

Αριθ. Πρωτ.23575/ΓΒ/σμ

Αθήνα, 14 Ιουλίου 2011

Π Ρ Ο Σ

Υπουργό Υποδομών, Μεταφορών και
Δικτύων κ. Ιωάννη Ραγκούση

- ΚΟΙΝ.:
1. Υπουργό Πολιτισμού και Τουρισμού
κ. Παύλο Γερούλανο
 2. Υφυπουργό Υποδομών, Μεταφορών
και Δικτύων, κ. Γιάννη Μαγκριώτη
 3. Γενικό Γραμματέα Δημοσίων Έργων
κ. Ιωάννη Οικονομίδη
Χαρ. Τρικούπη 182 – ΑΘΗΝΑ
 4. Γενικό Επιθεωρητή Δημόσιας
Διοίκησης κ. Λ. Ρακιντζή
 5. ΔΕΕΜΠΚ/Υπ. Πολ. & Τουρ.

ΘΕΜΑ: Ακύρωση διαγωνισμού του έργου «Εξασφάλιση Αρχαιολογικού Χώρου Δελφών,
Κατασκευή Μεταλλικού Τοίχου Ανάσχεσης»

Κύριε Υπουργέ,

Το Τμήμα Κατασκευών του Συμβουλίου Δημοσίων Έργων της Γενικής Γραμματείας
Δημοσίων Έργων, εισηγήθηκε, στο πλαίσιο των αρμοδιοτήτων του, την έγκριση προσθήκης
πρόσθετων όρων για το εν θέματι έργο.

Παρότι η σχετική Υπουργική Απόφαση έγκρισης των πρόσθετων όρων αναρτήθηκε
έγκαιρα στο Πρόγραμμα Δι@υγεια, λόγω μη εξοικείωσης με την εφαρμογή, δεν προλάβαμε
να προχωρήσουμε στις απαραίτητες ενέργειες προσβολής της.

Επειδή όμως:

Α) Οι ανωτέρω εγκριθέντες πρόσθετοι όροι είναι στην κυριολεξία φωτογραφικοί,
ακυρώνοντας την λειτουργία του αντίστοιχου μητρώου καταλληλότητας των εργοληπτικών
επιχειρήσεων (ΜΕΕΠ)

Β) Η πρόσφατη απόφαση του ΣτΕ μετά την υπ'αριθμ.23096/ΓΒ/μβ/24-3-2011
διαμαρτυρία του Συνδέσμου μας και την σχετική προσφυγή εταιρείας μέλους μας
αποδοκιμάζει σαφώς παρόμοιες αποφάσεις έγκρισης ειδικών όρων έργων του Υπουργείου
Πολιτισμού, παρότι και στην περίπτωση αυτή το Υπουργείο Πολιτισμού και Τουρισμού έχει
επικαλεστεί τις διατάξεις του Π.Δ.99/1992

Γ) Η σημερινή κατάσταση της Χώρας, της οικονομίας και του κλάδου δεν επιτρέπει ούτε την παραμικρή υπόνοια καταστρατήγησης του ανταγωνισμού

Ζητάμε την αναστολή και ακύρωση κάθε σχετικής διαδικασίας ώστε να διασφαλιστεί, στο μέτρο του δυνατού, η τήρηση της αρχής της νομιμότητας στον κλάδο μας.

Με τιμή,

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΕΝ. ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ Π. ΒΛΑΧΟΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ Β. ΚΥΡΙΑΚΟΠΟΥΛΟΣ

Συνημμένα υποβάλλονται:

1. Η από 11-7-2011/ Επιστολή της εταιρείας μέλους ΜΑΛΛΙΟΝΤΑ ΑΤΕ
2. Η με ΑΔΑ: 4ΑΛ31-ΚΚ Απόφαση του Υπουργού Υ.ΜΕ.ΔΙ. με θέμα «Έγκριση προσθήκης πρόσθετων όρων στην διακήρυξη του έργου «Εξασφάλιση Αρχαιολογικού Χώρου Δελφών, Κατασκευή Μεταλλικού Τοίχου Ανάσχεσης»
3. Απόφαση 408/2011 της Ε.Α. του ΣΤΕ



ΜΑΛΛΙΟΝΤΑ ΑΤΕ

ΕΙΔΙΚΑ ΤΕΧΝΙΚΑ ΕΡΓΑ

Προς : Δ.Ε.Ε.Μ.Π.Κ/ΥΠ.ΠΟΛ.&ΤΟΥΡ/ΓΕΝ.Δ/ΝΣΗ ΜΟΥΣΕΙΩΝ ΚΑΙ
ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΕΡΓΩΝ-Δ/ΝΣΗ ΑΝΑΣΤΗΛΩΣΗΣ ΑΡΧΑΙΩΝ
ΜΝΗΜΕΙΩΝ
Πλ.Καρύτση 12 Αθηνά
ΑΘΗΝΑ 11-7-2011
FAX. 210 32 42 509
E-MAIL: daam@cultture

Αριθ. Πρωτ.: 5639/ΘΒ
Ημερομηνία: 11.07.2011

Κοιν. : -ΕΛΕΓΚΤΙΚΟ ΣΥΝΕΔΡΙΟ
(FAX2106484897)
-ΠΕΔΜΗΕΔΕ(Υπ'όψιν Δ.Σ)
-ΠΕΔΜΕΔΕ (αντιπροσωπεία-Δ.Σ)
-ΣΑΤΕ (Υπ'όψιν Δ.Σ)
-ΠΕΣΕΔΕ (Υπ'όψιν Δ.Σ)

Θέμα : ΕΝΣΤΑΣΗ ΚΑΤΑ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΤΗΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΑΣ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ
«ΕΞΑΣΦΑΛΙΣΗ ΑΡΧΑΙΟΛΟΓΙΚΟΥ ΧΩΡΟΥ ΔΕΛΦΩΝ, ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ
ΜΕΤΑΛΛΙΚΟΥ ΤΟΙΧΟΥ ΑΝΑΣΧΕΣΗΣ»

Σχετ. : Απόφαση 408/2011/Επιτρ. Αναστολών του Σ.τ.Ε (συνημμένη)

Κύριοι,

Την Πέμπτη 7/7/2011 παραλάβαμε εμπρόθεσμα τα τεύχη του ανωτέρω διαγωνισμού.

