

Αθήνα, 18 Ιανουαρίου 2006

ΓΝΩΜΑΤΕΥΣΗ

Εταιρεία - μέλος του ΣΑΤΕ υπέβαλε τα ακόλουθα δύο ερωτήματα:

- «1. Εταιρεία που κατατάχθηκε το έτος 2003 στο ΜΕΕΠ σύμφωνα με το Ν. 2940/2001, σε περίπτωση έκτακτης αναθεώρησης μετά την συμπλήρωση της διετίας και εντός του έτους 2005, μπορεί να επικαλεσθεί την εμπειρία της τριετίας 2002, 2003 και 2004;
2. Σε περίπτωση κατάταξης μετά από συγχώνευση, το νέο πτυχίο θα ισχύει για μία εξαετία;»

Οι απαντήσεις μου στα ανωτέρω ερωτήματα έχουν ως ακολούθως:

1.1. Με το άρθρο 4 του Ν. 2940/2001 αντικαταστάθηκε στο σύνολό του το άρθρο 16 του Ν. 1418/1984. Το νέο άρθρο 16 του Ν. 1418/1984 (δηλ. το άρθρο 4 του Ν. 2940/2001) καταρτίσθηκε ειδικά για να ρυθμίσει τη διαδικασία της εφάπαξ διενεργηθείσας έκτακτης επανάκρισης όλων των εργοληπτικών επιχειρήσεων βάσει του Ν. 2940/2001. Για τον λόγο αυτό οι διατάξεις του είναι προσαρμοσμένες στις ανάγκες της διαδικασίας αυτής, πολλές δε εξ αυτών έχουν απολύτως εξειδικευμένο χαρακτήρα, με αναφορές σε συγκεκριμένα στοιχεία και χρονικές περιόδους, γεγονός που τις καθιστά εκ φύσεως εφάπαξ εφαρμογής. Ταυτοχρόνως, το άρθρο αυτό αποτελεί και τη μόνη νομοθετική διάταξη (όπως έχει εξειδικευθεί με το Π.Δ. 105/2004, που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση της παρ. 1 αυτού, και την ΥΑ Δ17α/04/50/Φ.Ν.430/02-10-2001, που και αυτή έχει εκδοθεί δυνάμει νομοθετικής εξουσιοδότησεως που περιέχεται στο ανωτέρω άρθρο), η οποία ρυθμίζει τη διαδικασία εγγραφής, κατάταξης και αναθεώρησης των εργοληπτικών επιχειρήσεων στο ΜΕΕΠ· ως εκ τούτου, κατ' ανάγκη, διότι διαφορετικά θα ήταν αδύνατο να λειτουργήσει το ΜΕΕΠ μετά την ολοκλήρωση της έκτακτης επανάκρισης του Ν. 2940/2001, το πλείστο των ρυθμίσεών του, με την εξαίρεση εκείνων που ως εκ του περιεχομένου τους αφορούσαν αποκλειστικά και μόνο την έκτακτη επανάκριση, εξακολουθούν να ισχύουν και να διέπουν την εγγραφή, κατάταξη και αναθεώρηση των εργοληπτικών επιχειρήσεων.

