

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
ΓΡΑΦΕΙΟ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΟΥ
ΙΚΑ-ΕΤΑΜ

Αθήνα 18-9-2015
Αριθμ. Πρωτ. 8478/2015
Αριθμ. Πρωτ. 57/2015

ΑΤΟΜΙΚΗ ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ : 211 /2015

Αριθμός Ερωτήματος: Γ31/ΠΥ/28/2015 της Γενικής Δ/σης Οικονομοτεχνικών Υπηρεσιών, Διεύθυνσης Προμηθειών και Χημικών Υπηρεσιών, Τμήμα Διαχ/σης Διαγ/μών, Παροχής Υπηρεσιών και Εξοπλισμού του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ.

Περίληψη Ερωτήματος: Αν ένορκη βεβαίωση ενώπιον συμβ/φου νομίμου εκπροσώπου συμμετεχούσης σε διαγωνισμό καθαριότητας εταιρείας παροχής υπηρεσιών καθαριότητας πληροί την σχετική πρόβλεψη της διατάξεως του άρθρου 22 παρ. 2 δ' του Ν. 4144/2013.

- Α. Κατά το διδόμενο ιστορικό, στα πλαίσια προχείρου διαγωνισμού καθαριότητας του Τοπικού Υπ/τος ΙΚΑ-ΕΤΑΜ Νικαίας και αφού προηγήθη γραπτό αίτημά αυτού (αριθμ. πρωτ. 5868/2015) προς το Σώμα Επιθεώρησης Εργασίας, Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού για την χορήγηση πιστοποιητικού του άρθρου 2 παρ. 2 β' του Ν. 4144/2013 και απάντηση του τελευταίου (αριθ. πρωτ. 20554/2015 έγγραφο) ότι το Μητρώο τελεί σε διαδικασία συστάσεως και ως εκ τούτου δεν είναι εφικτή η χορήγηση, το Υπ/μα εξήτησε εγγράφως (αριθμ. πρωτ. 6602/2015) από τις συμμετέχουσες στον διαγωνισμό εταιρείες να προσκομίσουν άμεσα ένορκη βεβαίωση του νομίμου εκπροσώπου αυτών ενώπιον συμβολαιογράφου, περί μη επιβολής εις βάρος των πράξεων επιβολής προστίμου για παραβιάσεις της εργατικής νομοθεσίας «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας (άρθρο 2 παρ. 2 δ' του Ν. 4144/2013). Κατόπιν τούτου, η συμμετέχουσα στον διαγωνισμό εταιρεία υπό την επωνυμία «F ...», προσεκόμισε ένορκη βεβαίωση του νομίμου εκπροσώπου της Γ.Π. ενώπιον της συμβ/φου Αθηνών Αικ. Κ. (υπ' αριθμ. 930/2015), γενομένη αποδεκτή από την Επιτροπή διενεργείας του διαγωνισμού (Πρακτικό υπ' αριθμ. πρωτ. 7141/2015), στην οποία αναφέρεται, μεταξύ των άλλων, ότι: «... ενεργεί στην παρούσα ατομικά και ως νόμιμος εκπρόσωπος της F... ζήτησε την σύνταξη της πράξης αυτής για να βεβαιώσει ενόρκως για το παρακάτω θέμα, σύμφωνα με την διάταξη του

άρθρου 68 του Ν. 3863/2010 (ΦΕΚ Α' 115) όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 (ΦΕΚ Α' 88) προκειμένου να χρησιμοποιηθεί ...εφόσον η εταιρεία που εκπροσωπεί κριθεί μειοδότης . . . ορκίζομαι . . . ότι δεν έχει επιβληθεί εις βάρος μου ατομικά και ως νομίμου εκπροσώπου της «F . . . » πράξη επιβολής προστίμου για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας υψηλής ή πολύ υψηλής σοβαρότητας».

