



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΑΣ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ υπ' αριθ. 231/2009
ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
Ε' ΤΜΗΜΑΤΟΣ
Συνεδρίαση της 15-6-2009

Σύνθεση :

Πρόεδρος :

Νικόλαος Μαυρίκας, Αντιπρόεδρος ΝΣΚ.

Μέλη:

Ιωάννα Καραγιαννοπούλου, Παναγιώτης
Παναγιωτουνάκος, Βασιλική Πανταζή, Νίκη Μαριόλη,
Νικόλαος Δασκαλαντωντάκης, Νομικοί Σύμβουλοι.

Εισηγήτρια :

Βασιλική Πανταζή, Νομική Σύμβουλος.

Αριθμ. Ερωτημ.:

26784/5-5-2009 έγγραφο Γενικής Δ/σης Τοπικής
Αυτοδιοίκησης Υπουργείου Εσωτερικών (Δ/σης Τεχνικών
Υπηρεσιών – Τμήματος Γενικών Υποθέσεων).

Περίληψη Ερωτημ.: Εάν η, κατ' αρ. 3 παρ. 6 του Ν. 2690/1999, αυτεπάγγελτη
αναζήτηση δικαιολογητικών από τη Διοίκηση εφαρμόζεται
και στους συμμετέχοντες στους διαγωνισμούς προμηθειών
των Ο.Τ.Α.

Επί του ως άνω ερωτήματος, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους (Ε'
Τμήμα) γνωμοδότησε, ομοφώνως, ως ακολούθως :

Ι.Α. Οι διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 3 του Ν. 2690/1999 «Κώδικας
Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις» (Φ.Ε.Κ. Α' 45), όπως ισχύουν μετά
τις διαδοχικές τροποποιήσεις και συμπληρώσεις τους από τα άρθρα 5 παρ. 2 του

Ν. 3242/2004 (Φ.Ε.Κ. Α' 102), 16 παρ. 5 του Ν. 3448/2006 (Φ.Ε.Κ. Α' 57) και 30 παρ. 9 του Ν. 3731/2008 (Φ.Ε.Κ. Α' 263), που εφαρμόζονται και στους Ο.Τ.Α. κατ' αρ. 1 του Ν. 2690/1999, ορίζουν τα εξής :

«...6.α. Όταν για τη διεκπεραίωση υπόθεσης απαιτούνται δικαιολογητικά, πιστοποιητικά ή στοιχεία, που η έκδοσή τους δεν προϋποθέτει τη σύμπραξη του αιτούντος, και τα οποία δεν συνυποβάλλονται με την αίτησή του, η αρμόδια υπηρεσία, για την έκδοση της τελικής πράξης, τα αναζητεί από τις οικείες υπηρεσίες του Δημοσίου, των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης και των νομικών προσώπων δημόσιου δικαίου.


β. Για το σκοπό αυτόν παρέχεται σχετική εξουσιοδότηση από τον ενδιαφερόμενο, η οποία εμπεριέχεται στην αίτησή του.

γ. Με κοινή απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης και του αρμόδιου, κατά περίπτωση, Υπουργού, καθορίζονται οι υπηρεσίες στις οποίες εφαρμόζεται η αυτεπάγγελτη αναζήτηση δικαιολογητικών. Με την ίδια κοινή υπουργική απόφαση μπορεί να καθορίζονται κατηγορίες δικαιολογητικών, τα οποία, από τη φύση τους, δεν είναι δυνατό να αναζητηθούν αυτεπαγγέλτως, καθώς και κάθε σχετική λεπτομέρεια.

Η αυτεπάγγελτη αναζήτηση δικαιολογητικών εφαρμόζεται και στις επιχειρήσεις.

δ. Με την ίδια υπουργική απόφαση καθορίζονται τα δικαιολογητικά, τα οποία οι αρμόδιες για την έκδοση της τελικής διοικητικής πράξης υπηρεσίες είναι υποχρεωμένες να αναζητούν αυτεπάγγελα χωρίς να απαιτείται η από το εδάφιο β' της παρούσας παραγράφου προβλεπόμενη εξουσιοδότηση του πολίτη. Το παρόν εδάφιο ισχύει από 1-9-2006».

