



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

5/2014

(άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ (γγ) Ν.4013/2011)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 7η Μαΐου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Τετάρτη και ώρα 10.00 και επί της οδού Κηφισίας 7 (5^{ος} όροφος) στους Αμπελοκήπους, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση, μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- 1) **Πρόεδρος:** Ράϊκος Δημήτριος
- 2) **Αντιπρόεδρος:** Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 3) **Μέλη:** Καραμανλής Ευάγγελος
Κουλούρη Ιωάννα
Λουρίκας Δημήτριος
Σταθακόπουλος Δημήτριος

Τα λοιπά τακτικά και αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, δεν προσήλθαν.

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγητές: Ηρακλεία Σχοινά, Φωτεινή Τοπάλη και Ευάγγελος Ιατρού, ειδικοί επιστήμονες Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Σχετ: Το υπ' αριθμ. Πρωτ. 9106/885/27-2-2014 έγγραφο αίτημα της ανώνυμης Εταιρείας με την επωνυμία "ΠΑΡΑΚΤΙΟ ΑΤΤΙΚΟ ΜΕΤΩΠΟ Α.Ε.", το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 27-2-2014 και έλαβε αριθ. Πρωτ. 1037, όπως αυτό συμπληρώθηκε με το υπ'αρ. πρ.: 16539/04.04.2014 (αρ. πρ. Αρχής 1665)07.04.2014 έγγραφο.

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (γγ) του Ν. 4013/2011 (Α' 204) επί σχεδίου Κανονισμού Ανάθεσης Συμβάσεων.

Με το ως άνω σχετικό έγγραφό της, η Ανώνυμη Εταιρεία με την επωνυμία "Παράκτιο Αττικό Μέτωπο Α.Ε." αιτείται την κατ' άρθρον 2, παρ. 2, περ. γ (γγ) του Ν. 4013/2011 παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. επί του, συνημμένου σε αυτό, σχεδίου Κανονισμού Προμηθειών, Παροχής Υπηρεσιών, Ανάθεσης Μελετών και Εκτέλεσης Έργων.

I. Το υποβληθέν στην Αρχή σχέδιο Κανονισμού προμηθειών, παροχής υπηρεσιών, ανάθεσης μελετών & εκτέλεσης έργων

Βλ. Παράρτημα παρούσας

II. Εισαγωγή

1. Το προτεινόμενο σχέδιο Κανονισμού εκδίδεται, όπως αναφέρεται και στην παρ. 2 του άρθρου 1 αυτού, κατ' εξουσιοδότηση των διατάξεων του άρθρου 16 παρ. 10 του Ν.4146/2013 (ΦΕΚ Α' 90/18.4.2013), όπου ορίζεται ότι:

«10. Με κανονισμό που καταρτίζεται από το Διοικητικό Συμβούλιο της Εταιρείας και εγκρίνεται με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, καθορίζονται οι όροι και οι διαδικασίες ανάθεσης μελετών, υπηρεσιών και εκτέλεσης έργων και εργασιών, προμηθειών κινητών πραγμάτων, εξοπλισμού και συναφών εργασιών, αγορών ακινήτων, μισθώσεων, εκμισθώσεων και γενικά παραχωρήσεων χρήσης και κάθε άλλου ενοχικού ή εμπράγματος δικαιώματος επί ακινήτων.»

2. Δυνάμει της ανωτέρω εξουσιοδοτικής διάταξης (Α'90), ο εν λόγω Κανονισμός καταρτίστηκε με την υπ'αρ. 8/21.02.2014 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Εταιρείας και σχέδιο αυτού υποβλήθηκε στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προς έκδοση σύμφωνης γνώμης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ (γγ) του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

3. Επιπλέον, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις παραγράφους 1 και 2 του άρθρου 16 του Ν.4146/2013:

“1. Συστήνεται Ανώνυμη Εταιρεία με την επωνυμία «ΠΑΡΑΚΤΙΟ ΑΤΤΙΚΟ ΜΕΤΩΠΟ Α.Ε.» (στο εξής η «Εταιρεία»), με διάρκεια ενενήντα εννέα (99) έτη.

α) Η Εταιρεία λειτουργεί χάριν του δημοσίου συμφέροντος κατά τους κανόνες της ιδιωτικής οικονομίας και εποπτεύεται από τον Υπουργό Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων.

