

ΑΝΑΡΤΗΤΕΟ

Α Π Ο Σ Π Α Σ Μ Α

Από το αριθμ. **18 / 2016** Πρακτικό Συνεδρίασης
της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Βέροιας

Αριθμός Απόφασης: **342 / 2016**.

Π ε ρ ί λ η ψ η

Απόρριψη ένστασης και έγκριση πρακτικών διαγωνισμού για την εκμίσθωση ενός καταστήματος Ε=1.523,17 τ.μ. ιδιοκτησίας του δήμου, που βρίσκεται στην Α΄, Β΄ & Γ΄ στάθμη της Δημοτικής Αγοράς Δήμου Βέροιας, με εισόδους από τις οδούς Πλατάνων, Φιλίππου & Μ.Αλεξάνδρου».

Στη Βέροια, σήμερα στις **05 Ιουλίου** του έτους **2016**, ημέρα Τρίτη και ώρα **11:00**, στο Δημοτικό Κατάστημα Βέροιας, συνήλθε σε Τακτική συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή, ύστερα από την με ημερομηνία **01-07-2016** γραπτή πρόσκληση του Προέδρου που δημοσιεύτηκε και επιδόθηκε σε όλα τα μέλη σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν.3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης».

Αφού διαπιστώθηκε ότι υπάρχει νόμιμη απαρτία και επί συνόλου **9** μελών βρέθηκαν παρόντα **8** μέλη.

Παρόντες

1. Στ.Ασλάνογλου, Πρόεδρος
2. Θ. Κορωνάς
3. Α. Λαζαρίδης
4. Α. Σιδηρόπουλος
5. Β. Παπαδόπουλος
6. Α. Αποστολόπουλος
7. Γ. Μελιόπουλος
8. Λ. Ακριβόπουλος

Απόντες

1. Θ. Αγγελίνας

Στη συνέχεια ο Πρόεδρος εισηγούμενος το 12^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης, έθεσε υπόψη της Επιτροπής το από 27-06-2016 εισηγητικό σημείωμα του Αντιδημάρχου Περιουσίας Αθανασίου Σιδηρόπουλου, που έχει ως εξής:

«Σας γνωρίζουμε ότι, στις **3/06/2016** ημέρα Παρασκευή και ώρα **10:00** στο δημοτικό κατάστημα του Δήμου Βέροιας στην αίθουσα Δημοτικού Συμβουλίου, ενώπιον της αρμόδιας Επιτροπής Διενέργειας Δημοπρασιών, που ορίστηκε με την αριθ. **782/2015** απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου διεξήχθη φανερή προφορική πλειοδοτική δημοπρασία για την εκμίσθωση ενός ακινήτου (κατάστημα) Ε=1.523,17 τ.μ. ιδιοκτησίας του δήμου, που βρίσκεται στην Α΄, Β΄ & Γ, στάθμη της Δημοτική Αγορά Δήμου Βέροιας και έχει εισοδο από τις οδούς Πλατάνων, Φιλίππου & Μ Αλεξάνδρου.

Η δημοπρασία έγινε σύμφωνα με τους όρους που καταρτίστηκαν με την αριθ.252/2016 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής καθώς και την αριθμ. 17349/20-05-2016 Λεπτομερή Διακήρυξη του Δημάρχου Βεροίας.

Στην παραπάνω δημοπρασία εμφανίστηκαν οι παρακάτω ενδιαφερόμενοι:

1^{ος} Προσφέρων: Η Εταιρεία «**ΕΞΥΠΝΕΣ ΑΓΟΡΕΣ Ε.Π.Ε**» με διακριτικό τίτλο "SMART PRICE" με ΑΦΜ:**800450850 Δ.Ο.Υ Ε΄ Θεσσαλονίκης**, Δ/νση: Λεωφόρος Παπανικολάου 21-Θεσσαλονίκη δια του Εκπροσώπου και διαχειριστή της κ. **ΚΑΠΕΤΑΝΙΔΗ ΑΒΡΑΑΜ ΤΟΥ ΒΑΣΙΛΕΙΟΥ** με Α.Δ.Τ.:ΑΜ676796, Α.Φ.Μ. 052730750 Δ.Ο.Υ. Ε΄ Θεσσαλονίκης, σύμφωνα με το άρθρο 11 του αριθ. 25.334 Καταστατικού, του αρ. 13353/21-11-2012 ΦΕΚ της εταιρείας και του από 31-05-2016 ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ 38. Κατατέθηκε εγγυητική επιστολή συμμετοχής με το **Νο 199571/1-06-2016** Γραμμάτιο Σύστασης Παρακαταθήκης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων Θεσσαλονίκης ποσού **3.600,00 ευρώ**.

2⁹⁵ Προσφέρων: Η Εταιρεία «ΑΦΕΣ ΠΕΚΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε.» με ΑΦΜ:800456484 Δ.Ο.Υ Ε΄ Θεσσαλονίκης, Δ/ση: Ιατρού Γωγούση 59-Σταυρούπολη Θεσ/νίκης δια της Εκπροσώπου και διαχειριστριάς της ΜΑΡΙΑΣ ΠΕΚΟΥ ΤΟΥ ΔΗΜΗΤΡΙΟΥ με Α.Δ.Τ.:ΑΑ283925, Α.Φ.Μ.: 141244468 Δ.Ο.Υ. ΣΤ΄ Θεσσαλονίκης, σύμφωνα με το αριθμ.πρωτ.77722.111526/28-08-2015 πιστοποιητικό εκπροσώπησης από την Υπηρεσία Γ.Ε.ΜΗ. του Εμπορικού Επιμελητηρίου Θεσ/νίκης, του από 2/02/2016 με αριθμό Γ.Ε.ΜΗ. 123569704000 Ιδιωτικού Συμφωνητικού Τροποποίηση Ετερόρρυθμου Εταιρίας και του αριθ. πρωτ. 2488/11-02-2016 εγγράφου Ανακοίνωσης καταχώρησης στο Γενικό Εμπορικό Μητρώο (Γ.Ε.Μ.Η) της τροποποίησης και κωδικοποίησης του καταστατικού της Εταιρείας με την επωνυμία «ΑΦΕΣ ΠΕΚΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε.».

Κατατέθηκε εγγυητική επιστολή συμμετοχής Νο 8002031955/27-05-2016 της Τράπεζας Eurobank Ergasias Α.Ε. ποσού 3.600,00 ευρώ.

[Στη συνέχεια η Επιτροπή προχώρησε στον έλεγχο των υπόλοιπων δικαιολογητικών των συμμετεχόντων όπως αυτά προβλέπονται από την αριθ. 17349/20-5-2016 διακήρυξη και διαπίστωσε ότι, τα δικαιολογητικά του πρώτου συμμετέχοντα «ΕΞΥΠΝΕΣ ΑΓΟΡΕΣ Ε.Π.Ε» με διακριτικό τίτλο " SMART PRICE" είναι αυτά που απαιτούνται από τη διακήρυξη.

Όσον αφορά το δεύτερο συμμετέχοντα με την επωνυμία «ΑΦΕΣ ΠΕΚΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε.» αντί του δικαιολογητικού που προβλέπεται στην παράγραφο 3δ του άρθρου 6 της αριθ. 17349/20-5-2016 διακήρυξης και συγκεκριμένα την προσκόμιση πιστοποιητικού της Εισαγγελικής αρχής για μη ποινική δίωξη, προσκόμισε αίτηση προς την Εισαγγελία Πλημμελειοδικών Θεσ/νίκης, χωρίς η αίτηση αυτή να έχει πρωτοκολληθεί στην εν λόγω υπηρεσία, με την οποία ζητά την έκδοση του σχετικού πιστοποιητικού. Επί της αιτήσεως υπάρχει υπεύθυνη δήλωση, θεωρημένη από το ΚΕΠ Παύλου Μελά ως προς το γνήσιο της υπογραφής, με την οποία δηλώνει ότι δεν διώκεται ως φυγόποινος για κάποια αξιόποινη πράξη η διαχειρίστρια της εταιρείας Πέκου Μαρία. Επίσης η εν λόγω εταιρεία κατέθεσε υπεύθυνη-δήλωση με την οποία ζητά από το Δήμο Βέροιας την αυτεπάγγελτη αναζήτηση του εν λόγω πιστοποιητικού.

Η Επιτροπή στη συνέχεια αναφέρει στο πρακτικό της επί λέξει ότι «Δεν μπορεί να συμμετέχει στη δημοπρασία ενδιαφερόμενος που δεν έχει προσκομίσει κάποιο από τα ανωτέρω δικαιολογητικά» **δεν έκανε δεκτή στην δημοπρασία την δεύτερη ενδιαφερόμενη** διότι δεν έχει προσκομίσει τα δικαιολογητικά που απαιτούνται για την δημοπρασία, η επιτροπή δεν κάνει δεκτή στη δημοπρασία την εταιρεία ΑΦΕΣ ΠΕΚΟΥ & ΣΙΑ ΕΕ διότι δεν προσκόμισε το πιστοποιητικό της Εισαγγελικής αρχής όπως προβλέπεται από τη διακήρυξη.

Η επιτροπή θεωρεί ότι, ενώ στο άρθρο 6 η διακήρυξη αναφέρει ότι κάποιο από τα ανωτέρω δικαιολογητικά μπορούν να αναζητηθούν αυτεπαγγέλτως από το Δήμο, αλλά ταυτόχρονα σε επόμενη παράγραφο ορίζει σαφώς ότι δεν μπορεί να συμμετέχει στο διαγωνισμό ενδιαφερόμενος που δεν έχει προσκομίσει όλα τα δικαιολογητικά.

Μετά την περαίωση της διαδικασίας του ελέγχου των φακέλων που τελείωσε στις 12.30 μ.μ. προσκομίστηκε από τον δεύτερο συμμετέχοντα πιστοποιητικό της Εισαγγελικής Αρχής περί μη ποινικής δίωξης της Πέκου Μαρίας. Το πιστοποιητικό στάλθηκε με φαξ, το οποίο παρέλαβε η επιτροπή και το θεώρησε εκπρόθεσμο.

Στη συνέχεια κατατέθηκε ένσταση της Μαρίας Πέκου διαχειρίστριας της εταιρίας «ΑΦΕΣ ΠΕΚΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε.» η οποία επί λέξει αναφέρει τα παρακάτω:

Βέροια 3-06-2016

ΕΝΙΣΤΑΜΑΙ:

[1^{ov}) Για την αποδοχή των δικαιολογητικών της εταιρίας «ΕΞΥΠΝΕΣ ΑΓΟΡΕΣ Ε.Π.Ε» όσον αφορά τον κ. Καπετανίδη Αβραάμ ως εγγυητή και διαχειριστή της ΕΠΕ, παράλληλα.

2^{ov}) Ενίσταμαι όσον αφορά τη μη αποδοχή του άρθρου Νο 6 παρ. ΚΕ υποπαρ. Ιη από την επιτροπή, στην οποία αναφέρει ότι τα δικαιολογητικά που μπορεί να πάρει ο δήμος αυτεπαγγέλτως βασιζόμενη η επιτροπή στην παράγραφο που αναφέρει στη μη παράδοση κάποιου εγγράφου από τους διαγωνιζόμενους, μπορούν να αναζητηθούν από την επιτροπή καθώς προσκομίσαμε υπεύθυνη δήλωση για την αναζήτηση και παραλαβή του συγκεκριμένου εγγράφου.

3^{ov}) Ενίσταμαι γιατί η επιτροπή δεν έκανε δεκτή την αίτηση προς τον Εισαγγελέα Πλημ/κών Θεσσαλονίκης περί έκδοσης πιστοποιητικού μη δίωξης ως φυγόπηνου, η οποία συμπεριλαμβάνει και υπεύθυνη δήλωση μου ότι δεν διώκομαι ως φυγόπηνος. Ο λόγος για τον οποίο προσκομίσαμε την αίτηση – υπεύθυνη δήλωση προς τον Εισαγγελέα Πλημ/κών Θεσσαλονίκης και όχι το Πιστοποιητικό ότι δεν διώκομαι ως φυγόπηνος, είναι ότι με ενημέρωσαν ότι αυτό το πιστοποιητικό το δίνουν μόνο σε περίπτωση που ζητηθεί για άδεια κυκλικείου ή άδεια ασκήσεως επαγγέλματος,

ενώ εγώ είχα δηλώσει ότι θα το χρησιμοποιήσω σε Διαγωνισμό Μίσθωσης Καταστήματος στον Δήμο Βέροιας.

4^ο) Ενίσταμαι για τους όρους της διακήρυξης όσον αφορά την παράγραφο που αναφέρει ότι η επιτροπή έχει το δικαίωμα και τη δυνατότητα να αναζητήσει έγγραφα τα οποία λείπουν, αυτεπαγγέλτως και παράγραφος που αναφέρει ότι όποιος δεν φέρει κάποιο από τα έγγραφα, αποκλείεται από τον διαγωνισμό.

Η Επιτροπή θεώρησε αποδεκτή την 2^η παραγραφο, ενώ σε μια διακήρυξη όλοι οι παράγραφοι και όλα τα άρθρα είναι ισότιμα.

