

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
ΓΡΑΦΕΙΟ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΟΥ
Γ.Γ.Δ.Ε. / ΥΠΕΧΩΔΕ

Ατομική Γνωμοδότηση 528/99

Γνωμοδοτών: Θεόδωρος Ρεντζεπέρης

Νομικός Σύμβουλος του Κράτους

.....

Περίληψη ερωτήματος: Από τη Δ/ση Λιμενικών Έργων (Δ4) και Δ/ση Έργων Αεροδρομίων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Έργων ερωτάται με το υπ' αριθμ.πρωτ. Δ4/2604/Φ15/Ε16/29-7-99 έγγραφο, όπως συμπληρώνεται με το από 29-7-99 έγγραφο της Επιτροπής διαγωνισμού του έργου «Λιμένας Ηρακλείου - Β' Φάση» αν εργοληπτικές επιχειρήσεις οι οποίες ζήτησαν και έλαβαν τεύχη δημοπράτησης του παραπάνω έργου και στη συνέχεια υπέβαλαν προσφορές σε Κοινοπραξία με άλλες εργοληπτικές επιχειρήσεις, μερικές από τις οποίες είχαν επίσης λάβει ατομικώς τεύχη δημοπράτησης πρέπει να αποκλεισθούν του διαγωνισμού σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία και το άρθρο 4 της διακήρυξης της δημοπρασίας.

Επί του ερωτήματος αυτού γνωμοδοτώ ως κατωτέρω:

Ι.α/ Από το αναφερόμενο στο ερώτημα ιστορικό, τα λοιπά στοιχεία του υπηρεσιακού φακέλλου και τις προφορικά δοθείσες διευκρινήσεις προκύπτει ότι το Δημόσιο προέβη στη δημοπράτηση του αναφερομένου στην περίληψη της παρούσας έργου προϋπολογισμού 3.080.000.000 δρχ.

Δικαίωμα συμμετοχής είχαν όσοι διέθεταν τα υπό της ισχύουσας νομοθεσίας τυπικά προσόντα, σύμφωνα με τα άρθρα 4 παρ.2 περ.α του Ν.1418/84 (Α 23) και 7 παρ.1 του ΠΔ 23/93 (ανοικτή δημοπρασία) και ως σύστημα δημοπράτησης επιλέχθηκε το οριζόμενο στα άρθρα 4 παρ.4 περ.ζ του Ν.1418/84 και 8 του ΠΔ 609/85 (Α 223), δηλαδή συμπλήρωσης από τους διαγωνιζόμενους ανοικτού τιμολογίου, με έλεγχο

ομαλότητας τιμών σε σχέση με το αντίστοιχο τιμολόγιο, το οποίο περιέχει τιμές της υπηρεσίας.

β/ Σύμφωνα με το άρθρο 4 της διακήρυξης της δημοπρασίας τα συμβατικά τεύχη του διαγωνισμού διετίθεντο στους ενδιαφερόμενους από τη Δ/ση Λιμενικών Έργων και Έργων Αεροδρομίων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Έργων με καταβολή 40.000 δρχ. σε ειδικό λογαριασμό στην Εμπορική Τράπεζα της Ελλάδας.

Ειδικότερα στο παραπάνω άρθρο αναγράφεται κατά λέξη ότι: «Τα συμβατικά στοιχεία και τεύχη του διαγωνισμού, διατίθενται από την Δ/ση Λιμενικών Έργων και Έργων Αεροδρομίων του ΥΠΕΧΩΔΕ/ΓΓΔΕ τις εργάσιμες ημέρες και ώρες. Κάθε ενδιαφερόμενος μπορεί να προμηθευτεί μία αριθμημένη σειρά τευχών με καταβολή αντιτίμου 40.000 στην Εμπορική Τράπεζα της Ελλάδος, (αριθμ.λογαριασμού 46822137) υπέρ της Δ/σης Λιμενικών Έργων Δ4.

