

Αριθ. Πρωτ.:29789/ΣΜ/σμ

ΑΘΗΝΑ, 17 Φεβρουαρίου 2016

**ΕΞΑΙΡΕΤΙΚΩΣ ΕΠΕΙΓΟΥΣΑ**

**Π Ρ Ο Σ Τ ο  
ΕΚΕΤΑ / ΙΔΕΠ**

**ΚΟΙΝ/ΣΗ:**

- 1. Γ.Γ.Ε.Τ.**
- 2. Ελεγκτικό Συνέδριο**
- 3. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.**

**ΘΕΜΑ: «Διεθνής Ανοιχτός Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός του ΕΚΕΤΑ /ΙΔΕΠ με αντικείμενο: Διαμόρφωση Χώρων Κοινής Υποδομής αξίας 450.000 € με ΦΠΑ».**

Κύριοι,

Από καταγγελίες Μελών μας, πληροφορηθήκαμε ότι το εν θέματι έργο με ημερομηνία ηλεκτρονικής δημοπράτησης έως την 28.3.2016, δημοπρατείται από τις Υπηρεσίες σας ως προμήθεια και όχι ως τεχνικό έργο.

Ωστόσο από τα όσα περιλαμβάνονται στα τεύχη δημοπράτησης αλλά και στην κείμενη νομοθεσία προκύπτουν τα εξής:

**1.** Στο άρθρο 1 παρ.2 και 3 του Ν. 3669/2008 «Κωδικοποίηση της νομοθεσίας κατασκευής δημοσίων έργων» (ΦΕΚ Α 116), ορίζεται ότι:

*«2. Τα δημόσια έργα είναι έργα υποδομής της χώρας που καλύπτουν βασικές ανάγκες του κοινωνικού συνόλου, συμβάλλουν στην ανάπτυξη των παραγωγικών δυνατοτήτων, στην αύξηση του εθνικού προϊόντος, στην ασφάλεια της χώρας και γενικά αποσκοπούν στη βελτίωση της ποιότητας της ζωής του λαού. 2. Τα δημόσια έργα εντάσσονται στο γενικό πλαίσιο της κοινωνικής και οικονομικής ανάπτυξης της χώρας και υλοποιούν επιλογές του δημοκρατικού προγραμματισμού. 3. Από τεχνική άποψη δημόσια έργα είναι όλα τα έργα που εκτελούν φορείς του δημόσιου τομέα και συνδέονται με οποιοδήποτε τρόπο με το έδαφος, το υπέδαφος ή τον υποθαλάσσιο χώρο, όπως και τα πλωτά τμήματα των τεχνικών έργων. Ως έργο νοείται κάθε νέα κατασκευή ή επέκταση ή ανακαίνιση ή επισκευή ή συντήρηση και η οικονομικά ή τεχνικά αυτοτελής λειτουργία καθώς και κάθε σχετική ερευνητική εργασία που απαιτεί τεχνική γνώση και επέμβαση».*

**2.** Στο άρθρο 1 παράγραφος 2 Ν. 2286/1995 «Προμήθειες του Δημοσίου Τομέα και ρυθμίσεις συναφών θεμάτων» (που αναφέρεται στην υπόψη Διακήρυξη που διέπει το Διαγωνισμό) αναφέρεται:

*«Προμήθειες του δημόσιου τομέα είναι συμβάσεις από επαχθή αιτία, που συνάπτονται εγγράφως, μεταξύ ενός προμηθευτή αφ' ενός και των φορέων που ορίζονται στην παρ. 1 αφ' ετέρου και έχουν ως αντικείμενο την αγορά, τη χρηματοδοτική μίσθωση και τη μίσθωση αγαθών. Επίσης, θεωρούνται προμήθειες του δημόσιου τομέα και οι συμβάσεις ανάθεσης εκτελέσεως εργασιών, εγκατάστασης, συντήρησης, μεταφοράς ή και άλλων εργασιών που σχετίζονται με την προμήθεια των ανωτέρω αγαθών, όμως η αξία αυτών υπερβαίνει την αντίστοιχη των εργασιών».*