β) Η Εταιρεία διέπεται από τις διατάξεις του παρόντος νόμου, καθώς και από τις διατάξεις του Κεφαλαίου Α' του ν. 3429/2005 «Δημόσιες Επιχειρήσεις και Οργανισμοί (ΔΕΚΟ)» (Α'314) όπως ισχύει, και για τα θέματα που δεν ρυθμίζονται ρητά από τους νόμους αυτούς, από τις διατάξεις του κ.ν. 2190/1920 (Α'44) «Περί Ανωνύμων Εταιρειών», ενώ εξαιρείται από τις διατάξεις του ν. 2190/1994 «Σύσταση Ανεξάρτητης Αρχής για την επιλογή προσωπικού και ρύθμιση θεμάτων Διοίκησης»(Α'28).

4. Σκοπός της Εταιρείας είναι η διοίκηση, η διαχείριση και η αξιοποίηση δημοσίων και ιδιωτικών εκτάσεων, κτιρίων και εγκαταστάσεων, καθώς και εκτάσεων, κτιρίων και εγκαταστάσεων ιδιοκτησίας Ν.Π.Δ.Δ., που βρίσκονται στην περιοχή μεταξύ του Σταδίου Ειρήνης και Φιλίας και του ακρωτηρίου Σουνίου (στο εξής η «Υπό Αξιοποίηση Περιοχή») και που: α. παραχωρούνται στην εταιρεία με τις κοινές υπουργικές αποφάσεις της επόμενης παραγράφου ή β. μεταβιβάζονται σε αυτήν με αγοραπωλησία, δωρεά, κληροδότημα ή άλλου τύπου σύμβαση και λοιπά,

εξαιρουμένων ρητώς των εκτάσεων του πρώην αεροδρομίου Ελληνικού και της Παράκτιας Ζώνης Αγίου Κοσμά Αττικής (πρώην Ολυμπιακό Κέντρο Ιστιοπλοΐας Αγίου Κοσμά και Εθνικό Κέντρο Νεότητας Αγίου Κοσμά), του Σταδίου Ειρήνης και Φιλίας (ΣΕΦ), του Αστέρα Βουλιαγμένης και των Μαρινών Αλίμου και Γλυφάδας, με σκοπό την αξιοποίηση και εκμετάλλευσή τους ή την εγκατάσταση και λειτουργία των γραφείων της.»

5. Περαιτέρω, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 6 του άρθρου 16 του Ν. 4146/2013, “Το μετοχικό κεφάλαιο της Εταιρείας ανέρχεται στο ποσό των πεντακοσίων χιλιάδων (500.000) ευρώ, διαιρούμενο σε χίλιες (1.000) ονομαστικές μετοχές, ονομαστικής αξίας της καθεμιάς πεντακοσίων (500) ευρώ, αναλαμβάνεται εξ ολοκλήρου από το Ελληνικό Δημόσιο...”, ενώ στην παράγραφο 11 αυτού προβλέπεται ότι «Με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, η ανώνυμη Εταιρεία με την επωνυμία «ΠΑΡΑΚΤΙΟ ΑΤΤΙΚΟ ΜΕΤΩΠΟ Α.Ε.» μπορεί να επιδοτείται για την πραγματοποίηση του σκοπού της από τον Κρατικό Προϋπολογισμό, στο βαθμό που επιτρέπεται από τις εκάστοτε δημοσιονομικές συνθήκες».

6. Με τη διάταξη της παρ. 1.Β. (ζ) του άρθρου 2 της υπ' αριθμ. 27857/ΔΙΟΕ-547/26.6.2013 (ΦΕΚ 1653/Β') Απόφασης του Πρωθυπουργού και του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας με τίτλο “Ανάθεση αρμοδιοτήτων στον Υφυπουργό Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας Παναγιώτη Μηταράκη” η εποπτεία του φορέα “ΠΑΡΑΚΤΙΟ ΑΤΤΙΚΟ ΜΕΤΩΠΟ Α.Ε.”, ανατέθη στον Υφυπουργό Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, κ. Μηταράκη. Πέραν τούτου, στις διατάξεις της παρ. 1. (δ) του άρθρου 3 της ίδιας Απόφασης ορίζεται “1.Στο πλαίσιο της άσκησης των αρμοδιοτήτων του Υφυπουργού που αναφέρονται στο άρθρο 2 περιλαμβάνονται και οι α) [...] β) [...] γ) η έκδοση πράξεων ατομικού και κανονιστικού χαρακτήρα”.

