

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε.
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ Δ.Ε.
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΜΗΤΡΩΩΝ ΚΑΙ
ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΩΝ

Αθήνα 30/4/2002
Αρ. Πρωτ.Δ15/ΟΙΚ/ 20138

ΠΡΟΣ : Τους αποδέκτες του
πίνακα διανομής

ΘΕΜΑ: Κοινοποίηση Υπουργικής απόφασης.

Σας πληροφορούμε ότι με την αρ.πρωτ.Δ15/οικ/20273/24-3-2002 απόφαση της κ.Υπουργού ΠΕΧΩΔΕ έγινε αποδοχή της αρ.135/2002 Γνωμοδότησης του Α' Τμήματος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους με θέμα "Συμμετοχή σε δημοπρασίες Δ.Ε εργοληπτικών επιχειρήσεων του ΜΕΕΠ, που έχουν υποβάλλει Δήλωση έναρξης διαδικασίας συγχώνευσης", φωτοαντίγραφο της οποίας επισυνάπτουμε και παρακαλούμε για την ενημέρωση των μελών σας.

ΣΥΝΗΜΜΕΝΑ

Απόφ.Υπ.ΠΕΧΩΔΕ

με αρ.πρωτ.Δ15/οικ/20273/24-4-02

ΕΣΩΤΕΡΙΚΗ ΔΙΑΝΟΜΗ

- 1)Προϊσταμένη Δ/σης Δ15
- 2)Προϊσταμένη Τμήματος Δ15/α
- 3)Χρονολογικό Αρχείο

Η ΔΙΕΥΘΥΝΤΡΙΑ

ΕΛ. ΓΙΑΝΝΟΠΟΥΛΟΥ



Ακριβές αντίγραφο
Η Προϊσταμένη Γραμματείας

Αργυρίου Ελένη

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
Υ.ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε. - Γ.Γ.Δ.Ε.
Δ/ΝΣΗ ΜΗΤΡΩΩΝ & ΤΕΧΝ.
ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΩΝ (Δ15)
ΤΜΗΜΑ Α' (ΜΕΕΠ)

Αθήνα 24 / 4 / 2002
Αρ. Πρωτ. Δ15 / οικ / 2023

« Α Π Ο Φ Α Σ Η »

Ταχ. Δ/ση : Ιπποκράτους 196-198
Ταχ. Κώδικας : 114 71

ΘΕΜΑ : Αποδοχή αρ.135/2002 Γνωμοδότησης του Α' Τμήματος του Ν.Σ.Κ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις των παρ. 2, 3, 4 του άρθρου 8 του Ν.2940/01 «Αναπτυξιακά, φορολογικά και θεσμικά κίνητρα για τις επιχειρήσεις του κατασκευαστικού τομέα και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α'180/6-8-2001).
2. Την αριθ. Υ6/31-10-2001 (ΦΕΚ 1484/τ.Β'/31-10-2001) απόφαση Πρωθυπουργού και Υπουργού Περιβάλλοντος Χωροταξίας και Δημοσίων Έργων με θέμα : «Ανάθεση αρμοδιοτήτων Υπουργού Περιβάλλοντος και Δημοσίων έργων στους Υφυπουργούς Περιβάλλοντος Χωροταξίας και Δημοσίων Έργων».
3. Την αρ. 135/2002 Γνωμοδότηση του Α' Τμήματος του Ν.Σ.Κ επί του ερωτήματος αν οι εργοληπτικές επιχειρήσεις, που συμμετέχουν σε σχήματα συγχωνεύσεων , έχοντας υποβάλλει μέχρι 31-1-02 δήλωση έναρξης διαδικασίας συγχώνευσης με πρακτικά Δ.Σ των εταιρειών που συγχωνεύονται, μπορούν να συμμετέχουν στις διαδικασίες επιλογής αναδόχου δημοσίου έργου με τη χρήση όλων ή ορισμένων από τις βεβαιώσεις εγγραφής στο ΜΕΕΠ, είτε με τη χρήση μιας μόνο από αυτές.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Αποδεχόμαστε την αρ.135/2002 ομόφωνη Γνωμοδότηση του Α' Τμήματος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, σύμφωνα με την οποία προκύπτει ότι :

1. Κρίσιμο σημείο για την πραγματοποίηση της συγχώνευσης είναι η έγκριση του Σχεδίου Συγχώνευσης από τις Γενικές Συνελεύσεις των συγχωνευόμενων εταιρειών.

