

ΓΝΩΜΑΤΕΥΣΗ

Εταιρεία – μέλος του ΣΑΤΕ υπέβαλε τα ακόλουθα ερωτήματα:

«1. Δεδομένου ότι η ΔΕΠΑΝΟΜ Α.Ε. έχει εξαιρεθεί από τις διατάξεις του ν. 1418/84 όπως τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε από τις διατάξεις του ν. 2229/94, με την Απόφαση Υα/9467/Φ.22/94, συνεπάγεται αυτό την εξαίρεσή της από την εφαρμογή των διατάξεων που ισχύουν σήμερα για την εκτέλεση των δημοσίων έργων;

2. Δεδομένου ότι ο συνολικός προϋπολογισμός του έργου είναι 4.197.336 € εκ των οποίων 3.531.336 € χρηματοδοτούνται από το ΠΕΠ Κρήτης 2000 – 2006 με συγχρηματοδότηση 75% από το Ευρωπαϊκό Ταμείο Περιφερειακής Ανάπτυξης (ΕΤΠΑ), έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του ν. 3263/2004 (πρότυπα συμβατικά τεύχη κλπ);

3. Είναι σύμφωνοι με τις κείμενες διατάξεις οι πρόσθετοι όροι στην διακήρυξη όταν δεν έχει εκδοθεί η απαιτούμενη σχετική απόφαση υπουργού ΠΕΧΩΔΕ (ν. 3316/05 άρθρο 42§9);»

Οι απαντήσεις μου στα ανωτέρω ερωτήματα έχουν ως ακολούθως:

1. Πράγματι, η ΔΕΠΑΝΟΜ, με την υπ' αρ. Υ4α/9467/Φ.22/94/Β/774 υπουργική απόφαση «Εξαίρεση της Δημόσιας Επιχείρησης Ανέγερσης Νοσηλευτικών Μονάδων (ΔΕΠΑΝΟΜ), από τις διατάξεις του ν. 1418/1984 όπως τροποποιήθηκαν και συμπληρώθηκαν με τις διατάξεις του ν. 2229/1994», έχει εξαιρεθεί από τη νομοθεσία περί δημοσίων έργων, όπως τουλάχιστον ίσχυε κατά το χρόνο έκδοσης της ανωτέρω υπουργικής απόφασης. Αντ' αυτής, για την ανάθεση και εκτέλεση έργων, καθώς και για την εκπόνηση μελετών και τη διενέργεια των συναφών προμηθειών, εφαρμόζεται ο «Κανονισμός Εκπόνησης Μελετών Εκτέλεσης Έργων και Συναφών Προμηθειών και Εργασιών» της ΔΕΠΑΝΟΜ, που εγκρίθηκε με την

υπ' αριθμ. ΕΔ2α/04/Φ1.3./1.6.84 απόφαση των Υπουργών Υγείας, Πρόνοιας και Κοιν. Ασφαλίσεων και Περιβάλλοντος, Χωροταξίας και Δημ. Έργων (ΦΕΚ 359/ Β'5.6.1984).

Είναι πρόδηλο, ότι πρόθεση του νομοθέτη ήταν να εξαιρέσει τη ΔΕΠΑΝΟΜ από την εκάστοτε ισχύουσα νομοθεσία περί δημοσίων έργων· επομένως, η ΔΕΠΑΝΟΜ εξαιρείται και σήμερα από τη νομοθεσία περί δημοσίων έργων, όπως ισχύει.

Σ.Α.Τ.Ε.

2. Ο ν. 3263/2004 εφαρμόζεται γενικά σε όλα τα δημόσια έργα, ανεξαρτήτως του ύψους του προϋπολογισμού τους ή της πηγής της χρηματοδότησής τους. Ειδικότερα, εάν αυτή είναι η έννοια του ερωτήματος, ο ν. 3263/2004 δεν εφαρμόζεται μόνο στα έργα που εμπίπτουν λόγω προϋπολογισμού στο πεδίο εφαρμογής του κοινοτικού δικαίου ή που χρηματοδοτούνται από κοινοτικά κονδύλια, αλλά σε όλα τα έργα που ανατίθενται από φορείς του ευρύτερου δημόσιου τομέα (άρθρ. 12 παρ. 1 του ν. 3263/2004).

Το θέμα που εν προκειμένω ανακύπτει είναι, κατά πόσο η ρητή εξαίρεση της ΔΕΠΑΝΟΜ από το ν. 1418/1984, πρέπει να εκληφθεί ως γενική εξαίρεση από την εκάστοτε ισχύουσα νομοθεσία περί δημοσίων έργων, επομένως και από το ν. 3263/2004, ο οποίος, κατά το χρόνο έκδοσης της προαναφερθείσας υπουργικής απόφασης, δεν υφίστατο. Κατά την άποψή μου, η εξαίρεση που θεσπίσθηκε με την προδιαληφθείσα υπουργική απόφαση έχει την έννοια της εξαίρεσης από την εκάστοτε ισχύουσα εσωτερική νομοθεσία περί δημοσίων έργων συνολικά και όχι μόνο από το ν. 1418/1984· επομένως, η ΔΕΠΑΝΟΜ εξαιρείται και από την εφαρμογή των διατάξεων του ν. 3263/2004, ο οποίος ισχύει παραλλήλως με το ν. 1418/1984 και αποτελεί και αυτός τμήμα της εσωτερικής περί δημοσίων έργων νομοθεσίας. Αυτονόητο βεβαίως είναι, ότι η ΔΕΠΑΝΟΜ δεν εξαιρείται, ούτε δύναται να εξαιρεθεί, από την κοινοτική νομοθεσία περί δημοσίων έργων.

Επομένως, η απάντησή μου στο δεύτερο ερώτημα είναι, ότι η ΔΕΠΑΝΟΜ εξαιρείται από την εφαρμογή των διατάξεων του ν. 3263/2004.

3. Δοθέντος ότι η ΔΕΠΑΝΟΜ εξαιρείται από την εφαρμογή της εσωτερικής νομοθεσίας περί δημοσίων έργων (ν. 1418/1984, ν. 3263/2004, π.δ. 609/1985 κ.λπ.), δεν ισχύουν ως προς αυτήν οι διατάξεις περί υποχρεωτικής εφαρμογής των προτύπων τευχών διακηρύξεων του Υ.ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε. καθώς και της παρ. του άρθρου 8 του ν. 3263/2004, περί της διαδικασίας και των προϋποθέσεων εισαγωγής πρόσθετων όρων στις ως άνω διακηρύξεις. Επομένως, η ΔΕΠΑΝΟΜ έχει το δικαίωμα να διαμορφώνει ελεύθερα και χωρίς ειδικότερες διαδικαστικές προϋποθέσεις το περιεχόμενο των διακηρύξεών της, υπό τον όρο βεβαίως ότι το περιεχόμενό τους δεν θα παραβιάζει τις θεμελιώδεις και γενικώς ισχύουσες αρχές της αναλογικότητας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, της διαφάνειας και της προστασίας του ελεύθερου ανταγωνισμού.

Σ.Α.Τ.Ε.

Με εκτίμηση,

Σταμάτης Σ. Σταμόπουλος.