

Αριθ. Πρωτ.25875/ΣΜ/λμ

ΑΘΗΝΑ, 21 Φεβρουαρίου 2013

Π Ρ Ο Σ

Υπουργό Ανάπτυξης

κ. Χατζηδάκη &

Αναπληρωτή Υπουργό Ανάπτυξης

κ. Καλογιάννη

Θέμα: Κράτηση υπέρ της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων – άρθρο 4 παρ. 3 του Ν. 4013/2011

Αξιότιμοι κύριοι Υπουργοί,

Με το άρθρο 4 παρ. 3 του Ν. 4013/2011 «*Σύσταση ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων και Κεντρικού Ηλεκτρονικού Μητρώου Δημοσίων Συμβάσεων – Αντικατάσταση του έκτου κεφαλαίου του ν. 3588/2007 (πτωχευτικός κώδικας) – Προπτωχευτική διαδικασία εξυγίανσης και άλλες διατάξεις*» θεσπίσθηκε κράτηση ύψους 0,10%, επί της αξίας εκτός ΦΠΑ, της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης δημοσίου έργου, που υπάγονται στον ανωτέρω νόμο και συνάπτονται μετά την έναρξη της ισχύος του.

Η διάταξη αυτή δημιουργεί ένα μείζον πρόβλημα νομικής και οικονομικής τάξης για τις συμβάσεις εκείνες οι οποίες ναι μεν συνάπτονται μετά την έναρξη ισχύος του νέου νόμου, όμως η οικονομική τους προσφορά καταρτίσθηκε και υποβλήθηκε προ της ενάρξεως ισχύος αυτού. Ως είναι γνωστό, στη σύμβαση δημοσίου έργου, ως διοικητική σύμβαση που συνάπτεται κατόπιν διαγωνισμού ο οποίος διενεργείται επί τη βάσει της διακήρυξης και των λοιπών τευχών δημοπράτησης, ενσωματώνονται όλοι οι όροι που περιλαμβάνονται στη διακήρυξη και τα τεύχη δημοπράτησης. Η οικονομική προσφορά κάθε διαγωνιζόμενου και φυσικά και του μέλλοντος αναδόχου καταρτίζεται βάσει των όρων και του περιεχομένου των τευχών δημοπράτησης. Επομένως, οι όροι της σύμβασης δεν καθορίζονται κατά τον χρόνο που υπογράφεται το συμφωνητικό εκτέλεσης του έργου ή εκδίδεται η εγκριτική του αποτελέσματος του διαγωνισμού απόφαση. Έχουν καθορισθεί πολύ προγενέστερα, κατά τον χρόνο που προκηρύσσεται ο διαγωνισμός και, ακολούθως, όσον αφορά ειδικά την οικονομική προσφορά, κατά τον χρόνο που αυτή καταρτίζεται και υποβάλλεται στον διαγωνισμό. Μάλιστα, ειδικά όσον αφορά την οικονομική προσφορά, αυτή καταρτίζεται βάσει των δεδομένων που καθίστανται γνωστά στους διαγωνιζόμενους μέσω των τευχών δημοπράτησης αλλά και του θεσμικού πλαισίου που ισχύει κατά τον χρόνο της υποβολής

της. Η κράτηση 0,10% στους διαγωνισμούς που διεξήχθησαν προ της έναρξης εφαρμογής του νέου νόμου δεν ήταν γνωστή. Για τον λόγο αυτό οι διαγωνιζόμενοι, μεταξύ των οποίων και ο μελλοντικός ανάδοχος, δεν την συνυπολόγισαν κατά την κατάρτιση της οικονομικής προσφοράς του. Η εκ των υστέρων επιβολή της μέσω νομοθετικής διάταξης ανατρέπει αναδρομικώς τα δεδομένα κατάρτισης της οικονομικής προσφοράς του αναδόχου και αποτελεί μονομερή βλαπτική για τον ανάδοχο μεταβολή των συμβατικών όρων.

Για τους προεκτεθέντες λόγους θεωρούμε ότι η εν λόγω κράτηση δεν είναι επιτρεπτό να επιβάλλεται στα έργα εκείνα τα οποία προκηρύχθηκαν προ της έναρξης ισχύος του Ν. 4013/2011 και, ως εκ τούτου, δεν περιλαμβάνονταν αναφορά σ' αυτή στα τεύχη δημοπράτησής τους. Κατά συνέπεια, θεωρούμε ότι η σχετική νομοθετική διάταξη θα πρέπει να τροποποιηθεί, ώστε η κράτηση να επιβάλλεται μόνον στα έργα των οποίων η διακήρυξη δημοσιεύθηκε μετά την έναρξη ισχύος του νέου νόμου. Επομένως, το σχετικό εδάφιο της παρ. 3 του άρθρου 4 του Ν. 4013/2011 θα πρέπει να τροποποιηθεί ως εξής: **«Για την κάλυψη των λειτουργικών αναγκών της Αρχής στις συμβάσεις που υπάγονται στον παρόντα νόμο, των οποίων η διακήρυξη δημοσιεύθηκε μετά την έναρξη ισχύος του, επιβάλλεται κράτηση ύψους 0,10%, η οποία υπολογίζεται επί της αξίας, εκτός ΦΠΑ, της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης».**

Με τιμή,

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΕΝ. ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΒΛΑΧΟΣ

ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΙΔΗΣ