

ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ: 733/2020

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΕΝΣΤΑΣΗΣ

Στην Αθήνα την **18-02-2020** οι παρακάτω υπογράφωντες:

1. Αντωνόπουλος Σπυρίδων, ΠΕ Ηλεκτρολόγων Μηχανικών του ΥΠ.ΠΟ.Α., ως Πρόεδρος,
2. Παππάς Αριστόνους, ΠΕ Μηχανολόγων Μηχανικών του ΤΑΠ, ως Γραμματέας
3. Πατσαρούχας Κωνσταντίνος, ΤΕ Μηχανικών Δομικών Έργων του ΤΑΠ, ως Μέλος,

που αποτελούμε την Β' Επιτροπή διενέργειας διαγωνισμού εκμίσθωσης αναψυκτηρίων του ΤΑΠ, που συγκροτήθηκε με την αριθ. πρωτ. ΔΙΟΙΚ/Α/1932/5-2-2020 (ΑΔΑ: 6ΑΖΒ469ΗΔΞ-ΦΩ8) Απόφαση του ΤΑΠ, συνήλθαμε σε συνεδρία στα γραφεία του ΤΑΠ, Ελ. Βενιζέλου 57, για την εξέταση της ένστασης που υποβλήθηκε κατά της υπ' αρ. πρωτ. 733/16.01.2020 διακήρυξης, για τον διαγωνισμό εκμίσθωσης του αναψυκτηρίου στον **Αρχαιολογικό Χώρο Καμείρου Ρόδου** και συγκεκριμένα:

- Της με αρ. πρωτ. ΔΙΟΙΚ/Β/2389/13-2-2020 ένστασης της **Μαριάνας (Mariana) Μπούζα (Bouza)**

1. Με την ως άνω ένσταση προβάλλεται ότι ο Δημόσιος Πλειοδοτικός Διαγωνισμός που προκηρύχθηκε με την υπ' αριθ. 733/2020 Διακήρυξη για την εκμίσθωση του Αναψυκτηρίου του Αρχαιολογικού Χώρου Καμείρου Ρόδου, προκηρύχθηκε παρά τον νόμο δυνάμει των διατάξεων του Π.Δ. 715/1979. Ωστόσο, ο ως άνω μοναδικός λόγος ένστασης τυγχάνει απορριπτέος ως νόμο αβάσιμος, δοθέντος ότι το Π.Δ. 715/1979 αποτελεί το μοναδικό νομοθετικό πλαίσιο που ρυθμίζει την εκμίσθωση ακινήτων των Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου.

2. Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 7 παρ. 9 του ν.2557/1997, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 22 του ν.4551/2018, ρητώς ορίζεται ότι το Ταμείο Αρχαιολογικών Πόρων δύναται να συνάπτει, μεταξύ άλλων, συμβάσεις μίσθωσης ή δημόσιες συμβάσεις του ν. 4412/2016 ή συμβάσεις παραχώρησης του ν. 4413/2016, προκειμένου να αξιοποιεί τα αναψυκτήρια, τα οποία βρίσκονται εντός αρχαιολογικών

Στ



χώρων και ιστορικών τόπων. Το κείμενο δε του άρθρου ορίζει αυτολεξεί τα ακόλουθα:

