

ΑΡΙΘΜΟΣ ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΕΩΣ 444/2005

ΤΜΗΜΑ Α'

Συνεδρίαση της 5^{ης} Οκτωβρίου 2005.

Σύνθεση

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

Νομικοί Σύμβουλοι: Θεόδωρος Ρεντζεπέρης, Χαρίκλεια Παλαιολόγου,
Φώτιος

Τάτσης, Χρήστος Παπαδόπουλος, Νικόλαος Μουδάτσος.

Εισηγήτρια _____: Αικατερίνη Γρηγορίου, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αριθ. Πρωτ. Ερωτήματος: 11300/21.09.2005 έγγραφο της Διεύθυνσης Τουριστικής Πολιτικής και Συντονισμού του Υπουργείου Τουριστικής Ανάπτυξης. Περίληψη ερωτήματος: Ερωτάται α) Αν, στα πλαίσια διεξαγωγής δημόσιου διαγωνισμού για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών, η υποβολή με τον σφραγισμένο φάκελο της προσφοράς ακριβούς αποσπάσματος του βιβλίου μετόχων των συμμετεχουσών στο διαγωνισμό ελληνικών ανωνύμων εταιρειών, από το οποίο προκύπτουν όλα τα απαιτούμενα κατά το νόμο και την προκήρυξη στοιχεία για την ονομαστικοποίηση των μετοχών της κάθε εταιρείας μέχρι φυσικού προσώπου, πληροί τις απαιτήσεις του νόμου περί υποβολής αναλυτικής κατάστασης μετόχων και μπορεί να γίνει δεκτή.

β) Αν η Επιτροπή Διαγωνισμού επιτρέπεται να δεχθεί μετά το πέρας της προθεσμίας υποβολής των προσφορών και την αποσφράγιση αυτών υπεύθυνη δήλωση συμμετέχοντος σε αντικατάσταση του απαιτούμενου κατά την προκήρυξη, επί ποινή αποκλεισμού, πιστοποιητικού περί του ότι ο συμμετέχων δεν τελεί υπό διαδικασία έκδοσης απόφασης αναγκαστικής διαχείρισης, όταν έχει υποβληθεί με το φάκελο της προσφοράς πιστοποιητικό της αρμόδιας δικαστικής αρχής περί του ότι δεν εκδίδεται τέτοιο πιστοποιητικό.

γ) Αν η Επιτροπή Διαγωνισμού μπορεί να δεχτεί την προσφορά συμμετέχουσας ελληνικής ανώνυμης εταιρείας, η οποία παρέλειψε να υποβάλλει αναλυτική κατάσταση μετόχων, ισχυριζόμενη ότι δεν είχε τέτοια υποχρέωση διότι κάτοχος των μετοχών της είναι ένα μόνο φυσικό πρόσωπο και ότι αυτό προκύπτει από το καταστατικό της.

Σ.Α.Τ.Ε.

ΣΤΟ ερώτημα το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Α' Τμήμα) γνωμοδοτεί ως ακολούθως:

Ι. Με τη συνημμένη στο υπ' αριθ. 11300/21.09.2005 έγγραφο της Διεύθυνσης Τουριστικής Πολιτικής και Συντονισμού του Υπουργείου Τουριστικής Ανάπτυξης από 19.09.2005 επιστολή του Υπουργού Τουριστικής Ανάπτυξης προς το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους, η οποία διαβιβάστηκε στο Γραφείο Νομικού Συμβούλου του ως άνω Υπουργείου με την υπ' αριθ. 76315/50967/21.09.2005 εντολή του Προέδρου του Ν.Σ.Κ., δίδονται τα ακόλουθα στοιχεία και τίθενται τα εξής ερωτήματα: « 1. Για την υλοποίηση της διαφημιστικής εκστρατείας του ΕΟΤ στα Μέσα εξωτερικού για ένα έτος, με την υπ. αριθ. 511594/13.7.2005 προκήρυξη του ΕΟΤ προκηρύχθηκε ανοικτός δημόσιος διαγωνισμός για την επιλογή αναδόχου/ων για την ανάθεση από τον ΕΟΤ του σχεδιασμού προγράμματος Μέσων, την αγορά χώρου/χρόνου στα Μέσα και τις απαραίτητες αναπαραγωγές του δημιουργικού υλικού, συνολικού προϋπολογισμού της σχετικής δαπάνης ποσού μέχρι 37.450.000€. Εξ άλλου, στα πλαίσια της διαφημιστικής εκστρατείας του ΕΟΤ στα Μέσα εσωτερικού για ένα έτος, με την υπ. αριθ. 511595/13.7.2005 προκήρυξη του ΕΟΤ προκηρύχθηκε ανοικτός δημόσιος διαγωνισμός για την ανάθεση σε ανάδοχο του σχεδιασμού και της παραγωγής του δημιουργικού μέρους της διαφημιστικής εκστρατείας του ΕΟΤ στο εσωτερικό, του σχεδιασμού και της αγοράς χώρου/χρόνου στα Μέσα ως και των απαραίτητων αναπαραγωγών του δημιουργικού υλικού, προϋπολογισμού συνολικής δαπάνης ποσού μέχρι 6.940.000€.

2. Οι εν λόγω διαγωνισμοί διενεργήθηκαν στις 12 και 13 Σεπτεμβρίου ε.ε. αντίστοιχα, σε πρώτο δε στάδιο αποσφραγίστηκαν από την οικεία Επιτροπή, οι φάκελοι των δικαιολογητικών συμμετοχής στους διαγωνισμούς, που περιλαμβάνονταν στις κατατεθείσες προσφορές. Κατά τον έλεγχο του περιεχομένου των εν λόγω φακέλων διαπιστώθηκαν τα εξής:

α. Στον φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής της, που κατέθεσε στον πρώτο των παραπάνω διαγωνισμών μία ένωση εταιρειών, δεν περιέχεται το υπό στοιχεία 8.1.3.3 εδ. β.' του άρθρου 3 της προκήρυξης δικαιολογητικό το οποίο κατά νόμο απαιτείται σχετικά με την ονομαστικοποίηση των μετοχών της προσφέρουσας ένωσης εν όψει του ύψους της προσφοράς της, που υπερβαίνει το ποσό των 2.934.700 €, δηλαδή η αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων κάθε μιας των εταιρειών - μελών της ένωσης, με τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου της, όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της κάθε εταιρείας - μέλους, ως και με τα στοιχεία του άρθρου 2 παρ. 4 του Π.Δ. 82/1996. Το ίδιο επαναλήφθηκε και στον δεύτερο των ως άνω διαγωνισμών εκ μέρους της αυτής προσφέρουσας ένωσης

Σ.Α.Τ.Ε.