Ειδικότερα, οι διατάξεις του άρθρου 16 του Ν. 1418/1984 υποδιαιρούνται σε τρεις κατηγορίες: α) Αυτές που ως εκ της φύσεώς τους ήσαν εφάπαξ εφαρμογής, μετά δε την ολοκλήρωση της έκτακτης επανάκρισης των εργοληπτικών επιχειρήσεων των ετών 2001 και 2002 έπαυσαν να ισχύουν. β) Όσες είχαν εξ αρχής χαρακτήρα διαρκούς ισχύος διάταξης και δύνανται να εφαρμόζονται ως έχουν στο διηνεκές. γ) Τέλος, οι διατάξεις εκείνες οι οποίες, ενώ προορίζονταν να εφαρμοσθούν εφάπαξ κατά την προεκτεθείσα έκτακτη επανάκριση, κατ' ανάγκη, ελλείψει άλλων ειδικότερων νομοθετικών ρυθμίσεων, τυγχάνουν αναλογικής εφαρμογής και στις παγίως διενεργούμενες τακτικές και έκτακτες αναθεωρήσεις των εργοληπτικών επιχειρήσεων. Στην τελευταία αυτή κατηγορία υπάγονται και οι διατάξεις των παρ. 26 έως 38 του άρθρου 16 του Ν. 1418/1984, στις οποίες γίνεται αναφορά σε κύκλο εργασιών της τριετίας 1998 - 2000. Οι διατάξεις αυτές εφαρμόζονται αναλογικώς στις αναθεωρήσεις των εργοληπτικών επιχειρήσεων (είτε τακτικές είτε έκτακτες), όπου δε γίνεται αναφορά σε κύκλο εργασιών της τριετίας 1998 - 2000 νοούνται τα τρία προηγούμενα της υποβολής της αίτησης αναθεώρησης έτη.¹

1.2. Η λήψη υπόψη των τριών προηγούμενων της υποβολής της αίτησης αναθεώρησης ετών αφορά όλες τις μορφές αναθεώρησης, ήτοι την τακτική, την έκτακτη με αίτηση της επιχείρησης και την έκτακτη με πρωτοβουλία της υπηρεσίας, εφόσον στην τελευταία γίνεται εφαρμογή του Τύπου Κατάταξης του άρθρου 4 του Ν. 2940/2001 (νυν άρθρο 16 του Ν. 1418/1984). Επομένως, σε περίπτωση που εργοληπτική επιχείρηση υποβάλει αίτηση έκτακτης αναθεώρησης του εργοληπτικού της πτυχίου μετά τη συμπλήρωση διετίας από την ολοκλήρωση της έκτακτης επανάκρισης, θα

¹ Βλ. σχετικά ΓνΝΣΚ 252/2004, σελ. 11 § 3. Αναφέρει συγκεκριμένα το κρίσιμο εδάφιο της εν λόγω γνωμοδότησης του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους: «Οι διατάξεις που αφορούν την εφαρμογή του Τύπου κατάταξης εξακολουθούν να εφαρμόζονται, με τις αλλαγές που επέφερε το π.δ. 105/2004, στα θέματα του Συντελεστή Γ (βλέπ. άρθρο 1 του π.δ.), τα μεγέθη του Τύπου (άρθρο 2) και την ελάχιστη απαιτούμενη βαθμολογία για την κατάταξη στις τάξεις 3η έως 7η. Κατά τα λοιπά, όπου στις διατάξεις των παρ. 26 έως 38 γίνεται αναφορά σε εμπειρία της τριετίας 1998 - 2000, νοούνται κατά την παρ. 2 τα τρία προηγούμενα της υποβολής αίτησης αναθεώρησης έτη, όπου αναφέρονται οι προσωρινές καταστάσεις του έτους 2000 νοούνται οι αντίστοιχες του προηγούμενου της αίτησης έτους κ.λ.π. Και τούτο γιατί κατά την έννοια του άρθρου 16 του ν. 1418/84, οι διατάξεις των παρ. 2 - 38 έχουν γενική κατ' αρχήν εφαρμογή στο θέματα εγγραφής κατάταξης και αναθεώρησης στο Μητρώο Εργολ/κών Επιχ/σεων, εξαιρουμένων μόνον των διατάξεων που εκ των πραγμάτων δεν είναι δυνατή η εφαρμογή τους μετά την επανάκριση, ενώ για κάποιες άλλες διατάξεις επήλθαν ήδη τροποποιήσεις με το π.δ. 105/2004.»

