



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΑΤΤΙΚΗΣ

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ

Αθήνα, 16/03/2017

Αριθ. Πρωτ. Οίκοθεν: 23333/8565

Ταχ. Δ/ση : Κατεχάκη 56

Ταχ. Κώδικας : 115 25 Αθήνα

Πληροφορίες : Ιωαννίδης Οδυσσέας

Τηλέφωνο : 213 2035711

ΠΡΟΣ (ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΞΗ):

ΟΤΑ Β' και Α' βαθμού αρμοδιότητάς μας

ΘΕΜΑ: Επισημάνσεις όσον αφορά τον υποχρεωτικό έλεγχο νομιμότητας σε συμβάσεις έργων. Διευκρινήσεις αναφορικά με τα άρθρα 98, 103 και 105 του νόμου 4412/2016 (Αποσφράγιση, αξιολόγηση προσφορών, αιτήσεων συμμετοχής στις δημόσιες συμβάσεις έργων, πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών, κατακύρωση - σύναψη σύμβασης).

Σας επισημαίνουμε ότι σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθ. 98 του ν. 4412/2016: *1. Τα στάδια στην ανοικτή διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, όταν οι εν λόγω διαδικασίες δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, έχουν ως εξής: ...ε) Η διαδικασία της παραγράφου αυτής καταχωρείται στο πρακτικό του αρμόδιου γνωμοδοτικού οργάνου ή σε παράρτημά του που υπογράφεται από τον πρόεδρο και τα μέλη της. Το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο ολοκληρώνει τη σύνταξη και έκδοση του σχετικού πρακτικού με το αποτέλεσμα της διαδικασίας, με το οποίο εισηγείται την ανάθεση της σύμβασης βάσει των κριτηρίων ανάθεσης όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, και το υποβάλλει στην αναθέτουσα αρχή, η οποία εγκρίνει το αποτέλεσμα, επιφυλασσομένων των διατάξεων του άρθρου 106. στ) Κατά της απόφασης έγκρισης του αποτελέσματος της διαδικασίας χωρεί ένσταση, σύμφωνα με το άρθρο 127 για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ (προ ΦΠΑ) ή η προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με το άρθρο 360 για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ (προ ΦΠΑ).*

Ακόμα, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθ. 103: *1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, που καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και δεν μπορεί να είναι μικρότερη των δέκα (10) ούτε μεγαλύτερη των είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α` 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75, 76 και 77. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης.*

Σύμφωνα με την παρ. 6 του ίδιου άρθρου: *6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105.». Επιπροσθέτως, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθ. 105: «2. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί αμέσως την απόφαση κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών, σε κάθε προσφέροντα εκτός από τον προσωρινό ανάδοχο με κάθε πρόσφορο τρόπο, όπως με τηλεμοιοτυπία, ηλεκτρονικό ταχυδρομείο κ.λπ., επί αποδείξει.*

Από τα παραπάνω συμπεραίνεται ότι οι αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής μετά τη διαγωνιστική διαδικασία είναι **δύο (2)**. Η πρώτη απόφαση είναι αυτή του άρθρου 98 του ν. 4412/2016 όπου εγκρίνει το αποτέλεσμα της διαδικασίας του διαγωνισμού κατόπιν εισήγησης της Επιτροπής Διαγωνισμού και σε αυτή χωρεί ένσταση (**όπως προβλέπεται στο άρθρο 127**) ή προδικαστική προσφυγή και η δεύτερη απόφαση είναι αυτή του άρθρου 105 του ίδιου νόμου όπου επικυρώνει τα αποτελέσματα του ελέγχου των δικαιολογητικών κατόπιν της διαδικασίας του άρθρου 103 (βλ. και άρθ. 4.2 της υπ' αριθ. 182/2016 απόφασης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., ΦΕΚ Β 4269/30-12-2016 – πρότυπα τεύχη). Η δεύτερη απόφαση (του άρθρου 105) κοινοποιείται άμεσα σε κάθε προσφέροντα, μαζί με αντίγραφα όλων των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών, εκτός από τον προσωρινό ανάδοχο.

Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 225 του ν. 3852/2010, οι αποφάσεις των συλλογικών οργάνων περί ανάθεσης έργων, υπηρεσιών, μελετών και προμηθειών υπόκεινται σε υποχρεωτικό έλεγχο νομιμότητας. Σε αυτήν την κατηγορία εντάσσονται οι κατακυρωτικές αποφάσεις των συλλογικών οργάνων των Δήμων και των οργάνων διοίκησης Ιδρυμάτων, ΝΠΔΔ και Συνδέσμων αυτών, που λαμβάνονται για την ανάθεση έργων (βλ. παρ. 2.β του κεφαλαίου 1 της εγκυκλίου 11/2007 του Υπουργείου Εσωτερικών – αριθ. πρωτ. 7666.07.02.2007). Στο πλαίσιο του ελέγχου αυτού, μπορεί να ασκηθεί παρεμπιπτόντως έλεγχος και σε κάθε άλλη πράξη (διακηρύξεις, δημοπρασίες, πρακτικά επιτροπών κλπ.), στην οποία στηρίχθηκε η έκδοση της κατακυρωτικής πράξης. Η κατακυρωτική πράξη ακυρώνεται, εάν από τον παρεμπίπτοντα έλεγχο προκύψει ότι η κατακυρωτική απόφαση στηρίχθηκε σε πράξη μη νόμιμη. Συνεπώς, ο έλεγχος νομιμότητας δεν ασκείται από την Υπηρεσία μας στην (πρώτη) απόφαση του άρθρου 98 του ν. 4412/2016 περί έγκρισης του αποτελέσματος της διαδικασίας του διαγωνισμού, αλλά στην (δεύτερη) απόφαση του άρθρου 105 του ν. 4412/2016 περί κατακύρωσης του διαγωνισμού όπου και αποτελεί την τελευταία εκτελεστή διοικητική πράξη της σύνθετης διοικητικής ενέργειας.

Κατόπιν των ανωτέρω, για να καταστεί εφικτός ο έλεγχος νομιμότητας από την Υπηρεσία μας, σας επισημαίνουμε ότι σχετικές αποφάσεις, που θα πρέπει σύμφωνα με το άρθρο 225 του ν. 3852/2010 να αποστέλλονται για τον υποχρεωτικό έλεγχο νομιμότητας, είναι αυτές του άρθρου 105 του ν. 4412/2016, συνοδευόμενες από όλα εκείνα τα έγγραφα στοιχεία, τα οποία όχι μόνο μνημονεύονται στη σχετική απόφαση, αλλά και επί των οποίων επιστηρίχθηκε η λήψη της, δηλαδή όλες τις αποφάσεις που οδήγησαν στην τελική κατακυρωτική απόφαση (παρ. 2.1.ii του κεφαλαίου 2 της παραπάνω εγκυκλίου).

Παρακαλούμε όπως κοινοποιήσετε το παρόν έγγραφο σε όλες τις αρμόδιες οργανικές μονάδες σας και τους εποπτευόμενους φορείς της χωρικής σας αρμοδιότητας παρέχοντας κάθε αναγκαία πληροφορία για την εφαρμογή του.

Η ΑΣΚΟΥΣΑ ΚΑΘΗΚΟΝΤΑ
ΓΕΝ. ΓΡΑΜΜΑΤΕΑ ΑΠΟΚ. Δ/ΣΗΣ ΑΤΤΙΚΗΣ

ΚΑΛΛΙΟΠΗ ΚΑΡΔΑΜΙΤΣΗ
ΓΕΝ. Δ/ΝΤΡΙΑ ΧΩΡ. & ΠΕΡ. ΠΟΛΙΤΙΚΗΣ