Κατ' επίκληση των ως άνω εξουσιοδοτικών διατάξεων των άρθρων 5 του Ν. 3242/2004, 16 παρ. 5 του Ν. 3448/2006 και 10 του Ν. 3230/2004, εκδόθηκαν σταδιακά οι κατωτέρω αναφερόμενες κοινές υπουργικές αποφάσεις του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης και των κατά περίπτωση αρμόδιων Υπουργών, με τις οποίες καθορίζονται οι Υπηρεσίες καθώς και τα δικαιολογητικά τα οποία υποχρεούται να αναζητεί αυτεπαγγέλτως η αρμόδια για την έκδοση της τελικής διοικητικής πράξης Δημόσια Αρχή, στην οποία έχει υποβληθεί αίτηση του διοικουμένου για τη διεκπεραίωση υπόθεσής του, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις του άρθρου 3 παρ. 6 του Ν. 2690/1999 (Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας).



Ειδικότερα, εκδόθηκαν οι εξής κοινές υπουργικές αποφάσεις:

α) Η ΔΙΑΔΠ/Α/17402/2006 ΚΥΑ των Υπουργών Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης και Δικαιοσύνης (ΦΕΚ Β' 1042/1-8-2006), περί υποχρεωτικής αυτεπαγγέλτου αναζητήσεως από τις δημόσιες υπηρεσίες δικαιολογητικών αρμοδιότητας του Υπουργείου Δικαιοσύνης, όπως είναι τα πιστοποιητικά μη πτωχεύσεως, εκκαθαρίσεως, αναγκαστικής διαχειρίσεως, πτωχευτικού συμβιβασμού κ.α., β) οι 92605 οικ./20-9-2005 (ΦΕΚ Β' 1334/21-9-2005) και ΔΙΑΔΠ/Α/22863/16-10-2006 (ΦΕΚ Β' 1551/23-10-2000) ΚΥΑ των Υπουργών Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης και Δικαιοσύνης περί υποχρεωτικής αυτεπαγγέλτου αναζητήσεως από τις δημόσιες υπηρεσίες αντιγράφου ποινικού μητρώου, γενικής ή δικαστικής χρήσης, γ) η ΔΙΑΔΠ/Α/9981/23-5-2005 (ΦΕΚ Β' 726/30-5-2005) ΚΥΑ των Υφυπουργών Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης και Οικονομίας και Οικονομικών, περί υποχρεωτικής - αυτεπαγγέλτου αναζητήσεως από τις δημόσιες υπηρεσίες της βεβαίωσης φορολογικής ενημερότητας, δ) η ΔΙΑΔΠ/Α/10067/23-4-2007 (ΦΕΚ Β' 629/25-4-2007) ΚΥΑ των Υπουργών Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης και Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας, περί υποχρεωτικής αυτεπαγγέλτου αναζητήσεως από τις δημόσιες υπηρεσίες της βεβαίωσης ασφαλιστικής ενημερότητας και, ε) η ΔΙΑΔΠ/Α/1786 (ΦΕΚ Β' 88/30-1-2006) ΚΥΑ των Υπουργών Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης και Ανάπτυξης, περί υποχρεωτικής αυτεπαγγέλτου αναζητήσεως από τις δημόσιες υπηρεσίες πιστοποιητικών αρμοδιότητας του Υπουργείου Ανάπτυξης, όπως είναι η βεβαίωση περί μη ανακλήσεως της άδειας σύστασης, μη λύσης και θέσης σε εκκαθάριση ανώνυμης εταιρείας, η βεβαίωση ότι οι μετοχές ανώνυμης εταιρείας είναι ονομαστικές κ.α.

Εξάλλου, στο πλαίσιο των προαναφερομένων Κ.Υ.Α., η αρμόδια Δ/ση του Υπουργείου Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης εξέδωσε τις με αριθμ. ΔΙΑΔΠ/Α/12421/23-6-2005, ΔΙΑΔΠ/Α/18211/11-8-2006, ΔΙΑΔΠ/24359/30-10-2006, ΔΙΑΔΠ/Α/5868/7-3-2007 και ΔΙΑΔΠ/Α/12190/14-5-2007 ερμηνευτικές εγκυκλίους, στις οποίες, εκτός των άλλων, ορίζεται ότι ειδικά για την διενέργεια διαγωνισμών για προμήθειες δημοσίου, και προκειμένου να διευκολυνθούν οι συναλλαγές των πολιτών με το δημόσιο, οι πολίτες έχουν τη δυνατότητα να υποβάλλουν οι ίδιοι τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μέχρι την έκδοση του Προεδρικού Διατάγματος «Κανονισμός Προμηθειών Δημοσίου (Κ.Π.Δ.)».