εταιρειών ως και μιας επιπλέον άλλης συμμετέχουσας εταιρείας στον διαγωνισμό αυτό. Αντί της ζητούμενης ως άνω αναλυτικής κατάστασης οι προαναφερθείσες εταιρείες υπέβαλαν επικυρωμένη από Δικηγόρο φωτοτυπία αποσπάσματος εκ του τηρουμένου βιβλίου μετόχων αυτών, θεωρημένου από την αρμόδια Δ Ο Υ, στο οποίο αναγράφονται οι μέτοχοι κάθε μιας των εταιρειών αυτών και ο αριθμός των μετοχών που ανήκουν σε κάθε μέτοχο. Σχετικά με το θέμα αυτό οι εν λόγω εταιρείες προέβαλαν στην Επιτροπή διαγωνισμού τον ισχυρισμό ότι το κατατεθέν υπ' αυτών απόσπασμα του μετοχολογίου τους έχει την αυτή αποδεικτική αξία με τη ζητούμενη με τις σχετικές προκηρύξεις των διαγωνισμό αναλυτική κατάσταση, αφού και από τα δύο αυτά έγγραφα προκύπτουν και αποδεικνύονται τα στοιχεία των μετόχων κάθε μιας των εταιρειών αυτών, μέχρι φυσικού προσώπου. Το τελευταίο τούτο (μέχρι φυσικού προσώπου) ισχύει για τις εταιρείες - μέλη της προαναφερθείσας ένωσης, ως μέτοχοι των οποίων αναφέρονται φυσικά πρόσωπα, όχι όμως και για την άλλη συμμετέχουσα μεμονωμένα εταιρεία, της οποίας ένας εκ των μετόχων της είναι σύμφωνα με το υποβληθέν απόσπασμα, ανώνυμη εταιρεία και για την οποία δεν υπεβλήθη κανένα έγγραφο (μετοχολόγιο κ.λ.π.) από το οποίο να προκύπτουν οι μέτοχοι αυτής μέχρι φυσικού προσώπου.

β. Στον δεύτερο των ως άνω διαγωνισμών, τρεις εκ των συμμετεχουσών σ' αυτόν εταιρειών, ως προς το υπό στοιχεία 8.1.3.2. του άρθρου 3 της υπ. αριθ. 511595/13.7.05 προκήρυξης πιστοποιητικό για το ότι δεν τελούν υπό διαδικασία έκδοσης απόφασης περί αναγκαστικής διαχείρισης αυτών, υπέβαλαν πιστοποιητικό του οικείου Πρωτοδικείου περί μη εκδόσεως υπ' αυτού του εν λόγω πιστοποιητικού, χωρίς όμως και να υποβάλουν την απαιτούμενη σε μια τέτοια περίπτωση την υπό στοιχεία 8.3 του άρθρου 3 της προκήρυξης υπεύθυνη δήλωση αυτών ενώπιον Δικαστικής ή Διοικητικής Αρχής ή Συμβολαιογράφου ως και του άρθρου 6 παρ. 4 του Π.Δ. 394/1996.

γ. Τέλος, στον ίδιο διαγωνισμό μία εταιρεία δεν υπέβαλε την υπό στοιχεία 8.1.3.3 εδ. β.' του άρθρου 3 της προκήρυξης προβλεπόμενη αναλυτική κατάσταση μετόχων, ισχυρισθείσα ότι δεν απαιτείται η υποβολή της εκ μέρους της, καθόσον ο μόνος μέτοχος αυτής είναι ένα μόνο φυσικό πρόσωπο και τούτο κατά τους ισχυρισμούς της προκύπτει από το υποβληθέν με τη προσφορά της καταστατικό της εταιρείας, όπερ όμως δεν διαπιστώνεται από το περιεχόμενο αυτού ότι προκύπτει ούτε άλλωστε προκύπτουν από τα υποβληθέντα από την ίδια εταιρεία δικαιολογητικά οι μέτοχοι αυτής μέχρι τριάντα (30) ημέρες προ του διαγωνισμού όπως ορίζει το Π.Δ. 82/1996. 3. Εν όψει των παραπάνω εκτεθέντων, θα παρακαλούσαμε να γνωμοδοτήσετε επί των κατωτέρω ερωτημάτων:

α. Μπορεί στη παραπάνω υπό στοιχείο α.' περίπτωση, να δεχθούν η Επιτροπή διαγωνισμού και ο ΕΟΤ ότι αντί της υπό στοιχεία 8.1.3.3. εδ. β.' του άρθρου 3 της προκήρυξης αναλυτικής κατάστασης μετόχων είναι δυνατό, αυτή να αναπληρωθεί με το υποβληθέν απόσπασμα εκ του βιβλίου μετόχων, των διαγωνιζόμενων εταιρειών; β. Είναι δυνατή, στη παραπάνω υπό στοιχείο β.' περίπτωση, η εκ των υστέρων, μετά το πέρας της προθεσμίας κατάθεσης των προσφορών και μετά το άνοιγμα των περιεχομένων στις κατατεθείσες προσφορές φακέλλων των δικαιολογητικών συμμετοχής στο διαγωνισμό, υποβολή από τις διαγωνιζόμενες τρεις εταιρείες της υπεύθυνης δήλωσης του όρου 8.3 της προκήρυξης σε συνδυασμό με το άρθρο 6 παρ. 4 του Π.Δ. 394/1996;

Επισημαίνεται εν προκειμένω, ότι σύμφωνα με τα άρθρα 1 και 8 της προκήρυξης, η έλλειψη έστω και ενός των αναφερόμενων σ' αυτήν δικαιολογητικών συνεπάγεται τον αποκλεισμό του συμμετέχοντος και την μη αξιολόγηση της πρότασης του και επιπλέον, δικαιολογητικά που προσκομίζονται στην Επιτροπή μετά την έναρξη της διαδικασίας αποσφράγισης των προσφορών θεωρούνται ως εκπρόθεσμα υποβληθέντα και δεν γίνονται δεκτά επί ποινή αποκλεισμού της σχετικής προσφοράς από την περαιτέρω διαδικασία διαγωνισμού.

Εξ άλλου, σύμφωνα με το άρθρο 8 της προκήρυξης, η Επιτροπή διαγωνισμού, όπως και η Υπηρεσία του ΕΟΤ, διατηρούν το δικαίωμα να ζητήσουν, πέραν των οριζόμενων στην προκήρυξη δικαιολογητικών, συμπληρωματικά δικαιολογητικά καθώς και σχετικές διευκρινίσεις. Έχει εφαρμογή η τελευταία αυτή διάταξη του άρθρου 8 στη προκειμένη υπό στοιχείο β.' περίπτωση;

γ. Μπορούν η Επιτροπή διαγωνισμού και η Υπηρεσία να δεχθούν στην ως άνω υπό στοιχείο γ.' περίπτωση ότι δεν απαιτείται η υποβολή από την διαγωνιζόμενη εταιρεία της υπό στοιχεία 8.1.3.3. εδ. β.' του άρθρου 3 της προκήρυξης αναλυτικής κατάστασης μετόχων, σύμφωνα με τους προεκτεθέντες ισχυρισμούς της; Ανεξάρτητα του βάσιμου ή μη των ισχυρισμών αυτών της διαγωνιζόμενης εταιρείας, η μη υποβολή υπ' αυτής του ως άνω δικαιολογητικού αποτελεί λόγο αποκλεισμού της από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού;

Σας διαβιβάζουμε τις προκηρύξεις των ως άνω διαγωνισμών και τα πρακτικά της Επιτροπής διεξαγωγής τους και παρακαλούμε όπως, λόγω των προβλεπόμενων στις προκηρύξεις προθεσμιών για την διεξαγωγή και ολοκλήρωση των διαγωνισμών, μας γνωρίσετε τη γνώμη σας επί των ανωτέρω ερωτημάτων το ταχύτερο δυνατόν».

Σ.Α.Τ.Ε.

