποστολέα, με μήνυμα τηλεομοιοτυπίας (Fax), στη Ρ.Α.Λ (αρ. πρωτ. ΡΑΛ 19^Ε/31-08-2018) το υπ' αριθμ. 4582/09-08-2018 εσωτερικό έγγραφο του Διευθυντή Οικονομικών – Διοικητικών Υπηρεσιών της Ο.Λ.Η Α.Ε προς τον Πρόεδρο και Διευθύνοντα Σύμβουλο του Οργανισμού που αφορούσε την υπόθεση. Στην τελευταία σελίδα και στο κάτω

μέρος αυτής έχουν τεθεί χειρόγραφα από άγνωστο συντάκτη τα ακόλουθα: «ΑΝΑΦΟΡΑ – ΚΑΤΑΓΓΕΛΙΑ. Αξιότιμε κ. Γενικέ, σας στέλνω την τεκμηρίωση για την παράνομη ανάθεση στον Οργανισμό Λιμένος Ηρακλείου προς τους λιμενεργάτες ύψους 60.000€ χωρίς διαγωνιστική διαδικασία. Το παρόν έγγραφο κατέθεσε ο Διευθυντής Οικονομικών στο πρωτόκολλο του Οργανισμού και το κατήγγειλε στα μέλη της Διοίκησης. Οι παράνομες αυτές ενέργειες έχουν καταγγελθεί και στο γραφείο του Πρωθυπουργού, περιμένουμε την παρέμβαση του εισαγγελέα και τη δική σας, και έτσι να μην καλύπτονται από κανένα αυτά τα σκάνδαλα. Θα επέμβετε; Παρακολουθούμε το θέμα. Για λόγους ασφαλείας δεν μπορώ να σας δώσω ακόμα τα προσωπικά μου στοιχεία.»

- 3) Η Ρ.Α.Λ, στο πλαίσιο της έρευνας που αποφάσισε να διεξάγει ζήτησε με το υπ' αριθμ. πρωτ. 413/20-09-2018 έγγραφό της στοιχεία που αφορούν στην υπόθεση.
- 4) Η Ο.Λ.Η Α.Ε ανταποκρινόμενη στο αίτημα της Ρ.Α.Λ απέστειλε συνημμένα με το υπ' αριθμ. 5307/08-10-2018 έγγραφό της τα παρακάτω έγγραφα:
 1. Την με αρ. 5/12^{ου}/15-06-2018 Απόφαση Δ.Σ Ο.Λ.Η Α.Ε.
 2. Την υπ' αριθμ. πρωτ. Ο.Λ.Η 3353/13-06-2018 εισήγηση των Υπηρεσιών του Ο.Λ.Η.
 3. Το υπ' αριθμ. πρωτ. Ο.Λ.Η 3354/14-06-2018 Γνωμοδοτικό Σημείωμα των Νομικών Συμβούλων του Ο.Λ.Η.
 4. Το υπ' αριθμ. πρωτ. εισερχόμενο Ο.Λ.Η 3355/14-06-2018 Γνωμοδοτικό Σημείωμα του Δικηγόρου του Συνδέσμου Μονίμων Εργατών Λιμένος Ηρακλείου κ. Εμμ. Βελεγράκη.
 5. Το υπ' αριθμ. πρωτ. Ο.Λ.Η 3636/26-06-2018 Απόσπασμα Πρακτικών της από 15.06.2018 Συνεδρίασης του Δ.Σ. της Ο.Λ.Η. Α.Ε. και τη ληφθείσα απόφαση περί έγκρισης της πίστωσης 60.000 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ για ένα έτος για την παροχή υποστηρικτικών εργασιών στον λιμένα Ηρακλείου από το Σύνδεσμο Μονίμων Εργατών Λιμένος Ηρακλείου.
 6. Την υπ' αριθμ. πρωτ. Ο.Λ.Η 4132/19-07-2018 Σύμβαση Ανάθεσης Παροχής Υποστηρικτικών Εργασιών στο Σύνδεσμο Μονίμων Εργατών Λιμένος Ηρακλείου.
 7. Την υπ' αριθμ. πρωτ. Ο.Λ.Η 3367/13-06-2018 Απόφαση Ανάληψης Υποχρέωσης.
 8. Το υπ' αριθμ. πρωτ. Ο.Λ.Η 4582/09-08-2018 έγγραφο του Διευθυντή Διοικητικών Οικονομικών Υπηρεσιών.
 9. Το υπ' αριθμ. πρωτ. εισερχόμενο Ο.Λ.Η 4563/09-08-2018 αίτημα του Συνδέσμου Μονίμων Εργατών Λιμένος Ηρακλείου.
 10. Το υπ' αριθμ. πρωτ. Ο.Λ.Η 4725/21-08-2018 Γνωμοδοτικό Σημείωμα των Νομικών Συμβούλων του Ο.Λ.Η.
 11. Την υπ' αριθμ. 1/14^{ου}/21-08-2018 Απόφαση έκτακτου Δ.Σ της Ο.Λ.Η Α.Ε.

- 5) Στο υπ' αριθμ. 5307/08-10-2018 έγγραφο της η Ο.Λ.Η Α.Ε αναφέρει επιπροσθέτως ότι: «Δεν έχει εξοφληθεί μέχρι και σήμερα το ένταλμα πληρωμής που αναφέρεται στο με αρ. πρωτ. 4582/09-08-2018 έγγραφο του Διευθυντή Διοικητικών – Οικονομικών Υπηρεσιών. Δεν έχει υλοποιηθεί καμία εργασία από την 09/08/2018 και μετά, όπως επίσης δεν έχει εξοφληθεί οποιοδήποτε ποσό στα πλαίσια της με αριθμ. πρωτ. ΟΛΗ Α.Ε 4132/19-07-2018 Σύμβασης Ανάθεσης Παροχής Υποστηρικτικών Εργασιών στον Σύνδεσμο Μονίμων Εργατών Λιμένος Ηρακλείου».