Από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει ότι αρμόδιο όργανο για την έγκριση του υποβληθέντος Κανονισμού είναι ο Υφυπουργός Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας.

7. Περαιτέρω, σύμφωνα με τα οριζόμενα στον Ν. 4013/11 και ειδικότερα στο άρθρο 2, παρ. 2, περ.γ (γγ) αυτού, όπως ισχύει «Οι λοιπές κανονιστικές πράξεις που εκδίδονται κατ' εξουσιοδότηση νόμου, εξαιρουμένων των προκηρύξεων, καθώς και οι κανονισμοί άλλων δημοσίων οργάνων και αναθετουσών αρχών, όπως ιδίως οι κανονισμοί που εκδίδονται δυνάμει του άρθρου 5 παρ. 3 του ν. 2286/ 1995, συμπεριλαμβανομένων των κανονισμών εσωτερικής λειτουργίας των κατά περίπτωση αρμόδιων ελεγκτικών διοικητικών οργάνων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, κατά το μέρος που οι εν λόγω πράξεις και κανονισμοί ρυθμίζουν θέματα δημοσίων συμβάσεων, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής».

Κατόπιν τούτων η Αρχή, μετά από ενδελεχή εξέταση του υποβληθέντος σχεδίου Κανονισμού και αφού έλαβε υπόψη της:

α) Το υπ' αριθμ. Πρωτ. 9106/885/27-2-2014 έγγραφο αίτημα της ανώνυμης Εταιρείας με την επωνυμία “ΠΑΡΑΚΤΙΟ ΑΤΤΙΚΟ ΜΕΤΩΠΟ Α.Ε.”, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 27-2-2014 και έλαβε αριθ. Πρωτ. 1037, όπως αυτό συμπληρώθηκε με το υπ'αρ. πρ.: 16539/04.04.2014 (αρ. πρ. Αρχής 1665)07.04.2014 έγγραφο και

β) την εισήγηση των ειδικών επιστημόνων της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.,

μετά από συζήτηση, γνωμοδοτεί επί του υποβληθέντος σχεδίου κανονισμού ως εξής:

III.Παρατηρήσεις επί του σχεδίου Κανονισμού

Σύμφωνα με το άρθρο 2 του Π.Δ. 60/2007 και ειδικότερα στην παράγραφο 2 αυτού, ορίζεται “α) «Δημόσιες συμβάσεις» είναι συμβάσεις εξ επαχθούς αιτίας, οι οποίες συνάπτονται γραπτώς μεταξύ ενός ή περισσότερων οικονομικών φορέων και μιας ή περισσότερων αναθετουσών αρχών και έχουν ως αντικείμενο την εκτέλεση έργων, την προμήθεια προϊόντων ή την παροχή υπηρεσιών κατά την έννοια του παρόντος”, ενώ στην παράγραφο 9 ορίζεται ότι «Αναθέτουσες αρχές» είναι το κράτος, οι αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης, οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου και οι ενώσεις μίας ή περισσότερων από αυτές τις αρχές ή ενός ή περισσότερων από αυτούς τους οργανισμούς δημοσίου δικαίου.

Ως «οργανισμός δημοσίου δικαίου», νοείται κάθε οργανισμός:

α) ο οποίος έχει συσταθεί με συγκεκριμένο σκοπό την κάλυψη αναγκών γενικού συμφέροντος που δεν εμπίπτουν στον βιομηχανικό ή εμπορικό τομέα.

β) ο οποίος έχει νομική προσωπικότητα, και

γ) η δραστηριότητα του οποίου χρηματοδοτείται κατά το μεγαλύτερο μέρος από το κράτος, τις αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης ή άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου, ή η διαχείριση του οποίου υπόκειται σε έλεγχο ασκούμενο από τους οργανισμούς αυτούς, ή του οποίου περισσότερο από το ήμισυ των μελών του διοικητικού, του διευθυντικού ή του εποπτικού συμβουλίου, διορίζεται από το κράτος, τις αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης ή από άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου».

