

Αριθ. Πρωτ. 24227/ΣΣ/σμ

Αθήνα, 29 Φεβρουαρίου 2012

Προς  
Υπουργείο Διοικητικής  
Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής  
Διακυβέρνησης  
Υπόψη  
1. Υπουργού κ. Δημ. Ρέππα  
2. Γενικής Διεύθυνσης Διοικητικής  
Οργάνωσης και Διαδικασιών  
Διεύθυνση Σχέσεων Κράτους  
Πολίτη/Τμήμα Προστασίας Πολιτών

**ΘΕΜΑ:** «Υποχρέωση κλήρωσης μελών συλλογικών οργάνων διοίκησης επί δημοσίων συμβάσεων (άρθρ. 26 Ν. 4024/2011) – Εκτελεστική Υπουργική Απόφαση»

**ΣΧΕΤ.:** (α) Εγκύκλιος με αριθ. πρωτ. ΔΙΣΚΠΟ/Φ.18/οικ.21526/4-11-2011 του Υπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, η οποία διευκρίνισε ζητήματα που αφορούν την εφαρμογή της.  
(β) Η υπ' αριθ. ΔΙΣΚΠΟ/Φ.18/οικ.21508/7-11-2011 (ΦΕΚ Β' 2540/7-11-2011) εκτελεστική υπουργική απόφαση.

Κύριοι,

Με τα (α) και (β) σχετικά ρυθμίζετε τα ζητήματα εφαρμογής της εν θέματι διάταξης του ν.4024/2011.

Ωστόσο και σύμφωνα και με το ενημερωτικό σημείωμα του νομικού μας συμβούλου κ. Στ. Σταμόπουλου, γεννιούνται ορισμένα ζητήματα, η επίλυση των οποίων είναι κρίσιμη για την εφαρμογή της πρόθεσης του νομοθέτη για την, δια μέσω της κλήρωσης, εξασφάλιση συνθηκών διαφάνειας και αποτελεσματικότητας στην διαχείριση των δημοσίων πόρων.

Συγκεκριμένα :

Α) Τίθεται ζήτημα ασάφειας της έκτασης εφαρμογής της διάταξης, με προτεινόμενη δόκιμη διατύπωση την ακόλουθη: «*Τα μέλη των συλλογικών οργάνων της διοίκησης ..... που δεν υποδεικνύονται από τρίτο αρμόδιο προς τούτο όργανο ή δεν μετέχουν στην επιτροπή ως εκ της ιδιότητος ή θέσεώς τους, κληρώνονται .....*» (σημείο (1) του επισυναπτόμενου σημειώματος). Επισημαίνουμε ότι με την σημερινή διατύπωση θα πρέπει να τονιστεί σε εγκύκλιό σας ότι τα μέλη όλων των επιτροπών που δεν ορίζονται από τρίτο όργανο ή δεν είναι *ex officio*, πρέπει εφεξής να κληρώνονται.

Β) Ασάφεια γεννάται σχετικά με το κατά πόσο η υποχρέωση κλήρωσης εφαρμόζεται και στα τεχνικά συμβούλια, που γνωμοδοτούν επί αιτήσεων θεραπείας, επί της αναγκαιότητας δημοπράτησης του έργου με το σύστημα «μελέτη – κατασκευή» ή επί της προσθήκης ειδικών όρων στις διακηρύξεις (σημείο (2) του επισυναπτόμενου σημειώματος). Θεωρούμε ότι θα πρέπει να ενταχθούν στη διάταξη και τα τεχνικά συμβούλια, αφενός διότι ο δικαιολογητικός λόγος θέσπισης της διαδικασίας κλήρωσης των μελών ισχύει και ως προς αυτά, αφετέρου διότι οι επιμέρους αρμοδιότητές τους εμπίπτουν στην έννοια της διεξαγωγής των διαγωνισμών, της αξιολόγησης και παραλαβής των έργων.

