

**ΠΑΝΟΣ ΖΥΓΟΥΡΗΣ-ΔΙΚΗΓΟΡΟΣ ΑΘΗΝΩΝ ΝΟΜΙΚΟΣ  
ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΕΝΩΣΗΣ ΔΗΜΩΝ ΚΑΙ  
ΚΟΙΝΟΤΗΤΩΝ ΕΛΛΑΔΟΣ  
ΜΠΟΥΜΠΟΥΛΙΝΑΣ 9-11 (2<sup>ος</sup> όροφος) ΑΘΗΝΑ  
ΤΗΛ:210-8259140-1-FAX: 210-8259235  
ΚΙΝ:6977506705  
E-mail: pzygouris@gmail.com**

## **ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ**

*Επί του προς την Ε.Δ.Ε.Υ.Α. με  
αριθμ.πρωτ.εισ. 1681/2-6-2011  
ερωτήματος*

Ερωτάται από τη Δ.Ε.Υ.Α. σχετικά με τις δυνατότητές της, ενόψει της διενέργειας ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια 5 ειδών χημικών, αφενός να κατακυρώσει την προμήθεια ενός είδους και να ακυρώσει το διαγωνισμό για τα υπόλοιπα τέσσερα είδη και αφετέρου να προκηρύξει νέο διαγωνισμό μικρότερου προϋπολογισμού και μάλιστα πρόχειρο, για τα εναπομείναντα είδη.

Ως προς τα ανωτέρω ερωτήματα, η γνώμη μας είναι η εξής:

Οι Δ.Ε.Υ.Α. αποτελούν νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου κοινωφελούς χαρακτήρα και ειδικότερα επιχειρήσεις Ο.Τ.Α. ειδικού σκοπού κατά το άρθρο 252 παρ. 4 και 5 του Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα (ΔΚΚ) που συνιστώνται βάσει ειδικών διατάξεων νόμου, εν προκειμένω του ν. 1069/80.

Ο νόμος 2286/1995 ορίζει στο άρθρο 1 αυτού ότι στο πεδίο εφαρμογής του εντάσσονται οι κάθε είδους προμήθειες αγαθών που ενεργούνται από

το Δημόσιο, τους Ο.Τ.Α., τα Ν.Π.Δ.Δ. που αποτελούν οργανισμούς της καθ' ύλη αυτοδιοίκησης, **τις δημόσιες και παραχωρηθείσες επιχειρήσεις και οργανισμούς, τις τράπεζες που ανήκουν στο νομικό πρόσωπο του Δημοσίου, τα κρατικά νομικά πρόσωπα ιδιωτικού δικαίου, τις συνδεδεμένες επιχειρήσεις αυτών και τις ενώσεις που συγκροτούνται από έναν ή περισσότερους από τους παραπάνω φορείς.**

Περαιτέρω, το π.δ. 28/80 ορίζει στο άρθρο 70 παρ. 4 αυτού ότι το πεδίο εφαρμογής του περιλαμβάνει τα έργα και τις προμήθειες των συνδέσμων Δήμων και Κοινοτήτων, των δημοτικών και κοινοτικών ιδρυμάτων και **των νομικών προσώπων που έχουν συσταθεί στους Δήμους και τις Κοινότητες ανεξαρτήτως της νομικής μορφής αυτών.**

Επίσης, η υπ' αριθμ. 11389/1993 Υ.Α. (Ε.Κ.Π.ΟΤΑ) ορίζει ότι στο πεδίο εφαρμογής της εντάσσονται οι προμήθειες πάσης φύσεως υλικών που εκτελούνται από τους Δήμους, τις Κοινότητες, τους Συνδέσμους τους, τα δημοτικά και κοινοτικά ιδρύματα και τα λοιπά δημοτικά νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου.

Από το ανωτέρω νομοθετικό πλαίσιο συνάγεται ότι στη συγκεκριμένη περίπτωση θα πρέπει να εφαρμοστεί, ως ειδικότερο, το π.δ. 28/80. Η δε παρ. 1 του άρθρου 11 του εν λόγω π.δ. αναφέρει ότι η εκτέλεση προμηθειών ενεργείται επί τη βάση της μελέτης και της συμβάσεως, συναπτόμενης κατόπιν τακτικής δημοπρασίας (ανοιχτός διαγωνισμός), πλην των περιπτώσεων όπου κατά το νόμο αυτή δεν απαιτείται.

Συμπληρωματικά, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 12 του ν. 2286/1995, οι διαδικασίες συνάψεως συμβάσεων προμηθειών διακρίνονται σε συνοπτικές, ανοικτές, κλειστές και με διαπραγμάτευση : α) ανοικτές είναι οι διαδικασίες (ανοιχτός διαγωνισμός) στις οποίες κάθε

ενδιαφερόμενος προμηθευτής μπορεί να υποβάλλει προσφορά, β) κλειστές είναι εκείνες (κλειστός διαγωνισμός) στις οποίες μόνο οι προμηθευτές οι οποίοι έχουν προσκληθεί από το φορέα που διενεργεί το διαγωνισμό μπορούν να υποβάλλουν προσφορά, γ) συνοπτικές (πρόχειρος διαγωνισμός) είναι εκείνες που διενεργούνται μόνο για τη σύναψη συμβάσεων προμηθειών αγαθών αξίας κατώτερης από ένα ορισμένο ποσό ετήσιας συνολικής δαπάνης, καθοριζόμενης με απόφαση του Υπουργού Εμπορίου και δ) με διαπραγμάτευση (εξαιρετική ή απευθείας ανάθεση) είναι εκείνες στις οποίες οι επί μέρους φορείς προσφεύγουν στους προμηθευτές της επιλογής τους και διαπραγματεύονται τους όρους των υπό σύναψη συμβάσεων με έναν ή περισσότερους από αυτούς, με ή χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού.

Σύμφωνα με την ΥΑ Π1/3305/3.11.2010 (ΦΕΚ Β'1789/12.11.2010) το προαναφερθέν ποσό ορίστηκε στην περίπτωση του πρόχειρου διαγωνισμού σε 60.000,00 ευρώ άνευ ΦΠΑ. και στην περίπτωση της απευθείας ανάθεσης σε 20.000,00 ευρώ άνευ ΦΠΑ. Σημειωτέον ότι στις διαδικασίες του κλειστού και του ανοικτού διαγωνισμού απαιτείται προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού. Επίσης, το άρθρο 2 παρ. 13 του ν. 2286/1995 ορίζει ότι η διαδικασία της απευθείας ανάθεσης προβλέπεται αποκλειστικά σε συγκεκριμένες μόνο περιπτώσεις μεταξύ των οποίων συμπεριλαμβάνονται οι κατεπείγουσες περιπτώσεις (ο νόμος τις ερμηνεύει αυστηρά ως λόγους που οφείλονται σε αυταπόδεικτα απρόβλεπτες καταστάσεις εξαιτίας των οποίων δεν είναι δυνατόν να τηρηθούν οι προθεσμίες που προβλέπονται από τους κανονισμούς προμηθειών).

Πέραν της εφαρμογής του π.δ. 28/80 και συμπληρωματικά του ν. 2286/1995, εν προκειμένω τυγχάνει απευθείας εφαρμογής και ο ν. 1069/80, το άρθρο 5 παρ. 2 (ε) του οποίου ορίζει ότι το Δ.Σ. έκαστης Δ.Ε.Υ.Α. αποφασίζει περί της αναθέσεως συντάξεως μελετών, έργων και προμηθειών και εγκρίνει αυτές, καθώς και περί του τρόπου εκτέλεσης των έργων και ενέργειας των προμηθειών της επιχείρησης και εγκρίνει τις προς τούτο αναγκαίες δαπάνες, υποβάλλοντας αντίγραφο στο αρμόδιο όργανο Ο.Τ.Α. για τον κατά νόμο έλεγχο.

Επίσης, το άρθρο 22 του ν. 1069/80 επισημαίνει ότι τα έργα και οι προμήθειες για την κατασκευή, συντήρηση και λειτουργία των συστημάτων ύδρευσης και αποχέτευσης εκτελούνται από την επιχείρηση, ενώ περί του τρόπου εκτέλεσης των έργων και ενέργειας των προμηθειών αποφασίζει το Δ.Σ. της επιχείρησης. Εξυπακούεται, ωστόσο, ότι οι ανωτέρω διατάξεις δεν καθιδρύουν κυριαρχική και αυθαίρετη αρμοδιότητα του Δ.Σ. προς διενέργεια προμηθειών, αλλά καθορίζουν την αρμοδιότητα αυτού, η οποία πρέπει να ασκείται σε συμφωνία με το ισχύον και εκτεθέν ανωτέρω νομοθετικό πλαίσιο.

Εν προκειμένω, η Δ.Ε.Υ.Α. προχώρησε σε διενέργεια ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια υλικών και συγκεκριμένα πέντε ειδών χημικών. Σύμφωνα με τους όρους του διαγωνισμού, ο κάθε ενδιαφερόμενος είχε δικαίωμα να καταθέσει προσφορά για όσα από τα είδη επιθυμούσε και όχι απαραίτητως σωρευτικά και για τα πέντε είδη. Από τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής έγινε δεκτή μόνο μία εταιρία, η οποία είχε καταθέσει προσφορά μόνο για ένα από τα πέντε είδη χημικών. Προχωρώντας σε υπαγωγή των παραπάνω πραγματικών περιστατικών στο νομικό πλαίσιο που αναλύθηκε ανωτέρω, η Δ.Ε.Υ.Α., αφενός έχει νομίμως τη δυνατότητα να κατακυρώσει την προμήθεια ενός

μόνο είδους χημικού και αφετέρου, για τα υπόλοιπα τέσσερα είδη μπορεί να προκηρύξει νέο διαγωνισμό, με διαφορετικές ποσότητες και μικρότερο προϋπολογισμό και μάλιστα πρόχειρο διαγωνισμό, με απόφαση Δ.Σ. σύμφωνη με τις διατυπώσεις και τους ορισμούς των προαναφερθέντων νόμων.

Αθήνα, 9.9.2011

Ο γνωμοδοτών δικηγόρος,

Πάνος Ζυγούρης