Θεωρώ ότι βάση των παραπάνω και ειδικά του γεγονότος ότι η επιτροπή μπορεί να πάρει αυτεπαγγέλτως το έγγραφο που λείπει, δεν πρέπει να συνεχιστεί η διαδικασία.

Τελικώς, το πιστοποιητικό παραδόθηκε στην επιτροπή με Fax, καθώς μη διώξης ως φυγόποινος ζητήθηκε σήμερα 3-6-2016 από Εισαγγελέα με διαφορετική αιτιολογία για να μπορέσει να εκδοθεί.

Το Fax κατατέθηκε κατά την γνώμη μας εμπρόθεσμα πριν κλείσει το πρακτικό εξέτασης δικαιολογητικών. Κατατέθηκε στις 13:26.

Η ενιστάμενη Μαρία Πέκου, Διαχειρίστρια της εταιρίας ΑΦΕΣ ΠΕΚΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε.

Βέροια 3-6-2016

13:40]

Η επιτροπή παρέλαβε την παραπάνω ένσταση και **αποφάσισε τη διακοπή της συνεδρίασης** προκειμένου να γνωμοδοτήσει ο νομικός σύμβουλος του Δήμου επί της ενστάσεως.

Στη συνέχεια με το από 7/6/2016 έγγραφο, η Επιτροπή Δημοπρασιών ζήτησε από το Γραφείο Νομικών του Δήμου να γνωμοδοτήσει σχετικά.

1) Το Γραφείο Νομικών Συμβούλων του Δήμου Βέροιας με το αριθμ.πρωτ. 20409/2016 έγγραφό του, γνωμοδοτήσε επί της παραπάνω ενστάσεως καταλήγοντας επί λέξει στα εξής:

[Προς την Επιτροπή δημοπρασιών του Δήμου Βέροιας.

ΘΕΜΑ: Ενστάσεις διαγωνιζομένου για αποκλεισμό προσφοράς του για μίσθωση ακινήτου λόγω μη έγκαιρης προσκόμισης πιστοποιητικού περί μη εκκρεμούσης δίωξης του .

ΣΧΕΤΙΚΑ: Έγγραφο σας με αριθμ.πρωτ ANEY/7.6.2016.-

Μου ζητάτε, καθ' ερμηνεία του εγγράφου σας, να αξιολογήσω νομικά την ορθότητα του αποκλεισμού της ενισταμένης ΕΠΕ, για τους λόγους που αναφέρονται στην ένστασή της και οι οποίοι κατά βάση έχουν να κάνουν με την δυνατότητα αναζήτησης του πιστοποιητικού από την Εισαγγελία Θεσ/νίκης, περί μη εκκρεμύς δίωξης, άλλως ότι αυτό κατατέθηκε εμπρόθεσμα, εφόσον κατατεθέν, κατά την ένσταση η ώρα 13.26, δεν είχε αρχίσει η διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών.

Στο εν λόγω θέμα, αφού έλαβα υπόψη την διακήρυξη, την απόφαση της επιτροπής διαγωνισμού και την ένσταση της διαγωνιζομένης, η απάντησή μου είναι η ακόλουθη.

Το άρθρο 192 του ν. 3463/2006 αναφέρει επί λέξει τα εξής:

“1. Η Εκμίσθωση ακινήτων των Δήμων και των Κοινοτήτων γίνεται με δημοπρασία. Αν η δημοπρασία δεν φέρει αποτέλεσμα, επαναλαμβάνεται. Αν και η δεύτερη δημοπρασία δεν φέρει αποτέλεσμα, η εκμίσθωση μπορεί να γίνει με απευθείας συμφωνία, της οποίας τους όρους καθορίζει το δημοτικό ή κοινοτικό συμβούλιο.” Επιπλέον, **η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο της δημοπρασίας** που δεσμεύει τόσο την Αρχή που διενεργεί τον διαγωνισμό **όσο και τους διαγωνιζομένους**, επιβάλλεται δε να προσδιορίζονται επακριβώς στην διακήρυξη τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Ενόψει τούτων, **αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής** που διέπουν την διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων κατά το πνεύμα τόσο της κοινοτικής όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει **μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει**, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό. Επομένως, δεν είναι καταρχήν νόμιμος ο αποκλεισμός διαγωνιζομένου λόγω μη προσκομίσεως διαφορετικών από τα προβλεπόμενα ή και επιπλέον δικαιολογητικών συμμετοχής **που απαιτούνται από διατάξεις, στις οποίες η διακήρυξη δεν παραπέμπει ειδικώς ως εφαρμοστέο στον συγκεκριμένο διαγωνισμό δίκαιο** (ΣτΕ 1329/2008).», ενώ αντίθετα είναι δυνατός ο αποκλεισμός, όταν δεν προσκομίζονται τα δικαιολογητικά που ζητούνται από την προκήρυξη και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού.