II. Α. Κρίσιμες για την απάντηση στα τεθέντα ερωτήματα είναι οι ακόλουθες διατάξεις:

Το άρθρο **15 παρ. 1 του Ν. 2328/1995** (Α' 159) ορίζει τα εξής: «1. Οι μετοχές των ελληνικών ανωνύμων εταιρειών που μετέχουν στις διαδικασίες ανάληψης έργων ή προμηθειών του Δημοσίου ή των νομικών προσώπων του ευρύτερου δημόσιου τομέα, όπως αυτός οριοθετείται από τα άρθρα 9 παρ. 1 του ν. 1232/1982 και 1 παρ.6 του ν.1256/1982, ύψους μεγαλύτερου του ενός δισεκατομμυρίου (1.000.000.000) δραχμών, είναι υποχρεωτικά ονομαστικές. Στα έργα ή τις προμήθειες περιλαμβάνεται και η προσφορά υπηρεσιών. Εφόσον μέτοχος είναι άλλη ανώνυμη εταιρεία και οι μετοχές αυτής της εταιρείας πρέπει να είναι ονομαστικές και ούτω καθεξής μέχρι φυσικού προσώπου. Ειδικά ως προς τις εισηγμένες στο Χ.Α.Α. εταιρείες η υποχρέωση περαιτέρω ονομαστικοποίησης μέχρι φυσικού προσώπου δεν ισχύει για τις μετοχές που κατέχονται από Οργανισμούς Συλλογικών Επενδύσεων σε Κινητές Αξίες (Ο.Σ.Ε.Κ.Α), Εταιρείες Επενδύσεων Χαρτοφυλακίου του ν. 1969/1991, τράπεζες, ασφαλιστικά ταμεία, ασφαλιστικές εταιρείες, χρηματοπιστηριακές εταιρείες και εταιρείες επιχειρηματικού κεφαλαίου και μέχρι ποσοστού 5% για καθένα από αυτούς. Σε κάθε περίπτωση ο περιορισμός του ποσοστού μέχρι 5% δεν ισχύει για τις τράπεζες, εφόσον έχουν περιέλθει στην κυριότητα τους περισσότερες μετοχές, είτε λόγω αναδοχής εκδόσεως νέων μετοχών είτε λόγω αναγκαστικής εκτελέσεως. Η ονομαστικοποίηση των μετοχών είναι προϋπόθεση για την παραδεκτή συμμετοχή της εταιρείας ή της κοινοπραξίας, στην οποία μετέχει η εταιρεία αυτή, στη σχετική διαδικασία...», σύμφωνα δε με την παρ. 1 του άρθρου 14 του Ν. 2414/1996 (Α' 135), «Η αληθής έννοια του εδαφίου 3 της παρ. 1 του ν. 2328/1995 έχει ως εξής: Εφόσον μέτοχος είναι άλλη ελληνική ανώνυμη εταιρεία και οι μετοχές αυτής της εταιρείας πρέπει να είναι ονομαστικές και ούτω καθεξής μέχρι φυσικού προσώπου.».

Το Π.Δ. 82/1996, που εκδόθηκε σε εκτέλεση της παρ. 3 του άρθρου 15 του ανωτέρω νόμου, ορίζει:

Άρθρο 1: «1. Ελληνικές ανώνυμες εταιρείες που μετέχουν, είτε οι ίδιες είτε ως μέλη κοινοπραξιών στις διαδικασίες ανάληψης έργων ή προμηθειών, συμπεριλαμβανομένης και της προσφοράς υπηρεσιών, και ευπίπτουν στις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 15 του Ν.2328/95 (ΦΕΚ Α' 159), όπως αυτό ισχύει, υπογράφονται κατά την υποβολή της προσφοράς για τη συμμετοχή τους σε διαγωνισμούς ανάληψης έργων ή προμηθειών να έγουν ονομαστικοποιήσει τις μετοχές τους μέχρι φυσικού προσώπου σύμφωνα με όσα προβλέπονται στο παρόν διάταγμα.

2. Η υποχρέωση για την ανωτέρω ονομαστικοποίηση των μετοχών εταιρείας που εμπίπτει στις διατάξεις της παρ. 1 του Ν.2328/95 θεωρείται ότι εκπληρώθηκε εφόσον

Σ.Α.Τ.Ε.

η εταιρεία, κατά την υποβολή της προσφοράς για τη συμμετοχή της στις διαδικασίες ανάληψης έργων ή προμηθειών, εκτός των άλλων στοιχείων που προβλέπονται από άλλες διατάξεις νόμων ή από την προκήρυξη του διαγωνισμού, υποβάλλει στον φορέα: α) Πιστοποιητικό της αρμόδιας αρχής, που εποπτεύει σύμφωνα με τις διατάξεις του Κ.Ν 2190/1920 την Εταιρεία, από το οποίο προκύπτει ότι οι μετοχές της, με βάση το ισχύον καταστατικό της, είναι ονομαστικές. Προκειμένου περί Εταιρείας της οποίας οι μετοχές ήταν στο παρελθόν, βάσει του Καταστατικού, ανώνυμες, πρέπει κατά την υποβολή της προσφοράς να έχει ολοκληρωθεί η τροποποίηση του Καταστατικού της Εταιρείας, ώστε το σύνολο των μετοχών της Εταιρείας να έχει μετατραπεί σε ονομαστικές, με την καταχώρηση στο οικείο Μητρώο Ανωνύμων Εταιρειών της απόφασης της εποπτεύουσας αρχής για την έγκριση της τροποποίησης του Καταστατικού της Εταιρείας. Το Διοικητικό Συμβούλιο της Εταιρείας πρέπει επίσης να έχει προσκαλέσει τους μετόχους της, κατόχους ανωνύμων μετοχών οιασδήποτε κατηγορίας και μορφής (τίτλοι ανωνύμων μετοχών ή και ανώνυμα αποθετήρια έγγραφα) όπως προσέλθουν και καταθέσουν τις ανώνυμες μετοχές τους στην Εταιρεία, προκειμένου αυτή να καταρτιστεί το μετοχολόγιο και να τις αντικαταστήσει με ονομαστικές. Η πρόκληση πρέπει να αναφέρει επίσης και τις συνέπειες της μη συμμόρφωσης προς την ως άνω πρόσκληση, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 2.

β) Αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου, όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας, το πολύ τριάντα εργάσιμες ημέρες πριν από την ημέρα υποβολής της προσφοράς.

3. Εφόσον από την κατάσταση των μετοχών της παραγράφου 2.β' προκύπτει ότι μέτοχοι της Εταιρείας είναι άλλες ανώνυμες εταιρείες, αυτές πρέπει να έχουν, βάσει του καταστατικού τους, ονομαστικές μετοχές και να έχουν προσκομίσει στην Εταιρεία βεβαίωση περί του ότι οι μέτοχοι τους είναι φυσικά πρόσωπα, προσωπικές εταιρείες, ΕΠΕ ή οποιασδήποτε άλλης μορφής νομικά πρόσωπα πλην ανωνύμων εταιρειών. Αν μέτοχοι και αυτών των ανωνύμων εταιρειών είναι ανώνυμες εταιρείες, πρέπει και οι τελευταίες να έχουν ονομαστικές μετοχές και να προσκομίσουν αντίστοιχη βεβαίωση περί του ότι οι μέτοχοι τους είναι φυσικά πρόσωπα, προσωπικές εταιρείες, ΕΠΕ ή οποιασδήποτε άλλης μορφής νομικά πρόσωπα πλην ανωνύμων εταιρειών. Αν μέτοχοι και των τελευταίων ανωνύμων εταιρειών είναι ανώνυμες εταιρείες, πρέπει και οι τελευταίες να προσκομίσουν βεβαίωση περί του ότι οι μετοχές τους είναι ονομαστικές και βεβαιώσεις για τους μετόχους τους, αντίστοιχα με όσα ορίζονται παραπάνω, έως ότου προσδιορισθούν μέχρι φυσικού προσώπου ή προσωπικής εταιρείας, ΕΠΕ ή οποιασδήποτε άλλης μορφής νομικού προσώπου πλην ανωνύμου

εταιρείας οι τελικοί μέτοχοι όλων των ανωνύμων εταιρειών. Για τη συμμόρφωση προς τις διατάξεις της παρούσας παραγράφου, η εταιρεία τηρεί επιπλέον ειδικό μετοχολόγιο για τους μετόχους της που είναι ανώνυμες εταιρείες. Στο ειδικό αυτό μετοχολόγιο η Εταιρεία καταχωρεί όλα τα στοιχεία που αφορούν τους μετόχους κάθε ανώνυμης εταιρείας που είναι μέτοχος της Εταιρείας κ.ο.κ, μέχρι φυσικού προσώπου, κατά την έννοια της παρούσας παραγράφου. Οι ανώνυμες εταιρείες που είναι μέτοχοι της Εταιρείας αναλαμβάνουν γραπτώς έναντι της Εταιρείας την υποχρέωση να την ενημερώνουν αμέσως για κάθε αλλαγή στο μετοχολόγιό τους ή στο μετοχολόγιο μετόχου τους που είναι ανώνυμη εταιρεία κ.ο.κ. Η Εταιρεία καταχωρεί αμέσως τα στοιχεία αυτά στο ειδικό της μετοχολόγιο, το οποίο τηρεί για τους μετόχους της που είναι ανώνυμες εταιρείες».