**3.** Από τις ως άνω διατάξεις συνάγεται ότι δημόσιο είναι το έργο, που γίνεται για την εξυπηρέτηση του δημοσίου συμφέροντος καθόσον καλύπτει βασικές ανάγκες του κοινωνικού συνόλου, συμβάλλει στην ανάπτυξη των παραγωγικών δυνατοτήτων, στην αύξηση του εθνικού προϊόντος ή στην ασφάλεια της χώρας ή γενικά αποσκοπεί στη βελτίωση της ζωής των πολιτών. Από τεχνικής πλευράς δημόσιο έργο αποτελεί ένα σύνολο ενεργειών που κατατείνει, μεταξύ άλλων στην κατασκευή, επέκταση ή συντήρηση έργου, το οποίο απαιτεί, λόγω της πολυπλοκότητάς του, εξειδικευμένη τεχνική γνώση και επέμβαση, δηλαδή χρήση ειδικών τεχνικών γνώσεων και αντιστοιχών μέσων και προορίζεται να επιτελεί καθ' εαυτό μία οικονομική και τεχνική λειτουργία. Ωσαύτως, το έργο πρέπει να συνδέεται άμεσα με το έδαφος ή το υπέδαφος κατά τρόπο διαρκή και σταθερό, ώστε να μπορεί να θεωρηθεί συστατικό αυτού κατά την έννοια του άρθρου 953 Α.Κ. και να μην μπορεί να αποχωρισθεί από αυτό χωρίς βλάβη ή αλλοίωση της ουσίας ή του προορισμού του σύμφωνα με την νομολογία του Ελεγκτικού Συνεδρίου (Πράξεις VII Τμ. 24/2009, 3/2009, IV Τμ. 196/2008), και του Συμβουλίου της Επικρατείας (ΣΤΕ 329/2007, 808/1997, 1426/1997). Αντιθέτως, όταν για την επίτευξη ενός αποτελέσματος απαιτούνται απλές εργασίες χωρίς ιδιαίτερες τεχνικές γνώσεις, καθώς και όταν το αποτέλεσμα των ενεργειών δεν καθίσταται συστατικό του εδάφους, τότε πρόκειται για εκτέλεση εργασιών ή παροχή υπηρεσιών σύμφωνα με τη νομολογία του Ελεγκτικού Συνεδρίου (Πράξη VII Τμ. 285/2008). Περαιτέρω, όταν πρόκειται για δημόσιο έργο κατά την ως άνω έννοια, εφαρμόζονται οι διατάξεις των άρθρων 57 παρ. 3 και 17 παρ. 7 του Ν. 3669/2008, οι οποίες προβλέπουν την επιβάρυνση της δαπάνης των εργασιών με τα γενικά έξοδα, το εργολαβικό όφελος και το κονδύλιο των απροβλέπτων, ενώ οι οικείες διατάξεις περί προμηθειών, αναλογικά εφαρμοζόμενες στις υπηρεσίες, δεν προβλέπουν την καταβολή των ως άνω ποσών στον ανάδοχο αυτών.

**4.** Η Οδηγία 2004/18/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 31<sup>ης</sup> Μαρτίου 2004 (ΕΕ 134) «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημόσιων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών» δίδει για τους σκοπούς της, στο άρθρο 1 παρ.2 αυτής, και τους εξής ορισμούς:

*«α) ... β) Οι «δημόσιες συμβάσεις έργων» είναι δημόσιες συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο είτε την εκτέλεση, είτε συγχρόνως τη μελέτη και την εκτέλεση εργασιών που αφορούν μία από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στο παράρτημα I ή ενός έργου είτε ακόμη την πραγματοποίηση, με οποιαδήποτε μέσα, ενός έργου το οποίο ανταποκρίνεται στις επακριβώς οριζόμενες από την αναθέτουσα αρχή ανάγκες. Ως «έργο» νοείται το αποτέλεσμα ενός συνόλου οικοδομικών εργασιών ή εργασιών πολιτικού μηχανικού που προορίζεται να πληροί αυτό καθαυτό μια οικονομική ή τεχνική λειτουργία γ) ... δ) Οι «δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών» είναι δημόσιες συμβάσεις, πλην των δημοσίων συμβάσεων έργων ή προμηθειών, που έχουν ως αντικείμενο την παροχή των υπηρεσιών που αναφέρονται στο παράρτημα II. ... Δημόσια σύμβαση, η οποία έχει ως αντικείμενο υπηρεσίες που αναφέρονται στο παράρτημα II και η οποία δεν περιλαμβάνει δραστηριότητες που αναφέρονται στο Παράρτημα I παρά μόνο παρεμπιπτόντως σε σχέση με το κύριο αντικείμενο της σύμβασης, θεωρείται ως δημόσια σύμβαση υπηρεσιών».*