Επίσης 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 έκδοση 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 αυτεπάγγελτα 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/νση 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 ειδικά επάγγελμα 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 "ΡΧής Ίψ 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 ΕΟΜΜΕΧ 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 φάκελο 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 φάκελο προσφοράς τοποθετούνται όλα τα ζητούμενα δικαιολογητικά, η εγγύηση συμμετοχής και τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς. Τα οικονομικά στοιχεία της προσφοράς τοποθετούνται σε χωριστό σφραγισμένο φάκελο, μέσα στον κυρίως φάκελο, 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 ελλείπει 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 φάκελο 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 φάκελο, μέσα στον κυρίως φάκελο, με την ένδειξη «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ». Τα οικονομικά στοιχεία της προσφοράς τοποθετούνται σε χωριστό σφραγισμένο φάκελο, επίσης μέσα στον κυρίως φάκελο με την ένδειξη «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ».

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

Καταρχήν, 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 εμπέρους 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' άρθρο 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, το π.δ. 270/1981 αποτελεί το ειδικό θεσμικό πλαίσιο που διέπει τις εκμισθώσεις των ΟΤΑ, ο ΕΚΠΟΤΑ το ειδικό καθεστώς για 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) και για την ταυτότητα του νομικού λόγου και λόγω του κανονιστικού χαρακτήρα της διακήρυξης και στην δημοπρασία εκμίσθωσης. Συνεπώς, η συμμετοχή στη διαδικασία όλων των δημοσίων 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 την διακήρυξη υποχρέωση προσκόμισης των απαιτούμενων δικαιολογητικών από τους συμμετέχοντες στη διαδικασία του ενδίκου διαγωνισμού, 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 συμπλήρωση 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 με Ο.Τ.Α., στους οποίους εφαρμόζονται οι ειδικές διατάξεις, όπως ισχύουν και όπως τέθηκαν από την διακήρυξη (πρβλ. ΓνΝΣΚ. 231/2009).

Από το συνδυασμό των ανωτέρω παραπάνω συνάγεται, μεταξύ άλλων, ότι εφόσον κατά ρητό όρο της διακήρυξης «Δεν μπορεί να συμμετέχει στη δημοπρασία ενδιαφερόμενος που δεν έχει προσκομίσει κάποια από τα ανωτέρω δικαιολογητικά ...», έχω την γνώμη ότι ορθά η επιτροπή δημοπρασίας δεν έκανε δεκτή στη δημοπρασία την ενισταμένη.

Επίσης έχω την γνώμη ότι η φαινομένη αντίφαση μεταξύ του προαναφερθέντος όρου, με τον όρο «όποιο από τα ανωτέρω έγγραφα και δικαιολογητικά συμμετοχής δεν χορηγείται ή μπορεί να αναζητηθεί αυτεπάγγελτα...», δεν υφίσταται στην πραγματικότητα, αφού κατά τα ηγούμενα το πιστοποιητικό αυτό δεν μπορούσε να αναζητηθεί αυτεπάγγελτα. Επιπλέον έτσι όπως έχει τεθεί ο όρος δεν αφορούσε αυτό το συγκεκριμένο πιστοποιητικό ή έστω κάποια συγκεκριμένο και πάντως ανεξάρτητα του αδόκιμου της θέσης του στην διακήρυξη, έτσι όπως τέθηκε και καλό είναι να παραλείπεται σε άλλες διακηρύξεις, δεν μπορεί να οδηγήσει σε συμπέρασμα ότι αφορούσε το συγκεκριμένο πιστοποιητικό.

Τέλος, εάν και εκφεύγει των ορίων της παρούσας γνωμοδότησης, από την επισκόπηση του κατατεθέντος πιστοποιητικού, έχω την γνώμη, **ότι αυτό δεν αφορά την έλλειψη ποινικής δίωξης, το οποίο απαιτείτο**, εάν κατανόησα ορθά, αλλά ότι δεν είναι φυγόποινη η ενισταμένη, δηλαδή δεν εκκρεμεί σε βάρος της καταδικαστική απόφαση ανεκτέλεστη.