Άρθρο 2: «3. Η Εταιρεία, προκειμένου να επιτρέψει στους μετόχους της να συμμετάσχουν στην Γενική Συνέλευση της Εταιρείας ή να τους καταβάλει μέρος, ελέγχει τη συνδρομή των προϋποθέσεων της παραγράφου 3 του άρθρου 1 κατά το χρόνο ασκήσεως του δικαιώματος, βάσει των στοιχείων του μετοχολογίου και του ειδικού μετοχολογίου της που προβλέπεται στο τελευταίο εδάφιο της παραγράφου 3 του άρθρου 1.

4. Στην αναλυτική κατάσταση της παραγράφου 2 β' του άρθρου 1, θα γίνεται ειδική αναφορά, κατά κατηγορία, των τυχόν μετοχών που στερούνται των δικαιωμάτων παράστασης και ψήφου στη Γενική Συνέλευση και των περιουσιακών δικαιωμάτων, σύμφωνα με όσα εκτίθενται στην παράγραφο 3 του άρθρου 2. Στην κατάσταση αυτή αναγράφεται επίσης ο αριθμός της πράξης θεώρησης από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. του προβλεπόμενου από τον Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων βιβλίου μετόχων».

σημ.: Με το Ν.3310/2005 (Α'30) «Μέτρα για τη διασφάλιση της διαφάνειας και την αποτροπή καταστρατηγήσεων κατά τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων» καταργήθηκαν οι διατάξεις του άρθρου 15 του Ν. 2328/1995, του άρθρου 14 του Ν. 2414/1996 και ορισμένες διατάξεις του ως άνω Π.Δ., πλην όμως η ισχύς του νόμου αυτού αναστάλη με το άρθρο 21 του Ν.3345/2005 (Α' 138/16-6-2005) από την ψήφιση της νεότερης αυτής διάταξης στη Βουλή έως την 31-10-2005, με εξαίρεση τις διατάξεις του άρθρου 11 και της παρ. 29 του άρθρου 12 του Ν.3310/2005, οι οποίες δεν ενδιαφέρουν εν προκειμένω. Επομένως, στους ως άνω διαγωνισμούς, που προκηρύχθηκαν την 13-7-2005 και διεξήχθησαν την 12-9-2005 και 13-9-2005 έχουν εφαρμογή οι ρυθμίσεις του Ν. 2328/1995 και του Π.Δ. 82/1996 και όχι οι αντίστοιχες του Ν.3310/2005.

Το **Π.Δ. 346/1998** (Α'230), με το οποίο ενσωματώθηκε η Οδηγία 92/50/ΕΟΚ του Συμβουλίου της 18ης Ιουλίου 1992 για τις δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών στο εθνικό δίκαιο, στο **άρθρο 24** ορίζει: «1. Κάθε παρέχων υπηρεσίες μπορεί να αποκλεισθεί από την διαδικασία ανάθεσης παροχής υπηρεσιών εάν:

Σ.Α.Τ.Ε.

α. βρίσκεται σε πτώχευση, εκκαθάριση, παύση δραστηριοτήτων, αναγκαστική διαχείριση ή πτωχευτικό συμβιβασμό ή σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση που προκύπτει από παρόμοια διαδικασία προβλεπόμενη από τις εθνικές νομοθετικές και κανονιστικές διατάξεις.

β. εκινήθη εναντίον του διαδικασία κήρυξης σε πτώχευση, εκκαθάριση, αναγκαστικής διαχείρισης, πτωχευτικού συμβιβασμού, ή οποιαδήποτε άλλη παρόμοια διαδικασία προβλεπόμενη από τις εθνικές νομοθετικές και κανονιστικές διατάξεις...

2. Όταν η αναθέτουσα αρχή ζητεί από τον παρέχοντα υπηρεσίες να αποδείξει ότι δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στα στοιχεία α, β, γ, ε και στ της προηγούμενης παραγράφου 1 αποδέχεται ως επαρκή απόδειξη:

-για τις περιπτώσεις τις αναφερόμενες στα στοιχεία α., β., και γ. απόσπασμα ποινικού μητρώου ή ελλείψει αυτού, ισότιμο έγγραφο εκδιδόμενο από δικαστική ή διοικητική αρχή της χώρας καταγωγής ή προέλευσης και από το οποίο να προκύπτει ότι πληρούνται αυτές οι προϋποθέσεις...

Εάν τα εν λόγω έγγραφα και πιστοποιητικά δεν εκδίδονται από την οικεία χώρα, είναι δυνατόν να αντικατασταθούν από ένορκη βεβαίωση του ενδιαφερόμενου ενώπιον δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή του αρμόδιου επαγγελματικού φορέα της χώρας προέλευσής του».

Ταυτόσημες είναι και οι διατάξεις του άρθρου 6 του Π.Δ. 394/1996 (Α'266), οι οποίες εφαρμόζονται συμπληρωματικά στους ως άνω διαγωνισμούς, σύμφωνα με το άρθρο 1 των προκηρύξεων.

Β. Γίνεται παγίως δεκτό ότι η προκήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική διοικητική πράξη, η οποία δεσμεύει τόσο τα διοικητικά όργανα, όσο και τους διαγωνιζόμενους. Οι προσφορές πρέπει να είναι σύμφωνες με το περιεχόμενο του συνόλου των όρων της προκήρυξης. Εν όψει μάλιστα της αυστηρά τυπικής διαδικασίας των δημόσιων διαγωνισμών, προσφορές οι οποίες δεν είναι σύμφωνες με ουσιώδεις όρους της προκήρυξης αποκλείονται από το διαγωνισμό. Όροι που τάσσονται ρητά από την προκήρυξη επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς από την περαιτέρω αξιολόγηση θεωρούνται οπωσδήποτε ως ουσιώδεις. Γίνεται, επίσης, δεκτό ότι, αν κάποιος έλαβε μέρος στο διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά, χωρίς να προβάλλει αντιρρήσεις ή να αμφισβητήσει κατ' άλλον τρόπο τη νομιμότητα της προκήρυξης ή όρου της, δεν δικαιούται να την αμφισβητήσει μεταγενέστερα (βλ. Γνωμ. Ν.Σ.Κ. 803/1998, Ολομ. και Σ.τ.Ε. 4231/2000, καθώς και την αναφερόμενη σε αυτές νομολογία).

Σ.Α.Τ.Ε.