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 τα Άρθρα 112 και 113, όπως ισχύει.
- 2) Ο Ν. 2932/2001 «Ελεύθερη παροχή υπηρεσιών στις θαλάσσιες ενδομεταφορές. Σύσταση Γενικής Γραμματείας Λιμένων και Λιμενικής Πολιτικής - Μετατροπή Λιμενικών Ταμείων σε Ανώνυμες Εταιρείες και άλλες διατάξεις. (ΦΕΚ Α' 145/27.6.2001).
- 3) Ο Ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ), (ΦΕΚ Α' 147/08-08-2016).
- 4) Ο Ν.4532/2018 «Ενσωμάτωση στην ελληνική νομοθεσία της Οδηγίας (ΕΕ) 2015/1794 και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α'63) Άρθρο 15.
- 5) Ο Ν. 4455/2017, Εθνικό Μητρώο Φορτοεκφορτωτών, Εθνικό Μητρώο Ιδιωτικών Φορέων Κοινωνικής Φροντίδας και άλλες διατάξεις (Φ.Ε.Κ Α' 22/23-02-2017).
- 6) Η Κ.Υ.Α 20303/383/2017, Εθνικό Μητρώο Φορτοεκφορτωτών (ΕΜΦ) – Οργάνωση λειτουργία και καθορισμός δικαιολογητικών εγγραφής (Φ.Ε.Κ Β' 1623/11-05-2017).
- 7) Η Κ.Υ.Α 60814/1583/2017, Γενικός Ενιαίος Κανονισμός Εργασίας Διεξαγωγής των Φορτοεκφορτωτικών Εργασιών Λιμένος (Φ.Ε.Κ Β' 4561/22-12-2017).
- 8) Η Κ.Υ.Α. 228536/2018, Περιεχόμενο και διαδικασίες υλοποίησης προγραμμάτων επαγγελματικής κατάρτισης Φορτοεκφορτωτών Λιμένα ή Ξηράς και προϋποθέσεις και διαδικασία πιστοποίησης των δεξιοτήτων τους (Φ.Ε.Κ Β' 12/10-01-2018).
- 9) Η Υ.Α 2133.1/11071/2018, Έγκριση τροποποίησης του Γενικού Κανονισμού Λιμένων αριθμ. 51 «Καθορισμός των όρων και των διαδικασιών εισόδου των λιμενεργατών στους λιμενικούς χώρους» (Φ.Ε.Κ Β' 567/21-02-2018).
- 10) ΟΝ.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.» (ΦΕΚ Α' 39).

- 11) Το ΠΔ 19/2016 «Κανονισμός Λειτουργίας και Οργάνωση Υπηρεσιών της Ρυθμιστικής Αρχής Λιμένων (Ρ.Α.Λ.)» όπως τροποποιήθηκε και ισχύει (ΦΕΚ Α' 28).
- 12) Η Απόφαση 330 «Κανονισμός Διερεύνησης Καταγγελιών της Ρυθμιστικής Αρχής Λιμένων» (Φ.Ε.Κ Β' 1923/02-06-2017).
- 13) Η απόφαση του Υπουργού Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής υπ' αρ. 1000.00/44060/2017 (ΦΕΚ Υ.Ο.Δ.Δ. 299/19.06.2017).
- 14) Η απόφαση του Υπουργού Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής υπ' αρ. 1000.0/62063/2018 (ΦΕΚ Υ.Ο.Δ.Δ. 477/23.08.2018).
- 15) Οι αποφάσεις 10/2017, 79/2018 και 102/2018 του Ελεγκτικού Συνεδρίου ΣΤ' κλ.

ΥΠΑΓΩΓΗ - ΑΙΤΙΟΛΟΓΙΚΟ

A. Αρμοδιότητα Αρχής

B. Νομικό και νομολογικό πλαίσιο - ερμηνεία

- I. Ν. 2932/2001, ΦΕΚ 145/Α'/27-06-2001 - Μετατροπή των Δημοτικών Λιμενικών Ταμείων σε Οργανισμούς Λιμένος
- II. Ν. 4455/2017, Φ.Ε.Κ Α' 22/23-02-2017 - Εθνικό Μητρώο Φορτοεκφορτωτών, Εθνικό Μητρώο Ιδιωτικών Φορέων Κοινωνικής Φροντίδας και άλλες διατάξεις.
- III. Κ.Υ.Α 60814/1583/2017, ΦΕΚ Β' 4561/22-12-2017 - Γενικός ενιαίος κανονισμός εργασίας διεξαγωγής των φορτοεκφορτωτικών Εργασιών Λιμένος.
- IV. Υ.Α 2133.1/11071/2018, Φ.Ε.Κ Β' 567/21-02-2018 - Έγκριση τροποποίησης του Γενικού Κανονισμού Λιμένων αριθμ. 51 «Καθορισμός των όρων και των διαδικασιών εισόδου των λιμενεργατών στους λιμενικούς χώρους».
- V. Ν. 4412/2016, ΦΕΚ Α' 147/08-08-2016 - «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ).

Γ. Αξιολόγηση Πραγματικών Περιστατικών και Διαδικασίας Ανάθεσης

A. Αρμοδιότητα Αρχής

Σύμφωνα με το Άρθρο 108 παρ. 1 του Ν. 4389/2016 «Συνιστάται Ανεξάρτητη Διοικητική Αρχή με την επωνυμία «Ρυθμιστική Αρχή Λιμένων» (Ρ.Α.Λ.), η οποία έχει

ως γενικότερη αποστολή την εποπτεία και τη διασφάλιση της νομιμότητας των σχέσεων μεταξύ δημόσιων και ιδιωτικών φορέων του εθνικού λιμενικού συστήματος, με έμφαση στην τήρηση της συμβατικής τάξης και την εφαρμογή της νομοθεσίας περί ελεύθερου ανταγωνισμού και με την επιφύλαξη των αρμοδιοτήτων της Γενικής Γραμματείας Λιμένων, Λιμενικής Πολιτικής και Ναυτιλιακών Επενδύσεων του Υπουργείου Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής».