Τέλος – τέλος, εκφεύγει των ορίων της παρούσας γνωμοδότησης η κρίση εάν το πιστοποιητικό που κατατέθηκε, με την επιφύλαξη που προανέφερα, κατατέθηκε εγκαίρως, αφού αυτό, ως ουσιαστικό και πραγματικό θέμα το γνωρίζει η επιτροπή σας].

2) Με το από 14-06-2016 έγγραφο κοινοποιήθηκε με αποδεικτικό επίδοσης (στάλθηκε με FAX κατόπιν τηλεφωνικής επικοινωνίας και συστημένο με ΕΛΤΑ) η παραπάνω γνωμοδότηση στην Κα Πέκου Μαρία διαχειρίστρια της εταιρείας «ΑΦΕΣ ΠΕΚΟΥ κ ΣΙΑ Ε.Ε.» σχετικά με την από 3-06-2016 Ένστασή της ενώπιον της επιτροπής διαγωνισμού, επίσης ενημερώθηκε για τα παρακάτω:

«Η επιτροπή **έχοντας υπόψη και την αριθμ.πρωτ. 20409/2016 γνωμοδότηση** του γραφείου Νομικών Συμβούλων του Δήμου, **απορρίπτει την ένστασή** σας ως διαχειρίστριας της εταιρείας «ΑΦΕΣ ΠΕΚΟΥ κ ΣΙΑ Ε.Ε.» **συνεχίζει τη συνεδρίαση της** μόνο με τον πρώτο προσφέροντα «ΕΞΥΠΝΕΣ ΑΓΟΡΕΣ Ε.Π.Ε.-SMART PRICE» στις 21-06-2016 ημέρα Τρίτη και ώρα 10:30 π.μ. στο δημοτικό κατάστημα του Δήμου Βέροιας στην αίθουσα Δημοτικού Συμβουλίου, Μητροπόλεως 46».

3) Ο Πρόεδρος με την αριθμ.πρωτ. 20961/14-06-2016 πρόσκληση, κάλεσε τα μέλη της Επιτροπής για τη συνέχιση της από 03-06-2016 δημοπρασίας.

4) Με την αριθμ.πρωτ. 20960/14-06-2016 πρόσκληση με αποδεικτικό επίδοσης (στάλθηκε με FAX κατόπιν τηλεφωνικής επικοινωνίας και συστημένο με ΕΛΤΑ) ενημερώθηκε ο πρώτος προσφέρων «ΕΞΥΠΝΕΣ ΑΓΟΡΕΣ Ε.Π.Ε.-SMART PRICE» για τη συνέχιση της από 03-06-2016 δημοπρασίας, την Τρίτη **21-06-2016 και ώρα **10:30 π.μ.** στο δημοτικό κατάστημα του Δήμου Βέροιας, στην αίθουσα Δημοτικού Συμβουλίου, Μητροπόλεως 46».**

Στις **21/06/2016** ημέρα Τρίτη και ώρα **10:30 π.μ.** στο δημοτικό κατάστημα του Δήμου Βέροιας στην αίθουσα Δημοτικού Συμβουλίου η Επιτροπή Διενέργειας Δημοπρασιών συνέχισε την **από 03-06-2016** συνεδρίαση της, η οποία **διεκόπη** προκειμένου να γνωμοδοτήσει ο νομικός σύμβουλος του Δήμου **επί της ενστάσεως** της κας Πέκου Μαρίας, διαχειρίστριας της εταιρείας «ΑΦΕΣ ΠΕΚΟΥ κ ΣΙΑ Ε.Ε.» ως δεύτερης ενδιαφερόμενης εταιρείας στην εν λόγω δημοπρασία.

Τέλος σας ενημερώνουμε ότι σύμφωνα με το από 21-06-2016 πρακτικό συνέχισης της από 3-6-2016 δημοπρασίας εκμίσθωσης ενός καταστήματος της Δημοτικής Αγοράς Δήμου Βέροιας εμβαδού 1.523,17 τ.μ., **εμφανίστηκε η προσφέρουσα εταιρεία «ΕΞΥΠΝΕΣ ΑΓΟΡΕΣ Ε.Π.Ε.-SMART PRICE».**

Ο Πρόεδρος της επιτροπής κάλεσε την προσφέρουσα εταιρεία «ΕΞΥΠΝΕΣ ΑΓΟΡΕΣ Ε.Π.Ε.-SMART PRICE» για τη συνέχιση της διαδικασίας της φανεράς προφορικής πλειοδοτικής δημοπρασίας, στην οποία ως ελάχιστο όριο πρώτης προσφοράς **μηνιαίου μισθώματος** που αποτελεί και την **τιμή εκκίνησης της δημοπρασίας** για την εκμίσθωση ενός ακινήτου (κατάστημα) Ε=1.523,17 τ.μ. της Δημοτικής Αγοράς Δήμου Βέροιας, **ορίστηκε το ποσό των ΤΡΙΩΝ ΧΙΛΙΑΔΩΝ (3.000,00) ευρώ το μήνα**, σύμφωνα με τους όρους της αριθμ. 17349/20-05-2016 λεπτομερούς διακήρυξης της δημοπρασίας και με αυτό ξεκίνησε η δημοπρασία.

