

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΠΕΧΩΔΕ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜ. ΔΗΜ. ΕΡΓΩΝ
ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΚΑΙ ΠΡΟΓ/ΤΟΣ
Δ/ΝΣΗ ΝΟΜ.ΣΥΝΤ/ΣΜΟΥ & ΚΩΔ/ΣΗΣ

Τμήμα : α΄

Ταχ. Δ/ση: Χαρ.Τρικούπη 182

Ταχ: 101 78 Αθήνα

Τηλ: 210 6429185

Fax: 210 6464392

ΕΓΚΥΚΛΙΟΣ 39

Αθήνα, 17 Νοεμβρίου 2005
Αρ.πρ. Δ17α/05/171/ΦΝ438

ΠΡΟΣ : Τους Αποδέκτες του Πίνακα
Διανομής

ΘΕΜΑ : Εφαρμογή του Ν.3414/2005

Σας πληροφορούμε ότι στο ΦΕΚ αριθμ.279 Α΄/10.11.05 δημοσιεύτηκε ο νόμος αριθμ. 3414/05 .

Ο νόμος αυτός επιφέρει μια σειρά τροποποιήσεων στη διαδικασία ανάθεσης των δημόσιων συμβάσεων. Προκειμένου να διευκολυνθούν στο έργο τους οι φορείς που αναθέτουν συμβάσεις δημοσίων έργων (κατασκευή και μελέτη), είναι αναγκαίο να επισημανθούν οι κυριότερες μεταβολές της διαδικασίας.

Α. Βασικό στοιχείο των διατάξεων του νέου νόμου, που τροποποίησε το Ν. 3310/05, είναι οι διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 3, οι οποίες ορίζουν ότι **ασυμβίβαστη ιδιότητα** (συμμετοχή συγχρόνως σε Επιχείρηση Μέσων Ενημέρωσης (ΕΜΕ) και επιχείρηση που αναλαμβάνει δημόσια έργα ή μελέτες) συνιστά η έκδοση οριστικής καταδικαστικής απόφασης, με ισχύ δεδικασμένου, κατά ΕΜΕ με την οποία συνδέεται η επιχείρηση που συμμετέχει σε διαδικασία σύναψης σύμβασης έργου ή μελέτης με έναν από τους τρόπους που ορίζει ο νόμος αυτός στο άρθρο 3, για το αδίκημα της ενεργητικής διαφθοράς υπαλλήλου της Αναθέτουσας Αρχής, όπως το αδίκημα αυτό ορίζεται ειδικότερα στις ως άνω διατάξεις. Αν εκδοθεί τέτοια απόφαση όσο η διαδικασία βρίσκεται σε εξέλιξη ο υποψήφιος αποκλείεται, ενώ αν στο μεταξύ έχει αναλάβει την εκτέλεση της σύμβασης, κηρύσσεται έκπτωτος. Αν το πρόσωπο στο οποίο συντρέχει το

κώλυμα με την ως άνω μορφή είναι μέλος κοινοπραξίας, κηρύσσεται έκπτωτος και τη σύμβαση συνεχίζουν τα υπόλοιπα μέλη.

Το κώλυμα συμμετοχής στους διαγωνισμούς λόγω της ως άνω καταδίκης ισχύει για ένα χρόνο από την έκδοση της καταδικαστικής απόφασης και σε περίπτωση υποτροπής για πέντε χρόνια.

B. Πιο συγκεκριμένα, επέρχονται οι ακόλουθες αλλαγές στη διαδικασία ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων (έργων – μελετών):

1. Ονομαστικοποίηση μετοχών ανωνύμων εταιρειών: Προβλέπεται στο άρθρο 8 του ν. 3310/05, όπως τροποποιείται με το άρθρο 8 του νέου νόμου.

1.1. Οι ανώνυμες εταιρείες (ελληνικές και αλλοδαπές), που λαμβάνουν μέρος σε διαγωνισμούς άνω του 1.000.000 ΕΥΡΩ, είναι υποχρεωμένες να έχουν ονομαστικές μετοχές μέχρι φυσικού προσώπου.