Κατά την μελέτη των «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ» που πρέπει να καταθέσει η κάθε συμμετέχουσα εργοληπτική επιχείρηση στην επιτροπή διαγωνισμού, διαπιστώσαμε την ύπαρξη πρόσθετων «Δικαιολογητικών Τεχνικής Ικανότητας» που πρέπει να διαθέτει ο διαγωνιζόμενος.

Κατά τη γνώμη μας η ύπαρξη των εν λόγω πρόσθετων όρων στην ανωτέρω διακήρυξη:

1. **Ακυρώνει** την Πιστοποιημένη από το αρμόδιο Υπουργείο εμπειρία των εργοληπτικών επιχειρήσεων που είναι εγγεγραμμένες στην αντίστοιχη βαθμίδα του Μ.Ε.Ε.Π.
2. **Θέτει αυθαίρετους περιορισμούς σε χρηματικά ποσά** (50% του προϋπολογισμού του έργου, ξεχωριστό έργο 230.000 ευρώ με ΦΠΑ) που πρέπει να έχουν εκτελέσει οι διαγωνιζόμενοι ή οι συνεργάτες τους προκειμένου η συμμετοχή τους να είναι έγκυρη.
3. **Θέτει παράλογους περιορισμούς για το πότε και το πού** πρέπει να έχουν εκτελεσθεί τα έργα που κάποιος διαγωνιζόμενος θα επικαλεσθεί, για την έγκυρη συμμετοχή του. (τελευταία δεκαετία, Αρχαιολογικοί χώροι)
4. Απαιτεί **αποκλειστική** συνεργασία του διαγωνιζόμενου με κάποιον κατέχοντα την ζητούμενη εμπειρία, **περιορίζοντας έτσι δραστικά των αριθμό** των συμμετεχόντων στον διαγωνισμό.
5. **Επιβάλλει επί ποινή αποκλεισμού τον τρόπο** με τον οποίο θα πιστοποιείται η ζητούμενη εμπειρία. (εγκύκλιος 1/99 του ΥΠΕΧΩΔΕ) **δίνοντας έτσι την χαρακτηριστική βολή** στο πλήθος των προσφορών που πρόκειται να κατατεθούν διαγωνισμό.





Όλα τα ανωτέρω, κατά την γνώμη μας συνιστούν:

- **Προσβολή, Υποτίμηση** των τεχνικών (Μηχανικών , τεχνιτών κλπ) που απασχολούνται στις εργοληπτικές επιχειρήσεις, που έχουν από τον νόμο δικαίωμα συμμετοχής στον εν λόγω διαγωνισμό.
- **Παράβαση της ισχύουσας** νομοθεσίας περί ύπαρξης πρόσθετων όρων σε διαγωνισμούς του Δημοσίου Τομέα, καθότι γίνεται **κατάχρηση** στο είδος και το πλήθος των περιορισμών που τίθενται.
- **Απαξίωση των μηχανικών της Υπηρεσίας σας** για τους οποίους εκπέμπετε μήνυμα, ότι δεν τους εμπιστεύεσθε, ούτε για την εκπόνηση άρτιων μελετών, ούτε για την επαρκή επίβλεψη των εργασιών.
- Συνθήκες μείωσης του ανταγωνισμού που αναμένεται να εκδηλωθεί στον εν λόγω διαγωνισμό, στερώντας από τον πολύπαθο Δημόσιο Τομέα οικονομικά οφέλη.
- **Αδιαφορία στην συνημμένη απόφαση 408/2011 της Επιτροπής Αναστολών του Σ. Τ. Ε.** με την οποία αναστέλλονται διαγωνισμοί του ΥΠΠΟΤ που έθεταν παρόμοιους όρους στις διακηρύξεις των.

Για τους ανωτέρω βάσιμους, νόμιμους και αληθείς λόγους:

ΕΝΙΣΤΑΜΕΘΑ

Κατά της Διακήρυξης της Δημοπρασίας του εν λόγω έργου

ΖΗΤΩΝΤΑΣ

Την επαναδημοπράτηση του έργου, απαλείφοντας τους πρόσθετους όρους περί «ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΙΚΑΝΟΤΗΤΑΣ».

Με την ελπίδα ότι η Υπηρεσία σας θα ικανοποιήσει το αίτημά μας και επιφυσασόμενοι για την διεκδίκηση όλων των νόμιμων δικαιωμάτων μας, παραμένουμε στην διάθεσή σας για πρόσθετες πληροφορίες και διευκρινίσεις.

Με εκτίμηση

Για την ΜΑΛΛΙΟΝΤΑ ΑΤΕ
Γ.Ε. ΒΑΣΙΛΙΑΣ
Πρ. & Δ/νων Σύμβουλος

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΥΠΟΔΟΜΩΝ
ΜΕΤΑΦΟΡΩΝ ΚΑΙ ΔΙΚΤΥΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜ. ΔΗΜ. ΕΡΓΩΝ
ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΚΑΙ ΠΡΟΓ/ΤΟΣ
Δ/ΝΣΗ ΝΟΜ.ΣΥΝΤ/ΣΜΟΥ & ΚΩΔ/ΣΗΣ
Ταχ. Δ/νση: Χαρ.Τρικούπη 182
Ταχ. κώδ: 101 78 Αθήνα
Τηλ: 210 6429185
ΤΕΛΕΦΑΧ: 2106464392

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ
ΑΔΑ
Αθήνα, 14.2.2011
Αρ.πρ. Δ17α/43/1/ ΦΝ 440

ΑΠΟΦΑΣΗ

ΘΕΜΑ: Έγκριση προσθήκης πρόσθετων όρων στη διακήρυξη του έργου:
«Εξασφάλιση Αρχαιολογικού χώρου Δελφών, κατασκευή μεταλλικού τοίχου
ανάσχεσης ».

