

Σ.Α.Τ.Ε.

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
ΓΡΑΦΕΙΟ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΟΥ
ΓΓΔΕ/ΥΠΕΧΩΔΕ

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 410 /98

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
ΤΜΗΜΑ Γ'
Συνεδρίαση 24- 6-1998

Σύνθεση

Προεδρεύων: Αριστομένης Κομισσόπουλος, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Νομικοί Σύμβουλοι: Δημήτριος Γριμάνης, Κωνσταντίνος Βολτής,
Θεόδωρος Ρεντζεπέρης, Νικόλαος Μαυρίκας, Χαρίκλεια Παλαιολόγου,
Σωτήριος Παπαγεωργακόπουλος

Εισηγητής: Θεόδωρος Ρεντζεπέρης

Αριθμ. Ερωτήματος: ΟΙΚ/ 24.180/10-6-89 της Ειδικής Υπηρεσίας Δημοσίων Έργων. Πάτρα - Αθήνα - Θεσσαλονίκη - Εύζωνοι (Ε.Υ.Δ.Ε - Π.Α.Θ.Ε) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Έργων.

Περίληψη ερωτήματος: Ερωτάται αν το χρηματικό ποσό που προκύπτει από την αποδοχή (μερική ή ολική) αιτήσεων θεραπείας εργοληπτών δημοσίων έργων συνυπολογίζεται για τον προσδιορισμό του ποσοστού υπέρβασης του αρχικού οικονομικού αντικειμένου των συμβάσεων κατασκευής δημοσίων έργων. ~~Επί~~ του ερωτήματος αυτού το Γ' Τμήμα του Ν.Σ.Κράτους γνωμοδοτήσεως κατωτέρω:

Ι). Στο άρθρο 8 παρ. 1 του Ν.1418/84 (Α.23) όπως ισχύει μετά την προσθήκη του τελευταίου εδαφίου με την παρ. 2 του άρθρου 12 του Ν.2229/94 (Α138) αναγράφεται ότι :

Σ.Α.Τ.Ε.

« 8-1. Αν η αρτιότητα ή λειτουργικότητα του έργου επιβάλει αύξηση στις ποσότητες των εργασιών ή εκτέλεση εργασιών που δεν προβλέπονται από τη σύμβαση, ο ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να εκτελέσει τις πρόσθετες αυτές εργασίες με τις συμβατικές τιμές ή με νόμιμα κανονιζόμενες τιμές νέων εργασιών, αντίστοιχα, μέχρι δαπάνης 50% πλέον του συνολικού συμβατικού ποσού.

Αύξηση του συνολικού συμβατικού ποσού πέραν του 50% απαγορεύεται.

Στο ως άνω ποσοστό του 50% συμπεριλαμβάνεται και η αμοιβή συντάξεως τυχόν συμπληρωματικών μελετών του έργου ή τροποποιήσεων της μελέτης του έργου ».

Η διάταξη αυτή, όπως και το σύνολο σχεδόν των διατάξεων που διέπουν την κατασκευή των δημοσίων έργων είναι δημόσιας τάξης και κατά συνέπεια δεν είναι δυνατός ο αποκλεισμός της εφαρμογής της, με την ιδιωτική βούληση κατά το άρθρο 3 του Α.Κ. (ούτω και Α.Π. 274 και 275/71 Ολομ. ΝοΒ 24, σελ. 862 επόμεν. υπό το καθεστώς του Ν.5367/32).

Β) Εξάλλου, σύμφωνα με το άρθρο 12, ίδια παρ. 1,2,3,7 και 10 του Ν.1418/84, ο ανάδοχος της κατασκευής ενός δημοσίου έργου μπορεί να ασκήσει ένσταση εναντίον οποιασδήποτε πράξης της διευθύνουσας το έργο υπηρεσίας την οποία θεωρεί βλαπτική των νομίμων συμφερόντων του, που απευθύνεται προς την Προϊσταμένη Αρχή, η οποία μπορεί να εκδόσει απόφαση εντός δύο μηνών από την κατάθεσή της.

