



**ΟΡΘΗ ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΥΣ ΑΠΟΔΕΚΤΕΣ**

**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΑΣ & ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ  
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ  
ΓΡΑΦΕΙΟ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΟΥ  
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ Π.Ε.Χ.Ω.Δ.Ε./Γ.Γ.Δ.Ε**

**Αθήνα, 4 - 10 - 2006**

**Αριθμ. Πρωτ. 4755/Γ.Φ.**

**Τηλέφωνο: 210 6443617**

**ΦΑΧ: 210 6435815**

**Ταχ. Δ/ση: Χ. Τρικούπη 182**

**Τ.Κ. 11472**

**ΠΡΟΣ: Τη Νομαρχιακή Αυτοδιοίκηση**

**Αργολίδας**

**Δ.Τ.Υ.**

**Ναύπλιο**

**ΣΑΤΕ**

**ΚΟΙΝ. Δ17α**

**ΣΧΕΤ: 0-6402/2-10-06 δικό σας.**

Κατόπιν του πιο πάνω εγγράφου και σε συνέχεια και διευκρίνιση της τηλεφωνικής επικοινωνίας παραθέτουμε τα πιο κάτω:

**Ι. α/ Στο άρθρο 2 παρ.7 του Π.Δ. 609/85, όπως είχε στην αρχική του μορφή ορίζονταν τα εξής: «2. 7.Κοινοπραξίες επιχειρήσεων της ίδιας κατηγορίας γίνονται δεκτές στους διαγωνισμούς αν δεν το αποκλείει η διακήρυξη. Οι επιχειρήσεις που κοινοπρακτούν πρέπει να ανήκουν όλες στην καλούμενη στη δημοπρασία τάξη. Αν το προβλέπει η διακήρυξη, μπορεί η μια τουλάχιστον απ' τις κοινοπρακτούσες επιχειρήσεις να ανήκει στην καλούμενη τάξη και οι υπόλοιπες να ανήκουν σε μία ή και σε δύο από τις αμέσως κατώτερες τάξεις της κατηγορίας. Στην τελευταία αυτή περίπτωση η επιχείρηση ή επιχειρήσεις της καλούμενης τάξης πρέπει να καλύπτουν τουλάχιστον το 75% της συμμετοχής.»**

## ΣΑΤΕ

**β/** η διάταξη αυτή αντικαταστάθηκε με το άρθρο 1 παρ.1 του Π.Δ. 218/99 με την οποία ορίζονται τα εξής: «2.7. Οι εργοληπτικές επιχειρήσεις γίνονται δεκτές στις δημοπρασίες και σε κοινοπραξία αν δεν το αποκλείει η διακήρυξη. Οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που κοινοπρακτούν πρέπει να είναι της αυτής κατηγορίας και να ανήκουν όλες στην ίδια με την καλούμενη στη δημοπρασία τάξη ή και στην αμέσως ανώτερη τάξη. Κάθε μία από τις επιχειρήσεις που κοινοπρακτούν, συμμετέχει στην κοινοπραξία με ποσοστό όχι μικρότερο του 25% του προϋπολογισμού της Υπηρεσίας του δημοπρατούμενου έργου.».

**γ/** Από τις παρατεθείσες διατάξεις σαφώς προκύπτει ότι σε περίπτωση Κοινοπραξίας σε δημοπρασίες κατασκευής δημόσιων έργων ήταν (και παραμένει) δυνατή η συμμετοχή εργοληπτικών επιχειρήσεων οι οποίες δεν ανήκουν στην καλούμενη τάξη, (ή καλούμενες τάξεις), υπό τις αναφερόμενες στις άνω διατάξεις προϋποθέσεις.

Αρχικά δηλαδή, ήταν δυνατή η συμμετοχή στην Κοινοπραξία εργοληπτικών επιχειρήσεων που ανήκαν σε μία ή και δύο από τις αμέσως κατώτερες τάξεις, εφόσον αυτό προβλεπόταν από τη διακήρυξη, ενώ υπό το ισχύον καθεστώς, διατηρήθηκε η δυνατότητα συμμετοχής στην Κοινοπραξία εργοληπτικών επιχειρήσεων που δεν ανήκουν στις καλούμενες τάξεις (και μάλιστα χωρίς να απαιτείται η ύπαρξη πρόβλεψης στη διακήρυξη) αλλά ο νομοθέτης έκρινε (προφανώς) ότι η συμμετοχή στην Κοινοπραξία εργοληπτικών επιχειρήσεων κατωτέρων, σε σχέση με τις καλούμενες τάξεις, απέβη σε βάρος της ποιότητας των έργων και διατηρούμενης της δυνατότητας συμμετοχής στην Κοινοπραξία και επιχειρήσεων που δεν ανήκουν στις καλούμενες τάξεις, κρίθηκε σκόπιμη η ενίσχυση του κατασκευαστικού σχήματος με δυνατότητα συμμετοχής επιχειρήσεων που ανήκουν «... στην ίδια με την καλούμενη στη δημοπρασία τάξη ή και στην αμέσως ανώτερη τάξη», για τη βελτίωση της ποιότητας των έργων.

**δ/** Η διατύπωση της παραγράφου 7 του άρθρου 2 του Π.Δ. 609/85 ( όπως ισχύει) είναι σαφής και δεν προκαλεί ερμηνευτικά προβλήματα και το οικείο συμπέρασμα, δεν αναιρείται από τη διατύπωση της παραγράφου 9 του ίδιου άρθρου, που προστέθηκε με την παράγραφο 3 του άρθρου 1 του Π.Δ. 218/99 και η οποία λόγω της ασάφειάς της) πρέπει να ερμηνευθεί σε συνδυασμό με το σαφές περιεχόμενο της παραγράφου 7, με τρόπο, που δεν ακυρώνει στην πράξη, τη διαχρονικά εκφρασθείσα νομοθετική

βούληση για συμμετοχή στις Κοινοπραξίες και εργοληπτικών επιχειρήσεων που δεν ανήκουν στις καλούμενες τάξεις.