Έχοντας υπόψη :

1. Τις διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 15 του ν.3669/08 «Κύρωση της Κωδικοποίησης της νομοθεσίας κατασκευής δημοσίων έργων»(Α΄116)
2. Τη γνωμοδότηση (πράξη 3 της αριθμ. 3/25.1.2011 συνεδρίασης) του Συμβουλίου Δημοσίων Έργων – Τμήμα Κατασκευών της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Έργων.

και επειδή :

Το Υπουργείο Πολιτισμού και Τουρισμού προχωρεί στη δημοπράτηση του έργου: «Εξασφάλιση Αρχαιολογικού χώρου Δελφών, κατασκευή μεταλλικού τοίχου ανάσχεσης », με αντικείμενο τη λήψη μέτρων για την αντιμετώπιση των προβλημάτων που δημιουργούνται από καταπτώσεις βράχων εκ των κατακόρυφων πρανών, βόρεια του αρχαιολογικού χώρου Δελφών.

Συγκεκριμένα προβλέπεται η κατασκευή τοίχου ανάσχεσης με μικροπασσάλους, εντός του αρχαιολογικού χώρου, όπου φιλοξενεί μοναδικής αξίας αρχαιότητες.

Η κατασκευή του έργου παρουσιάζει ιδιαιτερότητες και δυσκολίες εξαιτίας του χώρου εντός του οποίου θα λάβουν χώρα οι εργασίες και συγκεκριμένα λαμβανομένων υπόψη των γεγονότων ότι ο χώρος κατασκευής του έργου δεν είναι ανασκαμμένος και αναμένεται να εντοπιστούν αρχαιότητες, η διέλευση του προσωπικού, μηχανημάτων κλπ. θα γίνεται διαμέσου των αρχαιοτήτων, ενώ για την πρόσβαση στο χώρο απαιτούνται ειδικές κατασκευές (π.χ. ράμπα υπό μορφή ξύλινης γέφυρας) και σε όλες τις φάσεις κατασκευής του έργου, ο Αρχαιολογικός χώρος θα πρέπει να παραμείνει ανοιχτός και επισκέψιμος. Επιπλέον πρέπει, με κάθε τρόπο, να αποφευχθεί η δημιουργία δονήσεων κατά το στάδιο τοποθέτησης των πασσάλων.

Ύστερα από τα ανωτέρω, είναι απαραίτητη ιδιαίτερη γνώση και εμπειρία, σε συνδυασμό με τον απαιτούμενο εξοπλισμό, σε εργασίες εντός των αρχαιολογικών χώρων και με την απαραίτητη παρουσία της Αρχαιολογικής Υπηρεσίας.

Κρίνεται ότι η αξιόπιστη, ασφαλής, έντεχνη και αποτελεσματική εκτέλεση του έργου θα διασφαλιστεί με την προσθήκη σχετικών επιπλέον όρων τεχνικής ικανότητας στη διακήρυξη.

Έχουν εκπονηθεί οι αναγκαίες μελέτες, έχουν γίνει οι απαραίτητες ενέργειες για τη χρηματοδότηση του έργου από το ΕΣΠΑ, και είναι αυτό ώριμο για δημοπράτηση.

Αποφασίζουμε

Εγκρίνουμε την προσθήκη πρόσθετων όρων, στη διακήρυξη δημοπράτησης του έργου: «Εξασφάλιση Αρχαιολογικού Χώρου Δελφών, κατασκευή μεταλλικού τοίχου ανάσχεσης» ως εξής:

«Οι διαγωνιζόμενοι, και σε περίπτωση Κοινοπραξίας ένα τουλάχιστον μέλος αυτής, θα πρέπει, να διαθέτουν (επί ποινή αποκλεισμού) οι ίδιοι εμπειρία στην εκτέλεση, κατά την τελευταία δεκαετία, έργων σε Αρχαιολογικούς χώρους και έργων ενίσχυσης εδάφους με μικροπασσάλους μαζί, συνολικού προϋπολογισμού ίσου τουλάχιστον με το 50% του δημοπρατούμενου έργου ή

ξεχωριστών έργων με το ανωτέρω αντικείμενο, συνολικού προϋπολογισμού εκάστου τουλάχιστον 230.000 ευρώ με ΦΠΑ ή να συνεργάζονται αποκλειστικά με φυσικό ή νομικό πρόσωπο που διαθέτει την εμπειρία αυτή.

Η συνεργασία θα αποδεικνύεται με συμβολαιογραφική πράξη αποκλειστικής συνεργασίας για το συγκεκριμένο έργο.

Η ανωτέρω εμπειρία θα αποδεικνύεται με πίνακα εκτελεσθέντων παρόμοιων έργων, που θα συνοδεύεται από υπεύθυνη δήλωση ότι τα υποβαλλόμενα στοιχεία είναι αληθή και από αντίστοιχο πιστοποιητικό καλής εκτέλεσης του φορέα κατασκευής (σε περίπτωση που έχουν ανατεθεί στο διαγωνιζόμενο ή στον αποκλειστικά συνεργαζόμενο από το Δημόσιο, Ν.Π.Δ.Δ. ή άλλους Δημόσιους Οργανισμούς, σύμφωνα με την Εγκύκλιο 1/99 του ΥΠΕΧΩΔΕ(αριθμ. πρωτ. Δ15/οικ/23/24-1-99), στο οποίο θα περιγράφεται το έργο, θα αναφέρεται η αξία και ο χρόνος εκτέλεσης του και το ποσοστό συμμετοχής του διαγωνιζόμενου ή του συνεργαζόμενου στην εκτέλεσή του και θα βεβαιώνεται ότι αυτό εκτελέστηκε έντεχνα και εντός των εγκεκριμένων χρονοδιαγραμμάτων.