«β. Η αξιοποίηση ακινήτων τα οποία ανήκουν κατά κυριότητα, χρήση ή διαχείριση στο Υπουργείο Πολιτισμού και Αθλητισμού ή στο Ταμείο Αρχαιολογικών Πόρων και Απαλλοτριώσεων, καθώς και των κινητών ή ακινήτων αναψυκτηρίων τα οποία ανήκουν κατά κυριότητα, χρήση ή διαχείριση στο Υπουργείο Πολιτισμού και Αθλητισμού ή στο Ταμείο Αρχαιολογικών Πόρων και Απαλλοτριώσεων και βρίσκονται εντός κηρυγμένων αρχαιολογικών χώρων και ιστορικών τόπων ή λειτουργούν για την εξυπηρέτηση των επισκεπτών των οργανωμένων αρχαιολογικών χώρων και ιστορικών τόπων, των μουσείων και των μνημείων, γίνεται από το Ταμείο Αρχαιολογικών Πόρων και Απαλλοτριώσεων με σκοπό την ανάδειξη της πολιτιστικής κληρονομιάς, την παροχή υπηρεσιών και προϊόντων υψηλής ποιότητας και την εξασφάλιση εσόδων. Προς το σκοπό αυτό, το Ταμείο μπορεί να προβαίνει, ιδίως, στην παροχή υπηρεσιών εστίασης και στη διοργάνωση πολιτιστικών εκδηλώσεων εντός και στον περιβάλλοντα χώρο των ακινήτων και των αναψυκτηρίων, εφαρμοζόμενων και των διατάξεων του ν. 3028/2002 (Α' 153), όπου απαιτείται. Το Ταμείο ασκεί τις παραπάνω αρμοδιότητές του με δικά του μέσα, ή μέσω συμβάσεων μίσθωσης, ή δημόσιων συμβάσεων του ν. 4412/2016 (Α' 147), ή συμβάσεων παραχώρησης του ν. 4413/2016 (Α' 148), ή μέσω παραχώρησης σε φορείς Κοινωνικής και Αλληλέγγυας Οικονομίας του ν. 4430/2016 (Α' 205), ή μέσω ίδρυσης νομικού προσώπου ιδιωτικού δικαίου ειδικού και αποκλειστικού σκοπού για τη διαχείριση ακινήτων ή αναψυκτηρίων, σύμφωνα με την περίπτωση δδ' του άρθρου 8 του ν. 736/1977 (Α' 316). Το πρόγραμμα αξιοποίησης των ακινήτων και των αναψυκτηρίων της παρούσας, συνολικά ή τμηματικά, και οι εκάστοτε γενικοί και ειδικοί όροι λειτουργίας προς διασφάλιση της ποιότητας των παρεχόμενων υπηρεσιών και προϊόντων καταρτίζονται με απόφαση του Δ.Σ. του Ταμείου, η οποία εγκρίνεται από τον αρμόδιο για το Ταμείο Υπουργό Πολιτισμού και Αθλητισμού, μετά από γνώμη του αρμόδιου Κεντρικού Συμβουλίου του ν. 3028/2002 (Α' 153) και μπορούν να τροποποιούνται με την ίδια διαδικασία. Με την εγκριτική απόφαση παραχωρείται στο Ταμείο η χρήση των σχετικών ακινήτων και αναψυκτηρίων, όπου απαιτείται. Σε εκτέλεση του εγκεκριμένου προγράμματος αξιοποίησης και των όρων λειτουργίας, το Ταμείο προβαίνει κατά περίπτωση σε κάθε αναγκαία πράξη υλοποίησης, χωρίς να απαιτείται εκ νέου έγκριση του αρμόδιου Υπουργού Πολιτισμού και Αθλητισμού. Η παράβαση των όρων λειτουργίας από μισθωτές, αναδόχους ή φορείς Κοινωνικής και Αλληλέγγυας Οικονομίας επιφέρει καταγγελία σύμβασης με υπαιτιότητα αυτών και επιβολή σε βάρος τους ποινικών ρητρών.

Οι συμβάσεις μίσθωσης της παρούσας δεν υπάγονται στις διατάξεις της νομοθεσίας για τις εμπορικές μισθώσεις.

Ειδικώς ως προς τα κινητά ή ακίνητα αναψυκτήρια, στις περιπτώσεις στις οποίες υφίσταται επείγουσα ανάγκη για την εξυπηρέτηση των επισκεπτών των ως άνω χώρων και μέχρι την εγκατάσταση διαχειριστών που θα προκύψουν από τις παραπάνω διαδικασίες, είναι δυνατή η εφάπαξ σύναψη συμβάσεων μίσθωσης χωρίς διαγωνισμό, με συνολική διάρκεια που δεν μπορεί να υπερβαίνει συνολικά τους δεκαοκτώ (18) μήνες. Σε περίπτωση λύσης της σύμβασης πριν από την λήξη της συμβατικής διάρκειας, το Ταμείο δύναται να συνάψει νέα σύμβαση για το εναπομείναν χρονικό διάστημα μέχρι την συμπλήρωση των δεκαοκτώ (18) μηνών.

Στην περίπτωση εφάπαξ σύναψης συμβάσεων μίσθωσης χωρίς διαγωνισμό, προς διασφάλιση των οικονομικών συμφερόντων του Ελληνικού Δημοσίου, το Ταμείο Αρχαιολογικών Πόρων και Απαλλοτριώσεων ορίζει πιστοποιημένο εκτιμητή του άρθρου 1 παρ. γ' του ν. 4152/2013 (Α' 107), ο οποίος προσδιορίζει ένα δίκαιο εύρος

Σ

μισθώματος και το παραδίδει εμπιστευτικά στο Διοικητικό Συμβούλιο του Ταμείου Αρχαιολογικών Πόρων και Απαλλοτριώσεων».