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, 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,...».

Σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 εδ. α' του Κανονισμού Διερεύνησης Καταγγελιών της Ρυθμιστικής Αρχής Λιμένων «Η ανώνυμη καταγγελία μπορεί να είναι μόνο έγγραφη και πρέπει να περιέχει τα πληροφοριακά στοιχεία της παραγράφου 1 του παρόντος άρθρου, εξαιρουμένων των στοιχείων της ταυτότητας του, όπως αυτά ορίζονται στα στοιχεία α και β αυτής».

Συνεπώς η ΡΑΛ είναι καθ' ύλην αρμόδια για να εξετάσει και να λάβει απόφαση επί του εν θέματι ζητήματος και απολύτως παραδεκτώ φέρεται προς συζήτηση ενώπιον του Διοικητικού Συμβουλίου.

B. Νομικό και νομολογιακό πλαίσιο - ερμηνεία

I. Ν. 2932/2001, ΦΕΚ 145/Α'/27-06-2001 - Μετατροπή των Δημοτικών Λιμενικών Ταμείων σε Οργανισμούς Λιμένος

Με βάση το άρθρο 21 παρ. 3 του Νόμου 2932/2001 (ΦΕΚ 145/Α'/27-06-2001) το Νομικό Πρόσωπο με την επωνυμία Λιμενικό Ταμείο Ηρακλείου μετετράπη σε ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία Οργανισμός Λιμένος Ηρακλείου Α.Ε, με διακριτικό τίτλο Ο.Λ.Η Α.Ε και έδρα τον Δήμο Ηρακλείου. Με το άρθρο 22 του ιδίου Νόμου εγκρίθηκε και το καταστατικό της Ανώνυμης Εταιρείας σκοπός της οποίας σύμφωνα με το άρθρο 2 του καταστατικού της είναι η διοίκηση και η εκμετάλλευση των χώρων της Ζώνης Λιμένα δικαιοδοσίας της. Ειδικότερα στο Σκοπό της Εταιρείας περιλαμβάνονται: α) Η παροχή κάθε είδους λιμενικών υπηρεσιών προς τους χρήστες, η αναβάθμιση, η συντήρηση, η βελτίωση και η ανάπτυξη του λιμένα. β) Η παροχή υπηρεσιών ελλιμενισμού των πλοίων και διακίνησης επιβατών, οχημάτων, φορτίων. γ) Η εγκατάσταση, οργάνωση και εκμετάλλευση κάθε είδους λιμενικής υποδομής. δ) Η ανάληψη και εκτέλεση προγραμμάτων, μελετών και έργων σχετικών με τις δραστηριότητες του Οργανισμού Λιμένα που χρηματοδοτούνται από

εθνικούς, κοινοτικούς ή άλλους πόρους και που εντάσσονται στην εθνική λιμενική πολιτική. ε) Η ανάληψη κάθε δραστηριότητας που έχει σχέση με το λιμενικό έργο, καθώς και κάθε άλλης εμπορικής και επιχειρηματικής δραστηριότητας πέραν των παραδοσιακών λιμενικών υπηρεσιών συμπεριλαμβανομένων ιδίως της τουριστικής, της πολιτιστικής, της αλιευτικής, του σχεδιασμού και της οργάνωσης λιμενικών εξυπηρετήσεων. στ) Η αναβάθμιση των παρεχόμενων υπηρεσιών και υποδομών μέσω τεχνολογικού και οργανωτικού εκσυγχρονισμού. ζ) Η μέριμνα αισθητικής και λειτουργικής διάρθρωσης του λιμένα. η) Η εποικοδομητική συνεργασία με τους χρήστες του λιμένα και τους τοπικούς φορείς και τους φορείς της τοπικής αυτοδιοίκησης πρώτης και δεύτερης βαθμίδας. θ) Η εποικοδομητική συνεργασία και η ανάληψη κάθε δραστηριότητας που έχει σχέση με τους φορείς διοίκησης και εκμετάλλευσης των λιμένων της χώρας. ι) Η ανάληψη καθηκόντων "Γενικού Διαχειριστή" των χώρων της Ζώνης Λιμένα στο πλαίσιο του γενικού σχεδιασμού και ανάπτυξης του λιμενικού δυναμικού της χώρας, της χάραξης εθνικής λιμενικής πολιτικής για λογαριασμό του Δημοσίου και του ευρύτερου κοινωνικού συνόλου. ια) Κάθε άλλη δραστηριότητα που είχε ανατεθεί στα Λιμενικά Ταμεία ως νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου.

II. Ν. 4455/2017, Φ.Ε.Κ Α' 22/23-02-2017 - Εθνικό Μητρώο Φορτοεκφορτωτών, Εθνικό Μητρώο Ιδιωτικών Φορέων Κοινωνικής Φροντίδας και άλλες διατάξεις.

Σύμφωνα με το Άρθρο 1 παρ. 1β του Ν. 4455/2017, Φ.Ε.Κ Α' 22/23-02-2017 αναφορικά με τον ορισμό των φορτοεκφορτωτικών εργασιών διακίνησης φορτίου στο λιμένα ισχύει ότι *«Ως φορτοεκφορτωτικές εργασίες διακίνησης φορτίου στο Λιμένα, νοούνται η οργάνωση και διακίνηση των φορτίων μεταξύ των πλοίων που μεταφέρουν το φορτίο και της ξηράς, είτε πρόκειται για εισαγωγή και εξαγωγή είτε για διαμετακόμιση του φορτίου, στην οποία συμπεριλαμβάνεται η επεξεργασία, διακίνηση και προσωρινή αποθήκευση του φορτίου στον αντίστοιχο τερματικό σταθμό μεταφοράς φορτίου και η οποία σχετίζεται άμεσα με τη μεταφορά του φορτίου, με την εξαίρεση της αποθήκευσης, της αποσυσκευασίας, της ανασυσκευασίας ή κάθε άλλης υπηρεσίας προστιθέμενης αξίας που σχετίζεται με το διακινούμενο φορτίο (αποθηκευτικοί χώροι των εταιρειών)».*