**5.** Εξ άλλου, στο προοίμιο της ως άνω Οδηγίας αναφέρεται ότι «Μια σύμβαση θεωρείται δημόσια σύμβαση έργων μόνο στη περίπτωση που το αντικείμενό της καλύπτει ειδικά την εκτέλεση των δραστηριοτήτων που απαριθμούνται στο παράρτημα I, ακόμα κι αν η σύμβαση

καλύπτει την παροχή και άλλων υπηρεσιών αναγκαίων για την εκτέλεση των εν λόγω δραστηριοτήτων. Οι δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών ... μπορούν, σε ορισμένες περιπτώσεις, να περιλαμβάνουν και την εκτέλεση εργασιών. Ωστόσο στον βαθμό που οι εργασίες αυτές είναι παρεμπόδιτες ως προς το κύριο αντικείμενο της σύμβασης και αποτελούν ενδεχόμενη συνέπεια ή συμπλήρωμα αυτού του αντικειμένου, το γεγονός ότι οι εν λόγω εργασίες συμπεριλαμβάνονται στη σύμβαση δεν μπορεί να δικαιολογήσει τον χαρακτηρισμό της σύμβασης ως δημόσιας σύμβασης έργων».

**6.** Στη συγκεκριμένη περίπτωση **είναι σαφέστατο και προφανές ότι ο διαγωνισμός αφορά κατασκευαστικές εργασίες ορθής τοποθέτησης και λειτουργίας εξοπλισμού σε κτίριο**, αφού στο τεύχος Β: Τεχνική Περιγραφή και Προδιαγραφές της προκήρυξης όπου και περιγράφεται το αντικείμενο του Διαγωνισμού προβλέπεται ότι:

"3 Προδιαγραφές υπό προμήθεια ειδών

.....

Ο Ανάδοχος θα αναλάβει την προμήθεια και εγκατάσταση των ειδών του παρόντος διαγωνισμού στο χώρο της Αναθέτουσας Αρχής. Το κόστος εγκατάστασης και τοποθέτησης των ειδών θα επιβαρύνει τον Ανάδοχο. Ο Ανάδοχος είναι υπεύθυνος για τη σωστή τοποθέτηση και την επίβλεψη της όλης εγκατάστασης.

Η προμήθεια και εγκατάσταση περιλαμβάνει τα ακόλουθα είδη:

### 3.1 ΤΟΙΧΟΠΟΙΙΑ ΚΤΙΡΙΟΥ

3.1.1 Τοιχοποιία Χώρου Δυναμόμετρου, Χώρου Ελέγχου Δυναμόμετρου και βοηθητικών χώρων αυτού

.....

3.1.2 Τοιχοποιία υπόλοιπου κτιρίου

.....

### 3.2 ΘΥΡΕΣ, ΚΟΥΦΩΜΑΤΑ ΚΑΙ ΥΑΛΟΠΙΝΑΚΕΣ

#### 3.2.1 ΘΥΡΕΣ

3.2.1.1 Θύρες Ηχομονωτικές

.....

3.2.1.1.1 Θύρα Οχημάτων (x1)

.....

3.2.1.1.2 Εσωτερική Θύρα χειριστών (x1)

.....

3.2.1.2 Θύρες εσωτερικού χώρου (x3)

.....

3.2.1.3 Θύρα πρόσοψης κτιρίου (x1)

.....