3. Επομένως, αδιάσπικτα συνάγεται από την άνω διάταξη, ότι ο νομοθέτης θέλησε να προβλέψει πέραν από την εκμίσθωση του Π.Δ. 715/1979, έξι εναλλακτικούς τρόπους αξιοποίησης των αναψυκτηρίων, που τελούν υπό την αποκλειστική ευθύνη του ΤΑΠ, ήτοι :

α) τη με δικά του μέσα λειτουργία ή

β) την εκμίσθωση, η οποία για τα ΝΠΔΔ εξακολουθεί να διέπεται από το π.δ. 715/1979, ή

γ) την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων παροχής υπηρεσιών του ν.4412/2016 ή

δ) την ανάθεση συμβάσεων παραχώρησης του ν.4413/2016 ή

ε) την παραχώρηση σε φορείς Κοινωνικής και Αλληλέγγυας Οικονομίας του ν.4430/2016 ή

στ) την ίδρυση νομικού προσώπου ειδικού σκοπού, σύμφωνα με το αρ.8 περ. δδ' του ν.736/1977.


Η άνω ορθή ερμηνεία του νόμου έχει αποτυπωθεί και στην με αριθμ. 229/2019 Γνωμοδότηση του ΝΣΚ που έχει εκδοθεί για το Ταμείο.

4. Άλλωστε και η ίδια η ενιστάμενη συνομολογεί την δυνατότητα του Ταμείου ως προς την επιλογή του τρόπου αξιοποίησης των αναψυκτηρίων, δεδομένου ότι παραθέτει το ως άνω άρθρο του νόμου, επισημαίνοντας την διαζευκτική αναφορά στις συμβάσεις μίσθωσης και στις δημόσιες συμβάσεις του ν. 4412/2016 (βλ. σελ. 10 ένστασης).

5. Πέραν δε τούτου, ο ν. 4412/2016, τον οποίο αβασίμως αναφέρει η ενιστάμενη, εξαιρεί ρητώς από το ρυθμιστικό του πεδίο τις συμβάσεις εκμίσθωσης ακινήτων των Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου. Ειδικότερα, στο άρθρο 10 του ως άνω ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «...δεν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών οι οποίες: α) έχουν ως αντικείμενο την αγορά ή μίσθωση, με οποιουσδήποτε χρηματοδατικούς όρους, γης ή υφισταμένων κτισμάτων ή άλλων ακινήτων ή αφορούν δικαιώματα επ' αυτών...».

6. Όπως, άλλωστε, έχει κριθεί παγίως από τη νομολογία των δικαστηρίων για τους διαγωνισμούς εκμίσθωσης του Ταμείου (ενδ. ΜΠΑ 5729/2017), δεν εφαρμόζεται ο ν.4412/2016, αλλά το π.δ. 715/1979, το οποίο είναι ισχύον και με κανένα τρόπο κατηργημένο. Άλλωστε, το Π.Δ. 715/1979 αποτελεί το ισχύον νομικό πλαίσιο με το οποίο τα ΝΠΔΔ δύνανται να μισθώνουν και να εκμισθώνουν τα ακίνητα που βρίσκονται στην κατοχή τους (βλ. Εφαθ 4337/2018 ΣτΕ 257/2011, 3486/2010, 832/2007).

ΣΤ



7. Τέλος, σημειώνουμε ότι σύμφωνα με το αρ. 8 της επίμαχης υπ' αριθ. 733/2020 Διακήρυξης, η υποβολή Αίτησης Συμμετοχής συνιστά ταυτόχρονα και δήλωση ότι ο υποψήφιος αποδέχεται ανεπιφύλακτα όλους τους όρους του Διαγωνισμού (και το πεδίο εφαρμογής αυτού) και παραιτείται από την προσβολή τους, η αναφορά δε της ενιστάμενης στο ιστορικό προγενέστερης σύμβασης με το Ταμείο αλυσιτελώς προβάλλεται, δεδομένου ότι το έννομο συμφέρον της για την άσκηση της ένστασης εκπορεύεται από την υποβολή συμμετοχής της στον επίδικο Διαγωνισμό.

Δοθέντων όλων των ανωτέρω, η υπ' αριθ. πρωτ. ΔΙΟΙΚ/Β/2389/13-2-2020 ένσταση της Μαριάνας Μπούζα τυγχάνει νόμω και ουσία αβάσιμη και ως εκ τούτου **απορρίπτεται** ομόφωνα.

Το παρόν Πρακτικό υπεγράφη από τα μέλη της Επιτροπής εις τριπλούν.

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ



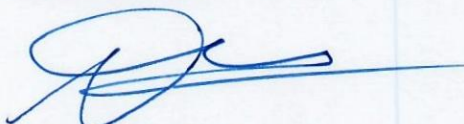
ΑΝΤΩΝΟΠΟΥΛΟΣ ΣΠΥΡΙΔΩΝ

ΤΑ ΜΕΛΗ



ΠΑΤΣΑΡΟΥΧΑΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ



ΠΑΠΠΑΣ ΑΡΙΣΤΟΝΟΥΣ