Σύμφωνα με το Άρθρο 4 παρ. 4 του ως άνω Νόμου: *«Οι φορτοεκφορτωτές μπορούν να παρέχουν τις υπηρεσίες τους είτε μέσω ατομικής άσκησης επαγγέλματος είτε μέσω ομάδων ή ενώσεων ή επιχειρήσεων φορτοεκφορτώσεων είτε να απασχολούνται με σχέση εξαρτημένης εργασίας. Για τους φορτοεκφορτωτές που δεν απασχολούνται με σχέση εξαρτημένης εργασίας η αμοιβή τους συμφωνείται ελεύθερα με τον φορτοπαραλήπτη. Σε κάθε άλλη περίπτωση εφαρμόζονται οι διατάξεις της κείμενης εργατικής νομοθεσίας. Οι κανονισμοί διεξαγωγής των φορτοεκφορτωτικών εργασιών καταρτίζονται με Συλλογικές Συμβάσεις Εργασίας (Σ.Σ.Ε.) και σε περίπτωση που δεν υπάρχουν Σ.Σ.Ε., για μεν τα λιμάνια, με κοινή*

απόφαση των Υπουργών Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης και Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής, για δε την ξηρά, με απόφαση του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης.»

III. Κ.Υ.Α 60814/1583/2017, ΦΕΚ Β' 4561/22-12-2017 - Γενικός ενιαίος κανονισμός εργασίας διεξαγωγής των φορτοεκφορτωτικών Εργασιών Λιμένος.

Σύμφωνα με το Άρθρο 1 παρ. 3 της Κ.Υ.Α 60814/1583/2017 των Υπουργών Ναυτιλίας & Νησιωτικής Πολιτικής και Εργασίας Κοινωνικής, Ασφάλισης & Κοινωνικής Αλληλεγγύης: «Δεν υπάρχει γεωγραφικός περιορισμός για την άσκηση του επαγγέλματος του φορτοεκφορτωτή και οι εφοδιασμένοι με βεβαίωση εγγραφής στο Μητρώο Α' ή στο Μητρώο Β' - φορτοεκφορτωτών Λιμένα και Μητρώο Β' - Κατόχων Άδειας Χειριστή Μηχανημάτων Έργου, παρέχουν τις υπηρεσίες τους σε οποιοδήποτε Λιμένα της χώρας». Σύμφωνα με το Άρθρο 2 παρ. 3 της ως άνω Κ.Υ.Α ισχύουν τα ακόλουθα: «1. Αρμόδιοι για την ανάθεση του έργου φορτοεκφόρτωσης και την επιλογή - ορισμό του υπεύθυνου ομαδάρχη - αρχιεργάτη, είναι οι κάθε φορά φορτοπαραλήπτες, οι κύριοι των προς διακίνηση εμπορευμάτων και ειδών και κάθε εξουσιοδοτημένος για την ανάθεση του έργου της φορτοεκφόρτωσης (εργοδότες). 2. Η από κοινού πραγματοποίηση φορτοεκφορτωτικών εργασιών από ασκούντες ατομικά το επάγγελμα του φορτοεκφορτωτή, με ομάδες ή ενώσεις φορτοεκφορτωτών ή επιχειρήσεις φορτοεκφορτώσεων ή με απασχολούμενους με σχέση εξηρημένης εργασίας δεν απαγορεύεται. 3. Αρμόδιοι και υπεύθυνοι για τον καθορισμό του αριθμού και των συνθέσεων εργασίας για την φορτοεκφόρτωση κάθε είδους, είναι ο εκάστοτε φορτοπαραλήπτης, οι κύριοι των προς διακίνηση εμπορευμάτων και ειδών και κάθε εξουσιοδοτημένος για την ανάθεση του έργου της φορτοεκφόρτωσης (εργοδότες), οι εργοδότες στην περίπτωση εξαρτημένης εργασίας, ή ο οριζόμενος ως υπεύθυνος ομαδάρχη - αρχιεργάτης, εφόσον έχει εξουσιοδοτηθεί για τον καθορισμό των συνθέσεων εργασίας. 4. Η επιλογή, εκ μέρους των αρμοδίων για την ανάθεση του έργου των παρ. 1. και 3, φορτοεκφορτωτή ή των φορτοεκφορτωτών και του υπεύθυνου ομαδάρχη- αρχιεργάτη, είναι ελεύθερη.»

Επιπρόσθετα με βάση το Άρθρο 9 παρ. 1,2 της ίδιας Κ.Υ.Α ισχύει: «1. Οι ήδη λειτουργούσες στέγες του Λιμενεργάτη και οι παραχωρημένοι χώροι από τους Οργανισμούς Λιμένων και τα Λιμενικά Ταμεία στα Σωματεία εργαζομένων, συνεχίζουν να αποτελούν τους χώρους συγκέντρωσης και παραμονής των φορτοεκφορτωτών σε κάθε λιμάνι, καθώς και τους χώρους εναπόθεσης και φύλαξης του αναγκαίου εξοπλισμού για την εκτέλεση των φορτοεκφορτώσεων. Οι παραπάνω χώροι, χρησιμοποιούνται και ως χώροι συγκέντρωσης για την πραγματοποίηση της σύνθεσης των ομάδων και της αποστολής τους στους χώρους εργασίας. 2. Ίδιο δικαίωμα χρήσης των παραπάνω χώρων, έχουν και οι

φορτοεκφορτωτές, που παρέχουν τις υπηρεσίες τους μέσω ατομικής άσκησης επαγγέλματος, ανήκουν σε ομάδες ή σε ενώσεις, ή απασχολούνται με σχέση εξηρημένης εργασίας.»

