



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**



**ΑΠΟΦΑΣΗ
(ΣΥΜ 4/2018**

(δυνάμει της περίπτωσης του άρθρου 2, παρ. 2, περ. ια' του ν. 4013/2011)

Στην Αθήνα σήμερα, την 11 Οκτωβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαοκτώ (2018) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:00 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά Τράκα, 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 τακτικά και αναπληρωματικά μέλη της Αρχής.

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

- | | |
|------------------------|----------------------------|
| 1. Πρόεδρος: | Γεώργιος Καταπόδης |
| 2. Αντιπρόεδρος | Χριστίνα Μπουσουλέγκα |
| 3. Μέλη: | Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης |
| | Δημήτριος Λουρίκας |
| | Δημήτριος Σταθακόπουλος |
| | Μαρία Στυλιανίδου |
| | Ερωφίλη Χριστοβασίλη |

Δεδομένης της καταφανούς απαρτίας, δεν γεννήθηκε θέμα προσελεύσεως αναπληρωματικών μελών.

Γραμματέας: Μαρία Αντωνοπούλου, Π.Ε. Διοικητικού-Οικονομικού

Εισηγήτρια: Ειρήνη Στρογγύλη, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της ΕΑΑΔΗΣΥ

Ερώτημα: Το υπ. αριθ. πρωτ. 0568/27-3-2018 έγγραφο της Διευθύντριας του Ταμείου Εγγύησης Καταθέσεων & Επενδύσεων, το οποίο παρελήφθη από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων την 27-3-2018 (αριθ. Πρωτ. 1790/27-3-2018).

Θέμα: Υπαγωγή του Ταμείου Εγγύησης Καταθέσεων & Επενδύσεων στον ορισμό της Αναθέτουσας Αρχής και στις διατάξεις του ν. 4412/2016 περί των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων.

Με το υπ. αριθ. πρωτ. 0568/27-3-2018 έγγραφο της Διευθύντριας του Ταμείου Εγγύησης Καταθέσεων & Επενδύσεων, το οποίο παρελήφθη από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων την 27-3-2018 (αριθ. πρωτ. 1790/27-3-2018), μαζί με τα συμπληρωματικά αυτού έγγραφα, ζητείται γνωμοδότηση της Αρχής αναφορικά με την πλήρωση ή μη των κριτηρίων του ν. 4412/2016 για την υπαγωγή του Ταμείου Εγγύησης Καταθέσεων και Επενδύσεων (ΤΕΚΕ) στον ορισμό της Αναθέτουσας αρχής και στις διατάξεις του ν. 4412/2016 περί των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων. Το προαναφερόμενο έγγραφο αίτημα του Ταμείου Εγγύησης Καταθέσεων και Επενδύσεων συνοδεύεται από σημείωμα της νομικής υπηρεσίας επί του θέματος, στοιχεία με το θεσμικό πλαίσιο που διέπει την οργάνωση και λειτουργία του ΤΕΚΕ και σχετικά έγγραφα προς υποστήριξη του σημειώματος.

I. Ιστορικό – Πραγματικό πλαίσιο

1. Σύμφωνα με τα στοιχεία που ετέθησαν υπόψη της Αρχής, το Ταμείο Εγγύησης Καταθέσεων και Επενδύσεων (εφεξής ΤΕΚΕ), ιδρύθηκε με τη διάταξη του άρθρου 2 του ν. 3746/2009 ως καθολικός διάδοχος του "Ταμείου Εγγύησης Καταθέσεων", που αποτελούσε τον προγενέστερο φορέα του συστήματος εγγύησης καταθέσεων στην Ελλάδα. Ειδικότερα, σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 2 του ν. 3746/2009 *"1. Ιδρύεται Ταμείο με την επωνυμία "Ταμείο Εγγύησης Καταθέσεων και Επενδύσεων", εφεξής "ΤΕΚΕ", το οποίο είναι νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου και είναι καθολικός διάδοχος του προβλεπόμενου στο άρθρο 2 του ν. 2832/2000 Ταμείου Εγγύησης Καταθέσεων (ΤΕΚ). Το ΤΕΚΕ εδρεύει στην Αθήνα και εποπτεύεται από τον Υπουργό Οικονομίας και Οικονομικών. Το ΤΕΚΕ δεν αποτελεί δημόσιο οργανισμό ή δημόσιο νομικό πρόσωπο και ευρίσκεται εκτός δημόσιου τομέα, όπως αυτός εκάστοτε ορίζεται".* Με τον ν. 3746/2009 επεκτείνεται η εγγύηση και στην κάλυψη των πελατών των πιστωτικών ιδρυμάτων από παροχή επενδυτικών υπηρεσιών και δημιουργείται έτσι ένας φορέας ο οποίος καλύπτει ενιαία τα πιστωτικά ιδρύματα που συμμετέχουν τόσο για τις καταθετικές όσο και για τις επενδυτικές υπηρεσίες τους.

Ακολούθως, μετά τη χρηματοπιστωτική κρίση που μεσολάβησε, η νέα Οδηγία 2014/49/ΕΕ περί των συστημάτων εγγύησης καταθέσεων επέφερε σημαντικές αλλαγές στους κανόνες και διαδικασίες που αφορούν τη σύσταση και λειτουργία των "συστημάτων εγγύησης καταθέσεων" και συνέβαλε στην παροχή ομοιόμορφου επιπέδου προστασίας στους καταθέτες σε όλη την ΕΕ και παράλληλα εξασφάλισε ένα επίπεδο σταθερότητας στα συστήματα εγγύησης καταθέσεων. Η εν λόγω Οδηγία ενσωματώθηκε στην ελληνική έννομη τάξη με τις διατάξεις του ν. 4370/2016, ο οποίος περιελάμβανε, μεταξύ άλλων, και ειδικές ρυθμίσεις που αφορούσαν το ΤΕΚΕ, το οποίο καθορίζεται ως φορέας του ελληνικού συστήματος εγγύησης καταθέσεων, του συστήματος αποζημίωσης επενδυτών-πελατών και ως ταμείο εξυγίανσης των πιστωτικών ιδρυμάτων. Συγκεκριμένα ως προς το ΤΕΚΕ προβλέπονται τα ακόλουθα:

Στο άρθρο 4 του ν. 4370/2016, στο οποίο μεταφέρονται οι ρυθμίσεις των παρ. 1, 2, 5 και 6 του άρθρου 2 του ν. 3746/2009, υπό τον τίτλο "Ταμείο Εγγύησης Καταθέσεων και Επενδύσεων (ΤΕΚΕ) – Φύση- Επωνυμία" προβλέπεται στην παρ. 1 ότι *"1. Φορέας του ελληνικού ΣΕΚ, του συστήματος εγγύησης επενδυτικών υπηρεσιών και Ταμείο Εξυγίανσης πιστωτικών ιδρυμάτων ορίζεται δια του παρόντος το νομικό πρόσωπο με την επωνυμία «Ταμείο Εγγύησης Καταθέσεων και Επενδύσεων»*

(ΤΕΚΕ), το οποίο ιδρύθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 2 του ν. 3746/2009.

