

Θεσσαλονίκη 07/12/2016

ΠΡΟΣ

ΠΡΟΕΔΡΟ ΣΑΤΕ&Μέλη Δ.Σ.

**ΘΕΜΑ: «Η καθυστέρηση του Κεντρικού Ηλεκτρονικού Συστήματος Κληρώσεων για έργα έως 20.000,00 €, άνοιξε παράθυρο στους φορείς της αυτοδιοίκησης, για απευθείας αναθέσεις σε δικούς τους εργολάβους»**

Κύριε Πρόεδρε και αγαπητοί συνάδελφοι

Με αφορμή την διαδικασία κατάρτισης καταλόγων της παρ. 5 του άρθρου 118 του ν.4412/2016, για την απευθείας ανάθεση με ηλεκτρονική κλήρωση για τα έργα έως 20.000,00 € και με δεδομένο ότι ακόμη δεν έχει λειτουργήσει το κεντρικό ηλεκτρονικό σύστημα κληρώσεων (§ 6 του σχετικού άρθρου) μέσω του οποίου θα διενεργούνται υποχρεωτικά οι ηλεκτρονικές κληρώσεις, σύμφωνα με Εγκύκλιο του Υπουργού Υποδομών Μεταφορών & Δικτύων Χρήστου Σπίρτζη, κρίνεται σκόπιμο να ακολουθείται η προβλεπόμενη διαδικασία του [άρθρου 117](#), δηλαδή του συνοπτικού διαγωνισμού μέχρι την ανάπτυξη του παραπάνω συστήματος.

**ΕΓΚΥΚΛΙΟΣ 18/19.10.2016 του Υπουργού Υποδομών Μεταφορών & Δικτύων Χρήστου Σπίρτζη Αρ. πρωτ.: ΔΝΣ α´ /οικ. 68559/Φ. ΕΓΚΥΚΛ.**

**με Θέμα: Παροχή διευκρινίσεων ως προς την εφαρμογή του ν. 4412/2016**

« .....3) Αναφορικά με την προσφυγή στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης του άρθρου 118 του ν.4412/16 και με δεδομένο ότι ακόμη δεν έχει αναπτυχθεί και λειτουργήσει το κεντρικό ηλεκτρονικό σύστημα κληρώσεων (παρ.6 του σχετικού άρθρου) μέσω του οποίου θα διενεργούνται υποχρεωτικά οι ηλεκτρονικές κληρώσεις, οι αναθέτουσες αρχές και αναθέτοντες φορείς μπορούν να ακολουθούν την προβλεπόμενη διαδικασία του άρθρου 117 (συνοπτικός διαγωνισμός) μέχρι την ανάπτυξη του παραπάνω συστήματος.

Συμπληρωματικά των όσων αναφέρονται στο σημείο (1) εναπόκειται στην κρίση της ΕΑΑΔΗΣΥ το αν θα εκδοθεί πρότυπο τεύχος απλοποιημένης προκήρυξης για τους συνοπτικούς διαγωνισμούς του άρθρου 117 του ν.4412/16.».

Σύμφωνα με την ανωτέρω διευκρίνιση η διαδικασία της απευθείας ανάθεσης του άρθρου 118 του ν.4412/2016 η οποία επιτρέπεται σε συμβάσεις των οποίων η εκτιμώμενη αξία είναι ίση ή κατώτερη των 20.000,00 € (χωρίς ΦΠΑ) και αφορά τις δημόσιες συμβάσεις:

- έργων,
- μελετών και
- παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών,

► **Προς το παρόν δεν ισχύει ή μάλλον παγώνει**

Επομένως έως ότου ηΓενική Γραμματεία Υποδομών του Υπουργείου Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων εισάγει τη δυνατότητα της κλήρωσης, οι αναθέτουσες αρχές και αναθέτοντες φορείς μπορούν να ακολουθούν την προβλεπόμενη διαδικασία του άρθρου 117 (συνοπτικός διαγωνισμός) για συμβάσεις των οποίων η εκτιμώμενη αξία είναι ίση ή κατώτερη των 60.000€ (χωρίς ΦΠΑ)