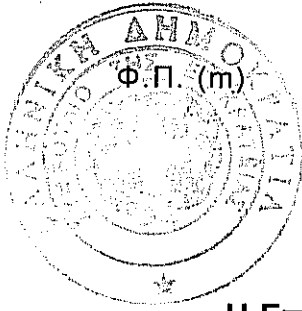
Επισημαίνεται ότι, δηλούμενα έργα που δεν θα συνοδεύονται από τα προαναφερόμενα πιστοποιητικά εμπειρίας, δεν θα λαμβάνονται υπόψη».

ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ

1. Γραφείο κ. Υπουργού
2. " κ. Υφυπουργού
3. " κ. Γεν. Γραμματέα της ΓΓΔΕ
4. Γραμματεία του Τμήματος Κατασκευών του Σ.Δ.Ε. της ΓΓΔΕ
5. Υπουργείο Πολιτισμού
Τμήμα Έργων Αρχαίων Μνημείων
Πλ, Καρύτση 12
10561
(με συνημμένη την γνωμοδότηση του ΣΔΕ της ΓΓΔΕ και εισήγηση)
6. Δ/ση Δ17 (3)

Ο ΥΠΟΥΡΓΟΣ

Δ. ΡΕΠΠΑΣ



ΕΠΕΔΟΘΗ
06 ΙΟΥΛ. 2011
ΕΙΡ. Σ. ΓΙΑΝΝΟΥΤΣΟΥ

Αριθμός 408/2011

**Η Επιτροπή Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας
(άρθρο 5 ν. 3886/2010 και άρθρο 52 π.δ/τος 18/1989, όπως ισχύει)**

Συνεδρίασε σε συμβούλιο στις 6 Ιουνίου 2011 με την εξής σύνθεση :
Αθ. Ράντος, Αντιπρόεδρος, Προεδρεύων, σε αναπλήρωση του Προέδρου
του Τμήματος, που είχε κώλυμα, Ηρ. Τσακόπουλος, Σύμβουλος, Χ.
Μπολόφη, Πάρεδρος. Γραμματέας η Ι. Παπαχαραλάμπους.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 28 Απριλίου 2011 αίτηση
ασφαλιστικών μέτρων:

της ανώνυμης τεχνικής εταιρείας με την επωνυμία «ΙΛΙΟΝ ΕΛΛΚΑΤ
Α.Τ.Ε.», που εδρεύει στο Ίλιον Αττικής (Αγ. Γεωργίου 29 και Α.
Παπανδρέου), η οποία παρέστη με τη δικηγόρο Αφροδίτη Βαρδουνιώτου
(Α.Μ. 21212), που την διόρισε με ειδικό πληρεξούσιο,

κατά του Υπουργού Πολιτισμού και Τουρισμού, ο οποίος παρέστη
με την Αγγ. Καστανά, Πάρεδρο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους.

Με την αίτηση αυτή ζητείται να διαταχθούν ασφαλιστικά μέτρα
σχετικά με το διαγωνισμό που προκηρύχθηκε με την από 18.2.2011
διακήρυξη της Γενικής Διεύθυνσης Αναστήλωσης, Μουσείων και Τεχνικών
Έργων του Υπουργείου Πολιτισμού και Τουρισμού.

Κατά τη συνεδρίασή της η Επιτροπή άκουσε την Εισηγήτρια,
Πάρεδρο Χρ. Μπολόφη.

Κατόπιν η Επιτροπή άκουσε την πληρεξούσια της αιτούσης
εταιρείας, η οποία ζήτησε να γίνει δεκτή η αίτηση και την αντιπρόσωπο του
Υπουργού, που ζήτησε την απόρριψή της.

Αφ'ού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο (1136379/2011 ειδικό
γραμμάτιο).



2. Επειδή, με την από 18.2.2011 διακήρυξη της Γενικής Διεύθυνσης Αναστήλωσης Μουσείων και Τεχνικών Έργων του Υπουργείου Πολιτισμού προκηρύχθηκε ανοικτή δημοπρασία, με προσθήκη πρόσθετων όρων τεχνικής ικανότητας, για την κατασκευή του έργου «Νέο Αρχαιολογικό Μουσείο Χανίων», προϋπολογισμού 17.835.000 ευρώ (με αναθεώρηση και ΦΠΑ), σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 3669/2008 και με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή. Ως ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού ορίσθηκε η 10.5.2011. Η αιτούσα, η οποία δεν μετέσχε στο διαγωνισμό, άσκησε κατά συγκεκριμένων όρων της διακήρυξης την 755/6.4.2011 προσφυγή του άρθρου 4 παρ.1 του ν. 3886/2010, η οποία απορρίφθηκε με την ΥΠΠΟΤ/ΔΕΕΜΠΚ/38481/755/18.4.2011 απόφαση της ανωτέρω Γενικής Διεύθυνσης. Ήδη, με την υπό κρίση αίτηση, η αιτούσα εταιρεία ζητεί τη λήψη των κατάλληλων ασφαλιστικών μέτρων προς προστασία των εννόμων συμφερόντων της και, ιδίως, την αναστολή εκτελέσεως των πληττομένων με αυτήν όρων της διακήρυξης, καθώς και της περαιτέρω προόδου του διαγωνισμού.