Το ΤΕΚΕ:

α) είναι νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου,

β) εδρεύει στην Αθήνα, στη διεύθυνση που εκάστοτε ορίζεται με απόφαση του ΔΣ,

γ) εποπτεύεται από το Υπουργείο Οικονομικών,

δ) δεν αποτελεί δημόσιο οργανισμό ή δημόσιο νομικό πρόσωπο και ευρίσκεται εκτός του στενού ή ευρύτερου δημόσιου τομέα, όπως αυτός εκάστοτε ορίζεται,

ε) διαθέτει ιδρυτικό κεφάλαιο το οποίο ανέρχεται στο ποσό των οκτώ εκατομμυρίων οκτακοσίων τεσσάρων χιλιάδων εκατόν εννέα (8.804.109) ευρώ.

Για τις σχέσεις του με την αλλοδαπή το ΤΕΚΕ χρησιμοποιεί την επωνυμία «Hellenic Deposit and Investment Guarantee Fund - HDIGF ή ΤΕΚΕ».

Το ΤΕΚΕ διακρίνεται σε τρία επιμέρους σκέλη, η αποστολή εκάστου εκ αυτών προς εκπλήρωση του σκοπού του ΤΕΚΕ παρατίθεται στην παρ. 2 του άρθρου 4 του ν. 4370/2016. Ειδικότερα αναφέρεται ότι "2. Σκοποί του ΤΕΚΕ είναι: α) η καταβολή αποζημίωσης δια του Σκέλους Κάλυψης Καταθέσεων (εφεξής ΣΚΚ), στους καταθέτες των πιστωτικών ιδρυμάτων ... που ευρίσκονται σε αδυναμία να εκπληρώσουν τις προς αυτούς υποχρεώσεις τους και η χρηματοδότηση μέτρων εξυγίανσης πιστωτικών ιδρυμάτων δια του ΣΚΚ ...,

β) η καταβολή αποζημίωσης δια του Σκέλους Κάλυψης Επενδύσεων (εφεξής ΣΚΕ), στους επενδυτές - πελάτες των πιστωτικών ιδρυμάτων ... που ευρίσκονται σε αδυναμία να εκπληρώσουν τις προς αυτούς υποχρεώσεις τους, για απαιτήσεις που απορρέουν από την παροχή καλυπτόμενων επενδυτικών υπηρεσιών και

γ) η χρηματοδότηση μέτρων εξυγίανσης πιστωτικών ιδρυμάτων δια του Σκέλους Εξυγίανσης (εφεξής ΣΕ), με σκοπό την εκπλήρωση των υποχρεώσεων του ΤΕΚΕ ως Ταμείου Εξυγίανσης των πιστωτικών ιδρυμάτων,....". Περαιτέρω στην παρ. 3 του ίδιου ως άνω άρθρου δίνεται ιδιαίτερη έμφαση στην αυτοτέλεια και διάκριση μεταξύ των τριών σκελών του ταμείου καθώς προβλέπεται ότι "3. Το ΣΚΚ, το ΣΚΕ και το ΣΕ είναι σαφώς διακριτά μεταξύ τους και αποτελούν αυτοτελή σύνολα περιουσίας, κάθε ένα εκ των οποίων χρησιμοποιείται αποκλειστικά για την εκπλήρωση των σκοπών τους οποίους εξυπηρετεί σύμφωνα με τις διατάξεις της ισχύουσας νομοθεσίας".

Ως προς το κόστος χρηματοδότησης του ΤΕΚΕ, σημειώνεται ότι αυτό επί της αρχής βαραίνει τα ίδια τα πιστωτικά ιδρύματα. Δεδομένου δε ότι η χρηματοδοτική ικανότητα του ΤΕΚΕ πρέπει να είναι ανάλογη των υποχρεώσεών του, ορίζεται συγκεκριμένο επίπεδο στόχος για τα κεφάλαια που πρέπει να διαθέτει το ΤΕΚΕ και προς το σκοπό αυτό εισπράττονται ετησίως τακτικές εισφορές¹. Επιπλέον, προκειμένου το ΤΕΚΕ να είναι σε θέση να ανταποκρίνεται πλήρως στις υποχρεώσεις του, προβλέπονται κατάλληλες ρυθμίσεις επιπρόσθετης χρηματοδότησης όπως έκτακτες εισφορές και δανεισμός. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από τις διατάξεις των άρθρων 25 παρ.2, 30 παρ. 2 και 36 παρ. 1 και 3 του ν. 4370/2016, το ενεργητικό και οι πόροι εκάστου των τριών διακριτών σκελών του ΤΕΚΕ (ΣΚΚ, ΣΚΕ και ΣΕ) σχηματίζονται από τις αρχικές, τις τακτικές και έκτακτες εισφορές των συμμετεχόντων πιστωτικών ιδρυμάτων, τις προσόδους και τα έσοδα που προκύπτουν από τη διαχείριση της περιουσίας, την είσπραξη ή και ρευστοποίηση των απαιτήσεων του, από τυχόν δωρεές και και πάσης άλλης φύσεως έσοδα που προκύπτουν κατά την επίτευξη του σκοπού του. Τέλος, οι λειτουργικές και επενδυτικές δαπάνες του ΤΕΚΕ καλύπτονται από ειδικά προβλεπόμενο τέλος συμμετοχής που καταβάλλουν τα συμμετέχοντα στα σκέλη του ΤΕΚΕ πιστωτικά ιδρύματα.

¹ Πρβλ. Αιτιολογική Έκθεση ν. 4370/2016, Α. Γενικό Μέρος .