► Παρά ταύτα αν και η νέα νομοθεσία στερεί από τους δημάρχους της χώρας τη δυνατότητα απευθείας ανάθεσης μικρών έργων, παραμένει ζωντανή και συνεχώς αυξανόμενη η απ' ευθείας ανάθεση για έργα έως 20.000,00 € με «απόφαση Δημάρχου» δηλαδή Δήμαρχος αποφασίζει έχοντας υπόψη τις παρακάτω Α & Β περιπτώσεις των Ν.3463/2006 & Ν.3852/2010, όπως:

Α. Τις διατάξεις του Ν. 3463/06 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων»: και πιο συγκεκριμένα την § 9 του άρθρου 209 του Ν. 3463/2006, το δεύτερο και τρίτο εδάφιο της οποίας διατηρείται σε ισχύ, σύμφωνα με την περίπτωση 38 της § 1 του άρθρου 377 (Καταργούμενες διατάξεις) του νέου Νόμου 4412/2016,

**ΝΟΜΟΣ 3463/2006 (ΦΕΚ Α 114/30.6.2006) Κώδικας Δήμων και Κοινοτήτων Άρθρο 209 (Προμήθειες-Υπηρεσίες-Μελέτες)**

«..... §9. Οι Δήμοι και οι Κοινότητες, οι Σύνδεσμοι τους, τα νομικά τους πρόσωπα δημοσίου δικαίου και τα ιδρύματα τους δύνανται να αναθέτουν απευθείας ή με συνοπτική διαδικασία (πρόχειρο διαγωνισμό) παροχή υπηρεσιών, που δεν υπάγονται στις διατάξεις του ν. 3316/2005 (ΦΕΚ 42 Α), σύμφωνα με τις προβλέψεις του άρθρου 83 του ν. 2362/1995 (ΦΕΚ 247 Α), ως προς τα επιτρεπτά χρηματικά όρια, όπως αυτά καθορίζονται με τις εκάστοτε εκδιδόμενες αποφάσεις του Υπουργού Οικονομίας και Οικονομικών. Για την απευθείας ανάθεση απαιτείται απόφαση Δημάρχου ή Προέδρου Κοινότητας, προέδρου συνδέσμων, νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου και ιδρυμάτων, χωρίς προηγούμενη απόφαση του συμβουλίου. Στην περίπτωση αυτή τα συντασσόμενα τεύχη εγκρίνονται από τον Δήμαρχο ή τον Πρόεδρο Κοινότητας ή τον πρόεδρο του συνδέσμου, του δημοτικού ή κοινοτικού προσώπου δημοσίου δικαίου ή ιδρύματος. Για τη συνοπτική διαδικασία (πρόχειρο διαγωνισμό) απαιτείται απόφαση της δημορχιακής επιτροπής ή του κοινοτικού συμβουλίου, του διοικητικού συμβουλίου συνδέσμων, νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου και ιδρυμάτων, που εγκρίνει και τα συντασσόμενα τεύχη.»

► Το παραπάνω άρθρο 209 (Προμήθειες-Υπηρεσίες-Μελέτες),

δεν αφορά έργα, αναφέρεται στις Προμήθειες-Υπηρεσίες-Μελέτες .

► Σε καμία περίπτωση δεν νομιμοποιείται ο δήμαρχος να χαρακτηρίζει τα έργα, «Προμήθειες-Υπηρεσίες-Μελέτες» επικαλούμενος το άρθρο 209 του νόμου 3463/2006, για να κάνει `` απ' ευθείας ανάθεση ``.

Β. Τις διατάξεις του Ν. 3852/10 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης»: και πιο συγκεκριμένα το άρθρο 58 του Ν. 3852/2010 σχετικά με τις αρμοδιότητες του Δημάρχου το οποίο διατηρείται σε ισχύ, σύμφωνα με την περίπτωση 29 της § 1 του άρθρου 377 (καταργούμενες διατάξεις) του νέου Νόμου 4412/2016

**ΝΟΜΟΣ 3852/2010 (ΦΕΚ Α 87/07.06.2010) Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης. Άρθρο 58 (Αρμοδιότητες του Δημάρχου)**

« 1. Ο δήμαρχος προασπίζει τα τοπικά συμφέροντα, κατευθύνει τις δράσεις του δήμου για την υλοποίηση του σχεδίου ανάπτυξης, διασφαλίζει την ενότητα της τοπικής κοινωνίας και ασκεί τα καθήκοντά του με γνώμονα τις αρχές της διαφάνειας και της αποτελεσματικότητας.

Ειδικότερα, ο δήμαρχος:

α) Εκπροσωπεί το δήμο στα δικαστήρια και σε κάθε δημόσια αρχή.