Γ. Στην προκειμένη περίπτωση, με την υπ' αριθ. **511594/13.7.2005 προκήρυξη** το νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου με την επωνυμία Ελληνικός Οργανισμός Τουρισμού (ΕΟΤ) προκήρυξε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό, με κριτήριο την συμφερότερη προσφορά, για την επιλογή αναδόχου στον οποίο θα ανατεθεί ο σχεδιασμός προγράμματος Μέσων, η αγορά χώρου/χρόνου στα Μέσα και η αναπαραγωγή του δημιουργικού υλικού που είναι απαραίτητο για την διαφημιστική εκστρατεία του ΕΟΤ στα **Μέσα εξωτερικού** για ένα έτος. Η διαφημιστική εκστρατεία του ΕΟΤ θα πραγματοποιηθεί στις ομάδες χωρών που προσδιορίζονται στο άρθρο 5 της προκήρυξης και θα είναι συνολικού προϋπολογισμού μέχρι του ποσού των 37.450.000 ευρώ πλέον φόρου προστιθεμένης αξίας και τυχόν νομίμων κρατήσεων επί του ποσού αυτού.

Στην προκήρυξη αυτή ορίζονται μεταξύ άλλων και τα εξής :

«ΑΡΘΡΟ 1, ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΑΠΟΣΦΡΑΓΙΣΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ

Ο διαγωνισμός και η αποσφράγιση των προσφορών θα διεξαχθεί στον τόπο και στον χρόνο που αναφέρονται πιο κάτω σύμφωνα:

A. Με τους όρους της παρούσας προκήρυξης

B. Με τις διατάξεις του Π.Δ 346/98 (ΦΕΚ 230/Α/98) «Περί Προσαρμογής της Ελληνικής Νομοθεσίας για τις Δημόσιες Συμβάσεις Υπηρεσιών προς τις διατάξεις της οδηγίας 92/50/ΕΟΚ του Συμβουλίου της 18.7.92» όπως τροποποιήθηκε με το ΠΔ 18/2000 (ΦΕΚ 15/Α/3.2.2000) και ΠΔ101 (ΦΕΚ95/Α/23.4.2003) και συμπληρωματικά προς τις διατάξεις των ΠΔ394/96 (ΦΕΚ266/Α/4.12.96) και 261/97 (ΦΕΚ 186/Α/23.9.97)...

*Οι προσφορές θα κατατεθούν στον Ελληνικό Οργανισμό Τουρισμού, Τσόχα 7 ΤΚ11521 Αθήνα, στην Διεύθυνση Διοικητικού, στον 1° όροφο - ΓΕΝΙΚΟ ΠΡΩΤΟΚΟΛΛΟ. Οι προσφορές πρέπει να υποβληθούν γραπτώς, απευθείας ή ταχυδρομικά, και να κατατεθούν **το αργότερο μέχρι Πέμπτη 8 Σεπτεμβρίου 2004 και ώρα 14:00...***

Η Επιτροπή διεξαγωγής του διαγωνισμού προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας αποσφράγισης των προσφορών την ημερομηνία και την ώρα που ορίζεται στην προκήρυξη (σημ : 12-9-2005, ώρα 10:00).

Προσφορές που υπεβλήθησαν μετά το πέρας της ημερομηνίας κατάθεσης αποκλείονται του διαγωνισμού, ΔΕΝ αποσφραγίζονται, αλλά παραδίδονται από την Επιτροπή στην υπηρεσία για επιστροφή ως εκπρόθεσμες. Δικαιολογητικά που προσκομίζονται στην επιτροπή από τους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό μετά την έναρξη της διαδικασίας αποσφράγισης των προσφορών- σε αυτά περιλαμβάνονται και όσα δεν περιέχονται μέσα στον φάκελο των δικαιολογητικών-θεωρούνται ως

Σ.Α.Τ.Ε.

εκπρόθεσμα υποβληθέντα και δεν γίνονται δεκτά επί ποινή αποκλεισμού της σχετικής προσφοράς από την περαιτέρω διαδικασία διαγωνισμού.

Η αποσφράγιση γίνεται με την παρακάτω διαδικασία:

Α. Αποσφραγίζεται ο κυρίως φάκελος καθώς και ο φάκελος με τα «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ», μονογράφονται δε και σφραγίζονται από τον Πρόεδρο και τα μέλη της Επιτροπής όλα τα δικαιολογητικά κατά φύλλο.

Εφόσον στο φάκελο αυτόν δεν περιέχονται όλα τα προβλεπόμενα από την προκήρυξη δικαιολογητικά, ο υποβάλλων την προσφορά αποκλείεται με πρακτικό της Επιτροπής της περαιτέρω διαδικασίας του διαγωνισμού και η επιτροπή δεν αποσφραγίζει το φάκελο της οικονομικής του προσφοράς, αλλά τον διαβιβάζει μαζί με τα δικαιολογητικά, στην Δ/ση Διοικητικού του ΕΟΤ προς επιστροφή του στον ενδιαφερόμενο...

ΑΡΘΡΟ 2, ΟΡΟΙ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ

ΣΤΟ διαγωνισμό μπορούν να λάβουν μέρος:

1. Φυσικά πρόσωπα ...
2. Νομικά πρόσωπα ή ενώσεις τους ...
3. Κοινοπραξίες ή συμπράξεις παρεχόντων υπηρεσίες ...

Επίσης οι Ελληνικές ανώνυμες εταιρείες που θα συμμετάσχουν στον διαγωνισμό θα πρέπει να πληρούν τις προϋποθέσεις που τίθενται στο άρθρο 15 του Ν 2328/95 όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 14 του Ν. 2414/96 (ΦΕΚ 135/Α) καθώς και των διατάξεων του ΠΔ82/1996 για την ονομαστικοποίηση των μετοχών τους μέχρι φυσικού προσώπου, όπως ισχύουν, προκειμένου να είναι παραδεκτή η συμμετοχή τους στην διαδικασία ανάληψης έργου του Δημοσίου ή Νομικών Προσώπων του ευρύτερου Δημόσιου Τομέα...

ΑΡΘΡΟ 3, ΣΥΝΤΑΞΗ ΚΑΙ ΥΠΟΒΟΛΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ

1. ΣΤΟ σφραγισμένο φάκελο της προσφοράς πρέπει να αναγράφονται:

- Η λέξη προσφορά...

2. Μέσα στο φάκελο της προσφοράς τοποθετούνται όλα τα σχετικά με την προσφορά στοιχεία ως εξής:

- Στον κυρίως φάκελο τοποθετούνται όλα τα κατά περίπτωση ζητούμενα δικαιολογητικά της παραγράφου 8 του άρθρου αυτού ...

8. ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ

Η προσφορά θα συνοδεύεται από τα ακόλουθα δικαιολογητικά:

Δικαιολογητικά κατά περίπτωση συμμετέχοντος

8.1.1. Έλληνες Πολίτες...

8.1.1.1. Εγγύηση συμμετοχής ... 8.1.3

Νομικά πρόσωπα ημεδαπά



8.1.3.1. Εγγύηση συμμετοχής ...

8.1.3.2. Πιστοποιητικό αρμόδιας Δικαστικής ή Διοικητικής Αρχής, έκδοσης του τελευταίου εξαμήνου, από το οποίο να προκύπτει ότι δεν τελούν υπό πτώχευση, εκκαθάριση, αναγκαστική διαχείριση, πτωχευτικό συμβιβασμό ή άλλη ανάλογη κατάσταση και επίσης ότι δεν τελούν υπό διαδικασία κήρυξης σε πτώχευση ή έκδοσης απόφασης αναγκαστικής εκκαθάρισης ή αναγκαστικής διαχείρισης ή πτωχευτικού συμβιβασμού ή υπό άλλη ανάλογη διαδικασία.