Σχετικά με τη διοίκηση του ΤΕΚΕ, σύμφωνα με το άρθρο 48 του ν. 4370/2016, αυτό *“διοικείται από επταμελές Διοικητικό Συμβούλιο, το οποίο διορίζει με απόφασή του ο Υπουργός Οικονομικών. Πρόεδρος του Διοικητικού Συμβουλίου διορίζεται ένας εκ των Υποδιοικητών της Τράπεζας της Ελλάδος. Τα υπόλοιπα έξι μέλη προέρχονται και προτείνονται: ένα από το Υπουργείο Οικονομικών, τρία από την Τράπεζα της Ελλάδος και δύο από την Ελληνική Ένωση Τραπεζών...”*. Η θητεία των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου του ΤΕΚΕ είναι πενταετής, αρχόμενη από την ημερομηνία έκδοσης της απόφασης διορισμού τους και δύνανται να ανανεώνεται με απόφαση του Υπουργού Οικονομικών. Το Διοικητικό Συμβούλιο είναι αρμόδιο για κάθε ανεξαιρέτως θέμα, το οποίο υπάγεται στους σκοπούς και αφορά τη διοίκηση, διαχείριση και εκπροσώπηση του ΤΕΚΕ.

Τέλος, αναφορικά με τον οικονομικό έλεγχο του ΤΕΚΕ, στο άρθρο 49 του ν. 4370/2016, προβλέπει ότι ο προϋπολογισμός του εγκρίνεται από το Διοικητικό Συμβούλιο και υποβάλλεται στον Υπουργό Οικονομικών, ο δε ισολογισμός-απολογισμός του υποβάλλεται για έγκριση στον Υπουργό Οικονομίας και Οικονομικών και κοινοποιείται στην Επιτροπή Οικονομικών Θεμάτων της Βουλής, στην Τράπεζα της Ελλάδος, στην Ελληνική Ένωση Τραπεζών και στην Ένωση Συνεταιριστικών Τραπεζών Ελλάδος.

Με το υπό εξέταση ερώτημα του ΤΕΚΕ ζητείται η έκδοση γνωμοδότηση της Αρχής αναφορικά με την πλήρωση ή μη των κριτηρίων του ν. 4412/2016 για την υπαγωγή του ΤΕΚΕ στον ορισμό της Αναθέτουσας Αρχής και στις διατάξεις του ν. 4412/2016 περί των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων. Σημειώνεται επί του θέματος, ότι στο συνοδευτικό του αιτήματος γνωμοδοτικό σημείωμα της νομικής υπηρεσίας του ΤΕΚΕ, γίνεται αναλυτική αναφορά στα επιμέρους κριτήρια τα οποία λαμβάνονται υπόψη στο πλαίσιο του ν. 4412/2016 για την υπαγωγή ενός φορέα στην έννοια της αναθέτουσας αρχής, και προκρίνεται η άποψη ότι το ΤΕΚΕ δεν αποτελεί αναθέτουσα αρχή για τους λόγους που αναλυτικά αναφέρονται σε αυτό και λόγω της ειδικής ρύθμισης που εισάγεται για το ΤΕΚΕ αναφορικά με τη νομική του φύση, το οποίο τίθεται ρητώς εκ του νόμου εκτός του στενού ή ευρύτερου δημόσιου τομέα.

II. Εξέταση της υπαγωγής του Ταμείου Εγγύησης Καταθέσεων και Επενδύσεων στις διατάξεις του ν. 4412/2016.

Επί του ερωτήματος που ετέθη προς την ΕΑΑΔΗΣΥ με το υπό εξέταση έγγραφο του ΤΕΚΕ, το οποίο σχετίζεται με την ενδεχόμενη υπαγωγή του Ταμείου στις διατάξεις του ν. 4412/2016, σημειώνονται τα ακόλουθα:

Ο ν. 4412/2016 θεσπίζει κατ'αρχάς κανόνες που ρυθμίζουν τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων που συνάπτονται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του είδους και της εκτιμώμενης αξίας των συμβάσεων. Για το εύρος, επομένως, εφαρμογής των διατάξεων του ν. 4412/2016, κατά υποκείμενο, κρίσιμος είναι ο προσδιορισμός της έννοιας της “αναθέτουσας αρχής”.

Σύμφωνα με το στοιχείο 1 α) της παρ. 1 του άρθρου 2 του ν. 4412/2016 ως “αναθέτουσα αρχή” νοείται *“το κράτος, οι αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης, οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου ή οι ενώσεις μιας ή περισσότερων από αυτές τις αρχές ή ενός ή περισσότερων από αυτούς τους οργανισμούς δημοσίου δικαίου ...”*. Επιπλέον, σύμφωνα με το στοιχείο 4 της παρ. 1 του άρθρου 2 του ν. 4412/2016, *«Ως «οργανισμοί δημοσίου δικαίου» νοούνται οι οργανισμοί που έχουν όλα τα ακόλουθα χαρακτηριστικά: α) έχουν συσταθεί για το συγκεκριμένο σκοπό της κάλυψης αναγκών γενικού συμφέροντος, που δεν έχουν βιομηχανικό ή εμπορικό χαρακτήρα, β) έχουν νομική προσωπικότητα και γ) χρηματοδοτούνται, κατά το μεγαλύτερο μέρος, από τις κρατικές αρχές, τις αρχές τοπικής*

αυτοδιοίκησης ή άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου ή η διαχείριση των οποίων υπόκειται σε έλεγχο ασκούμενο από τους οργανισμούς αυτούς ή έχουν διοικητικό, διευθυντικό ή εποπτικό συμβούλιο, του οποίου περισσότερο από το ήμισυ των μελών διορίζεται από τις κρατικές αρχές, τις αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης ή από άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου”.