β) Εκτελεί τις αποφάσεις του δημοτικού συμβουλίου, της οικονομικής και της επιτροπής ποιότητας ζωής. Η μη εκτέλεση των αποφάσεων αυτών συνιστά σοβαρή πειθαρχική παράβαση καθήκοντος.

γ) Ορίζει τους αντιδημάρχους, συγκαλεί και προεδρεύει της εκτελεστικής επιτροπής και συντονίζει την υλοποίηση των αποφάσεών της.

δ) Είναι προϊστάμενος των υπηρεσιών του δήμου. Ως προϊστάμενος όλου του προσωπικού του δήμου εκδίδει τις πράξεις που προβλέπουν οι σχετικές διατάξεις για το διορισμό, τις κάθε είδους υπηρεσιακές μεταβολές και την άσκηση του πειθαρχικού ελέγχου.

ε) Συνυπογράφει τους βεβαιωτικούς καταλόγους και τα χρηματικά εντάλματα πληρωμής των δαπανών, οι οποίες έχουν εκκαθαριστεί από τη ναρμόδια υπηρεσία του δήμου.

στ) Υπογράφει τις συμβάσεις που συνάπτει ο δήμος.

ζ) Εκδίδει τις άδειες που προβλέπονται από τις διατάξεις που διέπουν τις αρμοδιότητες του δήμου.

η) Εκδίδει πιστοποιητικά προσωπικής και οικογενειακής κατάστασης των δημοτών, καθώς και τις βεβαιώσεις μόνιμης κατοικίας.

θ) Συνιστά ομάδες εργασίας και ομάδες διοίκησης έργου από μέλη του δημοτικού συμβουλίου, υπαλλήλους του δήμου, υπαλλήλους του δημόσιου τομέα ή ιδιώτες για τη μελέτη και επεξεργασία θεμάτων του δήμου, καθορίζοντας τον τρόπο οργάνωσης και λειτουργίας τους.

ι) Μπορεί να αναθέτει, χωρίς αμοιβή, την εποπτεία και το συντονισμό συγκεκριμένων δράσεων του δήμου σε μέλη του δημοτικού συμβουλίου.

2. Όταν δημιουργείται άμεσος και προφανής κίνδυνος ή απειλείται άμεση ζημία των δημοτικών συμφερόντων από την αναβολή λήψης απόφασης, ο δήμαρχος μπορεί να αποφασίσει για θέματα που ανήκουν στην αρμοδιότητα της οικονομικής ή της επιτροπής ποιότητας ζωής. Στην περίπτωση αυτή οφείλει να υποβάλει προς έγκριση τη σχετική απόφασή του κατά την επόμενη συνεδρίαση της αντίστοιχης επιτροπής.

3. Σε περίπτωση όπου τα ιδιωτικά συμφέροντα του δημάρχου ή συγγενή του έως το δεύτερο βαθμό εξ αίματος ή εξ αγχιστείας συγκρούονται με τα συμφέροντα του δήμου, ο δήμαρχος υποχρεούται να απέχει και τα αντίστοιχα καθήκοντα ασκεί αντιδήμαρχος ή σύμβουλος του επιτυχόντος συνδυασμού που ορίζεται από το δημοτικό συμβούλιο. Η μη τήρηση της υποχρέωσης αυτής συνιστά σοβαρή πειθαρχική παράβαση καθήκοντος.

4. Στις περιπτώσεις που ο δήμαρχος εκτελεί αποφάσεις σύμφωνα με τη ρύθμιση του εδαφίου β' της παραγράφου 1 του παρόντος, δεν υπέχει αστική, ποινική και πειθαρχική ευθύνη, εφόσον αυτές δεν έχουν ακυρωθεί, ανακληθεί ή ανασταλεί.

5. Ο δήμαρχος δεν θεωρείται υπόλογος κατά την έννοια του άρθρου 25 του π.δ. 774/1980 (ΦΕΚ 189 Α'), όπως ισχύει, και σε βάρος του επιτρέπεται καταλογισμός μόνο για δόλο ή βαριά αμέλεια.

6. Οι ρυθμίσεις των παραγράφων 4 και 5 ισχύουν και για τους αντιδημάρχους όταν σε αυτούς ανατίθεται η άσκηση αρμοδιοτήτων του δημάρχου.»