1.2. Ειδικά για τις αλλοδαπές η υποχρέωση αυτή ισχύει αν επιβάλλεται από το δίκαιο της έδρας της. Αν δεν επιβάλλεται η ονομαστικοποίηση κατά το δίκαιο της έδρας τους, προσκομίζεται σχετική βεβαίωση από αρμόδια αρχή της χώρας αυτής, εφόσον υπάρχει σχετική πρόβλεψη, αλλιώς προσκομίζεται υπεύθυνη δήλωση του υποψηφίου. Στην περίπτωση αυτή (δηλαδή που δεν θα υποβληθεί πιστοποιητικό ονομαστικοποίησης) η αλλοδαπή Α.Ε. υποχρεούται να προσκομίσει στην Αναθέτουσα Αρχή έγκυρη και ενημερωμένη κατάσταση των μετόχων της που κατέχουν τουλάχιστον 1% των μετοχών ή δικαιωμάτων ψήφου της εταιρείας. Αν δεν τηρείται ενημερωμένη κατάσταση μετόχων υποχρεούται η ΑΕ να προσκομίσει σχετική κατάσταση μετόχων (με 1% των μετοχών), σύμφωνα με την τελευταία Γενική Συνέλευση, αν οι μέτοχοι αυτοί είναι γνωστοί στην εταιρεία. Αν δεν είναι γνωστοί, η Α.Ε. οφείλει να αιτιολογήσει τους λόγους για τους οποίους δεν είναι γνωστοί και η αιτιολογία αυτή δεν μπορεί να κριθεί από την Αναθέτουσα Αρχή (πρέπει δηλαδή να γίνει δεκτή) εκτός κι αν αποδείξει (η Αναθέτουσα Αρχή) ότι υφίσταται η δυνατότητα της εταιρείας να υποβάλλει την κατάσταση. Αλλιώς, αν δεν μπορεί να αποδείξει κάτι τέτοιο, η μη υποβολή της κατάστασης δεν έχει έννομες συνέπειες σε βάρος της εταιρείας.

1.3 Οι εισηγμένες στα χρηματιστήρια των κρατών – μελών της Ε.Ε. και των χωρών του ΟΟΣΑ εταιρείες δεν είναι υποχρεωμένες να έχουν ονομαστικές μετοχές (παρ. 3).

1.4 Οι υποχρεώσεις αυτές πρέπει να καλύπτονται για την παραδεκτή συμμετοχή της εταιρείας στο διαγωνισμό. Ελέγχεται ακόμα αν στο διαγωνισμό συμμετέχει εξωχώρια εταιρεία. Η κήρυξη του απαραδέκτου γίνεται στη φάση ελέγχου των τυπικών δικαιολογητικών.

1.5 Μέχρι την έκδοση του Π.Δ. της παραγράφου 6 του άρθρου 8 εφαρμόζονται οι διατάξεις του Π.Δ. 82/96, και μεταξύ αυτών οι διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 που προβλέπουν μεταξύ άλλων ότι οι υποχρεώσεις ονομαστικοποίησης καλύπτονται με την προσκόμιση:

α) Πιστοποιητικού 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(καλύπτεται από την ενημερότητα πτυχίου).

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, το πολύ "τριάντα εργάσιμες ημέρες" πριν από την ημέρα υποβολής της προσφοράς.

1.6. Τα δικαιολογητικά αυτά επαναπροσκομίζονται επικαιροποιημένα από τον ανάδοχο για τον έλεγχο του ΕΣΡ (παρ. 7 του άρθρου 8).

1.7. Οι αλλοδαπές επιχειρήσεις, εάν έχουν κατά το δίκαιο της έδρας τους ονομαστικές μετοχές, προσκομίζουν:

α) πιστοποιητικό αρμόδιας αρχής του κράτους της έδρας, από το οποίο να προκύπτει ότι οι μετοχές είναι ονομαστικές.

β) αναλυτική κατάσταση μετόχων, με αριθμό των μετοχών του κάθε μετόχου, όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας με ημερομηνία το πολύ τριάντα ημέρες πριν την υποβολή προσφοράς.

γ) Κάθε άλλο στοιχείο από το οποίο να προκύπτει η ονομαστικοποίηση μέχρι φυσικού προσώπου των μετοχών, που έχει συντελεστεί το τελευταίο 30ήμερο πριν την υποβολή της προσφοράς.

Τα δικαιολογητικά αυτά προσκομίζονται στην Αναθέτουσα Αρχή και πριν την υπογραφή της σύμβασης επικαιροποιημένα κατά τον ίδιο τρόπο. Τα έγγραφα αυτά πρέπει να είναι επικυρωμένα από αρμόδια αρχή της χώρας εγκατάστασης και να συνοδεύονται από επίσημη μετάφραση.