2. Από του χρονικού σημείου αυτού και εφεξής και μέχρις εκδόσεως της νέας βεβαιώσεως περί εγγραφής στο ΜΕΕΠ εν ονόματι της νέας εταιρείας, οι συγχωνευόμενες εταιρείες μπορούν να χρησιμοποιούν στους διαγωνισμούς δημοσίων έργων μόνο τη μία από τις παλιές βεβαιώσεις εγγραφής.
3. Η δήλωση έναρξης της διαδικασίας συγχώνευσης δεν στερεί τις υπό συγχώνευση εργοληπτικές επιχειρήσεις του δικαιώματος να μετέχει η καθεμία αυτοτελώς σε διαγωνισμούς δημοσίων έργων.

Κοινοποίηση

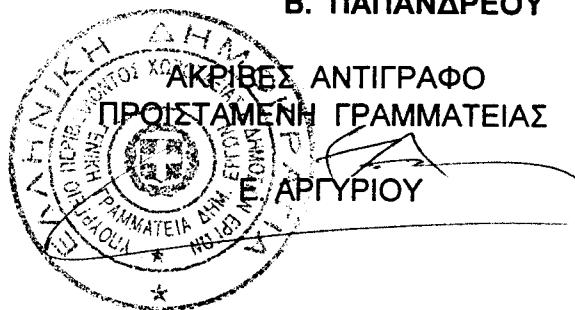
1. Γραφείο κ. Υπουργού
2. Γραφείο κ. Υφυπουργού
3. Γραφείο κ. Γεν. Γραμματέα
4. Γραφείο Νομικού Συμβούλου

Η ΥΠΟΥΡΓΟΣ

Β. ΠΑΠΑΝΔΡΕΟΥ

Εσ. Διανομή

1. Προϊσταμένη Δ/σης Δ15
2. Δ/ση Δ15/
3. Χρον. Αρχείο



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
ΓΡΑΦΕΙΟ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΟΥ
ΓΕΝΙΚΗΣ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΡΓΩΝ

Αριθμός Γνωμοδότησεως 135 / 2002

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Τμήμα Α'

Συνεδρίαση 13ης-3-2002

Σύνθεση

Προεδρεύων: Κωνσταντίνος Βολτής, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Νομικοί Σύμβουλοι: Δημήτριος Λάκκας, Ηλίας Παπαδόπουλος, Νικόλαος Κατσιμπας, Χαρίκλεια Παλαιολόγου, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Βασίλειος Σουλιώτης.

Εισηγητής: Χρήστος Μητκίδης, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αριθμ.Ερωτ: Υπ' αριθ. πρωτ. Δ 15/Οικ/10954/27-2-2002 έγγραφο, της Διεύθυνσης Μητρώων και Τεχνικών Επαγγελματών (Δ 15) της Γ.Γ.Δ.Ε. του Υ.ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε. .

Περίληψη Ερωτήματος: Ερωτάται αν υπό το πρίσμα των γενικών περί ανταγωνισμού διατάξεων, οι εργοληπτικές εταιρείες, που σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 4 του Ν. 2940/2001 έχουν υποβάλει δήλωση έναρξης διαδικασίας συγχώνευσης με πρακτικά των διοικητικών συμβουλίων τους, μπορούν να συμμετέχουν στις διαδικασίες επιλογής αναδόχου δημοσίου έργου, με τη χρήση όλων ή ορισμένων από τις βεβαιώσεις εγγραφής στο Μ.Ε.ΕΠ., είτε με τη χρήση μιας από αυτές.