3. Επειδή, ο διέπων, κατά τη διακήρυξη, το διαγωνισμό ν. 3669/2008 (Α'116) ορίζει, στο άρθρο 15 παρ.4, ότι «με απόφαση του Υπουργού Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημοσίων Έργων, που εκδίδεται ύστερα από γνώμη του Συμβουλίου Δημοσίων Έργων της ΓΓΔΕ του ΥΠΕΧΩΔΕ, μπορεί να προστίθενται στη διακήρυξη επιπλέον όροι, όταν τούτο ενδείκνυται από το είδος ή την πολυπλοκότητα του προς ανάθεση έργου». Στο δε άρθρο 16 του ίδιου ως άνω ν. 3669/2008 προβλέπεται ότι στις δημοπρασίες κατασκευής έργων καλούνται οι εγγεγραμμένες στο ΜΕΕΠ ή τα νομαρχιακά μητρώα, κατά κατηγορίες ή εξειδικευμένες, επιχειρήσεις (παρ.1), ότι όταν το έργο ανήκει αποκλειστικά σε μια κατηγορία του ΜΕΕΠ, καλούνται οι επιχειρήσεις της κατηγορίας αυτής (παρ.2), ότι, αν το έργο περιλαμβάνει αποκλειστικά αντικείμενο εξειδικευμένων επιχειρήσεων του ΜΕΕΠ, καλούνται στο διαγωνισμό οι επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στην αντίστοιχη κατηγορία (παρ.4), ότι στις περιπτώσεις ειδικών έργων που η κατασκευή τους απαιτεί



εξειδικευμένες επιχειρήσεις μπορεί η διακήρυξη να ορίσει πρόσθετες απαιτήσεις για τη συμμετοχή στη δημοπρασία, καθώς και ότι με απόφαση του Υπουργού ΠΕΧΩΔΕ μπορεί να προστίθενται στη διακήρυξη επιπλέον όροι, όταν τούτο ενδείκνυται από το είδος και την πολυπλοκότητα του προς ανάθεση έργου (παρ.5). Εξάλλου, η διακήρυξη ορίζει τα εξής: Άρθρο 21 («δικαιούμενοι συμμετοχής στο διαγωνισμό»): «Στο διαγωνισμό δικαιούνται να συμμετάσχουν μεμονωμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις, οι οποίες: α. Είναι εγγεγραμμένες στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων (...), εφόσον ανήκουν στην 5η τάξη και στην 6η τάξη εντός νομού για έργα κατηγορίας Οικοδομικών και στην 5η, 4η τάξη για έργα κατηγορίας Η/Μ...». Άρθρο 22 («επαγγελματικά προσόντα»): «Κάθε εργοληπτική επιχείρηση που μετέχει στο διαγωνισμό μεμονωμένα ή ως μέλος κοινοπραξίας, οφείλει να διαθέτει τα παρακάτω επαγγελματικά προσόντα: 1. ... 7. Τεχνική ικανότητα. Οι διαγωνιζόμενοι (...) θα πρέπει να διαθέτουν (επί ποινή αποκλεισμού) οι ίδιοι, εμπειρία στην εκτέλεση παρόμοιων έργων (εργασίες σε μουσεία ή εργασίες αντίστοιχες των βασικών του δημοπρατούμενου έργου σε κτήρια χαρακτηρισμένα διατηρητέα) που έχουν περαιωθεί ή παραληφθεί προσωρινά ή οριστικά κατά την τελευταία πενταετία, συνολικού προϋπολογισμού ίσου τουλάχιστον με το ήμισυ του δημοπρατούμενου έργου και κατ' ελάχιστον ύψους ανά παρόμοιο έργο τουλάχιστον 1.000.000 ευρώ με Φ.Π.Α. ή να συνεργάζονται αποκλειστικά με φυσικό ή νομικό πρόσωπο που διαθέτει την εμπειρία αυτή. Η συνεργασία θα αποδεικνύεται με συμβολαιογραφική πράξη αποκλειστικής συνεργασίας για το συγκεκριμένο έργο». Άρθρο 23 («Δικαιολογητικά»): «Κάθε εργοληπτική επιχείρηση (...) οφείλει να αποδείξει ότι πληροί τις απαιτήσεις του άρθρου 21 και ότι διαθέτει τα προσόντα του άρθρου 22, προσκομίζοντας ... τα παρακάτω δικαιολογητικά: 23.1 Δικαιολογητικά επαγγελματικής εγγραφής. α. Προκειμένου περί Εργοληπτικής Επιχείρησης εγγεγραμμένης στο ΜΕΕΠ, πιστοποιητικό εγγραφής σε αυτό, στην τάξη και κατηγορία που ορίζεται στο άρθρο 21 της παρούσας. β. 23.2 Δικαιολογητικά επαγγελματικής και τεχνικής καταλληλότητας. Για την απόδειξη των προσόντων του άρθρου 22



θα προσκομισθούν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: 23.2.1 Οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ΜΕΕΠ θα προσκομίσουν ενημερότητα πτυχίου για χρήση σε δημοπρασίες... . 23.4 Δικαιολογητικά Τεχνικής Ικανότητας. Η ανωτέρω εμπειρία του άρθρου 22.7 [εκ προφανούς παραδρομής αναφέρει το άρθρο 22.6] θα αποδεικνύεται με πίνακα εκτελεσθέντων παρόμοιων έργων που έχουν ανατεθεί στο διαγωνιζόμενο ή στον αποκλειστικά συνεργαζόμενο από το Δημόσιο, ΝΠΔΔ ή άλλους Δημόσιους Οργανισμούς, συνοδευόμενο από υπεύθυνη δήλωση ότι τα υποβαλλόμενα στοιχεία είναι αληθή και από αντίστοιχο πιστοποιητικό καλής εκτέλεσης του φορέα κατασκευής, σύμφωνα με την εγκύκλιο 1/99 του ΥΠΕΧΩΔΕ (αρ. πρωτ. Δ15/οικ/23/24.1.1999), στο οποίο θα περιγράφεται το έργο, θα αναφέρεται η αξία και ο χρόνος εκτέλεσής του και το ποσοστό συμμετοχής του διαγωνιζόμενου ή του συνεργαζόμενου στην εκτέλεσή του, θα βεβαιώνεται ότι αυτό εκτελέσθηκε έντεχνα και εντός των εγκεκριμένων χρονοδιαγραμμάτων και θα προσκομισθεί η απόφαση περαίωσης ή έγκρισης οριστικής ή προσωρινής παραλαβής του έργου. Επισημαίνεται ότι τα δηλούμενα έργα που δεν συνοδεύονται από τα προαναφερόμενα στοιχεία, πιστοποιητικά εμπειρίας κλπ, δεν λαμβάνονται υπόψη».