IV. Υ.Α 2133.1/11071/2018, Φ.Ε.Κ Β' 567/21-02-2018 - Έγκριση τροποποίησης του Γενικού Κανονισμού Λιμένων αριθμ. 51 «Καθορισμός των όρων και των διαδικασιών εισόδου των λιμενεργατών στους λιμενικούς χώρους».

Με βάση την Υ.Α 2133.1/11071/2018 Υπουργών Ναυτιλίας & Νησιωτικής Πολιτικής, εγκρίθηκε η τροποποίηση του Γενικού Κανονισμού Λιμένων αναφορικά με τον καθορισμό των όρων και των διαδικασιών εισόδου των λιμενεργατών στους λιμενικούς χώρους. Σύμφωνα με το άρθρο 2 της εν λόγω τροποποίησης ορίζεται ως: «Λιμενικός χώρος»: Ηχερσαία και θαλάσσια ζώνη κάθε λιμένα και ως «Λιμενεργάτης»: «Ο φορτοεκφορτωτής που απασχολείται σε φορτοεκφορτωτικές εργασίες διακίνησης φορτίου στο λιμένα, κατά την έννοια του ισχύοντος νόμου περί Εθνικού Μητρώου Φορτοεκφορτωτών (Ε.Μ.Φ.), ο οποίος εγείνεται εγγεγραμμένος στο Μητρώο Α' του Ε.Μ.Φ.»

Στο Άρθρο 3 παρ. 1 ορίζεται ότι: «Δικαίωμα εισόδου στους λιμενικούς χώρους, για την άσκηση του επαγγέλματος του λιμενεργάτη, έχει κάθε λιμενεργάτης της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του παρόντος, εφόσον διαθέτει Άδεια Εισόδου Λιμενεργάτη σε Λιμενικούς Χώρους, η οποία εκδίδεται από Λιμενική Αρχή.»

V. Ν. 4412/2016, ΦΕΚ Α' 147/08-08-2016 - «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ).

Σύμφωνα με το άρθρο 118 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, «...προσφυγή στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης επιτρέπεται όταν η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, είναι ίση ή κατώτερη από το ποσό των είκοσι χιλιάδων (20.000) ευρώ».

Σύμφωνα με το άρθρο 224 παρ. 1-2 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «1. Για τους σκοπούς του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 222 έως 338) αναθέτοντες φορείς είναι εκείνοι οι οποίοι:

α) είναι αναθέτουσες αρχές ή δημόσιες επιχειρήσεις, οι οποίες ασκούν μία από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στα άρθρα 228 έως 234·

β) αν δεν είναι αναθέτουσες αρχές ή δημόσιες επιχειρήσεις, ασκούν, μεταξύ των δραστηριοτήτων τους, κάποια από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στα άρθρα 228 έως 234 ή συνδυασμό τέτοιων δραστηριοτήτων και λειτουργούν επί τη βάση ειδικών ή αποκλειστικών δικαιωμάτων τα οποία εκχωρεί αρμόδια αρχή της Ελλάδας...».

Σύμφωνα με το άρθρο 232 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Οι διατάξεις του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 222 έως 338) εφαρμόζονται στις δραστηριότητες που αφορούν την εκμετάλλευση μιας γεωγραφικής περιοχής με σκοπό τη διάθεση αερολιμένων, θαλάσσιων λιμένων ή λιμένων εσωτερικής ναυσιπλοΐας ή άλλων τερματικών σταθμών σε φορείς που πραγματοποιούν αεροπορικές, θαλάσσιες ή εσωτερικές πλωτές μεταφορές».

Σύμφωνα με το άρθρο 263 παρ. 3 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που αναφέρονται ρητά στο άρθρο 269, οι αναθέτοντες φορείς δύνανται να προσφεύγουν στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού».

Σύμφωνα με το άρθρο 269 περ. γ' υποπερ. ββ' του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να χρησιμοποιούν μια διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: ... γ) εάν τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες μπορούν να παρασχεθούν μόνον από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα για οποιονδήποτε από τους κατωτέρω λόγους: ββ) δεν υφίσταται ανταγωνισμός, επειδή υπάρχουν τεχνικοί λόγοι που εμποδίζουν την ανάπτυξή του....Οι εξαιρέσεις που ορίζονται στις υποπεριπτώσεις ββ) και γγ) εφαρμόζονται μόνο εάν δεν υπάρχει εύλογη εναλλακτική λύση ή υποκατάστατο και η απουσία ανταγωνισμού δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της σύμβασης».

Σύμφωνα με το άρθρο 326 παρ. 1 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Για συμβάσεις κάτω των ορίων, οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να προσφεύγουν εκτός από τις διαδικασίες που προβλέπονται στο άρθρο 263 και στις διαδικασίες του συνοπτικού διαγωνισμού και της απευθείας ανάθεσης, σύμφωνα με τα άρθρα 327 και 328. Τα ανώτατα χρηματικά όρια των άρθρων 327 και 328, δύνανται να αναπροσαρμόζονται με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομικών και του καθ' ύλην αρμόδιου Υπουργού».

Περαιτέρω, από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 326 παρ. 1, 263 παρ. 3 και 269 περ. γ' υποπερ. ββ' του ν. 4412/2016 προκύπτει ότι για συμβάσεις προμήθειας με εκτιμώμενη αξία κατώτερη των ορίων εφαρμογής της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ, επιτρέπεται η προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σε περίπτωση που η προμήθεια μπορεί να παρασχεθεί μόνο από ένα συγκεκριμένο οικονομικό φορέα, υπό τις προϋποθέσεις ότι δεν υφίσταται ανταγωνισμός λόγω τεχνικών λόγων που εμποδίζουν την ανάπτυξή του, ότι δεν υπάρχει εύλογη εναλλακτική λύση ή υποκατάστατο και ότι η απουσία ανταγωνισμού δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της σύμβασης (βλ. Ε.Σ. ΣΤ' Κλ. 10/2017, 79/2018, 102/2018).

