

Αθήνα, 13.4.2005

ΓΝΩΜΑΤΕΥΣΗ

Η εταιρεία - μέλος του ΣΑΤΕ «Σ. ΤΣΑΓΚΟΥΜΑΓΚΟΣ Α.Τ.Ε.» υπέβαλε το ακόλουθο ερώτημα:

«Σύμφωνα με το άρθρο 5 παράγραφος 8 του Ν. 1418/1984 καθώς και το άρθρο 1 του Ν. 2940/2001 «στις διακηρύξεις η αναθέτουσα αρχή μπορεί να επιβάλλει στον ανάδοχο της σύμβασης να αναθέσει σε τρίτες εργοληπτικές επιχειρήσεις, εγγεγραμμένες στο ΜΕΕΤ, συμβάσεις που αντιπροσωπεύουν το 30% της συνολικής αξίας των έργων που αποτελούν το αντικείμενο της σύμβασης». Έχει λοιπόν η αναθέτουσα αρχή το δικαίωμα αυτό ή έχει καταργηθεί με μεταγενέστερες διατάξεις; Επιπλέον, έχει η κάθε Περιφέρεια το δικαίωμα να μην αποδεχθεί την απαίτηση αυτή της αναθέτουσας αρχής;»

Η απάντησή μου επί του ανωτέρω ερωτήματος έχει ως ακολούθως:

Η διάταξη της παρ. 8 του άρθρου 5 του Ν. 1418/1984, όπως έχει προστεθεί με το άρθρο 1 του Ν. 2940/2001, σύμφωνα με την οποία, *«στις διακηρύξεις η αναθέτουσα αρχή μπορεί να επιβάλει στον ανάδοχο της σύμβασης να αναθέσει σε τρίτες εργοληπτικές επιχειρήσεις, εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΤ., συμβάσεις που αντιπροσωπεύουν τουλάχιστον το 30% της συνολικής αξίας των έργων που αποτελούν το αντικείμενο της σύμβασης»*, δεν έχει καταργηθεί ούτε τροποποιηθεί από μεταγενέστερη διάταξη και επομένως εξακολουθεί να ισχύει ως έχει.

Ως προς το δεύτερο σκέλος του ερωτήματος, η απάντηση εξαρτάται από τη νομική φύση της εκάστοτε αναθέτουσας αρχής. Εφόσον η αναθέτουσα αρχή είναι Οργανισμός Τοπικής Αυτοδιοίκησης 1^{ου} ή 2^{ου} βαθμού (Δήμος - Κοινότητα ή Νομαρχιακή Αυτοδιοίκηση), οι πράξεις της υπόκεινται στον έλεγχο νομιμότητας που ασκεί η Περιφέρεια στην οποία υπάγονται δια των αρμοδίων οργάνων της, κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στις οικείες διατάξεις. Στα πλαίσια αυτού του ελέγχου νομιμότητας είναι δυνατόν να κριθεί ότι ο συγκεκριμένος όρος της διακήρυξης, κατά τον τρόπο που έχει

διατυπωθεί, αντιβαίνει στις οικείες νομοθετικές διατάξεις. Εφόσον, όμως, ο όρος δεν αντιβαίνει στις κείμενες διατάξεις, η Περιφέρεια δεν έχει κατ' αρχήν τη διακριτική ευχέρεια να αρνηθεί την εφαρμογή του.

Με εκτίμηση,

Σταμάτης Σ. Σταμόπουλος.

ΣΤΑΤΕ