Β. Περαιτέρω, η με αρ. πρωτ. 11389/8-3-1993 απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών (Φ.Ε.Κ. Β' 185) «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Ο.Τ.Α.», που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση της παρ. 5 του αρ. 11 του Ν. 1797/1988 (Φ.Ε.Κ. Α' 164) «Προμήθειες Δημοσίου Τομέα», όπως τροποποιήθηκε με τις παρ. 1, 2 αρ. 38 Ν. 2000/1991 (Φ.Ε.Κ. Α' 206) και των παρ. 2 και 3 του αρ. 1 του τελευταίου ως άνω νόμου, και εξακολουθεί να ισχύει και μετά το Ν. 2286/1995 (Φ.Ε.Κ. Α' 19) «Προμήθειες του δημοσίου Τομέα και ρυθμίσεις συναφών θεμάτων», κατ' αρ. 10 παρ. 1 αυτού, ορίζει τα εξής :

«Άρθρο 7. Προσόντα και δικαιολογητικά συμμετοχής

1. Κάθε προμηθευτής που επιθυμεί να λάβει μέρος σε διαγωνισμό δημοτικών ή κοινοτικών προμηθειών ή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης ή απευθείας ανάθεσης καλείται να αποδείξει την εγγραφή του σε επαγγελματικό ή εμπορικό μητρώο κατα τους όρους που καθορίζονται από τους νόμους της χώρας που είναι εγκατεστημένος. Ειδικότερα για τις παρακάτω αναφερόμενες χώρες μέλη της Ε.Ο.Κ το σχετικό αποδεικτικό εγγραφής παρέχεται: ...

2. Οι δικαιούμενοι συμμετοχής στους διαγωνισμούς υποβάλλουν μαζί με την προσφορά τους, τα εξής δικαιολογητικά:

α. Οι Έλληνες πολίτες:

(1) Εγγυητική επιστολή συμμετοχής στον διαγωνισμό.

(2) Απόσπασμα ποινικού μητρώου, έκδοσης τουλάχιστον του τελευταίου τριμήνου, από το οποίο να προκύπτει ότι δεν έχουν καταδικασθεί για αδίκημα σχετικό με την άσκηση της επαγγελματικής τους δραστηριότητας.

(3) Πιστοποιητικό αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής 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.

(4) Πιστοποιητικό που εκδίδεται από αρμόδια κατά περίπτωση αρχή, από το οποίο να προκύπτει ότι είναι ενήμεροι ως προς τις υποχρεώσεις τους που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης και ως προς τις φορολογικές υποχρεώσεις τους κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού. Σε περίπτωση εγκατάστασής τους στην αλλοδαπή, τα δικαιολογητικά των παραπάνω εδαφίων (3) και (4) εκδίδονται με βάση την ισχύουσα- νομοθεσία της



χώρας που είναι εγκατεστημένοι, από την οποία και εκδίδεται το σχετικό πιστοποιητικό.

(5) Πιστοποιητικό του οικείου Επιμελητηρίου, με το οποίο θα πιστοποιείται η εγγραφή τους σ' αυτό και τα ειδικό επάγγελμά τους ή βεβαίωση άσκησης επαγγέλματος από αρμόδια δημόσια αρχή ή αρχή τοπικής αυτοδιοίκησης για όσους ασκούν γεωργικό ή κτηνοτροφικό επάγγελμα, που θα έχουν εκδοθεί το πολύ έξι (6) μήνες πριν από την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού.

β. Οι αλλοδαποί:

(1) Εγγυητική επιστολή συμμετοχής στον διαγωνισμό.

(2) Απόσπασμα ποινικού μητρώου ή ισοδύναμου εγγράφου αρμόδιας διοικητικής ή δικαστικής αρχής της χώρας εγκατάστασής τους, έκδοσης τουλάχιστον του τελευταίου τριμήνου από το οποίο να προκύπτει ότι δεν έχουν καταδικασθεί για αδίκημα σχετικό με την άσκηση της επαγγελματικής τους δραστηριότητας.