1.8. Οι αλλοδαπές επιχειρήσεις που δεν έχουν κατά το δίκαιο της χώρας τους ονομαστικές μετοχές, υποβάλλουν με την προσφοράς τους:

α) Έγκυρη και ενημερωμένη κατάσταση μετόχων που κατέχουν τουλάχιστον 1% των μετοχών.

β) αν δεν τηρείται τέτοια κατάσταση, προσκομίζεται σχετική κατάσταση μετόχων (με 1%), σύμφωνα με την τελευταία Γενική Συνέλευση, αν οι μέτοχοι αυτοί είναι γνωστοί στην εταιρεία.

γ) Σε αντίθετη περίπτωση η εταιρεία αιτιολογεί τους λόγους που οι μέτοχοι αυτοί δεν της είναι γνωστοί και η Αναθέτουσα Αρχή δεν μπορεί να κρίνει την επάρκεια της αιτιολόγησης. Αν όμως η Α.Α. αποδείξει τη δυνατότητα να έχει την κατάσταση αυτή τότε αποκλείει την επιχείρηση.

Τα έγγραφα αυτά πρέπει να είναι επικυρωμένα από αρμόδια αρχή της χώρας εγκατάστασης και να συνοδεύονται από επίσημη μετάφραση.

Η εφαρμογή των ανωτέρω διατάξεων προβλέπεται υποχρεωτικά στις προκηρύξεις των διαγωνισμών.

2. Ο έλεγχος του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης (Ε.Σ.Ρ.)

2.1. Ο έλεγχος των ασυμβίβαστων ιδιοτήτων εκ μέρους του ΕΣΡ είναι **διαρκής** και εκτείνεται κατά το χρονικό διάστημα από την υπογραφή της σύμβασης, μέχρι την ολοκλήρωση της εκτέλεσής της. Αφορά συμβάσεις με αντικείμενο ανώτερο του 1.000.000 ευρώ.

2.2. Για τη συμμετοχή στη δημοπρασία δεν απαιτείται η υποβολή κάποιου δικαιολογητικού (βεβαίωση ΕΣΡ). Ο ανάδοχος, πριν την υπογραφή της σύμβασης, υποβάλλει στο τμήμα διαφάνειας του ΕΣΡ αίτηση έκδοσης πιστοποιητικού περί του ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του ασυμβίβαστες ιδιότητες του ν. 3310/05. Αν, πριν από την υπογραφή, εκδόθηκε οριστική καταδικαστική απόφαση με ισχύ δεδικασμένου, που διαπιστώνει την τέλεση του αδικήματος της **ενεργητικής διαφθοράς**, η Αναθέτουσα Αρχή αποκλείει τον υποψήφιο και υποβάλλει την σχετική απόφαση στο ΕΣΡ, ώστε να ελεγχθεί ο αποκλεισμός του πριν από τη υπογραφή της σύμβασης.

2.3. Μετά την υπογραφή της σύμβασης η επιχείρηση οφείλει να γνωστοποιεί στο ΕΣΡ οποιαδήποτε αλλαγή των προσώπων (φυσικών και νομικών) που εμπíπτουν στις ασυμβίβαστες ιδιότητες του νόμου, μέχρι και την ολοκλήρωση της σύμβασης. Αν εκδοθεί καταδικαστική απόφαση μετά την ανάθεση, ο εργοδότης κηρύσσει τον ανάδοχο **έκπτωτο** και προσκομίζει τη σχετική απόφασή της στο ΕΣΡ, προκειμένου να ελεγχθεί η έκπτωσή του.

3. Πιστοποιητικό του ΕΣΡ

3.1. Μετά τον έλεγχο και εφόσον δεν συντρέχουν ασυμβίβαστες ιδιότητες κατά την έννοια των παρ. 3 και 4 του άρθρου 3, εκδίδεται **πιστοποιητικό διαφάνειας** μέσα σε **30 ημέρες** από την υποβολή της αιτήσεως. Ένα από τα αντίγραφα του πιστοποιητικού αποστέλλεται στην Αναθέτουσα Αρχή και άλλα δύο χορηγούνται στον ανάδοχο προκειμένου να επισυναφθούν στο σώμα της σύμβασης (ιδιωτικό συμφωνητικό) στο κείμενο της οποίας αναγράφεται υποχρεωτικά ο αριθμός πρωτοκόλλου του πιστοποιητικού. Με απόφαση της Ολομέλειας του ΕΣΡ, που αποστέλλεται στην Αναθέτουσα Αρχή, η 30ήμερη προθεσμία μπορεί να παραταθεί για 15 το πολύ μέρες. Αν διαπιστωθεί ασυμβίβαστο (υπό την έννοια της έκδοσης καταδικαστικής απόφασης) εκδίδεται απορριπτική απόφαση του ΕΣΡ.