Επί του ερωτήματος αυτού το Τμήμα γνωμοδότησε τα ακόλουθα:

Α. Στο άρθρο 4 παρ. 17 του Ν. 2940/2001 (Αναπτυξιακά, φορολογικά και θεσμικά κίνητρα για τις επιχειρήσεις του κατασκευαστικού τομέα και άλλες διατάξεις) ορίζεται ότι:

«Μέχρι την 31.12.2001 οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες σε οποιαδήποτε τάξη του Μ.Ε.ΕΠ. υποχρεούνται είτε αυτοτελώς, είτε ύστερα από συγχώνευση μεταξύ τους, μόνο με βάση τις διατάξεις του ν. 2166/93 (ΦΕΚ Α'137) και του κ.ν.2190/1920, να υποβάλουν αίτηση έκτακτης επανάκρισης για την κατάταξή τους στην

αντίστοιχη κατηγορία και τάξη, σύμφωνα με τις προϋποθέσεις που θέτει ο νόμος αυτό, τα προεδρικά διατάγματα και οι υπουργικές αποφάσεις που θα εκδοθούν με εξουσιοδότησή του.... Όσες εργοληπτικές επιχειρήσεις υποβάλουν στην υπηρεσία τήρησης του Μ.Ε.ΕΠ., μέχρι την 31-12-2001, **δήλωση έναρξης της διαδικασίας συγχώνευσης**, έχουν το δικαίωμα να υποβάλουν αίτηση μέχρι την 30.9.2002. Στην ανωτέρω δήλωση έναρξης διαδικασίας συγχώνευσης πρέπει να αναγραφονται υποχρεωτικά οι εταιρείες του Μ.Ε.ΕΠ. που θα συμμετέχουν στη συγχώνευση, χωρίς δυνατότητα αλλαγής.

Με απόφαση που εκδίδεται από του Υπουργό ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε. μπορεί να δίνεται **παράταση** στις πιο πάνω προθεσμίες, εφόσον διαπιστωθεί ότι αυτές δεν επαρκούν για την ολοκλήρωση της διαδικασίας επανάκρισης.»

Εξ άλλου στο **άρθρο 8 του ίδιου νόμου** ορίζονται τα ακόλουθα: «1...2. Με εξαίρεση τη διαγραφή από ορισμένες ή όλες τις κατηγορίες ή τον υποβιβασμό της τάξης της επιχείρησης μετά από έκτακτη αναθεώρηση που γίνεται με πρωτοβουλία της υπηρεσίας, η ισχύς των βεβαιώσεων εγγραφής στο ΜΕΕΠ, με βάση την παλαιά κατάσταση παρατείνεται αυτοδίκαια μέχρι την έκδοση της απόφασης κατάταξης στις τάξεις της νέας διαβάθμισης του ΜΕΕΠ, όπως αυτή καθορίζεται στο άρθρο 4.

Εργοληπτική επιχείρηση, που προέρχεται **από συγχώνευση** εργοληπτικών επιχειρήσεων του ΜΕΕΠ, μέχρι τη χορήγηση της βεβαίωσης εγγραφής και κατάταξής της στο ΜΕΕΠ, με βάση τις διατάξεις του νόμου αυτού, συμμετέχει στις διαδικασίες επιλογής αναδόχου δημοσίου έργου, είτε με τη χρήση σωρευτικά όλων ή ορισμένων από τις βεβαιώσεις εγγραφής στο ΜΕΕΠ, που είχαν εκδοθεί με βάση τις προγενέστερες διατάξεις, στις εργοληπτικές επιχειρήσεις που συγχωνεύθηκαν, αν από το διαγωνισμό απαιτείται η συμμετοχή κοινοπραξιών, είτε με τη χρήση μόνον μιας από αυτές.

3. Αν η συγχώνευση εργοληπτικών επιχειρήσεων, με μορφή ανώνυμης εταιρείας ή Ε.Π.Ε., **δεν έχει ολοκληρωθεί** μέχρι τις προθεσμίες που ορίζονται στο άρθρο 4 παρ. 17 αλλά έχουν ληφθεί οι **αποφάσεις των γενικών συνελεύσεων των μετόχων ή εταίρων για συγχώνευση**, μπορεί να συμμετέχει σε κάθε δημοπρασία επιλογής αναδόχου δημοσίου έργου, μόνο με μία από τις επιχειρήσεις που συγχωνεύονται με τη χρήση της βεβαίωσης εγγραφής στο ΜΕΕΠ, που έχει εκδοθεί με βάση τις προγενέστερες διατάξεις.»

