

Τροποποιημένη πρόταση οδηγίας του Συμβουλίου που αφορά το συντονισμό των νομοθετικών, κανονιστικών και διοικητικών διατάξεων, σχετικά με την εφαρμογή των διαδικαστικών κανόνων σύναψης των δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και έργων (¹)

COM(88) 733 τελικό — SYN 89

(Υποβληθείσα από την Επιτροπή, σύμφωνα με το άρθρο 149 παράγραφος 3 της συνθήκης ΕΟΚ, στις 25 Νοεμβρίου 1988)

(89/C 15/07)

ΤΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΩΝ ΕΥΡΩΠΑΪΚΩΝ ΚΟΙΝΟΤΗΤΩΝ,

Έχοντας υπόψη:

τη συνθήκη για την ίδρυση της Ευρωπαϊκής Οικονομικής Κοινότητας, και ιδίως το άρθρο 100Α,

την πρόταση της Επιτροπής,

Σε Συνεργασία με το Ευρωπαϊκό Κοινοβούλιο,

έχοντας υπόψη τη γνώμη της Οικονομικής και Κοινωνικής Επιτροπής,

Εκτιμώντας:

ότι οι κοινοτικοί κανόνες που αφορούν τις δημόσιες συμβάσεις και ιδίως οι οδηγίες σχετικά με τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών καθώς και τις δημόσιες συμβάσεις έργων δεν περιέχουν ειδικές διατάξεις που να επιτρέπουν να διασφαλιστεί η αποτελεσματική εφαρμογή τους·

ότι οι μηχανισμοί ελέγχου της εφαρμογής αυτής, που υπάρχουν τόσο σε εθνικό όσο και σε κοινοτικό επίπεδο, δεν είναι αρκετά κατάλληλοι ώστε να εξασφαλίζεται η αυστηρή τήρηση των κοινοτικών διατάξεων που αφορούν το θέμα αυτό, προτού η παραβίαση των εν λόγω διατάξεων καταστεί ανεπανόρθωτη·

ότι το άνοιγμα των δημοσίων συμβάσεων στον κοινοτικό ανταγωνισμό συνεπάγεται σημαντική αύξηση ως προς τις εγγυήσεις για διαφάνεια και μη εφαρμογή διακρίσεων και ότι πρέπει να επιβληθεί, προκειμένου να υπάρξουν ουσιαστικά αποτελέσματα, η αποτελεσματική και ταχεία καταστολή των παρατυπιών που διαπράττονται κατά τις διαδικασίες σύναψης των δημοσίων συμβάσεων·

ότι η έλλειψη ή η ανεπάρκεια διοικητικών ή δικαστικών προσφυγών σε ορισμένα κράτη μέλη αποτρέπει τις κοινοτικές επιχειρήσεις από την υποβολή προσφορών στο κράτος της συγκεκριμένης αναθέτουσας αρχής και ότι, ως εκ τούτου, τα εν λόγω κράτη μέλη πρέπει να επανορθώσουν την κατάσταση και να προβλέψουν κατάλληλες δυνατότητες προσφυγής·

ότι, δεδομένου της συντομίας των διαδικασιών για τη σύναψη των δημοσίων συμβάσεων, οι αρμόδιες διοικητικές ή δικαστικές αρχές πρέπει να εξουσιοδοτηθούν να διατάσσουν προσωρινά μέτρα, τα οποία σκοπό έχουν κυρίως να αναστέλλουν τη διαδικασία σύναψης της δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση της απόφασης, που ενδεχομένως έχει λάβει η αναθέτουσα αρχή·

ότι η Επιτροπή πρέπει να είναι σε θέση στα πλαίσια διοικητικής ή δικαστικής διαδικασίας, να επικαλείται ενώπιον της αρμόδιας αρχής την κοινοτική νομιμότητα και να εκθέτει τους στόχους που επιδιώκουν οι κοινοτικοί κανόνες·

ότι ο ειδικός χαρακτήρας των παραβιάσεων των κοινοτικών κανόνων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, ο οποίος συνδέεται με τη σύντομη διαδικασία σύναψης των συμβάσεων αυτών, επιβάλλει την επείγουσα αντιμετώπιση των εν λόγω παραβιάσεων·

