**Νομολογία για 2η Θεματική Ενότητα**

**α.** Έννοια δημοσίων συμβάσεων

-ΣτΕ 1238/1999 – Η έννοια της διοικητικής σύμβασης

- ΔΕΕ, 13.1.2005, υπόθεση C-84/03, Επιτροπή / Ισπανία – Η εφαρμογή του παράγωγου κοινοτικού δικαίου για τις δημόσιες συμβάσεις και η κοινοτική έννοια του «οργανισμού δημοσίου δικαίου»

- ΔΕΕ, 25.3.2010, υπόθεση C-451/08, Helmut Müller – Συμβάσεις δημοσίων έργων

- ΣτΕ Ολομέλεια 606/2008 μεικτή σύμβαση (δημόσια σύμβαση και σύμβαση παραχώρησης).

-ΔΕΕ, 10.9.2009, υπόθεση 573/07, Sea – In house συμβάσεις

**β)** Αρχή υγιούς ανταγωνισμού :

- C-513/99 ΔΕΚ Concordia Bus και C-286/99 Lombardini και Mantovani.

- Προτάσεις της Γενικής Εισαγγελέως Ch. Stix–Hackl, της 1ης Ιουλίου 2004, στην υπόθεση C247/02, Sintesi SpA

**γ)** Αρχή ελεύθερης παροχής υπηρεσιών και ελεύθερης εγκατάστασης:

C 225/98.

**δ)** Αρχή ίσης μεταχείρισης : C 599/10 Pressetext.

**Απόφαση 77/2010 Επιτροπής Αναστολών ΣτΕ**

Διαγωνισμός για την προμήθεια, μεταφορά και εγκατάσταση μεταφερομένων σε τμήματα οικίσκων τύπου container, ετοίμων προς χρήση. Η σύμβαση αυτή ως κύριο αντικείμενο έχει την κατασκευή και εγκατάσταση των οικίσκων, αποτελεί δηλαδή σύμβαση εκτελέσεως δημοσίου έργου.

*4. Επειδή, όπως έχει κριθεί (Σ.Ε. 2387/2009 επταμ. συνθέσεως), ο ορισμός μιας δημόσιας συμβάσεως ως συμβάσεως έργου, προμηθειών και υπηρεσιών ανάγεται στο κοινοτικό δίκαιο και δεν εξαρτάται από τον χαρακτηρισμό της ίδιας συμβάσεως με βάση την εθνική νομοθεσία (βλ. ΔΕΚ, απόφαση της 18.7.2007, C-382/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκ. 30, κ.ά.), όταν δε η σύμβαση περιλαμβάνει τόσο στοιχεία συμβάσεως δημοσίου έργου όσο και στοιχεία άλλου τύπου δημοσίας συμβάσεως, εκείνο που καθορίζει ποια κοινοτική οδηγία περί δημοσίων συμβάσεων έχει, κατ` αρχήν, εφαρμογή (και, ήδη, ποιές είναι οι εφαρμοστέες διατάξεις της κοινής, και για τους τρεις τύπους συμβάσεων, οδηγίας 2004/18/ΕΚ) είναι το στοιχείο της συμβάσεως που είναι κύριο. Ειδικότερα, η σύμβαση έχει, προεχόντως, χαρακτήρα συμβάσεως δημοσίων έργων μόνον εφ` όσον η μελέτη και εκτέλεση του έργου αποτελούν, σε σχέση με τα λοιπά καθήκοντα του αναδόχου, το κύριο αντικείμενο της συμβάσεως. Στο πλαίσιο της εκτιμήσεως του κυρίου αυτού αντικειμένου, η αξία των παροχών που συμφωνήθηκαν αποτελεί, εφόσον έχει ορισθεί χωριστή τιμή για τις επί μέρους παροχές, στοιχείο εκτιμήσεως. Σε κάθε όμως περίπτωση, πρέπει να χωρήσει αντικειμενική θεώρηση της συμβάσεως στο σύνολό της, αφού μόνο με τον τρόπο αυτό μπορεί να κριθεί κατά πόσον η εκτέλεση του έργου αποτελεί, όχι μόνο ποσοτικά αλλά και ποιοτικά, το κύριο αντικείμενο της συμβάσεως ((βλ. ΔΕΚ, απόφαση της 19.4.1994, C-331/92, Gestion Hotelera Internacional Sa κ.λπ., σκ. 23-29, απόφαση της 18.1.2007, C-220/05, Jean Hauroux κ.λπ. σκ. 37-41, απόφαση της 21.2.2008, C-412/04, Επιτροπή κατά Ιταλίας σκ. 47-52 κ.ά.).*