Ακολούθως, η προσφέρουσα εταιρεία προσέφερε το ποσό των **3.200,00 €/μήνα**.

Ο πρόεδρος αφού αναφώνησε τρεις (3) φορές την προσφορά της εταιρείας «ΕΞΥΠΝΕΣ ΑΓΟΡΕΣ Ε.Π.Ε.-SMART PRICE», κήρυξε το τέλος της φανεράς προφορικής πλειοδοτικής δημοπρασίας.

Η Επιτροπή έχοντας υπόψη τα παραπάνω:

Α) Κατακύρωσε τη φανερά προφορική πλειοδοτική δημοπρασία της από **03/06/2016** και τη συνέχιση της στις **21/06/2016**, για την εκμίσθωση ενός ακινήτου (κατάστημα) Ε=1.523,17 τ.μ. ιδιοκτησίας του δήμου, που βρίσκεται στην Α', Β' & Γ' στάθμη της Δημοτικής Αγοράς Δήμου Βέροιας και έχει είσοδο από τις οδούς Πλατάνων, Φιλίππου & Μ. Αλεξάνδρου, για **δώδεκα (12) χρόνια** στην εταιρεία «ΕΞΥΠΝΕΣ ΑΓΟΡΕΣ Ε.Π.Ε.-SMART PRICE» η οποία προσέφερε το ποσό των τριών χιλιάδων διακοσίων (**3.200,00 €**) το μήνα.

Β) Κήρυξε τη διαδικασία περατωθείσα.

Η Οικονομική Επιτροπή σύμφωνα με το άρθρο 72 παρ.1ε και με την επιφύλαξη της παρ. 4 του παρόντος καταρτίζει τους όρους, συντάσσει την διακήρυξη, διεξάγει και κατακυρώνει όλες τις δημοπρασίες σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία (Ν.3852/2010 Πρόγραμμα Καλλικράτης).

Ύστερα από τα παραπάνω παρακαλείται η Οικονομική Επιτροπή να αποφασίσει για τα παρακάτω:

1) **Επί της ενστάσεως της Εταιρείας «ΑΦΕΣ ΠΕΚΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε.»** δια της αντιπροσώπου της κας Πέκου Μαρίας.

2) **Έγκριση ή μη του από 03-06-2016 πρακτικού δημοπρασίας και της συνέχισης της στις 21-06-2016** για την εκμίσθωση ενός (1) καταστήματος εμβαδού 1.523,17 τ.μ., που βρίσκεται στην α', β' & γ' Στάθμη της Δημοτικής Αγοράς του Δήμου Βέροιας, με είσοδο από τις οδούς Πλατάνων & Φιλίππου, για δώδεκα (12) χρόνια.

3) **Κατακύρωση ή μη του αποτελέσματος της δημοπρασίας στην πλειοδότη εταιρεία «ΕΞΥΠΝΕΣ ΑΓΟΡΕΣ Ε.Π.Ε.» με διακριτικό τίτλο «SMART PRICE», η οποία προσέφερε το ποσό των τριών χιλιάδων διακοσίων ευρώ (3.200,00 €) το μήνα.»**

Και κάλεσε την Επιτροπή ν' αποφασίσει σχετικά.

Πρόεδρος: Συμφωνείτε με την εισήγηση;

Μέλη: Ναι.

Αποστολόπουλος: Ψηφίζω λευκό.

Μελιόπουλος: Κι εγώ ψηφίζω λευκό.