Γ. Αξιολόγηση Πραγματικών Περιστατικών και Διαδικασίας Ανάθεσης

Σύμφωνα με την υπ' αριθμ. πρωτ. Ο.Λ.Η 3353/13-06-2018 έγγραφο-εισήγηση τριών Διευθύνσεων των Υπηρεσιών του Ο.Λ.Η προς το Διοικητικό Συμβούλιο με θέμα «Έγκριση Πίστωσης για υποστηρικτικές εργασίες εντός κυρίως 'λιμενικής ζώνης' από το 'Σύνδεσμο Μονίμων Εργατών Λιμένος Ηρακλείου', ανέφεραν οι εν λόγω Διευθύνσεις, επικαλούμενες έλλειψη μονίμου προσωπικού σε διάφορες ειδικότητες, την για μεγάλο διάστημα συνεργασία της Ο.Λ.Η. Α.Ε. με το Σύνδεσμο Μονίμων Εργατών Λιμένος Ηρακλείου για την παροχή υπηρεσιών εντός της Χερσαίας Ζώνης Λιμένα για την αντιμετώπιση καθημερινών αναγκών. Περαιτέρω υπολόγισαν το κόστος των Υπηρεσιών στο ποσό των 60.000 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ και εισηγήθηκαν την εξέταση δυνατότητας σχετικής Σύμβασης σύμφωνα με την κείμενη Νομοθεσία για την έγκριση της διάθεσης της εν λόγω πίστωσης.

Ως εκ τούτου, ο Σύνδεσμος Μονίμων Εργατών Λιμένος Ηρακλείου προέβη σε εντολή προς δικηγόρο για τη σύνταξη Γνωμοδότησης ως προς τρόπο σύναψης Σύμβασης με την Ο.Λ.Η. Α.Ε. Αντίστοιχα το Νομικό τμήμα της Ο.Λ.Η. Α.Ε. ετοίμασε εσωτερική Γνωμοδότηση για τη διαδικασία σύναψης Σύμβασης.

Με το υπ' αριθμ. πρωτ. εισερχόμενο Ο.Λ.Η 3355/14-06-2018 Γνωμοδοτικό Σημείωμα του Πληρεξουσίου Δικηγόρου του Συνδέσμου, αναλύεται κατά κύριο λόγο το νομικό Καθεστώς που διέπει του Φορτοεκφορτωτές και αναφέρεται ότι οι Φορτοεκφορτωτές-Μέλη του Συνδέσμου Μονίμων Εργατών Λιμένος Ηρακλείου τυγχάνει να είναι ενταγμένοι στο Μητρώο Β' του Εθνικού Μητρώου Φορτοεκφορτωτών με πιστοποίηση επαγγελματικής εξειδίκευσης για τις εργασίες που αναφέρονται στην Ενότητα Β'. Επίσης αναφέρεται ότι λόγω της προαναφερόμενης πιστοποίησης δύνανται να διενεργούν ακόμη και τις πιο εξειδικευμένες λιμενεργατικές εργασίες. Επικαλούμενος ο Πληρεξούσιος δικηγόρος έλλειψη ανταγωνισμού λόγω τεχνικών λόγων που εμποδίζουν την ανάπτυξή του, συμπεραίνει ότι είναι δυνατή η απασχόληση *«από το Φορέα Εκμετάλλευσης του λιμένος με την προβλεπόμενη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, εφόσον, ενόψει των ανωτέρω, η φύση και ο χαρακτήρας του έργου ή των παρεχόμενων υπηρεσιών το δικαιολογεί»*.

Αντίστοιχο σκεπτικό με το ανωτέρω Γνωμοδοτικό Σημείωμα φέρει και το υπ' αριθμ. πρωτ. Ο.Λ.Η 3354/14-06-2018 Γνωμοδοτικό Σημείωμα των Νομικών Συμβούλων του Ο.Λ.Η., το οποίο έχει λάβει υπόψη του και αναφέρει την ανωτέρω Γνωμοδότηση.

Βασιζόμενο στις ανωτέρω δύο νομικές Γνωμοδοτήσεις, σύμφωνα με τις αρχές της χρηστής διοίκησης, το Δ.Σ. της Ο.Λ.Η. Α.Ε. έλαβε απόφαση περί έγκρισης της πίστωσης των 60.000 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ για ένα έτος για υποστηρικτικές εργασίες εντός της κυρίως «Λιμενικής Ζώνης» στο λιμένα Ηρακλείου στην από 15.06.2018 Συνεδρίασή του, με τη διαδικασία της απευθείας διαπραγμάτευσης, χωρίς τη

διενέργεια διαγωνιστικής διαδικασίας. Εν συνεχεία σύνηψε την υπ' αριθμ. πρωτ. Ο.Λ.Η 4132/19-07-2018 Σύμβαση Ανάθεσης Παροχής Υποστηρικτικών Εργασιών στο Σύνδεσμο Μονίμων Εργατών Λιμένος Ηρακλείου. Ένεκα της ανωτέρω διαδικασίας, η υπογραφή της σύμβασης κρίνεται ότι τελεστήκε σε πρόσφορη βάση για τη θεμελίωση εμπιστοσύνης εκ μέρους του οργάνου ότι εκινείτο εντός του πλαισίου νομιμότητας.