Τα παραπάνω τεύχη θα χορηγούνται στους ενδιαφερόμενους μέχρι πέντε (5) εργάσιμες ημέρες πριν από την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού».

II. Κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά η διακήρυξη της δημοπρασίας έχει χαρακτήρα κανονιστικής διοικητικής πράξης η οποία δεσμεύει τόσο το Δημόσιο ή ΝΠΔΔ γενικότερα που διενεργεί το διαγωνισμό όσο και τους διαγωνιζόμενους (ΣΤΕ 3984/90, ΣΤΕ 2992/83, Ε.Σπηλιωτόπουλος, Εγχειρίδιο διοικητικού δικαίου σελ. 188, Προκόπης Παυλόπουλος, ΝοΔΕ, λήμμα 24,13 κλπ) πλην όμως οι διατάξεις οι οποίες διέπουν την κατασκευή δημόσιων έργων είναι δημόσιας τάξης και δεν μπορούν να τροποποιηθούν με την ιδιωτική βούληση, (ΑΠ 274/71 Ολ.) και υπό το πρίσμα αυτό πρέπει να γίνει η έρευνα για την ερμηνεία και την ισχύ του άρθρου 4 της διακήρυξης της δημοπρασίας.

β/ Η Επιτροπή του διαγωνισμού προβληματίζεται ως προς την αποδοχή συμμετοχής στη δημοπρασία των Κοινοπραξιών εκείνων οι οποίες συγκροτήθηκαν από εργοληπτικές επιχειρήσεις οι οποίες είχαν ατομικά λάβει αντίγραφα των συμβατικών τευχών, πιθανολογώντας ότι αυτό νοθεύει τον υγιή συναγωνισμό, διότι οι Κοινοπραξίες αυτές θα είχαν στη διάθεσή τους περισσότερες από μία σειρές των συμβατικών τευχών και σε κάθε περίπτωση η λήψη περισσότερων συμβατικών τευχών αντίκειται με την προπαρατεθείσα διάταξη του άρθρου 4 της διακήρυξης του διαγωνισμού.

γ/ Οι παραπάνω όμως προβληματισμοί της Επιτροπής του διαγωνισμού είναι αβάσιμοι, διότι το έργο δημοπρατήθηκε με το σύστημα της «ανοικτής δημοπρασίας» γεγονός το οποίο σημαίνει ότι όλοι όσοι είχαν τα νόμιμα προσόντα μπορούσαν να

Σ.Α.Τ.Ε.

συμμετάσχουν στο διαγωνισμό με το σχήμα το οποίο επιθυμούσαν και η λήψη περισσότερων της μιας σειράς συμβατικών από Κοινοπραξίες στις οποίες συμμετείχαν εργοληπτικές επιχειρήσεις οι οποίες είχαν λάβει κάθε μία ξεχωριστά μία σειρά συμβατικών τευχών δεν τις φέρνει σε πλεονεκτικότερη θέση έναντι των λοιπών εφόσον ούτως ή άλλως μία προσφορά υποβλήθηκε και σε κάθε περίπτωση από το άρθρο 4 της διακήρυξης της δημοπρασίας δεν προκύπτει ότι η λήψη μιας σειράς συμβατικών τευχών από μεμονωμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις, αποτελεί λόγο αποκλεισμού τους από τη συμμετοχή στο διαγωνισμό σε Κοινοπραξία με άλλες επιχειρήσεις οι οποίες είχαν και αυτές προμηθευτεί σειρά των συμβατικών τευχών για λογαριασμό τους, όπως εσφαλμένα υπολαμβάνει η επιτροπή του διαγωνισμού, εφόσον η υποβαλούσα την προσφορά Κοινοπραξία είχε τα τυπικά προσόντα συμμετοχής στο διαγωνισμό.



Υποψήφιων νωμοδοτών

ΘΕΟΔΩΡΟΣ ΡΕΝΤΖΕΠΕΡΗΣ

5/8/1999