ότι οι επιχειρήσεις είναι ενίοτε επιφυλακτικές να στραφούν κατά των αναθετουσών αρχών φοβούμενες την επέλεση δυνάμεων επιπτώσεων στις σχέσεις τους με αυτές και ότι, ως εκ τούτου, προκύπτει ειδικότερα ότι υπάρχει φόβος να παραμείνει περιορισμένος ο αριθμός των ζητούμενων με συνοπτική διαδικασία προσωρινών μέτρων από τις επιχειρήσεις, με στόχο την αναστολή των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων, ακόμη και αν εμφανίζονται έκδηλες παραβάσεις·

ότι είναι, κατά συνέπεια, σκόπιμο η Επιτροπή, υπό την ιδιότητά της ως φύλακα της τηρήσεως των κοινοτικών κανόνων, να έχει τη δυνατότητα να αναστέλλει τη διαδικασία σύναψης μιας σύμβασης, σε σαφώς προσδιορισμένες περιπτώσεις παραβιάσεων και για περιορισμένο χρονικό διάστημα, ώστε να αποτρέπονται ανεπανόρθωτες ζημιές λόγω παράνομης ανάθεσης της σύμβασης· ότι η συνθήκη προβλέπει τη δυνατότητα προσφυγής ενώπιον του Δικαστηρίου των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων σε συνδυασμό, κατά περίπτωση, με αίτηση για την αναβολή της εκτελέσεως, εναντίον των καταχρηστικών αποφάσεων αναστολής της Επιτροπής,

ΕΞΕΔΩΣΕ ΤΗΝ ΠΑΡΟΥΣΑ ΟΔΗΓΙΑ:

Άρθρο 1

Τα κράτη μέλη λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να εγγυώνται ότι, σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας σύναψης δημοσίων συμβάσεων, κάθε εργολήπτης ή προμηθευτής που συμμετέχει σε διαδικασία σύναψης δημόσιας

(¹) ΕΕ αριθ. C 230 της 28. 8. 1987, σ. 6.

σύμβασης προμηθειών ή έργου και κάθε εξουσιοδοτημένος τρίτος, έχει τη δυνατότητα να ασκεί αποτελεσματικές και ταχείες διοικητικές ή δικαστικές προσφυγές εναντίον των, κατά παράβαση των οικείων κοινοτικών ή εθνικών κανόνων περί δημοσίων συμβάσεων, λαμβανομένων αποφάσεων εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, όπως ορίζεται στους κοινοτικούς κανόνες περί δημοσίων συμβάσεων.

Άρθρο 2

1. Τα μέτρα που προβλέπονται στο άρθρο 1 πρέπει να παρέχουν την εξουσία στις αρμόδιες διοικητικές ή δικαστικές αρχές:

- α) να λαμβάνουν, το συντομότερο δυνατόν και με επείγουσα διαδικασία, προσωρινά μέτρα, μεταξύ των οποίων και μέτρα αναστολής της διαδικασίας σύναψης της σχετικής δημόσιας σύμβασης ή της εκτέλεσης της απόφασης που έχει λάβει η αναθέτουσα αρχή·
- β) να διατάσσουν, επί ποινή επιβολής χρηματικής ποινής, την κατάργηση των τεχνικών, οικονομικών ή χρηματοδοτικών προδιαγραφών και όρων, που εισάγουν διακρίσεις και περιλαμβάνονται στα έγγραφα με τα οποία καλούνται οι ενδιαφερόμενοι να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό, στις συγγραφές υποχρεώσεων ή σε οποιοδήποτε άλλο έγγραφο της σύμβασης·
- γ) να κηρύσσουν την ακυρότητα των παρανόμων αποφάσεων και να επιδικάζουν αποζημίωση στις ζημιωθείσες επιχειρήσεις, με την επιφύλαξη των αποτελεσμάτων που μπορεί, κατ' εφαρμογή της εθνικής νομοθεσίας, να συνεπάγεται για τη σχετική δημόσια σύμβαση η ακύρωση μιας απόφασης.