ληφθούν υπόψη για τον υπολογισμό του κύκλου εργασιών (εμπειρίας) κατά την εφαρμογή του Τύπου Κατάταξης του άρθρου 4 του Ν. 2940/2001 (νυν άρθρο 16 του Ν. 1418/1984) τα τρία προηγούμενα του έτους της υποβολής της αίτησης έκτακτης αναθεώρησης έτη² ήτοι, αν η αίτηση έκτακτης αναθεώρησης υποβληθεί το έτος 2005, θα ληφθούν υπόψη κατά την εφαρμογή του Τύπου Κατάταξης τα έτη 2002, 2003 και 2004, ενώ αν υποβληθεί το 2006, θα ληφθούν υπόψη τα έτη 2003, 2004 και 2005. Αντίθετη άποψη, σύμφωνα με την οποία, ειδικά για την περίπτωση της έκτακτης αναθεώρησης με πρωτοβουλία της επιχείρησης, πρέπει να ληφθούν υπόψη τα δύο και όχι τα τρία προηγούμενα του χρόνου υποβολής της αίτησης έτη, είναι κατά τη γνώμη μου εσφαλμένη, τούτο δε για τους εξής λόγους:

α) Η εφαρμοστέα εν προκειμένω νομοθεσία - ήτοι οι παρ. 17 και επόμενες του άρθρου 16 του Ν. 1418/1984 καθώς και το άρθρο 4 της ΥΑ Δ17α/04/50/Φ.Ν.430/02-10-2001 (ΦΕΚ/Β/1314/10-10-01), όπως ισχύει τροποποιημένο από την ΥΑ Δ15/ΟΙΚ/17294/01-06-2005 (ΦΕΚ/Β/758/06-06-05) - δεν διακρίνει ανάμεσα σε τακτική και έκτακτη αναθεώρηση με αίτηση της επιχείρησης ως προς το υπό κρίση ζήτημα των ετών που δέον να ληφθούν υπόψη για τον υπολογισμό του κύκλου εργασιών που θα εισαχθεί στον Τύπο Κατάταξης ως αριθμητής του κλάσματος α1. Επομένως, είτε πρόκειται για τακτική αναθεώρηση είτε για έκτακτη αναθεώρηση με αίτηση της επιχείρησης, για τον υπολογισμό του κύκλου εργασιών θα ληφθούν υπόψη τα τρία προηγούμενα του έτους υποβολής της αίτησης αναθεώρησης έτη, ελλείψει ειδικότερης ρύθμισης για την έκτακτη αναθεώρηση με πρωτοβουλία της επιχείρησης και με δεδομένο ότι οι αναφορές στην τριετία 1998 - 2000 λογίζονται αναλογικώς ως αναφορές στην προηγούμενη της αίτησης αναθεώρησης τριετία.²

β) Εάν υιοθετηθεί η άποψη περί διετίας, τότε καθίσταται αδύνατη η ορθή εφαρμογή του Τύπου Κατάταξης του άρθρου 4 του Ν. 2940/2001. Τούτο, διότι ο Τύπος Κατάταξης είναι έτσι δομημένος, ώστε για να λειτουργήσει πρέπει απαραίτητως να εισαχθεί στον αριθμητή του κλάσματος α1 του Τμήματος Α ο κύκλος εργασιών τριών και όχι δύο ετών. Σε περίπτωση που εισαχθεί ο κύκλος εργασιών δύο ετών, η μαθηματική ισορροπία του Τύπου Κατάταξης διαταράσσεται ουσιαστικά διότι, ενώ ο παρονομαστής θα παραμένει ο ίδιος, ο

² ibid.

αριθμητής θα εμφανίζεται πλασματικά μειωμένος, εφόσον θα αποτελείται από τον κύκλο εργασιών δύο και όχι τριών ετών. Κατά συνέπεια, το αποτέλεσμα εφαρμογής του Τύπου θα είναι σοβαρότατα αλλοιωμένο και μάλιστα σε βάρος της εκτάκτως αναθεωρούμενης εργοληπτικής επιχείρησης, εφόσον το πηλίκο της κλασματικής διαίρεσης θα είναι μικρότερο, με επακόλουθο η εργοληπτική επιχείρηση να συγκεντρώνει, πλασματικά και αντίθετα προς την πρόδηλη νομοθετική βούληση, λιγότερες μονάδες για την κατάταξή της μέσω της διαδικασίας της έκτακτης αναθεώρησης κατόπιν δικής της αιτήσεως.