4. Επειδή, από τις διατάξεις του ν. 3669/2008, που παρατέθηκαν στην προηγούμενη σκέψη, αλλά και από τον λόγο υπάρξεως του ΜΕΕΠ, προκύπτει ότι η εγγραφή εργοληπτικής επιχειρήσεως σε τάξη και κατηγορία έργων του ΜΕΕΠ δημιουργεί, κατ' αρχήν, τεκμήριο ικανότητός της για την ανάληψη αντιστοιχών έργων. Και ναι μεν, προκειμένου για έργα με ιδιαίτερο χαρακτήρα, δηλαδή με μη σύνηθες είδος και πολυπλοκότητα, είναι, κατά νόμο, δυνατόν να προστίθενται, κατ' εξαίρεση, στην οικεία διακήρυξη και ιδιαίτεροι όροι, προσαρμοσμένοι στην, κατά την ως άνω έννοια, ιδιαιτερότητα του έργου. Η προσθήκη, όμως, των όρων αυτών πρέπει να αιτιολογείται ειδικώς, με αναφορά των συγκεκριμένων λόγων για τους οποίους το έργο δεν μπορεί να αναληφθεί, εν όλω ή εν μέρει, από οποιαδήποτε εργοληπτική επιχείρηση, εγγεγραμμένη στην αντίστοιχη τάξη κατηγορία έργων του ΜΕΕΠ, αλλά πρέπει, κατ' εξαίρεση, να αναληφθεί από



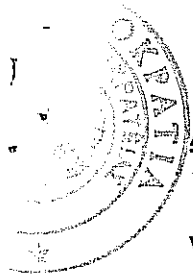
Αριθμός 408/2011

επιχείρηση με ιδιαίτερες τεχνικές ικανότητες ή συγκεκριμένη εμπειρία. Μόνο με την ειδική αυτή αιτιολόγηση μπορεί να δικαιολογηθεί ο περιορισμός του κύκλου των ανταγωνιζομένων επιχειρήσεων, τον οποίο συνεπάγεται η προσθήκη των εν λόγω ειδικών όρων, καθώς και οι εντεύθεν κίνδυνοι έμμεσου προσδιορισμού συγκεκριμένων εργοληπτικών επιχειρήσεων, οι οποίες, μόνες αυτές, κατά περιορισμό του ανταγωνισμού στο οικείο πεδίο δύνανται να αναλάβουν το έργο. Με τον ίδιο τρόπο πρέπει, ειδικότερα, να αιτιολογείται και η προσθήκη απαιτήσεως συγκεκριμένης εμπειρίας, ως όρου για την ανάληψη παρόμοιου έργου, δεδομένου ότι η προσθήκη αυτή μπορεί να οδηγήσει στην δημιουργία περιορισμένου παγίου κύκλου εργοληπτών και την παρεμπόδιση της εισόδου νέων εργοληπτών στον κλάδο, κατά παραγνώριση θεμελιωδών αρχών του ελεύθερου ανταγωνισμού.

5. Επειδή, οι προαναφερθέντες πρόσθετοι όροι των άρθρων 22.7 και 23.4 τέθηκαν στη διακήρυξη δυνάμει της Δ17α/08/158/Φ.Ν.440/27.9.2010 απόφασης του Υπουργού Υποδομών, εκδοθείσης κατόπιν της 21/6.7.2010 γνωμοδότησης του Συμβουλίου Δημοσίων Έργων. Ειδικότερα, στην από 27.5.2010 εισήγηση της Διεύθυνσης Εκτέλεσης Έργων Μουσείων και Πολιτιστικών κτηρίων του Υπουργείου Πολιτισμού προς το ανωτέρω Συμβούλιο, γίνεται κατ' αρχάς, μια σύντομη περιγραφή του έργου. Συγκεκριμένα, ότι το οικόπεδο έχει εμβαδόν 11.970 μ², έχει δε χαρακτηρισθεί ως χώρος αρχαιολογικού μουσείου, ότι οι λειτουργίες του κτηρίου διατάσσονται σε τέσσερις στάθμες (ισόγειο, ημιυπόγειο, υπόγειο, α' όροφος), ότι στο ισόγειο βρίσκονται ο χώρος υποδοχής (εκδοτήριο εισιτηρίων, βεστιάριο, πληροφορίες, έλεγχος – ασφάλεια μουσείου κλπ), αίθουσες μονίμων περιοδικών εκθέσεων, γραφεία διοίκησης, εργαστήρια και αποθήκες, ότι οι εκθεσιακοί χώροι τοποθετούνται πέριξ του αίθριου με συνδεδετικό χώρο εκείνον του foyer, ότι στο ημιυπόγειο βρίσκονται τα εργαστήρια και οι αποθήκες και στο υπόγειο οι τεχνικές εγκαταστάσεις, ότι στον όροφο βρίσκονται το αμφιθέατρο, η αίθουσα εκπαιδευτικών προγραμμάτων και το αναψυκτήριο, τα οποία μπορούν να λειτουργήσουν