2. Κατά την εφαρμογή του άρθρου 1 και της παραγράφου 1 του παρόντος άρθρου, η αρμόδια διοικητική αρχή πρέπει να έχει την εξουσία να προωθή την αποτελεσματική εκτέλεση των αποφάσεων της επί προσφυγών και να ελέγχει την εκτέλεσή τους.

3. Όταν τα προβλεπόμενα στην παράγραφο 1 στοιχείο α) μέτρα λαμβάνονται από διοικητική αρχή, οι αποφάσεις πρέπει να είναι αιτιολογημένες σε όλες τις περιπτώσεις.

Επίσης, στην περίπτωση αυτή, πρέπει να είναι δυνατή η άσκηση δικαστικής προσφυγής καθ' οιονδήποτε παράνομον μέτρον που έχει λάβει η αρμόδια διοικητική αρχή ή παραλείψεως κατά την άσκηση των εξουσιών που της έχουν ανατεθεί.

Άρθρο 3

Τα κράτη μέλη μεριμνούν ώστε οι αρμόδιες διοικητικές και δικαστικές αρχές να επιτρέπουν στην Επιτροπή να υποστηρίξει την κοινοτική νομιμότητα στο πλαίσιο των διαδικασιών ενώπιον δικαστηρίων ή διοικητικών αρχών που αναφέρονται στο άρθρο 2.

Άρθρο 4

Σύμφωνα με το άρθρο 5 η Επιτροπή μπορεί σε επείγουσες περιπτώσεις, να αναστέλλει κινηθείσα διαδικασία σύναψης συμβάσεως κατά τη διάρκεια περιόδου όχι ανώτερης των τριών μηνών.

Άρθρο 5

1. Η απόφαση περί αναστολής μπορεί να μεσολαβήσει σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης, πριν την οριστική σύναψή της, εφόσον η Επιτροπή διαπιστώνει:

- α) μη δημοσίευση της πρόσκλησης υποβολής προσφορών στην Επίσημη Εφημερίδα των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων·
- β) καταχρηστική προσφυγή σε διαδικασίες ανάθεσης με διαπραγμάτευση, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης δημόσιας σύμβασης·
- γ) θέσπιση στις προσκλήσεις υποβολής προσφορών που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο και στην Επίσημη Εφημερίδα των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων, καθώς και σε οποιοδήποτε άλλο έγγραφο που καθορίζει τους όρους της σύναψης της σύμβασης, διοικητικών, χρηματοδοτικών, οικονομικών ή τεχνικών προϋποθέσεων που αντιβαίνουν στο κοινοτικό δίκαιο·
- δ) αποκλεισμό εργολήπτη ή προμηθευτή από τη συμμετοχή στη διαδικασία ανάθεσης που είναι ασυμβίβαστος με τους κοινοτικούς κανόνες.

2. Η απόφαση περί αναστολής κοινοποιείται στην αναθέτουσα αρχή καθώς και στο οικείο κράτος μέλος. Η Επιτροπή μπορεί να δημοσιεύσει την απόφασή της στην Επίσημη Εφημερίδα των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων.

Η Επιτροπή καλεί την αναθέτουσα αρχή να επανορθώσει την παράβαση το συντομότερο δυνατό και να την ενημερώσει σχετικά. Εφόσον η παράβαση επανορθωθεί μέσα στην προβλεπόμενη στο άρθρο 4 προθεσμία, κινείται πάλι η διαδικασία σύναψης της δημόσιας σύμβασης.

Με την επιφύλαξη του άρθρου 173 της συνθήκης, η Επιτροπή επανεξετάζει την απόφασή της περί αναστολής όταν καλείται προς τούτο από το κράτος μέλος της αναθέτουσας αρχής.

Άρθρο 6

Τα κράτη μέλη θέτουν σε ισχύ τα αναγκαία μέτρα για να συμμορφωθούν με την παρούσα οδηγία μέχρι τις το αργότερο. Γνωστοποιούν στην Επιτροπή το κείμενο των ουσιαστών νομοθετικών κανονιστικών και διοικητικών διατάξεων του εσωτερικού δικαίου που θεσπίζουν κατ' εφαρμογή της παρούσας οδηγίας.

Άρθρο 7

Η παρούσα οδηγία απευθύνεται στα κράτη μέλη.