8.1.3.3. Προκειμένου για Ελληνικές εταιρείες: α) πιστοποιητικό της αρμόδιας Αρχής που εποπτεύει, σύμφωνα με τις διατάξεις του Κ.Ν. 2190/1920, την εταιρεία, από το οποίο προκύπτει ότι οι μετοχές της με βάση το ισχύον καταστατικό της, είναι ονομαστικές β) αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της Εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου, όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της Εταιρείας, το πολύ τρεις εργάσιμες ημέρες πριν από την ημέρα υποβολής της προσφοράς.

Στην κατάσταση αυτή θα αναγράφονται τα οριζόμενα στην παράγραφο 4 του άρθρου 2 του Π.Δ 82/1996 και ο αριθμός της πράξης θεώρησης από την αρμόδια Δ.Ο.Υ του βιβλίου μετόχων. Διευκρινίζεται ότι αν το ημεδαπό νομικό πρόσωπο συμμετέχει στον διαγωνισμό και το ύψος της οικονομικής προσφοράς του είναι μικρότερη του ποσού των 2.934.700 ΕΥΡΩ, δεν υπόκειται στις υποχρεώσεις της παρούσας παραγράφου για τις μετοχές. Για το σκοπό αυτό υποχρεούται να υποβάλει υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986, ότι η οικονομική του προσφορά είναι μικρότερη του ποσού των 2.934.700 ΕΥΡΩ. Η δήλωση πρέπει να είναι θεωρημένη από αστυνομική ή άλλη αρμόδια αρχή για το γνήσιο της υπογραφής και υποβάλλεται με το φάκελο των δικαιολογητικών.

8.3. Εάν σε κάποια χώρα δεν εκδίδονται τα παραπάνω δικαιολογητικά ή δεν καλύπτουν τις παραπάνω περιπτώσεις, μπορούν να αντικατασταθούν από υπεύθυνη δήλωση του συμμετέχοντος που γίνεται ενώπιον Δικαστικής ή Διοικητικής Αρχής ή Συμβολαιογράφου.

Σημειώνεται α)... β)ότι όλα τα προαναφερόμενα δικαιολογητικά τοποθετούνται στον κυρίως φάκελο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς. Δικαιολογητικά που δεν περιλαμβάνονται στον κυρίως φάκελο ή που υποβάλλονται μετά το πέρας του χρόνου υποβολής των προσφορών, δεν γίνονται δεκτά.

Έλλειψη έστω και ενός των προαναφερόμενων δικαιολογητικών συνεπάγεται τον αποκλεισμό του συμμετέχοντος και τη μη αξιολόγηση της πρότασης. Στην περίπτωση αυτή δεν αποσφραγίζονται οι φάκελοι της τεχνικής ως και της οικονομικής

προσφοράς, οι οποίοι επιστρέφονται στον υποβάλλοντα μαζί με την εγγυητική επιστολή συμμετοχής.

Η επιτροπή του διαγωνισμού όπως επίσης και η υπηρεσία διατηρούν το δικαίωμα να ζητήσουν, πέραν των ως άνω, συμπληρωματικά δικαιολογητικά καθώς και σχετικές διευκρινίσεις».

Δ. Επίσης, με την υπ' αριθ. **511595/13.7.2005 προκήρυξη** ο ΕΟΤ προκήρυξε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό, με κριτήριο τη πιο συμφέρουσα προσφορά, για την επιλογή αναδόχου στον οποίο θα ανατεθεί ο σχεδιασμός προγράμματος Μέσων, η αγορά χώρου/χρόνου στα Μέσα και η αναπαραγωγή του δημιουργικού υλικού που είναι απαραίτητο για τη διαφημιστική εκστρατεία του ΕΟΤ στα **Μέσα εσωτερικού** για ένα έτος. Η διαφημιστική εκστρατεία του ΕΟΤ στο εσωτερικό θα πραγματοποιηθεί στις χρονικές περιόδους και με στόχους που προσδιορίζονται στο άρθρο 5 της προκήρυξης και θα είναι συνολικού προϋπολογισμού μέχρι του ποσού των 6.940.000 ευρώ πλέον φόρου προστιθέμενης αξίας και τυχόν νόμιμων κρατήσεων επί του ποσού αυτού.

Στην προκήρυξη αυτή περιλαμβάνονται οι ίδιοι ακριβώς όροι με τους ανωτέρω αναφερόμενους στην υπ' αριθ. 511594/13.7.2005 όμοια, με τη διαφορά ότι ως ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού ορίστηκε η 13-9-2005 και ότι στις υποχρεώσεις της παραγράφου 8.1.3.3 υπόκεινται όλα τα ημεδαπά νομικά πρόσωπα ανεξαρτήτως ύψους προσφοράς.

III. Από τις ανωτέρω διατάξεις του νόμου και τους όρους των προκηρύξεων προκύπτουν τα ακόλουθα:

1. Η ονομαστικοποίηση των μετοχών ελληνικής ανώνυμης εταιρείας αποτελεί προϋπόθεση του παραδεκτού της συμμετοχής της σε δημόσιο διαγωνισμό για την ανάθεση έργου, προμήθειας ή προσφοράς υπηρεσιών (ΣτΕ 15/2000 ΕΑ). Η συνδρομή της προϋπόθεσης αυτής αποδεικνύεται με την υποβολή με την προσφορά α) πιστοποιητικού της αρμόδιας αρχής που εποπτεύει, σύμφωνα με τις διατάξεις του Κ.Ν. 2190/1920, τη συμμετέχουσα στο διαγωνισμό εταιρεία, ότι οι μετοχές της με βάση το ισχύον καταστατικό της είναι ονομαστικές και β) αναλυτικής κατάστασης με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου, όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας, στην οποία αναγράφεται και ο αριθμός της πράξης θεώρησης του βιβλίου αυτού από την Δ.Ο.Υ. Σε περίπτωση που μέτοχος της συμμετέχουσας είναι άλλη ελληνική ανώνυμη εταιρεία, τότε πρέπει και οι μετοχές αυτής να είναι ονομαστικές και να προσκομίζονται τα δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης των μετοχών της, και ούτω καθεξής, μέχρι φυσικού προσώπου. Περαιτέρω, εφόσον ο νόμος αρκείται στην

υποβολή αναλυτικής κατάστασης που συντάσσεται σύμφωνα με τα στοιχεία που έχουν καταχωρηθεί στο βιβλίο μετόχων, γίνεται δεκτό ότι η υποβολή ακριβούς αποσπάσματος του ίδιου του βιβλίου μετόχων πληροί τις απαιτήσεις του νόμου για την υποβολή αναλυτικής κατάστασης μετόχων.

