

Ενημερωτικό δελτίο δημοσίων συμβάσεων

Δ: Ικάρων 1 (ΤΘ 14) 551 02 Καλαμαριά, Τ: 2310 476 103-4 F: 2310 476 105 E: mopadis@cieel.gr I: <http://mopadis.cieel.gr>

Υπεύθυνος σύνταξης: Σ. Παναγόπουλος **Επιμέλεια:** Ε. Τσόλη **Συνεργάτες:** Ε. Αδαμαντίδου, Ε. Αλαγιαλόγλου, Α. Βεζυρτζή, Μ. Βερβενιώτη, Α. Κωνσταντινίδου, Ε. Μαυραγάνη, Α. Νταφίτσοπούλου, Ε. Σιστάκου, Χ.Χάχαλης

Ο νέος νόμος 3886/2010 για την έννομη προστασία στις δημόσιες συμβάσεις

Σας ενημερώνουμε ότι ψηφίσθηκε και ισχύει από την 30.09.2010 ο Ν.3886/2010 (ΦΕΚ 173 Α) για τη δικαστική προστασία κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, ο οποίος θεσπίστηκε προς εναρμόνιση με την Οδηγία 2007/66/ΕΚ και καταργεί τους Ν.2522/1997 & Ν.2854/2000. Οι κυριότερες τροποποιήσεις είναι οι εξής:

Πεδίο εφαρμογής

Στο πεδίο εφαρμογής του νέου νόμου υπάγονται οι διαφορές που αναφέρονται πριν τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών, όταν η σύμβαση διέπεται από τις διατάξεις των Οδηγιών 2004/18/ΕΚ και 2004/17/ΕΚ ή τις διατάξεις με τις οποίες μεταφέρθηκαν οι εν λόγω Οδηγίες στην εσωτερική έννομη τάξη. Επίσης, υπάγονται και οι διαφορές που ανακύπτουν κατά τις διαδικασίες ανάθεσης συμφωνιών-πλαίσιο, συμβάσεων παραχώρησης δημοσίων έργων και δυναμικών συστημάτων αγορών (ά. 1).

Δικαιοδοσία & καθ' ύλην αρμοδιότητα

Επέρχονται τροποποιήσεις στις διατάξεις για τη δικαιοδοσία και την καθ' ύλην αρμοδιότητα των δικαστηρίων. Ειδικότερα, στην αρμοδιότητα του Διοικητικού Εφετείου υπάγονται διαφορές που αφορούν συμβάσεις με προϋπολογισμό έως 14.999.999€, οι οποίες εμπίπτουν στο ρυθμιστικό πεδίο της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ. Το αρμόδιο Διοικητικό Εφετείο αποφαινεταί αμετάκλητα. Οι αιτήσεις προσωρινής προστασίας εκδικάζονται κατά κανόνα από τον Πρόεδρο Εφετών του οικείου Διοικητικού Εφετείου ή από τον Εφέτη που αυτός ορίζει. Αντίθετα, υπάγονται εξαιρετικά στην αρμοδιότητα του ΣτΕ διαφορές που αφορούν συμβάσεις παραχώρησης δημοσίων έργων ή υπηρεσιών, διαφορές από συμβάσεις που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2004/17/ΕΚ ανεξαρτήτως προϋπολογιζόμενης αξίας ή διαφορές από συμβάσεις με προϋπολογισμό μεγαλύτερο των 15.000.000€, περιλαμβανομένου του ΦΠΑ (ά. 3). Με την εν λόγω ρύθμιση επιλύεται οριστικά το πρόβλημα της διάσπασης της δικαιοδοσίας μεταξύ πολιτικών και διοικητικών δικαστηρίων υπέρ των τελευταίων. Επισημαίνεται ότι οι διατάξεις αυτές αρχίζουν να εφαρμόζονται από την 01.01.2011 (ά. 11 §1).

Προδικαστική προσφυγή

Η προθεσμία για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής ανέρχεται πλέον σε 10 ημέρες (αντί της προγενέστερης προθεσμίας των 5 ημερών) από του ο ενδιαφερόμενος έλαβε πλήρη γνώση της προσβαλλόμενης παράνομης πράξης ή παράλειψης (ά. 4 §1). Η προθεσμία αυτή τηρείται σε κάθε περίπτωση πριν τη σύναψη της σύμβασης και έτσι υλοποιείται η επιταγή της παρ. 2 του άρθρου 2α της Οδηγίας 2007/66/ΕΚ, περί υποχρέωσης της αναθέτουσας αρχής να αναμείνει για χρονικό διάστημα (*standstill*) 10 ημερών από την κοινοποίηση της κατακυρωτικής απόφασης στους ενδιαφερόμενους μέχρι τη σύναψη της σύμβασης.