Β. Στην παρ. 2 του, υπό τον τίτλο «Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών», άρθρου 68 του Ν. 3863/2010 (Α' 115) , ως προστέθηκε με την παρ. 2 του άρθρου 22 του Ν. 4144/2013 (Α' 88), ορίζεται ότι:

«2. α) Οι πράξεις επιβολής προστίμου που επιβάλλονται σε βάρος εταιρειών παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή /και φύλαξης καταχωρούνται στο αντίστοιχο «Μητρώο Παραβατών Εταιρειών Παροχής Υπηρεσιών Καθαρισμού ή /και Φύλαξης» που τηρείται στη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας.

β) Η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, αμέσως μετά τη λήξη της προθεσμίας υποβολής των προσφορών, να υποβάλει γραπτό αίτημα προς τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για τη χορήγηση πιστοποιητικού, από το οποίο να προκύπτουν όλες οι πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος εκάστου των υποψηφίων εργολάβων. Το πιστοποιητικό αποστέλλεται στην αναθέτουσα αρχή μέσα σε δεκαπέντε (15) ημέρες από την υποβολή του αιτήματος. Σε περίπτωση άπρακτης παρέλευσης της προθεσμίας ,η αναθέτουσα αρχή δικαιούται να προχωρήσει στη σύναψη της σύμβασης.

γ) Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποκλείσει από τη σύναψη της σύμβασης τις υποψήφιες εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή /και φύλαξης λόγω διάπραξης σοβαρού επαγγελματικού παραπτώματος. Ως σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα νοείται ιδίως : αα) Η επιβολή σε βάρος της υποψηφίας εταιρείας, μέσα σε χρονικό διάστημα τριών (3) ετών πριν από τη λήξη της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς ,τουλάχιστον δύο (2) πράξεων επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας συνολικού ύψους τουλάχιστον δέκα χιλιάδων (10.000) ευρώ, για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας, καθεμιά από τις οποίες χαρακτηρίζεται ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας κατ'εφαρμογή της υ.α. 2063/Δ 1/632/2011 ή οποιασδήποτε διάταξης ρυθμίσει μελλοντικά το περιεχόμενο των παραβάσεων «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας , ββ) . . .

δ) Για το χρονικό διάστημα που δεν καλύπτεται από το «Μητρώο Παραβατών Εταιρειών Παροχής Υπηρεσιών Καθαρισμού ή /και Φύλαξης» οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή / και φύλαξης προσκομίζουν υποχρεωτικά ένορκη βεβαίωση του νομίμου εκπροσώπου αυτών ενώπιον συμβολαιογράφου, περί μη επιβολής σε βάρος τους πράξης επιβολής προστίμου για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας».

-Γ. Δια των ως άνω εκτιθεμένων και των λοιπών διατάξεων του άρθρου 22 του Ν. 4144/2013, με τις οποίες συμπληρώθηκε και τροποποιήθηκε το άρθρο 68 του Ν. 3863/2010, σκοπείται να ενισχυθεί ο προληπτικός έλεγχος της φερεγγυότητας και αξιοπιστίας των

α

υποψηφίων αναδόχων παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή /και φύλαξης από την εκάστοτε αναθέτουσα (απευθείας ή κατόπιν διαγωνισμού) αρχή (Δημόσιο, ΝΠΔΔ, ΟΤΑ, Φορείς και Οργανισμοί του δημοσίου τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται από τις οικείες διατάξεις), ούτως ώστε να αποκλείονται εξ αρχής από την σύναψη της δημοσίας συμβάσεως οι υποψήφιοι οι οποίοι έχουν διαπράξει στο πρόσφατο παρελθόν σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα.