Αν η ένσταση απορριφθεί, μερικώς ή στο σύνολό της, ή παρέλθει άπρακτη η προθεσμία για την έκδοση απόφασης, όπως και όταν η βλαπτική ενέργεια προέρχεται απευθείας από την Προϊσταμένη Αρχή, ο Ανάδοχος δικαιούται, να ασκήσει αίτηση θεραπείας επί της οποίας αποφαινεται ο Υπουργός ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε., ύστερα από γνωμοδότηση του αρμόδιου Τεχνικού Συμβούλου, ή οι τυχόν κατά περίπτωση οριζόμενες άλλες Αρχές.

Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο 57, (ίδια παρ.9) του Π.Δ. 609/85 (Α.233) που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 12 παρ. 12 του Ν. 1.418/84, η εξέταση της αίτησης θεραπείας αρχίζει με προφορική ανάπτυξη της έγγραφης εισήγησης της αρμόδιας Υπηρεσίας προς το Συμβούλιο Δημοσίων Έργων και κατ' αρχή ερευνάται το νομότυπο και εμπρόθεσμο της άσκησης της και στην περίπτωση που έχουν τηρηθεί οι νόμιμες διαδικασίες,

Σ.Α.Τ.Ε.

ερευνάται η ουσιαστική βασιμότητα των περιλαμβανομένων στην αίτηση θεραπείας λόνων.

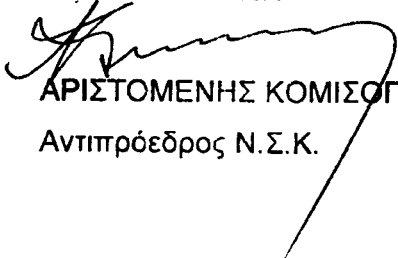
II) Από τις παραπάνω διατάξεις σαφώς συνάγεται ότι η εκδιδόμενη από τον Υπουργό ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε., ή το τυχόν άλλο οριζόμενο όργανο, απόφαση επί της αιτήσεως θεραπείας, στηρίζεται στην ορθή ερμηνεία και εφαρμογή των προβλεπόμενων στα συμβατικά τεύχη, σε συνδυασμό με τις διατάξεις νομοθετικού περιεχομένου που εφαρμόζονται στην κατά περίπτωση εργολαβική σύμβαση και αν διαπιστώσει την ύπαρξη νομικού ή ουσιαστικού σφάλματος από τις έχουσες την αρμοδιότητα για την επίβλεψη της κατασκευής και την εποπτεία του κατασκευαζομένου έργου υπηρεσίες, αποκαθιστά την τρωθείσα νομιμότητα αποδεχόμενος ολικά ή μερικά την αίτηση θεραπείας.

Ο Υπουργός ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε. δηλαδή ή το τυχόν οριζόμενο άλλο όργανο, με την εκδιδόμενη επί της αιτήσεως θεραπείας απόφασή του και τη μερική ή ολική αποδοχή της, ερμηνεύει και εφαρμόζει ορθά τα τεύχη της εργολαβικής σύμβασης, σε συνδυασμό με τη διέπουσα αυτή νομοθεσία και την απαλλάσσει από τα σφάλματα στα οποία είχαν υποπέσει οι αρμόδιες για την κατασκευή του έργου υπηρεσίες και δεν κινείται εκτός των ορίων της συμβάσεως και των εφαρμοζομένων νομοθετικών ρυθμίσεων και ως εκ τούτου, κατά την ομόφωνη γνώμη, του τμήματος η απάντηση που αρμόζει στο τεθέν ερώτημα είναι ότι για τον προσδιορισμό του χρηματικού ποσού, και του ποσοστού — 50% σε σχέση με το αρχικό συμβατικό ποσό πέραν του οποίου απαγορεύεται η επέκταση των εργολαβιών δημοσίων έργων, θα συνυπολογισθούν και τα χρηματικά ποσά που προκύπτουν από την ολική ή μερική αποδοχή των αιτήσεων θεραπείας από τον Υπουργό ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε. ή τα τυχόν κατά περίπτωση οριζόμενα άλλα όργανα.

Αθήνα 26 - 6 - 1998

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο ΠΡΟΕΔΡΕΥΩΝ


ΑΡΙΣΤΟΜΕΝΗΣ ΚΟΜΙΣΟΠΟΥΛΟΣ

Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Ο Εισηγητής

Σ.Α.Τ.Ε.


ΘΕΟΔΩΡΟΣ ΡΕΝΤΖΕΠΕΡΗΣ