Η προθεσμία εντός της οποίας η αναθέτουσα αρχή οφείλει να αποφανθεί αιτιολογημένα επί της προδικαστικής προσφυγής ανέρχεται πλέον σε 15 ημέρες από την άσκησή της (αντί της προγενέστερης προθεσμίας των 10 ημερών). Παρόλα αυτά ο νόμος παρέχει τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή να δεχθεί εν όλω ή εν μέρει την προδικαστική προσφυγή και μετά την πάροδο της ανωτέρω προθεσμίας, έως την προτεραιά της πρώτης ορισθείσας δικασίμου της αίτησης ασφαλιστικών μέτρων. Στην περίπτωση αυτή καταργείται αντιστοίχως η δίκη επί της εν λόγω αίτησης (ά. 4 §4). Κατά τον τρόπο αυτό αποφεύγεται η μέχρι τότε «συρροή» των διοικητικών προσφυγών του κοινοτικού και του εθνικού δικαίου για τις δημόσιες συμβάσεις. Ορίζεται ρητά ότι σε διαφορές που διέπονται από το νέο νόμο εφαρμόζονται αποκλειστικά οι διατάξεις αυτού κατ' αποκλεισμό παράλληλης εφαρμογής τυχόν άλλων διατάξεων της εθνικής νομοθεσίας ή εσωτερικών κανονισμών που αφορούν την άσκηση ενστάσεων-προσφυγών (ά. 4 §6).

Αίτηση ασφαλιστικών μέτρων

Ανασταλτικό αποτέλεσμα σύμφωνα με το νέο νόμο επιφέρει αυτόματα και η άσκηση της αίτησης ασφαλιστικών μέτρων υπό την επιφύλαξη έκδοσης προσωρινής διαταγής με αντίθετο περιεχόμενο (ά. 5 §2,4). Ως προς την αίτηση ασφαλιστικών μέτρων επέρχονται τροποποιήσεις στις προβλεπόμενες προθεσμίες. Συγκεκριμένα, για την έκδοση προσωρινής διαταγής, καλείται η αναθέτουσα αρχή να εκθέσει τις απόψεις της προ 3 τουλάχιστον ημερών (αντί των

24 ωρών που προβλέπονταν ως σήμερα). Η προσωρινή διαταγή εκδίδεται είτε κατόπιν υποβολής αίτησης είτε και αυτεπαγγέλτως (ά. 5 §4). Επίσης, η προθεσμία για την έκδοση απόφασης επί της αίτησης ασφαλιστικών μέτρων ορίζεται πλέον σε 20 ημέρες (αντί της προγενέστερης προθεσμίας 15 ημερών) από την εκδίκαση της αίτησης (ά. 5 §6).

Δυνατότητα ακύρωσης συναφθείσας σύμβασης

Προβλέπεται η δυνατότητα του Δικαστηρίου να κηρύξει –μετά από αίτηση του ενδιαφερομένου– συναφθείσα σύμβαση ως άκυρη αναδρομικά σε συγκεκριμένες, ρητώς αναφερόμενες περιπτώσεις, ήτοι όταν α) ανατέθηκε χωρίς προηγουμένως να έχει δημοσιευθεί προκήρυξη στην Επίσημη Εφημερίδα της Ε.Ε., β) δεν τηρήθηκε η υποχρέωση αναστολής της σύναψης της σύμβασης, όπως ορίζεται στο ά. 5 §2, γ) συνάφθηκε συμφωνία-πλαίσιο και παραβιάστηκαν οι υποχρεώσεις που επιβάλλει η . 4 §β' του άρθρου 28 του πδ 60/2007, δ) εφαρμόστηκε δυναμικό σύστημα αγορών και παραβιάστηκαν οι διατάξεις των §§5, 6 του άρθρου 27 του ίδιου πδ. Στην περίπτωση αυτή οι αξιώσεις των μερών διέπονται από τις διατάξεις περί αδικαιολόγητου πλουτισμού (ά. 8 §§1, 2).

Προβλέπεται εξαιρετικά η δυνατότητα του δικαστηρίου, εκτιμώντας τις ιδιαίτερες περιστάσεις, να κηρύξει την ακυρότητα μόνο του ανεκτέλεστου μέρους της σύμβασης ή να συντάξει τη διάρκειά της (ά. 8 §3). Επίσης, το δικαστήριο μπορεί να μην κηρύξει άκυρη τη σύμβαση, εφόσον συντρέχουν επιτακτικοί λόγοι δημοσίου συμφέροντος (ά. 8 §4). Στις περιπτώσεις αυτές το δικαστήριο επιβάλλει με την ίδια απόφαση στην αναθέτουσα αρχή και πρόστιμο, το οποίο περιέρχεται στον αιτούντα και δεν μπορεί να υπερβαίνει το 10% του χρηματικού αντικείμενου της σύμβασης (ά. 8 §5).

Η προθεσμία άσκησης προσφυγής για την ακύρωση της σύμβασης είναι κατά κανόνα 30 ημερών και άρχεται από την επομένη είτε της δημοσίευσης της απόφασης είτε της ενημέρωσης των ενδιαφερομένων με άλλο τρόπο. Ορίζεται, επίσης, απώτατη προθεσμία 6 μηνών από την επομένη της σύναψης της σύμβασης (ά. 8 §6).