Από τους προαναφερόμενους ορισμούς συνάγεται ότι η έννοια της αναθέτουσας αρχής, και ειδικότερα αυτή του “οργανισμού δημοσίου δικαίου” αποτελεί αόριστη νομική έννοια, η ερμηνεία της οποίας έχει απασχολήσει επανειλημμένα το Δικαστήριο της Ευρωπαϊκής Ένωσης το οποίο έχει παράξει πλούσια νομολογία. Ειδικότερα επί του θέματος, το Δικαστήριο έχει αποφανθεί ότι η έννοια της αναθέτουσας αρχής, συμπεριλαμβανομένης και της έννοιας του “οργανισμού δημοσίου δικαίου”, η οποία ερμηνεύεται αυτοτελώς και ενιαίως σε όλη την Κοινότητα, θα πρέπει να τύχει λειτουργικής και ευρείας ερμηνείας² και δεν περιλαμβάνει μόνο το Κράτος και τις αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης - δηλαδή την κλασσική δημόσια διοίκηση -, αλλά και κάθε Οργανισμό για τον οποίο συντρέχουν σωρευτικά τα ακόλουθα τρία κριτήρια:

α) δημιουργήθηκε ειδικά για να καλύπτει ανάγκες γενικού συμφέροντος που δεν έχουν βιομηχανικό ή εμπορικό χαρακτήρα,

β) έχει νομική προσωπικότητα και

γ) τελεί σε στενή σχέση εξάρτησης προς το Κράτος, τις Αρχές Τοπικής Αυτοδιοίκησης ή άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου, όπως η στενή αυτή σχέση εξάρτησης προσδιορίζεται από την εφαρμογή των τριών εναλλακτικών υπο-κριτηρίων της περίπτωσης γ³.

Στην υπό εξέταση περίπτωση, δεδομένου ότι το ΤΕΚΕ, ως νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου, δεν εμπίπτει, κατά τα ανωτέρω, στην κλασσική δημόσια διοίκηση, θα πρέπει να εξετασθεί η εφαρμογή των επιμέρους κριτηρίων που προσδιορίζουν την έννοια του οργανισμού δημοσίου δικαίου προκειμένου να διακριβωθεί η ταυτότητά του ως αναθέτουσα αρχή και η ενδεχόμενη υπαγωγή του στις διατάξεις του ν. 4412/2016.

A. Πρώτο κριτήριο: κάλυψη αναγκών γενικού συμφέροντος που δεν έχουν βιομηχανικό ή εμπορικό χαρακτήρα.

Σχετικά με το πρώτο κριτήριο για τον χαρακτηρισμό ενός φορέα ως οργανισμό δημοσίου δικαίου, αποφασιστικής σημασίας είναι ο σκοπός της σύστασης του φορέα και η φύση των αναγκών που καλύπτει. Πρόκειται επομένως για κριτήριο που συντίθεται από δύο επιμέρους στοιχεία: α) την κάλυψη αναγκών γενικού συμφέροντος και β) τον μη βιομηχανικό ή εμπορικό χαρακτήρα των συγκεκριμένων αναγκών.

Ως προς το πρώτο στοιχείο του ως άνω κριτηρίου, ήτοι την κάλυψη αναγκών γενικού συμφέροντος,

² Βλ. ενδεικτικά απόφαση ΔΕΕ της 15ης Μαΐου 2003, C-214/00, *Επιτροπή κατά Ισπανίας*, σκ. 53 και απόφαση της 17ης Ιανουαρίου 1998, C-353/96, *Επιτροπή κατά Ιρλανδίας*, σκ. 36 και την σε αυτές παρατιθέμενη νομολογία.

³ Βλ. αποφάσεις ΔΕΚ της 15ης Ιανουαρίου 1998, C-44/96, *Mannesmann Anlagenbau Austria* κ.λπ., της 10ης Νοεμβρίου 1998, C-360/96, *BFI Holding BV*, της 1ης Φεβρουαρίου 2001, C-237/99, *Επιτροπή κατά Γαλλίας*. Σύμφωνα με την ελληνική νομολογία ως οργανισμοί δημοσίου δικαίου θεωρούνται εκείνοι, οι οποίοι, ανεξαρτήτως του νομικού τους ενδύματος (από το αν δηλαδή ανήκουν ή όχι στο δημόσιο τομέα), της ιδιαίτερης οργανωτικής τους μορφής (ως παραχωρηθείσες ή δημόσιες επιχειρήσεις ή εταιρείες) και το καθεστώς δικαίου (δημοσίου, ιδιωτικού ή μικτού) που τους διέπει, οργανώνονται ως νομικά πρόσωπα για την εξυπηρέτηση αναγκών γενικού συμφέροντος, για τα οποία η δημόσια εξουσία επιλέγει να διατηρήσει ειδική σχέση ελέγχου ή εξαρτήσεως (βλ. Πρακτικά 6ης Γεν.Συν. Ολομέλειας Ελ.Συν. της 6.3.2002, Πράξεις VI Τμήματος Ελ.Συν. 20/2005, 128/2007, ΣΤ' Κλιμακίου 17/2006).

κατά τη νομολογία του ΔΕΕ, γίνεται δεκτό ότι το αυτό πληρούται όταν πρόκειται αφενός για ανάγκες οι οποίες εξυπηρετούνται κατά κανόνα κατά τρόπο διαφορετικό από την προσφορά αγαθών ή υπηρεσιών στην αγορά και αφετέρου για ανάγκες οι οποίες για λόγους που άπτονται του γενικού συμφέροντος επιλέγει να ικανοποιήσει το ίδιο το κράτος ή επί των οποίων επιθυμεί να διατηρήσει καθοριστική επιρροή⁴. Συνεπώς στην περίπτωση που ένας φορέας ιδρύεται από το κράτος με άμεσο σκοπό την εξυπηρέτηση των αναγκών γενικού συμφέροντος ή όταν εν γένει επιδιώκονται στόχοι, την υλοποίηση των οποίων θεωρεί ως αναγκαία η κρατική εξουσία για την ικανοποίηση του γενικού συμφέροντος, συνάγεται ότι πληρούται η προϋπόθεση του στοιχείου αυτού.

Εν προκειμένω, σκοπός του ΤΕΚΕ, όπως αυτός εξελίχθηκε μετά τις τροποποιήσεις που επήλθαν τα τελευταία χρόνια με τους ν. 3746/2009 και 4370/2016, εντασσόμενος και στο ευρύτερο πλαίσιο των συστημάτων εγγύησης καταθέσεων όπως προσδιορίζονται από τις Οδηγίες της Ευρωπαϊκής Ένωσης, είναι η παροχή ενός ομοιόμορφου επιπέδου προστασίας των καταθετών και των επενδυτών των πιστωτικών ιδρυμάτων με καταβολή αποζημιώσεων, η χρηματοδότηση μέτρων εξυγίανσης πιστωτικών ιδρυμάτων και κατ'επέκταση η εδραίωση της εμπιστοσύνης του καταθετικού κοινού στο χρηματοπιστωτικό σύστημα. Υπό την έννοια αυτή, προκύπτει ότι το ΤΕΚΕ συστάθηκε για την κάλυψη αναγκών γενικότερου συμφέροντος και ως εκ τούτου πληρούται το πρώτο στοιχείο του πρώτου κριτηρίου.

Ως προς την εξακρίβωση του δεύτερου στοιχείου του σχετικού κριτηρίου, ήτοι τον μη βιομηχανικό ή εμπορικό χαρακτήρα των αναγκών που καλύπτονται από τον φορέα, κατά τη θέση της νομολογίας του ΔΕΕ, λαμβάνεται υπόψη το σύνολο των σχετικών νομικών και πραγματικών δεδομένων, όπως οι περιστάσεις υπό τις οποίες συστάθηκε ο οικείος οργανισμός και οι συνθήκες υπό τις οποίες ασκεί τη δραστηριότητά του. Συναφώς, έχει κριθεί ότι εάν ο συγκεκριμένος οργανισμός δρα υπό κανονικές συνθήκες αγοράς, ο σκοπός του είναι κερδοσκοπικός και φέρει τις συνδεδεμένες με την άσκηση της δραστηριότητάς του ζημίες, τότε δεν είναι πολύ πιθανόν οι ανάγκες που επιδιώκει να ικανοποιήσει να μην έχουν βιομηχανικό ή εμπορικό χαρακτήρα και κατά κανόνα ο φορέας δεν θα δεσμευθεί στο πλαίσιο διαδικασίας σύναψης συμβάσεων υπό όρους που δεν θα είναι οικονομικώς αιτιολογημένοι⁵.

Επί του θέματος σημειώνεται ότι σύμφωνα με το άρθρο 4 του ν. 4370/2016 το ΤΕΚΕ αποτελεί το φορέα διαχείρισης του συστήματος εγγύησης των τραπεζικών καταθέσεων και επενδυτικών υπηρεσιών. Από το σύνολο των διατάξεων που διέπουν τη λειτουργία του, και κυρίως εκείνων που σχετίζονται με την επίτευξη του σκοπού του, συνάγεται ότι η δραστηριότητα του ΤΕΚΕ δεν συνδέεται με την επίτευξη κάποιου κερδοσκοπικού σκοπού, αλλά κατά κύριο λόγο με την καταβολή αποζημιώσεων σε καταθέτες και πελάτες – επενδυτές και την χρηματοδότηση μέτρων εξυγίανσης πιστωτικών ιδρυμάτων με απώτερο σκοπό τη διασφάλιση της εμπιστοσύνης του καταθετικού κοινού και της σταθερότητας του χρηματοπιστωτικού συστήματος. Επιπλέον, το ταμείο δεν φαίνεται κατ'αρχάς να λειτουργεί υπό συνθήκες ανταγωνισμού, δεδομένου ότι σύμφωνα με το άρθρο 5 του ν. 4370/2016, προβλέπεται η υποχρεωτική συμμετοχή πιστωτικών ιδρυμάτων με άδεια λειτουργίας στην Ελλάδα στο ΣΚΚ, το ΣΚΕ και το ΣΕ, η προαιρετική συμμετοχή στο ΣΚΕ εγκατεστημένων στην Ελλάδα υποκαταστημάτων πιστωτικών ιδρυμάτων με καταστατική έδρα στην ΕΕ για συμπληρωματική κάλυψη και η υποχρεωτική συμμετοχή στο αντίστοιχο σκέλος του ΤΕΚΕ εγκατεστημένων στην Ελλάδα υποκαταστημάτων πιστωτικών ιδρυμάτων με καταστατική έδρα σε τρίτη χώρα εφόσον κριθεί ότι δεν

⁴ Βλ. ενδεικτικά συνεκδικαζόμενες αποφάσεις C-223/99 και C-260/99 *Agora* και *Excelsior*, σκ. 37 και , απόφαση της 10ης Απριλίου 2008, C-393/06 *Fernwarme Wien*, σκ. 40-41

⁵ Βλ. ενδεικτικά αποφάσεις C-393/06 *Fernwarme Wien*, σκ. 42, C-18/01 *Korhonen*, σκ. 48-53 και C-373/00 *Adolf Truly*, σκ. 42 και 61 και C283/00 *Επιτροπή κατά Ισπανίας*, σκ. 81-82.

υπάρχει ισοδύναμη κάλυψη. Συνάγεται επομένως ότι, δεδομένης της υποχρεωτικής συμμετοχής των πιστωτικών ιδρυμάτων στο ΤΕΚΕ κατά το άρθρο 5 του ν. 4370/2016, δεν μπορεί βάσιμα να υποστηριχθεί ότι η λειτουργία του αναπτύσσεται σε συνθήκες ανταγωνισμού, αλλά αντιθέτως, η δραστηριότητά του φαίνεται ότι εντός Ελλάδος, κατά βάση, ασκείται εκτός συνθηκών αγοράς. Τέλος, καμία διάταξη του ν. 4370/2016 δεν ρυθμίζει το ενδεχόμενο ανάληψης κινδύνων συνδεδεμένων με τη δραστηριότητα του ΤΕΚΕ.

Κατόπιν των προαναφερομένων, συνάγεται ότι πληρούνται και το δεύτερο στοιχείο του πρώτου κριτηρίου περί χαρακτηρισμού του ΤΕΚΕ ως οργανισμού δημοσίου δικαίου, δεδομένου ότι οι ανάγκες γενικού γενικού συμφέροντος για την κάλυψη των οποίων συστήθηκε δεν φαίνεται να έχουν βιομηχανικό ή εμπορικό χαρακτήρα.

Β. Δεύτερο κριτήριο: Νομική προσωπικότητα

Σχετικά με την πλήρωση του δεύτερου κριτηρίου, ήτοι αυτού της νομικής προσωπικότητας, ουδεμία αμφισβήτηση τίθεται, δεδομένου ότι το ΤΕΚΕ ήδη από τον ιδρυτικό του νόμο αποτελεί νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου (άρθρο 4 παρ. 1 περ. α) κείμενο εκτός του στενού ή ευρύτερου δημοσίου τομέα.

