



Σ.Α.Τ.Ε.

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΕΜΠΟΡΙΚΗΣ ΝΑΥΤΙΛΙΑΣ  
ΓΡΑΦΕΙΟ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΟΥ

Πειραιάς, 17 – 1 - 2003

Αριθ. πρωτ. / φ. 2/2003

ΠΡΟΣ : ΥΕΝ/Γενική Δ/ση Διοικ. Υποστήριξης  
Δ/ση Προμηθειών & Κτιριακών  
Εγκαταστάσεων, Τμ. Β΄

ΑΤΟΜΙΚΗ ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ 7 /2003

Με το έγγραφό σας 5329.8/01/03/17-1-2003 σε σχέση με Διαγωνισμό προμήθειας ερωτάται : «α) εάν θα πρέπει να ληφθούν υπόψη οι διατάξεις του Ν. 3090/02 στην περίπτωση του διαγωνισμού που διενεργήθηκε την 9-1-2003 και β) εάν κατά τη διενέργεια των διαγωνισμών οι οποίοι προκηρύχθηκαν κατ' εφαρμογή του Ν. 3060/02, διενεργούνται ωστόσο μετά τη δημοσίευση του Ν. 3090/02 θα μπορούν οι συμμετέχουσες εταιρείες να υποβάλουν δικαιολογητικά συμμετοχής στο διαγωνισμό μέχρι το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών».

Επί του ανωτέρω ερωτήματος έχω την ακόλουθη γνώμη :

1. Η Διακήρυξη του διαγωνισμού είναι κανονιστική διοικητική πράξη και οι όροι της δεσμεύουν την αρχή που διενεργεί το διαγωνισμό και τους διαγωνιζόμενους, κατά τη διεξαγωγή δε του διαγωνισμού εκδίδονται και εκτελεστές διοικητικές πράξεις της αρχής, ως και η τελική πράξη της κατακύρωσης ή έγκρισης του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Οι πράξεις αυτές συνθέτουν τη διοικητική διαδικασία του δημόσιου διαγωνισμού.

2. Με το άρθρο 2 εδ. δ' και ε' του ν. 3060/2002 – Α 242 – ορίζεται : «Για τον σκοπό του ελέγχου υποβάλλεται στο Κλιμάκιο από τον αρμόδιο Υπουργό ή φορέα ο φάκελος με όλα τα σχετικά έγγραφα και στοιχεία, ιδίως δε αυτά των οποίων η έλλειψη επιφέρει κατά την κείμενη νομοθεσία τον αποκλεισμό της συμμετέχουσας στο διαγωνισμό επιχείρησης. Τα έγγραφα και τα στοιχεία, η έλλειψη των οποίων επιφέρει τον αποκλεισμό της επιχείρησης από το διαγωνισμό, μπορούν να συμπληρωθούν (υποβληθούν) και μετά

Σ.Α.Τ.Ε.

την υποβολή των λοιπών δικαιολογητικών συμμετοχής στο διαγωνισμό, αλλά πριν την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών».

Από την ερμηνεία της διατάξεως του εδαφίου δ' συνάγεται, ότι η έρευνα γίνεται και σε σχέση με την έλλειψη εγγράφων και στοιχείων, τα οποία σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία επιφέρουν αποκλεισμό από το διαγωνισμό. Περαιτέρω για τα στοιχεία αυτά ο νόμος εισάγει ουσιαστική ρύθμιση, επιτρέποντας τη συμπλήρωση (υποβολή) τους και μετά την υποβολή των λοιπών δικαιολογητικών συμμετοχής στο διαγωνισμό και σε χρόνο πριν την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών. Η αναφορά στην κείμενη νομοθεσία γίνεται σε κανόνες ουσιαστικού δικαίου, που περιέχονται σε τυπικό νόμο ή κανονιστικές ρυθμίσεις και κατά κανόνα περιέχονται και στη Διακήρυξη, οι όροι της οποίας ως κανονιστικοί περιέχουν κανόνες γενικούς και δεσμευτικούς για όλους και συμπληρώνουν την κείμενη νομοθεσία. Κατά τούτο και η Διακήρυξη είναι πράξη της διοικητικής αρχής, που περιέχει νομικούς κανόνες, μεταξύ των οποίων και οι κανόνες των εδαφίων δ' και ε' του ν. 3060/2002, οι οποίοι αναφέρονται στο στάδιο διαγωνισμού μέχρι την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών. Τους κανόνες αυτούς ως δεσμευτικούς έχουν λάβει υπόψη τους οι διαγωνιζόμενοι.

3. Με το άρθρο 9 παρ. 3 του ν. 3090/2002 – Α 329 – ορίζεται : « 3. Οι διατάξεις του πέμπτου εδαφίου της παρ. 7 του άρθρου 19 του π.δ. 774/1980 «περί κωδικοποιήσεως εις ενιαίον κείμενον των περί Ελεγκτικού Συνεδρίου ισχυουσών διατάξεων κ.λ.π.» (ΦΕΚ 189 Α ), η οποία προστέθηκε με το άρθρο 15 του Ν. 2145/1993 (ΦΕΚ 88 Α'), αντικαταστάθηκε εν μέρει με την παράγραφο 1 του άρθρου 8 του Ν. 2141/1999 (ΦΕΚ 1999 Α') και τροποποιήθηκε με το άρθρο 2 του Ν. 3060/2002 (ΦΕΚ 242 Α') καταργούνται από της ισχύος τους χωρίς να θίγεται το κύρος πράξεων που εκδόθηκαν σε εφαρμογή των καταργούμενων διατάξεων μέχρι τη δημοσίευση του παρόντος νόμου».

Ο νόμος κατά τούτο ενεργεί μεν αναδρομικά, αλλά ο νομοθέτης κρίνει ότι δεν πρέπει να διαταραχθούν έννομες καταστάσεις που δημιουργήθηκαν υπό την ισχύ του παλαιού νόμου. Έτσι κατά την ερμηνεία της διατάξεως αυτής συνάγεται ότι στις πράξεις που εκδόθηκαν κατ' εφαρμογή των καταργούμενων διατάξεων μέχρι τη δημοσίευση του νόμου (24-12-2002) συμπεριλαμβάνεται και η Διακήρυξη ως πράξη που διέπει τον συγκεκριμένο διαγωνισμό, που άρχισε υπό την ισχύ του ν. 3060/2002 και έχει διαμορφώσει την έννομη σχέση μεταξύ αρχής και διαγωνιζόμενων για το συγκεκριμένο στάδιο του διαγωνισμού.

Ενόψει όσων προεκτέθησαν η απάντηση στα ερωτήματα σας είναι, όπι ο διαγωνισμός που προκηρύχθηκε κατ' εφαρμογή του ν. 3060/2002 διέπεται όσον αφορά στη συμπλήρωση δικαιολογητικών συμμετοχής από τη διάταξη του άρθρου 2 εδ. ε' του νόμου αυτού.



Κωνσταντίνος Βολτής  
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Σ.Α.Τ.Ε.