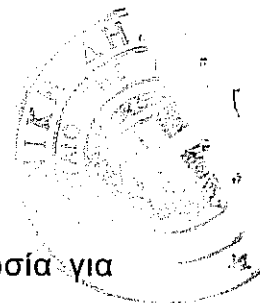
Αριθμός 408/2011

και ανεξάρτητα, ότι επίσης, στον όροφο εντάσσεται και η επέκταση του εκθεσιακού χώρου με την κατασκευή του μεσοπατώματος, ότι τα υλικά που έχουν επιλεγεί για τις όψεις είναι κεραμικά πλακίδια, «πάνελς» εμφανούς σκυροδέματος και μεταλλική επικάλυψη και ότι οι Ηλεκτρομηχανολογικές (Η/Μ) εγκαταστάσεις περιλαμβάνουν: αποχέτευση λυμάτων – ακαθάρτων υγρών αποβλήτων εργαστηρίων και ομβρίων, ύδρευση, πυρόσβεση-πυρανίχνευση, κλιματισμό, ισχυρά ρεύματα, υποσταθμό, ανελκυστήρες προσωπικού και αντικειμένων. Περαιτέρω, κατά την εν λόγω εισήγηση, η προσθήκη επιπλέον όρων τεχνικής ικανότητας γίνεται σύμφωνα με το άρθρο 15 παρ. 4 του ν. 3669/2008, για τους παρακάτω λόγους: α/ Η διεύθυνση εκτέλεσης Έργων Μουσείων και Πολιτιστικών κτηρίων του Υπουργείου Πολιτισμού, στην προσπάθεια να αναλάβει την εκτέλεση του έργου έμπειρο εργοληπτικό σχήμα ζητεί να περιληφθούν στη διακήρυξη πρόσθετοι όροι τεχνικής ικανότητας. β/ Οι ιδιομορφίες του έργου ως προς τον τρόπο και τις φάσεις κατασκευής του, σε συσχέτισμό με τον απαιτούμενο εξοπλισμό απαιτούν ειδική κατασκευαστική εμπειρία και ιδιαίτερη γνώση της διαθέσιμης νέας εξειδικευμένης κατασκευαστικής τεχνολογίας. γ/ Επιπρόσθετα, η εμπλοκή υπηρεσιών του ΥΠΠΟ όσον αφορά μόνιμες εκθέσεις αρχαιοτήτων και διαμορφώσεις εργαστηρίων, απαιτεί γνώση και εμπειρία της αναδόχου εργοληπτικής επιχείρησης στο εξειδικευμένο αντικείμενο της αρμοδιότητάς τους και σε εφαρμοζόμενες διαδικασίες. δ/ Οι κατασκευαστικές ιδιαιτερότητες που προκύπτουν από τις κατασκευαστικές λεπτομέρειες του συγκεκριμένου μουσείου, όσον αφορά τις εξωτερικές επικαλύψεις με πάνελς και κεραμικά πλακίδια και τις καλύψεις των ορόφων με μεταλλικές κατασκευές και από τις σύγχρονες λειτουργικές και μουσειολογικές απαιτήσεις, αξιώνουν κατάλληλη τεχνική εμπειρία και γνώση του τεχνικού αντικειμένου, ειδικό τεχνικό εξοπλισμό και ειδική στελέχωση, στοιχεία που είναι απολύτως αναγκαία και είναι δυνατόν να διασφαλιστούν με τον προτεινόμενο τρόπο επιλογής εργοληπτικής επιχείρησης. ε/ Σε συγκεκριμένη κατασκευαστική φάση του έργου, π.χ. δάπεδα, επενδύσεις τοίχων κλπ, παράλληλα με τις εργασίες της εργολαβίας



γίνονται από τους αρχαιολόγους και συντηρητές αρχαιοτήτων, εργασίες τοποθέτησης των εκθεμάτων σύμφωνα με την μουσειογραφική και μουσειολογική μελέτη. στ/ Τέλος, παράλληλα με την κατασκευή γίνεται και ο εξοπλισμός των εργαστηρίων σε συνεργασία με τους συντηρητές της αντίστοιχης Εφορείας Αρχαιοτήτων. Το Συμβούλιο Δημοσίων Έργων, λαβόν υπόψη την ανωτέρω εισήγηση, γνωμοδότησε, κατά πλειοψηφία, με την 21/6.7.2010 πράξη, υπέρ της προσθήκης των επιπλέον όρων στη διακήρυξη, με την αιτιολογία ότι «η κατασκευή του έργου παρουσιάζει ιδιομορφίες, καθώς πρόκειται για κτήριο μουσείου», ανήκει δηλαδή σε κατηγορία έργων, τα οποία «πρέπει να εξασφαλίζουν ορισμένες απαραίτητες προϋποθέσεις τόσο στις εξωτερικές όψεις όσο και στην εσωτερική διαρρύθμιση, τηρώντας συγκεκριμένες προδιαγραφές, για τα οποία είναι απαραίτητη ειδική κατασκευαστική εμπειρία, ενώ ενσωματώνεται σε αυτά ειδικός εξοπλισμός, για τον οποίο χρειάζεται επίσης γνώση και ιδιαίτερη εμπειρία», καθώς και «νέα εξειδικευμένη κατασκευαστική τεχνολογία». Τελικώς, τη γνωμοδότηση αυτή υιοθέτησε ο Υπουργός Υποδομών με την Δ17α/08/158/Φ.Ν.440/27.9.2010 απόφαση.

6. Επειδή, η αιτούσα, η οποία δεν μετέσχε στο διαγωνισμό, είναι δε εγγεγραμμένη στην 5η Τάξη του Μητρώου Εργοληπτικών Επιχειρήσεων στις κατηγορίες οικοδομικών, ηλεκτρομηχανολογικών, υδραυλικών, λιμενικών, βιομηχανικών ενεργειακών έργων και έργων οδοποιίας, και, ως εκ τούτου, ανήκει στις καλούμενες από τη διακήρυξη (άρθρο 21) τάξεις να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό, άσκησε κατά των ανωτέρω τεθέντων με τα άρθρα 22.7 και 23.4, όρων της διακήρυξης την 755/6.4.2011 προσφυγή του άρθρου 4 παρ.1 του ν. 3886/2010. Προέβαλε δε ότι είναι μη νόμιμοι οι ανωτέρω όροι, με τους οποίους η αναθέτουσα αρχή αξιώνει από τους διαγωνιζόμενους πρόσθετες αποδείξεις περί την τεχνική τους καταλληλότητα, καθιστώντας έτσι ουσιαστικώς αδύνατη τη συμμετοχή της στο διαγωνισμό. Και τούτο διότι, όπως ισχυρίζεται, το δημοπρατούμενο έργο συνίσταται στην κατασκευή ενός νέου κτηρίου, εκτός αρχαιολογικού χώρου, χωρίς ιδιαίτερες κατασκευαστικές απαιτήσεις ή αυξημένες τεχνικές