Γ. Τρίτο κριτήριο: Σχέση του φορέα με το Κράτος, τις Αρχές Τοπικής Αυτοδιοίκησης ή άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου

Ως προς τον έλεγχο συνδρομής του τρίτου κριτηρίου, που αφορά τη στενή σχέση εξάρτησης του φορέα από το Κράτος, τις Αρχές Τοπικής Αυτοδιοίκησης ή άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου, θα πρέπει να εξετασθεί τυχόν εφαρμογή των τριών εναλλακτικών κριτηρίων της υποπερ.γ της περ. 4 της παρ. 1 του άρθρου 2 του ν. 4412/2016, το καθένα από τα οποία, αυτοτελώς, αντικατοπτρίζει τη στενή σχέση εξάρτησης ενός οργανισμού προς τις δημόσιες αρχές και σχετίζονται είτε με τη χρηματοδότηση του φορέα, είτε με το διορισμό της διοίκησης του είτε με τον έλεγχο της διαχείρισης του φορέα.

α) Σχετικά με το πρώτο υποκριτήριο που αφορά τη χρηματοδότηση του φορέα κατά το μεγαλύτερο μέρος από το κράτος, δεν φαίνεται να πληρούνται αυτό στην υπό εξέταση περίπτωση του ΤΕΚΕ και τούτο διότι το κόστος χρηματοδότησης του ΤΕΚΕ βαρύνει τα συμμετέχοντα πιστωτικά ιδρύματα. Συγκεκριμένα, όπως προκύπτει από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 25 παρ.2, 30 παρ. 2 36 παρ. 1 και 3 και 37 του ν. 4370/2016, οι πόροι του ΤΕΚ προέρχονται από εισφορές που καταβάλλουν τα πιστωτικά ιδρύματα και δεν φαίνεται να βαρύνει κατ'οιονδήποτε τρόπο τον κρατικό προϋπολογισμό⁶. Η κάλυψη των δαπανών του ΤΕΚΕ από αμιγώς ιδιωτικά κεφάλαια αποτυπώνεται αναλυτικά και στον ισολογισμό- απολογισμό 2016 του ΤΕΚΕ⁷. Συνεπώς, ελλείπει εν προκειμένω η προϋπόθεση επιρροής του κράτους μέσω της χρηματοδότησης του φορέα.

β) Σχετικά με το δεύτερο υποκριτήριο που προσδιορίζει τη στενή σχέση του φορέα με το κράτος, ήτοι το διορισμό περισσότερου από το ήμισυ των μελών του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού

⁶ Όπως συγκεκριμένα αναφέρεται στο υπ'αρ. 2/30237/ΔΠΔΑ/7-6-2017 έγγραφο του Υπουργείου Οικονομικών.

⁷ Βλ. Απολογισμός 2016, www.teke.gr. Ο ισολογισμός-απολογισμός του ΤΕΚΕ συντάσσεται κατά το πρώτο τρίμηνο κάθε έτους, υποβάλλεται για έγκριση στον Υπουργό Οικονομίας και Οικονομικών και κοινοποιείται στην Επιτροπή Οικονομικών Θεμάτων της Βουλής, στην Τράπεζα της Ελλάδος, στην Ελληνική Ένωση Τραπεζών και στην Ένωση Συνεταιριστικών Τραπεζών Ελλάδος.

συμβουλίου από κρατικές αρχές, αρχές τοπικές αυτοδιοίκησης ή άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου, ούτε αυτό φαίνεται να πληρούται εν προκειμένω. Συγκεκριμένα σύμφωνα με το άρθρο 48 του ν. 4370/2016, το οποίο περιέχει διατάξεις για τη διοίκηση του ΤΕΚΕ και τις αρμοδιότητες του Διοικητικού Συμβουλίου, προβλέπονται τα ακόλουθα: *“1. Το ΤΕΚΕ εφαρμόζει χρηστές και διαφανείς πρακτικές διακυβέρνησης και διοικείται από επταμελές Διοικητικό Συμβούλιο (ΔΣ), το οποίο διορίζει με απόφασή του ο Υπουργός Οικονομικών. Πρόεδρος του Διοικητικού Συμβουλίου διορίζεται ένας εκ των Υποδιοικητών της Τράπεζας της Ελλάδος. Τα υπόλοιπα έξι (6) μέλη προέρχονται και προτείνονται : ένα (1) από το Υπουργείο Οικονομικών, τρία (3) από την Τράπεζα της Ελλάδος και δύο (2) από την Ελληνική Ένωση Τραπεζών ... 2. Οι αναφερόμενοι στην παράγραφο 1 φορείς οφείλουν, μέσα σε ένα μήνα αφότου λάβουν σχετικό έγγραφο του Υπουργού Οικονομικών, να προτείνουν τα προβλεπόμενα μέλη, Μετά την πάροδο της προθεσμίας αυτής ο Υπουργός Οικονομικών προχωρεί στο διορισμό και χωρίς πρόταση. 3. Η θητεία των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου είναι πενταετής, αρχομένη από την ημερομηνία έκδοσης της απόφασης του διορισμού τους και δύναται να ανανεώνεται με απόφαση του Υπουργού Οικονομικών...”* .

Το Διοικητικό Συμβούλιο είναι αρμόδιο για κάθε ανεξαιρέτως θέμα, το οποίο υπάγεται στους σκοπούς του και αφορά στη διοίκηση, διαχείριση και εκπροσώπησή του. Ως προς τη λειτουργία του Διοικητικού συμβουλίου προβλέπεται ότι αυτό ευρίσκεται σε απαρτία και συνεδριάζει έγκυρα όταν παρίστανται ή εκπροσωπούνται τέσσερα (4) τουλάχιστον μέλη, από τα οποία τρία (3) τουλάχιστον μέλη πρέπει να είναι φυσικά παρόντα. Μεταξύ των φυσικά παρόντων μελών πρέπει απαραίτητως να είναι ο Πρόεδρος ή ο Αντιπρόεδρος του Διοικητικού Συμβουλίου. Σε περίπτωση ισοψηφίας υπερισχύει η άποψη υπέρ της οποίας τάσσεται ο Πρόεδρος ή ο Αντιπρόεδρος, κατά περίπτωση. Οι αποφάσεις του Διοικητικού Συμβουλίου λαμβάνονται με απόλυτη πλειοψηφία των μελών που μετέχουν στη συνεδρίαση, παρόντα ή εκπροσωπούμενα⁸.