#### 3.2.1.4 Εξωτερική Θύρα (x2)

#### 3.2.2 ΚΟΥΦΩΜΑΤΑ ΚΑΙ ΥΑΛΟΠΙΝΑΚΕΣ

##### 3.2.2.1 Υαλοπίνακας Ηχομονωτικός (x1)

##### 3.2.2.2 Κουφώματα αλουμινίου στην εξωτερική τοιχοποιία

#### 3.3 ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΠΑΤΑΡΙΟΥ

Στο χώρο του δυναμόμετρου θα διαμορφωθεί ένα πατάρι για την εγκατάσταση του ηλεκτρομηχανολογικού εξοπλισμού, ο οποίος είναι απαραίτητος για τη λειτουργία του δυναμόμετρου οχημάτων. Το δάπεδο του παταριού θα κατασκευαστεί από σύμμικτη κατασκευή, με οριζόντιες μεταλλικές δοκούς, που εδράζονται στην υπάρχουσα υποδομή, τραπεζοειδή λαμαρίνα και σκυρόδεμα.

#### 3.4 ΕΞΩΤΕΡΙΚΗ ΜΕΤΑΛΛΙΚΗ ΣΚΑΛΑ

Μία (1) μεταλλική σκάλα, κατάλληλη για εγκατάσταση σε εξωτερικό χώρο, θα τοποθετηθεί στο πίσω μέρος του κτηρίου για πρόσβαση στο πατάρι.

**7. Οπότε οι παραπάνω εργασίες δεν αποτελούν απλές εργασίες τοποθέτησης** όπως ορίζεται στο άρθρο 1 παράγραφος 2 Ν. 2286/1995 αλλά εργασίες που απαιτούν, λόγω της πολυπλοκότητάς τους, εξειδικευμένη τεχνική γνώση και επέμβαση, δηλαδή χρήση ειδικών τεχνικών γνώσεων και αντιστοιχών μέσων και προορίζονται να επιτελούν καθ' εαυτό μία οικονομική και τεχνική λειτουργία, η οποία θα παράγει και συγκεκριμένο αποτέλεσμα.

Από τα παραπάνω (1) – (7) προκύπτει ότι το εν θέματι έργο αποτελεί Δημόσιο έργο και όχι προμήθεια, οπότε πρέπει η δημοπρασία και η εκτέλεσή του να γίνει σύμφωνα με τον Νόμο 3669/2008 «Κωδικοποίηση της νομοθεσίας κατασκευής δημοσίων έργων» (ΦΕΚ Α 116) και τις λοιπές διατάξεις για την κατασκευή δημοσίων έργων, **άρα προκύπτει αβίαστα το συμπέρασμα ότι μόνο οι εγγεγραμμένες στο ΜΕΕΠ εργοληπτικές επιχειρήσεις μπορούν να διασφαλίσουν την απαιτούμενη ορθή εκτέλεση των κατασκευαστικών εργασιών, όπως έχει προβλέψει η νομοθεσία.**

Ταυτόχρονα οφείλουμε να επισημάνουμε ότι **εφόσον το έργο επαναπροκηρυχθεί ορθώς ως τεχνικό έργο και όχι ως προμήθεια θα εξασφαλιστούν:**

- η βέλτιστη επί της αρχής εκτέλεσή του,

- η ανάδειξη του αναδόχου με αντικειμενικά κριτήρια, αφού **ΔΕΝ** θα έχουν εφαρμογή τα υποκειμενικά κριτήρια βαθμολόγησης που τίθενται στην εν θέματι διακήρυξη με το άρθρο 10.2 Βαθμολογία τεχνικής προσφοράς,
- ο αυξημένος ανταγωνισμός αφού δεν θα υπάρχει ως προαπαιτούμενο η εμπειρία και
- δεν θα εφαρμοστεί η βαθμολογία, η οποία, κατά μεγάλο μέρος, δεν αφορά το παραγόμενο προϊόν αλλά τη διαδικασία κατάθεσης.

Κατά συνέπεια, **σας ζητούμε άμεσα να επαναπροκηρύξετε** με την ορθή και νόμιμη διαδικασία δημοπράτησης Δημοσίων Έργων το εν θέματι έργο, ώστε να εξασφαλιστεί και η βέλτιστη εκτέλεσή του και οι συνθήκες διαφάνειας κατά την ανάθεσή του, απαιτήσεις που δεν εξασφαλίζονται στο ακέραιο με την υφιστάμενη διαδικασία δημοπράτησης του έργου, κατά την οποία δεν υφίσταται ούτε καν προϋπολογισμός!

Με τιμή,

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΕΝ. ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΖΑΧΑΡΙΑΣ ΑΘΟΥΣΑΚΗΣ

ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΙΔΗΣ