



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΑΣ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ υπ' αριθ. 523/2008

ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
Ε' ΤΜΗΜΑΤΟΣ

Συνεδρίαση της 24^{ης} Νοεμβρίου 2008

Σύνθεση:

Πρόεδρος: Νικόλαος Μαυρίκας, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Μέλη:

Ιωάννης Διονυσόπουλος, Ιωάννα Καραγιαννοπούλου,
Παναγιώτης Παναγιωτουνάκος και Βασιλική Πανταζή, Νομικοί
Σύμβουλοι.

Εισηγητής:

Νικόλαος Μαυρίκας, Νομικός Σύμβουλος.

Αριθμ. Ερωτήματος: Υπ' αριθμ. 61556/3-10-2008 έγγραφο Δ/σης Τεχνικών
Υπηρεσιών (Τμήμα Γενικών Υποθέσεων) Υπουργείου
Εσωτερικών.

Περίληψη Ερωτήματος: Ποία τα έχοντα αποφασιστική αρμοδιότητα όργανα των
πρωτοβάθμιων Ο.Τ.Α., προκειμένου περί προμηθειών, που
διενεργούνται με απευθείας ανάθεση, με διαγωνισμό (τακτικό ή
πρόχειρο) και με διαπραγμάτευση, ενόψει, τόσο των
διατάξεων των άρθρων 209 παρ. 1, 103 παρ. 2γ και 93 παρ. 1
του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων, όσο και εκείνων των
άρθρων 21 και 23 του Ενιαίου Κανονισμού Προμηθειών των
Ο.Τ.Α. (ΕΚΠΟΤΑ).

Επί του πρόσθεν ερωτήματος, το τμήμα, ενγλωμοδότησεν, ομοφώνως, ως ακολούθως:

II.αι. Από τη διάταξη της παραγράφου 1 του άρθρου 209 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (κυρωτ. ν. 3463/2006, Α-114) ορίζεται, ότι :

«Οι προμήθειες των Δήμων, των Κοινοτήτων, των πάσης φύσεως Συνδέσμων
 " τους, των νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου και των ιδρυμάτων τους
 " διενεργούνται σύμφωνα με τις διατάξεις του Ενιαίου Κανονισμού Προμηθειών των
 " Ο.Τ.Α. (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.), όπως ισχύει, με την επιφύλαξη των ειδικών ρυθμίσεων του
 " π.δ. 370/1995 (Φ.Ε.Κ. 199 Α'), όπως αυτές έχουν τροποποιηθεί από το π.δ.
 105/2000 (Φ.Ε.Κ. 100 Α') και των αντίστοιχων του π.δ. 57/2000 (Φ.Ε.Κ. 45 Α')».

ii. Εξάλλου, κατά την περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 103 του ανωτέρω Κώδικα, η Δημορχιακή Επιτροπή «αποφασίζει για την έγκριση των
 " δαπανών και τη διάθεση των πιστώσεων του προϋπολογισμού, με εξαίρεση τις
 " περιπτώσεις της παρ. 1 του άρθρου 101, της παρ. 2 του άρθρου 140, των
 " παραγράφων 3, 4 και 5 του άρθρου 158 και των άρθρων 202, 220, καθώς και στις
 " περιπτώσεις απευθείας ανάθεσης προμηθειών, παροχής υπηρεσιών, εκπόνησης μελετών και εκτέλεσης έργων σε εξαιρετικά επείγουσες περιπτώσεις».

iii. Περαιτέρω, κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 93 του ίδιου Κώδικα το δημοτικό συμβούλιο αποφασίζει για όλα τα θέματα που αφορούν το Δήμο, εκτός από εκείνα που ανήκουν στην αρμοδιότητα του δημάρχου ή της δημορχιακής επιτροπής.

iv. Επισημαίνεται, ακόμη, ότι σύμφωνα με το άρθρο δεύτερο του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων και από την έναρξη ισχύος του (η οποία σύμφωνα και με το άρθρο τέταρτο είναι, πλέον, από 1-1-2007, καθολική) καταργείται ο προϊσχύσας Δ.Κ.Κ. (π. δ/μα 410/1995), καθώς και κάθε άλλη γενική ή ειδική διάταξη αντίθετου περιεχομένου.

βι. Με την υπ' αριθμ. 11389/1993 (Φ.Ε.Κ. τ.Β 185 και 550/1993) Απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών (κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 11 ν. 1797/1988-Α, 164) και των άρθρων 1 παρ. 2 και 3 και 38 παρ. 1 και 2 του ν. 2000/1991, Α-206) θεσπίστηκε Ενιαίος Κανδνισμός Προμηθειών των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.).

ii. Κατά το άρθρο 21 παρ. 1 του ανωτέρω Ενιαίου Κανονισμού, αρμόδιο όργανο, προκειμένου τακτικού διαγωνισμού για την ολική ή μερική κατακύρωση της προμήθειας καθώς και για τη ματαίωση των αποτελεσμάτων και επανάληψή του (με τροποποίηση ή

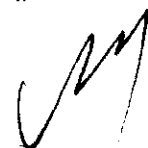
μη των όρων και των τεχνικών προδιαγραφών) είναι, για τους Δήμους, η δημορχιακή επιτροπή (ή το Κοινοτικό συμβούλιο για τις Κοινότητες).

iii. Σύμφωνα με το άρθρο 23 παρ. 2 του ίδιου Κανονισμού, αρμόδιο όργανο για τη διενέργεια προμήθειας με διαδικασία διαπραγμάτευσης, είναι το δημοτικό ή κοινοτικό συμβούλιο. Επίσης, αρμόδιο όργανο να αποφασίσει για την απευθείας ανάθεση προμήθειας μέχρι του ορίου που καθορίζεται από την αρ. 27319/2002 (Φ.Ε.Κ. 945 Β') κοινή απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών και Ανάπτυξης είναι ο δήμαρχος. Επιπροσθέτως στις διατάξεις του άρθρου 23 παρ. 4 και 6 του αυτού Κανονισμού ορίζεται ότι αρμόδιο όργανο να αποφασίσει για προμήθεια με πρόχειρο διαγωνισμό μέχρι του ορίου που εκάστοτε ορίζεται, καθώς και για την έγκριση του αποτελέσματος του πρόχειρου διαγωνισμού είναι ο δήμαρχος.

II.α. Όπως προκύπτει από την προπαρατεθείσα διάταξη της παραγράφου 1 του άρθρου 209 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων, υφίσταται, δια ρητής παραπομπής, ειδική πρόβλεψη για τη διενέργεια των προμηθειών από του πρωτοβάθμιους Ο.Τ.Α. σύμφωνα με τις ρυθμίσεις του Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α., υπό την επιφύλαξη συγκεκριμένων διατάξεων, οι οποίες όμως δεν συνάπτονται με τον Κ.Δ.Κ.

β. Η ανωτέρω παραπομπή στον προειρημένο Κανονισμό, ως γενική και αδιάστικτη, ως προς το εύρος εφαρμογής τούτου, δεν μπορεί να θεωρηθεί, ότι καταλαμβάνει, μόνον, την ακολουθούμενη, κατά περίπτωση διαδικασία, αλλά εμπεριέχει ελλείπει οιασδήποτε διάκρισης και τα αντίστοιχα όργανα διενέργειας της οικείας κατηγορίας προμήθειας. Υπό τυχόν αντίθετη εκδοχή θα έπρεπε να υφίσταται και ρητή επιφύλαξη ως προς τη γενική ή ειδική αρμοδιότητα των μονομελών και συλλογικών αιρετών οργάνων των Ο.Τ.Α., όπως αυτές οριοθετούνται στον Κ.Δ.Κ.