2. Οι συμμετέχοντες σε δημόσιους διαγωνισμούς για την ανάθεση προσφοράς υπηρεσιών, προκειμένου να γίνουν δεκτοί, πρέπει να πληρούν ορισμένες προϋποθέσεις προσωπικής και επαγγελματικής καταλληλότητας που τίθενται κατ' αρχήν με την Οδηγία 92/50/ΕΟΚ, η οποία ενσωματώθηκε στο εθνικό δίκαιο με το Π.Δ. 346/1998. Προς τούτο οι αναθέτουσες αρχές δικαιούνται να ζητούν πιστοποιητικά από τα οποία προκύπτει ότι ο συμμετέχων δεν βρίσκεται σε κάποια από τις νομικές καταστάσεις που αφαιρούν ή περιορίζουν την ικανότητά του να διαχειρίζεται την περιουσία του (πτώχευση, αναγκαστική διαχείριση, αναγκαστική εκκαθάριση, πτωχευτικό συμβιβασμό), καθώς επίσης ότι δεν έχει κινηθεί σε βάρος του τέτοια διαδικασία. Ένα από τα πιστοποιητικά αυτά, απαιτούμενο από τις ως άνω προκηρύξεις επί ποινή αποκλεισμού, είναι και το πιστοποιητικό αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής ότι οι συμμετέχοντες δεν τελούν υπό διαδικασία έκδοσης απόφασης αναγκαστικής διαχείρισης. Περαιτέρω, παρέχεται από το νόμο, αλλά και τους όρους των ως άνω προκηρύξεων, η δυνατότητα αντικατάστασης των πιστοποιητικών αυτών με υπεύθυνη δήλωση του συμμετέχοντος ενώπιον δικαστικής ή διοικητικής αρχής ή συμβολαιογράφου, στις περιπτώσεις που αυτά δεν εκδίδονται στη χώρα προέλευσης. Η υπεύθυνη αυτή δήλωση πρέπει κατ' αρχήν να βεβαιώνει την αδυναμία εκδόσεως του πιστοποιητικού και ταυτόχρονα ότι ο δηλών δεν βρίσκεται στη συγκεκριμένη νομική κατάσταση (βλ. επίσης Γνωμ. Ν.Σ.Κ. 380/2005 επί συναφών θεμάτων διαγωνισμών ανάθεσης δημοσίων έργων).

3. Δικαιολογητικά που κατά το νόμο και την προκήρυξη υποβάλλονται επί ποινή αποκλεισμού με το φάκελο της προσφοράς δεν γίνονται δεκτά μετά την κήρυξη περαιωμένης της διαδικασίας παραλαβής των προσφορών. Η έλλειψη έστω και ενός από αυτά έχει ως συνέπεια τον αποκλεισμό της προσφοράς που παρουσιάζει την έλλειψη από την περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία, κατά δεσμία αρμοδιότητας της Επιτροπής Διαγωνισμού (ΣτΕ 743/2000). Περαιτέρω, η Επιτροπή Διαγωνισμού έχει δικαίωμα να ζητήσει συμπληρωματικά δικαιολογητικά, δηλαδή δικαιολογητικά που δεν περιλαμβάνονται στην προκήρυξη, καθώς και διευκρινίσεις, προκειμένου οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν το περιεχόμενο εμπροθέσμως υποβληθέντων δικαιολογητικών, χωρίς, όμως, να υποβάλλουν νέα, κρίσιμα κατά την προκήρυξη, στοιχεία (ΣτΕ 436/2002, 119/1996 Ε.Α.).



Σ.Α.Τ.Ε.

4. Σύμφωνα με τις ανωτέρω προκηρύξεις το πιστοποιητικό περί μη ενάρξεως της διαδικασίας θέσεως σε αναγκαστική διαχείριση της παρ. 8.1.3.2 και η αναλυτική κατάσταση μετόχων της παρ. 8.1.3.3.β πρέπει να υποβάλλονται με το σφραγισμένο φάκελο της προσφοράς επί ποινή αποκλεισμού αυτής από την περαιτέρω αξιολόγηση. Σε περίπτωση δε υποβολής υπεύθυνης δήλωσης του συμμετέχοντος σε αντικατάσταση του πιστοποιητικού, η δήλωση αυτή πρέπει να υποβληθεί με το σφραγισμένο φάκελο της προσφοράς και να βεβαιώνει αφενός μεν την αδυναμία εκδόσεως του πιστοποιητικού, αφετέρου δε ότι ο συμμετέχων δεν βρίσκεται στην ανωτέρω νομική κατάσταση. Η υποβολή με το φάκελο της προσφοράς βεβαίωσης της αρμόδιας δικαστικής αρχής ότι δεν εκδίδεται το πιστοποιητικό της παρ. 8.1.3.2., χωρίς να συνοδεύεται από υπεύθυνη δήλωση του ίδιου περί μη ενάρξεως της διαδικασίας θέσεως σε αναγκαστική διαχείριση, δεν αντικαθιστά το μη υποβληθέν πιστοποιητικό. Η Επιτροπή Διαγωνισμού δεν επιτρέπεται να δεχτεί μετά την αποσφράγιση των προσφορών την υποβολή της ως άνω υπεύθυνης δήλωσης και οφείλει να αποκλείσει την προσφορά από την περαιτέρω αξιολόγηση. Ομοίως, οφείλει να αποκλείσει την προσφορά συμμετέχουσας στο διαγωνισμό ελληνικής ανώνυμης εταιρείας, η οποία δεν προσκόμισε την αναλυτική κατάσταση μετόχων της παρ. 8.1.3.3.β ισχυριζόμενη ότι από το καταστατικό της προκύπτει ότι έχει ένα μόνο μέτοχο, φυσικό πρόσωπο, πολλώ μάλλον όταν η βασιμότητα του ισχυρισμού αυτού δεν διαπιστώνεται από την Επιτροπή Διαγωνισμού.

5. Τέλος, εφόσον η Επιτροπή Διαγωνισμού έχει ευχέρεια να ζητήσει συμπληρωματικά έγγραφα προς συμπλήρωση ή διευκρίνιση δικαιολογητικού που έχει προσκομισθεί, στην περίπτωση κατά την οποία από τα προσκομισθέντα αποδεικτικά ονομαστικοποίησης των μετοχών συμμετέχουσας στο διαγωνισμό ελληνικής ανώνυμης εταιρείας προκύπτει ότι ένας από τους μετόχους της είναι ανώνυμη εταιρεία, μπορεί να ζητήσει συμπληρωματικά στοιχεία για να διαπιστώσει τη βασιμότητα του ισχυρισμού της ότι πρόκειται περί αλλοδαπής ανώνυμης εταιρείας, η οποία δεν έχει υποχρέωση ονομαστικοποίησης των μετοχών της. Εάν, όμως, από τα συμπληρωματικά αυτά στοιχεία προκύψει πως η εταιρεία αυτή είναι ελληνική, η Επιτροπή δεν επιτρέπεται να δεχτεί τα δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης των μετοχών της, δοθέντος ότι αυτά έπρεπε να είχαν υποβληθεί με το φάκελο της προσφοράς, η οποία πρέπει για το λόγο αυτό να αποκλεισθεί από την περαιτέρω αξιολόγηση.

IV. Από τα τεθέντα υπόψη του Τμήματος πρακτικά συνεδριάσεως των Επιτροπών των ως άνω δυο διαγωνισμών συνάγονται τα ακόλουθα κρίσιμα στοιχεία σε σχέση με τα τεθέντα ερωτήματα:

Σ.Α.Τ.Ε.

1. Κατά την ημέρα διεξαγωγής του πρώτου διαγωνισμού, η Επιτροπή Διαγωνισμού συνήλθε σε δημόσια συνεδρίαση και προέβη σε αποσφράγιση των πέντε (5) προσφορών που είχαν υποβληθεί, άνοιγμα των φακέλων των δικαιολογητικών και καταγραφή των περιεχομένων σε αυτές δικαιολογητικών. Από τις εργασίες αυτές της Επιτροπής διαπιστώθηκε (βλ. πρακτικό 1/12-9-2005) ότι η ένωση εταιριών ASHLEY & HOLMES - KARAMELLA- PUBLICITAS HELLAS είχε καταθέσει, αντί για την αναλυτική κατάσταση των μετόχων, απόσπασμα του βιβλίου μετόχων θεωρημένο από την αρμόδια Δ.Ο.Υ. και επικυρωμένο από δικηγόρο.