Σημειώνεται ότι, η πιο πάνω ερμηνεία, κρατεί πάγια σε περιπτώσεις Κοινοπραξιών, από την έναρξη ισχύος της (νέας) παραγράφου 7 του άρθρου 2 του Π.Δ. 609/85, όπως δηλαδή αντικαταστάθηκε με το Π.Δ. 218/99, χωρίς να έχουν προκύψει προβλήματα.

**II .α/** Εξάλλου, κατά τα αναμφισβητήτως γενόμενα δεκτά, η διακήρυξη ενός διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη και οι τεθέντες με αυτή όροι, δεσμεύουν τόσο τη δημόσια αρχή που διεξάγει το διαγωνισμό, όσο και τους διαγωνιζόμενους, στην περίπτωση (τουλάχιστον) που οι τελευταίοι (διαγωνιζόμενοι) δεν διατύπωσαν έγκαιρα οποιαδήποτε επικύλαξη ή αντίρρηση. (Ούτω ΣΤΕ 3797/96 και 3760/9 , Μον.Πρωτ.Αθ., 6716/03, ΝοΒ 52,270, 5567/06, δημ. Σε νομ.περ/κά, κ.λ.π.).

Συνεπώς, στην εξεταζόμενη περίπτωση εφαρμογή έχει και το άρθρο 21 της διακήρυξης (του διαγωνισμού) στο οποίο αναγράφεται ότι:

«21. Δικαιούμενοι συμμετοχής στο διαγωνισμό.

**ΣΑΤΕ**

Στον διαγωνισμό δικαιούνται να συμμετάσχουν:

21.1 Μεμονωμένες εργοληπτικές επιχειρήσεις:

α. Εγγεγραμμένες στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων που τηρείται στη ΓΤΔΕ του Υ.ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε., εφόσον ανήκουν στην τάξη 4<sup>η</sup> και 5<sup>η</sup> για έργα κατηγορίας ΟΔΟΠΟΪΑΣ.

β....

γ....

21.2 Κοινοπραξίες Εργοληπτικών Επιχειρήσεων των παραπάνω περιπτώσεων α, β και γ σε οποιονδήποτε συνδυασμό μεταξύ τους, υπό τους όρους του άρθρου 2 παρ. 7 του π.δ. 609/85 (Κοινοπραξία στην ίδια κατηγορία) και υπό τον όρο ότι κάθε Εργοληπτική Επιχείρηση θα συμμετέχει στο κοινοπρακτικό σχήμα με ποσοστό όχι μικρότερο του 25% της καλούμενης κατηγορίας....»

**β/** Λαμβανομένου λοιπόν υπόψη, ότι το άρθρο 21.2 της διακήρυξης παραπέμπει ρητά στην παράγραφο 7 του άρθρου 2 του Π.Δ. 609/85 και επιτρέπει τη συμμετοχή Κοινοπραξιών υπό τις προϋποθέσεις της παραγράφου αυτής, καθίσταται προφανές, ότι, εφόσον καλούμενη τάξη είναι και η 5<sup>η</sup> για έργα οδοποιίας, αυτή μπορεί να κοινοπρακτήσει με επιχείρηση που ανήκει στην αμέσως ανώτερη της καλούμενης τάξης, δηλαδή στην 6<sup>η</sup> (τάξη) για έργα οδοποιίας. Ερμηνευτικό πρόβλημα θα υπήρχε, ενδεχομένως, στην περίπτωση που η διακήρυξη επέτρεπε τη συμμετοχή Κοινοπραξιών

(μόνο) υπό τις προϋποθέσεις της παραγράφου 9 του προπαρατεθέντος άρθρου (2 του Π.Δ. 609/85), ενόψει των όσων έχουν ήδη αναφερθεί.

**ΙΙΙ.** Συνεπώς, είναι νόμιμη η συμμετοχή σε Κοινοπραξία των εργοληπτικών επιχειρήσεων «ΤΕΚΑ, Α.Ε. – ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΥΔΡΟΚΑΤΑΣΚΕΥΗ» από τις οποίες η πρώτη ανήκει στην 5<sup>η</sup> τάξη (καλούμενη) και η δεύτερη στην 6<sup>η</sup> (αμέσως ανώτερη) κατ' εφαρμογή των άρθρων 2 παρ.7 του Π.Δ. 609/85 και 21 (ιδία 21.1.α και 21.2) της διακήρυξης του διαγωνισμού. Σημειώνεται επικουρικά, ότι η θέση αυτή βρίσκεται σε συμπόρευση και με το άρθρο 1 παρ.1 του Ν.3263/04, στο οποίο ρητά αναφέρεται ότι η ανάθεση της κατασκευής των δημόσιων έργων γίνεται στην εργοληπτική επιχείρηση ή Κοινοπραξία η οποία προσέφερε τη χαμηλότερη τιμή, εφόσον βέβαια δεν συντρέχουν συγκεκριμένοι λόγοι αποκλεισμού της, που κατά τα ήδη αναφερθέντα πράγματι δεν συντρέχουν στην εξεταζόμενη περίπτωση.

**ΣΑΤΕ**



**Ο ΝΟΜΙΚΟΣ ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ Ν.Σ.Κ.**

**ΘΕΟΔΩΡΟΣ ΡΕΝΤΖΕΠΕΡΗΣ**