Γ) Η έναρξη εφαρμογής της διάταξης είναι η 27<sup>η</sup> Οκτωβρίου 2011, όπως ρητώς επισημαίνει και το (α) σχετικό. Συλλογικά όργανα που είχαν συγκροτηθεί μέχρι την ημερομηνία εκείνη δεν θίγονται. Εάν όμως δεν είχαν συγκροτηθεί μέχρι την ανωτέρω ημερομηνία, τότε πρέπει να διενεργηθεί κλήρωση για τη νόμιμη συγκρότησή τους. Αυτό σημαίνει ότι οι διαγωνισμοί των οποίων τα μέλη των επιτροπών διαγωνισμού δεν έχουν κληρωθεί πάσχουν από ακυρότητα (σημείο (3) του επισυναπτόμενου σημειώματος). Θεωρούμε ότι θα πρέπει να εκδοθεί έγγραφο το οποίο θα επισημαίνει ειδικώς την περίπτωση νόμιμης ή μη συγκρότησης των συλλογικών οργάνων στα δημόσια έργα.

Δ) Ως προς τη διαδικασία της κλήρωσης και τον καθορισμό των υπαλλήλων μεταξύ των οποίων διενεργείται αυτή, ούτε η νομοθετική διάταξη ούτε η υπουργική απόφαση περιέχουν οιαδήποτε διευκρίνιση. Εν προκειμένω γεννάται σοβαρό ζήτημα, το οποίο θίγει καιρία την όλη αξιοπιστία και αποτελεσματικότητα της διάταξης. Εν αντιθέσει προς το νομοσχέδιο για τις μελέτες και τα δημόσια έργα, το οποίο περιέχει συγκεκριμένες ρυθμίσεις για τις προϋποθέσεις επιλογής των υπαλλήλων που μπαίνουν στην κληρωτίδα (άρθρ. 41 παρ. 4), εν προκειμένω το σύνολο από το οποίο επιλέγονται τα προς κλήρωση μέλη των επιτροπών είναι ασαφές και ακαθόριστο (σημείο (4) του επισυναπτόμενου σημειώματος). Υπενθυμίζουμε τη σχετική διάταξη που είχε προβλεφθεί στο νομοσχέδιο για τα δημόσια έργα.

*«Άρθρο 41, παρ. 4 του νομοσχεδίου για τα Δημόσια Έργα .*

*Ειδικά στις περιπτώσεις ανάθεσης με τα συστήματα προσφορών των άρθρων 8, 10 και 11, καθώς και σε κάθε άλλη περίπτωση διαγωνισμού, στον οποίο πρόκειται να διενεργηθεί αξιολόγηση τεχνικών προσφορών, τα μέλη της επιτροπής διαγωνισμού, πλην του Προέδρου αυτής και του αναπληρωτή του που προέρχονται από την υπηρεσία που διενεργεί το διαγωνισμό, ορίζονται από την προϊσταμένη αρχή του φορέα κατασκευής του έργου, κατόπιν επιλογής με δημόσια κλήρωση. Της κληρώσεως αυτής προηγείται η δημοσιοποίηση των στοιχείων της σύμβασης και της ημέρας και ώρας της κλήρωσης στην ιστοσελίδα του κυρίου του έργου και του Υπουργείου Υποδομών Μεταφορών και Δικτύων. Η κλήρωση διενεργείται μεταξύ των προσώπων που έχουν την κατοικία τους στην Περιφέρεια όπου εδρεύει ο φορέας κατασκευής του έργου, διαθέτουν τα προσόντα της περίπτωσης α' της παραγράφου 2 του παρόντος άρθρου και είναι εγγεγραμμένα στο Μητρώο Μελών Επιτροπών Διαγωνισμού (ΜΗ.Μ.Ε.Δ.), το οποίο τηρείται στο Υπουργείο Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων. Στο ΜΗ.Μ.Ε.Δ εγγράφονται τεχνικοί υπάλληλοι όλων των φορέων του δημοσίου και του ευρύτερου δημοσίου τομέα, οι οποίοι έχουν οκταετή τουλάχιστον εμπειρία στην ανάθεση και εκτέλεση δημοσίων έργων. Η εγγραφή στο ΜΗ.Μ.Ε.Δ. και η εκτέλεση των καθηκόντων του μέλους της Επιτροπής Διαγωνισμού είναι υποχρεωτικές για τους ως άνω υπαλλήλους, εκτός εάν δικαιολογείται η εξαίρεσή τους για σοβαρούς λόγους. Άρνηση εκτέλεσης των ανωτέρω καθηκόντων συνιστά πειθαρχικό αδίκημα του υπαλλήλου και διώκεται κατά τις οικείες διατάξεις.*