(3) Πιστοποιητικό της κατά περίπτωση αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής της χώρας εγκατάστασής τους, από το οποίο να προκύπτει ότι δεν συντρέχουν οι περιπτώσεις (3) και (4) του εδαφίου α. της παραγράφου αυτής.

(4) Πιστοποιητικό της αρμόδιας αρχής της χώρας εγκατάστασής τους, περί εγγραφής τους στα μητρώα του οικείου επιμελητηρίου ή σε ισοδύναμους επαγγελματικούς καταλόγους.

γ. Τα νομικά πρόσωπα ημεδαπά ή αλλοδαπά:

Όλα τα παραπάνω δικαιολογητικά των εδαφίων (α) και (β) εκτός του αποσπάσματος ποινικού μητρώου ή του ισοδύναμου προς τούτο εγγράφου.

δ. Οι συνεταιρισμοί:

(1) Εγγυητική επιστολή συμμετοχής στο διαγωνισμό.

(2) Βεβαίωση εποπτεύουσας αρχής ότι ο συνεταιρισμός λειτουργεί νόμιμα.

(3) Πιστοποιητικό αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής από το οποίο να προκύπτει ότι δεν συντρέχουν οι περιπτώσεις (3) και (4) του εδαφίου α της παραγράφου αυτής.

ε. Οι ενώσεις προμηθευτών που υποβάλλουν κοινή προσφορά:

(1) Όλα τα παραπάνω κατά περίπτωση δικαιολογητικά, για κάθε προμηθευτή που συμμετέχει στην ένωση.

(2) Πιστοποιητικό σκοπιμότητας του EOMMEX για ενώσεις προμηθευτών που αποτελούνται από μικρομεσαίες μεταποιητικές επιχειρήσεις (ΜΜΕ) ή

παραγωγικούς αστικούς συνεταιρισμούς στις οποίες μετέχουν και επιχειρήσεις του εσωτερικού ή του εξωτερικού είτε μεγαλύτερου μεγέθους είτε με μη μεταποιητική δραστηριότητα και εφόσον οι εργασίες που θα εκτελεστούν από τις ΜΜΕ ή τους παραγωγικούς αστικούς συνεταιρισμούς αντιπροσωπεύουν ποσοστό μεγαλύτερο από 50%.

Το πιστοποιητικό αυτό μπορεί να υποβληθεί και μετά την υποβολή της προσφοράς μέσα σε 15 ημέρες από την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού.

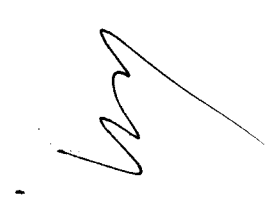
3. Οι ΜΜΕ εκτός από τα πιο πάνω δικαιολογητικά μαζί με τη προσφορά τους υποβάλλουν και κάθε άλλο απαραίτητο δικαιολογητικό, που εκδίδεται ή θεωρείται από τον ΕΟΜΜΕΧ, από το οποίο να προκύπτει ότι ανταποκρίνονται στα κριτήρια που καθορίζονται για τη χρηματοδότησή τους από τις πράξεις που κάθε φορά εκδίδει ο διοικητής της τράπεζας Ελλάδος.....».

«Άρθρο 12.

1. Με ποινή να μην γίνουν αποδεκτές οι προσφορές υποβάλλονται, μέσα σε φάκελο καλά σφραγισμένο, σε δύο αντίγραφα, ο οποίος θα φέρει τις ενδείξεις που αναφέρονται στο άρθρο 11 του παρόντος. Προσφορές που υποβάλλονται ανοικτές, δεν γίνονται αποδεκτές. Μέσα στο φάκελλο προσφοράς τοποθετούνται όλα τα σχετικά με την προσφορά στοιχεία και ειδικότερα ως εξής :

α. Σε περίπτωση που ο διαγωνισμός γίνεται με κριτήριο τη χαμηλότερη μόνο τιμή, στον κυρίως φάκελλο προσφοράς τοποθετούνται όλα τα ζητούμενα δικαιολογητικά, η εγγύηση συμμετοχής και τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς. Τα οικονομικά στοιχεία της προσφοράς τοποθετούνται σε χωριστό σφραγισμένο φάκελλο, μέσα στον κυρίως φάκελλο, με την ένδειξη «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ»...