Αντικείμενο της Σύμβασης περιγράφεται σύμφωνα με το άρθρο 1 αυτής «...η ανάθεση υποστηρικτικών εργασιών στα πλαίσια των καθηκόντων των Λιμενεργατών/Φορτοεκφορτωτών, όπως αυτά ορίζονται στους Γενικούς Κανονισμούς Λιμένων (φορτοεκφορτωτικές εργασίες, καλή τάξη, καθαριότητα, υγιεινή κ.λ.π) εντός της λιμενικής ζώνης. Συγκεκριμένα ο ανάδοχος αναλαμβάνει την παροχή υπηρεσιών εντός της χερσαίας ζώνης λιμένα για την αντιμετώπιση καθημερινών αναγκών όπως:

1. Υπηρεσίες φορτοεκφόρτωσης όταν δεν επαρκεί το προσωπικό του Ο.Λ.Η Α.Ε για την εξυπηρέτηση της εμπορικής κίνησης και την απομάκρυνση υπολειμμάτων φορτοεκφορτώσεων.
2. Υπηρεσίες για τη συντήρηση υποδομών του Ο.Λ.Η Α.Ε οι οποίες γίνονται με αυτεπιστασία.
3. Υπηρεσίες που αφορούν την εξυπηρέτηση κρουαζιερόπλοιων (παροχή νερού, μεταφορές εξοπλισμού κ.λ.π.)
4. Υπηρεσίες που αφορούν την εξυπηρέτηση της ακτοπλοΐας (ζύγιση οχημάτων, διαχείριση parking κλπ.)».

Εκ του αντικειμένου της Σύμβασης προκύπτει ότι η Ο.Λ.Η. Α.Ε. έχει αναθέσει, πέραν των υπηρεσιών φορτοεκφόρτωσης, υπηρεσίες που αφορούν τη συντήρηση των υποδομών οι οποίες γίνονται με αυτεπιστασία, την εξυπηρέτηση Κρουαζιεροπλοίων και Ακτοπλοΐας στο Σύνδεσμο Μονίμων Εργατών Λιμένος Ηρακλείου και άλλες υποστηρικτικές εργασίες για τη λειτουργία του λιμένα.

Για τη δε σύναψη της Σύμβασης, η Ο.Λ.Η. Α.Ε. προβαίνει σε παραδοχή και αποδοχή πραγματικών περιστατικών, των οποίων γίνεται επίκληση στη Γνωμοδότηση του πληρεξουσίου δικηγόρου του Συνδέσμου Μονίμων Εργατών Λιμένος Ηρακλείου. Πιο συγκεκριμένα, η υπ' αριθμ. πρωτ. εισερχόμενο Ο.Λ.Η 3355/14-06-2018 Γνωμοδότηση δέχεται ότι υπάρχει έλλειψη ανταγωνισμού, επειδή υφίστανται τεχνικοί λόγοι που εμποδίζουν την ανάπτυξή του, χωρίς να αναφέρει τους λόγους αυτούς. Ο δε ισχυρισμός ότι ο Σύνδεσμος Μονίμων Εργατών Λιμένος Ηρακλείου είναι ο μόνος οικονομικός φορέας που δύναται να παρέχει φορτοεκφορτωτικές εργασίες αποτελεί καταρχήν δήλωση του πληρεξουσίου δικηγόρου του Συνδέσμου και οφείλει η Ο.Λ.Η. Α.Ε. να προβεί σε έλεγχό του.

Επιπλέον, η υπ' αριθμ. πρωτ. Ο.Λ.Η 3354/14-06-2018 Γνωμοδότηση των εσωτερικών νομικών συμβούλων της Ο.Λ.Η. Α.Ε. δέχεται, εκ της γνωμοδότησης του πληρεξουσίου δικηγόρου Συνδέσμου Μονίμων Εργατών Λιμένας Ηρακλείου, τον ισχυρισμό ότι ο εν λόγω Σύνδεσμος αποτελεί το μόνο οικονομικό φορέα που δύναται να παρέχει φορτοεκφορτωτικές εργασίες στον λιμένα Ηρακλείου.

Περαιτέρω, οι ανωτέρω δύο Γνωμοδοτήσεις μελετούν ως νομικό αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών λιμενεργασίας-φορτοεκφορτωτικών εργασιών και όχι την παροχή υποστηρικτικών εργασιών, όπως περιγράφονται στο αντικείμενο της προαναφερθείσας Σύμβασης.

Η Ο.Λ.Η. Α.Ε. έχει διευρύνει, εντός της συμβάσεως, το αντικείμενο της παροχής υπηρεσιών εκ μέρους των λιμενεργατών και σε υπηρεσίες – εργασίες, οι οποίες δεν περιγράφονται στις κύριες επαγγελματικές και επιμέρους επαγγελματικές λειτουργίες (ΚΕΛ – ΕΕΛ) του επαγγελματικού περιγράμματος του επαγγέλματος του φορτοεκφορτωτή, σε μη άμεσα συνυφασμένες με την παροχή λιμενεργασίας εντός της Ζώνης Λιμένας υπηρεσίες, όπως ενδεικτικά αναφέρονται η διαχείριση του πάρκινγκ και παροχή υπηρεσιών για τη συντήρηση των υποδομών η οποίες γίνονται με αυτεπιστασία.

Ενώ λοιπόν, τίθεται ο ισχυρισμός εκ μέρους του πληρεξουσίου δικηγόρου του Συνδέσμου Μονίμων Εργατών Λιμένας Ηρακλείου ότι υφίσταται έλλειψη ανταγωνισμού, λόγω τεχνικών λόγων που εμποδίζουν την ανάπτυξή του για την παροχή λιμενεργασίας στο λιμένα Ηρακλείου με σκοπό τη σύναψη σύμβασης με διαπραγμάτευση χωρίς διαγωνιστική διαδικασία, εφαρμοζόμενης της εξαίρεσης του άρθρου 269 περ. γ' υποπερ. ββ' του ν. 4412/2016, η Ο.Λ.Η. Α.Ε. διευρύνοντας το αντικείμενο της εν λόγω Σύμβασης σε περισσότερες υπηρεσίες - μη άμεσα συνυφασμένες με τις οριοθετημένες από την Κ.Υ.Α. 60814/1583/2017 υπηρεσίες παροχής λιμενεργασίας εντός της Ζώνης Λιμένας, **εκφεύγει του πραγματικού του κανόνα δικαίου της εξαίρεσης.**