*Με απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων καθορίζονται η διαδικασία κατάρτισης και τήρησης του ΜΗ.Μ.Ε.Δ., η αρμόδια για την τήρησή του υπηρεσία, η διαδικασία διενέργειας των κληρώσεων των μελών των Επιτροπών Διαγωνισμού, ο χρόνος έναρξης της επιλογής των μελών δια κληρώσεως, λαμβανομένου υπόψη του απαιτούμενου χρόνου κατάρτισης του ΜΗ.Μ.Ε.Δ. και των διαδικασιών της κλήρωσης, καθώς και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια. Μέχρι την ημερομηνία αυτή, οι επιτροπές διαγωνισμού συγκροτούνται σύμφωνα με τις παραγράφους 2 και 3, χωρίς να προηγείται η διαδικασία της κλήρωσης».*

Ε) Το ίδιο με πριν ισχύει και όσον αφορά τη δημοσιότητα της κλήρωσης. Η υπουργική απόφαση αναφέρει ότι ο χρόνος και ο τόπος διεξαγωγής της κλήρωσης γνωστοποιείται τουλάχιστον δύο (2) ημέρες νωρίτερα, με τοιχοκόλληση της σχετικής ανακοίνωσης στο κατάστημα της οικείας Υπηρεσίας ή με ανάρτηση της ανακοίνωσης στην ιστοσελίδα της και ότι η κλήρωση διεξάγεται από υπάλληλο της αρμόδιας οργανικής μονάδας, που κατέχει θέση ευθύνης, παρουσία δύο (2) ακόμη υπαλλήλων της ίδιας οργανικής μονάδας. (σημείο (5) του επισυναπτόμενου σημειώματος). Είναι προφανές, ότι η διασφάλιση της διαφάνειας της διαδικασίας είναι ανεπαρκέστατη, αφού η τοιχοκόλληση της ανακοίνωσης για τη διενέργεια της κλήρωσης στο κατάστημα της οικείας Υπηρεσίας κατά κανόνα θα περνάει απαρατήρητη. Για τον λόγο αυτό απαιτείται μεγαλύτερη διασφάλιση της πραγματικής δημοσιότητας της κλήρωσης, όπως π.χ. με τη θέσπιση υποχρέωσης δημοσίευσης της σχετικής ανακοίνωσης αποκλειστικά μέσω της ανάρτησής της στο διαδίκτυο και με την πρόσκληση στη διαδικασία εκπροσώπων αρμόδιων ή ενδιαφερομένων φορέων (Τ.Ε.Ε., εργοληπτικές οργανώσεις).

ΣΤ) Τέλος, θα πρέπει να ξεκαθαριστεί αν οι ανωτέρω διατάξεις εφαρμόζονται και στα συλλογικά όργανα που διενεργούν δημόσιους διαγωνισμούς και ανήκουν σε νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου, π.χ. Δ.Ε.Υ.Α. (σημείο (6) του επισυναπτόμενου σημειώματος).

Με τιμή,

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΕΝ. ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ Π. ΒΛΑΧΟΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ Β. ΚΥΡΙΑΚΟΠΟΥΛΟΣ

**Συνημμένο: Ενημερωτικό Σημείωμα του Νομικού Συμβούλου του ΣΑΤΕ κ. Στ. Σταμόπουλου**