*5. Επειδή, η διακήρυξη του επιδίκου διαγωνισμού, κατά την διατύπωσή της, αφορά στην επιλογή αναδόχου για την «κατασκευή του έργου» που τιτλοφορείται «προμήθεια, μεταφορά και εγκατάσταση μεταφερομένων σε τμήματα οικίσκων τύπου container, ετοίμων προς χρήση, των 50 τ.μ.». Εξ άλλου, στο άρθρο 11.4 της διακηρύξεως («περιγραφή και ουσιώδη χαρακτηριστικά του έργου») ορίζεται ότι «... ως μεταφορά νοείται ότι οι οικίσκοι μετά την ολοκλήρωση της κατασκευής τους θα μεταφέρονται σε θέσεις που θα υποδεικνύουν... οι κατά τόπους Δήμοι ..., ο ανάδοχος δεν δικαιούται καμία επιπλέον αποζημίωση για τη μεταφορά... ως εγκατάσταση νοείται η τοποθέτηση των οικίσκων επί βάσεων από σκυρόδεμα που θα έχουν ήδη κατασκευασθεί με ευθύνη των Δήμων... καθώς και η οριζοντίωσή τους και σύνδεση των μονάδων που απαρτίζουν κάθε οικίσκο...». Περαιτέρω, στην Τεχνική Περιγραφή, η οποία, κατά το άρθρο 5 της διακηρύξεως, αποτελεί ένα εκ των συμβατικών τευχών «με βάση τα οποία θα εκτελεσθεί το υπό ανάθεση έργο», ορίζεται, μεταξύ άλλων, στο κεφάλαιο Α, ότι «το σύστημα δόμησης ανήκει στην κατηγορία της ελαφριάς προκατασκευής» (άρθρο Α1), ότι «οι οικίσκοι θα κατασκευασθούν από τον ανάδοχο και στη συνέχεια θα μεταφερθούν και θα εγκατασταθούν σε θέσεις που θα υποδειχθούν… από τους κατά τόπους Δήμους...» (άρθρο Α2) και ότι «κάθε οικίσκος συντίθεται από δύο κτιριακές μονάδες με χρήση κατοικία και από τέσσερις κτιριακές μονάδες με χρήση Ιατροκοινωνικού Κέντρου... Οι δύο μονάδες συναρμολογούνται μεταξύ τους... Οι οικίσκοι θα είναι έτοιμοι για χρήση με ολοκληρωμένα τα ΗΛΜ δίκτυα (Αποχέτευση - Υδρευση- Ηλεκτρολογικά - ΟΤΕ - TV)...» (άρθρο Α3). Εξ άλλου, στο κεφάλαιο Β της ως άνω Τεχνικής Περιγραφής αναφέρονται αναλυτικά οι ελάχιστες τεχνικές απαιτήσεις ως προς τον φέροντα οργανισμό (βάση, δάπεδο, δοκούς, υποστυλώματα, οροφή, στέγη), τα τοιχώματα, τα κουφώματα, τις ηλεκτρομηχανολογικές και υδραυλικές εγκαταστάσεις και άλλα τεχνικά στοιχεία των οικίσκων που θα κατασκευασθούν. Τέλος στο άρθρο 21 της διακηρύξεως, στον διαγωνισμό -στον οποίο, κατά το άρθρο 7.1 αυτής, εφαρμόζεται η νομοθεσία κατασκευής δημοσίων έργων (ν. 3669/2008, Φ.Ε.Κ. 116 Α`)- δικαιούνται να συμμετάσχουν αποκλειστικώς εργοληπτικές επιχειρήσεις μεμονωμένες ή σε κοινοπραξία, ειδικώς δε, οι εξ αυτών ημεδαπές δικαιούνται να συμμετάσχουν «εφ` όσον ανήκουν στην 4η τάξη του Μ.Ε.ΕΠ. και άνω, κατηγορίας οικοδομικών έργων».*

*6. Επειδή, υπό τα ανωτέρω δεδομένα, καίτοι στην σύμβαση, στην σύναψη της οποίας κατατείνει ο επίδικος διαγωνισμός, περιλαμβάνονται στοιχεία συμβάσεως προμηθείας και συμβάσεως υπηρεσιών (μεταφοράς), η σύμβαση αυτή ως κύριο αντικείμενο έχει, κατά τα εκτιθέμενα στην τέταρτη σκέψη, την κατασκευή και εγκατάσταση των προπεριγραφέντων οικίσκων, αποτελεί δηλαδή, κατά τον προέχοντα χαρακτήρα της, σύμβαση εκτελέσεως δημοσίου έργου. Εν όψει των ανωτέρω, ο επίδικος διαγωνισμός εμπίπτει, ως εκ του αντικειμένου του και του ύψους της προϋπολογιζομένης δαπάνης, στο πεδίον εφαρμογής των οδηγιών 89/665/ΕΟΚ του Συμβουλίου και 2004/18/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου και, επομένως, η κρινομένη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του ν. 2522/1997, αρμοδίως εκδικαζομένη από την Επιτροπή Αναστολών του Δ` Τμήματος του Συμβουλίου της Επικρατείας, κατά το άρθρο 4 παρ. 2 του π.δ. 361/2001 (Φ.Ε.Κ. 244 Α`).*