Γ) Εξάλλου, και οι διατάξεις του άρθρου 43 του Π.Δ/τος 60/2007 «Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών», όπως τροποποιήθηκε με την οδηγία 2005/51/ΕΚ της Επιτροπής και την οδηγία 2005/75/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16^{ης} Νοεμβρίου 2005» (Φ.Ε.Κ. τ.Α' 64/16-3-2007), που εφαρμόζεται και στους Ο.Τ.Α. κατ' αρ. 2 παρ. 9 αυτού, ορίζουν τα εξής :



Άρθρο 43 – Προσωπική κατάσταση του υποψηφίου ή του προσφέροντος
(άρθρο 45 οδηγίας 2004/18/ΕΚ).

«1. Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε δημόσια σύμβαση, ο υποψήφιος ή προσφέρων, εις βάρος του οποίου υπάρχει αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση, γνωστή στην αναθέτουσα αρχή, για έναν ή περισσότερους από τους ακόλουθους λόγους : α) συμμετοχή σε εγκληματική οργάνωση, όπως αυτή ορίζεται στο άρθρο 2 παράγραφος 1 της κοινής δράσης της 98/773/ΔΕΥ του Συμβουλίου (ΕΕL 351 της 29-1-1998, σελ. 1), β) δωροδοκία, όπως αυτή ορίζεται αντίστοιχα στο άρθρο 3 της πράξης του Συμβουλίου της 26^{ης} Μαΐου 1997 (ΕΕ C 195 της 25-6-1997, σελ. 1) και στο άρθρο 3 παράγραφος 1 της κοινής δράσης 98/742/ΚΕΠΠΑ του Συμβουλίου (ΕΕL 358 της 31-12-1998 σελ. 2), γ) απάτη, κατά την έννοια του άρθρου 1 της σύμβασης σχετικά με την προστασία των οικονομικών συμφερόντων των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων (ΕΕ C 316 της 27-11-1995, σελ. 48), δ) νομιμοποίηση εσόδων από παράνομες δραστηριότητες, όπως ορίζεται στο άρθρο 1 της οδηγίας 91/308/ΕΟΚ του Συμβουλίου, της 10^{ης} Ιουνίου 1991.....

Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους υποψηφίους ή τους προσφέροντες να υποβάλλουν τα έγγραφα που αναφέρονται στην παράγραφο 3.....

2. Κάθε οικονομικός φορέας μπορεί να αποκλείεται από τη συμμετοχή στη σύμβαση, όταν: α) Τελεί υπό πτώχευση, εκκαθάριση, παύση εργασιών, αναγκαστική διαχείριση ή πτωχευτικό συμβιβασμό, αναστολή εργασιών ή τελεί σε ανάλογη κατάσταση που προβλέπεται από τις διατάξεις της χώρας εγκατάστασής του. β) Έχει κινηθεί σε βάρος διαδικασία κήρυξης σε πτώχευση, εκκαθάρισης, αναγκαστικής διαχείρισης, πτωχευτικού συμβιβασμού ή οποιαδήποτε άλλη παρόμοια διαδικασία προβλεπόμενη από τις διατάξεις της χώρας εγκατάστασής του. γ) Έχει καταδικασθεί βάσει δικαστικής απόφασης που έχει ισχύ δεδικασμένου, σύμφωνα με τις διατάξεις της χώρας όπου εκδόθηκε η απόφαση, και η οποία διαπιστώνει αδίκημα σχετικό με την επαγγελματική διαγωγή του. δ) Έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα συναφές με το αντικείμενο του διαγωνισμού ή σε σχέση με την επαγγελματική του ιδιότητα που αποδεδειγμένως διαπιστώθηκε με οποιοδήποτε μέσο διαθέτει η αναθέτουσα αρχή. ε) Δεν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, σύμφωνα με τις διατάξεις τόσο της χώρας εγκατάστασής του όσο και του ελληνικού δικαίου. στ) Δεν έχει εκπληρώσει τις

υποχρεώσεις του όσον αφορά στην πληρωμή των φόρων και τελών, σύμφωνα με τις διατάξεις τόσο της χώρας εγκατάστασής του όσο και του ελληνικού δικαίου.

ζ) Είναι ένοχος σοβαρών ψευδών δηλώσεων κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται κατ' εφαρμογή του παρόντος ή όταν δεν έχει παράσχει τις πληροφορίες αυτές.

3. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει στις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 και στην παράγραφο 2 σημεία α), β), γ) ε) και στ):

α) για την παράγραφο 1 και την παράγραφο 2 σημεία α, β, και γ, την προσκόμιση αποσπάσματος ποινικού μητρώου ή ελλείψει αυτού, ισοδύναμου εγγράφου καθώς και κάθε άλλου εγγράφου που εκδίδεται από την αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή της χώρας καταγωγής ή προέλευσης του προσώπου αυτού, από το οποίο προκύπτει ότι πληρούνται αυτές οι προϋποθέσεις, β) για την παράγραφο – 2 σημεία ε), ή στ), πιστοποιητικό εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους μέλους.....».

β. Σε περίπτωση που ο διαγωνισμός γίνεται με κριτήριο τη συμφερότερη προσφορά, στον κυρίως φάκελλο προσφοράς τοποθετούνται όλα τα ζητούμενα δικαιολογητικά και η εγγύηση συμμετοχής. Τα τεχνικά, καθώς και τα λοιπά στοιχεία της προσφοράς, όπως κατατάσσονται στις ομάδες που αναφέρονται στο άρθρο 20 του παρόντος, τοποθετούνται σε χωριστό σφραγισμένο φάκελλο, μέσα στον κυρίως φάκελλο, με την ένδειξη «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ». Τα οικονομικά στοιχεία της προσφοράς τοποθετούνται σε χωριστό σφραγισμένο φάκελλο, επίσης μέσα στον κυρίως φάκελλο με την ένδειξη «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ».

II.α. Από τη συνδυασμένη ερμηνεία, γραμματική και τελολογική, των παραπάνω διατάξεων, συνάγονται τα εξής :

Κατ' αρχήν, οι διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 3 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας εμπίπτουν στο θεσμικό πλαίσιο των κανόνων που διέπουν τις σχέσεις Κράτους – Πολίτη, οι επιμέρους ρυθμίσεις του οποίου στοχεύουν στην ποιοτική αναβάθμιση των παρεχόμενων προς το διοικούμενο υπηρεσιών και στην αποτελεσματικότητα της Δημόσιας Διοίκησης κατά τη διαχείριση των υποθέσεων του (βλ. σχετικά εισηγητική έκθεση Ν. 2690/1999 – Γενικό Μέρος).



Στην έννοια του διοικουμένου εμπίπτουν τόσο τα φυσικά όσο και τα νομικά πρόσωπα, οι δε διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας εφαρμόζονται και στους Ο.Τ.Α.,κατ' αρ. 1 του Ν. 2690/1999.

Στο πλαίσιο των γενικών ρυθμίσεων της παρ. 6 του άρθρου 3 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας εντάσσεται και η διάταξη της παρ. 9 του άρθρου 30 του Ν. 3731/2008, σύμφωνα με την οποία, η υποχρέωση της αυτεπάγγελτης αναζήτησης των απαιτούμενων δικαιολογητικών από την αρμόδια για την έκδοση της τελικής διοικητικής πράξης Δημόσια Αρχή, που ήδη εφαρμοζόταν στις αιτήσεις των πολιτών με βάση τις διατάξεις της περ. γ' της παρ. 6 του άρθρου 3 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και των προαναφερόμενων Κ.Υ.Α., επεκτείνεται με την προσθήκη του ως άνω εδαφίου και στις περιπτώσεις της υποβολής αιτήσεων εκ μέρους των επιχειρήσεων προς την αρμόδια Δημόσια Αρχή για τη «διεκπεραίωση της υπόθεσής τους», υπό την προεκτεθείσα έννοια (βλ. σχετικά και αιτιολογική έκθεση στο σχέδιο νόμου «Αναδιοργάνωση της δημοτικής αστυνομίας και ρυθμίσεις λοιπών θεμάτων αρμοδιότητας του Υπουργείου Εσωτερικών» υπό το άρθρο 31 παρ. 9, το οποίο αναριθμήθηκε σε άρθρο 30 παρ. 9 στον ψηφισθέντα νόμο 3731/2008).

Εξάλλου, ο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Ο.Τ.Α.» αποτελεί το ειδικό θεσμικό πλαίσιο που διέπει τις προμήθειες αγαθών που εκτελούνται από τους Ο.Τ.Α. και καθιερώνει μια αυστηρώς τυπική διαδικασία, η τήρηση των κανόνων της οποίας αποσκοπεί στην προάσπιση των αρχών της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης μεταξύ των διαγωνιζόμενων καθώς και στην εξυπηρέτηση του επιδιωκόμενου με τη διακήρυξη δημόσιου σκοπού.