Από τις πιο πάνω διατάξεις προκύπτει ότι ο ν. 2940/2001 μερίμνησε ειδικά για τις συγχωνεύσεις των εργοληπτικών επιχειρήσεων, επιτρέποντας την υποβολή αιτήσεως για επανάκρισή τους μετά την παρέλευση της προθεσμίας που τίθεται γενικά (31-12-2001 και- μετά την παράταση που δόθηκε με υπουργική απόφαση- ήδη 31-1-2002), προκειμένου να προλάβουν να ολοκληρώσουν τις διαδικασίες της συγχώνευσης όπως αυτές

προδιαγράφονται στις σχετικές διατάξεις. Επίσης όρισε ότι μετά την λήψη των αποφάσεων των γενικών συνελεύσεων επί της συγχώνευσης, οι συγχωνευόμενες εταιρείες θα λαβαίνουν μέρος στους διαγωνισμούς με μία από τις βεβαιώσεις εγγραφής στο ΜΕΕΠ, που είχαν εκδοθεί για οποιαδήποτε από τις συγχωνευόμενες εταιρείες, μέχρις ότου εκδοθούν οι νέες βεβαιώσεις, επ' ονόματι της εταιρείας που προέκυψε από τη συγχώνευση.

Β. Στη νομοθεσία των δημοσίων έργων η συμμετοχή υποψηφίων αναδόχων από διαγωνισμό ανάθεσης δημοσίου έργου, με προσυνενόηση, επί σκοπώ νοθεύσεως του συναγωνισμού αντιμετωπίζεται με τη διάταξη του **άρθρου 24 παρ. 2γ του Π.Δ. 609/1985**, με την οποία δίνεται η δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή να ακυρώσει εν τέλει το αποτέλεσμα της δημοπρασίας, αν κατά την κρίση της, *«ο συναγωνισμός υπήρξε ανεπαρκής, ή αν υπάρχουν σοβαρές ενδείξεις ότι έγινε συνεννόηση των διαγωνιζομένων προς αποφυγή πραγματικού συναγωνισμού»*. Η συμπαιγνία των μετεχόντων στη δημοπρασία προσώπων, συνάγεται από την τακτική τους κατά τη διάρκεια της διενέργειας του διαγωνισμού.

Γ. Σύμφωνα με το Ν. 2190/1920 «περί Α.Ε.», όπως τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε με το Π.Δ. 498/1987, η διαδικασία της συγχώνευσης έχει συνοπτικά ως εξής:

- Τα δ.σ. των εταιρειών που πρόκειται να συγχωνευθούν καταρτίζουν εγγράφως σχέδιο σύμβασης συγχώνευσης (άρθρο 69 παρ. 1)
- Ακολουθούν δημοσιεύσεις των σχεδίων συγχώνευσης, προς το σκοπό υποβολής αντιρρήσεων εκ μέρους των πιστωτών (άρθρο 70).
- Συντάσσεται έκθεση από επιτροπή εμπειρογνομόνων για την εκτίμηση των περιουσιακών στοιχείων των συγχωνευομένων εταιρειών (άρ. 71)
- Λαμβάνεται απόφαση των γ.σ. των συγχωνευομένων εταιρειών, η οποία εγκρίνει το σχέδιο συγχώνευσης (άρθρα 72 και 73).
- Τέλος καταρτίζεται η σύμβαση συγχώνευσης, με συμβολαιογραφικό έγγραφο, που υποβάλλεται στον υπουργό Εμπορίου (ήδη Ανάπτυξης) για έγκριση, η οποία ακολούθως καταχωρείται στο Μ.Α.Ε.(άρθρο 74).

Η ίδια ακριβώς διαδικασία ακολουθείται σε γενικές γραμμές και κατά τη συγχώνευση Ε.Π.Ε. (άρθρα 54 και 55 Ν. 3190/55 περί ΕΠΕ).