**► Σύμφωνα με το παραπάνω άρθρο 58 (Αρμοδιότητες του Δημάρχου) του νόμου 3852/2010 ο δήμαρχος δεν ορίζεται να διενεργεί την " απ' ευθείας ανάθεση " διότι δεν συμπεριλαμβάνεται στο παραπάνω άρθρο η συγκεκριμένη αρμοδιότητα αφού δεν προσδιορίζεται ρητά, ούτε καν διατυπώνεται**

Επομένως με τις προϋποθέσεις που θέτει το άρθρο 118 του ν.4412/2016, για την απευθείας ανάθεση έργου, μελέτης και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών υπηρεσιών, στην ουσία μεταφέρει την αρμοδιότητα αυτή στη Γενική Γραμματεία Υποδομών του Υπουργείου Υποδομών,

Μεταφορών και Δικτύων, όπου θα διενεργούνται υποχρεωτικά οι ηλεκτρονικές κληρώσεις της παρ. 5 του άρθρου 118 του ν.4412/2016, περιορίζοντας σημαντικά τις παρατυπίες ή καλύτερα τις αυθαιρεσίες που μεθοδεύονταν στην'' απευθείας ανάθεση''.

Όμως μέχρι την ανάπτυξη του ηλεκτρονικού συστήματος κληρώσεων της § 6 του ίδιου άρθρου, αν και όποτε γίνει, κρίνεται σκόπιμο σύμφωνα με την Εγκύκλιο 18/2016 του Υπουργού Υποδομών Μεταφορών & Δικτύων Χρήστου Σπίρτζη, να ακολουθείται η διαδικασία του άρθρου 117, δηλαδή του συνοπτικού διαγωνισμού, κυρίως από τους φορείς της αυτοδιοίκησης.

Διευκρινίζεται σαφώς ότι η απευθείας ανάθεση μικρών έργων (έως 6.500,00 €, πλέον ΦΠΑ), δεν καταργήθηκε αφού το άρθρο 15 του Π.Δ. 171/1987, ειδικά για την πρωτοβάθμια αυτοδιοίκηση, διατηρείται σε ισχύ (περίπτωση 67 της § 1 του άρθρου 377 του Ν. 4412/2016).

Επίλογος:

Ο Υπουργός με την ΕΓΚΥΚΛΙΟ 18/2016 έχει επιλέξει να απενεργοποιήσει τελείως την § 6 του άρθρου 118 του ν.4412/2016 της ηλεκτρονικής κλήρωσης (διαδικασία απευθείας αναθέσεων έως 20.000,00 € χωρίς ΦΠΑ).

Οι αναθέτουσες αρχές, αν και το καινούργιο νομοθετικό πλαίσιο στην § 5 του άρθρου 118 του ν.4412/2016 προβλέπει στην αρχή κάθε χρόνου να καταρτίζουν κατάλογο με όσους ενδιαφέρονται να συμμετάσχουν σε τέτοιας μορφής διαδικασίες, ακόμη δεν έχουν βρεί τον τρόπο σύνταξής τους.

**► Χωρίς την κατάρτιση τέτοιων καταλόγων δεν ισχύει η διαδικασία της §6 του άρθρου 118 του ν.4412/2016.**

**► Ίσως υπάρχουν λεπτομέρειες που δεν ξέρουμε.**

Έτσι

● Οι δήμαρχοι κατά την προσφιλή τους συνήθεια κάνοντας τεχνηέντως παρατυπία πάνω στον νόμο, βρήκαν τρόπο επικαλούμενοι:

A). Το άρθρο 209 (Προμήθειες-Υπηρεσίες-Μελέτες), του νόμου 3463/2006

B). Το άρθρο 58 (Αρμοδιότητες του Δημάρχου) του νόμου 3852/2010 ,

να κάνουν'' απευθείας αναθέσεις'' σε δικούς τους εργολάβους.

● Εμείς ούτως ή άλλως ελπίζουμε στην εύρυθμη λειτουργία του νέου νόμου και περιμένουμε την ώρα της ευθύνης της κυβέρνησης και του Υπουργού.

● Από την πλευρά της οργάνωσης μας ας συνεχίσουμε κάθε προσπάθεια έως ότου αυτό καταστεί εφικτό.

Με τιμή

ΜΑΝΔΡΟΥΚΑΣ ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ

ΜΕΛΟΣ Δ.Σ. ΣΑΤΕ