γ) Περαιτέρω, το γεγονός ότι η αίτηση για έκτακτη αναθεώρηση με πρωτοβουλία της επιχείρησης δύναται να υποβληθεί μετά την παρέλευση διετίας από την έκτακτη επανάκριση (άρθρ. 16 παρ. 12 του Ν. 1418/1984) δεν συνεπάγεται καθ' οιανδήποτε νομική ή λογική αναγκαιότητα ότι για τον υπολογισμό του κύκλου εργασιών πρέπει να ληφθούν υπόψη τα δύο αντί για τα τρία προηγηθέντα έτη. Τουναντίον, ο ελάχιστος χρόνος που πρέπει να παρέλθει για να αποκτήσει μία εργοληπτική επιχείρηση δικαίωμα να υποβάλει αίτηση έκτακτης αναθεώρησης ουδόλως συνδέεται με το χρονικό διάστημα που θα ληφθεί υπ' όψη για τον υπολογισμό του κύκλου εργασιών που θα εισαχθεί στον Τύπο Κατάταξης.

δ) Τέλος, η άποψη ότι στην περίπτωση της έκτακτης αναθεώρησης με αίτηση της επιχείρησης πρέπει να ληφθούν υπόψη τα δύο τελευταία πριν από την υποβολή της αίτησης αναθεώρησης έτη στερείται νομικού ερείσματος και εμφανίζεται ως παντελώς αυθαίρετη, αφού και σε καμία άλλη διάταξη της ισχύουσας νομοθεσίας, πέραν των προαναφερθεισών, δεν γίνεται αναφορά σε δύο έτη.

1.3. Εν όψει των προαναφερθέντων, η απάντησή μου στο πρώτο υποβληθέν ερώτημα έχει ως ακολούθως: Η εμπειρία (κύκλος εργασιών) που πρέπει και δικαιούται να επικαλεσθεί η ερωτώσα εταιρεία, σε περίπτωση που έχει υποβάλει αίτηση έκτακτης αναθεώρησης εντός του έτους 2005, είναι η εμπειρία (κύκλος εργασιών) της προηγηθείσας του έτους της υποβολής της αίτησης τριετίας, ήτοι της τριετίας 2002 - 2004.

2. Η παρ. 8 του άρθρου 16 του Ν. 1418/1984 αναφέρει τα εξής: «*Η κατάταξη στις κατηγορίες και τις τάξεις του Μ.Ε.ΕΠ. ισχύει για μία τριετία*

(τακτική αναθεώρηση). Κατ' εξαίρεση η έκτακτη κατάταξη των εργοληπτικών επιχειρήσεων που προέρχονται από συγχώνευση επιχειρήσεων του Μ.Ε.ΕΠ., οι οποίες και κρίνονται με τη διαδικασία που προβλέπεται στις παραγράφους 17 και επόμενες, ισχύει για μία εξαετία». Όπως προκύπτει σαφέστατα από τη διατύπωση της διάταξης, η εξαετία ισχύει μόνο για τις εκτάκτως επανακριθείσες εργοληπτικές που προήλθαν από συγχώνευση σύμφωνα με την παράγραφο 17 του ως άνω άρθρου. Σημειωτέον, επίσης, ότι η παρ. 17 ήταν ως εκ της φύσεώς της εφάπαξ εφαρμογή και πλέον δεν ισχύει. Επομένως, για τις αναθεωρούμενες είτε τακτικώς είτε εκτάκτως εργοληπτικές επιχειρήσεις που προέρχονται από συγχώνευση η κατάταξή τους ισχύει για μία τριετία και όχι για μία εξαετία.

Με εκτίμηση,

Σταμάτης Σ. Σταμόπουλος.