δυσκολίες και χωρίς να απαιτείται κάποιου είδους ειδική τεχνογνωσία για την εκτέλεσή του, πρόκειται δηλαδή για ένα σύνηθες κτηριακό έργο που συνίσταται σε εκτέλεση εργασιών που απαντώνται σε οποιοδήποτε κτηριακό έργο. Συνεπώς, διατείνεται η αιτούσα, δεν απαιτείται εν προκειμένω οποιαδήποτε πρόσθετη εμπειρία πέραν της πιστοποιημένης ικανότητας της εργοληπτικής επιχείρησης δια της εγγραφής της στις καλούμενες τάξεις και κατηγορίες έργων του ΜΕΕΠ., αξίωση η οποία αποτελεί επαρκές τεκμήριο τεχνικής καταλληλότητας.

7. Επειδή, ούτε από το παρατεθέν ως άνω περιεχόμενο της εισηγήσεως προς το Συμβούλιο Δημοσίων Έργων αλλά ούτε και από τη γνωμοδότηση του τελευταίου προς τον Υπουργό ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε προκύπτει, κατά τρόπο ειδικώς αιτιολογημένο, η ανάγκη προσθήκης στη διακήρυξη των επίμαχων πρόσθετων όρων τεχνικής ικανότητας των διαγωνιζομένων. Και τούτο διότι το δημοπρατούμενο έργο, όπως ανωτέρω περιεγράφη, δεν φαίνεται να παρουσιάζει κατασκευαστικές ιδιαιτερότητες και ιδιομορφίες που θα δικαιολογούσαν την αξίωση, με την προσθήκη των ανωτέρω πρόσθετων όρων, αυξημένης τεχνικής εμπειρίας, γνώσης και τεχνικού εξοπλισμού εκ μέρους του διαγωνιζόμενου. Μόνο δε το γεγονός ότι πρόκειται περί κατασκευής μουσείου δεν καθιστά το έργο, άνευ ετέρου πολύπλοκο, υπό την έννοια των εκτεθεισών ως άνω διατάξεων των άρθρων 15 και 16 του ν. 3669/2008, αφού η κατασκευή του, καθ' εαυτήν, δεν παρουσιάζει, κατά τα προεκτεθέντα, ιδιαίτερες κατασκευαστικές δυσκολίες ούτε αξιώνει την εφαρμογή εξειδικευμένης κατασκευαστικής τεχνολογίας, δεδομένου ότι το μεν έργο εμφανίζεται ως κατασκευαστικώς σύνηθες, η δε προβαλλόμενη για την προσθήκη των όρων αιτιολογία είναι γενική, δυνάμενη να χρησιμοποιείται σε οποιοδήποτε έργο κατασκευής μουσείου, τα οποία, όμως, έργα ο νομοθέτης δεν κατέταξε σε ειδική και αυτοτελή κατηγορία έργων, δυνάμενων να εκτελούνται μόνον από συγκεκριμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις. Συνεπώς, πιθανολογούνται σοβαρά ως βάσιμοι οι λόγοι με τους οποίους προβάλλεται ότι μη νομίμως με τους επίμαχους όρους των παρ. 22.7 και 23.4 της διακήρυξης τέθηκαν οι ανωτέρω



Αριθμός 408/2011

επιπρόσθετες απαιτήσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό. Κατόπιν τούτων, πρέπει να γίνει δεκτή η υπό κρίση αίτηση και να ανασταλεί η εκτέλεση της προσβαλλόμενης ΥΠΠΟΤ/ΔΕΕΜΠΚ/38481/755/18.4.2011 απόφασης της Γενικής Διεύθυνσης, με την οποία απορρίφθηκε η προσφυγή της αιτούσης και της από 18.2.2011 διακήρυξης, καθώς επίσης και να ανασταλεί η περαιτέρω πρόοδος του διαγωνισμού. Οίκοθεν νοείται ότι, κατά το άρθρο 5 παρ. 8 του ν. 3886/2010, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να επαναλάβει την διαγωνιστική διαδικασία, απαλείφοντας τους ως άνω επιμάχους όρους της διακηρύξεως.

Δ ι ά τ α ύ τ α

Δέχεται την αίτηση.

Διατάσσει την αναστολή εκτελέσεως της ΥΠΠΟΤ/ΔΕΕΜΠΚ/38481/755/18.4.2011 απόφασης της Γενικής Διεύθυνσης Αναστήλωσης Μουσείων και Τεχνικών Έργων του Υπουργείου Πολιτισμού και της από 18.2.2011 διακήρυξης καθώς και την αναστολή της περαιτέρω προόδου του διαγωνισμού, κατά το αιτιολογικό.

Διατάσσει την απόδοση του παραβόλου

Επιβάλλει στο Δημόσιο τη δικαστική δαπάνη της αιτούσης, η οποία ανέρχεται στο ποσό των 700 ευρώ.

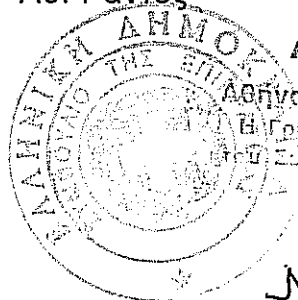
Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στην Αθήνα στις 9 Ιουνίου 2011 και εκδόθηκε στις 27 Ιουνίου 2011.

Ο Προεδρεύων Αντιπρόεδρος

Η Γραμματέας

Αθ. Ράντος

Ι. Παπαχαραλάμπους



ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ

Αθήνα 5/7/2011

Η Γραμματέας του Δ' Τμήματος
του Συμβουλίου της Επικρατείας

Νικ. Αθανασίου

./.