Επιπλέον, η επίκληση στο υπ' αριθμ. πρωτ. Ο.Λ.Η 4725/21-08-2018 Γνωμοδοτικό Σημείωμα των Νομικών Συμβούλων του Ο.Λ.Η., ότι το κόστος για την αξιοποίηση του εργατικού δυναμικού του Συνδέσμου για τις υποστηρικτικές εργασίες *«ήταν και παραμένει σαφώς πολύ χαμηλότερο από το αντίστοιχο κόστος ανάθεσης των σχετικών εργασιών σε ιδιωτική εταιρεία που θα είναι σε ετοιμότητα (standby) για να παρέχει υποστηρικτικές εργασίες»* δεν προκύπτει από την επίκληση συγκεκριμένων συγκριτικών στοιχείων, ούτε δε απεστάλησαν τέτοιου είδους στοιχεία στην Αρχή. Επίσης η συγκεκριμένη επίκληση εντός της Γνωμοδότησης δύναται να στηρίξει επιχείρημα περί δυνητικού ανταγωνισμού για την παροχή υποστηρικτικών εργασιών στον λιμένα Ηρακλείου.

Περαιτέρω, όταν ο Αναθέτων Φορέας επιχειρεί να εφαρμόσει μία εξαίρεση του ν. 4412/2016, όπως εν προκειμένω, οφείλει να βρίσκεται σε θέση να τεκμηριώσει, επί τη βάσει πραγματικών περιστατικών, σιγουριά για την εφαρμογή της εξαίρεσης και όχι πιθανολόγηση.

Ως εκ τούτου, η προϋπόθεση της έλλειψης ανταγωνισμού, λόγω τεχνικών λόγων που εμποδίζουν την ανάπτυξή του (άρθρο 269 περ. γ' υποπερ. ββ' του ν. 4412/2016), ένεκα της οποίας προσέφυγε η Ο.Λ.Η. Α.Ε. σε απευθείας ανάθεση υποστηρικτικών εργασιών ύψους 60.000 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ, δίχως διενέργεια διαγωνιστικής διαδικασίας, δεν τεκμαίρεται ότι πληρείται, ένεκα της διεύρυνσης του αντικείμενου της Σύμβασης σε σχέση με το αντικείμενο που εξετάστηκε από τις υπ' αριθμ. πρωτ. Ο.Λ.Η. 3354/14-06-2018 και 3355/14-06-2018 νομικές Γνωμοδοτήσεις. Επίσης, ούτε προκύπτει η ανωτέρω προϋπόθεση από πραγματικά περιστατικά, τα οποία αποδεικνύονται από τα έγγραφα και τα στοιχεία που εστάλησαν από την Ο.Λ.Η. Α.Ε. προς την Αρχή (π.χ. διενέργεια διαγωνισμού για τις ίδιες εργασίες, τουλάχιστον δύο φορές, ο οποίος να απέβη άκαρπος).

Επίσης παρατηρείται απουσία τεκμηρίωσης ως προς τα ανωτέρω, ήτοι του αντικείμενου της Σύμβασης σε σχέση με την εφαρμογή της εξαίρεσης του ν. 4412/2016 από την Ο.Λ.Η. Η σχετική τεκμηρίωση που εστάλη από την Ο.Λ.Η. αφορά την υπηρεσία φορτοεκφόρτωσης και είναι ανεπαρκώς σχετιζόμενη με το αντικείμενο της Σύμβασης.

Άρα τυγχάνει μη νόμιμη η εφαρμογή της εξαίρεσης για τη διαδικασία με απευθείας ανάθεση με διαπραγμάτευση ύψους 60.000 €, χωρίς διαγωνιστική διαδικασία.

Μεταγενέστερη Απόφαση του Δ.Σ. της Ο.Λ.Η Α.Ε. (υπ' αριθμ. 1/14^{ου}/21-08-2018) περί της αποστολής της εν λόγω Σύμβασης προς το αρμόδιο εποπτεύων Υπουργείο Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής, και ειδικότερα στη Γενική Γραμματεία Λιμένων, Λιμενικής Πολιτικής και Επενδύσεων για τον έλεγχο και τη διατύπωση γνώμης, χωρίς την περαιτέρω εκτέλεση της σύμβασης, αποτελεί ένδειξη ελέγχου της νομιμότητος αυτής από την ίδια την Ο.Λ.Η Α.Ε.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Η Ρυθμιστική Αρχή Λιμένων ομόφωνα σε φανερή ψηφοφορία

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ

Ελλείψει της τεκμηρίωσης πλήρωσης της προϋπόθεσης που θέτει το άρθρο 269 περ. γ' υποπερ. ββ' του Ν. 4412/2016, περί έλλειψης ανταγωνισμού, δυνάμει της οποίας προσέφυγε η Ο.Λ.Η. Α.Ε. σε απευθείας ανάθεση υποστηρικτικών εργασιών ύψους 60.000 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ,

α) την ανάκληση από πλευράς της Ο.Λ.Η. Α.Ε. της από 15^{ης} Ιουνίου 2018 Απόφασης περί έγκρισης της πίστωσης 60.000 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ για ένα έτος για την παροχή υποστηρικτικών εργασιών στον λιμένα Ηρακλείου από το Σύνδεσμο Μονίμων Εργατών Λιμένος Ηρακλείου και

β) την από μέρους της Ο.Λ.Η. Α.Ε. καταγγελία της εν συνεχεία Σύμβασης Ανάθεσης Παροχής Υποστηρικτικών Εργασιών στο Σύνδεσμο Μονίμων Εργατών Λιμένος Ηρακλείου, ως μη νόμιμα συναφθείσας, σύμφωνα με τα στοιχεία που έχει στη διάθεσή της η Αρχή, λόγω εσφαλμένης εφαρμογής εξαίρεσης του Ν. 4412/2016.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΗΣ Ρ.Α.Λ.

Παναγιώτης – Ιάσων
Αγγελόπουλος