γ. Κατά την προπαρατεθείσα παραδοχή δεν τίθεται θέμα αντίθεσης των διατάξεων του Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α. προς εκείνες των άρθρων 103 παρ. 2γ και 93 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων και εντεύθεν προβληματισμός, εάν οι μεν κατισχύουν των δε, τοσούτο μάλλον, καθόσον, η πρόβλεψη της παραγρ. 2γ του άρθρου 103 του Κ.Δ.Κ. για την απευθείας ανάθεση προμήθειας από τη Δημορχιακή Επιτροπή, κατά το σκέλος και μόνον που συνυφαίνεται με τη συνδρομή εξαιρετικά επείγουσας περίπτωσης, ενέχει ρυθμιστική αυτοτέλεια, έναντι εκείνης του άρθρου 23 παρ. 2 του Κανονισμού, όπου προκειμένης απευθείας ανάθεσης προμήθειας, απεξαρτημένης από τη συνδρομή εξαιρετικά επείγουσας περίπτωσης, η σχετική αρμοδιότητα απονέμεται στο δημοτικό



συμβούλιο ή στο δήμαρχο (μέχρι του ορίου ποσού, που καθορίζεται από την υπ' αριθμ. Π1/7446/2002 Κ.Υ.Α.).

δ. Επισημειώνεται, ότι, ως εδέχθη η υπ' αριθμ. 321/2008 γνωμοδότηση του Γ' Τμήματος, η προεκτεθείσα διάταξη της παραγρ. 2 περ. γ' του Κ.Δ.Κ., προκειμένης απευθείας ανάθεσης εκτέλεσης έργου, υπό τη συνδρομή κατεπείγουσας περίπτωσης, κασιχύει ως νεότερη και ειδική των διατάξεων του π.δ/τος 171/1987 («όργανα που αποφασίζουν ή γνωμοδοτούν σε θέματα έργων που εκτελούνται από τους Ο.Τ.Α.»).

Η ανωτέρω, όμως, γνωμοδότηση επίστηρίχθηκε στο γεγονός ότι ο Κ.Δ.Κ. δεν διαλαμβάνει οποιαδήποτε παραπομπή στο π.δ/μα 171/1987, κατ' αντίθεση προς την προμνημονευθείσα ρητή παραπομπή της διατάξεως της παραγράφου 1 του άρθρου 209 του Κ.Δ.Κ. προς το σύνολο των ρυθμίσεων του Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α., εφόσον πρόκειται για προμήθεια.

III. Κατ' ακολουθίαν προς τις ανωτέρω σκέψεις, το τμήμα εγνωμοδότησεν, ομοφώνως, ότι ενόψει της ρητής παραπομπής της παραγράφου 1 του άρθρου 209 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων στον ΕΚΠΟΤΑ, οι διατάξεις του προμνημονευθέντος Ενιαίου Κανονισμού, για τις προμήθειες, που διενεργούνται από τους πρωτοβάθμιους Ο.Τ.Α. με διαγωνισμό (τακτικό ή πρόχειρο), με διαπραγμάτευση και με απευθείας ανάθεση, καταλαμβάνουν και τα αποφασιστικά όργανα, τα οποία ασκούν τις αντίστοιχες αρμοδιότητες.

Ειδικώς, ελλείπει ρητής πρόβλεψης, στον προειρημένο Ενιαίο Κανονισμό, προκειμένης προμήθειας που συνυφαίνεται με τη συνδρομή εξαιρετικά επείγουσας περίπτωσης αρμόδια είναι, κατ' άρθρο 103 παρ. 2γ Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων η οικεία δημαρχιακή επιτροπή.

ΕΘΕΩΡΗΘΗ

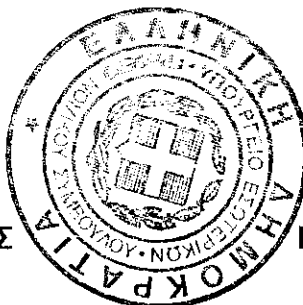
Αθήνα, 24/11/2008

Ο Πρόεδρος

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Θ. ΜΑΥΡΙΚΑΣ

Αντιπρόεδρος

Νομικού Συμβουλίου του Κράτους



Ο Εισηγητής

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Θ. ΜΑΥΡΙΚΑΣ

Αντιπρόεδρος

Νομικού Συμβουλίου του Κράτους