Από τις πιο πάνω διατάξεις προκύπτει ότι η συγχώνευση των επιχειρήσεων είναι διαδικασία που αρχίζει χρονικά με την κατάρτιση του σχετικού σχεδίου εκ μέρους των δ.σ. των υπό συγχώνευση εταιρειών, πλην δεν είναι βέβαιο ότι θα καταλήξει θετικά, αφού υπόκειται στην έγκριση των Γενικών Συνελεύσεων των εταιρειών, αλλά και της πολιτείας. Μέχρις ότου καταρτισθεί η συμβολαιογραφική πράξη περί της συγχώνευσης οι εταιρείες διατηρούν την νομική και οικονομική τους αυτοτέλεια, η δε έναρξη της διαδικασίας συγχώνευσης δεν αποτελεί άνευ ετέρου απόδειξη ότι οι εταιρείες δρουν πλέον συντονισμένα ή ελέγχουν καθ' οιονδήποτε τρόπο η μία την άλλη. Κατά συνέπεια η έναρξη της διαδικασίας συγχώνευσης δεν προδικάζει και δεν αποτελεί, χωρίς άλλα βάσιμα στοιχεία, απόδειξη ότι προσερχόμενες οι υπό συγχώνευση εταιρείες στον ίδιο διαγωνισμό δημοσίων έργων πρόκειται να δράσουν προσυνεννοημένα με σκοπό τη νόθευση του συναγωνισμού.

Δ. Από τις προδιαληφθείσες διατάξεις προκύπτουν συνεπώς, κατά την **ομόφωνη γνώμη του τμήματος**, τα ακόλουθα:

Ο νομοθέτης του ν.2940/01 όρισε ότι κρίσιμο σημείο για την πραγματοποίηση της συγχώνευσης, είναι η έγκριση του σχεδίου συγχώνευσης από τις γενικές συνελεύσεις των συγχωνευομένων εταιρειών. Από του χρονικού σημείου αυτού και εφεξής και μέχρις εκδόσεως της νέας βεβαιώσεως περί εγγραφής στο ΜΕΕΠ εν ονόματι της νέας εταιρείας, οι συγχωνευόμενες εταιρείες μπορούν να χρησιμοποιούν στους διαγωνισμούς δημοσίων έργων μόνο τη μία από τις παλιές βεβαιώσεις εγγραφής. Η δήλωση έναρξης της διαδικασίας συγχώνευσης δεν στερεί τις υπό συγχώνευση εργοληπτικές επιχειρήσεις του δικαιώματος να μετέχει η κάθε μια αυτοτελώς σε διαγωνισμούς δημοσίων έργων, γιατί ουδεμία συνεπεία έχει στην νομική και οικονομική αυτοτέλεια των εταιρειών, ούτε και θα οδηγήσει κατ' ανάγκην στην τελική πράξη της συγχώνευσης, λαμβανομένου μάλιστα υπόψη του γεγονότος ότι η έναρξη αυτή της διαδικασίας στην παρούσα περίπτωση είναι κατά κάποιο τρόπο εξαναγκασμένη από το νομοθέτη (προκειμένου να επωφεληθούν οι εταιρείες των προνομίων που προσφέρει η συγχώνευση) και όχι αποτέλεσμα της ανεπηρέαστης και ώριμης βούλησης των δ.σ. των εταιρειών. Η συμμετοχή περισσοτέρων της μιας στον ίδιο διαγωνισμό δεν καθιστά εκ προοιμίου βέβαιο το συμπέρασμα ότι υπάρχει μεταξύ τους προσυνεννόηση προς αποφυγή πραγματικού συναγωνισμού, ώστε να οδηγήσει στον αποκλεισμό τους, προς το σκοπό αποτροπής της ακύρωσης του αποτελέσματος της

Σ.Α.Τ.Ε.

δημοπρασίας κατά το άρθρο 24 παρ. 2γ του Π.Δ. 609/85. Για να οδηγηθεί η αναθέτουσα αρχή σ' αυτό το συμπέρασμα πρέπει να υπάρχουν και άλλα βάσιμα και συγκεκριμένα στοιχεία.

Συμπερασματικά, η απάντηση που προσήκει στο ερώτημα που τέθηκε, είναι αυτή που αναφέρεται πιο πάνω αναλυτικά.

Ο ΕΙΣΗΓΗΤΗΣ



Χρήστος Μητκίδης

Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Σ.Α.Τ.Ε.