Αν η προθεσμία παρέλθει άπρακτη η αναθέτουσα αρχή προβαίνει στην κατάρτιση της σύμβασης.

Η σύμβαση που θα συναφθεί κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου αυτού (6 του ν. 3310/05, όπως τροποποιείται με το άρθρο 6 του νέου νόμου) είναι **άκυρη**.

Γ. Λοιπές Διατάξεις

Προσυμβατικός έλεγχος Ελεγκτικού Συνεδρίου

Σύμφωνα με την παρ. 27 του άρθρου 12 του Ν. 3310/05, επιβάλλεται προσυμβατικός έλεγχος του Ελεγκτικού Συνεδρίου στις δημόσιες συμβάσεις η προϋπολογιζόμενη δαπάνη (προϋπολογισμός υπηρεσίας χωρίς ΦΠΑ) των οποίων υπερβαίνει το ποσόν του 1.000.000 ΕΥΡΩ.

Δ. Εφαρμογή του νέου νόμου.

Όπως είναι γνωστό ο Ν. 3310/05 ανεστάλη πριν την ισχύ του, με το Ν.3345/05, μέχρι τις 31-10-2005. Με Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (ΠΝΠ) της 31-10-2005 (ΦΕΚ Α'270), η αναστολή παρατάθηκε μέχρι τις 15-11-2005.

Στο άρθρο 12 του νέου νόμου ορίζεται ότι οι διαγωνιστικές διαδικασίες ή οι διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων που είναι εκκρεμείς κατά την ημέρα εφαρμογής του (δημοσίευση στην ΕτΚ) υπόκεινται στις διατάξεις του νόμου αυτού. Έτσι λ.χ. σύμβαση με προϋπολογιζόμενη δαπάνη 1.200.000 ΕΥΡΩ, που μέχρι τώρα δεν υπαγόταν στον προσυμβατικό έλεγχο του Ελ.Συν. θα σταλεί προς έλεγχο, αν μέχρι τη δημοσίευση του νόμου δεν έχει συναφθεί

η σύμβαση (κοινοποίηση εγκριτικής απόφασης στο μειοδότη). Επίσης για την ίδια σύμβαση θα υποβληθεί αίτηση για έκδοση πιστοποιητικού διαφάνειας εφόσον το συμβατικό αντικείμενό της υπερβαίνει το 1.000.000 ΕΥΡΩ.

Εννοείται ότι στις νέες προκηρύξεις πρέπει να περιλαμβάνονται όλες οι απαραίτητες διατάξεις για την εφαρμογή των κανόνων του νόμου αυτού.

Ε) Τέλος δεδομένου ότι όπως προαναφέρθηκε μετά την ισχύ του ν.3414/05 το όριο του προϋπολογισμού έργων τα οποία εμπίπτουν στον προσυμβατικό έλεγχο του Ελεγκτικού Συνεδρίου μειώθηκε στο 1.000.000 ΕΥΡΩ πρέπει να γίνεται χρήση της διάταξης του τελευταίου εδαφίου της παρ.2 του άρθρου 23 του Π.Δ. 609/85 και επομένως μπορεί να ορίζεται χρόνος ισχύος προσφοράς μέχρι 12 μήνες προκειμένου να ολοκληρώνονται όλες οι σχετικές διαδικασίες. Πάντως ο ελάχιστος χρόνος στις προκηρύξεις αυτές δεν πρέπει να είναι μικρότερος των 6 μηνών.

Ο ΥΠΟΥΡΓΟΣ

ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ

1. Γραφείο Υπουργού ΠΕΧΩΔΕ
2. “ “ Υφυπουργού ΠΕΧΩΔΕ, κ.Θ.Ξανθόπουλου Γ. ΣΟΥΦΛΙΑΣ
3. “ “ Γενικού Γραμματέα της ΓΓΔΕ
4. “ “ Γενικού Γραμματέα της ΓΓΣΔΕ
5. Δ/ση Δ17 (10)
6. Δ/ση Πληροφορικής (με δισκέτα για ενημέρωση της ιστοσελίδας)

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ

Η ΤΜΗΜΑΤΑΡΧΗΣ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑΣ

ΕΛ. ΝΙΚΟΛΟΥΤΣΟΠΟΥΛΟΥ