Επιπλέον, στην παράγραφο IV του Παραρτήματος III, του Π.Δ. 60/2007, ορίζονται οι Οργανισμοί Δημοσίου Δικαίου, που αναφέρονται στην προαναφερθείσα παράγραφο 9 του άρθρου 2 αυτού. Ειδικότερα, στην υποπαράγραφο β ορίζεται ότι “Τα νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου που ανήκουν στο κράτος ή επιχορηγούνται τακτικά, σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις, από κρατικούς πόρους κατά το 50% τουλάχιστον του ετήσιου προϋπολογισμού των ή των οποίων το εταιρικό κεφάλαιο ανήκει κατά 51% τουλάχιστον στο κράτος”.

Από τον συνδυασμό των προαναφερομένων διατάξεων προκύπτει ότι η Εταιρεία, σύμφωνα με τις διατάξεις του ιδρυτικού της Νόμου, ως προς τις διαδικασίες ανάθεσης υπηρεσιών, προμηθειών και έργων της Εταιρείας διέπεται από τις διατάξεις των κοινοτικών Οδηγιών περί δημοσίων συμβάσεων, όπως αυτές έχουν μεταφερθεί στο εθνικό δίκαιο με τα σχετικά Διατάγματα και Νόμους.

2. Δεδομένων των ανωτέρω, ως προς τις δημόσιες συμβάσεις εκτιμώμενης αξίας ίσης ή ανώτερης των κοινοτικών χρηματικών ορίων, εφαρμόζονται υποχρεωτικά οι διατάξεις του Π.Δ. 60/2007, ενώ ο εν λόγω Κανονισμός δύναται να ρυθμίζει, συμπληρωματικά, θέματα για τα οποία δεν περιλαμβάνει ρυθμίσεις το ως άνω Π.Δ., όπως, ενδεικτικά, θέματα εγγυήσεων, προδικαστικών προσφυγών, γνωμοδοτικά και αποφαινόμενα όργανα της Εταιρείας, καθώς και λεπτομέρειες διενέργειας διαδικασιών ανάθεσης. Τα ως άνω τελούν υπό την προϋπόθεση και στο μέτρο που οι εν λόγω ρυθμίσεις του Κανονισμού δεν έρχονται σε αντίθεση και δεν είναι ασύμβατες με κάποια ρητή διάταξη του Π.Δ. 60/2007 ή/και με τις γενικές αρχές του δικαίου των δημοσίων συμβάσεων.

3. Εν προκειμένω, το υποβληθέν σχέδιο Κανονισμού ρυθμίζει τόσο τις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων εκτιμώμενης αξίας κάτω των κοινοτικών χρηματικών ορίων όσο και των δημοσίων συμβάσεων εκτιμώμενης αξίας άνω των κοινοτικών χρηματικών ορίων. Ωστόσο, δεδομένου ότι στον παρόντα Κανονισμό δεν μεταφέρονται αυτούσιες οι διατάξεις του Π.Δ. 60/2007 ούτε γίνεται ευθεία παραπομπή στις διατάξεις του εν λόγω Προεδρικού Διατάγματος, γεννώνται σοβαρά ερμηνευτικά ζητήματα ως προς την εφαρμογή του Κοινοτικού Δικαίου των δημοσίων συμβάσεων.

Σχετικώς επισημαίνεται ότι τα ανωτέρω ζητήματα εντοπίζονται ιδίως στα άρθρα: 2, 3, 6, 7,8, 10, 11, 12 13,14, 15,16, 17, 22, 23, 25. 26, 27, 28, 29,30, 31, 33, 34, 38 και 40.

IV. Κατόπιν των ανωτέρω, η Αρχή ομόφωνα **αποφασίζει την μη παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (γγ) του Ν.4013/2011**, επί του υποβληθέντος από την εταιρία με την επωνυμία “ΠΑΡΑΚΤΙΟ ΑΤΤΙΚΟ ΜΕΤΩΠΟ Α.Ε.” σχεδίου Κανονισμού Ανάθεσης Συμβάσεων κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 16 παρ. 10 του Ν. 4146/2013, για τους λόγους που αναφέρονται στην παρούσα απόφαση.

Η παρούσα απόφαση να αναρτηθεί στην ιστοσελίδα της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Αθήνα, 07 Μαΐου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Δημήτριος Ράικος