Στην σχετική δε, ενδεικτική, απαρίθμηση, ως σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα δυνάμενο να προκαλέσει τον αποκλεισμό από την σύναψη της συμβάσεως, συγκαταλέγεται και η επιβολή εις βάρος της υποψηφίας εταιρείας τουλάχιστον δύο πράξεων επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας (κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην διάταξη της περ. γ' ως προς το χρονικό διάστημα και το συνολικό ύψος προστίμου), για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας, καθεμιά από τις οποίες χαρακτηρίζεται ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας κατ'εφαρμογή της υπ' αριθμ. 2063/Δ1/632/2011 αποφάσεως του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης «Κατηγορίες παραβάσεων και καθορισμού ύψους προστίμων που επιβάλλονται από τους Επιθεωρητές Εργασίας του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας (ΣΕΠΕ)» (Β' 266).

Προς επίτευξη του ανωτέρω σκοπού οι πράξεις επιβολής προστίμου που επιβάλλονται εις βάρος των ανωτέρω εταιρειών καταχωρούνται στο αντίστοιχο «Μητρώο Παραβατών Εταιρειών Παροχής –Υπηρεσιών Καθαρισμού ή και Φύλαξης», που τηρείται στην Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας. Η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται αμέσως μετά την λήξη της προθεσμίας υποβολής των προσφορών, να υποβάλει γραπτό αίτημα προς την προειρημένη Διεύθυνση για την χορήγηση πιστοποιητικού, περιέχοντος όλες τις πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί εις βάρος εκάστου των υποψηφίων εργολάβων, δικαιούται δε να προβεί στη σύναψη της συμβάσεως και άνευ πιστοποιητικού, στην περίπτωση απράκτου περελεύσεως δεκαπενθημέρου προθεσμίας αποστολής του πρακτικού από της υποβολής του αιτήματος. Τέλος, για το χρονικό διάστημα που δεν καλύπτεται από το προαναφερόμενο «Μητρώο» οι ανωτέρω εταιρείες προσκομίζουν υποχρεωτικά ένορκη βεβαίωση του νομίμου εκπροσώπου αυτών ενώπιον συμβολαιογράφου, περί μη επιβολής εις βάρος των πράξεων επιβολής προστίμου για παραβιάσεις της εργατικής νομοθεσίας «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας.

Δ. Κατ'ακολουθίαν των ανωτέρω (παρ. Β,Γ) και καθ'όσον αφορά την προκειμένη περίπτωση, η υπό κρίση ένορκη βεβαίωση πληροί την σχετική πρόβλεψη της διατάξεως της παρ. 2 δ' του άρθρου 22 του Ν. 4144/2013, δεδομένου ότι εις αυτήν αναφέρεται ότι ο Γ.Π. ενεργεί και βεβαίως όχι μόνον ατομικά αλλά και ως νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρείας («προκειμένου να χρησιμοποιηθεί η βεβαίωση εφ'όσον η εταιρεία κριθεί μειοδότης») στα πλαίσια της διατάξεως του άρθρου 22 του Ν. 4144/2013, ένθα, δηλαδή, γίνεται αναφορά σε παραβιάσεις της εργατικής νομοθεσίας υπό εταιρειών παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή / και φύλαξεως συμμετεχουσών σε σχετικούς διαγωνισμούς (και εν προκειμένω συμμετείχε ουχί ο Γ. Π. αλλά η εταιρεία). Ούτε δε στις

διατάξεις του ανωτέρω άρθρου ή της υ.α. 2063/Δ1/632/2011 ούτε στις κατ'ιδίαν διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας, στις οποίες θεσπίζονται οι πράξεις επιβολής προστίμου, προβλέπεται επιβολή τοιούτων πράξεων εις βάρος των νομίμων εκπροσώπων, παρά μόνον εις βάρος των ως άνω εταιρειών. Η βεβαίωση, συνεπώς, περί μη επιβολής τοιαύτης πράξεως εις βάρος του ως νομίμου εκπροσώπου της εταιρείας αναφέρεται, κατ'ορθήν εκτίμηση, στην εταιρεία.



Ο Νομικός Σύμβουλος ΝΣΚ

Παράσκαφς Κ. Βαρελάς.