Από τα προαναφερόμενα καθίσταται σαφές ότι από τα επτά μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου του ΤΕΚΕ ότι μόνον ένα από αυτά προέρχεται από το Υπουργείο Οικονομικών. Πρόεδρος ορίζεται ένας εκ των Υποδιοικητών της Τράπεζας της Ελλάδος και τα υπόλοιπα πέντε προέρχονται και προτείνονται από την Τράπεζα της Ελλάδος και από την Ελληνική Ένωση Τραπεζών.

Από τη συστηματική ερμηνεία των προαναφερόμενων διατάξεων που αφορούν τη διοίκηση του ΤΕΚΕ, προκύπτει ότι η τυπική πράξη του διορισμού των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου με απόφαση του Υπουργού Οικονομικών δεν μπορεί βάσιμα να προσδώσει μια αυξημένη μορφή ελέγχου της διοίκησης του Ταμείου από τις κρατικές/δημόσιες αρχές. Στην προκειμένη περίπτωση προκύπτει ότι η επιλογή και πρόταση της πλειοψηφίας των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου του ΤΕΚΕ – τα οποία είναι όλα ισότιμα – από την Τράπεζα της Ελλάδος και από την Ελληνική Ένωση Τραπεζών, ήτοι από νομικά πρόσωπα διαφορετικά από κρατικές αρχές, αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης ή από άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου, αποστερεί τη δυνατότητα άσκησης ελέγχου της διοίκησης του ΤΕΚΕ από το δημόσιο. Συνεπώς κρίσιμος εν προκειμένω για το κριτήριο του ελέγχου της διοίκησης του ΤΕΚΕ, φαίνεται να είναι ο φορέας ο οποίος υποδεικνύει και προτείνει τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου και όχι ο τρόπος διορισμού αυτών μέσω της έκδοσης της πράξεως διορισμού αυτών από τον Υπουργό. Συνάγεται επομένως ότι η πρόβλεψη περί διορισμού των μελών του ΔΣ του

⁸ Ειδικά για την εξέταση και λήψη αποφάσεων επί ζητημάτων εξυγίανσης συγκεκριμένου πιστωτικού ιδρύματος προβλέπεται ειδική σύνθεση του Διοικητικού Συμβουλίου. Το ΔΣ συγκροτείται από πέντε μέλη χωρίς τη συμμετοχή των μελών που προέρχονται από την Ελληνική Ένωση Τραπεζών. Στις περιπτώσεις αυτές το ΔΣ βρίσκεται σε απαρτία και συνεδριάζει έγκυρα όταν παρίστανται ή εκπροσωπούνται και τα πέντε (5) μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου, από τα οποία τρία (3) τουλάχιστον μέλη πρέπει να είναι φυσικά παρόντα. Για τη λήψη αποφάσεων επί των ζητημάτων αυτών απαιτείται ομοφωνία των παρόντων ή εκπροσωπούμενων μελών που μετέχουν στη συνεδρίαση.

ΤΕΚΕ με απόφαση του Υπουργού Οικονομικών δεν αρκεί από μόνη της να διασφαλίσει την πλήρωση του κριτηρίου του ελέγχου του φορέα από το κράτος μέσω του διορισμού της πλειοψηφίας των μελών του ΔΣ από το τελευταίο⁹. Ως εκ τούτου ελλείπει ο σχετικός έλεγχος του κράτους και επομένως δεν πληρούνται ούτε το δεύτερο υποκριτήριο, του ελέγχου της διοίκησης του φορέα.

γ) Τέλος, όσον αφορά το τρίτο εναλλακτικό υποκριτήριο, ήτοι του ελέγχου της διαχείρισης από το κράτος, κατά τη νομολογία του ΔΕΕ, έχει κριθεί ότι ο εν λόγω έλεγχος πρέπει να δημιουργεί σχέση εξάρτησης του οικείου οργανισμού από τις δημόσιες αρχές, ισοδύναμη με αυτή που υφίσταται όταν πληρούνται το ένα από τα άλλα δύο εναλλακτικά κριτήρια, ήτοι είτε χρηματοδότηση προερχόμενη κυρίως από τις δημόσιες αρχές, είτε ο εκ μέρους τους διορισμός άνω του ημίσεος του αριθμού των μελών του οργάνου διοίκησης, διεύθυνσης ή εποπτείας του οικείου οργανισμού, που παρέχουν στις δημόσιες αρχές τη δυνατότητα να επηρεάζουν τις αποφάσεις του εν λόγω οργανισμού σε θέματα δημοσίων συμβάσεων. Υπό την έννοια αυτή, θα πρέπει να διαπιστώνεται ότι ο έλεγχος διαχείρισης στον οποίο υπόκειται ο φορέας τον καθιστά εξαρτημένο από το κράτος (τον οργανισμό τοπικής αυτοδιοίκησης ή τον οργανισμό δημοσίου δικαίου), σε τέτοιο βαθμό που το κράτος να μπορεί να επηρεάζει τις αποφάσεις του φορέα αναφορικά με τις δημόσιες συμβάσεις. Ένας απλός εκ των υστέρων έλεγχος δεν ικανοποιεί το σχετικό με τον έλεγχο της διαχείρισης κριτήριο, εφόσον εξ ορισμού, ένας τέτοιος έλεγχος δεν παρέχει στις δημόσιες αρχές τη δυνατότητα να επηρεάζουν τις αποφάσεις του εν λόγω οργανισμού σε θέματα δημοσίων συμβάσεων¹⁰.

Αντιθέτως, έχει κριθεί από το ΔΕΕ ότι το κριτήριο του διαχειριστικού ελέγχου πληρούται στην περίπτωση που αφενός, οι δημόσιες αρχές όχι μόνον ελέγχουν τις οικονομικές καταστάσεις του οικείου οργανισμού, αλλά και την τρέχουσα διαχείριση ως προς την ακρίβεια των λογιστικών στοιχείων, την κανονικότητα, τη σφύρα, αποδοτική και ορθολογική διαχείριση και, αφετέρου, οι ίδιες αυτές δημόσιες αρχές έχουν τη δυνατότητα να επιθεωρούν τους χώρους και τις εγκαταστάσεις του εν λόγω οργανισμού καθώς και να ενημερώνουν τον οργανισμό τοπικής αυτοδιοίκησης που κατέχει, μέσω άλλης εταιρείας το κεφάλαιο αυτού για τα αποτελέσματα των ελέγχων¹¹. Επιπλέον, αρκεί η ύπαρξη μιας εν γένει σχέση εξάρτησης του αναθέτοντος φορέα από το κράτος και δεν είναι αναγκαίο να αποδεικνύεται ότι ο υφιστάμενος έλεγχος διαχείρισης αφορά συγκεκριμένα τη διαδικασία ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων. Η εξουσία παρέμβασης στη διαχείριση του φορέα συνιστά από μόνη της επαρκή θεμελίωση της συνδρομής του εν λόγω κριτηρίου¹².