Στο πλαίσιο των τελευταίων ρυθμίσεων εντάσσονται και οι προεκτεθείσες διατάξεις των άρθρων 7 του εν λόγω κανονισμού, με τις οποίες ο κανονιστικός νομοθέτης όρισε ρητά ότι τα προαναφερόμενα δικαιολογητικά συμμετοχής στις διαδικασίες διαγωνισμών Ο.Τ.Α. για τη σύναψη συμβάσεων προμηθειών, πρέπει να προσκομίζονται από τους επιθυμούντες να συμμετάσχουν προμηθευτές. Τα παραπάνω ισχύουν και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών των Ο.Τ.Α. που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του π.δ/τος 60/2007, το άρθρο 43 παρ. 3 του οποίου, απαιτεί την εκ μέρους του συμμετέχοντος στο διαγωνισμό προσκόμιση των προαναφερόμενων δικαιολογητικών στην αναθέτουσα αρχή (βλ. σχετ. άρθρο 45 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ).



β. Συνεπώς, η συμμετοχή στη διαδικασία των δημόσιων διαγωνισμών για τη σύναψη συμβάσεων προμηθειών δεν αποτελεί «διεκπεραίωση υπόθεσης πολίτη» κατά την έννοια της διατάξεως της παρ. 6 του άρθρου 3 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, ώστε να υποχρεούται η οικεία υπηρεσία να αναζητεί αυτεπαγγέλτως τα δικαιολογητικά που δεν προσκομίζει ο διαγωνιζόμενος κατά την κατάθεση της προσφοράς του (Σ.τ.Ε. (Ε.Α.) 1231/2007, 1319/2007, Ν.Σ.Κ. 117/2009, 253/2008).

Εξάλλου, η επιβαλλόμενη, κατά τα προεκτεθέντα, από τον Ενιαίο Κανονισμό Προμηθειών Ο.Τ.Α. υποχρέωση προσκόμισης των απαιτούμενων δικαιολογητικών από τους συμμετέχοντες στη διαδικασία των διαγωνισμών των Ο.Τ.Α., ανεξαρτήτως αν πρόκειται για φυσικά ή νομικά πρόσωπα, αποτελεί ειδική ρύθμιση σε σχέση με τις γενικής φύσεως ρυθμίσεις της παρ. 6 του άρθρου 3 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (Ν.Σ.Κ. 117/2009, 253/1998 που αφορούν συμβάσεις προμηθειών Δημοσίου).

Επομένως, η διάταξη της παρ. 6 του άρθρου 3 του Ν. 2690/1999, όπως ισχύει μετά τη συμπλήρωσή της από την παρ. 5 άρθρου 2 Ν. 3242/2004, παρ. 5 άρθρου 16 Ν. 3448/2006 και παρ. 9 άρθρου 30 Ν. 3731/2008, ενόψει του θεσμικού πλαισίου στο οποίο εντάσσεται και του σκοπού τον οποίο εξυπηρετεί, δεν μπορεί να τύχει εφαρμογής στους συμμετέχοντες, υπό οποιαδήποτε μορφή (φυσικά, νομικά πρόσωπα, επιχειρήσεις), στις διαδικασίες των διαγωνισμών για τη σύναψη συμβάσεων προμηθειών Ο.Τ.Α., στους οποίους εφαρμόζονται οι ειδικές διατάξεις των άρθρων 7 της με αρ. πρωτ. 11389/8-3-1993 απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών και 43 παρ. 3 του π.δ/τος 60/2007, όπως ισχύουν.

Εν όψει των προεκτεθέντων, στο τεθέν ερώτημα αρμόζει, κατά την ομόφωνη γνώμη του Τμήματος, αρνητική απάντηση, σύμφωνα με τα στην προηγούμενη παράγραφο αναλυτικώς διαλαμβανόμενα.

Θεωρήθηκε

Αθήνα, 16/6/2009

Ο Πρόεδρος

Νικόλαος Μαυρίκας
Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.



Η Εισηγήτρια

Βασιλική Πανταζή

Νομική Σύμβουλος του Κράτους