Η Οικονομική Επιτροπή μετά από διαλογική συζήτηση, αφού έλαβε υπόψη :

1. Το από 27-06-2016 εισηγητικό σημείωμα του αντιδημάρχου Περιουσίας Αθανασίου Σιδηρόπουλου.
2. Την αριθμ.782/2015 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου, με την οποία αποφασίστηκε η εκμίσθωση ενός ακινήτου (κατάστημα) Ε=1.523,17τ.μ. που βρίσκεται στην Α', Β', και Γ' στάθμη της Δημοτικής Αγοράς και έχει είσοδο από τις οδούς Πλατάνων, Φιλίππου και Μ.Αλεξάνδρου.
3. Την αριθμ. 252/2016 απόφασή της «Κατάρτιση όρων δημοπρασίας για την εκμίσθωση ενός καταστήματος Ε=1.523,17 τ.μ. ιδιοκτησίας του δήμου, που βρίσκεται στην Α', Β' & Γ' στάθμη της Δημοτικής Αγοράς Δήμου Βέροιας, με εισόδους από τις οδούς Πλατάνων, Φιλίππου & Μ.Αλεξάνδρου».
4. Την αριθμ. 17349/20-05-2016 λεπτομερή διακήρυξη της παραπάνω δημοπρασίας.

5. Το από 03-06-2016 πρακτικό φανεράς προφορικής πλειοδοτικής δημοπρασίας της επιτροπής διαγωνισμού.
6. Την από 03-06-2016 ένσταση της εταιρείας «ΑΦΟΙ ΠΕΚΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε.».
7. Το από 14-06-2016 έγγραφο της επιτροπής δημοπρασιών, με το οποίο κοινοποιεί-γνωστοποιεί στην εταιρεία «ΑΦΟΙ ΠΕΚΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε.» την απόρριψη της ένστασής της.
8. Την αριθμ.πρωτ. 20409/10-06-16 γνωμοδότηση επί της ένστασης του δικηγόρου του Δήμου Γεωργίου Παπαστεργίου.
9. Το από 21-06-2016 πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού.
10. Το αποτέλεσμα της ψηφοφορίας.
11. Τις διατάξεις των άρθρων 192 & 201 του ΔΚΚ, του Π.Δ. 270/1981, του Π.Δ. 34/1995 και του άρθρου 72 παρ.1ε του Ν.3852/2010.

Αποφασίζει κατά Πλειοψηφία

Α) Αποδέχεται τα από 03-06-2016 και σε συνεχόμενη συνεδρίαση στις 21-06-2016 πρακτικά της επιτροπής διαγωνισμού και απορρίπτει την από 03-06-2016 ένσταση της εταιρείας «ΑΦΟΙ ΠΕΚΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε.», για τους λόγους που αναφέρονται σ' αυτό.

Β) Εγκρίνει τα από 03-06-2016 και 21-06-2016 πρακτικά της επιτροπής διαγωνισμού, της φανεράς προφορικής πλειοδοτικής δημοπρασίας για την εκμίσθωση ενός καταστήματος Ε=1.523,17 τ.μ. ιδιοκτησίας του δήμου, που βρίσκεται στην Α', Β' & Γ' στάθμη της Δημοτικής Αγοράς Δήμου Βέροιας, με εισόδους από τις οδούς Πλατάνων, Φιλίππου & Μ.Αλεξάνδρου και κατακυρώνει το διαγωνισμό στην πλειοδότρια εταιρεία «**ΕΞΥΠΝΕΣ ΑΓΟΡΕΣ Ε.Π.Ε.**» με τον διακριτικό τίτλο «**SMART PRICE**», για **δώδεκα (12) έτη** και μηνιαίο μίσθωμα το ποσό των **3.200,00 €**.

Γ) Εξουσιοδοτεί το Δήμαρχο για την υπογραφή του σχετικού συμφωνητικού.

Η απόφαση έλαβε αύξοντα αριθμό **342 / 2016**.

Αφού εξαντλήθηκαν τα θέματα της ημερήσιας διάταξης λύθηκε η συνεδρίαση, συντάχθηκε το πρακτικό αυτό και υπογράφηκε ως εξής:

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΣΤΥΛΙΑΝΟΣ ΑΣΛΑΝΟΓΛΟΥ

ΤΑ ΜΕΛΗ

ΘΕΟΦΙΛΟΣ ΚΟΡΩΝΑΣ
ΑΡΙΣΤΟΜΕΝΗΣ ΛΑΖΑΡΙΔΗΣ
ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΣΙΔΗΡΟΠΟΥΛΟΣ
ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΣ
ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΑΠΟΣΤΟΛΟΠΟΥΛΟΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΜΕΛΙΟΠΟΥΛΟΣ
ΛΕΩΝΙΔΑΣ ΑΚΡΙΒΟΠΟΥΛΟΣ

Ακριβές Απόσπασμα
Βέροια 08-07-2016
Ο ΔΗΜΑΡΧΟΣ

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΒΟΡΓΙΑΖΙΔΗΣ