Στην προκειμένη περίπτωση, σχετικά με τον προσδιορισμό του είδους και της έκτασης του ελέγχου της διαχείρισης που ενδεχομένως ασκείται στο ΤΕΚΕ από κρατικούς φορείς σε βαθμό που να μπορεί να επηρεάσει τις αποφάσεις του στην πράξη, σημειώνονται τα ακόλουθα: Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 4 παρ. 1 περ. γ), το ΤΕΚΕ αποτελεί νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου το οποίο εποπτεύεται από το Υπουργείο Οικονομικών, χωρίς ωστόσο να εξειδικεύεται περαιτέρω ο βαθμός εποπτείας ή οι λεπτομέρειες άσκησης αυτής. Συνεπώς η γενική πρόβλεψη περί εποπτείας του ΤΕΚΕ από τον Υπουργό Οικονομικών δεν μπορεί βάσιμα να θεωρηθεί ότι αποτελεί έναν τρόπο επέμβασης στην διαχείριση και τον έλεγχο του ΤΕΚΕ. Αντιθέτως, δεδομένου ότι το ΤΕΚΕ αποτελεί στην ουσία περιουσία προς εξυπηρέτηση γενικών αναγκών θα πρέπει να θεωρηθεί ότι η εποπτεία του Υπουργού Οικονομικών δεν φαίνεται να είναι ουσιαστική αλλά αφορά περισσότερο τη γενική εποπτεία που ασκείται σε όλους τους εποπτευόμενους από το Υπουργείο φορείς, χωρίς να φτάνει στο σημείο η

⁹ Βλ. ΣτΕ 2497/2013

¹⁰ Βλ. απόφαση ΔΕΚ C-237/99, *Commission v. France*, σκ. 48 επ., απόφαση C-373/00, *Adolf Trully*, σκ. 69.

¹¹ Βλ. απόφαση C-373/00, *Adolf Trully*, σκ. 74

¹² Βλ. Δημήτριος Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, εκδ. Σάκκουλας, 2014, σελ. 208.

εποπτεία αυτή να επηρεάζει τις αποφάσεις για τη διαχείριση του ταμείου. Σε κάθε περίπτωση, όπως ρητά προβλέπεται στο ν. 4370/2016 που ρυθμίζουν τη διακυβέρνηση και τη διοίκηση του ΤΕΚΕ, το Διοικητικό Συμβούλιο αυτού είναι αρμόδιο για κάθε ανεξαιρέτως θέμα, το οποίο υπάγεται στους σκοπούς του ΤΕΚΕ και αφορά στη διοίκηση, διαχείριση και εκπροσώπησή του.

Σχετικά δε με τον οικονομικό έλεγχο και τις οικονομικές καταστάσεις του ΤΕΚΕ, στο άρθρο 49 του ν. 4370/2016 προβλέπεται μεταξύ άλλων ότι ο προϋπολογισμός συντάσσεται μέχρι τέλος Οκτωβρίου κάθε οικονομικού έτους και μετά την έγκρισή του από το ΔΣ υποβάλλεται στον Υπουργό Οικονομικών, ο δε απολογισμός περιλαμβάνει τον ισολογισμό και την ετήσια έκθεση του ΤΕΚΕ και υποβάλλεται για έγκριση στον Υπουργό Οικονομικών μαζί με την έκθεση του ελεγκτή και κοινοποιείται στην Επιτροπή Οικονομικών Θεμάτων της Βουλής, στην Τράπεζα της Ελλάδος και στην Ελληνική Ένωση Τραπεζών και στην Ένωση Συνεταιριστικών Τραπεζών Ελλάδος. Επιπρόσθετα, σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 49 του ν. 4370/2016 προβλέπεται ότι *“οι διατάξεις του ν. 4270/2014 αναφορικά με την υποβολή δημοσιονομικών αναφορών εφαρμόζονται μόνο ως προς την υποβολή α) ετήσιου προϋπολογισμού και οποιασδήποτε αναπροσαρμογής του κατά τη διάρκεια του έτους (προϋπολογιστικά), β) μηνιαίας αναφοράς εκτέλεσης προϋπολογισμού και χρηματοδότησης (απολογιστικά) και γ) μηνιαίων μισθολογικών στοιχείων (απολογιστικά). β. Το ΤΕΚΕ εξαιρείται από κάθε άλλη διάταξη που εφαρμόζεται σε Φορείς Γενικής Κυβέρνησης”*.

Από τα προαναφερόμενα προκύπτει ότι η διαχείριση του Ταμείου διενεργείται από το Διοικητικό του Συμβούλιο και μόνον. Από τις διατάξεις του ν. 4370/2016 δεν προβλέπεται η δυνατότητα προληπτικής διοικητικής παρέμβασης στο πλαίσιο της εποπτείας της περιουσίας του ταμείου από τον Υπουργό Οικονομικών. Η δε προβλεπόμενη έγκριση των οικονομικών στοιχείων του φορέα από τον Υπουργό κατά τα προαναφερόμενα δεν μπορεί να ερμηνευθεί ως παρέμβαση στη διοίκηση και διαχείριση του ταμείου. Ως εκ τούτου, δε φαίνεται να συντρέχει εν προκειμένω παρέμβαση του κράτους στη διαχείριση του φορέα, σε βαθμό που να μπορεί να επηρεάζει τις αποφάσεις του, κατά τα ανωτέρω, προς πλήρωση του τρίτου υπό εξέταση υποκριτηρίου του ελέγχου της διαχείριση.

Κατόπιν των ανωτέρω, συνάγεται ότι **το ΤΕΚΕ**, δεδομένου ότι πληροί δύο μόνον εκ των τριών σωρευτικών κριτηρίων προσδιορισμού της έννοια του οργανισμού δημοσίου δικαίου, **δεν αποτελεί, κατ'αρχήν, αναθέτουσα αρχή και ως εκ τούτου δεν υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016 για τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων.**

ΑΘΗΝΑ, 11 Οκτωβρίου 2018

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

**Ο Πρόεδρος
Γεώργιος Καταπόδης**