2. Κατά την αποσφράγιση των προσφορών και τον έλεγχο των δικαιολογητικών του δεύτερου διαγωνισμού, η Επιτροπή Διαγωνισμού διαπίστωσε (πρακτικό 1/13-9-2005) ότι έξι από τους δέκα συμμετέχοντες στο διαγωνισμό είχαν ελλείψεις στα δικαιολογητικά τους. Ειδικότερα:

α) Η MASS Διαφημίσεις Α.Ε. προσκόμισε αντί αναλυτικής κατάστασης μετόχων απόσπασμα από το βιβλίο μετόχων με την πράξη θεώρησης του βιβλίου από την αρμόδια Δ.Ο.Υ., στο οποίο αναφέρονται οι μέτοχοι της εταιρείας και ο αριθμός των μετοχών κάθε μετόχου. Από το δικαιολογητικό αυτό προκύπτει ότι ένας από τους μετόχους της είναι η εταιρεία simon, για την οποία δεν προσκόμισε δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης των μετοχών της, αιτιολογεί δε την παράλειψη αυτή προβάλλοντας ότι πρόκειται για αλλοδαπή εταιρεία.

β) Ομοίως, η ένωση των εταιρειών ASHLEY & HOLMES-KARAMELLA προσκόμισε απόσπασμα του βιβλίου μετόχων της αντί αναλυτικής κατάστασης, το οποίο φέρει την πράξη θεώρησης από τη Δ.Ο.Υ. και στο οποίο αναφέρονται οι μέτοχοι της κάθε εταιρείας και ο αριθμός των μετοχών κάθε μετόχου, που είναι φυσικά πρόσωπα.

γ) Η εταιρεία Ευρωπαϊκός Διαφημιστικός Οργανισμός Α.Ε. Διαφημίσεων Προβολής και Εκδόσεων δεν προσκόμισε αναλυτική κατάσταση μετόχων, ούτε άλλο ισοδύναμο ή μη έγγραφο. Η δε παριστάμενη κατά την διαδικασία εκπρόσωπός της ισχυρίστηκε ότι αυτό δεν απαιτείται διότι από το υποβληθέν καταστατικό της εταιρείας προκύπτει ότι έχει ένα μόνο μέτοχο, φυσικό πρόσωπο, πράγμα το οποίο όμως δεν διαπιστώθηκε από την Επιτροπή.

δ) Τέλος, οι Εταιρείες GEO YOUNG & RUBICAM, DOT & DASH COMMUNICATION AE Διαφημίσεις Α.Ε. και SPOT THOMSON ΟΜΙΛΟΣ ΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΣ Α.Ε. δεν προσκόμισαν πιστοποιητικό περί μη ενάρξεως διαδικασίας θέσεως αυτών σε αναγκαστική διαχείριση, σύμφωνα με την παρ. 8.1.3.2 της προκήρυξης, ούτε υπεύθυνη δήλωση της παρ. 8.3 σε αντικατάσταση αυτού, αλλά προσκόμισαν πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου Αθηνών, τμήματος ασφαλιστικών

Σ.Α.Τ.Ε.

μέτρων, σύμφωνα με το οποίο δεν εκδίδεται τέτοιο πιστοποιητικό, διότι δεν τηρούνται αντίστοιχα βιβλία.

V. Κατόπιν των ανωτέρω και με βάση τις παραπάνω παραδοχές, σύμφωνα με την ομόφωνη γνώμη του Τμήματος, στο πρώτο σκέλος του ερωτήματος αρμόζει καταφατική απάντηση και στο δεύτερο και στο τρίτο σκέλος αρνητική. Ειδικότερα:

α) Το ακριβές απόσπασμα του βιβλίου μετόχων συμμετέχουσας στο διαγωνισμό ελληνικής ανώνυμης εταιρείας, από το οποίο προκύπτουν όλα τα απαιτούμενα κατά το νόμο και την προκήρυξη στοιχεία και, σε συνδυασμό με το προσκομισθέν πιστοποιητικό της αρμόδιας αρχής που κατά τον Κ.Ν. 2190/1920 εποπτεύει την εταιρεία περί του ότι οι μετοχές της με βάση το ισχύον καταστατικό είναι ονομαστικές, αποδεικνύεται η ονομαστικοποίηση των μετοχών της μέχρι φυσικού προσώπου, πληροί τις απαιτήσεις του νόμου περί υποβολής αναλυτικής κατάστασης μετόχων και, εφόσον υποβάλλεται με τον σφραγισμένο φάκελο της προσφοράς, πρέπει να γίνει δεκτό.

β) Η βεβαίωση της αρμόδιας δικαστικής αρχής ότι δεν εκδίδεται το απαιτούμενο κατά το νόμο και την προκήρυξη πιστοποιητικό περί του ότι ο συμμετέχων δεν τελεί υπό διαδικασία έκδοσης απόφασης αναγκαστικής διαχείρισης, εάν δεν συνοδεύεται από υπεύθυνη δήλωση του ίδιου περί του ότι δεν τελεί υπό τη διαδικασία αυτή, δεν αντικαθιστά το πιστοποιητικό αυτό και επομένως συντρέχει λόγος αποκλεισμού από την περαιτέρω αξιολόγηση των προσφορών που παρουσιάζουν την έλλειψη αυτή. Η Επιτροπή Διαγωνισμού δεν επιτρέπεται να δεχθεί μετά το πέρας της προθεσμίας υποβολής των προσφορών και την αποσφράγιση αυτών την ως άνω δήλωση, δοθέντος ότι πρόκειται περί δικαιολογητικού το οποίο κατά την προκήρυξη έπρεπε, επί ποινή αποκλεισμού, να βρίσκεται μέσα στο φάκελο της προσφοράς.

γ) Ομοίως, στην περίπτωση κατά την οποία συμμετέχουσα ελληνική ανώνυμη εταιρεία παρέλειψε να υποβάλλει αναλυτική κατάσταση μετόχων, την οποία είχε υποχρέωση να προσκομίσει με το φάκελο της προσφοράς επί ποινή αποκλεισμού, ισχυριζόμενη ότι από το καταστατικό της προκύπτει πως κάτοχος των μετοχών της είναι ένα μόνο φυσικό πρόσωπο, η Επιτροπή Διαγωνισμού, η οποία, μάλιστα, δεν διαπίστωσε το βάσιμο του ισχυρισμού αυτού, έχει δεσμία αρμοδιότητα να αποκλείσει την προσφορά αυτή. Αντιθέτως, στην περίπτωση κατά την οποία από τα αποδεικτικά ονομαστικοποίησης των μετοχών ανώνυμης εταιρείας που έχουν υποβληθεί προκύπτει ότι ένας από τους μετόχους της είναι ανώνυμη εταιρεία, η Επιτροπή μπορεί να ζητήσει συμπληρωματικά στοιχεία για να διαπιστώσει τη βασιμότητα του ισχυρισμού ότι πρόκειται περί αλλοδαπής ανώνυμης εταιρείας, η οποία δεν έχει



υποχρέωση ονομαστικοποίησης των μετοχών της. Εάν, όμως, από τα συμπληρωματικά αυτά στοιχεία προκύψει πως η εταιρεία αυτή είναι ελληνική, η Επιτροπή δεν επιτρέπεται να δεχτεί τα δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης των μετοχών της, δοθέντος ότι αυτά έπρεπε να είχαν υποβληθεί με το φάκελο της προσφοράς, η οποία πρέπει για το λόγο αυτό να αποκλεισθεί από την περαιτέρω αξιολόγηση.

Θεωρήθηκε

Σ.Α.Τ.Ε.

Ο Προεδρεύων
Κωνσταντίνος Βολτής
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Η Εισηγήτρια
Αικατερίνη Γρηγορίου
Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.